



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ
ΥΠΟΥΡΓΕΙΟ ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΩΝ
ΓΕΝΙΚΗ ΓΡΑΜΜΑΤΕΙΑ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΕΣΟΔΩΝ
ΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ
ΥΠΟΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ
ΤΜΗΜΑ ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ Α3

Καλλιθέα 01/07/2016

Αριθμός απόφασης: 2469

Ταχ. Δ/ση : Αριστογείτονος 19

Ταχ. Κώδικας : 176 71 - Καλλιθέα

Τηλέφωνο :

ΦΑΞ :

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 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 ημερομηνία κατάθεσηςκαι με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανή προσφυγή της προσφεύγουσας εταιρείας «.....», ΑΦΜ, με έδρα στον Βόλο στηνκατά των: **α) υπ' αριθμ..... Οριστικής πράξης διορθωτικού προσδιορισμού φόρου εισοδήματος**, του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ., οικ. έτους 2010 (χρήση 2009) και **β) υπ' αριθμ..... Οριστικής πράξης διορθωτικού προσδιορισμού φόρου προστιθέμενης αξίας**, του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ., χρήσης 2009, και τα προσκομιζόμενα με αυτήν σχετικά έγγραφα.
5. Τις ως αναγραφόμενες στην παράγραφο 4 οριστικές πράξεις του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ., των οποίων ζητείται η ακύρωση, άλλως η τροποποίηση καθώς και τις απόεκθέσεις ελέγχου εφαρμογής διατάξεων: α) φορολογίας εισοδήματος, και β) Φ.Π.Α. ν.2859/200, των ελεγκτών της Δ.Ο.Υ.,και
1. Τις απόψεις της Δ.Ο.Υ.

2. Την εισήγηση του ορισθέντος υπαλλήλου του Τμήματος Α3 όπως αποτυπώνεται στο σχέδιο της απόφασης.

Επί της με ημερομηνία κατάθεσης και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανούς προσφυγής της εταιρείας «.....», 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:

1) Με την υπ' αριθμ.....Οριστική πράξη διορθωτικού προσδιορισμού φόρου εισοδήματος, του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ., οικ. έτους 2010 (χρήση 2009) , καταλογίσθηκε σε βάρος της προσφεύγουσας εταιρείας, φόρος εισοδήματος ποσού 67.556,33€, πρόσθετος φόρος λόγω ανακρίβειας ποσού 81.067,60 €, ήτοι συνολικό ποσό **148.623,93 ευρώ**.

Η διαφορά φόρου προέκυψε καθόσον τα τηρούμενα βιβλία και στοιχεία της προσφεύγουσας εταιρείας για την διαχειριστική περίοδο 01/01/2009-31/12/2009 κρίθηκαν από τον έλεγχο ανακριβή σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 30 του Π.Δ. 186/1992 (Κ.Β.Σ.) και τα αποτελέσματα αυτής (ακαθάριστα έσοδα και καθαρά κέρδη) προσδιορίστηκαν εξωλογιστικά σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 32 του ν. 2238/1994.

Η προσβαλλόμενη πράξη δε, εκδόθηκε κατόπιν των διαπιστώσεων ελέγχου της απόέκθεσης φορολογίας εισοδήματος των ελεγκτών της Δ.Ο.Υ.,

2) Με την υπ' αριθμ..... Οριστική πράξη διορθωτικού προσδιορισμού φόρου προστιθέμενης αξίας, του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ., χρήσης 2009, καταλογίσθηκε σε βάρος της προσφεύγουσας εταιρείας, φόρος προστιθέμενης αξίας ποσού 11,59€, πρόσθετος φόρος λόγω ανακρίβειας ποσού 13,91 €, ήτοι συνολικό ποσό **25,50 ευρώ**.

Η διαφορά φόρου προέκυψε καθόσον τα τηρούμενα βιβλία και στοιχεία της προσφεύγουσας εταιρείας για την διαχειριστική περίοδο 01/01/2009-31/12/2009 κρίθηκαν από τον έλεγχο ανακριβή σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 30 του Π.Δ. 186/1992 (Κ.Β.Σ.) και οι φορολογητέες εκροές και εισροές προσδιορίστηκαν εξωλογιστικά σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 48 παρ.3 του ν. 2859/2000.

Η προσβαλλόμενη πράξη δε, εκδόθηκε κατόπιν των διαπιστώσεων ελέγχου της απόέκθεσης φορολογίας εισοδήματος των ελεγκτών της Δ.Ο.Υ.,

Σημειώνεται ότι ο εν λόγω έλεγχος διενεργήθηκε κατόπιν της με αριθμ.....εντολής ελέγχου του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. η οποία εκδόθηκε σε αντικατάσταση της με αριθμ.....εντολής ελέγχου και συνεπεία και των δελτίων πληροφοριών με αριθμούς πρωτοκόλλου: α).....εγγράφου του Γενικού Επιθεωρητή Δημόσιας Διοίκησης, β) τουεγγράφου της Δ/σης Οικονομικής Επιθεώρησης Θεσσαλίας και γ) τουεγγράφου της Δ/σης Οικονομικής Επιθεώρησης Θεσσαλίας, προκειμένου να διενεργηθεί έρευνα στην προσφεύγουσα εταιρεία ως προς τα φορολογικά στοιχεία που εξέδωσε προς την «.....» σχετικά με το έργο «Δημιουργία Μουσείο Ιστορίας της Πόλης» στην πόλη του Στα ως άνω έγγραφα με θέμα «Διενέργεια έρευνας στο Δήμο (Μουσείο της Ιστορίας της πόλης) αναφέρεται ότι δόθηκε εντολή για την διενέργεια έρευνας στο Δήμο στο έργο «Δημιουργία Μουσείου Ανέγερσης της πόλης» και ειδικότερα σχετικά με την υπερκοστολόγηση του έργου σύμφωνα με καταγγελλόμενα σε σχετικό δημοσίευμα τοπικής

εφημερίδας. Επειδή όπως αναφέρεται στα ως άνω έγγραφα της Δ/σης Οικονομικής Επιθεώρησης Θεσσαλίας (συγκεκριμένα στις σελ.19-27 τουεγγράφου) βάσει της εικόνας της Κ/ΞΙΑΣ στην φορολογία εισοδήματος και στο ΦΠΑ υπάρχουν βάσιμες υπόνοιες περί διόγκωσης των δαπανών του εν λόγω έργου. Ως εκ τούτου για τον φορολογικό έλεγχο της κατασκευάστριας Κ/ΞΙΑΣ και των υπεργολάβων που εκτέλεσαν σημαντικής αξίας εργολαβίες στο έργο ζητήθηκε η συνδρομή του ΣΔΟΕ και των Δ.Ο.Υ. και

Η προσφεύγουσα εταιρεία, με την υπό κρίση ενδικοφανή προσφυγή, ζητά να γίνει δεκτή η εν λόγω προσφυγή, και να ακυρωθούν άλλως να τροποποιηθούν οι ως άνω προσβαλλόμενες πράξεις, του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. προβάλλοντας τους παρακάτω λόγους :

- Δεν τέλεσε τις καταλογισθείσες παραβάσεις λήψης εικονικών στοιχείων συνεπώς είναι μη νόμιμη η κρίση περί ανακρίβειας των βιβλίων και στοιχείων και μη νόμιμος ο προσδιορισμός του φόρου εισοδήματος και του ΦΠΑ της εν λόγω χρήσης. Ως προς την παράβαση της λήψης 23 εικονικών στοιχείων από την επιχείρηση του, ΑΦΜ, στην χρήση 2009 προσκομίζει την υπ' αριθμ..... /12-01-2015 απόφαση του Μονομελούς Εφετείου Κακουργημάτωνπου κατέστη αμετάκλητη με την οποία ο διαχειριστής της προσφεύγουσας εταιρείας,κηρύχθηκε αθώος ως προς την κατηγορία λήψεως των ως άνω εικονικών φορολογικών στοιχείων. Το δικαστήριο έκρινε ότι δεν προέκυψε η αντικειμενική υπόσταση του ποινικού αδικήματος καθόσον δεν είναι δυνατός ο προσδιορισμός των επιμέρους στοιχείων των επίμαχων 23 φορολογικών στοιχείων και δη κατά την ταυτότητα καθενός από αυτά, το χρόνο έκδοσής τους, την αξία τους και το είδος της συναλλαγής, ώστε να είναι δυνατή η διάγνωση της ανυπαρξίας των συναλλαγών.
- Μη νόμιμη η προσβαλλόμενη πράξη καθόσον η φορολογική αρχή δεν επικαλείται ότι έχει στην κατοχή της ούτε φυσικά ότι κατέσχεσε τα σώματα των στοιχείων, ώστε να αποδεικνύεται η φυσική τους ύπαρξη (σχετ. ΑΠ521/2008, ΑΠ1102/2010 ΣΤΕ 104/2008 και ΣΤΕ 3442/2001). Επομένως η περί εικονικότητας και ανυπαρξίας των συναλλαγών, κρίση της φορολογικής αρχής ήταν a priori εντελώς αυθαίρετη, μη νόμιμη, εσφαλμένη και αναπόδεικτη και δεν θεμελιώνεται ο αναγκαίος σύνδεσμος μεταξύ των φορολογικών στοιχείων και των δήθεν ανύπαρκτων συναλλαγών. Παράλληλα παρότι δεν διενεργήθηκε κατάσχεση των επίμαχων φορολογικών στοιχείων διενεργήθηκε δυνάμει αυτών φορολογική εγγραφή σε βάρος της στη φορολογία εισοδήματος ενώ στο ΦΠΑ δεν αναγνωρίστηκε προς έκπτωση ο αναλογούν ΦΠΑ.
- Ως προς την παράβαση της έκδοσης εικονικών τιμολογίων η φορολογική αρχή δεν απέδειξε ως όφειλε την ανυπαρξία των συναλλαγών. Σε κάθε περίπτωση η εν λόγω παράβαση είναι μικρής οικονομικής αξίας σε σχέση με τα οικονομικά δεδομένα της χρήσης και δεν είναι ικανή για να κλονίσει το κύρος των λογιστικών βιβλίων. Εξάλλου τα επίμαχα τιμολόγια καταχωρήθηκαν κανονικά στα λογιστικά της βιβλίου και αύξησαν τα ακαθάριστα έσοδά της.

Επειδή στις παρ.4 και 7 του άρθρου 30 του Π.Δ.186/1992 (Κ.Β.Σ.) ορίζεται:

«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,

.....

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.

.....

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) Μη έκδοσης ή ανακριβούς έκδοσης φορολογικών στοιχείων, τουλάχιστον για δύο (2) συναλλαγές, στην ίδια χρήση, που διαπιστώνονται από διαφορετικούς ελέγχους.

β) Μη έκδοσης ή ανακριβούς έκδοσης φορολογικών στοιχείων, τουλάχιστον για τρεις (3) συναλλαγές στην ίδια χρήση, που διαπιστώνονται από τον ίδιο έλεγχο.

γ) Μη έκδοσης ή ανακριβούς έκδοσης ενός στοιχείου αξίας άνω των 880 ευρώ.

δ) Επί μη καταχώρισης ή ανακριβούς καταχώρισης στα πρόσθετα βιβλία της παραγράφου 5 του άρθρου 10 συναλλαγών για τις οποίες δεν έχουν εκδοθεί τα στοιχεία εσόδων εφαρμόζονται αναλόγως τα οριζόμενα στις περιπτώσεις α', β' και γ' του εδαφίου αυτού.

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.».

Επειδή στην παρ.2πρ.(γ) του άρθρου 30 του ν.2238/1994 ορίζεται:

« Για επιχειρήσεις που δεν τηρούν βιβλία και στοιχεία του Κ.Β.Σ. ή τα τηρούμενα είναι κατώτερα της προσήκουσας κατηγορίας ή ανεπαρκή ή ανακριβή, τα ακαθάριστα έσοδα προσδιορίζονται εξωλογιστικά, με βάση τα στοιχεία και τις πληροφορίες που διαθέτει ο προϊστάμενος της δημόσιας οικονομικής υπηρεσίας για την έκταση της συναλλακτικής δράσης και τις συνθήκες λειτουργίας της επιχείρησης. Στην περίπτωση αυτή λαμβάνονται υπόψη οι αγορές, οι πωλήσεις και το μικτό κέρδος

που εμφανίζει η επιχείρηση, το μικτό κέρδος που πραγματοποιείται από ομοειδείς επιχειρήσεις που λειτουργούν με παρόμοιες συνθήκες, το απασχολούμενο προσωπικό, το ύψος των κεφαλαίων που έχουν επενδυθεί, καθώς και των ιδίων κεφαλαίων κίνησης, το ποσό των δανείων και των πιστώσεων, το ποσό των εξόδων παραγωγής και διάθεσης των εμπορευμάτων, των εξόδων διαχείρισης και γενικά κάθε επαγγελματική δαπάνη.

Ειδικά, στην περίπτωση που κατά τον έλεγχο διαπιστωθεί απόκρυψη φορολογητέας ύλης ή/και μη έκδοση στοιχείων ή/και έκδοση πλαστών - εικονικών στοιχείων που συνεπάγονται το χαρακτηρισμό των βιβλίων ως ανακριβών, το σχετικό ποσό που προκύπτει, το οποίο σε περίπτωση επανάληψης των ως άνω παραβάσεων μέσα στην ίδια διαχειριστική χρήση διπλασιάζεται, προστίθεται στα ακαθάριστα έσοδα των βιβλίων και το άθροισμα προσαυξάνεται κατά ένα ποσοστό, ως ακολούθως:

α) κατά τέσσερα τοις εκατό (4%), εάν το ποσό της απόκρυψης της φορολογητέας ύλης που προκύπτει από τους ως άνω λόγους δεν υπερβαίνει το πέντε τοις εκατό (5%) της δηλωθείσας και σε ποσό τα πέντε χιλιάδες (5.000) ευρώ,

β) κατά οκτώ τοις εκατό (8%), εάν το ποσό υπερβαίνει το πέντε τοις εκατό (5%) της δηλωθείσας και σε ποσό τα πέντε χιλιάδες (5.000) ευρώ.».

Επειδή στη παρ.2 του άρθρου 32 του ν 2238/1994 ορίζεται:

« Για κάθε κατηγορία επιχειρήσεων προβλέπεται ένας μοναδικός συντελεστής καθαρού κέρδους, ο οποίος εφαρμόζεται στα ακαθάριστα έσοδα.

Οι μοναδικοί συντελεστές καθαρού κέρδους περιλαμβάνονται σε ειδικό πίνακα, ο οποίος καταρτίζεται με αποφάσεις του Υπουργού Οικονομικών που δημοσιεύονται στην Εφημερίδα της Κυβερνήσεως.

Ο συντελεστής καθαρού κέρδους που εφαρμόζεται στα ακαθάριστα έσοδα δεν μπορεί να είναι ανώτερος από τα τρία πέμπτα (3/5) του συντελεστή μικτού κέρδους, που έχει καθορίσει το Υπουργείο Εμπορίου.

Όταν το Υπουργείο Εμπορίου, αντί για συντελεστές μικτού κέρδους, έχει καθορίσει συντελεστές καθαρού κέρδους, δεν εφαρμόζονται οι συντελεστές καθαρού κέρδους του πίνακα, αλλά οι συντελεστές καθαρού κέρδους του Υπουργείου Εμπορίου.

Για τις επιχειρήσεις για τις οποίες τα βιβλία και στοιχεία κρίνονται ανακριβή ο συντελεστής προσαυξάνεται κατά σαράντα τοις εκατό (40%). Επίσης, κατά σαράντα τοις εκατό (40%) προσαυξάνεται ο συντελεστής για τις επιχειρήσεις που δεν τηρούν βιβλία που προβλέπονται γι' αυτές από τον Κώδικα Βιβλίων και Στοιχείων στα οποία καταχωρούνται πρωτογενώς οι συναλλαγές ή τηρούν βιβλία κατώτερης κατηγορίας από τα οριζόμενα από τον ίδιο Κώδικα.

Ειδικά, ο συντελεστής του προηγούμενου εδαφίου δεν προσαυξάνεται όταν η τήρηση βιβλίων προκύπτει από υπέρβαση του ορίου των ακαθάριστων εσόδων της επιχείρησης και κατά το πρώτο έτος της υποχρέωσης τήρησης βιβλίων αυτής.

Εξαιρετικά, το παραπάνω ποσοστό προσαύξησης διπλασιάζεται εφόσον η ανακρίβεια των βιβλίων και στοιχείων οφείλεται σε έναν τουλάχιστον από τους πιο κάτω λόγους:

α) Στην έκδοση πλαστών ή εικονικών ή στη λήψη εικονικών φορολογικών στοιχείων ως προς την ποσότητα ή την αξία ή στη νόθευση αυτών.

β).....

γ) Στη μη διαφύλαξη ή μη επίδειξη στον τακτικό φορολογικό έλεγχο των βιβλίων και στοιχείων.
δ).....

Σε περίπτωση εξολογιστικού προσδιορισμού των καθαρών κερδών επιχειρήσεων της παραγράφου 1 του άρθρου 31, συγκρίνεται ο συντελεστής που προκύπτει από το λογιστικό προσδιορισμό του καθαρού εισοδήματος με το συντελεστή που ορίζεται με τα προηγούμενα εδάφια και εφαρμόζεται ο μεγαλύτερος, ο οποίος δεν μπορεί να υπερβαίνει το διπλάσιο του οικείου συντελεστή του πίνακα. Εφόσον τα προκύπτοντα κατά τα ανωτέρω καθαρά κέρδη υπολείπονται των καθαρών κερδών που προσδιορίζονται από τον έλεγχο λογιστικά, ως τελικά καθαρά κέρδη λαμβάνονται τα λογιστικώς προσδιοριζόμενα, ανεξάρτητα αν αυτά αντιστοιχούν σε συντελεστή ανώτερο του διπλάσιου του οικείου συντελεστή του πίνακα.

Σε κάθε περίπτωση ο συντελεστής καθαρού κέρδους που τελικά εφαρμόζεται ή αντιστοιχεί στα τελικά προσδιοριζόμενα, κατ' εφαρμογή του παρόντος άρθρου, καθαρά κέρδη, δεν μπορεί να είναι ανώτερος από το εβδομήντα πέντε τοις εκατό (75%).».

Επειδή εν προκειμένω όπως προκύπτει από το κεφ. «Επαληθεύσεις βάσει Υπηρεσιακών στοιχείων» και συγκεκριμένα στις σελίδες 79 και 80 της οικείας έκθεσης ελέγχου φορολογίας εισοδήματος για την υπό κρίση διαχειριστική περίοδο έχει εκδοθεί από τον Προϊστάμενο της Δ.Ο.Υ. εις βάρος της προσφεύγουσας εταιρείας η υπ' αριθμ...../ 21-03-2012 Απόφαση Επιβολής Προστίμου με κωδικό παράβασης 1068 «Λήψη εικονικών φορολογικών στοιχείων (αγορά αγαθών) με μείωση του Φ.Ε.» συνολικού ποσού **503.200,00 €**.

Επειδή οι προβαλλόμενοι ισχυρισμοί της προσφεύγουσας εταιρείας ως προς το μη νόμιμο της προσβαλλόμενης πράξης, αναφερόμενοι στην διαδικασία ελέγχου που τηρήθηκε προκειμένου να στοιχειοθετηθούν οι παραβάσεις Κ.Β.Σ. που καταλογίσθηκαν με την έκδοση της υπ' αριθμ..... /21-03-2012 Απόφασης Επιβολής Προστίμου του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. και αφορούσαν την λήψη είκοσι τριών (23) εικονικών ως προς την συναλλαγή φορολογικών στοιχείων από την ατομική επιχείρηση «.....», ΑΦΜ, συνολικής καθαρής αξίας **251.600,00 ευρώ** δεν λαμβάνονται υπόψη καθόσον δεν αποτελούν αντικείμενο της υπό κρίση ενδικοφανούς προσφυγής δεδομένου ότι η προσφεύγουσα εταιρεία υπέβαλε την με αριθμό καταχώρησης/2012 προσφυγή κατά της υπ' αριθμ..... /21-03-2012 Απόφασης Επιβολής Προστίμου ενώπιον του Διοικητικού Εφετείουη οποία μέχρι την ημερομηνία σύνταξης της παρούσης δεν έχει συζητηθεί.

Επειδή η προσφεύγουσα εταιρεία επικαλείται και προσκομίζει την υπ' αριθμ..... /12-01-2015 απόφαση του Μονομελούς Εφετείου Κακουργημάτωνμε την οποία ο διαχειριστής,κηρύχθηκε αθώος ως προς την κατηγορία λήψεως είκοσι τριών (23) εικονικών ως προς την συναλλαγή φορολογικών στοιχείων από την ατομική επιχείρηση «.....». Το δικαστήριο έκρινε ότι δεν προέκυψε η αντικειμενική υπόσταση του ποινικού αδικήματος καθόσον δεν είναι δυνατός ο προσδιορισμός των επιμέρους στοιχείων των επίμαχων 23 φορολογικών στοιχείων και δη κατά την ταυτότητα καθενός από αυτά, το χρόνο έκδοσής τους, την αξία τους και το είδος της συναλλαγής, ώστε να είναι δυνατή η διάγνωση της ανυπαρξίας των συναλλαγών.

Επειδή σε κάθε περίπτωση, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 5 § 2 του Κώδικα Διοικητικής Δικονομίας (ν. 2717/1999), μόνο οι αμετάκλητες καταδικαστικές αποφάσεις των ποινικών δικαστηρίων αποτελούν δεδουλευμένο στα πλαίσια της διοικητικής δίκης ως προς την ενοχή του δράστη. Κατά συνέπεια, το διοικητικό δικαστήριο, κρίνοντας επί της διοικητικής παράβασης, δεν δεσμεύεται από τυχόν προηγηθείσα αθωωτική απόφαση του ποινικού δικαστηρίου (σχετ. 2168/2003 ΣτΕ), πολλώ μάλλον η φορολογική διοίκηση κατά το στάδιο της επιβολής προστίμων του άρθρου 5 του ν. 2523/97 λόγω παραβάσεων των σχετικών διατάξεων του Π.Δ.186/1992 (Κ.Β.Σ.).

Επειδή επίσης από τα αποτελέσματα του υπό κρίση ελέγχου διαπιστώθηκε ότι η προσφεύγουσα εταιρεία εξέδωσε στην υπό κρίση διαχειριστική περίοδο δύο (2) εικονικά ως προς την συναλλαγή φορολογικά στοιχεία προς την «.....», ΑΦΜ, συνολικής καθαρής αξίας **13.700,00 €**.

Επειδή η συνολική αξία των εκδοθέντων και ληφθέντων εικονικών φορολογικών στοιχείων ποσού **265.300,00 €** (251.600,00+13.700,00) ανέρχεται σε ποσοστό **30,60%** επί των δηλωθέντων ακαθαρίστων εσόδων της οικείας χρήσης (265.300,00/866.900,89).

Επειδή βάσει των προαναφερθεισών διατάξεων και δεδομένου ότι οι παραβάσεις έκδοσης και λήψης εικονικών φορολογικών στοιχείων επηρεάζουν σημαντικά τα οικονομικά μεγέθη της επιχείρησης ορθώς ο έλεγχος έκρινε τα τηρούμενα βιβλία και στοιχεία της προσφεύγουσας εταιρείας για την διαχειριστική περίοδο 01/01-31/12/2009 ανακριβή σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 30 του Π.Δ. 186/1992 (Κ.Β.Σ.) και προσδιόρισε εξωλογιστικά: α) τα αποτελέσματα αυτής (ακαθάριστα έσοδα και καθαρά κέρδη) σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 32 του ν. 2238/94 και β) τις φορολογητέες εκροές και εισροές σύμφωνα με το άρθρο 48 παρ.3 του ν.2859/2000. Ως εκ τούτου οι σχετικοί ισχυρισμοί περί του αντιθέτου απορρίπτονται ως νόμω και ουσία αβάσιμοι.

Επειδή, οι διαπιστώσεις του ελέγχου, όπως αυτές καταγράφονται στις απόεκθέσεις ελέγχου φορολογίας εισοδήματος και Φ.Π.Α των ελεγκτών της Δ.Ο.Υ.,καιεπί των οποίων εδράζονται οι προσβαλλόμενες οριστικές πράξεις προσδιορισμού φόρου εισοδήματος και Φ.ΠΑ., κρίνονται βάσιμες, αποδεκτές και πλήρως αιτιολογημένες.

Α π ο φ α σ ί ζ ο υ μ ε

Την απόρριψη της με ημερομηνία κατάθεσηςκαι με αριθ. πρωτ..... ενδικοφανούς προσφυγής της εταιρείας «.....», ΑΦΜ

Οριστική φορολογική υποχρέωση, της υπόχρεου εταιρείας , με βάση την παρούσα απόφαση:

Οικονομικό έτος 2010 (χρήση 2009)

Διαφορά φόρου εισοδήματος	67.556,33€
Πλέον:Πρόσθετος φόρος λόγω ανακρίβειας 120%	81.067,60€
ΣΥΝΟΛΙΚΟ ΚΑΤΑΛΟΓΙΖΟΜΕΝΟ ΠΟΣΟ	148.623,93€

Χρήση 2009

Διαφορά φόρου προστιθέμενης αξίας	11,59€
Πλέον:Πρόσθετος φόρος λόγω ανακρίβειας 120%	13,91€
ΣΥΝΟΛΙΚΟ ΚΑΤΑΛΟΓΙΖΟΜΕΝΟ ΠΟΣΟ	25,50€

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**

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 άσκησης της (άρθ. 126 ν. 2717/99).