



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ
ΥΠΟΥΡΓΕΙΟ ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΩΝ
ΓΕΝΙΚΗ ΓΡΑΜΜΑΤΕΙΑ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΕΣΟΔΩΝ
ΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ
ΥΠΟΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ
ΤΜΗΜΑ Α6

Καλλιθέα, 12.9.2016

Αριθμός απόφασης: 3002

Ταχ. Δ/ση : Αριστογείτονος 19

Ταχ. Κώδικας : 176 71 - Καλλιθέα

Τηλέφωνο : 20131604565

ΦΑΞ : 2131604567

ΑΠΟΦΑΣΗ

Ο ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΣ ΤΗΣ ΔΙΕΥΘΥΝΣΗΣ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ

Έχοντας υπ' όψη:

1.Τις διατάξεις :

α. Του άρθρου 63 του ν. 4174/2013 (ΦΕΚ Α' 170).

β. Της αριθ. 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 αριθ. Δ6Α1198069 ΕΞ 2013/30.12.2013 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' 55/16-1-2014).

2.Την ΠΟΛ 1069/4-3-2014 Εγκύκλιο της Γενικής Γραμματείας Δημοσίων Εσόδων του Υπουργείου Οικονομικών.

3.Την αριθ. Δ.Ε.Δ. 1126366 ΕΞ 2016/30.8.2016 (ΦΕΚ 2759 / τ. Β' / 1.9.2016) απόφαση του προϊσταμένου της Διεύθυνσης Επίλυσης Διαφορών «Παροχή εξουσιοδότησης υπογραφής» .

4.Την με αριθμό πρωτοκόλλου/14.4.2016 ενδικοφανή προσφυγή του του ΑΦΜ, κατοίκου Περιστερίου Αττικής, οδός, κατά:

α) Της υπ' αριθμ./10.3.2016 Οριστικής Πράξης Διορθωτικού Προσδιορισμού Φόρου Εισοδήματος, διαχειριστικής περιόδου 01/01/2004- 31/12/2004, του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. ΑΓΙΩΝ ΑΝΑΡΓΥΡΩΝ, .

β) Της υπ' αριθμ./10.3.2016 Οριστικής Πράξης Διορθωτικού Προσδιορισμού Φόρου Εισοδήματος, διαχειριστικής περιόδου 01/01/2005- 31/12/2005, του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. ΑΓΙΩΝ ΑΝΑΡΓΥΡΩΝ, και τα προσκομιζόμενα με αυτήν σχετικά έγγραφα

5. α) Την υπ' αριθμ./10.3.2016 Οριστικής Πράξη Διορθωτικού Προσδιορισμού Φόρου Εισοδήματος, διαχειριστικής περιόδου διαχειριστικής περιόδου 01/01/2004- 31/12/2004, του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. ΑΓΙΩΝ ΑΝΑΡΓΥΡΩΝ, .

β) Την υπ' αριθμ./10.3.2016 Οριστική Πράξη Διορθωτικού Προσδιορισμού Φόρου Εισοδήματος, διαχειριστικής περιόδου 01/01/2005- 31/12/2005, του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. ΑΓΙΩΝ ΑΝΑΡΓΥΡΩΝ, των οποίων ζητείται η ακύρωση.

6. Τις απόψεις της ανωτέρω φορολογικής αρχής.

7. Την εισήγηση του ορισθέντος υπαλλήλου του Τμήματος Α6 όπως αποτυπώνεται στο σχέδιο της απόφασης.

Επί της με αριθμό πρωτοκόλλου/14.4.2016 ενδικοφανούς προσφυγής του 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, επαγόμαστε τα ακόλουθα:

Α) Με την υπ' αριθμ./10.3.2016 προσβαλλόμενη Οριστική Πράξη Διορθωτικού Προσδιορισμού Φόρου Εισοδήματος του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Αγίων Αναργύρων οικονομικού έτους 2005 επιβλήθηκε σε βάρος του προσφεύγοντος φόρος εισοδήματος 1600.04 € πλέον πρόσθετος φόρος λόγω ανακρίβειας 1701,74 €, ήτοι συνολικού ποσού 3.301,78 €.

Η ως άνω Οριστική Πράξη Διορθωτικού Προσδιορισμού Φόρου Εισοδήματος εκδόθηκε από τον Προϊστάμενο της Δ.Ο.Υ. Αγίων Αναργύρων κατόπιν της από 25.2.2016 έκθεσης επανελέγχου Φορολογίας Εισοδήματος. με βάση συμπληρωματικά στοιχεία της ελέγκτριας της Δ.Ο.Υ. Αγίων Αναργύρων

Η διαφορά φόρου προέκυψε από τον εξωλογιστικό προσδιορισμό των αποτελεσμάτων (ακαθαρίστων εσόδων και καθαρών κερδών) σύμφωνα με τα άρθρα 30 και 32 του ν 2238/94, καθόσον για την ελεγχόμενη διαχειριστική περίοδο 1/1-31/12/2004 τα βιβλία και στοιχεία της προσφεύγουσας επιχείρησης κρίθηκαν ανακριβή βάσει των διατάξεων του άρθρου 30 του ΠΔ 186/92 (ΚΒΣ), λόγω λήψης δύο (2) εικονικών φορολογικών στοιχείων, για ανύπαρκτες συναλλαγές εκδόσεως της επιχείρησης « ΑΦΜ συνολικής καθαρής αξίας 14.100 €.

Β) Με την υπ' αριθμ./10.3.2016 προσβαλλόμενη Οριστική Πράξη Διορθωτικού Προσδιορισμού Φόρου Εισοδήματος του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Αγίων Αναργύρων οικονομικού έτους 2006 επιβλήθηκε σε βάρος του προσφεύγοντος φόρος εισοδήματος 20.003,98 € πλέον πρόσθετος φόρος λόγω ανακρίβειας 24.004,06 €, ήτοι συνολικού ποσού 44.007,44 €

Η ως άνω Οριστική Πράξη Διορθωτικού Προσδιορισμού Φόρου Εισοδήματος εκδόθηκε από τον Προϊστάμενο της Δ.Ο.Υ. Αγίων Αναργύρων κατόπιν της από 25.2.2016 έκθεσης επανελέγχου Φορολογίας Εισοδήματος. με βάση συμπληρωματικά στοιχεία της ελέγκτριας της Δ.Ο.Υ. Αγίων Αναργύρων

Η διαφορά φόρου προέκυψε από τον εξωλογιστικό προσδιορισμό των αποτελεσμάτων (ακαθαρίστων εσόδων και καθαρών κερδών) σύμφωνα με τα άρθρα 30 και 32 του ν. 2238/94, καθόσον για την ελεγχόμενη διαχειριστική περίοδο 1/1-31/12/2005 τα βιβλία και στοιχεία της προσφεύγουσας επιχείρησης κρίθηκαν ανακριβή βάσει των διατάξεων του άρθρου 30 του ΠΔ 186/92 (ΚΒΣ), λόγω λήψης δώδεκα (12) εικονικών φορολογικών στοιχείων, για ανύπαρκτες συναλλαγές εκδόσεως της επιχείρησης « », ΑΦΜ, συνολικής καθαρής αξίας 51.761,20€.

Οι ως άνω προσβαλλόμενες Οριστικές Πράξεις Διορθωτικού Προσδιορισμού Φόρου Εισοδήματος εκδόθηκαν ύστερα από επανέλεγχο στα βιβλία και τα στοιχεία της προσφεύγουσας επιχείρησης.

ΙΣΤΟΡΙΚΟ ΕΛΕΓΧΟΥ

Απία του εν λόγω επανελέγχου και δεδομένου του γεγονότος ότι η προσφεύγουσα επιχείρηση είχε προβεί σε περαίωση των οικονομικών ετών 2005-2010 βάσει του ν. 3888/2010 αποδεχόμενη το με αριθμ. εκκαθαριστικό σημείωμα περαίωσης του ίδιου νόμου, ήταν το γεγονός ότι σε μεταγενέστερο των περαιώσεων χρόνο από την προσφεύγουσα επιχείρηση, περιήλθαν σε γνώση της φορολογικής αρχής νέα συμπληρωματικά στοιχεία κατά την έννοια των διατάξεων της παραγράφου 2 του άρθρου 68 του Ν.2238/94 και συγκεκριμένα:

Α) Το με αριθμ. πρωτοκ./22.2.2013 έγγραφο της Δ.Ο.Υ. Χολαργού, με το οποίο διαβιβάσθηκε προς την Δ.Ο.Υ. Αγ. Αναργύρων απόσπασμα της από 29.10.2013 έκθεσης ελέγχου Κ.Β.Σ, που αφορά την εκδότηρια των φορολογικών στοιχείων επιχείρηση « », ΑΦΜ, από την οποία προέκυπτε ότι η προσφεύγουσα επιχείρηση είναι λήπτρια δώδεκα (12) εικονικών φορολογικών στοιχείων εκδόσεως της παραπάνω επιχείρησης για ανύπαρκτες συναλλαγές, συνολικής καθαρής αξίας 51.761,20€.

Β) Το με αριθμ. πρωτοκ./27.7.2015 έγγραφο του Σ.Δ.Ο.Ε. Π.Δ. Αττικής Αιγαίου, με το οποίο διαβιβάσθηκε προς την Δ.Ο.Υ. Αγ. Αναργύρων απόσπασμα της από 29.10.2013 έκθεσης ελέγχου Κ.Β.Σ, που αφορά την εκδότηρια των φορολογικών στοιχείων επιχείρηση, ΑΦΜ, από την οποία προέκυπτε ότι η προσφεύγουσα επιχείρηση είναι λήπτρια δύο (2) εικονικών φορολογικών στοιχείων εκδόσεως της παραπάνω επιχείρησης για ανύπαρκτες συναλλαγές, συνολικής καθαρής αξίας 14.100 €.

Για τις ως άνω παραβάσεις η Δ.Ο.Υ. Αγίων Αναργύρων συνέταξε την από 18-11-2015 έκθεση ελέγχου προστίμου Κ.Β.Σ. και εξέδωσε τις με αριθμ./18-11-2015 και/18-11-2015 Οριστικές Πράξεις Επιβολής Προστίμου Επί Παραβάσεων Τήρησης Βιβλίων και Έκδοσης Στοιχείων, καταλογίζοντας στον προσφεύγοντα φορολογικές παραβάσεις λήψης εικονικών στοιχείων στις χρήσεις 2004 και 2005 αντίστοιχα.

Κατά των ως άνω πράξεων επιβολής προστίμου ΚΒΣ υποβλήθηκε από τον προσφεύγοντα στην Υπηρεσία μας η με αριθμ. πρωτ./08-02-2016 ενδικοφανής προσφυγή. **Με τη με αριθμό/02-6-2016 Απόφαση του Προϊσταμένου της Υπηρεσίας μας η εν λόγω ενδικοφανής προσφυγή απορρίφθηκε στο σύνολό της**

Επίσης από τη Δ.Ο.Υ. Αγίων Αναργύρων εκδόθηκε το με αριθμό συμπληρωματικό σημείωμα περαίωσης σύμφωνα με τις διατάξεις της παρ. 4 του άρθρου 9 του ν. 3888/2010 το οποίο κοινοποιήθηκε σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 5 του ν. 4174/2013 με την με αριθμό πρωτ./ της 19/11/2015 συστημένη επιστολή (RE/ 20-11-2015), στην διεύθυνση έδρας της ατομικής επιχείρησης του προσφεύγοντος, στην οδό στο Περιστέρι, η οποία επιστράφηκε με την ένδειξη « αζήτητο ». (Στην ως άνω διεύθυνση βρίσκεται και η κατοικία του προσφεύγοντος).

Κατόπιν αυτού λόγω μη αποδοχής του συμπληρωματικού εκκαθαριστικού σημειώματος έχουν εφαρμογή για τα οικονομικά έτη που βαρύνονται με συμπληρωματικά στοιχεία, για τα οποία αυτό εκδόθηκε, οι διατάξεις περί συμπληρωματικών φύλλων ελέγχου ή πράξεων σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 68 παρ. 2^α και της παρ.10 της ΠΟΛ1091/2011.

Ο προσφεύγων, με την υπό κρίση ενδικοφανή προσφυγή, ζητά την ακύρωση των παραπάνω Πράξεων του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. ΑΓΙΩΝ ΑΝΑΡΓΥΡΩΝ, προβάλλοντας τους παρακάτω λόγους :

1) Η Έκθεση Ελέγχου, με την οποία εκρίθη ότι υπέπεσε ο προσφεύγων σε δεκατέσσερις (14) παραβάσεις και συγκεκριμένα ότι τα επίμαχα δεκατέσσερα (14) Τ.Π.- Δ.Α. είναι εικονικά, είναι οφθαλμοφανώς άκυρη, διότι αποδεδειγμένα οι συναλλαγές οι οποίες περιγράφονται στα ως άνω επίμαχα φορολογικά στοιχεία πραγματοποιήθηκαν και αφορούσαν οικοδομικά έργα χρωματισμών και επισκευών επιφανείας 20.000 τμ εις το Προεδρικό Μέγαρο και σε δύο (2) επταώροφα κτίρια των palet stores.

2) Δεν προκύπτει από κανένα στοιχείο ότι ο προσφεύγων γνώριζε ή μπορούσε να γνωρίζει ότι τα εκδοθέντα από τους προμηθευτές του επίμαχα φορολογικά στοιχεία είναι πλαστά και ως εκ τούτου δεν στοιχειοθετείται η ύπαρξης δόλου από την πλευρά του.

3) Το γεγονός ότι πραγματοποιήθηκαν οι επίμαχες συναλλαγές αποδεικνύεται: α) εκ των εκτελεσθέντων έργων, β) από τις καταστάσεις μισθοδοσίας, γ) τις αναλυτικές δηλώσεις οικοδομικού έργου του Ι ΚΑ, δ) από τις φορολογικές δηλώσεις και ε) την με αρ. πρωτ. 277/26-02-2004 Καταγγελία εργαζόμενου (Εργατική Διαφορά).

4) Δεν διενεργήθηκε κατάσχεση των επίμαχων φορολογικών στοιχείων.

5) Ο προσφεύγων ουδέποτε έλαβε γνώση της εναντίον του Απόφασης και Πράξης Επιβολής Προστίμου, ούτε εκλήθη από την φορολογική αρχή προκειμένου να εκφράσει τις απόψεις του, κατά παράβαση των διατάξεων του άρθρου 6 ν. 2690/99.

6) Η φορολογική αρχή παρέλειψε να ενημερώσει τον προσφεύγοντα περί : α) της Εκτελεστής Διοικητικής Πράξης, με επίδοση αυτής, σύμφωνα με το άρθρο 50 ΚΔΔ., β) της τασσόμενης προθεσμίας ασκήσεως προσφυγής ή ενδικοφανούς προσφυγής και γ) του αρμοδίου οργάνου προς το οποίο απευθύνεται η προσφυγή και περί των συνεπειών εκ της μη ασκήσεως της προσφυγής, αποστερώντας από αυτόν προσφεύγοντα του δικαιώματος να ελέγξει την νομιμότητα και την βασιμότητα του επιβληθέντος φόρου και να προσβάλλει την σχετική καταλογιστική πράξη επί της ουσίας.

Επειδή κατόπιν του διενεργηθέντος από την Δ.Ο.Υ. Αγίων Αναργύρων ελέγχου λόγω συμπληρωματικών στοιχείων στην επιχείρηση του προσφεύγοντος συντάχθηκε η από 18.11.2015 Ελέγχου ΚΒΣ της ίδιας Δ.Ο.Υ. σύμφωνα με την οποία διαπιστώθηκαν σε βάρος του οι κάτωθι παραβάσεις:

α) της λήψης από τον προσφεύγοντα δύο (2) εικονικών φορολογικών στοιχείων κατά την διαχειριστική περίοδο 1/1-31/12/2004, για ανύπαρκτες συναλλαγές, εκδόσεως της επιχείρησης « ΑΦΜσυνολικής καθαρής αξίας 14.100 € κατά την διαχειριστική περίοδο 1/1-31/12/2004 και

β) της λήψης από τον προσφεύγοντα δώδεκα (12) εικονικών φορολογικών στοιχείων, κατά την διαχειριστική περίοδο 1/1-31/12/2005 για ανύπαρκτες συναλλαγές εκδόσεως της επιχείρησης «», ΑΦΜσυνολικής καθαρής αξίας 51.761,20€.

Για τις παραβάσεις αυτές εκδόθηκαν οι υπ' αριθμ./18-11-2015 και/18-11-2015 Οριστικές Πράξεις Επιβολής Προστίμου Επί Παραβάσεων Τήρησης Βιβλίων και Έκδοσης Στοιχείων του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Αγίων Αναργύρων .

Κατά των ως άνω πράξεων επιβολής προστίμου ΚΒΣ υποβλήθηκε από τον προσφεύγοντα στην Υπηρεσία μας η με αριθμ. πρωτ./08-02-2016 ενδικοφανής προσφυγή. **Με την με αριθμό/02-6-2016 Απόφαση του Προϊσταμένου της Υπηρεσίας μας** η εν λόγω ενδικοφανής προσφυγή απορρίφθηκε στο σύνολό της.

Επειδή ο προσφεύγων είχε προβεί σε περαίωση των οικονομικών ετών 2005-2010 βάσει του ν. 3888/2010 αποδεχόμενος το με αριθμ./2010 εκκαθαριστικό σημείωμα περαίωσης του ιδίου νόμου .

Επειδή σύμφωνα με τις διατάξεις της παρ. 4 του ν.3888/2010 αν μετά την κατά τα ανωτέρω αποδοχή του Εκκαθαριστικού Σημειώματος περιέλθουν σε γνώση του προϊσταμένου της αρμόδιας Δ.Ο.Υ. συμπληρωματικά στοιχεία σύμφωνα με τις διατάξεις της παραγράφου 2 του άρθρου 68 του Κ.Φ.Ε. και της παραγράφου 3 του άρθρου 49 του Κώδικα Φ.Π.Α., εκδίδεται βάσει αυτών συμπληρωματικό Εκκαθαριστικό Σημείωμα κατά τις διατάξεις του παρόντος Κεφαλαίου, συμψηφιζομένου του ποσού που καταβλήθηκε με την αποδοχή του αρχικού Εκκαθαριστικού Σημειώματος.

Επειδή σύμφωνα με τις διατάξεις της παρ. 10 της ΠΟΛ 1019/2011 « Σε περίπτωση μη αποδοχής του Συμπληρωματικού Εκκαθαριστικού Σημειώματος εντός της προθεσμίας της παραγράφου 5 της παρούσας, έχουν εφαρμογή για τα οικονομικά έτη που βαρύνονται με τα επιβαρυντικά στοιχεία για τα οποία αυτό εκδόθηκε οι ισχύουσες διατάξεις περί συμπληρωματικών φύλλων ελέγχου ή πράξεων, συμψηφιζόμενων ως προς τις φορολογίες εισοδήματος και Φ.Π.Α. των ποσών που για κάθε φορολογία από τις φορολογίες αυτές προέκυψαν βάσει του αρχικού Εκκαθαριστικού Σημειώματος.

Επειδή στην προκειμένη περίπτωση, από τη Δ.Ο.Υ. Αγίων Αναργύρων εκδόθηκε το με αριθμό/2 συμπληρωματικό σημείωμα περαίωσης σύμφωνα με τις διατάξεις της παρ. 4 του άρθρου 9 του ν. 3888/2010 το οποίο κοινοποιήθηκε σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 5 του ν. 4174/2013 με την με αριθμό πρωτ. της 19/11/2015 συστημένη επιστολή (RE/ 20-11-2015), στην διεύθυνση έδρας της ατομικής επιχείρησης του προσφεύγοντος, στην οδό στο Περιστέρι, η οποία επιστράφηκε με την ένδειξη «αζήτητο ». (Στην ως άνω διεύθυνση βρίσκεται και η κατοικία του προσφεύγοντος).

Κατόπιν αυτού, λόγω μη αποδοχής του συμπληρωματικού εκκαθαριστικού σημειώματος διενεργήθηκε τακτικός επανέλεγχος φορολογίας εισοδήματος και Φ.Π.Α. με βάση συμπληρωματικά στοιχεία και εκδόθηκαν οι υπό κρίση πράξεις διορθωτικού προσδιορισμού Φ.Π.Α., καθόσον, για τα έτη που βαρύνονται με συμπληρωματικά στοιχεία έχουν εφαρμογή, οι διατάξεις περί συμπληρωματικών φύλλων ελέγχου ή πράξεων σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 68 παρ. 2^α και της παρ.10 της ΠΟΛ1019/2011.

Επειδή σύμφωνα με τις διατάξεις της περίπτ. α' της παρ. 2 του άρθρου 68 του Ν. 2238/94: «Φύλλο ελέγχου και αν ακόμη έγινε οριστικό δεν αποκλείει την έκδοση και κοινοποίηση συμπληρωματικού φύλλου ελέγχου, αν :

α) από συμπληρωματικά στοιχεία που περιήλθαν με οποιοδήποτε 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 στο πρώτο εδάφιο της παραγρ. 1 του άρθρου 32 του Ν. 2238/94 όπως αυτό ίσχυε την κρινόμενη περίοδο ορίζεται ότι : « Το καθαρό εισόδημα των επιχειρήσεων που τηρούν βιβλία και στοιχεία πρώτης κατηγορίας του Κώδικα Βιβλίων και Στοιχείων, καθώς και των επιχειρήσεων που δεν τηρούν βιβλία και στοιχεία ή τηρούν ανακριβή ή ανεπαρκή βιβλία και στοιχεία σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 30 του Κ.Β.Σ., προσδιορίζεται εξωλογιστικώς με πολλαπλασιασμό των ακαθαρίστων εσόδων της επιχείρησης με ειδικούς, κατά τις γενικές κατηγορίες επιχειρήσεων, συντελεστές καθαρού κέρδους. »

Επειδή, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 30 του Κ.Β.Σ (Π.Δ. 186/92) παραγρ. 2,4,7, και 8 :

«2. Τα βιβλία και στοιχεία κρίνονται ανεπαρκή ή ανακριβή και συνεπάγονται εξωλογιστικό προσδιορισμό της φορολογητέας ύλης, κατά περίπτωση, μόνον εφόσον τούτο προβλέπεται από τις επόμενες παραγράφους 3, 4, 6 και 7.

3.....

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

α), β),

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,

δ), ε)....., στ)....., ζ)....., η)....., θ).

Οι πράξεις ή οι παραλείψεις της παραγράφου αυτής, για να συνεπάγονται εξωλογιστικό προσδιορισμό των αποτελεσμάτων, πρέπει να είναι μεγάλης έκτασης, ώστε να τα επηρεάζουν σημαντικά ή να καθιστούν αντικειμενικά αδύνατο το λογιστικό έλεγχο των φορολογικών υποχρεώσεων, εφαρμοζομένων αναλόγως των διατάξεων των δύο τελευταίων εδαφίων της παραγράφου 3 του άρθρου αυτού για τις πράξεις ή παραλείψεις των περιπτώσεων στ' και θ' της παραγράφου αυτής.

Δεν λογίζονται ως ανεπάρκεια ή ως ανακρίβεια: α) η καταχώριση εσόδου ή εξόδου σε χρήση άλλη από εκείνη που αφορά, β) οι πράξεις της περίπτωσης η' της παραγράφου αυτής, όταν από αυτές δεν μειώνεται το

φορολογικό αποτέλεσμα, γ) η αποτίμηση των αποθεμάτων με διαφορετικό τρόπο από αυτόν που ορίζεται με τις διατάξεις των παραγράφων 1 και 2 του άρθρου 28 του παρόντος Κώδικα, με την προϋπόθεση ότι είναι δυνατή στο χρόνο που θα ζητηθεί από το φορολογικό έλεγχο η σύνταξη κατάστασης αποτίμησης αυτών με τον τρόπο που ορίζεται από τις προαναφερόμενες διατάξεις.

5.....,

6.....,

7. Δεν επηρεάζεται το κύρος των βιβλίων και στοιχείων για πράξεις ή παραλείψεις των παραγράφων 3, 4 και 6 για συνολικά οικονομικά μεγέθη μέχρι τα όρια των ποσοστών ακαθάριστων εσόδων και των αξιών που αναφέρονται κατωτέρω, ως εξής:

α) Ποσοστό τρία τοις εκατό (3%) και για αξία μικρότερη ή ίση των τριάντα χιλιάδων (30.000) ευρώ για ακαθάριστα έσοδα μέχρι και ένα εκατομμύριο πεντακόσιες χιλιάδες (1.500.000) ευρώ.

β) Ποσοστό δύο τοις εκατό (2%) και για αξία μικρότερη ή ίση των διακοσίων χιλιάδων (200.000) ευρώ για ακαθάριστα έσοδα άνω του ενός εκατομμυρίου πεντακοσίων χιλιάδων (1.500.000) ευρώ.

Κατ' εξαίρεση τα οριζόμενα όρια στις διατάξεις του προηγούμενου εδαφίου δεν εφαρμόζονται για τις περιπτώσεις:

α)....., β)....., γ)....., δ).....,

ε) Χρήση πλαστών, εικονικών ή νοθευμένων στοιχείων αξίας άνω των 880 ευρώ για κάθε στοιχείο ή μικρότερης αξίας εφόσον αθροιστικά λαμβανόμενα στην ίδια χρήση ξεπερνούν το όριο αυτό.

8. Ειδικά όταν τα όρια είναι μεγαλύτερα από αυτά που καθορίζονται στο πρώτο εδάφιο της προηγούμενης παραγράφου ή όταν εφαρμόζονται οι διατάξεις του δεύτερου εδαφίου της ίδιας παραγράφου, τότε το κύρος των βιβλίων και των στοιχείων κρίνεται με τις γενικές διατάξεις των παραγράφων 3, 4 και 6 του ίδιου άρθρου του Κώδικα αυτού. »

Επειδή, από τον διενεργηθέντα ως προς τη φορολογία εισοδήματος έλεγχο, σύμφωνα με τις ισχύουσες διατάξεις του άρθρου 66 του Ν. 2238/94 καθώς και τις ΑΥΟ ΠΟΛ. 1037/02 και ΠΟΛ. 1081/05, τα βιβλία και στοιχεία της προσφεύγουσας εταιρείας τις κρίνόμενες διαχειριστικές περιόδους 01/01-31/12/2004 και 01/01-31/12/2005, κρίθηκαν ανακριβή σύμφωνα με τις διατάξεις των παραγράφων 3,4,6 και 7 του άρθρου 30 του Π.Δ. 186/92(Κ.Β.Σ.), λόγω της λήψης από τον προσφεύγοντα:

α) δύο (2) εικονικών φορολογικών στοιχείων κατά την διαχειριστική περίοδο 1/1-31/12/2004, για ανύπαρκτες συναλλαγές εκδόσεως της επιχείρησης « ΑΦΜσυνολικής καθαρής αξίας 14.100,00 € και

β) δώδεκα (12) εικονικών φορολογικών στοιχείων, κατά την διαχειριστική περίοδο 1/1-31/12/2005 για ανύπαρκτες συναλλαγές εκδόσεως της επιχείρησης «», ΑΦΜσυνολικής καθαρής αξίας 51.761,20€

Τα ακαθάριστα έσοδα προσδιορίστηκαν σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 30 παρ. 2 περιπτ. γ του Ν. 2238/94 και τα καθαρά κέρδη προσδιορίστηκαν εξωλογιστικά σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 32 του ίδιου νόμου.

Επειδή, σύμφωνα με την από 25.2.2016 συνταχθείσα έκθεση ελέγχου προσδιορισμού φόρου εισοδήματος της ελέγκτριας της Δ.Ο.Υ. Αγίων Αναργύρων, τα ακαθάριστα έσοδα της προσφεύγουσας επιχείρησης:

α) στην κρίνόμενη διαχειριστική περίοδο 01/01-31/12/2004 ανέρχονται στο ποσό των 87.069,45 €. Η συνολική καθαρή αξία των εικονικών φορολογικών στοιχείων τα οποία έλαβε η προσφεύγουσα εταιρεία στην ίδια διαχειριστική περίοδο ποσού 14.100,00€ αντιστοιχεί σε ποσοστό 16,19% επί των δηλωθέντων ακαθάριστων εσόδων (14100,00/87069,45.X100) και

β) στην κρινόμενη διαχειριστική περίοδο 01/01-31/12/2005 ανέρχονται στο ποσό των 132.100,00 €. Η συνολική καθαρή αξία των εικονικών φορολογικών στοιχείων τα οποία έλαβε η προσφεύγουσα εταιρεία στην ίδια διαχειριστική περίοδο ποσού 51.761,20€ αντιστοιχεί σε ποσοστό 39,18% επί των δηλωθέντων ακαθαρίστων εσόδων (51761,20/132100,00.X100).

Επειδή με βάση τα παραπάνω οι συγκεκριμένες παραβάσεις είναι μεγάλης έκτασης σε σχέση με τα οικονομικά μεγέθη της επιχείρησης και επηρεάζουν σημαντικά τα αποτελέσματα, συνεπώς θίγουν το κύρος και την αξιοπιστία των βιβλίων του Κ.Β.Σ. και επισύρουν ανακρίβεια

Επειδή ο προσφεύγων με την υπό κρίση ενδικοφανή προσφυγή του προβάλλει κυρίως λόγους κατά της εικονικότητας των ληφθέντων φορολογικών στοιχείων. Το ζήτημα της εικονικότητας όμως έχει ήδη προσβάλλει ο προσφεύγων σε προγενέστερο χρόνο **με την με αριθμ. πρωτ./08-02-2016 ενδικοφανή προσφυγή του** κατά των υπ' αριθμ./18-11-2015 και/18-11-2015 Οριστικών Πράξεων Επιβολής Προστίμου Κ.Β.Σ. του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Αγίων Αναργύρων, με τις οποίες καταλογίσθηκαν σε βάρος του παραβάσεις για λήψη εικονικών φορολογικών στοιχείων. Η εν λόγω απορρίφθηκε **με την με αριθμό/02-6-2016 Απόφαση του Προϊσταμένου της Υπηρεσίας μας.**

Η κρινόμενη ενδικοφανής προσφυγή στρέφεται κατά των πράξεων Διορθωτικού Προσδιορισμού Φόρου Εισοδήματος, οι οποίες αφορούν στον συνεπεία της εικονικότητας των ληφθέντων από τον προσφεύγοντα φορολογικών στοιχείων χαρακτηρισμό των βιβλίων του ως ανακριβών και τον καταλογισμό διαφοράς φόρου εισοδήματος λόγω ανακρίβειας. Συνεπώς, υφισταμένων των ως άνω παραβάσεων λήψης εικονικών στοιχείων, ορθώς κρίθηκαν από τον έλεγχο τα βιβλία ανακριβή και εκδόθηκαν οι προσβαλλόμενες πράξεις φόρου εισοδήματος.

Επειδή από τα ανωτέρω προκύπτει ότι ορθώς ο έλεγχος έκρινε τα τηρούμενα βιβλία και στοιχεία της προσφεύγουσας εταιρείας ανακριβή για τις ως άνω διαχειριστικές περιόδους 1/1-31/12/2004 και 01/01-31/12/2005, καθόσον συντρέχουν οι προϋποθέσεις που προβλέπονται από τις ανωτέρω διατάξεις του άρθρου 30§4 του Κ.Β.Σ. (Π.Δ. 186/199.

Επειδή δεν γίνονται δεκτοί οι ισχυρισμοί του προσφεύγοντος ότι η Δ.Ο.Υ. Αγ. Αναργύρων παρέλειψε να τον ενημερώσει σχετικά με τις διαπιστώσεις του ελέγχου και δεν εκλήθη να εκφράσει τις απόψεις του πριν την έκδοση των προσβαλλομένων πράξεων, καθόσον από την έκθεση ελέγχου και από τα στοιχεία του φακέλου προκύπτει ότι εκδόθηκε το με αριθμό/29.12.2015 Σημείωμα διαπιστώσεων του ελέγχου και οι πράξεις Προσωρινού Διορθωτικού Προσδιορισμού Φόρου Εισοδήματος σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 28 παρ. 1 ν. 4174/2013, τα οποία απεστάλησαν με την με αριθμό πρωτοκ./13.1.2016 συστημμένη επιστολή στην έδρα της ατομικής επιχείρησης του προσφεύγοντος στην οδό, Περιστέρι.. Στο εν λόγω Σημείωμα Διαπιστώσεων αναφέρονται αναλυτικά οι διαπιστώσεις του ελέγχου και οι προκύπτουσες διαφορές φόρου εισοδήματος και Φ.Π.Α. και καλείται ο προσφεύγων εντός είκοσι ημερών να διατυπώσει εγγράφως τις απόψεις του, ο οποίος δεν ανταποκρίθηκε στην πρόσκληση.

Επειδή οι προσβαλλόμενες οριστικές πράξεις προσδιορισμού φόρου και η οικεία έκθεση επανελέγχου Φορολογίας εισοδήματος κοινοποιήθηκαν νομότυπα σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 5 του ν. 4174/2013 με την με αρθμ. πρωτοκ./18.3.2016 συστημμένη επιστολή στην διεύθυνση έδρας της ατομικής επιχείρησης του προσφεύγοντος, στην οδό στο Περιστέρι. Επί των ως άνω πράξεων, αντίθετα με τους ισχυρισμούς του προσφεύγοντος, αναφέρεται τόσο η τασσόμενη προθεσμία όσο και το αρμόδιο όργανο προς το οποίο απευθύνεται η ενδικοφανής προσφυγή.

Επειδή, οι διαπιστώσεις του ελέγχου, όπως αυτές καταγράφονται στην από 25.2.2016 συνταχθείσα έκθεση ελέγχου προσδιορισμού φόρου εισοδήματος της ελέγκτριας της Δ.Ο.Υ.Αγίων Αναργύρων κρίνονται βάσιμες, αποδεκτές και πλήρως αιτιολογημένες, η υπό κρίση ενδικοφανής προσφυγή πρέπει να απορριφθεί.

Αποφασίζουμε

Την απόρριψη της με αριθμ. πρωτ./14.4.2016 ενδικοφανούς προσφυγής του του, ΑΦΜ

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

A)

ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΟ ΕΤΟΣ	2005
Διαφορά φόρου εισοδήματος	1.600,04
Πρόσθετος φόρος λόγω ανακρίβειας (120%)	1.701,74
ΚΑΤΑΛΟΓΙΖΟΜΕΝΟ ΠΟΣΟ	3.301,78

B)

ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΟ ΕΤΟΣ	2006
Διαφορά φόρου εισοδήματος	20.003,38
Πρόσθετος φόρος λόγω ανακρίβειας (120%)	24.004,06
ΚΑΤΑΛΟΓΙΖΟΜΕΝΟ ΠΟΣΟ	44.007,44

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

ΜΕ ΕΝΤΟΛΗ ΤΟΥ ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΥ
ΤΗΣ Δ/ΝΣΗΣ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ

Ο ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΣ ΤΗΣ ΥΠΟΔΙΕΥΘΥΝΣΗΣ
ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ

ΓΕΩΡΓΙΟΣ ΦΑΚΟΣ

Ακριβές Αντίγραφο

**Η Υπάλληλος του Τμήματος
Διοικητικής Υποστήριξης**

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).