



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ



ΑΑΔΕ

Ανεξάρτητη Αρχή
Δημοσίων Εσόδων

**ΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ
ΥΠΟΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ
ΤΜΗΜΑ Α2**

Ταχ. Δ/νση : Αριστογείτονος 19

Ταχ. Κώδικας : 176 71 - Καλλιθέα

Τηλέφωνο : 213-1604534

ΦΑΞ : 213-1604567

Καλλιθέα, 08-02-2017

Αριθμός απόφασης: 1288

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 με αριθμό 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 υπ' αριθμόν Δ.Ε.Δ. 1126366 ΕΞ 2016/30-8-2016 (ΦΕΚ 2759/τ.Β'/01-09-2016) Απόφαση του Προϊσταμένου της Διεύθυνσης Επίλυσης Διαφορών.

4. Την με ημερομηνία κατάθεσης 03/11/2016 και με αριθμό πρωτοκόλλουενδικοφανή προσφυγή τουκατοίκου του Δήμου Φαιστού, Ηράκλειο Κρήτης, ΑΦΜ, κατά της από 27-09-2016 Πράξης Επιβολής Προστίμου Άρθρου 7 & 3 & 5 Ν.4337/2015, (αριθμός πράξης/16 elenxis ,/16 taxis) διαχειριστική περίοδος 01/01/2002 – 31/12/2002, λήψη ενός(1) εικονικού φορολογικού στοιχείου στο σύνολο του, της Δ.Ο.Υ. ΗΡΑΚΛΕΙΟΥ, και τα προσκομιζόμενα με αυτήν σχετικά έγγραφα.

5. Την ως αναγραφόμενη στην παράγραφο 4 Πράξη επιβολής προστίμου του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. ΗΡΑΚΛΕΙΟΥ, της οποίας ζητείται η ακύρωση, της από 27-09-2016 έκθεσης ελέγχου προστίμου άρθρου 7 παρ 3 & 5 Ν.4337/2015, της ελέγκτριας της Δ.Ο.Υ. ΗΡΑΚΛΕΙΟΥ.

6. Τις απόψεις της ανωτέρω φορολογικής αρχής.

7. Την εισήγηση του ορισθέντος υπαλλήλου του Τμήματος Α2 όπως αποτυπώνεται στο σχέδιο της απόφασης.

Επί της με ημερομηνία κατάθεσης 03/11/2016 και αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανούς προσφυγής, του 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, επαγόμεστε τα ακόλουθα:

Με την από 27/09/2016 Πράξη Επιβολής Προστίμου άρθρου 7 παρ. 3 & 5 Ν.4337/2015 υπ' αριθμ. /16 ελεγχis, /16 taxis) διαχειριστική περίοδος 01/01/2002 – 31/12/2002, της Δ.Ο.Υ. ΗΡΑΚΛΕΙΟΥ, επιβλήθηκε σε βάρος του προσφεύγοντα, αγρότη ειδικού καθεστώτος, πρόστιμο συνολικού ποσού 5.175,00 €, για λήψη ενός(1) εικονικού φορολογικού στοιχείου στο σύνολο του, αξίας 51.750,00 € κατά την έννοια των διατάξεων του άρθρου 66 & 5 του Κ.Φ.Δ., η λήψη του οποίου δεν είχε ως αποτέλεσμα τη μείωση του φόρου εισοδήματος του οικείου φορολογικού έτους.

Η ως άνω προσβαλλόμενη πράξη εκδόθηκε κατόπιν των διαπιστώσεων ελέγχου που αναφέρονται στην από 27-09-2016 Έκθεση Ελέγχου Προστίμου άρθρου 7 παρ 3 & 5 Ν.4337/2015 , της ελέγκτριας της Δ.Ο.Υ. ΗΡΑΚΛΕΙΟΥ.

Με το αρ.πρωτ. /10-12-2003 έγγραφο της, η Δ.Ο.Υ. ΜΟΙΡΩΝ έστειλε στην Δ.Ο.Υ. ΙΓ' ΑΘΗΝΩΝ (αρ.πρωτ. /16-12-2003), κατάσταση και τιμολόγια αγοράς αγροτικών προϊόντων με λήπτες αγρότες του Ειδικού Καθεστώτος ΦΠΑ και εκδότη την επιχείρηση με ΑΦΜ αρμοδιότητας Δ.Ο.Υ. ΙΓ' ΑΘΗΝΩΝ, για διενέργεια έρευνας, καθώς υπήρχαν σοβαρές ενδείξεις εικονικότητας των στοιχείων.

Έκτοτε , η Δ.Ο.Υ. ΙΓ' ΑΘΗΝΩΝ, με το από 21-12-2015 (αρ.πρωτ. /16-12-2003) έγγραφο της, προς την Δ.Ο.Υ. Β' ΗΡΑΚΛΕΙΟΥ σε απάντηση του υπ.αριθμ.πρωτ. /20-12-2003 έγγραφο της Δ.Ο.Υ. ΜΟΙΡΩΝ, έστειλε αντίγραφο της από 18-12-2015 Έκθεσης Ελέγχου εφαρμογής διατάξεων ΠΔ 186/92(ΚΒΣ) διαχειριστικών χρήσεων 2002-2003-2004, 2008 & 2011, της επιχείρησης ΑΦΜ αρμοδιότητας Δ.Ο.Υ. ΙΓ' ΑΘΗΝΩΝ, εκδότριας εικονικών φορολογικών στοιχείων.

Στην συνέχεια, η Δ.Ο.Υ. ΗΡΑΚΛΕΙΟΥ, με την υπ.αριθμ. /0/ 8110/ 11-05-2016 εντολή μερικού φορολογικού ελέγχου, διενέργησε έλεγχο στον προσφεύγοντα, αγρότη ειδικού

καθεστώς ΦΠΑ, απαλλασσόμενος από τήρηση βιβλίων και στοιχείων του Κ.Β.Σ., λήπτης του με αρ. / 11-11-2002 Δ.Α – Τ.Α.Α.Π. αξίας 51.750,00 €, για αγορά αγροτικών προϊόντων φυτικής παραγωγής με εκδότη την επιχείρηση, ΑΦΜ

Στις 29-06-2016, επιδόθηκε στον ελεγχόμενο-προσφεύγοντα, στο κατάστημα της Δ.Ο.Υ. ΗΡΑΚΛΕΙΟΥ από την ελέγκτρια, η με αρ. /23-06-2016 Κλήση προς ακρόαση (άρθρο 6 ν.2690/1999) – Σημείωμα Διαπιστώσεων Ελέγχου βάσει άρθρου 28 Ν.4174/2013 ΚΦΔ, και ο Προσωρινός Διορθωτικός Προσδιορισμός Προστίμου του άρθρου 7 παρ. 3 & 5 Ν.4337/2015.

Στις 27-09-2016, η Δ.Ο.Υ. ΗΡΑΚΛΕΙΟΥ, συνέταξε την έκθεση ελέγχου προστίμου άρθρου 7 παρ 3 & 5 ν.4337/2015, εξέδωσε την οριστική πράξη επιβολής προστίμου (αρ. πράξης/16 elenxis,/2016 taxis) και επέβαλε πρόστιμο για λήψη ενός(1) εικονικού φορολογικού στοιχείου στο σύνολο του, **διαχειριστικής χρήσης 01/01/2002-31/12/2002** ως εξής:

Είδος στοιχείου	Αριθμός/ ημερ/νια	Αξία/Φόρος	Συντελεστής/Ποσό	Πρόστιμο
Δ.Α. - ΤΑΑΠ	 / 11-11-2002	51.750,00	10,00 %	5.175,00 €

Το παραπάνω πρόστιμο βεβαιώθηκε, σε βάρος του προσφεύγοντα, με Αριθμό Χρηματικού Καταλόγου / 04 /10 /2016 της Δ.Ο.Υ. ΗΡΑΚΛΕΙΟΥ

Επίσης, ο έλεγχος, με την από 27-09-2016 έκθεση ελέγχου προστίμου της Δ.Ο.Υ. ΗΡΑΚΛΕΙΟΥ διαπιστώνει, ότι ο ελεγχόμενος-προσφευγων, δεν έλαβε επιστροφή ΦΠΑ για το εν λόγω φορολογικό στοιχείο.

Στις 04-10-2016, επιδόθηκε στον ελεγχόμενο-προσφεύγοντα, από την ελέγκτρια, της Δ.Ο.Υ. ΗΡΑΚΛΕΙΟΥ, η με αριθμό taxis /2016 πράξη επιβολής προστίμου του άρθρου 7 του Ν.4337/2015 για την διαχειριστική περίοδο 01/01/2002-31/12/2002 ποσού προστίμου 5.175,00 €, με την αντίστοιχη έκθεση ελέγχου μετά τη με αρ. /2016 εντολή κοινοποίησης.

Ο Προσφεύγων, με την υπό κρίση ενδικοφανή προσφυγή, ζητά να ακυρωθεί και να εξαφανιστεί:

Η με αριθμό, /16 elenxis, /16 taxis, Πράξη Επιβολής Προστίμου της Δ.Ο.Υ. ΗΡΑΚΛΕΙΟΥ διαχειριστικής περιόδου 01/01/2002–31/12/2002 συνολικού ποσού 5.175,00 €,

Προβάλλοντας τους παρακάτω λόγους:

α) Μη τήρησης ουσιώδους τύπου της διαδικασίας-μη επίδοσης κλήσης για παροχή εξηγήσεων προ της εκδόσεως της πράξης βεβαίωσης παράβασης, κατά παράβαση του αρ.20 παρ.2 του Συντάγματος.

β) Έλλειψη υποκειμενικού στοιχείου(υπαιτιότητας) ως προς την τέλεση του αδικήματος της φοροδιαφυγής.

γ) Παραβίαση της αρχής της μη αναδρομικότητας των νόμων

δ) Παραβίαση της αρχής της ισότητας κατά το άρθρο 4 του Συντάγματος.

ε) Αντισυνταγματικότητα των διαδοχικών παρατάσεων προθεσμιών παραγραφής του δικαιώματος του Δημοσίου προς επιβολή φόρων και προστίμων.

Επειδή, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 41 του Ν.2859/2000 ΦΕΚ Α-248 –ΚΩΔΙΚΑΣ ΦΠΑ

1. Οι αγρότες, για την παράδοση αγροτικών προϊόντων παραγωγής τουςδικαιούνται να ζητήσουν την επιστροφή του φόρου του παρόντος νόμου που επιβάρυνε τις αγορές αγαθών.....

2. Η επιστροφή του φόρου ενεργείται από το Δημόσιο με καταβολή στον αγρότη ποσού, το οποίο προκύπτει με την εφαρμογή των κατ' αποκοπή συντελεστών, στην αξία των παραδιδόμενων αγροτικών προϊόντων και των παρεχόμενων αγροτικών υπηρεσιών

Ως αξία των παραδιδόμενων προϊόντων η των παρεχόμενων υπηρεσιών λαμβάνεται αυτή που προκύπτει από τα οικεία νόμιμα παραστατικά

Επειδή, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 2 παρ. 4 του Π.Δ. 186/1992 (ΚΒΣ)

«Δεν υποχρεούνται στην τήρηση βιβλίων και στην έκδοση στοιχείων, με εξαίρεση το δελτίο αποστολής, στις περιπτώσεις που ρητά ορίζεται από τον Κώδικα αυτόν, οι αγρότες και οι αγροτικές εκμεταλλεύσεις που ορίζονται από τα άρθρα 41 και 42 του ν. 2859/2000 (ΦΕΚ 248 Α/) , εφόσον δεν έχουν ενταχθεί στο κανονικό καθεστώς του νόμου αυτού.»

Επειδή, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 68 παρ.2 του Ν.2238/1994 (Κ.Φ.Ε.)

«.Φύλλο ελέγχου και αν ακόμη έγινε οριστικό, δεν αποκλείει την έκδοση και κοινοποίηση συμπληρωματικού φύλλου ελέγχου, αν: α) από συμπληρωματικά στοιχεία, που περιήλθαν με οποιονδήποτε τρόπο σε γνώση του προϊσταμένου της δημόσιας οικονομικής υπηρεσίας εξακριβώνεται ότι το εισόδημα του φορολογουμένου υπερβαίνει αυτό που έχει περιληφθεί στο προηγούμενο φύλλο ελέγχου»

Επειδή, σύμφωνα με την ΠΟΛ.1100/10.4.2001 (Αριθμ.Πρωτ.:1020145/5731/ΔΕ-Β) Δυνατότητα έκδοσης συμπληρωματικού φύλλου ελέγχου φορολογίας εισοδήματος, συμπληρωματικής πράξης προσδιορισμού ΦΠΑ και άλλων συμπληρωματικών καταλογιστικών πράξεων.

.....
«Συμπληρωματικό στοιχείο αποτελεί και η έκθεση ελέγχου άλλης οικονομικής εφορίας (και για την ταυτότητα του νομικού λόγου, ειδικού συνεργείου άρθρου 39 του Ν.[1914/1990](#)), εκτός αν αυτή είχε εκδοθεί κατόπιν αίτησης του αρμόδιου για την έκδοση συμπληρωματικού φύλλου ελέγχου προϊσταμένου ΔΟΥ, οπότε θα αποτελούσε μη επιτρεπόμενη έκθεση επανελέγχου της φορολογικής δήλωσης(ΣτΕ.2397/1990).

Ιδιαίτερα δε συμπληρωματικό στοιχείο, δέον να θεωρηθεί επί εικονικών τιμολογίων η περιέλευση στοιχείων στον αρμόδιο οικονομικό έφορο και μετά την οριστικοποίηση της εγγραφής από έκθεση άλλης οικονομικής εφορίας ή στοιχεία τρίτων επιχειρήσεων ή και άλλα έγγραφα, όταν αποδεικνύεται η εικονικότητα των τιμολογίων και στοιχείων, **έστω και αν αυτά ήταν στη διάθεση του οικονομικού εφόρου, καθόσον γι' αυτά δεν είχε ενεργηθεί υπόνοια για την εικονικότητά τους** κατά τη συμβιβαστική επίλυση, ούτε ήταν δυνατή άνευ των σχετικών διασταυρώσεων η ανακάλυψη της εικονικότητας, γενομένη σε μεταγενέστερο χρόνο και "τα στοιχεία αυτά συνιστούν οπωσδήποτε νέα στοιχεία", αφού έχουν διαφορετικό ουσιαστικό περιεχόμενο από το εμφανιζόμενο στα στοιχεία τους και μπορούν να δικαιολογήσουν την έκδοση συμπληρωματικής πράξης (Διοικ. Εφ. Ιωαννίνων 245/1998 και σκέψεις ΣτΕ.1426/2000 αδημ.), τοσούτον μάλλον και καθόσον κατ' άρθρο 4 της κατ' εξουσιοδότηση του νόμου (άρθρο 14) εκδοθείσας υπ' αριθ. 1049691/[ΠΟΛ.1099/27.4.1994](#) υπουργικής απόφασης, η ανάθεση σε ειδικό συνεργείο ελέγχου άρθρου 39 του Ν.[1914/1990](#), καθώς και η έκδοση εικονικών τιμολογίων κ.λπ. αποτελεί και λόγο εξαίρεσης από την περαιωτική διαδικασία άρθρου 14 του Ν.2198/1994»

Άρθρο 84 Παραγραφή

«1. Η κοινοποίηση φύλλου ελέγχου [...] 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.

2. [...]

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:

β) Σε οποιαδήποτε από τις περιπτώσεις που αναφέρονται στην παρ. 2 του άρθρου 68.

Επειδή, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 9 παρ. 5 του Ν.2523/1997 (ΦΕΚ Α 179)

«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 Κ.Β.Σ. ως και σε άλλα Πρόστιμα που δεν συνδέονται με αντίστοιχη φορολογία, ως κύρια φορολογία νοείται η φορολογία εισοδήματος»

Επειδή, στη φορολογία εισοδήματος, εκδόθηκαν οι ακόλουθες διατάξεις περί παρατάσεως του χρόνου της παραγραφής:

– Με τη διάταξη του άρθρου 29 του Ν. 3697/2008 (ΦΕΚ Α` 194/25.9.2008) ορίζονται τα εξής: «Η προθεσμία της παραγραφής που λήγει στις 31.12.2008, ημερομηνία μετά την οποία **παραγράφεται το δικαίωμα του Δημοσίου για κοινοποίηση φύλλων ελέγχου επιβολής φόρων, τελών και εισφορών,** παρατείνεται μέχρι 31.12.2009....».

- Με τη διάταξη του άρθρου 10 του Ν. 3790/2009 (ΦΕΚ Α` 143/7.8.2009) ορίζονται τα εξής: «Η προθεσμία παραγραφής που λήγει στις 31.12.2009, ημερομηνία μετά την οποία παραγράφεται το δικαίωμα του Δημοσίου για κοινοποίηση φύλλων ελέγχου ή πράξεων επιβολής φόρων, τελών και εισφορών, παρατείνεται μέχρι 30.6.2010».
- Με τη διάταξη του άρθρου 82 του Ν. 3842/2010 (ΦΕΚ 58 Α`/24.4.2010) ορίζονται τα εξής: «Η προθεσμία παραγραφής που λήγει στις 30.6.2010 ημερομηνία μετά την οποία παραγράφεται το δικαίωμα του Δημοσίου για κοινοποίηση φύλλων ελέγχου ή πράξεων επιβολής φόρων, τελών και εισφορών, παρατείνεται μέχρι 31.12.2010».
- Με τη διάταξη του άρθρου 12 παρ. 7 του Ν. 3888/2010 (ΦΕΚ Α` 175/30.9.2010) ορίζονται τα εξής: «Η προθεσμία παραγραφής που λήγει στις 31.12.2010, ημερομηνία μετά την οποία παραγράφεται το δικαίωμα του Δημοσίου για κοινοποίηση φύλλων ελέγχου ή πράξεων επιβολής φόρων, τελών και εισφορών, παρατείνονται μέχρι 31.12.2011...».
- Με τη διάταξη του άρθρου 18 παρ. 2 του Ν. 4002/2011 ορίζονται τα εξής: «2. Η προθεσμία παραγραφής που λήγει στις 31.12.2011, ημερομηνία μετά την οποία παραγράφεται το δικαίωμα του Δημοσίου για κοινοποίηση φύλλων ελέγχου ή πράξεων επιβολής φόρων, τελών και εισφορών, παρατείνεται μέχρι 31.12.2012....».
- Με τη διάταξη του Δεύτερου Άρθρου του Ν.4098/2012 (ΦΕΚ Α 249/20.12.2012) ορίζονται τα εξής: «1. Η προθεσμία παραγραφής του δικαιώματος του Δημοσίου για την κοινοποίηση φύλλων ελέγχου ή πράξεων επιβολής φόρων, τελών ή εισφορών που λήγει στις 31.12.2012, παρατείνεται μέχρι 31.12.2013.»

Επειδή, σύμφωνα με την απόφαση ΣΤΕ 1623/2016 επταμελής σύνθεση

9.....

«Περαιτέρω, η διάταξη της παρ. 5 του άρθρου 9 του ν. 2523/1997 (όπως, άλλωστε, και οι προϋσχύσασες της παρ. 4 του άρθρου 34 του Κ.Β.Σ. αλλά και της παρ. 3 του άρθρου 47 του Κ.Φ.Σ.), θεσπίζοντας ανάλογη εφαρμογή των περί παραγραφής διατάξεων που ισχύουν στη φορολογία εισοδήματος και επί επιβολής προστίμων για παραβάσεις του Κ.Β.Σ., έχει την έννοια, κατά το μέρος που παραπέμπει στις εκάστοτε ισχύουσες διατάξεις περί παραγραφής του δικαιώματος του Δημοσίου προς ενέργεια συμπληρωματικής εγγραφής στη φορολογία εισοδήματος, ότι δύναται η φορολογική αρχή να εκδώσει πράξη επιβολής προστίμου για παραβάσεις του Κ.Β.Σ., που διαπιστώνονται από συμπληρωματικά στοιχεία που περιήλθαν σε γνώση της μετά την πάροδο πενταετίας από το τέλος της διαχειριστικής περιόδου που έπεται εκείνης, στην οποία αφορά η παράβαση, ανεξαρτήτως αν πραγματοποιήθηκε σχετική εγγραφή, αρχική ή συμπληρωματική, στη φορολογία εισοδήματος ή αν η εγγραφή αυτή οριστικοποιήθηκε ή όχι, αρκεί η πράξη επιβολής προστίμου να εκδοθεί και κοινοποιηθεί εντός της προβλεπόμενης από το άρθρο 84 παρ. 4 του Κ.Φ.Ε. δεκαετούς προθεσμίας από το τέλος της ανωτέρω διαχειριστικής περιόδου.»

12.....

«Εξάλλου, κατά την έννοια της διάταξης του άρθρου 68 παρ. 2 Κ.Φ.Ε. συμπληρωματική πράξη φόρου επιτρέπεται να εκδοθεί, αν από στοιχεία, που περιήλθαν εκ των υστέρων στον Προϊστάμενο της ΔΟΥ και τα οποία δεν είχε υπόψη του κατά την έκδοση της αρχικής πράξεως, εξακριβώνεται ότι το εισόδημα του υπόχρεου ήταν ανώτερο από εκείνο, που είχε περιληφθεί στην αρχική πράξη. Επομένως, αποκλείεται η έκδοση τέτοιας πράξης επί τη βάσει στοιχείων, τα οποία ήταν στη διάθεση της αρμόδιας φορολογικής αρχής κατά την έκδοση της αρχικής πράξης, έστω και αν δεν είχαν ληφθεί υπόψη. Τέτοια δε συμπληρωματικά στοιχεία επιτρέπεται να είναι επίσημα ή ανεπίσημα βιβλία ή στοιχεία, που τηρούν τρίτες επιχειρήσεις ή και άλλα έγγραφα, όπως έγγραφα άλλης ΔΟΥ ή άλλης δημόσιας υπηρεσίας, από τα οποία αποδεικνύεται, κατά την κρίση της φορολογικής αρχής ή των διοικητικών δικαστηρίων, η ανακρίβεια των βιβλίων και στοιχείων του φορολογούμενου όσο και η απόκρυψη από αυτόν εισοδήματος [ΣΤΕ 3953/2011, 496, ΣΤΕ 3955/2012]».

Επειδή, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 64 του Ν.4174/2013 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, εν προκειμένω η παράβαση της λήψης ενός(1) εικονικού, στο σύνολο του, φορολογικού στοιχείου, αφορά την διαχειριστική χρήση 01/01/2002-31/12/2002,

Επειδή, εν προκειμένω, ο έλεγχος με την από 27-09-2016 έκθεση έλεγχου προστίμου, διαπιστώνει την μη επιστροφή ΦΠΑ του εν λόγω φορολογικού στοιχείου στον προσφεύγοντα.

Επειδή, εν προκειμένω, επιβλήθηκε πρόστιμο άρθρου 7 παρ.3 & 5 Ν.4337/2015, στον προσφεύγοντα, με την από 27-09-2016 πράξη επιβολής προστίμου (αριθμ./16 elenxis,/16 taxis), διαχειριστικής περιόδου 01/01/2002-31/12/2002 της Δ.Ο.Υ. ΗΡΑΚΛΕΙΟΥ.

Επειδή, εν προκειμένω, με το με αρ.πρωτ./10-12-2003 της Δ.Ο.Υ. ΜΟΙΡΩΝ έγγραφο προς την Δ.Ο.Υ. ΙΓ'ΑΘΗΝΩΝ, που κατατέθηκε στην υπό κρίση ενδικοφανή προσφυγή, προκύπτει ότι **είχε εγερθεί σοβαρή υπόνοια για την εικονικότητα, του εν λόγω φορολογικού στοιχείου ΔΑ-ΤΙΜΟΛΟΓΙΟ**, αυτό ήταν στη διάθεση της αρμόδιας φορολογικής αρχής το έτος 2003, πριν την πάροδο πενταετίας από το τέλος της διαχειριστικής περιόδου που έπεται εκείνης, στην οποία αφορά η παράβαση και ως εκ τούτου γίνεται αποδεκτό ότι η υπόθεση έχει υποπέσει σε παραγραφή.

Α π ο φ α σ ί ζ ο υ μ ε

Την αποδοχή της με ημερομηνία κατάθεσης 03-11-2016 και με αριθμό πρωτοκόλλουενδικοφανούς προσφυγής , του , ΑΦΜ , και την ακύρωση της υπ' αριθμ. /16 elenxis, /16 taxis πράξης επιβολής προστίμου του άρθρου 7 παρ.3 & 5 Ν.4337/2015.

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

Πρόστιμο Άρθρο 7 παρ.3 & 5 Ν.4337/2015

Συνολικό ποσόν 0,00 €,

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

Ακριβές Αντίγραφο

**Υπάλληλος του Τμήματος
Διοικητικής Υποστήριξης**

ΜΕ ΕΝΤΟΛΗ ΤΟΥ ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΥ
ΤΗΣ ΔΙΕΥΘΥΝΣΗΣ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ

Ο ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΣ ΤΗΣ ΥΠΟΔΙΕΥΘΥΝΣΗΣ
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.