



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

Καλλιθέα 23/06/2016

Αριθμός απόφασης: 2333

Ταχ. Δ/ση : Αριστογείτονος 19
Ταχ. Κώδικας : 176 71 – Καλλιθέα
Τηλέφωνο : 213 1604529
ΦΑΞ : 213 1604567

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. Τη με ημερομηνία κατάθεσης 25/02/2016 και αριθμό πρωτοκόλλου ... ενδικοφανή προσφυγή του ... του ..., ΑΦΜ ..., κατοίκου ΧΑΛΚΙΔΑΣ, οδός ..., κατά α) της υπ' αριθμ. ...Οριστικής Πράξης Διορθωτικού Προσδιορισμού Φ.Π.Α. του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. ΧΑΛΚΙΔΑΣ, διαχειριστικής περιόδου 01/01-31/12/2004, και β) της υπ' αριθμ. ...Οριστικής Πράξης Διορθωτικού Προσδιορισμού Φ.Π.Α. του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. ΧΑΛΚΙΔΑΣ,

διαχειριστικής περιόδου 01/01-31/12/2005, και και τα προσκομιζόμενα με αυτήν σχετικά έγγραφα.

5. α) Την υπ' αριθμ. ...Οριστική Πράξη Διορθωτικού Προσδιορισμού Φ.Π.Α. του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. ΧΑΛΚΙΔΑΣ, διαχειριστικής περιόδου 01/01-31/12/2004, και β) την υπ' αριθμ. ...Οριστική Πράξη Διορθωτικού Προσδιορισμού Φ.Π.Α. του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. ΧΑΛΚΙΔΑΣ, διαχειριστικής περιόδου 01/01-31/12/2005, των οποίων ζητείται η ακύρωση, καθώς και την από 31/12/2015 οικεία έκθεση ελέγχου.

6. Τις απόψεις της ως άνω φορολογικής αρχής.

7. Την εισήγηση του οριοθέντος υπαλλήλου του τμήματος Α3, όπως αποτυπώνεται στο σχέδιο της απόφασης.

Επί της με ημερομηνία κατάθεσης 25/02/2016 και αριθμό πρωτοκόλλου ... ενδικοφανούς προσφυγής 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:

A) Με την υπ' αριθμ. ...Οριστική Πράξη Διορθωτικού Προσδιορισμού Φ.Π.Α. του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. ΧΑΛΚΙΔΑΣ, διαχειριστικής περιόδου 01/01-31/12/2004, καταλογίστηκε σε βάρος της προσφεύγουσας επιχείρησης φόρος ποσού 7.728,44 €, πλέον πρόσθετος φόρος λόγω ανακρίβειας ύψους 9.274,13 €, ήτοι συνολικό ποσό 17.002,57 €. Η διαφορά ΦΠΑ προέκυψε από τον προσδιορισμό των φορολογητέων εκροών και συνολικών ακαθαρίστων εσόδων βάσει του άρθρου 48§3 του ν. 2859/2000, καθόσον για την κρινόμενη διαχειριστική περίοδο τα βιβλία και στοιχεία του προσφεύγοντος κρίθηκαν ανακριβή βάσει των διατάξεων του άρθρου 30 του ΠΔ 186/92 (ΚΒΣ), και των φορολογητέων εισροών ως τις δηλωθείσες αφαιρουμένων των ποσών που αντιστοιχούν στην αξία των ληφθέντων εικονικών φορολογικών στοιχείων.

B) Με την υπ' αριθμ. ...Οριστική Πράξη Διορθωτικού Προσδιορισμού Φ.Π.Α. του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. ΧΑΛΚΙΔΑΣ, διαχειριστικής περιόδου 01/01-31/12/2005, καταλογίστηκε σε βάρος της προσφεύγουσας επιχείρησης φόρος ποσού 9.021,56 €, πλέον πρόσθετος φόρος λόγω ανακρίβειας ύψους 10.825,87 €, ήτοι συνολικό ποσό 19.847,43 €. Η διαφορά ΦΠΑ προέκυψε από τον προσδιορισμό των φορολογητέων εκροών και συνολικών ακαθαρίστων εσόδων βάσει του άρθρου 48§3 του ν. 2859/2000, καθόσον για την κρινόμενη διαχειριστική περίοδο τα βιβλία και στοιχεία του προσφεύγοντος κρίθηκαν ανακριβή βάσει των διατάξεων του άρθρου 30 του ΠΔ 186/92 (ΚΒΣ), και των φορολογητέων εισροών ως τις δηλωθείσες αφαιρουμένων των ποσών που αντιστοιχούν στην αξία των ληφθέντων εικονικών φορολογικών στοιχείων.

Οι εν λόγω Πράξεις εδράζονται επί της από 31/12/2015 εκθέσεως μερικού ελέγχου φόρου προστιθέμενης αξίας του ελεγκτού της Δ.Ο.Υ. ΧΑΛΚΙΔΑΣ ..., η οποία συντάχθηκε κατόπιν του διενεργηθέντος ελέγχου βάσει της υπ' αριθμ. .../23.12.2014 εντολής μερικού φορολογικού ελέγχου του Προϊσταμένου της ίδιας Δ.Ο.Υ.. Κατόπιν του διενεργηθέντος βάσει της ως άνω εντολής ελέγχου συντάχθηκε και η από 31/12/2015 έκθεση ελέγχου προστίμου ΚΒΣ του ιδίου ελεγκτή βάσει της οποίας εκδόθηκαν οι κάτωθι Πράξεις Επιβολής Προστίμου επί παραβάσεων τήρησης βιβλίων και έκδοσης στοιχείων του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. ΧΑΛΚΙΔΑΣ:

Α) Η υπ' αριθμ. ... Πράξη Επιβολής Προστίμου επί παραβάσεων τήρησης βιβλίων και έκδοσης στοιχείων του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. ΧΑΛΚΙΔΑΣ, με την οποία επιβλήθηκε σε βάρος του προσφεύγοντος πρόστιμο συνολικού ποσού 10.845,28 € για τη διαχειριστική περίοδο 01/01/2004-31/12/2004, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 7 του ν. 4337/2015, λόγω παράβασης των διατάξεων των άρθρων 2§1, 7§1, 12 και 18§9 του ΠΔ 186/92 (ΚΒΣ), καθόσον έλαβε τρία (3) εικονικά στο σύνολό τους Δελτία Αποστολής- Τιμολόγια, εκδόσεως της επιχείρησης «...», ΑΦΜ ..., συνολικής καθαρής αξίας 27.113,20 €, και συγκεκριμένα τα κάτωθι:

Α/Α	ΑΡΙΘΜΟΣ & ΗΜΕΡΟΜΗΝΙΑ ΕΚΔΟΣΗΣ	ΚΑΘΑΡΗ ΑΞΙΑ
1	42/27.02.2004	12.133,20 €
2	43/28.02.2004	9.800,00 €
3	60/04.05.2004	5.180,00 €
	ΣΥΝΟΛΟ:	27.113,20 €

Β) Η υπ' αριθμ. ... Πράξη Επιβολής Προστίμου επί παραβάσεων τήρησης βιβλίων και έκδοσης στοιχείων του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. ΧΑΛΚΙΔΑΣ, με την οποία επιβλήθηκε σε βάρος του προσφεύγοντος πρόστιμο συνολικού ποσού 10.845,28 € για τη διαχειριστική περίοδο 01/01/2005-31/12/2005 σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 7 του ν. 4337/2015, λόγω παράβασης των διατάξεων των άρθρων 2§1, 7§1, 12 και 18§9 του ΠΔ 186/92 (ΚΒΣ), καθόσον έλαβε τέσσερα (4) εικονικά στο σύνολό τους Δελτία Αποστολής- Τιμολόγια, εκδόσεως της επιχείρησης «...», ΑΦΜ ..., συνολικής καθαρής αξίας 36.297,60 €, και συγκεκριμένα τα κάτωθι:

Α/Α	ΑΡΙΘΜΟΣ & ΗΜΕΡΟΜΗΝΙΑ ΕΚΔΟΣΗΣ	ΚΑΘΑΡΗ ΑΞΙΑ
1	84/12.05.2005	10.198,80 €
2	87/10.08.2005	9.595,20 €
3	92/07.11.2005	9.093,60 €
4	96/02.12.2005	7.410,00 €
	ΣΥΝΟΛΟ:	36.297,60 €

Γ) Η υπ' αριθμ. .../31.12.2015 Πράξη Επιβολής Προστίμου επί παραβάσεων τήρησης βιβλίων και έκδοσης στοιχείων του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. ΧΑΛΚΙΔΑΣ, με την οποία επιβλήθηκε σε βάρος του προσφεύγοντος πρόστιμο συνολικού ποσού 250,00 € για τη διαχειριστική περίοδο 01/01/2015- 31/12/2015 σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 54§2 περ. δ' του ν. 4174/2013, καθόσον δεν ανταποκρίθηκε στο αίτημα της φορολογικής διοίκησης για παροχή πληροφοριών ή στοιχείων και συγκεκριμένα δεν έθεσε στη διάθεση του ελέγχου τα τηρούμενα βιβλία και τα εκδοθέντα στοιχεία των χρήσεων 2004 και 2005, κατά παράβαση των διατάξεων του άρθρου 9 του ν. 4093/2012 και των άρθρων 13, 14, 23, 24 και 25 του ν. 4174/2013.

Ο προσφεύγων, με την υπό κρίση ενδικοφανή προσφυγή, ζητά την ακύρωση των προσβαλλόμενων πράξεων και της οικείας έκθεσης ελέγχου και να απαλλαγεί ολοσχερώς από τα επιβληθέντα πρόστιμα, προβάλλοντας τους παρακάτω λόγους:

i. Οι προσβαλλόμενες πράξεις με φερόμενη ημερομηνία επίδοσης 27 Ιανουαρίου 2016- δια συστημένης επιστολής - ουδέποτε του κοινοποιήθηκαν νόμιμα με αποτέλεσμα να του στερείται η δυνατότητα να προσφύγει και να εκφράσει τις απόψεις επί των αποδιδόμενων με τις ανωτέρω πράξεις παραβάσεων.

ii. Η φορολογική αρχή εντελώς παράνομα προέβη στην έκδοση των προσβαλλόμενων πράξεων, καθόσον, εάν είχε αμφιβολία για την εγκυρότητα των επίδικων φορολογικών στοιχείων, όφειλε να μην υπαγάγει την επιχείρησή του στην περαίωση βάσει του Ν. 3697/2008 για τις υπό κρίση χρήσεις.

iii. Οι προσβαλλόμενες πράξεις καθώς και η συνοδεύουσα αυτές έκθεση ελέγχου παρά τον νόμο και εντελώς αόριστα και ανατιολόγητα έκριναν ότι τα επίδικα φορολογικά στοιχεία είναι εικονικά, ενώ αυτά αντίθετα καλύπτουν πραγματική συναλλαγή με την εκδότριά τους.

iv. Η διαπίστωση πλημμελειών δεν δικαιολογεί σε καμιά περίπτωση την απόρριψη των βιβλίων και στοιχείων του.

v. Οι προσβαλλόμενες αποφάσεις προστίμου διαχειριστικής περιόδου 1/1/2004-31/12/2004 και 1/1/2005-31/12/2005 κοινοποιήθηκαν στις 27/1/2016 μετά τη συμπλήρωση του χρόνου της παραγραφής προς τούτο.

vi. Τέλος οι προσβαλλόμενες αποφάσεις προστίμου είναι νόμω και ουσία αβάσιμες, ουσιαστικώς εσφαλμένες και αντίκεινται στην συνταγματική αρχή της αναλογικότητας των άρθρων 25 παρ. 1 και της εννόμου προστασίας 21 παρ. 1 του Συντάγματος, με αποτέλεσμα να πάσχουν κατά τη νόμιμη βάση τους και πρέπει να ακυρωθούν.

Επειδή, σε κάθε περίπτωση, ο έλεγχος της συνταγματικότητας, σύμφωνα με τις διατάξεις των άρθρων 87 παρ. 2 και 93 παρ. 4 του Συντάγματος, ανήκει στη δικαιοδοσία των Δικαστηρίων και δεν εμπίπτει στην αρμοδιότητα των οργάνων της Διοίκησης, τα οποία οφείλουν να εφαρμόζουν το υφιστάμενο νομοθετικό πλαίσιο.

Επειδή, οι προσβαλλόμενες πράξεις με τη συνημμένη σε αυτές οικεία έκθεση ελέγχου απεστάλησαν στον προσφεύγοντα από τη Δ.Ο.Υ. ΧΑΛΚΙΔΑΣ με το υπ' αριθμ. .../22.01.2016 έγγραφο με συστημένη επιστολή την 25/01/2016 (RE...GR) κατά τις ισχύουσες διατάξεις του άρθρου 5 του ν.4174/2013 και συνεπώς, σύμφωνα με τις ίδιες διατάξεις, η κοινοποίησή της θεωρείται ότι συντελείται την 10/02/2016.

Επειδή ο προσφεύγων κατέθεσε εμπροθέσμως την κρινόμενη υπ' αριθμ. πρωτ. .../25.02.2016 ενδικοφανή προσφυγή και συνεπώς ο ισχυρισμός του ότι ουδέποτε του κοινοποιήθηκαν νόμιμα οι προσβαλλόμενες πράξεις με τη συνημμένη σε αυτές οικεία έκθεση

ελέγχου με αποτέλεσμα να του στερείται η δυνατότητα να προσφύγει και να εκφράσει τις απόψεις επί των αποδιδόμενων με τις ανωτέρω πράξεις παραβάσεων, προβάλλεται αβάσιμα.

Επειδή στο άρθρο 72§11 εδάφιο 1^ο του ν 4174/2013 (όπως αναριθμήθηκε το άρθρο 66 με το άρθρο 8 του ν. 4337/2015) ορίζεται ότι:

«11. Διατάξεις περί παραγραφής του δικαιώματος του Δημοσίου να κοινοποιεί φύλλα ελέγχου και πράξεις προσδιορισμού φόρου, τελών, εισφορών, προστίμων, προϊσχύουσες 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. Κατ' εξαίρεση, οι διατάξεις της παραγράφου 3 του άρθρου 36 εφαρμόζονται και για περιπτώσεις φοροδιαφυγής, η οποία διαπράχθηκε πριν την εφαρμογή του Κώδικα, εάν, κατά τη θέση αυτού σε ισχύ, το δικαίωμα του Δημοσίου δεν έχει παραγραφεί.»

Επειδή με τις διατάξεις του άρθρου 57§2 του Κώδικα Φ.Π.Α., όπως κυρώθηκε με το ν. 2859/2000, ορίζεται ότι:

«1. 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.

2. Κατ' εξαίρεση από τις διατάξεις της προηγούμενης παραγράφου μπορεί να κοινοποιηθεί πράξη και μετά την πάροδο πενταετίας, όχι όμως και μετά την πάροδο δεκαετίας εφόσον:

α) δεν υποβλήθηκε εκκαθαριστική δήλωση ή έκτακτη στις περιπτώσεις που δεν υπάρχει υποχρέωση για υποβολή εκκαθαριστικής,

β) η μη άσκηση του δικαιώματος του Δημοσίου για την επιβολή του φόρου, εν όλω ή εν μέρει, οφείλεται σε πράξη ή παράλειψη από πρόθεση του υπόχρεου στο φόρο με σύμπραξη του αρμόδιου φορολογικού οργάνου,

γ) αφορά συμπληρωματική πράξη που προβλέπει η διάταξη της παραγράφου 3 του άρθρου 49.»

Επειδή με τις διατάξεις του άρθρου 49§3 εδάφιο 1^ο του ν. 2859/2000 (Φ.Π.Α) ορίζεται ότι:

«3. Πράξη προσδιορισμού του φόρου, και αν ακόμη έγινε οριστική, δεν αποκλείει την έκδοση και κοινοποίηση συμπληρωματικής πράξης, αν από συμπληρωματικά στοιχεία που περιήλθαν με οποιοδήποτε τρόπο σε γνώση του Προϊσταμένου Δ.Ο.Υ., μετά την έκδοση της πράξης, εξακριβώνεται ότι ο φόρος που προκύπτει είναι μεγαλύτερος απ' αυτόν που προσδιορίζεται με την αρχική πράξη ή αν η δήλωση ή τα έντυπα ή οι καταστάσεις που τη συνοδεύουν αποδεικνύονται ανακριβή.»

Επειδή από τις συνδυασμένες διατάξεις του ν. 3697/2008 , του άρθρου 9§5 του ν.3259/2004 και του άρθρου 9 της ΠΟΛ 1130/02.10.2008 προκύπτει ότι σε περίπτωση που μετά την υπογραφή από τον επιτηδευματία της πράξης αποδοχής του Εκκαθαριστικού Σημειώματος περιέλθουν σε γνώση του Προϊσταμένου της αρμόδιας Δ.Ο.Υ. νέα στοιχεία, εκδίδεται σύμφωνα με αυτά συμπληρωματικό φύλλο ελέγχου.

Επειδή σύμφωνα με τις υπ' αριθμ. 102/2001 και 100/2006 γνωμοδοτήσεις του ΝΣΚ και κατά πάγια νομολογία του ΣτΕ (βλ. 1426/2000, 1425/2000, 14/94,279/92, κ.α.), συνιστούν συμπληρωματικά στοιχεία αυτά που περιέχονται στον αρμόδιο Οικονομικό Έφορο και μετά την οριστικοποίηση της εγγραφής (έκθεση άλλης Δ.Ο.Υ. ή στοιχεία τρίτων επιχειρήσεων ή και άλλα έγγραφα), όταν από αυτά αποδεικνύεται η εικονικότητα των τιμολογίων και στοιχείων, που ήταν μεν στη διάθεση του οικονομικού εφόρου πλην, όμως, δεν είχε εγερθεί υπόνοια για την εικονικότητά τους κατά τη συμβιβαστική επίλυση ούτε ήταν δυνατή χωρίς τις σχετικές διασταυρώσεις η ανακάλυψη της εικονικότητας.

Επειδή σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 37§5 του ν. 4141/2013:

«5. 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 ο προσφεύγων προέβη σε περαίωση των ελεγχόμενων χρήσεων βάσει των διατάξεων του Ν. 3697/2008.

Επειδή η από 17/06/2014 έκθεση μερικού ελέγχου ΚΦΑΣ (ΚΒΣ) της ελεγκτού της Δ.Ο.Υ. ΚΑΛΛΙΘΕΑΣ ..., διαβιβάστηκε στην Δ.Ο.Υ. ΧΑΛΚΙΔΑΣ με το υπ' αρ. πρωτ. .../02.07.2014 έγγραφο, αποτελεί νέο- συμπληρωματικό στοιχείο κατά την έννοια των ως άνω διατάξεων. Βάσει του ανωτέρω εκδόθηκε η υπ' αριθμ. .../23.12.2014 εντολή επανελέγχου του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. ΧΑΛΚΙΔΑΣ, συνεπεία της οποίας διενεργήθηκε έλεγχος και συνετάγη η από 31/12/2015 Έκθεση Ελέγχου Προστίμου Κ.Β.Σ. του ελεγκτού της ίδιας Δ.Ο.Υ. ... επί της οποίας εδράζονται οι προσβαλλόμενες πράξεις.

Επειδή στην υπό κρίση περίπτωση οι προσβαλλόμενες πράξεις εκδόθηκαν σε κάθε περίπτωση εντός του χρόνου που το Δημόσιο είχε το δικαίωμα προς τούτο σύμφωνα με τις ως άνω διατάξεις, ο ισχυρισμός του προσφεύγοντος περί παραγραφής είναι αβάσιμος.

Επειδή εν προκειμένω η κρίση περί εικονικότητας θεμελιώνεται στην από 30/12/2015 έκθεση ελέγχου προστίμου ΚΒΣ του ελεγκτού της Δ.Ο.Υ. ΧΑΛΚΙΔΑΣ ..., στο πόρισμα της οποίας

αναφέρεται ότι η προσφεύγουσα επιχείρηση α) στη χρήση 2005, ζήτησε και έλαβε τρία (3) εικονικά στο σύνολό τους Δελτία Αποστολής- Τιμολόγια, εκδόσεως της επιχείρησης «...», ΑΦΜ ..., συνολικής καθαρής αξίας 27.113,20 €, και β) στη χρήση 2006, ζήτησε και έλαβε τέσσερα (4) εικονικά στο σύνολό τους Δελτία Αποστολής- Τιμολόγια, εκδόσεως της επιχείρησης «...», ΑΦΜ ..., συνολικής καθαρής αξίας 36.297,60 €.

Επειδή βάσει της ως άνω έκθεσης εκδόθηκαν α) η υπ' αριθμ. ... Πράξη Επιβολής Προστίμου επί παραβάσεων τήρησης βιβλίων και έκδοσης στοιχείων του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. ΧΑΛΚΙΔΑΣ, με την οποία επιβλήθηκε σε βάρος του προσφεύγοντος πρόστιμο συνολικού ποσού 10.845,28 € για τη διαχειριστική περίοδο 01/01/2004- 31/12/2004, και β) ... Πράξη Επιβολής Προστίμου επί παραβάσεων τήρησης βιβλίων και έκδοσης στοιχείων του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. ΧΑΛΚΙΔΑΣ, με την οποία επιβλήθηκε σε βάρος του προσφεύγοντος πρόστιμο συνολικού ποσού 14.519,04 € για τη διαχειριστική περίοδο 01/01/2005- 31/12/2005.

Επειδή κατά των εν λόγω Πράξεων Επιβολής Προστίμου επί παραβάσεων τήρησης βιβλίων και έκδοσης στοιχείων του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. ΧΑΛΚΙΔΑΣ ασκήθηκε από τον προσφεύγοντα η υπ' αριθμ. .../25.02.2016 ενδικοφανής προσφυγή, η οποία απορρίφθηκε στο σύνολό της με την υπ' αριθμ. 2331/ 23. 06. 2016 απόφαση της Υπηρεσίας μας.

Επειδή η κρίση της ανακρίβειας των βιβλίων και στοιχείων του προσφεύγοντος θεμελιώνεται στην από 30/12/2015 έκθεση ελέγχου προσδιορισμού φόρου εισοδήματος του ελεγκτού της Δ.Ο.Υ. ΧΑΛΚΙΔΑΣ Βάσει την εν λόγω έκθεσης εκδόθηκαν οι υπ' αριθμ. ... και ... Οριστικές Πράξεις Διορθωτικού Προσδιορισμού Φόρου Εισοδήματος του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. ΧΑΛΚΙΔΑΣ, κατά των οποίων ασκήθηκε η υπ' αριθμ. πρωτ. .../25.02.2016 ενδικοφανής προσφυγή. Η ως άνω ενδικοφανής απορρίφθηκε στο σύνολό της με την υπ' αριθμ. 2332/23. 06. 2016 απόφαση της Υπηρεσίας μας.

Επειδή σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 32§1 περ. β' του Κώδικα ΦΠΑ:

«1. Το δικαίωμα έκπτωσης του φόρου μπορεί να ασκηθεί, εφόσον ο υποκείμενος στο φόρο κατέχει:

β) νόμιμο τιμολόγιο ή άλλο αποδεικτικό στοιχείο που επέχει θέση τιμολογίου, από τα οποία αποδεικνύονται οι παραδόσεις αγαθών και οι παροχές υπηρεσιών που γίνονται σ' αυτόν και ο φόρος με τον οποίο επιβαρύνθηκαν.»

Επειδή, κατόπιν των ανωτέρω, ο έλεγχος προέβη σε προσδιορισμό των φορολογητέων εκροών και συνολικών ακαθαρίστων εσόδων βάσει του άρθρου 48§3 του ν. 2859/2000 και των φορολογητέων εισροών ως τις δηλωθείσες αφαιρουμένων των ποσών που αντιστοιχούν στην αξία των ληφθέντων εικονικών φορολογικών στοιχείων.

Επειδή, κατόπιν των ανωτέρω, ορθώς εξεδόθησαν οι υπ' αριθμ. ...και ...προσβαλλόμενες Οριστικές Πράξεις Διορθωτικού Προσδιορισμού Φ.Π.Α. του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. ΧΑΛΚΙΔΑΣ, διαχειριστικών περιόδων 01/01- 31/12/2004 και 01/01- 31/12/2005, αντίστοιχα.

Α π ο φ α σ ί ζ ο υ μ ε

την απόρριψη της με ημερομηνία κατάθεσης 25/02/2016 και αριθμό πρωτοκόλλου ... ενδικοφανούς προσφυγής του ... του ..., ΑΦΜ

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

Διαχειριστική περίοδος 01/01- 31/12/2004:

α) Φ.Π.Α.:

Φ.Π.Α	7.728,44 €
Πρόσθετος φόρος λόγω ανακρίβειας (120%)	9.274,13 €
ΚΑΤΑΛΟΓΙΖΟΜΕΝΟ ΠΟΣΟ	17.002,57 €

Διαχειριστική περίοδος 01/01- 31/12/2005:

α) Φ.Π.Α.:

Φ.Π.Α	9.021,56 €
Πρόσθετος φόρος λόγω ανακρίβειας (120%)	10.825,87 €
ΚΑΤΑΛΟΓΙΖΟΜΕΝΟ ΠΟΣΟ	19.847,43 €

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

Ακριβές Αντίγραφο

**ΜΕ ΕΝΤΟΛΗ ΤΟΥ ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΥ
ΤΗΣ Δ/ΝΣΗΣ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ**

**Ο ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΣ ΤΗΣ ΥΠΟΔΙΕΥΘΥΝΣΗΣ
ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ**

**Η Υπάλληλος του Τμήματος
Διοικητικής Υποστήριξης**

ΓΕΩΡΓΙΟΣ ΦΑΚΟΣ

Σ η μ ε ι 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).