



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 562

FAX : 213 1604 567

ΚΑΛΛΙΘΕΑ 06.11.2017

ΑΡΙΘΜΟΣ ΑΠΟΦΑΣΗΣ: 5708

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 06-06-2017 και με αριθμό πρωτοκόλλου «.....» ενδικοφανή προσφυγή της «.....», ΑΦΜ «.....», κατοίκου ΘΕΣΣΑΛΟΝΙΚΗΣ, επί της οδού «.....», κατά: **1)** της υπ' αριθ. «.....»/04-05-2017 Οριστική Πράξη Διορθωτικού Προσδιορισμού ΦΠΑ, διαχειριστικής περιόδου 2012, του Προϊσταμένου του Κ.Ε.ΜΕ.ΕΠ., **2)** της υπ' αριθ. «.....»/04-05-2017 Οριστική Πράξη Διορθωτικού Προσδιορισμού ΦΠΑ, διαχειριστικής περιόδου 2013, του Προϊσταμένου του Κ.Ε.ΜΕ.ΕΠ., και τα προσκομιζόμενα με αυτή σχετικά έγγραφα.

5. Την ως άνω Οριστική Πράξη Επιβολής Προστίμου Κ.Β.Σ., διαχειριστικής χρήσης 2012, του Προϊσταμένου του Κ.Ε.ΜΕ.ΕΠ., της οποίας ζητείται η ακύρωση, καθώς και την οικεία 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 06.06.2017 και με αριθμό πρωτοκόλλου «.....» ενδικοφανούς προσφυγής της «.....», 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' αριθ. «.....»/04-05-2017 Οριστική Πράξη Διορθωτικού Προσδιορισμού ΦΠΑ, διαχειριστικής περιόδου περιόδου 01.01-31.12.2012, του Προϊσταμένου του Κ.Ε.ΜΕ.ΕΠ., επιβλήθηκε σε βάρος της προσφεύγουσας, φόρος προστιθέμενης αξίας ποσού 51.673,76 €, πλέον 62.008,51 € (πρόσθετος φόρος λόγω ανακρίβειας), ήτοι σύνολο 113.682,27 €.

2) Με την υπ' αριθ. «.....»/04-05-2017 Οριστική Πράξη Διορθωτικού Προσδιορισμού ΦΠΑ, διαχειριστικής περιόδου περιόδου 01.01-31.12.2013, του Προϊσταμένου του Κ.Ε.ΜΕ.ΕΠ., επιβλήθηκε σε βάρος της προσφεύγουσας, φόρος προστιθέμενης αξίας ποσού 2.882,42 €, πλέον 3.458,90 € (πρόσθετος φόρος λόγω ανακρίβειας), ήτοι σύνολο 6.341,32 €.

Οι παραπάνω διαφορές προέκυψαν μετά μερικό επιτόπιο έλεγχο προσδιορισμού φόρου εισοδήματος, που διενεργήθηκε από το Κ.Ε.ΜΕ.ΕΠ., σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 50 ν. 2859/2000

Η προσφεύγουσα, με την υπό κρίση ενδικοφανή προσφυγή, ζητά την ακύρωση /τροποποίηση της παραπάνω Πράξης, του Προϊσταμένου του Κ.Ε.ΜΕ.ΕΠ., προβάλλοντας τους παρακάτω λόγους:

1. λόγοι μη διαφύλαξης και (μη) επίδειξης βιβλίων & στοιχείων από την επιχείρησή μας – εσφαλμένα συμπεράσματα της έκθεσης ελέγχου, που δεν εκτιμήθηκαν ορθά από τον έλεγχο

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 ελευθέριο 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.

Επειδή, με μια σειρά αποφάσεων του Συμβουλίου της Επικρατείας (ΣτΕ 4206/2011, ΣτΕ 4782/1996, ΣτΕ 3693/1992) είχε κριθεί, ότι σε περίπτωση απώλειας βιβλίων ή στοιχείων μέσα στο χρόνο που ορίζεται για τη διαφύλαξή τους, επιβάλλεται κατ' αρχήν πρόστιμο, εκτός εάν ο φορολογούμενος προβάλει και αποδείξει ότι η απώλεια των βιβλίων ή στοιχείων οφείλεται σε λόγους ανωτέρας βίας, ήτοι εάν επικαλεστεί και αποδείξει ότι η απώλεια έλαβε χώρα παρά την καταβολή εκ μέρους του της άκρας επιμέλειας που επιβάλλεται από τις περιστάσεις για τη διαφύλαξή τους.

Επειδή, η προσφεύγουσα ισχυρίζεται, ότι η μη διαφύλαξη και μη επίδειξη των αιτηθέντων κατά τον έλεγχο βιβλίων & στοιχείων, δεν οφείλεται σε υπαιτιότητα της, αλλά σε γεγονός ανωτέρας βίας και συγκεκριμένα σε πυρκαγιά, που ξέσπασε στην έδρα της επιχείρησης στην «.....» επί της οδού «.....».

Επειδή, η προσφεύγουσα, δεν απέδειξε, ότι είχε καταβάλει την επιβαλλομένη εκ των περιστάσεων άκρα επιμέλεια για τη διαφύλαξη των βιβλίων και στοιχείων, και δεν απέδειξε, ότι η μη διαφύλαξη αυτών, δεν οφείλεται σε γεγονός απρόβλεπτο, το οποίο στη συγκεκριμένη περίπτωση δεν μπορούσε να αποτραπεί ούτε με μέτρα άκρας επιμέλειας.

Όπως δε, αποδεικνύεται από τα στοιχεία του φακέλου και από το προσκομιζόμενο σχετικό "ΑΠΟΣΠΑΣΜΑ ΒΙΒΛΙΟΥ ΣΥΜΒΑΝΤΩΝ ΤΗΣ 13.02.2012", της ΠΥΡΟΣΒΕΣΤΙΚΗΣ ΥΠΗΡΕΣΙΑΣ, μεταξύ των άλλων, προκύπτουν και τα εξής:

"7. ΣΗΜΕΙΟ ΕΝΑΡΞΗΣ: Στο εσωτερικό της επιχείρησης

8. ΑΤΙΑ ΠΥΡΚΑΓΙΑΣ: Ερευνάται (Διορισμός πραγματογνώμονα)

9. ΧΑΡΑΚΤΗΡΙΣΜΟΣ ΑΙΤΙΑΣ: ΑΓΝΩΣΤΗ ΜΕΧΡΙ ΣΤΙΓΜΗΣ

10. ΥΠΑΙΤΙΟΣ: Άγνωστος ακόμη

20. ΣΧΗΜΑΤΙΖΕΤΑΙ ΔΙΚΟΓΡΑΦΙΑ; ΝΑΙ''

Επειδή, δεν έχει προσκομισθεί εκ μέρους της προσφεύγουσας, κανένα καινούργιο στοιχείο, σχετικά με την εκδηλωθείσα πυρκαγιά στις εγκαταστάσεις της, και από το πόρισμα της Πυροσβεστικής Υπηρεσίας, δεν προκύπτει η αιτία της πυρκαγιάς, καθότι "ερευνάται (διορισμός πραγματογνώμονα)", δηλαδή, δεν αποδεικνύεται αν η πυρκαγιά οφείλεται σε τυχαίο γεγονός ή σε εμπρησμό, σε συνδυασμό και με τη αναφερθείσα δικαστική εξέλιξη της υπόθεσης.

Επειδή, από τα ως άνω εκτεθέντα προκύπτει ότι η υφιστάμενη δικαστική εξέλιξη της όλης υπόθεσης, γεγονός που άλλωστε δεν αρνείται η προσφεύγουσα, αναγνωρίζοντας τη διερεύνησή της από τις ανακριτικές αρχές, κατ'ουσία αποκλείει κάθε άλλη περί του αντιθέτου, ελεγκτική κρίση. Ο δε ισχυρισμός της, ότι έπρεπε να ανασταλεί μέχρι τη τελική έκβαση των δικαστικών αποφάσεων στερείται νομικής και ουσιαστικής βάσεως.

Επειδή, η υπ' αριθμ. 4206/2011 απόφαση του ΣτΕ, την οποία επικαλείται η προσφεύγουσα, δε δύναται να ληφθεί υπόψη, καθόσον οι παραδοχές της ερείδονται επί πραγματικών και νομικών ζητημάτων τα οποία διαφέρουν από αυτά της υπό εξέταση περίπτωσης.

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

Άρθρο 48. Αρμόδια φορολογική αρχή - Φορολογικός έλεγχος

§2.Ο Προϊστάμενος Δ.Ο.Υ. ελέγχει την ακρίβεια των υποβαλλόμενων δηλώσεων και προβαίνει στην εξακρίβωση των υπόχρεων που δεν έχουν υποβάλει δήλωση.

§3.Εφόσον διαπιστώνεται ανεπάρκεια ή ανακρίβεια των βιβλίων και στοιχείων, τα οποία τηρεί ο υπόχρεος στο φόρο, αναφορικά με τη φορολογητέα αξία, τα ποσοστά ή τις εκπτώσεις του φόρου, ο Προϊστάμενος Δ.Ο.Υ. προβαίνει στον προσδιορισμό τους με βάση τα υπόψη του στοιχεία και ιδίως:

α) Τα ακαθάριστα έσοδα που προσδιορίζονται ύστερα από έλεγχο στη φορολογία εισοδήματος, τις αγορές και τις σχετικές με το φόρο του παρόντος νόμου δαπάνες,

β) τα συναφή στοιχεία που προκύπτουν από τον έλεγχο άλλων φορολογιών από πληροφορίες που διαθέτει ή περιέρχονται σ'αυτόν. Η ανεπάρκεια ή ανακρίβεια των βιβλίων και στοιχείων κρίνεται σύμφωνα με τις διατάξεις του Κώδικα Βιβλίων και Στοιχείων και της φορολογίας εισοδήματος.

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. Ο Προϊστάμενος ΔΟΥ δεν έχει υποχρέωση να προσδιορίζει το φόρο για κάθε μήνα ή τρίμηνο χωριστά, αν η πράξη προσδιορισμού του φόρου που εκδόθηκε αφορά περίοδο μεγαλύτερη του μήνα ή του τριμήνου.

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

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, από τα στοιχεία του φακέλου προκύπτει, ότι στη προσφεύγουσα διενεργήθηκε έλεγχος βάσει του άρθρου 82 § 5 του ν. 2238/1994 για τη φορολογική περίοδο 2012 από την εταιρεία «.....», και το συμπέρασμα της Έκθεσης Φορολογικής Συμμόρφωσης, ήταν αρνητικό, και συγκεκριμένα:

2^α Σημαντικά θέματα (όπως χαρακτηρίζονται στην έκθεση φορολογικής συμμόρφωσης)

“1. από την εκτέλεση της εργασίας για το φορολογικό αντικείμενο του ΦΟΡΟΥ ΠΡΟΣΤΙΘΕΜΕΝΗΣ ΑΞΙΑΣ του παραρτήματος ΙΙΙ της ΠΟΛ 1159/22.07.2011 και λόγω της μη λήψης του σχετικού πορίσματος για την πυρκαγιά που έλαβε χώρα στις εγκαταστάσεις της εταιρείας κατά την 13.02.2012 δεν κατέστη δυνατό να τεκμηριωθεί, αν η εταιρεία ορθά δεν προέβη σε διακανονισμό παγίων.....

2. από την εκτέλεση της εργασίας για το φορολογικό αντικείμενο του ΦΟΡΟΥ ΠΡΟΣΤΙΘΕΜΕΝΗΣ ΑΞΙΑΣ του παραρτήματος ΙΙΙ της ΠΟΛ 1159/22.07.2011 (Διαδικασία Δ.2.γ) διαπιστώθηκε ότι, δεν κατέστη δυνατό να αντιστοιχήσουμε τις διαφορές των τροποποιητικών περιοδικών δηλώσεων του ΦΠΑ με τις αντίστοιχες λογιστικές εγγραφές και τα σχετικά παραστατικά .

3. από την εκτέλεση της εργασίας για το φορολογικό αντικείμενο του ΦΟΡΟΥ ΠΡΟΣΤΙΘΕΜΕΝΗΣ ΑΞΙΑΣ του παραρτήματος ΙΙΙ της ΠΟΛ 1159/22.07.2011 (Διαδικασία Δ.4.δ) διαπιστώθηκε ότι, δεν πραγματοποιήθηκε διακανονισμός των πωληθέντων και διαγραφέντων παγίων.....

2^β Μη σημαντικά θέματα (όπως χαρακτηρίζονται στην έκθεση φορολογικής συμμόρφωσης)

1. από την εκτέλεση της εργασίας για το φορολογικό αντικείμενο του ΦΟΡΟΥ ΠΡΟΣΤΙΘΕΜΕΝΗΣ ΑΞΙΑΣ του παραρτήματος ΙΙΙ της ΠΟΛ 1159/22.07.2011 (Διαδικασία Δ.2.ε) διαπιστώθηκε ότι, μέχρι και την ημερομηνία χορήγησης της Έκθεσης Φορολογικής Συμμόρφωσης δεν ήταν δυνατό να εντοπισθούν 524 φορολογικά στοιχεία.....

2. από την εκτέλεση της εργασίας για το φορολογικό αντικείμενο του ΦΟΡΟΥ ΠΡΟΣΤΙΘΕΜΕΝΗΣ ΑΞΙΑΣ του παραρτήματος ΙΙΙ της ΠΟΛ 1159/22.07.2011 (Διαδικασία Δ.4.ε) και λόγω της μη λήψης του σχετικού δικαστικού πορίσματος για την πυρκαγιά που έλαβε χώρα στις εγκαταστάσεις της εταιρείας κατά την 13.02.2012 δεν ήταν δυνατό να τεκμηριώσουμε την ορθότητα της έκπτωσης του φπα αξίας αποθεμάτων.....”

Επειδή, κατά τις υπό κρίση διαχειριστικές περιόδους τα ανωτέρω διαπιστώθηκαν και από τον φορολογικό έλεγχο, ενώ δεν αναγνωρίζεται και η αξία των εισροών και ο φόρος των εισροών δεδομένου ότι δεν επιδείχθηκαν φορολογικά στοιχεία αγορών και παραστατικών δαπανών ώστε να διαπιστωθεί ότι η προσφεύγουσα κατέχει νόμιμα φορολογικά στοιχεία για την έκπτωση του φόρου τους, και ότι αυτά έχουν καταχωρηθεί στα τηρούμενα βιβλία.

Ως εκ τούτου, ορθώς η αρμόδια Δ.Ο.Υ. εξέδωσε τις προσβαλλόμενες Οριστικές Πράξεις Διορθωτικού Προσδιορισμού ΦΠΑ, σύμφωνα με τις προαναφερόμενες διατάξεις και την νομολογία του ΣτΕ, οι δε προσβαλλόμενοι λόγοι της ενδικοφανούς προσφυγής, είναι απορριπτέοι ως ουσιαστικά και νομικά αβάσιμοι, δεδομένου ότι εκτός των ανωτέρω, δεν αποδεικνύονται καθότι δεν προσκομίζει κανένα στοιχείο προς απόδειξη των ισχυρισμών της.

Α π ο φ α σ ί ζ ο υ μ ε

την απόρριψη της με αριθ. πρωτ. «.....»/06.06.2017 ενδικοφανούς προσφυγής της «.....», ΑΦΜ «.....», και την επικύρωση των κάτωθι πράξεων:

1) της υπ’ αριθμ. «.....»/04.05.2017 Οριστικής Πράξης Διορθωτικού Προσδιορισμού ΦΠΑ, διαχειριστικής περιόδου 01.01.-31.12.2012, του Προϊσταμένου του Κ.Ε.ΜΕ.ΕΠ..

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 :

Χρεωστικό υπόλοιπο	51.673,76
Πρόσθετος φόρος λόγω ανακρίβειας	62.008,51
Σύνολο για βεβαίωση	113.682,27

2) της υπ' αριθμ. «.....»/04.05.2017 Οριστικής Πράξης Διορθωτικού Προσδιορισμού ΦΠΑ, διαχειριστικής περιόδου 01.01.-31.12.20132, του Προϊσταμένου του Κ.Ε.ΜΕ.ΕΠ..

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 :

Χρεωστικό υπόλοιπο	2.882,42
Πρόσθετος φόρος λόγω ανακρίβειας	3.458,90
Σύνολο για βεβαίωση	6.341,32

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/Η Υπάλληλος του Τμήματος
Διοικητικής Υποστήριξης**

**Ο ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΣ
ΤΗΣ ΥΠΟΔ/ΝΣΗΣ ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ**

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.