



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ



ΑΑΔΕ

Ανεξάρτητη Αρχή
Δημοσίων Εσόδων

Καλλιθέα 15.01.2018

Αριθμός απόφασης: 342

ΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ

ΥΠΟΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ

ΤΜΗΜΑ Α1

Ταχ. Δ/ση : Αριστογείτονος 19

Ταχ. Κώδικας : 176 71 - Καλλιθέα

Τηλέφωνο : 2131604534

Fax : 2131604567

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 1064/12.4.2017 Απόφασης του Διοικητή της Ανεξάρτητης Αρχής Δημοσίων Εσόδων

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

3. Την υπ' αριθμ. 1126366 ΕΞ 2016/30.8.16 (ΦΕΚ 2759 / τ. Β' / 1.9.16) Απόφαση του Προϊσταμένου της Διεύθυνσης Επίλυσης Διαφορών.

4. Την με ημερομηνία κατάθεσης **19.09.17** και αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανή προσφυγή της **εταιρείας** , ΑΦΜ , η οποία έχει έδρα τον , οδός , νομίμως εκπροσωπούμενης από τον διαχειριστή της του , **ΑΦΜ** , , , **ηλεκτρονικό ταχυδρομείο** , κατά των παρακάτω πράξεων του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. ΙΖ' Αθηνών **α)** της υπ' αριθμ. /2017 Πράξης Προσδιορισμού ΦΠΑ διαχειριστικής περιόδου 1994, με την οποία καταλογίστηκε σε βάρος της το ποσό των 167.247,40€, **β)** της υπ' αριθμ. /2017 Πράξης Επιβολής Προστίμου ΦΠΑ διαχειριστικής περιόδου 1994, με την οποία καταλογίστηκε σε βάρος της το ποσό των 28.051,21€ και **γ)** της υπ' αριθμ. /2017 οριστικής πράξης διορθωτικού προσδιορισμού φόρου εισοδήματος χρήσεως 1994, με την οποία καταλογίστηκε σε βάρος της το ποσό των 281.690,60€.

5. Τις ως άνω προσβαλλόμενες πράξεις, των οποίων ζητείται η ακύρωση.

6. Τις απόψεις του Προϊσταμένου της ΔΟΥ ΙΖ' Αθηνών.

7. Την εισήγηση του ορισθέντος υπαλλήλου του Τμήματος Α1 όπως αποτυπώνεται στο σχέδιο της απόφασης.

Επί της από **19.09.17** και αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανούς προσφυγής της εταιρείας , ΑΦΜ, η οποία κατατέθηκε εμπρόθεσμα (εντός 30 ημερών από την κοινοποίηση των προσβαλλόμενων πράξεων την 21-7-2017 χωρίς να υπολογίζεται ο μήνας Αύγουστος) και μετά την μελέτη και την αξιολόγηση όλων των υφιστάμενων στο σχετικό φάκελο εγγράφων και των προσβαλλόμενων λόγων της ενδικοφανούς προσφυγής, επαγόμαστε τα ακόλουθα:

Οι προσβαλλόμενες πράξεις εξεδόθησαν δυνάμει της υπ' αριθμ./2017 εντολής ελέγχου του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. ΙΖ' Αθηνών για την **επανάληψη διαδικασίας σε εκτέλεση των υπ αριθμ./2015,/2015 και/2015 αποφάσεων του Διοικητικού Εφετείου Αθηνών**, οι οποίες ακύρωσαν για τυπικούς λόγους τις κάτωθι πράξεις του Προϊσταμένου της ΔΟΥ ΙΒ' Αθηνών: **1.** την υπ' αριθμ./2005 απόφαση επιβολής προστίμου ΚΒΣ, **2.** την υπ' αριθμ./2005 οριστική πράξη προσδιορισμού ΦΠΑ διαχειριστικής περιόδου 1994, **3.** την/2005 πράξη επιβολής προστίμου του αρ. 48 παρ. 2 ν. 1642/1986, **4.** την/2005 πράξη επιβολής προστίμου ΦΠΑ του αρ 47 ν. 1642/1986 χρήσεως 1994, **5.** την/2005 πράξη προσδιορισμού αποτελεσμάτων οικ. έτους 1995 και 6. την/2005 πράξη επιβολής προστίμου του αρ. 4 ν. 2523/1994 χρήσεως 1994, προκειμένου να τηρηθεί ο ουσιώδης τύπος της διαδικασίας κατασχέσεως και κλήσεως της προσφεύγουσας σε προηγούμενη ακρόαση.

Η προσφεύγουσα με την υπό κρίση ενδικοφανή προσφυγή της ισχυρίστηκε ότι: «Οι υποθέσεις στις οποίες βασίζονται οι πράξεις επιβολής προστίμων της ΙΖ ΔΟΥ , αφορούν την χρήση του 1994, έχουν κριθεί επανειλημμένα μετά από προσφυγές μας στα Δικαστήρια και έχουν απορριφθεί οι εκδοθείσες από την φορολογική αρχή πράξεις.

Ειδικότερα

1. Αγνοείτε απόφαση του Συμβουλίου Επικρατείας , το οποίο σε **ακριβώς** παρόμοια υπόθεση της ΙΒ ΔΟΥ εναντίον μας , εξέδωσε την **υπ αριθμ./2001** απόφαση, με την οποία ανέπεμψε την υπόθεση στο Τριμελές Διοικητικό Εφετείο , το οποίο μετά την παραπομπή δέχθηκε **εξ ολοκλήρου** την προσφυγή μου , με την **υπ αριθμ./2012** απόφαση του .
(οράτε τις ως άνω αποφάσεις προσαγόμενες και επικαλούμενες **σχετ.1 και 2**)

2. Πέραν των ως άνω, το Συμβούλιο της Επικρατείας με την με αριθμ...../2009 απόφασή του έχει κρίνει σε παρόμοια υπόθεση ότι :
«Μετά την ακύρωση πράξεως η φορολογική αρχή εξέδωσε με επανάληψη διαδικασίας , νέες πράξειςσε κάθε περίπτωση **απέχουν χρονικά πλέον της τετραετίας από το γεγονός που καλούνται να αποδείξουν** , το οποίο είναι τοποθετημένο , κατά χρόνο , σε σημείο πολύ προγενέστερο εκείνου της συντάξεως των ως άνω εκθέσεων κατασχέσεων και, κατά συνέπεια, ούτε έγκυρες ούτε επίκαιρες κατά νόμο είναι , ενώ, κατά την κοινή αντίληψη και σύμφωνα με τα διδάγματα της κοινής πείρας δεν είναι δυνατόν να πιστοποιήσουν την εγκυρότητα ή να βεβαιώσουν τις συνθήκες της διαδικασίας που ακολουθήθηκε κατά την αφαίρεση-κατάσχεση των βιβλίων και στοιχείων από την έδρα της επιχείρησης της αρχικής υπόχρεου.....»

(Οράτε **σχετ.6** , το οποίο προσάγουμε και επικαλούμαστε , σημειώνουμε δε ότι στην περίπτωση μας ο χρόνος της αρχικής πράξεως υπερβαίνει τα 23 έτη)

Ως εκ τούτων παρανόμως και καταχρηστικώς προβαίνετε σε αλλεπάλληλες επαναλήψεις διαδικασίας.

- 3 Όσον αφορά την ουσία της υπόθεσης , αναφέρομαι στις **υπ αριθμ/15 ,/15 και/2015** αποφάσεις του Διοικητικού Εφετείου μετά και από την δεύτερη επανάληψη διαδικασίας στην οποία προβήκατε και τις οποίες προσάγω και επικαλούμαι (**σχετ 3,4 και 5**) , με τις οποίες ακύρωσε :
- την/2005 πράξη προσδιορισμού αποτελεσμάτων οικ. έτους 1995 του προϊσταμένου της ΙΒ ΔΟΥ και την/2005 πράξη επιβολής προστίμου
 - την/2005 απόφαση επιβολής προστίμου της ίδιας ΔΟΥ και
 - την/2005 πράξη προσδιορισμού ΦΠΑ διαχ. περιόδου 1-1-1994 έως 31-12-1994 , την/2005 πράξη επιβολής προστίμου και την/2005 πράξη επιβολής προστίμου ΦΠΑ χρήσης 1-1-1994 έως 31-12-1994

Δηλώνουμε κατηγορηματικά ότι ουδέποτε τελέσαμε παράνομες πράξεις έκδοσης ή αποδοχής εικονικών τιμολογίων.

Όλες οι συναλλαγές που αναφέρονται στις εκθέσεις ελέγχου σας είναι καθ όλα υπαρκτές, έχουν πραγματοποιηθεί με τους αναφερόμενους εκδότες ή λήπτες κατά περίπτωση και όχι με διαφορετικά ή υποκρυπτόμενα πρόσωπα , ανταποκρινόμενες στην αξία των ληφθέντων υλικών ή υπηρεσιών , τα δε φορολογικά στοιχεία που εκδόθηκαν για τις συναλλαγές αυτές είναι απολύτως νόμιμα και σε καμία περίπτωση εικονικά ,όπως βεβαιώνουν και συγκεκριμένοι λήπτες, όσα δε περί του αντιθέτου αναφέρονται στις εκθέσεις ελέγχου , είναι αβάσιμα και αναπόδεικτα και δεν γίνεται να ληφθούν υπ όψη»

Επειδή οι προσβαλλόμενες πράξεις εξεδόθησαν κατ' επανάληψη διαδικασίας σε εκτέλεση των υπ' αριθμ., και/2015 αποφάσεων του Διοικητικού Εφετείου Αθηνών, αφού προηγουμένως ο έλεγχος θεράπευσε τα τυπικά σφάλματα του ουσιώδους τύπου της προηγούμενης διαδικασίας κατ' εφαρμογή της ΠΟΛ 1110/18-9-2006 εγκυκλίου του Υπ. Οικ.

Επομένως, ο Προϊστάμενος της Δ.Ο.Υ. ΙΖ' Αθηνών ενήργησε σε εκτέλεση δικαστικών αποφάσεων, ο ισχυρισμός περί «παράνομων ή καταχρηστικών» «αλλεπάλληλων επαναλήψεων διαδικασίας» είναι αβάσιμος και αναπόδεικτος.

Επειδή σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 72 παρ.7 του Ν.4174/2013 ορίζεται ότι : « 7. Σε περίπτωση ακύρωσης με απόφαση διοικητικού δικαστηρίου, για τυπικούς λόγους ή λόγω νομικής πλημμέλειας, οποιοσδήποτε πράξης καταλογισμού, η Φορολογική Διοίκηση, σε συμμόρφωση με τη δικαστική απόφαση, εκδίδει, από το χρόνο ισχύος του Κώδικα Φορολογικής Διαδικασίας τις προβλεπόμενες από αυτόν πράξεις προσδιορισμού του φόρου, ανεξαρτήτως του χρόνου έκδοσης της δικαστικής απόφασης».

Περαιτέρω, κατά 84 § 6 Ν. 2238/1994 (το οποίο έχει εφαρμογή και επί των λοιπών φορολογιών) «Αν το φύλλο ελέγχου ακυρωθεί για τυπικούς λόγους με απόφαση διοικητικού δικαστηρίου, η οποία κοινοποιείται στον αρμόδιο προϊστάμενο της δημόσιας οικονομικής υπηρεσίας το τελευταίο έτος της παραγραφής του ή μετά τη συμπλήρωση του χρόνου της παραγραφής, ο

προϊστάμενος της δημόσιας οικονομικής υπηρεσίας μπορεί να εκδώσει και να κοινοποιήσει νέο φύλλο ελέγχου μέσα σε ένα (1) έτος από την κοινοποίηση της απόφασης».

Στην προκειμένη περίπτωση οι υπ' αριθμ., και/2015 αποφάσεις του 2^{ου} Τριμελούς Τμήματος του Διοικητικού Εφετείου Αθηνών κοινοποιήθηκαν στην Δ.Ο.Υ. ΙΖ' Αθηνών στις 26/07/2016. Σε εκτέλεσή τους, ο έλεγχος προέβη στις κάτωθι ενέργειες σύμφωνα με την ΠΟΛ 1110/18-9-2006 εγκύκλιο του Υπ. Οικ.: α) Στην **ΕΠΙΣΤΡΟΦΗ** των φωτοαντιγράφων των τιμολογίων/16-12-1994,/28-12-1994,/22-12-1994 εκδόσεως του που είχε διαβιβάσει η ΥΠΕΔΑ προς τη ΔΟΥ ΙΒ' Αθηνών. Για την επιστροφή συντάχθηκε η με αρ. πρωτ./26-5-2017 Έκθεση Παράδοσης η οποία θυροκολλήθηκε 26-5-2017 από τον και ώρα 13:10 στην εγκατάσταση της επιχείρησης παρουσία της μάρτυρος λόγω απουσίας του νομίμου εκπροσώπου και λοιπών υπαλλήλων β) Στην **ΚΑΤΑΣΧΕΣΗ** των ανωτέρω τιμολογίων με τη σύνταξη της υπ' αριθμ./2017 ΕΚΘΕΣΗΣ ΚΑΤΑΣΧΕΣΗΣ, η οποία θυροκολλήθηκε 26-5-2017 από τον και ώρα 13:10 στην εγκατάσταση της επιχείρησης παρουσία της μάρτυρος λόγω απουσίας του νομίμου εκπροσώπου και λοιπών υπαλλήλων. γ) Στη σύνταξη της υπ' αριθμ./2017 **ΚΛΗΣΗΣ ΠΡΟΣ ΑΚΡΟΑΣΗ** του αρ.6 ν. 2690/1990, με την οποία δόθηκε προθεσμία πέντε ημερών προκειμένου η επιχείρηση να υποβάλει τις απόψεις της, σχετικά με τις διαπιστώσεις του ελέγχου που αφορούν τη λήψη τριών πλαστών και εικονικών φορολογικών στοιχείων εκδόσεως «.....», της λήψης πέντε εικονικών στοιχείων εκδόσεως «.....» και της έκδοσης τριών εικονικών στοιχείων προς την επιχείρηση «.....». Και αυτή η Κλήση θυροκολλήθηκε στην έδρα της προσφεύγουσας, λόγω απουσίας του νομίμου εκπροσώπου και λοιπών υπαλλήλων.

Ακολούθως, ο έλεγχος εξέδωσε και κοινοποίησε δια θυροκολλήσεως στην εγκατάσταση της επιχείρησης λόγω απουσίας του νομίμου εκπροσώπου και λοιπών υπαλλήλων την 12-6-2017 και ώρα 13:15' το με αρ./8-6-2017 Σημείωμα Διαπιστώσεων του αρ. 28 ν. 4174/2013 με τον υπ' αριθμ./8-6-2017 προσωρινό προσδιορισμό προστίμου ν. 4174/2013, τον υπ' αριθμ./8-6-2017 προσωρινό διορθωτικό προσδιορισμό φόρου εισοδήματος οικ. έτους 1995, την υπ' αριθμ./8-6-2017 προσωρινή πράξη προσδιορισμού ΦΠΑ και τον υπ' αριθμ./8-6-2017 προσωρινό προσδιορισμό προστίμου ΦΠΑ.

Επειδή η υπ' αριθμ./2011 απόφαση του Συμβουλίου της Επικρατείας και η υπ' αριθμ./2012 απόφαση του Τριμελούς Διοικητικού Εφετείου Αθηνών, τις οποίες επικαλείται η προσφεύγουσα, αφορούν υπόθεση για την οποία δεν είχε τηρηθεί από την φορολογική Αρχή η διαδικασία της ΠΟΛ 1110/18-9-2006 εγκυκλίου του Υπ. Οικ., ενώ ήταν γνωστές στο κρίνον Διοικητικό Εφετείο Αθηνών το χρόνο έκδοσης των υπ' αριθμ., και/2017 αποφάσεων με τις οποίες διετάχθη η υπό κρίση επανάληψη διαδικασίας.

Για τους λόγους αυτούς

Αποφασίζουμε

Την **απόρριψη** της από **19.09.17** και αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανούς προσφυγής της , ΑΦΜ , η οποία έχει έδρα τον , οδός και την επικύρωση των προσβαλλόμενων πράξεων του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. ΙΖ' Αθηνών.

Οριστική Φορολογική Υποχρέωση προσφεύγουσας

Χρόνος Φορολογίας	Είδος Φόρου	Αρ. Πράξης αναφοράς	Ποσό Διαφοράς φόρου/προστίμου	Ποσό πρόσθετου φόρου (μη υποβολή ανώτατο 120% άρθρο 1 & 2 ν.2523/1997)	Ποσό προστίμου άρθρου 58, 58Α παρ.2 ή 59 ΚΦΔ, βάσει των διατάξεων αρθρ. 49 ν.4509/2017	Τόκοι άρθρου 53 ΚΦΔ, , ΠΟΛ 1003/3-1-2018	Β: Σύνολο προστίμου και τόκου βάσει των διατάξεων αρθρ. 49 ν.4509/2017	Μικρότερη κύρωση εκ των Α & Β	Σύνολο για καταβολή
01-01/31-12-1994	Φ.Π.Α	/2017	76.021,55	91.225,85	38.010,77	27.192,91	65.203,68	65.203,68	141.225,23
01-01/31-12-1994	ΕΙΣΟΔΗΜΑΤΟΣ	/2017	128.428,21	153.262,39	64.214,10	45.938,77	110.152,87	110.152,87	238.581,08
01-01/31-12-1994	ΠΡΟΣΤ. Φ.Π.Α.	/2017	28.051,21						28.051,21
	ΣΥΝΟΛΑ		232.500,96	244.488,24	102.224,88	73.131,68	175.356,55	175.356,55	407.857,51

Σημείωση, οι τόκοι του άρθρου 53 του ν.4174/2013 υπολογίστηκαν μέχρι την ημερομηνία έκδοσης της απόφασης της Δ.Ε.Δ.

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

ΜΕ ΕΝΤΟΛΗ ΤΟΥ ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΥ
ΤΗΣ Δ/ΝΣΗΣ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ
Ο ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΣ ΤΗΣ ΥΠΟΔΙΕΥΘΥΝΣΗΣ
ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ
ΓΕΩΡΓΙΟΣ ΦΑΚΟΣ

**Ακριβές αντίγραφο, η υπάλληλος του
Τμ. Διοικητικής Υποστήριξης**

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.