



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ



ΑΑΔΕ

Ανεξάρτητη Αρχή
Δημοσίων Εσόδων

Καλλιθέα, 21/10/2022

Αριθμός απόφασης: 3282

**ΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ
ΥΠΟΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ
ΤΜΗΜΑ Α6 ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ**

Ταχ. Δ/ση : Αριστογείτονος 19
Ταχ. Κώδικας : 176 71 - Καλλιθέα
Τηλέφωνο : 213 1604 553
E-mail : ded.ath@aade.gr

ΑΠΟΦΑΣΗ

Ο ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΣ ΤΗΣ ΔΙΕΥΘΥΝΣΗΣ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ

Έχοντας υπόψη:

1. Τις διατάξεις:

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

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.

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

3. Την Δ.Ε.Δ. 1126366 ΕΞ 2016/30.08.2016 (ΦΕΚ Β' 2759/1.9.2016) Απόφαση του Προϊσταμένου της Διεύθυνσης Επίλυσης Διαφορών «Παροχή εξουσιοδότησης υπογραφής».

4. Την με ημερομηνία κατάθεσης 30/06/2022 και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανή προσφυγή της εταιρείας με την επωνυμία με Α.Φ.Μ., με έδρα, οδός, κατά της με ημερομηνία θεώρησης 31-05-2022 και ID Έκθεσης Μερικού Ελέγχου Φορολογίας Εισοδήματος (Επανελέγχος βάσει νέων στοιχείων) του Προϊσταμένου του Κ.Ε.ΜΕ.ΕΠ. για τις διαχειριστικές περιόδους 01/01/2012 - 31/12/2012 και 01/01/2013 - 31/12/2013.

5. Την ως άνω Έκθεση ελέγχου του Προϊσταμένου του Κ.Ε.ΜΕ.ΕΠ. της οποίας ζητείται η ακύρωση.

6. Τις απόψεις του Κ.Ε.ΜΕ.ΕΠ..

7. Την εισήγηση του ορισθέντος υπαλλήλου του Α6 τμήματος της Υπηρεσίας μας, όπως αποτυπώνεται στο σχέδιο της απόφασης.

Επί της με ημερομηνία κατάθεσης 30/06/2022 και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανούς προσφυγής της εταιρείας με την επωνυμία με Α.Φ.Μ., η οποία υπεβλήθη **εμπρόθεσμα** και μετά την μελέτη και την αξιολόγηση όλων των υφιστάμενων στο

σχετικό φάκελο εγγράφων και των προβαλλόμενων λόγων της ενδικοφανούς προσφυγής, επαγόμεστε τα ακόλουθα:

ΣΥΝΤΟΜΟ ΙΣΤΟΡΙΚΟ

Στα πλαίσια παλαιότερων φορολογικών ελέγχων από το Κ.Ε.ΜΕ.ΕΠ. για τις διαχειριστικές χρήσεις 2012 και 2013 (αριθ. εντολών/2018 και/2018 αντίστοιχα), δεν είχαν αναγνωριστεί για έκπτωση από τα ακαθάριστα έσοδα της προσφεύγουσας δαπάνες για ιατρικά συνέδρια και ιατρικές επιστημονικές εκδηλώσεις συνολικού ύψους:

- 6.225.014,34 € στη χρήση 2012 και
- 6.641.940,31 € στη χρήση 2013,

με την αιτιολογία ότι αφορούσαν δαπάνες μη παραγωγικές που καταβλήθηκαν από ελευθεριότητα σύμφωνα με το άρθρο 31, παρ. 1 του Ν.2238/1994.

Με το πέρας των ελέγχων, είχαν εκδοθεί και κοινοποιηθεί στην προσφεύγουσα οι υπ' αριθμ. /2018 και /2019 Οριστικές Πράξεις Διορθωτικού Προσδιορισμού Φόρου Εισοδήματος, αντίστοιχα.

Η προσφεύγουσα προσέβαλε τις ανωτέρω πράξεις μέσω των υπ' αριθμόν /2019 και /2019 αντίστοιχα ενδικοφανών προσφυγών, οι οποίες απορρίφθηκαν σιωπηρά από την Υπηρεσία μας. Κατά των εν λόγω σιωπηρών απορρίψεων, η προσφεύγουσα υπέβαλε τις υπ' αριθμόν /2019 και /2019 αντίστοιχα προσφυγές ενώπιον του Διοικητικού Εφετείου, οι οποίες δεν έχουν κριθεί από το τελευταίο έως και την ημερομηνία έκδοσης της παρούσας. Στη συνέχεια, κατόπιν της διαβίβασης στο Κ.Ε.ΜΕ.ΕΠ. του υπ' αριθμόν ΔΕΛ Β ΕΞ 2021 ΕΜΠ/26-01-2021 εγγράφου της Διεύθυνσης Ελέγχων της ΑΑΔΕ (αρ. πρωτ. Κ.Ε.ΜΕ.ΕΠ. /2021) στο οποίο επισυνάπτονταν:

- το από 07/01/2021 Δελτίο Τύπου του Υπουργείου Οικονομικών και
- το υπ' αριθμόν ΔΕΛ ΕΙ 2021 ΕΜΠ/26-01-2021 (αρ. πρωτ. /2021) έγγραφο ΥΠΟΙΚ με συνημμένα: 1) το υπ' αριθμόν /2020 Πρακτικό του Νομικού Συμβουλίου του Κράτους και 2) την από 23/06/2020 Συμφωνία Αναστολής Δίωξης μεταξύ της προσφεύγουσας, του Υπουργείου Δικαιοσύνης των ΗΠΑ (Ποινικό Τμήμα-Τομέας Καταπολέμησης Απάτης) και του Γραφείου του Εισαγγελέα των Ηνωμένων Πολιτειών για την Περιφέρεια του Νιού Τζέρσεϊ,

εκδόθηκε η υπ' αριθμόν /2021 εντολή ελέγχου (επανελέγχου) για αμφότερες τις χρήσεις 2012 και 2013.

Από τον επανέλεγχο που διενεργήθηκε, δεν αναγνωρίστηκαν για έκπτωση από τα ακαθάριστα έσοδα της προσφεύγουσας δαπάνες οργάνωσης και συμμετοχής σε ιατρικές επιστημονικές εκδηλώσεις και συνέδρια σχετιζόμενες με το οφθαλμολογικό σκεύασμα συνολικού ύψους:

- 601.058,83 € στη χρήση 2012 και
- 381.682,98 € στη χρήση 2013,

με την αιτιολογία ότι πρόκειται για αμοιβές σε χρήμα ή σε είδος των οποίων η παροχή ή η λήψη συνιστά ποινικό αδίκημα ακόμη και στην περίπτωση που η καταβολή γίνεται στο εξωτερικό (άρθρο 31, παρ. 16 του Ν.2238/1994).

Με βάση τα ανωτέρω, το πόρισμα του επανελέγχου ήταν πως δεν υφίστανται ποσά προς αναμόρφωση που δεν αναμορφώθηκαν από τον προηγούμενο έλεγχο. Συνεπώς, δεδομένης της μη ύπαρξης διαφορών, ο έλεγχος δεν προέβη σε έκδοση καταλογιστικών πράξεων.

Η προσφεύγουσα, με την υπό κρίση ενδικοφανή προσφυγή, ζητά την ακύρωση της με ημερομηνία θεώρησης 31-05-2022 και ID Έκθεσης Μερικού Ελέγχου, προβάλλοντας τους κάτωθι ισχυρισμούς:

1^{ος} λόγος: Μη νόμιμη η διενέργεια επανελέγχου και η κοινοποίηση Έκθεσης Επανελέγχου στην ίδια για τις κρινόμενες διαχειριστικές περιόδους.

2^{ος} λόγος: Επικουρικά, εσφαλμένη και πλημμελώς αιτιολογημένη η κρίση της ελεγκτικής αρχής ως προς τα επιμέρους κονδύλια δαπανών που δεν αναγνωρίζονται προς έκπτωση από τα ακαθάριστα έσοδα των κρινόμενων χρήσεων.

Επειδή η παρ. 1 του άρθρου 63 του Ν.4174/2013 (Κώδικας Φορολογικής Διαδικασίας) ορίζει 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.....».

Επειδή σύμφωνα με την παρ. 1&2 του άρθρου 1 της ΠΟΛ 1064/12-04-2017 Απόφαση του Διοικητή της ΑΑΔΕ (ΦΕΚ Β 1440/27.04.2017): «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 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. 2. Η άσκηση οποιασδήποτε άλλης διοικητικής προσφυγής κατά των υποκειμένων στην ενδικοφανή προσφυγή πράξεων των φορολογικών αρχών, είναι απαράδεκτη».

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 εκτελεστότητα. **Η εκτελεστότητα 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, σελίδα 116).

Επειδή με τις διατάξεις του άρθρου 45 του ν. 4174/2013 (Α' 170) ορίζεται ότι:

«1) Η είσπραξη των φόρων και των λοιπών εσόδων του Δημοσίου που εμπίπτουν στο πεδίο εφαρμογής του Κώδικα πραγματοποιείται **δυνάμει εκτελεστού τίτλου**.

2) Εκτελεστοί τίτλοι από τον νόμο είναι:

α) στην περίπτωση άμεσου προσδιορισμού φόρου, ο προσδιορισμός του φόρου, όπως προκύπτει ταυτόχρονα με την υποβολή της δήλωσης, β) στην περίπτωση διοικητικού προσδιορισμού φόρου, η πράξη προσδιορισμού του φόρου, γ) στην περίπτωση εκτιμώμενου προσδιορισμού φόρου, η πράξη εκτιμώμενου προσδιορισμού του φόρου, δ) στην περίπτωση διορθωτικού προσδιορισμού του φόρου, η πράξη διορθωτικού προσδιορισμού του φόρου, ε) στην περίπτωση προληπτικού προσδιορισμού φόρου, η πράξη προληπτικού προσδιορισμού του φόρου, στ) σε περίπτωση έκδοσης οριστικής δικαστικής απόφασης, η απόφαση αυτή, ζ) σε περίπτωση επιβολής προστίμων, οι αντίστοιχες πράξεις, η) σε περίπτωση ενδικοφανούς προσφυγής, η απόφαση της Υπηρεσίας Εσωτερικής Επανεξέτασης».

Επομένως, η Ενδικοφανής Προσφυγή **ασκεύεται παραδεκτώς** **μόνον κατά εκτελεστών πράξεων διοικητικών Αρχών** (ΣτΕ 3502/2011, ΣτΕ 835/2010, ΣτΕ 3693/2008, ΣτΕ 3785/2006, ΣτΕ 577/2004).

Επειδή στην εξεταζόμενη υπόθεση, δεν προσβάλλεται καταλογιστική πράξη αλλά έκθεση ελέγχου, η οποία στερείται εκτελεστότητας.

Α π ο φ α σ ί ζ ο υ μ ε

την **απόρριψη** της με ημερομηνία κατάθεσης **30/06/2022** και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανούς προσφυγής της εταιρείας με την επωνυμία με Α.Φ.Μ., ως **απαράδεκτης**.

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

Ακριβές Αντίγραφο

**Ο/Η Υπάλληλος του Τμήματος
Διοικητικής Υποστήριξης**

**ΜΕ ΕΝΤΟΛΗ ΤΟΥ ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΥ
ΤΗΣ Δ/ΝΣΗΣ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ
Η ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΗ ΤΗΣ
ΥΠΟΔΙΕΥΘΥΝΣΗΣ ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ
ΓΡΑΜΜΑΤΩ ΣΚΟΥΡΑ**

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.