



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

Ταχ. Δ/νση : Αριστογείτονος 19

Ταχ. Κώδικας : 176 71 - Καλλιθέα

Τηλέφωνο : 2131604562

ΦΑΞ : 2131604567

Καλλιθέα

31-10-2016

Αριθμός απόφασης:

3610

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

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. 1126366 ΕΞ 2016/30.08.2016 (ΦΕΚ 2759 / τ. Β' / 01.09.2016) Απόφαση του Προϊσταμένου της Διεύθυνσης Επίλυσης Διαφορών.

4. Την από και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανή προσφυγή της και τον διακριτικό τίτλο ".....", ΑΦΜ, κατοίκου, οδός, κατά: **1)** της υπ' αριθ. Πράξης Εκκαθάρισης σύμφωνα με την υπ' αριθμ. απόφαση του Διοικητικού Εφετείου η οποία αφορά το υπ' αριθμ. Φύλλο Ελέγχου Φόρου Εισοδήματος, διαχειριστικής περιόδου 01/01-31/12/2003, του Προϊσταμένου του, **2)** της υπ' αριθ. Πράξης Εκκαθάρισης σύμφωνα με την υπ' αριθμ. απόφαση του Διοικητικού Εφετείου η οποία αφορά

το υπ' αριθμ. Φύλλο Ελέγχου Φόρου Εισοδήματος, διαχειριστικής περιόδου 01/01-31/12/2004, του Προϊσταμένου του, και τα προσκομιζόμενα με αυτή σχετικά έγγραφα.

5. Τις ως άνω Πράξεις Εκκαθάρισης οι οποίες αφορούν τα ως άνω Φύλλα Ελέγχου Φόρου Εισοδήματος, διαχειριστικών περιόδων 2003 - 2004, των οποίων ζητείται η ακύρωση.

6. Τις απόψεις της ανωτέρω φορολογικής αρχής.

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

Επί της από και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανούς προσφυγής της, 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 βάσει την υπ' αριθμ. απόφαση του Διοικητικού Εφετείου (Τμήμα Τριμελές), έγινε δεκτή εν μέρει η προσφυγή της αντιδίκου και νυν προσφεύγουσας, η οποία μεταρρύθμισε τις με αριθμό & αποφάσεις της Επιτροπής του Άρθρου 70^Α του ν. 2238/1994,

Κατά το σκεπτικό της ως άνω απόφασης,

1. μεταρρυθμίζει την απόφαση της Επιτροπής του άρθρου 70^Α του ν. 2238/94, προσδιορίζει τα καθαρά κέρδη της προσφεύγουσας για το οικ. έτος 2004 (διαχειριστική περίοδος 1.1 έως 31.12.2003) στο ποσό των πέντε εκατομμυρίων πεντακοσίων τριάντα επτά χιλιάδων τετρακοσίων εβδομήντα έξι ευρώ και είκοσι έξι λεπτών (5.537.476,26) επί του οποίου, μετά από νέα εκκαθάριση, πρέπει να υπολογισθεί ο κύριος φόρος, καθώς και ο πρόσθετος φόρος σε ποσοστό μέχρι 120% του οφειλόμενου κύριου φόρου.

2. μεταρρυθμίζει την απόφαση της Επιτροπής του άρθρου 70^Α του ν. 2238/94, προσδιορίζει τα καθαρά κέρδη της προσφεύγουσας για το οικ. έτος 2005 (διαχειριστική περίοδος 1.1 έως 31.12.2004) στο ποσό των τριών εκατομμυρίων εξακοσίων πενήντα δύο χιλιάδων διακοσίων τριάντα εννέα ευρώ και πενήντα έξι λεπτών (3.652.239,56) επί του οποίου, μετά από νέα εκκαθάριση, πρέπει να υπολογισθεί ο κύριος φόρος, καθώς και ο πρόσθετος φόρος σε ποσοστό μέχρι 120% του οφειλόμενου κύριου φόρου.

Σε εκτέλεση της ως άνω απόφασης, η Δ.Ο.Υ., διενήργησε νέα εκκαθάριση φόρου εισοδήματος για τα οικ. έτη 2004 και 2005.

1) Με την υπ' αριθ. Πράξη Εκκαθάρισης σύμφωνα με την υπ' αριθμ. απόφαση του Διοικητικού Εφετείου η οποία αφορά το υπ' αριθμ. Φύλλο Ελέγχου Φόρου Εισοδήματος, διαχειριστικής περιόδου 01/01-31/12/2003, του Προϊσταμένου του, προέκυψε διαφορά κύριου φόρου εισοδήματος 972.915,29 € και διαφορά προσαύξησης 1.167.498,26 €, ήτοι σύνολο βεβαιωθέντος φόρου 2.140.413,48 €.

2) Με την υπ' αριθ. Πράξη Εκκαθάρισης σύμφωνα με την υπ' αριθμ. απόφαση του Διοικητικού Εφετείου η οποία αφορά το υπ' αριθμ. Φύλλο Ελέγχου Φόρου Εισοδήματος, διαχειριστικής περιόδου 01/01-31/12/2004, του Προϊσταμένου του, προέκυψε διαφορά κύριου φόρου εισοδήματος 430.241,90 € και διαφορά προσαύξησης 516.290,28 €, ήτοι σύνολο βεβαιωθέντος φόρου 946.532,18 €.

Η προσφεύγουσα, με την υπό κρίση ενδικοφανή προσφυγή, ζητά την ακύρωση /τροποποίηση των παραπάνω Φύλλων Ελέγχου Φόρου Εισοδήματος, του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ., προβάλλοντας τους παρακάτω λόγους:

1. ιστορικό ελέγχου – νομικό μέρος
2. λάθος υπολογισμός προσαύξησης

Επειδή, σύμφωνα με τις διατάξεις του ν. 2523/1997 (ΦΕΚ 179/11-09-1997), ορίζεται, ότι:

Άρθρο 2. Χρόνος υπολογισμού των πρόσθετων φόρων - Διοικητική επίλυση της διαφοράς

§2. Όταν εκδοθεί απόφαση του διοικητικού πρωτοδικείου ενεργείται, με βάση τα όσα έχουν γίνει δεκτά από την πρωτόδικη απόφαση, νέα εκκαθάριση του οφειλόμενου κύριου και πρόσθετου φόρου **με χρονικό σημείο αφετηρίας υπολογισμού του προσθέτου φόρου την επόμενη ημέρα εκείνης κατά την οποία έληξε η προθεσμία υποβολής της φορολογικής δήλωσης**. Η αυτή διαδικασία ακολουθείται και με βάση τα όσα έχουν γίνει δεκτά με την εφετειακή απόφαση ή την απόφαση του Σ.τ.Ε. ή την απόφαση, που εκδίδεται μετά από αναίρεση.

Κατά τη διενέργεια της νέας εκκαθάρισης, σύμφωνα με τα οριζόμενα στα προηγούμενα εδάφια, **δεν υπολογίζεται πρόσθετος φόρος επί του ποσού του οφειλόμενου κύριου φόρου που τυχόν έχει ήδη βεβαιωθεί λόγω άσκησης της προσφυγής ή εκτέλεσης προηγούμενης δικαστικής απόφασης, για το διάστημα από της ημερομηνίας βεβαίωσης μέχρι της διενέργειας της νέας εκκαθάρισης**, εκτός αν κατά τις κείμενες διατάξεις έχει εκδοθεί διαταγή αναστολής εκτέλεσης της πράξης βάσει της οποίας έγινε η βεβαίωση, με αποτέλεσμα τη μη επιβολή ταμειακών προσαυξήσεων εκ του λόγου αυτού, για όσο χρόνο διαρκεί η αναστολή. Το τελευταίο εδάφιο της παραγράφου 2 του άρθρου 2, τέθηκε όπως προστέθηκε με την παράγραφο 5 του άρθρου 40 του νόμου 3220/2004 (ΦΕΚ Α' 15) και ισχύει από τότε που ίσχυσαν οι οικίες διατάξεις του νόμου 2523/1997, όπως σχετικά αναφέρει η παράγραφος 7 του ιδίου άρθρου και νόμου νόμου. (άρθρο 40 3220/2004)

Επειδή, σύμφωνα με τις διατάξεις του ν. 2238/1994 (ΦΕΚ Α' 151/16-09-1994), ορίζεται, ότι:

Άρθρο 74. Βεβαίωση του φόρου

§1.Ο προϊστάμενος της δημόσιας οικονομικής υπηρεσίας βεβαιώνει το φόρο, αρχικό ή πρόσθετο, κατά περίπτωση, που προκύπτει:

γ) Βάσει οριστικών αποφάσεων διοικητικών δικαστηρίων ή πρακτικών δικαστικού συμβιβασμού.

§5.Ο φόρος που βεβαιώνεται κατά τη διάρκεια του οικείου οικονομικού έτους ή μεταγενέστερα από τη λήξη του:

γ) Με βάση απόφαση διοικητικού δικαστηρίου, καταβάλλεται σε δύο (2) ίσες μηνιαίες δόσεις, με τον περιορισμό ότι το συνολικό ποσό του φόρου δεν είναι μικρότερο των τριακοσίων (300) Ευρώ. Η πρώτη δόση καταβάλλεται μέχρι την τελευταία εργάσιμη, για τις δημόσιες υπηρεσίες, ημέρα του επόμενου από τη βεβαίωση μήνα, και η δεύτερη μέχρι την τελευταία εργάσιμη, για τις δημόσιες υπηρεσίες, ημέρα του μήνα που ακολουθεί.

§7.Φόρος που έχει ήδη βεβαιωθεί κατά το ποσό που δεν οφείλεται με βάση οριστική απόφαση του διοικητικού πρωτοδικείου, εκπίπτει ή επιστρέφεται κατά περίπτωση. Τυχόν άσκηση έφεσης από το Δημόσιο κατά οριστικών αποφάσεων διοικητικών πρωτοδικείων δεν αναστέλλει σε καμιά περίπτωση τη διαδικασία της έκπτωσης των ποσών που βεβαιώθηκαν ή της επιστροφής των ποσών που καταβλήθηκαν αλλά δεν οφείλονται βάσει των αποφάσεων αυτών.

§8.Βάσει των αποφάσεων των διοικητικών εφετείων ή του Συμβουλίου της Επικρατείας, ο προϊστάμενος της δημόσιας οικονομικής υπηρεσίας προβαίνει σε νέα εκκαθάριση φόρου και ενεργεί συμπληρωματική βεβαίωση του επιπλέον φόρου που τυχόν οφείλεται ή έκπτωση του επιπλέον ποσού φόρου που βεβαιώθηκε.

Επειδή, σύμφωνα με τις διατάξεις του ν. 4174/2013 (ΦΕΚ Α' 170/26-07-2013), ορίζεται, ότι:

Άρθρο 41. Πληρωμή φόρου

§4. Σε περίπτωση έκδοσης οριστικής απόφασης διοικητικού δικαστηρίου, ο οφειλόμενος φόρος καταβάλλεται σε δύο (2) ίσες μηνιαίες δόσεις. Η πρώτη δόση καταβάλλεται μέχρι την τελευταία εργάσιμη για τις δημόσιες υπηρεσίες ημέρα του επόμενου από την κοινοποίηση στον φορολογούμενο της πράξης εκκαθάρισης του φόρου που προκύπτει με βάση το διατακτικό της απόφασης μήνα και η δεύτερη δόση μέχρι την τελευταία εργάσιμη ημέρα του μήνα που ακολουθεί.

Επειδή, σε εκτέλεση της ως άνω απόφασης του Διοικητικού Εφετείου, ο Προϊστάμενος της Δ.Ο.Υ., συμμορφώθηκε προς την δικαστική απόφαση σύμφωνα με το άρθρο 95 παρ. 5 του Συντάγματος, και προέβη σε νέα εκκαθάριση του φόρου, για τα οικονομικά έτη 2004 και 2005, ήτοι:

Α) οικ. έτος 2004 (διαχειριστική χρήση 01.01 – 31.12.2003)

Αναλογούν φόρος βάσει δήλωσης 587.034,84 €

Αναλογούν φόρος βάσει ελέγχου 1.965.002,94 €

Διαφορά φόρου μεταξύ δήλωσης και ελέγχου 1.377.968,10 € (1.965.002,94 – 587.034,84)

Βεβαιωθέν ποσό λόγω άσκησης προσφυγής 344.492,03 € (1.377.968,10 * 25%)

Φορολογητέα Κέρδη βάσει της υπ' αριθμ. Απόφασης ΔΕΦ..... 5.441.263,12 €

Αναλογούν φόρος 1.904.442,09 € (5.441.263,12 * 35%)

Διαφορά αναλογούντος φόρου βάσει δικαστικής απόφασης και φόρου που αναλογεί βάσει δήλωσης και βεβαιωθέντος ποσού λόγου άσκησης προσφυγής 972.915,22 € (1.904.442,09 – 587.034,84 – 344.492,03)

Πρόσθετος φόρος 120% στην ως άνω διαφορά 1.167.498,26 € (972.915,22 * 120%), και

Συνολικό ποσό φόρου και προσαύξησης προς βεβαίωση 2.140.413,48 € (972.915,22 + 1.167.498,26)

Β) οικ. έτος 2005 (διαχειριστική χρήση 01.01 – 31.12.2004)

Αναλογούν φόρος βάσει δήλωσης 261.818,89 €

Αναλογούν φόρος βάσει ελέγχου 968.853,73 €

Διαφορά φόρου μεταξύ δήλωσης και ελέγχου 707.034,84 € (968.853,73 – 261.818,89)

Βεβαιωθέν ποσό λόγω άσκησης προσφυγής 176.758,71 € (707.034,84 * 25%)

Φορολογητέα Κέρδη βάσει της υπ' αριθμ. Απόφασης ΔΕΦ.... 2.482.341,42 €

Αναλογούν φόρος 868.819,50 € (2.482.341,42 * 35%)

Διαφορά αναλογούντος φόρου βάσει δικαστικής απόφασης και φόρου που αναλογεί βάσει δήλωσης και βεβαιωθέντος ποσού λόγου άσκησης προσφυγής 430.241,90 € (868.819,50 – 261.818,89 – 176.758,71)

Πρόσθετος φόρος 120% στην ως άνω διαφορά 516.290,28 € (430.241,90 * 120%), και

Συνολικό ποσό φόρου και προσαύξησης προς βεβαίωση 946.532,18 € (430.241,90 + 516.290,28)

Ως εκ τούτου, οι περί του αντιθέτου ισχυρισμοί της προσφεύγουσας, δεν ευσταθούν και απορρίπτονται ως νόμω και ουσία αβάσιμοι.

Α π ο φ α σ ί ζ ο υ μ ε

Την απόρριψη της με αριθμ. πρωτ. ενδικοφανούς προσφυγής της, Α.Φ.Μ.: ..., και την επικύρωση:

1) της υπ' αριθ. Πράξης Εκκαθάρισης σύμφωνα με την υπ' αριθμ. απόφαση του Διοικητικού Εφετείου η οποία αφορά το υπ' αριθμ. Φύλλο Ελέγχου Φόρου Εισοδήματος, διαχειριστικής περιόδου 01/01-31/12/2003, του Προϊσταμένου του, με την οποία προέκυψε διαφορά κύριου φόρου εισοδήματος 972.915,29 € και διαφορά προσαύξησης 1.167.498,26 €, ήτοι σύνολο βεβαιωθέντος φόρου 2.140.413,48 €.

2) της υπ' αριθ. Πράξης Εκκαθάρισης σύμφωνα με την υπ' αριθμ. απόφαση του Διοικητικού Εφετείου η οποία αφορά το υπ' αριθμ. Φύλλο Ελέγχου Φόρου Εισοδήματος, διαχειριστικής περιόδου 01/01-31/12/2004, του Προϊσταμένου του, με την οποία προέκυψε διαφορά κύριου φόρου εισοδήματος 430.241,90 € και διαφορά προσαύξησης 516.290,28 €, ήτοι σύνολο βεβαιωθέντος φόρου 946.532,18 €.

Η παρούσα απόφαση να κοινοποιηθεί από αρμόδιο όργανο με τη νόμιμη διαδικασία στον υπόχρεο.

Ακριβές Αντίγραφο

**Ο ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΣ ΤΗΣ ΥΠΟΔΙΕΥΘΥΝΣΗΣ
ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ**

**Η Υπάλληλος του Τμήματος
Διοικητικής Υποστήριξης**

ΓΕΩΡΓΙΟΣ ΦΑΚΟΣ

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 άσκησή της (άρθ. 126 ν. 2717/99).