



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ
ΥΠΟΥΡΓΕΙΟ ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΩΝ
ΓΕΝΙΚΗ ΓΡΑΜΜΑΤΕΙΑ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΕΣΟΔΩΝ
ΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ
ΥΠΟΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ
ΤΜΗΜΑ Α3

Καλλιθέα, 22/07/2016

Αριθμός απόφασης: 2674

Ταχ. Δ/ση : Αριστογείτονος 19
Ταχ. Κώδικας : 176 71 - Καλλιθέα
Τηλέφωνο : 213 16 04 529
ΦΑΞ : 213 16 04 566

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. 0012895 ΕΞ 2014/09.04.2014 (ΦΕΚ 975 / τ. Β' / 17.04.2014) Απόφαση του Προϊσταμένου της Διεύθυνσης Επίλυσης Διαφορών.

4. Τη με ημερομηνία κατάθεσης **24/03/2016** και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανή προσφυγή του του, **ΑΦΜ**, ως συνδιαχειριστή και ομορρύθμου μέλους της εταιρείας με την επωνυμία «..... – – Ο.Ε.», ΑΦΜ: κατοίκου ΠΕΙΡΑΙΑ επί της οδού, κατά:

α) της υπ' αριθμ. /2015 (taxis /2016) Οριστικής Πράξης Επιβολής Προστίμου (άρθρων 14 & 54 ν.4174/2013) φορολογικού έτους 2015,

β) της υπ' αριθμ. /2015 Οριστικής Πράξης Διορθωτικού Προσδιορισμού Φόρου Εισοδήματος οικον. έτους 2011 (διαχειριστικής περιόδου 01/01-31/12/2010),

γ) του υπ' αριθμ. /2015 (taxis /2016) Οριστικού Διορθωτικού Προσδιορισμού Φ.Π.Α. διαχειριστικής περιόδου 01/01-31/12/2009 και

δ) του υπ' αριθμ. /2015 (taxis /2016) Οριστικού Διορθωτικού Προσδιορισμού Φ.Π.Α. διαχειριστικής περιόδου 01/01-31/12/2010,

ε) της υπ' αριθμ./2015 (taxis/2016) Πράξης Επιβολής Προστίμου (άρθρου 4§1 του ν. 2523/1997) διαχειριστικής περιόδου 01/01-31/12/2009,

στ) της υπ' αριθμ./2015 (taxis/2016) Πράξης Επιβολής Προστίμου (άρθρου 4§1 του ν. 2523/1997) διαχειριστικής περιόδου 01/01-31/12/2010 και

ζ) της υπ' αριθμ./2016 Πράξης Επιβολής Προστίμου Εισοδήματος διαχειριστικής περιόδου 01/01-31/12/2010 του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. ΙΓ' ΑΘΗΝΩΝ, και τα προσκομιζόμενα με αυτήν σχετικά έγγραφα.

5. Την υπ' αριθμ./2015 (taxis/2016) Οριστική Πράξη Επιβολής Προστίμου (άρθρων 14 & 54 ν.4174/2013) φορολογικού έτους 2015,

β) την υπ' αριθμ./2015 Οριστική Πράξη Διορθωτικού Προσδιορισμού Φόρου Εισοδήματος οικον. έτους 2010 (διαχειριστικής περιόδου 01/01-31/12/2009),

γ) τον υπ' αριθμ./2015 (taxis/2016) Οριστικό Διορθωτικό Προσδιορισμού Φ.Π.Α. διαχειριστικής περιόδου 01/01-31/12/2009 και

δ) τον υπ' αριθμ./2015 (taxis/2016) Οριστικό Διορθωτικό Προσδιορισμού Φ.Π.Α. διαχειριστικής περιόδου 01/01-31/12/2010,

ε) την υπ' αριθμ./2015 (taxis/2016) Πράξη Επιβολής Προστίμου (άρθρου 4§1 του ν. 2523/1997) διαχειριστικής περιόδου 01/01-31/12/2009,

στ) την υπ' αριθμ./2015 (taxis/2016) Πράξη Επιβολής Προστίμου (άρθρου 4§1 του ν. 2523/1997) διαχειριστικής περιόδου 01/01-31/12/2010 και

ζ) την υπ' αριθμ./2016 Πράξη Επιβολής Προστίμου Εισοδήματος διαχειριστικής περιόδου 01/01-31/12/2010 του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. ΙΓ' ΑΘΗΝΩΝ των οποίων ζητείται η επανεξέταση και η ακύρωση καθώς και τις από 25/11/2015 οικείες εκθέσεις ελέγχου του ελεγκτή της Δ.Ο.Υ. ΙΓ' ΑΘΗΝΩΝ

6. Τις απόψεις της Δ.Ο.Υ. ΙΓ' ΑΘΗΝΩΝ.

7. Την εισήγηση του ορισθέντος υπαλλήλου του τμήματος Α3 όπως αποτυπώνεται στο σχέδιο της απόφασης.

Επί της με ημερομηνία κατάθεσης **24/03/2016** και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανούς προσφυγής του του, **ΑΦΜ**, ως συνδιαχειριστή και ομορρύθμου μέλους της εταιρείας με την επωνυμία «..... – – **Ο.Ε.**», **ΑΦΜ:**, 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:

1) Με την υπ' αριθμ./2015 (taxis/2016) προσβαλλόμενη Οριστική Πράξη Επιβολής Προστίμου του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. ΙΓ' ΑΘΗΝΩΝ επιβλήθηκε σε βάρος της ομορρύθμου εταιρείας πρόστιμο συνολικού ποσού 250,00 €, για το φορολογικό έτος 2015, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 54§2ε του ν. 4174/2013, λόγω παράβασης των συνδυασμένων διατάξεων των άρθρων 14§2 και 54§1ε του ν.4174/2013.

Το ως άνω πρόστιμο επιβλήθηκε διότι η ως άνω εταιρεία δεν συνεργάστηκε με την φορολογική διοίκηση κατά τη διάρκεια του φορολογικού ελέγχου καθώς δεν προσκόμισε, τα ζητηθέντα με τις υπ' αριθμ. πρωτ./2015,/2015 και/2015 προσκλήσεις ελέγχου, τηρηθέντα φορολογικά βιβλία και εκδοθέντα φορολογικά στοιχεία, των χρήσεων 2009 και 2010.

2) Με την υπ' αριθμ./2015 Οριστική Πράξη Διορθωτικού Προσδιορισμού Φορολογίας Εισοδήματος, οικονομικού έτους 2011 (διαχειριστικής περιόδου 01/01-31/12/2010), του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. ΙΓ' ΑΘΗΝΩΝ, καταλογίστηκε σε βάρος της ομορρύθμου εταιρείας φόρος ποσού 2.742,96€, πλέον πρόσθετος φόρος, λόγω μη υποβολής της δήλωσης ποσού 3.291,55 €, ήτοι συνολικό ποσό 6.034,51€.

Η ως άνω διαφορά φόρου προέκυψε καθώς ο έλεγχος **έκρινε** τα βιβλία και τα στοιχεία της ομορρύθμου εταιρείας για το οικονομικό έτος 2011 ανακριβή με βάση τις διατάξεις του άρθρου 30 παρ. 4,7 και 8 του Π.Δ. 186/92 (ΚΒΣ) και **προέβη** στον εξωλογιστικό προσδιορισμό των αποτελεσμάτων του εν λόγω οικονομικού έτους, ήτοι τον προσδιορισμό των ακαθαρίστων εσόδων βάσει των διατάξεων του άρθρου 30 § 2 περίπτωση γ' του Ν 2238/94 και τον προσδιορισμό των καθαρών κερδών βάσει των διατάξεων του άρθρου 32 § 2 του Ν 2238/94.

3) Με τον υπ' αριθμ./2015 (taxis:/2016) Οριστικό Διορθωτικό Προσδιορισμού Φ.Π.Α διαχειριστικής περιόδου 01/01-31/12/2009, του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. ΙΓ' ΑΘΗΝΩΝ, καταλογίστηκε σε βάρος της ομορρύθμου εταιρείας Φ.Π.Α ποσού 26.848,81 €, πλέον πρόσθετος φόρος λόγω μη υποβολής της δήλωσης ποσού 32.218,57€, ήτοι συνολικό ποσό 59.067,38€.

4) Με τον υπ' αριθμ./2015 (taxis:/2016) Οριστικό Διορθωτικό Προσδιορισμού Φ.Π.Α διαχειριστικής περιόδου 01/01-31/12/2010, του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. ΙΓ' ΑΘΗΝΩΝ, καταλογίστηκε σε βάρος της ομορρύθμου εταιρείας Φ.Π.Α ποσού 11.746,49 €, πλέον πρόσθετος φόρος λόγω μη υποβολής της δήλωσης ποσού 14.095,79€, ήτοι συνολικό ποσό 25.842,28€.

Οι ως άνω διαφορές ΦΠΑ προέκυψαν από τον προσδιορισμό των **φορολογητέων εκροών** και συνολικών ακαθαρίστων εσόδων βάσει του άρθρου 48 §3 του ν. 2859/2000, καθόσον για τις διαχειριστικές περιόδους 01/01-31/12/2009 και 01/01-31/12/2010 τα βιβλία και στοιχεία της ομορρύθμου εταιρείας κρίθηκαν ανακριβή βάσει των διατάξεων του άρθρου 30 του ΠΔ 186/92 (ΚΒΣ).

5) Με την υπ' αριθ./2016 Πράξη Επιβολής Προστίμου Εισοδήματος, οικον. έτους 2011 (διαχειριστικής περιόδου 01/01-31/12/2010), του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. ΙΓ' ΑΘΗΝΩΝ, επιβλήθηκε σε βάρος του της ομορρύθμου εταιρείας πρόστιμο εισοδήματος ποσού 600,00 €, σύμφωνα με τις συνδυασμένες διατάξεις του άρθρου 4 του ν.2523/1997 και των άρθρων 54 και 72 του ν. 4174/2013 , λόγω παράβασης των συνδυασμένων διατάξεων των άρθρων 61, 64 και 107 του ν.2238/1994.

Το ως άνω πρόστιμο επιβλήθηκε διότι από τον διενεργηθέντα έλεγχο ως προς το εισόδημα διαπιστώθηκε ότι η εταιρεία δεν υπέβαλε δήλωση φορολογίας εισοδήματος για το οικονομικό έτος 2011 (διαχειριστική περίοδος 01/01-31/12/2010).

6) Με την υπ' αριθ./2015 (taxis/2016) Πράξη Επιβολής Προστίμου του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. ΙΓ' ΑΘΗΝΩΝ, επιβλήθηκε σε βάρος της ομορρύθμου εταιρείας πρόστιμο Φ.Π.Α. ποσού 300,00 € για τη διαχειριστική περίοδο 01/01-31/12/2009, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 4§1 του ν.2523/1997, λόγω παράβασης του άρθρου 38§1 περ. β' του ν. 2859/00.

7) Με την υπ' αριθ. /2015 (taxis /2016) Πράξη Επιβολής Προστίμου του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. ΙΓ' ΑΘΗΝΩΝ, επιβλήθηκε σε βάρος της ομορρύθμου εταιρείας πρόστιμο Φ.Π.Α. ποσού 300,00 € για τη διαχειριστική περίοδο 01/01-31/12/2010, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 4§1 του ν.2523/1997, λόγω παράβασης του άρθρου 38§1 περ. β' του ν. 2859/00.

Τα ως άνω πρόστιμα επιβλήθηκαν διότι από τον διενεργηθέντα έλεγχο ως προς το Φ.Π.Α. διαπιστώθηκε ότι η εταιρεία δεν υπέβαλε εκκαθαριστικές δηλώσεις ΦΠΑ, για τις διαχειριστικές περιόδους 01/01-31/12/2009 και 01/01-31/12/2010.

Οι ως άνω προσβαλλόμενες πράξεις εκδόθηκαν κατόπιν των πορισμάτων των από 25/11/2015 Εκθέσεων :

α) Ελέγχου Εφαρμογής διατάξεων ν. 4308/2014 & ν.4174/2013, β) Ελέγχου Προσδιορισμού Φόρου Εισοδήματος (ν.2238/1994) και γ) Ελέγχου Προσδιορισμού Φ.Π.Α. (Ν. 2859/00), του ελεγκτή της Δ.Ο.Υ. ΙΓ' ΑΘΗΝΩΝ, για τις διαχειριστικές περιόδους 01/01-31/12/2009 και 01/01-31/12/2010, οι οποίες συντάχθηκαν κατόπιν του ελέγχου που διενεργήθηκε βάσει της με αριθμ. /19-03-2015 εντολής μερικού φορολογικού ελέγχου του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. ΙΓ' ΑΘΗΝΩΝ.

Ο προσφεύγων, με την υπό κρίση ενδικοφανή προσφυγή, ζητά την επανεξέταση των προσβαλλόμενων πράξεων, την ακύρωση τούτων και την εξαφάνιση των επιβληθέντων ποσών, προβάλλοντας τους κάτωθι ισχυρισμούς:

1. Ο έλεγχος έκρινε τα βιβλία της εταιρείας «.....- – Ο.Ε.» ως ανακριβή διότι οι κατέχοντες αυτά και αρνήθηκαν να τα προσκομίσουν στη Δ.Ο.Υ., με αποτέλεσμα να γίνει εξωλογιστικός προσδιορισμός των εσόδων της εταιρείας και να επιβληθούν φόροι, πρόστιμα και προσαυξήσεις εις βάρος του, παρά το γεγονός ότι εκείνος δεν είχε τα βιβλία εις χείρας του.
2. Τα προσδιορισθέντα εξωλογιστικά έσοδα θεωρήθηκαν από τον έλεγχο στο σύνολό τους ως κέρδη, ενώ είναι πασίδηλον ότι μια εταιρεία έχει και λειτουργικές δαπάνες.
3. Για τη διαχειριστική περίοδο έτους 2010, ο έλεγχος προσδιόρισε έσοδα για όλο το έτος ενώ η εταιρεία λειτούργησε μέχρι το Μάιο του 2010.
4. Από συστάσεως της εταιρείας, το ταμείο, το μπλοκ των επιταγών και τον έλεγχο των φορολογικών στοιχείων ανέλαβε ο σύζυγος της, αποκλείοντας τον από την εποπτεία και τον έλεγχο αυτών.
5. Την 15/10/2009 απέστειλε εξώδικη πρόσκληση, ζητώντας να του παραδοθούν τα βιβλία, πλην όμως πάλι αρνήθηκαν και τελικά αυτά παραδόθηκαν στον, ο οποίος επίσης αρνήθηκε να τον ενημερώσει.
6. Τον Ιούνιο του 2010 ενημερώθηκε από την «.....» ότι έχει καταγγείλει τη σύμβαση δικαιοχρησίας και την 15/06/2016, με εξώδικη πρόσκληση του, ζήτησε από τους λοιπούς εταίρους τη λύση της εταιρείας και να τεθεί αυτή σε εκκαθάριση.
7. Με την υπ' αριθμ. /2011 απόφαση του Μονομελούς Πρωτοδικείου Αθηνών, κατόπιν αίτησης του προσφεύγοντος, ορίστηκε εκκαθαριστής ο κος, ο οποίος στη συνέχεια παραιτήθηκε διότι οι άλλοι δύο εταίροι αρνήθηκαν να συνεργαστούν και να του παραδώσουν τα βιβλία.
8. Με την υπ' αριθμ. /14 απόφαση του Μονομελούς Πλημμελειοδικείου Αθηνών, κατόπιν

μήνυσης του προσφεύγοντος, καταδικάστηκαν οι κατηγορούμενοι, και

9. Είναι άδικο να υποστεί τις συνέπειες της παρανομίας των άλλων, καθώς είναι ο μόνος που συνεργάστηκε με την Δ.Ο.Υ.

Επειδή, σύμφωνα με τις διατάξεις της παραγράφου 4 του άρθρου 30 του ΠΔ 186/92 (ΚΒΣ):

«4. Τα βιβλία και τα στοιχεία της δεύτερης και τρίτης κατηγορίας κρίνονται ανακριβή όταν ο υπόχρεος διαζευκτικά ή αθροιστικά:

α) ..., β) ..., γ) ..., δ) ..., ε) ...,

στ) δεν διαφυλάσσει ή δεν επιδεικνύει στον τακτικό φορολογικό έλεγχο, εντός τακτού ευλόγου χρόνου, που ορίζεται με σημείωμα της αρμόδιας Δ.Ο.Υ., κατά περίπτωση το ισοζύγιο γενικού - αναλυτικών καθολικών ή τη μηνιαία κατάσταση του βιβλίου εσόδων - εξόδων επί μηχανογραφικής τήρησης των βιβλίων ή τα θεωρημένα ημερολόγια και το θεωρημένο βιβλίο εσόδων - εξόδων επί χειρόγραφης τήρησης, τα συνοδευτικά στοιχεία των αγαθών, καθώς και τα προβλεπόμενα από τον Κώδικα αυτό παραστατικά, με τα οποία ενεργούνται οι πρωτογενείς εγγραφές, ανεξάρτητα από τις διαχειριστικές περιόδους στις οποίες αυτά αφορούν.

Δεν εμπίπτει στην περίπτωση αυτή η μη διαφύλαξη και επίδειξη, η οποία οφείλεται σε λόγους αποδεδειγμένης ανωτέρας βίας, εφαρμοζομένων αναλόγως των οριζομένων στις διατάξεις της παραγράφου 3,

ζ) ..., η) ..., θ) ...

Οι πράξεις ή οι παραλείψεις της παραγράφου αυτής, για να συνεπάγονται εξωλογιστικό προσδιορισμό των αποτελεσμάτων, πρέπει να είναι μεγάλης έκτασης, ώστε να τα επηρεάζουν σημαντικά ή να καθιστούν αντικειμενικά αδύνατο το λογιστικό έλεγχο των φορολογικών υποχρεώσεων, εφαρμοζομένων αναλόγως των διατάξεων των δύο τελευταίων εδαφίων της παραγράφου 3 του άρθρου αυτού για τις πράξεις ή παραλείψεις των περιπτώσεων στ' και θ' της παραγράφου αυτής.».

Επειδή, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 30 του ν. 2238/1994:

«1. Ως ακαθάριστο εισόδημα από εμπορικές επιχειρήσεις λαμβάνεται το σύνολο των ακαθάριστων εσόδων από τις κάθε είδους εμπορικές συναλλαγές αυτών.

2. Ο προσδιορισμός των ακαθάριστων εσόδων των εμπορικών επιχειρήσεων ενεργείται ως ακολούθως:

α. ..., β. ...

γ. Για επιχειρήσεις που δεν τηρούν βιβλία και στοιχεία του Κώδικα Βιβλίων και Στοιχείων ή τα τηρούμενα είναι κατώτερα της προσήκουσας κατηγορίας ή ανεπαρκή ή ανακριβή, τα ακαθάριστα έσοδα προσδιορίζονται εξωλογιστικά, με βάση τα στοιχεία και τις πληροφορίες που διαθέτει ο προϊστάμενος της δημόσιας οικονομικής υπηρεσίας για την έκταση της συναλλακτικής δράσης και τις συνθήκες λειτουργίας της επιχείρησης. Στην περίπτωση αυτή λαμβάνονται υπόψη οι αγορές, οι πωλήσεις και το μικτό κέρδος που εμφανίζει η επιχείρηση, το μικτό κέρδος που πραγματοποιείται από ομοειδείς επιχειρήσεις που λειτουργούν με παρόμοιες συνθήκες, το απασχολούμενο προσωπικό, το ύψος των κεφαλαίων που έχουν επενδυθεί, καθώς και των ίδιων κεφαλαίων κίνησης, το ποσό των πιστώσεων και των δανείων, το ποσό

των εξόδων παραγωγής και διάθεσης των εμπορευμάτων, των εξόδων διαχείρισης και γενικά κάθε επαγγελματική δαπάνη.

Ειδικά, στην περίπτωση που κατά τον έλεγχο διαπιστωθεί απόκρυψη φορολογητέας ύλης ή/και μη έκδοση στοιχείων ή/και έκδοση πλαστών - εικονικών στοιχείων που συνεπάγονται το χαρακτηρισμό των βιβλίων ως ανακριβών, το σχετικό ποσό που προκύπτει, το οποίο σε περίπτωση επανάληψης των ως άνω παραβάσεων μέσα στην ίδια διαχειριστική χρήση διπλασιάζεται, προστίθεται στα ακαθάριστα έσοδα των βιβλίων και το άθροισμα προσαυξάνεται κατά ένα ποσοστό, ως ακολούθως:

α) κατά τέσσερα τοις εκατό (4%), εάν το ποσό της απόκρυψης της φορολογητέας ύλης που προκύπτει από τους ως άνω λόγους δεν υπερβαίνει το πέντε τοις εκατό (5%) της δηλωθείσας και σε ποσό τα πέντε χιλιάδες (5.000) ευρώ,

β) κατά οκτώ τοις εκατό (8%), εάν το ποσό υπερβαίνει το πέντε τοις εκατό (5%) της δηλωθείσας και σε ποσό τα πέντε χιλιάδες (5.000) ευρώ.»

Επειδή σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου **32§1 πρώτο εδάφιο του ν. 2238/1994** (Κ.Φ.Ε.):

«**1.** Το καθαρό εισόδημα των επιχειρήσεων που τηρούν βιβλία και στοιχεία πρώτης κατηγορίας του Κώδικα Βιβλίων και Στοιχείων, καθώς και των επιχειρήσεων που δεν τηρούν βιβλία και στοιχεία ή τηρούν ανακριβή ή ανεπαρκή βιβλία και στοιχεία, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 30 του Κ.Β.Σ., προσδιορίζεται εξωλογιστικώς με πολλαπλασιασμό των ακαθάριστων εσόδων της επιχείρησης με ειδικούς, κατά γενικές κατηγορίες επιχειρήσεων, συντελεστές καθαρού κέρδους.

Επειδή, εν προκειμένω, η εταιρεία «.....- – Ο.Ε.» δεν προσκόμισε στο φορολογικό έλεγχο που διενεργήθηκε από τη Δ.Ο.Υ. ΙΓ΄ ΑΘΗΝΩΝ τα τηρηθέντα φορολογικά βιβλία, τα εκδοθέντα φορολογικά στοιχεία και τα δικαιολογητικά των πρωτογενών εγγραφών των χρήσεων 2009 και 2010 ύστερα από τις υπ' αριθμ. πρωτ./2015,/2015 και/2015 προσκλήσεις ελέγχου.

Επειδή, από τον διενεργηθέντα έλεγχο, προέκυψε ότι, η εταιρεία δεν υπέβαλε α) δήλωση φορολογίας εισοδήματος για το οικονομικό έτος 2011 και β) Συγκεντρωτικές Καταστάσεις Τιμολογίων Πελατών - Προμηθευτών άρθρου 20 Π.Δ. 186/92 της εν λόγω χρήσης.

Επειδή, από τις Συγκεντρωτικές Καταστάσεις Τιμολογίων Πελατών – Προμηθευτών τρίτων, η ελεγχόμενη επιχείρηση δηλώθηκε ως πελάτης και ως προμηθευτής. Συγκεκριμένα δηλώθηκε ως προμηθευτής συνολικής αξίας τιμολογίων ύψους 50.392,49€.

Επειδή, ορθώς ο έλεγχος έκρινε τα τηρούμενα βιβλία και στοιχεία της ελεγχόμενης επιχείρησης ανακριβή, για το οικονομικό έτος 2011 βάσει των διατάξεων του άρθρου 30 του Π.Δ. 186/1992, καθόσον δεν προσκόμισε τα τηρούμενα βιβλία και στοιχεία της χρήσης 2010, και προσδιόρισε τα ακαθάριστα έσοδα σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 30 § 2 περίπτωση γ΄ του Ν 2238/94 και τα καθαρά κέρδη σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 32 § 2 του Ν 2238/94.

Επειδή, οι σχετικοί ισχυρισμοί του προσφεύγοντος για μη ορθό υπολογισμό των ακαθάριστων εσόδων και των καθαρών κερδών απορρίπτονται ως νόμω αβάσιμοι.

Επειδή, σύμφωνα με το άρθρο 22 του Εμπορικού Νόμου, οι εταίροι ομόρρυθμης εταιρίας ευθύνονται αλληλεγγύως και εις ολόκληρο για την εκπλήρωση των εταιρικών υποχρεώσεων. Καθιερώνεται δηλαδή απεριόριστη και εις ολόκληρο ευθύνη κάθε ομόρρυθμου εταίρου για τις υποχρεώσεις (του νομικού

προσώπου) της εταιρίας. Συμφωνία, η οποία ρυθμίζει διαφορετικά την ευθύνη των εταίρων, ισχύει μόνο στις εσωτερικές τους σχέσεις και όχι για το Δημόσιο. Ο εταίρος ο οποίος αποχωρεί από την εταιρία εξακολουθεί να ευθύνεται για τις εταιρικές υποχρεώσεις που είχαν γεννηθεί μέχρι της δημοσιεύσεως της αποχώρησής του.

Επειδή, με τις διατάξεις του **άρθρου 249 παρ.1** του κεφαλαίου Α' «ΟΜΟΡΡΥΘΜΗ ΕΤΑΙΡΙΑ» του μέρους 7^{ου} «ΠΡΟΣΩΠΙΚΕΣ ΕΜΠΟΡΙΚΕΣ ΕΤΑΙΡΙΕΣ» **του Ν.4072/2012** (ΦΕΚ 86/Α'/11-04-2012) ορίζεται ότι:

«1. Ομόρρυθμη είναι η εταιρεία με νομική προσωπικότητα που επιδιώκει εμπορικό σκοπό και για τα χρέη της οποίας ευθύνονται παράλληλα όλοι οι εταίροι απεριόριστα και εις ολόκληρον.».

Επειδή, εν προκειμένω, η εταιρεία «.....- – Ο.Ε.» συστάθηκε νομότυπα με καταστατικό που κατατέθηκε και καταχωρήθηκε νόμιμα στα βιβλία εταιρειών του Πρωτοδικείου Αθηνών ,με ημερομηνία έναρξης την 17/10/2007.

Μέλη της ως άνω εταιρείας είναι οι ακόλουθοι:

α/α	ΟΝΟΜΑΤΕΠΩΝΥΜΟ	ΑΦΜ	ΠΟΣΟΣΤΟ ΣΥΜΜΕΤΟΧΗΣ	ΕΙΔΟΣ ΣΥΜΜΕΤΟΧΗΣ
1			33,33	ΟΜΟΡΡΥΘΜΟ ΜΕΛΟΣ
2			33,33	ΟΜΟΡΡΥΘΜΟ ΜΕΛΟΣ
3			33,33	ΟΜΟΡΡΥΘΜΟ ΜΕΛΟΣ

Επειδή, ο προσφεύγων είναι ομόρρυθμο μέλος, με ποσοστό συμμετοχής 33,33%, της ελεγχόμενης επιχείρησης, ευθύνεται αλληλεγγύως και εις ολόκληρον για την εκπλήρωση των εταιρικών υποχρεώσεων, σύμφωνα με τον εμπορικό νόμο και το άρθρο 258 του Ν.4072/2012.

Επειδή, οι βασικοί ισχυρισμοί του προσφεύγοντος, οι οποίοι συνίστανται στο ότι άλλοι ασκούσαν την διαχείριση της επιχείρησης και είναι άδικο να υποστεί εκείνος τις συνέπειες της παρανομίας τους, αλυσιτελώς προβάλλονται δεδομένου ότι ακόμη και αν ήθελε θεωρηθεί ότι είναι βάσιμοι, ουδόλως επηρεάζουν το κύρος των προσβαλλόμενων πράξεων.

Επειδή, το βάσιμο των ως άνω ισχυρισμών δεν δύναται να ελεγχθεί από την Υπηρεσία μας.

Επειδή, οι διαπιστώσεις του ελέγχου, όπως αυτές καταγράφονται στις από 25/11/2015 Εκθέσεις : **α)** Ελέγχου Εφαρμογής διατάξεων ν. 4308/2014 & ν.4174/2013, **β)** Ελέγχου Προσδιορισμού Φόρου Εισοδήματος (ν.2238/1994) και **γ)** Ελέγχου Προσδιορισμού Φ.Π.Α. (Ν. 2859/00), του ελεγκτή της Δ.Ο.Υ. ΙΓ' ΑΘΗΝΩΝ , για τις διαχειριστικές περιόδους 01/01-31/12/2009 και 01/01-31/12/2010, επί των οποίων εδράζονται οι προσβαλλόμενες πράξεις, 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 με ημερομηνία κατάθεσης 24/03/2016 και με αρ. πρωτ. ενδικοφανούς προσφυγής του προσφεύγοντος του, ΑΦΜ, ως ομορρύθμου μέλους της εταιρείας με την επωνυμία «..... – – Ο.Ε.», ΑΦΜ:

Οριστική φορολογική υποχρέωση της ελεγχόμενης επιχείρησης - καταλογιζόμενο ποσό με βάση την παρούσα απόφαση :

1. Διαχειριστική περίοδος 1/1/2009-31/12/2009:

α) Φ.Π.Α.:

Φ.Π.Α	26.848,81 €
Πρόσθετος φόρος λόγω ανακρίβειας (120%)	32.218,57 €
ΚΑΤΑΛΟΓΙΖΟΜΕΝΟ ΠΟΣΟ	59.067,38 €

β) Πρόστιμο ΦΠΑ άρθρου 4§1 του ν.2523/1997: 300,00€

2. Διαχειριστική περίοδος 1/1/2010-31/12/2010:**α) ΕΙΣΟΔΗΜΑ:**

Φόρος Εισοδήματος	2.742,96 €
Πρόσθετος φόρος λόγω ανακρίβειας (120%)	3.291,55 €
ΚΑΤΑΛΟΓΙΖΟΜΕΝΟ ΠΟΣΟ	6.034,51 €

β) Φ.Π.Α.:

Φ.Π.Α	11.746,49 €
Πρόσθετος φόρος λόγω ανακρίβειας (120%)	14.095,79 €
ΚΑΤΑΛΟΓΙΖΟΜΕΝΟ ΠΟΣΟ	25.842,28 €

γ) Πρόστιμο ΦΠΑ άρθρου 4§1 του ν.2523/1997: 300,00€

δ) Πρόστιμο Εισοδήματος άρθρου 4§1 του ν.2523/1997: 600,00€

3. Φορολογικό έτος 2015:

α) Πρόστιμο άρθρου 54 του ν. 4174/2013: 250,00€

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

Ακριβές Αντίγραφο

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

**Η Υπάλληλος του Τμήματος
Διοικητικής Υποστήριξης**

**Ο ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΣ ΤΗΣ ΥΠΟΔΙΕΥΘΥΝΣΗΣ
ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ**

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).