



**ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ
ΥΠΟΥΡΓΕΙΟ ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΩΝ
ΓΕΝΙΚΗ ΓΡΑΜΜΑΤΕΙΑ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΕΣΟΔΩΝ
ΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ
ΥΠΟΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ
ΤΜΗΜΑ Α4**

Καλλιθέα

07-11-2016

Αριθμός απόφασης:

3768

Ταχ. Δ/ση : Αριστογείτονος 19
Ταχ. Κώδικας : 176 71 - Καλλιθέα
Τηλέφωνο : 2131604526
Fax : 2131604567

**Α Π Ο Φ Α Σ Η
Ο ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΣ ΤΗΣ ΔΙΕΥΘΥΝΣΗΣ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ**

Έχοντας υπ' όψη: Τις διατάξεις:

1. α. Του άρθρου 63 του ν. 4174/2013 (ΦΕΚ Α' 170).
β. Της υπ' αριθμ. Δ6Α1118225 ΕΞ 2013/24.07.2013 Απόφασης του Γενικού Γραμματέα Δημοσίων Εσόδων του Υπουργείου Οικονομικών (ΦΕΚ Β' 1893) «Καθορισμός της διάρθρωσης και των αρμοδιοτήτων της Υπηρεσίας Εσωτερικής Επανεξέτασης της Γενικής Γραμματείας Δημοσίων Εσόδων, καθώς και απαραίτητων λεπτομερειών λειτουργίας αυτής».
γ. Της αριθμ. Δ6Α1198069 ΕΞ 2013/30-12-13 Απόφασης του Γενικού Γραμματέα Δημοσίων Εσόδων του Υπουργείου Οικονομικών (ΦΕΚ Β' 3367) «Μετονομασία και ανακαθορισμός των αρμοδιοτήτων και της εσωτερικής διάρθρωσης της Υπηρεσίας Εσωτερικής Επανεξέτασης της Γενικής Γραμματείας Δημοσίων Εσόδων του Υπουργείου Οικονομικών».
δ. Της ΠΟΛ 1002/31.12.2013 Απόφασης του Γενικού Γραμματέα Δημοσίων Εσόδων (ΦΕΚ Β' 55/16-01-2014).
2. Την ΠΟΛ 1069/04-03-2014 Εγκύκλιο της Γενικής Γραμματείας Δημοσίων Εσόδων του Υπουργείου Οικονομικών
3. Την υπ' 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 08-06-2016 και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανή προσφυγή των:
α).της Κοινοπραξίας <<.....>> με ΑΦΜ, Έδρα την , Τ. Κ, επί της οδού, , που υπέβαλλε δήλωση Διακοπής εργασιών την 10-11-2008 β) Τουτου , ως νομίμου εκπροσώπου της ήδη λυθείσας εταιρίας περιορισμένης ευθύνης με την επωνυμία “.....”, μέλους της ως άνω κοινοπραξίας “.....”, κατοίκου , επί της οδού αρ., με Α.Φ.Μ.:/ ΔΟΥ: Α' Αθηνών. γ) Τουτου , ως Προέδρου και Διευθύνοντος Συμβούλου της ανώνυμης εταιρίας με την επωνυμία με την επωνυμία “.....”, μέλους της ως άνω κοινοπραξίας “.....”, κατοίκου , επί της οδού αρ., με Α.Φ.Μ.:/ ΔΟΥ: Α' Αθηνών κατά των παρακάτω πράξεων του προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ Α Αθηνών :
α). Της υπ' αριθμ. /14-04-2016 (αριθ. ΕΛΕΝΧΙΣ) οριστικής πράξης διορθωτικού προσδιορισμού του Φόρου Προστιθέμενης Αξίας, διαχειριστικής περιόδου: 01/01/2002 - 31/12/2002.
β).Της υπ' αριθμ. /14-04-2016 (αριθ. ΕΛΕΝΧΙΣ) οριστικής πράξης Επιβολής Προστίμου – Φ.Π.Α., διαχειριστικής περιόδου: 01/01/2002 - 31/12/2002.
γ). Της υπ' αριθμ. /14-04-2016 (αριθ. ΕΛΕΝΧΙΣ) οριστικής πράξης διορθωτικού προσδιορισμού του Φόρου Προστιθέμενης Αξίας, διαχειριστικής περιόδου: 01/01/2003 - 31/12/2003.
δ).Της υπ' αριθμ. /14-04-2016 (αριθ. ΕΛΕΝΧΙΣ) οριστικής πράξης Επιβολής Προστίμου – Φ.Π.Α., διαχειριστικής περιόδου: 01/01/2003 - 31/12/2003.και τα προσκομιζόμενα με αυτήν σχετικά έγγραφα
5. τις α) υπ' αριθμ. /14-04-2016 (αριθ. ΕΛΕΝΧΙΣ) οριστική πράξη διορθωτικού

προσδιορισμού του Φόρου Προστιθέμενης Αξίας, διαχειριστικής περιόδου: 01/01/2002 - 31/12/2002.

β) υπ' αριθμ./14-04-2016 (αριθ. ELENXIS) οριστική πράξη Επιβολής Προστίμου – Φ.Π.Α., διαχειριστικής περιόδου: 01/01/2002 - 31/12/2002.

γ) υπ' αριθμ./14-04-2016 (αριθ. ELENXIS) οριστική πράξη διορθωτικού προσδιορισμού του Φόρου Προστιθέμενης Αξίας, διαχειριστικής περιόδου: 01/01/2003 - 31/12/2003.

δ) υπ' αριθμ./14-04-2016 (αριθ. ELENXIS) οριστική πράξη Επιβολής Προστίμου – Φ.Π.Α., διαχειριστικής περιόδου: 01/01/2003- 31/12/2003, των οποίων ζητείται η ακύρωση ή τροποποίηση και τις από 14-04-2016 οικείες εκθέσεις ελέγχου Φ.Π.Α και Επιβολής Προστίμου Φ.Π.Α της Δ.Ο.Υ Α Αθηνών.

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 08-06-2016 και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανούς προσφυγής των: α).της Κοινοπραξίας <<.....>> με ΑΦΜ, που υπέβαλλε δήλωση Διακοπής εργασιών την 10-11-2008 β) Τουτου, ως νομίμου εκπροσώπου της ήδη λυθείσας εταιρίας περιορισμένης ευθύνης με την επωνυμία “.....”, μέλους της ως άνω κοινοπραξίας “.....”, με Α.Φ.Μ.:/ ΔΟΥ: Α' Αθηνών. γ) Τουτου, ως Προέδρου και Διευθύνοντος Συμβούλου της ανώνυμης εταιρίας με την επωνυμία με την επωνυμία “.....”, μέλους της ως άνω κοινοπραξίας “.....”, με Α.Φ.Μ.:/ ΔΟΥ: Α' Αθηνών. η οποία υπεβλήθη εμπρόθεσμα επαγόμεστε τα ακόλουθα:

1. Με την υπ' αριθμό/14-04-2016 (αριθ. ELENXIS) οριστική πράξη διορθωτικού προσδιορισμού Φ.Π.Α., του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Α Αθηνών, προσδιορίστηκε κύριος φόρος ποσού 31.985,10 ευρώ και πρόσθετος φόρος λόγω ανακρίβειας ποσού 38.382,12 ευρώ, ήτοι συνολικά 70.367,22 ευρώ. για την ελεγχόμενη περίοδο από 01-01-2002 έως 31-12-2002

2. Με την υπ' αριθμό/14-04-2016 (αριθ. ELENXIS) οριστική πράξη επιβολής προστίμου Φ.Π.Α. του αρθρ. 6 Ν. 2523/1997 και του αρθρ. 55 παρ. 2 Ν. 4174/2013, του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Α Αθηνών, επιβλήθηκε πρόστιμο ποσού 95.955,30 ευρώ για τη διαχειριστική περίοδο από 01-01-2002 έως 31-12-2002,

3. Με την υπ' αριθμό/14-04-2016 (αριθ. ELENXIS) οριστική πράξη διορθωτικού προσδιορισμού Φ.Π.Α., του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Α Αθηνών, προσδιορίστηκε κύριος φόρος ποσού 50.940,00 ευρώ και πρόσθετος φόρος λόγω ανακρίβειας ποσού 61.128,00 ευρώ, ήτοι συνολικά 112.068,00 ευρώ. για την ελεγχόμενη περίοδο από 01-01-2003 έως 31-12-2003

4. Με την υπ' αριθμό/14-04-2016 (αριθ. ELENXIS) οριστική πράξη επιβολής προστίμου Φ.Π.Α. του αρθρ. 6 Ν. 2523/1997 και του αρθρ. 55 παρ. 2 Ν. 4174/2013, του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Α Αθηνών, επιβλήθηκε πρόστιμο ποσού 152.822,97 ευρώ για τη διαχειριστική περίοδο από 01-01-2003 έως 31-12-2003.

Τα παραπάνω πρόεκυψαν κατόπιν της με αριθ. αριθ./16-06-2015 εντολής φορολογικού ελέγχου (επανάληψη διαδικασίας) του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ Α Αθηνών, στην Κοινοπραξία <<.....>> για τη χρονική περίοδο από 1/1/2002 έως 31/12/2002 και 1/1/2003 έως 31/12/2003.

Ιστορικό.

- Η προσφεύγουσα Κοινοπραξία <<.....>> συστήθηκε στις 29-05-2001. Σκοπός αυτής ήταν η κατασκευή της στο χιλ. οδού

- Διέκοψε της εργασίες της στις 10-11-2008.

- Είχε περαιώσει τις υπό κρίση χρήσεις με την αποδοχή των σημειωμάτων περαίωσης ήτοι την χρήση 2002, σύμφωνα με τις διατάξεις του Ν. 3259/2004 και την χρήση 2003, με τις διατάξεις του Ν. 3697/2008.

- Μετά την περαίωση, διενεργήθη επανέλεγχος βάσει της υπ αριθ...../2009 Εντολής Ελέγχου του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ ΙΕ Αθηνών διότι προέκυψαν νέα στοιχεία κατά την έννοια

των διατάξεων της παρ 3 του άρθρου 49 Ν2859/2000 (περί Φ.Π.Α). Τα νέα στοιχεία αυτά προέρχονταν από την Υ.Π.Ε.Ε που με το υπ αριθ./18-12-2008 έγγραφο της διαβίβασε στην αρμόδια Δ.Ο.Υ την από 17-11-2008 Έκθεση Ελέγχου που αναφερόταν στην προσφεύγουσα και ειδικότερα τις συναλλαγές αυτής με την επιχείρηση με Α.Φ.Μ Το σχετικό πόρισμα αυτού του ελέγχου κατέληγε εμπεριστατωμένα στο ότι, η αναφερόμενη ως άνω επιχείρηση, είναι εκδότης εικονικών φορολογικών στοιχείων (συναλλακτικά ανύπαρκτος) και ότι η προσφεύγουσα έλαβε από αυτή και καταχώρησε στα βιβλία της κατά την χρήση 2002 (15) Τ.Π.Υ καθαρής αξίας 177.695,00 ευρώ πλέον Φ.Π.Α αξίας 31.985,10 ευρώ και κατά την χρήση 2003, (23) Τ.Π.Υ καθαρής αξίας 283.000,00 ευρώ πλέον Φ.Π.Α αξίας 50.940,00 ευρώ εικονικά ως προς το πρόσωπο του εκδότη. - Με βάση αυτόν τον αρχικό επανέλεγχο κοινοποιήθηκαν στην προσφεύγουσα πράξεις και πρόστιμα, κατά των οποίων αυτή προσέφυγε στο Διοικητικό Εφετείο Αθηνών(τμήμα 7ο Τριμελές). Το εν λόγω δικαστήριο με εκδοθείσες αποφάσεις του ακύρωσε τις πιο κάτω πράξεις (κατά αντιστοιχία) ως εξής : α) Η υπ αριθ./2014 απόφαση ακύρωνε την υπ' αριθμό/2010 συμπληρωματική πράξη προσδιορισμού Φ.Π.Α. και την υπ' αριθμό/2010 πράξη Επιβολής Ειδικού Προστίμου Φ.Π.Α., διαχειριστικής περιόδου: 01/01/2002- 31/12/2002 και β) Η υπ αριθ./2014 απόφαση ακύρωνε την υπ' αριθμό/2010 συμπληρωματική πράξη προσδιορισμού Φ.Π.Α. και την υπ' αριθμό/2010 πράξη Επιβολής Ειδικού Προστίμου Φ.Π.Α., διαχειριστικής περιόδου: 01/01/2003- 31/12/2003.

* Οι πράξεις του Φ.Π.Α ακυρώθηκαν από το Διοικητικό Εφετείο Αθηνών διότι <<..το αρμόδιο όργανο - στην συνταχθείσα έκθεση ελέγχου Φ.Π.Α- δεν εξέφερε ίδια κρίση για την ανεπάρκεια των βιβλίων και των στοιχείων της προσφεύγουσας ούτε προέβη σε αυτοτελή προσδιορισμό των ακαθαρίστων εσόδων της προκειμένης επιβολής του ενδίκου φόρου αλλά θεώρησε ότι έπρεπε να περιοριστή στην κρίση που είχε διατυπωθεί επί αυτών των ζητημάτων στην φορολογία εισοδήματος.>>

- Για τις παραβάσεις αυτές (την λήψη των εικονικών τιμολογίων) έχουν καταλογιστεί, κατά τον αρχικό επανέλεγχο, οι υπ αριθ. και/13- 01-2009 αποφάσεις επιβολής προστίμων του Κ.Β.Σ που δεν είναι αντικείμενο στην υπό εξέταση ενδικοφανή προσφυγή .

- Μετά από την παραπάνω αναφερόμενη ακύρωση των πράξεων, από το Διοικητικό Εφετείο Αθηνών, σύμφωνα με όσα ορίζονται στην παρ.7 του άρθρου 72 του Ν.4174/2013, εκδόθηκε η με αριθ. αριθ./16-06-2015 εντολή φορολογικού ελέγχου του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ Α Αθηνών. Βάσει δε αυτού του ελέγχου εκδόθηκαν οι παραπάνω προσβαλλόμενες πράξεις και αποφάσεις επιβολής προστίμων Φ.Π.Α.

Κατά αυτών των αποφάσεων και πράξεων κατατέθηκε η υπ αριθ./08-06-2016 ενδικοφανής προσφυγή εκ μέρους της προσφεύγουσας και των προαναφερομένων με την οποία ζητείται η επανεξέταση και ακύρωση αυτών, για τους παρακάτω λόγους :

1. Οι εκθέσεις ελέγχου βάσει των οποίων εκδόθηκαν οι προσβαλλόμενες πράξεις είναι εσφαλμένες- αντιφατικές και παντελώς αναιτιολόγητες διότι:

Στηρίζονται στο γεγονός ότι η προσφεύγουσα τήρησε, από λάθος θεώρηση της Δ.Ο.Υ, Βιβλία Β κατηγορίας αντί για Γ. Δεν είχε αυτή κάποιο όφελος από την μη τήρηση βιβλίων Γ κατηγορίας καθότι οι τεχνικές εταιρείες φορολογούνται τεκμαρτά .Επιπλέον σε αυτές ο υπολογισμός των εσόδων (αντίστοιχων εκροών στην φορολογία του Φ.Π.Α) προσδιορίζονται εξωλογιστικά κατά παράβαση των κείμενων διατάξεων.

2. Δεδομένου ότι το εκτελεσθέν έργο αφορούσε σύμβαση με το Δημόσιο (Υπουργείο Οικονομικών) ήταν αδιανόητο για την προσφεύγουσα η λήψη εικονικών τιμολογίων.

3. Η αιτιολογία της ανεπάρκειας είναι παντελώς αστήρικτη και το γεγονός αυτά υιοθέτησε το Δ. Ε. Α. .Επίσης τα καθαρά κέρδη προσδιορίζονται βάσει του Ν2238/94 άρθρο 34 και δεν τυγχάνουν εφαρμογής οι διάταξης της παρ. 2 του άρθρου 32

Επειδή στην προκειμένη περίπτωση στην προσφεύγουσα συμμετείχε η και ηκαι ως εκ τούτου , υπήρχε υποχρέωση τήρησης Γ' κατηγορίας βιβλίων ΚΒΣ εκ μέρους της . Συνεπώς αλυσιτελώς προβάλλεται ο ισχυρισμός της ότι εσφαλμένα και χωρίς δική της υπαιτιότητα η Δ.Ο.Υ. θεώρησε Β' κατηγορίας βιβλίων ΚΒΣ.

Επειδή το αντικείμενο του ελέγχου βάσει του οποίου εκδόθηκαν οι προσβαλλόμενες πράξεις ήταν μόνο η θεραπεία των πλημμελειών των αρχικών πράξεων προσδιορισμού ΦΠΑ και η επανάληψη της διαδικασίας εκ μέρους της φορολογικής αρχής σε συμμόρφωση των αποφάσεων του Διοικητικού Εφετείου Αθηνών.

Επειδή , η ανεπάρκεια των βιβλίων κρίθηκε με τις 16-02- 2010..εκθέσεις αρχικού ελέγχου Φορολογίας Εισοδήματος και ΦΠΑ.

Επειδή το Διοικητικό Εφετείο Αθηνών δεν έκρινε την ανεπάρκεια των βιβλίων αλλά ακύρωσε τις πράξεις εκ του λόγου ότι δεν έγινε αυτοτελής προσδιορισμός ακαθάριστων εσόδων ως προς το ΦΠΑ.

Επειδή δεν προσαυξήθηκαν τα ακαθάριστα έσοδα αλλά από τον έλεγχο έγιναν δεκτά τα ακαθάριστα έσοδα (φορολογητέες εκροές) όπως προκύπτει και από τις προσβαλλόμενες πράξεις οριστικού διορθωτικού προσδιορισμού ΦΠΑ οι δε περί του αντιθέτου ισχυρισμοί της προσφεύγουσας κρίνονται ως αβάσιμοι.

Επειδή δεν κρίνεται ο προσδιορισμός των καθαρών κερδών βάσει του άρθρου 34 του Ν. 2238/94 αλλά ως προς το ΦΠΑ επιρροή ασκούν μόνο τα ακαθάριστα έσοδα . οπότε αλυσιτελώς προβάλλεται ο σχετικός ισχυρισμός.

Επειδή ο επανέλεγχος διενεργήθηκε σύμφωνα με τις κείμενες διατάξεις και οι οποίες αναφέρονται στην στις από 14-11-2016 συνταχθείσες εκθέσεις ελέγχου κατά φορολογικό αντικείμενο (ΦΠΑ- Πρόστιμο ΦΠΑ).

Αποφασίζουμε:

Την απόρριψη της με αριθμό πρωτοκόλλου/08-06-2016 κοινής ενδικοφανούς προσφυγής α) της Κοινοπραξίας <<.....>>, β) τουτου και γ) τουτου

ΟΡΙΣΤΙΚΗ ΦΟΡΟΛΟΓΙΚΗ ΥΠΟΧΡΕΩΣΗ ΜΕ ΒΑΣΗ ΤΗΝ ΠΑΡΟΥΣΑ ΕΙΣΗΓΗΣΗ

A. ΧΡΗΣΗ 2002

1) Φ.Π.Α

φόρος	31.985,10 €
Προσαύξηση 120%	38.382,12 €
Σύνολο ποσό	70.367,22 €

2) ΠΡΟΣΤΙΜΟ Φ.Π.Α : ποσό 95.955,30 €

B. ΧΡΗΣΗ 2003

1) Φ.Π.Α

φόρος	50.940,00 €
Προσαύξηση 120%	61.128,00 €
Σύνολο ποσό	112. 068,00 €

2) ΠΡΟΣΤΙΜΟ Φ.Π.Α : ποσό 152.822,97€

Η παρούσα απόφαση να κοινοποιηθεί από αρμόδιο όργανο με τη νόμιμη διαδικασία στον υπόχρεο.

Ακριβές Αντίγραφο
Υπάλληλος του Τμήματος
Διοικητικής Υποστήριξης

ΜΕ ΕΝΤΟΛΗ ΤΟΥ ΠΡΟΙΣΤΑΜΕΝΟΥ
ΤΗΣ ΔΙΕΥΘΥΝΣΗΣ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ

Ο ΠΡΟΙΣΤΑΜΕΝΟΣ 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 με υποχρέωση, επί ποινή απαραδέκτου άσκησης της προσφυγής, επίδοσης επικυρωμένου αντιγράφου αυτής στην Υπηρεσία μας εντός είκοσι (20) ημερών από τη λήξη της προθεσμίας για την άσκησή της (άρθ. 126 ν. 2717/99).