



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ



ΑΑΔΕ

Ανεξάρτητη Αρχή
Δημοσίων Εσόδων

Καλλιθέα, 17-05-2024
Αριθμός απόφασης: 1506

**ΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ
ΥΠΟΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ
ΤΜΗΜΑ .. ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ**

Ταχ. Δ/ση : Φιλαδελφείας 8 και Σάμου
Ταχ. Κώδικας : 104 40 - Αθήνα
Τηλέφωνο : 2131312348.
E-mail : ded.ath@aade.gr

ΑΠΟΦΑΣΗ

Ο ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΣ ΤΗΣ ΔΙΕΥΘΥΝΣΗΣ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ

Έχοντας υπόψη:

1. Τis διατάξεις:

α. Του άρθρου 72 του Ν. 5104/2024 «Κώδικας Φορολογικής Διαδικασίας και άλλες διατάξεις»(ΦΕΚ Α' 58)

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

γ. Της ΠΟΛ 1064/12.04.2017 Απόφασης του Διοικητή της Ανεξάρτητης Αρχής Δημοσίων Εσόδων.

δ. Την με αριθμό Α.1165/22.11.2022 απόφαση του Διοικητή της Ανεξάρτητης Αρχής Δημοσίων Εσόδων (ΑΑΔΕ) με θέμα «Υποβολή ενδικοφανών προσφυγών και αιτημάτων αναστολής του άρθρου 63 του Κώδικα Φορολογικής Διαδικασίας (ν.4987/2022), αποκλειστικά ψηφιακά μέσω διαδικτύου από το δικτυακό τόπο της Α.Α.Δ.Ε.» (ΦΕΚ Β' 6009)».

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 23-01-2024 και αριθμό πρωτοκόλλου/ 23-1-2024 ενδικοφανή προσφυγή της ετερόρρυθμης εταιρεία με την επωνυμία « ΕΕ» , με ΑΦΜ, που έχει έδρα στο Κρήτης στην οδό αρ., νόμιμα εκπροσωπούμενης, κατά της με αριθμ. πρωτ./19-12-2023 αρνητικής απάντησης του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Ηρακλείου επί του με αρ./13-12-2023 αιτήματος της προσφεύγουσας εταιρείας, και τα προσκομιζόμενα με αυτήν σχετικά έγγραφα.

5. Την ως άνω αρνητική απάντηση του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Ηρακλείου, της οποίας ζητείται η ακύρωση.
6. Τις απόψεις της ανωτέρω φορολογικής αρχής.
7. Την εισήγηση του ορισθέντος υπαλλήλου του Τμήματος Α4 όπως αποτυπώνεται στο σχέδιο της απόφασης.

Επί της με ημερομηνία κατάθεσης 23-01-2024 και αριθμό πρωτοκόλλου/ 23-1-2024 ενδικοφανούς προσφυγής της ετερόρρυθμης εταιρείας με την επωνυμία « ΕΕ» , με 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, επαγόμεστε τα ακόλουθα:

Με την με αριθ./19-12-2023 προσβαλλόμενη αρνητική απάντηση, ο Προϊστάμενος της Δ.Ο.Υ. ΗΡΑΚΛΕΙΟΥ απέρριψε το αίτημα της προσφεύγουσας εταιρείας να εφαρμοστεί η Ε. 2042/10.05.2022 απόφαση του Διοικητή της ΑΑΔΕ στην περίπτωση της και να εφαρμοστούν οι ευμενέστερες διατάξεις στις κάτωθι καταλογιστικές:

- α) της υπ' αριθμ./05-08-2020 πράξης επιβολής προστίμου άρθρου 7& 5 του ν. 4337/2015 φορολογικού έτους 2013,
- β) της υπ' αριθμ./05-08-2020 οριστικής διορθωτικού προσδιορισμού φόρου εισοδήματος φορολογικής περιόδου 01/01/2013 – 31/12/2013,
- γ) της υπ' αριθμ./05-08-2020 οριστικής διορθωτικού προσδιορισμού Φ.Π.Α. φορολογικής περιόδου 01/01/2013 – 31/12/2013 και
- δ) της υπ' αριθμ./05-08-2020 πράξης επιβολής προστίμου Φ.Π.Α. άρθρου 79 ν. 4472/2017 και άρθρου 6 ν. 2523/1997, φορολογικής περιόδου 01/01/2013 – 31/12/2013, του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Ηρακλείου.

Η προσφεύγουσα εταιρεία, με την παρούσα ενδικοφανή προσφυγή ζητά την επανεξέταση της προσβαλλόμενης αρνητικής απάντησης του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Ηρακλείου και την εφαρμογή των ευνοϊκότερων διατάξεων του άρθρου 54 παρ. 1 περ. ή και παρ. 2 περ. ε' του ΚΦΔ και του άρθρου 3 παρ. 4 του ν. 4337/2015 για τις προαναφερόμενες καταλογιστικές πράξεις του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Ηρακλείου, σύμφωνα με τα οριζόμενα στην με αριθμό Ε. 2042/10-5-2022 εγκύκλιο του Διοικητή της ΑΑΔΕ, η οποία υιοθέτησε την με αριθμ. 2319/2021 απόφαση του ΣΤΕ, ισχυριζόμενη ότι η φορολογική αρχή είναι υποχρεωμένη να εφαρμόζει το νόμο ακόμα και χωρίς να της ζητηθεί προς όφελος του φορολογούμενου, άλλως δεν θα είχε νόημα η θέσπιση διατάξεων αλλά όλες οι υποθέσεις θα έπρεπε να παραπέμπονται για εφαρμογή στα αρμόδια δικαστήρια και ότι παραβιάσθηκε στην περίπτωση της η αρχή της ίσης μεταχείρισης των φορολογουμένων και η αρχή της αναδρομικής εφαρμογής της ελαφρύτερης διοικητικής κύρωσης.

Επειδή, εν προκειμένω από τα στοιχεία της Υπηρεσίας μας προκύπτει ότι η προσφεύγουσα εταιρεία κατά των ως άνω καταλογιστικών πράξεων του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Ηρακλείου έχει ασκήσει την με αρ. πρωτ./15-10-2020 ενδικοφανή προσφυγή στην ΔΕΔ. Μετά την μελέτη και την αξιολόγηση όλων των υφιστάμενων στο σχετικό φάκελο εγγράφων και των προβαλλόμενων λόγων της εν λόγω ενδικοφανούς προσφυγής εκδόθηκε η με αριθμό/11-2-2021 απορριπτική απόφαση του Προϊσταμένου της Υπηρεσίας μας.

Εν συνεχεία, κατά της ως άνω απορριπτικής απόφασης ΔΕΔ, η προσφεύγουσα εταιρεία άσκησε στο Διοικητικό Πρωτοδικείο Ηρακλείου την με αρ. κατάθεσης ΠΡ ../2021 δικαστική προσφυγή. Επί της προσφυγής αυτής, εκδόθηκε η με αρ. /2022 δικαστική απόφαση, η οποία ανέβαλλε την δικαστική εκτίμηση και διέταξε χωρισμό δικογράφου. Κατόπιν της κατάθεσης των σχετικών προσφυγών, για τις παραπάνω καταλογιστικές πράξεις, εκδόθηκαν οι με αρ. /2023 απορριπτικές δικαστικές αποφάσεις του Διοικητικού Πρωτοδικείου, επί των οποίων η προσφεύγουσα εταιρεία δεν άσκησε έφεση.

Επειδή, η προσφεύγουσα εταιρεία, με την παρούσα ενδικοφανή προσφυγή ζητά την εφαρμογή των ευνοϊκότερων διατάξεων για της προαναφερόμενες καταλογιστικές πράξεις του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Ηρακλείου, όπως ορίζει η με αριθμό Ε. 2042/10-5-2022 εγκύκλιος του Διοικητή της ΑΑΔΕ, η οποία υιοθέτησε την με αριθμ. 2319/2021 απόφαση του ΣΤΕ.

Επειδή, όπως ρητά ορίζεται στην ανωτέρω απόφαση του ΣΤΕ:

«.....Τούτων έπεται ότι με βάση την ενωσιακή αρχή της αναδρομικής εφαρμογής της ελαφρύτερης διοικητικής κύρωσης (και την αντίστοιχη της ΕΣΔΑ) η νεότερη ρύθμιση του συνδυασμού των διατάξεων του άρθρου 54 παρ. 1 περ. ή και παρ. 2 περ. ε' του ν. 4174/2013 και του άρθρου 3 παρ. 4 του ν. 4337/2015, το οποίο κατήργησε το άρθρο 55 παρ. 2 περ. γ' του ν. 4174/2013 (καθώς και του άρθρου 7 παρ. 6 του ν. 4337/2015, το οποίο κατήργησε το άρθρο 5 του ν. 2523/1997), εφαρμόζεται (από το διοικητικό δικαστήριο κατόπιν παραδεκτής προβολής σχετικού λόγου ένδικης προσφυγής, βλ. ΣΤΕ 7μ. 1438/2018, 351/2019) *ratione temporis* και για παραβάσεις λήψης εικονικών φορολογικών στοιχείων για ανύπαρκτη συναλλαγή, όπως οι επίδικες, αναγόμενες στο διάστημα ισχύος του άρθρου 5 παρ. 10 περ. β' του ν. 2523/1997. Όμως, κατά τη γνώμη των Συμβούλων, ενόψει της διατυπωθείσας στην προηγούμενη σκέψη γνώμης της μειοψηφίας, δεν τίθεται ζήτημα ασυμφωνίας της διατάξεως του άρθρου 7 παρ. 3 ν. 4337/2015 με την ενωσιακή αρχή της αναλογικότητας.....»

Επειδή, οι ως άνω ευνοϊκές διατάξεις αφορούν τις παραβάσεις του πρώην Κ.Β.Σ. και του Κ.Φ.Α.Σ. και όχι το σύνολο των ως άνω πράξεων διορθωτικού προσδιορισμού φόρου εισοδήματος και ΦΠΑ που καταλογίστηκαν στην προσφεύγουσα εταιρεία.

Επειδή, όπως ρητά αναφέρεται στην ως άνω απόφαση του ΣΤΕ , προϋπόθεση αναδρομικής εφαρμογής των ευνοϊκών διατάξεων είναι η προβολή σχετικού λόγου στην ένδικη προσφυγή.

Επειδή, δεν προβλήθηκε ο σχετικός λόγος κατά την εκδίκαση των ανωτέρω υποθέσεων στα Διοικητικά Δικαστήρια, τα οποία ήταν καθ' ύλην αρμόδια να κρίνουν για την αναδρομική εφαρμογή των ευνοϊκότερων διατάξεων, δεδομένου ότι, δεν είχε εκδοθεί η Ε. 2042/10-5-2022 εγκύκλιος όσο εκκρεμούσε η υπόθεση ενώπιον της φορολογικής αρχής τόσο στο στάδιο του ελέγχου όσο και στο ενδικοφανές στάδιο.

Επειδή, για τους παραπάνω λόγους, δεν είναι δυνατή η αιτούμενη από την προσφεύγουσα εταιρεία εφαρμογή των ευνοϊκότερων αυτών διατάξεων από την Δ.Ο.Υ. Ηρακλείου, κατά το στάδιο αυτό που η απόφαση του Διοικητικού Πρωτοδικείου Ηρακλείου έχει καταστεί τελεσίδικη και επομένως, ο Προϊστάμενος της Δ.Ο.Υ. νόμιμα και ορθά απέρριψε, με την προβαλλόμενη απόφασή του, την με αριθ. /13-12-2023 αίτηση της προσφεύγουσας εταιρείας.

Α π ο φ α σ ί ζ ο υ μ ε

Την απόρριψη της με ημερομηνία κατάθεσης 23-01-2024 και αριθμό πρωτοκόλλου/ 23-1-2024 ενδικοφανούς προσφυγής της ετερόρρυθμης εταιρεία με την επωνυμία «», με ΑΦΜ και την επικύρωση της με αριθμ. πρωτ./19-12-2023 αρνητικής απάντησης του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Ηρακλείου, σύμφωνα με το παραπάνω σκεπτικό.

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

Ακριβές Αντίγραφο

**Η Υπάλληλος του Τμήματος
Διοικητικής Υποστήριξης**

**ΜΕ ΕΝΤΟΛΗ ΤΟΥ ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΥ ΤΗΣ
ΔΙΕΥΘΥΝΣΗΣ 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.