



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ

ΥΠΟΥΡΓΕΙΟ ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΩΝ

ΓΕΝΙΚΗ ΓΡΑΜΜΑΤΕΙΑ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΕΣΟΔΩΝ

ΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ

ΑΥΤΟΤΕΛΕΣ ΤΜΗΜΑ ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ

Ταχ. Δ/ση : Εγνατία 45

Ταχ. Κώδικας : 54630 - Θεσσαλονίκη

Τηλέφωνο : 2313-333245

ΦΑΞ : 2313-333258

Θεσσαλονίκη, 18.07.2016

Αριθμός απόφασης: 853

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 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. 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».

ε. 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».

στ. Της αριθ. Δ.ΟΡΓ.Α. 1159205ΕΞ2014 Απόφασης της Γενικής Γραμματείας Δημοσίων Εσόδων του Υπουργείου Οικονομικών (ΦΕΚ Β3250/4-12-2014) «Τροποποίηση και συμπλήρωση της αριθμ. Δ6Α 1058824ΕΞ2014/8-4-2014 απόφασης του Γ.Γ.Δ. Εσόδων του Υπουργείου Οικονομικών, ως προς τις Διευθύνσεις Στρατηγικού Σχεδιασμού και Οικονομικής Διοίκησης, Επίλυσης Διαφορών και Εφαρμογής της Φορολογικής Πολιτικής και Νομοθεσίας».

ζ. Της αριθμ. Δ.ΟΡΓ. Α1006534ΕΞ2014 (ΦΕΚ Β'165/19-1-2015) Απόφασης της Γ.Γ.Δ. Εσόδων του Υπουργείου Οικονομικών «Ανακαθορισμός της καθ' ύλην αρμοδιότητας και του χρόνου έναρξης λειτουργίας του Αυτοτελούς Τμήματος Επανεξέτασης της Διεύθυνσης Επίλυσης Διαφορών

της Γενικής Γραμματείας Δημοσίων Εσόδων, καθώς και του χρόνου έναρξης λειτουργίας του Αυτοτελούς Τμήματος Επανεξέτασης, Νομικής και Διοικητικής Υποστήριξης της ίδιας Διεύθυνσης και της καθ' ύλην αρμοδιότητας του Γραφείου Επανεξέτασης του ίδιου Τμήματος».

η. Της αριθ. Δ.Ε.Δ. Β1 1052867ΕΞ2015/21-4-2015 (ΦΕΚ Β' 815/7-5-2015) Απόφασης του Προϊσταμένου της Διεύθυνσης Επίλυσης Διαφορών, όπως τροποποιήθηκε και ισχύει με την αριθμ. Δ.Ε.Δ. Β1 1035074 ΕΞ2016/3-3-2016 (ΦΕΚ Β' 748/21-3-2016) Απόφαση του Προϊσταμένου της Διεύθυνσης Επίλυσης Διαφορών.

θ. 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 από και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανή προσφυγή της ανωνύμου εταιρείας με την επωνυμία «.....», ΑΦΜ, κατά της υπ' αριθ. οριστικής πράξης διορθωτικού προσδιορισμού φόρου εισοδήματος του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ., οικονομικού έτους 2008, της υπ' αριθ. οριστικής πράξης διορθωτικού προσδιορισμού Φ.Π.Α. του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ., διαχειριστικής περιόδου 2007, της υπ' αριθ. οριστικής πράξης διορθωτικού προσδιορισμού παρακρατούμενου ή αποδιδόμενου φόρου στο εισόδημα εργοληπτών κατασκευής τεχνικών έργων κ.λπ. του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ., διαχειριστικής περιόδου 2007, της υπ' αριθ. πράξης επιβολής προστίμου Φ.Π.Α. του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ., διαχειριστικής περιόδου 2007 και τα προσκομιζόμενα με αυτήν σχετικά έγγραφα.

4. Την υπ' αριθ. οριστική πράξη διορθωτικού προσδιορισμού φόρου εισοδήματος του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ., οικονομικού έτους 2008, την υπ' αριθ. οριστική πράξη διορθωτικού προσδιορισμού Φ.Π.Α. του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ., διαχειριστικής περιόδου 2007, την υπ' αριθ. οριστική πράξη διορθωτικού προσδιορισμού παρακρατούμενου ή αποδιδόμενου φόρου στο εισόδημα εργοληπτών κατασκευής τεχνικών έργων κ.λπ. του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ., διαχειριστικής περιόδου 2007, την υπ' αριθ. πράξη επιβολής προστίμου Φ.Π.Α. του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ., διαχειριστικής περιόδου 2007 της οποίας ζητείται η ακύρωση, καθώς και τις οικείες εκθέσεις ελέγχου.

5. Τις απόψεις της ανωτέρω φορολογικής αρχής.

6. Την εισήγηση του ορισθέντος υπαλλήλου του Αυτοτελούς Τμήματος Επανεξέτασης όπως αποτυπώνεται στο σχέδιο της απόφασης.

Επί της από και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανούς προσφυγής της ανωνύμου 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, επαγόμαστε τα ακόλουθα:

Με την υπ' αριθ. οριστική πράξη διορθωτικού προσδιορισμού φόρου εισοδήματος του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ., οικονομικού έτους 2008 επιβλήθηκε στην προσφεύγουσα φόρος εισοδήματος ποσού 24.409,34 € , πλέον 29.291,21 € (πρόσθετος φόρος λόγω ανακρίβειας). Η διαφορά φόρου προέκυψε λόγω λογιστικών διαφορών που διαπιστώθηκαν από τη Δ.Ο.Υ.

Με την υπ' αριθ. οριστική πράξη διορθωτικού προσδιορισμού Φ.Π.Α. του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ., διαχειριστικής περιόδου 2007 επιβλήθηκε στην προσφεύγουσα Φ.Π.Α. ποσού 15.223,65 € , πλέον 12.803,02 € (πρόσθετος φόρος λόγω ανακρίβειας). Η διαφορά φόρου προέκυψε λόγω λογιστικών διαφορών που διαπιστώθηκαν από τη Δ.Ο.Υ.

Με την υπ' αριθ. οριστική πράξη διορθωτικού προσδιορισμού παρακρατούμενου ή αποδιδόμενου φόρου στο εισόδημα εργοληπτών κατασκευής τεχνικών έργων του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ., διαχειριστικής περιόδου 2007 επιβλήθηκε στην προσφεύγουσα φόρος ποσού 33.771,44 € , πλέον 40.525,73 € (πρόσθετος φόρος λόγω ανακρίβειας). Η διαφορά φόρου προέκυψε λόγω μη παρακράτησης φόρου στα εισοδήματα εργοληπτών κατασκευής τεχνικών έργων.

Με την υπ' αριθ. πράξη επιβολής προστίμου Φ.Π.Α. του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ., διαχειριστικής περιόδου 2007 επιβλήθηκε στην προσφεύγουσα πρόστιμο ποσού 900,00 € . Το πρόστιμο επιβλήθηκε λόγω υποβολής ανακριβών δηλώσεων Φ.Π.Α. των περιόδων 01.03.2007-31.03.2007 , 01.10.2007 – 31.10.2007 και 01.11.2007 – 30.11.2007 , βάσει των οποίων δεν προκύπτει διαφορά φόρου για καταβολή.

Η προσφεύγουσα, με την υπό κρίση ενδικοφανή, ζητά την ακύρωση των παραπάνω πράξεων προβάλλοντας τους παρακάτω λόγους:

- 1) Η διαχειριστική περίοδος 2007 κατά το χρόνο εκδόσεως των καταλογιστικών πράξεων είχε παραγραφεί.
- 2) Παράνομος και εσφαλμένος καταλογισμός λογιστικών διαφορών.
- 3) Καθ' όλα αόριστος και εσφαλμένος καταλογισμός διαφορών παρακρατουμένου φόρου.

Ως προς τον πρώτο ισχυρισμό της προσφεύγουσας

Επειδή, σύμφωνα με τη διάταξη της παρ. 1 του άρθρου 84 του Ν. 2238/1994 ορίζεται ότι «Η κοινοποίηση φύλλου ελέγχου, κατά τις διατάξεις του άρθρου 69, δεν μπορεί να γίνει μετά την πάροδο πενταετίας από το τέλος του έτους μέσα στο οποίο λήγει η προθεσμία για την επίδοση της δήλωσης. Το δικαίωμα του δημοσίου για επιβολή του φόρου παραγράφεται μετά την πάροδο της πενταετίας.».

Επειδή, σύμφωνα με το άρθρο 57 παρ. 1 του ν. 2859/2000 ορίζεται ότι: «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.»

Επειδή, από τις διατάξεις του άρθρου 72 παρ. 11 του ν. 4174/2013 ορίζεται ότι: «Διατάξεις περί παραγραφής του δικαιώματος του Δημοσίου να κοινοποιεί φύλλα ελέγχου και πράξεις προσδιορισμού φόρου, τελών, εισφορών, προστίμων, προϋσχύουσες του άρθρου 36 του Κώδικα Φορολογικής Διαδικασίας, εξακολουθούν να έχουν εφαρμογή για τις χρήσεις, τις περιόδους, τις υποθέσεις και τις φορολογικές υποχρεώσεις τις οποίες αφορούν.»

Επειδή, σύμφωνα με το άρθρο 37 παρ. 5 του Ν. 4141/2013 ορίζεται ότι: «Από τις ανέλεγκτες υποθέσεις φορολογίας εισοδήματος και λοιπών φορολογικών αντικειμένων των οποίων επίκειται ο χρόνος παραγραφής σύμφωνα με τις κείμενες διατάξεις, για τις οποίες έχει εκδοθεί εντολή ελέγχου μέχρι το χρόνο παραγραφής του δικαιώματος του Δημοσίου για κοινοποίηση φύλλων ελέγχου ή πράξεων, επιβολής του φόρου και λοιπών καταλογιστικών πράξεων, παρατείνεται το δικαίωμα αυτό για δύο ακόμα έτη πέραν του χρόνου που ορίζεται από τις οικείες κατά περίπτωση διατάξεις. Οι διατάξεις του προηγούμενου εδαφίου ισχύουν για υποθέσεις για τις οποίες η προθεσμία παραγραφής λήγει από 31.12.2013 και μετά.»

Επειδή, σύμφωνα με το άρθρο 22 του Ν. 4203/2013 ορίζεται ότι: «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: 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 72 παρ. 3 του Ν. 4174/2013 ορίζεται ότι: «Για χρήσεις, περιόδους, φορολογικές υποθέσεις ή υποχρεώσεις για τις οποίες έχει εκδοθεί μέχρι την 31.12.2013 εντολή ελέγχου, εφαρμόζονται οι διατάξεις του κεφαλαίου 7 του Κώδικα Φορολογικής Διαδικασίας, εφόσον κατά το χρόνο έναρξης ισχύος αυτού δεν έχει γίνει έναρξη του ελέγχου. Ως έναρξη του ελέγχου για την εφαρμογή του προηγούμενου εδαφίου λογίζεται η θεώρηση των βιβλίων του φορολογουμένου από όργανο της Φορολογικής Διοίκησης ή η κοινοποίηση πρόσκλησης για επίδειξη βιβλίων στον έλεγχο, στην περίπτωση που δεν είναι δυνατή η θεώρηση των βιβλίων ή η έκδοση της εντολής ελέγχου στην περίπτωση που δεν τηρούνται βιβλία. Ως έναρξη ελέγχου κατά την έννοια του πρώτου εδαφίου θεωρείται και η αποστολή έως τις 31.12.2013

επιστολής στο φορολογούμενο, με την οποία του γνωστοποιείται ότι έχει εκδοθεί εντολή φορολογικού ελέγχου. Σε περίπτωση κατά την οποία, έως τις 31.12.2013, είχε εκδοθεί εντολή φορολογικού ελέγχου και για οποιονδήποτε λόγο, μετά την ημερομηνία αυτή, για την ίδια χρήση, περίοδο, φορολογική υπόθεση ή υποχρέωση, εκδοθεί νέα εντολή ελέγχου, οι έννομες συνέπειες της έκδοσης της αρχικής εντολής δεν θίγονται.»

Επειδή, σύμφωνα με το άρθρο 22 του ν. 4337/2015 ορίζεται ότι: «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, είχε εκδοθεί η υπ' αριθ./.....2013 εντολή ελέγχου και είχε γίνει έναρξη του ελέγχου κατά το χρόνο έναρξης ισχύος τόσο του άρθρου 37 παρ. 5 του Ν. 4141/2013 όσο και του άρθρου 22 του Ν. 4203/2013, η διαχειριστική περίοδο 2007 δεν έχει υποπέσει σε παραγραφή.

Ως προς τον δεύτερο ισχυρισμό της προσφεύγουσας

Επειδή, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 31 του ν. 2238/94 ορίζονται οι προϋποθέσεις για την φορολογική αναγνώριση μιας δαπάνης και την έκπτωση τους από τα ακαθάριστα έσοδα.

Επειδή, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 32 §1 περ. β' του ν. 2859/2000 δικαίωμα έκπτωσης του φόρου εισροών μπορεί να ασκηθεί εφόσον κατέχει νόμιμο τιμολόγιο ή άλλο αποδεικτικό στοιχείο που επέχει θέση τιμολογίου, από τα οποία αποδεικνύονται οι παραδόσεις αγαθών και οι παροχές υπηρεσιών που πραγματοποιούνται προς αυτόν και ο φόρος με τον οποίον επιβαρύνθηκαν.

Επειδή, οι δαπάνες οι οποίες έχουν καταχωρηθεί στο λογαριασμό 61.90.00.319 αμοιβές τρίτων μη υποκείμενες σε φόρο απορρίφθηκαν από τη Δ.Ο.Υ. διότι αφορούν έξοδα για τη ρυμούλκηση, καθέλκυση και βαφή υφάλων του, σκάφους, το οποίο δεν ανήκει στην προσφεύγουσα εταιρεία, ούτε προσκομίστηκε ιδιωτικό συμφωνητικό μεταξύ της προσφεύγουσας εταιρείας και της πλοιοκτήτριας εταιρείας.

Επειδή, με την παρούσα ενδικοφανή προσφυγή η προσφεύγουσα προσκομίζει και επικαλείται το από2007 ιδιωτικό συμφωνητικό παραχώρησης πλωτών ναυπηγημάτων, με το οποίο ο παραχωρών «..... του με ΑΦΜ» διαθέτει το σκάφος στον παραχωρησιούχο «..... με ΑΦΜ».

Επειδή, το ανωτέρω συμφωνητικό δεν το είχε στη διάθεσή της η Δ.Ο.Υ. κατά τη διάρκεια του ελέγχου η Υπηρεσία μας ανέπεμψε το ανωτέρω συμφωνητικό στη Δ.Ο.Υ., προκειμένου να κρίνει αν μπορεί να επηρεάσει την τελική κρίση του ελέγχου.

Επειδή, η Δ.Ο.Υ. με την υπ' αριθ. ΕΜΠ...../.....2016 (Δ.Ε.Δ. Α.Τ.Ε.Ν.Δ.Υ. ΕΙ 2016 ΕΜΠ/.....2016) αποστολή συμπληρωματικού σημειώματος ελέγχου, διαπιστώνει τα ακόλουθα:

α) Το συμφωνητικό αυτό δεν έχει θεωρηθεί από κάποια αρχή ώστε να φέρει βέβαια χρονολογία,

β) Στη σφραγίδα της παραχωρησιούχου εταιρείας «.....», ήτοι της προσφεύγουσας, αναγράφεται ο αριθμός Γ.Ε.ΜΗ. Σύμφωνα με τις διατάξεις της αριθμ. πρωτ. Κ2 3144/30.3.2011 η διαδικασία εγγραφής των εταιρειών στο Γ.Ε.ΜΗ. άρχισε να γίνεται από την 4/4/2011, ημερομηνία κατά την οποία άρχισε η εφαρμογή των διατάξεων του ν. 3853/2010. Ο αριθμός Γ.Ε.ΜΗ. στην προσφεύγουσα αποδόθηκε στις/2011, επομένως την/2007 που φέρεται ότι συντάχθηκε το ιδιωτικό συμφωνητικό δεν υφίστατο αριθμός Γ.Ε.ΜΗ. ,

γ) Αναφέρεται ότι παραδίδεται στον παραχωρησιούχο χωρίς αντίτιμο, ενώ ο παραχωρησιούχος αναλαμβάνει όλα τα έξοδα επισκευής – βαψίματος μεταφοράς και εργασίας στο έργο,

δ) Δεν προσκόμισε τιμολόγιο παροχής υπηρεσιών για τη δωρεάν παραχώρηση – μίσθωση,

Από τα ανωτέρω προκύπτει ότι το συμφωνητικό αυτό είναι εικονικό και συντάχθηκε εκ των υστέρων για να προσκομισθεί στις αρμόδιες φορολογικές αρχές, προκειμένου να εξαλειφθεί η λογιστική διαφορά και να αποφευχθεί η πληρωμή των φόρων. Επιπροσθέτως, όσον αφορά το πρωτόκολλο προσωρινής παραλαβής του έργου «.....», το οποίο προσκομίσθηκε από την προσφεύγουσα με το υπ' αριθ. Δ.Ε.Δ. Α.Τ.Ε.Ν.Δ.Υ./.....2016 συμπληρωματικό υπόμνημά της, η Δ.Ο.Υ. αναφέρει ότι δεν αμφισβητεί την εκτέλεση αυτού του έργου, όμως δεν προσκομίστηκε στην Υπηρεσία τους κανένα στοιχείο από το οποίο να προκύπτει η χρησιμοποίηση του πλωτού αυτού γερανού για την εκτέλεση του ανωτέρου έργου, εκτός από το ανωτέρω ιδιωτικό συμφωνητικό το οποίο, όπως περιγράφεται παραπάνω είναι εικονικό.

Επειδή, οι δαπάνες οι οποίες έχουν καταχωρηθεί στους λογαριασμούς 64.00.20.019 έξοδα μεταφοράς μέσω τρίτων και 64.00.00.019 έξοδα κίνησης ιδιόκτητων μεταφορών μέσω, που αποτυπώνονται στα Τ.Π.Υ. της ναυτικής εταιρείας με την επωνυμία «.....» απορρίφθηκαν από τη Δ.Ο.Υ., διότι περιέχουν αόριστη αιτιολογία και δεν αναγράφεται επακριβώς σε τι συνίσταται η παροχή/μεταφορά, ούτε επιδείχθηκε στη Δ.Ο.Υ. ιδιωτικό συμφωνητικό.

Επειδή, με την παρούσα ενδικοφανή προσφυγή η προσφεύγουσα προσκομίζει και επικαλείται το από2007 ιδιωτικό συμφωνητικό μεταξύ της πλοιοκτήτριας «..... με ΑΦΜ» και της κατασκευάστριας «..... με ΑΦΜ», βάσει του οποίου η πλοιοκτήτρια η οποία έχει στην κατοχή της F/B το οποίο εκτελεί πλόες από το στο και επιστροφή αναλαμβάνει τη μεταφορά επιβατών και οχημάτων για λογαριασμό της κατασκευάστριας.

Επειδή, το ανωτέρω συμφωνητικό δεν το είχε στη διάθεσή της η Δ.Ο.Υ. κατά τη διάρκεια του ελέγχου η Υπηρεσία μας ανέπεμψε το ανωτέρω συμφωνητικό στη Δ.Ο.Υ., προκειμένου να κρίνει αν μπορεί να επηρεάσει την τελική κρίση του ελέγχου.

Επειδή, η Δ.Ο.Υ. με την υπ' αριθ. ΕΜΠ...../.....2016 (Δ.Ε.Δ. Α.Τ.Ε.Ν.Δ.Υ. ΕΙ 2016 ΕΜΠ/.....2016) αποστολή συμπληρωματικού σημειώματος ελέγχου, διαπιστώνει τα ακόλουθα:

α) Το συμφωνητικό αυτό δεν έχει θεωρηθεί από κάποια αρχή ώστε να φέρει βέβαια χρονολογία,

β) Στη σφραγίδα της κατασκευάστριας εταιρείας «.....», ήτοι της προσφεύγουσας, αναγράφεται ο αριθμός Γ.Ε.ΜΗ. Σύμφωνα με τις διατάξεις της αριθμ. πρωτ. Κ2 3144/30.3.2011 η διαδικασία εγγραφής των εταιρειών στο Γ.Ε.ΜΗ. άρχισε να γίνεται από την 4/4/2011, ημερομηνία κατά την οποία άρχισε η εφαρμογή των διατάξεων του ν. 3853/2010. Ο αριθμός Γ.Ε.ΜΗ. στην προσφεύγουσα αποδόθηκε στις/2011, επομένως την/2007 που φέρεται ότι συντάχθηκε το ιδιωτικό συμφωνητικό δεν υφίστατο αριθμός Γ.Ε.ΜΗ. ,

Από τα ανωτέρω προκύπτει ότι το συμφωνητικό αυτό είναι εικονικό και συντάχθηκε εκ των υστέρων για να προσκομισθεί στις αρμόδιες φορολογικές αρχές προκειμένου να εξαλειφθεί η λογιστική διαφορά και να αποφευχθεί η πληρωμή των φόρων, επομένως η ακριβής περιγραφή της παροχής – μεταφοράς δεν μπορεί να αντληθεί από το ανωτέρω ιδιωτικό συμφωνητικό, όπως ισχυρίζεται η προσφεύγουσα, αφού αυτό δεν υφίσταται – είναι εικονικό.

Επειδή, βάσει των ανωτέρω οι διαπιστώσεις του ελέγχου και του συμπληρωματικού σημειώματος ελέγχου της Δ.Ο.Υ. κρίνονται αποδεκτές και πλήρως αιτιολογημένες, ο παρών ισχυρισμός πρέπει να απορριφθεί ως αβάσιμος.

Ως προς τον τρίτο ισχυρισμό της προσφεύγουσας

Επειδή, σύμφωνα με το άρθρο 55 παρ. 1 περ. β' του ν. 2238/1994 ορίζεται ότι: «Στο εισόδημα από εμπορικές επιχειρήσεις η παρακράτηση του φόρου ενεργείται ως εξής: Στα εισοδήματα εργοληπτών κατασκευής κάθε είδους τεχνικών έργων και ενοικιαστών δημόσιων, δημοτικών, κοινοτικών ή λιμενικών προσόδων με συντελεστή τρία τοις εκατό (3%) που υπολογίζεται στην αξία του κατασκευαζόμενου έργου ή του μισθώματος. Υπόχρεος σε παρακράτηση ορίζεται το Δημόσιο γενικά και κάθε φυσικό ή νομικό πρόσωπο που ενεργεί εκκαθάριση ή καταβολή για τις περιπτώσεις αυτές. Αν για οποιοδήποτε λόγο δεν παρακρατήθηκε ο φόρος, τότε αυτός αποδίδεται με δήλωση του δικαιούχου της αμοιβής κατά τα οριζόμενα στο άρθρο 60.»

Επειδή, οι διαφορές που προέκυψαν βάσει των αριθμητικών δεδομένων των βιβλίων της προσφεύγουσας και των δηλώσεων που υποβλήθηκαν στην απόδοση παρακρατηθέντος φόρου επί εισοδημάτων που κατέβαλε σε εργολήπτες κατασκευής κάθε είδους τεχνικών έργων κ.λπ. αναφέρονται αναλυτικά ανά μήνα, συνεπώς ο ισχυρισμός της προσφεύγουσας είναι αβάσιμος.

Επειδή, οι διαπιστώσεις του ελέγχου, όπως αυτές καταγράφονται στις οικείες εκθέσεις ελέγχου της Δ.Ο.Υ. επί των οποίων εδράζονται οι προσβαλλόμενες πράξεις, 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 υπ' αριθ. ενδικοφανούς προσφυγής της ανωνύμου εταιρείας με την επωνυμία «.....», ΑΦΜ:

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

Υπ' αριθ. οριστική πράξη διορθωτικού προσδιορισμού φόρου εισοδήματος οικονομικού έτους 2008

Διαφορά φόρου	24.409,34€
Πρόσθετος φόρος (λόγω ανακρίβειας)	29.291,21€
Σύνολο φόρου για καταβολή	53.700,55€

Υπ' αριθ. οριστική πράξη διορθωτικού προσδιορισμού Φ.Π.Α. διαχειριστικής περιόδου 2007

Διαφορά φόρου	15.223,65€
Πρόσθετος φόρος (λόγω ανακρίβειας)	12.803,02€
Σύνολο φόρου για καταβολή	28.026,67€

Υπ' αριθ. οριστική πράξη διορθωτικού προσδιορισμού παρακρατούμενου ή αποδιδόμενου φόρου στο εισόδημα εργοληπτών κατασκευής τεχνικών έργων κ.λπ. διαχειριστικής περιόδου 2007

Διαφορά φόρου	33.771,44€
Πρόσθετος φόρος (λόγω ανακρίβειας)	40.525,73€
Σύνολο φόρου για καταβολή	74.297,17€

Υπ' αριθ. πράξη επιβολής προστίμου Φ.Π.Α. διαχειριστικής περιόδου 2007

Πρόστιμο	900,00€
----------	---------

Εντελλόμεθα όπως αρμόδιο όργανο κοινοποιήσει με τη νόμιμη διαδικασία την παρούσα απόφαση στην υπόχρεη.

ΜΕ ΕΝΤΟΛΗ ΤΟΥ ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΥ
ΤΗΣ Δ/ΝΣΗΣ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ

Ο ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΣ ΤΟΥ ΑΥΤΟΤΕΛΟΥΣ
ΤΜΗΜΑΤΟΣ ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ

ΜΑΒΙΝΙΔΟΥ ΚΥΡΑΤΣΑ

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).