



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ



ΑΑΔΕ

Ανεξάρτητη Αρχή
Δημοσίων Εσόδων

Θεσσαλονίκη, 04-06-2018

Αριθμ. Αποφ.: 1157

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 «. . του .» **με ΑΦΜ:** ..., με διεύθυνση έδρας στο .. Ν. ..., Τ.Κ. ... και δραστηριότητα χονδρικό εμπόριο . και ., κατά της με αριθμό .../...**2017** οριστικής πράξης διορθωτικού προσδιορισμού φόρου εισοδήματος οικονομικού έτους 2009 και της συνημμένης έκθεσης ελέγχου 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 «. . 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 Δ.Ο.Υ. ... οικον. έτους 2009 επιβλήθηκε σε βάρος του προσφεύγοντος κύριος φόρος ύψους 17.396,93 €, πλέον προσαυξήσεων ύψους 20.876,32 €, ήτοι συνολικού ποσού ύψους 38.273,25 €.

Η ανωτέρω πράξη εκδόθηκε κατόπιν της διενέργειας μερικού ελέγχου στις χρήσεις 2004-2010 από τη Δ.Ο.Υ. ..., με βάση την ΠΟΛ. 1037/2005, 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 αριθ. πρωτ..../.../30-10-2015 έγγραφο του Σ.Δ.Ο.Ε. ... με συνημμένες την με αριθμό υπόθεσης .../.../2014 Πληροφοριακή έκθεση Κ.Β.Σ – Εισοδήματος & Λοιπών Φορολογιών καθώς και την με αριθ. υπόθεσης ../.../2014 Πληροφοριακή έκθεση εισοδήματος. Και τα δύο ως άνω Δελτία Πληροφοριών, αποτελούν συνέχεια της αρ..../.../2015 έκθεσης του Σ.Δ.Ο.Ε. η οποία διαβιβάστηκε στη Δ.Ο.Υ. ... με το υπ' αριθ. πρωτ. .../...-2015 έγγραφο του.

Με το υπ' αριθ. ΕΜΠ./28-09-2010 έγγραφο της Εισαγγελίας Πρωτοδικών Φλώρινας, διαβιβάστηκε στην υπηρεσία του ΣΔΟΕ ονομαστική κατάσταση φυσικών προσώπων, μεταξύ των οποίων περιλαμβάνονταν και ο προσφεύγων και ζητήθηκε να διενεργήσουν τις απαραίτητες ελεγκτικές ενέργειες, προκειμένου να προσδιορίσουν τυχόν συμμετοχή τους σε ενέργειες σχετικές με τοκογλυφικές συναλλαγές ή άλλες πράξεις κακουργηματικού χαρακτήρα. Με την υπ' αριθ. Β.Μ. .../2010-Αρ..../2011 Παραγγελία, διαβιβάστηκε στο ΣΔΟΕ πλήρης φάκελος με την σχηματισθείσα δικογραφία, για τη διακρίβωση των οικονομικών δεδομένων του προσφεύγοντος.

Από την ως άνω Υπηρεσία του ΣΔΟΕ διενεργήθηκε σειρά ελεγκτικών επαληθεύσεων, τα αποτελέσματα των οποίων συμπεριλήφθησαν στην από 30-04-2013 υποβληθείσα Πορισματική Αναφορά του.

Βάσει της Πληροφοριακής έκθεσης Κ.Β.Σ – Εισοδήματος & Λοιπών Φορολογιών του ΣΔΟΕ Κοζάνης, προέκυψαν για τον προσφεύγοντα τα ακόλουθα:

- Ο προσφεύγων δεν υπέβαλε δηλώσεις φορολογίας εισοδήματος φυσικών προσώπων για τα οικονομικά έτη 2007, 2010 και 2011 (χρήσεις 2006, 2009 και 2010).
- Υπέβαλε δηλώσεις φορολογίας εισοδήματος για τα οικονομικά έτη 2008 και 2009 (χρήσεις 2007 και 2008), αλλά δεν δήλωσε εισοδήματα από εμπορικές επιχειρήσεις.
- Η διαφορά από μη δηλωθέντα εισοδήματα ύψους 1.661.822,85 € στις χρήσεις 2004-2010 προέκυψαν από την σύγκριση των δηλωθέντων από τρίτους συναλλαγών στις συγκεντρωτικές καταστάσεις πελατών προμηθευτών του άρθρου 20 του ΠΔ 186/1992 και των δηλώσεων φορολογίας εισοδήματος τις οποίες υπέβαλε ο προσφεύγων.

Ο προσφεύγων δεν προσκόμισε στον έλεγχο, τα τηρούμενα βιβλία, τα στοιχεία και τα προβλεπόμενα από τον ΚΒΣ παραστατικά, με τα οποία ενεργούνται οι πρωτογενείς εγγραφές, για όλες τις ελεγχόμενες χρήσεις, ώστε να διενεργηθούν οι προβλεπόμενες από την ΠΟΛ 1037/2005 ελεγκτικές επαληθεύσεις.

Από την αξιοποίηση των δεδομένων των Συγκεντρωτικών Καταστάσεων του άρθρου 20 του ΠΔ 186/1992, σε σύγκριση με τα δηλωθέντα εισοδήματα από εμπορικές επιχειρήσεις στις υποβληθείσες δηλώσεις φορολογίας εισοδήματος του προσφεύγοντος, προέκυψαν διαφορές ως ακολούθως:

ΧΡΗΣΗ	ΑΡΙΘ. ΔΗΛΩΣΗΣ	ΕΙΣΟΔΗΜΑΤΑ ΔΗΛΩΘΕΝΤΑ Δ' ΠΗΓΗΣ (ΚΕΡΔΗ ή ΖΗΜΙΑ)	ΔΙΑΦΟΡΑ ΕΛΕΓΧΟΥ ΑΠΟ ΠΡΟΣΑΥΞΗΣΗ Ζ' ΠΗΓΗΣ	ΠΩΛΗΣΕΙΣ ΒΑΣΕΙ ΣΥΓ/ΚΩΝ ΚΑΤΑΣΤΑΣΕΩΝ
2006	ΜΗ ΥΠΟΒΟΛΗ			370.566,04
2007	31	0,00		91.501,50
2008	36	0,00		450.664,37
2009	ΜΗ ΥΠΟΒΟΛΗ			208.66,50
2010	ΜΗ ΥΠΟΒΟΛΗ		38.944,90	465.200,00

Βάσει των ανωτέρω διαπιστώσεων ο έλεγχος έκρινε τα βιβλία του προσφεύγοντος ως ανακριβή, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 30 παρ 4 του ΠΔ 186/92, λόγω του είδους των παραβάσεων και της έκτασης αυτών, επαναπροσδιόρισε τα καθαρά κέρδη του προσφεύγοντος,

εξωλογιστικά, σύμφωνα με τις διατάξεις των άρθρων 30 και 32 του ν. 2238/94 και εξέδωσε την προσβαλλόμενη πράξη.

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

- 1) Δεν υπόκειται σε φορολόγηση η προσαύξηση περιουσίας που προέκυψε από άγνωστη ή μη διαρκή ή μη σταθερή αιτία, πριν από 30-09-2010 (έναρξη ισχύος του ν. 3888/2010). Η αναδρομική εφαρμογή της διάταξης της παραγράφου 3 του άρθρου 48 του ν.2238/1994, που προστέθηκε με την παρ. 3 του άρθρου 15 του ν.3888/2010 προσκρούει στο άρθρο 78 παρ. 2 του Συντάγματος.
- 2) Η έκθεση ελέγχου είναι αυθαίρετη, αόριστη και ανατιολόγητη. Δεν διαπιστώθηκαν πραγματικά περιστατικά, κατ' άρθρο 30 παρ. 7 του Π.Δ. 186/1992, δη πράξεις ή παραλείψεις λόγω διακίνησης αδήλων χρηματικών ποσών που να επηρεάζουν σημαντικά τα οικονομικά μεγέθη του προσφεύγοντος, ούτε πρόθεσή του για απόκρυψη φορολογητέας ύλης. Η έκθεση ελέγχου είναι νομικά πλημμελής, καθώς δεν διεξήχθη ουσιαστικός έλεγχος.
- 3) Από τη φορολογική αρχή δεν τηρήθηκε η διαδικασία της προηγούμενης ακρόασης του φορολογούμενου που προβλέπεται από το άρθρο 20 παρ. 2 του Συντάγματος και το άρθρο 6 του ν. 2690/1999 και δεν της επιδόθηκε μετά το πέρας του ελέγχου το προβλεπόμενο από το άρθρο 36 παρ. 7 του Π.Δ. 186/1992 σημείωμα για τις διαπιστωθείσες παρατυπίες και παραλείψεις. Ο προσφεύγων δεν έλαβε πρόσκληση του άρθρου 4 του ν.3610/2007.
- 4) Παραβίαση των Συνταγματικών αρχών της νομιμότητας του φόρου, της αναλογικότητας του φόρου, της δικαιολογημένης εμπιστοσύνης και του αξιώματος «NON BIS IN IDEM».
- 5) Η προσβαλλόμενη πράξη είναι πλημμελώς αιτιολογημένη, εφόσον δεν βεβαιώνεται σε αυτήν ότι το πρόσωπο, προς το οποίο έγινε η επίδοση, ήταν νόμιμος εκπρόσωπος της επιχείρησης του προσφεύγοντος

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 φορολογίας 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 22/12/2017 έκθεση επίδοσης του Διευθυντή του Καταστήματος Κράτησης

Επειδή, η υπό κρίση ενδικοφανής προσφυγή ασκήθηκε **εκπρόθεσμα**, κατά την **02/02/2018**, 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 «. . 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.