



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 28.02.2017

ΑΡΙΘΜΟΣ ΑΠΟΦΑΣΗΣ: 1703

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. Της παρ. 1 του άρθρου 17 του ν. 4389/2016 (ΦΕΚ Α' 94).

δ. Του άρθρου 59 του π.δ. 111/2014 (Α' 178) «Οργανισμός του Υπουργείου Οικονομικών».

ε. Του άρθρου 6 της αριθμ. Δ6Α 1058824 ΕΞ 2014 (ΦΕΚ Β' 865, 1079 και 1846) Απόφασης του Γενικού Γραμματέα Δημοσίων Εσόδων του Υπουργείου Οικονομικών «Ανακαθορισμός της εσωτερικής διάρθρωσης και των αρμοδιοτήτων οργανικών μονάδων της Γενικής Γραμματείας Δημοσίων Εσόδων του Υπουργείου Οικονομικών και μετονομασία ορισμένων από αυτές», όπως τροποποιήθηκε και ισχύει.

στ. Της ΠΟΛ 1002/31.12.2013 Απόφασης του Γενικού Γραμματέα Δημοσίων Εσόδων (ΦΕΚ Β' 55/16-1-2014) «Εφαρμογή των διατάξεων του άρθρου 63 του ν. 4174/2013 (Ειδική Διοικητική Διαδικασία – Ενδικοφανής προσφυγή), όπως αυτό τροποποιήθηκε και ισχύει από 1/1/2014 και καθορισμός λεπτομερειών για τη λειτουργία της Διεύθυνσης Επίλυσης Διαφορών (πρώην Υπηρεσίας Εσωτερικής Επανεξέτασης) της Γενικής Γραμματείας Δημοσίων Εσόδων, την εφαρμοστέα διαδικασία και τον τρόπο έκδοσης των αποφάσεων αυτής».

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 και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανή προσφυγή της '.....', ΑΦΜ, κατοίκου, οδός, νομίμως εκπροσωπούμενης από τον Διευθύνοντα Σύμβουλο αυτής κ. του, κάτοικο, οδός, κατά: **1) της υπ' αριθ. προσβαλλόμενης Οριστικής Πράξης Επιβολής Προστίμου Κ.Β.Σ., του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ., διαχειριστικής περιόδου 01.01-31.12.1997, **2)** της υπ' αριθ. προσβαλλόμενης Οριστικής Πράξης Επιβολής Προστίμου Κ.Β.Σ., του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ., διαχειριστικής περιόδου 01.01-31.12.1998, και τα προσκομιζόμενα με αυτή σχετικά έγγραφα.**

5. Τις ως άνω Οριστικές Πράξεις Επιβολής Προστίμου διαχειριστικών περιόδων 1997, 1998, του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ., των οποίων ζητείται η ακύρωση, καθώς και την από οικεία έκθεση ελέγχου.
6. Τις απόψεις της ανωτέρω φορολογικής αρχής.
7. Την εισήγηση του ορισθέντος υπαλλήλου του Τμήματος, όπως αποτυπώνεται στο σχέδιο της απόφασης.

Επί της από 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:

Με τις & Αποφάσεις του Διοικητικού Εφετείου (Τμήμα), οι οποίες εκδόθηκαν μετά από έφεση του Ελληνικού Δημοσίου κατά των & οριστικών Αποφάσεων του Τριμελούς Διοικητικού Πρωτοδικείου, έγιναν δεκτές η με ημερομηνία κατάθεσης προσφυγές της εφεσίβλητης εταιρείας και ακυρώθηκαν οι & Αποφάσεις Επιβολής Προστίμου Κ.Β.Σ. (Π.Δ. 186/92) του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ.

Στο σκεπτικό των ανωτέρω αποφάσεων του αναφέρεται μεταξύ άλλων: “ *Εν προκειμένω, εφόσον η αρχική πράξη της φορολογικής αρχής είχε ακυρωθεί ως νομικώς πλημμελής, λόγω μη σύνταξης νόμιμης έκθεσης κατάσχεσης, απαιτείτο εκ νέου τήρηση της σχετικής διαδικασίας, συνισταμένης, ειδικότερα, σε κατάσχεση των βιβλίων και στοιχείων στην επαγγελματική εγκατάσταση της εφεσίβλητης, σύνταξη επί τόπου, κατά την διάρκεια του φορολογικού ελέγχου, της οικείας έκθεσης κατάσχεσης, υπογραφή της από τον νόμιμο εκπρόσωπό της και επίδοση προς αυτόν αντιγράφου της εν λόγω έκθεσης. Συνεπώς, εφόσον δεν τηρήθηκε εκ νέου η διαδικασία αυτή, η κρίση του Πρωτοβάθμιου Δικαστηρίου ότι το έγγραφο (έκθεση κατάσχεσης) που συντάχθηκε σε αντικατάσταση της απόδειξης παραλαβής δεν πληροί τους όρους της έγκυρης, κατά το άρθρο 36 του Κ.Β.Σ., έκθεσης για την αφαίρεση του επίμαχου φορολογικού στοιχείου είναι νόμιμη, ο δε λόγος της έφεσης, που πλήττει την αιτιολογία αυτή της εκκαλούμενης, είναι απορριπτέος ως αβάσιμος.....”*

Κατόπιν των ανωτέρω, εκδόθηκαν οι με αριθμό & εντολές ελέγχου για επανάληψη διαδικασίας έκδοσης των ανωτέρω αποφάσεων επιβολής προστίμων Κ.Β.Σ., καθώς και για την τήρηση της νόμιμης διαδικασίας κατάσχεσης σύμφωνα με το σκεπτικό των ως άνω Αποφάσεων του

Προς τούτο εκδόθηκαν οι & πράξεις επιβολής προστίμου διαχειριστικών χρήσεων 1997 & 1998 αντίστοιχα

1) Με την υπ’ αριθμ. προσαλλόμενη Οριστική Πράξη Επιβολής Προστίμου Κ.Β.Σ., του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ., επιβλήθηκε σε βάρος της προσφεύγουσας, πρόστιμο συνολικού ποσού 185.032,86 €, για τη διαχειριστική χρήση 01.01-31.12.1997, λόγω παράβασης των διατάξεων των άρθρων 2§1, 12, 18§2, του Π.Δ. 186/92 (Κ.Β.Σ.), που επισύρουν τις προβλεπόμενες, από τις διατάξεις του άρθρου 7 του Ν. 4337/2015, κυρώσεις.

Η παράβαση αφορά τη λήψη δέκα οκτώ (18) εικονικών Τιμολογίων Πώλησης καθαρής αξίας 157.624.864 δρχ πλέον φπα 28.244.675 δρχ, εκδόσεως της επιχείρησης ‘..... – Εμπόριο, Αντιπροσωπείες, με ΑΦΜ, και διεύθυνση, για ανύπαρκτες συναλλαγές στο σύνολό τους.

2) Με την υπ’ αριθμ. προσαλλόμενη Οριστική Πράξη Επιβολής Προστίμου Κ.Β.Σ., του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ., επιβλήθηκε σε βάρος της προσφεύγουσας, πρόστιμο συνολικού ποσού 8.939,10 €, για τη διαχειριστική χρήση 01.01-31.12.1998, λόγω παράβασης των διατάξεων των άρθρων 2§1, 12, 18§2, του Π.Δ. 186/92 (Κ.Β.Σ.), που επισύρουν τις προβλεπόμενες, από τις διατάξεις του άρθρου 7 του Ν. 4337/2015, κυρώσεις.

Η παράβαση αφορά τη λήψη ενός (1) εικονικού Τιμολογίου Πώλησης καθαρής αξίας 6.550.000 δρχ πλέον φπα 1.065.000 δρχ, εκδόσεως της επιχείρησης ‘..... – Εμπόριο, Αντιπροσωπείες, με ΑΦΜ, και διεύθυνση, για ανύπαρκτη συναλλαγή στο σύνολό της.

Η προσφεύγουσα, με την υπό κρίση ενδικοφανή προσφυγή, ζητά την ακύρωση /τροποποίηση των παραπάνω Πράξεων Επιβολής Προστίμου Κ.Β.Σ., του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ., προβάλλοντας τους παρακάτω λόγους:

1. από το σκεπτικό των αποφάσεων του, δεν προκύπτει η διατύπωση απόψεων εκ μέρους μας
2. η υπ' αριθμ. έκθεση κατάσχεσης ουδέποτε γνωστοποιήθηκε
3. η επιβολή φόρων & προστίμων έχει υποπέσει σε παραγραφή
4. από τις αποφάσεις των ποινικών δικαστηρίων, έχει κριθεί ότι οι συναλλαγές μας ήταν απολύτως υπαρκτές, μη υφισταμένης οιασδήποτε εικονικότητας, το οποίο θα αποδείξουμε προσηκόντως

Επειδή, οι διατάξεις του ν. 4174/2013 (ΦΕΚ Α' 170/26-07-2013) ορίζουν ότι:

Άρθρο 28. Αποτελέσματα φορολογικού ελέγχου

“§1. Η Φορολογική Διοίκηση κοινοποιεί εγγράφως στο φορολογούμενο σημείωμα διαπιστώσεων με τα αποτελέσματα του φορολογικού ελέγχου και τον προσωρινό διορθωτικό προσδιορισμό φόρου ο οποίος πρέπει να είναι πλήρως αιτιολογημένος. Ο φορολογούμενος δύναται να ζητά να λαμβάνει αντίγραφα των εγγράφων στα οποία βασίζεται ο διορθωτικός προσδιορισμός φόρου. Ο φορολογούμενος έχει τη δυνατότητα να διατυπώσει εγγράφως τις απόψεις του σχετικά με τον προσωρινό διορθωτικό προσδιορισμό φόρου εντός είκοσι (20) ημερών από την κοινοποίηση της έγγραφης γνωστοποίησης.

§2. Η Φορολογική Διοίκηση εκδίδει την οριστική πράξη διορθωτικού προσδιορισμού του φόρου, εντός μηνός από την ημερομηνία παραλαβής των απόψεων του φορολογούμενου ή, σε περίπτωση που ο φορολογούμενος δεν υποβάλλει τις απόψεις του, την εκπνοή της προθεσμίας που ορίζεται στην παράγραφο 1. Η οριστική πράξη διορθωτικού προσδιορισμού του φόρου εκδίδεται με βάση έκθεση ελέγχου την οποία συντάσσει η Φορολογική Διοίκηση. Η έκθεση ελέγχου περιλαμβάνει εμπεριστατωμένα και αιτιολογημένα τα γεγονότα, τα στοιχεία και τις διατάξεις τις οποίες έλαβε υπόψη της η Φορολογική Διοίκηση για τον προσδιορισμό του φόρου. Η οριστική πράξη διορθωτικού προσδιορισμού του φόρου μαζί με την έκθεση ελέγχου κοινοποιούνται στον φορολογούμενο.”

Άρθρο 64. Επαρκής αιτιολογία

“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, η φορολογική αρχή, σύμφωνα με τις ανωτέρω διατάξεις, πριν τη κοινοποίηση των οριστικών πράξεων, προέβη νομίμως σε σύνταξη και κοινοποίηση σημειώματος διαπιστώσεων ελέγχου, και μη ευρών τόσο τη προσφεύγουσα στην δηλωθείσα διεύθυνσή της, στην οδό (ως εμφανίζεται και στο σύστημα TAXIS), όσο και τον νόμιμο εκπρόσωπο αυτής - Δ/ντα Σύμβουλο κ. του και κανένα σύνοικο αυτού στην δηλωθείσα διεύθυνσή του, στην οδό (ως εμφανίζεται και στο σύστημα TAXIS), θυροκόλλησε ταυτόχρονα το υπ' αριθμ. Σημείωμα Διαπιστώσεων καθώς και τις με αριθμό Απόδειξη Παράδοσης Στοιχείων και Έκθεση κατάσχεσης Στοιχείων, τόσο στη δηλωθείσα ως άνω έδρα της προσφεύγουσας όσο και στη δηλωθείσα ως άνω διεύθυνση του Δ/ντος Συμβούλου αυτής.

Επειδή, η φορολογική αρχή τήρησε τον ουσιώδη τύπο της διαδικασίας και κοινοποίησε ορθώς τα ανωτέρω σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 5 του ν. 4174/2013 και της ΠΟΛ 1249/1.12.2014, οι περί του αντιθέτου ισχυρισμοί της προσφεύγουσας δεν ευσταθούν και απορρίπτονται ως νόμω και ουσία αβάσιμοι.

Επειδή, παρήλθε άπρακτη η προθεσμία των είκοσι (20) ημερών από την κοινοποίηση του Σημειώματος Διαπιστώσεων ελέγχου, καθώς η προσφεύγουσα δεν απάντησε επ' αυτού αλλά και ούτε έθεσε ενώπιον του φορολογικού ελέγχου οιοδήποτε σχετικό στοιχείο, ορθώς η αρμόδια φορολογική αρχή εξέδωσε και κοινοποίησε τις προσβαλλόμενες οριστικές πράξεις επιβολής προστίμου Κ.Β.Σ.

Επειδή, οι διατάξεις του ν. 2238/1994 (ΦΕΚ Α' 151/16-09-1994) ορίζουν ότι:

Άρθρο 84. Παραγραφή

“6.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”.

Επειδή, οι διατάξεις του ν. 2523/1997 (ΦΕΚ Α' 179/11-09-1997) ορίζουν ότι:

Άρθρο 9. Επιβολή προστίμων - Διοικητική επίλυση της διαφοράς

“5.Οι διατάξεις περί παραγραφής του δικαιώματος του Δημοσίου για την ενέργεια αρχικής ή συμπληρωματικής φορολογικής έγγραφης 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 Κ.Β.Σ. ως και σε άλλα πρόστιμα που δεν συνδέονται με αντίστοιχη φορολογία, ως κύρια φορολογία νοείται η φορολογία εισοδήματος”.

Επειδή, οι διατάξεις του ν. 4174/2013 (ΦΕΚ Α' 170/26-07-2013) ορίζουν ότι:

Άρθρο 72. Μεταβατικές διατάξεις (Πρώην άρθρο 66)

“7. Σε περίπτωση ακύρωσης με απόφαση διοικητικού δικαστηρίου, για τυπικούς λόγους ή λόγω νομικής πλημμέλειας, οποιασδήποτε 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.

11. Διατάξεις περί παραγραφής του δικαιώματος του Δημοσίου να κοινοποιεί φύλλα ελέγχου και πράξεις προσδιορισμού φόρου, τελών, εισφορών, προστίμων, προϊσχύουσες 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, σύμφωνα με τις ανωτέρω διατάξεις, η έκδοση και κοινοποίηση των προσβαλλόμενων πράξεων, έγινε εντός ενός (1) έτους, από την κοινοποίηση στη αρμόδια φορολογική αρχή, στις, των υπ' αριθμ.& Αποφάσεων του, ο ισχυρισμός της προσφεύγουσας περί παραγραφής του δικαιώματος του Δημοσίου για έκδοση πράξεων, δεν ευσταθεί και απορρίπτεται ως νόμω και ουσία αβάσιμος.

Επειδή, οι συναλλαγές της προσφεύγουσας με την επιχείρηση, κρίθηκαν εικονικές ως προς το σύνολό τους, για τους λόγους που αναλύονται λεπτομερώς στην από Έκθεση Ελέγχου Κ.Β.Σ., του, καθώς η προσφεύγουσα, δεν προσκομίζει οποιοδήποτε σχετικό στοιχείο που να αποδεικνύει τη μη εικονικότητα αυτών, ως ισχυρίζεται.

Α π ο φ α σ ί ζ ο υ μ ε

Την απόρριψη της με αριθμ. πρωτ. ενδικοφανούς προσφυγής της ‘.....’, ΑΦΜ, και την επικύρωση:

1) της υπ' αριθμ. Οριστικής Πράξης Επιβολής Προστίμου Κ.Β.Σ., διαχειριστικής περιόδου 1997, του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ.

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

Πρόστιμο συνολικού ποσού 185.032,86 €.

2) της υπ' αριθμ. Οριστικής Πράξης Επιβολής Προστίμου Κ.Β.Σ., διαχειριστικής περιόδου 1998, του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ.

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

Πρόστιμο συνολικού ποσού 8.939,10 €.

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.