



Καλλιθέα 6/2/2014

Αριθμός απόφασης: 199

ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ
ΥΠΟΥΡΓΕΙΟ ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΩΝ
ΓΕΝΙΚΗ ΓΡΑΜΜΑΤΕΙΑ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΕΣΟΔΩΝ
ΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ

Ταχ. Δ/ση : Αριστογείτονος 19

Ταχ. Κώδικας: 176 71 - Καλλιθέα

Τηλέφωνο : 2109572566

ΦΑΞ : 2109531321

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. Δ6Α11980639 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. Του πρώτου εδαφίου της παραγράφου 1 του άρθρου 5 της ΠΟΛ 1209/06.09.2013 Απόφασης του Γενικού Γραμματέα Δημοσίων Εσόδων (ΦΕΚ Β' 2371). περί αρμοδιότητας έκδοσης των αποφάσεων της Υπηρεσίας Εσωτερικής Επανεξέτασης, καθώς και τις λοιπές διατάξεις της ίδιας απόφασης.

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. ΥΠ.ΕΣ.ΕΠ. 2225 ΕΞ 2013/20-9-2013 απόφαση του προϊστάμενου της Υπηρεσίας Εσωτερικής Επανεξέτασης «Παροχή εξουσιοδότησης υπογραφής» (ΦΕΚ Β' 2542).

4. Την από και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανή προσφυγή της εταιρίας «.....», ΑΦΜ που εδρεύει στο κατά του υπ' αρ. /13 πράξης προσδιορισμού Φ.Π.Α. διαχειριστικής περιόδου 16/3/98-31/12/99 του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ..... και τα προσκομιζόμενα με αυτήν σχετικά έγγραφα

- 5.** Της υπ' αριθ./13 πράξης προσδιορισμού Φ.Π.Α. διαχειριστικής περιόδου 16/3/98-31/12/99 του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ της οποίας ζητείται η ακύρωση, καθώς και την από οικεία έκθεση έλεγχου
- 6.** Τις απόψεις της ανωτέρω φορολογικής αρχής.
- 7.** Την από εισήγηση του υπαλλήλου

Επί της από και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανούς προσφυγής της, η οποία κατατέθηκε εμπρόθεσμα και μετά την μελέτη και την αξιολόγηση όλων των υφιστάμενων στο σχετικό φάκελο έγγραφων και των προβαλλόμενων λόγων της ενδικοφανούς προσφυγής, επαγόμαστε τα ακόλουθα:

Η προσφεύγουσα εταιρεία, με την υπό κρίση προσφυγή, ζητά την ακύρωση της υπ' αριθ./13 πράξης προσδιορισμού Φ.Π.Α. διαχειριστικής περιόδου 16/3/98-31/12/99 του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ, με την οποία επιβλήθηκε σε βάρος της φόρος προστιθέμενης αξίας ποσού 26.054,39€, πλέον 31.265,27€ (πρόσθετος φόρος λόγω ανακρίβειας).

Η διαφορά φόρου προέκυψε, επειδή το βιβλίο κρίθηκαν από τη φορολογική αρχή ανακριβή σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 30 παρ.4 περ. (στ) του Ν.Δ. περί Κ.Β.Σ. λόγω μη διαφύλαξης των τιμολογίων των προμηθευτών. Ο χαρακτηρισμός των βιβλίων και στοιχείων ως ανακριβών είχε ως αποτέλεσμα να προσδιορισθούν τα ακαθάριστα έσοδα και τα καθαρά κέρδη εξωλογιστικά σύμφωνα με τις διατάξεις των άρθρων 30 και 32 του ν.223&94.

Η φορολογική αρχή επελήφθη του ελέγχου κατόπιν επανάληψης διαδικασίας και ύστερα από την έκδοση της υπ' αριθμ./12 απόφασης του Διοικητικού Πρωτοδικείου, με την οποία έγινε δεκτή η ασκηθείσα προσφυγή από την ελεγχόμενη εταιρία και ακυρώθηκε το υπ' αριθμ/05 οριστική Πράξη Προσδιορισμού Φ.Π.Α. του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υγια τη διαχειριστική περίοδο 16/3/1998 – 31/12/1999, λόγω μη νόμιμης κοινοποίησης της πρόσκλησης του άρθρου 66 ν.2238/94 και 36 του Π.Δ. 186/92 περί Κ.Β.Σ. για τη προσκόμιση των βιβλίων και στοιχείων. Ειδικότερα ακυρώθηκε, λόγω κοινοποίησης στο νόμιμο εκπρόσωπο της προσφεύγουσας, πρόεδρο και διευθύνοντα σύμβουλο του, ως αγνώστου διαμονής χωρίς να αποδεικνύεται, ότι έγινε προσπάθεια εκ μέρους της φορολογικής αρχής ανεύρεσης της κατοικίας του σύμφωνα με τη διάταξη του άρθ.64 παρ.2 του Κωδ. Φορ. Δικονομίας η οποία δεν ήταν εφαρμοστέα κατά το χρονικό διάστημα της επίδοσης της πρόσκλησης (εφαρμοστέα διάταξη ήταν του αρθρ.5 παρ.19 του ν.2753/99).

Η Δ.Ο.Υ., για τη διενέργεια του (κατόπιν επανάληψης διαδικασίας) τακτικού ελέγχου κοινοποίησε - θυροκόλλησε πρόσκληση του άρθρου 66 ν.2238/94 και 9 παρ.2 και 11 του Κ.Φ.Α.Σ για προσκόμιση των βιβλίων και στοιχείων: α) στις στην έδρα της ελεγχόμενης εταιρίας η οποία βρισκόταν σε κατάσταση αδράνειας από, παρουσία του μάρτυρα του υπεύθυνου γιο τη φύλαξη των επαγγελματικών εγκαταστάσεων του πτηνοτροφείου και της αλληλογραφίας και β) στις 17/10/2013 στη κατοικία του νόμιμου εκπρόσωπου της προσφεύγουσας, προέδρου και διευθύνοντος

συμβούλου του στο
, πλην όμως δεν προσκομίσθησαν. Έτσι ο έλεγχος αφού έλαβε υπόψη τα δεδομένα του αρχικού τακτικού ελέγχου στον οποίο είχαν προσκομισθεί τα θεωρηθέντα βιβλία και στοιχεία πλην των τιμολογίων των προμηθευτών, προέβη στον εξωλογιστικό προσδιορισμό των αποτελεσμάτων στη φορολογία εισοδήματος και προσδιόρισε τα ακαθάριστα έσοδα σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 30 του ν.2238/94, βάσει των οποίων προσδιορίσθηκαν οι φορολογητέες εκροές.

Γα την υποστήριξη του αιτήματος της η προσφεύγουσα εταιρία περί ακύρωσης της ως άνω πράξης προσδιορισμού Φ.Π.Α. της φορολογικής αρχής ισχυρίζεται στην ενδικοφανή προσφυγή της τα εξής:

α) ότι η μη επίδειξη στον έλεγχο των ζητηθέντων τιμολογίων προμηθευτών και τιμολογίων δαπανών της κρινόμενης διαχειριστικής περιόδου δικαιολογείται από το γεγονός ότι η διαφύλαξη αυτών πέραν της 31/12/2005 δεν ήταν υποχρεωτική.

β) ότι παρ'όμως η φορολογική αρχή προέβη στον εξωλογιστικό προσδιορισμό των εσόδων της ελεγχόμενης εταιρίας, στηριζόμενη στη δήθεν ανατιολόγητη άρνηση γιο προσκόμιση των στοιχείων και

Επειδή σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 84 παρ 6 του Ν 2238/94 -αν το φύλλο ελέγχου ακυρωθεί για τυπικούς λόγους με απόφαση του διοικητικού δικαστηρίου η οποία κοινοποιείται στον αρμόδιο Προϊστάμενο της δημόσιας οικονομικής υπηρεσίας το τελευταίο έτος της παραγραφής του ή μετά τη συμπλήρωση του χρόνου της παραγραφής, ο προϊστάμενος της Δ.Ο.Υ μπορεί να εκδώσει και να κοινοποιήσει νέο φύλλο ελέγχου μέσα σε ένα έτος από την κοινοποίηση της απόφασης, ορθά εκδόθηκε νέο φύλλο Ελέγχου Φόρου Εισοδήματος κατόπιν ελέγχου πριν από τη λήξη του χρόνου παραγραφής (..... ημερομηνία κοινοποίησης της υπ' αριθμ απόφασης του Δικαστηρίου, 2830/12 και ημερομηνία κοινοποίησης του υπ' αριθμ. /13 οριστικής πράξης προσδιορισμού Φ.Π.Α.).

Επειδή σύμφωνα με ης διατάξεις του άρθρου 21 παρ 2 του Π.Δ. 186/92 περί Κ.Β.Σ. τα Βιβλία,, τα στοιχεία που ορίζονται από τον Κώδικα αυτό διατηρούνται στον εκάστοτε οριζόμενο από τις σχετικές φορολογικές διατάξεις χρόνο παραγραφής του δικαιώματος Δημοσίου για επιβολή του φόρου και οπωσδήποτε όσο χρόνο εκκρεμεί σχετική υπόθεση ενώπιον των Διοικητικών Δικαστηρίων ή του Συμβουλίου της Επικρατείας, ο ισχυρισμός του προσφεύγοντος ότι δεν ήταν υπόχρεος διαφύλαξης των βιβλίων και στοιχείων πέραν του χρόνου παραγραφής ήτοι πέραν της 31/12/2005 είναι νόμω αβάσιμος.

Επειδή τα βιβλία και στοιχεία κρίθηκαν ανακριβή λόγω μη προσκόμισης αυτών στον τακτικό φορολογικό έλεγχο σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 30 του Π.Δ.186/92 περί Κ . Β . Σ . , τα δε ακαθάριστα έσοδα προσδιορίσθηκαν εξωλογιστικώς σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρ.30 του ν.2238/94

Επειδή σύμφωνα με τα ακαθάριστα έσοδα της χρήσης αυτής προσδιορίστηκαν και οι φορολογητέες εκροές, κατ' εφαρμογή των διατάξεων της παρ.3 του άρθρου 48 του Ν.2859/2000 που ορίζουν ότι: ... «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 του παρόντος νόμου δαπάνες, β)....

Η ανεπάρκεια ή ανακρίβεια των βιβλίων και στοιχείων κρίνεται σύμφωνα με τις διατάξεις του Κώδικα Βιβλίων και Στοιχείων και της φορολογίας εισοδήματος».

Επειδή οι διαπιστώσεις του ελέγχου, όπως αυτές καταγράφονται στην από έκθεση ελέγχου της Δ.Ο.Υ. επί της οποίας εδράζεται η προσβαλλόμενη απόφαση, κρίνονται βάσιμες, αποδεκτές και πλήρως απολογημένες, η υπό κρίση ενδικοφανής προσφυγή πρέπει να απορριφθεί.

Α π ο φ α σ ί ζ ο υ μ ε

Την απόρριψη της από και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανούς προσφυγής της εταιρίας "....." ΑΦΜ κατά του υπ' αριθ. /13 Πράξη Προσδιορισμού Φ.Π.Α. του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Οριστική φορολογική υποχρέωση του υπόχρεου - καταλογιζόμενο ποσό με βάση την παρούσα απόφαση:

Διαφορά φόρου	26.054,39
Πρόσθετος φόρος λόγω ανακρίβειας	31.265,27
ΚΑΤΑΛΟΓΙΖΟΜΕΝΟ ΠΟΣΟ	57.319,66

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

ΜΕ ΕΝΤΟΛΗ ΤΟΥ
ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΥ ΤΗΣ ΔΙΕΥΘΥΝΣΗΣ
ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ

ΓΕΩΡΓΙΟΣ ΚΑΚΙΩΡΑΣ ΥΠΟΔΙΕΥΘΥΝΤΗΣ
ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗ!

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 κοινοποίηση της με υποχρέωση, επί ποινή απαραδέκτου άσκησης της προσφυγής, επίδοσης επικυρωμένου αντίγραφου αυτής στην Υπηρεσία μας εντός είκοσι (20) ημερών από τη λήξη της προθεσμίας για την άσκησή της (άρθ. 126 ν. 2717/99).