



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ



ΑΑΔΕ

Ανεξάρτητη Αρχή
Δημοσίων Εσόδων

Θεσσαλονίκη, 06.10.2022

ΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ
ΥΠΟΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ ΚΑΙ
ΝΟΜΙΚΗΣ ΥΠΟΣΤΗΡΙΞΗΣ
ΤΜΗΜΑ Α8 - ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ

Αριθμός απόφασης: 1957

Ταχ. Δ/ση : Αθ. Τακαντζά 8-10
Ταχ. Κώδικας : 54639 - Θεσσαλονίκη
Τηλέφωνο : 2313-332241
E-Mail : ded.thess@aaade.gr

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 Α.Α.Δ.Ε. (ΦΕΚ Β' 1440/27-04-2017).

2. Την ΠΟΛ 1069/4-3-2014 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 από και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανή προσφυγή του, ΑΦΜ, κατά της υπ' αριθ. πράξης επιβολής προστίμου διαχειριστικής περιόδου 01/01-31/12/2013 και κατά της υπ' αριθ. πράξης επιβολής προστίμου φορολογικού έτους 2014 του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. ΚΟΖΑΝΗΣ και τα προσκομιζόμενα με αυτήν σχετικά έγγραφα.

5. Την υπ' αριθ. πράξη επιβολής προστίμου διαχειριστικής περιόδου 01/01-31/12/2013 και κατά της υπ' αριθ. πράξη επιβολής προστίμου φορολογικού έτους 2014 του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. ΚΟΖΑΝΗΣ, των οποίων ζητείται η ακύρωση.

6. Το με αριθ. πρωτ. Δ.Ε.Δ. ΥΠ.ΕΠ.Ν.Υ. ΕΙ 2022 ΕΜΠ/..... συμπληρωματικό υπόμνημα του προσφεύγοντος.
7. Τις απόψεις της ανωτέρω φορολογικής αρχής.
8. Την εισήγηση του ορισθέντος υπαλλήλου του Τμήματος Α8 – Επανεξέτασης όπως αποτυπώνεται στο σχέδιο της απόφασης.

Επί της από και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανούς προσφυγής του, ΑΦΜ, η οποία κατατέθηκε εκπρόθεσμα καθώς και του με αριθ. πρωτ. Δ.Ε.Δ. ΥΠ.ΕΠ.Ν.Υ. ΕΙ 2022 ΕΜΠ/..... συμπληρωματικού υπομνήματος 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' αριθ. πράξη επιβολής προστίμου διαχειριστικής περιόδου 01/01-31/12/2013 του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. ΚΟΖΑΝΗΣ επιβλήθηκε στον προσφεύγοντα ασκούντα ατομική επιχείρηση (μηχανουργείο) πρόστιμο ποσού 14.000,00 €, λόγω λήψης του Τ.Π.Υ., εικονικού ως προς τη συναλλαγή, καθαρής αξίας 35.000,00 € πλέον Φ.Π.Α. 8.050,00 €, έκδοσης της ατομικής επιχείρησης του με Α.Φ.Μ.

Με την υπ' αριθ. πράξη επιβολής προστίμου φορολογικού έτους 2014 του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. ΚΟΖΑΝΗΣ επιβλήθηκε στον προσφεύγοντα πρόστιμο ποσού 10.000,00 €, λόγω λήψης του Τ.Π.Υ., εικονικού ως προς τη συναλλαγή, καθαρής αξίας 25.000,00 € πλέον Φ.Π.Α. 5.750,00 €, έκδοσης της ατομικής επιχείρησης του με Α.Φ.Μ.

Οι ανωτέρω πράξεις εδράζονται επί της από έκθεσης ελέγχου επεξεργασίας κατασχεμένων φορολογικών στοιχείων (εφαρμογής των διατάξεων ν. 4093/2012 (Κ.Φ.Α.Σ.) και ν. 4174/2013 (Κ.Φ.Δ.) της Υπηρεσίας Ερευνών και Διασφάλισης Δημοσίων Εσόδων (Υ.Ε.Δ.Δ.Ε.) Θεσσαλονίκης.

Ο προσφεύγων, με την υπό κρίση ενδικοφανή προσφυγή, ζητά την ακύρωση των προσβαλλόμενων πράξεων προβάλλοντας τους παρακάτω ισχυρισμούς:

1) Η ενδικοφανής προσφυγή υποβάλλεται εμπροθέσμως, δεδομένου ότι λόγω σοβαρών προβλημάτων υγείας ήταν κλινήρης και δεν μπορούσε να επιμεληθεί προσωπικά των υποθέσεών του.

2) Πλημμελής ο φορολογικός έλεγχος και εσφαλμένη η κρίση περί εικονικότητας. Μη ανταπόκριση της φορολογικής αρχής στο βάρος απόδειξης της εικονικότητας. Καλή πίστη ως προς το πρόσωπο του αντισυμβαλλομένου. Υπαρκτές συναλλαγές.

3) Παραγραφή του δικαιώματος προς έκδοση των προσβαλλόμενων πράξεων.

4) Παράβαση της αρχής της αναδρομικής εφαρμογής της ελαφρύτερης διοικητικής κύρωσης.

Επειδή, σύμφωνα με τις διατάξεις της παραγράφου 1 του άρθρου 63 του ν 4174/2013 σε συνδυασμό με τις διατάξεις της παρ. 1 του άρθρου 2 της απόφασης του Διοικητή της Ανεξάρτητης Αρχής Δημοσίων Εσόδων ΠΟΛ.1064/12-04-2017, η ενδικοφανής προσφυγή ασκείται κατά πράξεων των φορολογικών αρχών, εντός ανατρεπτικής προθεσμίας τριάντα (30) ημερών που αρχίζει από την κοινοποίηση της πράξης ή τη συντέλεση της παράλειψης.

Επειδή, με το άρθρο 2 της ΠΟΛ.1064/12.04.2017 Απόφασης του Διοικητή της Α.Α.Δ.Ε. (ΦΕΚ Β΄ 1440/27.04.2017) ορίζεται ότι: «1. Η ενδικοφανής προσφυγή ασκείται κατά πράξεων των φορολογικών αρχών, εντός ανατρεπτικής προθεσμίας τριάντα (30) ημερών που αρχίζει από την κοινοποίηση της πράξης ή τη συντέλεση της παράλειψης. Η εν λόγω προθεσμία αναστέλλεται κατά το χρονικό διάστημα από 1 έως 31 Αυγούστου...».

Επειδή, η ανωτέρω τασσόμενη από το άρθρο 63 παρ. 1 του ν.4174/2013 προθεσμία των τριάντα (30) ημερών προς άσκηση ενδικοφανούς προσφυγής είναι ανατρεπτική, σύμφωνα με το άρθρο 10 παρ. 1 του ν.2690/1999, η μη τήρηση δε αυτής συνεπάγεται την απώλεια του σχετικού δικαιώματος του ενδιαφερομένου (ΔΕφΘεσ 1080/2018).

Η εν λόγω προθεσμία, κατά γενική αρχή του δικαίου, αναστέλλεται σε περίπτωση συνδρομής ανωτέρας βίας. Συνιστά δε ανωτέρα βία, συνεπαγόμενη την αναστολή της παραπάνω ανατρεπτικής προθεσμίας για όσο χρόνο αυτή διαρκεί, κάθε γεγονός απρόβλεπτο, το οποίο στην συγκεκριμένη περίπτωση δεν μπορούσε να αποτραπεί ούτε με άκρα σύνεση και επιμέλεια, συνεπεία του οποίου ο ενδιαφερόμενος τελεί σε πραγματική αδυναμία να επιμεληθεί των υποθέσεων του είτε αυτοπροσώπως είτε δια τρίτου προσώπου (βλ. ΣτΕ 239/2003, 604/2004, 297/2010, 1452/2015). Ακόμη, στις περιπτώσεις ανατρεπτικών προθεσμιών, ο ενδιαφερόμενος ή ο εκπρόσωπος του πρέπει να επιδεικνύουν τη δέουσα επιμέλεια, ώστε, όταν συμβεί κάποιο γεγονός αποτρεπτικό της άσκησης του σχετικού δικαιώματος, να είναι δυνατή η άσκηση αυτού από τρίτο ειδοποιούμενο σχετικά πρόσωπο (ΔΕφΘεσ 1080/2018).

Επειδή, σύμφωνα με το άρθρο 5 του ν. 4174/2013 ορίζεται ότι: «1. Η κοινοποίηση πράξεων που εκδίδει, σύμφωνα με τον Κώδικα, η Φορολογική Διοίκηση προς φορολογούμενο ή άλλο πρόσωπο, γίνεται εγγράφως ή ηλεκτρονικώς. 2. Εάν η πράξη αφορά φυσικό πρόσωπο, η κοινοποίηση συντελείται εφόσον: **α)** κοινοποιηθεί ηλεκτρονικά, σύμφωνα με τις οικείες διατάξεις του ν. 3979/2011 ή στο λογαριασμό του εν λόγω προσώπου ή του νομίμου αντιπροσώπου του ή του φορολογικού εκπροσώπου του στο πληροφοριακό σύστημα της Φορολογικής Διοίκησης, την οποία ακολουθεί ηλεκτρονική ειδοποίηση στη δηλωθείσα διεύθυνση ηλεκτρονικού ταχυδρομείου του, **β)** αποσταλεί με συστημένη επιστολή στην τελευταία δηλωθείσα ταχυδρομική διεύθυνση κατοικίας ή επαγγελματικής εγκατάστασης του εν λόγω προσώπου, ή **γ)** επιδοθεί στο εν λόγω πρόσωπο, κατά τις διατάξεις του Κώδικα Διοικητικής Δικονομίας, μόνο εφόσον δεν είναι δυνατή η

επίδοση με άλλον τρόπο. Η κοινοποίηση σύμφωνα με τον Κώδικα Διοικητικής Δικονομίας, κατά το προηγούμενο εδάφιο, θεωρείται νόμιμη, εφόσον γίνει στην τελευταία δηλωθείσα στη Φορολογική Διοίκηση διεύθυνση κατοικίας ή επαγγελματικής εγκατάστασης του εν λόγω προσώπου.»

Επειδή, με την ΠΟΛ. 1180/2018 διευκρινίζεται ότι: «5. Κατόπιν των ανωτέρω, γίνεται δεκτό ότι, με τη διάταξη του άρθρου 5 παρ. 5 του Κ.Φ.Δ., εισάγεται μεν τεκμήριο νόμιμης κοινοποίησης σε περίπτωση κοινοποίησης με συστημένη επιστολή, το οποίο όμως, ως μαχητό, ανατρέπεται σε περίπτωση κατά την οποία η κοινοποίηση των πράξεων της Φορολογικής Διοίκησης λαμβάνει χώρα αποδεδειγμένα, με την προσκόμιση της σχετικής βεβαίωσης παραλαβής από τα ΕΛ.ΤΑ., μετά την πάροδο του δεκαπενθημέρου του άρθρου 5 παρ. 5 του Κ.Φ.Δ. Επομένως, σε αυτή την περίπτωση, δεν θίγεται το δικαίωμα του φορολογουμένου να ασκήσει εντός της νόμιμης προθεσμίας προσφυγή (ενδικοφανή ή δικαστική), η οποία αφετηριάζεται από την επομένη της κοινοποίησης και όχι από την επομένη της παρόδου του δεκαπενθημέρου του άρθρου 5 παρ.5 του Κ.Φ.Δ..»

Επειδή, οι προσβαλλόμενες με την υπό κρίση ενδικοφανή προσφυγή πράξεις του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. ΚΟΖΑΝΗΣ, κοινοποιήθηκαν, σύμφωνα με τις σχετικές διατάξεις του άρθρου 5 του ν. 4174/2013, ήτοι απεστάλησαν, με συστημένη επιστολή, με αρ. συστημένου RE.....GR στις, στη δηλωθείσα διεύθυνση κατοικίας του προσφεύγοντος (όπως προκύπτει από το σύστημα TAXIS), στον Συνεπώς, η κοινοποίησή τους θεωρείται ότι συντελέστηκε στις

Η ίδια διεύθυνση κατοικίας αναγράφεται και στο σώμα της υπό κρίση ενδικοφανούς προσφυγής.

Επειδή, ο προσφεύγων κατέθεσε εκπρόθεσμα στις ήτοι πέραν την ανατρεπτικής προθεσμίας των τριάντα (30) ημερών, σύμφωνα με το άρθρο 63 παρ. 1 του ν. 4174/2013, την υπό κρίση με αριθ. πρωτ. ενδικοφανή προσφυγή. Αποδίδει ωστόσο την εκπρόθεσμη άσκησή της σε λόγους ανωτέρας βίας ήτοι σε λόγους υγείας του αιτούμενος την μη απόρριψή της συνυποβάλλοντας α) την από γνωμάτευση ειδικού γενικού οικογενειακού ιατρού, με την οποία συστήνεται κλινοστατισμός και κατ' οίκον νοσηλεία για 10 μέρες (από έως) λόγω οξείας οσφυαλγίας, β) την από γνωμάτευση ειδικού γενικού οικογενειακού ιατρού, με την οποία παρατείνει την αναρρωτική του άδεια για ένα μήνα (από έως) λόγω μη υποχώρησης των συμπτωμάτων και γ) την από γνωμάτευση ειδικού γενικού οικογενειακού ιατρού, με την οποία συστήνεται κλινοστατισμός για 14 μέρες και έλεγχος για λοίμωξη Covid-19 λόγω πυρετού και λοίμωξης ανωτέρου αναπνευστικού. Όμως, όπως παγίως έχει νομολογηθεί (βλ. ad hoc ΣτΕ Ολ 1159/1992, ΣτΕ 1836/1999, 2188/2002), η περίπτωση οξείας οσφυαλγίας δεν συνιστά ανωτέρα βία, καθώς δεν καθιστά απολύτως αδύνατη την ανεύρεση τρίτου προσώπου, προκειμένου τούτο να καταθέσει την ενδικοφανή προσφυγή του ενδιαφερομένου ενώπιον της αρμόδιας Δ.Ο.Υ.. Άλλωστε, με την προσκομισθείσα γνωμάτευση δεν βεβαιώνεται ότι κατά τη διάρκεια της ασθένειάς του ο προσφεύγων παρέμεινε κλινήρης ή κατάκοιτος, μη δυνάμενος να έρθει σε τηλεφωνική επικοινωνία με τον πληρεξούσιο δικηγόρο της ή έτερο πρόσωπο πριν τις 28

Μαρτίου, ημέρα Δευτέρα (πρβλ. ΣτΕ 2618/2009, 4017/2011 7μ., 1023/2012, 4871/2014, 2242/2016), οπότε εξέπνεε η 30ήμερη ανατρεπτική προθεσμία για την άσκηση ενδικοφανούς προσφυγής.

Επειδή, με το άρθρο 148 του ν. 2717/1999 (Κώδικα Διοικητικής Δικονομίας) ορίζεται ότι: «Το δικαστήριο χρησιμοποιεί τα Αποδεικτικά μέσα κατά την κρίση του και τα εκτιμά ελευθέρως, αυτοτελώς ή σε συνδυασμό μεταξύ τους, εκτός αν ειδική διάταξη νόμου ορίζει διαφορετικά.».

Επειδή, σε κάθε περίπτωση ο προσφεύγων είναι κάτοικος του Γρεβενών και οι ιατρικές γνωματεύσεις έχουν χορηγηθεί από την ιατρό η οποία εδρεύει στην Χαλκιδικής επί της οδού αριθ.

Επειδή, η υπό κρίση προσφυγή ασκήθηκε εκπρόθεσμα, την, ήτοι μετά την πάροδο της ανατρεπτικής (κατά το άρθρο 63 παρ. 1 του ν. 4174/2013) προθεσμίας των τριάντα (30) ημερών από την ημερομηνία κοινοποίησης των προσβαλλόμενων πράξεων και ως εκ τούτου πρέπει να απορριφθεί ως απαράδεκτη.

Α π ο φ α σ ί ζ ο υ μ ε

Την απόρριψη ως απαράδεκτης της υπ' αριθ. πρωτ. /..... ενδικοφανούς προσφυγής του, ΑΦΜ

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

Ακριβές αντίγραφο
Η υπάλληλος του Αυτοτελούς
Γραφείου Διοικητικής Υποστήριξης

ΜΕ ΕΝΤΟΛΗ ΤΟΥ ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΥ
ΤΗΣ Δ/ΝΣΗΣ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ

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.