



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ



ΑΑΔΕ

Ανεξάρτητη Αρχή
Δημοσίων Εσόδων

Καλλιθέα, 16-6-2021

Αριθμός απόφασης: 1852

ΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ

ΥΠΟΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ

ΤΜΗΜΑ : Α5 Επανεξέτασης

Ταχ. Δ/ση : Αριστογείτονος 19

Ταχ. Κώδικας : 176 71 - Καλλιθέα

Τηλέφωνο : 2131604538

E-mail : ded.ath@aade.gr

ΑΠΟΦΑΣΗ

Ο ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΣ ΤΗΣ ΔΙΕΥΘΥΝΣΗΣ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ

Έχοντας υπόψη:

1. Τις διατάξεις:

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

β. Του άρθρου 10 της υπ' αριθμ. Δ.ΟΡΓ.Α 1125859 ΕΞ 2020/23.10.2020 (ΦΕΚ Β' 4738/26.10.2020) απόφασης του Διοικητή της Ανεξάρτητης Αρχής Δημοσίων Εσόδων [ΑΑΔΕ] με θέμα «Οργανισμός της Ανεξάρτητης Αρχής Δημοσίων Εσόδων (Α.Α.Δ.Ε.)».

γ. Της υπ' αριθμ. ΠΟΛ.1064/12.4.2017 (ΦΕΚ Β' 1440/27.4.2017) απόφασης του Διοικητή της ΑΑΔΕ.

2. Την υπ' αριθμ. ΠΟΛ.1069/4.3.2014 εγκύκλιο της Γενικής Γραμματείας Δημοσίων Εσόδων (ΓΓΔΕ) του Υπουργείου Οικονομικών.

3. Την υπ' αριθμ. Δ.Ε.Δ. 1126366 ΕΞ 2016/30.8.2016 (ΦΕΚ Β' 2759/1.9.2016) απόφαση του Προϊσταμένου της Διεύθυνσης Επίλυσης Διαφορών (ΔΕΔ) «Παροχή εξουσιοδότησης υπογραφής».

4. Την με αριθμό/2021 Απόφαση του Διοικητικού Πρωτοδικείου (Τμήμα 2ο Μονομελές) επί της με Αριθμό Καταχώρησης/2012 προσφυγής - αίτησης διοικητικής επίλυσης της διαφοράς του του με ΑΦΜ κατοίκου, περιοχή, κατά της υπ' αριθμ./2011 Πράξης Προσδιορισμού Φ.Π.Α., διαχειριστικής περιόδου 1/1/2006 - 31/12/2006, του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. ΣΑΜΟΥ, που εκδόθηκε την 27-5-2011, συνεπεία της από 26-5-2011 οικείας έκθεσης ελέγχου και τα προσκομιζόμενα σχετικά έγγραφα.

5. Το υπ' αριθμ. πρωτ./2021 (αριθμ. πρωτ. ΔΕΔ/2021) έγγραφο του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Α' ΠΕΙΡΑΙΑ.

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

Επί της με Αριθμό Καταχώρησης/24-2-2012 προσφυγής - αίτησης διοικητικής επίλυσης της διαφοράς του του με ΑΦΜ ενώπιον του Μονομελούς Διοικητικού Πρωτοδικείου και μετά τη μελέτη και την αξιολόγηση όλων των υφιστάμενων στο σχετικό φάκελο εγγράφων, επαγόμαστε τα ακόλουθα:

Με την υπ' αριθμ./2011 Πράξη Προσδιορισμού Φ.Π.Α., διαχειριστικής περιόδου 1/1/2006 - 31/12/2006, του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. ΣΑΜΟΥ επιβλήθηκε σε βάρος του προσφεύγοντος διαφορά χρεωστικού υπολοίπου Φ.Π.Α., ποσού 6.500,00€, πλέον πρόσθετου φόρου λόγω ανακρίβειας, ποσού 7.800,00€.

Η διαφορά φόρου προέκυψε μετά από έλεγχο που διενεργήθηκε από την Δ.Ο.Υ. ΣΑΜΟΥ, σύμφωνα με τις διατάξεις των άρθρων 48 & 49 ν 2859/2000 και συγκεκριμένα οι διαφορές ως προς το Φ.Π.Α., σύμφωνα με την από 26-5-2011 οικεία έκθεση ελέγχου, προέκυψαν από τον επαναπροσδιορισμό των φορολογητέων εισροών, διότι τα βιβλία κρίθηκαν ανακριβή, καθώς δεν προσκομίσθηκαν στον έλεγχο μετά από πρόσκληση τα βιβλία και στοιχεία της επιχείρησης του προσφεύγοντος.

Κατά της ως άνω Πράξης Προσδιορισμού Φ.Π.Α. του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. ΣΑΜΟΥ, ο προσφεύγων κατέθεσε ενώπιον του Μονομελούς Διοικητικού Πρωτοδικείου Σύρου την από 24-2-2012 και με Αριθμό Καταχώρησης/2012 προσφυγή - αίτηση διοικητικής επίλυσης της διαφοράς ζητώντας την ακύρωσή της.

Επί της προσφυγής αυτής εκδόθηκε η υπ' αριθμ./2021 Απόφαση του Διοικητικού Πρωτοδικείου (Τμήμα 2ο Μονομελές), με την οποία αναπέμφθηκε η υπόθεση στον Προϊστάμενο της Δ.Ο.Υ. Α' ΠΕΙΡΑΙΑ, προκειμένου αυτός να διαβιβάσει τον οικείο φάκελο στην Υπηρεσία μας, ούτως ώστε να τηρηθεί η διαδικασία της διοικητικής επίλυσης της διαφοράς, καθώς σύμφωνα με το σκεπτικό της ως άνω απόφασης, από τα στοιχεία της δικογραφίας δεν προκύπτει ότι τηρήθηκε η διαδικασία εξέτασης του εν λόγω αιτήματος του προσφεύγοντος, δεδομένου ότι ούτε ορίστηκε από την αρμόδια Δ.Ο.Υ. ημερομηνία συζήτησης του αιτήματός τους ούτε, σε κάθε περίπτωση, υπάρχει στο δικογράφο της προσφυγής σημείωση περί εξέτασής του από τη φορολογική αρχή, αλλά ούτε και διαβιβάσθηκε στο δικαστήριο πράξη μερικής ή ολικής διοικητικής επίλυσης της διαφοράς ή πράξη ματαίωσης της διοικητικής αυτής επίλυσης.

Ο προσφεύγων, με την υπό κρίση προσφυγή – αίτηση συμβιβασμού, ζητά την ακύρωση του ανωτέρω φύλλου ελέγχου προσδιορισμού φόρου εισοδήματος προβάλλοντας τους παρακάτω λόγους:

- 1) Έλλειψη αιτιολογίας της προσβαλλόμενης πράξης
- 2) Αοριστία της προσβαλλόμενης πράξης
- 3) Μη νόμιμος ο εξωλογιστικός προσδιορισμός των εισοδημάτων του.
- 4) Παραβίαση δικαιώματος προηγούμενης ακρόασης.

Στα πλαίσια της διαδικασίας επανεξέτασης ο προσφεύγων υπέβαλλε στην Υπηρεσία μας το με αριθ. πρωτ. Δ.Ε.Δ. EI 2021 ΕΜΠ / 4-6-2021 Υπόμνημα.

Επειδή, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 72 § 10 του ν.4174/2013 ορίζεται ότι: «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, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 72 § 44 του ν.4174/2013 ορίζεται ότι: «44. Από την έναρξη ισχύος του Κώδικα Φορολογικής Διαδικασίας κάθε αίτημα προς τη

Φορολογική Διοίκηση, για διοικητικό ή δικαστικό συμβιβασμό, θεωρείται απαράδεκτο και δεν εξετάζεται. Η διάταξη του προηγούμενου εδαφίου, ανεξαρτήτως χρονικών περιορισμών, εφαρμόζεται και για υποθέσεις, οι οποίες ήταν δυνατό να υπαχθούν σε οποιαδήποτε περίπτωση των διατάξεων των άρθρων 70Α και 70Β του ν. 2238/1994.».

Επειδή, σε συνέχεια και σε εκτέλεση της ως άνω υπ' αριθμ./2021 Απόφασης του Διοικητικού Πρωτοδικείου (Τμήμα 2ο Μονομελές) ο Προϊστάμενος της Δ.Ο.Υ. Α' ΠΕΙΡΑΙΑ απέστειλε στον προσφεύγοντα με συστημένη επιστολή την υπ' αριθμ. πρωτ./2021 Πρόσκληση, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 72 § 10 του ν.4174/2013, η οποία εστάλη στην ως άνω δηλωθείσα ταχυδρομική διεύθυνση του προσφεύγοντος την 14-4-2021, αριθμός συστημένου RE.....GR), σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 5 του ν.4174/2013, προκειμένου να προσέλθει εντός πέντε (5) ημερών για την αποδοχή ή μη της υπ' αριθ./2011 Πράξης Προσδιορισμού Φ.Π.Α., του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. ΣΑΜΟΥ, διαχειριστικής περιόδου 1/1/2006 - 31/12/2006, κατόπιν της υπ' αριθμ./2021 Απόφασης του Διοικητικού Πρωτοδικείου (Τμήμα 2ο Μονομελές), πλην όμως ο προσφεύγων απάντησε ηλεκτρονικά με την από 27-4-2021 Υπεύθυνη Δήλωσή του, με την οποία δήλωσε ότι δεν αποδέχεται την ως άνω προσβαλλόμενη πράξη.

Επειδή, κατόπιν τούτου, ο Προϊστάμενος της Δ.Ο.Υ. Α' ΠΕΙΡΑΙΑ συνέταξε την υπ' αριθμ. πρωτ./2021 σχετική πράξη ματαίωσης της διοικητικής επίλυσης της διαφοράς (ματαίωσης της δυνατότητας αποδοχής της ως άνω προσβαλλόμενης Πράξης Προσδιορισμού Φ.Π.Α. του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. ΣΑΜΟΥ) και διαβίβασε το σχετικό φάκελο στην Υπηρεσία μας με το υπ' αριθμ. πρωτ./2021 (αριθμ. πρωτ. ΔΕΔ/2021) έγγραφο του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Α' ΠΕΙΡΑΙΑ για τις δικές μας ενέργειες, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 72 παρ.10 του ν.4174/2013.

Επειδή, σύμφωνα με τις διατάξεις των παρ. 3 του άρθρου 48 του ν.2859/2000: «3. Εφόσον διαπιστώνεται ανεπάρκεια ή ανακρίβεια των βιβλίων και στοιχείων, τα οποία τηρεί ο υπόχρεος στο φόρο, αναφορικά με τη φορολογητέα αξία, τα ποσοστά ή τις εκπτώσεις του φόρου, ο Προϊστάμενος Δ.Ο.Υ. προβαίνει στον προσδιορισμό τους με βάση τα υπόψη του στοιχεία και ιδίως: α) Τα ακαθάριστα έσοδα που προσδιορίζονται ύστερα από έλεγχο στη φορολογία εισοδήματος, τις αγορές και τις σχετικές με το φόρο του παρόντος νόμου δαπάνες, β) τα συναφή στοιχεία που προκύπτουν από τον έλεγχο άλλων φορολογιών από πληροφορίες που διαθέτει ή περιέρχονται σ' αυτόν. Η ανεπάρκεια ή ανακρίβεια των βιβλίων και στοιχείων κρίνεται σύμφωνα με τις διατάξεις του Κώδικα Βιβλίων και Στοιχείων και της φορολογίας εισοδήματος.».

Επειδή, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 49 του ν.2859/2000 ορίζεται ότι: «1. Με βάση τα αποτελέσματα του ελέγχου ο Προϊστάμενος ΔΟΥ εκδίδει Πράξη Προσδιορισμού του φόρου για χρονική περίοδο που δεν μπορεί να είναι μεγαλύτερη από μία διαχειριστική περίοδο.».

Επειδή, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 72 § 11 του ν.4174/2013 (Κ.Φ.Δ.) ορίζεται ότι:« 11. Διατάξεις περί παραγραφής του δικαιώματος του Δημοσίου να κοινοποιεί φύλλα ελέγχου και πράξεις προσδιορισμού φόρου, τελών, εισφορών, προστίμων, προισχύουσες 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.....».

Επειδή, σύμφωνα με τις διατάξεις της παρ. 2 του άρθρου 36 του ν.4174/2013 (Κ.Φ.Δ.) ορίζεται ότι: «2. Η περίοδος που αναφέρεται στην παράγραφο 1 παρατείνεται στις εξής περιπτώσεις:

α), β), γ) εάν ασκηθεί ενδικοφανής προσφυγή, ένδικο βοήθημα ή μέσο, για περίοδο ενός έτους μετά την έκδοση απόφασης επί της ενδικοφανούς προσφυγής ή την έκδοση αμετάκλητης δικαστικής απόφασης, και μόνο για το ζήτημα, το οποίο αφορά.».

Επειδή, σύμφωνα με τις διατάξεις της παρ. 6 του άρθρου 84 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 (1) έτος από την κοινοποίηση της απόφασης.».

Επειδή, σύμφωνα με τη διάταξη του άρθρου 57 § 1 του ν.2859/2000 μεταξύ άλλων αναφέρεται ότι «1. Η Κοινοποίηση των πράξεων που προβλέπουν οι διατάξεις των άρθρων 49 και 50 του παρόντος δεν μπορεί να γίνει ύστερα από πάροδο πενταετίας από το τέλος του έτους μέσα στο οποίο λήγει η προθεσμία για την υποβολή της εκκαθαριστικής δήλωσης ή της έκτακτης δήλωσης στις περιπτώσεις που δεν υπάρχει υποχρέωση για υποβολή εκκαθαριστικής ή η προθεσμία για την υποβολή αίτησης επιστροφής από τους αγρότες του ειδικού καθεστώτος του άρθρου 41. Μετά την πάροδο της πενταετίας παραγράφεται το δικαίωμα του Δημοσίου για την Επιβολή του φόρου.».

Επειδή, σύμφωνα με τη διάταξη του άρθρου 59 § 1 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, ο προσφεύγων για την διαχειριστική περίοδο 1/1/2006 – 31/12/2006, υπέβαλλε την 28-2-2008, την με αριθ. εκκαθαριστική δήλωση Φ.Π.Α., χρήσης 2006.

Επειδή, σύμφωνα με την από 26-5-2011 έκθεση ελέγχου της Δ.Ο.Υ. ΣΑΜΟΥ, από τον διενεργηθέντα εξωλογιστικό προσδιορισμό δεν προσδιορίστηκαν ούτε ο έλεγχος αναφέρει τα συγκεκριμένα στοιχεία και πληροφορίες που έλαβε υπόψιν του για την έκταση της συναλλακτικής δράσης, της συνθήκης λειτουργίας της επιχείρησης, τις αγορές, - τις πωλήσεις και το μεικτό κέρδος που εμφανίζει η επιχείρηση καθώς και ομοειδείς επιχειρήσεις που λειτουργούν με παρόμοιες συνθήκες, το απασχολούμενο προσωπικό, το ύψος των κεφαλαίων που έχουν επενδυθεί, καθώς και των ίδιων κεφαλαίων κίνησης, το ποσό των πιστώσεων και των δανείων, το ποσό των εξόδων παραγωγής και διάθεσης των εμπορευμάτων, των εξόδων διαχείρισης και γενικά κάθε

επαγγελματική δαπάνη, προκειμένου να αιτιολογήσει το ύψος των προσδιορισθέντων από τον έλεγχο ακαθαρίστων εσόδων, ποσού 50.000,00€, των οποίων το ύψος δεν πρέπει να απέχει σύμφωνα με την παρ. 3 του ίδιου άρθρου από τα δεδομένα της κοινής πείρας.

Στην προκειμένη περίπτωση, η παντελής αοριστία της εκθέσεως ελέγχου ισοδυναμεί με ανυπαρξία αυτής και καθιστά το φύλλο ελέγχου τυπικά πλημμελές και ακυρωτέο λόγω παραβάσεως ουσιώδους τύπου της διαδικασίας εκδόσεώς του.

Επειδή, σύμφωνα με την με αριθ./13-4-2018 Απόφαση της Υπηρεσίας μας έγινε αποδεκτή η με Αριθμό Καταχώρησης/2011 προσφυγή του προσφεύγοντος, η οποία διαβιβάστηκε στην Υπηρεσία μας στο πλαίσιο της διαδικασίας της διοικητικής επίλυσης της διαφοράς, που αφορά τον προσδιορισμό των ακαθαρίστων εσόδων για την φορολογία εισοδήματος, οικ. έτους 2007, τα οποία ελήφθησαν υπόψη για τον προσδιορισμό των φορολογητέων εκροών της διαχειριστικής περιόδου 01/01 - 31/12/2006.

Σύμφωνα με τα ανωτέρω ο κατ' έλεγχο προσδιορισμός των ακαθαρίστων εσόδων καθίσταται παντελώς ανατιολόγητος και κατά συνέπεια το φύλλο ελέγχου που εκδόθηκε συνεπεία αυτού, είναι ακυρωτέο.

Επειδή, σύμφωνα με την με αριθμό/2019 Απόφαση του Διοικητικού Πρωτοδικείου (Τμήμα 1^ο Μονομελές) έγινε δεκτή η με αριθ./2018 Απόφαση της Υπηρεσίας μας.

Α π ο φ α σ ί ζ ο υ μ ε

Την αποδοχή της με Αριθμό Καταχώρησης/ 24-2-2012 προσφυγής - αίτησης διοικητικής επίλυσης της διαφοράς του του με ΑΦΜ ενώπιον του Μονομελούς Διοικητικού Πρωτοδικείου κατά της υπ' αριθμ./2011 Πράξης Προσδιορισμού Φ.Π.Α. του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. ΣΑΜΟΥ και **τη διαβίβαση** της υπόθεσης για συζήτηση ενώπιον του Μονομελούς Διοικητικού Πρωτοδικείου, σύμφωνα με την υπ' αριθμ./2021 Απόφασή του.

Ακριβές Αντίγραφο
Υπάλληλος του Τμήματος
Διοικητικής Υποστήριξης

ΜΕ ΕΝΤΟΛΗ ΤΟΥ ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΥ
ΤΗΣ ΔΙΕΥΘΥΝΣΗΣ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ

Η ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΗ ΤΗΣ ΥΠΟΔΙΕΥΘΥΝΣΗΣ
ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ

ΓΡΑΜΜΑΤΩ ΣΚΟΥΡΑ