



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ

ΥΠΟΥΡΓΕΙΟ ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΩΝ

Καλλιθέα:29-2-2016

ΓΕΝΙΚΗ ΓΡΑΜΜΑΤΕΙΑ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΕΣΟΔΩΝ

ΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ

Αριθμός απόφασης:640

Ταχ. Δ/ση: Αριστογείτονος 19

Ταχ. Κώδικας : 176 71 - Καλλιθέα

Τηλέφωνο :210 9569803

ΦΑΞ :210 9531321

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 παρ. 3 του άρθρου 184 του ν. 4261/5-5-2014 (ΦΕΚ 107 Α)

4. Την ΠΟΛ 1142/15-5-2014 Εγκύκλιο της Γενικής Γραμματείας Δημοσίων Εσόδων του Υπουργείου Οικονομικών.

5. Την από και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανή προσφυγή της ΑΦΜ:, με έδρα την κατά της:

Από Έκθεσης Μερικού Ελέγχου Φορολογίας Εισοδήματος και Εισφοράς Αλληλεγγύης, του και τα προσκομιζόμενα με αυτήν σχετικά έγγραφα.

6. Τις απόψεις της ανωτέρω φορολογικής αρχής.
7. Την από 26-02-2015 εισήγηση του Α5 τμήματος της Υπηρεσίας μας.

Επί της παραπάνω ενδικοφανούς προσφυγής, η οποία κατατέθηκε εμπρόθεσμα και μετά την μελέτη των προβαλλόμενων λόγων της ενδικοφανούς προσφυγής, τις απόψεις της αρμόδιας φορολογικής αρχής και την αξιολόγηση όλων των υφιστάμενων στο σχετικό φάκελο εγγράφων, επαγόμαστε τα ακόλουθα:

Με την υπ' αριθ. εντολή ελέγχου του Προϊσταμένου του, διενεργήθηκε μερικός έλεγχος φορολογίας εισοδήματος για τα οικ. έτη 2010, 2011 & 2012, προκειμένου να διαπιστωθεί αν προκύπτει προσαύξηση της περιουσίας της προσφεύγουσας κατά τις ανωτέρω χρήσεις, από άγνωστη ή μη διαρκή ή μη σταθερή πηγή ή αιτία, που δεν δικαιολογείται (άρθρ. 15 έως 19 και 48 §3 ν. 2238/1994 όπως τροποποιήθηκε με την παρ. 3 του άρθρ. 15 του ν. 3888/2010 και ισχύει), επειδή στην προσφεύγουσα κατά τα ανωτέρω οικονομικά έτη διαπιστώθηκε αποστολή εμβασμάτων στο εξωτερικό.

Η προσφεύγουσα, με την υπό κρίση ενδικοφανή προσφυγή, ζητά την ακύρωση της Έκθεσης Μερικού Ελέγχου Φορολογίας Εισοδήματος και Εισφοράς Αλληλεγγύης προβάλλοντας τους παρακάτω λόγους :

1) <<Η συγκεκριμένη χρηματική περιουσία μου όπως καταγράφεται στην προβαλλόμενη πράξη δεν προέκυψε το οικονομικό έτος 2011 και το οικονομικό έτος 2012 περίοδος 2010 και 2011 αλλά προϋπήρχε και είχε φορολογηθεί καθώς προέρχεται στο μεγαλύτερο μέρος της από τόκους και κεφαλαιοποιήσεις τόκων επί αρχικού κεφαλαίου που προήλθε από εκποίηση μεγάλης ακίνητης περιουσίας πριν από το 1980

....Οι αποταμιεύσεις μου αποτελούν προϊόν μακροχρόνιας επένδυσης σε τραπεζικά προϊόντα καταθέσεων με πλήρη φορολόγηση των τόκων.....

.....και τα εν λόγω ποσά σύμφωνα με την παρ.3 του άρθρου 15 του ν.3888/2010 θεωρούνται εσφαλμένα επαύξηση της περιουσίας μου για τις συγκεκριμένες περιόδους 2010 και 2011 από άγνωστη ή μη διαρκή ή μη σταθερή πηγή ή αιτία και φορολογούνται ως εισόδημα από υπηρεσίες ελευθερίων επαγγελματιών του άρθρου 48 του ν.2238/1994 ενώ από τα παραπάνω προσκομιζόμενα στοιχεία προκύπτει αμέσως -παραχρήμα- ότι τα συγκεκριμένα ποσά προϋπήρχαν στο σύνολο τους των δύο διαχειριστικών περιόδων 2010 και 2011, προερχόταν από γνωστή και διαρκή αιτία ως τραπεζικές καταθέσεις σε συγκεκριμένες γνωστές τράπεζες, που ενσωμάτωναν διαρκώς κεφάλαιο και τόκους αλλά και ανακεφαλαιοποιήσεις και ανατοκισμούς κατά τη συνήθη πρακτική των αποταμιεύσεων αυτής της έκτασης και μάλιστα σε βάθος χρόνου, και τα οποία φορολογούνταν σύμφωνα με την ισχύουσα νομοθεσία όπως προκύπτει από τα προσκομιζόμενα σχετικά έγγραφα..... >>.

2) <<Η φορολογική αρχή που εξέδωσε την προβαλλόμενη πράξη ουδόλως αξιοποίησε την νόμιμη δυνατότητα της για τον έλεγχο του περιεχομένου των τραπεζικών καταθέσεων μου για τον έλεγχο και την διαπίστωση της νομιμότητας του σχηματισμού των τραπεζικών καταθέσεων μου

πριν από τον χρόνο αποστολής τους με εμβάσματα στο εξωτερικό με την διατύπωση αιτήματος στις τράπεζες όπωςισχύει με την παρ. 2 του άρθρου 44 του ν. 4249/2014 και η τελευταία αυτή διάταξη ίσχυε κατά τον χρόνο του ελέγχου και της έκδοσης της προσβαλλόμενης πράξης..... >>

3) <<..... Αιφνιδίως το έτος 2015 η αναζήτηση των στοιχείων αυτών κατ' απαίτηση της φορολογικής αρχής σε βάρος μου που ανατρέχουν σε βάθος χρόνου μεγαλύτερο των 20 ετών για την άμεση δικαιολόγηση εμβασμάτων, καθιστά την θέση μου προφανώς ιδιαίτερα δυσχερή για την ανεύρεση και προσκόμιση τους .

Είναι προφανές ότι είναι αδύνατο να ανταποκριθώ στις απαιτήσεις της ελεγκτικής υπηρεσίας εντός 5 ημερών ή εντός 20 ημερών όταν είναι γνωστό ότι τα στοιχεία αυτά δεν τα διαθέτουν άμεσα ούτε οι ίδιες οι Τράπεζες>>

4) <<..Κατά την έννοια της διάταξης της παρ.3 του άρθρου 15 του ν. 3888/2010 και από την έναρξη της την 30.9.2010, στην διάταξη αυτή υπάγονται εκείνα τα κεφάλαια που έχουν σχηματιστεί σε τραπεζικούς λογαριασμούς μετά την δημοσίευση της, βλ ΔΕΦ ΑΘ 2828/2015 και ΔΕΦ ΑΘ 2829/2015 ,και ΔΕΦ ΑΘ 2885/2015 κατά το μέρος που δεν καλύπτονται από τα δηλωθέντα εισοδήματα. Κατά συνέπεια η φορολογική αρχή όφειλε να ελέγξει τις τραπεζικές μου καταθέσεις μέχρι την 29.9.2010 και το υπόλοιπο των καταθέσεων μου .λαμβάνοντας υπόψη το υπόλοιπο αυτό ως δεδομένο - υπαρκτό και ανέλεγκτο ως προς την προέλευση του και στη συνέχεια προκειμένου να διαπιστώσει αν υφίσταται προσαύξηση της περιουσίας μου και πότε αυτή επήλθε να ελέγξει κάθε έτος χωριστά από 30.9.2010 και εφεξής μέσω της κίνησης των λογαριασμών τα διαθέσιμα κεφάλαια και να τα συγκρίνει με τα εισοδήματα μου.....

.....Περαιτέρω η προσβαλλόμενη πράξη μη νόμιμα στηρίζει εξολοκλήρου το σκεπτικό της και την αιτιολογία της στην διάταξη της παρ.3 του άρθρου 15 του ν.3888/2010.Η αναφερόμενη διάταξη ουσιαστική και όχι διαδικαστική άρχισε να ισχύει από 30.9.2010 που δημοσιεύτηκε νόμος στην Εφημερίδα της Κυβερνήσεως ΦΕΚ 175Α/30.9.2010 και ισχύει σύμφωνα με το άρθρο 20 του ίδιου νόμου από την δημοσίευση στην Εφημερίδα της Κυβερνήσεως.

Η διάταξη αυτή εφαρμόζεται μόνο για την προσαύξηση τικ περιουσίας που δημιουργήθηκε από την ως άνω ημερομηνία και φορολογείται κάθε οικονομικό έτος μέσα στο οποίο επέρχεται τέτοια προσαύξηση.(βλ ΔΕΦ ΑΘ 2828/2015 και ΔΕΦ ΑΘ 2829/2015 και ΔΕΦ ΑΘ 2885/2015) >>

5) Παράβαση Συνταγματικών αρχών οι εκδοθείσες ατομικές διοικητικές πράξεις διορθωτικού προσδιορισμού φόρου εισοδήματος αντίκειται στο άρθρο 78 παρ. 1 του Συντάγματος.

Επειδή, με το άρθρο 63 παρ.1 ΚΦΔ: «Ο υπόχρεος, εφόσον αμφισβητεί οποιαδήποτε πράξη που έχει εκδοθεί σε βάρος του από την Φορολογική Διοίκηση ή σε περίπτωση σιωπηρής άρνησης, οφείλει να υποβάλει ενδικοφανή προσφυγή με αίτημα την επανεξέταση της πράξης στο πλαίσιο διοικητικής διαδικασίας από την Υπηρεσία Εσωτερικής Επανεξέτασης της Φορολογικής Διοίκησης.» Στο άρθρο δε, 45 παρ.2 ΚΦΔ, απαριθμούνται περιοριστικά οι εκτελεστοί τίτλοι.

Εν προκειμένω, η φορολογούμενη με την υπό κρίση ενδικοφανή προσφυγή της στρέφεται κατά της έκθεσης μερικού ελέγχου φορολογίας εισοδήματος & εισφοράς αλληλεγγύης άρθρο 29 του

N.3986/2011 που εκδόθηκε την από το και όχι ως όφειλε κατά των οριστικών πράξεων προσδιορισμού φόρου εισοδήματος και εισφοράς αλληλεγγύης. Από τον συνδυασμό των ανωτέρω, ευθέως προκύπτει ότι η φορολογούμενη απαραδέκτως προσέβαλε με την ενδικοφανή προσφυγή την έκθεση ελέγχου, η οποία συνιστά την νόμιμη αιτιολογία έκδοσης των πράξεων και όχι τις πράξεις καθεαυτές που συνιστούν εκτελεστό τίτλο.

Κατόπιν αυτών:

Α π ο φ α σ ί ζ ο υ μ ε

την απόρριψη της με αριθμ. πρωτ, /..... ενδικοφανούς προσφυγής της Α.Φ.Μ. . ως νομικά πλημμελής και ακυρωτέα λόγω εσφαλμένης ερμηνείας του νόμου και την επικύρωση των:

α) Την υπ' αριθ. οριστική πράξη διορθωτικού προσδιορισμού φόρου Εισοδήματος του Προϊσταμένου για τη διαχειριστική περίοδο 1/1/2010-31/12/2010.

β) Την υπ' αριθ. οριστική πράξη διορθωτικού προσδιορισμού φόρου Εισοδήματος του για τη διαχειριστική περίοδο 1/1/2011-31/12/2011.

γ) Την υπ' αριθ. οριστική πράξη διορθωτικού προσδιορισμού Ειδικής Εισφοράς Αλληλεγγύης N. 3986/2011 του Προϊσταμένου του για τη διαχειριστική περίοδο 1/1/2010-31/12/2010.

δ) Την υπ' αριθ. οριστική πράξη διορθωτικού προσδιορισμού Ειδικής Εισφοράς Αλληλεγγύης N. 3986/2011 του Προϊσταμένου για τη διαχειριστική περίοδο 1/1/2011-31/12/2011.

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

1) Διαχειριστική περίοδος 2010	
Εισόδημα N. 2238/1994	2.167.212,71 ευρώ.
2) Διαχειριστική περίοδος 2011	
Εισόδημα N. 2238/1994	128.916,25 ευρώ.
3) Διαχειριστική περίοδος 2010	
Έκτακτη εισφορά ν. 3986/2011	191.095,11 ευρώ.
4) Διαχειριστική περίοδος 2011	
Έκτακτη εισφορά ν. 3986/2011	13.377,55 ευρώ.

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

Ακριβές Αντίγραφο

Η Υπάλληλος του Τμήματος
Διοικητικής Υποστήριξης

ΜΕ ΕΝΤΟΛΗ ΤΟΥ ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΥ
ΤΗΣ Δ/ΝΣΗΣ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ

Ο ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΣ ΤΗΣ ΥΠΟΔΙΕΥΘΥΝΣΗΣ
ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ
α/α

ΓΕΩΡΓΙΟΣ ΣΤΑΥΡΙΔΗΣ
ΜΕ ΕΝΤΟΛΗ ΤΟΥ ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΥ
ΤΗΣ Δ/ΝΣΗΣ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ

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).