



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ



ΑΑΔΕ

Ανεξάρτητη Αρχή
Δημοσίων Εσόδων

Καλλιθέα, 13/11/2020

ΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ

Αριθμός απόφασης: 2346

ΥΠΟΔ/ΝΣΗ ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ

ΤΜΗΜΑ Α6

Ταχ. Δ/ση : Αριστογείτονος 19

Ταχ. Κώδικας : 176 71 - Καλλιθέα

Τηλέφωνο : 213 1604514

ΦΑΞ : 213 1604567

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 τροποποιήθηκε και ισχύει.

β. Του άρθρου 10 της [Δ.ΟΡΓ.Α 1125859 ΕΞ 2020](#)/23.10.2020 Απόφασης του Διοικητή της Α.Α.Δ.Ε. (ΦΕΚ Β' 4738/26.10.2020) με θέμα «Οργανισμός της Ανεξάρτητης Αρχής Δημοσίων Εσόδων (Α.Α.Δ.Ε.)».

γ. Της ΠΟΛ 1064/12.04.2017 Απόφασης του Διοικητή της Ανεξάρτητης Αρχής Δημοσίων Εσόδων (ΦΕΚ Β' 1440/27-04-2017).

δ. Του άρθρου έκτου, παράγραφος 4, της από 30/03/2020 Πράξης Νομοθετικού Περιεχομένου (ΦΕΚ Α' 75) όπως κυρώθηκε με το ν. 4684/2020 (ΦΕΚ Α' 86), καθώς και της Α 1122/2020 Απόφασης του Υφυπουργού Οικονομικών και του Διοικητή της Ανεξάρτητης Αρχής Δημοσίων Εσόδων (ΦΕΚ Β' 2088/31-05-2020).

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

3. Την αριθ. Δ.Ε.Δ. 1126366 ΕΞ 2016/30.08.2016 (ΦΕΚ 2759 / τ. Β'/01.09.2016) Απόφαση του Προϊσταμένου της Διεύθυνσης Επίλυσης Διαφορών «Παροχή εξουσιοδότησης υπογραφής».

4. Την από **15-06-2020** και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανή προσφυγή της υπό εκκαθάριση κοινοπραξίας με την επωνυμία «.....», με ΑΦΜ, κατά της τεκμαιρόμενης σιωπηρής απόρριψης από τον Προϊστάμενο της Δ.Ο.Υ. Δ' ΑΘΗΝΩΝ της υπ' αριθ. πρωτ. /2020 αίτησης για την εφαρμογή του Ν.4337/2015 άρθρο 7 παρ. 3 ως ευμενέστερου νόμου επί της υπ' αριθμ. /2001 απόφασης επιβολής προστίμου του

Κώδικα Βιβλίων και Στοιχείων (Κ.Β.Σ. Π.Δ. 186/1992 διαχειριστικής περιόδου 01.01-31.12.1999 και τα προσκομιζόμενα με αυτήν σχετικά έγγραφα.

5. Τις απόψεις της αρμόδιας Δ.Ο.Υ. Δ' ΑΘΗΝΩΝ.

6. Την εισήγηση του ορισθέντος υπαλλήλου του Α6 τμήματος της Υπηρεσίας μας, όπως αποτυπώνεται στα σχέδια.

Επί της από **15-6-2020** και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανούς προσφυγής της υπό εκκαθάριση κοινοπραξίας με επωνυμία «.....»,

ΑΦΜ:, 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:

Με την υπ' αρ. /2001 απόφαση επιβολής προστίμου του Προϊσταμένου της Ι' Δ.Ο.Υ. Αθηνών επιβλήθηκε σε βάρος της προσφεύγουσας πρόστιμο Κ.Β.Σ. συνολικού ύψους 121.150.000 δρχ, διότι κατά παράβαση του Κώδικα Βιβλίων και Στοιχείων (Κ.Β.Σ. Π.Δ. 186/1992) κατά τη διαχειριστική περίοδο από 1-1-1999 έως 31-12-1999 έλαβε και καταχώρισε πέντε (5) εικονικά φορολογικά στοιχεία (για ανύπαρκτες συναλλαγές) και συγκεκριμένα πέντε (5) τιμολόγια-δελτία αποστολής εκδόσεως της επιχείρησης «.....».

Κατά της απόφασης αυτής η προσφεύγουσα άσκησε τη με γενικό αριθμό κατάθεσης /2001 προσφυγή της ενώπιον του Διοικητικού Πρωτοδικείου, με την οποία αιτήθηκε την ακύρωσή της. Επί της προσφυγής αυτής εκδόθηκε η υπ' αρ. /2005 απόφαση του Τριμελούς Διοικητικού Πρωτοδικείου (τμήμα 24ο), η οποία απέρριψε την προσφυγή ως νόμω και ουσία αβάσιμη. Εν συνεχεία, η προσφεύγουσα άσκησε έφεση κατά της ως άνω απόφασης ενώπιον του Διοικητικού Εφετείου, επί της οποίας εκδόθηκε η υπ' αρ. /2007 απόφαση η οποία απέρριψε την έφεση ως νόμω και ουσία αβάσιμη. Κατόπιν η προσφεύγουσα αιτήθηκε την εξαφάνιση της τελεσίδικης απόφασης, ασκώντας αίτηση αναίρεσης ενώπιον του Συμβουλίου της Επικρατείας. Επ' αυτής εκδόθηκε η υπ' αρ. /2011 απορριπτική- ομοίως- απόφαση του Συμβουλίου της Επικρατείας, η οποία απέρριψε την αίτηση αναίρεσης ως νόμω αβάσιμη. Ακολούθως, στις 20-5-2013 η προσφεύγουσα άσκησε ενώπιον του Διοικητικού Πρωτοδικείου τη με Γ.Α.Κ. /2013 δεύτερη προσφυγή, κατά της ίδιας υπ' αριθμ. /2001 απόφασης επιβολής προστίμου Κ.Β.Σ. Και αυτή απορρίφτηκε με την αριθμό /2019 του ΔΠΑ, διότι ήταν απαράδεκτη ως δεύτερη προσφυγή, μη εφαρμοζομένου του άρθρου 70 παρ. 1 του ΚΔΔ, όπως ίσχυε κατά τον χρόνο άσκησης της ανωτέρω προσφυγής δεδομένου ότι η πρώτη του προσφυγή είχε απορριφθεί τελεσίδικα και αμετάκλητα για ουσιαστικούς λόγους.

Εν συνεχεία η προσφεύγουσα υπέβαλλε την με αριθμ. Πρωτ. /2020 αίτηση για την εφαρμογή του Ν.4337/2015 άρθρο 7 παρ. 3 ως ευμενέστερου νόμου επί της υπ' αριθμ. /2001

απόφασης επιβολής προστίμου του Κώδικα Βιβλίων και Στοιχείων (Κ.Β.Σ. Π.Δ. 186/1992) διαχειριστικής περιόδου 01.01-31.12.1999. Με την πάροδο άπρακτου τριμήνου από την υποβολή στη Δ.Ο.Υ. Δ' ΑΘΗΝΩΝ της υπ' αριθ. πρωτ./2020 αίτησης της προσφεύγουσας κοινοπραξίας, το αίτημα της απερρίφθη σιωπηρώς.

Η προσφεύγουσα, με την υπό κρίση ενδικοφανή προσφυγή, ζητά την ακύρωση της τεκμαιρόμενης σιωπηρής απόρριψης του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Δ' Αθηνών και την επιστροφή του ποσού που προκύπτει ως αχρεωστήτως καταβληθέν από την εκκαθάριση βάσει εφαρμογής του ν.4337/2015 προβάλλοντας τους κατωτέρω ισχυρισμούς:

- 1) Αντίθεση με την εφαρμογή της ενωσιακής αρχής της αναλογικότητας
- 2) Οι αθέμιτες προϋποθέσεις του ν.4337/2015 έχουν κριθεί αντισυνταγματικές με την με αριθμό 1389/2019 Απόφαση του ΣτΕ
- 3) Σύμφωνα με την Απόφαση 2691/2019 του ΣτΕ εφαρμόζεται το ευμενέστερο νομοθετικό καθεστώς
- 4) Αντίθεση στην αρχή της αναλογικότητας-Προσβολή ανθρώπινης αξίας και ελευθερίας
- 5) Παράβαση της αρχής νομιμότητας της διοικητικής δράσεως - χρηστής διοίκησης -αναλογικότητας
- 6) Εσφαλμένη κατανομή βάρους απόδειξης – Μη απόδειξη από τη φορολογική Διοίκηση της φερόμενης εικονικότητας των συναλλαγών
- 7) Παραβίαση του δικαιώματος προηγούμενης ακρόασης
- 8) Ακυρότητα αποδεικτικού επίδοσης

Επειδή, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 24 του Ν 4274/14-7-2014, Κεφάλαιο Γ 'Τροποποιήσεις του κώδικα διοικητικής δικονομίας', στο οποίο ορίζεται ότι «..η παρ. 1 του άρθρου 70 του Κώδικα Διοικητικής Δικονομίας όπως τροποποιήθηκε με το άρθρο 83 του Ν 4139/2013 αντικαθίσταται ως εξής: «Είναι απαράδεκτη η άσκηση δεύτερης προσφυγής από τον ίδιο προσφεύγοντα κατά της αυτής πράξης ή παράλειψης. Κατ'εξαίρεση επιτρέπεται η άσκηση δεύτερης προσφυγής όταν η πρώτη έχει απορριφθεί τελεσιδίκως για λόγους τυπικούς, εκτός από την περίπτωση της απόρριψης αυτής ως εκπρόθεσμης και τις περιπτώσεις εφαρμογής των διατάξεων των άρθρων 28 παρ 3 ,139 Α και 277 παρ 1 του παρόντος Κώδικα. Η προσφυγή αυτή ασκείται εντός της προθεσμίας εξήντα (60) ημερών από την κοινοποίηση της τελεσιδίκης απόφασης και τα αποτελέσματα της άσκησης της ανατρέχουν στο χρόνο άσκησης της πρώτης.».

Επειδή, σύμφωνα με τα ανωτέρω η προσφεύγουσα για την υπ' αρ./2001 απόφαση του Προϊσταμένου της Ι' Δ.Ο.Υ. ΑΘΗΝΩΝ άσκησε τη με γενικό αριθμό κατάθεσης/2001 προσφυγή της ενώπιον του Διοικητικού Πρωτοδικείου, με την οποία αιτήθηκε την ακύρωσή της και η οποία απορρίφθηκε ως νόμω και ουσία αβάσιμη, εν συνεχεία άσκησε έφεση κατά της ως άνω απόφασης ενώπιον του Διοικητικού Εφετείου, επί της οποίας εκδόθηκε η υπ' αρ.

...../2007 απόφαση, η οποία απέρριψε την έφεση ως νόμω και ουσία αβάσιμη και τέλος για την εξαφάνιση της τελεσίδικης απόφασης, ασκήθηκε αίτηση αναίρεσης ενώπιον του Συμβουλίου της Επικρατείας, επ' αυτής εκδόθηκε η υπ' αρ./2011 απορριπτική ομοίως απόφαση του Συμβουλίου της Επικρατείας, η οποία απέρριψε την αίτηση αναίρεσης ως νόμω αβάσιμη.

Επειδή ακολούθως, στις 20-5-2013 η προσφεύγουσα άσκησε ενώπιον του Διοικητικού Πρωτοδικείου τη με Γ.Α.Κ./2013 δεύτερη προσφυγή, κατά της ίδιας υπ' αριθμ./2001 απόφασης επιβολής προστίμου Κ.Β.Σ και αυτή απορρίφτηκε με την αριθμό/2019 του ΔΠΑ, **διότι ήταν απαράδεκτη ως δεύτερη προσφυγή**, μη εφαρμοζομένου του άρθρου 70 παρ. 1 του ΚΔΔ, όπως ίσχυε κατά τον χρόνο άσκησης της ανωτέρω προσφυγής δεδομένου ότι η πρώτη του προσφυγή είχε απορριφθεί τελεσίδικα και αμετάκλητα για ουσιαστικούς λόγους.

Επειδή, εν προκειμένω η προσφεύγουσα με την παρούσα ενδικοφανή ασκεί για τρίτη φορά προσφυγή κατά της ίδιας πράξης και συγκεκριμένα της υπ' αριθμ./2001 Απόφασης Επιβολής Προστίμου, η οποία κατέστη οριστική και αμετάκλητη όπως αναφέρουμε ανωτέρω. Ως εκ τούτου η εν λόγω ενδικοφανή προσφυγή πρέπει να απορριφθεί ως απαράδεκτη.

Α π ο φ α σ ί ζ ο υ μ ε

Την απόρριψη της με ημερομηνία κατάθεσης 15-06-2020 και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανούς προσφυγής της κοινοπραξίας με την επωνυμία «.....» ΑΦΜ , **ως απαράδεκτης.**

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

Ακριβές Αντίγραφο

ΜΕ ΕΝΤΟΛΗ ΤΟΥ ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΥ
ΤΗΣ ΔΙΕΥΘΥΝΣΗΣ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ

Ο/Η Υπάλληλος του Τμήματος
Διοικητικής Υποστήριξης

Η ΑΝΑΠΛΗΡΩΤΡΙΑ ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΗ ΤΗΣ
ΥΠΟΔΙΕΥΘΥΝΣΗΣ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ

ΕΛΠΙΔΑ ΝΙΝΟΥ

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.