



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ



ΑΑΔΕ

Ανεξάρτητη Αρχή
Δημοσίων Εσόδων

Θεσσαλονίκη, 08/05/2018

**ΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ
ΥΠΟΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ ΚΑΙ
ΝΟΜΙΚΗΣ ΥΠΟΣΤΗΡΙΞΗΣ
ΤΜΗΜΑ Α8 - ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ**

Αριθμός απόφασης: 895

Ταχ. Δ/ση : Εγνατία 45

Ταχ. Κώδικας: 54630 - Θεσσαλονίκη

Τηλέφωνο : 2313-333267

ΦΑΞ : 2313-333258

E-Mail : ded.thess1@n3.syzefxis.gov.gr

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. 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 1064/12.04.2017 Απόφασης του Διοικητή της Α.Α.Δ.Ε. (ΦΕΚ Β' 1440/27.04.2017).

2. Την ΠΟΛ 1069/04.03.2014 Εγκύκλιο της Γενικής Γραμματείας Δημοσίων Εσόδων του Υπουργείου Οικονομικών.

3. Την υπ' αριθμ. Δ.Ε.Δ. 1126366/ΕΞ2016/30.08.2016 (ΦΕΚ Β' 2759/01.09.2016) Απόφαση του Προϊσταμένου της Διεύθυνσης Επίλυσης Διαφορών.

4. Τη με ημερομηνία κατάθεσης 11/01/2018 και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανή προσφυγή α) της υπό εκκαθάριση εταιρείας με την επωνυμία «..... ΚΑΙ ΣΙΑ Ο.Ε.» με Α.Φ.Μ. και β) του, με Α.Φ.Μ., νομίμου εκπροσώπου της ανωτέρω εταιρείας, κατά της υπ' αριθ./12.12.2017 Πράξης Επιβολής Προστίμου επί παραβάσεων τήρησης βιβλίων και έκδοσης στοιχείων (άρθρου 7 παρ. 3 του ν.4337/2015) του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. για τη διαχειριστική περίοδο 01/01/2011 – 31/12/2011 και τα προσκομιζόμενα με αυτήν σχετικά έγγραφα.

5. Την υπ' αριθ./12.12.2017 Πράξη Επιβολής Προστίμου επί παραβάσεων τήρησης βιβλίων και έκδοσης στοιχείων (άρθρου 7 παρ. 3 του ν.4337/2015) για τη διαχειριστική περίοδο 01/01/2011 – 31/12/2011 του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. της οποίας ζητείται η ακύρωση.
6. Τις απόψεις του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ.
7. Την εισήγηση του ορισθέντος υπαλλήλου του Τμήματος Α8 – Επανεξέτασης, όπως αποτυπώνεται στο σχέδιο της απόφασης.

Επί της από 11/01/2018 και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανούς προσφυγής α) της υπό εκκαθάριση εταιρείας με την επωνυμία «..... ΚΑΙ ΣΙΑ Ο.Ε.» με Α.Φ.Μ. και β) του, με Α.Φ.Μ., νομίμου εκπροσώπου (εκκαθαριστή) της ανωτέρω εταιρείας, 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./12.12.2017 Πράξη Επιβολής Προστίμου επί παραβάσεων τήρησης βιβλίων και έκδοσης στοιχείων του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ., επιβλήθηκε στην προσφεύγουσα ομόρρυθμη εταιρεία, για τη διαχειριστική περίοδο 01/01/2011 – 31/12/2011, πρόστιμο ποσού 4.388,01€, λόγω έκδοσης τριών (-3-) εικονικών φορολογικών στοιχείων, συνολικής καθαρής αξίας 10.970,02€, προς την εταιρεία Α.Ε., για συναλλαγές ανύπαρκτες στο σύνολό τους, κατά παράβαση των διατάξεων του άρθρου 2, 12 και 18 του Π.Δ. 186/1992 (Κ.Β.Σ.), που επισύρει την επιβολή της προβλεπόμενης από την παρ. 3^β του άρθρου 7 του ν.4337/2015 κύρωσης, ήτοι 10.970,02€ x 40%.

Η ανωτέρω πράξη εδράζεται επί της από 07/12/2017 έκθεσης εφαρμογής διατάξεων Π.Δ.186/1992 (Κ.Β.Σ.) της Υ.Ε.Δ.Δ.Ε. ΘΕΣΣΑΛΟΝΙΚΗΣ, κατόπιν ελέγχου που διενεργήθηκε σε εκτέλεση των υπ' αριθ./2017 και/2017 εντολών του Προϊσταμένου της.

Οι προσφεύγοντες, με την υπό κρίση ενδικοφανή προσφυγή, ζητούν να γίνει αυτή δεκτή και να ακυρωθεί η προαναφερθείσα πράξη, προβάλλοντας τον ισχυρισμό ότι οι υπό κρίση συναλλαγές δεν είναι εικονικές, ο έλεγχος φέρει το βάρος της απόδειξης της εικονικότητας και επιπροσθέτως, η κρίση του ελέγχου είναι πλημμελής.

Επειδή, με το άρθρο 19 παρ. 4 του ν. 2523/1997 ορίζεται ότι: «**Εικονικό είναι το στοιχείο που εκδίδεται για συναλλαγή ανύπαρκτη στο σύνολό 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 επιτηδεύματός του ούτε έχει θεωρήσει στοιχεία στην κατά τόπο αρμόδια, σύμφωνα με την αναγραφόμενη στο στοιχείο διεύθυνση, δημόσια οικονομική υπηρεσία.....».

Επειδή, με το άρθρο 18 παρ. 9 του ΠΔ 186/1992 ορίζεται ότι: «Το βάρος της απόδειξης της συναλλαγής φέρει τόσο ο εκδότης, όσο και ο λήπτης του στοιχείου, οι οποίοι δικαιούνται να επιβεβαιώνουν τα αναγκαία στοιχεία του αντισυμβαλλόμενου από τη δήλωση έναρξης εργασιών ή από άλλο πρόσφορο αποδεικτικό στοιχείο, επιφυλασσομένων των διατάξεων περί φορολογικού απορρήτου, τα οποία οι συμβαλλόμενοι υποχρεούνται εκατέρωθεν να παρέχουν, φέροντας ο καθένας και την ευθύνη για την ακρίβεια των στοιχείων που παρέχει».

Επειδή, με τις διατάξεις του άρθρου 65 του ν.4174/2013 (Κώδικας Φορολογικής Διαδικασίας) 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, με το 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, το άρθρο 171 παρ. 1 και 4 του Ν.2771/1999 «Κώδικας Διοικητικής Δικονομίας» ορίζει ότι : «1. Τα δημόσια έγγραφα που έχουν συνταχθεί από το αρμόδιο όργανο και κατά τους νόμιμους τύπους αποτελούν πλήρη απόδειξη για όσα βεβαιώνεται σε αυτά, είτε ότι ενήργησε ο συντάκτης τους είτε ότι έγιναν ενώπιόν του, ως προς τα οποία είναι δυνατή η ανταπόδειξη μόνο εφόσον τα έγγραφα αυτά προσβληθούν ως πλαστά... 4. Οι εκθέσεις ελέγχου που συντάσσονται από φορολογικά όργανα έχουν, εκτός από τις αναφερόμενες σε αυτές πληροφορίες ή ομολογίες του ελεγχόμενου, την κατά την παρ. 1 αποδεικτική δύναμη».

Επειδή, στο υπ' αριθ. πρωτ. 1506/30.01.2007 έγγραφο της ΥΠΕΕ με θέμα «Οδηγός ελέγχου πλαστών, εικονικών και νοθευμένων φορολογικών στοιχείων» αναφέρεται ότι: «η έκθεση ελέγχου πρέπει να περιέχει πληροφορίες, διαπιστώσεις, συγκρίσεις, κρίσεις και πορίσματα και πρέπει να διέπεται από αντικειμενικότητα, ακρίβεια και πληρότητα. Τα πορίσματα πρέπει να διατυπώνονται με τρόπο σαφή και αιτιολογημένο. Σε περιπτώσεις εικονικότητας, για την τελική της κρίση η ελεγκτική υπηρεσία πρέπει να λαμβάνει υπόψη της τη συνολική συμπεριφορά της ελεγχόμενης επιχείρησης, ως προς την έκδοση και λήψη των στοιχείων που την αφορούν, ως προς την υποβολή των οικείων δηλώσεων, ως προς την εκπλήρωση των φορολογικών υποχρεώσεων και των υποχρεώσεων προς τις άλλες υπηρεσίες και να προβαίνει σε συνολική αξιολόγηση και εκτίμηση όλων μαζί των υφισταμένων στοιχείων και λοιπών στοιχείων από άλλες υπηρεσίες και όχι εκτίμηση ενός ή μεμονωμένων στοιχείων χωριστά, προκειμένου να οδηγηθεί σε ασφαλή και βέβαια συμπεράσματα και να εξετάζει με ιδιαίτερη προσοχή και να αποδεικνύει, χωρίς υπεκφυγές και χωρίς περιθώρια αμφισβήτησης, τα ισχυριζόμενα στην οικεία έκθεση ελέγχου, προκειμένου να εξασφαλίσει την όσο το δυνατόν βέβαιη και αποτελεσματική έκβαση της υπόθεσης.....».

Επειδή, στην προκειμένη περίπτωση, από τα διαλαμβανόμενα στην οικεία έκθεση ελέγχου της Υ.Ε.Δ.Δ.Ε. ΘΕΣΣΑΛΟΝΙΚΗΣ επί της οποίας εδράζεται η προσβαλλόμενη πράξη, θεμελιώνεται, αποδεικνύεται και αιτιολογείται επαρκώς η εικονικότητα των εκδοθέντων από την προσφεύγουσα φορολογικών στοιχείων διότι:

1. Η Α.Ε. είχε στην κατοχή της ένα ημιτελές ακίνητο, στο 12^ο χλμ Θεσσαλονίκης – και για να καταστεί λειτουργικό το εν λόγω κτίριο ως έδρα της εταιρείας απαιτούνταν διάφορων ειδών κατασκευαστικές και τεχνικές εργασίες, όπως η τοποθέτηση ηλεκτρολογικών εγκαταστάσεων, η τοποθέτηση διαχωριστικών τοιχίων, η τοποθέτηση κουφωμάτων πορτών και παραθύρων, η τοποθέτηση κλιματιστικών. Προκειμένου να εκτελεστούν οι εργασίες στο κτίριο, η Α.Ε. ήρθε, κατά τα έτη 2011 και 2012, σε συμφωνία με διάφορες επιχειρήσεις του κατασκευαστικού κλάδου, μία εκ των οποίων και η προσφεύγουσα. Ωστόσο οι επιχειρήσεις αυτές αντί να εκδώσουν φορολογικά στοιχεία προς την εταιρεία Α.Ε., τα εξέδωσαν προς την εταιρεία Α.Ε. που καμία πραγματική σχέση δεν είχε με τις συναλλαγές αυτές. Κατά τη χρήση 2012 και πιο συγκεκριμένα, τον Δεκέμβριο του 2012, ακολούθησε η έκδοση από την εταιρεία Α.Ε. προς την εταιρεία Α.Ε., δεκατεσσάρων (-14-) φορολογικών στοιχείων συνολικής αξίας 292.000,00€, στα οποία περιγράφονται πωλήσεις εμπορευμάτων και παροχές υπηρεσιών παρεμφερείς με αυτές που αναφέρονται τα φορολογικά στοιχεία που φέρουν ως πελάτη την εταιρεία Α.Ε. και εκδότες τις επιχειρήσεις που εκτέλεσαν τις εργασίες.
2. Η εταιρεία Α.Ε. δεν διέθετε το απαραίτητο εξειδικευμένο τεχνικό προσωπικό ώστε να παρέχει υπηρεσίες εργολαβίας στο υπό κατασκευή κτίριο, ιδιοκτησίας Α.Ε..
3. Από τις υπεύθυνες δηλώσεις ή ένορκες καταθέσεις μαρτύρων που εμπλέκονται στο κατασκευαστικό έργο, συμπεραίνεται ότι οι φερόμενες συναλλαγές με λήπτρια την εταιρεία Α.Ε. αφορούσαν συναλλαγές που πραγματοποιήθηκαν με την εταιρεία Α.Ε..
4. Με την υπ' αριθ. 540/28.03.2017 υπεύθυνη δήλωση ο προσφεύγων δήλωσε ότι η εντολή ανάθεσης κατασκευής και τοποθέτησης των κουφωμάτων δόθηκε από τον, διευθύνοντα σύμβουλο της εταιρείας Α.Ε..
5. Τα εμπορεύματα παραδόθηκαν στην έδρα της εταιρείας Α.Ε.,
6. Οι πληρωμές πραγματοποιήθηκαν στην έδρα της Α.Ε. σε συνεννόηση με τον, υπεύθυνο μηχανικό του έργου και συνεργάτη της Α.Ε., με επιταγές και μετρητά.

Κατά συνέπεια, ο ισχυρισμός των προσφευγόντων, περί εσφαλμένης και πλημμελούς κρίσης του ελέγχου, απορρίπτεται ως νόμω και ουσία αβάσιμος.

Α Π Ο Φ Α Σ Ι Ζ Ο Υ Μ Ε

την απόρριψη της από 11/01/2018 και με αριθ. πρωτ. ενδικοφανούς προσφυγής α) της υπό εκκαθάριση εταιρείας με την επωνυμία «..... ΚΑΙ ΣΙΑ Ο.Ε.» με Α.Φ.Μ. και β) του με Α.Φ.Μ., νομίμου εκπροσώπου της ανωτέρω εταιρείας.

Οριστική φορολογική υποχρέωση των υπόχρεων – καταλογιζόμενο ποσό / πρόστιμο με βάση την παρούσα απόφαση:

Η υπ' αριθ. /12.12.2017 Πράξη Επιβολής Προστίμου άρθρου 7 παρ. 3 Ν.4337/2015 της διαχειριστικής περιόδου 01/01/2011 – 31/12/2011

Πρόστιμο	4.388,01 €
----------	------------

Εντελλόμεθα όπως αρμόδιο όργανο κοινοποιήσει με τη νόμιμη διαδικασία την παρούσα απόφαση στους υπόχρεους.

Ακριβές αντίγραφο
Η υπάλληλος του Αυτοτελούς
Γραφείου Διοικητικής Υποστήριξης

ΜΕ ΕΝΤΟΛΗ ΤΟΥ ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΥ
ΤΗΣ Δ/ΝΣΗΣ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ
Ο ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΣ ΤΗΣ
ΥΠΟΔΙΕΥΘΥΝΣΗΣ ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ
ΚΑΙ ΝΟΜΙΚΗΣ ΥΠΟΣΤΗΡΙΞΗΣ

ΚΑΤΣΙΟΥΡΗΣ ΓΕΩΡΓΙΟΣ

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.