



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ
ΥΠΟΥΡΓΕΙΟ ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΩΝ
ΓΕΝΙΚΗ ΓΡΑΜΜΑΤΕΙΑ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΕΣΟΔΩΝ
ΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ
Ταχ. Δ/νση : Αριστογείτονος 19
Ταχ. Κώδικας : 176 71 - Καλλιθέα
Τηλέφωνο : 210 9569815
ΦΑΞ : 210 9531321

Καλλιθέα

11-03-2015

Αριθμός απόφασης:

953

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 των: α) της, ΑΦΜ, κατοίκου, β) του, ομορρύθμου εταίρου, κατοίκου, γ), ετερόρρυθμου εταίρου, κατοίκου, κατά του υπ' αριθ. Συμπληρωματικού Εκκαθαριστικού Σημειώματος Περαιώσης ΠΟΛ 1019/2011, του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ., οικονομικών ετών 2009 - 2010, και τα προσκομιζόμενα με αυτήν σχετικά έγγραφα.

4. Το υπ' αριθ. Συμπληρωματικό Εκκαθαριστικό Σημείωμα Περαιώσης ΠΟΛ 1019/2011, του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ., οικονομικών ετών 2009 - 2010, του οποίου ζητείται η ακύρωση.

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: α) της, β) του, γ) της, 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 το υπ' αριθ. προσβαλλόμενο Συμπληρωματικό Εκκαθαριστικό Σημείωμα Περαιώσης ΠΟΛ 1019/2011, του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ., οικονομικών ετών 2009 - 2010 επιβλήθηκε σε βάρος των προσφευγόντων φόρος περαίωσης Ν. 3888/2010 ποσού 123.847,07 €, (τρέχον σύνολο 125.578,84 € μείον προηγούμενο σύνολο 1.731,77 €)

Η διαφορά φόρου προέκυψε λόγω συμπληρωματικών στοιχείων, βάσει του με αριθμ. πρωτ. εγγράφου με συνημμένα πληροφοριακά δελτία του (αποκρυβέντα ακαθάριστα έσοδα 468.866,38 €).

Οι προσφεύγοντες α), β), γ), με την υπό κρίση ενδικοφανή προσφυγή, ζητούν την ακύρωση /τροποποίηση του παραπάνω Συμπληρωματικού Εκκαθαριστικού Σημειώματος Περαιώσης του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ., προβάλλοντας τους παρακάτω λόγους:

- 1) Δεν συντρέχει περίπτωση εφαρμογής του άρθρου 9 § 4 του ν. 3888/2010 περί ύπαρξης νέων στοιχείων.
- 2) Η προσβαλλόμενη πράξη είναι παντελώς ανατιολόγητη γιατί δεν περιλαμβάνει καμία σαφή πληροφορία και επιχείρημα σχετικά με το πώς προκύπτει το καταλογιζόμενο ποσό.
- 3) Ο καταλογισμός οφείλεται σε σύγκριση στοιχείων που έλαβε ο έλεγχος από Τράπεζες, και ειδικότερα από τα δεδομένα πιστωτικών & χρεωστικών καρτών προσώπων που συναλλάχθηκαν με την εταιρεία. Συνάγεται δε, ότι ο φορολογικός έλεγχος προχώρησε σε άρση Τραπεζικού απορρήτου, η οποία συγχωρείται μόνο σε εξαιρετικές περιπτώσεις. Η άρση δε του απορρήτου είναι νοητή μόνο κατόπιν πράξης του Οικονομικού Εισαγγελέα, προϋπόθεση που δεν πληρούται εν προκειμένω, γεγονός που καθιστά τη διαδικασία του ελέγχου παράνομη, και η άρση του απορρήτου πρέπει να έπεται της εντολής ελέγχου και όχι να προηγείται.
- 4) Η διαδικασία του ελέγχου δεν είναι σύννομη καθώς το άρθρο 67 του ΚΦΕ προβλέπει ο μερικός φορολογικός έλεγχος μπορεί να διαταχθεί σε ένα ή περισσότερα θέματα ή αντικείμενα του οριστικού ελέγχου εφόσον αυτά προσδιορίζονται στη σχετική εντολή ελέγχου, πράγμα που δεν προσδιορίζεται.
- 5) Ο έλεγχος δεν λαμβάνει υπόψη του τα δεδομένα της κοινής πείρας και συναλλακτικής πρακτικής, με αποτέλεσμα να καταλογίζει ακαθάριστα έσοδα για τα οποία δεν αποδεικνύεται η κτήση των εμπορευμάτων που πουλήθηκαν, με συνέπεια την εκ του αποτελέσματος φορολόγησής μας με μικτό συντελεστή ΚΚ κατά πολύ μεγαλύτερου αυτού που θα ίσχυε αν δεν τηρούσαμε βιβλία και στοιχεία.
- 6) Ο τρόπος δε επεξεργασίας των πιστωτικών & χρεωστικών καρτών, όπως φαίνεται στην οικεία έκθεση του η οποία υιοθετείται και από τον παρόντα έλεγχο, δεν παρέχει εχέγγυα για την επαρκή προστασία μας χωρίς τη παρουσία μας ή τεχνικών συμβούλων μας.
- 7) Στη δε ετερόρρυθμο εταίρο μας, δεν μπορεί να στοιχειοθετηθεί οιαδήποτε ατομική ευθύνη σε σχέση με τη δράση της εταιρείας μας, επειδή είναι αλλοδαπή και δεν θα μπορούσε να έχει γνώσεις για τη διαχείριση μιας ελληνικής εταιρείας.

Επειδή, όπως προκύπτει από τα στοιχεία του φακέλου οι χρήσεις 2008 έως και 2009 για τη προσφεύγουσα, είχαν περαιωθεί οριστικά, με την Αποδοχή του υπ' αριθμ. ειδικού εκκαθαριστικού

σημειώματος περαίωσης Ν. 3888/2010, όπως προκύπτει από τη με ημερομηνία έκθεση ελέγχου ΕΙΣΟΔΗΜΑΤΟΣ & ΦΠΑ, της Δ.Ο.Υ.

Επειδή, βάσει των διατάξεων του άρθρου 9 § 4 του ν. 3888/2010 και της ΠΟΛ 1147/27-10-2010 “ Αν μετά την κατά τα ανωτέρω αποδοχή του Εκκαθαριστικού Σημειώματος περιέλθουν σε γνώση του Προϊσταμένου της αρμόδιας Δ.Ο.Υ. συμπληρωματικά στοιχεία σύμφωνα με τις διατάξεις της παραγράφου 2 του άρθρου 68 του Κ.Φ.Ε. και της παραγράφου 3 του άρθρου 49 του Κώδικα Φ.Π.Α., εκδίδεται βάσει αυτών συμπληρωματικό Εκκαθαριστικό Σημείωμα κατά τις διατάξεις του αρχικού Εκκαθαριστικού Σημειώματος.

Επειδή, αιτία ελέγχου για τη προσφεύγουσα, ήταν το υπ’αριθμ. έγγραφο με συνημμένα πληροφοριακά δελτία του, το οποίο αποτελεί συμπληρωματικό στοιχείο, κατά την έννοια των διατάξεων του άρθρου 68 § 2 του ν. 2238/1994, με βάση το οποίο συντάχθηκε το υπ’αριθμ. Συμπληρωματικό Εκκαθαριστικό Σημείωμα Περαιώσης ΠΟΛ 1019/2011, της Δ.Ο.Υ.

Επειδή, σύμφωνα με τις διατάξεις του ν. 3888/20010 (ΦΕΚ Α’ 175/30-09-2010):

Α) άρθρο 1 “Με τις διατάξεις του Κεφαλαίου Α' του νόμου αυτού καθορίζεται προαιρετικός ειδικός τρόπος επίλυσης των φορολογικών διαφορών που προκύπτουν από τις εκκρεμείς φορολογικές υποθέσεις, με σκοπό την κατάργησή τους”.

Β) άρθρο 9 § 2 “Το Εκκαθαριστικό Σημείωμα αποστέλλεται ταχυδρομικά από τη Γ.Γ.Π.Σ. στον επιτηδευματία που αφορά, με ενημέρωση της αρμόδιας για τη φορολογία εισοδήματος Δ.Ο.Υ..

§ 3. Ο επιτηδευματίας που επιθυμεί να ρυθμιστούν οι ανέλεγκτες υποθέσεις του σύμφωνα με τις διατάξεις του παρόντος Κεφαλαίου, **υποχρεούται να καταβάλλει** το είκοσι τοις εκατό (20%) του ποσού της συνολικής οφειλής που αναγράφεται στο Εκκαθαριστικό Σημείωμα, Η καταβολή από τον επιτηδευματία του αναφερόμενου στο προηγούμενο εδάφιο ποσού **συνεπάγεται την ανεπιφύλακτη και αμετάκλητη αποδοχή του περιεχομένου του Εκκαθαριστικού Σημειώματος**, καθώς και των όρων και των προϋποθέσεων που ορίζονται με τις διατάξεις του παρόντος Κεφαλαίου για την περαίωση των ανέλεγκτων υποθέσεων, η οποία και επέρχεται με την εξόφληση της συνολικής οφειλής που αναγράφεται στο Εκκαθαριστικό Σημείωμα...”

Επειδή, σύμφωνα με τις διατάξεις της ΠΟΛ 1127/11-10-2010 παρ. 8 η καταβολή του ποσού που προβλέπεται από τις διατάξεις της παραγράφου 3 του άρθρου 9 του ν. **3888/2010** για την αποδοχή του Εκκαθαριστικού Σημειώματος κατά τις διατάξεις αυτές πραγματοποιείται στη Δ.Ο.Υ.... το σύνολο της προκύπτουσας οφειλής που αφορά τα οικονομικά έτη για τα οποία το Εκκαθαριστικό Σημείωμα γίνεται αποδεκτό **βεβαιώνεται από τον προϊστάμενο της ανωτέρω Δ.Ο.Υ.** στο όνομα του υπόχρεου **με τη σύνταξη σχετικών χρηματικών καταλόγων κατά τις κείμενες διατάξεις**, τα υπόλοιπα δε προς καταβολή ποσά φόρου εισοδήματος και φόρου προστιθέμενης αξίας καταβάλλονται σύμφωνα με τα οριζόμενα στο άρθρο 10 του ν. **3888/2010**.

Επειδή, σύμφωνα με τα ανωτέρω, η περαίωση των υποθέσεων, βάσει του ανωτέρω Νόμου, είναι προαιρετική, και από τα στοιχεία του φακέλου της υπόθεσης προκύπτει, ότι, η προσφεύγουσα δεν αποδέχθηκε το ως άνω συμπληρωματικό εκκαθαριστικό σημείωμα περαίωσης και δεν κατέβαλε οιοδήποτε ποσό, η αρμόδια Δ.Ο.Υ. δεν βεβαίωσε το προκύψαν ποσό της οφειλής.

Επειδή, ειδικότερα σύμφωνα με την ΠΟΛ 1002/2013 ο υπόχρεος, εφόσον αμφισβητεί πράξεις, ρητές ή σιωπηρές, που εκδίδονται ή συντελούνται από 1/1/2014 και εφεξής σε βάρος του από τη Φορολογική Διοίκηση **και εμπίπτουν στο πεδίο εφαρμογής του Κώδικα Φορολογικής Διαδικασίας (άρθρο 2 του Ν. 4174/2013)** οφείλει, πριν από την προσφυγή του στη Διοικητική Δικαιοσύνη, να ασκήσει ενδικοφανή

προσφυγή ενώπιον της Διεύθυνσης Επίλυσης Διαφορών της Γενικής Γραμματείας Δημοσίων Εσόδων με αίτημα επανεξέτασης στο πλαίσιο διοικητικής διαδικασίας. Η ενδικοφανής προσφυγή κατατίθεται στην αρμόδια φορολογική αρχή που εξέδωσε την προσβαλλόμενη πράξη.

Επιπλέον, με τις διατάξεις του άρθρου 2 του Ν. 4174/2013 ορίζεται ότι «Οι διατάξεις του Κώδικα ισχύουν για τα εξής δημόσια έσοδα:

- α. Φόρο Εισοδήματος.
- β. Φόρο Προστιθέμενης Αξίας (Φ.Π.Α.).
- γ. Ενιαίο Φόρο Ιδιοκτησίας Ακινήτων (ΕΝ.Φ.Ι.Α.).
- δ. Φόρο Κληρονομιών, Δωρεών, Γονικών Παροχών, Προϊκών και Κερδών από Τυχρά Παίγνια.
- ε. Φόρους, τέλη, εισφορές ή χρηματικές κυρώσεις που αναφέρονται στο Παράρτημα του Κώδικα και κάθε άλλο φόρο, τέλος, εισφορά ή χρηματική κύρωση για τη βεβαίωση ή είσπραξη των οποίων, κατά την έναρξη ισχύος του Κώδικα, εφαρμόζονται ανάλογα οι αντίστοιχες διατάξεις των φορολογιών των περιπτώσεων α' και β'.
- στ. Χρηματικές κυρώσεις και τόκους, οι οποίοι προβλέπονται από τον Κώδικα.»

Επειδή στην εξεταζόμενη υπόθεση, όπως σαφώς προκύπτει από τις ανωτέρω αναφερόμενες διατάξεις, η προσφεύγουσα απαράδεκτως υποβάλλει ενδικοφανή προσφυγή κατά του υπ' αριθμ. Συμπληρωματικού Εκκαθαριστικού Σημειώματος Περαιώσης ΠΟΛ 1019/2011, καθότι το ανωτέρω δεν αποτελεί εκτελεστή πράξη και κατά συνέπεια δεν εμπίπτει στο πεδίο εφαρμογής του Κ.Φ.Δ. και της ειδικής διοικητικής διαδικασίας της Διεύθυνσης Επίλυσης Διαφορών.

Επειδή, παρέλκει η εξέταση των υπόλοιπων λόγων της ενδικοφανούς προσφυγής.

Αποφασίζουμε

Την απόρριψη της με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανούς προσφυγής της (ΑΦΜ) ως απαράδεκτης.

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

Ακριβές Αντίγραφο

**Η Υπάλληλος του Τμήματος
Διοικητικής Υποστήριξης**

**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).

