



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ
ΥΠΟΥΡΓΕΙΟ ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΩΝ
ΓΕΝΙΚΗ ΓΡΑΜΜΑΤΕΙΑ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΕΣΟΔΩΝ
ΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ
Ταχ. Δ/ση : Αριστογείτονος 19
Ταχ. Κώδικας : 176 71 - Καλλιθέα
Τηλέφωνο : **2109563608**
ΦΑΞ : 210 9531321

Καλλιθέα 29 – 4 - 2014

Αριθμός απόφασης: 923/2014

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 21/01/2014 και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανή προσφυγή της του, ΑΦΜ κατοίκου οδός κατά της υπ' αρ./5-12-2013 πράξης προσδιορισμού Φ.Π.Α.του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. ΕΔΕΣΣΑΣ

(.....) διαχειριστικής περιόδου 1/1-31/12/2008 και τα προσκομιζόμενα με αυτήν σχετικά έγγραφα.

4. Την υπ' αριθ./5-12-2013 πράξη προσδιορισμού Φ.Π.Α. του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. ΕΔΕΣΣΑΣ (.....) διαχειριστικής περιόδου 1/1-31/12/2008 της οποίας ζητείται η ακύρωση, καθώς και την από 2/12/2013 οικεία έκθεση ελέγχου.
5. Τις απόψεις της ανωτέρω φορολογικής αρχής.
6. Την από 22/04/2014 εισήγηση του Α2 τμήματος της Υπηρεσίας μας.

Επί της από 21/01/2014 και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανούς προσφυγής της 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 την υπ' αριθ./5-12-2013 πράξη προσδιορισμού Φ.Π.Α. του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. ΕΔΕΣΣΑΣ (.....) διαχειριστικής περιόδου 1/1-31/12/2008 επιβλήθηκε σε βάρος της προσφεύγουσας φόρος προστιθέμενης αξίας ποσού 26.923,77€, πλέον 32.308,54€ (πρόσθετος φόρος λόγω μη δήλωσης).

Η διαφορά φόρου προέκυψε λόγω μη υποβολής έκτακτης δήλωσης Φ.Π.Α εντός δύο μηνών από τη ηλεκτροδότηση, προκειμένου να αποδώσει το Φ.Π.Α. που αναλογούσε σε εργασίες οικοδομής που δεν καλύπτονταν με φορολογικά παραστατικά.

Συγκεκριμένα ύστερα από έλεγχο που διενεργήθηκε από τη Δ.Ο.Υ. ΕΔΕΣΣΑΣ, σε οικοδομή επί της οδού στην ιδιοκτησίας της προσφεύγουσας, με οικοδομική άδεια 8/8/1980,(επί της οποίας έως το 1983 είχαν αποπερατωθεί μόνο το ισόγειο κατάστημα, ένα διαμέρισμα και τα μπετά του α' ορόφου, ενώ στα υπόλοιπα διαμερίσματα του α' ορόφου οι εργασίες άρχισαν το 2001 και αποπερατώθηκαν το 2008), διαπιστώθηκε ότι δεν κατατέθηκαν υπεύθυνες δηλώσεις εγκαταστάτη από ιδιώτη-ηλεκτρολόγο και αιτήσεις με όλα τα δικαιολογητικά δαπανών που προβλέπονται για την ηλεκτροδότηση σύμφωνα με τις διατάξεις της παρ.2 του άρθρ.8 του ν.1882/1990, όπως τροποποιήθηκαν και συμπληρώθηκαν με το άρθρο 53 του ν.2065/1992, με αποτέλεσμα τα δικαιολογητικά δαπανών ανέγερσης να υπολείπονται του προσδιοριζόμενου κόστους κατασκευής.

Η φορολογική αρχή λόγω μη υποβολής των φορολογικών παραστατικών για τις εργασίες της οικοδομής, προσδιόρισε με βάση την αξία μεταβίβασης ακινήτων που ίσχυε κατά την ημέρα σύνταξης της έκθεσης ελέγχου την αξία του κόστους κατασκευής αυτής ίση με το ποσό των 176.094,52€ σύμφωνα με τις διατάξεις της υπ' αριθμ./27-12-1995 και αφού τη σύγκρινε σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρ. 35 του ν. 2238/94 με την αξία του ελάχιστου κόστους κατασκευής την οποία προσδιόρισε ίση με το ποσό των 172.190,93€, έλαβε ως τελικό κόστος κατασκευής της οικοδομής το ποσό των 172.190,93€. επί του οποίου και επέβαλλε τον αναλογούντα Φ.Π.Α. ως εξής:

Κόστος κατασκευής οικοδομής	172.190,93
μείον δαπάνη για εκσκαφές (πραγματοποιηθείσα πριν το 1990)	5.165,73
μείον δαπάνη για σκυροδέματα-τοιχοποιίες (πραγματοποιηθείσα πριν το 1990)	48.213,46
Μείον προσκομισθέντα δικαιολογητικά δαπανών	1.751,84
Αξία για καταλογισμό Φ.Π.Α.	117.059,90

Η προσφεύγουσα, με την υπό κρίση ενδικοφανή προσφυγή, ζητά την ακύρωση άλλως την τροποποίηση της παραπάνω πράξης προσδιορισμού Φ.Π.Α. ως προς τις προσαυξήσεις προβάλλοντας τους παρακάτω λόγους :

- α) την αντισυνταγματικότητα των προσαυξήσεων και
- β) τη παραβίαση της αρχής της αντισυνταγματικότητας

Επειδή σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 2 παρ. 4 του ν. 2523/97 όπως ισχύει , τα ανώτατα ποσοστά των πρόσθετων φόρων σε περίπτωση μη υποβολής δήλωσης δεν μπορούν να υπερβούν το εκατόν είκοσι τοις εκατό (120/%) του φόρου την πληρωμή του οποίου θα απέφυγε ο υπόχρεος....ορθά η φορολογική αρχή επί του καταλογιζόμενου ποσού του φόρου προστιθέμενης αξίας επέβαλε προσαύξηση λόγω μη δήλωσης 120% επί του φόρου.

Επειδή η κρίση περί αντισυνταγματικότητας μιας διάταξης νόμου εμπίπτει στην αρμοδιότητα του ανωτάτου Δικαστηρίου της Δικαστικής εξουσίας.

Επειδή οι προσαυξήσεις έχουν επιβληθεί εντός των νομίμων ορίων και είναι ανάλογες του χρόνου καθυστέρησης απόδοσης του φόρου (έπρεπε ήδη να αποδοθεί το έτος 2008) και της ζημίας που επέφερε στο δημόσιο η μη απόδοση αυτού, ο ισχυρισμός της προσφεύγουσας ότι παραβιάζεται η αρχή της αναλογικότητας είναι αβάσιμος.

Επειδή η εν γνώση της προσφεύγουσας μη απόδοση του φόρου προστιθέμενης αξίας επί της αξίας του κόστους οικοδομής συνεπάγεται και την εν γνώση της επιβολή κυρώσεων σε περίπτωση ελέγχου, οι οποίες για το συγκεκριμένο χρόνο επιβολής του φόρου είχαν περιορισθεί από το 200% στο 120% με τις διατάξεις του άρθρου 26 παρ.1 και 2 του ν.3943/11..

Επειδή οι διαπιστώσεις του ελέγχου, όπως αυτές καταγράφονται στην από 2/12/2013 έκθεση ελέγχου της Δ.Ο.Υ. ΕΔΕΣΑΣ επί της οποίας εδράζεται η προσβαλλόμενη πράξη προσδιορισμού Φ.Π.Α., κρίνονται βάσιμες , αποδεκτές και πλήρως αιτιολογημένες, η υπό κρίση ενδικοφανής προσφυγή πρέπει να απορριφθεί.

Α π ο φ α σ ί ζ ο υ μ ε

την απόρριψη της με αριθμ. πρωτ./21-01-2014 ενδικοφανούς προσφυγής της του, ΑΦΜ και την επικύρωση της με αριθμ./5-12-2013 πράξης προσδιορισμού Φ.Π.Α. διαχειριστικής περιόδου 1/1-31/12/2008 του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Ε-ΔΕΣΣΑΣ (.....)

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

Διαφορά φόρου	26.923,77
Πρόσθετος φόρος λόγω μη δήλωσης (120%)	32.308,54
ΚΑΤΑΛΟΓΙΖΟΜΕΝΟ ΠΟΣΟ	59.232,31

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 άσκηση της (άρθ. 126 ν. 2717/99).