



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ



ΑΑΔΕ

Ανεξάρτητη Αρχή
Δημοσίων Εσόδων

Θεσσαλονίκη, 20-04-2018

Αριθμ. Αποφ.: 821

ΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ

ΥΠΟΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ

ΚΑΙ ΝΟΜΙΚΗΣ ΥΠΟΣΤΗΡΙΞΗΣ

ΤΜΗΜΑ Α7-ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ

Ταχ. Δ/ση : Εγνατία 45-Θεσ/νικη
Ταχ.Κώδικας : 54630
Πληροφορίες : Κ. Μαβινίδου
Τηλέφωνο : 2313-333245
Fax : 2313-333258
E-Mail : ded.thess1@n3.syzefxis.gov.gr
Url : www.aade.gr

ΑΠΟΦΑΣΗ

Ο ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΣ ΤΗΣ ΔΙΕΥΘΥΝΣΗΣ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ

Έχοντας υπ' όψη:

1. Τις διατάξεις :

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

β. Του άρθρου 11 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.)*»

γ. Της ΠΟΛ 1064/2017 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 με αριθμό και ημερομηνία πρωτοκόλλου Δ.Ε.Δ. 1126366ΕΞ 2016/30-08-2016 Απόφαση του Προϊσταμένου της Διεύθυνσης Επίλυσης Διαφορών (ΦΕΚ 2759Β/01-09-2016) με θέμα «*Παροχή εξουσιοδότησης υπογραφής*»

4. Την με ημερομηνία ...-...-**2018** και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανή προσφυγή του «.....» με ΑΦΜ:, με κύρια δραστηριότητα χονδρικό εμπόριο απορριμμάτων και υπολειμμάτων και διεύθυνση έδρας στο του Ν.- Τ.Κ., κατά της με αριθμό .../...-...-**2017** οριστικής πράξης διορθωτικού προσδιορισμού φόρου εισοδήματος οικονομικού έτους 2013 του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. και τα προσκομιζόμενα με αυτή σχετικά έγγραφα.

5. Την ως άνω προσβαλλόμενη πράξη, της οποίας ζητείται η ακύρωση

6. Τις απόψεις της ανωτέρω φορολογικής αρχής.

7. Την εισήγηση του ορισθέντος υπαλλήλου του τμήματος Α7'- Επανεξέτασης όπως αποτυπώνεται στο σχέδιο απόφασης.

Επί της από ...-...-**2018** και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανούς προσφυγής του «.....» με ΑΦΜ:, η οποία κατατέθηκε εκπρόθεσμα 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' αριθμ. .../...-...-**2017** οριστική πράξη διορθωτικού προσδιορισμού φόρου εισοδήματος του Προϊσταμένου της οικον. έτους 2013 επιβλήθηκε σε βάρος του προσφεύγοντος κύριος φόρος ύψους 14.850,97 €, πλέον εισφορά αλληλεγγύης ύψους 1.572,66 €, πλέον προσαυξήσεων ύψους 17.821,16 €, ήτοι συνολικού ποσού ύψους 34.244,79 €.

Η ανωτέρω πράξη προέκυψε κατόπιν της διενέργειας τακτικού ελέγχου στη χρήση 2012 από τη Δ.Ο.Υ., με βάση τις διατάξεις της Α.Υ.Ο. 1021681/1120/ΔΕ-Α/ΠΟΛ.1037/1-3-2005, σε συνδυασμό με το άρθρο 23 του Ν. 4174/2013 και την ΔΕΛ Α 1069048/02-05-2014, δυνάμει της υπ' αριθμ./...-...-2016 σχετικής εντολής ελέγχου του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ.

Αιτία ελέγχου αποτέλεσε το με αριθμ. πρωτ. .../...-...-2015 Δελτίο Πληροφοριών του ΣΩΜΑΤΟΣ ΔΙΩΞΗΣ ΟΙΚΟΝΟΜΙΟΥ ΕΓΚΛΗΜΑΤΟΣ (Σ.Δ.Ο.Ε.), Π.Δ. Δυτικής Μακεδονίας & Βορείων Ιωνίων Νήσων, προς την Δ.Ο.Υ., από το οποίο προέκυψε ότι ο προσφεύγων στη χρήση 2012 έλαβε δύο (2) εικονικά φορολογικά στοιχεία, εκδόσεως της επιχείρησης «.....» με ΑΦΜ καθώς και ότι δεν υπέβαλε δήλωση φορολογίας εισοδήματος φυσικών προσώπων για το οικ. έτος 2013.

Από τις ελεγκτικές επαληθεύσεις που διενεργήθηκαν από τον έλεγχο με βάση τα άρθρα 2 και 3 της Α.Υ.Ο. 1021681/1120/ΔΕ-Α/ΠΟΛ.1037/1-3-2005 καθώς και τις παρ. 1 και 2 της Α.Υ.Ο. 1051402/1782/ΔΕ-Α/ΠΟΛ.1081/23-5-2005 για την υπό κρίση χρήση, διαπιστώθηκε ότι ο προσφεύγων υπέπεσε στις παρακάτω παραβάσεις:

ΧΡΗΣΗ 2012

- Ο προσφεύγων έλαβε και έκανε χρήση στη διαχειριστική περίοδο 01/01/2012-31/12/2012 δύο (2) εικονικά φορολογικά στοιχεία (Τ.Π. ή Τ.Δ.Α.), εκδόσεως της επιχ/σης «...» με ΑΦΜ

... συνολικής καθαρής αξίας 20.040,00 € πλέον ΦΠΑ 4.609,20 € όπως περιγράφονται παρακάτω:

Α/Α	ΕΙΔΟΣ Φ/Σ	ΑΡΙΘΜΟΣ Φ/Σ	ΗΜΕΡ/ΝΙΑ	ΚΑΘΑΡΗ ΑΞΙΑ	Φ.Π.Α. 23%	ΣΥΝΟΛΙΚΗ ΑΞΙΑ
1	Τ.Δ.Α. ή Τ.Π.	...	.../.../2012	10.040,00	2.309,20	12.349,20
2	Τ.Δ.Α. ή Τ.Π.	...	.../.../2012	10.000,00	2.300,00	12.300,00
ΣΥΝΟΛΟ				20.040,00	4.609,20	24.649,20

- Μη καταχώρηση στη Μηνιαία Κατάσταση του Βιβλίου Εσόδων Εξόδων εννέα (9) φορολογικών στοιχείων εσόδων του μηνός Ιανουαρίου, τα οποία εξέδωσε προς την επιχείρηση «...» με ΑΦΜ ..., συνολικής καθαρής αξίας 12.281,90 €, η οποία αποτελεί απόκρυψη φορολογητέας ύλης και προστέθηκε ως λογιστική διαφορά στα ακαθάριστα έσοδα της χρήσης 2012.

ΦΟΡΟΛΟΓΙΚΟ ΕΤΟΣ 2017

- Μη ανταπόκριση στο με αριθ. πρωτ. .../...-...-2017 έγγραφο αίτημα της φορολογικής αρχής για προσκόμιση και επίδειξη των τηρούμενων βιβλίων και στοιχείων.

Με βάση τις παραπάνω διαπιστώσεις, πλέον της μη προσκόμισης και επίδειξης των βιβλίων και στοιχείων για την υπό κρίση χρήση, τα βιβλία του προσφεύγοντος κρίθηκαν ως ανακριβή, καθόσον το είδος των παραβάσεων και η έκταση αυτών καθιστούν ανέφικτο τον λογιστικό προσδιορισμό των αποτελεσμάτων και ο έλεγχος επαναπροσδιόρισε τα ακαθάριστα έσοδα καθώς και τα καθαρά κέρδη του προσφεύγοντος, για την υπό κρίση χρήση, εξωλογιστικά, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 30 του ΠΔ 186/92 των άρθρων 30 και 32 του ν. 2238/94 και καταλόγισε το αντίστοιχο πρόστιμο του ΚΦΔ.

Ο προσφεύγων, με την υπό κρίση ενδικοφανή προσφυγή, ζητά την ακύρωση της παραπάνω πράξης του Προϊσταμένου της, επικαλούμενος τους παρακάτω λόγους:

- 1) Οι συναλλαγές του, οι οποίες έχουν κριθεί από την έκθεση ελέγχου ως εικονικές ήταν πραγματικές, και ότι τα αναφερόμενα στις αποφάσεις επιβολής προστίμων (Κ.Β.Σ, ΦΠΑ) είναι αβάσιμα και σε καμία περίπτωση δεν καταδεικνύουν κάποια παράβαση της φορολογικής νομοθεσίας από την πλευρά του. Τήρησε όλα τα προβλεπόμενα από το νόμο στοιχεία, και δεν όφειλε ή δεν ήταν σε θέση να γνωρίζει τον τρόπο λειτουργίας της αντισυμβαλλόμενης επιχείρησης (μέσα μεταφοράς, φορολογικές παραβάσεις). Η έκθεση ελέγχου είναι ελλιπής, νομικά πλημμελής και ακυρωτέα αφού στηρίζεται μόνο στην αξιολόγηση αμφισβητούμενων παραστατικών. Δεν υπήρξε ουσιαστική, ελεγκτική ενέργεια στα τηρούμενα βιβλία και στοιχεία της επιχείρησης του, προκειμένου να διαπιστωθεί η

ύπαρξη παράβασης και η στοιχειοθέτηση της εικονικότητας είναι ατεκμηρίωτη, διότι ουσιαστικά μετατέθηκε το βάρος της απόδειξης στο πρόσωπο του ως λήπτη εικονικών συναλλαγών.

- 2) Ο προσφεύγων συναλλάχθηκε καλόπιστα με τον εκδότη. Τα ένδικα τιμολόγια είναι θεωρημένα σε Δ.Ο.Υ., εκδόθηκαν από υπαρκτό επιτηδευματία, τόσο συναλλακτικά, όσο και φορολογικά, με νόμιμο και κανονικό ΑΦΜ.
- 3) Η έκθεση ελέγχου είναι νομικά πλημμελής ως αόριστη και αναιτιολόγητη. Επίσης δεν κοινοποιήθηκε στον προσφεύγοντα σημείωμα διαπιστώσεων του άρθρου 36 παρ. 7 του ΠΔ 186/1992 και δεν έλαβε πρόσκληση του άρθρου 4 του Ν. 3610/2007.
- 4) Παραβίαση των συνταγματικών αρχών της αναλογικότητας, της νομιμότητας του φόρου, της δικαιολογημένης εμπιστοσύνης, της προηγούμενης ακρόασης και του αξιώματος «non bis in idem».

Επειδή, σύμφωνα με το **άρθρο 63 παράγραφος 1 του ν. 4174/2013**: «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. Η αίτηση υποβάλλεται στη φορολογική αρχή που εξέδωσε την πράξη «ή παρέλειψε την έκδοση της» και πρέπει να αναφέρει τους λόγους και τα έγγραφα στα οποία ο υπόχρεος βασίζει το αίτημα του. Η αίτηση πρέπει να υποβάλλεται από τον υπόχρεο **εντός τριάντα (30) ημερών** από την ημερομηνία κοινοποίησης της πράξης σε αυτόν «ή από τη συντέλεση της παράλειψης.».

Επειδή, σύμφωνα με όσα προβλέπονται στο **άρθρο 2§1 της ΠΟΛ 1064/27.04.2017** του Διοικητή της Ανεξάρτητης Αρχής Δημοσίων Εσόδων ορίζεται ότι: « 1. Η ενδικοφανής προσφυγή ασκείται κατά πράξεων των φορολογικών αρχών, εντός ανατρεπτικής προθεσμίας τριάντα (30) ημερών που αρχίζει από την κοινοποίηση της πράξεως ή τη συντέλεση της παράλειψης. Η εν λόγω προθεσμία αναστέλλεται κατά το χρονικό διάστημα από 1 έως 31 Αυγούστου. Ειδικά για τους κατοίκους εξωτερικού η σχετική προθεσμία ορίζεται σε εξήντα (60) ημέρες (άρ. 63 παρ. 1 εδ. γ', δ', ε' Κ.Φ.Δ.). ».

Επειδή, σύμφωνα με τις διατάξεις της **παραγράφου 1 του άρθρου 63 του ν. 2717/1999** (Κ.Δ.Δ.) ορίζεται ότι: «1. Με την επιφύλαξη όσων ορίζονται σε ειδικές διατάξεις του Κώδικα, οι εκτελεστές ατομικές διοικητικές πράξεις ή παραλείψεις, από τις οποίες δημιουργούνται κατά νόμο διοικητικές διαφορές ουσίας, υπόκεινται σε προσφυγή.».

Επειδή, σύμφωνα με τις διατάξεις της **παραγράφου 5 του άρθρου 61 του ν. 2717/1999** (Κ.Δ.Δ.) ορίζεται ότι: «**5. Οι προθεσμίες της παραγράφου 1, εφόσον δεν ορίζεται διαφορετικά, έχουν ανατρεπτικό χαρακτήρα, η δε τήρησή τους εξετάζεται από το δικαστήριο και αυτεπαγγέλτως**».

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 ΠΟΛ.1064/2017, η ενδικοφανής προσφυγή ασκείται κατά πράξεων των φορολογικών αρχών, εντός ανατρεπτικής προθεσμίας τριάντα (30) ημερών που αρχίζει από την κοινοποίηση της πράξης.

Επειδή, εν προκειμένω, η προσβαλλόμενη πράξη διορθωτικού προσδιορισμού φόρου Εισοδήματος με τη συνημμένη έκθεση ελέγχου Εισοδήματος, επιδόθηκε νόμιμα, σύμφωνα με τις σχετικές διατάξεις που προβλέπονται από το άρθρο 5 του Κώδικα Φορολογικής Διαδικασίας (ν. 4174/2013) και ο προσφεύγων έλαβε γνώση του περιεχομένου της κατά την .../.../2017, όπως προκύπτει από την από .../.../2017 έκθεση επίδοσης της υπαλλήλου της Δημοτικής Αστυνομίας.

Επειδή, η υπό κρίση ενδικοφανής προσφυγή ασκήθηκε **εκπρόθεσμα**, κατά την .../.../2018, ήτοι μετά την πάροδο της προθεσμίας των τριάντα (30) ημερών από την συντέλεση της κοινοποίησης, και ως εκ τούτου πρέπει να απορριφθεί ως απαράδεκτη.

Α π ο φ α σ ί ζ ο υ μ ε

Την **απόρριψη** της με ημερομηνία κατάθεσης ...-...-2018 και αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανούς προσφυγής του «.....» με **ΑΦΜ:**, ως **απαράδεκτης**.

Εντελλόμεθα όπως αρμόδιο όργανο κοινοποιήσει με τη νόμιμη διαδικασία την παρούσα απόφαση στους υπόχρεους.

**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.