



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ



ΑΑΔΕ

Ανεξάρτητη Αρχή
Δημοσίων Εσόδων

ΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ
ΥΠΟΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ
ΤΜΗΜΑ Α4

Ταχ. Δ/ση : Αριστογείτονος 19

Ταχ. Κώδικας : 176 71 - Καλλιθέα

Τηλέφωνο : 213 1604526

ΦΑΞ : 213 1604567

Καλλιθέα, 14/03/2019

Αριθμός απόφασης: 872

ΑΠΟΦΑΣΗ

Ο ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΣ ΤΗΣ ΔΙΕΥΘΥΝΣΗΣ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ

Έχοντας υπ' όψη:

1. Τις διατάξεις :

α. Του άρθρου 63 του ν. 4174/2013 (ΦΕΚ Α' 170), όπως ισχύει.

β. Της παρ. 3 του άρθρου 47 του ν. 4331/2015 (ΦΕΚ Α' 69).

γ. Του άρθρου 11 της Δ. ΟΡΓ. Α 1036960 ΕΞ 2017/10.03.2017 Απόφασης του Διοικητή της Α.Α.Δ.Ε. (ΦΕΚ 968 Β'/22.03.2017) με θέμα «*Οργανισμός της Ανεξάρτητης Αρχής Δημοσίων Εσόδων (Α.Α.Δ.Ε.)*».

δ. Της ΠΟΛ 1064/28.04.2017 Απόφασης του Διοικητή της Ανεξάρτητης Αρχής Δημοσίων Εσόδων (ΦΕΚ Β' 1440/27-04-2014) «*Εφαρμογή των διατάξεων του άρθρου 63 του ν. 4174/2013 (Ειδική Διοικητική Διαδικασία - Ενδικοφανής προσφυγή), καθορισμός λεπτομερειών για τη λειτουργία της Διεύθυνσης Επίλυσης Διαφορών της Ανεξάρτητης Αρχής Δημοσίων Εσόδων (Α.Α.Δ.Ε.), την εφαρμοστέα διαδικασία και τον τρόπο έκδοσης των αποφάσεων αυτής και ρύθμιση ζητημάτων καταβολής και αναστολής καταβολής του οφειλόμενου ποσού σε περίπτωση άσκησης ενδικοφανούς προσφυγής*».

2. Την ΠΟΛ 1069/4-3-2014 Εγκύκλιο της Γενικής Γραμματείας Δημοσίων Εσόδων του Υπουργείου Οικονομικών.

3. Την αριθμ. Δ.Ε.Δ. 1126366 ΕΞ 2016/30.08.2016 (ΦΕΚ 2759 / τ. Β' / 01.09.2016) Απόφαση του Προϊσταμένου της Διεύθυνσης Επίλυσης Διαφορών.

4. Τη με αριθμ./2018 προδικαστική απόφαση του Διοικητικού Εφετείου Αθηνών – Τμήμα 19ο Τριμελές επί της με ημερομηνία κατάθεσης 09/02/2006 προσφυγής ενώπιον του Διοικητικού Πρωτοδικείου Αθηνών και του με αριθμ. πρωτ./2013 αιτήματος δικαστικού συμβιβασμού της εταιρείας περιορισμένης ευθύνης με την επωνυμία «.....», ΑΦΜ, με έδρα την, οδός, κατά της υπ' αριθμ./2005 απόφασης επιβολής προστίμου Κ.Β.Σ. του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Α' Αθηνών

διαχειριστικής περιόδου 01/01/2004-31/12/2004, καθώς και τα προσκομιζόμενα με αυτήν σχετικά έγγραφα.

5. Το υπ' αριθμ. πρωτ./2018 (αριθμ. πρωτ. ΔΕΔ/2018) έγγραφο της Δ.Ο.Υ. Α' Αθηνών.

6. Την εισήγηση του ορισθέντος υπαλλήλου του Τμήματος Α4, όπως αποτυπώνεται στο σχέδιο της απόφασης.

Επί της από 09/02/2006 προσφυγής και του με αριθμ. πρωτ./2013 αιτήματος δικαστικού συμβιβασμού της εταιρείας περιορισμένης ευθύνης με την επωνυμία «.....», ΑΦΜ και μετά την μελέτη των επικαλούμενων λόγων, τις απόψεις της αρμόδιας φορολογικής αρχής και την αξιολόγηση όλων των υφιστάμενων στο σχετικό φάκελο εγγράφων, επαγόμαστε τα ακόλουθα:

Με την υπ' αριθμ./2005 απόφαση επιβολής προστίμου Κ.Β.Σ. του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Α' Αθηνών επιβλήθηκε σε βάρος της προσφεύγουσας εταιρείας για τη διαχειριστική περίοδο 01/01/2004-31/12/2004 πρόστιμο ποσού 476.000,00 ευρώ σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 5 παρ. 10 περ. β του ν. 2523/1997. Η παράβαση καταλογίστηκε διότι η προσφεύγουσα εταιρεία καταχώρησε στο με αριθμ. πραξ. Θεωρ./2003 Ισοζύγιο Γενικού και Αναλυτικού Καθολικού στα έξοδά της και συγκεκριμένα στη χρέωση του λογαριασμού 61 (Αμοιβές Τρίτων) με ημερομηνία καταχώρησης 31/12/2004 το ποσό των 238.000,00 ευρώ χωρίς να στηρίζεται σε παραστατικό στοιχείο και χωρίς να αιτιολογείται το εν λόγω κονδύλι, καταχώρησε δηλαδή ανύπαρκτο έξοδο, κατά παράβαση των διατάξεων του άρθρου 18 παρ. 2 του Π.Δ. 186/92 και του άρθρου 6 του ν. 3052/2002.

Η προσφεύγουσα εταιρεία, με την υπό κρίση προσφυγή, ζητά την ακύρωση της ως άνω προσβαλλόμενης πράξης, προβάλλοντας τους παρακάτω λόγους:

- Η προσβαλλόμενη πράξη τυγχάνει νομικά πλημμελής, αβάσιμη και ακυρωτέα διότι ουδέποτε της επιδόθηκε, ούτε καν της γνωστοποιήθηκε εντολή ελέγχου με βάση την οποία διενεργήθηκε ο έλεγχος.
- Στη σχετική από 23/09/2005 έκθεση ελέγχου δεν αναφέρεται ο χρόνος που διενεργήθηκε ο έλεγχος, ούτε τα βιβλία και στοιχεία τα οποία ελέγχθηκαν και προέκυψε η παράβαση, ούτε εάν και πότε αυτά παρελήφθησαν για τον έλεγχο από τον ελεγκτή. Επιπλέον δε συντάχθηκε και δεν επιδόθηκε σε αυτήν απόδειξη παραλαβής των βιβλίων και στοιχείων.
- Η προσβαλλόμενη πράξη τυγχάνει νομικά πλημμελής και στερείται νομίμου αιτιολογίας, διότι ο Προϊστάμενος της αρμόδιας Δ.Ο.Υ. Α' Αθηνών δεν προέβη αυτοτελώς σε έλεγχο, αλλά βασίστηκε μόνο στο με αριθμ. πρωτ./2005 δελτίο πληροφοριών του ΣΔΟΕ Αττικής και χωρίς να την καλέσει να εκθέσει τις απόψεις της.
- Εσφαλμένα καταλόγισε ο έλεγχος την παράβαση, καθώς το ποσό των 238.000,00 ευρώ που

καταχωρήθηκε ως έξοδο στα λογιστικά της βιβλία αφορούσε προκαταβολή ιατρικών αμοιβών προς τον ιατρό-διαχειριστή της εταιρείας για τις οποίες υφίστατο ένταλμα πληρωμής εντός του 2014 από την εταιρεία προς αυτόν.

- Επικουρικά το πρόστιμο που της επιβλήθηκε είναι υπερβολικό και εξοντωτικό για αυτό πρέπει να μεταρρυθμιστεί η προσβαλλόμενη απόφαση και να μειωθεί.

A. Σύντομο ιστορικό –ισχύον νομοθετικό πλαίσιο –σχετικές θέσεις της διοίκησης

Στην προσφεύγουσα εταιρεία περιορισμένης ευθύνης «.....», ΑΦΜ, διενεργήθηκε από τη Δ.Ο.Υ. Α' Αθηνών προσωρινός έλεγχος φορολογίας αμοιβών ελεύθερων επαγγελματιών, οικονομικών ετών 2004 και 2005 και προληπτικού ελέγχου Κ.Β.Σ. κατόπιν της με αριθμ./2005 εντολής ελέγχου του Προϊσταμένου της ως άνω Δ.Ο.Υ. που εκδόθηκε συνεπεία του με αριθμ. πρωτ./2005 δελτίου πληροφοριών του ΣΔΟΕ Αττικής Με βάση την από 23/09/2005 έκθεση ελέγχου Κ.Β.Σ. της ως άνω Υπηρεσίας εκδόθηκε η υπ' αριθμ./2005 πράξη επιβολής προστίμου του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Α' Αθηνών, με την οποία επιβλήθηκε στην προσφεύγουσα πρόστιμο ποσού 476.000,00 ευρώ για τη διαχειριστική περίοδο 01/01/2004-31/12/2004. Η κοινοποίηση της ανωτέρω πράξης έγινε την 16/12/2005.

Η προσφεύγουσα εταιρεία κατέθεσε εμπρόθεσμα την από 09/02/2006 προσφυγή ενώπιον του Διοικητικού Πρωτοδικείου Αθηνών. Στη συνέχεια, και ενώ εκκρεμούσε η προσφυγή προς εκδίκαση στο εν λόγω δικαστήριο, η προσφεύγουσα υπέβαλε στις 24/09/2013 στον Προϊστάμενο της Δ.Ο.Υ. Α' Αθηνών αίτηση εξωδίκου λύσεως της διαφοράς σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 66 παρ. 4 εδ. γ του ν. 4174/2013, με την οποία ζήτησε η ένδικη διαφορά να υπαχθεί στο ευνοϊκό καθεστώς του άρθρου 55 παρ. 2 του ως άνω νόμου, δηλώνοντας ταυτόχρονα ότι δέχεται να καταργηθεί η δίκη του όλου προστίμου, περιοριζομένου στο 15% της διαπιστωθείσας παράβασης. Επί της αίτηση αυτής δεν απεφάνθη η φορολογική αρχή.

Ακολούθως η υπόθεση συζητήθηκε ενώπιον του Διοικητικού Εφετείου Αθηνών και εκδόθηκε η/2015 απόφαση αυτού του δικαστηρίου, με την οποία, αφού διαπιστώθηκε ότι από τα στοιχεία του φακέλου δεν προέκυπτε ότι εξετάστηκε το ως άνω αίτημα της προσφεύγουσας, κρίθηκε ότι έπρεπε να απόσχει από την εκδίκαση της υπόθεσης και ανέπεμψε αυτή στη Δ.Ο.Υ. Α' Αθηνών, προκειμένου να εξεταστεί η υποβληθείσα αίτηση σχετικά με το δικαστικό συμβιβασμό της υπόθεσης. Στη συνέχεια η Δ.Ο.Υ. Α' Αθηνών συνέταξε τη με αριθμ. πρωτ./2016 κλήση προς την προσφεύγουσα εταιρεία και το διαχειριστή της προσφεύγουσας του, ΑΦΜ, με την οποία τον καλούσε, όπως εντός πέντε (5) ημερών από την κοινοποίησή της, προσέλθει στα γραφεία της Υπηρεσίας για να συζητηθεί η με αριθμ. πρωτ./2013 αίτηση για εξώδικη λύση της διαφοράς σύμφωνα με τα οριζόμενα στα άρθρα 55 και 66 παρ. 6 του ν. 4174/2013, σε εκτέλεση της η υπ' αριθμ./2015 απόφασης του Διοικητικού Εφετείου Αθηνών – Τμήμα 19ο Τριμελές. Η ως άνω

πρόσκληση επιδόθηκε στον ως άνω διαχειριστή της προσφεύγουσας με θυροκόλληση στις 26/02/2016 από τον υπάλληλο της Δ.Ο.Υ. Α' Αθηνών

Η προσφεύγουσα εταιρεία δεν ανταποκρίθηκε στην πρόσκληση, και η προαναφερόμενη Δ.Ο.Υ., απέστειλε στο δικαστήριο το με αριθμ. πρωτ./2016 έγγραφό της στο οποίο αναφέρεται: «Σας ενημερώνουμε ότι σε εκτέλεση της αριθμ./2015 απόφασης του Διοικητικού Εφετείου Αθηνών (Τμήμα 19^ο Τριμελές) επιδόθηκε στο διαχειριστή της εταιρείας «.....» ... η με αριθμ./2016 Κλήση στη δηλωθείσα κατοικία του και λόγω μη προσέλευσής του δεν επήλθε εξώδικη λύση της διαφοράς...»

Στη συνέχεια το Διοικητικό Εφετείο Αθηνών – Τμήμα 19^ο Τριμελές, με την αριθμ./2018 απόφαση:

«.....Απέχει από την εκδίκαση της υπόθεσης. Αναπέμπει αυτήν στη Δ.Ο.Υ. Α' Αθηνών, η οποία δια του Προϊσταμένου της πρέπει να τη διαβιβάσει στη Διεύθυνση Επίλυσης Διαφορών της Γενικής Γραμματείας Εσόδων του Υπουργείου Οικονομικών, προκειμένου να εξεταστεί η με αριθμ. πρωτ./2013 αίτηση της προσφεύγουσας αναφορικά με αίτημα του δικαστικού συμβιβασμού της υπόθεσης, σύμφωνα με τις διατάξεις των άρθρων 66 παρ. 6 και 4 και 55 παρ. 2 του ν. 4174/2013, ως ίσχυαν.». Η Δ.Ο.Υ. Α' Αθηνών διαβίβασε το σχετικό φάκελο στην Υπηρεσία μας με το αριθμ. πρωτ./2018 (αριθμ. πρωτ. ΔΕΔ /2018) έγγραφο, ώστε η Υπηρεσία μας να προβεί στις απαραίτητες ενέργειες για διοικητική επίλυση της διαφοράς.

Επειδή στο άρθρο 72 παρ. 10 του ν. 4174/2013 ορίζεται ότι «σε περίπτωση έκδοσης απόφασης διοικητικού δικαστηρίου με την οποία κηρύσσεται απαράδεκτη η συζήτηση ενδίκου βοηθήματος ή μέσου και αναπέμπεται η υπόθεση στη Φορολογική Διοίκηση για να τηρηθεί η διαδικασία διοικητικής επίλυσης της διαφοράς, το αίτημα για διοικητική επίλυση εξετάζεται από την Υπηρεσία Εσωτερικής Επανεξέτασης, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 63 του Κώδικα Φορολογικής Διαδικασίας, εκτός εάν ο φορολογούμενος αποδεχθεί την προσβαλλόμενη πράξη εντός αποκλειστικής προθεσμίας πέντε ημερών από την κοινοποίηση σε αυτόν της δικαστικής απόφασης ή σχετικής πρόσκλησης της Φορολογικής Διοίκησης».

Επειδή, τηρήθηκε η διαδικασία που προβλέπεται από τις διατάξεις του άρθρου 72 παρ. 10 του ν. 4174/2013, καθώς και από την υπ' αριθμ./2018 απόφαση του Διοικητικού Εφετείου Αθηνών – Τμήμα 19^ο Τριμελές, και η προσφεύγουσα εταιρεία δεν ανταποκρίθηκε στην Πρόσκληση της Δ.Ο.Υ. Α' Αθηνών, προκειμένου να συζητηθεί η με αριθμ. πρωτ./2013 αίτηση για εξώδικη λύση της διαφοράς σύμφωνα με τα οριζόμενα στα άρθρα 55 και 66 παρ. 6 του ν.4174/2013 σε εκτέλεση της η υπ' αριθμ./2015 απόφασης του Διοικητικού Εφετείου Αθηνών – Τμήμα 19^ο Τριμελές, εντός της αποκλειστικής προθεσμίας των πέντε (5) εργάσιμων ημερών από την επίδοση αυτής.

Επειδή δεν υφίστανται λόγοι ουσίας που να καθιστούν την ανωτέρω προσβαλλόμενη πράξη της φορολογικής αρχής άκυρη.

Επειδή κατά τα λοιπά ισχύουν τα όσα αναφέρονται στη με ημερομηνία 23/09/2005 έκθεση ελέγχου Κ.Β.Σ. του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Α' Αθηνών, επί της οποίας εδράζεται η προσβαλλόμενη πράξη.

Α π ο φ α σ ί ζ ο υ μ ε

Την **απόρριψη** της από 09/02/2006 προσφυγής και του με αριθμ. πρωτ./2013 αιτήματος δικαστικού συμβιβασμού της εταιρείας περιορισμένης ευθύνης με την επωνυμία «.....», ΑΦΜ, και τη διαβίβαση της υπόθεσης για συζήτηση ενώπιον του Διοικητικού Εφετείου Αθηνών – Τμήμα 19^ο Τριμελές σύμφωνα με την αριθμ./2018 απόφασή του.

Ακριβές Αντίγραφο

**Με εντολή του Προϊσταμένου της
Διεύθυνσης Επίλυσης Διαφορών**

**Η Υπάλληλος του Τμήματος
Διοικητικής Υποστήριξης**

**Ο Προϊστάμενος της Υποδιεύθυνσης
Επανεξέτασης
ΦΑΚΟΣ ΓΕΩΡΓΙΟΣ**