



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ



ΑΑΔΕ

Ανεξάρτητη Αρχή
Δημοσίων Εσόδων

**ΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ
ΥΠΟΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ
ΤΜΗΜΑ Α1 ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ**

Ταχ. Δ/ση : Αριστογείτονος 19

Ταχ. Κώδικας : 176 71 - Καλλιθέα

Τηλέφωνο : 2131604534

ΦΑΞ : 2131604567

Καλλιθέα

5-4-2017

Αριθμός απόφασης: 2329

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 1002/31.12.2013 Απόφασης του Γενικού Γραμματέα Δημοσίων Εσόδων (ΦΕΚ Β' 55/16-01-2014).

2. Την ΠΟΛ 1069/04-03-2014 Εγκύκλιο της Γενικής Γραμματείας Δημοσίων Εσόδων του Υπουργείου Οικονομικών.

3. Την Δ.Ε.Δ. 1126366 ΕΞ 2016/30.08.2016 (ΦΕΚ Β' 2759/1.9.2016) Απόφαση του Προϊσταμένου της Διεύθυνσης Επίλυσης Διαφορών «Παροχή εξουσιοδότησης υπογραφής».

4. Την από και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανή προσφυγή του με δηλωθείσα διεύθυνση στοκατά της υπ' αριθ.οριστικής πράξης διορθωτικού προσδιορισμού φόρου προστιθέμενης αξίας διαχειριστικής περιόδου 01/01/2001-19/06/2001 του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. και τα προσκομιζόμενα με αυτήν σχετικά έγγραφα.

5. Την υπ' αριθ. οριστικής πράξης διορθωτικού προσδιορισμού φόρου προστιθέμενης αξίας διαχειριστικής περιόδου 01/01/2001-19/06/2001 του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. της οποίας ζητείται η ακύρωση, καθώς και την από 4-11-2016 οικεία έκθεση ελέγχου.

6. Τις απόψεις της ανωτέρω φορολογικής αρχής.

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

Επί της από και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανούς προσφυγής του 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 υπ' αρ. οριστική πράξη διορθωτικού προσδιορισμού φόρου προστιθέμενης αξία διαχειριστικής περιόδου 01/01/2001-19/06/2001 του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. επιβλήθηκε σε βάρος του προσφεύγοντος κύριος φόρος ύψους 440.153,92€ πλέον πρόσθετου φόρου ύψους 528.184,71€, ήτοι συνολικό ποσό ύψους 968.338,63€.

Η ως άνω διαφορά φόρου προέκυψε κατόπιν διενέργειας ελέγχου ΦΠΑ από την αρμόδια Δ.Ο.Υ. βάσει της με αρ. 2013 εντολής ελέγχου του Προϊσταμένου της ως άνω Δ.Ο.Υ. η οποία εκδόθηκε συνεπεία της από 2010 (ΑΡ. ΥΣΕ) πληροφοριακής έκθεσης του ΣΔΟΕ-Π.Δ. Αττικής εφαρμογής των διατάξεων του Π.Δ. 186/92 (ΚΒΣ) (αρ. πρωτ. διαβιβαστικού εγγράφου) αναφορικά με την επιχείρηση Από το αποτέλεσμα του διενεργηθέντος ελέγχου προέκυψε ότι ο προσφεύγων κατά τη χρήση 2001 έλαβε δεκατρία (13) φορολογικά στοιχεία καθαρής αξίας 498.888,20€ πλέον ΦΠΑ 89.799,87€ εκδόσεως της επιχείρησης» τα οποία κρίθηκαν εικονικά στο σύνολό τους και συνετάχθη η από 4-11-2016 έκθεση ελέγχου εφαρμογής των διατάξεων του ΚΒΣ από την αρμόδια Δ.Ο.Υ. και εκδόθηκε η με αρ. πράξη επιβολής προστίμου του ΚΒΣ για την ως άνω διαπιστωθείσα παράβαση. Εν συνεχεία βάσει της ως άνω εντολής και βάσει των παραβάσεων του ΚΒΣ, διενεργήθηκε έλεγχος φορολογίας εισοδήματος και συνετάχθη η από 4-11-2016 σχετική έκθεση ελέγχου σύμφωνα με την οποία ο έλεγχος έκρινε τα βιβλία και στοιχεία ως ανακριβή προσδιορίζοντας τα αποτελέσματα της ελεγχόμενης χρήσης εξωλογιστικά. Ο υπό κρίση έλεγχος ΦΠΑ λαμβάνοντας υπόψη τα ακαθάριστα έσοδα όπως αυτά προσδιορίστηκαν από τον έλεγχο φορολογίας εισοδήματος καθώς και το πόρισμα του ελέγχου σύμφωνα με την από 4-11-2016 έκθεση ελέγχου εφαρμογής των διατάξεων ΚΒΣ και δεδομένου ότι δεν προσκομίστηκαν τα βιβλία και στοιχεία, προσδιόρισε τον οφειλόμενο ποσό ΦΠΑ μη αναγνωρίζοντας προς έκπτωση το ΦΠΑ εισροών της ελεγχόμενης χρήσης.

Η προσφεύγουσα επιχείρηση, με την υπό κρίση ενδικοφανή προσφυγή, ζητά την ακύρωση της παραπάνω πράξης προβάλλοντας τους παρακάτω λόγους :

1. Το δικαίωμα για έκδοση καταλογιστικών πράξεων έχει παραγραφεί. Επίκληση της με αρ. 888/2016 απόφασης του ΣτΕ σχετικά με τις παρατάσεις προθεσμιών παραγραφής.
2. Αδράνεια της φορολογικής διοίκησης με αποτέλεσμα την παράνομη επιβάρυνση της σε ποσοστό 120% πρόσθετων φόρων.-επικληση αντισυνταγματικότητας.

Επειδή σύμφωνα με τις διατάξεις της παρ. 2 του άρθρου 57 του ν. 2859/2000 (ΦΠΑ) όπως ίσχυε κατά το κρινόμενο έτος, ορίζεται ότι:

«2. Κατ εξαίρεση από τις διατάξεις της προηγούμενης παραγράφου, μπορεί να κοινοποιηθεί πράξη και μετά την πάροδο πενταετίας, όχι όμως και μετά την πάροδο δεκαετίας εφόσον:

α) δεν υποβλήθηκε περιοδική ή εκκαθαριστική δήλωση.

β) η μη άσκηση του δικαιώματος του Δημοσίου για την επιβολή του φόρου, εν όλω ή εν μέρει, οφείλεται σε πράξη ή παράλειψη από πρόθεση του υπόχρεου στο φόρο και σύμπραξη του αρμόδιου φορολογικού οργάνου,

γ) αφορά συμπληρωματική πράξη που προβλέπει η διάταξη της παραγράφου 3 του άρθρου 49.»

Επειδή, σύμφωνα με τη διάταξη του άρθρου 18 παρ 2 Ν. 4002/2011 (ΦΕΚ Α΄ 180) ορίζεται ότι «Η προθεσμία παραγραφής που λήγει στις 31.12.2011, ημερομηνία μετά την οποία παραγράφεται το δικαίωμα του Δημοσίου για κοινοποίηση φύλλων ελέγχου ή πράξεων επιβολής φόρων, τελών και εισφορών, παρατείνεται μέχρι 31.12.2012»

Επειδή, σύμφωνα με τη διάταξη του άρθρου 2 παρ. 1. Ν 4098/2012 (ΦΕΚ Α΄ 249) ορίζεται ότι «Η προθεσμία παραγραφής του δικαιώματος του Δημοσίου για την κοινοποίηση φύλλων ελέγχου ή πράξεων επιβολής φόρων, τελών ή εισφορών που λήγει στις 31.12.2012, παρατείνεται μέχρι 31.12.2013.».

Επειδή, σύμφωνα με τη διάταξη του άρθρου 37 παρ. 5. Ν 4141/2013 (ΦΕΚ Α΄ 81) ορίζεται ότι «5. Από τις ανέλεγκτες υποθέσεις φορολογίας εισοδήματος και λοιπών φορολογικών αντικειμένων των οποίων επίκειται ο χρόνος παραγραφής σύμφωνα με τις κείμενες διατάξεις, για τις οποίες έχει εκδοθεί εντολή ελέγχου μέχρι το χρόνο παραγραφής του δικαιώματος του Δημοσίου για κοινοποίηση φύλλων ελέγχου ή πράξεων, επιβολής του φόρου και λοιπών καταλογιστικών πράξεων, παρατείνεται το δικαίωμα αυτό για δύο ακόμα έτη πέραν του χρόνου που ορίζεται από τις οικείες κατά περίπτωση διατάξεις.

Οι διατάξεις του προηγούμενου εδαφίου ισχύουν για υποθέσεις για τις οποίες η προθεσμία παραγραφής λήγει από 31.12.2013 και μετά.».

Επειδή σύμφωνα με τη διάταξη του άρθρου 22 Ν 4337/2015 (ΦΕΚ Α΄ 129) ορίζεται ότι «Οι προθεσμίες παραγραφής του δικαιώματος του Δημοσίου για έκδοση πράξης διοικητικού, εκτιμώμενου ή διορθωτικού προσδιορισμού φόρου και κάθε άλλης πράξης επιβολής φόρων, τελών, προστίμων ή εισφορών, **που λήγουν στις 31.12.2015** παρατείνονται κατά ένα (1) έτος από τη λήξη τους για υποθέσεις για τις οποίες έχουν εκδοθεί (κατά τη δημοσίευση του παρόντος) ή **θα εκδοθούν μέχρι τις 31.12.2015** εισαγγελικές παραγγελίες, εντολές ελέγχου, έρευνας ή επεξεργασίας ή εντολές και αιτήματα διερεύνησης

από δικαστική ή φορολογική ή ελεγκτική αρχή, καθώς και από την Αρχή Καταπολέμησης της Νομιμοποίησης Εσόδων από Εγκληματικές Δραστηριότητες και της Χρηματοδότησης της Τρομοκρατίας και Ελέγχου των Δηλώσεων Περιουσιακής Κατάστασης.».

Επειδή σύμφωνα με τη διάταξη του άρθρου 72 § 11 του Ν. 4174/2013 ορίζεται ότι «Διατάξεις περί παραγραφής του δικαιώματος του Δημοσίου να κοινοποιεί φύλλα ελέγχου και πράξεις προσδιορισμού φόρου, τελών, εισφορών «προστίμων», προΐσχύουσες του άρθρου 36 του Κώδικα Φορολογικής Διαδικασίας, εξακολουθούν να έχουν εφαρμογή για τις χρήσεις, τις περιόδους, τις υποθέσεις και τις φορολογικές υποχρεώσεις τις οποίες αφορούν.

Επειδή σύμφωνα με τη σχετική έκθεση ελέγχου ΦΠΑ της αρμόδια Δ.Ο.Υ., ο προσφεύγων για την ελεγχόμενη διαχειριστική περίοδο δεν είχε υποβάλλει περιοδικές δηλώσεις ΦΠΑ και ως εκ τούτου στην προκειμένη περίπτωση τυγχάνουν εφαρμογής οι προαναφερόμενες διατάξεις περί δεκαετούς (10ετούς) προθεσμίας παραγραφής λόγω μη υποβολής περιοδικών δηλώσεων ΦΠΑ όπως αυτή παρατάθηκε με τις ως άνω προαναφερόμενες διατάξεις. Περαιτέρω ο υπό κρίση έλεγχος διενεργήθηκε βάσει της με αρ. με αρ. 2013 εντολής ελέγχου του Προϊσταμένου της αρμόδιας Δ.Ο.Υ. η οποία εκδόθηκε συνεπεία του με αρ. 2010 δελτίου πληροφοριών του ΣΔΟΕ-Π.Δ. Αττικής με το οποίο διαβιβάστηκε η με αρ. Υ.Σ.Ε. πληροφοριακής έκθεσης εφαρμογής των διατάξεων του Π.Δ. 186/92 (ΚΒΣ).

Ενόψει των ανωτέρω, προκύπτει ότι το σχετικό δικαίωμα του δημοσίου, για επιβολή φόρου κατά την έκδοση και κοινοποίηση της προσβαλλόμενης πράξης δεν είχε υποπέσει σε παραγραφή και ο σχετικός προβαλλόμενος ισχυρισμός περί παραγραφής της αξίωσης του Δημοσίου για κοινοποίηση πράξεων επιβολής φόρου για το κρινόμενο έτος 2001, **απορρίπτεται ως νόμω αβάσιμος.**

Επειδή σύμφωνα με τις διατάξεις της παρ. 17 του άρθ. 72 του ν. 4174/2013 ορίζεται ότι: *«Στις πράξεις καταλογισμού οποιουδήποτε φόρου που εκδίδονται μετά την 1.1.2014 και αφορούν εν γένει φορολογικές υποχρεώσεις, χρήσεις, περιόδους ή υποθέσεις έως την 31.12.2013, εξακολουθούν να επιβάλλονται οι πρόσθετοι φόροι του άρθρου 1 του ν. 2523/1997, όπως ίσχυε κατά φορολογία και χρήση. Μετά την απόκτηση του εκτελεστού τίτλου εφαρμόζονται οι διατάξεις των άρθρων 53 και 57 του Κώδικα Φορολογικής Διαδικασίας.»*

Επειδή σύμφωνα με τις διατάξεις της παρ. 1 περ.γ' του άρθ. 1 του ν. 2523/97 ορίζεται: *«1. Αν ο κατά τη φορολογική νομοθεσία υπόχρεος να υποβάλει δήλωση και ανεξάρτητα από την πρόθεσή του να αποφύγει ή όχι την πληρωμή φόρου:*

α)...γ) δεν υποβάλει δήλωση, υπόκειται σε πρόσθετο φόρο που ορίζεται σε ποσοστό τριάντισι τοις εκατό (3,5%) επί του φόρου την πληρωμή του οποίου θα απέφυγε λόγω μη υποβολής δήλωσης, για κάθε μήνα καθυστέρησης.»

Περαιτέρω με τις διατάξεις του άρθ. 2 του ν. 2523/1997 ορίζεται ότι:

«1. Τα ποσοστά πρόσθετων φόρων, που ορίζονται στο προηγούμενο άρθρο υπολογίζονται κατ' αρχήν μέχρι την έκδοση της οικείας καταλογιστικής πράξης του φόρου.

...4. Τα ποσοστά πρόσθετων φόρων δεν μπορούν να υπερβούν: α) το εξήντα τοις εκατό για την υποβολή της εκπρόθεσμης δήλωσης και β) **το εκατόν είκοσι τοις εκατό για την υποβολή ανακριβούς δήλωσης ή μη υποβολή δήλωσης**, του φόρου την πληρωμή του οποίου θα απέφυγε ο υπόχρεος ή του φόρου που έχει επιστραφεί στα πρόσωπα του άρθρου 41 του Κώδικα Φ.Π.Α. χωρίς να τον δικαιούνται.

...6. Ο πρόσθετος φόρος λόγω εκπρόθεσμης υποβολής της δήλωσης επιβάλλεται και συμβεβαιώνεται με το φόρο της δήλωσης, ενώ στις περιπτώσεις της ανακριβούς δήλωσης, μη υποβολής της δήλωσης ή επιστροφής φόρου προστιθέμενης αξίας στα πρόσωπα του άρθρου 41 του Κώδικα Φ.Π.Α. χωρίς να τον δικαιούνται, επιβάλλεται με την καταλογιστική πράξη του φόρου.»

Επειδή τα όρια των προσθέτων φόρων προβλέπονται ευθέως στο νόμο (άρθρο 1 και 2 του Ν. 2523/1997 Κώδικας Φορολογικών Κυρώσεων) και η φορολογική αρχή προέβη στην επιβολή του με βάση τη διαπιστωθείσα παράβαση περί μη υποβολής δήλωσης.

Επειδή ο ισχυρισμός περί αδράνειας της φορολογικής διοίκησης με αποτέλεσμα την παράνομη επιβάρυνση του με ποσοστό 120% πρόσθετων φόρων, δεν ευσταθεί καθόσον ο υπό κρίση έλεγχος διενεργήθηκε νομίμως σύμφωνα με το υφιστάμενο νομοθετικό πλαίσιο και εντός των χρονικών ορίων παραγραφής.

Κατάκολουθία των ανωτέρω, προκύπτει ότι ορθά επιβλήθηκε κατά την έκδοση της υπό κρίση καταλογιστικής πράξης πρόσθετος φόρος του άρθ. 1 τον ν.2523/97 και μέχρι ποσοστού 120% κατ'εφαρμογή της διάταξης του άρθρου 2 του ν.2523/97.

Επειδή οι διαπιστώσεις του ελέγχου, όπως αυτές καταγράφονται στην από 4-11-2016 έκθεση ελέγχου της Δ.Ο.Υ. επί της οποίας εδράζεται η προσβαλλόμενη πράξη, κρίνονται βάσιμες, αποδεκτές και πλήρως αιτιολογημένες, η υπό κρίση ενδικοφανής προσφυγή πρέπει να απορριφθεί.

Α π ο φ α σ ί ζ ο υ μ ε

Την **απόρριψη** της από και με αρ. πρωτ. ενδικοφανούς προσφυγής του και την επικύρωση της υπ' αριθμ. οριστικής πράξης διορθωτικού προσδιορισμού ΦΠΑ του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. διαχειριστικής περιόδου 01/01/2001-19/06/2001.

.....

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

ΜΕ ΕΝΤΟΛΗ ΤΟΥ ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΥ
ΤΗΣ Δ/ΝΣΗΣ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ

ΑΚΡΙΒΕΣ ΑΝΤΙΓΡΑΦΟ
Ο ΥΠΑΛΛΗΛΟΣ ΤΟΥ ΤΜΗΜΑΤΟΣ
ΔΙΟΙΚΗΤΙΚΗΣ ΥΠΟΣΤΗΡΙΞΗΣ

Ο ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΣ ΤΗΣ ΥΠΟΔΙΕΥΘΥΝΣΗΣ
ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ

ΦΑΚΟΣ ΓΕΩΡΓΙΟΣ

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.