

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 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 17/04/2014 και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανή προσφυγή της <<.....>> , ΑΦΜ....., , οδόςστο Δήμο Περιστερίου Αττικής, κατά της αρ./18-03-2014 οριστικής πράξης διορθωτικού προσδιορισμού ΦΠΑ, (άρθρου 28 Ν.4174/2013) , διαχειριστικής περιόδου 01/01/1987 έως 31/12/1987 και τα προσκομιζόμενα με αυτήν σχετικά έγγραφα.
5. Την με αριθ./18-03-2014 οριστική πράξη διορθωτικού προσδιορισμού ΦΠΑ, (άρθρου 28 Ν.4174/2013) , διαχειριστικής περιόδου 01/01/1987 έως 31/12/1987 του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. ΑΓΙΩΝ ΑΝΑΡΓΥΡΩΝ του οποίου ζητείται η ακύρωση, καθώς και την από 18-03-2014 οικεία έκθεση ελέγχου.
6. Τις απόψεις της ανωτέρω φορολογικής αρχής.
7. Την από 13/06/2014. εισήγηση του Α1 τμήματος της Υπηρεσίας μας.

Επί της από 17-04-2014 και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανούς προσφυγής της <<.....>> , 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, επαγόμεστε τα ακόλουθα:

Με την υπ' αριθ./18-03-2014 οριστική πράξη διορθωτικού προσδιορισμού ΦΠΑ, , χρήσης 1987 καταλογίστηκε σε βάρος της προσφεύγουσας συνολικό ποσό 11.881,00 € , ήτοι ΦΠΑ 5.940,50 € πλέον πρόσθετου φόρου 5.940,50 € , βάσει των διατάξεων των άρθρων 2,23,25,28,30, 34, 37 & 66 του ΚΦΔ-Ν.4174/2013), και του γεγονότος ότι ο υπόχρεος υπέβαλε ανακριβείς δηλώσεις.

ΙΣΧΥΡΙΣΜΟΙ ΤΗΣ ΠΡΟΣΦΕΥΓΟΥΣΑΣ

1. Ότι η προαναφερόμενη οριστική πράξη διορθωτικού προσδιορισμού ΦΠΑ πρέπει να ακυρωθεί για τους πιο κάτω λόγους:

A) Διότι η ανωτέρω προσβαλλόμενη πράξη εξεδόθη χωρίς την τήρηση της αναγκαίας διαδικασίας κατασχέσεως των 25 ανεπίσημων καρτελών των πελατών.

B) Ότι η ελεγχόμενη δεν έλαβε γνώση της ανωτέρω παραβάσεως λόγω έλλειψης προηγούμενης κλήσης προς ακρόαση και ότι δεν προσδιορίζεται το αντικείμενο του μέτρου ή της ενέργειας που προτίθετο να λάβει εις βάρος της .

B2. Ότι στην έκθεση ελέγχου ΦΠΑ η φορολογική αρχή επικαλείται στη σελίδα 3 αυτής καταστάσεις εισπράξεων πελατών, τις οποίες καταστάσεις θεωρεί αναπόσπαστο μέρος της έκθεσης ελέγχου και πώς αυτές δεν περικλείονταν στο φάκελο που θυροκόλλησε.

Γ 1. Ότι στην από 18-03 2014 επικαλούμενη έκθεση ελέγχου ΦΠΑ στη σελίδα 3 αυτής προκύπτει ότι οι αρμόδιοι υπάλληλοι προέβησαν σε επεξεργασία των 25 αυτών καρτελών πελατών (οι οποίες είχαν κατασχεθεί την 9-1-1987 από την ΥΠΕΔΑ Αθηνών) και σε αντιπαραβολικό έλεγχο με τα επίσημα βιβλία. Αυτό δεν μπορούσε να συμβεί διότι τα στοιχεία δεν ήταν εις χείρας της υπηρεσίας.

Γ2. Ότι στην έκθεση ελέγχου ,ο συνημμένος πίνακας είναι ελλιπής καθώς αναγράφει ονόματα και ποσά πελατών δίχως να αναφέρεται το είδος της παρασχεθείσας υπηρεσίας /εμπορευμάτων, ποσότητα τυχόν εμπορευμάτων με ελλιπή προσωπικά στοιχεία αυτών (πατρώνυμο, ΑΦΜ κτλ.).

Δ) Αναφέρει η προσφεύγουσα ότι στην από 18-03-2014 έκθεση ελέγχου που στηρίζεται η προσβαλλόμενη οριστική πράξη διορθωτικού προσδιορισμού ΦΠΑ με αρ./18-3-2014 για την χρήση από 01/01/1987-31/12/1987 του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Αγ. Αναργύρων., δεν περιλαμβάνει τους ειδικότερους λόγους για τους οποίους τα υποκείμενα στην ένδικη φορολογία έσοδα της εταιρείας (εκροές) προσδιορίστηκαν εξωλογιστικά στο ποσό των 33.749,08 ευρώ, αλλά παραπέμπει απλώς στα ακαθάριστα έσοδα της εταιρείας, που προσδιορίστηκαν εξωλογιστικά στην φορολογία εισοδήματος.

Ε) Αναφέρεται στη σύνταξη της υπ' αρ./3-11-2005 έκθεσης κατάσχεσης, ισχυριζόμενη πως η επανάληψη διαδικασίας δεν έγινε νομότυπα διότι δεν έγινε επιστροφή των ανεπίσημων φορολογικών στοιχείων στην επαγγελματική εγκατάσταση της προσφεύγουσας και εκ νέου αναγκαστική αφαίρεση αυτών. Επίσης πως η παραπάνω έκθεση κατάσχεσης έγινε στην έδρα της φορολογικής αρχής και όχι στην επαγγελματική της εγκατάσταση.

Επειδή οι διαπιστώσεις του ελέγχου, όπως αυτές καταγράφονται στην από 18-03-2014 οριστική πράξη διορθωτικού προσδιορισμού ΦΠΑ της Δ.Ο.Υ. ΑΓΙΩΝ ΑΝΑΡΓΥΡΩΝ.

επί της οποίας εδράζεται η προσβαλλόμενη απόφαση, κρίνονται βάσιμες, αποδεκτές και πλήρως αιτιολογημένες, και επιπλέον.

Επειδή σύμφωνα με την 848/89 γνωμοδότηση Ν.Σ.Κ-Εγκ. ΠΟΛ 1257/23-10-1998, μπορεί να εκδοθεί νέα πράξη απαλλαγμένη από την τυπική πλημμέλεια της μη κατασχέσεως στην έδρα της επιχείρησης, ακολουθώντας επανάληψη διαδικασίας καθ' άπαντα τα στάδια αυτής εφ' όσον τα ανεπίσημα στοιχεία έχουν κατασχεθεί από προηγούμενους φορολογικούς ελέγχους και είναι επίδικα στοιχεία, που φυλάσσονται στην Δ.Ο.Υ μέχρι την τελεσιδικία της υπόθεσης.

Κατά συνέπεια η κατάσχεση νοείται μόνο εις χείρας του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ αφού η υπόθεση δεν έχει γίνει τελεσίδικη, και εφ' όσον η εταιρεία δεν βρέθηκε στην έδρα της επί της του Δήμου Περιστερίου, και δεν δήλωσε την μεταβολή ή την διακοπή της στην αρμόδια Δ.Ο.Υ, δεν είναι δυνατόν να πραγματοποιηθεί η ουσιώδης διαδικασία της κατάσχεσης, αφού είναι εξαφανισμένη η εταιρεία .

Επειδή η φορολογική αρχή έπραξε σύμφωνα με τις νέες διατάξεις του ν. 4174/2013 που ισχύουν για τις κοινοποιήσεις των καταλογιστικών πράξεων από 01-01-2014 και εντεύθεν και συγκεκριμένα το άρθρο 28 του ν.4174/2013 έχει ως εξής: *«Η φορολογική διοίκηση κοινοποιεί εγγράφως στο φορολογούμενο τα αποτελέσματα του φορολογικού ελέγχου και τον προσωρινό διορθωτικό προσδιορισμό φόρου ο οποίος πρέπει να είναι πλήρως αιτιολογημένος. Ο φορολογούμενος δύναται να ζητά να λαμβάνει αντίγραφα των εγγράφων στα οποία βασίζεται ο διορθωτικός προσδιορισμός φόρου. Ο φορολογούμενος έχει την δυνατότητα να διατυπώσει εγγράφως τις απόψεις του σχετικά με τον προσωρινό διορθωτικό προσδιορισμό φόρου εντός είκοσι (20) ημερών από την κοινοποίηση της έγγραφης γνωστοποίησης.*

Η Φορολογική Διοίκηση εκδίδει την οριστική πράξη διορθωτικού προσδιορισμού του φόρου, εντός μηνός από την ημερομηνία παραλαβής των απόψεων του φορολογουμένου ή, σε περίπτωση που ο φορολογούμενος δεν υποβάλλει τις απόψεις του, την εκπνοή της προθεσμίας που ορίζεται στην παράγραφο 1. Η οριστική πράξη διορθωτικού προσδιορισμού του φόρου εκδίδεται με βάση έκθεση ελέγχου την οποία συντάσσει η Φορολογική Διοίκηση. Η έκθεση ελέγχου περιλαμβάνει εμπειριστατωμένα και αιτιολογημένα τα γεγονότα, τα στοιχεία και τις διατάξεις τις οποίες έλαβε υπόψη της η Φορολογική Διοίκηση για τον προσδιορισμό του φόρου. Η οριστική πράξη διορθωτικού προσδιορισμού του φόρου μαζί με την έκθεση ελέγχου κοινοποιούνται στον φορολογούμενο.»

Η φορολογική αρχή πριν την έκδοση της προσβαλλόμενης πράξης την 19/02/2014 θυροκόλλησε λόγω αρνήσεως παραλαβής, εμπρόθεσμα στην κατοικία της επί της οδούστο Δήμο Περιστερίου, το υπ' αριθμ./19-02-2014 Σημείωμα διαπιστώσεων ελέγχου του άρθρου 28 του ν. 4174/2013, το οποίο αντικατέστησε την κλήση προς ακρόαση του άρθρου 6 ν.2690/1999 και τον Προσωρινό Διορθωτικό Προσδιορισμό ΦΠΑ με αριθμό/19-02-2014 για την χρήση 1987 με τα οποία η προσφεύγουσαέλαβε γνώση των ανωτέρω εγγράφων, όπως αναφέρει και η ίδια στην ανωτέρω προσφυγή της, προκειμένου να εκθέσει τις απόψεις της εντός της νόμιμης τασσόμενης προθεσμίας των 20 είκοσι ημερών, από την επίδοση των ανωτέρω εγγράφων.

Με βάση λοιπόν τα παραπάνω νομικά και πραγματικά περιστατικά οι προβαλλόμενοι λόγοι της έλλειψης προηγούμενης ακρόασης ώστε η προσφεύγουσα να λάβει γνώση,

είναι παντελώς αβάσιμοι ως αναπόδεικτοι και ανυποστήρικτοι καθώς επίσης δε σχετίζονται με τα πραγματικά περιστατικά και τις φορολογικές διατάξεις, όπως ερμηνεύτηκαν πιο πάνω και οι οποίες αποτυπώνονται με κάθε λεπτομέρεια στην επισυναπτόμενη έκθεση πλήρη ελέγχου της υπηρεσίας μας και στις οριστικές πράξεις διορθωτικού προσδιορισμού του φόρου .

Επειδή η επίδοση της έκθεσης ελέγχου ΦΠΑ και η οριστική πράξη προσδιορισμού του φόρου δεν θυροκολλήθηκε αλλά επιδόθηκε στην ίδια την προσφεύγουσα η οποία και παρέλαβε υπογράφοντας στο σώμα αυτών.

Επιπροσθέτως η φορολογική αρχή, αναφέρει στη σελίδα 5 της έκθεσης πλήρους ελέγχου ΚΒΣ η επεξεργασία και οι παραβάσεις που προέκυψαν είναι αυτές όπως αναλυτικά αναφέρονται : α) στην από 19/12/1997 έκθεση ελέγχου Κ.Β.Σ. του υπαλλήλου της Δ.Ο.Υ.και β) στην από 13/11/2000 έκθεση ελέγχου Κ.Β.Σ. των υπαλλήλων της Δ.Ο.Υ.και, γ) την από 16/11/2005 έκθεση ελέγχου Κ.Β.Σ. των υπαλλήλων της Δ.Ο.Υ.και και όχι τις 25 καταστάσεις εισπράξεων πελατών, όπως αναφέρει η προσφεύγουσα εσφαλμένα.

Στο τέλος της έκθεσης ΚΒΣ αναφέρονται ως συνημμένα είκοσι πέντε (25) ανεπίσημες καταστάσεις εισπράξεων πελατών, οι οποίες είναι αυτές όπως αναφέρονται στην από 19-12-1997 έκθεση ελέγχου ΚΒΣ του ελεγκτήκαι η οποία έκθεση ήταν συνημμένη στην από 10-03-2014 έκθεση πλήρους ελέγχου ΚΒΣ που επιδόθηκε την 18-03-2014

Επίσης η φορολογική αρχή στην έκθεση φορολογίας εισοδήματος στο πόρισμα ελέγχου αναφέρει πως από τον έλεγχο διαπιστώθηκαν παραλείψεις και παρατυπίες , *«όπως διαπιστώθηκαν από προηγούμενους ελέγχους για τις ίδιες ως άνω διαχειριστικές χρήσεις και οι εκθέσεις αυτές αποτελούν αναπόσπαστο μέρος της παρούσας έκθεσης»*, και όχι τις 25 καταστάσεις εισπράξεων πελατών.

Ύστερα από τα παραπάνω και σύμφωνα με το άρθρο 38 του ν. 1642/86 εάν κατά τον έλεγχο των βιβλίων και στοιχείων διαπιστώθηκαν παραλείψεις και ως εκ τούτου ανεπάρκεια ή ανακρίβεια αναφορικά με την φορολογητέα αξία, τα ποσοστά ή τις εκπτώσεις του φόρου ο οικ. Έφορος λαμβάνει υπόψη του για τον προσδιορισμό τους στοιχεία από τη φορολογία εισοδήματος ή άλλων φορολογιών.

Επειδή όπως προαναφέρθηκε η έκθεση ελέγχου στηρίζεται στην επεξεργασία των ανεπίσημων στοιχείων και τις παραλείψεις και παρατυπίες , *«όπως αυτές διαπιστώθηκαν από προηγούμενους ελέγχους για τις ίδιες ως άνω διαχειριστικές χρήσεις και οι εκθέσεις αυτές αποτελούν αναπόσπαστο μέρος της παρούσας έκθεσης»* και το οποίο διατυπώνεται καθαρά στο πόρισμα ελέγχου της έκθεσης προσδιορισμού φόρου εισοδήματος.

Επειδή στην εν λόγω έκθεση ελέγχου αναφέρεται καθαρά πως αφορά μη έκδοση Αποδείξεων Παροχής Υπηρεσιών για ενοικίαση Βιντεοκασετών. Επομένως αναφέρεται το είδος των παρεχόμενων υπηρεσιών. Ο πίνακας αναφέρει το Ονοματεπώνυμο, και την συνολική αξία αυτών όπως προκύπτει από τη συνημμένη έκθεση με ημερομηνία 19-12-1997 του τότε ελεγκτή Η αναγραφή του Α.Φ.Μ. δεν ήταν απαραίτητο στοιχείο κατά τις ελεγχόμενες χρήσεις, όταν οι υπηρεσίες αυτές παρέχονταν σε ιδιώτες.

Επειδή νομότυπα βάσει των ισχυουσών διατάξεων που αναφέρονται στην έκθεση ελέγχου Φ.Π.Α. που επέδωσε η φορολογική αρχή στην προσφεύγουσα, διαπίστωση παραλείψεις και παρατυπίες οι οποίες καθιστούν αδύνατες τις προσήκουσες ελεγκτικές επαληθεύσεις και επί πλέον τα βιβλία δεν εμφανίζουν την πραγματική κατάσταση της επιχείρησης, λόγω απόκρυψης εσόδων, ο έλεγχος κρίνει τα βιβλία και στοιχεία Ανεπαρκή και Ανακριβή στη χρήση 1987, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 43 παρ. 1 & 2 του

Π.Δ. 99/77 και προβαίνει στον προσδιορισμό των Ακαθαρίστων Εσόδων και Καθαρών Κερδών εξωλογιστικά, βάσει των διατάξεων των άρθρων 33^α, 34 και 36 του Ν.Δ.3323/55. Επίσης ο έλεγχος, λαμβάνοντας υπόψη :

1. Το είδος της ασκούμενης δραστηριότητας
2. Τις συνθήκες λειτουργίας της επιχείρησης
3. Το χρόνο λειτουργίας της επιχείρησης
4. Το προσωπικό που απασχόλησε
5. Το ύψος των Ακαθαρίστων Εσόδων βάσει των βιβλίων
6. Το συντελεστή Μικτού Κέρδους που πραγματοποιείται από ομοειδείς επιχειρήσεις
7. Τις διαπιστωθείσες παραβάσεις Κ.Φ.Σ.

Προσδιόρισε τα ανωτέρω Ακαθάριστα Έσοδα (εκροές), όπως αυτά προσδιορίστηκαν στην έκθεση φορολογίας εισοδήματος η οποία επιδόθηκε στην προσφεύγουσα και ελήφθησαν υπόψη και για τον προσδιορισμό του οφειλομένου Φ.Π.Α., σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 38,39 του Ν. 1642/86.

Σύμφωνα με τις διατάξεις των παρακάτω άρθρων:

(Άρθρο 38 παρ.3 Ν.1642/1986 (Ανεπαρκή & Ανακριβή Βιβλία)

« Εφόσον διαπιστώνεται ανεπάρκεια ή ανακρίβεια των βιβλίων και στοιχείων, τα οποία τηρεί ο υπόχρεος στο φόρο, αναφορικά με τη φορολογητέα αξία, τα ποσοστά ή τις εκπτώσεις του φόρου, ο Προϊστάμενος της Δ.Ο.Υ. προβαίνει στον προσδιορισμό τους με βάση τα υπόψη του στοιχεία και ιδίως :

α) Τα Ακαθάριστα Έσοδα που προσδιορίζονται ύστερα από έλεγχο στη φορολογία εισοδήματος, τις αγορές και τις σχετικές με το φόρο δαπάνες β) Τα συναφή στοιχεία που προκύπτουν από τον έλεγχο άλλων φορολογιών γ) Από πληροφορίες που διαθέτει ή περιέχονται σ' αυτόν.»

(Άρθρο 39 παρ.1 Ν.1642/1986 (Πράξη προσδιορισμού του φόρου)

«Ο Προϊστάμενος της Δ.Ο.Υ., με βάση τα αποτελέσματα του φορολογικού ελέγχου εκδίδει πράξη προσδιορισμού του φόρου.»

Επειδή η κατάσχεση των ανεπίσημων καρτελών ήταν αδύνατον να πραγματοποιηθεί στην έδρα της επιχείρησης , διότι η ελεγχόμενη εταιρία δεν λειτουργούσε πλέον στην έδρα που είχε δηλωθεί επί της οδού-Περιστερί, ούτε στα υποκαταστήματά της. Επιπλέον προσθέτουμε πως από τα αρχεία της ΔΟΥ και το σύστημα TAXIS η προσφεύγουσα δεν είχε δηλώσει διακοπή των εργασιών της μέχρι με την υπογραφή της προσβαλλόμενης πράξης.

Α π ο φ α σ ί ζ ο υ μ ε

Την **απόρριψη** της από 17/04/2014 και με αριθμό πρωτοκόλλουενδικοφανούς προσφυγής της <<.....>> , ΑΦΜ, κατά της υπ' αριθ. /18-03-2014 οριστικής πράξης διορθωτικού προσδιορισμού ΦΠΑ του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Αγίων Αναργύρων.

Οριστική φορολογική υποχρέωση του υπόχρεου - καταλογιζόμενο ποσό με βάση την παρούσα εισήγηση : 13.069,10 €

(ΦΠΑ 5.940,50€

Πρόσθετος φόρος ανακρίβειας (120%) 7.128,60€)

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**

ΚΑΚΙΩΡΑΣ ΓΕΩΡΓΙΟΣ
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).