



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

Ταχ. Δ/νση : Αριστογείτονος 19
Ταχ. Κώδικας : 176 71 - Καλλιθέα
Τηλέφωνο : 213-1604526
ΦΑΞ : 213-1604567

Καλλιθέα, 14/10/2016

Αριθμός απόφασης: 3461

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

δ. 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.

ε. 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 από 18/5/2016 και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανή προσφυγή του του ατομικά και ως εκπροσώπου της «.....», ΑΦΜ, κατοίκου, οδός κατά της με αριθμό/ 18-4-2016 οριστικής πράξης διορθωτικού προσδιορισμού Φ.Π.Α. του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. ΧΟΛΑΡΓΟΥ για την περίοδο 30/4/2007 – 8-2-2008 και τα προσκομιζόμενα με αυτήν σχετικά έγγραφα.

5. Την με αριθμό/ 18-4-2016 οριστική πράξη διορθωτικού προσδιορισμού Φ.Π.Α. του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. ΧΟΛΑΡΓΟΥ για την περίοδο 30/4/2007 – 8-2-2008, της οποίας ζητείται η ακύρωση, καθώς και την από 11/4/2016 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 18/5/2016 και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανούς προσφυγής του ατομικά και ως εκπροσώπου της «.....», 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 τη με αριθμό/ 18-4-2016 οριστική πράξη διορθωτικού προσδιορισμού Φ.Π.Α. για την περίοδο 30/4/2007 – 8/2/2008 προσδιορίστηκε για την προσφεύγουσα επιχείρηση διαφορά φόρου ποσού 53.064,63€, πλέον πρόσθετου φόρου ανακρίβειας $53.064,63\text{€} \times 120\% = 63.677,56\text{€}$, ήτοι συνολικού ποσού 116.742,19€.

Στη συγκεκριμένη χρήση, σύμφωνα με την οικεία έκθεση ελέγχου και την από 11/4/2016 έκθεση ελέγχου εφαρμογής διατάξεων Π.Δ. 186/1992 (Κ.Β.Σ.), η προσφεύγουσα επιχείρηση: α. εξέδωσε 8 εικονικά τιμολόγια πώλησης με λήπτρια την επιχείρηση Βουλγαρίας συνολικής αξίας 47.162,19€ (.....), β. εξέδωσε 1 εικονικό τιμολόγιο πώλησης με λήπτρια καθαρής αξίας 6.480€ (.....). Τα τιμολόγια της α περίπτωσης κρίθηκαν εικονικά ως προς το πρόσωπο διότι η αντισυμβαλλόμενη επιχείρηση στη Βουλγαρία δεν βρέθηκε (σχετικά τα έγγραφα με αριθμό/ 5-9-2013 του ΣΤ' Τμήματος Νομικής Υποστήριξης,/ 28-1-2011 της 14^{ης} Διεύθυνσης Φ.Π.Α.-VIES) και δεν αποδείχθηκε η πραγματοποίηση των πληρωμών των αναγραφόμενων σε αυτά τιμημάτων στην προσφεύγουσα επιχείρηση (σχετικά τα με αριθμό έγγραφα της για τα τιμολόγια που αναγράφουν ότι εξοφλήθηκαν με τραπεζική συναλλαγή). Το τιμολόγιο της β περίπτωσης κρίθηκε εικονικό ως προς το πρόσωπο διότι η αντισυμβαλλόμενη επιχείρηση στη Βουλγαρία δεν βρέθηκε (σχετικό το έγγραφο με αριθμό του Β' Τμήματος της Διεύθυνσης).

Ο προσφεύγων, ατομικά και ως εκπρόσωπος της επιχείρησης, αιτείται την ακύρωση της προαναφερθείσας πράξης για τους εξής λόγους: 1.η πράξη πάσχει από έλλειψη αιτιολογίας και δεν αναγράφει τον υπολογισμό των φορολογητέων κερδών και του προκύπτοντα φόρου, 2.δεν του επιδόθηκε η οικεία έκθεση ελέγχου μαζί με την πράξη, 3.παραγραφή, 4.δεν έλαβε τα σχετικά με το φάκελό του έγγραφα παρά τις σχετικές αιτήσεις του, 5.τα υπό κρίση τιμολόγια δεν είναι εικονικά και αφορούν πραγματικές συναλλαγές.

Όσον αφορά στην έλλειψη επαρκούς αιτιολογίας και στη μη επίδοση της έκθεσης ελέγχου (1^{ος} και 2^{ος} λόγος)

Επειδή στη προσβαλλόμενη πράξη δεν υπάρχει πλημμελής αιτιολογία και ως εκ τούτου ακυρωτέα και εξ αυτού του λόγου, ελλείψει προσήκουσας αιτιολογίας, πρέπει να ακυρωθεί, ως ισχυρίζεται ο προσφεύγων. Στην οικεία έκθεση ελέγχου αναγράφονται όλα τα στοιχεία εκείνα για κάθε συγκεκριμένη περίπτωση, με βάση τα οποία στοιχειοθετείται η καταλογιζόμενη παράβαση, που καθιστούν την προσβαλλόμενη πράξη νόμιμη. Εξάλλου η Απόφαση Επιβολής Προστίμου περιέχει στο σώμα της την αυτοτελή αιτιολογία της παράβασης, η δε σχετική Έκθεση Ελέγχου τα ειδικότερα στοιχεία. (ΣΤΕ 1645/1991, Εγκ. Υπ. Οικ. 1034945/258/0015/ΠΟΛ 1086/02-04-2001).

Επειδή είναι αιτιολογημένη η πράξη του προστίμου, γιατί στο σώμα της πράξης γίνεται σύντομη περιγραφή των παραβάσεων που αποδίδονται στην προσφεύγουσα ενώ στην έκθεση ελέγχου διαλαμβάνονται με πληρότητα τα κύρια πραγματικά περιστατικά που συγκροτούν τις εν λόγω παραβάσεις (ΤρΔΠρΣύρου 1/97).

Επειδή, πλην της μνείας των παραβάσεων και των επιβαλλόμενων γι' αυτές προστίμων, δεν απαιτείται η διατύπωση ειδικής αιτιολογίας στο σώμα των πράξεων, ως τυπικό στοιχείο του κύρους των, η οποία (αιτιολογία) μπορεί να περιέχεται στη συνοδεύουσα τις πράξεις έκθεση ελέγχου ή να συμπληρώνεται με αυτήν. (ΣΤΕ 5339/1995, ΣΤΕ 1655/1999 ΔιΔικ 13, 182, ΣΤΕ 115`/1998 ΔιΔικ 12, 1193, ΣΤΕ 1503/1998 ΔιΔικ 12,1218)

Επειδή τα βασικά στοιχεία της αιτιολογίας αποτελούν κατά το νόμο, τη θεωρία και τη νομολογία εκτός από το νόμιμο έρεισμα της πράξης, δηλαδή την αναφορά των απρόσωπων κανόνων δικαίου που προβλέπουν την έκδοσή της, η ερμηνεία τους, οι νόμιμες προϋποθέσεις που έχουν διαπιστωθεί, η ουσιαστική εκτίμηση των πραγματικών καταστάσεων, ο απαιτούμενος νομικός χαρακτηρισμός τους καθώς και τα κριτήρια και οι σκέψεις του διοικητικού οργάνου σχετικά με την άσκηση της διακριτικής ευχέρεια (Επ. Σπηλιωτόπουλου, Εγχειρίδιο Διοικητικού Δικαίου, εκδόσεις Αντ. Ν. Σάκκουλα 2001, παρ. 516 έως 519). Η αιτιολογία δε, θεωρείται νόμιμη όταν είναι α) ειδική (και όχι γενική και αόριστη) και β) πλήρης ή επαρκής (και όχι ανεπαρκής ή ελλιπής). Σκοπός ύπαρξης αιτιολογίας σε μια διοικητική πράξη είναι ουσιαστικά η δημιουργία δυνατότητας ελέγχου της πράξης αυτής από τα δικαστήρια.

Στην προκειμένη περίπτωση, η έκθεση ελέγχου, αποτελεί την αιτιολογία της επίδικης πράξης (Ι.Δ. Αναστόπουλος - Θ.Π. Φορτσάκης, Φορολογικό Δίκαιο, εκδόσεις Αντ. Ν. Σάκκουλα 2003, σελ. 504), αναγράφει τις διατάξεις εκείνες που αποτελούν το νόμιμο έρεισμα για την έκδοση της προσβαλλόμενης πράξης. Στην έκθεση ελέγχου, επίσης, εκτίθενται λεπτομερειακά η συνδρομή των πραγματικών καταστάσεων, όπου τα πραγματικά περιστατικά παρατίθενται εμπειριστικώς. Στην ίδια έκθεση γίνεται η υπαγωγή των πραγματικών περιστατικών στον κανόνα δικαίου, ενώ στη προσβαλλόμενη πράξη γίνεται ο προσδιορισμός των αποτελεσμάτων σε συνέχεια των διαπιστώσεων του ελέγχου. Άρα λοιπόν σε καμία περίπτωση η αιτιολογία της υπό κρίση πράξης δεν είναι αόριστη και εντελώς ανεπαρκής.

Επειδή στο άρθρο 37 «Έκδοση και κοινοποίηση πράξης προσδιορισμού φόρου» του ν.4174/2013 αναφέρονται ρητά όλες οι πληροφορίες που πρέπει να περιλαμβάνει η πράξη προσδιορισμού φόρου, τις οποίες και περιλαμβάνει η προσβαλλόμενη πράξη, καθώς επίσης και ότι η έκθεση ελέγχου, η οποία και περιλαμβάνει την αιτιολόγηση της πράξης και τα στοιχεία καθενός από τα υπό κρίση τιμολόγια, επιδίδεται μαζί με τη σχετική πράξη προσδιορισμού φόρου.

Επειδή, σύμφωνα με το άρθρο 5 «Κοινοποίηση πράξεων» του ν.4174/2013, με τις τροποποιήσεις του άρθρου 39 του ν.4223/2013: «3. *Εάν η πράξη αφορά νομικό πρόσωπο ή νομική οντότητα, η κοινοποίηση συντελείται εφόσον: ...*

δ) επιδοθεί κατά τις διατάξεις του Κώδικα Διοικητικής Δικονομίας, μόνο εφόσον δεν είναι δυνατή η επίδοση με άλλον τρόπο. Η κοινοποίηση σύμφωνα με τον Κώδικα Διοικητικής Δικονομίας κατά το προηγούμενο εδάφιο θεωρείται νόμιμη, εφόσον γίνει στην τελευταία δηλωθείσα στη Φορολογική Διοίκηση διεύθυνση της έδρας ή της εγκατάστασης του νομικού προσώπου ή της νομικής οντότητας ή της κατοικίας του τελευταίου δηλωθέντα στη Φορολογική Διοίκηση νόμιμου ή φορολογικού εκπροσώπου.»

Επειδή, σύμφωνα με το άρθρο 55 «Θυροκόλληση» του ν.2717/1999 (Κώδικας Διοικητικής Δικονομίας):

«1. Η επίδοση γίνεται με θυροκόλληση:

α) αν τα πρόσωπα, προς τα οποία προβλέπεται ότι διενεργείται η παράδοση του εγγράφου, δεν βρίσκονται ούτε στην κατοικία ούτε στο χώρο της εργασίας τους ή αρνούνται την παραλαβή του ή την υπογραφή της έκθεσης ή δεν μπορούν να υπογράψουν την έκθεση, ή

β) αν τα υπηρεσιακά όργανα, στα οποία παραδίδεται το έγγραφο, σύμφωνα με τα οριζόμενα στα άρθρα 49, 52, 53 και 54, αρνούνται την παραλαβή ή την υπογραφή της έκθεσης.

2. Η θυροκόλληση συνίσταται στην επικόλληση από μέρους του οργάνου της επίδοσης, με την παρουσία ενός μάρτυρα, του επιδοτέου εγγράφου στη θύρα της κατοικίας ή του χώρου εργασίας ή του υπηρεσιακού καταστήματος όπου κατοικεί ή εργάζεται, κατά περίπτωση, το πρόσωπο προς το οποίο έπρεπε να διενεργηθεί η παράδοση του εγγράφου.»

Ως εκ των ανωτέρω συνάγεται, στη συγκεκριμένη περίπτωση, σύμφωνα με την από 18/4/2016 έκθεση επίδοσης, ορθά πραγματοποιήθηκε η θυροκόλληση της προσβαλλόμενης πράξης με την οικεία έκθεση ελέγχου στην οικία του προσφεύγοντα και οι εκ του αντιθέτου ισχυρισμοί του είναι αβάσιμοι και απορριπτέοι.

Όσον αφορά στην παραγραφή (3^{ος} λόγος)

Επειδή, σύμφωνα με το άρθρο 57 «Παραγραφή» του ν.2859/2000:

«1. Η κοινοποίηση των πράξεων που προβλέπουν οι διατάξεις των άρθρων 49 και 50 του παρόντος δεν μπορεί να γίνει ύστερα από πάροδο πενταετίας από το τέλος του έτους μέσα στο οποίο λήγει η προθεσμία για την υποβολή της εκκαθαριστικής δήλωσης ή της έκτακτης δήλωσης στις περιπτώσεις που δεν υπάρχει υποχρέωση για υποβολή εκκαθαριστικής ή η προθεσμία για την υποβολή αίτησης επιστροφής από τους αγρότες του ειδικού καθεστώτος του άρθρου 41. Μετά την πάροδο της πενταετίας παραγράφεται το δικαίωμα του Δημοσίου για την επιβολή του φόρου.

2. Κατ' εξαίρεση από τις διατάξεις της προηγούμενης παραγράφου μπορεί να κοινοποιηθεί πράξη και μετά την πάροδο πενταετίας, όχι όμως και μετά την πάροδο δεκαετίας εφόσον:

α) δεν υποβλήθηκε εκκαθαριστική δήλωση ή έκτακτη στις περιπτώσεις που δεν υπάρχει υποχρέωση για υποβολή εκκαθαριστικής,

β) η μη άσκηση του δικαιώματος του Δημοσίου για την επιβολή του φόρου, εν όλω ή εν μέρει, οφείλεται σε πράξη ή παράλειψη από πρόθεση του υπόχρεου στο φόρο με σύμπραξη του αρμόδιου φορολογικού οργάνου,

γ) αφορά συμπληρωματική πράξη που προβλέπει η διάταξη της παραγράφου 3 του άρθρου 49.»

Επειδή, σύμφωνα με το άρθρο 49 «Πράξη Προσδιορισμού του φόρου» του ν.2859/2000: «3.Πράξη προσδιορισμού του φόρου, και αν ακόμη έγινε οριστική, δεν αποκλείει την έκδοση και κοινοποίηση συμπληρωματικής πράξης, αν από συμπληρωματικά στοιχεία που περιήλθαν με οποιονδήποτε τρόπο σε γνώση του Προϊσταμένου Δ.Ο.Υ., μετά την έκδοση της πράξης, εξακριβώνεται ότι ο φόρος που προκύπτει είναι μεγαλύτερος απ' αυτόν που προσδιορίζεται με την αρχική πράξη ή αν η δήλωση ή τα έντυπα ή οι καταστάσεις που τη συνοδεύουν αποδεικνύονται ανακριβή.»

Επειδή, σύμφωνα με το άρθρο 22 «Παράταση προθεσμίας παραγραφής δικ.Δημοσίου για κοινοπ. φύλλων ελέγχου, πράξης επιβολής φόρων κλπ» του ν.4203/2013: «Οι προθεσμίες παραγραφής του δικαιώματος του Δημοσίου για κοινοποίηση φύλλων ελέγχου και κάθε άλλης πράξης επιβολής φόρων, τελών, προστίμων ή εισφορών, που λήγουν στις 31.12.2013, παρατείνονται κατά δύο (2) έτη από τη λήξη τους στις ακόλουθες περιπτώσεις: α) για υποθέσεις, για τις οποίες έχουν αποσταλεί στοιχεία σε ελληνική δικαστική, φορολογική, ελεγκτική ή άλλη αρχή από άλλα κράτη - μέλη της Ε.Ε. ή τρίτες χώρες στα πλαίσια αμοιβαίας διοικητικής ή δικαστικής συνδρομής ή συμβάσεων αποφυγής διπλής φορολογίας εισοδήματος και κεφαλαίου ή συμβάσεων ανταλλαγής πληροφοριών ή συμβάσεις διοικητικής συνδρομής για την καταπολέμηση της απάτης και της φοροδιαφυγής ή οποιασδήποτε άλλης διαδικασίας, ή εκκρεμεί, κατόπιν αιτήματος των ανωτέρω ελληνικών αρχών η αποστολή στοιχείων, και β) για υποθέσεις, για τις οποίες έχουν εκδοθεί κατά τη δημοσίευση του παρόντος ή θα εκδοθούν μέχρι τις 31.12.2013 εισαγγελικές παραγγελίες, εντολές ελέγχου, έρευνας ή επεξεργασίας ή εντολές και αιτήματα διερεύνησης από δικαστική ή φορολογική ή ελεγκτική αρχή, καθώς και από την Αρχή Καταπολέμησης της Νομιμοποίησης Εσόδων από Εγκληματικές Δραστηριότητες και της Χρηματοδότησης της Τρομοκρατίας και Ελέγχου των Δηλώσεων Περιουσιακής Κατάστασης.»

Επειδή, σύμφωνα με το άρθρο 22 «Παράταση προθεσμιών παραγραφής δικαιώματος Δημοσίου για έκδοση πράξης» του ν.4337/2015: «Οι προθεσμίες παραγραφής του δικαιώματος του Δημοσίου για έκδοση πράξης διοικητικού, εκτιμώμενου ή διορθωτικού προσδιορισμού φόρου και κάθε άλλης πράξης επιβολής φόρων, τελών, προστίμων ή εισφορών, που λήγουν στις 31.12.2015 παρατείνονται κατά ένα (1) έτος από τη λήξη τους για υποθέσεις για τις οποίες έχουν εκδοθεί (κατά τη δημοσίευση του παρόντος) ή θα εκδοθούν μέχρι τις 31.12.2015 εισαγγελικές παραγγελίες, εντολές ελέγχου, έρευνας ή επεξεργασίας ή εντολές και αιτήματα διερεύνησης από δικαστική ή φορολογική ή ελεγκτική αρχή, καθώς και από την Αρχή Καταπολέμησης της Νομιμοποίησης

Εσόδων από Εγκληματικές Δραστηριότητες και της Χρηματοδότησης της Τρομοκρατίας και Ελέγχου των Δηλώσεων Περιουσιακής Κατάστασης.»

Επειδή, στη συγκεκριμένη περίπτωση, η παραγραφή για τη χρήση 2007 ξεκινά μετά την 31/12/2008, που είναι το έτος υποβολής της εκκαθαριστικής δήλωσης Φ.Π.Α., και η πενταετία για την παραγραφή της θα έληγε στις 31/12/2013. Η με αριθμό εντολή ελέγχου του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Χολαργού εκδόθηκε στις 30/12/2013, οπότε η Δ.Ο.Υ. μπορούσε να εκδώσει πράξεις μέχρι και την 31/12/2016. Άλλωστε, η με αριθμό/18-6-2014 πληροφοριακή έκθεση ελέγχου του Κ.Β.Σ. του Σ.Δ.Ο.Ε. που διαβιβάστηκε στη Δ.Ο.Υ. Χολαργού αποτελεί συμπληρωματικό στοιχείο κατά την έννοια των διατάξεων του άρθρου 49 παρ.3 του ν.2859/2000 και κατ' επέκταση η προθεσμία παραγραφής για τη συγκεκριμένη χρήση είναι δεκαετής, ήτοι μέχρι στις 31/12/2018. Ως εκ των ανωτέρω συνάγεται, ο ισχυρισμός του προσφεύγοντα περί παραγραφής είναι αβάσιμος και απορριπτός.

Όσον αφορά στο ότι δεν έλαβε τα σχετικά με την υπόθεσή του έγγραφα και δεν άσκησε το κατ' άρθρο 28 του ν.4174/2013 δικαίωμά του για υπεράσπιση της θέσης του (4^{ος} λόγος)

Επειδή, ο προσφεύγων υπέβαλε τη με αριθμό/ 12-2-2016 αίτηση για χορήγηση της οικείας εντολής ελέγχου, των με αριθμό δελτίων πληροφοριών του Σ.Δ.Ο.Ε., των εκθέσεων ελέγχου της επιχείρησής του και τις εκθέσεις ελέγχου φόρου εισοδήματος και Φ.Π.Α. στις οποίες βασίστηκε ο διορθωτικός προσδιορισμός φόρου. Με τη με αριθμό/ 17-2-2016 απαντητική επιστολή του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Χολαργού χορηγήθηκαν στον προσφεύγοντα όλα τα σχετικά έγγραφα.

Επειδή, ο προσφεύγων υπέβαλε τη με αριθμό/ 29-2-2016 αίτηση για κοινοποίηση των προσωρινών πράξεων, πλήρως αιτιολογημένων ως προς τα αποτελέσματα του ελέγχου, και χορήγηση αντιγράφων των εγγράφων στα οποία βασίστηκε ο διορθωτικός προσδιορισμός των φόρων. Σε αυτή την αίτηση δεν έλαβε απάντηση, καθώς όλα τα σχετικά έγγραφα του είχαν ήδη επιδοθεί με τη με αριθμό/ 17-2-2016 απαντητική επιστολή. Ως προς τις οριστικές πράξεις διορθωτικού προσδιορισμού φόρου, βάσει των οικείων εκθέσεων ελέγχου φορολογίας εισοδήματος Φ.Π.Α. και Κ.Β.Σ. που εκδόθηκαν στις 11/4/2016, του κοινοποιήθηκαν νόμιμα στις 18/4/2016, βάσει της με αριθμό/ 15-4-2016 έκθεσης επίδοσης.

Κατόπιν των ανωτέρω, ο ισχυρισμός του περί μη χορήγησης των εγγράφων που βασίστηκε ο έλεγχος είναι αβάσιμος και απορριπτός.

Επειδή συντάχθηκε από το Σ.Δ.Ο.Ε. η με αριθμό/ 7-4-2014 Κλήση προς Ακρόαση (του άρθρου 6 του ν.2690/1999) με συνημμένο το με αριθμό/ 7-4-2014 Υπηρεσιακό Σημείωμα ελέγχου, τα οποία και θυροκολλήθηκαν νόμιμα στις 6/5/2014 στην οικία του προσφεύγοντα.

Επειδή με το με αριθμό/ 2-6-2014 σημείωμα παροχής εξηγήσεων η προσφεύγουσα επιχείρηση απάντησε στην προαναφερθείσα κλήση προς ακρόαση και στο προαναφερθέν Υπηρεσιακό Σημείωμα ελέγχου του άρθρου 28 του ν.4174/2013 (Κ.Φ.Δ.), ο ισχυρισμός του προσφεύγοντα περί παραβίασεως του άρθρου 20 του Συντάγματος απορρίπτεται.

Όσον αφορά στο ότι τα τιμολόγια αφορούν πραγματικές συναλλαγές (5^{ος} λόγος)

Επειδή, σύμφωνα με το άρθρο 19 Ν.2523/1997: «4. *Εικονικό είναι το στοιχείο που εκδίδεται για συναλλαγή ανύπαρκτη στο σύνολό της ή για μέρος αυτής ή για συναλλαγή που πραγματοποιήθηκε από πρόσωπα διαφορετικά από αυτά που αναγράφονται στο στοιχείο ή το ένα από αυτά είναι άγνωστο φορολογικώς πρόσωπο, με την έννοια ότι δεν έχει δηλώσει την έναρξη του επιτηδεύματός του ούτε έχει θεωρήσει στοιχεία στην κατά τόπο αρμόδια, σύμφωνα με την αναγραφόμενη στο στοιχείο διεύθυνση, δημόσια οικονομική υπηρεσία.*»

Επειδή, στη συγκεκριμένη περίπτωση: α)τα τιμολόγια με λήπτρια την επιχείρηση Βουλγαρίας κρίθηκαν εικονικά ως προς το πρόσωπο διότι η αντισυμβαλλόμενη επιχείρηση στη Βουλγαρία δεν βρέθηκε (σχετικά τα έγγραφα με αριθμό/ 5-9-2013 του ΣΤ' Τμήματος Νομικής Υποστήριξης,/ 28-1-2011 της 14^{ης} Διεύθυνσης Φ.Π.Α.-VIES, κατόπιν αλληλογραφίας με τη φορολογική αρχή της Βουλγαρίας), β)το τιμολόγιο με λήπτρια κρίθηκε εικονικό ως προς το πρόσωπο διότι η αντισυμβαλλόμενη επιχείρηση στη Βουλγαρία δεν βρέθηκε (σχετικό το έγγραφο με αριθμό του Β' Τμήματος της Διεύθυνσης, κατόπιν αλληλογραφίας με τη φορολογική αρχή της Βουλγαρίας).

Εκ των ανωτέρω προκύπτει ότι τα συγκεκριμένα τιμολόγια ήταν εικονικά όσον αφορά στο πρόσωπο του λήπτη και ο εκ του αντιθέτου ισχυρισμός του προσφεύγοντα είναι αβάσιμος και απορριπτέος.

Επειδή, σύμφωνα με το άρθρο 30 «Κύρος και αποδεικτική δύναμη βιβλίων και στοιχείων» του ΠΔ186/1992, με τις τροποποιήσεις του άρθρου 31 του ν.3522/2006:

«4. Τα βιβλία και τα στοιχεία της δεύτερης και τρίτης κατηγορίας κρίνονται ανακριβή όταν ο υπόχρεος διαζευκτικά ή αθροιστικά: ...

γ) δεν εκδίδει ή εκδίδει ανακριβή ή εικονικά ή πλαστά ως προς την ποσότητα ή την αξία ή τον αντισυμβαλλόμενο φορολογικά στοιχεία διακίνησης ή αξίας, ή λαμβάνει ανακριβή ή εικονικά ως προς την ποσότητα ή την αξία τέτοια στοιχεία,...»

Επειδή, σύμφωνα με το άρθρο 30 «Δικαίωμα έκπτωσης του φόρου» του ν.2859/2000: «1. *Ο υποκείμενος δικαιούται να εκπέσει, από το φόρο που αναλογεί στις ενεργούμενες από αυτόν πράξεις παράδοσης αγαθών, παροχής υπηρεσιών και ενδοκοινοτικής απόκτησης αγαθών, το φόρο με τον οποίο έχουν επιβαρυνθεί η παράδοση αγαθών και η παροχή υπηρεσιών που έγιναν σε αυτόν*

και η εισαγωγή αγαθών, που πραγματοποιήθηκε από αυτόν, καθώς και το φόρο που οφείλεται για τις ενδοκοινοτικές αποκτήσεις αγαθών που πραγματοποιήθηκαν από αυτόν.»

Επειδή, σύμφωνα με το άρθρο 48 «Αρμόδια φορολογική αρχή – φορολογικός έλεγχος» του ν.2859/2000: *«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.»

Επειδή, σύμφωνα με τα ανωτέρω, ορθά υπολογίστηκαν οι εκροές στο ποσό των 1.875.279,07€, ο φόρος εκροών στο ποσό των 356.303,02€, οι εισροές στο ποσό των 1.197.465,36€ και ο φόρος εισροών στο ποσό των 303.238,39€.

Επειδή οι διαπιστώσεις του ελέγχου, όπως αυτές καταγράφονται στην από 11/4/2016 έκθεση ελέγχου της Δ.Ο.Υ. ΧΟΛΑΡΓΟΥ επί της οποίας εδράζεται η προσβαλλόμενη πράξη διορθωτικού προσδιορισμού, κρίνονται βάσιμες, αποδεκτές και πλήρως αιτιολογημένες, η υπό κρίση ενδικοφανής προσφυγή πρέπει να απορριφθεί.

Α π ο φ α σ ί ζ ο υ μ ε

Την απόρριψη της με αριθμό/ 18-5-2016 ενδικοφανούς προσφυγής του του ατομικά και ως εκπροσώπου της «.....» (ΑΦΜ), με ΑΦΜ

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

Διαφορά φόρου	53.064,63 €
Πρόσθετος φόρος λόγω ανακρίβειας	63.677,56 €
ΚΑΤΑΛΟΓΙΖΟΜΕΝΟ ΠΟΣΟ	116.742,19 €

Η παρούσα απόφαση να κοινοποιηθεί από αρμόδιο όργανο με τη νόμιμη διαδικασία, 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 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 άσκηση της (άρθ. 126 ν.2717/1999).