



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ



ΑΑΔΕ

Ανεξάρτητη Αρχή
Δημοσίων Εσόδων

**ΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ
ΥΠΟΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ
ΤΜΗΜΑ Α1**

Ταχ. Δ/ση : Αριστογείτονος 19

Ταχ. Κώδικας : 176 71 - Καλλιθέα

Τηλέφωνο : 2131604534

Fax : 2131604567

Καλλιθέα , 26/05/2017
Αριθμός απόφασης: 3084

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

2. Την υπ' αριθμ. Δ.Ε.Δ. 1126366 ΕΞ 2016/5.12.16 (ΦΕΚ 2759 / τ. Β' / 1.9.16) Απόφαση του Προϊσταμένου της Διεύθυνσης Επίλυσης Διαφορών.

3. Τη με ημερομηνία κατάθεσης **06/03/2017** και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανή προσφυγή του , **ΑΦΜ** , με έδρα την της νήσου , κατά της με τεκμαιρόμενης αρνητικής απάντησης του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. ΜΥΤΙΛΗΝΗΣ επί του με αριθμ πρωτ. /2016 υπομνήματος-αίτησης του προσφεύγοντος επί του από 06/07/2016 Σημειώματος Διαπιστώσεων Ελέγχου (βάσει του άρθρου 28 ν. 4174/2013) του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. ΜΥΤΙΛΗΝΗΣ και τα προσκομιζόμενα με αυτήν σχετικά έγγραφα.

4. Τα με αριθμ. πρωτ. ΔΕΔ ΕΙ 2017 ΕΜΠ/2017 και ΔΕΔ ΕΙ 2017 ΕΜΠ/2017 υπομνήματα του προσφεύγοντος συνεταιρισμού.

5. Τις απόψεις της Δ.Ο.Υ. ΜΥΤΙΛΗΝΗΣ.

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

Επί της με ημερομηνία κατάθεσης **06/03/2017** 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, επαγόμαστε τα ακόλουθα:

Με το από 06/07/2016 Σημείωμα διαπιστώσεων ελέγχου (βάσει του άρθρου 28 του ν.4174/2013) του Προϊστάμενου της Δ.Ο.Υ. ΜΥΤΙΛΗΝΗΣ κοινοποιήθηκαν στο προσφεύγοντα τα προσωρινά αποτελέσματα ελέγχου, δυνάμει της με αριθ./2013 εντολής ελέγχου καθώς και οι προσωρινές πράξεις επιβολής προστίμου επί παραβάσεων τήρησης βιβλίων και στοιχείων για τις χρήσεις 2000 έως 2012 και οι προσωρινές πράξεις διορθωτικού προσδιορισμού ΦΠΑ και εισοδήματος για τις ως άνω χρήσεις, προκειμένου εντός είκοσι ημερών από την κοινοποίησή τους, να διατυπώσει εγγράφως τις απόψεις του ο προσφεύγων σχετικά με τα αποτελέσματα του ελέγχου.

Ο προσφεύγων ανταποκρίθηκε στο ως άνω σημείωμα διαπιστώσεων καταθέτοντας στη Δ.Ο.Υ. ΜΥΤΙΛΗΝΗΣ το με αριθμ./2016 υπόμνημα – αίτηση με το οποίο ζητούσε: α) να εξαιρεθούν οι χρήσεις 2000 έως και 2008 από τον έλεγχο καθώς έχουν περαιωθεί με τους ν. 3259/2004, 3697/2008 και 3888/10, β) να εκδοθεί νέο εκκαθαριστικό σημείωμα περαίωσης και να επιστραφεί το υπόλοιπο των χρημάτων που αχρεωστήτως καταβλήθηκε, σύμφωνα με τα οριζόμενα στις διατάξεις των άρθρων 18§4 του ν.4002/2011 και 3 του ν.4038/2012 και της ΠΟΛ. 1087/2012 και γ) γνώρισε στον έλεγχο ότι πρόκειται να προσκομίσει στον έλεγχο τα βιβλία και τα στοιχεία του συνεταιρισμού για τις χρήσεις 2009-2012.

Με την πάροδο απράκτου τριμήνου από την υποβολή του ως άνω υπομνήματος- αίτησης, ο προσφεύγων συνεταιρισμός επικαλείται ότι το εν λόγω αίτημά του απορρίφθηκε σιωπηρά από τον Προϊστάμενο της Δ.Ο.Υ. ΜΥΤΙΛΗΝΗΣ.

Ο προσφεύγων συνεταιρισμός με την υπό κρίση ενδικοφανή προσφυγή και τα με αριθμ. πρωτ. ΔΕΔ ΕΙ 2017 ΕΜΠ/2017 και ΔΕΔ ΕΙ 2017 ΕΜΠ/2017 υπομνήματά του ζητά την ακύρωση της προβαλλόμενης τεκμαιρόμενη αρνητικής απάντησης, προβάλλοντας τα εξής:

1. Μη νόμιμα ο προϊστάμενος της Δ.Ο.Υ. δεν εξέδωσε νέο εκκαθαριστικό σημείωμα περαίωσης σύμφωνα με το άρθρο 18§4 του ν. 4002/22-08-2011 και την ΠΟΛ.1087/2012.
2. Η σιωπηρή αρνητική απάντηση αντιβαίνει κατάφωρα στην αρχή της χρηστής διοίκησης.
3. Ανεπιτρέπτως η φορολογική αρχή προβαίνει σε τακτικό έλεγχο για τα έτη 2000-2008 διότι έχει περαιώσει με τους νόμους 3259/2004, 3697/2008 και 3888/2010.
4. Παραβίαση του άρθρου 4 του Συντάγματος όπου ορίζεται η αρχή της ισότητας των πολιτών έναντι του νόμου.

Επειδή, με το άρθρο **28§1,2** του Κώδικα Φορολογικής Διαδικασίας (ν. 4174/2013) ορίζεται ότι:

«1. Η Φορολογική Διοίκηση κοινοποιεί εγγράφως στο φορολογούμενο σημείωμα διαπιστώσεων με τα αποτελέσματα του φορολογικού ελέγχου, και τον προσωρινό διορθωτικό προσδιορισμό φόρου, [εφόσον προκύπτει διαφοροποίηση της φορολογικής οφειλής σε σχέση με τις δηλώσεις που έχει υποβάλλει ο φορολογούμενος, καθώς και τα στοιχεία που αιτιολογούν τη διαφοροποίηση] 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 εμπειριστατωμένα 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.

Επειδή, εν προκειμένω, βάσει της με αριθμ. πρωτ./2013 εντολής ελέγχου εισοδήματος, ΚΒΣ, ΦΠΑ, λοιπών φόρων τελών και εισφορών για τις χρήσεις από 01/01/2000- 31/12/2012 του Προϊστάμενου της Δ.Ο.Υ. ΜΥΤΙΛΗΝΗΣ διενεργείται έλεγχος στον προσφεύγοντα.

Επειδή, εν συνεχεία, με το από 06/07/2016 Σημείωμα διαπιστώσεων ελέγχου (βάσει του άρθρου 28 του ν.4174/2013) του Προϊστάμενου της Δ.Ο.Υ. ΜΥΤΙΛΗΝΗΣ κοινοποιήθηκαν στο προσφεύγοντα συνεταιρισμό τα προσωρινά αποτελέσματα ελέγχου, δυνάμει της ως άνω εντολής ελέγχου καθώς και οι προσωρινές πράξεις επιβολής προστίμου επί παραβάσεων τήρησης βιβλίων και στοιχείων για τις χρήσεις 2000 έως 2012 και οι προσωρινές πράξεις διορθωτικού προσδιορισμού ΦΠΑ και εισοδήματος για τις ως άνω χρήσεις, προκειμένου εντός είκοσι ημερών από την κοινοποίησή τους, να διατυπώσει εγγράφως τις απόψεις του σχετικά με τα αποτελέσματα του ελέγχου.

Επειδή, ο προσφεύγων ανταποκρίθηκε στο ως άνω σημείωμα διαπιστώσεων καταθέτοντας στη Δ.Ο.Υ. ΜΥΤΙΛΗΝΗΣ το με αριθμ./2016 υπόμνημα – αίτηση με το οποίο ζητούσε: α) να εξαιρεθούν οι χρήσεις 2000 έως και 2008 από τον έλεγχο καθώς έχουν περαιωθεί με τους ν. 3259/2004, 3697/2008 και 3888/10, β) να εκδοθεί νέο εκκαθαριστικό σημείωμα περαίωσης και να επιστραφεί το υπόλοιπο των χρημάτων που αχρεωστήτως καταβλήθηκε, σύμφωνα με τα οριζόμενα στις διατάξεις των άρθρων 18§4 του ν.4002/2011 και 3 του ν.4038/2012 και της ΠΟΛ.

1087/2012 και γ) γνώρισε στον έλεγχο ότι πρόκειται να προσκομίσει στον έλεγχο τα βιβλία και τα στοιχεία του συνεταιρισμού για τις χρήσεις 2009-2012.

Επειδή, ο προσφεύγων συνεταιρισμός προσκόμισε στον αρμόδιο ελεγκτή της με αριθμ. πρωτ./2013 εντολής ελέγχου της Δ.Ο.Υ. ΜΥΤΙΛΗΝΗΣ τα βιβλία και τα στοιχεία του σύμφωνα με τις με αριθμ. πρωτ./2016,/2017 και/2017 γνωστοποιήσεις του, των οποίων το κύρος θα κριθεί από τον έλεγχο που είναι σε εξέλιξη.

Επειδή, σύμφωνα με την παρ. 9 του με αριθμ. πρωτ. ΔΕΛ Β 1074849 ΕΞ 2017/17-05-2017 εγγράφου της Δ/σης ελέγχων της ΑΑΔΕ με θέμα «Παροχή διευκρινήσεων σχετικά με το χειρισμό της υπόθεσης του»:

«9. Ύστερα από τα παραπάνω, η ελεγκτική αρχή κατά τη σύνταξη της έκθεσης ελέγχου δύναται να λάβει υπόψη το ως άνω υπόμνημα του Συνεταιρισμού ως γραπτή απάντηση στο σημείωμα διαπιστώσεων. Εφόσον δε, διαπιστώσει ότι με την καταβολή του 20% του ποσού του φόρου που προέκυψε από το Εκκαθαριστικό Σημείωμα περαίωσης του άρθ. 9του ν.3888/2010 για τις χρήσεις 2006 έως 2008 (ως προκαταβολή), καλύπτεται η οφειλή που θα προκύψει από τον υπολογισμό του φόρου περαίωσης με βάση το άρθ. 6 του ίδιου ως άνω νόμου λαμβάνοντας υπόψη το 20% των δηλωθέντων ακαθαρίστων εσόδων, δεν θα εκδοθούν πράξεις διορθωτικού προσδιορισμού του φόρου για τις εν λόγω χρήσεις με σχετική μνεία στην έκθεση ελέγχου περί εφαρμογής των διατάξεων του άρθ. 18 του ν.4002/2011, όπως ίσχυσε. Περαιτέρω, **δεν υπάρχει δυνατότητα συμψηφισμού** προς άλλες φορολογικές υποχρεώσεις των επιπλέον ποσών φόρων που προέκυψαν από την αποδοχή του Εκκαθαριστικού Σημειώματος περαίωσης για τις επίμαχες χρήσεις, καθόσον η αξίωση για επιστροφή φόρου, κατά την ημερομηνία υποβολής της σχετικής αίτησης (15.11.2016), έχει υποπέσει ήδη στην τριετή παραγραφή της παρ. 2 του άρθ. 90 του ν.2362/1995 (περί δημόσιου λογιστικού), η οποία άρχεται από την ημερομηνία δημοσίευσης του ν.4038/2012, ήτοι 2.2.2012.»

Επειδή, από το άρθρο 28 του ν.4174/2013 δεν προβλέπεται υποχρέωση της φορολογικής αρχής να απαντήσει γραπτώς στο υπόμνημα επί του σημειώματος διαπιστώσεων αλλά οφείλει να το λάβει υπόψη της κατά την έκδοση των οριστικών πράξεων.

Επειδή, μέχρι την εξέταση της υπό κρίση προσφυγής δεν έχει συνταχθεί έκθεση ελέγχου και δεν έχουν εκδοθεί οριστικές πράξεις διορθωτικού προσδιορισμού του φόρου για τις επίμαχες χρήσεις (2000 – 2008) από τον Προϊστάμενο της Δ.Ο.Υ. ΜΥΤΙΛΗΝΗΣ. Ως εκ τούτου δεν υφίσταται εκτελεστή πράξη δυνάμει της με αριθμ. αριθμ. πρωτ./2013 εντολής τακτικού ελέγχου, μέχρι την έκδοση της παρούσας απόφασης.

Επειδή, σύμφωνα και με το προαναφερόμενο έγγραφο της Δ/σης ελέγχων της ΑΑΔΕ, η ελεγκτική αρχή κατά τη σύνταξη της έκθεσης ελέγχου δύναται να λάβει υπόψη της το με αριθμ./2016 υπόμνημα του Συνεταιρισμού.

Επομένως, από τα ανωτέρω προκύπτει ότι δεν υφίσταται η επικαλούμενη από τον προσφεύγοντα τεκμαιρόμενη αρνητική απάντηση του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. ΜΥΤΙΛΗΝΗΣ.

Ως εκ τούτου, απαραδέκτως υποβάλλεται η υπό κρίση προσφυγή η οποία πρέπει να απορριφθεί.

Α π ο φ α σ ί ζ ο υ μ ε

Την απόρριψη του με ημερομηνία κατάθεσης **06/03/2017** και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανούς προσφυγής του
ΑΦΜ, **ως απαράδεκτης.**

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.