



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, 04.07.2016

Αριθμός απόφασης: 751

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 «.....», ΑΦΜ, κατά του υπ' αριθ. οριστικού προσδιορισμού προστίμου Φ.Π.Α. του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Ε' ΘΕΣΣΑΛΟΝΙΚΗΣ διαχειριστικής περιόδου 2005 και τα προσκομιζόμενα με αυτήν σχετικά έγγραφα.

4. Τον υπ' αριθ. οριστικό προσδιορισμό προστίμου Φ.Π.Α. του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Ε' ΘΕΣΣΑΛΟΝΙΚΗΣ διαχειριστικής περιόδου 2005 του οποίου ζητείται η ακύρωση.

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 «.....», 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 τον υπ' αριθ. οριστικό προσδιορισμό προστίμου Φ.Π.Α. του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Ε' ΘΕΣΣΑΛΟΝΙΚΗΣ διαχειριστικής περιόδου 2005 επιβλήθηκε σε βάρος της προσφεύγουσας πρόστιμο ποσού 178.931,55 € . Η διαφορά φόρου προέκυψε λόγω: α) αποδοχής – λήψης και καταχώρησης σαράντα ένα (41) εικονικών φορολογικών στοιχείων ως προς το πρόσωπο του εκδότη, άνω των 880,00 € έκαστο, με συνολική καθαρή αξία 206.625,00 € , εκδόσεως με ΑΦΜ και β) αποδοχής – λήψης και καταχώρησης δεκαπέντε (15) πλαστών και εικονικών φορολογικών στοιχείων για ανύπαρκτες συναλλαγές, άνω των 880,00 € έκαστο , με συνολική καθαρή αξία 111.320,00 € , εκδόσεως με ΑΦΜ

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

- 1) Οι συναλλαγές, με εκδότρια την επιχείρηση «.....» είναι πραγματικές, παρά τις αντίθετες παραδοχές του ελέγχου.
- 2) Η επιχείρηση «.....» είναι φορολογικά υπαρκτή.

- 3) Δεν είναι σύμφωνο προς την αρχή της χρηστής διοίκησης να προβαίνει η φορολογική αρχή σε εξωλογιστικό προσδιορισμό των εισοδημάτων της.
- 4) Ο διαχειριστής ουδέποτε άσκησε στην πράξη διοίκηση, αλλά του ανατέθηκε η γενική διεύθυνση και η εκπροσώπηση της επιχείρησης για καθαρά τυπικούς λόγους χωρίς ουσιαστική συμμετοχή του σε σχετικές πράξεις.

Ως προς τον πρώτο ισχυρισμό της προσφεύγουσας

Επειδή, σύμφωνα με το άρθρο 19 παρ. 4 του ν. 2523/1997 ορίζεται ότι: «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. ...».

Επειδή, σύμφωνα με το άρθρο 55 παρ. 1 περ. ε' του ν. 4174/2013 ορίζεται ότι: «Για τους σκοπούς του Κώδικα, ως «φοροδιαφυγή» νοείται: ε) η έκδοση εικονικών φορολογικών στοιχείων και η αποδοχή αυτών. Εικονικό είναι το στοιχείο που εκδίδεται για συναλλαγή ανύπαρκτη στο σύνολό 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 επιτηδεύματός του ούτε έχει θεωρήσει στοιχεία στην Φορολογικής Διοίκησης. ...».

Επειδή, η Δ.Ο.Υ. Ε' ΘΕΣΣΑΛΟΝΙΚΗΣ απέδειξε πλήρως την εικονικότητα των συναλλαγών και ειδικότερα ως προς τη λήψη των εικονικών φορολογικών στοιχείων εκδόσεως , με ΑΦΜ προκύπτει ότι:

α) ο εκδότης δεν ανευρέθη στην δηλωθείσα διεύθυνση άσκησης δραστηριότητας και κατοικίας και θεωρείται αγνώστου διαμονής,

β) ο εκδότης υπέβαλε δηλώσεις τα δεδομένα των οποίων δεν συμφωνούν με τις πωλήσεις και τις αγορές όπως προκύπτουν μέσω της Γ.Γ.Π.Σ. ,

γ) η μεταφορά των εμπορευμάτων πραγματοποιούνταν μέσω επιβατικών αυτοκινήτων,

δ) οι ποσότητες διαφημιστικού υλικού που φέρεται ότι διακινήθηκαν ήταν ιδιαίτερα μεγάλες και δεν δικαιολογείται με δεδομένη την απουσία αγορών πρώτων υλών και αναλωσίμων από πλευράς του εκδότη,

ε) ο εκδότης δεν πραγματοποίησε δαπάνες για την εκτύπωση όλων αυτών των πωληθέντων εμπορευμάτων,

στ) τριάντα τέσσερις (34) από τις αντισυμβαλλόμενες επιχειρήσεις – πελάτες του εκδότη υπέβαλλαν ειδική δήλωση άρθρου 12 παρ. 6 ν. 3888/2010, για λήψη εκατόν τριάντα πέντε (135) εικονικών φορολογικών στοιχείων συνολικής αξίας ενός εκατομμυρίου διακοσίων είκοσι εννέα χιλιάδων επτακοσίων δέκα έξι ευρώ και εξήντα τέσσερα λεπτά (1.229.716,64 €).

Επειδή, η προσφεύγουσα προσκόμισε αποδεικτικά κατάθεσης στις τράπεζες και με τα οποία κατέβαλε τα ποσά στον εκδότη με ΑΦΜ και βάσει των ανωτέρω στοιχείων η Δ.Ο.Υ. Ε΄ ΘΕΣΣΑΛΟΝΙΚΗΣ έκρινε ότι οι συναλλαγές είναι εικονικές ως προς το πρόσωπο του εκδότη, συνεπώς ο προβαλλόμενος ισχυρισμός της προσφεύγουσας είναι απορριπτέος.

Ως προς τον δεύτερο ισχυρισμό της προσφεύγουσας

Επειδή, σύμφωνα με το άρθρο 19 παρ. 3 του ν. 2523/1997 ορίζεται ότι: «Θεωρείται ως πλαστό και το φορολογικό στοιχείο που έχει διατηρηθεί ή σφραγιστεί με οποιονδήποτε τρόπο, χωρίς να έχει καταχωρηθεί και όταν το περιεχόμενο και τα λοιπά στοιχεία του πρωτότυπου ή αντίτυπου αυτού είναι διαφορετικά από αυτά που αναγράφονται στο στέλεχος του ίδιου στοιχείου. Θεωρείται επίσης ως πλαστό το φορολογικό στοιχείο και όταν το περιεχόμενο και τα λοιπά στοιχεία του πρωτότυπου ή αντίτυπου αυτού είναι διαφορετικά από αυτά που αναγράφονται στο στέλεχος του ίδιου στοιχείου.».

Επειδή, σύμφωνα με το άρθρο 55 παρ. 1 περ. δ΄ του ν. 4174/2013 ορίζεται ότι: «Για τους σκοπούς του Κώδικα, ως «φοροδιαφυγή» νοείται: δ) η έκδοση πλαστών φορολογικών στοιχείων, καθώς και η νόθευση φορολογικών στοιχείων. Θεωρείται ως πλαστό και το φορολογικό στοιχείο που έχει διατηρηθεί ή σφραγιστεί με οποιονδήποτε τρόπο, χωρίς να έχει καταχωριστεί στα οικεία βιβλία της Φορολογικής Διοίκησης σχετική πράξη θεώρησής του και εφόσον η μη καταχώριση τελεί σε γνώση του υπόχρεου για τη θεώρηση του φορολογικού στοιχείου. Θεωρείται ως πλαστό και το φορολογικό στοιχείο και όταν οι αξίες που αναγράφονται στο πρωτότυπο και στο αντίτυπο αυτού, το οποίο χρησιμοποιείται για φορολογικούς σκοπούς είναι διαφορετικές».

Επειδή, η Δ.Ο.Υ. Ε΄ ΘΕΣΣΑΛΟΝΙΚΗΣ απέδειξε πλήρως την πλαστότητα - εικονικότητα των συναλλαγών και ειδικότερα ως προς τη λήψη των εικονικών φορολογικών στοιχείων εκδόσεως , με ΑΦΜ προκύπτει ότι:

- α) η εκδότρια δεν πραγματοποίησε αγορές εμπορευμάτων,
- β) η εκδότρια δεν απασχόλησε προσωπικό,
- γ) σε κανένα τιμολόγιο – δελτίο αποστολής δεν αναγράφονται στοιχεία μεταφορικού μέσου,
- δ) όλες οι συναλλαγές εξοφλήθηκαν μετρητοίς την ίδια ημέρα της έκδοσης των αντίστοιχων Τ.Π.Δ.Α. ή Τ.Π.Υ. ,
- ε) όλα τα τιμολόγια πώλησης δελτία αποστολής τα οποία φέρουν αριθμό στοιχείου από έως και τα τιμολόγια παροχής υπηρεσιών τα οποία φέρουν αριθμό στοιχείου από έως έχουν κωδικό διάτρησης με τα στοιχεία , ενώ όπως προκύπτει από την αναλυτική καρτέλα θεώρησης βιβλίων και στοιχείων του ελεγκτή διαπιστώθηκε ότι η εκδότρια επιχείρηση έχει θεωρήσει την με την Π.Θ. ένα χειρόγραφο στέλεχος ως τιμολόγιο πώλησης δελτίο αποστολής με αρίθμηση και με την Π.Θ. ένα χειρόγραφο στέλεχος ως τιμολόγιο παροχής υπηρεσιών με αρίθμηση, επίσης υπάρχουν μόνον θεωρήσεις βιβλίων τον Ιούνιο του 2003, και δεν προέκυψε θεώρηση φορολογικών στοιχείων από την Δ.Ο.Υ. Φ.Α.Ε. ΘΕΣΣΑΛΟΝΙΚΗΣ τον Νοέμβριο του 2003, συνεπώς όλα τα ανωτέρω φορολογικά στοιχεία είναι

πλαστά και εικονικά για ανύπαρκτες συναλλαγές και ο προβαλλόμενος ισχυρισμός πρέπει να απορριφθεί ως αβάσιμος.

Ως προς τον τρίτο ισχυρισμό της προσφεύγουσας

Επειδή, σύμφωνα με το άρθρο 6 του ν. 2523/1997 ορίζεται ότι: «Στο Φ.Π.Α. όταν μετά από έλεγχο αποδειχθεί ότι ο υποκείμενος στο φόρο, ως λήπτης εικονικού φορολογικού στοιχείου ή στοιχείου το οποίο νόθευσε αυτός ή άλλοι για λογαριασμό του, διενήργησε έκπτωση φόρου εισροών ή έλαβε επιστροφή φόρου, σύμφωνα με τις διατάξεις περί Φ.Π.Α., ή ως εκδότης δεν απέδωσε φόρο, με βάση πλαστά, εικονικά ή νοθευμένα φορολογικά στοιχεία, επιβάλλεται ειδικό πρόστιμο ισόποσο με το τριπλάσιο του φόρου που εξέπεσε ή που επιστράφηκε ή δεν απέδωσε, ανεξάρτητα αν δεν προκύπτει τελικά ποσό φόρου για καταβολή.»

Επειδή, ο ισχυρισμός της προσφεύγουσας περί εξωλογιστικού προσδιορισμού είναι παρελκυστικά προβαλλόμενος και δεν σχετίζεται με την παρούσα προσβαλλόμενη πράξη καθώς έχουν εφαρμογή οι διατάξεις του άρθρου 6 του ν. 2523/1997.

Επειδή, οι διαπιστώσεις του ελέγχου, όπως αυτές καταγράφονται στην οικεία έκθεση ελέγχου της Δ.Ο.Υ. Ε΄ ΘΕΣΣΑΛΟΝΙΚΗΣ επί της οποίας εδράζεται η προσβαλλόμενη πράξη, κρίνονται βάσιμες, αποδεκτές και πλήρως αιτιολογημένες, η υπό κρίση ενδικοφανής προσφυγή πρέπει να απορριφθεί.

Ως προς τον τέταρτο ισχυρισμό της προσφεύγουσας

Επειδή, σύμφωνα με το άρθρο 115 παρ. 2 και 3 του ν. 2238/1994 ορίζεται ότι: «2. Τα πρόσωπα που είναι διευθυντές, διαχειριστές και γενικά εντεταλμένοι στη διοίκηση του νομικού προσώπου, κατά το χρόνο της διάλυσης των λοιπών νομικών προσώπων του άρθρου 101, ευθύνονται προσωπικώς και αλληλεγγύως για την πληρωμή του φόρου που οφείλεται από αυτά τα νομικά πρόσωπα σύμφωνα με τον παρόντα, καθώς και των φόρων που παρακρατούνται, ανεξάρτητα από το χρόνο βεβαίωσής τους. 3. Τα πρόσωπα που αναφέρονται στις παραγράφους 1 και 2 ευθύνονται προσωπικώς και αλληλεγγύως για τους παρακρατούμενους φόρους και κατά τη διάρκεια λειτουργίας του νομικού προσώπου που εκπροσωπούν, ως εξής: **α)** Αν έχει γίνει η παρακράτηση φόρου, όλα τα πρόσωπα που είχαν μία από τις ως άνω ιδιότητες από τη λήξη της προθεσμίας απόδοσης του φόρου και μετά. **β)** Αν δεν έχει γίνει η παρακράτηση φόρου, όλα τα πρόσωπα, που είχαν μία από τις πιο πάνω ιδιότητες κατά το χρόνο που υπήρχε η υποχρέωση παρακράτησης του φόρου.»

Επειδή, ο ισχυρισμός του περί ορισμού του τύποις ως διαχειριστή, πρέπει να απορριφθεί ως νόμω αβάσιμος.

Α π ο φ α σ ί ζ ο υ μ ε

Την απόρριψη της υπ' αριθ. ενδικοφανούς προσφυγής της «.....», ΑΦΜ

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

Υπ' αριθ. οριστικός προσδιορισμός προστίμου Φ.Π.Α. διαχειριστικής περιόδου 2005

Πρόστιμο	178.931,55€
----------	-------------

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).