



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ



ΑΑΔΕ

Ανεξάρτητη Αρχή
Δημοσίων Εσόδων

ΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ

ΥΠΟΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ

ΤΜΗΜΑ Α6

Καλλιθέα

09.01.2017

Αριθμός απόφασης:

117

Ταχ. Δ/ση : Αριστογείτονος 19

Ταχ. Κώδικας : 176 71 - Καλλιθέα

Τηλέφωνο : 213 1604-563

ΦΑΞ : 213 1604-567

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. Της παρ. 1 του άρθρου 17 του ν. 4389/2016 (ΦΕΚ Α' 94).

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

δ. Του Π.Δ. 111/14 (ΦΕΚ Α' 178) «Οργανισμός του Υπουργείου Οικονομικών».

ε. Του άρθρου 6 της αριθ. Δ6Α 1058824 ΕΞ 2014 (ΦΕΚ Β' 865, 1079 και 1846) Απόφασης του Γενικού Γραμματέα Δημοσίων Εσόδων του Υπουργείου Οικονομικών «Ανακαθορισμός της εσωτερικής διάρθρωσης και των αρμοδιοτήτων οργανικών μονάδων της Γενικής Γραμματείας Δημοσίων Εσόδων και μετονομασία ορισμένων από αυτές», όπως τροποποιήθηκε και ισχύει.

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

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 της από και με αρ. πρωτ. ενδικοφανούς προσφυγής της «.....» (Α.Φ.Μ), με έδρα -, κατά των : υπ' αριθμ. Οριστικών Πράξεων Διορθωτικού Προσδιορισμού Φ.Π.Α του Προισταμένου της ΔΟΥ Φ.Α.Ε ΑΘΗΝΩΝ διαχ/κών περιόδων 1993-1994-1995 αντίστοιχα.

5. Τις υπ' αριθμ. Οριστικές Πράξεις Διορθωτικού Προσδιορισμού Φ.Π.Α του Προισταμένου της ΔΟΥ Φ.Α.Ε ΑΘΗΝΩΝ διαχ/κών περιόδων 1993-1994-1995 αντίστοιχα ,των οποίων ζητείται η ακύρωση.

6. Τις απόψεις της ανωτέρω φορολογικής αρχής.

7. Την εισήγηση του ορισθέντος υπαλλήλου του Τμήματος Α6 όπως αποτυπώνεται στο σχέδιο της απόφασης.

Επί της από και με αρ. πρωτ. ενδικοφανούς προσφυγής της «.....»» (Α.Φ.Μ) 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 τη με αριθμ. Πράξη Διορθωτικού Προσδιορισμού Φ.Π.Α φορολογικής περιόδου 1/1-31/12/1993 του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ Φ.Α.Ε ΑΘΗΝΩΝ καταλογίζεται διαφορά κύριου φόρου προστιθέμενης αξίας 223.771,21 ευρώ ., πλέον πρόσθετος φόρος 268.532,65., δηλαδή συνολικό ποσό 492.309,86 €.
- Με τη με αριθμ. Πράξη Διορθωτικού Προσδιορισμού Φ.Π.Α φορολογικής περιόδου 1/1-31/12/1994 του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ Φ.Α.Ε ΑΘΗΝΩΝ καταλογίζεται διαφορά κύριου φόρου προστιθέμενης αξίας 248.212,60 ευρώ , πλέον πρόσθετος φόρος 297.855,12 δηλαδή συνολικό ποσό 546.067,72 €.
- Με τη με αριθμ. Πράξη Διορθωτικού Προσδιορισμού Φ.Π.Α φορολογικής περιόδου 1/1-31/12/1995 του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ Φ.Α.Ε ΑΘΗΝΩΝ καταλογίζεται διαφορά κύριου φόρου προστιθέμενης αξίας 254.140,81 ευρώ ., πλέον πρόσθετος φόρος 3047.968,97, δηλαδή συνολικό ποσό 559.109,78 €.

Η διαφορά φόρου προέκυψε κατόπιν της υπ' αριθ. εντολής του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ ΦΑΕ ΑΘΗΝΩΝ ελέγχου φορολογίας ΦΠΑ Ν.2859/2000 ,λόγω επανάληψης διαδικασίας, όπως ορίζεται στίς υπ' αριθ./2014 αποφάσεις Διοικητικού Εφετείου Αθηνών με τις οποίες ακυρώθηκαν οι με αριθμό/04.02.2004 Πράξεις Προσδιορισμού Φ.Π.Α του Προϊσταμένου Δ.Ο.Υ. ΦΑΕ ΑΘΗΝΩΝ λόγω νομικής πλημμέλειας, διότι η Φορολ. Αρχή δεν προέβη σε αυτοτελή και ιδιαίτερο προσδιορισμό των υποκείμενων στον ένδικο φόρο ακαθαρίστων εσόδων (αξία φορολογητέων εκροών) της προσφεύγουσας, αλλά ελήφθησαν όπως είχαν προσδιοριστεί στην φορολογία εισοδήματος

Η από έκθεση ελέγχου της εφοριακού υπαλλήλου, εκδόθηκε προς άρση της νομικής πλημμέλειας των προαναφερόμενων πράξεων Προσδιορισμού Φ.Π.Α , ήτοι για την διενέργεια αυτοτελούς προσδιορισμού των ακαθαρίστων εσόδων προκειμένου να προσδιοριστεί επακριβώς ο οφειλόμενος Φ.Π.Α κατά έτος.

Οι προβαλλόμενες πράξεις μετά της από έκθεσης ελέγχου στηρίχθηκαν στην πρωταρχική από έκθεση τακτικού ελέγχου της εφοριακού υπαλλήλου κατόπιν της με αρ. εντολής ελέγχου για τις χρήσεις 1993-1996.

Κατά των ανωτέρω Οριστικών Πράξεων προσδιορισμού Φ.Π.Α η προσφεύγουσα κατέθεσε την ενδικοφανή προσφυγή με την οποία ζητά την ακύρωση τους για τους εξής λόγους:

Α) -Εκ νέου μη ορθή τήρηση της διαδικασίας σύνταξης αυτοτελούς εκθέσεως

- Μη νόμιμη απόρριψη της μετά του υπομνήματος αιτίας επί της έκθεσης ελέγχου επί του Οριστικού Προσδιορισμού με λόγο που παραβιάζει το δεδικασμένο των ακυρωτικών αποφάσεων του Διοικητικού Εφετείου κατ' αρθ. 197 του Κ.Δ.Δ εξ αυτού δικονομική βλάβη συνιστάμενη στην μη τήρηση ουσιωδών συνταγματικής φύσης εγγυήσεων.

Β) Το δικαίωμα του Δημοσίου για τον καταλογισμό φόρων και την επιβολή προστίμων, που ανάγονται στις διαχειριστικές περιόδους 1/1-31/12/1993,1/1-31/12/1994 και 1/1-31/12/1995, έχει ήδη υποκύψει σε παραγραφή ενόψει των αποφάσεων 888/2016και 1623/2016 του ΣτΕ .

Επειδή σύμφωνα με τις διατάξεις του αρθ.48 παρ.3 Ν.2859/2000 ορίζεται ότι :

3.Εφόσον διαπιστώνεται ανεπάρκεια ή ανακρίβεια των βιβλίων και στοιχείων, τα οποία τηρεί ο υπόχρεος στο φόρο, αναφορικά με τη φορολογητέα αξία, τα ποσοστά ή τις εκπτώσεις του φόρου, ο Προϊστάμενος Δ.Ο.Υ. προβαίνει στον προσδιορισμό τους με βάση τα υπόψη του στοιχεία και ιδίως:

α) Τα ακαθάριστα έσοδα που προσδιορίζονται ύστερα από έλεγχο στη φορολογία εισοδήματος, τις αγορές και τις σχετικές με το φόρο του παρόντος νόμου δαπάνες,

β) τα συναφή στοιχεία που προκύπτουν από τον έλεγχο άλλων φορολογιών από πληροφορίες που διαθέτει ή περιέρχονται σ' αυτόν. Η ανεπάρκεια ή ανακρίβεια των βιβλίων και στοιχείων κρίνεται σύμφωνα με τις διατάξεις του Κώδικα Βιβλίων και Στοιχείων και της φορολογίας εισοδήματος.

Επειδή η ΔΟΥ ΦΑΕ ΑΘΗΝΩΝ προέβη σε αυτοτελή προσδιορισμό των εκροών και εισροών ,σύμφωνα με τις διατάξεις του αρθ. 48 Ν.2589/2000,μετά την διαπίστωση περί ανακρίβειας των βιβλίων και στοιχείων κατά τις διατάξεις του Κ.Β.Σ ,λόγω μη επίδειξης αυτών στον αρχικώς διενεργηθέντα έλεγχο .Ειδικότερα ,για τον προσδιορισμό των εκροών έλαβε υπόψη τα ακαθάριστα έσοδα που προσδιορίσθηκαν στη φορολογία εισοδήματος, ενώ δεν αναγνώρισε τις φορολογητέες εισροές λόγω μη επίδειξης των παραστατικών των εγγράφων στα βιβλία ,αναγνώρισε όμως τον καταβληθέντα στο Δημόσιο με περιοδικές δηλώσεις Φ.Π.Α ,όπως προκύπτει από το πόρισμα του ελέγχου(σε. 6 της οικείας έκθεσης).

Ως εκ τούτου ο περί αντιθέτου ισχυρισμός της προσφεύγουσας είναι απορριπτέος ως αβάσιμος.

Επειδή το αρθ.72 παρ.1 ν.4174/13 ορίζει ότι:

«Μετά την 1.1.2014, για υποθέσεις προσωρινού ή οριστικού φορολογικού ελέγχου, που αφορά χρήσεις, περιόδους, φορολογικές υποθέσεις ή υποχρεώσεις πριν από την έναρξη ισχύος του Κώδικα Φορολογικής Διαδικασίας, εκδίδεται πράξη διορθωτικού προσδιορισμού του φόρου. Για όσα αφορούν τα σχετικά με την έκδοση της πράξης εφαρμόζονται οι διατάξεις του Κώδικα.»

Επειδή το αρθ.59 παρ.1 ν.2859/00 ορίζει ότι:

«Διατάξεις νόμων που αφορούν θέματα διαδικασίας για την επιβολή του φόρου εισοδήματος ισχύουν αναλόγως και για την εφαρμογή του παρόντος νόμου, εφόσον στις διατάξεις του δεν ορίζεται διαφορετικά.»

Επειδή σύμφωνα με αρθ.84 παρ.6 ν.2238/94 προβλέπεται ότι:

«Αν το φύλλο ελέγχου ακυρωθεί για τυπικούς λόγους με απόφαση διοικητικού δικαστηρίου, η οποία κοινοποιείται στον αρμόδιο προϊστάμενο της δημόσιας οικονομικής υπηρεσίας το τελευταίο έτος της παραγραφής του ή μετά τη συμπλήρωση του χρόνου της παραγραφής, ο προϊστάμενος της δημόσιας οικονομικής υπηρεσίας μπορεί να εκδώσει και να κοινοποιήσει νέο φύλλο ελέγχου μέσα σε ένα (1) έτος από την κοινοποίηση της απόφασης.»

Επειδή οι αποφάσεις του Διοικητικού Εφετείου Αθηνών κοινοποιήθηκαν στην αρμόδια φορολογική Αρχή στις οι οποίες διαβιβάστηκαν στο Ν.Σ.Κ προκειμένου να κριθεί η άσκηση η μη αναίρεσης. Από τον Πάρεδρο του Ν.Σ.Κ οι ανωτέρω αποφάσεις κρίθηκαν μη αναιρετέες και προτάθηκε η επανάληψη διαδικασίας η οποία σύμφωνα με τα πιο πάνω έπρεπε να κοινοποιηθούν μέσα σε ένα (1) έτος από την κοινοποίηση της απόφασης.

Ορθώς λοιπόν οι προσβαλλόμενες πράξεις εκδόθηκαν στις οι Πράξεις Διορθωτικού Προσδιορισμού Φ.Π.Α καθώς και η με αριθ. σύνταξη Σημειώματος Διαπιστώσεων του αρθ.28 Ν.4174/2013 (Κ.Φ.Δ).

Επειδή ο έλεγχος έκρινε τα βιβλία ανακριβή σύμφωνα με τις διατάξεις του αρθ.30παρ 7 Π.Δ 186/92, ορθώς προέβη στον εξωλογιστικό προσδιορισμό των ακαθαρίστων εσόδων.

Επειδή οι προσβαλλόμενες πράξεις εκδόθηκαν κατά σύννομο τρόπο και σε αντικατάσταση των ακυρωθεισών με δικαστική απόφαση πράξεων.

Αποφασίζουμε

Την απόρριψη της από και με αρ. πρωτ. ενδικοφανούς προσφυγής της «.....» (Α.Φ.Μ), κατά των υπ' αριθμ. Οριστικών Πράξεων Διορθωτικού Προσδιορισμού Φ.Π.Α του Προισταμένου της ΔΟΥ Φ.Α.Ε ΑΘΗΝΩΝ διαχ/κών περιόδων 1993-1994-1995 αντίστοιχα.

Οριστική φορολογική υποχρέωση του υπόχρεου - καταλογιζόμενα ποσά με βάση την παρούσα απόφαση.

Φ.Π.Α

Διαχ/κη περίοδος 01.01-31.12.1993

Οριστική Πράξη Διορθωτικού Προσδιορισμού Φ.Π.Α	Κύριος Φόρος	223.777,21 ευρώ
	Πρόσθ. φόρος	268.532,65 ευρώ

Διαχ/κη περίοδος 01.01-31.12.1994

Οριστική Πράξη Διορθωτικού Προσδιορισμού Φ.Π.Α	Κύριος Φόρος	248.212,60 ευρώ
	Πρόσθ. φόρος	297.855,12 ευρώ

Διαχ/κη περίοδος 01.01-31.12.1995

Οριστική Πράξη Διορθωτικού Προσδιορισμού Φ.Π.Α	Κύριος Φόρος	254.140,81 ευρώ
	Πρόσθ. φόρος	304.968,97 ευρώ

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

ΜΕ ΕΝΤΟΛΗ ΤΟΥ ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΥ
ΤΗΣ Δ/ΝΣΗΣ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ

Ο ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΣ ΤΗΣ ΥΠΟΔΙΕΥΘΥΝΣΗΣ
ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ

ΦΑΚΟΣ ΓΕΩΡΓΙΟΣ

Ακριβές Αντίγραφο
Η Υπάλληλος του Τμήματος
Διοικητικής Υποστήριξης

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 με υποχρέωση, επί ποινή απαραδέκτου άσκησης της προσφυγής, επίδοσης επικυρωμένου αντιγράφου αυτής στην Υπηρεσία μας εντός είκοσι (20) ημερών από τη λήξη της προθεσμίας για την άσκησης της (άρθ. 126 ν. 2717/99).