



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ



ΑΑΔΕ
Ανεξάρτητη Αρχή
Δημοσίων Εσόδων

Θεσσαλονίκη 01.05.2024

Αριθμός απόφασης: 1118

ΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ

ΥΠΟΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ &

ΝΟΜΙΚΗΣ ΥΠΟΣΤΗΡΙΞΗΣ

ΤΜΗΜΑ : Α8' - Επανεξέτασης

Ταχ. Δ/ση: Τακαντζά 08-10

Ταχ. Κώδικας : 54639 – Θεσ/νικη

Τηλέφωνο : 2313-332241

E-Mail : ded.thess@aade.gr

ΑΠΟΦΑΣΗ

Ο ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΣ ΤΗΣ ΔΙΕΥΘΥΝΣΗΣ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ

Έχοντας υπ' όψη:

1. Τις διατάξεις :

α. Του άρθρου 72 του Κώδικα Φορολογικής Διαδικασίας (ν. 5104/2024 ΦΕΚ Α' 58), εφεξής ΚΦΔ.

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 1064/28.04.2017 Απόφασης του Διοικητή της Ανεξάρτητης Αρχής Δημοσίων Εσόδων

δ. Την με αριθμό Α. 1165/22.11.2022 Απόφαση του Διοικητή της Α.Α.Δ.Ε. με θέμα «Υποβολή ενδικοφανών προσφυγών και αιτημάτων αναστολής του άρθρου 63 του Κώδικα Φορολογικής Διαδικασίας (ν. 4987/2022), αποκλειστικά ψηφιακά μέσω διαδικτύου από το δικτυακό τόπο της Α.Α.Δ.Ε.» (ΦΕΚ Β' 6009).

2. Την ΠΟΛ 1069/04-03-2014 Εγκύκλιο της Γενικής Γραμματείας Δημοσίων Εσόδων του Υπουργείου Οικονομικών.

3. Την με αριθμό και ημερομηνία πρωτοκόλλου Δ.Ε.Δ. 1126366ΕΞ 2016/30-08-2016 Απόφαση του Προϊσταμένου της Διεύθυνσης Επίλυσης Διαφορών (ΦΕΚ 2759Β/01-09-2016) με θέμα «Παροχή εξουσιοδότησης υπογραφής».

4. Την με ημερομηνία κατάθεσης ...**2024** και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανή προσφυγή του κατά: α) της με αριθμό**12.2023** οριστικής πράξης διορθωτικού προσδιορισμού φόρου εισοδήματος/επιβολής προστίμου **φορολογικού έτους 2017** και β) της με αριθμό**2023** οριστικής πράξης διορθωτικού προσδιορισμού φόρου εισοδήματος/επιβολής προστίμου **φορολογικού έτους 2018**, του προϊσταμένου του και τα προσκομιζόμενα με αυτή σχετικά έγγραφα.

5. Τις ως άνω προσβαλλόμενες πράξεις, των οποίων ζητείται η ακύρωση.

6. Την έκθεση απόψεων του προϊσταμένου του

7. Την εισήγηση του ορισθέντος υπαλλήλου του Τμήματος Α8 – Επανεξέτασης όπως αποτυπώνεται στο σχέδιο της απόφασης.

Επί της από**2024** και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανούς προσφυγής 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 τη με αριθμό**12.2023** οριστική πράξη διορθωτικού προσδιορισμού φόρου εισοδήματος/επιβολής προστίμου **φορολογικού έτους 2017**, του προϊσταμένου του, καταλογίσθηκε σε βάρος του προσφεύγοντος,(φυσικό πρόσωπο), φόρος ύψους 5.226,82€, πρόστιμο άρθρου 58 του Ν.4987/2022. ποσού 2.613,41€, ειδική εισφορά αλληλεγγύης ποσού 519,54€, ήτοι **συνολικό ποσό για καταβολή ύψους 8.359,77€**, (λόγω μη κάλυψης της αγοράς ακινήτου ύψους 21.817,50€ από τα δηλωθέντα εισοδήματα και προσδιορισμού των φορολογητέων εσόδων του σε 26.870.83€, έναντι των δηλωθέντων εσόδων 5.053,33€, βάσει του Ν. 4172/2013

Με τη με αριθμό**2023** οριστική πράξη διορθωτικού φόρου εισοδήματος/επιβολής προστίμου **φορολογικού έτους 2018**, του προϊσταμένου του, καταλογίσθηκε σε βάρος του προσφεύγοντος, φόρος ύψους 95.682,13€, πρόστιμο άρθρου 58 του Ν.4987/2022. ποσού 47.841,07€, ειδική εισφορά αλληλεγγύης ποσού 17.969,25€, ήτοι **συνολικό ποσό για καταβολή ύψους 161.492,45€**, κατόπιν προσδιορισμού του φορολογητέου εισοδήματος σε 228.182,50€ έναντι του μηδενικού δηλωθέντος εισοδήματος.

Η διαφορά φορολογητέου εισοδήματος ποσού 228.182,50€ προέκυψε ύστερα από την πώληση ακινήτου του (ένα αυτοτελές και διηρημένο διαμέρισμα υψωμένου ισογείου ορόφου, σε οικοδομή με πρόσοψη επί της οδού, εμβαδού 86 τ.μ. μικτών μετά του αναλογούντος ποσοστού εξ αδιαιρέτου επί του όλου οικοπέδου και των λοιπών κοινόχρηστων και κοινόκτητων χώρων, μερών και εγκαταστάσεων της όλης οικοδομής), αξίας 250.000,00€ (βάσει του με αριθμό-2018 συμβολαίου πώλησης ακινήτων της συμβολαιογράφουτο οποίο είχε αποκτηθεί (βάσει του με αριθμό-2017 συμβολαίου πώλησης ακινήτων της συμβολαιογράφου στην τιμή των 21.817,50€, και κρίθηκε ως εισόδημα από επιχειρηματική δραστηριότητα με βάση το άρθρο 21 παρ. 3 του ν.4172/2013,

Οι ως άνω προσβαλλόμενες πράξεις εδράζονται επί της από2023 έκθεσης ελέγχου φορολογίας εισοδήματος του Ν.4172/2013, φορολογικών ετών 2017 και 2018 του, σε εκτέλεση της υπ'αρ.2023 εντολής μερικού φορολογικού ελέγχου του Προϊσταμένου του.

Ο προσφεύγων, με την υπό κρίση ενδικοφανή προσφυγή, ζητά την ακύρωση των προσβαλλόμενων πράξεων, προβάλλοντας τους κάτωθι ισχυρισμούς:

1.Μη νόμιμη επίδοση της πρόσκλησης και του Σημειώματος διαπιστώσεων ελέγχου Παράλληλα, επικαλείται τις διατάξεις των άρθρων 23, 24, 25 και 27 του Ν.4987/2022 που αφορούν πλέον τον τρόπο διενέργειας φορολογικών ελέγχων από τις οποίες προκύπτει ότι δεν υφίσταται πλέον η διαδικασία της «προσκόμισης» στη «υπηρεσία» των βιβλίων και των στοιχείων του ελεγχόμενου που τηρούσε κατώτερα της Γ' κατηγορίας βιβλία". Η αδυναμία έγχαρτης απόδειξης της παραλαβής των εν λόγω εγγράφων από τον διοικούμενο και της πρόσβασής του σε αυτά, καθιστά, κατ' αποτέλεσμα, απρόθεσμη την ως άνω προβολή στην ηλεκτρονική διεύθυνση ταχυδρομείου Επειδή, η επίδοση από το αρμόδιο όργανο των προαναφερόμενων πράξεων και εκθέσεων, έλαβε χώρα ηλεκτρονικά, και όχι στον ίδιο στην οικία του με δικαστικό επιμελητή , αποτελεί τυπική πλημμέλεια, κατά παράβαση των διατάξεων των άρθρων 50 και 55 του ΚΔΔ, του άρθρου 5 του ν. 4174/2013 και της ΠΟΛ. 1249/1-12- 2014, δεδομένου ότι δεν έγινε σε ίδιον προσωπικά ή με θυροκόλληση, σε περίπτωση απουσίας του από δικαστικό επιμελητή, καθότι οι προσβαλλόμενες πράξεις υπερβαίνουν το ποσό των 300.000,00€.

2. Ο προσφεύγων υποστηρίζει ότι κατά τον χρόνο της αγοράς του διαμερίσματος δεν υπήρξε καμία πρόθεση επίτευξης κέρδους από τη μεταπώλησή του και εκ τούτου δεν συντρέχουν οι προϋποθέσεις του άρθρου 21 του Κ.Φ.Ε. Η φορολογική Αρχή που φέρει το σχετικό βάρος απόδειξης, αυθαίρετα χαρακτηρίζει τη συγκεκριμένη συναλλαγή επιχειρηματική. Η απόκτηση του ακινήτου έγινε με σκοπό την ιδιοχρησιμοποίηση και το ποσό του τιμήματος αγοράς

καλύπτεται με την εισαγωγή συναλλάγματος από δάνειο που εξασφάλισε στη Γερμανία. Η δε πώληση του ακινήτου έγινε ευκαιριακά, κάτι που αποδεικνύεται και από το γεγονός ότι συνέχισε να διαμένει με τη σύζυγό του στο συγκεκριμένο ακίνητο ως μισθωτής μέχρι το 2021. (Το ιδιοκατοίκησε επί δυο μήνες το 2017 και οκτώ το 2018 και στη συνέχεια το μίσθωσα από τον κ. μέχρι και το Μάρτιο 2021, οπότε και αποχώρησε) Οι προσβαλλόμενες αποφάσεις εκδόθηκαν επί τη βάση άτοπων και ανακόλουθων παραβαινόντων τους κανόνες της συναλλακτικής πρακτικής έμμεσων αποδείξεων και όχι αποδείξεων, όπως απαιτείται από το νόμο. Η φορολογική Αρχή δεν ανταποκρίθηκε επαρκώς στο βάρος της να αποδείξει των αποδιδόμενη παράβαση.

3.Παραβίαση του κανόνα *ne bis in idem* λόγω ανεπίτρεπτης σωρευτικής επιβολής διοικητικών κυρώσεων. Το πρόστιμο πρέπει να περιοριστεί στα 100,00 ευρώ με την εφαρμογή της διάταξης της παρ. 1 του άρθρου 58 του Ν. 4174/2013 ως ευμενέστερης.

Περαιτέρω, ισχυρίζεται ότι επιβλήθηκαν οι ίδιες κυρώσεις τόσο σε βάρος του με τις προσβαλλόμενες πράξεις όσο και σε βάρος της, που ενήργησε ως πληρεξούσιος, αντιπρόσωπος και αντίκλητος του προσφεύγοντος στο συμβόλαιο με αριθμό-2018.

4.Η επιβολή της ειδικής εισφοράς αλληλεγγύης είναι αντισυνταγματική καθώς παραβιάζει την αρχή της μη αναδρομικής επιβολής του φόρου. (άρθρο 78 παρ. 2 του Συντάγματος) Προς επίρρωση των ισχυρισμών του συνυποβάλλει εκ νέου με την ενδικοφανή προσφυγή: α)Τα ως άνω συμβόλαια αγοράς και πώλησεως β) Βεβαιώσεις κατοικίας εργασίας και ασφάλισης στη Γερμανία γ) Δήλωση ηλεκτρονικού ταχυδρομείου στην ΑΑΔΕ δ) Αντίγραφο της κίνησης του ηλεκτρονικού μου ταχυδρομείου Κινήσεις τραπεζικών λογαριασμών ε) Μισθωτήρια στ) Υπεύθυνη δήλωση ότι τα προσαγόμενα έγγραφα ανταποκρίνονται σε αυτά που περιλαμβάνονται στα οπτικά μέσα Εξουσιοδότηση προς τον πληρεξούσιο δικηγόρο του.

Επειδή, σύμφωνα με τις διατάξεις της παρ. 1 του άρθρου 63 του ν.4987/2022: «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 την επανεξέταση της πράξης στο πλαίσιο διοικητικής διαδικασίας από την Υπηρεσία Εσωτερικής Επανεξέτασης της Φορολογικής Διοίκησης. Η αίτηση υποβάλλεται στη φορολογική αρχή που εξέδωσε την πράξη ή παρέλειψε την έκδοση της και πρέπει να αναφέρει τους λόγους και τα έγγραφα στα οποία ο υπόχρεος βασίζει το αίτημα του. Η αίτηση πρέπει να υποβάλλεται από τον υπόχρεο εντός τριάντα (30) ημερών από την ημερομηνία κοινοποίησης της πράξης σε αυτόν ή από τη συντέλεση της παράλειψης...».

Επειδή, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 24 του ν.4274/14.07.2014 « Ρυθμίσεις Ποινικού και Σωφρονιστικού Δικαίου και άλλες διατάξεις» όπου στο Κεφάλαιο Γ Τροποποιήσεις του κώδικα διοικητικής δικονομίας ορίζεται στο άρθρο 24 « η παρ. 1 του άρθρου 70 του Κώδικα Διοικητικής Δικονομίας όπως τροποποιήθηκε με το άρθρο 83 του ν.4139/2013 αντικαθίσταται ως εξής: «Είναι απαράδεκτη η άσκηση δεύτερης προσφυγής από τον ίδιο προσφεύγοντα κατά της αυτής πράξης ή παράλειψης.

Κατ εξαίρεση επιτρέπεται η άσκηση δεύτερης προσφυγής όταν η πρώτη έχει απορριφθεί τελεσιδίκως για λόγους τυπικούς, εκτός από την περίπτωση της απόρριψης αυτής ως εκπρόθεσμης και τις περιπτώσεις εφαρμογής των διατάξεων των άρθρων 28 παρ 3, 139 Α και 277 παρ 1 του παρόντος Κώδικα. Η προσφυγή αυτή ασκείται εντός της προθεσμίας εξήντα (60) ημερών από την κοινοποίηση της τελεσίδικης απόφασης και τα αποτελέσματα της άσκησης της ανατρέχουν στο χρόνο άσκησης της πρώτης»

Επειδή ο προσφεύγων είχε υποβάλλει για τον ίδιο λόγο τη με πρωτοκόλλου ενδικοφανή προσφυγή με τους ίδιους ακριβώς λόγους. Επί αυτής της ενδικοφανούς προσφυγής εκδόθηκε η με αρ.....2024 Απορριπτική απόφαση από την Υπηρεσία μας. Συνεπώς, η άσκηση της με αριθμό πρωτοκόλλου/02.01.2024 ενδικοφανούς προσφυγής (δεύτερης προσφυγής από τον ίδιο προσφεύγοντα για τον ίδιο λόγο) είναι απαράδεκτη.

Α π ο φ α σ ί ζ ο υ μ ε

Την απόρριψη της από2024 και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανούς προσφυγής του προσφεύγοντος, ως απαράδεκτης.

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

Ακριβές αντίγραφο
Η υπάλληλος του Αυτοτελούς
Γραφείου Διοικητικής Υποστήριξης

**ΜΕ ΕΝΤΟΛΗ ΤΟΥ ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΥ
ΤΗΣ ΔΙΕΥΘΥΝΣΗΣ ΕΠΙΛΥΣΗΣ
ΔΙΑΦΟΡΩΝ**

**Ο ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΣ ΤΗΣ
ΥΠΟΔΙΕΥΘΥΝΣΗΣ ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ
ΚΑΙ ΝΟΜΙΚΗΣ ΥΠΟΣΤΗΡΙΞΗΣ**

ΚΑΤΣΙΟΥΡΗΣ ΓΕΩΡΓΙΟΣ

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.