



Καλλιθέα 15/9/2020

Αριθμός Απόφασης :1752

ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ



ΑΑΔΕ

Ανεξάρτητη Αρχή
Δημοσίων Εσόδων

ΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ

ΥΠΟΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ

ΤΜΗΜΑ Α1

Ταχ. Δ/ση : Αριστογείτονος 19

Ταχ. Κώδικας : 176 71 - Καλλιθέα

Τηλέφωνο : 213 1604559

Fax: 213 1604567

Α Π Ο Φ Α Σ Η

Ο ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΣ ΤΗΣ ΔΙΕΥΘΥΝΣΗΣ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ

Έχοντας υπόψη:

1. Τις διατάξεις :

α. του άρθρου 63 του ν. 4174/2013 (ΦΕΚ Α' 170), όπως τροποποιήθηκε και ισχύει

β. του άρθρου 10 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.)», όπως αναριθμήθηκε, τροποποιήθηκε και ισχύει

γ. της ΠΟΛ 1064/12.04.2017 Απόφασης του Διοικητή της Ανεξάρτητης Αρχής Δημοσίων Εσόδων (ΦΕΚ Β' 1440/27-04-2017)

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

3. Την αριθ. Δ.Ε.Δ. 1126366 ΕΞ 2016/30.08.2016 (ΦΕΚ 2759 / τ. Β'/01.09.2016) Απόφαση του Προϊσταμένου της Διεύθυνσης Επίλυσης Διαφορών «Παροχή εξουσιοδότησης υπογραφής».

4. Το άρθρο 6 περ. 4 ΠΝΠ Α' 75/30.3.2020, όπως κυρώθηκε και ισχύει με το άρθρο 1 ν. 4684/2020 και Α.1122/2020 Κοινή Απόφαση Υπουργού Οικονομικών και Διοικητή ΑΑΔΕ.

5. Την από 28-1-2020 και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανή της εταιρίας με την επωνυμία με ΑΦΜ, που εδρεύει στη επί της οδού αρ. και του εκπροσώπου στη , κατά της με αριθμό/2019 Οριστικής Πράξης Διορθωτικού προσδιορισμού Φόρου Εισοδήματος του οικονομικού έτους 2014, (διαχειριστική περίοδος 1-1-2013 - 31-12-2013) της Προϊστάμενης του ΚΕ.ΦΟ.ΜΕ.Π. και τα προσκομιζόμενα με αυτήν σχετικά έγγραφα.

6. Τις ως άνω προσβαλλόμενες πράξεις της Προϊστάμενης του ΚΕ.ΦΟ.ΜΕ.Π. της οποίας ζητείται η ακύρωση.

7. Τις απόψεις της ανωτέρω φορολογικής αρχής.

8. Την εισήγηση του ορισθέντος υπαλλήλου του τμήματος Α1, όπως αποτυπώνεται στο σχέδιο της απόφασης.

Επί της από 28-1-2020 και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανούς προσφυγής, 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:

ΙΣΤΟΡΙΚΟ

Στη προσφεύγουσα διενεργήθηκε μερικός έλεγχος φορολογίας εισοδήματος για τη διαχειριστική περίοδο 01.01.2013 – 31.12.2013.

Στη φορολογία εισοδήματος, διαπιστώθηκε ύστερα και από τη λήψη του με αριθ. Α εμπιστευτικού έγγραφου της Διεύθυνσης Ηλεκτρονικής Διακυβέρνησης, ότι η ως άνω εταιρεία εισέπραξε ενοίκια 54.000,00 ευρώ από την εκμίσθωση επιπλωμένων διαμερισμάτων στην εταιρείαστο Η προσφεύγουσα δεν υπέβαλλε έντυπο Ε2 και δεν δήλωσε το εισόδημα από τα ακίνητα

Με την από 28-1-2020 και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανή προσφυγή της η προσφεύγουσα ζητά την επανεξέταση των παραπάνω Οριστικών Πράξεων της Προϊστάμενης του ΚΕ.ΦΟ.ΜΕ.Π., προβάλλοντας τους παρακάτω λόγους:

1ος Λόγος Προσφυγής: παραγραφή του δικαιώματος του Δημοσίου προς επιβολή φόρου.

«Την 3-1-2020, ο φορολογικός εκπρόσωπος της εταιρίας μας στη, κ., παρέλαβε τρεις φακέλους με την ένδειξη «ΣΥΣΤΗΜΕΝΑ RE», που είχαν αποσταλεί ταχυδρομικά, οι οποίοι φέρουν τη σφραγίδα της Δικαστικής Επιμελήτριας και οι οποίοι περιείχαν την προσβαλλόμενη με την παρούσα πράξη.

Εντός των φακέλων υπήρχαν τρεις επιστολές υπογεγραμμένες από την ως άνω Δικαστική Επιμελήτρια, με τις οποίες ενημέρωνε τον φορολογικό μας εκπρόσωπο, ότι την 30-12-2019 πέρασε από την κατοικία του, που βρίσκεται επί της οδού αρ. του Δήμου και επειδή απουσίαζε, θυροκόλλησε τους φακέλους και την επομένη, 31-12-2019 γνωστοποίησε τις ενέργειές της στην αστυνομία και απέστειλε τις συστημένες επιστολές σύμφωνα με τις διατάξεις του Κ.ΠολΔ. και συγκεκριμένα το άρθρο 128 παρ. 4.

Η παραπάνω κοινοποίηση όμως που έγινε σύμφωνα με τις διατάξεις του Κώδικα Πολιτικής Δικονομίας, όπως αναλυτικά προεκτέθηκε, δεν είναι έγκυρη, καθώς στην επίδοση των διοικητικών πράξεων εφαρμόζονται και πρέπει να μνημονεύονται στην έκθεση επίδοσης, οι διατάξεις του Κώδικα Διοικητικής Δικονομίας και του Κώδικα Φορολογικής Διαδικασίας και όχι του Κώδικα Πολιτικής Δικονομίας και επιπλέον, είχε ως αποτέλεσμα, ο φορολογικός μας εκπρόσωπος και κατ' ακολουθία η εταιρία μας, να λάβει γνώση της προσβαλλόμενης πράξης την 3-1-2020, όταν δηλαδή παρελήφθη η συστημένη επιστολή από εκείνον. Συνεπώς η κοινοποίηση συντελέστηκε την 3-1-2020 και όχι την 30-12-2019. Ως εκ τούτου, η προσβαλλόμενη πράξη που έπρεπε σύμφωνα με τα όσα ισχύουν σήμερα, να κοινοποιηθούν νόμιμα έως την 31-12-2019, ημερομηνία κατά την οποία έληγε η πενταετία για το οικονομικό έτος 2014, εντός της οποίας είχε το Ελληνικό Δημόσιο το δικαίωμα να την κοινοποιήσει. Ως εκ τούτου η προσβαλλόμενη πράξη, εφόσον δεν κοινοποιήθηκε εμπρόθεσμα, έχει υποπέσει στην πενταετή παραγραφή.

2ος Λόγος Προσφυγής: «Στη σελίδα 7 της έκθεση ελέγχου αναφέρεται ότι «για τα μισθώματα έσοδα εκπέσθηκαν αποσβέσεις 5% για τα επιπλωμένα διαμερίσματα, και το υπόλοιπο ποσό αποτελεί καθαρά κέρδη...».

Όμως σύμφωνα με τον Κώδικα Φορολογίας Εισοδήματος, οι αποσβέσεις της τάξης του 5% αφορούν μόνο τα φυσικά πρόσωπα και δεν ισχύουν για τα νομικά πρόσωπα. Έτσι έπρεπε να αφαιρεθούν οι αποσβέσεις στο σύνολο των παγίων όπως προβλέπεται για τα νομικά πρόσωπα ν. 2238/94 δαπάνες), οπότε θα είχαμε μεγαλύτερες αποσβέσεις, καθώς εν προκειμένω, ο φορολογικός έλεγχος δεν αφορά φυσικό πρόσωπο αλλά νομικό πρόσωπο, εταιρία.»

* * * * *

Επί του 1^{ου} λόγου

Επειδή, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 84 του ν.2238/1994, όπως ίσχυε την χρήση 2013,ορίζονταν ότι:

1. Η κοινοποίηση φύλλου ελέγχου, κατά τις διατάξεις του άρθρου 69, δεν μπορεί να γίνει μετά την πάροδο πενταετίας από το τέλος του έτους μέσα στο οποίο λήγει η προθεσμία για την επίδοση της δήλωσης. Το δικαίωμα του Δημοσίου για επιβολή του φόρου παραγράφεται μετά την πάροδο της πενταετίας.

Επειδή, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 5 §1, 3 του Ν.4174/2013 ΚΦΔ ορίζεται ότι:
«1. Η κοινοποίηση πράξεων που εκδίδει, σύμφωνα με τον Κώδικα, η Φορολογική Διοίκηση προς φορολογούμενο ή άλλο πρόσωπο, γίνεται εγγράφως ή ηλεκτρονικώς.....»

3. Εάν η πράξη αφορά νομικό πρόσωπο ή νομική οντότητα, η κοινοποίηση συντελείται εφόσον:
α) κοινοποιηθεί ηλεκτρονικά σύμφωνα με τις οικείες διατάξεις του ν. 3979/2011 ή στο λογαριασμό του νομικού προσώπου ή της νομικής οντότητας ή του νομίμου εκπροσώπου ή του φορολογικού εκπροσώπου τους στο πληροφοριακό σύστημα της Φορολογικής Διοίκησης, την οποία ακολουθεί ηλεκτρονική ειδοποίηση στη δηλωθείσα διεύθυνση ηλεκτρονικού ταχυδρομείου του, ή β) παραδοθεί στην έδρα ή εγκατάσταση του νομικού προσώπου ή της νομικής οντότητας στην Ελλάδα, με υπογεγραμμένη απόδειξη παραλαβής από υπάλληλο ή νόμιμο εκπρόσωπο του νομικού προσώπου ή της νομικής οντότητας, ή γ) αποσταλεί με συστημένη επιστολή στην τελευταία δηλωθείσα ταχυδρομική διεύθυνση της έδρας ή της εγκατάστασης του νομικού προσώπου ή της νομικής οντότητας, ή δ) επιδοθεί κατά τις διατάξεις του Κώδικα Διοικητικής Δικονομίας, μόνο εφόσον δεν είναι δυνατή η επίδοση με άλλον τρόπο. Η κοινοποίηση σύμφωνα με τον Κώδικα Διοικητικής Δικονομίας κατά το προηγούμενο εδάφιο θεωρείται νόμιμη, εφόσον γίνει στην τελευταία δηλωθείσα στη Φορολογική Διοίκηση διεύθυνση της έδρας ή της εγκατάστασης του νομικού προσώπου ή της νομικής οντότητας ή της κατοικίας του τελευταίου δηλωθέντα στη Φορολογική Διοίκηση νόμιμου ή φορολογικού εκπροσώπου. Η νομιμότητα της κοινοποίησης δεν θίγεται στην περίπτωση παραίτησης των προσώπων του προηγούμενου εδαφίου, εφόσον κατά το χρόνο της κοινοποίησης, δεν είχε γνωστοποιηθεί στη φορολογική διοίκηση ο διορισμός νέου νομίμου ή φορολογικού εκπροσώπου.»

Επειδή, σύμφωνα με το άρθρο 36 ν.4174/2013 ορίζεται ότι:

1. Η Φορολογική Διοίκηση μπορεί να προβεί σε έκδοση πράξης διοικητικού, εκτιμώμενου ή διορθωτικού προσδιορισμού φόρου εντός πέντε (5) ετών από τη λήξη του έτους "εντός του οποίου λήγει η προθεσμία υποβολής δήλωσης.

Στις περιπτώσεις που για κάποια φορολογία προβλέπεται η υποβολή περισσότερων δηλώσεων, η έκδοση της πράξης του προηγούμενου εδαφίου μπορεί να γίνει εντός πέντε (5) ετών από τη λήξη του έτους εντός του οποίου λήγει η προθεσμία υποβολής της τελευταίας δήλωσης.

Περαιτέρω με τις διατάξεις του άρθρου 72 παρ.11 ν.4174/2013 ορίζεται ότι:

11. Διατάξεις περί παραγραφής του δικαιώματος του Δημοσίου να κοινοποιεί φύλλα ελέγχου και πράξεις προσδιορισμού φόρου, τελών, εισφορών, προστίμων, προίσχουσες 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, στη προκειμένη περίπτωση η επίδικη πράξη διορθωτικού προσδιορισμού εισοδήματος, που αφορά τη διαχειριστική περίοδο 1/1-31/12/2013 εκδόθηκε στις 27/12/2019, εντός δηλαδή της πενταετούς προθεσμίας της παραγραφής και η κοινοποίηση της πραγματοποιήθηκε μαζί με την πράξη/2019 της χρήσης 2008 με κύριο φόρο

1.203.170,81€ από ιδιώτη δικαστικό επιμελητή (ΠΟΛ 1043/2018), μαζί με τη σχετική έκθεση ελέγχου, με αποτέλεσμα η προσφεύγουσα να λάβει γνώση για τον οριστικό προσδιορισμό της φορολογικής οφειλής και των στοιχείων που ο έλεγχος έλαβε υπόψη του.

Ο ισχυρισμός που προβάλλεται με την ενδικοφανή προσφυγή απορρίπτεται, καθόσον η προσβαλλόμενη πράξη εκδόθηκε εντός του χρόνου της πενταετούς παραγραφής (27/12/2019) της διαχειριστικής περιόδου 1/1-31/12/2013 και κοινοποιήθηκε νόμιμα με θυροκόλληση την 30-12-2019, με γνωστοποίηση στην αστυνομία και με συστημένη επιστολή την 31-12-2019 στον νόμιμο εκπρόσωπό αυτής.

Επί του 2^{ου} λόγου

Επειδή, με τις διατάξεις του άρθρου 105 του ν.2238/199 Προσδιορισμός ακαθάριστου και καθαρού εισοδήματος νομικών προσώπων, όπως ίσχυε την χρήση 2013:

1. Ως ακαθάριστα έσοδα των νομικών προσώπων της παρ. 1 του άρθρου 101 λαμβάνονται:

α) Το τίμημα των οριστικών πωλήσεων που έχουν πραγματοποιηθεί, καθώς και οι αμοιβές από παροχή υπηρεσιών που έχουν αποκτηθεί.

β) Το εισόδημα από ακίνητα, από κινητές αξίες, από συμμετοχή σε άλλες εμπορικές επιχειρήσεις, από γεωργικές επιχειρήσεις, όπως αυτό προκύπτει από τις διατάξεις των άρθρων 13 παράγραφος 1, 20, 21, 22, 24, 25, 28 παράγραφοι 1, 2, 3 και 4 30, 37, 40, 41, καθώς και κάθε εισόδημα από οποιαδήποτε άλλη πηγή σύμφωνα με τη διάταξη της παραγράφου 3 του άρθρου 48.

9. Για τον προσδιορισμό των τυχόν εισοδημάτων που αποκτούν από πηγές που υπάρχουν στην Ελλάδα, αλλοδαπές επιχειρήσεις ή οργανισμοί που δεν διατηρούν μόνιμη εγκατάσταση στην Ελλάδα κατά την έννοια του άρθρου 100, εφαρμόζονται οι διατάξεις του δεύτερου μέρους του πρώτου τμήματος του παρόντος, που αναφέρονται στον προσδιορισμό του εισοδήματος των φυσικών προσώπων.

Επειδή, η προσφεύγουσα δεν προσκομίζει κανένα στοιχείο που να αποδεικνύει το ύψος των αποσβέσεων που επικαλείται να της αφαιρεθούν από τα ακαθάριστα έσοδα.

Επομένως, νόμιμα ο έλεγχος αφαίρεσε αποσβέσεις σε ποσοστό 5% από τα ακαθάριστα έσοδα της εκμίσθωσης ακινήτων και ως εκ τούτου ο ισχυρισμός που προβάλλεται απορρίπτεται

Αποφασίζουμε

την απόρριψη της από 28-1-2020 και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανούς προσφυγής της εταιρίας με την επωνυμία, με ΑΦΜ

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

Α. Διαχειριστική περίοδος 01/01/2013-31/12/2013

Φόρος Εισοδήματος: 30.298,92 ευρώ

Η παρούσα απόφαση να κοινοποιηθεί από αρμόδιο όργανο με τη νόμιμη διαδικασία στον υπόχρεο.

Ακριβές Αντίγραφο

Η Υπάλληλος του Τμήματος

Διοικητικής Υποστήριξης

ΜΕ ΕΝΤΟΛΗ ΤΟΥ ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΥ
ΤΗΣ ΔΙΕΥΘΥΝΣΗΣ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ
Ο ΥΠΟΔΙΕΥΘΥΝΤΗΣ ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ

ΓΕΩΡΓΙΟΣ ΣΤΑΥΡΙΔΗΣ

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 .