



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

Ταχ. Δ/ση : Αριστογείτονος 19
Ταχ. Κώδικας : 176 71 - Καλλιθέα
Τηλέφωνο : 210 9586156
ΦΑΞ : 210 9531321

Καλλιθέα 15/06/2015

Αριθμός απόφασης:2566

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. Τη με ημερομηνία κατάθεσης 19.03.2015 και αριθμό πρωτοκόλλου .. ενδικοφανή προσφυγή του κατόχου ατομικής επιχείρησης κέντρου διασκέδασης (με διακριτικό τίτλο, ΑΦΜ, κατοίκου, κατά της υπ' αριθμ./13.02.2015 Οριστικής Πράξης Διορθωτικού Προσδιορισμού φόρου Εισοδήματος του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. για τη χρήση 01/01 – 31/12/2007, και τα προσκομιζόμενα με αυτήν σχετικά έγγραφα.
4. Την υπ' αριθμ. ../13.02.2015 Οριστική Πράξη Διορθωτικού Προσδιορισμού φόρου Εισοδήματος για τη χρήση 01/01 – 31/12/2007 του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ., της οποίας ζητείται η ακύρωση.
5. Τις απόψεις της ανωτέρω φορολογικής αρχής.
6. Την από 15.06.2015 εισήγηση του Α1 τμήματος της Υπηρεσίας μας.

Επί της από 19.03.2015 και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανούς προσφυγής του, μετά την μελέτη και την αξιολόγηση όλων των υφιστάμενων στο σχετικό φάκελο εγγράφων και των προβαλλόμενων λόγων της ενδικοφανούς προσφυγής, επαγόμεστε τα ακόλουθα:

Με την υπ' αριθ./13.02.2015 Οριστική Πράξη Διορθωτικού Προσδιορισμού φόρου Εισοδήματος του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. διαχειριστικής περιόδου 01/01 – 31/12/2007 επιβλήθηκε σε βάρος του προσφεύγοντος φόρος εισοδήματος ποσού € 359.476,77 πλέον € 431.372,12 πρόσθετος φόρος λόγω ανακρίβειας.

Η ως άνω προσβαλλόμενη πράξη εκδόθηκε βάσει της από 13.02.2015 «Έκθεσης Πλήρους Φορολογικού Ελέγχου φόρου Εισοδήματος άρθρου 66 του ν.2238/1994 κατόπιν Επανάληψης Διαδικασίας» σύμφωνα με την υπ' αριθμ./11.12.2014 εντολή πλήρους φορολογικού ελέγχου για επανάληψη διαδικασίας του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ.

Σύμφωνα με την ως άνω οικεία έκθεση ελέγχου, ο Προϊστάμενος του Π.Ε.Κ. είχε εκδώσει την υπ' αριθμ./30.09.2010 Πράξη Προσδιορισμού φόρου Εισοδήματος φυσικών προσώπων για τη χρήση 01/01 – 31/12/2007, με την οποία επιβλήθηκε σε βάρος του προσφεύγοντος φόρος Εισοδήματος ποσού € 359.476,77, πλέον € 201.306,99 πρόσθετος φόρος λόγω ανακρίβειας. Ο προσφεύγων προσέφυγε στο Διοικητικό Πρωτοδικείο .. για την ως άνω πράξη, το οποίο παρέπεμψε την υπόθεση στο Διοικητικό ... Αθηνών, το οποίο εξέδωσε την υπ' αριθμ./2014 απόφαση.

Σύμφωνα με την εν λόγω απόφαση, το δικαστήριο :

- Απέχει από την εκδίκαση της υπόθεσης και
- Αναπέμπει την υπόθεση στη Δ.Ο.Υ., προκειμένου για την ένδικη διαφορά να τηρηθεί η διαδικασία του άρθρου 84 του ν. 3842/2010 και να προβεί στην ορθή κοινοποίηση της πρόσκλησης προς υποβολή συμπληρωματικής δήλωσης φόρου Εισοδήματος, καθώς η υπ' αριθμ./28.04.2010 πρόσκληση είχε εσφαλμένως επιδοθεί στον έμμισθο λογιστή της ατομικής επιχείρησης του προσφεύγοντος στη δ/ση, αντί στη δηλωθείσα έδρα της επιχείρησης επί της Σκιάθου

Ο προσφεύγων, με την υπό κρίση ενδικοφανή προσφυγή, ζητά την ακύρωση της υπ' αριθ./13.02.2015 Οριστική Πράξη Διορθωτικού Προσδιορισμού φόρου Εισοδήματος προβάλλοντας τον εξής λόγο:

Η ως άνω προδικαστική – αναβλητική απόφαση του Διοικητικού Εφετείου δεν ακύρωσε την υπ' αριθμ./30.09.2010 Πράξη Προσδιορισμού φόρου Εισοδήματος φυσικών προσώπων του Προϊσταμένου του Π.Ε.Κ., αλλά διέταξε τον Προϊστάμενο της Δ.Ο.Υ. να προβεί σε ορθή κοινοποίηση της πρόσκλησης του άρθρου 84 του ν. 3842/2010 ώστε στη συνέχεια, να ενημερώσει το δικαστήριο με συμπληρωματική έκθεση ελέγχου και να ορισθεί νέα δικάσιμος προς συζήτηση της υπόθεσης. Συνεπώς, αφού η αρχική πράξη/2010 δεν έχει ακυρωθεί από το αρμόδιο διοικητικό δικαστήριο, που έχει την εξουσία να ακυρώσει ή να τροποποιήσει πράξεις των φορολογικών αρχών, με τη νέα προσβαλλόμενη πράξη επιβάλλεται στον προσφεύγοντα για δεύτερη φορά ο ίδιος φόρος.

Επειδή, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 84 του ν. 3842/2010 (ΦΕΚ Α' 58/23.04.2010) οριζόταν ότι:

«1. Υπόχρεοι φόρου εισοδήματος φυσικών και νομικών προσώπων οι οποίοι δεν έχουν υποβάλει δήλωση ή έχουν υποβάλει ανακριβή ή ελλιπή δήλωση για την καταβολή ή μη φόρων, τελών ή εισφορών υπέρ του Δημοσίου μπορούν μέχρι το τέλος του επόμενου μήνα από τη δημοσίευση του παρόντος να υποβάλλουν αρχικές ή συμπληρωματικές δηλώσεις για εισοδήματα που αποκτήθηκαν μέχρι και το οικονομικό έτος 2009, χωρίς την επιβολή πρόσθετου φόρου ή προστίμου.

2. Κατά την υποβολή των ανωτέρω δηλώσεων δεν έχουν εφαρμογή οι διατάξεις της παραγράφου 2 του άρθρου 10 του ν. 2523/1997, προκειμένου για τις αιτήσεις που υποβάλλονται για την έκδοση των οικείων πιστοποιητικών κατά το χρόνο ισχύος των διατάξεων αυτού του άρθρου.

3. Επίσης μέχρι το τέλος του επόμενου μήνα από τη δημοσίευση του παρόντος παρέχεται η δυνατότητα υποβολής δηλώσεων, με τους ευνοϊκούς όρους που αναφέρονται στις παρακάτω παραγράφους, των οποίων η προθεσμία υποβολής έχει λήξει μέχρι τη δημοσίευση του παρόντος νόμου, για τις κάτωθι φορολογίες:

α) Φόρου προστιθέμενης αξίας (ν. 2859/2000, ΦΕΚ 248 Α), όσον αφορά:

- αρχικές ή τροποποιητικές, περιοδικές, έκτακτες ή εκκαθαριστικές δηλώσεις Φ.Π.Α. και δηλώσεις αποθεμάτων, ανεξαρτήτως εάν προκύπτει ή όχι ποσό φόρου για καταβολή,
- έκτακτες δηλώσεις για επιστροφή στο Δημόσιο ποσών Φ.Π.Α. που έχουν επιστραφεί αδικαιολόγητα σε αγρότες του ειδικού καθεστώτος του άρθρου 41, για τις οποίες ο πρόσθετος φόρος υπολογίζεται από την επομένη της επιστροφής που διενεργήθηκε από τη Δ.Ο.Υ.,
- ανακεφαλαιωτικούς πίνακες ενδοκοινοτικών αποκτήσεων ή λήψεων υπηρεσιών και παραδόσεων αγαθών ή παροχών υπηρεσιών,
- δηλώσεις Intrastat.

β) Αυτοτελούς φορολογίας εισοδημάτων των άρθρων 11, 12, 13 και 14 του Κώδικα Φορολογίας Εισοδήματος.

γ) Φόρου υπεραξίας από την αναπροσαρμογή της αξίας των ακινήτων με βάση τις διατάξεις των άρθρων 20 έως και 27 του ν. 2065/1992 (ΦΕΚ 113 Α).

δ) Φόρου κύκλου εργασιών, φόρου ασφαλιστρών του άρθρου 29 του ν. 3492/2006 (ΦΕΚ 210 Α), τέλος συνδρομητών κινητής τηλεφωνίας και τέλος καρτοκινητής τηλεφωνίας του άρθρου 12 του ν. 2579/1998 (ΦΕΚ 31 Α).

ε) Τελών χαρτοσήμου, εκτός από τις συναλλαγματικές και γραμμάτια σε διαταγή.

στ) Φόρων που παρακρατούνται ή προκαταβάλλονται σύμφωνα με τις κείμενες διατάξεις από τις κάθε είδους αμοιβές, αποδοχές και αποζημιώσεις.

ζ) Εισφοράς υπέρ ΕΛ.Γ.Α. του άρθρου 31 του ν. 2040/ 1992 (ΦΕΚ 70 Α), εισφοράς υπέρ δακοκτονίας του α.ν.112/1967 (ΦΕΚ 147 Α) και του ν. 1402/1983 (ΦΕΚ 167 Α).

η) Φόρου συγκέντρωσης κεφαλαίων και ειδικού φόρου τραπεζικών εργασιών του ν.1676/1986 (ΦΕΚ 204 Α).

θ) Οποιοδήποτε άλλου φόρου, τέλους, εισφοράς ή κράτησης υπέρ του Δημοσίου ή τρίτων που δεν περιλαμβάνεται στις περιπτώσεις α' έως και θ', με εξαίρεση τα τέλη κυκλοφορίας των αυτοκινήτων και μοτοσικλετών.

4. ...

5. ...

6. ...

7. Κατ' εξαίρεση, οι υπόχρεοι οι οποίοι κατά την ημερομηνία κατάθεσης του σχεδίου νόμου στη Βουλή έχουν ήδη επιλεγεί για προσωρινό ή τακτικό έλεγχο και στους οποίους επιδίδεται επί αποδείξει σχετική έγγραφη πρόσκληση της αρμόδιας ελεγκτικής αρχής, μπορούν να υποβάλουν τις δηλώσεις των παραγράφων 1 και 3 του άρθρου αυτού εντός προθεσμίας δέκα (10) ημερών από την επίδοση της ως άνω πρόσκλησης και όχι αργότερα από το τέλος του επόμενου μήνα από τη δημοσίευση του παρόντος.

8. Οι διατάξεις του άρθρου αυτού ισχύουν από την ημερομηνία κατάθεσης του σχεδίου νόμου στη Βουλή.»

Επειδή, εν προκειμένω, είχε εκδοθεί η υπ' αριθμ...../10.06.2009 εντολή ελέγχου για τον προσφεύγοντα, δηλαδή είχε επιλεγεί για έλεγχο κατά την ημερομηνία κατάθεσης του σχεδίου νόμου 3842/2010 στη Βουλή, συνεπώς έχει εφαρμογή η ως άνω παράγραφος 7 του άρθρου 84 του ίδιου νόμου.

Επειδή, κατ' εφαρμογή των ως άνω διατάξεων, ο Προϊστάμενος του Π.Ε.Κ. ... εξέδωσε την υπ'αριθμ...../28.04.2010 πρόσκληση για την υποβολή συμπληρωματικών δηλώσεων, η οποία όμως κοινοποιήθηκε εσφαλμένως στο λογιστή της ατομικής επιχείρησης του προσφεύγοντος στη δ/ση Σκιάθου, αντί στη δηλωθείσα έδρα της επιχείρησης επί της Σκιάθου

Επειδή, ο προσφεύγων υπέβαλε την υπό κρίση συμπληρωματική δήλωση Εισοδήματος για τη χρήση 2007 στις 20.05.2010,ήτοι πέραν των δέκα (10) ημερών από την ημερομηνία κοινοποίησης της πρόσκλησης, η αρμόδια φορολογική αρχή την απέρριψε ως εκπρόθεσμη με αποτέλεσμα να μη δύναται ο προσφεύγων να υπαχθεί στις ως άνω ευνοϊκές διατάξεις και να απαλλαγεί από τον πρόσθετο φόρο λόγω ανακρίβειας.

Επειδή, με την υπ' αριθμ. .../2014 προδικαστική απόφαση, το Διοικητικό έκρινε άκυρη την επίδοση της εν λόγω πρόσκλησης και ανέπεμψε την υπόθεση στη Δ.Ο.Υ. προκειμένου να τηρήσει τη διαδικασία του άρθρου 84 του ν. 3842/2010.

Επειδή, ο Προϊστάμενος της Δ.Ο.Υ. εσφαλμένως και νόμω αβάσιμα εξέδωσε την υπ' αριθμ./11.12.2014 εντολή πλήρους φορολογικού ελέγχου για επανάληψη διαδικασίας κατ' εντολή της ως άνω απόφασης, καθώς και την υπ' αριθμ./2015 προσβαλλόμενη Οριστική Πράξη Διορθωτικού Προσδιορισμού φόρου Εισοδήματος, αφού η εν λόγω προδικαστική απόφαση δεν ακύρωσε την υπ' αριθμ./30-09-2010,ούτε διέταξε τη Δ.Ο.Υ. να προβεί σε επανάληψη της διαδικασίας.

Επειδή, εν προκειμένω, ο Προϊστάμενος της ανωτέρω Δ.Ο.Υ. όφειλε, σε εκτέλεση του διατακτικού της ως άνω εκδοθείσας προδικαστικής απόφασης, να τηρήσει τη διαδικασία του άρθρου 84 του ν. 3842/2010 και να ενημερώσει το αρμόδιο δικαστήριο για τις σχετικές ενέργειές του και τα αποτελέσματα της διαδικασίας αυτής.

Α π ο φ α σ ί ζ ο υ μ ε

Την αποδοχή της με ημερομηνία κατάθεσης 19.03.2015 και αριθ. πρωτ. ενδικοφανούς προσφυγής του, κατόχου ατομικής επιχείρησης κέντρου διασκέδασης (με διακριτικό τίτλο) & ΑΦΜ και την ακύρωση της υπ' αριθ. .../13.02.2015 Οριστικής Πράξης Διορθωτικού Προσδιορισμού φόρου Εισοδήματος και ορίζουμε όπως ο Προϊστάμενος της αρμόδιας Δ.Ο.Υ. ενεργήσει σύμφωνα με τα ανωτέρω.

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).