



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ

ΥΠΟΥΡΓΕΙΟ ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΩΝ

Καλλιθέα

17/05/2016

ΓΕΝΙΚΗ ΓΡΑΜΜΑΤΕΙΑ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΕΣΟΔΩΝ

ΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ

Αριθμός απόφασης:1814

ΤΜΗΜΑ Α1 ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ

Ταχ. Δ/ση: Αριστογείτονος 19

Ταχ. Κώδικας : 176 71 - Καλλιθέα

Τηλέφωνο : 2131604540

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 αριθ.Δ6Α1118225 ΕΞ 2013/24.07.2013 Απόφασης του Γενικού Γραμματέα Δημοσίων Εσόδων του Υπουργείου Οικονομικών (ΦΕΚ Β' 1893) «Καθορισμός της διάρθρωσης και των αρμοδιοτήτων της Υπηρεσίας Εσωτερικής Επανεξέτασης της Γενικής Γραμματείας Δημοσίων Εσόδων, καθώς και απαραίτητων λεπτομερειών λειτουργίας αυτής».

γ.Της αριθ.Δ6Α1198069 ΕΞ 2013/30.12.2013 Απόφασης του Γενικού Γραμματέα Δημοσίων Εσόδων του Υπουργείου Οικονομικών (ΦΕΚ Β' 3367) «Μετονομασία και ανακαθορισμός των αρμοδιοτήτων και της εσωτερικής διάρθρωσης της Υπηρεσίας Εσωτερικής Επανεξέτασης της Γενικής Γραμματείας Δημοσίων Εσόδων του Υπουργείου Οικονομικών».

δ.Της ΠΟΛ 1002/31.12.2013 Απόφασης του Γενικού Γραμματέα Δημοσίων Εσόδων (ΦΕΚ Β' 55/16-1-2014).

2.Την ΠΟΛ 1069/4-3-2014 Εγκύκλιο της Γενικής Γραμματείας Δημοσίων Εσόδων του Υπουργείου Οικονομικών.

3. Την αριθ.Δ.Ε.Δ.12895 ΕΞ 2014/9-4-2014 απόφαση του Προϊσταμένου της Διεύθυνσης Επίλυσης Διαφορών «Παροχή εξουσιοδότησης υπογραφής» (ΦΕΚ Β' 975).

4.Την από και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανή προσφυγή της επιχείρησηςμε ΑΦΜκατά της παρακάτω πράξης του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ:

A/A	Αριθμός πράξης	Ημερομηνία πράξης	Ημερομηνία κοινοποίησης της πράξης	Είδος Φόρου	Διαχειριστική περίοδος	ΣΥΝΟΛΙΚΟ ΠΟΣΟ ΚΑΤΑΛΟΓΙΣΜΟΥ	ΠΟΣΟ ΠΟΥ ΒΕΒΑΙΩΘΗΚΕ (100%)
1				ΦΠΑ	1993	211.284,33 €	211.284,33 €

5. Τις απόψεις της ανωτέρω φορολογικής αρχής.

6.Την εισήγηση του ορισθέντος υπαλλήλου του τμήματος Α1 Επανεξέτασης,όπως αποτυπώνεται στο σχέδιο της απόφασης.

Ιστορικό

Μετά την με αριθμό εντολή τακτικού ελέγχου, διενεργήθηκε στον προσφεύγοντα, από την αρμόδια Δ.Ο.Υ ΚΗΦΙΣΙΑΣ, έλεγχος Φορολογίας ΦΠΑ για την διαχειριστική περίοδο 1/1-31/12/1993. Η έκδοση της εντολής ελέγχου διενεργήθηκε ύστερα από την απόφαση/2014 του Διοικ.Εφετείου Αθηνών,η οποία επεδόθη στην αρμόδια Δ.Ο.Υ στις 21.12.2014.

Η απόφαση αφορά την εκδίκαση της έφεσης που άσκησε ο Προϊστάμενος Δ.Ο.Υ ,κατά της/2012 οριστικής απόφασης του Τριμελούς διοικητικού Πρωτοδικείου Αθηνών,το οποίο είχε κάνει δεκτή την προσφυγή της προσφεύγουσας και είχε ακυρώσει το αριθ...../2003 φύλλο ελέγχου ΦΠΑ έτους 1993,με αιτιολογικό,ότι μη ορθά η φορολογική αρχή προέβη σε εξωλογιστικό προσδιορισμό των οικονομικών αποτελεσμάτων της επιχείρησης, αφού θεώρησε τα βιβλία και στοιχεία της ανακριβή από μόνο το γεγονός ότι δεν προσκόμισε αυτά στα γραφεία αυτής.

Η προσφεύγουσα, με την υπό κρίση ενδικοφανή προσφυγή, ζητά την ακύρωση της παραπάνω πράξης του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ, προβάλλοντας τους παρακάτω λόγους:

.....
<< Επομένως, το αίτημα και η κλήση είναι εντελώς αόριστα και άκυρα και η μη προσκόμιση των βιβλίων και στοιχείων δεν οφείλεται σε οποιαδήποτε παράλειψη και δεν δικαιολογεί τον εξωλογιστικό προσδιορισμό των αποτελεσμάτων.

Επίσης,στην ως άνω έκθεση ελέγχου αναγράφεται ότι «ο έλεγχος μετέβη στη δηλωθείσα ως έδρα της επιχείρησης και εντόπισε ότι στη συγκεκριμένη διεύθυνσηεδρεύει η επιχείρηση».

Όμως η αιτιολογία αυτή είναι εντελώς αόριστη. Και τούτο ,διότι στα ως άνω σημειώματα, τα οποία αποτελούν πρόκριμα για τη νόμιμη έκδοση της προσβαλλόμενης πράξης,δεν αναγράφεται πότε ο ελεγκτής μετέβη στην έδρα της επιχείρησης πριν ή μετά τις 15.9.2015 ή 20.11.2015, που φέρεται ότι κοινοποιήθηκαν τα αιτήματα Πληροφοριών, ούτε βεβαιώνεται ότι κατέβαλε κάθε δυνατή προσπάθεια για την ανεύρεση των βιβλίων και στοιχείων της επιχείρησης στην έδρα της ούτε καν ότι δεν υπήρχε εκεί η έδρα της επιχείρησής μου.

Επειδή περαιτέρω το δικαίωμα του Δημοσίου να επιβάλει φόρο μετά την πάροδο 19-22 ετών, έχει υποκύψει σε παραγραφή, αφού η προσβαλλόμενη πράξη κοινοποιήθηκε σε εμάς στις 21. 12. 2015, δηλαδή μετά τη συμπλήρωση του χρόνου παραγραφής (πέραν της δεκαετίας), άρθρο 21 ΚΒΣ, όπως αυτό ισχύει με τις διατάξεις του άρθρου 9 παρ. 5 του ΚΦΑΣ σε συνδυασμό με τις διατάξεις του ν. 4203/2013, καθώς και των άρθρων 84 παρ. 1 του Κώδικα Φορολογίας Εισοδήματος, 4 παρ.1, 20 παρ. 1, 78 παρ.2, 2 παρ.1, 5 παρ.1 του Συντάγματος, 6 παρ. 1 της Ε.Σ.Δ.Α.

Επειδή,τέλος,αυθαίρετα προσδιορίστηκαν τα ακαθάριστα έσοδα πέραν των δηλωθέντων>>.

Επί της από και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανούς προσφυγής της επιχείρησηςμε ΑΦΜ,μετά την μελέτη και την αξιολόγηση όλων των υφιστάμενων στο σχετικό φάκελο εγγράφων και των προβαλλόμενων λόγων της ενδικοφανούς προσφυγής, επαγόμαστε τα ακόλουθα:

Επειδή, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 84 ν.2238/94:

1. Η κοινοποίηση φύλλου ελέγχου, κατά τις διατάξεις του άρθρου 69, δεν μπορεί να γίνει μετά την πάροδο πενταετίας από το τέλος του έτους μέσα στο οποίο λήγει η προθεσμία για την επίδοση της δήλωσης. Το δικαίωμα του Δημοσίου για επιβολή του φόρου παραγράφεται μετά την πάροδο της πενταετίας.

2. Κατ' εξαίρεση, η βεβαίωση του φόρου μπορεί να γίνει και μετά την πάροδο πενταετίας αν η εγγραφή στο όνομα της ομόρρυθμης, ετερόρρυθμης εταιρίας, κοινοπραξίας, κοινωνίας και αστικής εταιρίας, σύμφωνα με το άρθρο 64, έγινε οριστική μετά την πάροδο αυτής, όχι όμως και πέρα από έξι (6) μήνες από την κοινοποίηση στον προϊστάμενο της δημόσιας οικονομικής υπηρεσίας της απόφασης του διοικητικού δικαστηρίου ή από την οριστικοποίηση της εγγραφής με διοικητική επίλυση της διαφοράς ή λόγω μη άσκησης ή εκπρόθεσμης άσκησης προσφυγής.

3. Εξαιρετικώς, επίσης, δύναται να κοινοποιηθεί φύλλο ελέγχου και μετά την πάροδο της πενταετίας: α) Αν το φύλλο ελέγχου που κοινοποιήθηκε εντός της πενταετίας ακυρωθεί μετά την πάροδο αυτής, γιατί ο φορολογούμενος δεν έλαβε γνώση αυτού. β) Αν εντός της πενταετίας κοινοποιήθηκε το φύλλο ελέγχου σε πρόσωπο, που δεν έχει φορολογική υποχρέωση, συνολικά ή μερικά. γ) Αν η έκδοση του φύλλου ελέγχου έγινε από αναρμόδια δημόσια οικονομική υπηρεσία ή έγινε για οικονομικό έτος διαφορετικό από εκείνο στο οποίο υπάγεται το φορολογητέο εισόδημα. δ) Αν το φύλλο ελέγχου που εκδόθηκε εμπρόθεσμα ακυρωθεί μετά την πάροδο αυτής.

6. 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 έτος από την κοινοποίηση της απόφασης.

Επειδή, σύμφωνα με τις διατάξεις των παραγράφων 7 και 11 του άρθρου 72 (πρώην άρθρο 66) του ν.4174/2013,όπως αναριθμήθηκε με το άρθρο 8 του Ν. 4337/2015 (ΦΕΚ Α 129/17-10-2015).

7. Σε περίπτωση ακύρωσης με απόφαση διοικητικού δικαστηρίου, για τυπικούς λόγους ή λόγω νομικής πλημμέλειας, οποιασδήποτε πράξης καταλογισμού, η Φορολογική Διοίκηση, σε συμμόρφωση με τη δικαστική απόφαση, εκδίδει, από το χρόνο ισχύος του Κώδικα Φορολογικής Διαδικασίας τις προβλεπόμενες από αυτόν πράξεις προσδιορισμού του φόρου, ανεξαρτήτως του χρόνου έκδοσης της δικαστικής απόφασης.

11. Διατάξεις περί παραγραφής του δικαιώματος του Δημοσίου να κοινοποιεί φύλλα ελέγχου και πράξεις προσδιορισμού φόρου, τελών, εισφορών, προστίμων, προϊσχύουσες του άρθρου 36 του Κώδικα Φορολογικής Διαδικασίας, εξακολουθούν να έχουν εφαρμογή για τις χρήσεις, τις περιόδους, τις υποθέσεις και τις φορολογικές υποχρεώσεις τις οποίες

αφορούν. Κατ' εξαίρεση, οι διατάξεις της παραγράφου 3 του άρθρου 36 εφαρμόζονται και για περιπτώσεις φοροδιαφυγής, η οποία διαπράχθηκε πριν την εφαρμογή του Κώδικα, εάν, κατά τη θέση αυτού σε ισχύ, το δικαίωμα του Δημοσίου δεν έχει παραγραφεί.

Όπου σε κείμενες διατάξεις ουσιαστικού φορολογικού δικαίου, που εμπίπτουν στο πεδίο εφαρμογής του Κώδικα Φορολογικής Διαδικασίας, προβλέπεται προθεσμία παραγραφής του δικαιώματος του Δημοσίου να κοινοποιεί φύλλα ελέγχου, πράξεις προσδιορισμού

φόρου, τελών, εισφορών, πράξεις επιβολής προστίμων και κάθε άλλη συναφή πράξη, η παραγραφή διακόπτεται με την έκδοσή τους. Η διάταξη του προηγούμενου εδαφίου εφαρμόζεται και σε εκκρεμείς δικαστικές υποθέσεις, οι οποίες δεν έχουν συζητηθεί κατά τη δημοσίευση του παρόντος νόμου σε πρώτο βαθμό

Επειδή, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 36 του ν.4174/2013.

1. Η Φορολογική Διοίκηση μπορεί να προβεί σε έκδοση πράξης διοικητικού, εκτιμώμενου ή διορθωτικού προσδιορισμού φόρου εντός πέντε (5) ετών από τη λήξη του έτους εντός του οποίου λήγει η προθεσμία υποβολής δήλωσης.

.....

2. Η περίοδος που αναφέρεται στην παράγραφο 1 παρατείνεται στις εξής περιπτώσεις:

α)

β)

γ) εάν ασκηθεί ενδικοφανής προσφυγή, ένδικο βοήθημα ή μέσο, για περίοδο ενός έτους μετά την έκδοση απόφασης, επί της ενδικοφανούς προσφυγής ή την έκδοση αμετάκλητης δικαστικής απόφασης και μόνο για το ζήτημα, το οποίο αφορά.

Επειδή, η ακύρωση της πράξης από το Διοικητικό Εφετείο Αθηνών με την αμετάκλητη απόφαση/2014, έγινε λόγω νομικής πλημμέλειας, χωρίς να εξεταστεί η ουσία και τα πραγματικά περιστατικά της υπόθεσης.

Επειδή, τόσο από τις διατάξεις του άρθρου 84 παρ 3 δ Ν 2238/94 όσο και από τις νέες διατάξεις του ΚΦΔ (Ν 4174/2014 άρθρα 36 παρ 2γ και 72 παρ 7) προβλέπεται, σε περίπτωση ακύρωσης πράξεων λόγω νομικής πλημμέλειας, η έκδοση πράξεων σε συμμόρφωση με τη δικαστική απόφαση.

Επειδή, όπως προκύπτει από το πιστοποιητικό με αριθμ.....2015 του πολυμελούς Πρωτοδικείου Αθήνας, η ελεγχόμενη έχει πτωχεύσει από το έτος 2004 και οι διαδικασίες της πτώχευσης έχουν περατωθεί με την αριθμ...../2004 απόφαση, επομένως έχει παύσει το λειτούργημα του συνδίκου και η διαχείριση από αυτόν της πτωχευτικής περιουσίας. Μετά τη λήξη των εργασιών της πτώχευσης η εξουσία εκπροσώπησης περιέρχεται εκ νέου στους διαχειριστές και αναβιώνει η ευθύνη των μελών, κατά τα ειδικότερα αναφερόμενα στο καταστατικό. Ορθά επομένως η κοινοποίηση των πράξεων έγινε στους διαχειριστές και ο περί του αντιθέτου προβαλλόμενος λόγος πρέπει να απορριφθεί.

Επειδή, οι διαπιστώσεις ελέγχου της Δ.Ο.Υ, όπως αυτές καταγράφονται στην από Έκθεση Ελέγχου ΦΠΑ, επί των οποίων εδράζονται οι προσβαλλόμενες πράξεις κρίνονται βάσιμες, αποδεκτές και πλήρως αιτιολογημένες.

Α π ο φ α σ ί ζ ο υ μ ε

Την **απόρριψη** της από και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανούς προσφυγής της επιχείρησης, με ΑΦΜ

Οριστική φορολογική υποχρέωση των υπόχρεων - καταλογιζόμενο ποσό με βάση την παρούσα εισήγηση :

Διαχειριστική περίοδος 1/1-31/12/1993 :211.284,33 ευρώ.

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

ΜΕ ΕΝΤΟΛΗ ΤΟΥ ΠΡΟΙΣΤΑΜΕΝΟΥ
ΤΗΣ ΔΙΕΥΘΥΝΣΗΣ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ

Ακριβές Αντίγραφο

Ο/Η Υπάλληλος του Τμήματος

Διοικητικής Υποστήριξης

Ο ΠΡΟΙΣΤΑΜΕΝΟΣ ΤΗΣ ΥΠΟΔΙΕΥΘΥΝΣΗΣ
ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ

ΓΕΩΡΓΙΟΣ ΣΤΑΥΡΙΔΗΣ