



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ
ΥΠΟΥΡΓΕΙΟ ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΩΝ
ΓΕΝΙΚΗ ΓΡΑΜΜΑΤΕΙΑ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΕΣΟΔΩΝ
ΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ
Ταχ. Δ/ση : Αριστογείτονος 19
Ταχ. Κώδικας : 176 71 - Καλλιθέα
Τηλέφωνο : 210 9572566
ΦΑΞ : 210 9531321

Καλλιθέα

07-03-2014

Αριθμός απόφασης:

447

ΑΠΟΦΑΣΗ

Ο ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΣ ΤΗΣ ΔΙΕΥΘΥΝΣΗΣ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ

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^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. Της ΠΟΛ 1209/06.09.2013 Απόφασης του Γενικού Γραμματέα Δημοσίων Εσόδων (ΦΕΚ Β' 2371).

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 από και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανή προσφυγή των: α), ΑΦΜ, και β), ΑΦΜ κατοίκων, οδός κατά του υπ' αρ. Φύλλο Ελέγχου Προσδιορισμού Φόρου Εισοδήματος Φυσικών Προσώπων, οικ. έτους 2003, του Προϊσταμένου του, με την οποία επιβλήθηκε σε βάρος των, φόρος εισοδήματος ποσού 141.668,36 € πλέον 170.002,03 € (πρόσθετος φόρος λόγω ανακρίβειας), πλέον χαρτόσημο και ΟΓΑ χαρτοσήμου μισθωμάτων ποσού 439,20, και τα προσκομιζόμενα με αυτήν σχετικά έγγραφα.

4. Το υπ' αριθ. Φύλλο Ελέγχου Προσδιορισμού Φόρου Εισοδήματος Φυσικών Προσώπων, οικ. έτους 2003, του Προϊσταμένου του του οποίου ζητείται η ακύρωση ή τροποποίηση.

5. Τις απόψεις της ανωτέρω φορολογικής αρχής.

6. Την από εισήγηση του τμήματος της Υπηρεσίας μας.

Επί της από και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανούς προσφυγής των και, η οποία κατατέθηκε εκπρόθεσμα και μετά την μελέτη και την αξιολόγηση όλων των υφιστάμενων στο σχετικό φάκελο εγγράφων και των προβαλλόμενων λόγων της ενδικοφανούς προσφυγής, επαγόμαστε τα ακόλουθα:

Οι προσφεύγοντες, με την υπό κρίση προσφυγή των, ζητούν την ακύρωση του υπ' αριθ. Φύλλο Ελέγχου Προσδιορισμού Φόρου Εισοδήματος Φυσικών Προσώπων, οικ. έτους 2003, του Προϊσταμένου του, με την οποία επιβλήθηκε σε βάρος των, φόρος εισοδήματος ποσού 141.668,36 € πλέον 170.002,03 € (πρόσθετος φόρος λόγω ανακρίβειας), πλέον χαρτόσημο και ΟΓΑ χαρτοσήμου μισθωμάτων ποσού 439,20

Η διαφορά φόρου προέκυψε μετά από τακτικό έλεγχο που διενεργήθηκε από το, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 66 του Ν.2238/1994, και επαναπροσδιορίστηκε το σύνολο των εισοδημάτων των από κάθε πηγή.

Επειδή στη προκειμένη περίπτωση επιδόθηκε στους προσφεύγοντες η με αριθμό. πρωτ. κλήση προς ακρόαση στις, στον εξουσιοδοτημένο λογιστή του προσφεύγοντος, Α.Δ.Τ, για υποβολή απόψεων, εντός 5 ημερών από την επίδοσή της, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθ. 6 του Ν 2690/1999, στην οποία αναφέρονται οι διαπιστώσεις του ελέγχου, εκτός της περίπτωσης της μη αναγνώρισης της δηλωθείσας Ανάλωσης Κεφαλαίου παρελθόντων οικ. ετών που ήδη φορολογήθηκε. Επί της ως άνω κλήσης προς ακρόαση οι προσφεύγοντες δεν ανταποκρίθηκαν.

Επειδή, το Σύνταγμα στο άρθρο 20 § 2 ορίζει ότι «2. Το δικαίωμα της προηγούμενης ακρόασης του ενδιαφερόμενου ισχύει και για κάθε διοικητική ενέργεια ή μέτρο που λαμβάνεται σε βάρος των δικαιωμάτων ή συμφερόντων του ».

Σύμφωνα όμως με την απόφαση 4447/2012 της Ολομέλειας του Συμβουλίου της Επικρατείας «όταν βάσει της συγκεκριμένης ειδικής νομοθεσίας που διέπει την έκδοση της δυσμενούς διοικητικής πράξης προβλέπονται πέραν της αρχικής προηγούμενης ακρόασης και ένα ή περισσότερα στάδια ενδικοφανούς διαδικασίας ενώπιον ανωτέρων οργάνων, η μη τήρηση του προβλεπόμενου τύπου της προηγούμενης ακρόασης κατά τη διαδικασία έκδοσης της αρχικής πράξης καλύπτεται, εφόσον ο ενδιαφερόμενος ασκήσει την ή τις ενδικοφανείς προσφυγές και προβάλλει τους κρίσιμους, κατ' αυτόν, ισχυρισμούς που δεν προέβαλε πριν από την έκδοση της αρχικής πράξης. Στην περίπτωση αυτή, θα πρέπει να θεωρηθεί ως εκτελεστή διοικητική πράξη η τελικώς εκδιδόμενη, μετά την άσκηση από τον ενδιαφερόμενο της ή των ενδικοφανών προσφυγών, διότι ως οριστική διοικητική πράξη είναι η τελικώς εκδιδόμενη μετά την εξάντληση της ενδικοφανούς διαδικασίας ».

Επίσης, με την απόφαση 3382/2010 της 7μελούς σύνθεσης του Συμβουλίου της Επικρατείας, έγινε δεκτό ότι για την ακύρωση της διοικητικής πράξης δεν αρκεί η εκ μέρους του διοικούμενου απλή επίκληση της παράβασης του δικαιώματος διοικητικής ακρόασης αλλά πρέπει να γίνεται (στην αίτηση ακυρώσεως, προσφυγή , κ.λ.π.) και επίκληση κατά τρόπο **ειδικό και συγκεκριμένο της ύπαρξης κρίσιμων στοιχείων, τα οποία αν έθετε υπόψη της διοίκησης θα οδηγούσαν σε διαφορετικό αποτέλεσμα.**

Στη προκειμένη περίπτωση, οι προσφεύγοντες με την ενδικοφανή τους προσφυγή επικαλέσθηκαν στοιχεία (τακτικός έλεγχος από το της ατομικής επιχείρησης του προσφεύγοντος) ως προς την ανάλωση κεφαλαίου προηγούμενων ετών, το οποίο δεν είχε αναφερθεί στην επιδοθείσα κλήση προς ακρόαση.

Σχετικά με τα επικαλούμενα στοιχεία, από το σύστημα TAXIS της Γενικής Γραμματείας Πληροφορικών Συστημάτων, προκύπτει, ότι τα αποτελέσματα του διενεργηθέντος ελέγχου της ατομικής επιχείρησης του, από το, τα οποία επικαλούνται οι προσφεύγοντες ως εισόδημα προηγούμενων ετών προς ανάλωση, δεν έχουν καταστεί οριστικά, λόγω άσκησης από μέρους τους προσφυγής στα Διοικητικά Δικαστήρια. Ως εκ τούτου βάσει του άρθρου 19 § 2 περ. ζ' του Ν. 2238/1994 δεν μπορούν να ληφθούν υπόψη για τον υπολογισμό ανάλωσης κεφαλαίου παρελθόντων ετών, όπως άλλωστε δέχονται και οι προσφεύγοντες με το αριθ. πρωτ. ΔΕΔ υπόμνημα προς την Υπηρεσία μας.

Επειδή το άρθρο 79 παρ.1β' και 3 Κ.Δ.Δ όπως και το άρθρο 75 του Κ.Φ.Δ.Δ., αναφέρεται στην εξουσία του Δικαστηρίου και όχι στην Υπηρεσία μας, ο ισχυρισμός των προσφευγόντων περί πλημμέλειας της καταλογιστικής πράξης δεν ευσταθεί.

Επειδή για την εφαρμογή των διατάξεων των άρθρων 15 έως 19 του Ν.2238/1994, με την ετήσια φορολογική δήλωση υποβάλλονται όπου συντρέχει περίπτωση και τα παρακάτω δικαιολογητικά έγγραφα ή στοιχεία (άρθρο 11 της ΠΟΛ 1040/19-2-2001 με αριθ. Πρωτ. 1017701/306/Α'0012/19-2-2001/ΥΠΟΥΡΓΕΙΟ ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΩΝ-ΓΕΝ.ΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΦΟΡΟΛΟΓΙΑΣ ΕΙΣΟΔΗΜΑΤΟΣ)..... 10. Αναλυτικό πίνακα με τα στοιχεία εσόδων (εισοδήματα, δωρεές κ.λπ.) και των δαπανών, από τον οποίο να προκύπτει το ποσό του αναλωθέντος κεφαλαίου που ο υπόχρεος επικαλείται για την κάλυψη της διαφοράς της δαπάνης. Εν προκειμένω δεν υποβλήθηκε τέτοιος αναλυτικός πίνακας.

Επειδή σύμφωνα με τη περίπτωση 2 του άρθρου Α. της ΠΟΛ 1211/12-09-2013, η ενδικοφανής προσφυγή πρέπει να αναφέρει τους λόγους και τα έγγραφα στα οποία ο υπόχρεος βασίζει το αίτημά του, τα δε έγγραφα που αναφέρονται σε αυτήν πρέπει να συνυποβάλλονται. Εν προκειμένω δεν συνυποβλήθηκαν.

Επειδή σύμφωνα με το άρθρο 4§3 της ΠΟΛ 1209/06-09-2013, πέραν των συνυποβαλλόμενων με την ενδικοφανή προσφυγή νέων στοιχείων, δεν προβλέπεται άλλη υποβολή στοιχείων και κατ'επέκταση η εξέταση αυτών. Στη προκειμένη περίπτωση η επίκληση νέων στοιχείων με μεταγενέστερο έγγραφο προς την Υπηρεσία μας δεν μπορεί να ληφθεί υπόψη.

Επειδή δεν υφίστανται λόγοι ουσίας που να καθιστούν τις ανωτέρω πράξεις της φορολογικής αρχής άκυρες.

Επειδή οι διαπιστώσεις του ελέγχου, όπως αυτές καταγράφονται στην από έκθεση Τακτικού Ελέγχου Φορολογίας Εισοδήματος του άρθρου 66 του Ν. 2238/94 του, επί της οποίας εδράζεται το προσβαλλόμενο φύλλο, κρίνονται βάσιμες, αποδεκτές και πλήρως αιτιολογημένες, **η υπό κρίση ενδικοφανής προσφυγή πρέπει να απορριφθεί στο σύνολό της.**

Α π ο φ α σ ί ζ ο υ μ ε

Την απόρριψη της από και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανούς προσφυγής των, ΑΦΜ, και β), ΑΦΜ, και την επικύρωση:

του υπ' αριθ. Φύλλο Ελέγχου Προσδιορισμού Φόρου Εισοδήματος Φυσικών Προσώπων, οικ. έτους 2003, του Προϊσταμένου του

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

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

ΔΙΑΦΟΡΑ ΦΟΡΟΥ	141.668,36
ΠΡΟΣΘΕΤΟΣ ΦΟΡΟΣ ΛΟΓΩ ΑΝΑΚΡΙΒΕΙΑΣ 120%	170.002,03
ΔΙΑΦΟΡΑ ΧΑΡΤΟΣΗΜΟΥ	180,00
ΠΡΟΣΘΕΤΟΣ ΦΟΡΟΣ ΛΟΓΩ ΑΝΑΚΡΙΒΕΙΑΣ 120%	216,00
ΔΙΑΦΟΡΑ ΟΓΑ ΧΑΡΤΟΣΗΜΟΥ	36,00
ΠΡΟΣΘΕΤΟΣ ΦΟΡΟΣ ΛΟΓΩ ΑΝΑΚΡΙΒΕΙΑΣ 120%	43,20
ΚΑΤΑΛΟΓΙΖΟΜΕΝΟ ΠΟΣΟ	312.145,59

Ο πρόσθετος φόρος βάσει του φύλλου ελέγχου ανέρχεται σε 120% και δεν απαιτείται εκ νέου υπολογισμός.

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

Ο ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΣ ΤΗΣ ΔΙΕΥΘΥΝΣΗΣ
ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ

ΓΕΩΡΓΙΟΣ ΠΛΑΝΗΣ

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).