



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

Ταχ. Δ/ση : Αριστογείτονος 19

Ταχ. Κώδικας : 176 71 - Καλλιθέα

Τηλέφωνο : 2131604534

ΦΑΞ : 2131604567

Καλλιθέα

20/07/2015

Αριθμός απόφασης:

3090

ΑΠΟΦΑΣΗ

Ο ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΣ ΤΗΣ ΔΙΕΥΘΥΝΣΗΣ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ

Έχοντας υπ' όψη:

1. Τις διατάξεις :

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

β. Της παρ. 3 του άρθρου 47 του ν. 4331/2015 (ΦΕΚ Α' 69).

γ. Του άρθρου 59 του π.δ. 111/2014 (Α' 178) «Οργανισμός του Υπουργείου Οικονομικών».

δ. Του άρθρου 6 της αριθμ. Δ6Α 1058824 ΕΞ 2014 (ΦΕΚ Β' 865, 1079 και 1846) Απόφασης του Γενικού Γραμματέα Δημοσίων Εσόδων του Υπουργείου Οικονομικών «Ανακαθορισμός της εσωτερικής διάρθρωσης και των αρμοδιοτήτων οργανικών μονάδων της Γενικής Γραμματείας Δημοσίων Εσόδων του Υπουργείου Οικονομικών και μετονομασία ορισμένων από αυτές», όπως τροποποιήθηκε και ισχύει.

ε. Της ΠΟΛ 1002/31.12.2013 Απόφασης του Γενικού Γραμματέα Δημοσίων Εσόδων (ΦΕΚ Β' 55/16-1-2014) «Εφαρμογή των διατάξεων του άρθρου 63 του ν. 4174/2013 (Ειδική Διοικητική Διαδικασία – Ενδικοφανής προσφυγή), όπως αυτό τροποποιήθηκε και ισχύει από 1/1/2014 και καθορισμός λεπτομερειών για τη λειτουργία της Διεύθυνσης Επίλυσης Διαφορών (πρώην Υπηρεσίας Εσωτερικής Επανεξέτασης) της Γενικής Γραμματείας Δημοσίων Εσόδων, την εφαρμοστέα διαδικασία και τον τρόπο έκδοσης των αποφάσεων αυτής».

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

3. Την αριθμ. Δ.Ε.Δ. 0012895 ΕΞ 2014/09.04.2014 (ΦΕΚ 975 / τ. Β' / 17.04.2014) Απόφαση του Προϊσταμένου της Διεύθυνσης Επίλυσης Διαφορών.

4. Την από 01/04/2015 και με αριθμό πρωτοκόλλου/01-04-2015 ενδικοφανούς προσφυγής της εταιρείας, ΑΦΜ, που εδρεύει στο στη θέση και νόμιμα εκπροσωπείται κατά της πράξης διοικητικού προσδιορισμού φόρου εισοδήματος του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Βόλου, που εκδόθηκε στις 3-3-2015 επί της δήλωσης φόρου εισοδήματος οικονομικού έτους 2004 (χρήση 2003) με στοιχεία αριθμού δήλωσης/21-12-2004 , μετά την έκδοση της με αριθμό/2014 απόφασης του Τριμελούς Διοικητικού Πρωτοδικείου Λάρισας, με ΑΧΚ/3-3-2015 και τα προσκομιζόμενα με αυτήν σχετικά έγγραφα.

5. Την από 03/03/2015 πράξη νέας εκκαθάρισης προσδιορισμού φόρου εισοδήματος οικονομικού έτους 2004 του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Βόλου σε εκτέλεση της με αρ./2014 Απόφασης του Διοικητικού Πρωτοδικείου Λάρισας της οποίας ζητείται η τροποποίηση .

6. Τις απόψεις της ανωτέρω φορολογικής αρχής.
7. Την από 15/07/2015 εισήγηση του Α1 τμήματος της Υπηρεσίας μας.

Επί της από 01/04/2015 και με αριθμό πρωτοκόλλου/01-04-2015 ενδικοφανούς προσφυγής της εταιρείας, ΑΦΜ, 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 από 03/03/2015 πράξη νέας εκκαθάρισης προσδιορισμού φόρου εισοδήματος οικονομικού έτους 2004 του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Βόλου σε εκτέλεση της με αρ./2014 Απόφασης του Διοικητικού Πρωτοδικείου Λάρισας, επιβλήθηκε σε βάρος της προσφεύγουσας εταιρείας φόρος εισοδήματος ποσού 4.073,61 €, πλέον 4.888,33 € πρόσθετος φόρος λόγω ανακρίβειας.

Η διαφορά φόρου προέκυψε μετά από νέα εκκαθάριση που διενεργήθηκε για τον προσδιορισμό φόρου της διαχειριστικής περιόδου 2003 μετά την έκδοση της με αριθμό/2014 απόφασης του Τριμελούς Διοικητικού Πρωτοδικείου Λάρισας βάσει της οποίας έκανε μερικά δεκτή την προσφυγή της προσφεύγουσας εταιρείας κατά της με αριθμό/29-11-2006 μερικής πράξης προσδιορισμού αποτελεσμάτων και επιβολής φόρου εισοδήματος του Προϊσταμένου του ΠΕΚ Λάρισας .

Ειδικότερα το Διοικητικό Πρωτοδικείο Λάρισας με το σκεπτικό ότι μη νομίμως η φορολογική αρχή χαρακτήρισε τα βιβλία και στοιχεία της επιχείρησης ως ανακριβή και προέβη στον εξωλογιστικό προσδιορισμό των ακαθάριστων εσόδων και των αποτελεσμάτων της επιχείρησης για τη χρήση 2003 , τροποποίησε την ως άνω πράξη , προσδιορίζοντας τα φορολογητέα κέρδη της προσφεύγουσας σε 342.558,57 ευρώ, (306.734,30 ευρώ, που ήταν τα δηλωθέντα καθαρά κέρδη, πλέον λογιστικών διαφορών ελέγχου 35.725,42 ευρώ και δήλωσης 98,85 ευρώ), έναντι 794.911,27 ευρώ που προσδιόρισε εξωλογιστικώς η φορολογική αρχή, επί των οποίων μετά από νέα εκκαθάριση θα προσδιοριστεί ο ανάλογος κύριος και πρόσθετος φόρος επί των οποίων μετά από νέα εκκαθάριση θα προσδιοριζόταν ο αναλογών κύριος και πρόσθετος φόρος για την διαχειριστική περίοδο 1/1-31/12/2003 (οικ. έτος 2004).

Η προσφεύγουσα εταιρεία , με την υπό κρίση ενδικοφανή προσφυγή, ζητά την τροποποίηση της παραπάνω πράξης και αφού προσδιοριστούν οι αφορολόγητες εκπτώσεις του ν.2601/1998 στο δηλωθέν ποσό των 306.232,34 ευρώ αντί του ποσού του οριστικού ελέγχου από ευρώ 165.521,81 , να γίνει νέα εκκαθάριση βάσει της οποίας θα προκύψει ο κύριος και πρόσθετος φόρος, προβάλλοντας τους παρακάτω λόγους :

Η ΔΟΥ Βόλου κατά τη νέα εκκαθάριση προσδιόρισε τα φορολογητέα κέρδη με βάση το λογιστικό προσδιορισμό, σύμφωνα με την με αριθμό/2014 απόφαση του Τριμελούς Διοικητικού Πρωτοδικείου Λάρισας, δεν προσδιόρισε όμως τις αφορολόγητες εκπτώσεις σύμφωνα με τη δήλωση αλλά με βάση τον οριστικό έλεγχο που έγινε με εξωλογιστικό προσδιορισμό, μολονότι η ανωτέρω απόφαση έκρινε μη νόμιμο τον εξωλογιστικό προσδιορισμό και έκρινε τα βιβλία μας ακριβή και εφικτό το λογιστικό έλεγχο.

Επειδή η ανωτέρω απόφαση του Διοικητικού Πρωτοδικείου Λάρισας, σε κανένα σημείο της δεν θέτει υπό αμφισβήτηση τις δηλωθείσες αφορολόγητες εκπτώσεις του ν.2601/1998, μη νομίμως η φορολογική αρχή κατά τη νέα εκκαθάριση, δεν λαμβάνει υπόψη της τις δηλωθείσες λογιστικά αφορολόγητες εκπτώσεις αλλά δέχεται αυτές που καθόρισε αυθαίρετα ο οριστικός έλεγχος μετά

από εξωλογιστικό προσδιορισμό, μειώνοντας αυθαίρετα και παράνομα το αφορολόγητο αποθεματικό από το δηλωθέν ποσό των 306.232,34 ευρώ στο ποσό των 165.521,81 Ευρώ.

Επειδή η παρ. 1 του άρθρου 70B του Ν. 2238/94 ορίζει πως ο υπόχρεος, εφόσον αμφισβητεί οποιαδήποτε πράξη που έχει εκδοθεί σε βάρος του από τη φορολογική αρχή από 01/08/2013 κι εφεξής, οφείλει να υποβάλει ενδικοφανή προσφυγή.

Επειδή ακολούθως με την παρ. 1 του άρθρου 63 του Ν. 4174/2013 (Κώδικας Φορολογικής Διαδικασίας) ορίζει πως ο υπόχρεος, εφόσον αμφισβητεί οποιαδήποτε πράξη που έχει εκδοθεί σε βάρος του από τη Φορολογική Διοίκησης ή σε περίπτωση σιωπηρής άρνησης, οφείλει να υποβάλει ενδικοφανή προσφυγή με αίτημα την επανεξέταση της πράξης στο πλαίσιο διοικητικής διαδικασίας από την Υπηρεσία Εσωτερικής Επανεξέτασης της Φορολογικής Διοίκησης.

Επειδή στις διατάξεις του άρθρου 45 του ν.4174/2013, όπως τροποποιήθηκε και ισχύει (Κ.Φ.Δ.) προβλέπεται ότι «Εκτελεστοί τίτλοι από το νόμο είναι : α)β)στ) σε περίπτωση έκδοσης οριστικής δικαστικής απόφασης, η απόφαση αυτή».

Επειδή, περαιτέρω, με τις διατάξεις της παρ. 7 του άρθρου 66 του ΚΦΔ ορίζεται ότι «Σε περίπτωση ακύρωσης με απόφαση διοικητικού δικαστηρίου, για τυπικούς λόγους ή λόγω νομικής πλημμέλειας, οποιασδήποτε πράξης καταλογισμού, η Φορολογική Διοίκηση, σε συμμόρφωση με τη δικαστική απόφαση, εκδίδει, από το χρόνο ισχύος του ΚΦΔ τις προβλεπόμενες από αυτόν πράξεις προσδιορισμού του φόρου, ανεξαρτήτως του χρόνου έκδοσης της δικαστικής απόφασης».

Επειδή, σύμφωνα με την παρ. 8 του ίδιου άρθρου «Για τις δικαστικές αποφάσεις που εκδίδονται μετά την έναρξη ισχύος του ΚΦΔ εφαρμόζονται αναλόγως οι διατάξεις των άρθρων 41 παρ. 4 και 30 παρ. 1 αυτού».

Επειδή, εξάλλου στην παρ. 4 του άρθρου 41 του ΚΦΔ ορίζεται ότι «Σε περίπτωση έκδοσης οριστικής απόφασης διοικητικού δικαστηρίου, ο οφειλόμενος φόρος καταβάλλεται σε δύο (2) ίσες μηνιαίες δόσεις. Η πρώτη δόση καταβάλλεται μέχρι την τελευταία εργάσιμη για τις δημόσιες υπηρεσίες ημέρα του επόμενου από την κοινοποίηση στον φορολογούμενο της πράξης εκκαθάρισης του φόρου που προκύπτει με βάση το διατακτικό της απόφασης μήνα...».

Επειδή στην εξεταζόμενη υπόθεση το Διοικητικό Πρωτοδικείο Λάρισας με την με αρ./2014 απόφασή του δεν ακύρωσε για τυπικούς λόγους ή λόγω νομικής πλημμέλειας την με αρ./29-11-2006 Μερική πράξη Προσδιορισμού Αποτελεσμάτων και επιβολής Φόρου εισοδήματος του Προϊσταμένου του ΠΕΚ Λάρισας, οικ. έτους 2004, αλλά τροποποίησε αυτή, προσδιορίζοντας τα φορολογητέα κέρδη της προσφεύγουσας σε 342.558,57 ευρώ, επί των οποίων μετά από νέα εκκαθάριση θα προσδιοριζόταν ο αναλογών κύριος και πρόσθετος φόρος. Κατά συνέπεια, η Δ.Ο.Υ. Βόλου, σε εφαρμογή της ως άνω δικαστικής απόφασης δεν εξέδωσε νέα πράξη προσδιορισμού του φόρου, αλλά διενήργησε νέα εκκαθάριση επί της ανωτέρω μερικής πράξης προσδιορισμού αποτελεσμάτων, με τον προσδιορισμό των φορολογητέων κερδών σύμφωνα με τα οριζόμενα σε αυτή.

Επειδή, συνεπώς, σύμφωνα με τα ανωτέρω, η προσβαλλόμενη με την κρινόμενη ενδικοφανή προσφυγή πράξη, δεν συνιστά πράξη διοικητικού προσδιορισμού φόρου εισοδήματος, όπως ισχυρίζεται η προσφεύγουσα, αλλά πράξη εκκαθάρισης του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Βόλου, σε εκτέλεση της με αρ./2014 Απόφασης του Διοικητικού Πρωτοδικείου Λάρισας.

Επειδή, η δυνατότητα άσκησης προσφυγής αφορά σε πράξεις, εκ των οποίων απορρέουν διαφορές ουσίας που αναφέρονται στο στάδιο προσδιορισμού των οικονομικών βαρών (π.χ. πράξη καταλογισμού φόρου ή προστίμου) και όχι σε πράξεις που εκδίδονται στα πλαίσια της διαδικασίας της διοικητικής εκτέλεσης, κατά των οποίων προβλέπεται η άσκηση ανακοπής.

Επειδή, εκ των ανωτέρω προκύπτει ότι **απαραδέκτως υποβάλλεται στην Υπηρεσία μας ενδικοφανής προσφυγή** κατά της από 03-03-2015 πράξης εκκαθάρισης, με ΑΧΚ/03-03-2015.

Α π ο φ α σ ί ζ ο υ μ ε

την απόρριψη της με αρ. πρωτ. /01-04-2015 ενδικοφανούς προσφυγής της εταιρείας κατά της πράξης προσδιορισμού φόρου εισοδήματος του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Βόλο, που εκδόθηκε στις 3-3-2015 επί της δήλωσης φόρου εισοδήματος οικονομικού έτους 2004 (χρήση 2003) με στοιχεία αριθμού δήλωσης/21-12-2004 , μετά την έκδοση της με αριθμό/2014 απόφασης του Τριμελούς Διοικητικού Πρωτοδικείου Λάρισας, με ΑΧΚ/3-3-2015

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

ΜΕ ΕΝΤΟΛΗ ΤΟΥ ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΥ
ΤΗΣ Δ/ΝΣΗΣ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ

Ακριβές Αντίγραφο

**Η Υπάλληλος του Τμήματος
Διοικητικής Υποστήριξης**

Ο ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΣ ΤΟΥ ΤΜΗΜΑΤΟΣ
ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ Α 1

ΓΕΩΡΓΙΟΣ ΣΤΑΥΡΙΔΗΣ

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).