



**ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ
ΥΠΟΥΡΓΕΙΟ ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΩΝ
ΓΕΝΙΚΗ ΓΡΑΜΜΑΤΕΙΑ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΕΣΟΔΩΝ
ΥΠΗΡΕΣΙΑ ΕΣΩΤΕΡΙΚΗΣ ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ**

Ταχ. Δ/ση : Αριστογείτονος 19
Ταχ. Κώδικας : 176 71 - Καλλιθέα
Τηλέφωνο : 210 9572566
ΦΑΞ : 210 9531321

Καλλιθέα

25-10-2013

Αριθμός απόφασης: 26

ΑΠΟΦΑΣΗ

Ο ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΣ ΤΗΣ ΥΠΗΡΕΣΙΑΣ ΕΣΩΤΕΡΙΚΗΣ ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ

Έχοντας υπ' όψη:

1. Τις διατάξεις:
 - α. Του άρθρου 70Β' «Ειδική Διοικητική Διαδικασία – Ενδικοφανής Προσφυγή» του ν. 2238/1994 (Κώδικας Φορολογίας Εισοδήματος, ΦΕΚ Α' 151), όπως αυτές προστέθηκαν με το ν.4152/2013, περίπτωση 1, υποπαράγραφος Α.5, παράγραφος Α, άρθρο πρώτο (ΦΕΚ Α'107), καθώς και τις διατάξεις της περίπτωσης 2^ο της ίδιας υποπαραγράφου του ίδιου νόμου.
 - β. Της αριθ. Δ6Α1118225ΕΞ 2013/24.07.2013 Απόφασης του Γενικού Γραμματέα Δημοσίων Εσόδων του Υπουργείου Οικονομικών (ΦΕΚ Β' 1893) «Καθορισμός της διάρθρωσης και των αρμοδιοτήτων της Υπηρεσίας Εσωτερικής Επανεξέτασης της Γενικής Γραμματείας Δημοσίων Εσόδων, καθώς και απαραίτητων λεπτομερειών λειτουργίας αυτής».
 - γ. Του πρώτου εδαφίου της παραγράφου 1 του άρθρου 5 της απόφασης ΠΟΛ 1209/06.09.2013 του Γενικού Γραμματέα Δημοσίων Εσόδων (ΦΕΚ Β' 2371), περί αρμοδιότητας έκδοσης των αποφάσεων της Υπηρεσίας Εσωτερικής Επανεξέτασης, καθώς και τις λοιπές διατάξεις της ίδιας απόφασης.
2. Την εγκύκλιο ΠΟΛ 1211/12-9-2013 του Υπουργείου Οικονομικών.
3. Την αριθ. ΥΠ.ΕΣ.ΕΠ. 2225 ΕΞ 2013/ 20-9-2013 απόφαση του προϊσταμένου της Υπηρεσίας Εσωτερικής Επανεξέτασης «Παροχή εξουσιοδότησης υπογραφής» (ΦΕΚ Β' 2542).
4. Την από 01/10/2013 και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανή προσφυγή του [ΑΦΜ], κατοίκου [οδός] κατά των 1) υπ' αρ. [8-8-2013] και [8-8-2013] φύλλων ελέγχου προσδιορισμού φόρου εισοδήματος φυσικών προσώπων οικονομικών ετών 2011 και 2012 αντίστοιχα, του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. ΙΖ' ΑΘΗΝΩΝ των οποίων ζητείται η υπαγωγή στις διατάξεις του άρθρου 70 του Ν. 2238/1994 περί διοικητικής επίλυσης, καθώς και την από 02-08-2013 οικεία έκθεση ελέγχου.
5. Τα υπ' αριθ. [8-8-2013] και [8-8-2013] φύλλα ελέγχου προσδιορισμού φόρου εισοδήματος φυσικών προσώπων οικονομικών ετών 2011 και 2012 αντίστοιχα, του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. ΙΖ' ΑΘΗΝΩΝ των οποίων ζητείται η διοικητική επίλυση με βάση τις διατάξεις του άρθρου 70 Ν. 2238/94, καθώς και την από 2/8/2013 οικεία έκθεση ελέγχου της ελεγκτού της Δ.Ο.Υ. ΙΖ' ΑΘΗΝΩΝ
6. Τις απόψεις της ανωτέρω φορολογικής αρχής.
7. Την από 25-10-2013 εισήγηση των υπαλλήλων [και]

Επί της από 01/10/2013 και με αριθμό πρωτοκόλλου [ενδικοφανούς προσφυγής του [ΑΦΜ], 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:

Ο προσφεύγων, με την υπό κρίση προσφυγή, αιτείται:

Α) την υπαγωγή στις διατάξεις του άρθρου 70 του Ν. 2238/1994 περί διοικητικής επίλυσης του υπ' αριθ. 1/8-8-2013 φύλλου ελέγχου προσδιορισμού φόρου εισοδήματος οικονομικού έτους 2011 του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. ΙΖ' Αθηνών, με το οποίο επιβλήθηκε σε βάρος του φόρος εισοδήματος (κύριος και συμπληρωματικός) ποσού 81.920,91,11 €, πλέον 42.598,86 € (πρόσθετος φόρος λόγω ανακρίβειας).

Ειδικότερα αιτείται τον περιορισμό στο 1/2 της προσαύξησης ακαθαρίστων αμοιβών από 8% σε 4% και τον προβλεπόμενο συντελεστή καθαρού κέρδους από 63% σε 54%, καθώς περιορισμό των πρόσθετων φόρων και καταβολή των φόρων σε 18 δόσεις όπως προβλέπεται από την συνταχθείσα έκθεση που συντάχθηκε βάσει Α.Υ.Ο. ΠΟΛ. 1037/05 και όπως προβλέπουν οι διατάξεις άρθρου 70 του Ν. 2238/1994.

Β) τον περιορισμό των πρόσθετων φόρων, βάσει Α.Υ.Ο. ΠΟΛ. 1037/05, του υπ' αριθ. 1/8-8-2013 φύλλου ελέγχου προσδιορισμού φόρου εισοδήματος οικονομικού έτους 2012 του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. ΙΖ' Αθηνών, με το οποίο επιβλήθηκε σε βάρος του φόρος εισοδήματος (κύριος και συμπληρωματικός) ποσού 1.869,64 €, πλέον 523,50 € (πρόσθετος φόρος λόγω ανακρίβειας).

Επικαλείται δε οικονομική αδυναμία να καταβάλει υπό τις παρούσες συνθήκες τα καταλογισθέντα ποσά και διατάξεις του Συντάγματος περί ισχύος ευνοϊκότερου νόμου.

Επειδή σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 32 §2 εδάφιο 5^ο Ν. 2238/94 (όπως τέθηκε και αντικαταστάθηκε με την §3 του άρθρου 10 του ν. 3296/2004 και ισχύει σύμφωνα με την περίπτ. ι' του άρθρου 33 του ίδιου νόμου από 14.12.2004) που ορίζουν ότι «Για τις επιχειρήσεις για τις οποίες τα βιβλία και στοιχεία κρίνονται ανακριβή ο συντελεστής προσαυξάνεται κατά σαράντα τοις εκατό (40%)».

Επειδή σύμφωνα με τις διατάξεις της παραγράφου 2 περίπτ. γ' εδάφιο 3^ο υποπερ. β' Ν. 2238/94, (όπως προστέθηκε με την §1 του άρθρου 10 του ν. 3296/2004 και ισχύει σύμφωνα με την περίπτ. ι' του άρθρου 33 του ίδιου νόμου από 14.12.2004) που ορίζουν ότι ειδικά στην περίπτωση που κατά τον έλεγχο διαπιστωθεί απόκρυψη φορολογητέας ύλης που συνεπάγεται το χαρακτηρισμό των βιβλίων ως ανακριβών, το σχετικό ποσό που προκύπτει, προστίθεται στα ακαθάριστα έσοδα των βιβλίων και το άθροισμα προσαυξάνεται κατά οκτώ τοις εκατό (8%), εάν το ποσό υπερβαίνει τα πέντε τοις εκατό (5%) της δηλωθείσας και σε ποσό τα πέντε χιλιάδες (5.000) ευρώ

Επειδή σύμφωνα με τις διατάξεις του 3^{ου} Κεφαλαίου Λοιπά Θέματα Ελέγχου §2 εδάφιο 7^ο της ΠΟΛ. 1087/10.6.2005 Εγκυκλίου Διαταγής του Υπ. Οικονομικών, που ορίζουν ότι «Σημειώνεται ότι τα παραπάνω αντικειμενικά ποσοστά προσαύξησης των ακαθαρίστων εσόδων (4% ή 8%) δεν θα πρέπει να μειώνονται περαιτέρω κατά την διοικητική επίλυση της διαφοράς, εκτός αν από τα στοιχεία που επικαλείται ή προσκομίζει ο φορολογούμενος προκύπτει αποδεδειγμένα μερική ή ολική ανυπαρξία της παράβασης ή των λόγων γενικά της προσαύξησης, οπότε και μόνο τα παραπάνω ποσοστά τροποποιούνται ανάλογα (π.χ. προσαύξηση βάσει συμβιβασμού κατά 4% αντί αρχικού ποσοστού 8%) λόγω μεταβολής των δεδομένων, μηδενισμός του ποσοστού προσαύξησης επί ολικής ανυπαρξίας των λόγων της προσαύξησης κλπ).

Επειδή σύμφωνα με τις διατάξεις της παραγράφου 1 του άρθρου 70B του Ν. 2238/94 όπως αυτό προστέθηκε με την περίπτωση 1 της Υποπαραγράφου Α 5 της παράγραφο Α του άρθρου 1 του Ν. 4152/2013, (ΦΕΚ Α 107/9-5-2013), «Ο υπόχρεος, εφόσον αμφισβητεί οποιαδήποτε πράξη που έχει εκδοθεί σε βάρος του από τη φορολογική αρχή, οφείλει να υποβάλει ενδικοφανή προσφυγή με αίτημα την επανεξέταση της πράξης στο πλαίσιο διοικητικής διαδικασίας από την Υπηρεσία Εσωτερικής Επανεξέτασης της Γενικής Γραμματείας Δημοσίων Εσόδων.....».

Επειδή σύμφωνα με την περίπτωση 2 α της Υποπαραγράφου Α 5 της παράγραφο Α του άρθρου πρώτου του Ν. 4152/2013, οι διατάξεις της περίπτωσης 1 της παρούσας υποπαραγράφου ισχύουν για πράξεις που εκδίδονται από 1.8.2013.

Επειδή σύμφωνα με την περίπτωση 2 β της Υποπαραγράφου Α 5 της παράγραφο Α του άρθρου πρώτου του Ν. 4152/2013 οι διατάξεις του άρθρου 70 του Κ.Φ.Ε. ισχύουν για πράξεις που εκδίδονται μέχρι 31/7/2013.

Επειδή κρίσιμος για την εφαρμογή του άρθρου 70 ν. 2238/1944, είναι ο χρόνος έκδοσης της πράξης καταλογισμού του φόρου, εν προκειμένω των φύλλων ελέγχου προσδιορισμού του φόρου και όχι ο χρόνος διεξαγωγής του ελέγχου. Στην προκειμένη περίπτωση τα φύλλα ελέγχου προσδιορισμού φόρου εισοδήματος εκδόθηκαν στις 8-8-2013.

Επειδή στις 8-8-2013 ισχύει το άρθρο 70B ν. 2238/1944 και δεν εφαρμόζονται πλέον οι διατάξεις του άρθρου 70 του Ν. 2238/1994.

Επειδή δεν τίθεται ζήτημα αντισυνταγματικότητας καθώς το Σύνταγμα πουθενά δεν απαγορεύει την αλλαγή του νομοθετικού καθεστώτος για το μέλλον. Κατά τον χρόνο έκδοσης της πράξης καταλογισμού φόρου, εν προκειμένω των υπ' αρ. /8-8-2013 και /8-8-2013 φύλλων ελέγχου προσδιορισμού φόρου εισοδήματος φυσικών προσώπων, ισχύει το καθεστώς του άρθρου 70B του Ν. 2238/1994 και δεν τίθεται ζήτημα εφαρμογής προηγούμενης διαδικαστικής διάταξης.

Αποφασίζουμε

την απόρριψη της από 1-10-2013 και με αριθμό πρωτοκόλλου : /1-10-2013 ενδικοφανούς προσφυγής του

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

Η φορολογική υποχρέωση του υπόχρεου με βάση την παρούσα απόφαση διαμορφώνεται ως εξής:

ΟΙΚΟΝ. ΕΤΟΣ	2011	2012
Κύριος φόρος	81.920,91	1.869,64
Πρόσθετος φόρος λόγω ανακρίβειας	47.514,13	635,68
ΚΑΤΑΛΟΓΙΖΟΜΕΝΟ ΠΟΣΟ	129.435,04	2.505,32

Η παρούσα απόφαση μπορεί να γίνει αποδεκτή εντός τριάντα (30) ημερών από την επίδοση της, με πρακτικό αποδοχής στην αρμόδια φορολογική αρχή και την καταβολή του 1/5 του αναλογούντος φόρου και με αναπροσαρμογή του πρόσθετου φόρου μέχρι το χρόνο αποδοχής. Το υπόλοιπο ποσό καταβάλλεται εφάπαξ μέχρι την τελευταία εργάσιμη, για τις δημόσιες υπηρεσίες, ημέρα του επόμενου από την υπογραφή του πρακτικού μήνα (άρθ. 74 ν. 2238/94, όπως ισχύει ύστερα από το ν. 4172/13). Το ποσό 50% που έχει ήδη βεβαιωθεί με την υποβολή της ενδικοφανούς προσφυγής συμψηφίζεται.

Κατά της απόφασης αυτής επιτρέπεται η άσκηση προσφυγής ενώπιον των αρμόδιων Διοικητικών Δικαστηρίων εντός τριάντα (30) ημερών από την κοινοποίησή της με υποχρέωση, επί ποινή απαραδέκτου άσκησης της προσφυγής, επίδοσης επικυρωμένου αντιγράφου αυτής στην Υπηρεσία μας εντός είκοσι (20) ημερών από τη λήξη της προθεσμίας για την άσκηση της (άρθ. 126 ν. 2717/99).

Επί άσκησης προσφυγής είναι καταβλητέο εφάπαξ το 50% του κατά περίπτωση προκύπτοντος (καταλογιζόμενου) βάσει της απόφασης αυτής ποσού, μέχρι την τελευταία εργάσιμη για τις δημόσιες υπηρεσίες ημέρα του επόμενου από τη βεβαίωση μήνα, λαμβανομένου υπόψη και του ποσού 50% που έχει ήδη βεβαιωθεί με την άσκηση της ενδικοφανούς προσφυγής.

Αν η παρούσα απόφαση οριστικοποιηθεί λόγω μη άσκησης ή εκπρόθεσμης άσκησης προσφυγής, είναι καταβλητέο εφάπαξ ολόκληρο το προκύπτον (καταλογιζόμενο) ποσό βάσει της απόφασης αυτής, με

αναπροσαρμογή του πρόσθετου φόρου μέχρι το χρόνο οριστικοποίησης, μέχρι την τελευταία εργάσιμη για τις δημόσιες υπηρεσίες ημέρα του επόμενου από τη βεβαίωση μήνα, λαμβανομένου υπόψη και του ποσού 50% που έχει ήδη βεβαιωθεί με την άσκηση της ενδικοφανούς προσφυγής.

Εντελλόμεθα όπως αρμόδια όργανα κοινοποιήσει με τη νόμιμη διαδικασία την παρούσα απόφαση στον υπόχρεο.

ΜΕ ΕΝΤΟΛΗ ΤΟΥ
ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΥ ΤΗΣ ΥΠΗΡΕΣΙΑΣ
ΕΣΩΤΕΡΙΚΗΣ ΕΠΙΛΕΞΕΤΑΣΗΣ

ΓΕΩΡΓΙΟΣ ΚΑΚΙΩΡΑΣ
ΥΠΟΔΙΕΥΘΥΝΤΗΣ ΕΠΙΛΕΞΕΤΑΣΗΣ