



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ

ΥΠΟΥΡΓΕΙΟ ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΩΝ

ΓΕΝΙΚΗ ΓΡΑΜΜΑΤΕΙΑ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΕΣΟΔΩΝ

ΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ

Καλλιθέα, 09/11/2015

Αριθμός απόφασης: **4377**

Ταχ. Δ/ση : Αριστογείτονος 19

Ταχ. Κώδικας : 176 71 - Καλλιθέα

Τηλέφωνο : 2131604536

ΦΑΞ : 2131604567

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. Την υπ' αριθμ./2014 προδικαστική απόφαση του Διοικητικού Πρωτοδικείου Πατρών – Τμήμα 4^ο Μονομελές επί της από 17.08.2009 και με αριθμό πράξης κατάθεσης ΠΡ...../2009 προσφυγής και αιτήματος διοικητικής επίλυσης της διαφοράς του του, ΑΦΜ, κατά του υπ' αριθ. .../.../28.01.2018 Φύλλου Ελέγχου Προσδιορισμού του Φόρου Εισοδήματος Φυσικών Προσώπων του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Κάτω Αχαΐας (νυν Γ' Πατρών) οικονομικού έτους 1995 και κατά της υπ' αριθ. .../28.01.2008 Απόφασης Επιβολής Προστίμου του ιδίου ως άνω Προϊσταμένου, διαχειριστικής περιόδου από 1-1-1994 έως 31-12-1994, και τα προσκομιζόμενα με αυτήν σχετικά έγγραφα.
5. Το με αριθμ. πρωτ./13.07.2015 (αριθμ. πρωτ./20-07-15) έγγραφο της Δ.Ο.Υ. Α' Πατρών.
6. Τις απόψεις της ανωτέρω φορολογικής αρχής.
7. Την από 04.11.2015 εισήγηση του Α2 τμήματος της Υπηρεσίας μας.

Επί της από 17.08.2009 και με αριθμό πράξης κατάθεσης ΠΡ...../2009 προσφυγής και αιτήματος διοικητικής επίλυσης της διαφοράς του του, και μετά την μελέτη και την αξιολόγηση όλων των υφιστάμενων στο σχετικό φάκελο εγγράφων και των προβαλλόμενων λόγων της προσφυγής, επαγόμαστε τα ακόλουθα:

1) Με το υπ' αριθ. .../.../28.01.2018 προσβαλλόμενο Φύλλο Ελέγχου Προσδιορισμού του Φόρου Εισοδήματος Φυσικών Προσώπων του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Κάτω Αχαΐας (νυν Γ' Πατρών) καταλογίστηκε σε βάρος του προσφεύγοντος διαφορά κυρίου φόρου 15.629.723 δρχ. (ή 45.868,59 ευρώ), πρόσθετος φόρος λόγω ανακρίβειας 31.259.446 δρχ. (ή 91.737,19 ευρώ) και συνολικώς το ποσό των 46.889.169 δρχ. (ή 137.605,77 ευρώ), για το οικονομικό έτος 1995.

Το ως άνω προσβαλλόμενο Φύλλο Ελέγχου Προσδιορισμού του Φόρου Εισοδήματος Φυσικών Προσώπων προέκυψε μετά από τακτικό έλεγχο που διενεργήθηκε από την Δ.Ο.Υ. Κάτω Αχαΐας (νυν Γ' Πατρών) σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 66 του Ν. 2238/1994 και της Α.Υ.Ο.1021681/1120/ΠΟΛ.1037/1-3-2005 και κατόπιν του πορίσματος της από 28/01/2008 οικείας έκθεσης ελέγχου σύμφωνα με το οποίο τα βιβλία του προσφεύγοντος κρίθηκαν ανακριβή λόγω μη καταχώρησης σε αυτά των πραγματοποιηθέντων εσόδων (πωλήσεις ακινήτων σύμφωνα με τα στοιχεία του Υποθηκοφυλακείου Πάτρας) και μη υποβολής δηλώσεων εισοδήματος και εκκαθαριστικών Φ.Π.Α.

2) Με την υπ' αριθ. .../28.01.2008 προσβαλλόμενη Απόφαση Επιβολής Προστίμου του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Κάτω Αχαΐας (νυν Γ' Πατρών) επιβλήθηκε σε βάρος του προσφεύγοντος πρόστιμο συνολικού ποσού 586,00 € για τη διαχειριστική περίοδο από 1-1-1994 έως 31-12-1994 σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 5 του ν. 2523/1997 λόγω παράβασης των άρθρων 2, 6 και 12 του ΠΔ 186/92.

Η ως άνω προσβαλλόμενη Απόφαση Επιβολής Προστίμου εδράζεται επί του πορίσματος της από 28/01/2008 οικείας έκθεσης ελέγχου ΚΒΣ – ΠΔ 186/92 σύμφωνα με το οποίο ο προσφεύγων κατά τη χρήση 1994 δεν τήρησε βιβλία και στοιχεία όπως είχε υποχρέωση.

Κατά των ανωτέρω πράξεων, ο προσφεύγων κατέθεσε ενώπιον του Διοικητικού Πρωτοδικείου Πατρών τη με αριθμό καταχώρησης ΠΡ...../17.08.2009 προσφυγή με αίτημα διοικητικής επίλυσης της διαφοράς, με την οποία αιτείται την ακύρωση των ως άνω πράξεων προβάλλοντας τους κάτωθι ισχυρισμούς:

- Σύμφωνα με το άρθρο 34 του ΚΦΕ το ακαθάριστο εισόδημα των τεχνικών επιχειρήσεων προσδιορίζεται τεκμαρτως ανεξάρτητα από την τήρηση ή μη βιβλίων και στοιχείων.
- Στο προσβαλλόμενο φύλλο ελέγχου δεν αναλύεται ο τρόπος εξεύρεσης του τελικού ποσού που οφείλεται.
- Δεν κλήθηκε σε προηγούμενη ακρόαση πριν από την έκδοση των προσβαλλόμενων πράξεων.
- Δεν συντάχθηκε έκθεση κατάσχεσης από την φορολογική αρχή αλλά απόδειξη για την διενέργεια των σχετικών ελέγχων.

Το Διοικητικό Πρωτοδικείο Πατρών (Τμήμα 4^ο Μονομελές) εξέδωσε επί της ως άνω προσφυγής την υπ' αριθμ. Α/2014 απόφαση σύμφωνα με την οποία αναπέμπει την υπόθεση στον Προϊστάμενο της Δ.Ο.Υ. Γ' Πατρών, προκειμένου να τηρηθεί νομίμως η προταθείσα με το δικόγραφο της προσφυγής διαδικασία διοικητικής επίλυσης της διαφοράς.

Η αρμόδια Δ.Ο.Υ. Α' Πατρών (σύμφωνα με την το με αριθμ. πρωτ. Δ6Α 1036682ΕΞ2014/26-2-2014 έγγραφο του Υποϊκ. - ΦΕΚ 478Β/26-2-2014 – Μεταβίβαση αρμοδιοτήτων) κοινοποίησε στις 29.06.2015 στην διεύθυνση κατοικίας του προσφεύγοντος την πρόσκληση με αριθμ. πρωτ./19.06.2015, η οποία επιδόθηκε στον ίδιο, και σύμφωνα με την οποία τον καλούσε εντός πέντε (5) ημερών από την κοινοποίησή της να προσέλθει στα γραφεία της, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 66 παρ. 10 του ν. 4174/2013, προκειμένου να αποδεχθεί τις προσβαλλόμενες πράξεις.

Ο προσφεύγων δεν ανταποκρίθηκε στην πρόσκληση για διοικητική επίλυση της διαφοράς και η Δ.Ο.Υ. Α' Πατρών, διαβίβασε το σχετικό φάκελο στην Υπηρεσία μας με το με αριθμ. πρωτ./13.07.2015 (αριθμ. πρωτ./20-07-15) έγγραφο, για τις δικές μας ενέργειες.

Επειδή, οι ισχυρισμοί του προσφεύγοντος περί μη εφαρμογής των διατάξεων του άρθρου 34 του ΚΦΕ και περί μη ανάλυσης του τρόπου με τον οποίο προσδιορίστηκε το ποσό καταλογισμού κρίνονται αβάσιμοι καθόσον στο υπ' αριθ. .../.../28.01.2018 προσβαλλόμενο Φύλλο Ελέγχου Προσδιορισμού του Φόρου Εισοδήματος Φυσικών Προσώπων τα ακαθάριστα έσοδα της επιχείρησης υπολογίστηκαν βάσει των ανευρεθέντων συμβολαίων από το Υποθηκοφυλακείο Πατρών και ως φορολογητέα αξία έχει ληφθεί η αναγραφόμενη αξία των εν λόγω συμβολαίων

όπως αναφέρεται στην σχετική έκθεση ελέγχου, η δε διαδικασία που ακολουθήθηκε είναι σύμφωνη με τα όσα ορίζονται στα άρθρα 30 και 34 του ν.2238/1994. Όσον δε αφορά την υπ' αριθ. .../28.01.2008 προσβαλλόμενη Απόφαση Επιβολής Προστίμου ΚΒΣ το επιβληθέν πρόστιμο αφορά τη μη τήρηση βιβλίου εσόδων – εξόδων και ουδεμία σχέση έχει με όσα αναφέρει ο προσφεύγων περί κατάσχεσης.

Επειδή, όπως έχει νομολογιακά κριθεί, η άσκηση του συνταγματικώς κατοχυρωμένου δικαιώματος της προηγούμενης ακρόασης αποβλέπει στην παροχή της δυνατότητας στον διοικούμενο, τον οποίο αφορά η δυσμενής διοικητική πράξη να προβάλλει συγκεκριμένους ισχυρισμούς ενώπιον του αρμόδιου διοικητικού οργάνου, ούτως ώστε να επηρεάσει τη λήψη από το όργανο αυτό της σχετικής απόφασης ύστερα από διαφορετική εμφάνιση ή εκτίμηση του πραγματικού υλικού (ΣΤΕ Ολομ. 4447/2012). Συνεπώς, για το λυσιτελές της προβολής από τον προσφεύγοντα λόγου ακυρώσεως περί μη τήρησεως του δικαιώματος προηγούμενης ακρόασης πριν από την έκδοση της δυσμενούς γι' αυτόν πράξεως απαιτείται και παράλληλη αναφορά των ισχυρισμών που αυτός θα προέβαλε ενώπιον της Διοίκησης αν είχε κληθεί, η οποία αναφορά στην παρούσα περίπτωση δεν υφίσταται και ως εκ τούτου ο ισχυρισμός του περί μη κλήτευσης πρέπει να απορριφθεί.

Επειδή, σύμφωνα με το άρθρο 66 παρ. 10 του Ν. 4174/2013 ορίζεται ότι: «Σε περίπτωση έκδοσης απόφασης διοικητικού δικαστηρίου με την οποία κηρύσσεται απαράδεκτη η συζήτηση ενδίκου βοηθήματος ή μέσου και αναπέμπεται η υπόθεση στη Φορολογική Διοίκηση για να τηρηθεί η διαδικασία διοικητικής επίλυσης της διαφοράς, το αίτημα για διοικητική επίλυση εξετάζεται από την Υπηρεσία Εσωτερικής Επανεξέτασης, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 63 του Κώδικα Φορολογικής Διαδικασίας, εκτός εάν ο φορολογούμενος αποδεχθεί την προσβαλλόμενη πράξη εντός αποκλειστικής προθεσμίας πέντε ημερών από την κοινοποίηση σε αυτόν της δικαστικής απόφασης ή σχετικής πρόσκλησης της Φορολογικής Διοίκησης».

Επειδή, τηρήθηκε η διαδικασία που προβλέπεται από τις διατάξεις του άρθρου 66 § 10 του ν. 4174/2013 και από την αριθμ. Α/2014 απόφαση του Διοικητικού Πρωτοδικείου Πατρών (Τμήμα 4^ο Μονομελές), ο δε προσφεύγων δεν ανταποκρίθηκε στην πρόσκληση για διοικητική επίλυση της διαφοράς.

Επειδή, δεν υφίστανται λόγοι ουσίας που να καθιστούν τις ανωτέρω αποφάσεις της φορολογικής αρχής άκυρες.

Επειδή, οι διαπιστώσεις του ελέγχου, όπως αυτές καταγράφονται στις από 28-01-2008 εκθέσεις των ελεγκτών της Δ.Ο.Υ. Κάτω Αχαΐας: α) τακτικού ελέγχου φορολογίας εισοδήματος και β) Κ.Β.Σ.

– ΠΔ186/92, επί των οποίων εδράζονται οι προσβαλλόμενες πράξεις κρίνονται βάσιμες, αποδεκτές και πλήρως αιτιολογημένες, και ως εκ τούτου οι ισχυρισμοί που προβάλλονται από τον προσφεύγοντα είναι αβάσιμοι και συνεπώς απορριπτέοι, το υπό κρίση δε αίτημα συμβιβασμού πρέπει να απορριφθεί στο σύνολό του.

Α π ο φ α σ ί ζ ο υ μ ε

Την απόρριψη του αιτήματος διοικητικής επίλυσης της διαφοράς δια της με αριθμό πράξης καταχώρησης ΠΡ...../17.08.2009 προσφυγής στο Διοικητικό Πρωτοδικείο Πατρών και την αναπομπή της υπόθεσης για συζήτηση ενώπιον του Διοικητικού Πρωτοδικείου Πατρών (Τμήμα 4^ο Μονομελές), σύμφωνα με την Α/2014 απόφασή του.

Ακριβές Αντίγραφο

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

**Ο/Η Υπάλληλος του Τμήματος
Διοικητικής Υποστήριξης**

**Ο ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΣ ΤΗΣ ΥΠΟΔΙΕΥΘΥΝΣΗΣ
ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ
α/α
ΓΕΩΡΓΙΟΣ ΣΤΑΥΡΙΔΗΣ**