



**ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ
ΥΠΟΥΡΓΕΙΟ ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΩΝ
ΓΕΝΙΚΗ ΓΡΑΜΜΑΤΕΙΑ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΕΣΟΔΩΝ
ΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ
ΥΠΟΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ
ΤΜΗΜΑ Α4**

Καλλιθέα 05/12/2016

Αριθμός απόφασης:4146

Ταχ. Δ/ση : Αριστογείτονος 19
Ταχ. Κώδικας : 176 71 - Καλλιθέα
Τηλέφωνο : 2131604574
ΦΑΞ : 2131604567

**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 72 § 10 του ν. 4174/2013 (ΦΕΚ Α' 170).
- γ. Του άρθρου 59 του π.δ. 111/2014 (Α' 178) «Οργανισμός του Υπουργείου Οικονομικών».
- δ. Του άρθρου 6 της αριθμ. 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 του Υπουργείου Οικονομικών και μετονομασία ορισμένων από αυτές», όπως τροποποιήθηκε και ισχύει.
- 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 αριθμ. Δ.Ε.Δ. 0012895 ΕΞ 2014/09.04.2014 (ΦΕΚ 975 / τ. Β' / 17.04.2014) Απόφαση του Προϊσταμένου της Διεύθυνσης Επίλυσης Διαφορών.

4. Τη με αριθμ./2015 προδικαστική απόφαση του Διοικητικού Πρωτοδικείου – Τμήμα επί της από και με αριθμό καταχώρησης/2010 προσφυγής ενώπιον του Διοικητικού Πρωτοδικείου, του του, ΑΦΜ, κατοίκου, οδός, κατά της υπ' αριθ./2010 πράξης προσδιορισμού ΦΠΑ ελεγχόμενης περιόδου 01/01/1999-31/12/1999 του Προϊσταμένου της Η' Δ.Ο.Υ. Θεσσαλονίκης και τα προσκομιζόμενα με αυτήν σχετικά έγγραφα.

5. Το με αριθμ. πρωτ./2016 (αριθμ. πρωτ. ΔΕΔ/2016) έγγραφο της Δ.Ο.Υ. Ζ΄ Θεσσαλονίκης .
6. Την εισήγηση του ορισθέντος υπαλλήλου του Τμήματος Α4 όπως αποτυπώνεται στο σχέδιο της απόφασης.

Επί της από 02/09/2010 και με αριθμό καταχώρησης/2010 προσφυγής ενώπιον του Διοικητικού Πρωτοδικείου, του του, ΑΦΜ, την μελέτη των επικαλούμενων λόγων της προσφυγής και την αξιολόγηση όλων των υφιστάμενων στο σχετικό φάκελο εγγράφων, επαγόμεστε τα ακόλουθα:

Με την υπ' αριθ./2010 πράξη προσδιορισμού ΦΠΑ ελεγχόμενης περιόδου 01/01/1999-31/12/1999 του Προϊσταμένου της Η΄ Δ.Ο.Υ. Θεσσαλονίκης επιβλήθηκε σε βάρος του προσφεύγοντα ΦΠΑ ποσού 49.057,94 € πλέον 147.173,81 € (πρόσθετος φόρος λόγω ανακρίβειας).

Η διαφορά φόρου προέκυψε ύστερα από τακτικό έλεγχο που διενήργησε η Δ.Ο.Υ. Η΄ Θεσσαλονίκης στον προσφεύγοντα για τις διαχειριστικές περιόδους 1998 έως και 2004. Ο έλεγχος έκρινε τα βιβλία του προσφεύγοντα ανακριβή και προσδιόρισε τα αποτελέσματα του εξωλογιστικά σύμφωνα με τις διατάξεις του ΚΦΕ.

Ο προσφεύγων, με την υπό κρίση προσφυγή ζητά την ακύρωση της παραπάνω πράξης προσδιορισμού ΦΠΑ ελεγχόμενης περιόδου 01/01/1999-31/12/1999 του Προϊσταμένου της Η΄ Δ.Ο.Υ. Θεσσαλονίκης προβάλλοντας τους παρακάτω λόγους:

- 1) Οι διαπιστωθείσες παραβάσεις δεν ήταν τέτοιες έκτασης ώστε να δικαιολογείται η προσφυγή του ελέγχου σε εξωλογιστικό προσδιορισμό.
- 2) Ο έλεγχος προχώρησε και σε λογιστικό προσδιορισμό των αποτελεσμάτων γιατί δεν υπήρχε πραγματική αδυναμία διενέργειας συγκεκριμένων ελεγκτικών επαληθεύσεων, τα βιβλία θα έπρεπε να κριθούν ακριβή και τα ποσά να αφαιρεθούν από του αντίστοιχους φόρους εισροών και εκροών.
- 3) Ο έλεγχος είναι άκυρος λόγω έλλειψης ειδικής και εμπεριστατωμένης αιτιολογίας αναφορικά με τη διεξαγωγή του στο κατάστημα της Δ.Ο.Υ. και όχι στην επαγγελματική εγκατάσταση.
- 4) Η διαδικασία ελέγχου είναι άκυρη γιατί ποτέ δεν συντάχθηκε έκθεση κατάσχεσης ή πρωτόκολλο παραλαβής των βιβλίων και στοιχείων του προσφεύγοντα.
- 5) Ο έλεγχος διήρκησε πάνω από τέσσερα χρόνια κατά παράβαση κάθε έννοιας χρηστής διοίκησης.
- 6) Το δικαίωμα του δημοσίου για επιβολή φόρων έχει υποπέσει σε παραγραφή για τη χρήση 1999.
- 7) Η επιβολή πρόσθετων φόρων λόγω ανακρίβειας είναι αντισυνταγματική.

Σύντομο ιστορικό –ισχύον νομοθετικό πλαίσιο –σχετικές θέσεις της διοίκησης

Στον προσφεύγοντα διενεργήθηκε από τη Δ.Ο.Υ. Η΄ Θεσσαλονίκης τακτικός έλεγχος βάση της υπ' αριθμ./2005 εντολής ελέγχου του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Η΄ Θεσσαλονίκης.

Ο έλεγχος έκρινε τα βιβλία του προσφεύγοντα ανακριβή, προσδιόρισε τα αποτελέσματα του εξωλογιστικά σύμφωνα με τις διατάξεις του ΚΦΕ και εξέδωσε και τη προσβαλλόμενη πράξη προσδιορισμού φόρου.

Η κοινοποίηση της ανωτέρω πράξης έγινε την

Ακολούθως ο προσφεύγων πρότεινε τη διοικητική επίλυση της επίμαχης διαφοράς με τη με αρ. πρωτ./2010 αίτηση του που υποβλήθηκε εμπροθέσμως στο Προϊστάμενο της Δ.Ο.Υ. Η΄ Θεσσαλονίκης. Προς τούτο συνεδρίασε στις η συσταθείσα με την/2009 απόφαση του Προϊσταμένου της Οικονομικής Επιθεώρησης Τριμελής Επιτροπή Διοικητικής Επίλυσης Διαφορών του άρθρου 70 παρ. 5 του ΚΦΕ, η οποία ανέβαλε τη συνεδρίαση της ως προς το κρίσιμο οικ. έτος 2000 προκειμένου να απευθύνει ο προσφεύγων γραπτό ερώτημα προς τη Διεύθυνση του Υπουργείου Οικονομικών σχετικά με τη παραγραφή. Ο προσφεύγων υπέβαλε το σχετικό ερώτημα το οποία έλαβε αρ. πρωτ./2010. Τελικά η ως άνω Επιτροπή δεν προέβη στη διοικητική επίλυση της διαφοράς.

Ο προσφεύγων κατέθεσε στη συνέχεια την με αριθμό καταχώρησης/2010 προσφυγή ενώπιον του Διοικητικού Πρωτοδικείου

Το Διοικητικό Πρωτοδικείο – Τμήμα, με την υπ΄ αριθ./2015 απόφαση: *«Απέχει από την εκδίκαση της προσφυγής. Αναπέμπει την υπόθεση στον Προϊστάμενο της νυν αρμόδιας Ζ΄ Δ.Ο.Υ. Θεσσαλονίκης, προκειμένου να τηρηθεί η νόμιμη διαδικασία για τη διοικητική επίλυση της διαφοράς»*

Η Ζ΄ Δ.Ο.Υ. Θεσσαλονίκης (λόγω μεταβίβασης αρμοδιοτήτων της Η΄ Δ.Ο.Υ. Θεσσαλονίκης), σε εκτέλεση της ανωτέρω απόφασης, κοινοποίησε σχετική πρόσκληση στον προσφεύγοντα. Ειδικότερα, στις επιδόθηκε από υπάλληλο της Ζ΄ Δ.Ο.Υ. Θεσσαλονίκης η με αρ. πρωτ./2016 πρόσκληση προκειμένου ο προσφεύγων να προσέλθει εντός αποκλειστικής προθεσμίας πέντε (5) ημερών στη Ζ΄ Δ.Ο.Υ. Θεσσαλονίκης και να αποδεχτεί τις προσβαλλόμενες πράξεις.

Ο προσφεύγων στις υπέγραψε πρακτικό μη αποδοχής της/2010 πράξης προσδιορισμού ΦΠΑ ελεγχόμενης περιόδου 01/01/1999-31/12/1999 του Προϊσταμένου της Η΄ Δ.Ο.Υ. Θεσσαλονίκης και η προαναφερόμενη Δ.Ο.Υ. Ζ΄ Θεσσαλονίκης, διαβίβασε το σχετικό φάκελο με το αριθμ. πρωτ./2016 (αριθμ. πρωτ. ΔΕΔ/2016) έγγραφο της στη Διεύθυνση Επίλυσης Διαφορών, ώστε η Υπηρεσία μας να προβεί στις απαραίτητες ενέργειες για διοικητική επίλυση της διαφοράς, κατ΄ εφαρμογή της διάταξης του άρθρου 72 § 10 του ν. 4174/2013.

Στο άρθρο 72 § 10 του Ν 4174/2013 ορίζεται ότι: *«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 63 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, τηρήθηκε η διαδικασία που προβλέπεται από τις διατάξεις του άρθρου 72 § 10 του Ν. 4174/2013, καθώς και από την αριθμ./2016 απόφαση του Διοικητικού Πρωτοδικείου, τμήμα, αλλά ο α προσφεύγων υπέγραψε το από πρακτικό μη αποδοχής της υπ΄ αριθμ./2010 πράξης προσδιορισμού ΦΠΑ ελεγχόμενης περιόδου 01/01/1999-31/12/1999 του Προϊσταμένου της Η΄ Δ.Ο.Υ. Θεσσαλονίκης.

Επειδή, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 72 § 44 του ν.4174/2013 (όπως ισχύει) από την έναρξη ισχύος του ΚΦΔ κάθε αίτημα προς τη Φορολογική Διοίκηση, για διοικητικό ή δικαστικό συμβιβασμό, θεωρείται απαράδεκτο και δεν εξετάζεται.

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

Επειδή κατά τα λοιπά ισχύουν τα όσα λεπτομερώς αναφέρονται στην με ημερομηνία θεώρησης 07/01/2010 έκθεση ελέγχου ΦΠΑ του Προϊσταμένου της Η' Δ.Ο.Υ. Θεσσαλονίκης, επί της οποίας εδράζεται η προσβαλλόμενη πράξη, το υπό κρίση αίτημα διοικητικής επίλυσης της διαφοράς απορρίπτεται.

Α π ο φ α σ ί ζ ο υ μ ε

την **απόρριψη** του υποβληθέντος αιτήματος διοικητικής επίλυσης της διαφοράς, και την αναπομπή της υπόθεσης για συζήτηση ενώπιον του Διοικητικού Πρωτοδικείου – Τμήμα, σύμφωνα με την αριθμ./2015 απόφαση του.

Ακριβές Αντίγραφο

**ΜΕ ΕΝΤΟΛΗ ΤΟΥ ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΥ
ΤΗΣ Δ/ΝΣΗΣ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ**

**Ο/Η Υπάλληλος του Τμήματος
Διοικητικής Υποστήριξης**

**Ο ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΣ
ΤΗΣ ΥΠΟΔ/ΝΣΗΣ ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ
ΓΕΩΡΓΙΟΣ ΦΑΚΟΣ**