



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ



ΑΑΔΕ

Ανεξάρτητη Αρχή
Δημοσίων Εσόδων

ΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ
ΥΠΟΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ
ΤΜΗΜΑ Α2

Ταχ. Δ/νση : Αριστογείτονος 19

Ταχ. Κώδικας : 176 71 - Καλλιθέα

Τηλέφωνο : 213-1604534

ΦΑΞ : 213-1604521

Καλλιθέα, 06.03.2018

Αριθμός απόφασης: 1639

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. Του άρθρου 11 της Δ. ΟΡΓ. Α 1036960 ΕΞ 2017/10-03-2017 Απόφασης του Διοικητή της Α.Α.Δ.Ε. (ΦΕΚ 968 Β'/22-03-2017) με θέμα «Οργανισμός της Ανεξάρτητης Αρχής Δημοσίων Εσόδων (Α.Α.Δ.Ε.)».
 - γ. Της ΠΟΛ 1064/2017 Απόφασης του Διοικητή της Α.Α.Δ.Ε. (ΦΕΚ Β' 1440/27-4-2017).
2. Την ΠΟΛ 1069/4-3-2014 Εγκύκλιο της Γενικής Γραμματείας Δημοσίων Εσόδων του Υπουργείου Οικονομικών.
3. Την υπ' αριθμόν Δ.Ε.Δ. 1126366 ΕΞ 2016/30-8-2016 (ΦΕΚ 2759/τ.Β'/01-09-2016) Απόφαση του Προϊσταμένου της Διεύθυνσης Επίλυσης Διαφορών.
4. Την από 26-1-2018 και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανή προσφυγή των: α), ΑΦΜ, κατοίκου Νέας Ερυθραίας Αττικής, οδόςκαι β)ΑΦΜ, κατοίκου Νέας Ερυθραίας Αττικής, οδόςκατά των με αριθμό/28-12-2017 και με αριθμό/1/28-12-2017 οριστικών πράξεων διορθωτικού προσδιορισμού φόρου εισοδήματος για τη χρήση 2011 του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ Κηφισιάς και τα προσκομιζόμενα με αυτήν σχετικά έγγραφα.
5. Τις με αριθμό/28-12-2017 και με αριθμό/28-12-2017 οριστικές πράξεις διορθωτικού προσδιορισμού φόρου εισοδήματος για τη χρήση 2011 του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ Κηφισιάς, των οποίων ζητείται η ακύρωση, καθώς και τις από 28-12-2017 οικείες εκθέσεις ελέγχου.
6. Τις απόψεις της ανωτέρω φορολογικής αρχής.
7. Την εισήγηση του ορισθέντος υπαλλήλου του Τμήματος Α2 όπως αποτυπώνεται στο σχέδιο της απόφασης.

Επί της από 26-1-2018 και με αριθμό πρωτοκόλλουενδικοφανούς προσφυγής των:

α), ΑΦΜ, κατοίκου Νέας Ερυθραίας Αττικής, οδόςκαι β) ΑΦΜ, κατοίκου Νέας Ερυθραίας Αττικής, 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, επαγόμεστε τα ακόλουθα:

Με τις με αριθμό/28-12-2017 και με αριθμό/28-12-2017 οριστικές πράξεις διορθωτικού προσδιορισμού φόρου εισοδήματος για τη χρήση 2011 του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ Κηφισιάς προσδιορίστηκε σε βάρος του υπόχρεου διαφορά φόρου εισοδήματος ποσού 141.795,05, πλέον πρόσθετου φόρου λόγω ανακρίβειας 170.154,06€ και πλέον τέλος επιτηδεύματος ποσού 17.873,33 ήτοι συνολικό ποσό 329.822,44 ευρώ και σε βάρος της συζύγου διαφορά φόρου εισοδήματος ποσού 140.379,07, πλέον πρόσθετου φόρου λόγω ανακρίβειας 168.454,88 € και πλέον τέλος επιτηδεύματος ποσού 8.685,08 ήτοι συνολικό ποσό 317.519,03 ευρώ

Οι προσβαλλόμενες πράξεις εκδόθηκαν βάσει των από 28-12-2017 εκθέσεων ελέγχου διορθωτικού προσδιορισμού φόρου εισοδήματος, κατόπιν των/30-12-2016 &/30-12-2016 εντολών ελέγχου. Οι εντολές ελέγχου εκδόθηκαν κατόπιν του με αριθμό πρωτ:/11-11-2015 δελτίο πληροφοριών και του με αριθμό πρωτ:/18-12-2015 δελτίο πληροφοριών του ΚΕ.ΦΟ.ΜΕ.Π καθώς και του με αριθμό πρωτ:/2015 δελτίου πληροφοριών της Αρχής του άρθρου 7 του ν.3691/2008.

Ο έλεγχος εξέδωσε τα με αριθμούς/20-12-2017 και/20-12-2017 Σημειώματα Διαπιστώσεων Ελέγχου καθώς και τις με αριθμούς/19-12-2017 και19-12-2017 πράξεις προσωρινού διορθωτικού προσδιορισμού φόρου εισοδήματος τα οποία και κοινοποίησε δια θυροκολλήσεως στις 21-12-2017, προκειμένου να δοθεί η δυνατότητα σε προθεσμία 20 ημερών στους ελεγχόμενους να διατυπώσουν εγγράφως τις απόψεις τους από την κοινοποίηση της έγγραφης γνωστοποίησης ήτοι μέχρι 10-1-2018. Πριν από την εκπνοή της προθεσμίας των είκοσι (20) ημερών και χωρίς να κατατεθούν οι απόψεις των προσφευγόντων, ο έλεγχος εξέδωσε τις με αριθμό/28-12-2017 και με αριθμό/28-12-2017 οριστικές πράξεις διορθωτικού προσδιορισμού φόρου εισοδήματος για τη χρήση 2011 με βάσει τις 28-12-2017 εκθέσεις ελέγχου .

Οι προσφεύγοντες με την υπό κρίση ενδικοφανή προσφυγή αιτούνται την ακύρωση των προσβαλλόμενων πράξεων για τους εξής λόγους:

- Παράβαση του δικαιώματος ακρόασης άρθρο 20 παρ. 2 του συντάγματος άρθρο 28 του ν.4174/2013 , άρθρο 6 του ν.2690/1999.
- Εσφαλμένος καταλογισμός προσαυξήσεων
- Πλάνη περί των πραγματικών περιστατικών
- Πλημμελώς διάφορες πιστώσεις καταλογίσθηκαν ως εισόδημα από άγνωστη πηγή.

Επειδή, σύμφωνα με το άρθρο 28 «Αποτελέσματα φορολογικού ελέγχου» του ν.4174/2013, με τις τροποποιήσεις του άρθρου 40 του ν.4410/2016:

«1. Η Φορολογική Διοίκηση κοινοποιεί εγγράφως στο φορολογούμενο σημείωμα διαπιστώσεων με τα αποτελέσματα του φορολογικού ελέγχου και τον προσωρινό διορθωτικό

προσδιορισμό φόρου ο οποίος πρέπει να είναι πλήρως αιτιολογημένος. Ο φορολογούμενος δύναται να ζητά να λαμβάνει αντίγραφα των εγγράφων στα οποία βασίζεται ο διορθωτικός προσδιορισμός φόρου. Ο φορολογούμενος έχει τη δυνατότητα να διατυπώσει εγγράφως τις απόψεις του σχετικά με τον προσωρινό διορθωτικό προσδιορισμό φόρου εντός είκοσι (20) ημερών από την κοινοποίηση της έγγραφης γνωστοποίησης.

2. Η Φορολογική Διοίκηση εκδίδει την οριστική πράξη διορθωτικού προσδιορισμού του φόρου, εντός μηνός από την ημερομηνία παραλαβής των απόψεων του φορολογούμενου ή, σε περίπτωση που ο φορολογούμενος δεν υποβάλλει τις απόψεις του, την εκπνοή της προθεσμίας που ορίζεται στην παράγραφο 1. Η οριστική πράξη διορθωτικού προσδιορισμού του φόρου εκδίδεται με βάση έκθεση ελέγχου την οποία συντάσσει η Φορολογική Διοίκηση. Η έκθεση ελέγχου περιλαμβάνει εμπεριστατωμένα και αιτιολογημένα τα γεγονότα, τα στοιχεία και τις διατάξεις τις οποίες έλαβε υπόψη της η Φορολογική Διοίκηση για τον προσδιορισμό του φόρου. Η οριστική πράξη διορθωτικού προσδιορισμού του φόρου μαζί με την έκθεση ελέγχου κοινοποιούνται στον φορολογούμενο.»

Επειδή δεν τηρήθηκε η προβλεπόμενη από την ανωτέρω διάταξη διαδικασία, της προθεσμίας των είκοσι (20) ημερών προκειμένου οι προσφεύγοντες να διατυπώσουν εγγράφως τις απόψεις τους από την κοινοποίηση της έγγραφης γνωστοποίησης των με αριθμούς/20-12-2017 και/20-12-2017 Σημειωμάτων Διαπιστώσεων Ελέγχου διαδικασία η οποία κρίνεται απαραίτητη για την έκδοση των οριστικών πράξεων

Επειδή στην προκειμένη περίπτωση ο Προϊστάμενος της αρμόδιας Δ.Ο.Υ εξέδωσε τις με αριθμό/28-12-2017 και με αριθμό/28-12-2017 οριστικές πράξεις διορθωτικού προσδιορισμού φόρου εισοδήματος για τη χρήση 2011 με βάσει τις 28-12-2017 εκθέσεις ελέγχου πριν από την εκπνοή της προθεσμίας των είκοσι (20) ημερών και χωρίς να κατατεθούν οι απόψεις των προσφευγόντων.

Επειδή, σύμφωνα με το άρθρο 63 «Ειδική Διοικητική Διαδικασία -Ενδικοφανής προσφυγή» του ν.4174/2013: «Η φορολογική αρχή, της οποίας η πράξη ακυρώνεται για τυπικές πλημμέλειες, εκδίδει νέα πράξη σύμφωνα με τα οριζόμενα στην απόφαση της Υπηρεσίας Εσωτερικής Επανεξέτασης.»

Επειδή, σύμφωνα με το άρθρο 72 «Μεταβατικές διατάξεις» του ν.4174/2013: «11. Διατάξεις περί παραγραφής του δικαιώματος του Δημοσίου να κοινοποιεί φύλλα ελέγχου και πράξεις προσδιορισμού φόρου, τελών, εισφορών, προστίμων, προΐσχύουσες του άρθρου 36 του Κώδικα Φορολογικής Διαδικασίας, εξακολουθούν να έχουν εφαρμογή για τις χρήσεις, τις περιόδους, τις υποθέσεις και τις φορολογικές υποχρεώσεις τις οποίες αφορούν.»

Επειδή, σύμφωνα με το άρθρο 84 «Παραγραφή» του ν.2238/1994: «6.Αν το φύλλο ελέγχου ακυρωθεί για τυπικούς λόγους με απόφαση διοικητικού δικαστηρίου, η οποία κοινοποιείται στον αρμόδιο προϊστάμενο της δημόσιας οικονομικής υπηρεσίας το τελευταίο έτος της παραγραφής του ή μετά τη συμπλήρωση του χρόνου της παραγραφής, ο προϊστάμενος της δημόσιας οικονομικής

υπηρεσίας μπορεί να εκδώσει και να κοινοποιήσει νέο φύλλο ελέγχου μέσα σε ένα (1) έτος από την κοινοποίηση της απόφασης.»

Επειδή με το άρθρο 36 του ν.4174/2013 ορίζεται ότι η φορολογική αρχή μπορεί να εκδώσει νέα πράξη διοικητικού, εκτιμώμενου ή διορθωτικού προσδιορισμού φόρου εντός ενός έτους από την έκδοση απόφασης επί ενδικοφανούς προσφυγής που ακυρώνει την πράξη για το ζήτημα που αυτή αφορά.

Επειδή οι πράξεις της φορολογικής αρχής είναι νομικά πλημμελείς για λόγους που αφορούν στην ορθή τήρηση της διαδικασίας που ορίζει το άρθρο 28 του Κ.Φ.Δ., ήτοι για τυπικούς λόγους.

Επειδή, κατόπιν των ανωτέρω παρέλκει η εξέταση των λοιπών λόγων των προσφυγών

Α π ο φ α σ ί ζ ο υ μ ε

Την **αποδοχή** της με αριθμό πρωτοκόλλουενδικοφανούς προσφυγής των: α) , ΑΦΜ, κατοίκου Νέας Ερυθραίας Αττικής, οδόςκαι β)ΑΦΜ, κατοίκου Νέας Ερυθραίας Αττικής, οδός **και την ακύρωση των με αριθμούς/28-12-2017 και/28-12-2017 οριστικών πράξεων διορθωτικού προσδιορισμού φόρου εισοδήματος χρήσης 2011 (οικονομικού έτους 2012) για λόγους τυπικής πλημμέλειας.**

Οριστική φορολογική υποχρέωση - καταλογιζόμενο ποσό με βάση την παρούσα απόφαση:

Προσδιορισμός φόρου εισοδήματος για τη χρήση 2011: 0,00€

Η παρούσα απόφαση να κοινοποιηθεί από αρμόδιο όργανο με τη νόμιμη διαδικασία, στους υπόχρεους.

Ακριβές Αντίγραφο
Υπάλληλος του Τμήματος
Διοικητικής Υποστήριξης

ΜΕ ΕΝΤΟΛΗ ΤΟΥ ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΥ
ΤΗΣ ΔΙΕΥΘΥΝΣΗΣ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ

Ο ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΣ ΤΗΣ ΥΠΟΔΙΕΥΘΥΝΣΗΣ
ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ

ΓΕΩΡΓΙΟΣ ΦΑΚΟΣ

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.