



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

Καλλιθέα 30-10-2014

Αριθμός απόφασης:3471

Ταχ. Δ/ση : Αριστογείτονος 19

Ταχ. Κώδικας : 176 71 - Καλλιθέα

Τηλέφωνο : 210

ΦΑΞ : 210 9531321

ΑΠΟΦΑΣΗ

Ο ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΣ ΤΗΣ ΔΙΕΥΘΥΝΣΗΣ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ

Έχοντας υπ' όψη:

1. Τις διατάξεις :

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

β. 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».

γ. 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».

δ. Της ΠΟΛ 1002/31.12.2013 Απόφασης του Γενικού Γραμματέα Δημοσίων Εσόδων (ΦΕΚ Β' 55/16-1-2014).

2. Την ΠΟΛ 1069/4-3-2014 Εγκύκλιο της Γενικής Γραμματείας Δημοσίων Εσόδων του Υπουργείου Οικονομικών.

3. Την από και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανή προσφυγή του του, ΑΦΜ, κατοίκου, οδός κατά της με Α.Π.-/2014 αρνητικής απάντησης του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. επί αιτήματος με Α.Π./2014 επιστροφής ποσών που καταβλήθηκαν με το με αρ./2010 διπλότυπο είσπραξης της Δ.Ο.Υ. στην συνέχεια της από συμπληρωματικής δήλωσης φόρου Εισοδήματος οικ. έτους 2006 ως αχρεωστήτως καταβληθέντων και τα προσκομιζόμενα με αυτήν σχετικά έγγραφα.

4. Την Α.Π./2014 αρνητική απάντηση του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. επί αιτήματος με Α.Π./2014 επιστροφής ποσών που καταβλήθηκαν με το με αρ./2010 διπλότυπο είσπραξης της οποίας ζητείται η ακύρωση.

5. Τις απόψεις της ανωτέρω φορολογικής αρχής.

6. Την από εισήγηση του Α1 τμήματος της Υπηρεσίας μας.

Επί της από και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανούς προσφυγής του του ΑΦΜ, κατοίκου, οδός, 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, ζητά την ακύρωση της με Α.Π. /2014 αρνητικής απάντησης του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. επί αιτήματος με Α.Π. /2014 επιστροφής ποσών που καταβλήθηκαν με το με αρ. /2010 διπλότυπο είσπραξης της Δ.Ο.Υ. στην συνέχεια της από συμπληρωματικής δήλωσης φόρου Εισοδήματος οικ. έτους 2006 ως αχρεωστήτως καταβληθέντων, δεδομένου ότι μεταξύ των δηλωθέντων ήταν και το εισόδημα από πώληση ενός **διαμερίσματος 4^{ου} ορόφου 72,10 τμ στη συμβολή των οδών και στα για το οποίο στη συνέχεια με την υπ' αριθ. /2013 εντολής του Προϊσταμένου καταλογίστηκε, με την υπ' αριθ. /2013 Πράξη Προσδιορισμού Αποτελεσμάτων και Επιβολής Φόρου Εισοδήματος οικ. έτους 2006 φόρος, για τον οποίο ήταν υπόχρεος σε ποσοστό 50% μαζί με τις προσαυξήσεις ύψους 21.530,79 Ευρώ, ως εταίρος άτυπης εταιρίας μαζί με τον, προβάλλοντας τους παρακάτω λόγους:**

«ΠΡΩΤΟΝ

Αντισυνταγματική η επιβολή διπλής φορολογίας για την ίδια αιτία

Κατά τις διατάξεις των άρθρων 4 παρ. 5 και 78 παρ. 1 του Συντάγματος του 1975/1986 οι Έλληνες πολίτες συνεισφέρουν χωρίς διακρίσεις στα δημόσια βάρη ανάλογα με τις δυνάμεις τους (άρθ. 4 παρ. 5), ενώ κανένας φόρος δεν επιβάλλεται ούτε εισπράττεται χωρίς τυπικό νόμο που καθορίζει το υποκείμενο της φορολογίας και το εισόδημα, το είδος της περιουσίας, τις δαπάνες και τις συναλλαγές ή τις κατηγορίες τους, στις οποίες αναφέρεται ο φόρος άρθ. 78 παρ. 1). Από τις εν λόγω διατάξεις και ιδίως αυτής της παρ. 5 του άρθρου 4 του Συντάγματος αυτής της παρ. 5 του άρθρου 4 του Συντάγματος απορρέει, κατ' αρχήν, ο προσωπικός ή υποκειμενικός χαρακτήρας του φόρους εισοδήματος, με την έννοια ότι επιβάλλεται κατά τον προσδιορισμό του φορολογητέου εισοδήματος να λαμβάνονται υπ' όψιν τα στοιχεία της προσωπικής καταστάσεως του φορολογουμένου πολίτη, που καθορίζουν την φοροδοτική του ικανότητα (οικογενειακή κατάσταση, ελάχιστο όριο συντηρήσεως, χρέη, δαπάνες αποκτήσεως εισοδήματος και ζημίες, κ.α.). Περαιτέρω, από τις ίδιες διατάξεις απορρέει η αρχή της επιβολής του φόρου επί του πραγματικού ύψους του εισοδήματος κάθε πολίτη. Ως παραδεδεγμένη μέθοδος εφαρμογής των ανωτέρω αρχών είναι αυτή της δηλώσεως του φόρου εισοδήματος από τον φορολογούμενο (Λουκά Γ. Θεοχαρόπουλου: Φορολογικόν Δίκαιον, Γενικόν, Τόμος πρώτος, ημίτομος Α', σελ. 40-41, σελ. 50). Επιπλέον, από τις ίδιες διατάξεις απορρέει και η αρχή της απαγορεύσεως της διπλής φορολογίας, δηλαδή της φορολογήσεως της ίδιας φορολογητέας ύλης για την ίδια αιτία (NON BIS IN IDEM), δεδομένου ότι η διπλή φορολόγηση της ίδιας φορολογητέας ύλης επί της αυτής νομικής βάσεως, συνεπάγεται ανισότητα των φορολογουμένων στην συμμετοχή στα δημόσια βάρη, κατά παράβαση της αρχής της φορολογικής ισότητας που καθιερώνεται από την διάταξη του άρθρου 4 παρ. 5 του Συντάγματος (ΣτΕ 1500/1986, εις Ευρετήριο έτους 1986, σελ. 1375. Μ.Δ. Στασινοπούλου, Μαθήματα Δημοσιονομικού Δικαίου, Αθήναι 1966, σελ. 280).

Στη συγκεκριμένη περίπτωση, καλούμαι να πληρώσω φόρο, δύο φορές για ακίνητο το οποίο έχω ήδη δηλώσει στην αρμόδια φορολογική αρχή και έχω ήδη φορολογηθεί. Ειδικότερα, στην με αριθ. πρωτ. /2011 έκθεση ελέγχου της ΔΟΥαναφέρεται ρητά ότι η μοναδική μου παράβαση για το οικονομικό έτος 2006 ήταν η μη θεώρηση και τήρηση βιβλίων. Κρίσιμο είναι να τονιστεί ότι καθ' υπόδειξη της φορολογικής αρχής κατέθεσα συμπληρωματικές δηλώσεις σύμφωνα με την ΠΟΛ 1044/2010, δηλώνοντας το συγκεκριμένο ακίνητο και φορολογήθηκα για αυτό.

Στη συνέχεια, επανέρχεται, με νέο τακτικό έλεγχο και με φορολογεί ξανά για το συγκεκριμένο ακίνητο που απέκτησα και μεταβίβασα και μου επιβάλει εκ νέου φόρο, και νέα πρόστιμα μη τήρησης βιβλίων καθώς και πρόστιμα Φ.Π.Α. για την ίδια ακριβώς αιτία. Με την πληρωμή του φόρου που αντιστοιχούσε στο συγκεκριμένο ακίνητο καθώς και με την πληρωμή των προστίμων, θεωρούσα καλόπιστα πάντα ότι είχε ολοκληρωθεί η φορολογική μου υποχρέωση. Σε κανένα σημείο της διαδικασίας δε με ενημέρωσε η Εφορία, ότι έπρεπε η δήλωση των εισοδημάτων μου από τα ακίνητα να γίνει για λογαριασμό της άτυπης εταιρίας, την οποία ο νέος έλεγχος θεωρεί ότι συνέστησα. **Η φορολογική αρχή με αυτόν το τρόπο, για τις ίδιες ακριβώς αιτίες για χωρίς να έχει προκύψει κάτι νεώτερο φορολογεί, τα ίδια πρόσωπα, με το ίδιο ΑΦΜ δύο φορές.**

Συνεπώς, εφόσον η φορολογική αρχή αποδέχεται το λάθος της, πρέπει να γίνει δεκτό το αίτημα επιστροφής αχρεωστήτως καταβληθέντων φόρων που κατέθεσα.

ΔΕΥΤΕΡΟ

Μεταφορά φορολογητέας ύλης

Στο άρθρο 72 του Κ.Φ.Ε. το οποίο ίσχυε κατά το χρόνο επιβολής του φόρου και των προσαυξήσεων αλλά και των προστίμων και συνεπώς είναι το μόνο εφαρμοστέο αναφέρεται ότι: « 1.Αν φορολογητέα ύλη έχει περιληφθεί από το φορολογούμενο σε διαχειριστικό έτος άλλο από αυτό στο οποίο ανήκει, ο προϊστάμενος της δημόσιας οικονομικής υπηρεσίας προβαίνει σε ανάλογη τροποποίηση των φορολογικών εγγραφών των ετών, τα οποία αφορά. Αν η φορολογική εγγραφή του έτους, στο οποίο ανήκει η φορολογητέα ύλη, έχει γίνει τελεσίδικη, αυτή δεν τροποποιείται, αλλά ο κύριος φόρος που αναλογεί, προστίθεται στο φόρο του κρινόμενου έτους, προσαυξημένος με τον τυχόν πρόσθετο φόρο, προσαύξηση ή πρόστιμο ή κατά περίπτωση εκπίπτει από το φόρο αυτού του έτους. Αν τα ποσά που προστίθενται στο κρινόμενο έτος αντιπροσωπεύουν δαπάνες ή εκπτώσεις ή αφορολόγητα ποσά που ανήκουν σε προηγούμενα διαχειριστικά έτη ή έσοδα τα οποία έχουν καταχωρηθεί στα βιβλία σε προηγούμενα διαχειριστικά έτη, δεν επιβάλλεται πρόσθετος φόρος, προσαύξηση ή πρόστιμο στο φόρο ο οποίος αναλογεί σε αυτά τα ποσά που προστίθενται στο κρινόμενο έτος.

2.Οι διατάξεις της προηγούμενης παραγράφου εφαρμόζονται ανάλογα και στις περιπτώσεις κατά τις οποίες η φορολογητέα ύλη φορολογήθηκε στο όνομα προσώπου, το οποίο σύμφωνα με το νόμο δεν έχει φορολογική υποχρέωση γι' αυτή τη 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 ».

Εξάλλου, στο άρθρο 34 ν. 4174/2013 ορίζεται ότι: «Η Φορολογική Διοίκηση δύναται να προβεί, μετά από έλεγχο, σε έκδοση πράξης διόρθωσης οποιουδήποτε προηγούμενου άμεσου, διοικητικού, εκτιμώμενου ή προληπτικού προσδιορισμού φόρου, εφόσον από τον έλεγχο διαπιστωθεί αιτιολογημένα ότι ο προηγούμενος προσδιορισμός φόρου ήταν ανακριβής ή εσφαλμένος. Ο διορθωτικός προσδιορισμός φόρου «που εκδίδεται κατόπιν πλήρους φορολογικού ελέγχου,» υπόκειται σε μεταγενέστερη διόρθωση, μόνο εάν προκύψουν νέα στοιχεία, όπως αυτά ορίζονται στην παράγραφο 5 του άρθρου 25 του «Κώδικα» . Ο φορολογούμενος δύναται να ζητά την έκδοση πράξης διόρθωσης διοικητικού προσδιορισμού φόρου, σε περίπτωση υποβολής τροποποιητικής δήλωσης σχετικά με την οποία έχει εκδοθεί πράξη διοικητικού προσδιορισμού του φόρου. Η Φορολογική Διοίκηση υποχρεούται να εκδώσει πράξη διορθωτικού προσδιορισμού φόρου μόνο εφόσον κάνει αποδεκτή την τροποποιητική δήλωση.

Η Φορολογική Διοίκηση δύναται να προβεί σε έκδοση πράξης διορθωτικού προσδιορισμού φόρου και στην περίπτωση κατά την οποία δεν υποβλήθηκε δήλωση από τον φορολογούμενο και δεν έχει εκδοθεί πράξη εκτιμώμενου προσδιορισμού φόρου».

Στην προκειμένη περίπτωση, έκρινε ότι κακώς με έλεγξε και με φορολόγησε η Θεσσαλονίκης ως φυσικό πρόσωπο και όχι ως εταίρο άτυπης εταιρίας, δεχόμενο ότι η φορολογητέα ύλη φορολογήθηκε στο όνομα προσώπου, το οποίο σύμφωνα με το νόμο δεν έχει φορολογική υποχρέωση γι' αυτή τη φορολογητέα ύλη. Συνεπώς, η ΔΟΥ έπρεπε να προβεί σε τροποποίηση ή ακύρωση της παλαιάς εγγραφής στο όνομά μου, καθώς η φορολογητέα ύλη έχει συμπεριληφθεί στην υπ' αριθ. /2013 νέα πράξη

Έσφαλλε συνεπώς η προσβαλλόμενη καθ' ό μέρος δεν προέβη σε τροποποίηση ή ακύρωση της παλαιάς εγγραφής στο όνομά μου και συνεπώς πρέπει να γίνει δεκτό το αίτημά μου για επιστροφή αχρεωστήτως καταβληθέντων φόρων.»

ΕΠΙ ΤΟΥ ΠΡΩΤΟΥ & ΔΕΥΤΕΡΟΥ ΙΣΧΥΡΙΣΜΟΥ

Επειδή σκοπός του προσωρινού φορολογικού ελέγχου είναι η άμεση είσπραξη από το Δημόσιο φόρων που δεν έχουν αποδοθεί (ΠΟΛ 1102/20-8-2003), ο προσωρινός φορολογικός έλεγχος μπορεί να διενεργείται και να εκδίδεται βάσει αυτού προσωρινό φύλλο ελέγχου ή πράξη, είτε επί μη υποβολής δήλωσης είτε επί ανακριβούς υποβολής αυτής, σε κάθε περίπτωση όμως οι καταλογιζόμενες στο πλαίσιο του προσωρινού ελέγχου διαφορές φόρων πρέπει να προκύπτουν αποκλειστικά από τα τηρούμενα βιβλία ή από τα εκδοθέντα ή ληφθέντα φορολογικά στοιχεία και λοιπά δικαιολογητικά των εγγραφών του ίδιου του υπόχρεου και όχι από στοιχεία τρίτων. (άρθρο 67 παρ. 2β του ΚΦΕ, ΠΟΛ 1102/20-8-2003). Επισημαίνεται ακόμα ότι τα συμβόλαια θεωρούνται στοιχεία βάσει των οποίων, σύμφωνα με τον ΚΒΣ διενεργούνται φορολογικές εγγραφές. Κατά συνέπεια των ανωτέρω, και δεδομένου ότι οι προσφεύγοντες δεν τηρούσαν βιβλία, ορθά καταρχήν ο προσωρινός έλεγχος προσδιόρισε μόνον λογιστικά εισόδημα από τις αγοροπωλησίες ακινήτων βάσει συμβολαίων, εφαρμόζοντας τις διατάξεις του άρθρου 28 παρ. 3

του ΚΦΕ που ορίζουν ότι «ως κέρδος θεωρείται η διαφορά μεταξύ της αξίας ακινήτου που πουλήθηκε και της αξίας αυτού κατά τον χρόνο αγοράς».

Επειδή, από την στενή ερμηνεία των διατάξεων του άρθρου 67 του Κ.Φ.Ε. στον προσωρινό έλεγχο δεν προβλέπεται ούτε κρίση επί των τηρουμένων βιβλίων ούτε βεβαίως είναι δυνατός ο εξωλογιστικός προσδιορισμός του εισοδήματος. Επισημαίνεται ακόμα ότι δεν θα ήταν δυνατόν να διενεργηθεί προσωρινός έλεγχος επί «άτυπου» δηλαδή αδήλωτης εταιρείας η οποία στερείτο ΑΦΜ. Τα ευρήματα του προσωρινού ελέγχου σε συνδυασμό με τα υπόλοιπα ευρήματα αξιολογούνται μόνον κατά τον τακτικό έλεγχο, όπου είναι δυνατός και επιτρεπτός ο λογιστικός και εξωλογιστικός προσδιορισμός του συνολικού εισοδήματος κατόπιν σχετικής κρίσης επί των τηρουμένων βιβλίων. Μάλιστα ρητά προβλέπεται από την ΠΟΛ 1102/20-2-2003 ότι «παρ.3...Σε κάθε περίπτωση βεβαίως, μπορεί, υπόθεση που ελέγχθηκε με προσωρινό έλεγχο να επιλεγεί με βάση τα σχετικά κριτήρια επιλογής και να οδηγηθεί σε πλήρη και οριστικό έλεγχο κατά το άρθρο 66 του ν. 2238/94, στο πλαίσιο μάλιστα του οποίου δεν αποκλείεται ο καταλογισμός και επί πλέον διαφορών για το φορολογικό αντικείμενο που ήδη ελέγχθηκε από τον προηγούμενο προσωρινό έλεγχο, εφόσον βεβαίως συντρέχει τέτοια περίπτωση. Παρ.4. Επισημαίνεται ότι υποχρεωτικά ελεγκτέα με τακτικό έλεγχο καθίσταται η υπόθεση και γίνεται τακτικός έλεγχος κατά τις κείμενες διατάξεις, για όλες τις ανέλεγκτες χρήσεις, αν από προσωρινό έλεγχο διαπιστωθεί ότι τα εκδοθέντα ή ληφθέντα φορολογικά στοιχεία γενικά δεν έχουν καταχωρηθεί ή έχουν καταχωρηθεί ανακριβώς στα τηρούμενα από τον υπόχρεο βιβλία (παρ.2.β άρθ. 67 ν. 2238/94). Τα ίδια πρέπει να εφαρμόζονται και στις περιπτώσεις που κατά τη διάρκεια προσωρινού ελέγχου διαπιστώνεται η απόκρυψη φορολογητέας ύλης από οποιαδήποτε άλλα στοιχεία (π.χ. από λογαριασμούς Τραπεζών, χρησιμοποίηση παράνομων φορολογικών ταμειακών μηχανών, ύπαρξη και κατάσχεση ανεπίσημων βιβλίων και στοιχείων με μη νόμιμες συναλλαγές, από δεδομένα διαφόρων πηγών πληροφόρησης, από χρήση πλαστών ή εικονικών φορολογικών στοιχείων κλπ), για τα οποία απαιτείται τακτικός έλεγχος. Σε όλες τις παραπάνω περιπτώσεις ολοκληρώνεται ο προσωρινός έλεγχος για τον οποίο εκδόθηκε η εντολή, συντάσσονται οι τυχόν εκθέσεις παραβάσεων ΚΒΣ και περαιτέρω η υπόθεση προτάσσεται για άμεσο τακτικό έλεγχο από την αρμόδια προς τούτο ελεγκτική αρχή.».

Ο προσφεύγων, από τον προσωρινό έλεγχο της Δ.Ο.Υ. προέκυψε ότι δεν τηρούσε βιβλία για την δραστηριότητα αγοροπωλησίας ακινήτων, κατά συνέπεια, υποχρεωτικά διατάχθηκε με την με αριθμό 35/2013 εντολή του Προϊσταμένου, η διενέργεια οριστικού (τακτικού) φορολογικού ελέγχου, ο έλεγχος αυτός είναι απολύτως νομότυπος και προβλέπεται από τις διατάξεις των άρθρων 66 & 67 του ΚΦΕ και δεν αποτελεί διπλή φορολόγηση όπως αβάσιμα ισχυρίζεται.

Από την επεξεργασία των στοιχείων που υπήρχαν στον φάκελο του προσφεύγοντα του (υποβληθείσες δηλώσεις Ε1, Ε9, συμβόλαια αγοράς και πώλησης ακινήτων) προέκυψε μεταξύ των άλλων ότι ο προσφεύγων απέκτησε εξ αδιαιρέτου ένα ακίνητο με τον του , κατά πλήρη κυριότητα και με ποσοστό 50% έκαστος.

Ο έλεγχος με την από έκθεσή του απεφάνθη ότι το προκύπτον κέρδος από την από κοινού αγορά και πώληση του διαμερίσματος 4^{ου} ορόφου 72,10 τμ στη συμβολή των οδών και ιδιοκτησίας εξ αδιαιρέτου του προσφεύγοντα του

..... με τον του αποτελεί εισόδημα εξ ατύπων εταιρειών (εμπορικών επιχειρήσεων) του άρθρου 28 του Ν.2238/94, των οποίων εν τοις πράγμασι, τα εκάστοτε συμμετέχοντα στην αγοροπωλησία φυσικά πρόσωπα, αποτελούν τους εταίρους της, το οποίο κατόπιν της από 30-9-2013 έκθεσης ελέγχου φορολογίας εισοδήματος υπολογίστηκε βάσει ειδικού λογιστικού (κατ' άρθρο 28 του Κ.Φ.Ε.) και εξωλογιστικού προσδιορισμού (για την άτυπη εταιρεία του) για το οικ. έτος 2006 και εν συνεχεία για τον καταλογισμό του φόρου εκδόθηκε από τον Προϊστάμενο η με αρ. /2013 Οριστική Πράξη Προσδιορισμού Αποτελεσμάτων και Επιβολής Φόρου Εισοδήματος οικ. έτους 2006, για την καταβολή του οποίου νόμω υπόχρεη είναι η «άτυπη εταιρεία» και τα φυσικά πρόσωπα άτυποι εταίροι της έχουν υποχρέωση κατά το ποσοστό συμμετοχής του καθενός σε αυτή (σχετ. το με έγγραφο). Ο προσφεύγων μαζί με τον του συμβιβάστηκαν με τα αποτελέσματα του ελέγχου που καταλογίστηκαν σε βάρος της άτυπου εταιρείας με την με αρ. /2013 Πράξη Προσδιορισμού Αποτελεσμάτων και επιβολής φόρου εισοδήματος οικ. έτους 2006 και σε βάρος του προσφεύγοντος βεβαιώθηκε την (Α.Τ.Β.) **κατόπιν διοικητικού συμβιβασμού** ποσό φόρου και προσαυξήσεων 8612,28€, το οποίο ο προσφεύγων κατέβαλλε σε έξι δόσεις με την τελευταία την

Επειδή ο προσφεύγων δεν αμφισβητεί τα αποτελέσματα κατόπιν διοικητικού συμβιβασμού στην άτυπη εταιρεία «.....», ούτε ζητά την ακύρωση ή τροποποίησή του, επειδή όμως, σύμφωνα με τα ανωτέρω κατά την βεβαίωση στον **για το οριστικοποιημένο ποσό** του φόρου που βεβαιώθηκε κατόπιν του τακτικού ελέγχου σε βάρος της άτυπου εταιρείας με την με αρ. /2013 Πράξη Προσδιορισμού Αποτελεσμάτων και επιβολής φόρου εισοδήματος οικ. έτους 2006, είναι δυνατόν να τύχουν εφαρμογής οι διατάξεις παρ 2 του άρθρου 72 του ΚΦΕ περί μεταφοράς φορολογητέας ύλης. Δηλαδή όταν «η φορολογητέα ύλη φορολογήθηκε στο όνομα προσώπου το οποίο σύμφωνα με τον νόμο δεν είχε την φορολογική υποχρέωση για αυτήν την φορολογητέα ύλη. Επειδή σε αυτή την περίπτωση ο Προϊστάμενος της δημόσιας οικονομικής υπηρεσίας, όταν διαπιστώσει την πλάνη, προβαίνει σε νέα εγγραφή στο όνομα του πραγματικού υπόχρεου και εν προκειμένω της άτυπου εταιρείας Επειδή η τελεσιδικία της εγγραφής (εν προκειμένω η οριστικοποίηση της εγγραφής με τον διοικητικό συμβιβασμό), στο όνομα της πραγματικού υπόχρεου, αποτελεί λόγο ακύρωσης ή τροποποίησης ή κατά περίπτωση αναθεώρησης της παλιάς εγγραφής, καθόσον αφορά τη φορολογητέα ύλη ή οποία περιλήφθηκε στην νέα εγγραφή.» Ακόμα επειδή κατά την εφαρμογή της διάταξης της παρ. 2 του άρθρου 72 του Κ.Φ.Ε. **σύμφωνα με την παρ. 3 του ίδιου άρθρου δεν ισχύουν οι διατάξεις περί παραγραφής του δικαιώματος του Δημοσίου για την ενέργεια των οικείων φορολογικών εγγραφών και δεν ισχύει η προθεσμία για την επιστροφή-συμψηφισμό φόρων που καταβλήθηκαν αχρεώστητα.** Επειδή στην προκείμενη, ο διαπιστώθηκε ότι **δεν είχε ατομικά την φορολογική υποχρέωση** για το κέρδος από την αγοροπωλησία του διαμερίσματος 4^{ου} ορόφου 72,10 τμ στη συμβολή των οδών και στα, ατομικά (άμεσα) αλλά ως συμμετέχων στην άτυπη εταιρεία Επειδή όπως προκύπτει από την με αριθ. πρωτ. /2014 (ΔΕΔ I

2014 ΕΜΠ) σχετική απάντηση της Δ.Ο.Υ «το κέρδος από την πώληση του ποσοστού του επί ενός διαμερίσματος 4^{ου} ορόφου 72,10τμ στη συμβολή των οδών και στα δηλώθηκε με την τροποποιητική δήλωση οικ. έτους 2006 (α/α/2010) που υποβλήθηκε με τις διατάξεις της ΠΟΛ 1044/2010. Το ποσό αυτό του κέρδους ανέρχεται σε 22.242,46€.».

Για τους λόγους αυτούς,

Α π ο φ α σ ί ζ ο υ μ ε

Την αποδοχή της με αρ./2014 ενδικοφανούς προσφυγής, την ακύρωση κατ' εφαρμογή του άρθρου 72 του ΚΦΕ (ν.2238/94) της με αρ. πρωτ./2014 αρνητικής απάντησης του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ και τον συμψηφισμό ή την επιστροφή στον προσφεύγοντα του καταβληθέντος ποσού φόρου με την υποβληθείσα τροποποιητική δήλωση οικ. έτους 2006 (α/α/2010), κατά το μέρος του φόρου που αφορά το δηλωθέν κέρδος των 22.242,46€ που προέκυψε από την πώληση ποσοστού 50% εξ αδιαιρέτου ενός διαμερίσματος 4^{ου} ορόφου 72,10 τμ στη συμβολή των οδών και στα βάσει του με αρ...../2005 συμβολαίου του συμβολαιογράφου Για τα ανωτέρω ορίζουμε όπως ο Προϊστάμενος της Δ.Ο.Υ. προβεί σε νέα εκκαθάριση.

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

Ο ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΣ
ΤΗΣ ΔΙΕΥΘΥΝΣΗΣ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ α/α

ΓΕΩΡΓΙΟΣ ΚΑΚΙΩΡΑΣ

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).