

Καλλιθέα 17-06-2014

Αριθ. απόφασης: 1779

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. 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....., , οδός στο Δήμο Περιστερίου Αττικής, κατά της αρ./18-03-2014 οριστικής πράξης διορθωτικού προσδιορισμού ΦΚΕ, , διαχειριστικής περιόδου 01/01/1986 έως 31/12/1986 και τα προσκομιζόμενα με αυτήν σχετικά έγγραφα.
5. Την με αριθ./18-03-2014 οριστική πράξη διορθωτικού προσδιορισμού ΦΚΕ, , διαχειριστικής περιόδου 01/01/1986 έως 31/12/1986 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 πρωτοκόλλουενδικοφανούς 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, επαγόμαστε τα ακόλουθα:

Με την υπ' αριθ./18-03-2014 οριστική πράξη διορθωτικού προσδιορισμού ΦΚΕ, , οικονομικού έτους 1987, καταλογίστηκε σε βάρος της προσφεύγουσας ποσό 1.100,51 € , βάσει των διατάξεων των παρ. 2,3,4,6 και 7 του άρθρου 9 του ΚΦΑΣ (Ν. 4093/2012), των άρθρων 66,67 67^Α, 67Β και 113 του ΚΦΕ (Ν.2238/94), σε συνδυασμό με τις διατάξεις του άρθρου 36 παρ. 2 του ΝΔ 3323/55 του ΚΦΕ, του άρθρου 18 του ν. 4242/1962, του Α.Ν 660/37, τις διατάξεις των άρθρων 2,23,25,28,30,37 και 66 του ΚΦΔ-Ν. 4174/2013), του ν. 2523/97 και του γεγονότος ότι ο υπόχρεος υπέβαλε ανακριβείς δηλώσεις.

ΙΣΧΥΡΙΣΜΟΙ ΤΗΣ ΠΡΟΣΦΕΥΓΟΥΣΑΣ

Ότι η προαναφερόμενη οριστική πράξη διορθωτικού προσδιορισμού ΚΦΕ πρέπει να ακυρωθεί για του πιο κάτω λόγους:

Α) Η ανωτέρω προσβαλλόμενη πράξη εξεδόθη χωρίς την τήρηση της αναγκαίας διαδικασίας κατασχέσεως των 25 ανεπίσημων καρτελών των πελατών.

Β) Η απόφαση του Διοικητικού Πρωτοδικείου Αθηνών με αρ./2012 επιδόθηκε στον Προϊστάμενο Δ.Ο.Υ. μετά την συμπλήρωση του χρόνου παραγραφής και πως η προσβαλλόμενη πράξη επιδόθηκε μετά την παρέλευση έτους από την κοινοποίηση της απόφασης και έχει υποπέσει σε παραγραφή.

Γα). 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 .

Γβ). Ότι στον έλεγχο προσδιορισμού φόρου εισοδήματος, η φορολογική αρχή επικαλείται 25 καταστάσεις εισπράξεων πελατών, τις οποίες καταστάσεις θεωρεί αναπόσπαστο μέρος της έκθεσης ελέγχου και πώς αυτές δεν περικλείονταν στο φάκελο που θυροκόλλησε.

Δ) 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 στον από 18-03-2014 πλήρη έλεγχο προσδιορισμού Φόρου Κύκλου Εργασιών Α.Ν. 660/37, 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 τηςτου 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 ανωτέρω Απόφαση δημοσιεύτηκε στο ακροατήριο του Δικαστηρίου την 16-08-2012, **επιδόθηκε στη Δ.Ο.Υ. 19-03-2013** και η νέα οριστικής πράξης διορθωτικού προσδιορισμού **ΦΚΕ με αριθμό/18-3-2014** για την χρήση από 01/01/1986-31/12/1986 του **επιδόθηκε στην προσφεύγουσα την 18-03-2014** μέσα σε ένα (1) έτος από την κοινοποίηση της απόφασης του, όπως ορίζεται από την παρ.6 του άρθρου 84 του ν. 2238/94.

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 εμπεριστατωμένα 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 οδού στο 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 ΦΚΕ με αριθμό /19-02-2014 για την χρήση 1986 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 ακροάσεως ώστε η προσφεύγουσα να λάβει γνώση, είναι παντελώς αβάσιμοι ως αναπόδεικτοι και ανυποστήρικτοι καθώς επίσης δε σχετίζονται με τα πραγματικά περιστατικά και τις ισχύουσες φορολογικές διατάξεις, όπως ερμηνεύτηκαν πιο πάνω και οι οποίες αποτυπώνονται με κάθε λεπτομέρεια στην επισυναπτόμενη έκθεση ελέγχου και στις οριστικές πράξεις διορθωτικού προσδιορισμού του φόρου .

Επειδή η επίδοση του πλήρη ελέγχου προσδιορισμού φόρου εισοδήματος δεν θυροκολλήθηκε όπως αναφέρει αλλά επιδόθηκε στην ίδια την προσφεύγουσα.

Επιπροσθέτως η φορολογική αρχή ως αναπόσπαστο μέρος της παρούσας έκθεσης αναφέρει στο πόρισμα ελέγχου τις 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.

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.

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-Περιστέρι, ούτε στα υποκαταστήματά της.

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 ΦΚΕ του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Αγίων Αναργύρων.

Οριστική φορολογική υποχρέωση του υπόχρεου - καταλογιζόμενο ποσό με βάση την παρούσα απόφαση: Συνολικό ποσό 968,44 €

(Φορ/τέα Ακαθάριστα έσοδα	4.402,50 €
Δημόσιος φόρος 10%	440,20 €
Προσαύξηση 120%	528,24 €)

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).