



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ



ΑΑΔΕ

Ανεξάρτητη Αρχή
Δημοσίων Εσόδων

ΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ
ΥΠΟΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ
ΤΜΗΜΑ Α1 ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ

Ταχ. Δ/ση : Αριστογείτονος 19

Ταχ. Κώδικας : 176 71 - Καλλιθέα

Τηλέφωνο : 213 1604 534

ΦΑΞ : 213 1604 567

Καλλιθέα, 29/06/2018

Αριθμός απόφασης: 3229

ΑΠΟΦΑΣΗ

Ο ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΣ ΤΗΣ ΔΙΕΥΘΥΝΣΗΣ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ

Έχοντας υπόψη:

1. Τις διατάξεις :

α. Του άρθρου 63 του ν. 4174/2013 (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 1064/12.04.2017 Απόφασης του Διοικητή της Ανεξάρτητης Αρχής Δημοσίων Εσόδων.

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. Τη με ημερομηνία κατάθεσης **02/03/2018** και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανή προσφυγή της ομόρρυθμης εταιρείας με την επωνυμία, **ΑΦΜ**, με έδρα, κατά των υπ' αριθμ. /28-12-2017 και /28-12-2017, Οριστικών Πράξεων Διορθωτικού Προσδιορισμού Φόρου Εισοδήματος οικον. ετών 2012 και 2013, αντίστοιχα, του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. ΕΛΕΥΣΙΝΑΣ, και τα προσκομιζόμενα με αυτήν σχετικά έγγραφα.

5. Τις υπ' αριθμ. /28-12-2017 και /28-12-2017 Οριστικές Πράξεις Διορθωτικού Προσδιορισμού Φόρου Εισοδήματος οικον. ετών 2012 και 2013, των οποίων ζητείται η ακύρωση καθώς και την από 28/12/2016 έκθεση ελέγχου φορολογίας εισοδήματος της Δ.Ο.Υ. ΕΛΕΥΣΙΝΑΣ.

6. Τις απόψεις της Δ.Ο.Υ. ΕΛΕΥΣΙΝΑΣ.

7. Την εισήγηση του ορισθέντος υπαλλήλου του Α1 τμήματος της Υπηρεσίας μας, όπως αποτυπώνεται στο σχέδιο της απόφασης

Επί της με ημερομηνία κατάθεσης **02/03/2018** και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανούς προσφυγής της ομόρρυθμης εταιρείας με την επωνυμία, **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:

1) Με την υπ' αριθμ./28-12-2017 οριστική πράξη διορθωτικού προσδιορισμού φόρου εισοδήματος του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. ΕΛΕΥΣΙΝΑΣ, οικονομικού έτους 2012 (διαχειριστική περίοδος 01/01-31/12/2011), καταλογίστηκε σε βάρος της προσφεύγουσας, φόρος εισοδήματος ποσού 8.920,88€, πλέον πρόσθετος φόρος λόγω ανακρίβειας ύψους 10.705,06€, ήτοι συνολικό ποσό ύψους 19.625,94€.

2) Με την υπ' αριθμ./28-12-2017 οριστική πράξη διορθωτικού προσδιορισμού φόρου εισοδήματος του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. ΕΛΕΥΣΙΝΑΣ, οικονομικού έτους 2013 (διαχειριστική περίοδος 01/01-31/12/2012), καταλογίστηκε σε βάρος της προσφεύγουσας, φόρος εισοδήματος ποσού 2.438,69€, πλέον πρόσθετος φόρος λόγω ανακρίβειας ύψους 2.926,43€, ήτοι συνολικό ποσό ύψους 5.365,12€.

Οι ως άνω προσβαλλόμενες πράξεις εισοδήματος προέκυψαν από το πόρισμα της από 28/12/2017 έκθεσης ελέγχου φορολογίας εισοδήματος του ν.2238/1994 της Δ.Ο.Υ. ΕΛΕΥΣΙΝΑΣ, σύμφωνα με το οποίο αφού η προσφεύγουσα εταιρεία δεν ανταποκρίθηκε σε αιτήματα της φορολογικής αρχής για προσκόμιση των βιβλίων και των στοιχείων των ελεγχόμενων χρήσεων καθιστώντας αδύνατη τη διενέργεια των προσηκουσών ελεγκτικών επαληθεύσεων και ανέφικτο τον λογιστικό προσδιορισμό των αποτελεσμάτων των ως άνω χρήσεων **έκρινε** τα βιβλία και τα στοιχεία της προσφεύγουσας για τα έτη αυτά **ανεπαρκή και ανακριβή** με βάση τις διατάξεις του άρθρου 30 παρ. 3 και 4 του Π.Δ. 186/92 (ΚΒΣ) και **προέβη** στον **εξωλογιστικό προσδιορισμό των αποτελεσμάτων**, ήτοι τον προσδιορισμό των ακαθαρίστων εσόδων βάσει των διατάξεων του άρθρου 30 § 2 και τον προσδιορισμό των καθαρών κερδών βάσει των διατάξεων του άρθρου 32 § 2 του ν. 2238/94.

Ο ως άνω έλεγχος διενεργήθηκε βάσει της με αριθμ./20-11-2017 εντολής ελέγχου του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. ΕΛΕΥΣΙΝΑΣ.

Η προσφεύγουσα, με την υπό κρίση ενδικοφανή προσφυγή, ζητά να ακυρωθούν οι προσβαλλόμενες πράξεις, προβάλλοντας τους κάτωθι ισχυρισμούς:

1. Η μη προσκόμιση των βιβλίων και στοιχείων οφείλεται: α) στο ότι η εταιρεία παραμένει ανενεργή εξαιτίας της δικαστικής διαμάχης των εταίρων εκπροσώπων, ήτοι του υπογράφοντος την προσφυγή και της, η οποία διένεξη έχει λάβει τέτοια μορφή ώστε αποσιωπάται από την άλλη εταιρό οιαδήποτε επίδοση εγγράφων προς την εταιρεία ή την ίδια ως συν εκπρόσωπό της ώστε να προκληθεί βλάβη και β) στην πλημμύρα που έλαβε χώρα στην κρίσιμη περίοδο και κατέστρεψε σημαντικό αριθμό εγγράφων που θα ήταν χρήσιμα για τον έλεγχο ενώ καταβάλλεται κάθε δυνατή προσπάθεια να διασωθούν ορισμένα τουλάχιστον εκ των άνω εγγράφων.
2. Δεν υπάρχει δόλος αποκρύψεως των βιβλίων προς αποφυγή των οφειλόμενων φόρων.

Επειδή, όπως προκύπτει από την οικεία έκθεση ελέγχου εισοδήματος, ο έλεγχος συνέταξε και απέστειλε ταχυδρομικά:

α) την υπ' αριθ./2-11-2017 πρόσκληση για προσκόμιση βιβλίων και στοιχείων στην προσφεύγουσα εταιρεία,

β) την υπ' αριθ./3-11-2017 πρόσκληση για προσκόμιση βιβλίων και στοιχείων, στην διεύθυνση της οικείας του διαχειριστή της προσφεύγουσα εταιρείας και υπογράφοντος την προσφυγή,

γ) την υπ' αριθ./2011-2017 ειδική προσκόμιση οικειοθελούς αποκάλυψης φορολογητέας ύλης παρελθόντων ετών προς στην προσφεύγουσα εταιρεία,

δ) την υπ' αριθ./20-11-2017 ειδική προσκόμιση οικειοθελούς αποκάλυψης φορολογητέας ύλης παρελθόντων ετών προς στην προσφεύγουσα εταιρεία και στην διεύθυνση της οικείας του διαχειριστή της προσφεύγουσα εταιρείας και υπογράφοντος την προσφυγή,

ε) την υπ' αριθ./20-11-2017 πρόσκληση για προσκόμιση βιβλίων και στοιχείων στην προσφεύγουσα εταιρεία,

στ) την υπ' αριθ. 72269/20-11-2017 πρόσκληση για προσκόμιση βιβλίων και στοιχείων, στην διεύθυνση της οικείας του διαχειριστή της προσφεύγουσα εταιρείας και υπογράφοντος την προσφυγή,

ζ) την υπ' αριθ./20-11-2017 πρόσκληση για προσκόμιση βιβλίων και στοιχείων, στην διεύθυνση της οικείας του έτερου διαχειριστή της προσφεύγουσα εταιρείας

Επειδή, η προσφεύγουσα εταιρεία δεν ανταποκρίθηκε σε καμία από τις ως άνω προσκλήσεις του ελέγχου για προσκόμιση βιβλίων και στοιχείων, αν και παρήλθε η ταχθείσα προθεσμία.

Επειδή, εν συνεχεία, στις 6/12/2017, ο έλεγχος θυροκόλλησε στην οικεία του διαχειριστή της προσφεύγουσα εταιρείας το υπ' αριθ./2017 σημείωμα διαπιστώσεων του άρθρου 28 του ν. 4174/2013, μαζί με προσωρινές πράξεις διορθωτικού προσδιορισμού φόρου εισοδήματος.

Επίσης τα ως άνω τα απέστειλε με την υπ' αριθ./6-12-2017 συστημένη επιστολή στην διεύθυνση της οικείας του έτερου διαχειριστή της προσφεύγουσα εταιρείας

Επειδή, η προσφεύγουσα εταιρεία δεν ανταποκρίθηκε ούτε στην ως άνω κλήση και δεν υπέβαλε εγγράφως τις απόψεις σχετικά με τις διαπιστώσεις του ελέγχου, αν και παρήλθε η ταχθείσα προθεσμία.

Επειδή, ο ισχυρισμός της προσφεύγουσας περί καταστροφής μέρος των βιβλίων και στοιχείων της από πλημμύρα προβάλλεται εντελώς αναπόδεικτα, απορρίπτεται.

Επειδή, οι διαπιστώσεις του ελέγχου, όπως αυτές καταγράφονται στην από 28/12/2017 οικεία έκθεση ελέγχου εισοδήματος της Δ.Ο.Υ. ΕΛΕΥΣΙΝΑΣ, επί της οποίας εδράζονται οι προσβαλλόμενες πράξεις, κρίνονται βάσιμες, αποδεκτές και πλήρως αιτιολογημένες, ορθώς ο Προϊστάμενος της Δ.Ο.Υ. ΕΛΕΥΣΙΝΑΣ προέβη στην έκδοσή τους.

Επειδή με τις διατάξεις του **άρθρου 49 του ν. 4509/2017** (ΦΕΚ Α 201/22.12.2017) προβλέπονται τα εξής:
«1. Η παρ. 17 του άρθρου 72 του ν. 4174/2013 (Α` 170) αντικαθίσταται ως εξής:

«17. Για πράξεις διορθωτικού προσδιορισμού φόρου που αφορούν εν γένει φορολογικές υποχρεώσεις, χρήσεις, περιόδους ή υποθέσεις έως και τις 31.12.2013 επιβάλλεται, αντί του πρόσθετου φόρου του άρθρου 1 του ν. 2523/1997, πρόστιμο που ισούται με το άθροισμα του προστίμου των άρθρων 58, 58Α παράγραφος 2 ή 59 του παρόντος κατά περίπτωση, πλέον του τόκου του άρθρου 53 του παρόντος, ο οποίος υπολογίζεται από την 1.1.2014 και μέχρι την έκδοση του εκτελεστού τίτλου, εφόσον αυτό

συνεπάγεται επιεικέστερη μεταχείριση του φορολογούμενου. Σε κάθε περίπτωση, μετά την απόκτηση του εκτελεστού τίτλου εφαρμόζονται οι διατάξεις του άρθρου 53 του Κώδικα Φορολογικής Διαδικασίας.».

2. Οι διατάξεις της παρ. 17 του άρθρου 72 του ν. 4174/2013, όπως αντικαθίστανται με την παράγραφο 1 του παρόντος, εφαρμόζονται και επί εκκρεμών, κατά την έναρξη ισχύος του παρόντος, υποθέσεων. Ως εκκρεμείς υποθέσεις νοούνται οι υποθέσεις που εκκρεμούν ενώπιον της Διεύθυνσης Επίλυσης Διαφορών ή των τακτικών διοικητικών δικαστηρίων ή του Συμβουλίου της Επικρατείας κατόπιν άσκησης ενδικοφανούς ή δικαστικής προσφυγής ή τακτικού ενδίκου μέσου ή αίτησης αναίρεσης ή εκείνες για τις οποίες εκκρεμεί η προθεσμία άσκησης ενδικοφανούς ή δικαστικής προσφυγής ή τακτικού ενδίκου μέσου ή αίτησης αναίρεσης, καθώς και οι υποθέσεις για τις οποίες έχουν εκδοθεί οι σχετικές πράξεις ή αποφάσεις αλλά δεν έχουν κοινοποιηθεί στον φορολογούμενο. Ως εκκρεμείς νοούνται, επίσης, οι υποθέσεις οι οποίες έχουν συζητηθεί και δεν έχει εκδοθεί αμετάκλητη απόφαση του δικαστηρίου ή έχει εκδοθεί μη αμετάκλητη απόφαση αλλά δεν έχει κοινοποιηθεί στον φορολογούμενο.

[...]

6. Οι διατάξεις του παρόντος άρθρου εφαρμόζονται από 1.1.2018».

Επειδή με την ΠΟΛ 1003/03.01.2018 «Παροχή οδηγιών αναφορικά με τις διατάξεις των παραγράφων 1, 2, 3 και 6 του άρθρου 49 του ν. 4509/2017 (Φ.Ε.Κ. Α/201/22.12.2017) ως προς την επιβολή της επιεικέστερης κύρωσης κατά την έκδοση πράξεων διορθωτικού προσδιορισμού φόρου» διευκρινίσθηκε ότι: «**Επί των εκκρεμών υποθέσεων της παραγράφου 2, η εφαρμογή της επιεικέστερης κύρωσης σύμφωνα με τα οριζόμενα στη διάταξη αυτή, λαμβάνει χώρα με βάση απόφαση της Διεύθυνσης Επίλυσης Διαφορών ή απόφαση των τακτικών διοικητικών δικαστηρίων ή του Συμβουλίου της Επικρατείας. [...]**».

Επειδή με τις διατάξεις των άρθρων 58 και 58Α του ν. 4174/2013, όπως τροποποιήθηκε με το άρθρο 3§7 ν. 4337/2015 (ΦΕΚ Α 129/17.10.2015), ορίζεται:

«Άρθρο 58

Πρόστιμο ανακριβούς δήλωσης ή μη υποβολής δήλωσης

1. Αν το ποσό του φόρου που προκύπτει με βάση φορολογική δήλωση υπολείπεται του ποσού του φόρου που προκύπτει με βάση το διορθωτικό προσδιορισμό φόρου που πραγματοποιήθηκε από τη Φορολογική Διοίκηση, ο φορολογούμενος υπόκειται σε πρόστιμο επί της διαφοράς ως εξής: α) δέκα τοις εκατό (10%) του ποσού της διαφοράς, εάν το εν λόγω ποσό ανέρχεται σε ποσοστό από πέντε (5%) έως είκοσι (20%) τοις εκατό του φόρου που προκύπτει με βάση τη φορολογική δήλωση, β) είκοσι πέντε τοις εκατό (25%) του ποσού της διαφοράς, αν το εν λόγω ποσό υπερβαίνει το ποσοστό είκοσι τοις εκατό (20%) έως πενήντα τοις εκατό (50%) του φόρου που προκύπτει με βάση τη φορολογική δήλωση, γ) πενήντα τοις εκατό (50%) του ποσού της διαφοράς, αν το εν λόγω ποσό υπερβαίνει σε ποσοστό το πενήντα τοις εκατό (50%) του φόρου που προκύπτει με βάση τη φορολογική δήλωση. 2. Σε περίπτωση μη υποβολής δήλωσης από την οποία θα προέκυπτε υποχρέωση καταβολής φόρου επιβάλλεται πρόστιμο ίσο με ποσοστό πενήντα τοις εκατό (50%) επί του ποσού του φόρου που αναλογεί στη μη υποβληθείσα δήλωση.

Άρθρο 58Α

Πρόστιμα για παραβάσεις σχετικές με τον φόρο προστιθέμενης αξίας

[...] 2. Σε κάθε περίπτωση όπου διαπιστώνεται, η υποβολή ανακριβών δηλώσεων ή η μη υποβολή δηλώσεων, υποβολή δηλώσεων, με συνέπεια τη μη απόδοση ή τη μειωμένη απόδοση ή την επιπλέον

έκπτωση ή επιστροφή ΦΠΑ, επιβάλλεται πρόστιμο ίσο με ποσοστό πενήντα τοις εκατό (50%) επί του ποσού του φόρου που θα προέκυπτε από την μη υποβληθείσα δήλωση ή επί της διαφοράς, αντίστοιχα. [...]».

Επειδή, εν προκειμένω, για την επιβολή πρόσθετων φόρων επί των υπ' αριθμ./2017 και/2017 οριστικών πράξεων διορθωτικού προσδιορισμού φόρου εισοδήματος, επιλέγεται η ως άνω διάταξη του άρθρου 49 παρ.1 του ν.4509/2017, ως επεικέστερη καθότι:

- Υπ' αριθμ./2017 Οριστική Πράξη Διορθωτικού Προσδιορισμού Φόρου Εισοδήματος οικ. έτους 2012 (χρήσης 01/01 – 31/12/2011):

Διαφορά φόρου: **8.920,88 €**

	(Α)	(Β)	(Γ)	(Δ)=(Β)+(Γ)	ΕΠΙΕΙΚΕΣΤΕΡΗ ΚΥΡΩΣΗ ΜΕΤΑΞΥ (Α) και (Δ)
	ΑΡΘΡΟ 1 Ν.2523/1997 (120%)	ΑΡΘΡΟ 58 ΚΦΔ (50%)	ΤΟΚΟΙ ΑΡΘΡΟΥ 53 ΚΦΔ (54 μήνες Χ 0,73% = 39,42 %)	ΣΥΝΟΛΟ ΠΡΟΣΤΙΜΟΥ ΠΑΡ. 1 ΑΡΘΡΟΥ 49 Ν. 4509/2017	
ΠΡΟΣΘΕΤΟΣ ΦΟΡΟΣ/ΠΡΟΣΤΙΜΟ	10.705,06 €	4.460,44 €	3.516,61 €	7.977,05 €	7.977,05 €

- Υπ' αριθμ./2017 Οριστική Πράξη Διορθωτικού Προσδιορισμού Φόρου Εισοδήματος οικ. έτους 2013 (χρήσης 01/01 – 31/12/2012):

Διαφορά φόρου: **2.438,69 €**

	(Α)	(Β)	(Γ)	(Δ)=(Β)+(Γ)	ΕΠΙΕΙΚΕΣΤΕΡΗ ΚΥΡΩΣΗ ΜΕΤΑΞΥ (Α) και (Δ)
	ΑΡΘΡΟ 1 Ν.2523/1997 (120%)	ΑΡΘΡΟ 58 ΚΦΔ (50%)	ΤΟΚΟΙ ΑΡΘΡΟΥ 53 ΚΦΔ (54 μήνες Χ 0,73% = 39,42 %)	ΣΥΝΟΛΟ ΠΡΟΣΤΙΜΟΥ ΠΑΡ. 1 ΑΡΘΡΟΥ 49 Ν. 4509/2017	
ΠΡΟΣΘΕΤΟΣ ΦΟΡΟΣ/ΠΡΟΣΤΙΜΟ	2.926,43 €	1.219,34 €	961,33 €	2.180,67 €	2.180,67 €

Α π ο φ α σ ί ζ ο υ μ ε

την απόρριψη της με ημερομηνία κατάθεσης **02/03/2018** και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανούς προσφυγής της ομόρρυθμης εταιρείας με την επωνυμία, **ΑΦΜ**και την **τροποποίηση** των των υπ' αριθμ./2017 και/2017 οριστικών πράξεων διορθωτικού προσδιορισμού φόρου εισοδήματος οικον. ετών 2012 και 2013, **μόνο ως προς τους πρόσθετους φόρους**, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 49 του ν. 4509/2017.

Οριστική φορολογική υποχρέωση της υπόχρεου - καταλογιζόμενο ποσό με βάση την παρούσα απόφαση :

ΕΙΣΟΔΗΜΑ

Οικον. έτος 2012 (Διαχειριστική περίοδος 1/1-31/12/2011):

	Βάσει ελέγχου	Βάσει ΔΕΔ
Φόρος Εισοδήματος	8.920,88 €	8.920,88 €
Πρόσθετος φόρος λόγω ανακρίβειας	10.705,06 €	0,00
Πρόσθετοι φόροι		4.460,44 €
Τόκοι 53 του ΚΦΔ*		3.516,61 €
ΚΑΤΑΛΟΓΙΖΟΜΕΝΟ ΠΟΣΟ	19.625,94 €	16.897,93 €

Οικον. έτος 2013 (Διαχειριστική περίοδος 1/1-31/12/2012):

	Βάσει ελέγχου	Βάσει ΔΕΔ
Φόρος Εισοδήματος	2.438,69 €	2.438,69 €
Πρόσθετος φόρος λόγω ανακρίβειας	2.929,43 €	0,00
Πρόσθετοι φόροι		1.219,34 €
Τόκοι 53 του ΚΦΔ*		961,33 €
ΚΑΤΑΛΟΓΙΖΟΜΕΝΟ ΠΟΣΟ	5.365,12 €	4.619,36 €

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

Ακριβές Αντίγραφο

**ΜΕ ΕΝΤΟΛΗ ΤΟΥ ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΥ
ΤΗΣ Δ/ΝΣΗΣ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ**

**Η Υπάλληλος του Τμήματος
Διοικητικής Υποστήριξης**

**Ο ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΣ ΤΗΣ ΥΠΟΔΙΕΥΘΥΝΣΗΣ
ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ**

ΓΕΩΡΓΙΟΣ ΦΑΚΟΣ

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.