



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ



ΑΑΔΕ

Ανεξάρτητη Αρχή
Δημοσίων Εσόδων

Αριθμός Απόφασης: 103/16-01-2024

Διεύθυνση Επίλυσης Διαφορών

Υποδ/νση Επανεξέτασης και Νομικής Υποστήριξης

Τμήμα Α8 – Επανεξέτασης

Αθην. Τακαντζά 8 – 10, Τ.Κ.: 546 39 – Θεσσαλονίκη

Αριθ. τηλ.: 2313332241

Ηλεκτρονική διεύθυνση: ded.thess@aade.gr

Url: www.aade.gr

ΑΠΟΦΑΣΗ

Ο ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΣ ΤΗΣ ΔΙΕΥΘΥΝΣΗΣ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ

Έχοντας υπ' όψη:

1. Τις διατάξεις:

α. Του άρθρου 63 του Ν.4987/2022 «Κύρωση Κώδικα Φορολογικής Διαδικασίας» (ΦΕΚ206Α/04-11-2022), στο εξής Κ.Φ.Δ..

β. Του άρθρου 10 της με αριθμό πρωτοκόλλου Δ.ΟΡΓ.Α 1125859 ΕΞ 2020 και ημερομηνία 23/10/2020 Απόφασης του Διοικητή της Α.Α.Δ.Ε. (ΦΕΚ4738Β/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. (ΦΕΚ1440Β/27-04-2017).

δ. Της Α.1165/22-11-2022 Απόφασης του Διοικητή της Α.Α.Δ.Ε. (ΦΕΚ6009Β/25-11-2022).

2. Την ΠΟΛ.1069/04-03-2014 Εγκύκλιο του Γ.Γ.Δ.Ε. του Υπουργείου Οικονομικών.

3. Την με αριθμό πρωτοκόλλου Δ.Ε.Δ. 1126366 ΕΞ 2016 και ημερομηνία 30/08/2016 Απόφαση του Προϊσταμένου της Δ.Ε.Δ. (ΦΕΚ2759Β/01-09-2016), με θέμα «Παροχή εξουσιοδότησης υπογραφής».

4. Την με ημερομηνία κατάθεσης **25/09/2023** και με αριθμό πρωτοκόλλου **Ενδικοφανή Προσφυγή** του **Κ.** του με **Α.Φ.Μ.:**, η οποία υποβλήθηκε ηλεκτρονικώς, **κατά** της με αριθμό/16-01-2022 **Πράξης Επιβολής Προστίμου και Αναστολής Λειτουργίας** του **Αστυνομικού Τμήματος (Α.Τ.)** **νομού**

5. Την ως άνω πράξη του Α.Τ.

6. Τις απόψεις της Δ.Ο.Υ. Τρικάλων.

7. Την Εισήγηση του ορισθέντος υπαλλήλου του Τμήματος Α8 – Επανεξέτασης της Διεύθυνσης Επίλυσης Διαφορών, όπως αποτυπώνεται στο σχέδιο της Απόφασης.

Επί της από **25/09/2023** και με αριθμό πρωτοκόλλου **Ενδικοφανούς Προσφυγής** του **Κ.** του με **Α.Φ.Μ.:** και μετά από μελέτη και αξιολόγηση όλων των ηλεκτρονικώς αναρτηθέντων σχετικών εγγράφων και των προβαλλόμενων ισχυρισμών της υπό κρίση ενδικοφανούς προσφυγής, επαγόμαστε τα ακόλουθα:

Από το Α.Τ. επιβλήθηκε, σε βάρος της ατομικής επιχείρησης – καφετέριας του προσφεύγοντος με έδρα στ... του νομού, πρόστιμο ποσού 5.000,00 € και αναστολή λειτουργίας για δεκαπέντε (15) ημερολογιακές ημέρες με την με αριθμό/16-01-2022 Πράξη Επιβολής Προστίμου και Αναστολής Λειτουργίας, κατόπιν ελέγχου που πραγματοποιήθηκε στις **02:25π.μ.** της 16/01/2022 (ημέρας Κυριακής) στο πλαίσιο εποχούμενης περιπολίας από ώρα 10:00π.μ. της 15/01/2022 έως ώρα 06:00π.μ. της 16/01/2022, κατά παράβαση των οριζόμενων στο άρθρο 1 παρ. 1 εδ. 15 της με αριθμό Δ1α/Γ.Π.οικ.746/07-01-2022 Κ.Υ.Α. (ΦΕΚ32Β/08-01-2022) περί εκτάκτων μέτρων προστασίας της δημόσιας υγείας από τον κίνδυνο διασποράς του κορωνοϊού COVID-19 στο σύνολο της ελληνικής επικράτειας για την χρονική

περίοδο από 30/12/2021 ημέρα Πέμπτη και ώρα 06:00π.μ. έως 17/01/2022 ημέρα Δευτέρα και ώρα 06:00π.μ. δυνάμει των οποίων στις επιχειρήσεις εστίασης και διασκέδασης παρέχονταν η δυνατότητα λειτουργίας από ώρα 05:00π.μ. έως ώρα 12 τα μεσάνυχτα με απαγόρευση μουσικής.

Ο προσφεύγων **Κ.** του **.....** με **Α.Φ.Μ.:**, με την με ημερομηνία κατάθεσης **25/09/2023** και με αριθμό πρωτοκόλλου **.....** **Ενδικοφανή Προσφυγή**, ζητά να γίνει αυτή δεκτή και να ακυρωθεί η ανωτέρω προσβαλλόμενη πράξη του Α.Τ., προβάλλοντας τους ακόλουθους ισχυρισμούς:

1)

Κατά τον χρόνο διενέργειας του ελέγχου το κατάστημά του ήταν ήδη κλειστό πριν τα μεσάνυχτα και ο ίδιος βρισκόταν εντός αυτού τακτοποιώντας χρηστικά αντικείμενα (ποτήρια, πιάτα κ.λπ.) και πραγματοποιώντας μερικό καθαρισμό. Η δε είσοδος ήταν κλειδωμένη ώστε να μην υπάρχει πρόσβαση σε κανέναν. Περαιτέρω, το κατάστημα βρίσκεται στον πρώτο όροφο κτιρίου και η είσοδός του είναι στο ισόγειο και, εξ αυτού, συνάγεται ότι δεν είναι εφικτό για κάποιον που βρίσκεται στον δρόμο να ακούσει φωνές και συνομιλίες στον επάνω όροφο. Επιπλέον, δεν πραγματοποιήθηκε ηχομέτρηση κατά τον προβλεπόμενο από τον νόμο τρόπο, ώστε να αποδεικνύεται η παρουσία θαμώνων και η χρήση μουσικής στο κατάστημα.

2)

Η επιβολή του υπέρογκου και εξοντωτικού προστίμου των 5.000,00 € και η αναστολή λειτουργίας της επιχείρησής του για δεκαπέντε (15) ημέρες οδηγεί αυτήν σε οικονομικό αδιέξοδο και τον ίδιο σε ανεπανόρθωτη οικονομική και περιουσιακή ζημία.

3)

Η προσβαλλόμενη πράξη στερείται ειδικής, επαρκούς και εμπειριστατωμένης αιτιολογίας.

4)

Υφίσταται παραβίαση των αρχών της (ουσιαστικής) ακρόασης, της αναλογικότητας του νόμου, της χρηστής διοίκησης και της δικαιολογημένης εμπιστοσύνης.

Επειδή, με τις διατάξεις του **άρθρου 63 (Ειδική διοικητική διαδικασία – Ενδικοφανής προσφυγή) παρ. 1 του Κ.Φ.Δ.** 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 τη Διεύθυνση Επίλυσης Διαφορών της Φορολογικής Διοίκησης. Η αίτηση υποβάλλεται στη φορολογική αρχή που εξέδωσε την πράξη ή παρέλειψε την έκδοσή της και πρέπει να αναφέρει τους λόγους και τα έγγραφα στα οποία ο υπόχρεος βασίζει το αίτημά του. Η αίτηση πρέπει να υποβάλλεται από τον υπόχρεο μέσα σε τριάντα (30) ημέρες από την ημερομηνία κοινοποίησης της πράξης σε αυτόν ή από τη συντέλεση της παράλειψης. Η προθεσμία του τρίτου εδαφίου αναστέλλεται κατά το χρονικό διάστημα από 1η έως 31η Αυγούστου. Η προθεσμία του τρίτου εδαφίου ορίζεται σε εξήντα (60) ημέρες για φορολογούμενους κατοίκους εξωτερικού. Η υποχρέωση άσκησης ενδικοφανούς προσφυγής δεν ισχύει στις περιπτώσεις των διαφορών που υπάγονται στην αρμοδιότητα του Προέδρου Πρωτοδικών του Διοικητικού Πρωτοδικείου, σύμφωνα με την περ. δ) της παρ. 2 του άρθρου 6 του Κώδικα Διοικητικής Δικονομίας.».

Επειδή, στο **άρθρο 1 της ΠΟΛ.1064/12-04-2017 Απόφασης του Διοικητή της Α.Α.Δ.Ε. (ΦΕΚ1140Β/27-04-2017)**, με θέμα **«Εφαρμογή των διατάξεων του άρθρου 63 του Ν.4174/2013 (Ειδική Διοικητική Διαδικασία – Ενδικοφανής προσφυγή)**, καθορισμός λεπτομερειών για τη λειτουργία της Διεύθυνσης Επίλυσης Διαφορών της Ανεξάρτητης Αρχής Δημοσίων Εσόδων (Α.Α.Δ.Ε.), την εφαρμοστέα διαδικασία και τον τρόπο έκδοσης των αποφάσεων αυτής και ρύθμιση ζητημάτων καταβολής και αναστολής καταβολής του οφειλόμενου ποσού σε περίπτωση άσκησης ενδικοφανούς προσφυγής», ορίζεται ότι

«Άρθρο 1.

Ενδικοφανής προσφυγή ενώπιον της Διεύθυνσης Επίλυσης Διαφορών στο πλαίσιο της ειδικής διοικητικής διαδικασίας.

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..

2. Η άσκηση οποιασδήποτε άλλης διοικητικής προσφυγής κατά των υποκειμένων στην ενδικοφανή προσφυγή πράξεων των φορολογικών αρχών, είναι απαράδεκτη.».

Επειδή, με τις διατάξεις του άρθρου 2 (Πεδίο εφαρμογής) του Κ.Φ.Δ. ορίζεται ότι «Οι διατάξεις του Κώδικα ισχύουν για τα εξής δημόσια έσοδα:

α) Φόρο Εισοδήματος,

β) Φόρο Προστιθέμενης Αξίας (Φ.Π.Α.),

γ) Ενιαίο Φόρο Ιδιοκτησίας Ακινήτων (ΕΝ.Φ.Ι.Α.),

δ) Φόρο Κληρονομιών, Δωρεών, Γονικών Παροχών και Κερδών από Τυχερά Παίγνια,

ε) Φόρους, τέλη, εισφορές ή χρηματικές κυρώσεις που αναφέρονται στο Παράρτημα του Κώδικα και κάθε άλλο φόρο, τέλος, εισφορά ή χρηματική κύρωση για τον προσδιορισμό (βεβαίωση) ή είσπραξη των οποίων, κατά την 1η.1.2014, εφαρμόζονται ανάλογα οι αντίστοιχες διατάξεις των φορολογιών των περ. α) και β),

στ) Χρηματικές κυρώσεις και τόκους, οι οποίοι προβλέπονται από τον Κώδικα.».

Επειδή, στο Παράρτημα του Κ.Φ.Δ. απαριθμούνται με τρόπο περιοριστικό τα λοιπά δημόσια έσοδα για τα οποία εφαρμόζεται ο ισχύων κώδικας.

Επειδή, από τις προαναφερθείσες διατάξεις καθίσταται σαφές ότι η ενδικοφανής προσφυγή ενώπιον της Διεύθυνσης Επίλυσης Διαφορών της Α.Α.Δ.Ε. κατ' άρθρο 63 του Κ.Φ.Δ. ασκείται **μόνον** κατά πράξεων της Φορολογικής Διοίκησης που υπάγονται στο πεδίο εφαρμογής του Κώδικα Φορολογικής Διαδικασίας (άρθρο 2 και Παράρτημα του Ν.4987/2022).

Επειδή, τα πρόστιμα που επιβλήθηκαν στο πλαίσιο εφαρμογής και τήρησης των οριζόμενων στην με αριθμό Δ1α/Γ.Π.οικ.746/07-01-2022 Κ.Υ.Α. (ΦΕΚ32Β/08-01-2022), περί εκτάκτων μέτρων προστασίας της δημόσιας υγείας από τον κίνδυνο διασποράς του κορωνοϊού COVID-19 στο σύνολο της ελληνικής επικράτειας, δεν υπάγονται στο πεδίο εφαρμογής του Κώδικα Φορολογικής Διαδικασίας και, συνεπώς, δεν προσβάλλονται με ενδικοφανή προσφυγή κατά τις διατάξεις του άρθρου 63 του Κ.Φ.Δ..

Κατόπιν των ανωτέρω, η υπό κρίση ενδικοφανής προσφυγή ασκήθηκε απαράδέκτως.

Για όλους τους ανωτέρω λόγους

Αποφασίζουμε

Την απόρριψη ως απαράδεκτης της με ημερομηνία κατάθεσης 25/09/2023 και με αριθμό πρωτοκόλλου Ενδικοφανούς Προσφυγής του κ. του με Α.Φ.Μ.:

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

Με εντολή του Προϊσταμένου της
Διεύθυνσης Επίλυσης Διαφορών

Ο Προϊστάμενος της
Υποδιεύθυνσης Επανεξέτασης
και Νομικής Υποστήριξης

Σημείωση :

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