



**ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ
ΥΠΟΥΡΓΕΙΟ ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΩΝ
ΓΕΝΙΚΗ ΓΡΑΜΜΑΤΕΙΑ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΕΣΟΔΩΝ
ΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ**

Καλλιθέα 06-02-2014

Αριθμός απόφασης: . 208

Ταχ. Δ/ση : Αριστογείτονος 19

Ταχ. Κώδικας : 176 71 - Καλλιθέα

Τηλέφωνο : 210 9572566

ΦΑΞ : 210 9531321

ΑΠΟΦΑΣΗ

Ο ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΣ ΤΗΣ ΔΙΕΥΘΥΝΣΗΣ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ

Έχοντας υπ' όψη:

1. Τις διατάξεις :

α. Του άρθρου 70B' «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^α της ίδιας υποπαραγράφου του ίδιου νόμου.

β. Του άρθρου 63 του ν. 4174/2013 (ΦΕΚ Α' 170).

γ. Της αριθ. Δ6Α1118225 ΕΞ 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».

δ. Της αριθ. Δ6Α1198069 ΕΞ 2013/30.12.2013 Απόφασης του Γενικού Γραμματέα Δημοσίων Εσόδων του Υπουργείου Οικονομικών (ΦΕΚ Β' 3367) «Μετονομασία και ανακαθορισμός των αρμοδιοτήτων και της εσωτερικής διάρθρωσης της Υπηρεσίας Εσωτερικής Επανεξέτασης της Γενικής Γραμματείας Δημοσίων Εσόδων του Υπουργείου Οικονομικών».

ε. Του πρώτου εδαφίου της παραγράφου 1 του άρθρου 5 της ΠΟΛ 1209/06.09.2013 Απόφασης 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.

στ. Του άρθρου 7 της ΠΟΛ 1002/31.12.2013 Απόφασης του Γενικού Γραμματέα Δημοσίων Εσόδων (ΦΕΚ Β' 55/16-1-2014).

2. Την ΠΟΛ 1211/12-9-2013 Εγκύκλιο της Γενικής Γραμματείας Δημοσίων Εσόδων 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 10/10/2013./2013 και με αριθμό πρωτοκόλλου/11-10-2013 ενδικοφανή προσφυγή της, ΑΦΜ, με έδρα το, Τ.Κ. κατά: α) της υπ' αριθ./1-8-2013 μερικής πράξης προσδιορισμού αποτελεσμάτων και επιβολής φόρου εισοδήματος οικονομικού έτους 2011, β) της υπ'αριθμ./23-8-2013 πράξης προσδιορισμού ΦΠΑ διαχειριστικής περιόδου 01/01-31/12/2009, γ) της υπ'αριθμ./23-8-2013 πράξης προσδιορισμού ΦΠΑ διαχειριστικής περιόδου 01/01-31/12/2010, δ) της υπ'αριθμ./23-8-2013

πράξης προσδιορισμού ΦΠΑ διαχειριστικής περιόδου 01/01-31/12/2011 και τα προσκομιζόμενα με αυτήν σχετικά έγγραφα.

5. Των: α) υπ' αριθ./1-8-2013 μερική πράξη προσδιορισμού αποτελεσμάτων και επιβολής φόρου εισοδήματος οικονομικού έτους 2011, β) υπ' αριθμ./23-8-2013 πράξη προσδιορισμού ΦΠΑ διαχειριστικής περιόδου 01/01-31/12/2009, γ) υπ' αριθμ./23-8-2013 πράξη προσδιορισμού ΦΠΑ διαχειριστικής περιόδου 01/01-31/12/2010 και δ) υπ' αριθμ./23-8-2013 πράξη προσδιορισμού ΦΠΑ διαχειριστικής περιόδου 01/01-31/12/2011 του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. ΜΥΤΙΛΗΝΗΣ (ΜΥΤΙΛΗΝΗΣ-ΠΛΩΜΑΡΙΟΥ-ΚΑΛΛΟΝΗΣ-ΜΗΘΥΜΝΗΣ) των οποίων ζητείται η ακύρωση, καθώς και την από 01/08/2013 οικεία έκθεση ελέγχου.

6. Τις απόψεις της ανωτέρω φορολογικής αρχής.

7. Την από 05/02/2013 εισήγηση του Α3, τμήματος της Υπηρεσίας μας.

Επί της από/2013 και με αριθμό πρωτοκόλλου/11-10-2013 ενδικοφανούς προσφυγής της, 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, επαγόμεστε τα ακόλουθα:

Η προσφεύγουσα εταιρεία, με την υπό κρίση προσφυγή, ζητά την ακύρωση:

α) της υπ' αριθ./1-8-2013 μερικής πράξης προσδιορισμού αποτελεσμάτων και επιβολής φόρου εισοδήματος οικονομικού έτους 2011 του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Μυτιλήνης με την οποία επιβλήθηκε σε βάρος της κύριος φόρος εισοδήματος ποσού 28.997,41 €, πλέον 17.398,46 € (πρόσθετος φόρος λόγω ανακρίβειας)

Η ανωτέρω πράξη προσδιορισμού Εισοδήματος εκδόθηκε από τον Προϊστάμενο της Δ.Ο.Υ. Μυτιλήνης βάσει της από 01/08/2013 έκθεσης προσωρινού ελέγχου των άρθρων 67 και 67^Α του Ν. 2238/1994 της υπαλλήλου της ιδίας Δ.Ο.Υ. ΠΕ/Β4 συνέπεια της με αριθ./8-7-2013 εντολής ελέγχου. Αιτία του ελέγχου αυτού αποτέλεσε το υπ' αριθ. πρωτ./5-3-2013 δελτίο πληροφοριών του Σ.Δ.Ο.Ε. Περιφερειακής Δ/σης Βορ. Αιγαίου που αφορούσε την προσφεύγουσα εταιρεία, με τις συνημμένες σ' αυτό εκθέσεις προσωρινού ελέγχου ΦΠΑ και ΚΒΣ των υπαλλήλων του Σ.Δ.Ο.Ε ,, και

Από τις ως άνω εκθέσεις προκύπτει ότι διαπιστώθηκε η ανακρίβεια της υπ' αρ./2011 δήλωσης φορολογίας εισοδήματος χρήσης 2010 της Δ.Ο.Υ Πλωμαρίου κατά 289.974,36 € (795.690,20 - 504.301,63 δηλωθέντα), διότι είχε καταχωρήσει στην συγκεντρωτική κατάσταση πελατών - προμηθευτών του έτους 2010 συναλλαγές με πελάτες της ύψους 733.816.83 € και ύψους 9.327.91 € για αξίες τιμολογίων κάτω των 300,00 €. Επιπλέον ανακριβή καταχώρηση του υπ. αριθμ Τ.ΔΛ/31-12-2010 κατά το ποσό των 1.414,21 €.

β) της υπ' αριθμ./23-8-2013 πράξης προσδιορισμού ΦΠΑ διαχειριστικής περιόδου 01/01-31/12/2009 του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Μυτιλήνης με την οποία επιβλήθηκε σε βάρος της προσφεύγουσας εταιρείας ΦΠΑ ποσού 44.042,79 € , πλέον 52.851,35 € (πρόσθετος φόρος λόγω ανακρίβειας),

γ) της υπ' αριθμ./23-8-2013 πράξης προσδιορισμού ΦΠΑ διαχειριστικής περιόδου 01/01-31/12/2010 του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Μυτιλήνης με την οποία επιβλήθηκε σε βάρος της

προσφεύγουσας εταιρείας ΦΠΑ ποσού 44.493,95 € , πλέον 46.520,92 € (πρόσθετος φόρος λόγω ανακρίβειας), και

δ) της υπ' αριθμ./23-8-2013 πράξης προσδιορισμού ΦΠΑ διαχειριστικής περιόδου 01/01-31/12/2011 του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Μυτιλήνης με την οποία επιβλήθηκε σε βάρος της προσφεύγουσας εταιρείας ΦΠΑ ποσού 42.801,11 € , πλέον 30.890,31 € (πρόσθετος φόρος λόγω ανακρίβειας).

Οι ανωτέρω πράξεις προσδιορισμού ΦΠΑ εκδόθηκαν από τον Προϊστάμενο της Δ.Ο.Υ. Μυτιλήνης βάσει της από 16/01/2013 έκθεσης προσωρινού ελέγχου ΦΠΑ του άρθρου 50 Ν. 2859/2000 των υπαλλήλων του Σ.Δ.Ο.Ε. Περιφερειακής Δ/σης Βορ. Αιγαίου, και με τη διαπίστωση ότι υποβλήθηκαν ανακριβώς τόσο οι περιοδικές όσο και οι εκκαθαριστικές δηλώσεις ΦΠΑ των χρήσεων 2009,2010, και 2011 . Συγκεκριμένα :

α) Για τη χρήση 2009 η επιχείρηση είχε καταχωρήσει στην συγκεντρωτική κατάσταση πελατών προμηθευτών του έτους 2009 συναλλαγές με πελάτες της ύψους: 733.816,83 €

Συν σύνολο αξίας τιμολογίων κάτω των 300,00 € 9.327,91 €

ΣΥΝΟΛΟ 743.144,74 €

Η επιχείρηση στην εκκαθαριστική δήλωση ΦΠΑ χρήσης 2009 δήλωσε ακαθάριστα έσοδα 403.817,47 €. Επομένως ακαθάριστα έσοδα για τα οποία δεν είχε καταβληθεί ο ΦΠΑ ανέρχονται στο ποσό των 339.327,27 €.

β) Για τη χρήση 2010 η επιχείρηση είχε καταχωρήσει στην συγκεντρωτική κατάσταση πελατών - προμηθευτών του έτους 2010 συναλλαγές με πελάτες της ύψους: 773.795,02 €

Συν σύνολο αξίας τιμολογίων κάτω των 300,00 € 20.480,97 €

Από ανακριβή καταχώρηση του υπ' αριθμ Τ.ΔΛ/31-12-2010

κατά το ποσό των 1.414.21 €

ΣΥΝΟΛΟ 795.690.20 €

Η επιχείρηση στην εκκαθαριστική δήλωση ΦΠΑ χρήσης 2010 δήλωσε ακαθάριστα έσοδα (εκροές) 504.301,63 €. Επομένως ακαθάριστα έσοδα (εκροές) για τα οποία δεν είχε καταβληθεί ο ΦΠΑ ανέρχονται στο ποσό των 289.974,36 €.

γ) Για τη χρήση 2011 διαπιστώνεται ότι η επιχείρηση είχε καταχωρήσει ανακριβώς τρία ΤΔΑ κατά το ποσό των 5.935.14 € και δεν είχε καταχωρήσει στο βιβλίο εσόδων εξόδων 167 ΤΔΑ συνολικής αξίας 257.869,19 € . Η συνολική αξία των ακαθαρίστων εσόδων (εκροές) όπως διαμορφώθηκε μετά τον έλεγχο ανέρχεται στο ποσό των 623.438,21€ . Η επιχείρηση στην εκκαθαριστική δήλωση ΦΠΑ χρήσης 2011 δήλωσε ακαθάριστα έσοδα (εκροές) 355.931,21 €. Επομένως ακαθάριστα έσοδα (εκροές) για τα οποία δεν είχε καταβληθεί ο ΦΠΑ ανέρχονται στο ποσό των 267.507,00 €.

Ως προς την υπ' αριθ./1-8-2013 μερική πράξη προσδιορισμού αποτελεσμάτων και επιβολής φόρου εισοδήματος οικονομικού έτους 2011 του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Μυτιλήνης

Επειδή σύμφωνα με τις διατάξεις της παρ. 4 του άρθρου 68 του Ν. 2238/1994 ορίζεται ότι : «Αν ο προσδιορισμός του συνολικού ποσού της φορολογητέας ύλης με ένα φύλλο ελέγχου είναι δυσχερής, επειδή ορισμένα αντικείμενα απαιτούν ειδικότερη εξέταση ή τη διενέργεια ελέγχου μέσα ή

έξω από την περιφέρεια της αρμόδιας δημόσιας οικονομικής υπηρεσίας, εκδίδεται μερικό φύλλο ελέγχου προσδιορισμού του φόρου, στο οποίο περιλαμβάνεται η φορολογητέα ύλη, για την οποία ο προϊστάμενος της δημόσιας οικονομικής υπηρεσίας διαθέτει τα απαιτούμενα στοιχεία.

Σε αυτό το φύλλο ελέγχου διατυπώνεται ρητή επιφύλαξη ότι ο προσδιορισμός της υπόλοιπης φορολογητέας ύλης θα γίνει με την έκδοση συμπληρωματικού φύλλου ελέγχου. Η αίτηση για τη διοικητική επίλυση της διαφοράς ή η προσφυγή στο διοικητικό δικαστήριο κατά του συμπληρωματικού φύλλου ελέγχου αφορά μόνο τη φορολογητέα ύλη που προσδιορίζεται με αυτό.

Επειδή, στην με αρ./8-7-2013 εντολή ελέγχου αναγράφεται προσωρινός έλεγχος εισοδήματος οικον. ετών 2011, 2012, η με αριθμ./1-8-2013 πράξη προσδιορισμού φορολογίας εισοδήματος οικον. έτους 2011, εκδόθηκε ως μερική πράξη, ήτοι πράξη τακτικού ελέγχου(άρθρο 68 § 4 Ν. 2238/94) με συνέπεια , ο ισχυρισμός του προσφεύγοντος ότι μετετράπη ο προσωρινός έλεγχος σε τακτικό άνευ εντολής, είναι βάσιμος.

Επομένως, η προσβαλλόμενη με αριθμ. μερική πράξη προσδιορισμού αποτελεσμάτων πρέπει ν' ακυρωθεί.

Ως προς τις προσβαλλόμενες υπ'αριθμ./23-8-2013,/23-8-2013 και/23-8-2013 πράξεις προσδιορισμού ΦΠΑ διαχειριστικών περιόδων 01/01-31/12/2009, 01/01-31/12/2010 και 01/01-31/12/2011 αντίστοιχα του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Μυτιλήνης

A. ΤΥΠΙΚΟΙ ΛΟΓΟΙ

Επειδή στο άρθρο 16 παρ. 1 του Ν. 2690/1999 (ΦΕΚ Α' 45) «Κύρωση Κώδικα Διοικητικής Διαδικασίας» προβλέπεται ότι: Η διοικητική πράξη είναι έγγραφη, αναφέρει την εκδούσα αρχή και τις εφαρμοζόμενες διατάξεις, φέρει δε χρονολογία, καθώς και υπογραφή του αρμοδίου οργάνου...». Από την παραπάνω διάταξη συνάγεται ευθέως ότι η έλλειψη υπογραφής της ατομικής διοικητικής πράξης επάγεται ακυρότητα της πράξης, αποτελούσης της υπογραφής ουσιώδους στοιχείου της διοικητικής πράξης.

Επισημαίνεται ότι το πρωτότυπο της προσβαλλόμενης διοικητικής πράξης τηρείται στο αρχείο της υπηρεσίας, ενώ στον ενδιαφερόμενο κοινοποιείται αντίγραφο αυτής.

Με το υπ' αρ. πρωτ./18-10-2013 έγγραφο η Δ.Ο.Υ Μυτιλήνης διαβίβασε στην Υπηρεσία μας το φάκελο της υπό κρίσης υπόθεσης, στον οποίο μεταξύ άλλων εμπεριέχονταν τα πρωτότυπα των προσβαλλόμενων διοικητικών πράξεων, ήτοι η με αριθ./1-8-2013 μερικής πράξης προσδιορισμού αποτελεσμάτων και επιβολής φόρου εισοδήματος οικονομικού έτους 2011, η με αριθμ. πράξη προσδιορισμού ΦΠΑ διαχειριστικής περιόδου 01/01-31/12/2009, η με αριθμ. πράξης προσδιορισμού ΦΠΑ διαχειριστικής περιόδου 01/01-31/12/2010 και η με αριθμ. πράξη προσδιορισμού ΦΠΑ διαχειριστικής περιόδου 01/01-31/12/2011 του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Μυτιλήνης.

Επιπλέον, από τα αντίγραφα των προσβαλλόμενων πράξεων προσδιορισμού ΦΠΑ που απέστειλε η προσφεύγουσα εταιρεία στην Υπηρεσία μας, με τηλεομοιοτυπία την 04/02/2014, προκύπτει ότι οι εν λόγω πράξεις φέρουν και την ημερομηνία υπογραφής- θεώρησης από τον αρμόδιο προϊστάμενο της Δ.Ο.Υ. Μυτιλήνης και τη σφραγίδα της ΔΟΥ Μυτιλήνης και ως εκ τούτου ο ισχυρισμός του προσφεύγοντα περί νομικής πλημμέλειας των εν λόγω πράξεων λόγω έλλειψης υπογραφών και σφραγίδας της αρμόδιας για την επιβολή των κυρώσεων Δημόσιας Οικονομικής Υπηρεσίας, δεν ευσταθεί.

Από τα ανωτέρω προκύπτει ότι οι προσβαλλόμενες πράξεις φέρουν νόμιμα τις υπογραφές των αρμόδιων διοικητικών οργάνων καθώς επίσης και τον αριθμό και την ημερομηνία καταχώρησής τους.

Ως εκ τούτου οι ισχυρισμοί του προσφεύγοντος περί μη σύννομης έκδοσης και η μη νόμιμη καταχώρηση των προσβαλλόμενων διοικητικών πράξεων πρέπει να απορριφθούν ως αβάσιμοι.

Επειδή απορρίπτεται ως αβάσιμος ο ισχυρισμός του προσφεύγοντος ότι δεν του κοινοποιήθηκε το σχετικό Υπηρεσιακό Σημείωμα Ελέγχου, το οποίο να περιγράφει ακριβώς το αντικείμενο των προσβαλλόμενων πράξεων, διότι το Υ.Σ.Ε. (άρθρ. 36§7 του ΚΒΣ) επιδίδεται στον ελεγχόμενο μετά από παραβάσεις που διαπιστώθηκαν κατά τη διενέργεια προληπτικού ελέγχου και δεν αποτελεί στοιχείο της διαδικασίας εκδόσεως των πράξεων του ΦΠΑ μετά από προσωρινό έλεγχο Φ.Π.Α.

Άλλωστε, στην υπό κρίση υπόθεση για τις διαπιστωθείσες παραβάσεις από το ΣΔΟΕ, όπως και η προσφεύγουσα αναφέρει και στην ενδικοφανή προσφυγή επιδόθηκε το με αριθμό/4-12-2012 Υ.Σ.Ε. (άρθρ. 36§7 του ΚΒΣ) και η με αριθμό/4-12-2012 κλήση προς ακρόαση (αρθρ. 6 ν.2690/1999), στο σώμα της οποίας αναφέρεται ως συνημμένο το ανωτέρω Υ.Σ.Ε.. Βάσει αυτών των παραβάσεων ο έλεγχος προέβη σε προσωρινό έλεγχο ΦΠΑ και ΚΒΣ. Ο ισχυρισμός του επομένως, ότι το εν λόγω Υ.Σ.Ε. επιδόθηκε αυτοτελώς και όχι ως συνημμένο έγγραφο στην υπ'αριθμ./4-12-2012 κλήση προς ακρόαση (αρθρ. 6 ν.2690/1999), είναι αβάσιμος.

Επειδή η υπ'αριθμ/4-12-2012 κλήση προς ακρόαση επιδόθηκε στον διαχειριστή της προσφεύγουσας εταιρείας κ. στις 4-12-2012 από τον υπεύθυνο της ομάδος ελέγχου υπάλληλο του ΣΔΟΕ Β Αιγαίου, ο οποίος με αυτή την ιδιότητα υπέγραψε και την εν λόγω κλήση. Στην κλήση αυτή ο προσφεύγων κλήθηκε εντός 10ημέρου να υποβάλλει εγγράφως τις απόψεις της ελεγχόμενης εταιρείας στα γραφεία του ΣΔΟΕ, επί των διαπιστωθεισών παραβάσεων που αναγράφονταν στο συνημμένο υπηρεσιακό σημείωμα ελέγχου και η οποία παρελήφθη από τον κ.

Από το περιεχόμενο της ανωτέρω κλήσης καθίστανται φανερά και ο χρόνος και ο τόπος που προσδιορίστηκαν για την παροχή των διευκρινήσεων και η υπογραφή της κλήσης μόνο από τον υπεύθυνο της ομάδος ελέγχου σε καμία περίπτωση δεν συνιστά μη σύμπτωση των απόψεων των ελεγκτών επί των αποδιδόμενων παραβάσεων, όπως ισχυρίζεται η προσφεύγουσα εταιρεία, αφού στο εν λόγω Υ.Σ.Ε με τις διαπιστωθείσες παραβάσεις υπογράφουν όλοι οι ελεγκτές.

Επομένως, ο ισχυρισμός της προσφεύγουσας εταιρείας περί παρατυπιών και παραλείψεων της εν λόγω κλήσης προς ακρόαση είναι αβάσιμος.

Επειδή σύμφωνα με τις διατάξεις της περ. 3 εδάφια 3,4 της **ΠΟΛ 1102/20-8-2003 "Διενέργεια προσωρινών φορολογικών ελέγχων"** περί αρμοδιότητας για τη διενέργεια του προσωρινού ελέγχου ορίζεται ότι : «Περαιτέρω, με το άρθρο 4 του ν. 2343/95, μεταξύ των άλλων ορίζεται ότι, κύρια αποστολή του Σ.Δ.Ο.Ε. είναι ο προληπτικός έλεγχος καθώς και η διενέργεια προσωρινού φορολογικού ελέγχου σε ένα ή περισσότερα συγκεκριμένα θέματα και αντικείμενα της φορολογικής νομοθεσίας, ενώ στην παράγραφο 6 του ίδιου άρθρου και νόμου ορίζεται ότι "Οι αρμοδιότητες του Σ.Δ.Ο.Ε. ασκούνται παράλληλα και ανεξάρτητα από τις άλλες υπηρεσίες του Υπουργείου Οικονομικών".

Από τα παραπάνω προκύπτει ότι οι προσωρινοί έλεγχοι διενεργούνται παράλληλα και ανεξάρτητα τόσο από τις αρμόδιες Δ.Ο.Υ. και τα Ελεγκτικά Κέντρα όσο και από τις υπηρεσίες του Σ.Δ.Ο.Ε. Η παράλληλη αυτή αρμοδιότητα δεν σημαίνει ότι οι παραπάνω ελεγκτικές αρχές μπορούν να επιλαμβάνονται ταυτόχρονα του ελέγχου της ίδιας υπόθεσης πολύ δε περισσότερο δεν είναι επιτρεπτό, όταν έχει διαταχθεί και βρίσκεται σε εξέλιξη τακτικός (οριστικός) έλεγχος να ενεργείται ταυτόχρονα από άλλη αρχή προσωρινός έλεγχος για τις ίδιες φορολογικές ή διαχειριστικές περιόδους της ίδιας υπόθεσης (σχετική και η ΠΟΛ.1197/99 εγκύκλιος)».

Επομένως, μπορούσαν να εκδοθούν οι προσβαλλόμενες πράξεις ΦΠΑ από τη Δ.Ο.Υ Μυτιλήνης βάσει του πορίσματος της έκθεσης του προσωρινού ελέγχου από το ΣΔΟΕ Β. Αιγαίου . Το Σ.Δ.Ο.Ε Β. Αιγαίου στα πλαίσια των αρμοδιοτήτων του βάσει των με αρ., και εκδοθεισών εντολών ολοκλήρωσε τις ελεγκτικές του επαληθεύσεις και προσδιόρισε το αποτέλεσμα

αυτών, που αποτυπώθηκαν στην από 8-5-2013 έκθεση ελέγχου ΚΒΣ και στην από 16-1-2013 έκθεση προσωρινού ελέγχου ΦΠΑ, αφού η ελεγχόμενη εταιρεία ανταποκρίθηκε στις προσκλήσεις που δόθηκαν στην προσφεύγουσα εταιρεία, στις οποίες αναγραφόταν ο αριθμός της εντολής ελέγχου που σημαίνει ότι ελάμβανε γνώση των εντολών αυτών.

Επειδή στην περίπτωση β' της παρ. 5 του άρθρου 79 του Ν. 2717/1999 (Κ.Δ.Δ.), η οποία εφαρμόζεται αναλογικά και στην παρούσα διαδικασία, ορίζεται ότι: «Σε περίπτωση προσφυγής κατά πράξης ή παράλειψης φορολογικής ή τελωνειακής αρχής, η πράξη ακυρώνεται για παράβαση διάταξης που ρυθμίζει τον τύπο ή τη διαδικασία έκδοσης της πράξης, μόνον αν ο προσφεύγων επικαλείται και αποδεικνύει βλάβη, η οποία δεν μπορεί να αποκατασταθεί διαφορετικά παρά μόνο με την ακύρωση της πράξης».

Εν προκειμένω, η προσφεύγουσα δεν επικαλείται κάποια συγκεκριμένη βλάβη, η οποία να προήλθε αποκλειστικά και μόνο από τη μη επίδοση της εντολής ελέγχου και η οποία δεν μπορεί να αποκατασταθεί διαφορετικά παρά μόνο με την ακύρωση της προσβαλλομένης πράξεως, δεδομένου ότι όπως αναφέρθηκε και ανωτέρω, είχε λάβει γνώση η προσφεύγουσα εταιρεία για τις εν λόγω εντολές. Ως εκ τούτου, ο ισχυρισμός ότι δεν της επιδόθηκε η εντολή ελέγχου πρέπει να απορριφθεί ως αβάσιμος.

Επειδή η προσβαλλόμενη υπ' αριθμ./23-8-2013 πράξη προσδιορισμού ΦΠΑ διαχειριστικής περιόδου 01/01-31/12/2009 του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Μυτιλήνης που εκδόθηκε συνέπεια της από 16/01/2013 έκθεσης προσωρινού ελέγχου του Σ.Δ.Ο.Ε. Περιφερειακής Διεύθυνσης Βορείου, **εκδόθηκε ως συμπληρωματική πράξη, που προβλέπεται από το άρθρο 49 § 3 Ν.2859/2000, και όχι πράξη προσωρινού ελέγχου, ο ισχυρισμός του προσφεύγοντος ότι μετετράπη ο προσωρινός έλεγχος σε τακτικό άνευ εντολής, είναι βάσιμος μόνο για την ως άνω προσβαλλόμενη πράξη λαμβανομένου υπόψη ότι η εν λόγω διαχειριστική περίοδος περαιώθηκε οριστικά το έτος 2010 σύμφωνα με τις διατάξεις του Ν 3888/2010 .**

Ως εκ τούτου η προσβαλλόμενη υπ' αριθμ./23-8-2013 πράξης προσδιορισμού ΦΠΑ διαχειριστικής περιόδου 01/01-31/12/2009 του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Μυτιλήνης πρέπει ν' ακυρωθεί.

Επειδή οι με αριθμ./23-8-2013 και/23-8-2013 προσβαλλόμενες πράξεις ΦΠΑ είναι προσωρινές, και εκδόθηκαν ορθά συνέπεια της από 16/01/2013 έκθεσης προσωρινού ελέγχου ΦΠΑ (άρθρου 50 Ν.2859/2000), των υπαλλήλων του Σ.Δ.Ο.Ε Περιφερειακής Δ/σης Βορ. Αιγαίου,, και για τις χρήσεις 2010 και 2011.

Α π ο φ α σ ί ζ ο υ μ ε

τη μερική αποδοχή της εδικοφανούς προσφυγής της προσφεύγουσας εταιρείας «.....», ΑΦΜ και συγκεκριμένα :

- 1) Την αποδοχή του αιτήματος της προσφεύγουσας εταιρείας «.....», ΑΦΜ, κατά των:

α) υπ' αριθ./1-8-2013 μερικής πράξης προσδιορισμού αποτελεσμάτων και επιβολής φόρου εισοδήματος οικονομικού έτους 2011 του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Μυτιλήνης.

β) υπ' αριθμ. /23-8-2013 πράξης προσδιορισμού ΦΠΑ διαχειριστικής περιόδου 01/01-31/12/2009 του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Μυτιλήνης

και την ακύρωση των πράξεων αυτών .

2) Την απόρριψη του αιτήματος της προσφεύγουσας εταιρείας «.....», ΑΦΜ, κατά των :

α) της υπ' αριθμ. /23-8-2013 πράξης προσδιορισμού ΦΠΑ διαχειριστικής περιόδου 01/01-31/12/2010 του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Μυτιλήνης και

β) της υπ' αριθμ. /23-8-2013 πράξης προσδιορισμού ΦΠΑ διαχειριστικής περιόδου 01/01-31/12/2011 του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Μυτιλήνης

και την επικύρωση των πράξεων αυτών .

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

α) Ως προς την υπ' αριθμ. /23-8-2013 πράξης προσδιορισμού ΦΠΑ διαχειριστικής περιόδου 01/01-31/12/2010

Διαφορά φόρου ΦΠΑ	44.493,95 €
Πρόσθετος φόρος λόγω ανακρίβειας (120%)	49.730,92 €
ΚΑΤΑΛΟΓΙΖΟΜΕΝΟ ΠΟΣΟ	94.224,77 €

β) Ως προς την υπ' αριθμ. /23-8-2013 πράξης προσδιορισμού ΦΠΑ διαχειριστικής περιόδου 01/01-31/12/2011

Διαφορά φόρου ΦΠΑ	42.801,11 €
Πρόσθετος φόρος λόγω ανακρίβειας (120%)	33.506,07 €
ΚΑΤΑΛΟΓΙΖΟΜΕΝΟ ΠΟΣΟ	76.307,17 €

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

ΜΕ ΕΝΤΟΛΗ ΤΟΥ
ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΥ ΤΗΣ ΔΙΕΥΘΥΝΣΗΣ
ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ

ΓΕΩΡΓΙΟΣ ΚΑΚΙΩΡΑΣ
ΥΠΟΔΙΕΥΘΥΝΤΗΣ ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ

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 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 άσκησή της (άρθ. 126 ν. 2717/99).