



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ



ΑΑΔΕ

Ανεξάρτητη Αρχή
Δημοσίων Εσόδων

ΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ

ΤΜΗΜΑ ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ Α3

Ταχ. Δ/ση : Αριστογείτονος 19

Ταχ. Κώδικας : 176 71 - Καλλιθέα

Τηλέφωνο : 213 1604536

ΦΑΞ : 213 1604567

Καλλιθέα, 13.06.2019

Αριθμός απόφασης: 1972

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 1036990 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 1064/12.04.2017 Απόφασης του Διοικητή της Ανεξάρτητης Αρχής Δημοσίων Εσόδων.

2. Την ΠΟΛ 1069/4.3.2014 Εγκύκλιο της Γενικής Γραμματείας Δημοσίων Εσόδων του Υπουργείου Οικονομικών.

3. Την υπ' αριθμ. ΔΕΔ 1126366 ΕΞ 2016/30.08.2016 (ΦΕΚ 2759/ τ. Β' / 01.09.2016) Απόφαση του Προϊσταμένου της Διεύθυνσης Επίλυσης Διαφορών.

4. Την με ημερομηνία κατάθεσης 13.02.2019 και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανή προσφυγή του **ΤΟΥ**, με Α.Φ.Μ., κατοίκου, κατά της με αριθ./2018 Οριστικής Πράξης Διορθωτικού Προσδιορισμού Φόρου Εισοδήματος του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Μυτιλήνης, οικ. έτους 2013 (χρήση 2012) και τα προσκομιζόμενα με αυτήν σχετικά έγγραφα.

5. Την με αριθ./2018 Οριστική Πράξη Διορθωτικού Προσδιορισμού Φόρου Εισοδήματος του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Μυτιλήνης, οικ. έτους 2013 (χρήση 2012), των οποίων ζητείται η ακύρωση καθώς και την οικεία έκθεση ελέγχου.

6. Την με αριθ. πρωτ./2018 έκθεση απόψεων του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Μυτιλήνης.

7. Την εισήγηση του ορισθέντος υπαλλήλου του Τμήματος Α3 όπως αποτυπώνεται στο σχέδιο της απόφασης.

Επί της με ημερομηνία κατάθεσης 13.02.2019 και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανούς προσφυγής του **ΤΟΥ**, 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 με αριθ./2018 Οριστική Πράξη Διορθωτικού Προσδιορισμού Φόρου Εισοδήματος του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Μυτιλήνης, οικονομικού έτους 2013 (χρήση 2012), καταλογίστηκε σε βάρος του προσφεύγοντος κύριος φόρος εισοδήματος 17.931,87 ευρώ, πλέον πρόσθετος φόρος ανακρίβειας/μη υποβολής 16.820,10 ευρώ, πλέον εισφορά αλληλεγγύης 1.094,70 ευρώ, ήτοι συνολικό ποσό για καταβολή 34.751,97 ευρώ.

Η ως άνω Οριστική Πράξη Διορθωτικού Προσδιορισμού Φόρου Εισοδήματος προέκυψε κατόπιν των διαπιστώσεων ελέγχου της από 20.12.2018 έκθεσης μερικού ελέγχου εισοδήματος του ελεγκτή της Δ.Ο.Υ. Μυτιλήνης, Συγκεκριμένα διενεργήθηκε έλεγχος στον προσφεύγοντα για την περίοδο από 1.01.2012-31.12.2012, δυνάμει της με αριθ./2018 εντολής μερικού ελέγχου του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Μυτιλήνης. Αιτία του ελέγχου αποτέλεσε η λήψη του με αριθ./2018 εγγράφου του Αρχηγείου της Ελληνικής Αστυνομίας – Τμήμα Φορολογικής Αστυνόμευσης και Ασφαλιστικής Προστασίας Βορείου Ελλάδος, σύμφωνα με την οποία πραγματοποιήθηκε έλεγχος στον προσφεύγοντα, στο πλαίσιο προκαταρκτικής εξέτασης κατόπιν παραγγελίας κ. Εισαγγελέα Οικονομικού Εγκλήματος και απεστάλη στη Δ.Ο.Υ. η σχετική έκθεση ελέγχου καθώς και τα ψηφιακά αρχεία από τα τραπεζικά ιδρύματα στα πλαίσια της διαδικασίας ανοίγματος λογαριασμών και λοιπά σχετικά έγγραφα. Η ανωτέρω υπηρεσία της Ελληνικής Αστυνομίας (Υ.Ο.Α.Β.Ε.) διενήργησε έλεγχο στον προσφεύγοντα και τη σύζυγό του,, λόγω έκδοσης της από 19.06.2018 και με αριθ. Ε.Ο.Ε. Ε.Ο.Ε./2015 Παραγγελίας του Εισαγγελέα Οικονομικού Εγκλήματος για την διακρίβωση εγκλημάτων φοροδιαφυγής (αρ.66,67,68 Ν.4174/2013 όπως ισχύουν με το Ν. 4337/2015) και της νομιμοποίησης εσόδων από εγκληματικές δραστηριότητες (αρ. 2,3 στοιχ. ιη΄ περ. Α΄, 45 Ν. 3691/2008), για εκτέλεση του ανεκτέλεστου τμήματος της οικογραφίας από το ΣΔΟΕ Αττικής – Αιγαίου, όπως αυτό αναφέρεται στην από 12-12-2018 έκθεση εν λόγω Υπηρεσίας (Υ.Ο.Α.Β.Ε.).

Ο προσφεύγων με την υπό κρίση ενδικοφανή προσφυγή, ζητά την ακύρωση της παραπάνω Οριστικής Πράξης Διορθωτικού Προσδιορισμού Φόρου Εισοδήματος του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. ΜΥΤΙΛΗΝΗΣ, προβάλλοντας τους κάτωθι ισχυρισμούς:

- Παραβιάστηκε το συνταγματικά κατοχυρωμένο δικαίωμα της προηγούμενης ακρόασης που αποβλέπει στην παροχή της δυνατότητας στον διοικούμενο, τον οποίο αφορά η δυσμενής πράξη, να προβάλλει τους ισχυρισμούς του ενώπιον του αρμόδιου διοικητικού οργάνου. Εν προκειμένω η Φορολογική Αρχή, αφού της διαβιβάστηκε η υπόθεση, δυνάμει του υπ' αριθμ./2018 εγγράφου του Αρχηγείου της ΕΛ.ΑΣ. – Τμήμα Φορολογικής

Αστυνόμευσης και Ασφαλιστικής Προστασίας Βορείου Ελλάδος, κατά παράβαση των προβλεπόμενων στο άρθρο 28Α Ν. 4174/2013 παρέλειψε να εκδώσει την κατά νόμο απαιτούμενη πράξη προσωρινού διορθωτικού προσδιορισμού φόρου, βάσει της ανωτέρω πορισματικής έκθεσης της Υπηρεσίας και να του δώσει την δυνατότητα να λάβει αντίγραφα του φακέλου του, ώστε να διατυπώσω εγγράφως τις απόψεις του σχετικά με τον προσωρινό διορθωτικό προσδιορισμό φόρου εντός της νόμιμης προθεσμίας. Αντ' αυτού, προχώρησε απευθείας στην έκδοση της προσβαλλόμενης πράξης οριστικού διορθωτικού προσδιορισμού φόρου. Η προσβαλλόμενη επομένως πράξη εξεδόθη κατά παράβαση ουσιώδους τύπου της διαδικασίας εκδόσεώς της (άρθρο 6 Ν. 2690/1999), καθώς παραλείφθηκε από το διοικητικό όργανο (Δ.Ο.Υ.) ένα νομοθετημένο και απαραίτητο στάδιο που προηγείται της διαδικασίας οριστικού διορθωτικού προσδιορισμού, με αποτέλεσμα να στερηθεί του δικαιώματος να εκθέσω τις απόψεις του στην Διοίκηση, προκειμένου να μην του καταλογιστεί οιαδήποτε παράβαση και να στοιχειοθετείται εκ των ανωτέρω ενεργειών και ευθεία παράβαση του συνταγματικώς κατοχυρωμένου δικαιώματος της ακρόασης του διοικουμένου. Η προσβαλλόμενη πράξη πάσχει ακυρότητας και πρέπει να εξαφανιστεί.

Επειδή, για πράξεις που εκδίδονται από 01.01.2014, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 63 του ν.4174/2013 όπως ισχύει: «1. Ο υπόχρεος, εφόσον αμφισβητεί οποιαδήποτε πράξη που έχει εκδοθεί σε βάρος του από τη Φορολογική Διοίκηση ή σε περίπτωση σιωπηρής άρνησης, οφείλει να υποβάλει ενδικοφανή προσφυγή με αίτημα επανεξέτασης της πράξης στο πλαίσιο διοικητικής διαδικασίας από την Υπηρεσία Εσωτερικής Επανεξέτασης της Φορολογικής Διοίκησης...».

Ειδικότερα, όσον αφορά την ως άνω προσβαλλόμενη πράξη, σύμφωνα με την παρ. 1 του ίδιου άρθρου και νόμου (Κ.Φ.Δ.), αυτή εμπροθέσμως και παραδεκτώς προσβάλλεται με την παρούσα ενδικοφανή προσφυγή ενώπιον της Διεύθυνσης Επίλυσης Διαφορών.

Επειδή με τις διατάξεις της παρ. 1 του άρθρου 28 του Ν.4174/2013 ορίζεται ότι «1. Η Φορολογική Διοίκηση κοινοποιεί εγγράφως στο φορολογούμενο σημείωμα διαπιστώσεων με τα αποτελέσματα του φορολογικού ελέγχου, και τον προσωρινό διορθωτικό προσδιορισμό φόρου, [εφόσον προκύπτει διαφοροποίηση της φορολογικής οφειλής σε σχέση με τις δηλώσεις που έχει υποβάλλει ο φορολογούμενος, καθώς και τα στοιχεία που αιτιολογούν τη διαφοροποίηση] 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 τη δυνατότητα να διατυπώσει εγγράφως τις απόψεις του σχετικά με τον προσωρινό διορθωτικό προσδιορισμό φόρου εντός είκοσι (20) ημερών από την κοινοποίηση της έγγραφης γνωστοποίησης».

Επειδή με την με αριθμ. πρωτ. ΔΕΛ 1069048/02.05.2014 Απόφαση του Γενικού Γραμματέα Δημοσίων Εσόδων του ΥΠ. ΟΙΚ. (ορθή επανάληψη) περί παροχής οδηγιών για την εφαρμογή των άρθρων 23,25,27,28,34,62 και 66 του ν. 4174/2013 ορίζονται τα κάτωθι :

«Άρθρο 28

Με την παράγραφο 1 του άρθρου 28 προβλέπεται ότι με την ολοκλήρωση των ελεγκτικών επαληθεύσεων από τον ελεγκτή και σε κάθε περίπτωση που διαπιστώνεται από το φορολογικό έλεγχο ότι προκύπτει διαφοροποίηση της φορολογικής οφειλής του φορολογούμενου σε σχέση με τις δηλώσεις που έχει υποβάλλει, πριν τη σύνταξη της οικείας έκθεσης ελέγχου και της έκδοσης της οριστικής πράξης διορθωτικού προσδιορισμού φόρου θα επιδίδεται στον υπόχρεο προσωρινός διορθωτικός προσδιορισμός του φόρου μαζί με το σχετικό σημείωμα διαπιστώσεων με τα αποτελέσματα του φορολογικού ελέγχου στο οποίο θα αναφέρεται η φορολογική οφειλή με βάση τα αποτελέσματα του ελέγχου αυτού καθώς και οποιοδήποτε σχετικό στοιχείο αιτιολογεί τη διαφοροποίηση της αμέσως ως άνω οφειλής σε σχέση με τη φορολογική οφειλή με βάση τη δήλωση.

Με το σημείωμα αυτό θα καλείται ο φορολογούμενος να διατυπώσει τις απόψεις του σχετικά με τον προσωρινό διορθωτικό προσδιορισμό του φόρου εντός είκοσι (20) ημερών από την επίδοσή του. Ο προσωρινός διορθωτικός προσδιορισμός του φόρου, το σημείωμα διαπιστώσεων καθώς και το ότι λήφθηκαν υπόψη οι απόψεις του φορολογούμενου στην περίπτωση που αυτές παρασχέθηκαν ή ενδεχόμενη μη ανταπόκρισή του θα αναφέρονται στη σχετική έκθεση ελέγχου με βάση την οποία θα εκδίδεται η οριστική πράξη του φόρου.....».

Επειδή από τα στοιχεία του φακέλου της κρινόμενης υπόθεσης προκύπτει ότι, ο Προϊστάμενος της Δ.Ο.Υ. ΜΥΤΙΛΗΝΗΣ, πριν τη σύνταξη της οικείας έκθεσης ελέγχου και της έκδοσης της προσβαλλόμενης οριστικής πράξης διορθωτικού προσδιορισμού φόρου εισοδήματος οικονομικού έτους 2013, δεν επέδωσε στον προσφεύγοντα προσωρινό διορθωτικό προσδιορισμό του φόρου μαζί με το σχετικό σημείωμα διαπιστώσεων με τα αποτελέσματα του φορολογικού ελέγχου, όπως αυτό προβλέπεται από τις διατάξεις της παραγράφου 1 του άρθρου 28 του ν. 4174/2013.

Από τα παραπάνω συνάγεται ότι η Δ.Ο.Υ. ΜΥΤΙΛΗΝΗΣ κατά την έκδοση της προσβαλλόμενης πράξης δεν τήρησε τον ουσιώδη τύπο της διαδικασίας που προβλέπεται από τις ως άνω αναφερόμενες διατάξεις του άρθρου 28 & 1 του ν. 4174/2013 και της ΔΕΛ 1069048/02-05-2014 Απόφασης του Γενικού Γραμματέα Δημοσίων Εσόδων του ΥΠ. ΟΙΚ..

Σύμφωνα με το τελευταίο εδάφιο της παρ. 6 του άρθρου 63 του ν. 4174/2013 και της παρ. 7 της ΠΟΛ 1002/2013 σε περίπτωση που η πράξη ακυρώνεται για λόγους τυπικής πλημμέλειας, η αρμόδια φορολογική αρχή ενεργεί εκ νέου σύμφωνα με τα οριζόμενα στην απόφαση της Διεύθυνσης Επίλυσης Διαφορών.

Κατόπιν των ανωτέρω,

Α π ο φ α σ ί ζ ο υ μ ε

Την αποδοχή της με ημερομηνία κατάθεσης 13.02.2019 και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανούς προσφυγής του **ΤΟΥ**, με Α.Φ.Μ., κατοίκου, και την ακύρωση της με αριθ./2018 Οριστικής Πράξης Διορθωτικού Προσδιορισμού Φόρου Εισοδήματος, οικ. έτους 2013 (χρήση 2012), του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Μυτιλήνης, για λόγους τυπικής

πλημμέλειας και ορίζουμε όπως η αρμόδια φορολογική αρχή κατά την έκδοση της νέας πράξης εξαιτίας της ακύρωσης αυτής, ακολουθήσει την προβλεπόμενη από το νόμο διαδικασία που αρχικά παρέλειψε να εφαρμόσει.

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

Οριστική πράξη Διορθωτικού Προσδιορισμού Φόρου Εισοδήματος οικ. έτους 2013 (α/α/2018)

Καταλογιζόμενο ποσό 0,00 €

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

ΑΚΡΙΒΕΣ ΑΝΤΙΓΡΑΦΟ
Η ΥΠΑΛΛΗΛΟΣ ΤΟΥ ΤΜΗΜΑΤΟΣ
ΔΙΟΙΚΗΤΙΚΗΣ ΥΠΟΣΤΗΡΙΞΗΣ

ΜΕ ΕΝΤΟΛΗ ΤΟΥ ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΥ
ΤΗΣ Δ/ΝΣΗΣ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ
Ο ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΣ ΤΗΣ ΥΠΟΔΙΕΥΘΥΝΣΗΣ
ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ
ΓΕΩΡΓΙΟΣ ΦΑΚΟΣ

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.