



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ

ΥΠΟΥΡΓΕΙΟ ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΩΝ

Καλλιθέα

12/05/2016

ΓΕΝΙΚΗ ΓΡΑΜΜΑΤΕΙΑ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΕΣΟΔΩΝ

ΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ

Αριθμός απόφασης:1728

ΤΜΗΜΑ Α1 ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ

Ταχ. Δ/ση: Αριστογείτονος 19

Ταχ. Κώδικας : 176 71 - Καλλιθέα

Τηλέφωνο : 2131604540

ΑΠΟΦΑΣΗ

Ο ΠΡΟΙΣΤΑΜΕΝΟΣ 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 15-01-2016 και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανή προσφυγή της επιχείρησης, με ΑΦΜ,κατά των παρακάτω πράξεων της Προϊσταμένης της Δ.Ο.Υ ΑΘΗΝΩΝ:

ΦΟΡΟΛΟΓΙΚΗ ΑΡΧΗ ΠΟΥ ΕΞΕΔΩΣΕ ΤΙΣ ΠΡΟΣΒΑΛΛΟΜΕΝΕΣ ΠΡΑΞΕΙΣ						Δ.Ο.Υ ΑΘΗΝΩΝ	
ΦΟΡΟΛΟΓΙΚΗ ΑΡΧΗ ΠΟΥ ΠΑΡΕΛΑΒΕ ΤΗΝ ΕΝΔΙΚΟΦΑΝΗ ΠΡΟΣΦΥΓΗ						Δ.Ο.Υ ΑΘΗΝΩΝ	
ΑΡΙΘΜΟΣ ΠΡΩΤΟΚΟΛΛΟΥ & ΗΜΕΡΟΜΗΝΙΑ ΕΝΔΙΚΟΦΑΝΟΥΣ ΠΡΟΣΦΥΓΗΣ							15-01-2016
ΠΡΟΣΒΑΛΛΟΜΕΝΕΣ ΠΡΑΞΕΙΣ :							
A/A	Αριθμός πράξης	Ημερομηνία πράξης	Ημερομηνία κοινοποίησης της πράξης	Είδος Φόρου ή Πρόστιμο	Διαχειριστική φορολογική περίοδος	ΣΥΝΟΛ.ΠΟΣΟ ΚΑΤΑΛΟΓ.	ΠΟΣΟ ΠΟΥ ΒΕΒΑΙΩΘΗΚΕ (100%)

1		07-13-2015	17-12-2015	ΕΙΣΟΔΗΜΑ	2008	674.358,50 €	674.358,50 €
2		07-13-2015	17-12-2015	ΦΠΑ	2008	1.591.688,47 €	1.591.688,47 €
3		07-13-2015	17-12-2015	ΚΒΣ	2008	500,00 €	500,00 €
4		16-12-2015		Μέτρα διασφάλισης παρ.5 & 6 άρθρου 46 ν.4174/13	2008		

5. Τις απόψεις της ανωτέρω φορολογικής αρχής.

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

Ιστορικό:

Με την/0/1101/18.12.2014 εντολή ελέγχου της Προϊσταμένης της Δ.Ο.Υ ΑΘΗΝΩΝ, διενεργήθηκε στην προσφεύγουσα επιχείρηση,μερικός έλεγχος φορολογίας εισοδήματος για το ανέλεγκτου οικ.έτους 2009 (χρήση 1/1-31/12/2008).

Αιτία ελέγχου, είναι το ότι η επιχείρηση δεν κατέβαλλε το σύνολο των ποσών του σημειώματος περαίωσης του ν.3888/2010.

Συγκεκριμένα, στην προσφεύγουσα εκδόθηκε το ανωτέρω σημείωμα περαίωσης του ν.3888/2010 για τα οικ.έτη 2008-2010 με αριθμό/2/1.12.2010 και σύνολο οφειλής 217.058,30 ευρώ,για το οποίο επήλθε συμβιβασμός.

Η επιχείρηση σταμάτησε να καταβάλλει εναπομείνουσες δόσεις,συνολικού ποσού 94.058,61 ευρώ.

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

1^{ος} Λόγος Προσφυγής: Έκδοση των προσβαλλόμενων καταλογιστικών πράξεων κατά παράβαση της κατά χρόνο αρμοδιότητος της Φορολογικής Αρχής.

2^{ος} Λόγος Προσφυγής: Παραγραφή της χρήσης 2008

3^{ος} Λόγος Προσφυγής: Παράνομη και εσφαλμένη ερμηνεία και εφαρμογή της διατάξεως του άρθρου 54 &1δ και 2δ του Ν.4174/2013

4^{ος} Λόγος Προσφυγής: Εσφαλμένη ερμηνεία και εφαρμογή του άρθρου 46 παρ. 5 Ν. 4174/2013

5^{ος} Λόγος Προσφυγής: Εφαρμογή της αρχής της αναλογικότητας (άρθρο 25&1 του Συντάγματος) και του άρθρου 6 της Ευρωπαϊκής Σύμβασης των Δικαιωμάτων του Ανθρώπου

6^{ος} Λόγος Προσφυγής: Νομική πλημμέλεια ένεκα αντισυνταγματικότητας, λόγω παράβασης της αρχής της φορολογικής ισότητας (άρθρο 4 § 1,5 Συντ.) και την αρχή της διπλής φορολόγησης.

7^{ος} Λόγος Προσφυγής: Νομική πλημμέλεια ένεκα ασυμβατότητας προς την ΕΣΔΑ, λόγω παραβίασης του δικαιώματος στην περιουσία (άρθρο 1 1^οΥ Π.Π. Ε.Σ.Δ.Α.)

8^{ος} Λόγος Προσφυγής: Νομική πλημμέλεια ένεκα αντισυνταγματικότητας, λόγω παράβασης των αρχών της προστασίας της ανθρώπινης αξιοπρέπειας (άρθρο 2 παρ. 1, άρθρο 5 Συντ.) και της αρχής του κοινωνικού κράτους δικαίου (άρθρο 25 παρ. 1 Συντ.).

9^{ος} Λόγος Προσφυγής: Νομική πλημμέλεια ένεκα της παράβασης της αρχής της χρηστής διοίκησης και της δικαιολογημένης εμπιστοσύνης του διοικούμενου

Επί της από 15/01/201 και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανούς προσφυγής της επιχείρησης, με 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, η προσφεύγουσα προέβη σε περαίωση του Οικ έτους 2009) (1/1/2008-31/12/2008) βάσει των διατάξεων του Ν 3888/2010, αποδεχόμενη το υπ' αριθμ..... εκκαθαριστικό σημείωμα περαίωσης, χωρίς όμως να προβεί σε εξόφληση της συνολικής οφειλής, υπόθεση κατέστη ελεγκτέα και για το λόγο αυτό εκδόθηκε εντολή μερικού επιτόπιου ελέγχου.

Επειδή, σύμφωνα με τις διατάξεις της ΠΟΛ 1198/21-9-2011, με ΘΕΜΑ: Κοινοποίηση διατάξεων του άρθρου 18 ν.4002/2011 (Φ.Ε.Κ. 180 Α).

I.

II.

III.

IV. Εντατικοποίηση φορολογικών ελέγχων.

Το Υπουργείο Οικονομικών παγίως δίδει πρωταρχική σημασία και προτεραιότητα στη διενέργεια φορολογικών ελέγχων, οι οποίοι αποσκοπούν τόσο στη δίκαιη κατανομή των φορολογικών βαρών, και στη βελτίωση της συμμόρφωσης, όσο και στην αύξηση των δημοσίων εσόδων. Ειδικά στην υφιστάμενη οικονομική συγκυρία, η εντατικοποίηση και αποτελεσματικότητα των ελέγχων είναι ακόμα πιο επιτακτική, για την αντιμετώπιση των τρεχόντων δημοσιονομικών προβλημάτων και την ομαλή εκτέλεση του προϋπολογισμού.

Κατόπιν αυτών κάθε Π.Ε.Κ. και Δ.Ε.Κ. θα πρέπει άμεσα να προσδιορίσει τις επιχειρήσεις εκείνες που είναι ελεγκτικής αρμοδιότητάς του και υπάγονται στις διατάξεις των άρθρων 1-13 του ν.3888/2010 και τις διατάξεις της παρ.4 του άρθρου 18 του ν.4002/2011 και να τις γνωστοποιήσει στην αρμόδια Δ.Ο.Υ. διαθέτοντας και οποιοδήποτε στοιχείο είναι απαραίτητο για την έκδοση του Εκκαθαριστικού Σημειώματος του άρθρου 9 του ν.3888/2010.

Από τις Δ.Ο.Υ. επιλέγονται οι υποθέσεις που θα ελεγχθούν με την εξής σειρά:

1. Οι μεγαλύτεροι φορολογούμενοι.
2. Αυτές που εξαιρέθηκαν επειδή είχαν περιουσία πάνω από 400.000 Ευρώ.
3. Αυτές που από λάθος (των τραπεζών κλπ.) περαίωσαν λιγότερες χρήσεις από όσες ήθελαν.

Στη συνέχεια εκδίδεται Εντολή Ελέγχου για έλεγχο των χρήσεων που έληξαν στις 31.12.2009 και παλιότερες (στα υπ' όψιν θα αναφέρονται επιπλέον η παράγραφος 1 του άρθρου 8 του ν.3943/2011 και η παράγραφος 4 του άρθρου 18 του ν.4002/2011). Περαιτέρω ο ελεγκτής

- Καλεί τηλεφωνικά τον επιτηδευματία στην Δ.Ο.Υ. για έλεγχο.
- Επιδίδει επί αποδείξει το Εκκαθαριστικό Σημείωμα του ν.3888/2010 και κάνει έναρξη ελέγχου (θεωρεί τα βιβλία).
- Εάν ο φορολογούμενος αποδεχθεί το Εκκαθαριστικό Σημείωμα εντός της προθεσμίας των πέντε (5) ημερών ο έλεγχος θεωρείται ότι ολοκληρώθηκε.
- Εάν ο φορολογούμενος δεν αποδεχθεί το Εκκαθαριστικό Σημείωμα τότε θα συνεχισθεί ο έλεγχος.
- Εννοείται ότι πρώτα θα επιδοθούν όλα τα Εκκαθαριστικά Σημειώματα και μετά θα ολοκληρωθούν οι έλεγχοι και κυρίως να δοθεί το μεγαλύτερο βάρος στην επίδοση των Εκκαθαριστικών Σημειωμάτων σε όσο το δυνατόν περισσότερους φορολογούμενους.

Οι Δ.Ο.Υ. θα εκδώσουν τα Εκκαθαριστικά Σημειώματα και θα ειδοποιήσουν τα ελεγκτικά κέντρα για να τα παραλάβουν. Σε κάθε περίπτωση οι Προϊστάμενοι των Δ.Ο.Υ. να ανταποκρίνονται άμεσα στα αιτήματα των ελεγκτικών κέντρων για την ύπαρξη παραβάσεων.

Σημειώνεται τέλος ότι υπάρχει δυνατότητα το Εκκαθαριστικό Σημείωμα να εκδίδεται χειρόγραφα σε κάθε περίπτωση.

Η διαδικασία έκδοσης χειρόγραφων Εκκαθαριστικών Σημειωμάτων εφαρμόζεται κατ' αρχήν στις υποθέσεις επιτηδευματιών με ακαθάριστα έσοδα είκοσι εκατομμυρίων (20.000.000) ευρώ έως σαράντα εκατομμυρίων (40.000.000) ευρώ καθώς και στις υποθέσεις επιτηδευματιών οι οποίοι με βάση τα στοιχεία του περιουσιολογίου έτους 2008, υπόκεινται σε φορολόγηση για την ακίνητη περιουσία (Κεφάλαιο Δ' του ν.3842/2010, Φ.Ε.Κ. 58 Α').

Επίσης εντολή τακτικού ελέγχου προς τους ελεγκτές θα εκδίδεται και για τις υποθέσεις που έγινε αποδεκτό το Εκκαθαριστικό Σημείωμα του άρθρου 9 του ν.3888/2010 αλλά δεν επήλθε περαίωση λόγω μη εξόφλησης της συνολικής οφειλής που προέκυψε από το Εκκαθαριστικό Σημείωμα και έχουν καταστεί ελεγκτές λόγω μη καταβολής τουλάχιστον δύο ληξιπρόθεσμων δόσεων (ΠΟΛ. 1066/2011).

Οι ελεγκτές θα ενημερώνουν τις επιχειρήσεις για τις ως άνω ληξιπρόθεσμες οφειλές προκειμένου να τακτοποιηθούν αυτές εντός προθεσμίας πέντε (5) ημερών.

Σημειώνεται ότι στις διατάξεις της παραγράφου 4 του άρθρου 18 του ν.4002/2011 υπάγονται και οι υποθέσεις για τις οποίες έχει γίνει έναρξη του ελέγχου (θεώρηση των βιβλίων) πριν τη δημοσίευση του ως άνω νόμου (22.8.2011) και δεν έχει εκδοθεί φύλλο ελέγχου ή πράξη αποτελεσμάτων.

Περαιτέρω, προκειμένου να υποβοηθηθεί το έργο των Δ.Ο.Υ. στην ταχύτερη έκδοση των Εκκαθαριστικών Σημειωμάτων η Δ/νση Ελέγχου έχει αναπτύξει κατάλληλη εφαρμογή για τον υπολογισμό του Εκκαθαριστικού Σημειώματος περαίωσης, ύστερα από την καταχώρηση των απαιτούμενων δεδομένων για τις υποθέσεις που υπάγονται στις διατάξεις του σχετικού νόμου. Σε πρώτο στάδιο, στην ιστοσελίδα της Δ/νσης Ελέγχου: <http://10.165.21> , επιλέγοντας το « Τμήμα Β' » είναι διαθέσιμα τα πεδία καταχώρησης των ανωτέρω δεδομένων και παρέχεται η δυνατότητα αποθήκευσής τους. Δυνατότητα υπολογισμού του Εκκαθαριστικού Σημειώματος θα δοθεί σε σύντομο χρονικό διάστημα μετά την έκδοση εγκυκλίου, σχετικής με τις διατάξεις του ανωτέρω νόμου.

Τέλος, σας γνωρίζουμε ότι επί των υποθέσεων της παραγράφου 6 του άρθρου 12 του ν.3888/2010 για τις οποίες το περιεχόμενο του υποβληθέντος ειδικού σημειώματος δήλωσης των τιμολογίων ή εν γένει των μη νόμιμων φορολογικών στοιχείων διαφέρει από την έκθεση ελέγχου ή το δελτίο πληροφοριών δεν έχουν εφαρμογή τα οριζόμενα από την ως άνω διάταξη είτε για τη μη επιβολή διοικητικών κυρώσεων είτε για το κύρος των βιβλίων είτε για την άρση του αξιόποινου.

Επειδή ,σύμφωνα με το άρθρο 9 παρ 2 Ν 4174/2013 οι ερμηνευτικές εγκύκλιοι είναι δεσμευτικές για τη φορολογική διοίκηση,έως ότου ανακληθούν ρητά ή τροποποιηθούν,λόγω αλλαγής της νομοθεσίας.

Επειδή, από την συνταχθείσα με ημερομηνία 07.12.2015 Έκθεση Ελέγχου Φορολογίας Εισοδήματος της Δ.Ο.ΥΑΘΗΝΩΝ επί της οποίας εδράζονται οι προσβαλλόμενες πράξεις δεν αναφέρεται να έγινε η διαδικασία που προβλέπεται από την ΠΟΛ 1198/21-9-2011.

Επειδή , σύμφωνα με το άρθρο 63 παρ 6 Ν 4174/2013 , η φορολογική αρχή της οποίας η πράξη ακυρώνεται για τυπικές πλημμέλειες, εκδίδει νέα πράξη σύμφωνα με τα οριζόμενα στην απόφαση της Διεύθυνσης επίλυσης διαφορών, στο χρόνο που προβλέπεται στο άρθρο 36 παρ 2γ Ν 4174/2013

Αποφασίζουμε

Να ακυρωθούν οι προσβαλλόμενες πράξεις της, με ΑΦΜ, για τυπική πλημμέλεια μη τήρησης της διαδικασίας που προβλέπεται στην ΠΟΛ 1198/21-9-2011 και η αρμόδια Δ.Ο.Υ να ενεργήσει σύμφωνα με τα οριζόμενα στην απόφαση,κοινοποιώντας με την εντολή ελέγχου,πριν την έκδοση νέων πράξεων,στην προσφεύγουσα τις ληξιπρόθεσμες οφειλές που προκύπτουν από το Εκκαθαριστικό Σημείωμα_Ν.3888/2010 , προκειμένου να τακτοποιηθούν αυτές εντός προθεσμίας πέντε (5) ημερών.

Οριστική φορολογική υποχρέωση του υπόχρεου - καταλογιζόμενο ποσό με βάση την παρούσα εισήγηση :

Διαχ. Περίοδος 1/1-31/12/2008 :ΜΗΔΕΝ

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

Ακριβές Αντίγραφο

Ο/Η Υπάλληλος του Τμήματος

Διοικητικής Υποστήριξης

ΜΕ ΕΝΤΟΛΗ ΤΟΥ ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΥ

ΤΗΣ ΔΙΕΥΘΥΝΣΗΣ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ

Ο ΠΡΟΙΣΤΑΜΕΝΟΣ ΤΗΣ ΥΠΟΔΙΕΥΘΥΝΣΗΣ

ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ

ΓΕΩΡΓΙΟΣ ΦΑΚΟΣ