



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ



ΑΑΔΕ

Ανεξάρτητη Αρχή
Δημοσίων Εσόδων

**ΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ
ΥΠΟΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ
ΤΜΗΜΑ Α5**

Ταχ. Δ/νση : Αριστογείτονος 19

Ταχ. Κώδικας : 176 71 - Καλλιθέα

Τηλέφωνο : 213-1604538

ΦΑΞ : 213-1604567

Καλλιθέα, 28/05/2019

Αριθμός απόφασης: 1819

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. Του άρθρου 11 της Δ. ΟΡΓ. Α 1036960 ΕΞ 2017/10-03-2017 Απόφασης του Διοικητή της Α.Α.Δ.Ε. (ΦΕΚ 968 Β'/22-03-2017) με θέμα «Οργανισμός της Ανεξάρτητης Αρχής Δημοσίων Εσόδων (Α.Α.Δ.Ε.)».

γ. Της ΠΟΛ 1064/2017 Απόφασης του Διοικητή της Α.Α.Δ.Ε. (ΦΕΚ Β' 1440/27-4-2017).

2. Την ΠΟΛ 1069/4-3-2014 Εγκύκλιο της Γενικής Γραμματείας Δημοσίων Εσόδων του Υπουργείου Οικονομικών.

3. Την υπ' αριθμόν Δ.Ε.Δ. 1126366 ΕΞ 2016/30-8-2016 (ΦΕΚ 2759/τ.Β'/01-09-2016) Απόφαση του Προϊσταμένου της Διεύθυνσης Επίλυσης Διαφορών.

4. Την από 28-01-2019 και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανούς προσφυγής του, ΑΦΜ, κατοίκου κατά των υπ' αριθμ./2018 οριστικών πράξεων διορθωτικού προσδιορισμού φόρου εισοδήματος φορολογικών ετών 2014, 2015 και 2016 αντίστοιχα του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Κηφισιάς και τα προσκομιζόμενα με αυτήν σχετικά έγγραφα.

5. Τις υπ' αριθμ./27-12-2018 οριστικές πράξεις διορθωτικού προσδιορισμού φόρου εισοδήματος φορολογικών ετών 2014, 2015 και 2016 αντίστοιχα του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Κηφισιάς, των οποίων ζητείται η ακύρωση, καθώς και την από 27-12-2018 οικεία έκθεση ελέγχου.

6. Τις απόψεις της ανωτέρω φορολογικής αρχής.

7. Την εισήγηση του ορισθέντος υπαλλήλου του Τμήματος Α5 όπως αποτυπώνεται στο σχέδιο της απόφασης.

Επί της από 30-01-2019 και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανούς προσφυγής του, ΑΦΜ, 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 τις υπ' αριθμ.,/27-12-2018 οριστικές πράξεις διορθωτικού προσδιορισμού φόρου εισοδήματος φορολογικών ετών 2014, 2015 και 2016 αντίστοιχα του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Κηφισιάς, των οποίων ζητείται η ακύρωση, καθώς και την από 27-12-2018 οικεία έκθεση ελέγχου επιβλήθηκε σε βάρος του προσφεύγοντα φόρος εισοδήματος 1) για το φορολογικό έτος 2014 ποσού 72,49€, πλέον πρόσθετου φόρου άρθρου 58 ΚΦΔ 7,25€ 2) για το φορολογικό έτος 2015 ποσού 618,80€, πλέον πρόσθετου φόρου άρθρου 58 ΚΦΔ 309,40€ και 3) για το φορολογικό έτος 2016 ποσού 8.441,79€, πλέον πρόσθετου φόρου άρθρου 58 ΚΦΔ 4.220,90€ και ειδική εισφορά αλληλεγγύης 784,09€ .

Οι προσβαλλόμενες οριστικές πράξεις διορθωτικού προσδιορισμού φόρου εισοδήματος εκδόθηκαν συνεπεία της με αριθμό/08-06-2018 εντολής μερικού φορολογικού ελέγχου για τα φορολογικά έτη 2014, 2015 και 2016 αντίστοιχα του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Κηφισιάς στην οποία διαπιστώθηκε ότι ο προσφεύγων, ΑΦΜ, και η σύζυγος του, ΑΦΜ, δηλώνουν στις δηλώσεις τους ανάλωση προηγούμενων ετών. Ο έλεγχος ανατρέχοντας στις δηλώσεις προηγούμενων ετών διαπίστωσε ότι καλύπτονται τα ποσά που δηλώνουν ως ανάλωση από τα εισοδήματα των οικονομικών ετών 2003-2012. Συνεκτιμώντας τις διαπιστώσεις του ελέγχου προέκυψε α) τεκμαρτή αντικειμενική δαπάνη και β) προσαύξηση της περιουσίας μέσω τραπεζικών καταθέσεων που δεν δικαιολογείται από τα ήδη δηλωθέντα εισοδήματα της, ΑΦΜ,όπως αυτά αναφέρονται στις οικείες δηλώσεις φορολογίας εισοδήματος για τη χρήση 2014, 2015, 2016 κατά παράβαση των διατάξεων 48 παρ.3 του ν.2238/1994 και 39 του ν.4174/2013.

Ο προσφεύγων με την υπό κρίση ενδικοφανή προσφυγή αιτείται την ακύρωση των προσβαλλόμενων πράξεων για τους εξής λόγους:

Η εντολή ελέγχου εξεδόθη και κοινοποιήθηκε από τον Προϊστάμενο της Δ.Ο.Υ. Κηφισιάς σε βάρος της συζύγου μου, κοινοποιήθηκε το υπ' αριθ. πρωτ./2.11.2018 αίτημα παροχής πληροφοριών, παρά ταύτα ο Προϊστάμενος της Δ.Ο.Υ. Κηφισιάς τις προσβαλλόμενες πράξεις δεν εξέδωσε και δεν κοινοποίησε σε βάρος της συζύγου μου για την οποία και μόνον υπήρχε εντολή ελέγχου και για την οποία έγινε έλεγχος, αλλά σε εμένα.

Οι προσβαλλόμενες πράξεις είναι μη νόμιμες και ακυρωτές διότι εκδόθηκαν στο όνομα μου και κοινοποιήθηκαν σε εμένα χωρίς να έχει εκδοθεί για έμενα σχετική εντολή ελέγχου, χωρίς να έχει κοινοποιηθεί σε έμενα εντολή ελέγχου, χωρίς να έχει διενεργηθεί σε έμενα κατόπιν εντολής οιοσδήποτε έλεγχος, χωρίς να με καλέσετε να σας παράσχω διευκρινήσεις, έγγραφα αποδεικτικά στοιχεία και να

φέρω τις αντιρρήσεις μου, όπως προβλέπεται από την κείμενη σχετική νομοθεσία. Επομένως, πρέπει να κηρυχθούν άκυρες οι προσβαλλόμενες πράξεις.

Στην προσβαλλόμενη οριστική πράξη διορθωτικού προσδιορισμού φόρου εισοδήματος/πράξη επιβολής προστίμου φορολογικού έτους 2016 αναγράφεται ψευδώς ότι έγινε έλεγχος στο εισόδημα μου και βρέθηκε εισόδημα από διαφορά δαπανών ποσό 30.040,00 ευρώ και μου καταλογίσθηκε διαφορά εισοδήματος 30.010,58 ευρώ και επιβλήθηκε συνολικός φόρος για εμένα και την σύζυγό μου 13.446,78 ευρώ, ενώ ούτε εντολή ελέγχου υπήρξε και υπάρχει για εμένα, ούτε μου κοινοποιήθηκε ποτέ εντολή ελέγχου, ούτε διενεργήθηκε ποτέ έλεγχος στα εισοδήματά μου.

Επειδή, σύμφωνα με τη διάταξη του άρθρου 37 του Ν. 4174/2013 ορίζεται ότι « Έκδοση και κοινοποίηση πράξης προσδιορισμού φόρου:

Η κατά τα άρθρα 32, 33, 34 και 35 πράξη προσδιορισμού φόρου υπογράφεται από τον Γενικό Γραμματέα ή άλλον ειδικά οριζόμενο υπάλληλο της Φορολογικής Διοίκησης. Η πράξη προσδιορισμού φόρου περιέχει τις εξής πληροφορίες:

- α) το ονοματεπώνυμο ή την επωνυμία του φορολογούμενου,
- β) τον αριθμό φορολογικού μητρώου του φορολογούμενου, εφόσον έχει αποδοθεί στον φορολογούμενο,
- γ) την ημερομηνία έκδοσης της πράξης,
- δ) το είδος προσδιορισμού του φόρου και το θέμα στο οποίο αφορά η πράξη,
- ε) το ποσό της φορολογικής οφειλής,
- στ) την ημερομηνία μέχρι την οποία πρέπει να εξοφληθεί ο φόρος,
- ζ) τον τόπο εξόφλησης του φόρου,
- η) τους λόγους για τους οποίους η Φορολογική Διοίκηση προέβη στον προσδιορισμό φόρου και τον τρόπο με τον οποίο υπολογίστηκε το ποσό του φόρου,
- θ) το χρόνο, τον τόπο και τον τρόπο αμφισβήτησης του προσδιορισμού φόρου, και
- ι) τυχόν αλληλεγγύως υπεύθυνα πρόσωπα,
- κ) λοιπές πληροφορίες.

Η πράξη προσδιορισμού φόρου κοινοποιείται στο πρόσωπο στο οποίο αφορά ο προσδιορισμός φόρου.

Με την πράξη διορθωτικού προσδιορισμού του φόρου κοινοποιείται ταυτόχρονα και η οικεία έκθεση ελέγχου .

Ο τύπος των πράξεων προσδιορισμού του φόρου και της οικείας έκθεσης καθορίζεται με απόφαση του Γενικού Γραμματέα».

Επειδή, κατά τη διάρκεια του γάμου οι σύζυγοι έχουν υποχρέωση να υποβάλλουν κοινή δήλωση των εισοδημάτων τους, στα οποία ο φόρος, τα τέλη και οι εισφορές που αναλογούν υπολογίζονται χωριστά στο εισόδημα καθενός συζύγου. Σε αυτή την περίπτωση, το τυχόν αρνητικό αποτέλεσμα του εισοδήματος του ενός συζύγου δεν συμψηφίζεται με τα εισοδήματα του άλλου συζύγου (άρθρο 5 παρ. 1 ν.2238/94 που ίσχυσε έως την 31/12/2013).

Επειδή, ο προϊστάμενος της ελεγκτικής υπηρεσίας ελέγχει την ακρίβεια των επιδιδομένων δηλώσεων και προβαίνει σε έρευνα για την εξακρίβωση των υποχρεών που δεν έχουν υποβάλει δήλωση (άρθρο 66 παρ. 1 εδάφιο 1 ν.2238/94 που ίσχυσε έως την 31/12/2013).

Επειδή, η Φορολογική Διοίκηση έχει την εξουσία να επαληθεύει, να ελέγχει και να διασταυρώνει την εκπλήρωση των φορολογικών υποχρεώσεων εκ μέρους του φορολογούμενου, την ακρίβεια των φορολογικών δηλώσεων που υποβάλλονται σε αυτήν και να επιβεβαιώνει τον υπολογισμό και την καταβολή του οφειλόμενου φόρου,... (άρθρο 23 παρ. 1 εδάφιο 1 ν.4174/2013 που ισχύει από την 01/01/2014).

Επειδή, οι σύζυγοι,, ΑΦΜ, Α.Φ.Μ. και, ΑΦΜ έχουν υποβάλλει, σύμφωνα με τις κείμενες διατάξεις, κοινή δήλωση των εισοδημάτων τους για τις ελεγχόμενες χρήσεις.

Επειδή, όπως προκύπτει από τις ως άνω διατάξεις αντικείμενο του ελέγχου αποτελεί η δήλωση των εισοδημάτων που έχει υποβληθεί από κοινού από τους συζύγους κατά τη διάρκεια του γάμου τους.

Επειδή, από το συνδυασμό των ανωτέρω διατάξεων συνάγεται ότι σε περίπτωση υποβολής κοινής δήλωσης φόρου εισοδήματος και από τους δύο συζύγους, οι πράξεις διοικητικού και διορθωτικού προσδιορισμού φόρου εκδίδονται μεν επ' ονόματι του συζύγου, περιέχουν όμως προσδιορισμό ίδιας και αυτοτελούς υποχρέωσης της συζύγου για το φόρο που αναλογεί στο εισόδημά της που περιέχεται στη δήλωση (στην περίπτωση του διοικητικού προσδιορισμού) ή το φόρο που βεβαιώνεται κατόπιν ελέγχου (στην περίπτωση του διορθωτικού προσδιορισμού) (πρβλ ΣτΕ 221/2001, ΔΠρΘεσσαλ. 1205/2015).

Εν προκειμένω από τους αρμόδιους υπαλλήλους της Δ.Ο.Υ. Κηφισιάς διενεργήθηκε έλεγχος φορολογίας εισοδήματος, της, ΑΦΜ και κατόπιν της οποίας συντάχθηκε η από 27/12/2018 έκθεση ελέγχου, εκδόθηκαν οι προσβαλλόμενες πράξεις στο όνομα του, ΑΦΜ, χωρίς να περιλαμβάνεται το όνομα της, ΑΦΜ για την οποία και μόνον υπήρχε εντολή ελέγχου και για την οποία έγινε έλεγχος.

Επειδή, κατά παράβαση των ανωτέρω διατάξεων που ορίζουν τη διαδικασία έκδοσης των πράξεων, εκδόθηκαν οι υπ'αρ., και/2018 οριστικές πράξεις διορθωτικού προσδιορισμού φόρου εισοδήματος φορολογικών ετών 2014, 2015 και 2016 αντίστοιχα του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Κηφισιάς .

Επειδή, σύμφωνα με τη διάταξη του άρθρου 63 παρ.6 του Ν. 4174/2013 ορίζεται ότι:
«6. Αν με την απόφαση ακυρώνεται, μερικά ή ολικά, ή τροποποιείται η πράξη της φορολογικής αρχής, η Υπηρεσία Εσωτερικής Επανεξέτασης οφείλει να αιτιολογεί την απόφαση αυτή επαρκώς με νομικούς ή και πραγματικούς ισχυρισμούς. Σε περίπτωση απόρριψης της ενδικοφανούς προσφυγής, η αιτιολογία μπορεί να συνίσταται στην αποδοχή των διαπιστώσεων της οικείας πράξης προσδιορισμού φόρου. Σε κάθε περίπτωση η απόφαση πρέπει να περιέχει τουλάχιστον την οριστική φορολογική υποχρέωση του υπόχρεου, το καταλογιζόμενο ποσό και την προθεσμία καταβολής αυτού. Η φορολογική αρχή, της οποίας η πράξη ακυρώνεται για τυπικές πλημμέλειες,

εκδίδει νέα πράξη σύμφωνα με τα οριζόμενα στην απόφαση της Υπηρεσίας Εσωτερικής Επανεξέτασης.».

Επειδή, σύμφωνα με τα ανωτέρω οι προσβαλλόμενες πράξεις διορθωτικού προσδιορισμού φόρου εισοδήματος είναι τυπικά πλημμελείς και πρέπει για το λόγο αυτό, που βάσιμα προβάλλεται με την κρινόμενη ενδικοφανή προσφυγή, να ακυρωθούν.

Α π ο φ α σ ί ζ ο υ μ ε

Την ακύρωση των παρακάτω οριστικών πράξεων διορθωτικού προσδιορισμού φορολογίας εισοδήματος, **για τυπικούς λόγους**, ήτοι:

A/A	Αριθμός πράξης	Ημερομηνία πράξης	Ημερομηνία κοινοποίησης της πράξης	Είδος φόρου ή προστίμου	Διαχειριστική φορολογική περίοδος	ΣΥΝΟΛΙΚΟ ΠΟΣΟ ΚΑΤΑΛΟΓΙΣΜΟΥ
1		27/12/2018	28/12/2018	Εισόδημα	01/01/2014-31/12/2014	79,74€
2		27/12/2018	28/12/2018	Εισόδημα	01/01/2015-31/12/2015	914,05€
3		27/12/2018	28/12/2018	Εισόδημα	01/01/2016-31/12/2016	13.446,78€

του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Κηφισιάς

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

Ακριβές Αντίγραφο

**Ο ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΣ ΤΗΣ
ΔΙΕΥΘΥΝΣΗΣ ΕΠΙΛΥΣΗΣ
ΔΙΑΦΟΡΩΝ**

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

ΤΙΜΟΛΕΩΝ ΠΑΠΑΔΟΠΟΥΛΟΣ

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.