



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

Καλλιθέα 03 / 03 / 2015

Αριθμός Απόφασης **861**

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 υπ' αριθμ. 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 αριθμ. Δ6Α1198069 ΕΞ 2013/30-12-13 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' 55/16-01-2014).

2. Την ΠΟΛ 1069/04-03-2014 Εγκύκλιο της Γενικής Γραμματείας Δημοσίων Εσόδων του Υπουργείου Οικονομικών.

3. Την από **05/12/2014** και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανή προσφυγή της επιχείρησης με την επωνυμία, με **ΑΦΜ**, νόμιμα εκπροσωπούμενης από την εκκαθαρίστρια με ΑΦΜ: και εδρεύει στο επί της οδού, κατά της υπ' αριθμ./**31-10-2014** Οριστικής Πράξης διορθωτικού προσδιορισμού Φ.Π.Α της Προϊσταμένης του Κ.Ε.ΜΕ.ΕΠ, διαχειριστικής περιόδου 01/01/2011 – 31/12/2011 και τα προσκομιζόμενα με αυτήν σχετικά έγγραφα.

4. Την υπ' αριθμ./**31-10-2014** Οριστική Πράξη διορθωτικού προσδιορισμού Φ.Π.Α. της Προϊσταμένης του Κ.Ε.ΜΕ.ΕΠ, διαχειριστικής περιόδου 01/01/2011 – 31/12/2011, της οποίας ζητείται η ακύρωση.

5. Τις απόψεις της ανωτέρω φορολογικής αρχής.

6. Την από 02/03/2015 εισήγηση του Α4 τμήματος της Υπηρεσίας μας.

Επί της από **05/12/2014** και με αριθμό πρωτοκόλλου **ενδικοφανούς προσφυγής** της επιχείρησης με την επωνυμία, με **ΑΦΜ**, νόμιμα εκπροσωπούμενης από την εκκαθαρίστρια, με ΑΦΜ: και εδρεύει στο επί της οδού, **η οποία κατατέθηκε εμπρόθεσμα** και μετά την μελέτη και την αξιολόγηση όλων των υφιστάμενων στο σχετικό φά-

κελο εγγράφων και των προβαλλόμενων λόγων της ενδικοφανούς προσφυγής, επαγόμεστε τα ακόλουθα:

Με την υπ' αριθμ./**31-10-2014** οριστική πράξη διορθωτικού προσδιορισμού Φ.Π.Α της Προϊσταμένης του Κέντρου Ελέγχου Μεγάλων Επιχειρήσεων (Κ.Ε.ΜΕ.ΕΠ.), διαχειριστικής περιόδου 01/01/11 - 31/12/11, επιβλήθηκε σε βάρος της προσφεύγουσας φόρος Προστιθέμενης Αξίας ποσού 3.542.521,05 €, πλέον προσαυξήσεων λόγω ανακρίβειας υποβολής δήλωσης ποσού 4.212.170,00 €, ήτοι συνολικά ποσού **7.754.691,05 €**, το οποίο βεβαιώθηκε στις 21/11/2014 [Α.Τ.Β.:, Α.Χ.Κ].

Η διαφορά του φόρου, προέκυψε ύστερα από τη διενέργεια μερικού ελέγχου εφαρμογής των διατάξεων του Ν.2859/2000 στην προσφεύγουσα εταιρεία, από τον υπάλληλο του Κ.Ε.ΜΕ.ΕΠ Κο, ο οποίος συνέταξε την από 30/10/2014 έκθεση μερικού ελέγχου προσδιορισμού φόρου Φόρου Προστιθέμενης Αξίας, από την οποία προκύπτει ότι δεν έγινε δεκτό το Πιστωτικό Υπόλοιπο ΦΠΑ που μετέφερε προς συμψηφισμό από την προηγούμενη χρήση 2010 ποσού 5.686.463,61 €, το οποίο ανεγράφη στον κωδ: 401 της υποβληθείσας εκκαθαριστικής δήλωσης ΦΠΑ χρήσης 2011, δεδομένου ότι κατά τον έλεγχο της προηγούμενης χρήσης, τα αποτελέσματα είχαν προσδιοριστεί εξωλογιστικά και είχε εκδοθεί η υπ' αριθμ./07-05-2013 πράξη προσδιορισμού ΦΠΑ, με την οποία προσδιορίστηκε χρεωστικό υπόλοιπο ποσού 28.394.926,05 € και επομένως δεν υπήρχε πιστωτικό υπόλοιπο ΦΠΑ προς μεταφορά στην επόμενη χρήση.

Η προσφεύγουσα εταιρεία, με την υπό κρίση ενδικοφανή προσφυγή, ζητά την ακύρωση της παραπάνω πράξης, προβάλλοντας τους παρακάτω λόγους:

- ♦ Ότι σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 106ια του πτωχευτικού κώδικα, στα καθήκοντα του ειδικού εκκαθαριστή δεν περιλαμβάνεται η γνώση και διερεύνηση στοιχείων που αφορούν προηγούμενα έτη υπό άλλο νομικό και πραγματικό καθεστώς λειτουργίας της επιχείρησης.
- ♦ Ότι η προσβαλλόμενη πράξη βασίζεται στην πράξη της προηγούμενης χρήσης 2010, που έχει ήδη προσβληθεί ενώπιον του Διοικητικού Εφετείου και δεν έχει ακόμα συζητηθεί, και αντίκειται στην αρχή του κράτους δικαίου αλλά και στο άρθρο 6 της ΕΣΔΑ περί του δικαιώματος στη χρηστή απονομή της δικαιοσύνης.

Επειδή με την υπ' αριθμ./**2012** απόφαση του Πολυμελούς Πρωτοδικείου Αθηνών η οποία συζητήθηκε στις 06/12/12, η προσφεύγουσα επιχείρηση τέθηκε **υπό καθεστώς ειδικής εκκαθάρισης σε λειτουργία** σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου **106α του Ν. 3588/2007**, όπως προστέθηκε με το αρθρο 12 του Ν. 4013/2011 και εκκαθαρίστρια ορίστηκε η εταιρεία με την επωνυμία «.....»

Επειδή η προσφεύγουσα ισχυρίζεται ότι η προσβαλλόμενη πράξη αφορά περίοδο πριν από την θέση της επιχείρησης σε καθεστώς ειδικής εκκαθάρισης και σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 106ια του πτωχευτικού κώδικα (Ν. 3588/2007), στα καθήκοντα του ειδικού εκκαθαριστή δεν περιλαμβάνεται η γνώση και διερεύνηση στοιχείων που αφορούν προηγούμενα έτη υπό άλλο νομικό και πραγματικό καθεστώς λειτουργίας της επιχείρησης, πλην όμως με τον ισχυρισμό αυτό η προσφεύγουσα δεν στρέφεται κατά του κύρους και της νομιμότητας της προσβαλλόμενης πράξης, ούτε με αυτόν αμφισβητεί τις υποχρεώσεις της που απορρέουν από τη φορολογική νομοθεσία, αλλά άπτεται μόνο των καθηκόντων των ειδικών εκκαθαριστών και συνεπώς ο σχετικός λόγος της παρούσας πρέπει να **απορριφθεί**.

Επειδή με τις διατάξεις του άρθρου **32 § 3 του Ν. 2859/2000** [ΦΕΚ Α' 248/07-11-2000] ορίζεται ότι: «Όταν το ποσό της έκπτωσης είναι μεγαλύτερο από τον οφειλόμενο φόρο στην ίδια περίοδο, η επιπλέον διαφορά μεταφέρεται για έκπτωση σε επόμενη περίοδο, με την επιφύλαξη των περί παραγραφής διατάξεων. Κατ' εξαίρεση, η διαφορά αυτή επιστρέφεται, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 34».

Επειδή στην προκείμενη περίπτωση, κατά τον έλεγχο που διενεργήθηκε στην προσφεύγουσα, δεν διαπιστώθηκαν διαφορές ως προς το φόρο εισροών και εκροών, αλλά μόνο ως προς το μεταφερόμενο πιστωτικό υπόλοιπο ΦΠΑ από την προηγούμενη χρήση, καθόσον η φορολογική αρχή είχε διενεργήσει στην προσφεύγουσα έλεγχο στη χρήση 2010, προσδιόρισε τα αποτελέσματά της εξωλογιστικά και με την υπ' αριθμ./07-05-2013 πράξη προσδιορισμού ΦΠΑ προσδιορίστηκε χρεωστικό υπόλοιπο ποσού 28.394.926,05 € και επομένως δεν υπήρχε πιστωτικό υπόλοιπο ΦΠΑ προς μεταφορά στην επόμενη χρήση. Επομένως η φορολογική αρχή με βάση νόμιμο τίτλο (Πράξη προσδιορισμού

ΦΠΑ) διέγραψε το πιστωτικό υπόλοιπο της χρήσης 2010, με αποτέλεσμα να μην υπάρχει πιστωτικό υπόλοιπο προς μεταφορά στη χρήση 2011.

Επειδή από την προαναφερόμενη διάταξη του άρθρου 32 § 3 του Ν. 2859/2000 καθώς και από την ισχύουσα νομολογία προκύπτει ότι πράξη προσδιορισμού ΦΠΑ, η οποία στηρίχθηκε στα δεδομένα που προκύπτουν από τα βιβλία και στοιχεία της προσφεύγουσας, όπως αυτά αναμορφώθηκαν από τη φορολογική αρχή, και επομένως ήταν νόμιμη, από την άποψη αυτή, η έκδοση προσωρινής πράξης προσδιορισμού ΦΠΑ, **ΣΤΕ 569/2008**

Επειδή η προσφεύγουσα υποστηρίζει ότι έχει ασκήσει προσφυγή ενώπιον του αρμοδίου Δικαστηρίου κατά της πράξης προσδιορισμού ΦΠΑ διαχειριστικής περιόδου 1/1/10-31/12/10, με την οποία το πιστωτικό υπόλοιπο της διαχειριστικής αυτής περιόδου διεγράφη, δεν είναι νόμιμος, καθόσον μετά την διαγραφή από τον έλεγχο της προηγούμενης χρήσης του πιστωτικού Υπολοίπου ΦΠΑ, νόμιμα η φορολογική αρχή εξέδωσε την προσβαλλόμενη πράξη διαγράφοντας το πιστωτικό υπόλοιπο της προηγούμενης χρήσης, και ο σχετικός λόγος της παρούσας πρέπει να απορριφθεί.

Επειδή, με τις διατάξεις του **άρθρου 1 §§ 1 και 2 του Ν. 2523/1997** [ΦΕΚ Α' 179/11-09-97], προκύπτει ότι αν ο κατά τη φορολογική νομοθεσία υπόχρεος να υποβάλει δήλωση και ανεξάρτητα από την πρόθεσή του να αποφύγει ή όχι την πληρωμή φόρου υποβάλει ανακριβή δήλωση προκειμένου για ΦΠΑ, υπόκειται σε πρόσθετο φόρο που ορίζεται σε ποσοστό σε τρία τοις εκατό (3%) επί του φόρου την πληρωμή του οποίου θα απέφυγε λόγω της ανακρίβειας, για κάθε μήνα καθυστέρησης και σύμφωνα με το **άρθρο 2 του ίδιου νόμου**, τα ποσοστά πρόσθετων φόρων δεν μπορούν να υπερβούν το εκατόν είκοσι τοις εκατό (120%) για την υποβολή ανακριβούς δήλωσης

Αποφασίζουμε

Την **απόρριψη της με αριθ. πρωτ./05-12-2012 ενδικοφανούς προσφυγής** στο σύνολό της και την επικύρωση της υπ' αριθμ./**30-10-2014** οριστικής πράξης διορθωτικού προσδιορισμού Φ.Π.Α της Προϊσταμένης του Κ.Ε.ΜΕ.ΕΠ., διαχειριστικής περιόδου 01/01/11-31/12/11

Μετά τα παραπάνω, οι φορολογητέες εκροές και φορολογητέες εισροές, με βάση την παρούσα **απόφαση** διαμορφώνονται ως ακολούθως:

	Βάσει Δήλωσης	Βάσει Ελέγχου	Παρούσας
ΦΠΑ Εκροών	10.564.008,67 €	10.564.008,67 €	10.564.008,67 €
Υπόλοιπο ΦΠΑ Εισροών	12.707.951,06 €	7.021.487,62 €	7.021.487,62 €
Υπόλοιπο (Χρεωστικό – Πιστωτικό)	-2.143.942,39 €	3.542.521,05 €	3.542.521,05 €

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

Διαφορά φόρου (Χρεωστικό Υπόλοιπο)	3.542.521,05 €
Προσαυξήσεις λόγω ανακρίβειας (ως έλεγχος)	4.212.170,00 €
ΚΑΤΑΛΟΓΙΖΟΜΕΝΟ ΠΟΣΟ	7.754.691,05 €

Ακριβές Αντίγραφο

**Ο προϊστάμενος
της Διεύθυνσης Επίλυσης Διαφορών
α/α**

Η Υπάλληλος του Τμήματος
Διοικητικής Υποστήριξης

ΓΕΩΡΓΙΟΣ ΚΑΚΙΩΡΑΣ

Σημείωση: 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).