



**ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ
ΥΠΟΥΡΓΕΙΟ ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΩΝ
ΓΕΝΙΚΗ ΓΡΑΜΜΑΤΕΙΑ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΕΣΟΔΩΝ
ΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ**

Καλλιθέα 10-7-2014

Αριθμός απόφασης: 2168

Ταχ. Δ/ση : Αριστογείτονος 19
Ταχ. Κώδικας : 176 71 - Καλλιθέα
Τηλέφωνο : 210- 9586156
ΦΑΞ : 210 9531321

ΑΠΟΦΑΣΗ

Ο ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΣ ΤΗΣ ΔΙΕΥΘΥΝΣΗΣ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ

Έχοντας υπ' όψη:

1. Τις διατάξεις :

α. Του άρθρου 70Β' «Ειδική Διοικητική Διαδικασία – Ενδικοφανής Προσφυγή» του ν. 2238/1994 (Κώδικας Φορολογίας Εισοδήματος, ΦΕΚ Α' 151), όπως αυτές προστέθηκαν με το ν.4152/2013, περίπτωση 1, υποπαράγραφος Α.5, παράγραφος Α, άρθρο πρώτο (ΦΕΚ Α'107), καθώς και τις διατάξεις της περίπτωσης 2^α της ίδιας υποπαραγράφου του ίδιου νόμου.

β. Του άρθρου 63 του ν. 4174/2013 (ΦΕΚ Α' 170).

γ. 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».

δ. 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».

ε. Της ΠΟΛ 1209/06.09.2013 Απόφασης του Γενικού Γραμματέα Δημοσίων Εσόδων (ΦΕΚ Β' 2371).

στ. Του άρθρου 7 της ΠΟΛ 1002/31.12.2013 Απόφασης του Γενικού Γραμματέα Δημοσίων Εσόδων (ΦΕΚ Β' 55/16-1-2014).

2. Την ΠΟΛ 1211/12-9-2013 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 6-6-2014 και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανή προσφυγή της ΑΦΜ, με έδρα τον Δήμο Μυτιλήνης, οδόςκατά των υπ' αρ. και /28-8-2013 Πράξεων Προσδιορισμού ΦΠΑ διαχειριστικών περιόδων 2002, 2003, 2004, 2005 και 2006 αντίστοιχα του προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Μυτιλήνης και τα προσκομιζόμενα με αυτήν σχετικά έγγραφα.

5. Τις με αριθμούς και /28-8-2013 Πράξεις Προσδιορισμού ΦΠΑ διαχειριστικών περιόδων 2002, 2003, 2004, 2005 και 2006 αντίστοιχα των οποίων ζητείται η ακύρωση, καθώς και την από 28-8-2013. οικεία έκθεση ελέγχου.
6. Τις απόψεις της ανωτέρω φορολογικής αρχής.
7. Την από 10-7-2014. εισήγηση του Α1 τμήματος της Υπηρεσίας μας.

Επί της από 6-6-2014. και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανούς προσφυγής της ΑΦΜ, η οποία κατατέθηκε εκπρόθεσμα και μετά την μελέτη και την αξιολόγηση όλων των υφιστάμενων στο σχετικό φάκελο εγγράφων και των προβαλλόμενων λόγων της ενδικοφανούς προσφυγής, επαγόμαστε τα ακόλουθα:

1. Με την με αριθμό /28.08.2013 Πράξη Προσδιορισμού Φ.Π.Α. του προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Μυτιλήνης, καταλογίστηκε σε βάρος της προσφεύγουσας για την διαχειριστική περίοδο 2002_ ποσό κύριου φόρου (ΦΠΑ) ύψους 112.789,83 €, πλέον ποσό πρόσθετου φόρου λόγω ανακριβείας σε ποσοστό 120%. ύψους 135.347,80 €
2. Με την με αριθμό /28.08.2013 Πράξη Προσδιορισμού Φ.Π.Α. του προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Μυτιλήνης, καταλογίστηκε σε βάρος της προσφεύγουσας για την διαχειριστική περίοδο 2003 ποσό κύριου φόρου (ΦΠΑ) ύψους 109.540,78 €, πλέον ποσό πρόσθετου φόρου λόγω ανακριβείας σε ποσοστό 120%. ύψους 131.448,94 €,
3. Με την με αριθμό /28.08.2013 Πράξη Προσδιορισμού Φ.Π.Α. του προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Μυτιλήνης, καταλογίστηκε σε βάρος της προσφεύγουσας για την διαχειριστική περίοδο 2004 ποσό κύριου φόρου (ΦΠΑ) ύψους 119.518,12 €, πλέον ποσό πρόσθετου φόρου λόγω ανακριβείας σε ποσοστό 120%. ύψους 143.421,74 €,
4. Με την με αριθμό /28.08.2013 Πράξη Προσδιορισμού Φ.Π.Α. του προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Μυτιλήνης, καταλογίστηκε σε βάρος της προσφεύγουσας για την διαχειριστική περίοδο 2005 ποσό κύριου φόρου (ΦΠΑ) ύψους 31337,75 €, πλέον ποσό πρόσθετου φόρου λόγω ανακριβείας σε ποσοστό 120%. ύψους 37.605,30 €,
5. Με την με αριθμό /28.08.2013 Πράξη Προσδιορισμού Φ.Π.Α. του προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Μυτιλήνης, καταλογίστηκε σε βάρος της προσφεύγουσας για την διαχειριστική περίοδο 2006 ποσό κύριου φόρου (ΦΠΑ) ύψους 1.453,97 €, πλέον ποσό πρόσθετου φόρου λόγω ανακριβείας σε ποσοστό 120%. ύψους 1.744,76 €,

Οι ανωτέρω διαφορές κύριων και πρόσθετων φόρων προέκυψαν μετά την διενέργεια τακτικού φορολογικού ελέγχου στα τηρούμενα από την προσφεύγουσα βιβλία και στοιχεία και τον χαρακτηρισμό αυτών ως ανεπαρκών και ανακριβών, λόγω της μη προσκόμισης τους στον

φορολογικό έλεγχο. Αυτό, πέραν των άλλων είχε σαν συνέπεια:

- Τον εξωλογιστικό προσδιορισμό των φορολογητέων εκροών και
- Την μη αναγνώριση για έκπτωση φόρου εισροών.

Η προσφεύγουσα εταιρεία , με την υπό κρίση ενδικοφανή προσφυγή, ζητά την ακύρωση των παραπάνω πράξεων του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Μυτιλήνης

Επειδή οι διαπιστώσεις του ελέγχου, όπως αυτές καταγράφονται στην από 28-8-2013 έκθεση ελέγχου της Δ.Ο.Υ. Λέσβου επί της οποίας εδράζεται η προσβαλλόμενη απόφαση, κρίνονται βάσιμες, αποδεκτές και πλήρως αιτιολογημένες, και επιπλέον

Επειδή στο άρθρο 21 του ΠΔ 186/1992 ορίζεται, μεταξύ άλλων ότι:

«2.Τα βιβλία, οι οπτικοί δίσκοι και γενικά όλα τα ηλεκτρομαγνητικά μέσα στα οποία αποθηκεύονται δεδομένα βιβλίων, για τα οποία δεν υπάρχει υποχρέωση εκτύπωσης τους, τα στοιχεία που ορίζονται από τον Κώδικα αυτό, καθώς και τα λοιπά δικαιολογητικά των εγγραφών στα βιβλία διατηρούνται στον εκάστοτε οριζόμενο από τις σχετικές φορολογικές διατάξεις χρόνο παραγραφής του δικαιώματος του Δημοσίου για επιβολή φόρου. Τα βιβλία και τα στοιχεία αυτά διατηρούνται οπωσδήποτε όσο χρόνο εκκρεμεί σχετική υπόθεση ενώπιον των Διοικητικών Δικαστηρίων ή του Συμβουλίου της Επικρατείας.»

Σημειώνεται ότι η φράση της αρχικής διάταξης «έξι (6) χρόνια από τη λήξη της διαχειριστικής περιόδου που αφορούν» αντικαταστάθηκε σε: «στον εκάστοτε οριζόμενο από τις σχετικές φορολογικές διατάξεις χρόνο παραγραφής του δικαιώματος του Δημοσίου για επιβολή φόρου., σύμφωνα με την παράγραφο 10 του άρθρου 20 του νόμου 3296/2004 και ισχύει από την ημερομηνία δημοσίευσής της στο ΦΕΚ (14.12.2004). Ακόμα, σύμφωνα με την παράγραφο 19 του άρθρου 20 του νόμου 3296/2004, για την παράγραφο 10 του άρθρου 20 του νόμου 3296/2005 που επέφερε την ως άνω τροποποίηση αναφέρεται : " Οι διατάξεις της παραγράφου 10 του άρθρου αυτού εφαρμόζονται για τα βιβλία και τα στοιχεία, για τα οποία μέχρι τη δημοσίευση του νόμου αυτού δεν έχει παρέλθει ο χρόνος διαφύλαξης τους με τις προϊσχύουσες διατάξεις του άρθρου 21 παράγραφος 2 και της παραγράφου 3 του άρθρου 39 του ίδιου Κώδικα»

Επειδή:

- Σύμφωνα με το άρθρο 11 του ν. 3513/2006, ορίστηκαν τα εξής:

"Οι προθεσμίες παραγραφής που λήγουν στις 31.12.2006 και 31.12.2007, ημερομηνίες μετά τις οποίες παραγράφεται το δικαίωμα του Δημοσίου για κοινοποίηση φύλλων ελέγχου επιβολής φόρων, τελών και εισφορών, παρατείνονται μέχρι 31.12.2008. Η διάταξη του προηγούμενου εδαφίου δεν ισχύει για υποθέσεις φορολογίας κληρονομιών, δωρεών, γονικών παροχών και προικών."

- Σύμφωνα με το άρθρο 29 του ν. 3697/2008 ορίστηκαν τα εξής:

"Η προθεσμία παραγραφής που λήγει στις 31.12.2008, ημερομηνία μετά την οποία παραγράφεται το δικαίωμα του Δημοσίου για κοινοποίηση φύλλων ελέγχου επιβολής φόρων, τελών και εισφορών, παρατείνεται μέχρι 31.12.2009.

Η διάταξη του προηγούμενου εδαφίου δεν ισχύει για υποθέσεις φορολογίας κληρονομιών, δωρεών, γονικών παροχών και προικών."

- Σύμφωνα με το άρθρο 10 του ν. 3790/2009 ορίστηκαν τα εξής:

"Η προθεσμία παραγραφής που λήγει στις 31.12.2009, ημερομηνία μετά την οποία παραγράφεται το δικαίωμα του Δημοσίου για κοινοποίηση φύλλων ελέγχου ή πράξεων επιβολής φόρων, τελών και εισφορών, παρατείνεται μέχρι 30.6.2010."

- Σύμφωνα με το άρθρο 82 του ν. 3842/2010 ορίστηκαν τα εξής:

" Η προθεσμία παραγραφής που λήγει στις 30.6.2010, ημερομηνία μετά την οποία παραγράφεται το δικαίωμα του Δημοσίου για κοινοποίηση φύλλων ελέγχου ή πράξεων επιβολής φόρων, τελών και εισφορών, παρατείνεται μέχρι 31.12.2010. Η διάταξη του προηγούμενου εδαφίου δεν ισχύει για υποθέσεις φορολογίας κληρονομιών, δωρεών, γονικών παροχών, προικιών, κερδών από λαχεία, μεταβίβασης ακινήτων, φόρου μεγάλης ακίνητης περιουσίας (Φ.Μ.Α.Π.) και ειδικού φόρου επί των ακινήτων (άρθρα 15 - 17 του ν. 3091/2002)"

- Σύμφωνα με την παράγραφο 7 του άρθρου 12 του ν. 3888/2010 όπως τροποποιήθηκε με τον ν. 3899/2010, ορίζεται ότι:

"Η προθεσμία παραγραφής που λήγει στις 31.12.2010 ημερομηνία μετά την οποία παραγράφεται το δικαίωμα του Δημοσίου για κοινοποίηση φύλλων ελέγχου ή πράξεων επιβολής φόρων, τελών και εισφορών, παρατείνεται μέχρι 31.12.2011."

- Σύμφωνα με την παράγραφο 2 του άρθρου 18 του ν. 4002/2011, ορίζεται ότι:

"Η προθεσμία παραγραφής που λήγει στις 31.12.2011, ημερομηνία μετά την οποία παραγράφεται το δικαίωμα του Δημοσίου για κοινοποίηση φύλλων ελέγχου ή πράξεων επιβολής φόρων, τελών και εισφορών, παρατείνεται μέχρι 31.12.2012."

- Σύμφωνα με το άρθρο δεύτερο του ν. 4098/2012, ορίζεται ότι:

"1. Η προθεσμία παραγραφής του δικαιώματος του Δημοσίου για την κοινοποίηση φύλλων ελέγχου ή πράξεων επιβολής φόρων, τελών ή εισφορών που λήγει στις 31.12.2012, παρατείνεται μέχρι 31.12.2013

Επειδή κατά την ημερομηνία κοινοποίησης των κρινόμενων πράξεων (18-10-2013) δεν έχει επέλθει παραγραφή του δικαιώματος του δημοσίου για επιβολή φόρων , τελών και εισφορών, για τις διαχειριστικές περιόδους που λήγουν στις 31-12-2002, 31-12-2003, 31-12-2004 ,31-12-2005 και 31-12-2006, σύμφωνα με τις διατάξεις του Ν 4098/2012 για την ελεγχόμενη χρήση

Επειδή στον Κώδικα Διοικητικής Δικονομίας (Ν 2717/1999 όπως ίσχυε κατά τον κρίσιμο χρόνο) ορίζονται, μεταξύ άλλων και τα ακόλουθα

Άρθρο 47 παρ 1 «η επίδοση επιτρέπεται οπουδήποτε και οποτεδήποτε βρεθεί το πρόσωπο προς το οποίο αυτή μπορεί να γίνει. Αν η επίδοση διενεργηθεί σε τόπο ή χρόνο άλλο από εκείνον που προβλέπεται για κάθε περίπτωση, είναι άκυρη μόνο αν δεν συναινεί το πρόσωπο προς το οποίο αυτή γίνεται. Το ίδιο ισχύει και όταν η επίδοση διενεργείται σε ημέρα αργίας ή κατά τη διάρκεια της νύκτας, η οποία και θεωρείται ότι διαρκεί από τις επτά (7) το βράδυ ως τις επτά (7) το πρωί. Σε όλες αυτές τις περιπτώσεις, η συναίνεση πρέπει να μνημονεύεται στην έκθεση.»

Άρθρο 50 παρ 1 «1. Οι επιδόσεις προς τους ιδιώτες διενεργούνται στην κατοικία ή στο χώρο της εργασίας, κατά περίπτωση, προσωπικώς στους ίδιους ή στους νόμιμους αντιπροσώπους ή στους εκπροσώπους ή στους δικαστικούς πληρεξουσίους ή στους αντικλήτους τους, σύμφωνα με τα οριζόμενα στις ειδικότερες αντίστοιχες διατάξεις.»

Άρθρο 50 παρ 2 «Για την εφαρμογή των διατάξεων του Κώδικα, νοείται, ως κατοικία, η οικία, το διαμέρισμα και γενικώς ο στεγασμένος χώρος που προορίζεται για διημέρευση και διανυκτέρευση, ενώ, ως χώρος εργασίας, ο χώρος άσκησης της επαγγελματικής δραστηριότητας. Η τυχόν προσωρινή μη χρησιμοποίηση των χώρων αυτών για το σκοπό που προορίζονται δεν ασκεί επιρροή»

Άρθρο 54 παρ 2 «Αν εκείνος στον οποίο πρόκειται να γίνει η επίδοση είναι, κατά τον χρόνο της επίδοσης, άγνωστης διαμονής, τότε αυτή γίνεται, όταν δεν υπάρχει αντίκλητος, στον δήμαρχο ή τον πρόεδρο της κοινότητας της τελευταίας γνωστής κατοικίας ή διαμονής του, ενώ αν δεν υπάρχει γνωστή κατοικία ή διαμονή, στον δήμαρχο ή τον πρόεδρο της κοινότητας της έδρας της αρχής που εξέδωσε την πράξη »

Άρθρο 57 παρ 1 «Η επίδοση συντελείται, κατά περίπτωση, από το χρόνο της παράδοσης ή της θυροκόλλησης του επιδοτέου εγγράφου, ο οποίος και προκύπτει από την έκθεση»

Άρθρο 60 παρ 1 «Οι προθεσμίες που ορίζονται από το νόμο ή από τα δικαστήρια αρχίζουν την επόμενη ημέρα από εκείνη κατά την οποία συντελέστηκε το γεγονός που αποτέλεσε την αφετηρία τους και λήγουν στις επτά (7) το βράδυ της τελευταίας ημέρας, αν δε αυτή είναι αργία, την ίδια ώρα της αμέσως επόμενης εργάσιμης ημέρας.»

Επειδή στο άρθρο 63 παρ 1 του Ν 4174/2913 ορίζεται ότι «Ο υπόχρεος, εφόσον αμφισβητεί οποιαδήποτε πράξη που έχει εκδοθεί σε βάρος του από τη 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. Η αίτηση υποβάλλεται στη φορολογική αρχή που εξέδωσε την πράξη ή παρέλειψε την έκδοσή της και πρέπει να αναφέρει τους λόγους και τα έγγραφα στα οποία ο υπόχρεος βασίζει το αίτημά του. Η αίτηση πρέπει να υποβάλλεται από τον υπόχρεο εντός τριάντα (30) ημερών από την ημερομηνία κοινοποίησης της πράξης σε αυτόν ή από τη συντέλεση της παράλειψης.

Επειδή οι προσβαλλόμενες πράξεις κοινοποιήθηκαν νόμιμα στον Δήμαρχο Λέσβου και ειδικότερα στον κ Γραμματέα του Δήμου Λέσβου, σύμφωνα με τις σχετικές διατάξεις του Κώδικα Διοικητικής Δικονομίας, την 18-10-2013.

Επειδή η υπό κρίση προσφυγή ασκήθηκε εκπρόθεσμα την 6-6-2014, ήτοι μετά την πάροδο της προθεσμίας των τριάντα (30) ημερών από την κοινοποίηση των πράξεων, η υπό κρίση ενδικοφανής προσφυγή πρέπει να απορριφθεί ως απαράδεκτη.

Επειδή, οι υπ αριθμ /21-1-2013 και /26-3-2013 προσκλήσεις για προσκόμιση των τηρηθέντων βιβλίων και στοιχείων, η υπ αριθμ /26-3-2013 και η με ημερομηνία 14-5-2013 κλήσεις προς ακρόαση, νόμιμα κοινοποιήθηκαν στον Δήμαρχο Λέσβου, καθόσον ο υπόχρεος –και προσφεύγων ήταν, κατά το χρόνο επίδοσης τους «αγνώστου διαμονής»

Επειδή, στην κρίσιμη περίπτωση, για την μη επίδειξη των τηρηθέντων βιβλίων και στοιχείων δεν συντρέχει καμία περίπτωση «ανωτέρας βίας»,

Επειδή ο τρόπος με τον οποίο υπολογίστηκαν και επιβλήθηκαν οι ένδικοι φόροι και οι προσυζητήσεις αυτών είναι καθόλα ορθός και νόμιμος, οι δε περί του αντιθέτου ισχυρισμοί πρέπει μνα απορριφθούν ως μη νόμιμοι και καθ όλα αόριστοι. και αβάσιμοι

Επειδή, η ταμειακή βεβαίωση αποτελεί για τον προϊστάμενο της Δ.Ο.Υ. δέσμια πράξη και

ως εκ τούτου δεν απαιτείται πριν από αυτήν κλήση προς ακρόαση του υπόχρεου

Α π ο φ α σ ί ζ ο υ μ ε

Την απόρριψη της από 6-6-2014 και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανούς προσφυγής τηςκατά των υπ' αρ.,.....,..... και /28-8-2013 Πράξεων Προσδιορισμού ΦΠΑ του προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Μυτιλήνης

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

Αριθμός πράξης	Διαχειριστική φορολογική περίοδος	ΣΥΝΟΛΙΚΟ ΠΟΣΟ ΦΟΡΟΛΟΓΙΚΗΣ ΥΠΟΧΡΕΩΣΗΣ
	2002	248.137,63
	2003	240.989,72
	2004	262.939,86
	2005	68.943,05
	2006	3.198,73

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

ΜΕ ΕΝΤΟΛΗ ΤΟΥ
ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΥ ΤΗΣ ΔΙΕΥΘΥΝΣΗΣ
ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ

Ακριβές αντίγραφο
Η υπάλληλος του
Τμήματος Διοικητικής Υποστήριξης

ΓΕΩΡΓΙΟΣ ΚΑΚΙΩΡΑΣ
ΥΠΟΔΙΕΥΘΥΝΤΗΣ ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ

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).