



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ



ΑΑΔΕ

Ανεξάρτητη Αρχή
Δημοσίων Εσόδων

ΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ

Καλλιθέα 23/02/2021

Αριθμός Απόφασης: 691

ΥΠΟΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ

ΤΜΗΜΑ ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ Α6

Ταχ. Δ/ση : Αριστογείτονος 19

Ταχ. Κώδικας : 176 71 - Καλλιθέα

Τηλέφωνο : 2131604568

ΦΑΞ : 2131604567

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 τροποποιήθηκε και ισχύει.

β. του άρθρου 10 της Δ.ΟΡΓ.Α 1125859 ΕΞ 2020/23.10.2020 Απόφασης του Διοικητή της Α.Α.Δ.Ε. (ΦΕΚ Β' 4738/26.10.2020) 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 (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. Τη με ημερομηνία κατάθεσης 26/10/2020 και αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανή προσφυγή του με Α.Φ.Μ.. .., κατοίκου, κατά της υπ' αριθμ.1)/1-10-2020 οριστικής πράξης διορθωτικού προσδιορισμού φόρου εισοδήματος οικ. έτους 2004 (01/01/2003-31/12/2003) και 2) της υπ' αριθμ...../01.10.2020 οριστικής πράξης επιβολής προστίμου οικ. έτους 2004 (01/01/2003-31/12/2003) του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Κηφισιάς, για το οικονομικό έτος 2004 διαχειριστική χρήση (01/01/2003-31/12/2003), και τα προσκομιζόμενα με αυτήν σχετικά έγγραφα.

5. Τις υπ' αριθ./2019,/2019 και/2019 αποφάσεις του Διοικητικού Πρωτοδικείου Αθηνών (τμήμα 25° Μονομελές).

6. Τις απόψεις της Δ.Ο.Υ. Κηφισιάς.

7. Την εισήγηση του ορισθέντος Υπαλλήλου του Τμήματος Α6, όπως αποτυπώνεται στο σχέδιο της απόφασης.

Επί της από 26/10/2020 και αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανή προσφυγή του με Α.Φ.Μ., 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 υπ' αριθ. /1-10-2020 οριστική πράξη διορθωτικού προσδιορισμού φόρου εισοδήματος οικ. έτους 2004 (01/01/2003-31/12/2003) του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Κηφισιάς επανακαταλογίστηκε συνολικό ποσό φόρου 26.841,09€ (ήτοι κύριος φόρος ύψους 12.790,00€, πρόσθετος φόρος ύψους 6.395,00€ και τόκους άρθρου 53ΚΦΔ ύψους 7.656,09€).

Με την υπ' αριθ. /01.10.2020 οριστική πράξη επιβολής προστίμου οικ. έτους 2004 (01/01/2003-31/12/2003) του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Κηφισιάς επανακαταλογίστηκε πρόστιμο ύψους 100€.

Αιτία των ως άνω οριστικών πράξεων προκάλεσαν οι υπ' αρ. /2019, /2019 και /2019 αποφάσεις του Διοικητικού Πρωτοδικείου Αθηνών (τμήμα 25° Μονομελές). Οι ως άνω δικαστικές αποφάσεις ακύρωσαν τα υπ' αριθ. και /9-2-2020 προσωρινά φύλλα ελέγχου προσδιορισμού φόρου εισοδήματος φυσικών προσώπων οικονομικών ετών 2004, 2005 καθώς και την υπ' αριθ. /9-2-2010 πράξη επιβολής προστίμου του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Αγίου Στεφάνου, για τυπικό λόγο και συγκεκριμένα λόγω έκδοσης των εν λόγω Πράξεων από αναρμόδιο όργανο, ήτοι από τον Υποδιευθυντή της Δ.Ο.Υ. Αγίου Στεφάνου λόγω μη δημοσίευσης της σχετικής εξουσιοδοτικής απόφασης στο Φ.Ε.Κ..

Ο προσφεύγων με την υπό κρίση ενδικοφανή προσφυγή, ζητά την ακύρωση των προσβαλλόμενων πράξεων οι οποίες εξεδόθησαν κατόπιν επανάληψης της διαδικασίας σε συμμόρφωση προς τις υπ' αριθ. /2019, /2019 και /2019 αποφάσεις του Διοικητικού Πρωτοδικείου Αθηνών (τμήμα 25° Μονομελές). Ισχυριζόμενος τα κάτωθι:

- Παραγραφή του δικαιώματος του δημοσίου να επιβάλει φόρο εισοδήματος.
- Εφόσον η φορολογική αρχή επέλεξε να διενεργήσει εκ νέου έλεγχο λόγω πλημμελειών του αρχικού, όφειλε να πραγματοποιήσει αυτοτελώς ουσιαστικό έλεγχο και να μην προβεί σε επανάληψη διαδικασίας.

Επειδή, σύμφωνα με το άρθρο 68 ν 2238/1994 έκδοση φύλων ελέγχου ορίζεται ότι: « παρ.2. Φύλλο ελέγχου και αν ακόμη έγινε οριστικό δεν αποκλείει την έκδοση και κοινοποίηση συμπληρωματικού φύλλου ελέγχου, αν: α) από συμπληρωματικά στοιχεία, που περιήλθαν σε

γνώση του προϊσταμένου της δημόσιας οικονομικής υπηρεσίας, εξακριβώνεται ότι το εισόδημα του φορολογουμένου υπερβαίνει αυτό που έχει περιληφθεί στο προηγούμενο φύλλο ελέγχου, β) η δήλωση που υποβλήθηκε ή τα έντυπα ή οι καταστάσεις που τη συνοδεύουν αποδεικνύονται ανακριβή.».

Επειδή, σύμφωνα με το άρθρο 84 ν 2238/1994 με θέμα: την παραγραφή ορίζεται ότι: « παρ.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.....

Παρ 4. Το δικαίωμα του Δημοσίου για την ενέργεια αρχικής ή συμπληρωματικής φορολογικής εγγραφής και την επιβολή φόρων, πρόσθετων φόρων, για φορολογικές παραβάσεις, παραγράφεται μετά την πάροδο δεκαετίας, εφόσον η μη ενάσκηση του, έστω και κατά ένα μέρος, οφείλεται :α) Στην από πρόθεση πράξη ή παράλειψη του φορολογουμένου με τη σύμπραξη του αρμόδιου φορολογικού οργάνου. β) Σε οποιαδήποτε από τις περιπτώσεις που αναφέρονται στην παράγραφο 2 του άρθρου 68, ανεξάρτητα από το εάν έχει εκδοθεί και κοινοποιηθεί ή όχι, αρχικό φύλλο ελέγχου. Όταν τα συμπληρωματικά στοιχεία περιέρχονται στον προϊστάμενο της δημόσιας οικονομικής υπηρεσίας το τελευταίο έτος της παραγραφής, ο χρόνος αυτής παρατείνεται για ένα ακόμη ημερολογιακό έτος».

Επειδή, ο ισχυρισμός του προσφεύγοντος περί παραγραφής του δικαιώματος του Δημοσίου να επιβάλει φόρο εισοδήματος πέραν της πενταετίας είναι απορριπτέος διότι ο προσφεύγων υπέβαλε τροποποιητική δήλωση φόρου εισοδήματος για το οικονομικό έτος 2004 (χρήση 2003) στις 31-12-2009 δηλαδή το τελευταίο έτος της παραγραφής, ο χρόνος αυτής παρατείνεται για ένα ακόμη ημερολογιακό έτος. Ως εκ τούτου η παραγραφή του δικαιώματος του Δημοσίου να επιβάλλει φόρο παρατείνεται έως 31-12-2010 και ως εκ τούτου δεν τίθεται θέμα παραγραφής.

Επειδή, σύμφωνα με το άρθ. 84 παρ. 6 του Ν. 2238/1994 ορίζεται ότι: «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 ή μετά τη συμπλήρωση του χρόνου 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». *Περαιτέρω, σύμφωνα με το άρθ. 59 του Ν. 2859/2000:* «Προθεσμία που προσδιορίζεται σε έτη λήγει όταν περάσει η αντίστοιχη ημερομηνία του τελευταίου έτους».

Επειδή, σύμφωνα με τις προαναφερόμενες διατάξεις η φορολογική αρχή όφειλε να διενεργήσει την επανάληψη της διαδικασίας, νά εκδώσει εκ νέου και να κοινοποιήσει στον προσφεύγοντα τις διορθωτικές πράξεις προσδιορισμού εισοδήματος μέσα ένα έτος από την επίδοση στην Δ.Ο.Υ. των σχετικών ακυρωτικών δικαστικών αποφάσεων , που εν προκειμένω έλαβε χώρα στις 2-10-2019. Η επίδοση των προσβαλλόμενων πράξεων καθώς και της σχετικής έκθεσης ελέγχου έγινε στις 2-10-2020). Ως εκ τούτου ο ισχυρισμός του προσφεύγοντος περί παραγραφής κρίνεται αβάσιμος.

Επειδή, σύμφωνα με το άρθρο 72 του Ν.4174/2013 ορίζεται ότι: «1. Μετά την 1.1.2014, για υποθέσεις προσωρινού ή οριστικού φορολογικού ελέγχου, που αφορά χρήσεις, περιόδους, φορολογικές υποθέσεις ή υποχρεώσεις πριν από την έναρξη ισχύος του Κώδικα Φορολογικής Διαδικασίας, εκδίδεται πράξη διορθωτικού προσδιορισμού του φόρου. Για όσα αφορούν τα σχετικά με την έκδοση της πράξης εφαρμόζονται οι διατάξεις του Κώδικα. 7. Σε περίπτωση ακύρωσης με απόφαση διοικητικού δικαστηρίου, για τυπικούς λόγους ή λόγω νομικής πλημμέλειας, οποιασδήποτε πράξης καταλογισμού, η Φορολογική Διοίκηση, σε συμμόρφωση με τη δικαστική απόφαση, εκδίδει, από το χρόνο ισχύος του Κώδικα Φορολογικής Διαδικασίας τις προβλεπόμενες από αυτόν πράξεις προσδιορισμού του φόρου, ανεξαρτήτως του χρόνου έκδοσης της δικαστικής απόφασης.....10. Σε περίπτωση έκδοσης απόφασης διοικητικού δικαστηρίου με την οποία κηρύσσεται απαράδεκτη η συζήτηση ενδίκου βοηθήματος ή μέσου και αναπέμπεται η υπόθεση στη Φορολογική Διοίκηση για να τηρηθεί η διαδικασία διοικητικής επίλυσης της διαφοράς, το αίτημα για διοικητική επίλυση εξετάζεται από την Υπηρεσία Εσωτερικής Επανεξέτασης, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 63 του Κώδικα Φορολογικής Διαδικασίας, εκτός εάν ο φορολογούμενος αποδεχθεί την προσβαλλόμενη πράξη εντός αποκλειστικής προθεσμίας πέντε ημερών από την κοινοποίηση σε αυτόν της δικαστικής απόφασης ή σχετικής πρόσκλησης της Φορολογικής Διοίκησης.».

Επειδή, ο επανέλεγχος έγινε σύμφωνα με τις ως άνω αναφερόμενες δικαστικές αποφάσεις οι οποίες ακύρωσαν τα υπ' αριθ. και/9-2-2020 προσωρινά φύλλα ελέγχου προσδιορισμού φόρου εισοδήματος φυσικών προσώπων καθώς και την υπ' αριθ./9-2-2010 πράξη επιβολής προστίμου του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Αγίου Στεφάνου, για **τυπικό λόγο** και συγκεκριμένα λόγω έκδοσης των εν λόγω Πράξεων από αναρμόδιο όργανο, ήτοι από τον Υποδιευθυντή της Δ.Ο.Υ. Αγίου Στεφάνου λόγω μη δημοσίευσης της σχετικής εξουσιοδοτικής απόφασης στο Φ.Ε.Κ, το είδος του ελέγχου καθορίζεται από την εντολή των δικαστικών αποφάσεων συνεπώς δεν υπάρχει παρατυπία ως προς τον ισχυρισμό του προσφεύγοντα ότι η φορολογική αρχή όφειλε να πραγματοποιήσει αυτοτελώς ουσιαστικό έλεγχο και να μην προβεί σε επανάληψη διαδικασίας.

Επειδή, σύμφωνα με τα στοιχεία του φακέλου 1) εκδόθηκε η υπ' αριθ...../22-10-2019 εντολή μερικού ελέγχου συνεπεία των υπ αρ./2019,/2019 και/2019 αποφάσεις του Διοικητικού Πρωτοδικείου Αθηνών (τμήμα 25° Μονομελές) για τις διαχειριστικές περιόδους από 01/01/2003 έως 31/12/2004. 2) Συντάχθηκε το υπ' αρ./04-09-2020 Σημείωμα διαπιστώσεων ελέγχου (Άρθρου 28/ν,4174/2013) καθώς και ο με αρ./04-09-2020 προσωρινός διορθωτικός προσδιορισμός φόρου εισοδήματος οικονομικού έτους 2004.

Τα ανωτέρω κοινοποιήθηκαν στον ελεγχόμενο στις 08/09/2020. Κατόπιν των ανωτέρω εκλήθη ο ελεγχόμενος εντός 20 ημερών από την κοινοποίηση του ως άνω σημειώματος και του προσωρινού προσδιορισμού των φόρων, να διατυπώσει εγγράφως τις απόψεις του σχετικά με τα αποτελέσματα του ελέγχου. Ο ελεγχόμενος απάντησε προσκομίζοντας στον έλεγχο το με αρ. πρωτ./25-09-2020 απαντητικό σημείωμα. 3)Σύμφωνα με το υπ' αριθ. πρωτ./4-9-

2020 έγγραφο της Δ.Ο.Υ. Κηφισιάς. κοινοποιήθηκε στον προσφεύγοντα με συστημένη επιστολή (.....) στην διεύθυνση του, στο η υπ' αριθ./4-9-2020 εντολή φορολογικού ελέγχου η οποία του γνωστοποιούσε τη δυνατότητα υποβολής εκπρόθεσμων φορολογικών δηλώσεων μέχρι την κοινοποίηση του προσωρινού διορθωτικού προσδιορισμού κατ' εφαρμογή των διατάξεων 18, 19 και 72 παρ: 18 του ν. 4174/2013 η οποία εκδόθηκε σε αντικατάσταση της υπ' αρ./22-10-2019 εντολής. Ο προσφεύγων δεν ανταποκρίθηκε στην πρόσκληση και δεν υπέβαλε τροποποιητικές δηλώσεις για τα οικονομικά έτη 2004-2005.

Από τα παραπάνω προκύπτει ότι έγιναν οι προβλεπόμενες από το ΚΦΔ διαδικασίες και έγινε εκ νέου έλεγχος που συμπεριέλαβε και τα δεδομένα του αρχικού ελέγχου οπότε ο ισχυρισμός του προσφεύγοντα ότι δεν έγινε εξ αρχής έλεγχος απορρίπτεται ως αβάσιμος.

Α π ο φ α σ ί ζ ο υ μ ε

Την **απόρριψη** της με ημερομηνία κατάθεσης 26/10/2020 και αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανούς προσφυγής του με Α.Φ.Μ.

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

Ποσό φόρου 12.790,00€

Πρόσθετος φόρος ανακρίβειας 50%=6.395,00€

Τόκοι άρθρο 53ΚΦΔ 82 μην.χ0,73%= 7.656,09€

Σύνολο:26.841,09€

Πρόστιμο άρθρου 54: 100,00€

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

ΑΚΡΙΒΕΣ ΑΝΤΙΓΡΑΦΟ

Ο/Η ΥΗΠΑΛΛΗΛΟΣ ΤΟΥ ΤΜΗΜΑΤΟΣ

ΔΙΟΙΚΗΤΙΚΗΣ ΥΠΟΣΤΗΡΙΞΗΣ

**ΜΕ ΕΝΤΟΛΗ ΤΟΥ ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΥ
ΤΗΣ ΔΙΕΥΘΥΝΣΗΣ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ
Η ΑΝΑΠΛΗΡΩΤΡΙΑ ΠΡΟΙΣΤΑΜΕΝΗ ΤΗΣ
ΥΠΟΔΙΕΥΘΥΝΣΗΣ ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ**

ΣΚΟΥΡΑ ΓΡΑΜΜΑΤΩ

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 .

