



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ



ΑΑΔΕ

Ανεξάρτητη Αρχή
Δημοσίων Εσόδων

ΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ

ΥΠΟΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ

ΤΜΗΜΑ : Α1 Επανεξέτασης

Ταχ. Δ/ση : Αριστογείτονος 19

Ταχ. Κώδικας : 176 71 - Καλλιθέα

Τηλέφωνο : 2131604536

ΦΑΞ : 2131604567

Καλλιθέα 18-05-2018

Αριθμός απόφασης: 2480

ΑΠΟΦΑΣΗ

Ο ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΣ ΤΗΣ ΔΙΕΥΘΥΝΣΗΣ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ

Έχοντας υπ' όψη:

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 (ΦΕΚ Β' 1440/27-04-2017).

2. Την ΠΟΛ 1069/4-3-2014 Εγκύκλιο της Γενικής Γραμματείας Δημοσίων Εσόδων του Υπουργείου Οικονομικών.

3. Την αριθ. Δ.Ε.Δ. 1126366 ΕΞ 2016/30.08.2016 (ΦΕΚ 2759 / τ. Β'/01.09.2016) Απόφαση του Προϊσταμένου της Διεύθυνσης Επίλυσης Διαφορών «Παροχή εξουσιοδότησης υπογραφής».

4. Την από **24-1-2018** και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανή προσφυγή του, κατοίκου Βούλας, οδός, με Α.Φ.Μ, κατά: α) Της υπ' αριθμ./29-12-2017 οριστικής πράξης διορθωτικού προσδιορισμού φόρου εισοδήματος διαχειριστικής περιόδου 01/01/2006-31/12/2006, καταλογισθέντος ποσού φόρου 20.916,05€, πλέον προσθέτων φόρων 25.099,26€, συνόλου 46.015,31€ της προϊσταμένης του Κ.Ε.ΦΟ.ΜΕ.Π., β) Της υπ' αριθμ./29-12-2017 οριστικής πράξης διορθωτικού προσδιορισμού φόρου εισοδήματος διαχειριστικής περιόδου 01/01/2007-31/12/2007, καταλογισθέντος ποσού φόρου 16.896,75€, πλέον προσθέτων φόρων 20.276,10€, συνόλου 37.172,85€ της προϊσταμένης του Κ.Ε.ΦΟ.ΜΕ.Π.

5. Τις παραπάνω πράξεις της Προϊσταμένης του Κ.Ε.ΦΟ.ΜΕ.Π των οποίων ζητείται η ακύρωση καθώς και την από 29-12-2017 έκθεση μερικού ελέγχου Φορολογίας Εισοδήματος των ελεγκτών του Κ.Ε.ΦΟ.ΜΕ.Π.
6. Τις απόψεις της ανωτέρω φορολογικής αρχής.
7. Την εισήγηση του ορισθέντος υπαλλήλου του Α1 Τμήματος όπως αποτυπώνεται στο σχέδιο της απόφασης.

Επί της από **24-1-2018** και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανούς προσφυγής του, κατοίκου Βούλας, οδός, με Α.Φ.Μ, η οποία κατατέθηκε εμπρόθεσμα (ΚΟΙΝ/ΣΗ 29-12-2017) και μετά την μελέτη και την αξιολόγηση όλων των υφιστάμενων στο σχετικό φάκελο εγγράφων και των προβαλλόμενων λόγων της ενδικοφανούς προσφυγής, επαγόμαστε τα ακόλουθα:

Στον προσφεύγοντα καταλογίστηκε διαφορά φορολογητέου εισοδήματος από κινητές αξίας του άρθρου 24 του ν.2238/1994 για τα οικονομικά έτη 2007 ποσού 52.290,13€ και 2008 ποσού 42.241,89€ που προέκυψε από την αναλογία του 50% στις μεταβολές στην σύνθεση του επενδυτικού χαρτοφυλακίου στον κωδικός προφίλ πελάτη ως πληρεξούσιος Α' της Offshore εταιρείας με την επωνυμία κωδ. Πελάτηη οποία έχει έδρα τις Βρετανικές Παρθένες Νήσους, σύμφωνα με τα αναφερόμενα στην από 29.12.2017 Έκθεσης μερικού ελέγχου φορολογίας εισοδήματος του Κ.Ε.ΦΟ.ΜΕ.Π.

Ο προσφεύγων με την ενδικοφανή προσφυγή του ισχυρίζεται τα ακόλουθα:

I. ΤΟ ΔΙΚΑΙΩΜΑ ΤΟΥ ΔΗΜΟΣΙΟΥ ΝΑ ΔΙΕΝΕΡΓΗΣΕΙ ΕΛΕΓΧΟ ΣΤΟ ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΟ ΕΤΟΣ 2007, 2008 ΕΧΕΙ ΥΠΟΠΕΣΕΙ ΣΕ ΠΑΡΑΓΡΑΦΗ

II. Ακυρότητα έκθεσης ελέγχου/έλλειψη νόμιμης αιτιολογίας

III. ΠΑΡΑΒΑΣΗ ΤΟΥ ΑΡ. 28 ΠΑΡ. 1 ΤΟΥ Ν. 4174/2013.

Επειδή ο προσφεύγων, με τον τρίτο από τους λόγους της ενδικοφανούς προσφυγής του ισχυρίζεται μεταξύ άλλων ότι οι προσβαλλόμενες πράξεις πρέπει να ακυρωθούν, καθόσον παραβιάστηκε ουσιώδης τύπος της διαδικασίας του άρθρου 28 ν. 4174/2013, δεδομένου ότι, δεν κοινοποιήθηκε σημείωμα διαπιστώσεων ελέγχου, ούτε προσωρινές πράξεις διορθωτικού προσδιορισμού του φόρου για τις διαφορές που προέκυψαν στα οικ. έτη 2007 και 2008.

Επειδή με τις διατάξεις του άρθρου **28§1** του **ν. 4174/2013** (Α' 170) ορίζεται ότι: «Η Φορολογική Διοίκηση κοινοποιεί εγγράφως στο φορολογούμενο σημείωμα διαπιστώσεων με τα αποτελέσματα του φορολογικού ελέγχου και τον προσωρινό διορθωτικό προσδιορισμό φόρου ο οποίος πρέπει να είναι πλήρως αιτιολογημένος. Ο φορολογούμενος δύναται να ζητά να λαμβάνει αντίγραφα των εγγράφων στα οποία βασίζεται ο διορθωτικός προσδιορισμός φόρου. Ο φορολογούμενος έχει τη δυνατότητα να διατυπώσει εγγράφως τις απόψεις του σχετικά με τον προσωρινό διορθωτικό προσδιορισμό φόρου εντός είκοσι (20) ημερών από την κοινοποίηση της έγγραφης γνωστοποίησης»

Επειδή με το με αρ πρωτ. ΔΕΛ Α 1069048 ΕΞ 2014/02-05-2014 έγγραφο του Υπ. Οικ., με το οποίο δόθηκαν οδηγίες εφαρμογής διατάξεων του ν. 4174/2013, διευκρινίστηκαν τα ακόλουθα:

«Με την παράγραφο 1 του άρθρου 28 προβλέπεται ότι με την ολοκλήρωση των ελεγκτικών επαληθεύσεων από τον ελεγκτή και σε κάθε περίπτωση που διαπιστώνεται από το φορολογικό έλεγχο ότι προκύπτει διαφοροποίηση της φορολογικής οφειλής του φορολογούμενου σε σχέση με τις δηλώσεις που έχει υποβάλλει, πριν τη σύνταξη της οικείας έκθεσης ελέγχου και της έκδοσης της οριστικής πράξης διορθωτικού προσδιορισμού φόρου θα επιδίδεται στον υπόχρεο προσωρινός διορθωτικός προσδιορισμός του φόρου μαζί με το σχετικό σημείωμα διαπιστώσεων με τα αποτελέσματα του φορολογικού ελέγχου στο οποίο θα αναφέρεται η φορολογική οφειλή με βάση τα αποτελέσματα του ελέγχου αυτού καθώς και οποιοδήποτε σχετικό στοιχείο αιτιολογεί τη διαφοροποίηση της αμέσως ως άνω οφειλής σε σχέση με τη φορολογική οφειλή με βάση τη δήλωση.

Με το σημείωμα αυτό θα καλείται ο φορολογούμενος να διατυπώσει τις απόψεις του σχετικά με τον προσωρινό διορθωτικό προσδιορισμό του φόρου εντός είκοσι (20) ημερών από την επίδοσή του.

Ο προσωρινός διορθωτικός προσδιορισμός του φόρου, το σημείωμα διαπιστώσεων καθώς και το ότι λήφθηκαν υπόψη οι απόψεις του φορολογούμενου στην περίπτωση που αυτές παρασχέθηκαν ή ενδεχόμενη μη ανταπόκρισή του θα αναφέρονται στη σχετική έκθεση ελέγχου με βάση την οποία θα εκδίδεται η οριστική πράξη του φόρου,...»

Επειδή με τις διατάξεις του άρθρου 63§6 του ν. 4174/2013 (Α' 170) ορίζεται ότι: «Αν με την απόφαση ακυρώνεται, μερικά ή ολικά, ή τροποποιείται η πράξη της φορολογικής αρχής, η Υπηρεσία Εσωτερικής Επανεξέτασης οφείλει να αιτιολογεί την απόφαση αυτή επαρκώς με νομικούς ή και πραγματικούς ισχυρισμούς. Σε περίπτωση απόρριψης της ενδικοφανούς προσφυγής, η αιτιολογία μπορεί να συνίσταται στην αποδοχή των διαπιστώσεων της οικείας πράξης προσδιορισμού φόρου. Σε κάθε περίπτωση η απόφαση πρέπει να περιέχει τουλάχιστον την οριστική φορολογική υποχρέωση του υπόχρεου, το καταλογιζόμενο ποσό και την προθεσμία καταβολής αυτού. Η φορολογική αρχή, της οποίας η πράξη ακυρώνεται για τυπικές πλημμέλειες, εκδίδει νέα πράξη σύμφωνα με τα οριζόμενα στην απόφαση της Υπηρεσίας Εσωτερικής Επανεξέτασης», και με τις διατάξεις του άρθρου 63§2 περ. γ' του ίδιου νόμου ότι: «Η περίοδος που αναφέρεται στην παράγραφο 1 [πενταετία] παρατείνεται στις εξής περιπτώσεις: α) ..., β) ..., γ) εάν ασκηθεί ενδικοφανής προσφυγή, ένδικο βοήθημα ή μέσο, για περίοδο ενός έτους μετά την έκδοση απόφασης, η οποία δεν προσβάλλεται με ένδικο βοήθημα ή μέσο και μόνο για το ζήτημα, το οποίο αφορά.

Επειδή στην προκείμενη περίπτωση, όπως προκύπτει από τα στοιχεία του φακέλου και τις αιτιολογημένες απόψεις της Προϊσταμένης του Κ.Ε.ΦΟ.ΜΕ.Π. για τις διαφορές που προέκυψαν στα οικ. έτη 2007 και 2008, οι διαφορές αυτές δεν περιλήφθησαν σε σχετικό σημείωμα διαπιστώσεων ούτε εκδόθηκαν οι αντίστοιχες Προσωρινές πράξεις στον προσφεύγοντα και επομένως σύμφωνα με τις ανωτέρω διατάξεις δεν τηρήθηκε η διαδικασία που προβλέπεται από τις διατάξεις του άρθρου 28§1 του ν. 4174/2013 και συνεπώς ο προσφεύγων στερήθηκε του δικαιώματος να

διατυπώσει εγγράφως τις απόψεις της και να προσκομίσει αποδεικτικά στοιχεία προς υπεράσπιση των ισχυρισμών της.

Επειδή, η φορολογική διοίκηση δεν τήρησε τον ουσιώδη τύπο της διαδικασίας του άρθρου **28§1** του **ν. 4174/2013**, οι προσβαλλόμενες πράξεις, ως προς τη φορολογική υποχρέωση του προσφεύγοντος, είναι **τυπικά πλημμελείς** και πρέπει για το λόγο αυτό να ακυρωθούν. Κατόπιν αυτού, παρέλκει η εξέταση των λοιπών λόγων που προβάλλονται με την κρινόμενη ενδικοφανή προσφυγή.

Κατόπιν αυτών,

Α π ο φ α σ ί ζ ο υ μ ε

Την **αποδοχή** της από **24-1-2018** και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανούς προσφυγής του, κατοίκου Βούλας, οδός, με Α.Φ.Μ , **και την ακύρωση λόγω τυπικής πλημμέλειας και συγκεκριμένα επειδή η φορολογική διοίκηση δεν τήρησε τον ουσιώδη τύπο της διαδικασίας του άρθρου 28§1 του ν. 4174/2013** α) Της υπ' αριθμ./29-12-2017 οριστικής πράξης διορθωτικού προσδιορισμού φόρου εισοδήματος διαχειριστικής περιόδου 01/01/2006-31/12/2006, καταλογισθέντος ποσού φόρου 20.916,05€, πλέον προσθέτων φόρων 25.099,26€, συνόλου 46.015,31€ της προϊσταμένης του Κ.Ε.ΦΟ.ΜΕ.Π., β) Της υπ' αριθμ./29-12-2017 οριστικής πράξης διορθωτικού προσδιορισμού φόρου εισοδήματος διαχειριστικής περιόδου 01/01/2007-31/12/2007, καταλογισθέντος ποσού φόρου 16.896,75€, πλέον προσθέτων φόρων 20.276,10€, συνόλου 37.172,85€ της προϊσταμένης του Κ.Ε.ΦΟ.ΜΕ.Π. και την επανάληψη διαδικασίας σύμφωνα με τα ανωτέρω.

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

ΜΕ ΕΝΤΟΛΗ ΤΟΥ ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΥ ΤΗΣ
ΔΙΕΥΘΥΝΣΗΣ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ

Ο ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΣ ΤΗΣ ΥΠΟΔΙΕΥΘΥΝΣΗΣ

ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ

ΓΕΩΡΓΙΟΣ ΦΑΚΟΣ

Ακριβές αντίγραφο, η υπάλληλος του

Τμ. Διοικητικής Υποστήριξης

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.