



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ



ΑΑΔΕ

Ανεξάρτητη Αρχή
Δημοσίων Εσόδων

**ΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ
ΥΠΟΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ
ΤΜΗΜΑ Α.**

Ταχ. Δ/ση : Αριστογείτονος 19

Ταχ. Κώδικας : 176 71 - Καλλιθέα

Τηλέφωνο : ..

Fax : ..

Καλλιθέα 04 / 04 / 2017

Αριθμός Απόφασης 2318

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. 10 του άρθρου 72 του ν. 4174/2013 (ΦΕΚ Α' 170).

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

δ. 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.)».

ε. Της ΠΟΛ 1002/31.12.2013 Απόφασης του Γενικού Γραμματέα Δημοσίων Εσόδων (ΦΕΚ Β' 55/16-1-2014) «Εφαρμογή των διατάξεων του άρθρου 63 του ν. 4174/2013 (Ειδική Διοικητική Διαδικασία – Ενδικοφανής προσφυγή), όπως αυτό τροποποιήθηκε και ισχύει από 1/1/2014 και καθορισμός λεπτομερειών για τη λειτουργία της Διεύθυνσης Επίλυσης Διαφορών (πρώην Υπηρεσίας Εσωτερικής Επανεξέτασης) της Γενικής Γραμματείας Δημοσίων Εσόδων, την εφαρμοστέα διαδικασία και τον τρόπο έκδοσης των αποφάσεων αυτής».

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 με ημερομηνία προσφυγή με αίτημα συμβιβασμού (διοικητική επίλυση διαφοράς), του, κατά της με αριθμό πράξης προσδιορισμού ΦΠΑ του

Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ., διαχειριστικής περιόδου 01/01-31/12/2002 και τα προσκομιζόμενα σχετικά έγγραφα της οποίας ζητείται η ακύρωση ή τροποποίηση.

5. Την υπ' αριθ. απόφαση του Μονομελούς Διοικητικού Πρωτοδικείου

6. Το υπ' αριθ. πρωτ. (αριθμ. πρωτ. ΔΕΔ) έγγραφο της Δ.Ο.Υ.

7. Τις απόψεις της ανωτέρω φορολογικής αρχής.

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

Επί του από αιτήματος διοικητικής επίλυσης διαφοράς για την υπ. αριθ. πράξη προσδιορισμού ΦΠΑ του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ.... για την διαχειριστική περίοδο 01/01-31/12/2002, της ατομικής επιχείρησης, το οποίο κατατέθηκε εμπρόθεσμα από τον προσφεύγοντα, σύμφωνα με την υπ' αριθ. απόφαση του Μονομελούς Διοικητικού Πρωτοδικείου και την μελέτη των επικαλούμενων λόγων των αιτημάτων, τις απόψεις της αρμόδιας φορολογικής αρχής και την αξιολόγηση όλων των υφιστάμενων στο σχετικό φάκελο εγγράφων, επαγόμεστε τα ακόλουθα.

Με την υπ' αριθ. πράξη προσδιορισμού ΦΠΑ του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ.....για την διαχειριστική περίοδο 01/01-31/12/2002, καταλογίστηκε εις βάρος του προσφεύγοντα, ποσό φόρο πλέον προσαυξήσεων ύψους 248.197,20ευρώ.

Το ποσό του φόρου πλέον προσαυξήσεων προέκυψε από την από έκθεση τακτικού ελέγχου φορολογίας ΦΠΑ από την Δ.Ο.Υ, που εξέδωσε με την υπ' αρ. εντολή τακτικού ελέγχου ο προϊστάμενος της ανωτέρω Δ.Ο.Υ., μετά από την μη αποδοχής των α) υπ. αριθ. εκκαθαριστικού σημειώματος περαίωσης υπόθεσης βάσει του ν. 3259/2004, για τα οικ. έτη 2001 έως 2003 και β) του υπ' αρ. εκκαθαριστικού σημειώματος περαίωσης υπόθεσης βάσει του ν. 3697/2008, για τα οικ. έτη 2001 έως 2007.

Ο προσφεύγων, με την από προσφυγή (με αίτημα διοικητικής επίλυσης της διαφοράς συμβιβασμού) ενώπιον του Τριμελούς Διοικητικού Πρωτοδικείου, ζητά την ακύρωση ή τροποποίηση της παραπάνω πράξης του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ....., προβάλλοντας τους παρακάτω λόγους:

- Μη νόμιμος εξωλογιστικός προσδιορισμός των αποτελεσμάτων της κρινόμενης διαχειριστικής περιόδου επειδή:

α) δεν βεβαιώνεται ότι η φορολογική αρχή εξάντλησε κάθε προσπάθεια να ανεύρει στην έδρα της επιχείρησης τα φορολογικά βιβλία και στοιχεία.

β) δεν επιδείχθηκαν τα βιβλία και στοιχεία από λόγους ανωτέρας βίας και συγκεκριμένα λόγω της απουσίας του στο εξωτερικό.

γ) μη νόμιμα προσδιορίστηκαν εξωλογιστικά τα αποτελέσματα της κρινόμενης διαχειριστικής περιόδου.

δ) ο εξωλογιστικός προσδιορισμός των ακαθαρίστων εσόδων είναι υπερβολικός και αυθαίρετος

ε) δεν αναγνωρίστηκε από τον έλεγχο η έκπτωση διαφόρων κονδυλίων και προστέθηκαν αυτά ως λογιστικές διαφορές.

στ) Παραγραφή του δικαιώματος του Δημοσίου για κοινοποίηση του φύλου ελέγχου οικ.έτος 2002.

ΣΥΝΤΟΜΟ ΙΣΤΟΡΙΚΟ-ΙΣΧΥΟΝ ΝΟΜΟΘ.ΠΛΑΙΣΙΟ-ΣΧΕΤΙΚΕΣ ΘΕΣΕΙΣ ΔΙΟΙΚΗΣΗΣ

Με την υπ' αριθ.εντολή τακτικού ελέγχου του προϊστάμενου της Δ.Ο.Υ., η ελεγκτής της ίδιας Δ.Ο.Υ διενήργησε έλεγχο για τις χρήσεις 2000,2001,2002,2003 &2004, κατόπιν της μη αποδοχής των α)υπ. αριθ. εκκαθαριστικού σημειώματος περαίωσης υπόθεσης βάσει του ν. 3259/2004, για τα οικ. έτη 2001 έως 2003 και β)του υπ'αρ.....εκκαθαριστικού σημειώματος περαίωσης υπόθεσης βάσει του ν. 3697/2008,για τα οικ. έτη 2001 έως 2007. Μετά το τέλος του ελέγχου συνέταξε το πόρισμα της, το οποίο περιλαμβάνεται στην από έκθεση τακτικού ελέγχου φορολογίας εισοδήματος, ακολουθώντας ο προϊστάμενος της ανωτέρω Δ.Ο.Υ. εξέδωσε την υπ' αριθ. πράξη προσδιορισμού ΦΠΑ, για την διαχειριστική περίοδο 01/01-31/12/2002, με το οποίο καταλογίστηκε σε βάρος του προσφεύγοντα, ποσό φόρο πλέον προσαυξήσεων ύψους 248.197,20ευρώ.

Η διαφορά φόρου προέκυψε καθόσον βάσει των διαπιστώσεων του ελέγχου και της υφιστάμενης παράβασης ΚΒΣ, τα βιβλία και στοιχεία της επιχείρησης της κρινόμενης χρήσης κρίθηκαν ανακριβή, τα ακαθάριστα έσοδα προσδιορίστηκαν σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 30 του ν. 2238/94 και τα καθαρά κέρδη εξωλογιστικά σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 32 του ίδιου νόμου. Επίσης τα ακαθάριστα έσοδα ως προς το ΦΠΑ προσδιορίστηκαν σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 48 του Ν. 2859/2000.Για τις εισροές και για τον φόρο των εισροών, δεν έγινε δεκτή η συνολική αξία και το ΦΠΑ δεδομένου του ότι δεν προσκόμισε στοιχεία δαπανών και αγορών, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 32 του ν.2859/2000.

Η κοινοποίηση του ανωτέρω φύλου στην Δ.Ο.Υ. στις προσφυγή η οποία έλαβε Α/Α76 με αίτημα διοικητικής επίλυσης διαφοράς, η οποία δεν εξετάστηκε διότι υποβλήθηκε εκπρόθεσμα, ήτοι την 61η ημέρα από την κοινοποίηση της πράξης (υπ'αρ.). Εν συνεχεία, επί της προσφυγής εκδόθηκε η υπ'αρ. απόφαση του Μονομελούς Διοικητικού Πρωτοδικείου (..... η οποία έκρινε ότι μη νόμιμα δεν τηρήθηκε η διαδικασία διοικητικής επίλυσης καθώς η προσφυγή είχε κατατεθεί εμπρόθεσμα και ανέπεμψε την υπόθεση στον προϊστάμενο της αρμόδιας Φορολογικής Αρχής πλέον Δ.Ο.Υ., προκειμένου να τηρηθεί η διαδικασία διοικητικής επίλυσης της διαφοράς.

Η δικαστική απόφαση επιδόθηκε στον προσφεύγοντα στις, όπως προκύπτει από την βεβαίωση με αριθ. πρωτ. της Γραμματέως του του Διοικητικού Πρωτοδικείου

Στις 08-12-2016 κατατέθηκε στην Δ.Ο.Υ.η με αριθ. πρωτ. αίτηση της πληρεξούσιας δικηγόρου του προσφεύγοντα με την οποία αιτείται την αποδοχή της αίτησης εξώδικης λύσης της επίδικης διαφοράς, δια της εφάπαξ καταβολής ποσού εκατό (100€) και τον ορισμό νέας συνάντησης, για διοικητικής επίλυσης της διαφοράς.

Ο προϊστάμενος της Δ.Ο.Υ., συνέταξε την με αριθ. πρωτ..... πρόσκληση, η οποία στάλθηκε στον προσφεύγοντα στις με συστημένη επιστολή, προκειμένου όπως εντός πέντε (5) εργάσιμων ημερών προσέλθει στα γραφεία της υπηρεσίας για τη διοικητική επίλυση της διαφοράς επί της διοικητικής πράξης που εκδόθηκε σε βάρος του και για την οποία εκδόθηκε η υπ' αριθ. 3964/30-09-2016 απόφαση του Μονομελούς Διοικητικού Πρωτοδικείου Η ανωτέρω πρόσκληση επεστράφη στην Δ.Ο.Υ. με σημείωμα του τμηματάρχη ΕΛΤΑ ότι ο παραλήπτης απουσιάζει και είναι κάτοικος εξωτερικού.

Ο προσφεύγων δεν ανταποκρίθηκε στην πρόσκληση και η προαναφερόμενη Δ.Ο.Υ. , διαβίβασε τον σχετικό φάκελο στην υπηρεσία μας με το αριθ. πρωτ. έγγραφο, για τις δικές μας ενέργειες.

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, ο προϊστάμενος της Δ.Ο.Υ., 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», συνέταξε την με αριθ. πρωτ..... πρόσκληση, η οποία στάλθηκε στον προσφεύγοντα στις με συστημένη επιστολή, προκειμένου όπως εντός πέντε (5) εργάσιμων ημερών προσέλθει στα γραφεία της υπηρεσίας για τη διοικητική επίλυση της διαφοράς επί της διοικητικής πράξης που εκδόθηκε σε βάρος του και για την οποία εκδόθηκε η υπ' αριθ. απόφαση του Μονομελούς Διοικητικού Πρωτοδικείου Η ανωτέρω πρόσκληση επεστράφη στην Δ.Ο.Υ. με σημείωμα του τμηματάρχη ΕΛΤΑ ότι ο παραλήπτης απουσιάζει και είναι κάτοικος εξωτερικού.

Επιπλέον σύμφωνα με το υπ' αριθ.έγγραφο της Δ.Ο.Υ. ο προσφεύγων υπέβαλε φορολογική δήλωση του έτους 2015 στην Δ.Ο.Υ. με τελευταία δηλωθείσα διεύθυνση(όπου εκεί έγιναν και οι κοινοποιήσεις των εγγράφων) και δεν έχει ορίσει μέχρι σήμερα αντίκλητο για την υποβολή των φορολογικών του δηλώσεων.

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 της με αρ. πράξης προσδιορισμού ΦΠΑ του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ..... για την διαχειριστική περίοδο 01-01/31/12-2002.

Επειδή, ματαιώθηκε η δυνατότητα αποδοχής της προσβαλλόμενης πράξης λόγω μη προσέλευσης της, 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. απόφαση του Μονομελούς Διοικητικού Πρωτοδικείου

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 Έκθεση Τακτικού Ελέγχου Φορολογίας ΦΠΑ της Δ.Ο.Υ. 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 για την με αριθμό. πράξη προσδιορισμού ΦΠΑ του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. διαχειριστικής περιόδου 01/01-31/12/2002 και την διαβίβαση της υπόθεσης για συζήτηση ενώπιον του Μονομελούς Διοικητικού Πρωτοδικείου .. σύμφωνα με την με αρ. απόφαση του.

ΜΕ ΕΝΤΟΛΗ ΤΟΥ ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΥ

**ΤΗΣ Δ/ΝΣΗΣ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ
Ο προϊστάμενος της Υποδιεύθυνσης
Επανεξέτασης**

ΦΑΚΟΣ ΓΕΩΡΓΙΟΣ