



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ



ΑΑΔΕ

Ανεξάρτητη Αρχή
Δημοσίων Εσόδων

ΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ

ΥΠΟΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ

ΤΜΗΜΑ Α4 ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ

Ταχ. Δ/ση: Αριστογείτονος 19

Ταχ. Κωδ. : 17671, Καλλιθέα

Τηλέφωνο : 213 1604 562

FAX : 213 1604 567

ΚΑΛΛΙΘΕΑ 04.07.2017

ΑΡΙΘΜΟΣ ΑΠΟΦΑΣΗΣ: 3748

ΑΠΟΦΑΣΗ

Ο ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΣ ΤΗΣ ΔΙΕΥΘΥΝΣΗΣ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ

Έχοντας υπ' όψη:

1. Τις διατάξεις :

α. Του άρθρου 63 του ν. 4174/2013 (ΦΕΚ Α' 170), όπως ισχύει.

β. Της παρ. 3 του άρθρου 47 του ν. 4331/2015 (ΦΕΚ Α' 69).

γ. 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.)*»

δ. Της ΠΟΛ 1064/12.04.2017 Απόφασης του Διοικητή της Ανεξάρτητης Αρχής Δημοσίων Εσόδων (ΦΕΚ 1440 /τ. Β' /27.04.2017) «Εφαρμογή των διατάξεων του άρθρου 63 του ν. 4174/2013 (Ειδική Διοικητική Διαδικασία – Ενδικοφανής προσφυγή), καθορισμός λεπτομερειών για τη λειτουργία της Διεύθυνσης Επίλυσης Διαφορών της Ανεξάρτητης Αρχής Δημοσίων Εσόδων (Α.Α.Δ.Ε.), την εφαρμοστέα διαδικασία και τον τρόπο έκδοσης των αποφάσεων αυτής και ρύθμιση ζητημάτων καταβολής και αναστολής καταβολής του οφειλόμενου ποσού σε περίπτωση άσκησης ενδικοφανούς προσφυγής».

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

3. Την αριθμ. Δ.Ε.Δ. 1126366 ΕΞ 2016/30.08.2016 (ΦΕΚ 2759 / τ. Β' / 01.09.2016) Απόφαση του Προϊσταμένου της Διεύθυνσης Επίλυσης Διαφορών.

4. Την από 08.03.2017 και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανή προσφυγή του '..... του ΑΦΜ, κατοίκου, οδός, κατά της με αριθμό δήλωσης Πράξης Διοικητικού Προσδιορισμού Φόρου Εισοδήματος με βάση την αρχική ηλεκτρονική δήλωση, του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. ΡΟΔΟΥ, φορολογικού έτους 2015, και τα προσκομιζόμενα με αυτή σχετικά έγγραφα.

5. Την ως άνω Πράξη Διοικητικού Φόρου Εισοδήματος, φορολογικού έτους 2015, του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. ΡΟΔΟΥ, της οποίας ζητείται η ακύρωση.

6. Τις απόψεις της ανωτέρω φορολογικής αρχής.

7. Την εισήγηση του ορισθέντος υπαλλήλου του Τμήματος Α4, όπως αποτυπώνεται στο σχέδιο της απόφασης.

Επί της από 08.03.2017 και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανούς προσφυγής '..... του, 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:

Με την με αριθμό δήλωση πράξη διοικητικού προσδιορισμού φόρου εισοδήματος, με βάση την αρχική ηλεκτρονική δήλωση, του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. ΡΟΔΟΥ, επιβλήθηκε σε βάρος του προσφεύγοντος ποσό φόρου εισοδήματος 19.912,57 €, πλέον Ειδική Εισφορά Αλληλεγγύης ποσού 11.722,05 €, ήτοι συνολικά ποσό φόρου 31.634,62 €.

Η διαφορά φόρου προέκυψε διότι ο προσφεύγων υπέβαλε τη δήλωση φόρου εισοδήματος για το φορολογικό έτος 2015 όπου δήλωσε μόνο τον παρακρατούμενο φόρο ποσού 36.000,00 € (κωδ. 605) αλλά η εκκαθάριση της δήλωσης δεν διενεργήθηκε από το σύστημα διότι εμφάνισε κωδικό λάθους με το μήνυμα ότι *«έχουν συμπληρωθεί στον υπόχρεο έσοδα από επιχειρηματική δραστηριότητα μικρότερα από εκείνα που τηρούνται στο αρχείο της υπηρεσίας μας»*.

Κατόπιν η Δ.Ο.Υ. Ρόδου ζήτησε από τον προσφεύγοντα να προσκομίσει στοιχεία για τα ποσά που εμφανίζει στη φορολογική του δήλωση. Πράγματι ο προσφεύγων προσκόμισε στο Τμήμα Εισοδήματος, την από 24.05.1995 αγωγή του, το υπ' αριθμό 3/05.03.2015 Πρακτικό Συμβιβασμού του Πολυμελούς Πρωτοδικείου Ρόδου με το οποίο συμφώνησαν η εργοδότρια εταιρεία να καταβάλει προς πλήρη και ολοσχερή εξόφληση της απαίτησης του προσφεύγοντα και του αδερφού του, κεφάλαιο συνολικού ποσού διακοσίων χιλιάδων ευρώ (200.000,00 €) και για τόκους υπερημερίας του κεφαλαίου αυτού από την άσκηση της παραπάνω αγωγής το συνολικό ποσό των εκατόν εξήντα χιλιάδων ευρώ (160.000,00 €) ήτοι συνολικά το ποσό των τριακοσίων εξήντα χιλιάδων ευρώ (360.000,00 €) το οποίο έλαβαν οι ενάγοντες εξ αδιαίρετου ο κάθε ένας. Επί του ποσού αυτού η ανώνυμη εταιρεία πραγματοποίησε παρακράτηση φόρου ποσοστού 20%, ήτοι εβδομήντα δύο χιλιάδες (72.000 €) ευρώ (360.000X20%=72.000 €), δηλαδή 36.000 ευρώ για τον καθένα. Επί πλέον ο προσφεύγων κατέθεσε και τα υπ' αριθμ. /24.01.1991, /01.03.1991, /07.06.1991, /04.02.1992, /02.06.1992 & /08.03.1993 αντίγραφα εκδοθέντων τιμολογίων προς την εργοδότρια εταιρεία.

Η Δ.Ο.Υ. Ρόδου εκκαθάρισε τη δήλωση του προσφεύγοντος με βάση την αρχική ηλεκτρονική δήλωση, και συμπλήρωσε τον κωδ. 403 (Ακαθάριστα έσοδα από επιχειρηματική δραστηριότητα για μη επιτηδευματίες) με ποσό 180.000,00 €.

Ο προσφεύγων, με την υπό κρίση ενδικοφανή προσφυγή, ζητά να γίνει νέα εκκαθάριση των εισοδημάτων προβάλλοντας τους παρακάτω λόγους :

1) Η εκκαθάριση έγινε με συμπληρωμένο τον κωδ. 403 του Ε1 με ποσό 180.000,00 € και κωδ. 605 με ποσό 36.000,00 €.

2) Τα 100.000,00 € αφορούν εξωδικαστικό συμβιβασμό για εισοδήματα παλαιών ετών που έχουν δηλωθεί και έχουν φορολογηθεί. Τα υπόλοιπα 80.000,00 € αφορούν τόκους υπερημερίας και πρέπει να δηλωθούν στο κωδ. 667 του Ε1 και αντίστοιχα στον κωδ. 675 ο παρακρατηθείς φόρος 36.000,00 €.

Επειδή, σύμφωνα με τη διάταξη της παρ. 1 και 2 περ. α' του άρθρου 23 του ν. 4174/2013 ορίζεται ότι:

« 1. Η Φορολογική Διοίκηση έχει την εξουσία να επαληθεύει, να ελέγχει και να διασταυρώνει την εκπλήρωση των φορολογικών υποχρεώσεων εκ μέρους του φορολογούμενου, την ακρίβεια των φορολογικών δηλώσεων που υποβάλλονται σε αυτήν και να επιβεβαιώνει τον υπολογισμό και την καταβολή του οφειλόμενου φόρου, διενεργώντας έλεγχο σε έγγραφα, λογιστικά στοιχεία και στοιχεία γνωστοποιήσεων και παρόμοιες πληροφορίες, θέτοντας ερωτήσεις στον φορολογούμενο και σε τρίτα πρόσωπα, ερευνώντας εγκαταστάσεις

και μέσα μεταφοράς που χρησιμοποιούνται για τη διενέργεια επιχειρηματικών δραστηριοτήτων, σύμφωνα με τις διαδικασίες "και χρησιμοποιώντας μεθόδους" που προβλέπονται στον Κώδικα.

2. Ο έλεγχος εκπλήρωσης των φορολογικών υποχρεώσεων του φορολογούμενου που διενεργείται από τη Φορολογική Διοίκηση είναι δυνατόν να έχει τη μορφή φορολογικού ελέγχου από τα γραφεία της Φορολογικής Διοίκησης ή επιτόπιου φορολογικού ελέγχου:

α) Η Φορολογική Διοίκηση δύναται να διενεργεί φορολογικό έλεγχο από τα γραφεία της με βάση τις οικονομικές καταστάσεις, **δηλώσεις, και λοιπά έγγραφα** που υποβάλλει ο φορολογούμενος, καθώς και **έγγραφα και πληροφορίες που έχει στην κατοχή της**.».

Επειδή, σύμφωνα με τη διάταξη του άρθρου 28 του ν. 4174/2013 ορίζεται ότι:

« 1. Η Φορολογική Διοίκηση κοινοποιεί εγγράφως στο φορολογούμενο 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.

2. Η Φορολογική Διοίκηση εκδίδει την οριστική πράξη διορθωτικού προσδιορισμού του φόρου, εντός μηνός από την ημερομηνία παραλαβής των απόψεων του φορολογούμενου ή, σε περίπτωση που ο φορολογούμενος δεν υποβάλλει τις απόψεις του, την εκπνοή της προθεσμίας που ορίζεται στην παράγραφο 1. Η οριστική πράξη διορθωτικού προσδιορισμού του φόρου εκδίδεται με βάση έκθεση ελέγχου την οποία συντάσσει η Φορολογική Διοίκηση. Η έκθεση ελέγχου περιλαμβάνει εμπεριστατωμένα και αιτιολογημένα τα γεγονότα, τα στοιχεία και τις διατάξεις τις οποίες έλαβε υπόψη της η Φορολογική Διοίκηση για τον προσδιορισμό του φόρου. Η οριστική πράξη διορθωτικού προσδιορισμού του φόρου μαζί με την έκθεση ελέγχου κοινοποιούνται στον φορολογούμενο.

3. Οι διαδικασίες εφαρμογής του παρόντος άρθρου καθορίζονται με απόφαση του Γενικού Γραμματέα.».

Επειδή, σύμφωνα με τη διάταξη του άρθρου 30 του ν. 4174/2013 ορίζεται ότι:

«1. Πράξη προσδιορισμού φόρου είναι η πράξη, με την οποία καθορίζεται το ποσό της φορολογικής οφειλής ή απαίτησης του φορολογουμένου για μια ή περισσότερες φορολογικές περιόδους ή για ένα ή περισσότερα φορολογικά έτη ή διαχειριστικές περιόδους ή για μια ή περισσότερες φορολογικές υποθέσεις. Με την πράξη προσδιορισμού φόρου συνιστάται και βεβαιώνεται η φορολογική οφειλή ή απαίτηση του φορολογούμενου. Η πράξη αυτή καταχωρίζεται ως εισπρακτέο ή επιστρεπτέο ποσό στα βιβλία της Φορολογικής Διοίκησης. Με απόφαση του Γενικού Γραμματέα καθορίζονται τα βιβλία, στα οποία γίνεται η καταχώριση, το περιεχόμενο, η διαδικασία και οι εξαιρέσεις από αυτή, καθώς και κάθε αναγκαία λεπτομέρεια για την εφαρμογή του παρόντος άρθρου.

2. Η Φορολογική Διοίκηση είναι αρμόδια να εκδίδει τις ακόλουθες πράξεις προσδιορισμού φόρου:

- α) πράξη διοικητικού προσδιορισμού φόρου,
- β) πράξη εκτιμώμενου προσδιορισμού φόρου,
- γ) πράξη διορθωτικού προσδιορισμού φόρου και
- δ) πράξη προληπτικού προσδιορισμού φόρου.».

Επειδή, σύμφωνα με τη διάταξη του άρθρου 32 του ν. 4174/2013 ορίζεται ότι:

«1. Στις περιπτώσεις που, κατά την κείμενη φορολογική νομοθεσία, η φορολογική δήλωση δεν συνιστά άμεσο προσδιορισμό φόρου, η Φορολογική Διοίκηση εκδίδει πράξη διοικητικού προσδιορισμού φόρου.

2. Η πράξη διοικητικού προσδιορισμού φόρου εκδίδεται με βάση στοιχεία που έχουν τυχόν παρασχεθεί από τον φορολογούμενο σε φορολογική δήλωση ή κάθε άλλο στοιχείο που έχει στη διάθεσή της η Φορολογική Διοίκηση.

3. **Εάν η Φορολογική Διοίκηση προσδιορίσει το φόρο ολικά ή μερικά με βάση στοιχεία διαφορετικά από**

αυτά που περιέχονται σε φορολογική δήλωση του φορολογούμενου, οφείλει να αναφέρει ειδικά τα στοιχεία αυτά στα οποία βασίστηκε ο προσδιορισμός του φόρου.

Επειδή, σύμφωνα με τη διάταξη του άρθρου 37 του ν. 4174/2013 ορίζεται ότι:

«Η κατά τα άρθρα 32, 33, 34 και 35 πράξη προσδιορισμού φόρου υπογράφεται από τον Γενικό Γραμματέα ή άλλον ειδικά οριζόμενο υπάλληλο της Φορολογικής Διοίκησης .

Η πράξη προσδιορισμού φόρου περιέχει τις εξής πληροφορίες:

- α) το ονοματεπώνυμο ή την επωνυμία του φορολογούμενου,
- β) τον αριθμό φορολογικού μητρώου του φορολογούμενου, εφόσον έχει αποδοθεί στον φορολογούμενο,
- γ) την ημερομηνία έκδοσης της πράξης,
- δ) το είδος προσδιορισμού του φόρου και το θέμα στο οποίο αφορά η πράξη,
- ε) το ποσό της φορολογικής οφειλής,
- στ) την ημερομηνία μέχρι την οποία πρέπει να εξοφληθεί ο φόρος,
- ζ) τους λόγους για τους οποίους η Φορολογική Διοίκηση προέβη στον προσδιορισμό φόρου και τον τρόπο με τον οποίο υπολογίστηκε το ποσό του φόρου,
- η) το χρόνο, τον τόπο και τον τρόπο αμφισβήτησης του προσδιορισμού φόρου,
- θ) τυχόν αλληλεγγύως υπεύθυνα πρόσωπα
- ι) λοιπές πληροφορίες.

Η πράξη προσδιορισμού φόρου κοινοποιείται στο πρόσωπο στο οποίο αφορά ο προσδιορισμός φόρου.

Με την πράξη διορθωτικού προσδιορισμού του φόρου κοινοποιείται ταυτόχρονα και η οικεία έκθεση ελέγχου, εκτός από την περίπτωση του τετάρτου εδαφίου του άρθρου 34.

Ο τύπος των πράξεων προσδιορισμού του φόρου και της οικείας έκθεσης καθορίζεται με απόφαση του Γενικού Γραμματέα.».

Επειδή, ο προσφεύγων υπέβαλε ηλεκτρονικά την 11.04.2016 και με αρ. καταχώρησης, δήλωση φορολογίας εισοδήματος, στην οποία υπήρχε ειδοποίηση της Γ.Γ.Π.Σ., η οποία ανέφερε ότι: «έχουν συμπληρωθεί στον υπόχρεο έσοδα από επιχειρηματική δραστηριότητα μικρότερα από εκείνα που τηρούνται στο αρχείο της υπηρεσίας μας».

Επειδή, η αρμόδια Δ.Ο.Υ. ΡΟΔΟΥ, ζήτησε από τον προσφεύγοντα να προσκομίσει στοιχεία για τα ποσά που εμφανίζει στη φορολογική δήλωση. Ο προσφεύγων προσκόμισε στο Τμήμα Εισοδήματος της ως άνω Δ.Ο.Υ. την από 24.05.1995 αγωγή, το υπ' αριθμ./2015 Πρακτικό Συμβιβασμού του Πολυμελούς Πρωτοδικείου Ρόδου και αντίγραφα των υπ' αριθμ./24.01.1994,/01.03.1991,/07.06.1994,/04.02.1992,/02.06.1992 &/08.03.1993 εκδοθέντων τιμολογίων προς την εργοδότρια εταιρεία.

Στη συνέχεια η αρχική δήλωση του προσφεύγοντα εκκαθαρίστηκε μετά από επικοινωνία με τη ΔΗΛΕΔ και εκδόθηκε η από 09.02.2017 και με αριθμό δήλωσης Πράξη Διοικητικού Προσδιορισμού Φόρου με βάση την αρχική δήλωση internet **αλλά και τα στοιχεία που είχε στη διάθεσή της η φορολογική αρχή,** ήτοι εν προκειμένω “εικόνα αποδοχών 2015(φορολογικό έτος 2015) –εμφανίζονται οι αποδοχές του φορολογούμενου, σύμφωνα με τα ηλεκτρονικά αρχεία που απέστειλαν οι εργοδότες-φορείς μέχρι 31.12.2016”, χωρίς ωστόσο βάσει του άρθρου 32 παρ. 3 του ν 4174/2013, η φορολογική αρχή να αναφέρει τα στοιχεία στα οποία βασίστηκε ο προσδιορισμός του φόρου, καθώς και βάσει ποιιάς διάταξης τα συγκεκριμένα στοιχεία και εν προκειμένω η ως άνω “εικόνα αποδοχών” συνιστούν για τον προσφεύγοντα φορολογητέο εισόδημα στην Ελλάδα.

Τούτο δε, αποτελεί παράβαση ουσιώδους τύπου της διαδικασίας διότι δεν είχε τη δυνατότητα ο προσφεύγων να γνωρίζει ποιο ήταν το κρίσιμο στοιχείο και διάταξη που βασίστηκε η φορολογική αρχή για να εκδώσει το συγκεκριμένο προσδιορισμό φόρου.

Επειδή η προσβαλλόμενη πράξη διορθωτικού προσδιορισμού φόρου Εισοδήματος είναι τυπικά πλημμελής και πρέπει για το λόγο αυτό, που βάσιμα προβάλλεται με την κρινόμενη ενδικοφανή προσφυγή, να ακυρωθεί.

Α π ο φ α σ ί ζ ο υ μ ε

Την αποδοχή της από 08.03.2017 και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανούς προσφυγής του του, ΑΦΜ, και την ακύρωση της με αριθμό δήλωσης πράξης διοικητικού προσδιορισμού φόρου εισοδήματος, με βάση την αρχική ηλεκτρονική δήλωση, φορολογικού έτους 2015, του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. ΡΟΔΟΥ.

Ακριβές Αντίγραφο

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

**Ο/Η Υπάλληλος του Τμήματος
Διοικητικής Υποστήριξης**

**Ο ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΣ ΤΟΥ ΤΜΗΜΑΤΟΣ
ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ Α4**

ΓΕΩΡΓΙΟΣ ΚΑΦΗΡΑΣ

Η παρούσα απόφαση να κοινοποιηθεί από αρμόδιο όργανο με τη νόμιμη διαδικασία στον υπόχρεο.

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.