



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ



ΑΑΔΕ

Ανεξάρτητη Αρχή
Δημοσίων Εσόδων

ΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ

ΥΠΟΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ

ΤΜΗΜΑ : Α2 ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ

Ταχ. Δ/νση : Αριστογείτονος 19

Ταχ. Κώδικας : 176 71 - Καλλιθέα

Τηλέφωνο : 213 1604561

Fax : 213 1604567

Καλλιθέα, 23/01/2020

Αριθμός Απόφασης 143

Α Π Ο Φ Α Σ Η

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 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 ΠΟΛ 1069/04-03-2014 Εγκύκλιο της Γενικής Γραμματείας Δημοσίων Εσόδων του Υπουργείου Οικονομικών.
3. Την υπ' αριθμόν Δ.Ε.Δ.1126366 ΕΞ 2016/30-08-2016 (ΦΕΚ 2759/ τ. Β' 01-09-2016) Απόφαση του Προϊσταμένου της Διεύθυνσης Επίλυσης Διαφορών « Παροχής εξουσιοδότησης υπογραφής».
4. Την υπ' αριθμ./2019 **απόφαση του Διοικητικού Πρωτοδικείου –Τμήμα Μονομελές** επί της από 30-03-2009 και με/2009 προσφυγής με **αίτημα συμβιβασμού** ενώπιον του **Διοικητικού Πρωτοδικείου**, του του **με ΑΦΜ**, κατά της υπ' αριθ./2008 απόφασης επιβολής προστίμου του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Θηβών, διαχειριστικής περιόδου 01-01/31-12/2004 και τα προσκομιζόμενα με αυτήν σχετικά έγγραφα.
5. Το υπ' αριθμ. πρωτ./2019 (αριθμ. πρωτ. εισ. ΔΕΔ/2019) έγγραφο της Δ.Ο.Υ. Λιβαδειάς.
6. Την εισήγηση του ορισθέντος υπαλλήλου του τμήματος Α2, όπως αποτυπώνεται στο σχέδιο της απόφασης.

Επί της από 30-03-2009 και με/2009 προσφυγής με αίτημα συμβιβασμού ενώπιον του Διοικητικού Πρωτοδικείου, του του με ΑΦΜ, μετά την μελέτη των επικαλούμενων λόγων του αιτήματος, τις απόψεις της αρμόδιας φορολογικής αρχής καθώς και την αξιολόγηση όλων των υφιστάμενων στο σχετικό φάκελο εγγράφων, επαγόμεστε τα ακόλουθα:

Με την υπ' αρ./2008 απόφαση επιβολής προστίμου ΠΔ 186/1992(ΚΒΣ), του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Θηβών, διαχειριστικής περιόδου 01-01/31-12/2004, επιβλήθηκε σε βάρος του προσφεύγοντα πρόστιμο συνολικού ποσού 31.562,04€, διότι ζήτησε έλαβε και καταχώρησε στα βιβλία του δύο (2) εικονικά-πλαστά φορολογικά στοιχεία για ανύπαρκτες συναλλαγές, συνολικής καθαρής αξίας 15.781,02€ πλέον ΦΠΑ 2.840,58€ που εκδόθηκαν από δύο (2) επιχειρήσεις ήτοι α) ΑΦΜ, β) ΑΦΜ, κατά παράβαση των διατάξεων των άρθρων 2§1, 11§1,12,18§1,2&8, 30§1,2,3γ',4,7,8,9 του ΠΔ 186/92(ΚΒΣ) σε συνδυασμό 19§1,4 του Ν.2523/97 και επισύρει τις κυρώσεις των άρθρων 5 &9 του Ν 2523/97 όπως τροποποιήθηκε και ισχύει μέχρι σήμερα.

Η ανωτέρω παράβαση διαπιστώθηκε κατόπιν διενεργηθέντος ελέγχου εφαρμογής των διατάξεων ΠΔ 186/1992(ΚΒΣ) για την χρήση 2004, συνεπεία της υπ' αριθ./2006 εντολής ελέγχου της Υ.Π.Ε.Ε. ΣΤΕΡΕΑΣ ΕΛΛΑΔΟΣ.

Κατά της ανωτέρας πράξης, ο προσφεύγων κατέθεσε, ενώπιον του Διοικητικού Πρωτοδικείου την από 30-03-2009 και με/2009 προσφυγή με αίτημα συμβιβασμού με την οποία αιτήθηκε την ακύρωσή της. Επί της ως άνω προσφυγής, το Διοικητικό Πρωτοδικείο – Τμήμα Μονομελές εξέδωσε την υπ' αριθμό/2019 απόφαση σύμφωνα με την οποία *«αναπέμπει την υπόθεση στον Προϊστάμενο της Δ.Ο.Υ Λιβαδειάς, προκειμένου να τηρηθεί η διαδικασία διοικητικής επίλυσης της διαφοράς»*.

Η αρμόδια φορολογική αρχή, σε εκτέλεση της προδικαστικής αυτής απόφασης κοινοποίησε στις 11-09-2019 στον του με ΑΦΜ, την με αρ. πρωτ...../2019 πρόσκληση με την οποία τον καλούσε, όπως εντός αποκλειστικής προθεσμίας πέντε (5) ημερών από την κοινοποίηση αυτής, να προσέλθει στα γραφεία της Δ.Ο.Υ., προκειμένου να τηρηθεί η διαδικασία διοικητικής επίλυσης της διαφοράς βάσει της προαναφερθείσας απόφασης.

Στην ανωτέρω πρόσκληση ο προσφεύγων απάντησε με την αριθ. πρωτ./2019 αίτηση με την οποία ζητούσε την υπαγωγή της στις διατάξεις των παραγράφων 3&4 του άρθρου 7 του Ν.4337/2015, επί της οποίας ο προϊστάμενος της Δ.Ο.Υ. Λιβαδειάς δεν απάντησε.

Εν συνεχεία η προαναφερόμενη Δ.Ο.Υ., διαβίβασε το σχετικό φάκελο στην Υπηρεσία μας με το αριθμ. πρωτ./2019 (αριθμ. πρωτ. εισ. ΔΕΔ/2019) έγγραφο, ώστε η Υπηρεσία μας να προβεί στις απαραίτητες ενέργειες για διοικητική επίλυσης της διαφοράς, κατ' εφαρμογή της διάταξης του

άρθρου 72 παρ. 10 του ν. 4174/2013.

Επειδή, στο άρθρο 72 παρ. 10 του ν. 4174/2013 ορίζεται ότι «σε περίπτωση έκδοσης απόφασης διοικητικού δικαστηρίου με την οποία κηρύσσεται απαράδεκτη η συζήτηση ενδίκου βοηθήματος ή μέσου και αναπέμπεται η υπόθεση στη Φορολογική Διοίκηση για να τηρηθεί η διαδικασία διοικητικής επίλυσης της διαφοράς, το αίτημα για διοικητική επίλυση εξετάζεται από την Υπηρεσία Εσωτερικής Επανεξέτασης, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 63 του Κώδικα Φορολογικής Διαδικασίας, εκτός εάν ο φορολογούμενος αποδεχθεί την προσβαλλόμενη πράξη εντός αποκλειστικής προθεσμίας πέντε ημερών από την κοινοποίηση σε αυτόν της δικαστικής απόφασης ή σχετικής πρόσκλησης της Φορολογικής Διοίκησης».

Επειδή, σύμφωνα με τις διατάξεις του **άρθρου 7§3 του Ν.4337/2015** ορίζεται ότι:

«3. Για τις παραβάσεις των διατάξεων του Κ. Β.Σ. (Π.Δ. 186/1992, Α' 84) και του Κ.Φ.Α.Σ. (ν. 4093/2012, Α' 222), που διαπράχθηκαν μέχρι την εφαρμογή των διατάξεων των άρθρων 54 και 55 του ν. 4174/2013 και κατά την κατάθεση του παρόντος δεν έχουν εκδοθεί οι οριστικές πράξεις επιβολής προστίμων, δεν εφαρμόζονται οι διατάξεις του άρθρου 5 του ν.2523/1997, αλλά επιβάλλονται τα κατωτέρω πρόστιμα:

α) Για παραβάσεις έκδοσης πλαστών στοιχείων ποσό ίσο με το 50% της αξίας κάθε στοιχείου.
β) Για παραβάσεις που αφορούν έκδοση εικονικών ή λήψη εικονικών στοιχείων ή νόθευση αυτών, καθώς και καταχώρηση στα βιβλία αγορών ή εξόδων χωρίς παραστατικά, ποσό ίσο με το 40% της αξίας κάθε στοιχείου. Εάν η αξία του στοιχείου είναι μερικώς εικονική ποσό ίσο με το 40% του μέρους της εικονικής αξίας.

γ) Όταν δεν δύναται να προσδιορισθεί η μερικώς εικονική αξία, ποσό ίσο με το 20% της αξίας του στοιχείου.

δ) Όταν η εικονικότητα ανάγεται αποκλειστικά στο πρόσωπο του εκδότη, ποσό ίσο με το 20% της αξίας του στοιχείου.

ε) Στην περίπτωση λήπτη εικονικού φορολογικού στοιχείου, ποσό 10% της αξίας του στοιχείου για κάθε παράβαση, εφόσον η λήψη του στοιχείου δεν είχε ως αποτέλεσμα τη μείωση του φόρου εισοδήματος του οικείου φορολογικού έτους.

στ) Για παραβάσεις που αφορούν μη έκδοση ή ανακριβή έκδοση στοιχείων ή άλλες παραβάσεις που έχουν σαν αποτέλεσμα την απόκρυψη της συναλλαγής ή μέρους αυτής, η δε αποκρυβείσα αξία είναι μεγαλύτερη των χιλίων διακοσίων (1.200) ευρώ, ποσό ίσο με το 25% της αξίας της συναλλαγής ή του μέρους της αποκρυβείσας (μη εμφανισθείσας) αξίας για κάθε παράβαση.

ζ) Για τις λοιπές παραβάσεις, που δεν υπάγονται σε μια εκ των ανωτέρω περιπτώσεων ποσό ίσο με το 1/3 του οριζόμενου από τις διατάξεις του άρθρου 5 του ν.2523/1997, επιβαλλόμενου προστίμου, κατά περίπτωση, για κάθε παράβαση».

Βάσει των ανωτέρω διατάξεων, περιλαμβάνονται οι νέες περιπτώσεις στις οποίες δεν έχουν εκδοθεί οριστικές πράξεις επιβολής προστίμων μέχρι την ημερομηνία κατάθεσης του νομοσχεδίου για ψήφιση. Στην προκειμένη περίπτωση, όμως η οριστική πράξη είχε εκδοθεί προ ετών και συγκεκριμένα από το έτος 2008, ως εκ τούτου δεν ισχύει η εφαρμογή των νεώτερων επιεικέστερων διατάξεων του ν. 4337/2015.

Επειδή, σύμφωνα με τις διατάξεις του **άρθρου 7§4 του Ν.4337/2015** ορίζεται ότι: «4.Οι διατάξεις της παραγράφου 3 εφαρμόζονται και για εκκρεμείς υποθέσεις. Ως εκκρεμείς υποθέσεις, νοούνται οι υποθέσεις οι οποίες, κατά την κατάθεση του παρόντος, εκκρεμούν ενώπιον της διεύθυνσης επίλυσης διαφορών ή των τακτικών διοικητικών δικαστηρίων ή του Συμβουλίου της Επικρατείας κατόπιν άσκησης εμπρόθεσμης ενδικοφανούς ή δικαστικής προσφυγής ή τακτικού ενδίκου μέσου ή αίτησης αναίρεσης ή για τις οποίες εκκρεμεί η προθεσμία άσκησης ενδικοφανούς ή δικαστικής προσφυγής ή τακτικού ενδίκου μέσου ή αίτησης αναίρεσης, καθώς και υποθέσεις για τις οποίες έχουν εκδοθεί οι σχετικές πράξεις αλλά δεν έχουν κοινοποιηθεί κατά την ημερομηνία κατάθεσης του παρόντος. Ως εκκρεμείς υποθέσεις νοούνται και οι υποθέσεις για τις οποίες δεν έχει εκδοθεί οριστική δικαστική απόφαση αλλά προδικαστική απόφαση και δεν έχει γίνει εκ νέου συζήτηση της υπόθεσης. Για την εφαρμογή των διατάξεων της παραγράφου 3 απαιτείται ανέκκλητη δήλωση ανεπιφύλακτης αποδοχής, για την υπαγωγή στις ανωτέρω διατάξεις του συνόλου των παραβάσεων κάθε πράξης ή απόφασης της διεύθυνσης επίλυσης διαφορών ή του δικαστηρίου και καταβολή του συνόλου της οφειλής, που προκύπτει μετά την εφαρμογή των διατάξεων της παραγράφου 3, άμεσα ή το αργότερο εντός δύο (2) εργάσιμων ημερών από την υποβολή της δήλωσης αποδοχής. Άλλως δεν έχουν εφαρμογή οι διατάξεις της παραγράφου 3.

Η δήλωση υποβάλλεται στον προϊστάμενο της αρχής που εξέδωσε την πράξη, εντός ανατρεπτικής προθεσμίας ενενήντα (90) ημερών από τη δημοσίευση του παρόντος ή την κοινοποίηση στον φορολογούμενο της πράξης ή της απόφασης, κατά περίπτωση, σύμφωνα με τα ανωτέρω. Στις περιπτώσεις που η υπόθεση εκκρεμεί ενώπιον των δικαστηρίων, με την ως άνω δήλωση αποδοχής συνυποβάλλεται και σχετική βεβαίωση του αρμόδιου δικαστηρίου ότι η υπόθεση δεν έχει συζητηθεί και δήλωση παραίτησης από το σχετικό δικόγραφο ή δικαίωμα. Ποσά που έχουν καταβληθεί δεν επιστρέφονται, δεν συμψηφίζονται και δεν αναζητούνται, λόγω εφαρμογής της παρούσας παραγράφου.

Στις περιπτώσεις της κατά τα άνω αποδοχής, όπου συντρέχει περίπτωση, έχουν ανάλογη εφαρμογή οι διατάξεις της περίπτωσης α` της παρ. 1 του άρθρου 142 του ν. 2717/1999 (Κώδικας Διοικητικής Δικονομίας, Α` 97), τα αποτελέσματα της οποίας επέρχονται με την περιέλευση στη γραμματεία του Διοικητικού Δικαστηρίου σχετικής βεβαίωσης του Προϊσταμένου της φορολογικής αρχής που εξέδωσε την πράξη».

Από τα ανωτέρω προκύπτει ότι ο προσφεύγων, στον οποίο είχε επιβληθεί πρόστιμο, δυνάμει οριστικής πράξης της φορολογικής αρχής ή δυνάμει απόφασης της Διεύθυνσης Επίλυσης Διαφορών ή δυνάμει

απόφασης Δικαστηρίου και η οποία εκκρεμεί κατά την ημερομηνία ψήφισης του ν. 4337/2015, είχε τη δυνατότητα να υποβάλει στον Προϊστάμενο της φορολογικής αρχής που εξέδωσε το πρόστιμο ανέκκλητη δήλωση ανεπιφύλακτης αποδοχής αυτής, εντός ανατρεπτικής προθεσμίας ενενήντα ημερών από τη δημοσίευση του νόμου ή από την κοινοποίηση της απόφασης της ΔΕΔ ή του Δικαστηρίου. Επιπροσθέτως, στην περίπτωση της εκκρεμοδικίας της διαφοράς ενώπιον Δικαστηρίου, απαιτείτο η μη συζήτηση της υπόθεσης και η παραίτηση από δικόγραφο ή δικαίωμα.

Στην προκειμένη περίπτωση, ο προσφεύγων είχε καταθέσει την από 30-03-2009 (...../2009) προσφυγή της ενώπιον του Διοικητικού Πρωτοδικείου, η οποία συζητήθηκε στις 21-02-2019. Εν συνεχεία, εκδόθηκε η υπ' αριθμ./2019 απόφαση του Δικαστηρίου που δημοσιεύθηκε στις 20-06-2019.

Από τα ανωτέρω συνάγεται ότι εφόσον ο προσφεύγων επιθυμούσε την υπαγωγή της στις επεικέστερες διατάξεις του ν. 4337/2015, όφειλε εντός ενενήντα ημερών από τη δημοσίευσή του, να υποβάλει ενώπιον του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. τη δήλωση του άρθρου 7 παρ.4 και συγχρόνως να παραιτηθεί από την εκδίκαση της υπόθεσης ενώπιον του δικαστηρίου πράγμα που δεν έκανε και ως εκ τούτου δε συντρέχει η εφαρμογή των ευνοϊκότερων διατάξεων.

Αποφασίζουμε

Την **απόρριψη** του από **30-03-2009** και με/2009 υποβληθέντος αιτήματος διοικητικής επίλυσης της διαφοράς και την αναπομπή της υπόθεσης για συζήτηση ενώπιον του **Διοικητικού Πρωτοδικείου** - **Τμήμα Μονομελές**, σύμφωνα με την υπ' αριθμό/2019 απόφασή του.

Ακριβές Αντίγραφο

Η Υπάλληλος του Τμήματος

Διοικητικής Υποστήριξης

**ΜΕ ΕΝΤΟΛΗ ΤΟΥ ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΥ ΤΗΣ
Δ/ΝΣΗΣ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ
Ο ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΣ ΤΗΣ ΥΠΟΔΙΕΥΘΥΝΣΗΣ
ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ
ΣΤΑΥΡΙΔΗΣ ΓΕΩΡΓΙΟΣ**

Σημείωση : Κατά της απόφασης αυτής επιτρέπεται η άσκηση προσφυγής ενώπιον των αρμόδιων Διοικητικών Δικαστηρίων εντός τριάντα (30) ημερών από την κοινοποίησή της.