



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ



ΑΑΔΕ

Ανεξάρτητη Αρχή
Δημοσίων Εσόδων

Θεσσαλονίκη 1/11/2019
Αριθμός απόφασης: 2141

**ΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ
ΥΠΟΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ &
ΝΟΜΙΚΗΣ ΥΠΟΣΤΗΡΙΞΗΣ**

ΤΜΗΜΑ : Α8 - Επανεξέτασης

Ταχ. Δ/ση : Εγνατία 45

Ταχ. Κώδικας : 54630 – Θεσ/νικη

Τηλέφωνο : 2313-333254

ΦΑΞ : 2313-333258

ΑΠΟΦΑΣΗ

Ο ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΣ ΤΗΣ ΔΙΕΥΘΥΝΣΗΣ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ

Έχοντας υπ' όψη:

1. Τις διατάξεις :

- α. α. του άρθρου 63 του ν. 4174/2013 (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 1064/12.04.2017 Απόφασης του Διοικητή της Ανεξάρτητης Αρχής Δημοσίων Εσόδων (ΦΕΚ Β' 1440/27-04-2017)

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

3. Την αριθ. Δ.Ε.Δ. 1126366 ΕΞ 2016/30-08-2016 (ΦΕΚ Β' 2759/01-09-2016) Απόφαση του Προϊσταμένου της Διεύθυνσης Επίλυσης Διαφορών «Παροχή εξουσιοδότησης υπογραφής».

4. Την από **7/6/2019** και με αριθμό πρωτοκόλλου ... ενδικοφανή προσφυγή του ... - **ΑΦΜ:...**, αγρότη, ενεργούντος ατομικά αλλά και με την ιδιότητά του Προέδρου του Διοικητικού Συμβουλίου του «...» - **ΑΦΜ:...**, κατά της με αρ. πρωτ. ... **15/5/2019** αρνητικής απάντησης του Προϊσταμένου της ΔΟΥ Πρέβεζας επί της με αρ. πρωτ. ... **15/5/2019** αίτησής του για ανάκληση των προστίμων ΚΒΣ και ΦΠΑ, που επιβλήθηκαν σε βάρος του «...» λόγω αποδοχής εικονικών φορολογικών στοιχείων για ανύπαρκτες εν μέρει συναλλαγές κατά τις χρήσεις 2007 - 2008 και παράνομης επιστροφής ΦΠΑ και τα προσκομιζόμενα με αυτήν σχετικά έγγραφα.

5. Την ανωτέρω προσβαλλόμενη αρνητική απάντηση της οποίας ζητείται η ακύρωση.

6. Τις απόψεις της ανωτέρω φορολογικής αρχής.

7. Την εισήγηση του ορισθέντος υπαλλήλου του Τμήματος Α8, όπως αποτυπώνεται στο σχέδιο της απόφασης.

Επί της από **7/6/2019** και με αριθμό πρωτοκόλλου ... ενδικοφανούς προσφυγής του ... - **ΑΦΜ:...**, αγρότη, ενεργούντος ατομικά αλλά και με την ιδιότητά του Προέδρου του Διοικητικού

Συμβουλίου του «...» - **ΑΦΜ:...**, η οποία κατατέθηκε εμπρόθεσμα και μετά τη μελέτη και την αξιολόγηση όλων των υφιστάμενων στο σχετικό φάκελο εγγράφων και των προβαλλόμενων λόγων της ενδικοφανούς προσφυγής, επαγόμαστε τα ακόλουθα:

Με τη με αρ. πρωτ. ... **15/5/2019** αρνητική απάντηση του Προϊσταμένου της ΔΟΥ Πρέβεζας, απορρίφθηκε το με αρ. πρωτ. ... **15/5/2019** αίτημά του προσφεύγοντος για ανάκληση των προστίμων ΚΒΣ και ΦΠΑ, που επιβλήθηκαν σε βάρος του «...» λόγω αποδοχής εικονικών φορολογικών στοιχείων για ανύπαρκτες εν μέρει συναλλαγές κατά τις χρήσεις 2007 και 2008 και παράνομης επιστροφής ΦΠΑ. Η παραπάνω αίτηση ανάκλησης του προσφεύγοντος βασίστηκε στην επίκληση των με αριθ. ... **18/12/2017** και ... **13/03/2018** αθωωτικών αποφάσεων του Μονομελούς Εφετείου Κακουργημάτων Ιωαννίνων.

Ο προσφεύγων, με την υπό κρίση ενδικοφανή προσφυγή, ζητά την ακύρωση της ανωτέρω προσαλλόμενης αρνητικής απάντησης του Προϊσταμένου της ΔΟΥ Πρέβεζας ισχυριζόμενος δέσμευση διοικητικών αρχών και διοικητικών δικαστηρίων από τις αμετάκλητες αθωωτικές αποφάσεις με αριθ. ... **18/12/2017** και ... **13/03/2018** του Μονομελούς Εφετείου Κακουργημάτων Ιωαννίνων.

Επειδή, σύμφωνα με το **άρθρο 63 του ΚΦΔ (Ν.4174/2013)**, ορίζεται ότι:«1. 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. ...8. Κατά της απόφασης της Υπηρεσίας Εσωτερικής Επανεξέτασης ή της σιωπηρής απόρριψης της ενδικοφανούς προσφυγής λόγω παρόδου της προθεσμίας προς έκδοση της απόφασης, ο υπόχρεος δύναται να ασκήσει προσφυγή ενώπιον του αρμόδιου Διοικητικού Δικαστηρίου σύμφωνα με τις διατάξεις του Κώδικα Διοικητικής Δικονομίας». Ο Κ.Φ.Δ. εξάλλου, σύμφωνα με το άρθρο 67, τίθεται σε ισχύ την 01-01-2014 εκτός αν ορίζεται διαφορετικά στις κατ' ιδίαν διατάξεις.

Επειδή, σύμφωνα με το **άρθρο 1 παρ.1 της ΠΟΛ1064/2017** «Εφαρμογή των διατάξεων του άρθρου 63 του ν. 4174/2013» διευκρινίστηκε ότι: 1. Ο υπόχρεος, εφόσον αμφισβητεί πράξεις, ρητές ή σιωπηρές, που εκδίδονται ή συντελούνται από 1.1.2014 και εφεξής, σε βάρος του από τη Φορολογική Διοίκηση και εμπίπτουν στο πεδίο εφαρμογής του Κώδικα Φορολογικής Διαδικασίας (**άρθρο 2 του ν. 4174/2013**) οφείλει, πριν από την προσφυγή του στη Διοικητική Δικαιοσύνη, να ασκήσει ενδικοφανή προσφυγή ενώπιον της Διεύθυνσης Επίλυσης Διαφορών της Ανεξάρτητης Αρχής Δημοσίων Εσόδων με αίτημα επανεξέτασης στο πλαίσιο της ειδικής διοικητικής διαδικασίας, με την επιφύλαξη των οριζόμενων στο β' εδ. της παρ. 1 του άρθρου 35 και στο στ' εδ. της παρ. 1 του άρθρου 63 του Κ.Φ.Δ..

Επειδή, ως διοικητική πράξη ορίζεται η δήλωση βουλήσεως διοικητικού οργάνου ασκούντος δημόσια εξουσία με την οποία επέρχεται, μονομερώς, μεταβολή στο νομικό κόσμο δια της

ιδρύσεως, μεταβολής ή καταργήσεως δικαιωμάτων και υποχρεώσεων. Κύρια χαρακτηριστικά της διοικητικής πράξης είναι το τεκμήριο νομιμότητας και η εκτελεστικότητα. Η εκτελεστικότητα δε της διοικητικής πράξης συνίσταται στο ότι η συμπεριφορά που καθορίζει (ενέργεια ή παράλειψη), και γενικότερα η ρύθμιση την οποία θεσπίζει, είναι υποχρεωτική από την έκδοσή της (ΣτΕ 1717/1988), χωρίς άλλο, δηλαδή χωρίς να χρειάζεται άλλη διαδικασία και ειδικότερα προηγούμενη δικαστική απόφαση. (Εγχειρίδιο Διοικητικού Δικαίου, Σπηλιωτόπουλος, Τόμος 1, έκδοση Νοεμβρίου 2011, σελ.116).

Επειδή, δεν αποτελούν εκτελεστές διοικητικές πράξεις οι πράξεις της Διοίκησης που εμμένουν σε προηγούμενη άρνησή της να ικανοποιήσει συγκεκριμένο αίτημα του διοικουμένου, χωρίς να προβεί σε ουσιαστική έρευνα νέων και ουσιωδών πραγματικών περιστατικών. Ειδικότερα, οι πράξεις αυτές είναι απλές επιβεβαιωτικές πράξεις της προηγούμενης άρνησης της Διοίκησης, ρητής ή σιωπηρής, οπότε η προσβολή τους με προσφυγή ενώπιον του Δικαστηρίου δεν δημιουργεί διοικητική διαφορά ουσίας και η σχετική προσφυγή απορρίπτεται ως απαράδεκτη (βλ. Τάχος Α. Ελληνικό Διοικητικό Δίκαιο, εκδόσεις Σάκκουλα 1996, σελ 403, ΔΠρωτΘεσ 597/2016, ΣτΕ 198/2010, ΔιοικΕφΑθ 1243/2009, ΣτΕ 3236/2008, ΣτΕ 1113/1996, 3562/1990, 2203/1987, Γνωμ ΝΣΚ 157/2004).

Επειδή εν προκειμένω, σε βάρος του προσφεύγοντος εκδόθηκαν η με αριθ. ... **20/01/2015** οριστική πράξη επιβολής προστίμου ΚΒΣ χρήσης 2007, η με αριθ. ...**20/01/2015** οριστική πράξη επιβολής προστίμου ΚΒΣ χρήσης 2008, η με αριθ. ... **17/02/2015** οριστική πράξη διορθωτικού προσδιορισμού ΦΠΑ διαχ. περιόδου 1/1 - 31/12/2008 του Προϊσταμένου της ΔΟΥ Πρέβεζας εκτελεστές διοικητικές πράξεις που ο προσφεύγων δεν προσέβαλε με ενδικοφανή προσφυγή σύμφωνα με τα προβλεπόμενα στο άρθρο 63 του Ν.4174/2013 (ΚΦΔ). Επιπλέον σε βάρος του είχαν εκδοθεί **α) για τη χρήση 2007**, η με αριθ. ...**2014** προσωρινή πράξη επιβολής προστίμου ΚΒΣ διαχ. περ. 1/1 - 31/12/2007, η με αριθ. .../**2014** προσωρινή πράξη διορθωτικού προσδιορισμού ΦΠΑ διαχ. περ. 1/1 - 31/12/2007 και η με αριθ. .../**2014** προσωρινή πράξη διορθωτικού προσδιορισμού ΦΠΑ διαχ. περ. 1/1 - 31/12/2007 και η με αριθ. .../**2014** προσωρινή πράξη επιβολής προστίμου άρθρου 6 Ν.2523/1997 διαχ. περ. 1/1 - 31/12/2007, **β) για τη χρήση 2008**, η με αριθ. .../**2014** προσωρινή πράξη επιβολής προστίμου ΚΒΣ διαχ. περ. 1/1 - 31/12/2008, η με αριθ. .../**2014** προσωρινή πράξη διορθωτικού προσδιορισμού ΦΠΑ διαχ. περ. 1/1 - 31/12/2008 και η με αριθ. .../**2014** προσωρινή πράξη επιβολής προστίμου άρθρου 6 Ν.2523/1997 διαχ. περ. 1/1 - 31/12/2008, **γ) τα με αριθ. πρωτ. ... 28/01/2015** μέτρα διασφάλισης των συμφερόντων του Δημοσίου και **δ) το από 08/01/2015** συμπληρωματικό εκκαθαριστικό σημείωμα περαίωσης Ν.3888/10.

Επειδή, ο προσφεύγων υπέβαλε ενώπιον της Δ.Ο.Υ. Πρέβεζας την υπ' αρ. πρωτ. ... **15/5/2019** αίτηση, για την ανάκληση των ως άνω πράξεων, κατόπιν επίδοσης σε αυτόν της υπ' αρ. ... **22/03/2019** ατομικής ειδοποίησης καταβολής-υπερήμερίας. Επί της ως άνω αίτησης, εκδόθηκε η προσβαλλόμενη με αρ. πρωτ. ... **15/5/2019** αρνητική απάντηση του Προϊσταμένου της ΔΟΥ Πρέβεζας.

Επειδή, στην υπό κρίση περίπτωση η προσβαλλόμενη με αρ. πρωτ. ... **15/5/2019** αρνητική

απάντηση του Προϊσταμένου της ΔΟΥ Πρέβεζας, επί της αίτησης του προσφεύγοντος, είναι μη εκτελεστή διοικητική πράξη, καθώς με αυτή η Διοίκηση εμμένει σε προηγούμενη άρνησή της να ικανοποιήσει το συγκεκριμένο αίτημα του φορολογούμενου, χωρίς να προβεί σε ουσιαστική έρευνα νέων και ουσιωδών πραγματικών περιστατικών. Ως εκ τούτου, δε συγκεντρώνει τα χαρακτηριστικά της ατομικής πράξης διοικητικού οργάνου, που θεσπίζει δικαιώματα ή υποχρεώσεις για τον φορολογούμενο («ατομική διοικητική πράξη») και συνεπώς στερείται εκτελεστότητας, δεδομένου ότι δεν παράγει συνέπειες σε βάρος του προσφεύγοντος διαφοροποιώντας την φορολογική του υποχρέωση, για τον λόγο αυτό πρέπει να απορριφθεί ως απαράδεκτη.

Α Π Ο Φ Α Σ Ι Ζ Ο Υ Μ Ε

την **απόρριψη** της με ημερομηνία κατάθεσης **7/6/2019** και με αριθμό πρωτοκόλλου ... ενδικοφανούς προσφυγής του ... - **ΑΦΜ:....**, αγρότη, ενεργούντος ατομικά αλλά και με την ιδιότητά του Προέδρου του Διοικητικού Συμβουλίου του «...» - **ΑΦΜ:....**, **ως απαράδεκτης**.

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

**ΜΕ ΕΝΤΟΛΗ ΤΟΥ ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΥ
ΤΗΣ ΔΙΕΥΘΥΝΣΗΣ ΕΠΙΛΥΣΗΣ
ΔΙΑΦΟΡΩΝ**

Ακριβές Αντίγραφο
Η Υπάλληλος του Αυτοτελούς
Γραφείου Διοικητικής Υποστήριξης

**Ο ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΣ ΤΗΣ
ΥΠΟΔΙΕΥΘΥΝΣΗΣ ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ
ΚΑΙ ΝΟΜΙΚΗΣ ΥΠΟΣΤΗΡΙΞΗΣ**

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.