



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ



ΑΑΔΕ

Ανεξάρτητη Αρχή
Δημοσίων Εσόδων

ΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ

ΥΠΟΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ

ΤΜΗΜΑ : Α1 Επανεξέτασης

Ταχ. Δ/νση : Αριστογείτονος 19

Ταχ. Κώδικας : 176 71 - Καλλιθέα

Τηλέφωνο : 2131604536

ΦΑΞ : 2131604567

Καλλιθέα 20-03-2018

Αριθμός απόφασης:1773

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».

Τις από **24-11-2017** και με αρ. πρωτ.,.....καιενδικοφανείς προσφυγές τους, Δικηγόρου, κατοίκου Αθηνών, οδός, Α.Φ.Μ., κατά των:

α. Της υπ' αρ./27-9-2017 οριστικής πράξης επιβολής προστίμου Φ.Π.Α. διαχειριστικής περιόδου 2010 του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Δ' Αθηνών, ποσού 900,00 ευρώ,

β. Της υπ' αρ./27-9-2017 οριστικής πράξης διορθωτικού προσδιορισμού Φ.Π.Α. διαχειριστικής περιόδου 2010 του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Δ' Αθηνών, συνολικού ποσού 38.750,75 ευρώ,

γ. Της υπ' αρ./27-9-2017 οριστικής πράξης διορθωτικού προσδιορισμού φόρου εισοδήματος και εισφοράς αλληλεγγύης διαχειριστικής περιόδου 2010 του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Δ' Αθηνών, συνολικού ποσού 91.324,96 ευρώ και

δ. κάθε άλλης συναφούς, προγενέστερης ή μεταγενέστερης, πράξης ή παράλειψης.

4. Τις παραπάνω οριστικές πράξεις προσδιορισμού φόρου του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Δ' Αθηνών και των από 27-09-2017 εκθέσεων μερικού ελέγχου προσδιορισμού φόρου εισοδήματος (επανελέγχου), μερικού ελέγχου Φ.Π.Α., και έκθεσης προστίμου του άρθρου 4 του ν.2523/1997 της Δ.Ο.Υ. Δ' Αθηνών.

5. Τις απόψεις της ανωτέρω φορολογικής αρχής.

6. Την εισήγηση του ορισθέντος υπαλλήλου του Α1 Τμήματος όπως αποτυπώνεται στο σχέδιο της απόφασης.

Επί των από 24-11-2017 και με αρ. πρωτ.,.....καιενδικοφανών προσφυγών του, Δικηγόρου, κατοίκου Αθηνών, οδός, Α.Φ.Μ., οι οποίες κατατέθηκαν εμπρόθεσμα (προθεσμία 30 ημερών, επίδοση 31-10-2017) και μετά την μελέτη και την αξιολόγηση όλων των υφιστάμενων στο σχετικό φάκελο εγγράφων και των προβαλλόμενων λόγων της ενδικοφανούς προσφυγής, επαγόμαστε τα ακόλουθα:

Την 20/02/2012 και με αριθμό πρωτοκόλλου/3-2-2012 (εισερχόμενο της Δ.Ο.Υ. Δ' ΑΘΗΝΩΝ:/20-2-2012), διαβιβάστηκε από το Σ.Δ.Ο.Ε. Π.Δ. ΑΤΤΙΚΗΣ, στη Δ.Ο.Υ. Δ' ΑΘΗΝΩΝ η από 31/1/2012 έκθεση ελέγχου εφαρμογής των διατάξεων του Π.Δ. 186/1992 (Κ.Β.Σ.), που αφορά την υπ' αριθμ. :/11 υπόθεση, καθώς και το με αριθμό πρωτοκόλλου/2-2-2012 (εισερχόμενο της Δ.Ο.Υ. Δ' ΑΘΗΝΩΝ :/15-2-2012) πληροφοριακό δελτίο εφαρμογής των διατάξεων του Ν. 2238/1942 (Κ.Φ.Ε.) για την ίδια υπόθεση.

Σύμφωνα με την προαναφερόμενη έκθεση ελέγχου διενεργήθηκε έλεγχος στον προσφεύγοντα από το Σ.Δ.Ο.Ε. για τη διαπίστωση της εφαρμογής των διατάξεων του Π.Δ. 186/1992 (Κ.Β.Σ.).

Κατόπιν άρσης του τραπεζικού απορρήτου του προσφεύγοντος, συγκεντρώθηκαν οι συναλλαγές που πραγματοποίησε σε χρηματοπιστωτικά ιδρύματα της χώρας για τις χρήσεις από το 2000 έως το 2010 και κατόπιν επεξεργασίας προέκυψαν οι πρωτογενείς καταθέσεις του, οι οποίες κρίθηκε ότι αποτελούν εισόδημα από την άσκηση της επιχειρηματικής δραστηριότητας του (δικηγόρος) για το συγκεκριμένο χρονικό διάστημα.

Με την ολοκλήρωση του ελέγχου, που διενεργήθηκε από το Σ.Δ.Ο.Ε., καταλογίσθηκαν παραβάσεις του Π.Δ. 186/1992. Συγκεκριμένα, εκδόθηκαν από την Δ.Ο.Υ. Δ' Αθηνών οι υπ' αρ.,,και/2-3-2012 αποφάσεις επιβολής προστίμου, με τις οποίες επιβλήθηκαν σε βάρος του προσφεύγοντος τα ποσά των 16.676,00 ευρώ, 7.152,09 ευρώ, 25.113,66 ευρώ και 103.622,15 ευρώ αντίστοιχα. Οι εν λόγω αποφάσεις επιβολής προστίμου επιδόθηκαν στον προσφεύγοντα στις 22/3/2012 και κατά αυτών ο προσφεύγων άσκησε προσφυγή ενώπιον του Μονομελούς Πρωτοδικείου Αθηνών. Επί αυτής εκδόθηκε η υπ' αρ./2016 απόφαση, η οποία έκανε εν μέρει δεκτή την προσφυγή του προσφεύγοντος και ακύρωσε ορισμένες παραβάσεις, που εμπεριέχονται στις αποφάσεις επιβολής προστίμου. Το Ελληνικό Δημόσιο άσκησε την από 1-9-2016 με αρ. κατάθ./2016 έφεση κατά της εν λόγω απόφασης και αναμένεται η έκδοση τελεσίδικης απόφασης.

Ακολούθως, από την Δ.Ο.Υ. Δ' Αθηνών εκδόθηκε η εντολή με αριθμό/9-9-2015 για τον έλεγχο της εφαρμογής των διατάξεων του Ν. 2238/1994 (Κ.Φ.Ε.) της χρονικής περιόδου 1/1/2010 – 31/12/2010, λαμβάνοντας υπόψη ότι ο προσφεύγων υπέβαλε την 6-12-2011 συμπληρωματική δήλωση εισοδήματος για τα οικ. έτη 2008, 2009 και 2010 (χρήσεις

2007, 2008 και 2009), στις οποίες συμπεριέλαβε τα ποσά που αναφέρονται ως διαφορές στην παραπάνω έκθεση ελέγχου, αποδεχόμενος ουσιαστικά αυτές τις διαφορές.

Η έκδοση της πιο πάνω εντολής ελέγχου κατά την Δ.Ο.Υ. Δ' Αθηνών (επανελέγχος σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 68 § 2 ν. 2238/1994) είχε ως αφορμή ότι ο προσφεύγων κατά τη χρήση από 1/1/2010 έως και 31/12/2010 έχει υποπέσει σε παραβάσεις του Κ.Β.Σ. Π.Δ. 186/1992.

Στην συνέχεια του ελέγχου που ακολούθησε, εκδόθηκε από την Δ.Ο.Υ. Δ' Αθηνών, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 28 του Ν. 4174/2013, το με αριθμό/29-10-2015 σημείωμα διαπιστώσεων, το οποίο επιδόθηκε την 2-11-2015 στον προσφεύγοντα, σύμφωνα με την από 2/11/2015 έκθεση επίδοσης.

Ο προσφεύγων υπέβαλε στην Δ.Ο.Υ. Δ' Αθηνών το με αριθμό πρωτοκόλλου/15-11-2015 υπόμνημά του, και ακολούθησε ο καταλογισμός με τις προσβαλλόμενες πράξεις.

Με τις κρινόμενες ενδικοφανείς προσφυγές του ο προσφεύγων αιτείται ακύρωση των προσβαλλομένων πράξεων, επικαλούμενος παραγραφή της εξουσίας ελέγχου της φορολογικής αρχής για την ένδικες χρήσεις, το αναπόδεικτο της προσαύξησης του εισοδήματος, καθώς και παραβίαση των αρχών της χρηστής διοίκησης, της καλής πίστης και της δικαιολογημένης εμπιστοσύνης, της αρχής της αναλογικότητας και του νόμου περί τραπεζικού απορρήτου.

Επί των ισχυρισμών αυτών αποφαινόμεστε τα ακόλουθα:

Ως προς τον ισχυρισμό του προσφεύγοντος περί παραγραφής, από τις διατάξεις των άρθρων 84 και 68 παρ. 2 του Ν. 2238/1994 όπως ίσχυαν και βάσει της παρ. του άρθρου 72 του ν.4174/2013 εφαρμόζονται μέχρι τη χρήση 2013, την υπ' αριθμ. 1738/2017 απόφαση της Ολομελείας του Συμβουλίου της Επικρατείας στην οποία κρίθηκε ότι επιμήκυνση της παραγραφής είναι δυνατή μόνον υπό τις προϋποθέσεις της παραγράφου 2 του ανωτέρω άρθρου 78 του Συντάγματος, δηλαδή με διάταξη θεσπιζόμενη το αργότερο το έτος, που έπεται εκείνου, στο οποίο ανάγεται η φορολογική υποχρέωση, την υπ' αριθμ. 2932/2017 απόφαση του Συμβουλίου της Επικρατείας, την υπ' αριθμ. 2934/2017 απόφαση της Επταμελούς Συνθέσεως του Β' Τμήματος του Συμβουλίου της Επικρατείας και την υπ' αριθμ. ΠΟΛ. 1194/05-12-2017 εγκύκλιο διαταγή του Διοικητή της Α.Α.Δ.Ε. προκύπτει ότι για τις περιπτώσεις όπου η προσαύξηση περιουσίας της παρ. 3 του άρθρου 48 του ν.2238/1994 διαπιστώνεται από καταθέσεις σε Ελληνικά Τραπεζικά Ιδρύματα, εφόσον οι υποβληθείσες δηλώσεις φορολογίας εισοδήματος είναι εμπρόθεσμες, ούτε συντρέχουν άλλοι λόγοι που επιμηκύνουν τον κανονικό χρόνο παραγραφής, εφαρμόζεται αποκλειστικά η πενταετής παραγραφή της παρ. 1 του άρθρου 84 του ν.2238/1994.

Εν προκειμένω, η Υπηρεσία μας με το με αρ. πρωτ. ΔΕΔ 1025010 ΕΞ 2018 / 14-2-2018 έγγραφο, ζήτησε από τη Δ.Ο.Υ. Δ' Αθηνών να μας γνωρίσει εάν οι Αρχικές Δηλώσεις Φορολογίας Εισοδήματος και εκκαθαριστική Φ.Π.Α. που υπέβαλλε ο προσφεύγων για τα Οικονομικά Έτος 2011, διαχειριστικής περιόδου 01-01/31-12-2010 ήταν εμπρόθεσμες. Ακόμα ζητήθηκε να μας διευκρινιστεί εάν υπάρχουν στην Δ.Ο.Υ. Δ' Αθηνών ή τους διαβιβάστηκαν εκθέσεις κατάσχεσης ανεπίσημων βιβλίων ή στοιχείων ή/και έχουν επιβληθεί στον προσφεύγοντα παραβάσεις για έκδοση ή/και λήψη εικονικών φορολογικών στοιχείων. Η Δ.Ο.Υ. Δ' Αθηνών με το με αρ. πρωτ./22-2-2018 έγγραφό της (ΔΕΔ 1110650ΕΙ 2018/23-2-2018) μας ενημέρωσε ότι η δήλωση Φορολογίας Εισοδήματος που υπέβαλλε ο προσφεύγων για το οικ. έτος

2011, καθώς επίσης και η εκκαθαριστική δήλωση Φ.Π.Α. έτους 2010 ήταν εμπρόθεσμες. Ακόμα μας ενημερώνουν ότι δεν προκύπτουν στοιχεία για κατασχέσεις βιβλίων στοιχείων για τον προσφεύγοντα ούτε παραβάσεις για έκδοση και λήψη εικονικών φορολογικών στοιχείων. Επομένως, συνεκτιμώντας ότι οι διαπιστώσεις του ελέγχου βάσει της από 31-1-2012 έκθεσης ελέγχου εφαρμογής των διατάξεων του ΠΔ. 186/1992 του Σ.Δ.Ο.Ε. (Π.Δ. Αττικής), αρ. εντολής/2011, ΥΣΕ/2011 προέρχονται ΑΠΟΚΛΕΙΣΤΙΚΑ από την επεξεργασία Τραπεζικών λογαριασμών του προσφεύγοντος σε Ελληνικά Τραπεζικά Ιδρύματα και οι υπό κρίση πράξεις εκδόθηκαν και κοινοποιήθηκαν το έτος 2017, δηλαδή μετά την πάροδο πενταετίας από τη λήξη του οικονομικού έτους, το δικαίωμα του Δημοσίου το χρόνο έκδοσης και κοινοποίησής τους κατά το μέρος που αφορούν την υπό κρίση χρήση 2010 είχε παραγραφεί. Ακόμα λεκτέο είναι ότι η κρίση της με αρ./2016 απόφασης 16^{ου} Τμήματος του Μονομελούς Διοικητικού Πρωτοδικείου Αθηνών, που αφορά την/2-3-2012 Απόφαση Κ.Β.Σ. του ιδίου (σελ. 14) ότι τα στοιχεία των καταθέσεων είναι συμπληρωματικά και δικαιολογούν εγγραφή κατ' εφαρμογή της παρ. 2 του άρθρου 68 του ν.2238/1994 είναι προγενέστερη της απόφασης του Σ.τ.Ε. 2934/2017 όπου κρίθηκε ότι τα στοιχεία των καταθέσεων των λογαριασμών των Ελληνικών Τραπεζικών Ιδρυμάτων δεν παρατείνουν την παραγραφή στη δεκαετία. Ακόμα στην από 31-1-2012 έκθεση ελέγχου εφαρμογής των διατάξεων του ΠΔ. 186/1992 του Σ.Δ.Ο.Ε. (Π.Δ. Αττικής) (1^η σελίδα) ο έλεγχος αναφέρεται σε «πληροφορίες που περιήλθαν στην Υπηρεσία τους περί μη έκδοσης φορολογικών στοιχείων και λοιπών οικονομικών ατασθαλιών», χωρίς ωστόσο να προσδιορίζει κανένα συγκεκριμένο στοιχείο που θα μπορούσε να ληφθεί ως συμπληρωματικό και να επιμηκύνει της παραγραφή στην δεκαετία για την χρήση 2010. Κατά συνέπεια οι α) υπ' αρ./27-9-2017 οριστική πράξη διορθωτικού προσδιορισμού Φ.Π.Α. διαχειριστικής περιόδου 2010 του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Δ' Αθηνών, β) υπ' αρ./27-9-2017 οριστική πράξη επιβολής προστίμου Φ.Π.Α. διαχειριστικής περιόδου 2010 του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Δ' Αθηνών και γ) υπ' αρ./27-9-2017 οριστική πράξη διορθωτικού προσδιορισμού φόρου εισοδήματος και εισφοράς αλληλεγγύης διαχειριστικής περιόδου 2010 του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Δ' Αθηνών, πρέπει να ακυρωθούν λόγω παραγραφής του δικαιώματος του Δημοσίου το χρόνο έκδοσης και κοινοποίησής τους, ενώ παρέλκει η εξέταση όλων των υπολοίπων λόγων που τις αφορούν.

Κατόπιν αυτών,

Α π ο φ α σ ί ζ ο υ μ ε

Την αποδοχή των από 24-11-2017 και με αρ. πρωτ.,.....και
.....ενδικοφανών προσφυγών του, **Δικηγόρου, κατοίκου Αθηνών, οδός**
....., **Α.Φ.Μ., και την διαγραφή** α) της υπ' αρ./27-9-2017 οριστικής
πράξης διορθωτικού προσδιορισμού Φ.Π.Α. διαχειριστικής περιόδου 2010 του Προϊσταμένου
της Δ.Ο.Υ. Δ' Αθηνών, β) της υπ' αρ./27-9-2017 οριστικής πράξης επιβολής προστίμου
Φ.Π.Α. διαχειριστικής περιόδου 2010 του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Δ' Αθηνών και γ) της υπ'
αρ./27-9-2017 οριστικής πράξης διορθωτικού προσδιορισμού φόρου εισοδήματος
και εισφοράς αλληλεγγύης διαχειριστικής περιόδου 2010 του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Δ'

Αθηνών, λόγω παραγραφής του δικαιώματος του Δημοσίου έκδοσης και κοινοποίησής τους, σύμφωνα με το σκεπτικό της παρούσης.

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, ο 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.