



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ



ΑΑΔΕ

Ανεξάρτητη Αρχή
Δημοσίων Εσόδων

ΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ

ΥΠΟΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ

ΤΜΗΜΑ

Α5

Ταχ. Δ/ση : Αριστογείτονος 19

Ταχ. Κώδικας : 176 71 - Καλλιθέα

Τηλέφωνο : 213 1604561

Fax : 213 1604567

Καλλιθέα 05/05/2017

Αριθμός Απόφασης 2762

Α Π Ο Φ Α Σ Η

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. 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 Α.Α.Δ.Ε.

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

3. Την υπ' 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 υπ' αριθμ. /2016 απόφαση του Διοικητικού Πρωτοδικείου Κορίνθου (Τμήμα Α' Μονομελές), επί της από 13-07-2012 προσφυγής με αίτημα διοικητικής επίλυσης του" " ,με ΑΦΜ, κατοίκου Κορίνθου, οδός κατά:

α) του υπ' αριθ. /12-04-2012 Μερικού Φύλλου Ελέγχου Προσδιορισμού Φόρου Εισοδήματος χρήσης 2009 με το οποίο καταλογίσθηκε σε βάρος του προσφεύγοντος διαφορά φόρου 11.292,00€.

β) της υπ'αριθμ /12.04.2012 πράξης επιβολής προστίμου διαχειριστικής περιόδου 01.01.2009 έως 31.12.2009 ύψους 300€ σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθ.19&4 του ν.2238/94 και του άρθ. 4 του Ν.2523/97.

γ) της υπ'αριθμ /12.04.2012 πράξης επιβολής προστίμου διαχειριστικής περιόδου 01.01.2009 έως 31.12.2009 ύψους 300€ σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθ.62 του Ν2238/94 και 4 του Ν.2523/97.

δ) της υπ'αριθμ /12.04.2012 πράξης επιβολής προστίμου διαχειριστικής περιόδου 01.01.2009 έως 31.12.2009 ύψους 300€ σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθ.35 του Ν2238/94 και 4 του Ν.2523/97.

5. α) Το υπ'αριθ. /12-04-2012 Μερικό Φύλλο Ελέγχου Προσδιορισμού Φόρου Εισοδήματος

β) Την υπ'αριθμ /12.04.2012 πράξη επιβολής προστίμου σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθ.19&4 του ν.2238/94 και του άρθ. 4 του Ν.2523/97.

γ) Την υπ'αριθμ /12.04.2012 πράξη επιβολής προστίμου σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθ.62 του Ν2238/94 και 4 του Ν.2523/97.

δ) Την υπ'αριθμ /12.04.2012 πράξη επιβολής προστίμου σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθ.35 του Ν2238/94 και 4 του Ν.2523/97.

6. Την υπ. αρ. /13-07-2012 προσφυγή του” ”, με ΑΦΜ

7. Τις απόψεις της αρμόδιας φορολογικής αρχής.

8. Την εισήγηση του ορισθέντος υπαλλήλου του τμήματος Α5, όπως αποτυπώνεται στο σχέδιο της απόφασης.

Επί του από 13-07-2012 αιτήματος διοικητικής επίλυσης διαφοράς για: το υπ'αριθ. /12-04-2012 Μερικό Φύλλο Ελέγχου Προσδιορισμού Φόρου Εισοδήματος και των υπ'αριθμ /12.04.2012 πράξεων επιβολής προστίμου, το οποίο κατατέθηκε εμπρόθεσμα από τον προσφεύγοντα, με ΑΦΜ, σύμφωνα με την υπ' αριθ. /2016 απόφαση του Διοικητικού Πρωτοδικείου Κορίνθου (Τμήμα Α' Μονομελές) και μετά την μελέτη των επικαλούμενων λόγων του αιτήματος του, τις απόψεις της αρμόδιας φορολογικής αρχής και την αξιολόγηση όλων των υφιστάμενων στο σχετικό φάκελο εγγράφων, επαγόμαστε τα ακόλουθα.

Με το υπ'αριθ. /12-04-2012 Μερικό Φύλλο Ελέγχου Προσδιορισμού Φόρου Εισοδήματος του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. ΚΟΡΙΝΘΟΥ για την διαχειριστική περίοδο 01/01-31/12/2009 καταλογίστηκε εις βάρος του προσφεύγοντος, διαφορά φόρου ύψους 11.292,00ευρώ.

Με τις υπ'αριθμ /12.04.2012 πράξεις επιβολής προστίμου του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. ΚΟΡΙΝΘΟΥ για την διαχειριστική περίοδο 01/01-31/12/2009 επιβλήθηκαν πρόστιμα ύψους 300€, 300€ και 300€ αντιστοίχως.

Τα ανωτέρω ποσά καταλογίστηκαν με βάση την από 01-03-2012 Έκθεση Τακτικού Ελέγχου Μερικού Προσδιορισμού Φορολογίας Εισοδήματος του 47^{ου} Ειδικού Συνεργείου Ελέγχου, η οποία συντάχθηκε κατόπιν ελέγχου που διενεργήθηκε σύμφωνα με τις διατάξεις της

Ο προσφεύγων, με την από 13-07-2012 προσφυγή (με αίτημα διοικητικής επίλυσης της διαφοράς) ενώπιον του Διοικητικού Πρωτοδικείου Κορίνθου, ζητά την ακύρωση των παραπάνω πράξεων του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. ΚΟΡΙΝΘΟΥ, προβάλλοντας τους παρακάτω λόγους:

α) Η Έκθεση Ελέγχου όσο και οι πράξεις επιβολής προστίμου συντάχθηκαν από αναρμόδια όργανα, είναι μη νόμιμα και πρέπει να ακυρωθούν.

β) Δεν συντρέχει καμία περίπτωση υπολογισμού τεκμηρίων και προσδιορισμού εισοδήματος βάσει τεκμηρίων καθώς όποιες δαπάνες απόκτησης περιουσιακών στοιχείων έκανε την χρήση 2009 καλύπτονται με φορολογηθέντα κεφάλαια προηγούμενων χρήσεων.

γ) Οι προσβαλλόμενες πράξεις καταλογίστηκαν από γενικότητες και αοριστολογίες στην έκθεση ελέγχου δε γίνεται σαφής διαχωρισμός των ελεγχόμενων εισοδημάτων και ο προσδιορισμός αυτών κατά χρήση, με συνεπεία να επέρχεται σύγχυση ως προς το οφειλόμενο ποσό φόρου.

ΣΥΝΤΟΜΟ ΙΣΤΟΡΙΚΟ

Με την αριθμ. /26-10-11 εντολή ελέγχου του 28^ο Ειδικού Συνεργείου Ελέγχου, η οποία εκδόθηκε σύμφωνα με τις διατάξεις της Α.Υ.Ο ΔΕΛ. και στη συνέχεια με την αριθμ. /18-1-12 τροποποίηση της παραπάνω εντολής ελέγχου του 47^ο Ειδικού Συνεργείου Ελέγχου, η οποία εκδόθηκε σύμφωνα με τις διατάξεις της Α.Υ.Ο. ΔΕΛ., διενεργήθηκε έλεγχος στον ως άνω προσφεύγοντα για την εξακρίβωση της εφαρμογής των διατάξεων των άρθρων του Ν.2238/1994 και του ΠΔ 186/92.

Ο ελεγχόμενος επιτηδευματίας κατά τα οικονομικά έτη 2008-2010 άσκησε την ατομική του δραστηριότητα επί μισθωμένου ακινήτου στην οδό στην πόλη της Κορίνθου. Έπειτα με την αριθμ. /25-06-2009 δήλωση μεταβολής, μετέφερε την έδρα του σε ιδιόκτητο ακίνητο επί της οδού στην πόλη της Κορίνθου και εν συνεχεία με την αριθμ. /08-04-2011 δήλωση μεταβολής, μετέφερε την έδρα του σε μισθωμένο ακίνητο επί της οδού στην πόλη της Κορίνθου.

Κατά τα ελεγχόμενα οικονομικά έτη 2008-2010 είχε εισοδήματα:

- 1) Από ατομική επιχείρηση ελευθερίου επαγγέλματος μηχανολόγου μηχανικού.
- 2) Από πωλήσεις ακινήτων στο πλαίσιο ασκούμενης εμπορικής δραστηριότητας ανέγερσης και πώλησης διαμερισμάτων σε ιδιόκτητα οικόπεδα αλλά και με τη μέθοδο της αντιπαροχής.
- 3) Από εκμισθώσεις ακινήτων.
- 4) Από την εκμετάλλευση ιδιόκτητης ξενοδοχειακής μονάδας που ανήγειρε στην νήσο του νομού Φωκίδας η οποία αποπερατώθηκε και άρχισε να λειτουργεί από το έτος 2009.

Η σύζυγος του, κατά τα ελεγχόμενα έτη είχε εισοδήματα από βουλευτική αποζημίωση που φορολογούνται αυτοτελώς σύμφωνα με το άρθρ 36&2 του Ν.3016/02..Επιπλέον δήλωσε και εισοδήματα από γεωργικές εκμεταλλεύσεις με βάση το αντικειμενικό σύστημα.

Οι πράξεις επιβολής προστίμου καθώς και το Φύλλο Μερικού Ελέγχου Προσδιορισμού Φόρου Εισοδήματος όπως προκύπτει από την σχετική έκθεση επίδοσης, κοινοποιήθηκαν στον ίδιο στις 17-05-2012 στο γραφείο του.

Ο προσφεύγων κατέθεσε μέσω της Δ.Ο.Υ ΚΟΡΙΝΘΟΥ την με αριθ. /13-07-2012 προσφυγή και αίτηση συμβιβασμού ενώπιον του Διοικητικού Πρωτοδικείου Κορίνθου.

Το Διοικητικό Πρωτοδικείο Κορίνθου (Τμήμα 1^ο μονομελές), με την υπ' αριθ. /2016 απόφαση του ανέπεμψε την υπόθεση στην Προϊσταμένη του Κέντρου Ελέγχου Φορολογούμενων Μεγάλου Πλούτου, προκειμένου να τηρηθεί νομοτύπως η διαδικασία εξώδικης επίλυσης της διαφοράς.

Η προϊστάμενη του Κ.Ε.ΦΟ.ΜΕ.Π σε εκτέλεση της ανωτέρω δικαστικής απόφασης κοινοποίησε στον προσφεύγοντα την με αρ. πρωτ. /14-12-2016 πρόσκληση, προκειμένου να τηρηθεί η διαδικασία της διοικητικής επίλυσης της διαφοράς, με έκθεση επίδοσης στις 22/12/2016.

Ο προσφεύγων με την με αριθμ.πρωτ. /04-01-2017 αίτηση προς την προϊσταμένη του Κ.Ε.ΦΟ.ΜΕ.Π δήλωσε εγγράφως πως δεν αποδέχεται τις προσβαλλόμενες πράξεις και δεν ανταποκρίθηκε στην πρόσκληση με αποτέλεσμα να ματαιωθεί η διοικητική επίλυση της διαφοράς.

Εν συνέχεια η προϊσταμένη του Κ.Ε.ΦΟ.ΜΕ.Π διαβίβασε στη Διεύθυνση Επίλυσης Διαφορών το σχετικό φάκελο, ώστε η Υπηρεσία μας να προβεί στις απαραίτητες ενέργειες, κατ' εφαρμογή της διάταξης του άρθρου 72 § 10 του Ν 4174/2013.

Επειδή, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 72 παρ. 10 του ν. 4174/13 όπως τροποποιημένο ισχύει: «Σε περίπτωση έκδοσης απόφασης διοικητικού δικαστηρίου με την οποία κηρύσσεται απαράδεκτη η συζήτηση ενδίκου βοηθήματος ή μέσου και αναπέμπεται η υπόθεση στη Φορολογική Διοίκηση για να τηρηθεί η διαδικασία διοικητικής επίλυσης της διαφοράς, το αίτημα για διοικητική επίλυση εξετάζεται από την Υπηρεσία Εσωτερικής Επανεξέτασης, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 72 του Κώδικα Φορολογικής Διαδικασίας, εκτός εάν ο φορολογούμενος αποδεχθεί την προσβαλλόμενη πράξη εντός αποκλειστικής προθεσμίας πέντε ημερών από την κοινοποίηση σε αυτόν της δικαστικής απόφασης ή σχετικής πρόσκλησης της Φορολογικής Διοίκησης».

Επειδή, εκδόθηκε από την προϊστάμενη του Κ.Ε.ΦΟ.ΜΕ.Π. η με αρ. πρωτ. /14-12-2016 πρόσκληση προκειμένου να τηρηθεί η διαδικασία της διοικητικής επίλυσης της διαφοράς προκειμένου να τηρηθεί η προβλεπόμενη στην παρ. 10 του άρθρου 72 του Κ.Φ.Δ. (Ν. 4174/2013, όπως τροποποιήθηκε και ισχύει) διαδικασία, όπως περαιτέρω αυτή διευκρινίζεται στο άρθρο 1 περίπτωση 95 της υπ' αριθ. Δ6Α 1036682 ΕΞ 2014/25-2-2014 (ΦΕΚ 478Β'/26-2-2014) Απόφασης του Γενικού Γραμματέα Δημοσίων Εσόδων περί «Μεταβίβασης αρμοδιοτήτων και εξουσιοδότηση υπογραφής "Με εντολή Γ.Γ.Δ.Ε" σε όργανα της Φορολογικής Διοίκησης».

Επειδή, από την κοινοποίηση της ως άνω πρόσκλησης ο προσφεύγων είχε την δυνατότητα να προσέλθει εντός πέντε (5) ημερών για την διοικητική επίλυση της διαφοράς επί των υπ' αριθμ. /12.04.2012 πράξεων επιβολής προστίμου και επί του υπ' αριθμ. /12-04-2012 Μερικού Φύλλου Ελέγχου Προσδιορισμού Φόρου Εισοδήματος.

Επειδή, ματαιώθηκε η δυνατότητα αποδοχής των προσβαλλόμενων πράξεων λόγω μη προσέλευσης του, στη αρμόδια Φορολογική Αρχή για την διοικητική επίλυση της διαφοράς.

Επειδή, τηρήθηκε η διαδικασία που προβλέπεται από τις διατάξεις του άρθρου 72 § 10 του Ν. 4174/2013, καθώς και από την με αριθ. /2016 απόφαση του Διοικητικού Πρωτοδικείου Κορίνθου .

Επειδή, δεν υφίστανται λόγοι ουσίας που να καθιστούν την ανωτέρω απόφαση της φορολογικής αρχής άκυρη.

Επειδή, οι διαπιστώσεις του ελέγχου, όπως αυτές καταγράφονται, στην από 01-03-2012 Έκθεση Τακτικού Ελέγχου Μερικού Προσδιορισμού Φορολογίας Εισοδήματος του 47^{ου} Ειδικού Συνεργείου Ελέγχου, επί της οποίας εδράζεται η προσβαλλόμενη πράξη, κρίνονται βάσιμες, αποδεκτές και πλήρως αιτιολογημένες, το υπό κρίση αίτημα συμβιβασμού πρέπει να απορριφθεί στο σύνολο του.

Α π ο φ α σ ί ζ ο υ μ ε

Την απόρριψη του υποβληθέντος αιτήματος διοικητικής επίλυσης της διαφοράς με ημερομηνία κατάθεσης στις 13/07/2012 και την διαβίβαση της υπόθεσης για συζήτηση ενώπιον του Διοικητικού Πρωτοδικείου Κορίνθου, σύμφωνα με την με αρ. /2016 απόφαση του.

Ακριβές Αντίγραφο

Η Υπάλληλος του Τμήματος

Διοικητικής Υποστήριξης

ΜΕ ΕΝΤΟΛΗ ΤΟΥ ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΥ

ΤΗΣ Δ/ΝΣΗΣ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ

Ο προϊστάμενος της Υποδιεύθυνσης

Επανεξέτασης

ΦΑΚΟΣ ΓΕΩΡΓΙΟΣ