

Ταχ. Δ/ση : Αριστογέιτονος 19

Ταχ. Κώδικας : 176 71 - Καλλιθέα

Τηλέφωνο : 213 1604 536

ΦΑΞ : 213 1604 567

ΑΠΟΦΑΣΗ

Ο ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΣ ΤΗΣ ΔΙΕΥΘΥΝΣΗΣ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ

Έχοντας υπτ¹ 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 ΠΟΑ 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 ΠΟΑ 1069/4-3-2014 Εγκύκλιο της Γενικής Γραμματείας Δημοσίων Εσόδων του Υπουργείου Οικονομικών.

>■

3. Την αριθμ. Δ.Ε.Δ. 0012895 ΕΞ 2014/09.04.2014 (ΦΕΚ 975 / τ. Β' / 17.04.2014) Απόφαση του Προϊσταμένου της Διεύθυνσης Επίλυσης Διαφορών.

4. Την με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανή προσφυγή της εταιρείας με την επωνυμία « » με ΑΦΜ:, και έδρα την, όπως νομίμως εκπροσωπείται, κατά της υπ'αρ..... Πράξης Επίβολής

προστίμου ΚΒΣ- ΚΦΑΣ, του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Καλλιθέας, για τη διαχειριστική περίοδο 01/01 -31/12/2008 και τα προσκομιζόμενα με αυτήν σχετικά έγγραφα.

5. Την υπ' αρ. Πράξης Επιβολής προστίμου ΚΒΣ- ΚΦΑΣ, του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Καλλιθέας, για τη διαχειριστική περίοδο 01/01 -31/12/2008 της οποίας ζητείται η ακύρωση.
6. Τις απόψεις της ανωτέρω φορολογικής αρχής.
7. Την εισήγηση του ορισθέντος υπαλλήλου του Τμήματος Επανεξέτασης όπως αποτυπώνεται στο σχέδιο της απόφασης

Επί της με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανούς προσφυγής της εταιρείας με την επωνυμία « », 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 υπ' αρ. Πράξης Επιβολής προστίμου ΚΒΣ- ΚΦΑΣ, του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Καλλιθέας, για τη διαχειριστική περίοδο 01/01 - 31/12/2008 επιβλήθηκε σε βάρος της προσφεύγουσας εταιρείας πρόστιμο του άρθρου 5 του Ν.2523/1997, συνολικού ποσού €, καθώς υπέπεσε στις εξής παραβάσεις:

- Παράβαση (1) για αποδοχή και καταχώρηση στα βιβλία της ενός Τ.Π.Υ. εκδόσεως της επιχείρησης, μερικώς εικονικού και για ποσό καθαρής αξίας € πλέον € ΦΠΑ, κατά παράβαση των διατάξεων των άρθρων 2 § 1, 11 § 1, 12 § 1, 18 § 2 του Π.Δ. 186/92 (Κ.Β.Σ.), σε συνδυασμό με τις διατάξεις του άρθρου 30 § 4 του Π.Δ. 186/92 (Κ.Β.Σ.), του άρθρου 5 § 10 (περ. β') και 19 § 4 του Ν.2523/1997.
- Μη υποβολή συγκεντρωτικών καταστάσεων τιμολογίων προμηθευτών για τη χρήση 2008, κατά παράβαση των συνδυασμένων διατάξεων των άρθρων 20 παρ. 1 και 2 παρ. 1 του ΠΔ 186/1992 Κ.Β.Σ.

/

Η προσφεύγουσα εταιρεία, με την υπό κρίση ενδικοφανή προσφυγή, ζητά την ακύρωση / τροποποίηση της παραπάνω Πράξης Επιβολής Προστίμου του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. . Καλλιθέας προβάλλοντας τους παρακάτω λόγους :

- Μη νόμιμη συγκρότηση της πράξης, λόγω αόριστης επίκλησης σε αυτή της στηρίζουσας έκθεσης ελέγχου
- Μη νόμιμη συγκρότηση της πράξης, λόγω έλλειψης ουσιωδών στοιχείων αυτής
- Μη νομότυπη κλήση της εταιρείας προς παροχή εξηγήσεων κατά παράβαση του άρθρου 20 παρ. 2 του Συντάγματος
- Το αναπαισιολόγητο των ισχυρισμών του φορολογικού ελέγχου και η νομοθετικά ανεπίτρεπτη από μέρους της φορολογικής αρχής αντιστροφή του βάρους απόδειξης
- Καλόπιστη συναλλαγή της εταιρείας
- Αόριστη και αναπαισιολόγητη η έκθεση ελέγχου - αβάσιμοι και αναπρόδικοι οι ισχυρισμοί του ελέγχου ως προς την εικονικότητα

Επί της με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανούς προσφυγής της εταιρείας με την επωνυμία «.....», 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:

Επειδή, σύμφωνα με τις διατάξεις της **παρ.4 του άρθρου 19 του Ν.2523/1997**, ορίζεται ότι : «4. Εικονικό είναι το στοιχείο που εκδίδεται για συναλλαγή ανύπαρκτη στο σύνολο 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 επιτηδεύματος του ούτε έχει θεωρήσει στοιχεία στην κατά τόπο αρμόδια, σύμφωνα με την αναγραφόμενη στο στοιχείο διεύθυνση, δημόσια οικονομική υπηρεσία. Εικονικό είναι επίσης το στοιχείο που φέρεται ότι εκδόθηκε ή έχει ληφθεί από εικονική εταιρία, κοινοπραξία, κοινωνία ή άλλη οποιοσδήποτε μορφής επιχείρηση ή από φυσικό πρόσωπο για το οποίο αποδεικνύεται ότι είναι παντελώς αμέτοχο με τη συγκεκριμένη συναλλαγή, οπότε στην τελευταία αυτή περίπτωση η σχετική διοικητική κύρωση επιβάλλεται, καθώς και η ποινική δίωξη ασκείται κατά του πραγματικού υπευθύνου που υποκρύπτεται. Τα φορολογικά στοιχεία στα οποία αναγράφεται αξία συναλλαγής κατώτερη της πραγματικής θεωρούνται πάντοτε για τους σκοπούς του παρόντος νόμου ως ανακριβή, ενώ τα φορολογικά στοιχεία στα οποία αναγράφεται αξία μεγαλύτερη της πραγματικής θεωρούνται ως εικονικά κατά το μέρος της μεγαλύτερης αυτής αξίας.»

Επειδή, σύμφωνα με τις διατάξεις του **άρθ.5 παρ.10 περ, β' του Ν.2523/1997**, ορίζεται ότι: «10.Οι παρακάτω περιπτώσεις, επίσης, θεωρούνται αυτοτελείς παραβάσεις, για τις οποίες εφαρμόζεται η Βάση Υπολογισμού Νο2 (ΒΑΣ.ΥΠ.2), όπως ειδικότερα προσδιορίζεται στις κατ' ιδία διατάξεις, με τις οποίες προσδιορίζεται και η τιμή του κατά περίπτωση ισχύοντος συντελεστή βαρύτητας.β) Η έκδοση πλαστών ή εικονικών φορολογικών στοιχείων και η λήψη εικονικών, η νόθευση αυτών, καθώς και η καταχώρηση στα βιβλία αγορών ή εξόδων που δεν έχουν πραγματοποιηθεί και δεν έχει εκδοθεί φορολογικό στοιχείο, συνιστά ιδιόζουσα φορολογική παράβαση και επισύρει πρόστιμο ίσο με το διπλάσιο της αξίας κάθε στοιχείου ή καταχώρησης, μη συμπεριλαμβανομένου του Φ.Π.Α. εφόσον αυτή είναι μεγαλύτερη των χιλίων διακοσίων (1.200) ευρώ. Σε αντίθετη περίπτωση θεωρείται ιδιαίτερη κατηγορία αυτοτελούς παράβασης και επιβάλλεται το πρόστιμο κατ' εφαρμογή των διατάξεων των παραγράφων 8 και 9. Αν η αξία του στοιχείου είναι μερικώς εικονική, το ως άνω πρόστιμο επιβάλλεται για το μέρος της εικονικής αξίας. Όταν δεν είναι δυνατός ο προσδιορισμός της μερικώς εικονικής αξίας το πρόστιμο της περίπτωσης αυτής, επιβάλλεται μειωμένο κατά πενήντα τοις εκατό (50%). Η ίδια μείωση ισχύει και για το λήπτη εικονικού στοιχείου στην περίπτωση που η εικονικότητα ανάγεται αποκλειστικά στο πρόσωπο του εκδότη. Κατ' εξαίρεση στην περίπτωση έκδοσης αποδείξεων από φορολογική ταμειακή μηχανή (φ.τ.μ.) του ν. 1809/ 1988, στις οποίες τα εκτυπούμενα ατομικά στοιχεία του εκδότη δεν ανταποκρίνονται στην πραγματικότητα, επιβάλλεται πρόστιμο σύμφωνα με τις διατάξεις της περίπτωσης α' της παραγράφου 2, εφόσον οι εκδοθείσες αποδείξεις έχουν καταχωρηθεί {

εμπρόθεσμα στα τηρούμενα βιβλία του κατόχου - χρήστη επιτηδευματία, η δε φ.τ.μ. έχει δηλωθεί από αυτόν στην αρμόδια δημόσια οικονομική υπηρεσία, σύμφωνα με τις διατάξεις του ν. 1809/1988.».

Επειδή, στην από έκθεση ελέγχου του ΣΔΟΕ ΑΤΤΙΚΗΣ-ΑΙΓΑΙΟΥ γίνεται αναφορά με λεπτομέρεια τόσο της επιχείρησης που έλαβε όσο και της επιχείρησης που εξέδωσε το μερικώς εικονικό φορολογικό στοιχείο , η αξία αυτού καθώς και ο αναλογούν φόρος προστιθέμενης αξίας ανά έτος διαχείρισης καθώς και των πραγματικών περιστατικών και των διαπιστώσεων των ελεγκτών που προέκυψαν μετά από έλεγχο.

Επειδή, σύμφωνα με την ανωτέρω Έκθεση Ελέγχου και βάσει του ιδιωτικού συμφωνητικού που είχε συνταχθεί μεταξύ των αντισυμβαλλομένων «....» και της «.....» , η αμοιβή που είχε καθοριστεί για την διεκπεραίωση του έργου ανήρχετο σε € πλέον Φ.Π.Α. ... €, ήτοι συνολικά €. Η επιχείρηση «» όμως εξέδωσε στοιχεία προς την εταιρεία προσφεύγουσα συνολικής αξίας € πλέον Φ.Π.Α. € ήτοι συνολικά€. Εκδόθηκε δηλαδή φορολογικό στοιχείο με επιπλέον καθαρή αξία € και το οποίο λογίστηκε ως μερικώς εικονικό από τον έλεγχο.

Επειδή, στο σώμα της πράξης που προσβάλλεται υπάρχουν όλα τα ουσιώδη στοιχεία που καθιστούν μια πράξη νόμιμη, όπως η υπηρεσία που εξέδωσε την ΠΕΠ, η φορολογική αρχή που πραγματοποίησε τον έλεγχο, η έκθεση ελέγχου βάσει της οποίας εκδόθηκε η πράξη , η ιδιότητα των υπαλλήλων που διενήργησαν τον έλεγχο και η ημερομηνία που συντάχθηκε η Έκθεση ελέγχου. Επίσης στο σώμα της πράξης γίνεται αναφορά και στις εφαρμοζόμενες διατάξεις γίνεται περιγραφή της παράβασης καθώς και το ποσό του προστίμου που επιβλήθηκε.

Επειδή, στην προσβαλλόμενη πράξη γίνεται πλήρης περιγραφή της παράβασης, ήτοι ότι αφορά στη λήψη ενός (1) φορολογικού στοιχείου μερικώς εικονικού και ορθώς επιβλήθηκε το πρόστιμο που προβλέπεται στο αρ.5 παρ.10 β' του Ν.2523/97 .

1 %

Επειδή, από την από Έκθεση Ελέγχου των ελεγκτών του ΣΔΟΕ προκύπτει ξεκάθαρα και υπάρχει και στα συνημμένα έγγραφα, η με αριθμό ΚΛΗΣΗ ΠΡΟΣ ΑΚΡΟΑΣΗ με ημερομηνία επίδοσης με συνημμένο το ΥΣΕ, η οποία επιδόθηκε στην υπάλληλο, στην διεύθυνση της έδρας της ατομικής δραστηριότητας του, ο οποίος όμως δεν ανταποκρίθηκε στην εν λόγω κλήση. Επομένως, ο ισχυρισμός της προσφεύγουσας ότι η εταιρεία δεν κλήθηκε να παράσχει εξηγήσεις στη φορολογική αρχή, δεν ευσταθεί.

Επειδή ,εν προκειμένω, στο σώμα της πράξης περιγράφονται όλα τα ουσιώδη στοιχεία, επίσης έχουν τηρηθεί όλες οι προβλεπόμενες διαδικασίες και παράγονται όλα τα νόμιμα αποτελέσματα ο

ισχυρισμός της προσφεύγουσας εταιρείας ότι υπάρχουν νομικές πλημμέλειες της πράξης , είναι αβάσιμος και αόριστος.

Επειδή, ο ισχυρισμός της προσφεύγουσας ότι η παράβαση της λήψης εικονικού στοιχείου είναι γενικόλογη και ασαφής δεν ευσταθεί διότι στο σώμα της πράξης αναφέρεται επακριβώς σε ποια διακριτή περίπτωση της διάπραξης της παράβασης της λήψης εικονικού στοιχείου έχει υποπέσει, ήτοι στην α' περίπτωση που προβλέπεται στο αρ.19 Ν.2523/1997 δηλαδή στην λήψη εικονικού στοιχείου για μέρος της συναλλαγής.

Επειδή, από τα στοιχεία του φακέλου προκύπτει ότι με βάση το ιδιωτικό συμφωνητικό που καταρτίστηκε, για την ολοκλήρωση του έργου η αμοιβή που συμφωνήθηκε και καταβλήθηκε ανέρχεται στο ποσό των € πλέον ΦΠΑ ...€ συνολικής αξίας ... €. Αρχικά εκδόθηκε το υπ'αριθμό Τ.Π.Υ. στο οποίο αναφέρεται ως αιτιολογία-περιγραφή «η παροχή συμβουλών ανάπτυξης για την ίδρυση κέντρου αποκατάσταση χρόνιων παθήσεων στη».

Στη συνέχεια στις εκδίδεται και το υπ' αριθμό Τ.Π.Υ. καθαρής αξίας € πλέον € και συνολικής αξίας € και το οποίο όπως προκύπτει και από την αιτιολογία -περιγραφή αφορούσε και αυτό την εξόφληση του έργου στη βάσει ιδιωτικού συμφωνητικού.

Στις ... ο κ. ... υπέβαλε μήνυση για λογαριασμό της επιχείρησης «.....ΑΦΜ» κατά της κας ως εκπροσώπου της εταιρείας «.....» για απάτη και υπεξαίρεση.

Από τα όσα αναφέρει ο κος στη μηνυτήρια αναφορά που κατέθεσε, η μηνυόμενη δεν εκτελούσε τα όσα είχαν συμφωνηθεί με το ιδιωτικό συμφωνητικό που είχαν συνάψει. Ύστερα μάλιστα και από κάποιο χρονικό διάστημα όχι πολύ μεγάλο από την υπογραφή του συμφωνητικού, η κα δεν απαντούσε στα τηλέφωνα, τα τηλέφωνα της εταιρείας δεν λειτουργούσαν και δεν βρισκόταν κάποιος εργαζόμενος στα γραφεία της εταιρείας. Επίσης η μηνυόμενη, ενώ δεν τηρούσε τα χρονοδιαγράμματα και τις προθεσμίες όπως ισχυρίζεται ο κος, της κατέβαλλε το | συμφωνηθέν τίμημα σε μεταχρονολογημένες επιταγές.

Επειδή, από τα ανωτέρω προκύπτει ότι ενώ ο μηνυτής είχε σαφείς ενδείξεις ότι η κα ενδέχεται να μην είναι φερέγγυο άτομο , συνέχιζε να της καταβάλλει τα συμφωνηθέντα.

Επειδή, εξάλλου, σύμφωνα με την παράγραφο 9 του του αρ.18 του Π.Δ. 186/92 όπως τροποποιήθηκε και ισχύει με το άρθρο 10 του Π.Δ. 134/96: «το βάρος της απόδειξης της συναλλαγής φέρει, τόσο ο εκδότης όσο και ο λήπτης του στοιχείου , οι οποίοι δικαιούνται να επιβεβαιώνουν τα αναγκαία στοιχεία του αντισυμβαλλομένου από την δήλωση έναρξης ή από άλλο πρόσφορο αποδεικτικό στοιχείο, επιφύλασσόμενων των διατάξεων περί φορολογικού απορρήτου , τα οποία οι συμβαλλόμενοι υποχρεούνται εκατέρωθεν να παρέχουν , φέρνοντας ο καθένας την ευθύνη για την ακρίβεια των στοιχείων που παρέχει.»

Επειδή, από τον έλεγχο προέκυψε ότι κανένας από τους αντισυμβαλλόμενους δεν έχει υποβάλλει συγκεντρωτικές καταστάσεις πελατών προμηθευτών του άρθρου 20 § 1 και 2 § 1 του Π.Δ. 186/92 για τη χρήση 2008, γεγονός το οποίο ενισχύει τις υπόνοιες περί εικονικότητας των συναλλαγών.

Επειδή, περαιτέρω, σύμφωνα με το άρθρο 145 παρ.1 ΚΔΔ, η φορολογική αρχή έχει το υποκειμενικό βάρος της απόδειξης και φέρει πλήρως τις συνέπειες της μη απόδειξης των γεγονότων στα οποία στηρίζονται οι ισχυρισμοί της σύμφωνα με τον κανόνα "actore non probante reus absolvitur", δηλαδή η θέση του αντιδίκου εκείνου που φέρει το βάρος αποδείξεως είναι καλύτερη αν, με την ανταπόδειξη που επικαλείται, **κλονίζει την πειστικότητα των αποδείξεων** τις οποίες επικαλείται και προσκομίζει ο φέρων το βάρος αποδείξεως διάδικος. Ο στόχος αυτός επιδιώκεται είτε με την προσκόμιση άλλων αποδεικτικών μέσων πιο πειστικών, είτε με την απόδειξη άλλων γεγονότων προς έμμεση ανταπόδειξη της αναλήθειας του αποδεικτέου ισχυρισμού, είτε με την χρήση των ιδίων αποδεικτικών μέσων που είχε επικαλεσθεί και προσκομίζει ο φέρων το βάρος αποδείξεως διάδικος.».

Επειδή, εν προκειμένω οι διαπιστώσεις του ελέγχου, όπως αυτές καταγράφονται στην από έκθεση ελέγχου του Σ.Δ.Ο.Ε. ΑΤΤΙΚΗΣ-ΑΙΓΑΙΟΥ επί των οποίων εδράζεται η προσβαλλόμενη πράξη, κρίνονται βάσιμες, αποδεκτές και πλήρως αιτιολογημένες.

Α π ο φ α σ ί ζ ο υ μ ε

Την **απόρριψη** της με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανούς προσφυγής της εταιρείας « », με Α.Φ.Μ.

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

ΧΡΗΣΗ 2008

Πρόστιμο άρθρο 5 Ν.2523/1997 : ...

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

ΣΤΑΥΡΙΔΗΣ ΓΕΩΡΓΙΟΣ

Σ η μ ε ί ω σ η : Κατά της απόφασης αυτής επιτρέπεται η άσκηση προσφυγής ενώπιον των αρμόδιων Διοικητικών Δικαστηρίων εντός τριαντα (30) ημερών υπό την κοινοποίηση της με υποχρέωση, επί ποινή
απαράδεκτου άσκησης της προσφυγής, επίδοσης επικυρωμένου αντιγράφου αυτής στην Υπηρεσία