



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ



ΑΑΔΕ

Ανεξάρτητη Αρχή
Δημοσίων Εσόδων

ΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ

ΥΠΟΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ

ΤΜΗΜΑ Α4 ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ

Ταχ. Δ/ση: Αριστογείτονος 19

Ταχ. Κωδ. : 17671, Καλλιθέα

Τηλέφωνο : 213 1604 573

FAX : 213 1604 567

ΚΑΛΛΙΘΕΑ 29.05.2018

ΑΡΙΘΜΟΣ ΑΠΟΦΑΣΗΣ: 2681

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 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.)*»

δ. Της ΠΟΛ 1064/12.04.2017 Απόφασης του Διοικητή της Ανεξάρτητης Αρχής Δημοσίων Εσόδων (ΦΕΚ 1440 /τ. Β' /27.04.2017) «*Εφαρμογή των διατάξεων του άρθρου 63 του ν. 4174/2013 (Ειδική Διοικητική Διαδικασία – Ενδικοφανής προσφυγή)*, καθορισμός λεπτομερειών για τη λειτουργία της Διεύθυνσης Επίλυσης Διαφορών της Ανεξάρτητης Αρχής Δημοσίων Εσόδων (Α.Α.Δ.Ε.), την εφαρμοστέα διαδικασία και τον τρόπο έκδοσης των αποφάσεων αυτής και ρύθμιση ζητημάτων καταβολής και αναστολής καταβολής του οφειλόμενου ποσού σε περίπτωση άσκησης ενδικοφανούς προσφυγής».

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

3. Την αριθμ. 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 από 29.01.2018 και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανή προσφυγή της εταιρείας με την επωνυμία, Α.Φ.Μ., κατοίκου Ν. ΦΙΛΑΔΕΛΦΕΙΑΣ ΑΤΤΙΚΗΣ, οδός, κατά της υπ' αριθ. /28.12.2017 Οριστικής Πράξης Διορθωτικού Προσδιορισμού ΦΠΑ, διαχειριστικής περιόδου 01.01 – 31.12.2011, του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. ΦΑΕ ΑΘΗΝΩΝ, και τα προσκομιζόμενα με αυτή σχετικά έγγραφα.

5. Την ως άνω οριστική πράξη διορθωτικού προσδιορισμού φπα του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. ΦΑΕ ΑΘΗΝΩΝ, της οποίας ζητείται η ακύρωση, καθώς και τη σχετική έκθεση ελέγχου.

6. Τις απόψεις της ανωτέρω φορολογικής αρχής.

7. Την εισήγηση του ορισθέντος υπαλλήλου του Τμήματος Α4, όπως αποτυπώνεται στο σχέδιο της απόφασης.

Επί της από 29.01.2018 και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανούς προσφυγής της εταιρείας με την επωνυμία, Α.Φ.Μ., 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 υπ' αριθ./28.12.2017 Οριστική Πράξη Διορθωτικού Προσδιορισμού ΦΠΑ, διαχειριστικής περιόδου 01.01 – 31.12.2011, του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. ΦΑΕ ΑΘΗΝΩΝ, επιβλήθηκε σε βάρος της προσφεύγουσας, ποσό φόρου προστιθέμενης αξίας 226.704,57 €, πλέον 272.045,48 € (πρόσθετος φόρος λόγω ανακρίβειας), και συνολικά 498.750,05 €.

Η παραπάνω διαφορά προέκυψε μετά μερικό έλεγχο φορολογίας φπα που διενεργήθηκε από τη Δ.Ο.Υ. ΦΑΕ ΑΘΗΝΩΝ σύμφωνα με τις διατάξεις του ν. 2859/2000.

Η προσφεύγουσα, με την υπό κρίση ενδικοφανή προσφυγή, ζητά την ακύρωση /τροποποίηση της παραπάνω Πράξης, του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. ΦΑΕ ΑΘΗΝΩΝ, προβάλλοντας τους παρακάτω λόγους:

1. ουσιαστική αβασιμότητα του ένδικου καταλογισμού λόγω όλως εσφαλμένου χαρακτηρισμού των ένδικων Τ.Π.Υ. λήψης μας ως "εικονικών ως προς το πρόσωπο των αναγραφομένων εκδοτών τους" – τα αντιφατικά, υποθετικά και όλως ελλιπή κριτήρια και συμπεράσματα του οικείου ελέγχου του Σ.Δ.Ο.Ε. (που υιοθετήθηκαν άκριτα από την αντίδικο Δ.Ο.Υ.) – ΕΠΙΚΟΥΡΙΚΑ: η καλή πίστη μας κατά τη λήψη των ένδικων Τ.Π.Υ..

2. ΕΠΙΚΟΥΡΙΚΑ: η ακυρωσία της έκθεσης ελέγχου του Σ.Δ.Ο.Ε., λόγω και της καθ' ύλην αναρμοδιότητας των ορισθέντων, για τη σύνταξή της, ελεγκτών.

3. περαιτέρω ακυρωσία της ένδικης πράξης λόγω ακυρότητας και των υποκειμένων της υπ' αριθμ./2012 και/2013 εκθέσεων κατάσχεσης των ένδικων φορολογικών στοιχείων λήψης μας.

4. όλως επικουρικά, η επιβαλλόμενη αναδρομική (άνευ όρων) εφαρμογή της, εν τω μεταξύ θεσπισθείσας, ευμενέστερης διάταξης του άρθρου 58 του ν. 4174/2013, περί περιορισμού του επιβαλλόμενου πρόσθετου φόρου ανακρίβειας σε ποσοστό 50% της καταλογιζόμενης διαφοράς κύριου φόρου (αντί του επιβληθέντος, εν προκειμένω, ποσοστού 120%).

Επειδή, στην από 25.10.2013 ΕΚΘΕΣΗ ΕΛΕΓΧΟΥ - ΕΠΕΞΕΡΓΑΣΙΑΣ ΕΦΑΡΜΟΓΗΣ ΔΙΑΤΑΞΕΩΝ Π.Δ. 186/1992 του ΣΔΟΕ ΠΕΡ. Δ/ΝΣΗ ΑΤΤΙΚΗΣ, παρατίθενται με σαφήνεια και επαρκώς αιτιολογημένο τρόπο τα πραγματικά περιστατικά σύμφωνα με τα οποία αποδεικνύεται ότι η προσφεύγουσα ζήτησε, έλαβε και καταχώρησε στα βιβλία της τα επίμαχα φορολογικά στοιχεία τα οποία είναι εικονικά ως προς το πρόσωπο του εκδότη για τη χρήση 2011.

Επειδή, οι διατάξεις του Π.Δ. 186/1992 ορίζουν:

Άρθρο 2. Υπόχρεοι σε τήρηση βιβλίων και στοιχείων

§1. Κάθε ημεδαπό ή αλλοδαπό φυσικό ή νομικό πρόσωπο ή κοινωνία του Αστικού Κώδικα, που ασκεί δραστηριότητα στην ελληνική επικράτεια και αποβλέπει στην απόκτηση εισοδήματος από εμπορική ή βιομηχανική ή βιοτεχνική ή γεωργική επιχείρηση ή από ελεύθεριο επάγγελμα ή από οποιαδήποτε άλλη επιχείρηση, καθώς και οι αστικές κερδοσκοπικές ή μη εταιρείες, αναφερόμενοι στο εξής με τον όρο «επιτηδευματίας», τηρεί, εκδίδει, παρέχει, ζητά, λαμβάνει, υποβάλλει, διαφυλάσσει τα βιβλία, τα στοιχεία, τις καταστάσεις και κάθε άλλο μέσο σχετικό με την τήρηση βιβλίων και την έκδοση στοιχείων που ορίζονται από τον Κώδικα αυτό, κατά περίπτωση.

Άρθρο 18. Τρόπος ενημέρωσης των βιβλίων και έκδοσης των στοιχείων.

2. Κάθε εγγραφή στα βιβλία, που αφορά συναλλαγή ή άλλη πράξη του υπόχρεου, πρέπει να στηρίζεται σε στοιχεία που προβλέπονται από τις διατάξεις του Κώδικα αυτού ή σε δημόσια έγγραφα ή σε άλλα πρόσφορα αποδεικτικά στοιχεία.

Επειδή, οι διατάξεις του ν. 2859/2000 (ΦΕΚ Α' 248/07-11-2000), ορίζουν, ότι:

Άρθρο 30. Δικαίωμα έκπτωσης του φόρου

1. Ο υποκείμενος δικαιούται να εκπέσει, από το φόρο που αναλογεί στις ενεργούμενες από αυτόν πράξεις παράδοσης αγαθών, παροχής υπηρεσιών και ενδοκοινοτικής απόκτησης αγαθών, το φόρο με τον οποίο έχουν επιβαρυνθεί η παράδοση αγαθών και η παροχή υπηρεσιών που έγιναν σε αυτόν και η

εισαγωγή αγαθών, που πραγματοποιήθηκε από αυτόν, καθώς και το φόρο που οφείλεται για τις ενδοκοινοτικές αποκτήσεις αγαθών που πραγματοποιήθηκαν από αυτόν.

Η έκπτωση αυτή παρέχεται κατά το μέρος που τα αγαθά και οι υπηρεσίες χρησιμοποιούνται για την πραγματοποίηση πράξεων που υπάγονται στο φόρο.

Άρθρο 32. Άσκηση του δικαιώματος έκπτωσης του φόρου

§1. Το δικαίωμα έκπτωσης του φόρου μπορεί να ασκηθεί, εφόσον ο υποκείμενος στο φόρο κατέχει:

β) νόμιμο τιμολόγιο ή άλλο αποδεικτικό στοιχείο που επέχει θέση τιμολογίου, από τα οποία αποδεικνύονται οι παραδόσεις αγαθών και οι παροχές υπηρεσιών που γίνονται σε αυτόν και ο φόρος με τον οποίο επιβαρύνθηκαν,.... (απαραίτητοι όροι για αναγνώριση φπα εισροών, είναι η ύπαρξη νόμιμου παραστατικού και η καταχώρηση αυτού στα βιβλία).

Άρθρο 49 Πράξη Προσδιορισμού του φόρου

1. Με βάση τα αποτελέσματα του ελέγχου ο Προϊστάμενος ΔΟΥ εκδίδει πράξη προσδιορισμού του φόρου για χρονική περίοδο που δεν μπορεί να είναι μεγαλύτερη από μία διαχειριστική περίοδο.

Επειδή, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 19 παρ. 4 του ν. 2523/1997.....«4. Εικονικό είναι το στοιχείο που εκδίδεται για συναλλαγή ανύπαρκτη στο σύνολο της ή για μέρος αυτής ή για συναλλαγή που πραγματοποιήθηκε από πρόσωπα διαφορετικά από αυτά που αναγράφονται στο στοιχείο ή το ένα από αυτά είναι άγνωστο φορολογικώς πρόσωπο, με την έννοια ότι δεν έχει δηλώσει την έναρξη του επιτηδεύματος του, ούτε έχει θεωρήσει στοιχεία στην κατά τόπο αρμόδια, σύμφωνα με την αναγραφόμενη στο στοιχείο διεύθυνση, δημόσια οικονομική υπηρεσία

Επειδή, όταν αποδίδεται σε ορισμένο επιτηδευματία η παράβαση της λήψεως εικονικού τιμολογίου, υπό την έννοια είτε ότι δεν έχει πραγματοποιηθεί η συναλλαγή, στην οποία αυτό αναφέρεται, είτε ότι έχει μεν πραγματοποιηθεί η συναλλαγή, όχι, όμως, όπως εμφανίζεται, με τον φερόμενο ως εκδότη του τιμολογίου, η φορολογική αρχή βαρύνεται, κατ' αρχήν, με την απόδειξη της εν λόγω εικονικότητας. Προς τούτο αρκεί, κατ' αρχήν, να αποδείξει είτε ότι ο εκδότης του τιμολογίου είναι πρόσωπο φορολογικώς ανύπαρκτο, δηλαδή πρόσωπο που δεν είχε δηλώσει την έναρξη του επιτηδεύματος του ούτε είχε θεωρήσει στοιχεία στην αρμόδια φορολογική αρχή, (οπότε ο λήπτης βαρύνεται πλέον να αποδείξει την αλήθεια της συναλλαγής και την καλή του πίστη κατά το χρόνο της), είτε ότι ο εκδότης του τιμολογίου είναι πρόσωπο φορολογικώς μεν υπαρκτό, αλλά συναλλακτικώς ανύπαρκτο, ή ότι, εν όψει των επιχειρηματικών του δυνατοτήτων, όπως προκύπτουν από την συνολική εκτίμηση της συναλλακτικής του συμπεριφοράς και της φύσεως και του κύκλου των εργασιών του, δεν είναι δυνατόν να ήταν σε θέση να εκπληρώσει την επίμαχη παροχή (οπότε, και πάλι, ο λήπτης του φορολογικού στοιχείου βαρύνεται να αποδείξει την αλήθεια της συναλλαγής, δηλαδή ότι αυτή πραγματοποιήθηκε μεταξύ αυτού και του φερομένου ως εκδότη, έτσι όπως περιγράφεται στο τιμολόγιο), σε περίπτωση δε, αποδείξεως ανυπαρξίας της συναλλαγής (λόγω του ότι ο εκδότης του τιμολογίου είναι πρόσωπο συναλλακτικώς ανύπαρκτο), δεν είναι δυνατόν να τεθεί θέμα καλής πίστης του λήπτη του εικονικού στοιχείου. ΣτΕ 3336/2015, ΣτΕ 1405/2015, ΣτΕ 4629/2014, ΣτΕ 4473/2014, ΣτΕ 721/2014, ΣτΕ 4328/2013, [ΣτΕ 533/2013](#)).

Επειδή, ως προκύπτει από τα στοιχεία του φακέλου της υπόθεσης, η προσφεύγουσα για τη διαχειριστική χρήση 2011, έλαβε και καταχώρησε στα τηρούμενα βιβλία τιμολόγια παροχής υπηρεσιών τα οποία είναι εικονικά ως προς το πρόσωπο του εκδότη, και συγκεκριμένα από τον: **α.** με Α.Φ.Μ. ογδόντα (80) Τ.Π.Υ. συνολικής αξίας 633.837,97 € πλέον φπα 145.782,71 €, **β.** με Α.Φ.Μ. οκτώ (8) Τ.Π.Υ. συνολικής αξίας 11.708,70 € πλέον φπα 2.692,78 €, **γ.** με Α.Φ.Μ. πενήντα πέντε (55) Τ.Π.Υ. συνολικής αξίας 318.519,40 € πλέον φπα 73.228,51 €, **δ)** με Α.Φ.Μ. οκτώ (8) Τ.Π.Υ. συνολικής αξίας 21.741,70 € πλέον φπα 5.000,57 € και συνολικής αξίας 985.807,77 € πλέον φπα 226.704,57 €,

Επειδή, σύμφωνα με την **ΠΟΛ.1097/2016**, με την οποία κοινοποιήθηκε η με αρ. 134/2016 γνωμοδότηση του Ν.Σ.Κ. σχετικά με την άσκηση δικαιώματος έκπτωσης του ΦΠΑ εισροών από καλόπιστο λήπτη εικονικού ως προς το πρόσωπο του εκδότη τιμολογίου .

“Με την εν λόγω γνωμοδότηση έγινε δεκτό κατά πλειοψηφία ότι ο λήπτης εικονικού ως προς το πρόσωπο του εκδότη τιμολογίου που αφορά όμως πραγματική στο σύνολό της συναλλαγή, νομιμοποιείται να ασκήσει δικαίωμα έκπτωσης του αναλογούντος ΦΠΑ εφόσον:

α) ο λήπτης αυτού ενεργούσε σε καλή πίστη δηλαδή δεν γνώριζε ότι ο εκδότης του στοιχείου δεν είναι το πρόσωπο με το οποίο σύναψε τη συμφωνία και πραγματοποίησε τη συναλλαγή,

β) το φορολογικό στοιχείο εκδίδεται από συναλλακτικά και φορολογικά υπαρκτό πρόσωπο, δηλαδή από πρόσωπο, το οποίο έχει δηλώσει την έναρξη εργασιών του στη φορολογική αρχή και διαθέτει τις υποδομές και το προσωπικό για να πραγματοποιήσει τη συναλλαγή,

γ) το φορολογικό στοιχείο έχει εκδοθεί νομότυπα δηλαδή δεν είναι πλαστό και αναγράφει τα στοιχεία που ορίζονται στις κείμενες φορολογικές διατάξεις (Ελληνικά Λογιστικά Πρότυπα - Κ.Φ.Α.Σ.- Κ.Β.Σ).”

Επειδή, ως προκύπτει από την οικεία έκθεση ελέγχου, οι ανωτέρω εκδότες των υπό κρίση φορολογικών στοιχείων, κατά τον χρόνο έκδοσης αυτών, ήταν συναλλακτικά ανύπαρκτα πρόσωπα, {μη έχοντες επαγγελματική εγκατάσταση κατά το χρόνο έκδοσης των Τ.Π.Υ.}, και η προσφεύγουσα, ως λήπτρια των εν λόγω Τιμολογίων Παροχής Υπηρεσιών, φέρει το βάρος της απόδειξης ως προς το αληθές των συναλλαγών, η οποία δεν προσκόμισε κανένα στοιχεία που να αποδεικνύει την πραγματοποίηση των συναλλαγών, ήτοι δελτία αποστολής, τρόπο εξόφλησης των τιμολογίων παροχής υπηρεσιών, κλπ.

Ως εκ τούτου, δεν αποδεικνύεται η καλή της πίστη, και οι ισχυρισμοί της δεν γίνονται δεκτοί και απορρίπτονται ως νόμω και ουσία αβάσιμοι.

Επειδή, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 2 { Αποστολή, αρμοδιότητες και βασική διάρθρωση } παρ. 1 του **Π.Δ.85/2005** Οργάνωση της Υπηρεσίας Ειδικών Ελέγχων (ΥΠ.Ε.Ε.) του Υπουργείου Οικονομίας και Οικονομικών, “Αποστολή της ΥΠ.Ε.Ε. νυν Σ.Δ.Ο.Ε., είναι ιδίως η αποκάλυψη και καταπολέμηση εστιών οικονομικού εγκλήματος, μεγάλης φοροδιαφυγής και λαθρεμπορίας αρμοδιότητας του Υπουργείου Οικονομίας και Οικονομικών, ο έλεγχος της κίνησης κεφαλαίων, ο έλεγχος της διακίνησης αγαθών και υπηρεσιών, καθώς και της κατοχής και διακίνησης απαγορευμένων ή υπό ειδικό καθεστώς ειδών και ουσιών, ο έλεγχος της ορθής εφαρμογής των διατάξεων που σχετίζονται με τις εθνικές και κοινοτικές επιδοτήσεις και επιχορηγήσεις, καθώς επίσης και των διατάξεων που αναφέρονται στην προστασία της δημόσιας περιουσίας, με σκοπό την πρόληψη των σχετικών παραβάσεων και παράνομων πράξεων, την οικειοθελή συμμόρφωση των υπόχρεων, τη δίωξη των υπευθύνων παραβατών, καθώς και την προστασία γενικότερα των οικονομικών συμφερόντων του Ελληνικού Δημοσίου, της εθνικής οικονομίας και της Ευρωπαϊκής Ένωσης (Ε.Ε.).

2.- Η ΥΠ.Ε.Ε. έχει τις αρμοδιότητες που προβλέπονται στις παραγράφους 2, 4, 5 και 6 του άρθρου 30 του ν. [3296/2004](#)

Επειδή, το Σ.Δ.Ο.Ε. αποτελεί μια ενιαία αδιαίρετη και απρόσωπη αρχή τα δε όργανα αυτής αντικαθιστούν άλλα αλληλα εφόσον τους μεταβιβασθεί η σχετική αρμοδιότητα. Συνεπώς τα παραπάνω αφορούν διοικητικά θέματα του Σ.Δ.Ο.Ε., και δεν μπορούν να αποτελέσουν αντικείμενο εξέτασης από την Υπηρεσία μας

Επειδή, από το Σ.Δ.Ο.Ε. διενεργήθηκε έλεγχος επεξεργασίας εφαρμογής των διατάξεων του Π.Δ. 186/92 για εκτέλεση Εισαγγελικής παραγγελίας και επειδή το Σ.Δ.Ο.Ε. αποτελεί μια ενιαία αδιαίρετη και απρόσωπη αρχή τα δε όργανα αυτής αντικαθιστούν άλλα αλληλα εφόσον τους μεταβιβασθεί η σχετική αρμοδιότητα. Συνεπώς οι ισχυρισμοί της προσφεύγουσας επί του δεύτερου λόγου της ενδικοφανούς προσφυγής, αφορούν διοικητικά θέματα του Σ.Δ.Ο.Ε., και δεν μπορούν να αποτελέσουν αντικείμενο εξέτασης από την Υπηρεσία μας.

Επειδή, η προσφεύγουσα, άσκησε την από 27.01.2014 και με αριθμό πρωτ. ενδικοφανή προσφυγή, κατά Αποφάσεων Επιβολής Προστίμου Κ.Β.Σ. λόγω λήψης εικονικών ως προς το πρόσωπο του εκδότη τιμολογίων, μεταξύ των οποίων και για τη διαχειριστική χρήση 2011, επ’αυτής δε, εκδόθηκε η υπ’αριθμ. /06.05.2014 απόφαση της Δ.Ε.Δ., όπου μεταξύ άλλων αναφέρονται και οι λόγοι απόρριψης επί του τρίτου ισχυρισμού της ενδικοφανούς προσφυγής, ήτοι:

“Επειδή, όπως προκύπτει από τα στοιχεία του φακέλου που διαβιβάστηκαν από το Σ.Δ.Ο.Ε. και όσα αναφέρονται στις απόψεις της αρμόδιας Φορολογικής αρχής, η κατάσχεση των στοιχείων έγινε σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 36 παρ.3,4, και 10 του Π.Δ. 186/92 « Κώδικας Βιβλίων και Στοιχείων ». Για τα στοιχεία που κατασχέθηκαν συντάχθηκαν καταστάσεις οι οποίες αριθμήθηκαν και υπογράφηκαν από τον λογιστή της εταιρίας και από τον υπάλληλο Συντάχθηκαν οι με αρ. /07.12.12. και /27.02.2013 εκθέσεις κατάσχεσης στις οποίες αναγράφονται αναλυτικά οι καταστάσεις των στοιχείων που κατασχέθηκαν. Οι εκθέσεις κατάσχεσης φέρουν υπογραφές των υπαλλήλων που κατέσχεσαν και καθώς και του λογιστή της εταιρείας που παρέδωσε τα στοιχεία

Επειδή απαιτείται η τήρηση της διαδικασίας κατασχέσεως, σε περίπτωση που αφαιρούνται απ' την επαγγελματική εγκατάσταση του επιτηδευματία προς περαιτέρω έλεγχο στα γραφεία της Δ.Ο.Υ. ανεπίσημα ή και ανεπίσημα βιβλία και στοιχεία, (ΣΤΕ 1280/2011).

Επειδή τηρήθηκε ο ουσιώδης τύπος της διαδικασίας όσον αφορά την προσκόμιση εκ μέρους της προσφεύγουσας, την κατάσχεση των επίδικων Φορολογικών στοιχείων την 07/12/2012 & 27/02/2013. και στη συνέχεια την παράδοση αυτών με φωτοαντίγραφα κατόπιν της υπ' αριθμ. /16-09-2013 αίτησής της. Στη συνέχεια εκδόθηκαν και κοινοποιήθηκαν στην προσφεύγουσα το με αριθμό /12-08-2013 Υπηρεσιακό Σημείωμα Ελέγχου και η αριθμ. /12-08-2013 Κλήση προς ακρόαση, στην οποία και ανταποκρίθηκε εκφέροντας τις απόψεις της. Οι απόψεις αυτές λήφθηκαν υπόψη κατά τη σύνταξη της σχετικής έκθεσης και έκδοσης των καταλογιστικών πράξεων.

Επειδή η ορθότητα ως προς τον τύπο διαδικασίας της Κατάσχεσης στοιχείων και της επίδοσης της Κλήσης προς Ακρόαση, έγιναν σύμφωνα με τις κείμενες διατάξεις του Π.Δ. 186/1992 όπως ισχύουν. Ως εκ τούτου ο ισχυρισμός της προσφεύγουσας ότι δεν τηρήθηκε ο ουσιώδης τύπος της διαδικασίας της κατάσχεσης δεν ευσταθεί και πρέπει να απορριφθεί ως αβάσιμος.”

Επειδή με τις διατάξεις της παρ. 17 του άρθρου 72 του Ν. 4174/2013, ορίζεται ότι: « Για πράξεις διορθωτικού προσδιορισμού φόρου που αφορούν εν γένει φορολογικές υποχρεώσεις, χρήσεις, περιόδους ή υποθέσεις έως και τις 31.12.2013 επιβάλλεται, αντί του πρόσθετου φόρου του άρθρου 1 του ν. [2523/1997](#), πρόστιμο που ισούται με το άθροισμα του προστίμου των άρθρων 58, 58Α παράγραφος 2 ή 59 του παρόντος κατά περίπτωση, πλέον του τόκου του άρθρου 53 του παρόντος, ο οποίος υπολογίζεται από την 1.1.2014 και μέχρι την έκδοση του εκτελεστού τίτλου, εφόσον αυτό συνεπάγεται επιεικέστερη μεταχείριση του φορολογούμενου. Σε κάθε περίπτωση, μετά την απόκτηση του εκτελεστού τίτλου εφαρμόζονται οι διατάξεις του άρθρου 53 του Κώδικα Φορολογικής Διαδικασίας. ».

(Η παράγραφος 17, τέθηκε όπως αντικαταστάθηκε με την παράγραφο 1 του άρθρου 49 του ν. [4509/2017](#) (ΦΕΚ Β' 201/22-12-2017) και ισχύει από 01/01/2018, σύμφωνα με την παράγραφο 6 του ίδιου άρθρου 49.).

Ειδικότερα, η ΠΟΛ 1003/2018 αναφέρει, μεταξύ άλλων, ότι επί των εκκρεμών υποθέσεων της παρ. 2 του άρθρου 49 του Ν. 4509/2017, η εφαρμογή της επιεικέστερης κύρωσης σύμφωνα με τα οριζόμενα στη διάταξη αυτή, **λαμβάνει χώρα με βάση απόφαση της Διεύθυνσης Επίλυσης Διαφορών** ή απόφαση των τακτικών διοικητικών δικαστηρίων ή του Συμβουλίου της Επικρατείας.

Από τα ως άνω αναφερθέντα προκύπτει ότι η Δ.Ε.Δ. οφείλει από την 01/01/2018, κατά την έκδοση των αποφάσεων επί ενδικοφανών προσφυγών να εφαρμόζει τις συνδιασμένες διατάξεις των παρ. 1 και 2 του Ν. 4509/2017, σε κάθε υπόθεση, ασχέτως του αποτελέσματος αυτής και άσχετα από το γεγονός εάν ο προσφεύγων επικαλείται ή όχι την εν λόγω διάταξη.

Επειδή με τις διατάξεις του άρθρου [Άρθρον 58^Α](#) του Ν. 4174/2013, ορίζεται ότι «2. Σε κάθε περίπτωση όπου διαπιστώνεται, η υποβολή ανακριβών δηλώσεων ή η μη υποβολή δηλώσεων, υποβολή δηλώσεων, με συνέπεια τη μη απόδοση ή τη μειωμένη απόδοση ή την επιπλέον έκπτωση ή επιστροφή ΦΠΑ, επιβάλλεται πρόστιμο ίσο με ποσοστό πενήντα τοις εκατό (50%) επί του ποσού του φόρου που θα προέκυπτε από την μη υποβληθείσα δήλωση ή επί της διαφοράς, αντίστοιχα».

Επειδή με τις διατάξεις του άρθρου 53 του Ν. 4174/2013, ορίζεται ότι « παρ. 1. Αν οποιοδήποτε ποσό φόρου δεν καταβληθεί εντός της νόμιμης προθεσμίας καταβολής, ο φορολογούμενος υποχρεούται να καταβάλει τόκους επί του εν λόγω ποσού φόρου για τη χρονική περίοδο από την επόμενη μέρα της λήξης της νόμιμης προθεσμίας. Σε περίπτωση εκπρόθεσμης ή τροποποιητικής δήλωσης καθώς και σε περίπτωση εκτιμώμενου, διορθωτικού ή προληπτικού προσδιορισμού του φόρου, ως αφετηρία υπολογισμού των τόκων λαμβάνεται η λήξη της προθεσμίας κατά την οποία θα έπρεπε να είχε αρχικά καταβληθεί, βάσει του νόμου, ο φόρος που προκύπτει από την εκπρόθεσμη ή τροποποιητική δήλωση ή από την πράξη προσδιορισμού.

Α π ο φ α σ ί ζ ο υ μ ε

την απόρριψη της με αριθ. πρωτ. /29.01.2018 ενδικοφανούς προσφυγής της , Α.Φ.Μ. , και την επικύρωση της κάτωθι πράξης:

της υπ' αριθ. /**28.12.2017** Οριστικής Πράξης Διορθωτικού Προσδιορισμού ΦΠΑ, διαχειριστικής περιόδου 01.01 – 31.12.2011, του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. ΦΑΕ ΑΘΗΝΩΝ,

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

Η φορολογική υποχρέωση του υπόχρεου με βάση την παρούσα απόφαση διαμορφώνεται ως εξής :

ΧΡΗΣΗ 2010	ΒΑΣΕΙ ΕΛΕΓΧΟΥ	ΒΑΣΕΙ ΑΡΘΡ 49 Ν. 4509/17	ΒΑΣΕΙ ΑΠΟΦΑΣΗΣ
Διαφορά φόρου	226.704,57 €	226.704,57	226.704,57
Πρόσθετος Φόρος λόγω ανακρίβειας	272.045,48 €	-	-
Πρόστιμο παρ. 2 ^α άρ. 58Α Κ.Φ.Δ. 50%	-	113.352,29	113.352,29
Τόκος άρ. 53 Κ.Φ.Δ. 0,73% * 53 μ. =38,69%	-	87.712,00	87.712,00
ΚΑΤΑΛΟΓΙΖΟΜΕΝΟ ΠΟΣΟ	498.750,05 €	427.768,86	427.768,86

Πρόσθετος φόρος άρ. 1 ν. 2523/97 = 272.045,48 € > Πρόστιμο παρ. 1 άρ. 49 ν. 4509/2017 = (113.352,29 +87.712,00) 201.064,29 €. Συνεπώς, επιβάλλεται η επεικέστερη κύρωση, ήτοι 201.064,29 €.

Η παρούσα απόφαση να κοινοποιηθεί από αρμόδιο όργανο με τη νόμιμη διαδικασία στον υπόχρεο.

Ακριβές Αντίγραφο

**ΜΕ ΕΝΤΟΛΗ ΤΟΥ ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΥ
ΤΗΣ Δ/ΝΣΗΣ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ**

**Ο ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΣ
ΤΗΣ ΥΠΟΔ/ΝΣΗΣ ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ**

**Ο/Η Υπάλληλος του Τμήματος
Διοικητικής Υποστήριξης**

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.

