



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ



ΑΑΔΕ

Ανεξάρτητη Αρχή
Δημοσίων Εσόδων

Θεσσαλονίκη, 27-5-2020

Αριθμ. Αποφ.: 920

ΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ

ΥΠΟΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ

ΚΑΙ ΝΟΜΙΚΗΣ ΥΠΟΣΤΗΡΙΞΗΣ

ΤΜΗΜΑ Α7-ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ

Ταχ. Δ/ση : Εγνατία 45-Θεσ/νικη
Ταχ. Κώδικας : 54630
Πληροφορίες : Κ. Μαβινίδου
Τηλέφωνο : 2313-333245
Fax : 2313-333258
E-Mail : ded.thess@.aade.gr
Url : www.aade.gr

ΑΠΟΦΑΣΗ

Ο ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΣ ΤΗΣ ΔΙΕΥΘΥΝΣΗΣ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ

Έχοντας υπ' όψη:

1. Τις διατάξεις :

- α. Του άρθρου 63 του ν. 4174/2013 (Κ.Φ.Δ.) (ΦΕΚ Α' 170), όπως τροποποιήθηκε και ισχύει
- β. Του άρθρου 10 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.)*», όπως αναριθμήθηκε, τροποποιήθηκε και ισχύει.
- γ. Της ΠΟΛ 1064/2017 Απόφασης του Διοικητή της Ανεξάρτητης Αρχής Δημοσίων Εσόδων (ΦΕΚ Β' 1440/27-04-2017).

2. Την ΠΟΛ 1069/04-03-2014 Εγκύκλιο της Γενικής Γραμματείας Δημοσίων Εσόδων του Υπουργείου Οικονομικών.

3. Την Ε. 2043/6-4-2020 Εγκύκλιο του Διοικητή της Α.Α.Δ.Ε., η οποία εκδόθηκε σε εκτέλεση της παραγράφου 4 του 6^{ου} άρθρου της από 30-3-2020 ΠΝΠ (Α' 75).

4. Την με αριθμό και ημερομηνία πρωτοκόλλου Δ.Ε.Δ. 1126366ΕΞ 2016/30-08-2016 Απόφαση του Προϊσταμένου της Διεύθυνσης Επίλυσης Διαφορών (ΦΕΚ 2759Β/01-09-2016) με θέμα «*Παροχή εξουσιοδότησης υπογραφής*»

5. Την με ημερομηνία κατάθεσης **08-01-2020** και με αριθμό πρωτοκόλλου ... ενδικοφανή προσφυγή: α)της υπό εκκαθάριση ομόρρυθμης εταιρείας με την επωνυμία «...» με **ΑΦΜ ...**, νομίμως εκπροσωπούμενης, με έδρα την Κατερίνη, ..., β)του ... και γ)του ..., ομόρρυθμων εταίρων και εκκαθαριστών της ως άνω εταιρείας, κατοίκων Κατερίνης, ..., κατά της υπ' αριθμ. .../24-03-2009 πράξης προσδιορισμού αποτελεσμάτων και επιβολής φόρου εισοδήματος, οικ. έτους 2002 (διαχειριστικής περιόδου 1/1-31/12/2001), του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Κατερίνης και τα προσκομιζόμενα με αυτή σχετικά έγγραφα.

6. Την ως άνω προσβαλλόμενη πράξη, της οποίας ζητείται η ακύρωση.

7. Την υπ' αριθμ. 8603/13-11-2019 απόφαση του ΙΒ' Μονομελούς Διοικητικού Πρωτοδικείου Θεσσαλονίκης

8. Την από 13/01/2020 Έκθεση Απόψεων της Προϊσταμένης της Δ.Ο.Υ. Κατερίνης ενώπιον της Διεύθυνσης Επίλυσης Διαφορών της Α.Α.Δ.Ε., με την οποία ζητείται η απόρριψη της υπό κρίση Ενδικοφανούς Προσφυγής.

9.Την εισήγηση του ορισθέντος υπαλλήλου του Τμήματος Α7 – Επανεξέτασης όπως αποτυπώνεται στο σχέδιο της απόφασης.

Επί της από 08-01-2020 και με αριθμό πρωτοκόλλου ... ενδικοφανούς προσφυγής της υπό εκκαθάριση ομόρρυθμης εταιρείας με την επωνυμία «...» με Α.Φ.Μ.: ..., και των ομόρρυθμων εταίρων και εκκαθαριστών, ... και ..., η οποία κατατέθηκε εμπρόθεσμα και μετά την μελέτη και την αξιολόγηση όλων των υφιστάμενων στο σχετικό φάκελο εγγράφων και των προβαλλόμενων λόγων της ενδικοφανούς προσφυγής, επαγόμαστε τα ακόλουθα:

Μετά από εντολή του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Β' Κατερίνης, το 2009, έγινε τακτικός έλεγχος στην επιχείρηση «...» με Α.Φ.Μ.: ..., για τα οικ. έτη 2001 – 2006. Για το οικ. έτος 2002 (διαχειριστική περίοδο 1/1-31/12/2001) εκδόθηκε η υπ' αριθμ. .../24-3-2009 οριστική πράξη προσδιορισμού αποτελεσμάτων και επιβολής φόρου εισοδήματος, με την οποία επιβλήθηκε στην προσφεύγουσα κύριος φόρος ποσού 4.500.000 δραχμών και πρόσθετος φόρος, λόγω μη υποβολής δήλωσης φορολογίας εισοδήματος, ποσού 13.230.000 δραχμών (ποσοστό 300% επί του κύριου φόρου), πλέον λοιπών επιβαρύνσεων, ήτοι συνολικά καταλογιζόμενο ποσό 18.581.040 δραχμές (ή 54.529,83€).

Κατά της ως άνω πράξης, η προσφεύγουσα επιχείρηση, άσκησε την υπ' αριθμ. ΠΡ.../2009 προσφυγή ενώπιον του Διοικητικού Πρωτοδικείου Κατερίνης, επί της οποίας εκδόθηκε η υπ'αριθμ. .../2014 αναπεμπτική απόφαση του Μονομελούς Διοικητικού Πρωτοδικείου Θεσσαλονίκης, Τμήμα ΙΓ' (μεταβατική έδρα Κατερίνης), με την οποία αναπέμφθηκε η υπόθεση στη Φορολογική Αρχή, προκειμένου να τηρηθεί η διαδικασία διοικητικής επίλυσης της διαφοράς, η οποία δεν επετεύχθη. Κατόπιν αυτού, το αρμόδιο δικαστήριο (ΙΒ' Μονομελές Διοικητικό Πρωτοδικείο Θεσσαλονίκης – μεταβατική έδρα Κατερίνης), εξετάζοντας κατ' ουσία την υπόθεση εξέδωσε την υπ'αριθμ. 8603/2019 απόφαση του, με την οποία έγινε εν μέρει δεκτή η ως άνω προσφυγή και

μεταρρυθμίστηκε η προσβαλλόμενη πράξη σε ότι αφορά το ύψος του πρόσθετου φόρου, από 300% επί του κύριου φόρου σε 120%, δηλαδή σε ποσό 15.847,39€.

Σε εκτέλεση της υπ' αρ. 8603/2019 απόφασης του ΙΒ' Μονομελούς Διοικητικού Πρωτοδικείου Θεσσαλονίκης, η αρμόδια Δ.Ο.Υ. Κατερίνης, διενήργησε νέα εκκαθάριση φόρου επί της προσβαλλόμενης πράξης σύμφωνα με το διατακτικό της απόφασης και με το υπ' αριθμ. .../9-12-2019 (RE ...GR) έγγραφό της κοινοποίησε στην προσφεύγουσα την εν λόγω νέα εκκαθάριση.

Κατόπιν αυτού, η προσφεύγουσα και τα ομόρρυθμα μέλη αυτής, κατέθεσαν την υπό κρίση ενδικοφανή προσφυγή στρεφόμενοι κατά της .../2009 πράξης προσδιορισμού αποτελεσμάτων και επιβολής φόρου εισοδήματος της Δ.Ο.Υ. Κατερίνης.

Με τη με αριθμό πρωτοκόλλου .../08-01-2020 ενδικοφανή προσφυγή η προσφεύγουσα εταιρεία και τα ομόρρυθμα μέλη αυτής, ζητούν την ακύρωση της προσβαλλόμενης πράξης προβάλλοντας τους παρακάτω λόγους:

1. Παραβίαση του δικαιώματος προηγούμενης ακρόασης.
2. Παραγραφή του δικαιώματος του Δημοσίου να επιβάλλει φόρο.

Επειδή, στο άρθρο 63 παρ.1 του ίδιου ως άνω νόμου ορίζεται ότι: «Ο υπόχρεος, εφόσον αμφισβητεί οποιαδήποτε πράξη που έχει εκδοθεί σε βάρος του από τη Φορολογική Διοίκηση, «ή σε περίπτωση σιωπηρής άρνησης» οφείλει να υποβάλει ενδικοφανή προσφυγή με αίτημα την επανεξέταση της πράξης στο πλαίσιο διοικητικής διαδικασίας από την Υπηρεσία Εσωτερικής Επανεξέτασης της Φορολογικής Διοίκησης. Η αίτηση υποβάλλεται στη φορολογική αρχή που εξέδωσε την πράξη «ή παρέλειψε την έκδοση της» και πρέπει να αναφέρει τους λόγους και τα έγγραφα στα οποία ο υπόχρεος βασίζει το αίτημα του. Η αίτηση πρέπει να υποβάλλεται από τον υπόχρεο εντός τριάντα (30) ημερών από την ημερομηνία κοινοποίησης της πράξης σε αυτόν «ή από τη συντέλεση της παράλειψης».

Επειδή, στο άρθρο 1 του Ν. 3068/2002 ορίζεται ότι: «Το Δημόσιο, οι οργανισμοί τοπικής αυτοδιοίκησης και τα λοιπά νομικά πρόσωπα δημοσίου δικαίου έχουν υποχρέωση να συμμορφώνονται χωρίς καθυστέρηση προς τις δικαστικές αποφάσεις και να προβαίνουν σε όλες τις ενέργειες που επιβάλλονται για την εκπλήρωση της υποχρέωσης αυτής και για την εκτέλεση των αποφάσεων. Δικαστικές αποφάσεις κατά την έννοια του προηγούμενου εδαφίου είναι όλες οι αποφάσεις των διοικητικών, πολιτικών, ποινικών και ειδικών δικαστηρίων που παράγουν υποχρέωση συμμόρφωσης ή είναι εκτελεστές κατά τις οικείες δικονομικές διατάξεις και τους όρους που κάθε απόφαση τάσσει».

Επειδή, σύμφωνα με τις διατάξεις της περίπτωσης 2^α της υποπαραγράφου Α.5 της παραγράφου Α του άρθρου πρώτου του Ν.4152/2013 και της παραγράφου 1 του άρθρου 1 της απόφασης του Γενικού Γραμματέα Δημοσίων Εσόδων Πολ. 1209/2013, η άσκηση ενδικοφανών προσφυγών και η εξέτασή τους από την Υπηρεσία Εσωτερικής Επανεξέτασης προβλέπεται για πράξεις των φορολογικών αρχών που εκδίδονται από 1/6/2013.

Επειδή στην προκειμένη περίπτωση, η προσφεύγουσα εταιρεία, με την υπό κρίση ενδικοφανή προσφυγή, στρέφεται κατά της υπ' αριθμ. .../24-3-2009 πράξης προσδιορισμού αποτελεσμάτων της Δ.Ο.Υ. Κατερίνης.

Επειδή, κατά της ως άνω πράξης προσδιορισμού αποτελεσμάτων και επιβολής φόρου εισοδήματος του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Κατερίνης οικ. έτους 2002 (διαχειριστικής περιόδου 1/1-31/12/2001), ασκήθηκε από την προσφεύγουσα εταιρεία, η με ημερομηνία κατάθεσης .../27-7-2009 προσφυγή, επί της οποίας εκδόθηκε η με αριθμό .../2014 απόφαση του Μονομελούς Διοικητικού Πρωτοδικείου Θεσσαλονίκης, Τμήμα ΙΓ' (Μεταβατική έδρα Κατερίνης), με την αναπέμφθηκε η υπόθεση στην αρμόδια φορολογική αρχή, προκειμένου να τηρηθεί η διαδικασία της διοικητικής επίλυσης της διαφοράς. Σε εκτέλεση όσων διατάχθηκαν με την ως άνω αναπεμπτική απόφαση εκδόθηκε η υπ' αριθμ. 4448/16-11-2015 απόφαση της Διεύθυνσης Επίλυσης Διαφορών, με την οποία απορρίφθηκε το αίτημα διοικητικής επίλυσης, λόγω μη ανταπόκρισης της προσφεύγουσας, στην οποία επιδόθηκε σχετική πρόσκληση προσφεύγουσας. Στη συνέχεια, η υπόθεση κρίθηκε κατ' ουσία και εκδόθηκε η υπ' αριθμ. 8603/2019 απόφαση του Διοικητικού Μονομελούς Πρωτοδικείου Θεσσαλονίκης, Τμήμα ΙΒ' Μονομελές (Μεταβατική Έδρα Κατερίνης).

Επειδή, σύμφωνα με την ως άνω δικαστική απόφαση του ΙΒ' Μονομελούς Τμήματος του Διοικητικού Πρωτοδικείου Θεσσαλονίκης, έγινε δεκτή εν μέρει η ασκηθείσα από την προσφεύγουσα προσφυγή, κατά το μέρος που αφορά τον προσδιορισμό του πρόσθετου φόρου επί του φόρου εισοδήματος οικ. έτους 2002 (διαχειριστικής περιόδου 1/1-31/12/2001), ο οποίος, κατ' εφαρμογή της αρχής της ευνοϊκότερης κύρωσης, προσδιορίστηκε βάσει των διατάξεων του άρθρου 26 παρ.1 του ν.3943/2011, στο 120% του κύριου φόρου, ήτοι περιορίστηκε για την επίδικη χρήση στο ποσό των 15.847,39€, τροποποιώντας την υπ' αριθμ. .../24-3-2009 πράξη προσδιορισμού αποτελεσμάτων και επιβολής φόρου εισοδήματος του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Κατερίνης για το οικ. έτος 2002 (διαχειριστική περίοδο 1/1-31/12/2001).

Επειδή, σύμφωνα με την παρ.8 του άρθρου 72 του Ν. 4174/2013: *«Για τις δικαστικές αποφάσεις που εκδίδονται μετά την έναρξη ισχύος του Κώδικα Φορολογικής Διαδικασίας εφαρμόζονται αναλόγως οι διατάξεις των άρθρων 41 παρ.4 και 30 παρ.1 αυτού»*

Επειδή, στην παρ.4 του άρθρου 41 του ν. 4174/2013, όπως προστέθηκε με το άρθρο 59 του Ν.4438/2016 ορίζεται ότι: «Σε περίπτωση έκδοσης οριστικής απόφασης διοικητικού δικαστηρίου, ο οφειλόμενος φόρος καταβάλλεται σε δύο (2) ίσες μηνιαίες δόσεις. Η πρώτη δόση καταβάλλεται μέχρι την τελευταία εργάσιμη για τις δημόσιες υπηρεσίες ημέρα του επόμενου από την κοινοποίηση στον φορολογούμενο της πράξης εκκαθάρισης του φόρου που προκύπτει με βάση το διατακτικό της απόφασης μήνα και η δεύτερη δόση μέχρι την τελευταία εργάσιμη ημέρα του μήνα που ακολουθεί».

Επειδή, με την ως άνω διάταξη ρυθμίζεται ο χρόνος και ο τρόπος είσπραξης της απαίτησης που απορρέει από δικαστική απόφαση που εκδίδεται μετά την έναρξη ισχύος του Ν. 4174/2013, καθώς, η νέα εκκαθάριση αποτελεί τίτλο πληρωμής και όχι πράξη προσδιορισμού φόρου (Ι. Φωτόπουλος, Ερμηνεία του Κ.Φ.Δ., εκδόσεις Σάκκουλα, σελ. 761).

Επειδή, σε εκτέλεση της ως άνω δικαστικής απόφασης του ΙΒ' Μονομελούς Τμήματος του Διοικητικού Πρωτοδικείου Θεσσαλονίκης η οποία μεταρρύθμισε την προσβαλλόμενη πράξη, ορθώς η αρμόδια Δ.Ο.Υ. Κατερίνης διενήργησε νέα εκκαθάριση φόρου επί της προσβαλλόμενης πράξης, σύμφωνα με τα οριζόμενα στην εν λόγω δικαστική απόφαση. Η δε πράξη εκκαθάρισης κοινοποιήθηκε στην προσφεύγουσα επιχείρηση με το υπ' αριθμ. .../9-12-2019 (RE...GR) έγγραφό της Δ.Ο.Υ. Κατερίνης.

Επειδή, κατόπιν των ανωτέρω είναι σαφές ότι η άσκηση δεύτερης προσφυγής κατά της αυτής προσβαλλόμενης πράξης είναι απαράδεκτη, καθόσον δεν συντρέχουν οι διατάξεις του άρθρου 70 του Ν.2717/99. Περαιτέρω, απαράδεκτο είναι και το αίτημα συμβιβαστικής επίλυσης της διαφοράς, δεδομένου ότι αυτό κρίθηκε, κατ' εκτέλεση της υπ'αριθμ. .../2014 αναπεμπτικής απόφασης του ΙΓ' Μονομελούς Διοικητικού Πρωτοδικείου Θεσσαλονίκης, με την υπ'αριθμ. 4448/16-11-2015 απόφασης του Προϊσταμένου της Διεύθυνσης Επίλυσης Διαφορών της ΓΓΔΕ.

Επειδή σε κάθε περίπτωση, η υπόθεση βρίσκεται στο στάδιο της δικαστικής προσφυγής και ως εκ τούτου έχει παρέλθει το στάδιο της ενδικοφανούς προσφυγής, το οποίο δεν δύναται να αναβιώσει και η προσφεύγουσα δύναται, μετά την έκδοση της υπ' αριθμ. 8603/2019 απόφασης του Διοικητικού Μονομελούς Πρωτοδικείου Θεσσαλονίκης, να συνεχίσει δικαστικά κατά το άρθρο 92 του Ν.2717/1999.

Αποφασίζουμε

την απόρριψη της από 08-01-2020 και με αριθ. πρωτ. ... ενδικοφανούς προσφυγής της ομόρρυθμης εταιρείας με την επωνυμία «...» με ΑΦΜ ... και των ομόρρυθμων εταίρων ... και ..., ως **απαράδεκτης**.

Εντελλόμεθα όπως αρμόδιο όργανο κοινοποιήσει με τη νόμιμη διαδικασία την παρούσα απόφαση στον υπόχρεο.

Η Προϊσταμένη του
Τμήματος Α7 – Επανεξέτασης

**Με εντολή του Προϊσταμένου της
Διεύθυνσης Επίλυσης Διαφορών
Ο Προϊστάμενος Της Υποδιεύθυνσης
Επανεξέτασης και Νομικής Υποστήριξης**

Μαβινίδου Κυράτσα
(Εφοριακός ΠΕ/Α)

ΚΑΤΣΙΟΥΡΗΣ ΓΕΩΡΓΙΟΣ

Σ η μ ε ί ω σ η : Κατά της απόφασης αυτής επιτρέπεται η άσκηση προσφυγής ενώπιον των αρμόδιων Διοικητικών Δικαστηρίων εντός τριάντα (30) ημερών από την κοινοποίησή της.