



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, 21/05/2019

Αριθμός απόφασης: 1659

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 21-01-2019 και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανούς προσφυγής της, ΑΦΜ, κατοίκου κατά των υπ' αριθμ.,/20-12-2018 οριστικών πράξεων διορθωτικού προσδιορισμού Φ.Π.Α. των οικονομικών ετών 2001, 2002 και 2003 αντίστοιχα του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Κηφισιάς και τα προσκομιζόμενα με αυτήν σχετικά έγγραφα.

5. Τις υπ' αριθμ.,/20-12-2018 οριστικές πράξεις διορθωτικού προσδιορισμού ΦΠΑ οικονομικών ετών 2001, 2002 και 2003 (χρήσεις 2000,2001,2002) του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Κηφισιάς, της οποίας ζητείται η ακύρωση, καθώς και την από 26-03-2010 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 21-01-2019 και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανούς προσφυγής της, 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, επαγόμεστε τα ακόλουθα:

Με τις υπ' αριθμ./20-12-2018 οριστικές πράξεις διορθωτικού προσδιορισμού Φ.Π.Α., του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Κηφισιάς, 1) για τη χρήση 2000 προσδιορίστηκε στην προσφεύγουσα διαφορά Φ.Π.Α. ποσού 21.309,45 €, πλέον πρόσθετου φόρου λόγω ανακρίβειας (επιεικέστερη κύρωση μεταξύ ν.2523/97 και ΚΦΔ) 19.832,71 €, ήτοι 41.142,16€, 2) για τη χρήση 2001 προσδιορίστηκε στην προσφεύγουσα διαφορά Φ.Π.Α. ποσού 28.240,12 €, πλέον πρόσθετου φόρου λόγω ανακρίβειας (επιεικέστερη κύρωση μεταξύ ν.2523/97 και ΚΦΔ) 23.809,24 €, ήτοι 52.049,36€ και 3) για τη χρήση 2002 προσδιορίστηκε στην προσφεύγουσα διαφορά Φ.Π.Α. ποσού 16.496,12 €, πλέον πρόσθετου φόρου λόγω ανακρίβειας (επιεικέστερη κύρωση μεταξύ ν.2523/97 και ΚΦΔ)12.462,81 €, ήτοι 28.958,93€.

Οι προσβαλλόμενες οριστικές πράξεις εκδόθηκαν συνεπεία της με αριθμό/3-7-2018 εντολής μερικού ελέγχου φορολογίας εισοδήματος του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Κηφισιάς κατ' εφαρμογή των υπ' αριθμ./2018,/2018,/2018 αποφάσεων του Διοικητικού Πρωτοδικείου Αθήνας τμήμα 14^ο Μονομελές, σύμφωνα με τις οποίες ακυρώθηκαν οι υπ' αριθμ./13-4-2010,/13-4-2010 και/13-4-2010 πράξεις προσδιορισμού Φ.Π.Α. διαχειριστικών περιόδων από 1-1-2000 έως 31-12-2000, από 1-1-2001 έως 31-12-2001 και από 1 -1-2002 έως 31 -12-2002 αντίστοιχα, του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Αγίου Στεφάνου τα οποία είχαν εκδοθεί συνεπεία της από 26/3/2010 έκθεσης τακτικού ελέγχου φορολογίας εισοδήματος και ΦΠΑ των αρμοδίων ελεγκτών της Δ.Ο.Υ. Αγίου Στεφάνου λόγω του ότι τα προαναφερόμενα φύλλα ελέγχου υπογράφηκαν αναρμοδίως από τον Υποδιευθυντή Ελέγχου της Δ.Ο.Υ. Αγίου Στεφάνου και η υπόθεση αναπέμφθηκε στη Δ.Ο.Υ. Αγίου Στεφάνου για να ενεργήσει τα νόμιμα.

Οι προσβαλλόμενες οριστικές πράξεις εκδόθηκαν συνεπεία της με αριθμό/3-7-2018 εντολής μερικού ελέγχου φορολογίας Φ.Π.Α. του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Κηφισιάς σε συνάρτηση των υπ' αριθμ./2018,/2018,/2018 αποφάσεων του Διοικητικού Πρωτοδικείου Αθήνας τμήμα 14^ο Μονομελές, που αφορούν Φ.Π.Α. διενεργήθηκε έλεγχος φορολογίας εισοδήματος και Φ.Π.Α. για την εξακρίβωση των διατάξεων του άρθρου 48 του Ν.2238/1994 σε συνδυασμό με την Α.Υ. Ο. 1021681/1120/ΠΟΛ 1037/1-3-05.

Με τις εν λόγω δικαστικές αποφάσεις ακυρώθηκαν τα υπ' αριθμ./13-4-2010,/13-4-2010 και/13-4-2010 πράξεις προσδιορισμού Φ.Π.Α. διαχειριστικών περιόδων , του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Αγίου Στεφάνου τα οποία είχαν εκδοθεί συνεπεία της από 26/3/2010 έκθεσης τακτικού ελέγχου φορολογίας Φ.Π.Α. των αρμοδίων ελεγκτών της Δ.Ο.Υ. Αγίου Στεφάνου για το λόγο ότι τα προαναφερόμενα φύλλα ελέγχου υπογράφονταν αναρμοδίως

από τον Υποδιευθυντή Ελέγχου της Δ.Ο.Υ. Αγίου Στεφάνου και η υπόθεση αναπέμφθηκε στη Δ.Ο.Υ. Αγίου Στεφάνου για να ενεργήσει τα νόμιμα.

Σύμφωνα με την με ημερομηνία θεώρησης 20/12/2018 έκθεση ελέγχου της ελέγκτριας της Δ.Ο.Υ. Κηφισιάς διαπιστώθηκε ότι

«... στην χρήση 2002, ενώ στη δήλωση εισοδήματος δηλώθηκαν από την ελεγχόμενη ακαθάριστα έσοδα που προέρχονται από λιανική πώληση το ποσό των 4.080,24€, από την απάντηση της Γ.Γ.Π.Σ. [αρ.πρωτ. /16-7-2008 έγγραφο μετά από διασταύρωση συγκεντρωτικών καταστάσεων πελατών-προμηθευτών] προέκυψε ότι η ελεγχόμενη δηλώθηκε σαν προμηθευτής από την εταιρεία με ΑΦΜ, με πλήθος στοιχείων 17 και αξία στοιχείων 79.233,73ευρώ. Ως εκ τούτου ο έλεγχος καταλογίζει στη χρήση 2002 ακαθάριστα έσοδα από παροχή υπηρεσιών το παραπάνω ποσό των 79.233,73 ευρώ. Για τις ελεγχόμενες χρήσεις 2000, 2001, 2002 η ελεγχόμενη κατά παράβαση των διατάξεων του αρθ. 2 παρ. 1 και αρ. 36 παρ. 1 του ΠΔ 186/1992, δεν προσκόμισε στον έλεγχο εντός του χρόνου που ορίστηκε με τις ως άνω προσκλήσεις, τα βιβλία και στοιχεία της, καθιστώντας με τον τρόπο αυτό ανέφικτο τον λογιστικό προσδιορισμό των αποτελεσμάτων και κατά συνέπεια, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθ. 30 παρ. 4 του ΠΔ/τος 186/92 Κ.Β.Σ. τα βιβλία της κρίθηκαν ανακριβή και τα αποτελέσματα προσδιορίζονται εξωλογιστικά σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθ. 32 του ν.2238/1994». Κατόπιν της ως άνω έκθεσης εκδόθηκαν οι προσβαλλόμενες πράξεις, οι οποίες επιδόθηκαν στην προσφεύγουσα την 21/12/2018.

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

1.Οι πράξεις ακυρώθηκαν για λόγους ουσίας και όχι για τυπικούς που επιτρέπει την επανάληψη της διαδικασίας.

2. Οι προσβαλλόμενες πράξεις έχουν υποπέσει στην πενταετή παραγραφή. Η έκθεση ελέγχου, δεν είναι σαφώς και επαρκώς αιτιολογημένη.

3. Εσφαλμένα ο έλεγχος έκρινε τα βιβλία ανακριβή

4. Εσφαλμένα ο έλεγχος προσδιόρισε τα ακαθάριστα έσοδα με εξωλογιστικό προσδιορισμό των αποτελεσμάτων.

5. Τα βιβλία και στοιχεία καταστράφηκαν συνεπεία της πυρκαγιάς.

Επειδή, από τις διατάξεις του άρθρου 72 παρ. 11 του ν. 4174/2013 ορίζεται ότι: «Διατάξεις περί παραγραφής του δικαιώματος του Δημοσίου να κοινοποιεί φύλλα ελέγχου και πράξεις προσδιορισμού φόρου, τελών, εισφορών, προστίμων, προϊσχύουσες του άρθρου 36 του Κώδικα Φορολογικής Διαδικασίας, εξακολουθούν να έχουν εφαρμογή για τις χρήσεις, τις περιόδους, τις υποθέσεις και τις φορολογικές υποχρεώσεις τις οποίες αφορούν. Κατ' εξαίρεση, οι διατάξεις της παραγράφου 3 του άρθρου 36 εφαρμόζονται και για περιπτώσεις φοροδιαφυγής, η οποία

διαπράχθηκε πριν την εφαρμογή του Κώδικα, εάν, κατά τη θέση αυτού σε ισχύ, το δικαίωμα του Δημοσίου δεν έχει παραγραφεί. Όπου σε κείμενες διατάξεις ουσιαστικού φορολογικού δικαίου, που εμπίπτουν στο πεδίο εφαρμογής του Κώδικα Φορολογικής Διαδικασίας, προβλέπεται προθεσμία παραγραφής του δικαιώματος του Δημοσίου να κοινοποιεί φύλλα ελέγχου, πράξεις προσδιορισμού φόρου, τελών, εισφορών, πράξεις επιβολής προστίμων και κάθε άλλη συναφή πράξη, η παραγραφή διακόπτεται με την έκδοσή τους. Η διάταξη του προηγούμενου εδαφίου εφαρμόζεται και σε εκκρεμείς δικαστικές υποθέσεις, οι οποίες δεν έχουν συζητηθεί κατά τη δημοσίευση του παρόντος νόμου σε πρώτο βαθμό.»

Επειδή, σύμφωνα με το άρθρο 84 παρ. 6 του Ν. 2238/1994 ορίζεται ότι: «6. Αν το φύλλο ελέγχου ακυρωθεί για τυπικούς λόγους με απόφαση 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 δημόσιας οικονομικής υπηρεσίας μπορεί να εκδώσει και να κοινοποιήσει νέο φύλλο ελέγχου μέσα σε ένα έτος από την κοινοποίηση της απόφασης.»

Επειδή, σύμφωνα με το 59 του Ν. 2859/2000 ορίζεται ότι: «1. Διατάξεις νόμων που αφορούν θέματα διαδικασίας για την επιβολή του φόρου εισοδήματος ισχύουν αναλόγως και για την εφαρμογή του παρόντος νόμου, εφόσον στις διατάξεις του δεν ορίζεται διαφορετικά.»

Επειδή, σύμφωνα με το άρθρο 60 παρ. 2 του Ν. 2717/1999 (Κ.Δ.Δ.) ορίζεται ότι: «Προθεσμία που προσδιορίζεται σε έτη λήγει όταν περάσει η αντίστοιχη ημερομηνία του τελευταίου έτους.»

Επειδή, στην προκειμένη περίπτωση:

- οι με αριθ./2017,/2017 και/2017 αποφάσεις του Διοικητικού Πρωτοδικείου Διοικητικού Πρωτοδικείου Αθήνας τμήμα 14^ο Μονομελές, σε εκτέλεση των οποίων διενεργήθηκε η επανάληψη διαδικασίας και εκδόθηκαν οι προσβαλλόμενες πράξεις οριστικού διορθωτικού προσδιορισμού Φ.Π.Α. διαχειριστικών περιόδων από 1-1-2000 έως 31-12-2000, από 1-1-2001 έως 31-12-2001 και από 1 -1-2002 έως 31 -12-2002 αντίστοιχα, επιδόθηκαν στη Δ.Ο.Υ. Αγίου Στεφάνου την 24/01/2019, ως προκύπτει από την αναγραφόμενη ημερομηνία στα φωτοαντίγραφα των ανωτέρω αποφάσεων,

- σύμφωνα με τις προαναφερθείσες διατάξεις η Διοίκηση όφειλε να διενεργήσει την επανάληψη διαδικασίας, να εκδώσει εκ νέου και να κοινοποιήσει στον προσφεύγοντα μέσα σε ένα έτος, ήτοι έως τις 24/01/2019 διορθωτικές πράξεις προσδιορισμού Φ.Π.Α. διαχειριστικών περιόδων από 1-1-2000 έως 31-12-2000, από 1-1-2001 έως 31-12-2001 και από 1 -1-2002 έως 31 -12-2002 αντίστοιχα,

- οι προσβαλλόμενες πράξεις, οι υπ' αριθ. και/2018 οριστικές πράξεις διορθωτικού προσδιορισμού Φ.Π.Α. διαχειριστικών περιόδων 01/01-31/12/2000,

01/01-31/12/2001 και 01/01-31/12/2002 αντίστοιχα του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Κηφισιάς εκδόθηκαν στις 20/12/2018 και κοινοποιήθηκαν στην προσφεύγουσα στις 21/12/2018, ήτοι εντός της προβλεπόμενης από το άρθρο 84 παρ. 6 του Ν. 2238/1994 προθεσμίας.

Κατά συνέπεια, ο ισχυρισμός του προσφεύγοντα περί παραγραφής του δικαιώματος του Δημοσίου για επιβολή φόρων απορρίπτεται ως αβάσιμος.

Επειδή, η υπό κρίση υπόθεση αφορά σε επανάληψη διαδικασίας βάσει των με αριθ./2018,/2018 και/2018 αποφάσεων του Διοικητικού Πρωτοδικείου Αθήνας τμήμα 14^ο Μονομελές, σύμφωνα με τις οποίες : « Αναπέμπει τις υποθέσεις στη Δ.Ο.Υ. Αγίου Στεφάνου, για να διενεργήσει τα νόμιμα».

Κατά συνέπεια, ο ισχυρισμός του προσφεύγοντα ότι οι πράξεις ακυρώθηκαν για λόγους ουσίας και όχι για τυπικούς απορρίπτεται ως αβάσιμος.

Επειδή, κατά τα λοιπά, οι διαπιστώσεις του ελέγχου, όπως αυτές καταγράφονται στην από 20/12/2018 έκθεση ελέγχου της Δ.Ο.Υ. Κηφισιάς επί της οποίας εδράζεται η προσβαλλόμενη πράξη διορθωτικού (ή διοικητικού ή εκτιμώμενου ή προληπτικού) προσδιορισμού, κρίνονται βάσιμες, αποδεκτές και πλήρως αιτιολογημένες, η υπό κρίση ενδικοφανής προσφυγή πρέπει να απορριφθεί.

Α π ο φ α σ ί ζ ο υ μ ε

Την απόρριψη της με αριθμό 21-01-2019 και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανούς προσφυγής της, ΑΦΜ και την επικύρωση των υπ' αριθμ.,,/20-12-2018 οριστικών πράξεων διορθωτικού προσδιορισμού Φ.Π.Α., του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Κηφισιάς.

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

Προσδιορισμός Φ.Π.Α. για τη χρήση 2000 (πράξη/2018):

Διαφορά φόρου	21.309,45 €
Επιεικότερη κύρωση μεταξύ ν.2523/97 και ΚΦΔ	19.832,71€
ΚΑΤΑΛΟΓΙΖΟΜΕΝΟ ΠΟΣΟ	41.142,16€

Προσδιορισμός Φ.Π.Α. για τη χρήση 2001 (πράξη/2018):

Διαφορά φόρου	28.240,12 €
Επιεικότερη κύρωση μεταξύ ν.2523/97 και ΚΦΔ	23.809,24€
ΚΑΤΑΛΟΓΙΖΟΜΕΝΟ ΠΟΣΟ	52.049,36€

--	--

Προσδιορισμός Φ.Π.Α. για τη χρήση 2002 (πράξη/2018):

Διαφορά φόρου	19.795,34€
Επιεικέστερη κύρωση μεταξύ ν.2523/97 και ΚΦΔ	12.462,81€
ΚΑΤΑΛΟΓΙΖΟΜΕΝΟ ΠΟΣΟ	28.958,93€

Η παρούσα απόφαση να κοινοποιηθεί από αρμόδιο όργανο με τη νόμιμη διαδικασία, στην υπόχρεη.

ΜΕ ΕΝΤΟΛΗ ΤΟΥ ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΥ
ΤΗΣ ΔΙΕΥΘΥΝΣΗΣ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ

ΑΚΡΙΒΕΣ ΑΝΤΙΓΡΑΦΟ
Ο ΥΠΑΛΛΗΛΟΣ ΤΟΥ ΤΜΗΜΑΤΟΣ
ΔΙΟΙΚΗΤΙΚΗΣ ΥΠΟΣΤΗΡΙΞΗΣ

Ο ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΣ ΤΗΣ ΥΠΟΔΙΕΥΘΥΝΣΗΣ
ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ

ΓΕΩΡΓΙΟΣ ΦΑΚΟΣ

Σ η μ ε ι ω σ η : Κατά της απόφασης αυτής επιτρέπεται η άσκηση προσφυγής ενώπιον των αρμόδιων Διοικητικών Δικαστηρίων εντός τριάντα (30) ημερών από την κοινοποίησή της.

