



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ
ΥΠΟΥΡΓΕΙΟ ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΩΝ
ΓΕΝΙΚΗ ΓΡΑΜΜΑΤΕΙΑ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΕΣΟΔΩΝ
ΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ

Ταχ. Δ/ση : Αριστογείτονος 19
Ταχ. Κώδικας : 176 71 - Καλλιθέα
Τηλέφωνο : 2131604-563
ΦΑΞ : 2131604-566

Καλλιθέα

30/12/2015

Αριθμός απόφασης: 4937

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

4. Την από και με αριθμό πρωτοκόλλουενδικοφανή προσφυγή τουκατοίκου κατά του :

υπ'αριθμ..... συμπληρωματικού εκκαθαριστικού σημειώματος περαίωσης ΠΟΛ. 1019/2011 του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Ε' ΠΕΙΡΑΙΑ με το οποίο προσδιορίστηκε για τις χρήσεις 2008-2010 διαφορά φόρου προς καταβολή 56.120,88 ευρώ και τα προσκομιζόμενα με αυτή σχετικά έγγραφα .

5. Το υπ'αριθμ..... συμπληρωματικό εκκαθαριστικό σημείωμα περαίωσης ΠΟΛ. 1019/2011 του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Ε' ΠΕΙΡΑΙΑ με προσδιορίστηκε για τις χρήσεις 2008-2010 διαφορά φόρου προς καταβολή 56.120,88 ευρώ, και του οποίου ζητείται η ακύρωση.

6. Τις απόψεις της ανωτέρω φορολογικής αρχής.

7. Την από εισήγηση του Α6 τμήματος της Υπηρεσίας μας.

Επί της από από και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανούς προσφυγής του ,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 το υπ'αριθμ..... συμπληρωματικό εκκαθαριστικό σημείωμα περαίωσης ΠΟΛ. 1019/2011 του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Ε΄ΠΕΙΡΑΙΑ προσδιορίσθηκε στον προσφεύγοντα για τις χρήσεις 2008-2010 διαφορά φόρου προς καταβολή 56.120,88 ευρώ.

Το ως άνω συμπληρωματικό εκκαθαριστικό σημείωμα περαίωσης ΠΟΛ. 1019/2011 εκδόθηκε σύμφωνα με τα οριζόμενα στις διατάξεις της παραγράφου 4 του άρθρου 9 του Ν. 3888/2010: α) ο προσφεύγων είχε περαιώσει βάσει του ν. 3888/2010 για τις διαχειριστικές περιόδους 01/01/2007-31/12/2007, 01/01-31/12/2008 και 01/01-31/12/2009 και β)μετά την αποδοχή του αρχικού Εκκαθαριστικού Σημειώματος Περαιώσης περιήλθαν σε γνώση του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Ε΄ΠΕΙΡΑΙΑ συμπληρωματικά στοιχεία όπως αυτά ορίζονται στο άρθρο 68 του ν.2238/1994 και συγκεκριμένα η με αριθμό έκθεση ελέγχου περιουσιακής κατάστασης του Σώματος Επιθεωρητών - Ελεγκτών Δημοσίας Διοίκησης. .

Σύμφωνα με τις διαπιστώσεις της από Έκθεσης Μερικού Φορολογικού Ελέγχου Κ.Β.Σ της ΔΟΥ Ε΄ΠΕΙΡΑΙΑ ,κατόπιν της με αριθ..... Έκθεσης Ελέγχου Περιουσιακής Κατάστασης του Σώματος Επιθεωρητών -Ελεγκτών Δημοσίας Διοίκησης διαπιστώθηκε για τον προσφεύγοντα στις χρήσεις 2007 , 2008 και 2009 «Μη έκδοση Α.Π.Υ. ή άλλου φορολογικού εσόδου για παρεχόμενες υπηρεσίες χωρίς να προσδιορίζεται το πλήθος των συναλλαγών ως και η αξία ενός εκάστου στοιχείου χωριστά» με αποκρυβείσα αξία 71.644,32 ,111.195,37 και 52.550,26 ευρώ αντίστοιχα.

Κατά του ως άνω συμπληρωματικού σημειώματος περαίωσης ΠΟΛ.1019/11 ο προσφεύγων κατέθεσε ενδικοφανή προσφυγή με την οποία ζητά την ακύρωση του για τους εξής λόγους:

- ❖ Η διαφορά των 777.961,36 ευρώ που προκύπτει από το πόρισμα της έκθεσης ελέγχου του ΣΕΕΔΔ με αριθμό είναι πλασματική και λανθασμένη . Αυτό στοιχειοθετείται από το ότι στην έκθεση ελέγχου του ΣΕΕΔΔ δεν αφαιρούνται τα φορολογικά ποσά του Φ.Π.Α -ΦΕΜ του ΙΚΑ που έχουν πληρωθεί και εμπεριέχονται στις καταθέσεις στο τραπεζικό λογαριασμό μου.
- ❖ Ενώ, οι καταθέσεις γίνονταν όλες στο δικό του λογαριασμό ταμιευτηρίου, μερικές μόνο από αυτές αφορούσαν σε οικοδομικές άδειες που εξέδιδε, ενώ οι λοιπές αφορούσαν σε οικοδομικές άδειες που εξέδιδαν οι λοιποί συνεργαζόμενοι συνάδελφοι μηχανικοί.
- ❖ Τα χρήματα που υπήρχαν για την αμοιβή του μηχανικού στον τραπεζικό του λογαριασμό, εσφαλμένα θεωρούνται έσοδα δικά του, με δεδομένο ότι μετά από μικρό χρονικό διάστημα εκταμιεύονταν για να αποδοθούν στον μηχανικό .
- ❖ Το ποσό των 3.809.104,65 λανθασμένα θεωρείται από τον έλεγχο του ΣΕΕΔΔ ότι είναι μόνο νέες καταθέσεις.

- ❖ Το πόρισμα του ελέγχου δεν είναι εμπεριστατωμένο οδηγεί σε λανθασμένα συμπεράσματα και δεν υπάρχουν εισοδήματα που έχουν αποκτηθεί και δεν δικαιολογούνται και γίνεται προσπάθεια στο πόρισμα να συνδεθούν με την υπαλληλική του ιδιότητα.
- ❖ Δεν κλήθηκε να δικαιολογήσει τις όποιες αποκλίσεις.
- ❖ Ελλειψη αιτιολογίας : Σε καμία από τις προσβαλλόμενες πράξεις δεν περιέχεται πλήρης και εμπεριστατωμένη αιτιολογία καθώς δεν περιέχεται πλήρης έκθεση των πραγματικών και νομικών λόγων που οδήγησαν τη διοίκηση στην απόφασή της.
- ❖ Παράβαση Νόμου: Εκτός από τους ανωτέρω λόγους οι οποίοι είναι απολύτως βάσιμοι, οι προσβαλλόμενες πράξεις είναι απολύτως άκυρες και ως εκ τούτου πρέπει να ανακληθούν διότι εξέλαβαν ως εισόδημα τα χρηματικά ποσά που εισέπραττα για τρίτους και απέδιδε σε αυτούς.

Επειδή σύμφωνα με τις διατάξεις του αρθ.9 παρ.4 Ν.3888/2010 « Αν μετά την κατά τα ανωτέρω αποδοχή του Εκκαθαριστικού Σημειώματος περιέλθουν σε γνώση του προϊστάμενου της αρμόδιας Δ.Ο.Υ. συμπληρωματικά στοιχεία σύμφωνα με τις διατάξεις της παραγράφου 2 του άρθρου 68 του Κ.Φ.Ε. και της παραγράφου 3 του άρθρου 49 του Κώδικα Φ.Π.Α. , εκδίδεται βάσει αυτών συμπληρωματικό Εκκαθαριστικό Σημείωμα κατά τις διατάξεις του παρόντος Κεφαλαίου, συμψηφιζομένου του ποσού που καταβλήθηκε με την αποδοχή του αρχικού Εκκαθαριστικού Σημειώματος. Τα οριζόμενα στο προηγούμενο εδάφιο ισχύουν και για κάθε είδους στοιχεία που υφίστανται ήδη στις αρμόδιες Δ.Ο.Υ. και λοιπές ελεγκτικές αρχές κατά την ημερομηνία που ορίζεται με την υπουργική απόφαση του άρθρου 13 αλλά δεν ήταν διαθέσιμα στη Γ.Γ.Π.Σ. κατά την ίδια ημερομηνία και δεν λήφθηκαν υπόψη κατά την έκδοση των Εκκαθαριστικών Σημειωμάτων, καθώς επίσης και για τα αποτελέσματα της επεξεργασίας και των ελέγχων που αφορούν βιβλία και στοιχεία που είχαν κατασχεθεί ή παραληφθεί, ανάλογα με την περίπτωση, κατά την ίδια ως άνω ημερομηνία, αλλά δεν είχαν ελεγχθεί.»

Επειδή για τις χρήσεις 2008-2010 εκδόθηκε Σημείωμα περαίωσης Ν.3888/2010 από την ΔΟΥ ΝΙΚΑΙΑΣ ,το οποίο ο προσφεύγων το αποδέχθηκε.

Επειδή στην παρ.1 και 2 της ΠΟΛ.1019/2011 ορίζεται :

«1. Το Συμπληρωματικό Εκκαθαριστικό Σημείωμα που εκδίδεται κατά τις διατάξεις της παραγράφου 4 του άρθρου 9 του Ν. 3888/2010 περιέχει για κάθε υπόθεση που έχει υπαχθεί στην οικεία ρύθμιση του Κεφαλαίου Α΄ του νόμου αυτού τα εξής στοιχεία:

α.β.γ).....δ).....ε)

στ. Την τυχόν αποκρυβείσα φορολογητέα ύλη ή την παράβαση του Κ.Β.Σ. ή το δελτίο πληροφοριών ή τα λοιπά επιβαρυντικά στοιχεία ή έγγραφα, κατά τα οριζόμενα στις παραγράφους 3 και 4 του άρθρου 2 του Ν. 3888/2010, που περιλήφθηκαν στο αρχικό Εκκαθαριστικό Σημείωμα που έγινε αποδεκτό, καθώς και την αποκρυβείσα φορολογητέα ύλη ή την παράβαση του Κ.Β.Σ. κατά τις ίδιες ως άνω παραγράφους που προέκυψαν από τα επιβαρυντικά εν γένει στοιχεία που ορίζονται στην παράγραφο 4 του άρθρου 9 του ίδιου ως άνω νόμου.

2. Για τις παραβάσεις Κ.Β.Σ. που προκύπτουν από τα επιβαρυντικά εν γένει στοιχεία που ορίζονται στην παράγραφο 4 του άρθρου 9 του Ν.3888/2010, συντάσσονται υποχρεωτικά από τη Δ.Ο.Υ. που είναι αρμόδια για την έκδοση του Συμπληρωματικού Εκκαθαριστικού Σημειώματος, πριν από την έκδοση αυτού και εφόσον δεν έχουν συνταχθεί από άλλη υπηρεσία, σχετικές εκθέσεις ελέγχου στο πλαίσιο διενεργούμενων σχετικών ελέγχων Κ.Β.Σ. κατά τις ισχύουσες διατάξεις και εκδίδονται οι οικείες αποφάσεις επιβολής προστίμου, οι οποίες μαζί με τις εκθέσεις κοινοποιούνται επί αποδείξει στον επιτηδευματία ταυτόχρονα με το οικείο Συμπληρωματικό Εκκαθαριστικό Σημείωμα. Με την αποδοχή του παραπάνω Σημειώματος ο επιτηδευματίας δύναται κατόπιν σχετικής αίτησής του να ζητήσει την επίλυση της διαφοράς των επιβληθέντων προστίμων, με ανάλογη εφαρμογή των διατάξεων των παραγράφων 1, 7 και 8 του άρθρου 11 του Ν. 3888/2010, καθώς και του δεύτερου εδαφίου των παραγράφων 5 και 6 της απόφασης ΠΟΛ. 1138/2010. Η επίλυση της διαφοράς κατά τα οριζόμενα στο προηγούμενο εδάφιο διενεργείται ταυτόχρονα με την αποδοχή του πιο πάνω Σημειώματος ή το αργότερο εντός πέντε (5) ημερών από την αποδοχή του.

Επειδή στην παρ.10 της ΠΟΛ. 1019/2011 ορίζεται:

«Σε περίπτωση μη αποδοχής του Συμπληρωματικού Εκκαθαριστικού Σημειώματος εντός της προθεσμίας της παραγράφου 5 της παρούσας, έχουν εφαρμογή για τα οικονομικά έτη που βαρύνονται με τα επιβαρυντικά στοιχεία για τα οποία αυτό εκδόθηκε οι ισχύουσες διατάξεις περί συμπληρωματικών φύλλων ελέγχου ή πράξεων, συμψηφιζόμενων ως προς τις φορολογίες εισοδήματος και Φ.Π.Α. των ποσών που για κάθε φορολογία από τις φορολογίες αυτές προέκυψαν βάσει του αρχικού Εκκαθαριστικού Σημειώματος. Επί αποδοχής του Συμπληρωματικού Εκκαθαριστικού Σημειώματος για ορισμένα μόνο από τα οικονομικά έτη που βαρύνονται με τα προαναφερόμενα επιβαρυντικά στοιχεία, με τους όρους και τους περιορισμούς των παραγράφων 2 και 3 του άρθρου 5 του Ν. 3888/2010, τα οριζόμενα στο προηγούμενο εδάφιο έχουν ανάλογη εφαρμογή για τα οικονομικά έτη για τα οποία το παραπάνω Σημείωμα δεν γίνεται αποδεκτό. Στις περιπτώσεις των προηγούμενων εδαφίων, σε ότι αφορά τα πρόστιμα Κ.Β.Σ. που εκδίδονται και κοινοποιούνται κατά τα οριζόμενα στην παράγραφο 8 της παρούσας, έχουν επίσης εφαρμογή ως προς τις περαιτέρω διαδικασίες οι ισχύουσες διατάξεις.»

Επειδή ο προσφεύγων δεν προσήλθε εντός διαστήματος των 10 ημερών από τη κοινοποίηση του Συμπληρωματικού εκκαθαριστικού Σημειώματος προκειμένου να αποδεχτεί το σημείωμα πληρώνοντας το 20% του ποσού .Ως εκ τούτου έχουν εφαρμογή οι διατάξεις περί συμπληρωματικών φύλλων ελέγχου, συμψηφιζόμενων ως προς τις φορολογίες εισοδήματος και ΦΠΑ των ποσών που προέκυψαν για κάθε φορολογία βάσει του αρχικού εκκαθαριστικού σημειώματος.

Επειδή όπως αναφέρεται και στις απόψεις της ΔΟΥ Ε ΠΕΙΡΑΙΑ πρόκειται να εκδοθούν καταλογιστικές πράξεις ως προς τις φορολογίες Εισοδήματος και ΦΠΑ κατά των οποίων δύναται να προσφύγει.

Επειδή, εκ των ανωτέρω προκύπτει ότι λόγω της μη αποδοχής από του προσφεύγοντα του υπ' αριθμ..... Συμπληρωματικού Εκκαθαριστικού Σημειώματος Περαιώσης ΠΟΛ.1019/2011 δεν υφίσταται η αναφερόμενη σε αυτό φορολογική υποχρέωση καθόσον η αρμόδια αρχή δεν προέβη στην βεβαίωση των φόρων που αναφέρονται σε αυτό και ως εκ τούτου το προσβαλλόμενο Συμπληρωματικό Εκκαθαριστικό σημείωμα δεν παράγει από μόνο του έννομα αποτελέσματα για τον προσφεύγοντα . Συνεπώς απαραδέκτως υποβάλλεται στην Υπηρεσία μας η υπο κρίση ενδικοφανή προσφυγή καθότι η προσβαλλόμενη πράξη στερείται εκτελεστότητας.

Α Π Ο Φ Α Σ Ι Ζ Ο Υ Μ Ε

Την απόρριψη της με αρ. πρωτ. ενδικοφανούς προσφυγής του ως
απαράδεκτης

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

ΜΕ ΕΝΤΟΛΗ ΤΟΥ ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΥ
ΤΗΣ Δ/ΝΣΗΣ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ

Ο ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΣ ΤΗΣ ΥΠΟΔΙΕΥΘΥΝΣΗΣ
ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ
α/α

ΓΕΩΡΓΙΟΣ ΣΤΑΥΡΙΔΗΣ

Ακριβές Αντίγραφο

Η Υπάλληλος του Τμήματος

Διοικητικής Υποστήριξης

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).