



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ



ΑΑΔΕ

Ανεξάρτητη Αρχή
Δημοσίων Εσόδων

ΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ

ΥΠΟΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ

ΤΜΗΜΑ ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ Α5

Ταχ. Δ/ση : Αριστογείτονος 19

Ταχ. Κώδικας : 176 71 - Καλλιθέα

Τηλέφωνο : 2131604561

ΦΑΞ : 2131604567

Καλλιθέα, 11/05/2018

Αριθμός απόφασης: 2367

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 παρ.3 του άρθρου 47 του ν.4331/2015 (ΦΕΚ Α' 69).

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

ε. Την ΠΟΛ 1064/12-04-2017 Εγκύκλιο της Ανεξάρτητης Αρχής Δημοσίων Εσόδων (Α.Α.Δ.Ε.).

2. 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.

3. Τη με ημερομηνία κατάθεσης **11/01/2018** και αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανή προσφυγή του του, **ΑΦΜ**, κατοίκου, επί της οδού, κατά της κάτωθι οριστικής πράξης του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. ΤΡΙΠΟΛΗΣ:

1)της υπ'αριθμ...../2017 Οριστικής πράξης επιβολής προστίμου επί παραβάσεων τήρησης βιβλίων και έκδοσης στοιχείων διαχειριστικής περιόδου 01/01/2006-31/12/2006, και τα προσκομιζόμενα με την υπό κρίση προσφυγή σχετικά έγγραφα.

4. Την ανωτέρω προσβαλλόμενη πράξη καθώς και την οικεία έκθεση ελέγχου, της οποίας ζητείται η ακύρωση .

5. Τις απόψεις της **Δ.Ο.Υ. ΤΡΙΠΟΛΗΣ** .

6. Την εισήγηση του ορισθέντος υπαλλήλου του Τμήματος Α5 όπως αποτυπώνεται στο σχέδιο της απόφασης.

Επί της με ημερομηνία κατάθεσης **11/01/2018** και αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανούς προσφυγής του του, **ΑΦΜ** 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:

1)Με την υπ' αριθμ./2017 Οριστική πράξη επιβολής προστίμου επί παραβάσεων τήρησης βιβλίων και έκδοσης στοιχείων διαχειριστικής περιόδου 01/01/2006-31/12/2006, του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Τρίπολης, επιβλήθηκε σε βάρος του προσφεύγοντος πρόστιμο του άρθρου 5 παρ.10β του ν.2523/1997, συνολικού ποσού **2.328,03 ευρώ (40%Χ5.820,08)**.

Η παράβαση αφορά την έκδοση ενός εικονικού φορολογικού στοιχείου συνολικής καθαρής αξίας 5.820,08 ευρώ, κατά παράβαση των διατάξεων του άρθρου 19§4 του ν.2523/97 σε συνδυασμό με τις διατάξεις των άρθρων 2§1,6§1,12§2,9, 18§2,9 και 30§2,3,4 του ΠΔ186/92.

Η ως άνω παράβαση καταλογίσθηκε κατόπιν του πορίσματος ελέγχου της από 19/12/2017 έκθεσης ελέγχου Κ.Β.Σ.(Π.Δ.186/1992) για την χρήση 2006.

Συγκεκριμένα διενεργήθηκε έλεγχος στον προσφεύγοντα από τον ελεγκτή της Δ.Ο.Υ. ΤΡΙΠΟΛΗΣ τον κ., δυνάμει της υπ' αριθμ./2017 εντολής ελέγχου του προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. ΤΡΙΠΟΛΗΣ για το οικονομικό έτος 2007, η οποία εκδόθηκε κατόπιν επώνυμης καταγγελίας που περιήλθε στην Δ.Ο.Υ. ΤΡΙΠΟΛΗΣ στις 20-02-2014. Σύμφωνα με την οποία στη Περιφέρεια Πελοποννήσου υπήρχε έκθεση αυτοψίας που αφορούσε έργα του Δήμου Μεγαλόπολης για τα οποία ενώ δεν είχαν εκτελεσθεί, είχαν εκδοθεί κατά τη διάρκεια της χρήσης 2006 τιμολόγια. Με αφορμή τη καταγγελία αυτή η Δ.Ο.Υ. ΤΡΙΠΟΛΗΣ με έγγραφό της προς τη Περιφέρεια Πελοποννήσου ζήτησε να της απαντήσει αν ισχύουν τα καταγγελλόμενα και να της κοινοποιήσει τη συγκεκριμένη έκθεση. Εν συνεχεία η Περιφέρεια Πελοποννήσου, απάντησε με το υπ' αριθμ. πρωτ./...../14 έγγραφο της στο παραπάνω αίτημα της Δ.Ο.Υ. ΤΡΙΠΟΛΗΣ, και της κοινοποίησε έκθεση, η οποία είχε συνταχθεί από επιτροπή που είχε συσταθεί το 2009 μετά από απόφαση του τότε Γενικού Γραμματέα Περιφέρειας Πελοποννήσου. Η έκθεση αυτή συνοδευόταν και από τα εξής έγγραφα: δύο (2) καταλόγους με τα έργα που είχε ελέγξει η επιτροπή, τη τεχνική περιγραφή του έργου, το προϋπολογισμό μελέτης κάθε έργου, συμφωνητικά, βεβαιώσεις καλής εκτέλεσης εργασιών, και φωτογραφίες που ελήφθησαν από τις θέσεις που διενεργήθηκε η αυτοψία. Επίσης περιήλθαν στην Δ.Ο.Υ. ΤΡΙΠΟΛΗΣ, μετά από σχετική αλληλογραφία και τα έγγραφα με αρ. πρωτ./...../14 της Περιφέρειας Πελοποννήσου, καθώς και τα με αρ. πρωτ./14 και/14 της Υπηρεσίας Επιτρόπου στο Ν. Αρκαδίας. Από τα ανωτέρω προέκυψε ότι, ο Δήμος Μεγαλόπολης το 2006 είχε ζητήσει και είχε λάβει από διάφορους εργολάβους τιμολόγια για έργα τα οποία δεν είχαν εκτελεσθεί. Μεταξύ των εργολάβων αυτών συμπεριλαμβάνεται και ο προσφεύγων ο οποίος είχε περαιώσει την υπό κρίση χρήση 2006 με βάση τις διατάξεις του Ν. 3697/08.

Από τον διενεργηθέντα έλεγχο διαπιστώθηκαν τα εξής:

Στην χρήση 2006 ο προσφεύγων εξέδωσε το με αρ...../2006 φορολογικό στοιχείο καθαρής αξίας 5.820,08€ που δεν ανταποκρίνεται σε πραγματική συναλλαγή και ως εκ τούτου είναι εικονικό στο σύνολο του, κατά παράβαση των διατάξεων του άρθρου 19§4 του ν.2523/97 σε συνδυασμό με τις διατάξεις των άρθρων 2§1,6§1,12§2,9, 18§2,9 και 30§2,3,4 του ΠΔ186/92.

Ο προσφεύγων, με την υπό κρίση ενδικοφανή προσφυγή, ζητά να γίνει δεκτή η εν λόγω προσφυγή και να ακυρωθεί στο σύνολο της η προσβαλλόμενη πράξη προβάλλοντας τους παρακάτω ισχυρισμούς :

- Παραγραφή του δικαιώματος του Δημοσίου για επιβολή φόρου (σχετ. 1738/2017,2426/2002,2700/1965 αποφάσεις του ΣΤΕ), παράνομη η έκδοση της ένδικης πράξης λόγω και της περαίωσης της οικείας χρήσης.
- Ουσιαστική αβασιμότητα της προσβαλλόμενης πράξης εξαιτίας της έκδοσης του ένδικου τιμολογίου σύμφωνα με τις τότε ισχύουσες διατάξεις.

Επειδή στην παρ.11 του άρθρου 72 του ν.4174/2013 (Κ.Φ.Δ.) ορίζεται:

«Διατάξεις περί παραγραφής του δικαιώματος του Δημοσίου να κοινοποιεί φύλλα ελέγχου και πράξεις προσδιορισμού φόρου, τελών, εισφορών, προστίμων, προϋσχύουσες 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. Κατ' εξαίρεση, οι διατάξεις της παραγράφου 3 του άρθρου 36 εφαρμόζονται και για περιπτώσεις φοροδιαφυγής, η οποία διαπράχθηκε πριν την εφαρμογή του Κώδικα, εάν, κατά τη θέση αυτού σε ισχύ, το δικαίωμα του Δημοσίου δεν έχει παραγραφεί...».

Επειδή στην παρ.5 του άρθρου 9 του ν.2523/1997 ορίζεται:

«Οι διατάξεις περί παραγραφής του δικαιώματος του Δημοσίου για την ενέργεια αρχικής ή συμπληρωματικής φορολογικής εγγραφής στην κύρια φορολογία εφαρμόζονται ανάλογα και για την επιβολή των προστίμων. Η προθεσμία αρχίζει από τη λήξη της διαχειριστικής περιόδου που έπεται εκείνης, στην οποία αφορά η παράβαση. Στα πρόστιμα του Κώδικα Βιβλίων και Στοιχείων ως και σε άλλα πρόστιμα που δεν συνδέονται με αντίστοιχη φορολογία, ως κύρια φορολογία νοείται η φορολογία εισοδήματος.»

Επειδή στις παρ. 1, 4 του άρθρου 84 του ν.2238/1994 (Όπως η περίπτωση β' της παρ. 4 του άρθρου 84 αντικαταστάθηκε με την παρ. 6 του άρθρου 13 του Ν. 3522/2006 (ΦΕΚ Α' 276/22-12-2006) και σύμφωνα με το άρθρο 39 του ιδίου νόμου ισχύει από 22/12/2006 και μετά) ορίζεται:

«Η κοινοποίηση φύλλου ελέγχου, κατά τις διατάξεις του άρθρου 69, δεν μπορεί να γίνει μετά την πάροδο πενταετίας από το τέλος του έτους μέσα στο οποίο λήγει η προθεσμία για την επίδοση της δήλωσης. Το δικαίωμα του Δημοσίου για επιβολή του φόρου παραγράφεται μετά την πάροδο της πενταετίας.

4. Το δικαίωμα του Δημοσίου για την ενέργεια αρχικής ή συμπληρωματικής φορολογικής εγγραφής και την επιβολή φόρων, πρόσθετων φόρων, για φορολογικές παραβάσεις, παραγράφεται μετά την πάροδο δεκαετίας, εφόσον η μη ενάσκηση του, έστω και κατά ένα μέρος, οφείλεται:

α) Στην από πρόθεση πράξη ή παράλειψη του φορολογουμένου με τη σύμπραξη του αρμόδιου φορολογικού οργάνου.

β) Σε οποιαδήποτε από τις περιπτώσεις που αναφέρονται στην παράγραφο 2 του άρθρου 68, ανεξάρτητα από το εάν έχει εκδοθεί και κοινοποιηθεί ή όχι, αρχικό φύλλο ελέγχου.

Όταν τα συμπληρωματικά στοιχεία περιέρχονται στον προϊστάμενο της δημόσιας οικονομικής υπηρεσίας το τελευταίο έτος της παραγραφής, ο χρόνος αυτής παρατείνεται για ένα ακόμη ημερολογιακό έτος.».

Επειδή στην **παρ.2 του άρθρου 68 του ν.2238/1994** (Όπως η παρ. 2 του άρθρου 68 αντικαταστάθηκε με την παρ. 1 του άρθρου 13 του Ν. 3522/2006 (ΦΕΚ Α΄ 276/22-12-2006) και σύμφωνα με το άρθρο 39 του ίδιου νόμου ισχύει για τα φύλλα ελέγχου που εκδίδονται από τη δημοσίευση του Ν.3522/2006 (22/12/2006) και μετά) ορίζεται:

«Φύλλο ελέγχου και αν ακόμη έγινε οριστικό δεν αποκλείει την έκδοση και κοινοποίηση συμπληρωματικού φύλλου ελέγχου, αν: α) από συμπληρωματικά στοιχεία, που περιήλθαν σε γνώση του προϊσταμένου της δημόσιας οικονομικής υπηρεσίας, εξακριβώνεται ότι το εισόδημα του φορολογουμένου υπερβαίνει αυτό που έχει περιληφθεί στο προηγούμενο φύλλο ελέγχου, β) η δήλωση που υποβλήθηκε ή τα έντυπα ή οι καταστάσεις που τη συνοδεύουν αποδεικνύονται ανακριβή ή γ) περιέλθουν σε γνώση του προϊσταμένου της δημόσιας οικονομικής υπηρεσίας στοιχεία βάσει της αμοιβαίας διοικητικής συνδρομής από φορολογικές ή τελωνειακές αρχές άλλων Κρατών - Μελών της Ε.Ε. ή τρίτων χωρών που αποδεικνύονται ανακριβείς οι συναλλαγές, έστω και αν αυτά ζητήθηκαν πριν από την έκδοση του οριστικού φύλλου ελέγχου. Στις πιο πάνω περιπτώσεις το νέο φύλλο ελέγχου εκδίδεται για το άθροισμα του εισοδήματος που προκύπτει από το προηγούμενο φύλλο ελέγχου, καθώς και αυτού που εξακριβώθηκε με βάση τα πιο πάνω στοιχεία. Αν εκδοθεί το πιο πάνω φύλλο ελέγχου, εφαρμόζονται αναλόγως οι διατάξεις του άρθρου 70...».

Επειδή εν προκειμένω, ο προσφεύγων με την υποβολή της υπό κρίση ενδικοφανούς προσφυγής ζητά την ακύρωση της προσβαλλόμενης πράξης προβάλλοντας μεταξύ άλλων και τον ισχυρισμό περί παραγραφής .

Επειδή όπως προκύπτει από τα στοιχεία της οικείας έκθεσης ελέγχου ο προσφεύγων για τη χρήση 2006 έχει περαιώσει με τις διατάξεις του ν.3697/2008.

Επειδή όπως προκύπτει από την οικεία έκθεση ελέγχου, ο υπό κρίση έλεγχος διενεργήθηκε δυνάμει της υπ' αριθμ...../2017 εντολής ελέγχου για το οικονομικό έτος 2007 η οποία εκδόθηκε κατόπιν της από 20/04/2014 επώνυμης καταγγελίας που περιήλθε στην Δ.Ο.Υ. ΤΡΙΠΟΛΗΣ για την διενέργεια έρευνας στον προσφεύγοντα, ο οποίος ασκεί τη δραστηριότητα του Πολιτικού Μηχανικού. Από τον διενεργηθέντα έλεγχο διαπιστώθηκε παράβαση ως προς την έκδοση εικονικού φορολογικού στοιχείου ως προς το σύνολο του, και επιβλήθηκε κύρωση με την έκδοση της ως άνω προσβαλλόμενης πράξης. Η προσβαλλόμενη πράξη κοινοποιήθηκε στον προσφεύγοντα την **20/12/2017**.

Επειδή σύμφωνα με τα στοιχεία του φακέλου, το θέμα του χρόνου παραγραφής του υπό κρίση

οικονομικού έτους, έχει ως εξής:

-Για το περαιωμένο οικονομικό έτος 2007 :

Η ως άνω επώνυμη καταγγελία περιήλθε στη γνώση του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. ΤΡΙΠΟΛΗΣ την 20/02/2014, ήτοι μετά την περαίωση, συνεπώς έχουν εφαρμογή οι διατάξεις περί συμπληρωματικών στοιχείων του άρθρου 68 παρ.2 του ν.2238/1994 και ο χρόνος παραγραφής είναι δεκαετής (δεδομένου ότι δεν υφίσταται περίπτωση του άρθρου 84 παρ.5 του ν.2238/1994 περί μη υποβολής ή εκπρόθεσμης υποβολής δήλωσης φορολογίας εισοδήματος), και λήγει αντίστοιχα την 31/12/2017

Από την επεξεργασία των δεδομένων αυτής περιήλθε σε γνώση της Δ.Ο.Υ. ΤΡΙΠΟΛΗΣ η έκθεση αυτοψίας από την επιτροπή που είχε συσταθεί το 2009 μετά από απόφαση του τότε Γενικού Γραμματέα Περιφέρειας Πελοποννήσου και στην οποία αναφέρεται ότι για το υπ'αριθμ/28.12.2006 τιμολόγιο ζητήθηκε από τον Αντιδήμαρχο , να αποδείξει την πραγματοποίηση του έργου αλλά η απάντησή του ήταν ότι αυτό δεν εκτελέσθηκε.

Συνεπώς αφενός δεν υφίσταται θέμα παραγραφής και ο σχετικός προβαλλόμενος ισχυρισμός απορρίπτεται ως αβάσιμος, αφετέρου ο δεύτερος ισχυρισμός του προσφεύγοντος πρέπει να απορριφθεί επίσης ως αβάσιμος διότι η προσβαλλόμενη πράξη της Δ.Ο.Υ. ΤΡΙΠΟΛΗΣ στηρίχθηκε στο υπ'αρ...../...../14 έγγραφο της Περιφέρειας Πελοποννήσου όπου αποδεικνύεται ότι το έργο δεν πραγματοποιήθηκε.

Α π ο φ α σ ί ζ ο υ μ ε

Την **απόρριψη** της με αριθμ. πρωτ./2018 ενδικοφανούς προσφυγής του του, **ΑΦΜ**

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

Διαχειριστική περίοδος 1/1-31/12/2006

- Πρόστιμο του άρθρου 5§10β του Ν.2523/97 και του άρθρου 7§3 του Ν. 4337/2015 ποσού: 2.328,03€ (5.820,08€x40%).

**Ακριβές Αντίγραφο
Η Υπάλληλος του Τμήματος
Διοικητικής Υποστήριξης**

**Με εντολή του Προϊσταμένου της
Διεύθυνσης Επίλυσης Διαφορών**

**Ο Προϊστάμενος της Υποδιεύθυνσης
Επανεξέτασης
ΦΑΚΟΣ 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 .