



**ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ
ΥΠΟΥΡΓΕΙΟ ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΩΝ
ΓΕΝΙΚΗ ΓΡΑΜΜΑΤΕΙΑ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΕΣΟΔΩΝ
ΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ**

Καλλιθέα, 22/07/2016

Αριθμός απόφασης: 2669

Ταχ. Δ/ση : Αριστογείτονος 19

Ταχ. Κώδικας : 176 71 - Καλλιθέα

Τηλέφωνο : 2131604529

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), 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 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.
 - 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 αριθ. Δ.Ε.Δ. 12895 ΕΞ 2014/ 9-4-2014 απόφαση του προϊσταμένου της Διεύθυνσης Επίλυσης Διαφορών «Παροχή εξουσιοδότησης υπογραφής» (ΦΕΚ Β' 975).
4. Τη με ημερομηνία κατάθεσης **24/03/2016** και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανή προσφυγή του του, **ΑΦΜ**, κατοίκου ΠΕΙΡΑΙΑ επί της οδού, κατά της υπ' αριθμ./2015 Οριστικής Πράξης Διορθωτικού Προσδιορισμού ΦΠΑ , του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. ΦΑΕ ΑΘΗΝΩΝ, διαχειριστικής περιόδου 01/01/2003- 31/12/2003, και τα προσκομιζόμενα με αυτήν σχετικά έγγραφα.
5. Την υπ' αριθμ/2015 Οριστική Πράξη Διορθωτικού Προσδιορισμού ΦΠΑ, του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. ΦΑΕ ΑΘΗΝΩΝ, διαχειριστικής περιόδου 01/01/2003- 31/12/2003, της οποίας ζητείται η ακύρωση, καθώς και την οικεία εκθέση ελέγχου.
6. Τις απόψεις της ανωτέρω φορολογικής αρχής.
7. Την εισήγηση του ορισθέντος υπαλλήλου του Τμήματος Α3 όπως αποτυπώνεται στο σχέδιο της απόφασης.

Επί της ημερομηνία κατάθεσης **24/03/2016** και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανούς προσφυγής του του, **ΑΦΜ**, ως Προέδρου του Δ.Σ., Διευθύνοντος Συμβούλου και νόμιμου εκπροσώπου της εταιρείας, κατά την περίοδο από 26/06/2003 έως 26/03/2004, 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 την υπ' αριθμ./18-02-2015 προσβαλλόμενη Οριστική Πράξη Διορθωτικού Προσδιορισμού φόρου ΦΠΑ διαχειριστικής περιόδου 01/01/2003 – 31/12/2003, του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ ΦΑΕ Αθηνών καταλογίσθηκε σε βάρος της, **ΑΦΜ**, Φ.Π.Α. ποσού 13.500,00 ευρώ πλέον πρόσθετος φόρος λόγω ανακρίβειας 16.200,00 ευρώ, ήτοι συνολικό ποσό 29.700,00€.

Η ως άνω διαφορά ΦΠΑ προέκυψε βάσει των αποτελεσμάτων του ελέγχου που αναγράφονται στην από 18-02-2015 έκθεση μερικού ελέγχου επιτόπιου (επανελέγχου με νέα στοιχεία) ΦΠΑ του ν.2859/2000 της ελέγκτριας της ΔΟΥ ΦΑΕ Αθηνών, για τη διαχειριστική περίοδο 01/01-31/12/2003 και συγκεκριμένα:

από τη μη αναγνώριση των δηλωθέντων με τις υποβληθείσες δηλώσεις ΦΠΑ **φορολογητέων εισροών** και του αναλογούντος φόρου αυτών κατά το μέρος της αξίας των δύο (2) ληφθέντων πλαστών φορολογικών στοιχείων, ήτοι του Τ.Π.Υ. 155/03-03-2003 και του Τ.Π.Υ.156/07-03-2006 εκδόσεως του Ν.Π.Μ.Κ.Χ. «.....», ΑΦΜ, συνολικής αξίας 75.000,00€ € και του αναλογούντος αυτών ΦΠΑ 13.500,00€.

Ο προσφεύγων, ως Πρόεδρος του Δ.Σ., Διευθύνων Σύμβουλος και νόμιμος εκπροσώπος της εταιρείας, κατά την περίοδο από 26/06/2003 έως 26/03/2004, με την υπό κρίση ενδικοφανή προσφυγή, ζητά να ακυρωθεί η προσβαλλόμενη πράξη καθώς περιέχει πλήθος νομικών και ουσιαστικών πλημμελειών, προβάλλοντας τους παρακάτω λόγους:

1. Σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 50§7 του ν. 4174/2013 έχει έννομο συμφέρον και νομιμοποιείται ενεργητικά να ασκήσει την υπό κρίση ενδικοφανή προσφυγή κατά της προσβαλλόμενης πράξης καθόσον σύμφωνα με το άρθρο 50§ 2 του ν. 4174/2013, ο Δ/νων Σύμβουλος Α.Ε. ευθύνεται προσωπικώς και αλληλεγγύως για όλους τους παρακρατούμενους φόρους και το ΦΠΑ. Επομένως, έχει έννομο συμφέρον καθόσον η φορολογική αρχή δεν του χορηγεί φορολογική ενημερότητα και κινδυνεύει να κληθεί να καταβάλει από την προσωπική του περιουσία τον οφειλόμενο από την εταιρεία ΦΠΑ.
2. Υφίσταται εσφαλμένη ερμηνεία, εσφαλμένη εφαρμογή και παράβαση κατ' ουσίαν διατάξεων του νόμου καθώς σύμφωνα με τη νομολογία, η αιτιολογημένη διαπίστωση από τη φορολογική αρχή ότι ορισμένο τιμολόγιο είναι πλαστό ή εικονικό, όταν, μάλιστα, δεν αμφισβητείται, αρκεί για να στοιχειοθετήσει ευθύνη για τον επιτηδευματία που δέχεται τέτοιο στοιχείο και το καταχωρίζει στα βιβλία του, **εκτός αν αυτός αποδείξει με κάθε νόμιμο μέσο ότι τελούσε σε**

καλή πίστη (πρβλ. ΣΤΕ 875/2012, ΣΤΕ70/2011 7μελ., ΣΤΕ 3292/2007 881/2002, ΣΤΕ 1295/99).

3. Η εταιρεία έλαβε και καταχώρησε τα κρινόμενα Τ.Π.Υ. και εξέπεσε του αναλογούντος ΦΠΑ από τον φόρο εκροών, διότι τελούσε σε καλή πίστη όταν ελάμβανε και καταχωρίζε τα τιμολόγια αυτά.
4. Τα πλαστά αυτά τιμολόγια εκδόθησαν για πραγματική συναλλαγή και ότι τα έχει εξοφλήσει σε εκτέλεση των συμβατικών της υποχρεώσεων που είχε αναλάβει έναντι του εν λόγω Συλλόγου και έχει καταβάλει τον αναλογούντα ΦΠΑ, τελώντας σε καλή πίστη, αφού δεν γνώριζε ούτε ήταν σε θέση να γνωρίζει εάν αυτά είχαν καταχωρισθεί στην αρμόδια ΔΟΥ του ως άνω Συλλόγου.
5. Ο ισχυρισμός του Δημοσίου ότι η εταιρεία ως λήπτης πλαστών στοιχείων δεν έχει δικαίωμα έκπτωσης του αναλογούντος Φ.Π.Α ανεξαρτήτως της καλής του πίστης, είναι εσφαλμένος διότι στην περίπτωση μας : α) κατά πάγια νομολογία (πρβλ. ΣΤΕ 875/2012, ΜΔΠΘ 503/2013 και 504/2013) **η καλή πίστη του λήπτη τεκμαίρεται** εφόσον τα εκδοθέντα στοιχεία φέρουν διάτρηση και είχαν εκδοθεί από φορολογικώς υπαρκτό φυσικό πρόσωπο, του οποίου ο αριθμός μητρώου αλλά και η διεύθυνση επαγγελματικής έδρας, αναγραφόταν στα στοιχεία αυτά, διότι κατά κοινή πείρα οι συμβαλλόμενοι αρκούνται στην ύπαρξη διάτρησης και στην αναγραφή στα λαμβανόμενα στοιχεία του αριθμού φορολογικού μητρώου και β) αποδείχθηκε ότι και η συναλλαγή ήταν πραγματική και η εταιρεία τελούσε σε καλή πίστη.
6. Υφίσταται **παράβαση των συνταγματικών αρχών της ασφάλειας δικαίου και της αναλογικότητας καθώς** στην περίπτωση τους, η επιβολή από τη φορολογική αρχή κυρώσεων στον καλόπιστο λήπτη πλαστών τιμολογίων παραβαίνει την αρχή της αναλογικότητας, διότι (α) η ίδια η φορολογική αρχή δέχεται ότι η συναλλαγή δεν ήταν εικονική, (β) η φορολογική αρχή αρνείται να εξετάσει καν τους πραγματικούς ισχυρισμούς μας περί καλής πίστης και (γ) η λήψη πλαστών τιμολογίων δεν αποτελεί πλέον φορολογική παράβαση ούτε ποινικό αδίκημα, σύμφωνα με τα άρθρα 7 και 8 του Ν. 4337/2015 που επιβάλουν κυρώσεις πλέον μόνο στον εκδότη πλαστών τιμολογίων και στον εκδότη και λήπτη εικονικών στοιχείων.
7. Η επιβολή κυρώσεων κατά το έτος 2015 που ισχύει πλέον ο Ν. 4337/2015 και στον καλόπιστο λήπτη του πλαστού τιμολογίου, όπως η επιβολή του ΦΠΑ των τιμολογίων που εξέπεσε η λήπτρια εταιρεία, υπερβαίνει τα αναγκαία όρια για την πάταξη της φοροδιαφυγής και παραβιάζει την αρχή της ασφάλειας δικαίου.

Επειδή, με την υπ' αριθμ./18-02-2015 προσβαλλόμενη Οριστική Πράξη Διορθωτικού Προσδιορισμού φόρου ΦΠΑ διαχειριστικής περιόδου 01/01/2003 – 31/12/2003, του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ ΦΑΕ Αθηνών καταλογίσθηκε σε βάρος της, ΑΦΜ, Φ.Π.Α. ποσού 13.500,00 ευρώ πλέον πρόσθετος φόρος λόγω ανακρίβειας 16.200,00 ευρώ, ήτοι συνολικό ποσό 29.700,00€.

Επειδή, κατά της ως άνω πράξης η κατέθεσε στις **19/03/2015** την με αριθμ. πρωτ.

ενδικοφανή προσφυγή στη Δ.Ο.Υ. ΦΑΕ ΑΘΗΝΩΝ, προβάλλοντας κατά βάση όμοιους ισχυρισμούς που προβάλλει και ο προσφεύγων με την υπό κρίση ενδικοφανή προσφυγή.

Επειδή, μετά την μελέτη και την αξιολόγηση όλων των υφιστάμενων στο σχετικό φάκελο εγγράφων και των προβαλλόμενων λόγων της με αριθμ. πρωτ./19-03-2015 ενδικοφανούς προσφυγής, εκδόθηκε από τον Προϊστάμενο της Υπηρεσίας μας η με αριθμ./**12-06-2015** απόφαση, με την οποία απορρίφθηκε στο σύνολο της η ως άνω προσφυγή. Συνεπώς η Υπηρεσία μας έχει ήδη αποφανθεί επί των προβαλλόμενων λόγων της υπό κρίσης προσφυγής.

Α π ο φ α σ ί ζ ο υ μ ε

την απόρριψη της με ημερομηνία κατάθεσης **24/03/2016** και με αρ. πρωτ. ενδικοφανούς προσφυγής του προσφεύγοντος του, **ΑΦΜ**

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

Ακριβές Αντίγραφο

**Η Υπάλληλος του Τμήματος
Διοικητικής Υποστήριξης**

**ΜΕ ΕΝΤΟΛΗ ΤΟΥ ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΥ
ΤΗΣ Δ/ΝΣΗΣ 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. 2717/99).