



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ



ΑΑΔΕ

Ανεξάρτητη Αρχή
Δημοσίων Εσόδων

**ΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ
ΥΠΟΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ
ΤΜΗΜΑ Α6**

Ταχ. Δ/ση : Αριστογείτονος 19
Ταχ. Κώδικας : 176 71 - Καλλιθέα
Τηλέφωνο : 213 1604553

Καλλιθέα, 12/05/2023

Αριθμός απόφασης: 1139

ΑΠΟΦΑΣΗ Ο ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΣ ΤΗΣ ΔΙΕΥΘΥΝΣΗΣ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ

Έχοντας υπ' όψη:

1. Τις διατάξεις :

α. του άρθρου 63 του Κώδικα Φορολογικής Διαδικασίας (ν. 4987/2022 Α' 206), εφεξής ΚΦΔ,
β. του άρθρου 10 της Δ. ΟΡΓ. Α 1125859 ΕΞ 2020/23.10.2020 (ΦΕΚ Β' 4738/26.10.2020)
Απόφασης του Διοικητή της Α.Α.Δ.Ε. με θέμα «Οργανισμός της Ανεξάρτητης Αρχής Δημοσίων Εσόδων (Α.Α.Δ.Ε.)»,

γ. της ΠΟΛ 1064/12.04.2017 (ΦΕΚ Β' 1440/27-04-2017) Απόφασης του Διοικητή της Ανεξάρτητης Αρχής Δημοσίων Εσόδων.

δ. Την με αριθμό Α.1165/22.11.2022 απόφαση του Διοικητή της Ανεξάρτητης Αρχής Δημοσίων Εσόδων (ΑΑΔΕ) με θέμα «Υποβολή ενδικοφανών προσφυγών και αιτημάτων αναστολής του άρθρου 63 του Κώδικα Φορολογικής Διαδικασίας (ν.4987/2022), αποκλειστικά ψηφιακά μέσω διαδικτύου από το δικτυακό τόπο της Α.Α.Δ.Ε.» (ΦΕΚ Β' 6009),

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

3. Την αριθ. Δ.Ε.Δ. 1126366 ΕΞ 2016/30.08.2016 (ΦΕΚ 2759/τ.Β'/01.09.2016) Απόφαση του Προϊσταμένου της Διεύθυνσης Επίλυσης Διαφορών.

4. Την με ημερομηνία κατάθεσης 13.01.2023 και με αριθμό πρωτοκόλλουΕΙ2023 ενδικοφανή προσφυγή του του, κατοίκου Αττικής, οδός αριθ., με Α.Φ.Μ., κατά της αριθ. /30-12-2022 οριστικής πράξης διορθωτικού φόρου εισοδήματος φορολογικού έτους 2016, του Προϊστάμενου του 2ου Ελεγκτικού Κέντρου (ΕΛ. ΚΕ.) Αττικής και τα προσκομιζόμενα με αυτήν σχετικά έγγραφα.

5. Την ως άνω προσβαλλόμενη πράξη της οποίας ζητείται η ακύρωση.

6. Τις απόψεις του Προϊστάμενου του 2ου Ελεγκτικού Κέντρου (ΕΛ. ΚΕ.) Αττικής

7. Την εισήγηση του ορισθέντος υπαλλήλου του Τμήματος Α6, όπως αποτυπώνεται στο σχέδιο της απόφασης.

Επί της από 13.01.2023 και με αριθμό πρωτοκόλλουΕΙ2023 ενδικοφανούς προσφυγής, η οποία κατατέθηκε εμπρόθεσμα και μετά τη μελέτη και την αξιολόγηση όλων των υφιστάμενων στο σχετικό φάκελο εγγράφων και των προβαλλόμενων λόγων της ενδικοφανούς προσφυγής, επαγόμαστε τα ακόλουθα:

Σύντομο ιστορικό

Με τη με αριθ./2/9872127-10-2022, εντολή του Προϊστάμενου του 2ου Ελεγκτικού Κέντρου (ΕΛ. ΚΕ.) Αττικής, διενεργήθηκε στον προσφεύγοντα μερικός έλεγχος φορολογίας εισοδήματος για το φορολογικό έτος 2016.

Αιτία ελέγχου αποτέλεσε το με αρ. πρωτ./1374/2016/25-06-2016 έγγραφο της Αρχής Καταπολέμησης της Νομιμοποίησης Εσόδων από Παράνομες Δραστηριότητες.

Κατ' αρχή εκδόθηκε από τη Δ.Ο.Υ. ΙΖ ΑΘΗΝΩΝ η με αριθμό/05-04-2021 εντολή φορολογικού ελέγχου και σε αντικατάσταση της εκδόθηκε η παραπάνω εντολή.

Από τον έλεγχο διαπιστώθηκε προσαύξηση περιουσίας του άρθρου 21 παρ.4 ν.4172/2013, ποσού 108.000,00 ευρώ, που προέρχεται από τις παρακάτω πιστώσεις σε λογαριασμό του προσφεύγοντα της τράπεζας και συγκεκριμένα:

Ημερομηνία 17/2/2016, με αιτιολογία κατάθεσης: Πράξη ανταλλαγής 198 χαρτονομισμάτων αξίας 500 ευρώ =99.000,00

Ημερομηνία 08/3/2016, με αιτιολογία κατάθεσης: Πράξη ανταλλαγής 18 χαρτονομισμάτων αξίας 500 ευρώ =9.000,00

Ο προσφεύγων με την υπό κρίση ενδικοφανή προσφυγή ζητά την ακύρωση της προσβαλλόμενης πράξης, προβάλλοντας τους παρακάτω λόγους:

-Είχε στην κατοχή του σε προσωπικό του χώρο τα χρηματικά ποσά που καταλογίστηκαν από τον έλεγχο ως εισόδημα από άγνωστη πηγή, σε χαρτονομίσματα των 500,00€, τα οποία είχε ήδη αναλάβει και επειδή φημιολογείτο ότι επρόκειτο να καταργηθούν, προέβη στη μετατροπή τους σε χαρτονομίσματα μικρότερης αξίας.

- Κατά παράβαση των διατάξεων του άρθρου 28 παρ. 1 του Κώδικα Φορολογικής Διαδικασίας δεν του χορηγήθηκε σημείωμα διαπιστώσεων με τα αποτελέσματα του φορολογικού ελέγχου.

Με τα αριθ.πρωτ.ΔΕΔ..... &ΕΙ2023ΕΜΠ/24-1-2023 έγγραφα υπομνήματα, ο προσφεύγων προσκομίζει τα παραστατικά ανάληψης χαρτονομισμάτων αξίας 500,00 ευρώ, που αναφέρονται στην ενδικοφανή προσφυγή, για το χρονικό διάστημα από 17-1-2014 έως 12-1-2015.

Επί πλέον ισχυρίζεται, ότι από το χρονικό διάστημα 28-5-2013 έως 5-1-2015, έλαβε το ποσό των 210.000,00 ευρώ από εμβάσματα τα οποία προέρχονταν από λογαριασμό που τηρούσε στην Τράπεζα Κύπρου στη Κύπρο αρχικά στον λογαριασμό με αριθμό της Τράπεζας Ελλάδος και στη συνέχεια, μετά την εξαγορά της Τράπεζας Ελλάδος από την Τράπεζα Πειραιώς στον λογαριασμό με αριθμό της Τράπεζας

Επειδή, στο άρθρο 23 του Ν. 4174/13 (ΚΦΔ) μεταξύ άλλων ορίζεται ότι: «1. Η Φορολογική Διοίκηση έχει την εξουσία να επαληθεύει, να ελέγχει και να διασταυρώνει την εκπλήρωση των φορολογικών υποχρεώσεων εκ μέρους του φορολογούμενου, την ακρίβεια των φορολογικών δηλώσεων που υποβάλλονται σε αυτήν και να επιβεβαιώνει τον υπολογισμό και την καταβολή του οφειλόμενου φόρου, διενεργώντας έλεγχο σε έγγραφα, λογιστικά στοιχεία και στοιχεία γνωστοποιήσεων και παρόμοιες πληροφορίες, θέτοντας ερωτήσεις στον φορολογούμενο και σε τρίτα πρόσωπα, ερευνώντας εγκαταστάσεις και μέσα μεταφοράς που χρησιμοποιούνται για τη διενέργεια επιχειρηματικών δραστηριοτήτων, σύμφωνα με τις διαδικασίες και χρησιμοποιώντας μεθόδους που προβλέπονται στον Κώδικα».

Επειδή, σύμφωνα με το άρθρο 28 του Ν. 4174/2013 ορίζεται ότι:

1. Η Φορολογική Διοίκηση κοινοποιεί εγγράφως στον 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, μέσα σε είκοσι (20) ημέρες από την κοινοποίηση της έγγραφης γνωστοποίησης.

2. Η Φορολογική Διοίκηση εκδίδει την οριστική πράξη διορθωτικού προσδιορισμού του φόρου, μέσα σε ένα (1) μήνα από την ημερομηνία παραλαβής των απόψεων του φορολογούμενου ή, σε περίπτωση που ο φορολογούμενος δεν υποβάλει τις απόψεις του, από την εκπνοή της προθεσμίας που ορίζεται στην παρ. 1.

Η οριστική πράξη διορθωτικού προσδιορισμού του φόρου εκδίδεται με βάση έκθεση ελέγχου, την οποία συντάσσει η Φορολογική Διοίκηση.

Η έκθεση ελέγχου περιλαμβάνει εμπειριστατωμένα 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, στο άρθρο 34 του 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».

Επειδή, στο άρθρο 64 του Ν.4174/2013 ορίζεται ότι: «Η Φορολογική Διοίκηση έχει την υποχρέωση να παρέχει σαφή, ειδική και επαρκή αιτιολογία για τη νομική βάση, τα γεγονότα και τις περιστάσεις που θεμελιώνουν την έκδοση πράξεως και τον προσδιορισμό φόρου».

Επειδή σύμφωνα με το άρθρο 65 του ν. 4174/2013 ορίζεται ότι: «Σε περίπτωση αμφισβήτησης πράξης προσδιορισμού φόρου στα πλαίσια ενδικοφανούς προσφυγής, ο φορολογούμενος ή οποιοδήποτε άλλο πρόσωπο που προβαίνει στην εν λόγω αμφισβήτηση φέρει το βάρος της απόδειξης της πλημμέλειας της πράξης προσδιορισμού του φόρου.»

Επειδή, ο προσφεύγων με τα υπομνήματα προσκομίζει τα αντίγραφα των παρακάτω στοιχείων αναλήψεων μετρητών που αφορά το χρονικό διάστημα 17-1-2014 έως 12-1-2015, που μνημονεύει στην ενδικοφανή προσφυγή, αλλά όπως ισχυρίζεται δεν του είχαν χορηγηθεί από την τράπεζα:

1. Το από 17-01-2014 ένταλμα πληρωμής (ανάληψης μετρητών) της Τράπεζας (σχετ. αριθ. Υ2), από το οποίο προκύπτει ότι κατά την ως άνω ημερομηνία ανέλαβε από τον λογαριασμό της ως άνω τράπεζας με αριθμό, το ποσό των 11.000,00 ευρώ, ήτοι 22 χαρτονομίσματα των 500 ευρώ.

2. Το από 12-02-2014 ένταλμα πληρωμής (ανάληψης μετρητών) της Τράπεζας (σχετ. αριθ. Υ3), από το οποίο προκύπτει ότι κατά την ως άνω ημερομηνία ανέλαβε από τον λογαριασμό της ως άνω τράπεζας με αριθμό το ποσό των 10.000,00 ευρώ, ήτοι 20 χαρτονομίσματα των 500 ευρώ.

3. Το από 07-03-2014 ένταλμα πληρωμής (ανάληψης μετρητών) της Τράπεζας (σχετ. αριθ. Υ4), από το οποίο προκύπτει ότι κατά την ως άνω ημερομηνία ανέλαβε από τον λογαριασμό της ως άνω τράπεζας με αριθμό, το ποσό των 15.000,00 ευρώ, ήτοι 25 χαρτονομίσματα των 500 ευρώ, 2 χαρτονομίσματα των 100 ευρώ και σε 46 νομίσματα των 50 ευρώ.

4. Το από 10-04-2014 ένταλμα πληρωμής (ανάληψης μετρητών) της Τράπεζας (σχετ. αριθ. Υ5), από το οποίο προκύπτει ότι κατά την ως άνω ημερομηνία ανέλαβε από τον λογαριασμό της ως άνω τράπεζας με αριθμό, το ποσό των 11.000,00 ευρώ, ήτοι 22 χαρτονομίσματα των 500 ευρώ.

18. Το από 08-12-2014 ένταλμα πληρωμής (ανάληψης μετρητών) της Τράπεζας(σχετ. αριθ.), από το οποίο προκύπτει ότι κατά την ως άνω ημερομηνία ανέλαβε από τον λογαριασμό της ως άνω τράπεζας με αριθμό το ποσό των 3.000,00 ευρώ, ήτοι 6 χαρτονομίσματα των 500 ευρώ.

19. Το από 12-12-2014 ένταλμα πληρωμής (ανάληψης μετρητών) της Τράπεζας(σχετ. αριθ.), από το οποίο προκύπτει ότι κατά την ως άνω ημερομηνία ανέλαβε από τον λογαριασμό της ως άνω τράπεζας με αριθμό το ποσό των 3.500,00 ευρώ, ήτοι 7 χαρτονομίσματα των 500 ευρώ και

20. Το από 12-01-2015 ένταλμα πληρωμής (ανάληψης μετρητών) της Τράπεζας (σχετ. αριθ.), από το οποίο προκύπτει ότι κατά την ως άνω ημερομηνία ανέλαβε από τον λογαριασμό της ως άνω τράπεζας με αριθμό το ποσό των 20.00,000 ευρώ, ήτοι 40 χαρτονομίσματα των 500 ευρώ.

Επειδή, η προσκόμιση των ως άνω στοιχείων ενδεχομένως θα οδηγούσαν σε ΔΙΑΦΟΡΕΤΙΚΟ ΑΠΟΤΕΛΕΣΜΑ από εκείνο του ελέγχου, που αποτυπώνεται στην οριστική πράξη διορθωτικού προσδιορισμού φόρου έτους 2016.

Επειδή, όπως προκύπτει από τα στοιχεία του φακέλου δεν κοινοποιήθηκε εγγράφως στον προσφεύγοντα το προβλεπόμενο από το άρθρο 28 του ΚΦΔ σημείωμα διαπιστώσεων με τα αποτελέσματα του φορολογικού ελέγχου και τον προσωρινό διορθωτικό προσδιορισμό φόρου.

Επειδή, η προσβαλλόμενη πράξη κρίνεται ότι είναι ακυρωτέα, λόγω παραβάσεως ουσιώδους τύπου της διαδικασίας, που προβλέπεται στο άρθρο 28 του ΚΦΔ, η οποία συνίσταται στην μη κοινοποίηση σημειώματος του άρθρου 28 του ΚΦΔ και ως εκ τούτου πρέπει να ακυρωθεί για λόγους τυπικής πλημμέλειας.

Επειδή, παρέλκει η εξέταση των λοιπών προβαλλόμενων ισχυρισμών της ενδικοφανούς προσφυγής.

Επειδή, με τις διατάξεις του άρθρου 36§1,2 του ν. 4174/2013 – Κ.Φ.Δ (Α' 170), ορίζεται ότι: «1) Η Φορολογική Διοίκηση μπορεί να προβεί σε έκδοση πράξης διοικητικού, εκτιμώμενου ή διορθωτικού προσδιορισμού φόρου εντός πέντε (5) ετών από τη λήξη του έτους εντός του οποίου λήγει η προθεσμία υποβολής δήλωσης. 2) Η περίοδος που αναφέρεται στην παράγραφο 1 παρατείνεται στις εξής περιπτώσεις: α) ..., β) ..., γ) εάν ασκηθεί ενδικοφανής προσφυγή, ένδικο βοήθημα ή μέσο, για περίοδο ενός έτους μετά την έκδοση απόφασης επί της ενδικοφανούς προσφυγής ή την έκδοση αμετάκλητης δικαστικής απόφασης, και μόνο για το ζήτημα, το οποίο αφορά» και με τις διατάξεις του άρθρου 63§6 του ίδιου κώδικα, ορίζεται ότι: «Αν με την απόφαση [της Δ.Ε.Δ.] ακυρώνεται, μερικά ή ολικά, ή τροποποιείται η πράξη της φορολογικής αρχής, η Υπηρεσία Εσωτερικής Επανεξέτασης οφείλει να αιτιολογεί την απόφαση αυτή επαρκώς με νομικούς ή και πραγματικούς ισχυρισμούς. 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 τις διατάξεις του τελευταίου εδαφίου της παρ. 6 του άρθρου 63 του ΚΦΔ, σε συνδυασμό με τη διάταξη των παρ. 1 και 2γ' του άρθρου 36 του Ν. 4174/2013, σε περίπτωση που η πράξη ακυρώνεται για λόγους τυπικής πλημμέλειας, η αρμόδια φορολογική αρχή ενεργεί εκ νέου σύμφωνα με τα οριζόμενα στην απόφαση της Διεύθυνσης Επίλυσης Διαφορών, τηρώντας την προβλεπόμενη από το νόμο διαδικασία.

Α π ο φ α σ ί ζ ο υ μ ε

Την αποδοχή της με ημερομηνία κατάθεσης 13.01.2023 και με αριθμό πρωτοκόλλουΕΙ2023 ενδικοφανή προσφυγή του του, με Α.Φ.Μ., με την ακύρωση της αριθ. /30-12-2022 οριστικής πράξης διορθωτικού φόρου εισοδήματος φορολογικού έτους 2016, του Προϊστάμενου του 2ου Ελεγκτικού Κέντρου (ΕΛ.ΚΕ.) Αττικής, για λόγους τυπικής πλημμέλειας και την επανάληψη διαδικασίας σύμφωνα με το ως άνω σκεπτικό

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

Ακριβές Αντίγραφο

Ο/Η Υπάλληλος του Τμήματος

Διοικητικής Υποστήριξης

ΜΕ ΕΝΤΟΛΗ ΤΟΥ ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΥ ΤΗΣ Δ/ΝΣΗΣ
ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ
Η ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΗ ΤΗΣ ΥΠΟΔ/ΝΣΗΣ
ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ

ΓΡΑΜΜΑΤΩ ΣΚΟΥΡΑ

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.