



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

Καλλιθέα, 30-04-2014

Αριθμός απόφασης: 968

Ταχ. Δ/ση : Αριστογείτονος 19
Ταχ. Κώδικας : 176 71 - Καλλιθέα
Τηλέφωνο : 210 9563608
ΦΑΞ : 210 9531321

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 της του .. με ΑΦΜ ..., κατοίκου ..., οδός κατά α) της υπ' αριθ..... Πράξης Προσδιορισμού Αποτελεσμάτων και επιβολής Φόρου Εισοδήματος του Προϊσταμένου του Δ.Ε.Κ. Θεσσαλονίκης, οικονομικού έτους 2008 και β) της υπ' αριθ. αρνητικής απάντησης της Δ.Ο.Υ. ΣΤ' Θεσσαλονίκης (ΣΤ'-ΤΟΥΜΠΑΣ)

με την οποία απορρίφθηκε η υπ' αριθ..... αίτησης της προσφεύγουσας για συμψηφισμό χρεών και τα προσκομιζόμενα με αυτήν σχετικά έγγραφα.

4. Α) Την υπ' αριθ..... Πράξη Προσδιορισμού Αποτελεσμάτων και επιβολής Φόρου Εισοδήματος του Προϊσταμένου του Δ.Ε.Κ. Θεσσαλονίκης, οικονομικού έτους 2008 με την οποία επιβλήθηκε σε βάρος της προσφεύγουσας, ως μέλος της άτυπης εταιρείας «... του ... ΑΦΜ..... και ... του .. ΑΦΜ» φόρος εισοδήματος (κύριος και συμπληρωματικός) ποσού 6.644,57 €, πλέον 7.973,48 € (πρόσθετος φόρος λόγω ανακρίβειας).

Β) Την υπ' αριθ. αρνητική απάντηση της Δ.Ο.Υ. ΣΤ' Θεσσαλονίκης (ΣΤ'-ΤΟΥΜΠΑΣ) με την οποία απορρίφθηκε η υπ' αριθ..... αίτησης της προσφεύγουσας για συμψηφισμό χρεών, των οποίων ζητείται η ακύρωση, καθώς και την από έκθεση ελέγχου του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. ΣΤ' Θεσσαλονίκης και την από έκθεση ελέγχου του Προϊσταμένου του Δ.Ε.Κ. Θεσσαλονίκης.

5. Τις απόψεις της ανωτέρω φορολογικής αρχής.

6. Την από ... εισήγηση του ... τμήματος της Υπηρεσίας μας.

Επί της από από ... και με αριθμό πρωτοκόλλου ... ενδικοφανή προσφυγή της του ..., η οποία κατατέθηκε για την υπ' αριθ. αρνητική απάντηση του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ ΣΤ' Θεσσαλονίκης εμπρόθεσμα ενώ για την υπ' αριθ..... Πράξη Προσδιορισμού Αποτελεσμάτων και επιβολής Φόρου Εισοδήματος, η προσφεύγουσα κατέθεσε στην Δ.Ο.Υ.ΣΤ'ΘΕΣΣΑΛΟΝΙΚΗΣ(ΣΤ'–ΤΟΥΜΠΑΣ) την υπ' αριθ.πρωτ... (ΔΕΔ.....) δήλωση παραίτησης 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' αριθμ..... εντολή ελέγχου του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. ΣΤ' Θεσσαλονίκης , διενεργήθηκε έλεγχος στη φορολογική δήλωση για το οικονομικό έτος 2008, από τον οποίο προέκυψε ότι η προσφεύγουσα απέκτησε εισόδημα από την πώληση ενός ακινήτου που είχε στην κυριότητά της κατά 50%, (διαμέρισμα επί της οδού στη ..), το οποίο εντάσσεται στις διατάξεις του άρθρου 28 του Ν.2238/1994, ποσού 30.629,27 €, καθώς και εισόδημα από ακίνητα ποσού 8.024,27 €. Στη συνέχεια με το υπ' αριθ. φύλλο ελέγχου προσδιορισμού φόρου εισοδήματος φυσικών προσώπων οικονομικού έτους 2008, καταλογίστηκαν στην προσφεύγουσα κύριος φόρος πλέον προσαυξήσεων συνολικού ποσού 16.720,05 €, για το οποίο επήλθε συμβιβασμός και καταβλήθηκε το ποσό των 12.228,12 € σύμφωνα με το υπ' αριθ.... σειρά διπλότυπο είσπραξης.

Επισημαίνουμε, ότι η προσφεύγουσα είναι σύζυγος του κ. με ΑΦΜ ..., και το αναφερθέν φύλλο και διπλότυπο είσπραξης έχουν εκδοθεί στο όνομα του συζύγου, ως υπόχρεου, επειδή υποβάλουν από κοινού δήλωση φορολογίας εισοδήματος.

Στη συνέχεια με την υπ' αριθ.... εντολή ελέγχου του Προϊσταμένου του Δ.Ε.Κ. Θεσσαλονίκης διενεργήθηκε τακτικός έλεγχος φορολογίας εισοδήματος , για το οικονομικό έτος 2008 στην άτυπη εταιρεία «... του ΑΦΜ..... και ... του ... ΑΦΜ» με μέλη τον ... και την

προσφεύγουσα με ποσοστό 50% έκαστος, από το οποίο προέκυψε ότι η άτυπη εταιρεία απέκτησε εισόδημα από την πώληση ενός ακινήτου το οποίο βρίσκεται επί της οδού ... στη ...η, (πρόκειται για το ίδιο ακίνητο για το οποίο είχε ήδη διενεργηθεί έλεγχος από τη Δ.Ο.Υ. ΣΤ' Θεσσαλονίκης, στο όνομα της προσφεύγουσας στο οποίο και καταλογίσθηκε φόρος με προσαυξήσεις για το 50% αυτού). Ως εκ τούτου με την υπ' αριθ. πράξη προσδιορισμού αποτελεσμάτων και επιβολής φόρου εισοδήματος οικονομικού έτους 2008 του Προϊσταμένου του ΔΕΚ Θεσσαλονίκης καταλογίστηκε στην άτυπη εταιρεία και στους εταίρους αυτής α) του με ΑΦΜ.....και β) ... του με ΑΦΜ ... κατά ποσοστό συμμετοχής 50% ο αναλογούν φόρος πλέον των προσαυξήσεων συνολικού ποσού 29.236,11€ , την οποία αποδέχτηκαν οι εταίροι υπογράφοντας προς τούτο το σχετικό πρακτικό αποδοχής με αριθμό και η προσφεύγουσα κατέβαλε το 20% του πενήντα τοις εκατό (50%) της οφειλής ($29.236,11 \times 50\%$) $\times 20\% = 2.953,11 \text{ €}$ με το υπ' αριθ..... σειρά διπλότυπο είσπραξης. Από την έρευνα στο σύστημα του TAXIS διαπιστώθηκε ότι και ο άλλος εταίρος κατέβαλε το ίδιο ποσό.

Η προσφεύγουσα, με την υπό κρίση ενδικοφανή προσφυγή, ζητά την ακύρωση α) της υπ' αριθ..... Πράξης Προσδιορισμού Αποτελεσμάτων και επιβολής Φόρου Εισοδήματος του Προϊσταμένου του Δ.Ε.Κ. Θεσσαλονίκης, οικονομικού έτους 2008 και β) της υπ' αριθ..... αρνητικής απάντησης του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. ΣΤ' Θεσσαλονίκης (ΣΤ'-ΤΟΥΜΠΑΣ) με την οποία απορρίφθηκε η υπ' αριθ..... αίτησή της για συμψηφισμό χρεών, ισχυριζόμενη :

- Αντισυνταγματική η επιβολή διπλής φορολογίας για την ίδια αιτία.
- Εφαρμογή του άρθρου 72 του Κ.Φ.Ε.

Επειδή, η προσφεύγουσα παραιτήθηκε από την ενδικοφανή προσφυγή για το μέρος που στρέφεται κατά της υπ' αριθ. ... Πράξης Προσδιορισμού Αποτελεσμάτων και επιβολής Φόρου Εισοδήματος του Προϊσταμένου του Δ.Ε.Κ. Θεσσαλονίκης, οικονομικού έτους 2008, με την υπ' αριθ.πρωτ.....(ΔΕΔ.....) δήλωση παραίτησης η οποία κατατέθηκε στη ΔΟ.Υ. ΣΤ' Θεσσαλονίκης(ΣΤ'-Τούμπας) , η υπό κρίση προσφυγή για την ως άνω πράξη δεν εξετάζεται από την υπηρεσία μας.

Επειδή, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 72 παρ.2 “αν η φορολογητέα ύλη φορολογήθηκε στο όνομα προσώπου, το οποίο σύμφωνα με το νόμο δεν έχει φορολογική υποχρέωση γι' αυτή την φορολογητέα ύλη. Σε αυτή την περίπτωση ο προϊστάμενος της δημόσιας οικονομικής υπηρεσίας, όταν διαπιστώσει την πλάνη, προβαίνει σε νέα εγγραφή στο όνομα του πραγματικού υπόχρεου. Η τελεσιδικία της νέας εγγραφής , στο όνομα του πραγματικού υπόχρεου, αποτελεί λόγο τροποποίησης ή ακύρωσης ή , κατά περίπτωση , αναθεώρησης της παλιάς εγγραφής, καθόσον αφορά τη φορολογητέα ύλη η οποία περιλήφθηκε στη νέα εγγραφή”.

Επειδή, η προσφεύγουσα ως φυσικό πρόσωπο για την πώληση του ακινήτου της οδού .. στη που είχε στην κυριότητά της κατά ποσοστό 50% και με αξία 30.629,27 €, η οποία προέκυψε μετά από έλεγχο της δήλωσης που διενεργήθηκε από τη Δ.Ο.Υ. ΣΤ' Θεσσαλονίκης φορολογήθηκε αποδεχόμενη μετά από συμβιβασμό και καταβάλλοντας το καταλογισθέντα φόρο με τις προσαυξήσεις ευρώ 12.228,12 με το υπ' αριθ..... διπλότυπο είσπραξης.

Επειδή, μετά τον έλεγχο από τον Δ.Ε.Κ. Θεσσαλονίκης στην άτυπη εταιρεία με μέλη τον ε ΑΦΜι τη του με ΑΦΜ αλογίσθηκε εκ νέου φόρος για την πώληση του ίδιου ακινήτου..... της οδούτη στο όνομα του πραγματικού υπόχρεου τον οποίο από κοινού τα δύο άτυπα μέλη αποδέχθηκαν υπογράφοντας συμβιβασμό και καταβάλλοντας το 20% του πενήντα τοις εκατό (50%) της οφειλής τους έκαστος.

Επειδή, για την ίδια φορολογητέα ύλη επιβλήθηκε σε βάρος της προσφεύγουσας φόρος δύο φορές μία από την ΔΟ.Υ. ΣΤ' Θεσσαλονίκης ως φυσικό πρόσωπο ενώ σύμφωνα με το νόμο δεν είχε φορολογική υποχρέωση και μία από τον έλεγχο που διενεργήθηκε στην άτυπη εταιρεία <<... του με ΑΦΜ... και τη ... του ... με ΑΦΜ>> ως πραγματικού υπόχρεου από το Δ.Ε.Κ. Θεσσαλονίκης ως μέλος αυτής όπου και στις δύο περιπτώσεις επήλθε συμβιβασμός.

Επειδή, στην προκειμένη περίπτωση για την ίδια φορολογητέα ύλη στο όνομα του πραγματικού υπόχρεου στην άτυπη εταιρεία «... του ΑΦΜ..... και ... του ΑΦΜ» επήλθε συμβιβασμός, στοιχείο απαραίτητο για την ακύρωση της παλιάς εγγραφής πρέπει να τύχουν εφαρμογής οι διατάξεις του άρθρου 72 παρ. 2 του Ν.2238/1994

Α π ο φ α σ ί ζ ο υ μ ε

Τη μερική αποδοχή της υπ' αρ. πρωτ. ενδικοφανούς προσφυγής της..... Α.Φ.Μ. ως προ το αίτημα της προσφεύγουσας για την επιστροφή του φόρου και των προσαυξήσεων για το εισόδημα από την πώληση του ακινήτου σύμφωνα με τις διατάξεις της παρ.2 του άρθρου 72 του Ν.2238/1994 που καταλογίσθηκε από την Δ.Ο.Υ ΣΤ' Θεσσαλονίκης με το υπ' αριθ..... φύλλο ελέγχου προσδιορισμού φόρου εισοδήματος φυσικών προσώπων οικονομικού έτους 2008.

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

Ο ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΣ

ΤΗΣ ΔΙΕΥΘΥΝΣΗΣ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ

ΓΕΩΡΓΙΟΣ ΠΛΑΝΗΣ

**Ακριβές Αντίγραφο
Η Υπάλληλος του Τμήματος
Διοικητικής Υποστήριξης**

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).