



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ

ΥΠΟΥΡΓΕΙΟ ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΩΝ

Θεσσαλονίκη, 29/06/2016

ΓΕΝΙΚΗ ΓΡΑΜΜΑΤΕΙΑ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΕΣΟΔΩΝ

ΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ

Αριθμός απόφασης: 720

ΑΥΤΟΤΕΛΕΣ ΤΜΗΜΑ ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ

Ταχ. Δ/ση : Εγνατία 45

Ταχ. Κώδικας : 546 30 Θεσσαλονίκη

Τηλέφωνο : 2313333245

ΦΑΞ : 2313333258

ΑΠΟΦΑΣΗ

Ο ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΣ ΤΗΣ ΔΙΕΥΘΥΝΣΗΣ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ

Έχοντας υπ' όψη:

1. Τις διατάξεις:

α. Του άρθρου 63 του Ν.4174/2013 (Κ.Φ.Δ.) (Φ.Ε.Κ. 170Α'/26-07-2013).

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 με αριθμό Δ6Α 1118225 ΕΞ 2013 / 24-07-2013 Απόφασης του Γενικού Γραμματέα Δημοσίων Εσόδων του Υπουργείου Οικονομικών (Φ.Ε.Κ. 1.893Β'/2013) «Καθορισμός της διάρθρωσης και των αρμοδιοτήτων της Υπηρεσίας Εσωτερικής Επανεξέτασης της Γενικής Γραμματείας Δημοσίων Εσόδων, καθώς και απαραίτητων λεπτομερειών λειτουργίας αυτής».

ε. Της με αριθμό Δ6Α 1198069 ΕΞ 2013 / 30-12-2013 Απόφασης του Γενικού Γραμματέα Δημοσίων Εσόδων του Υπουργείου Οικονομικών (Φ.Ε.Κ. 3.367Β'/2013) «Μετονομασία και ανακαθορισμός των αρμοδιοτήτων και της εσωτερικής διάρθρωσης της Υπηρεσίας Εσωτερικής Επανεξέτασης της Γενικής Γραμματείας Δημοσίων Εσόδων του Υπουργείου Οικονομικών».

στ. Της με αριθμό Δ.ΟΡΓ.Α. 1159205 ΕΞ 2014 Απόφασης της Γενικής Γραμματείας Δημοσίων Εσόδων του Υπουργείου Οικονομικών (Φ.Ε.Κ. 3.250Β'/04-12-2014) «Τροποποίηση και συμπλήρωση της με αριθμό Δ6Α 1058824 ΕΞ 2014 / 08-04-2014 Απόφασης του Γ.Γ.Δ.Ε. του Υπουργείου Οικονομικών ως προς τις Διευθύνσεις Στρατηγικού Σχεδιασμού και Οικονομικής Διοίκησης, Επίλυσης Διαφορών και Εφαρμογής της Φορολογικής Πολιτικής και Νομοθεσίας».

ζ. Της με αριθμό Δ.ΟΡΓ.Α. 1006534 ΕΞ 2015 (ΦΕΚ Β' 165/19-1-2015) Απόφασης της Γ.Γ.Δ.Ε. του Υπουργείου Οικονομικών «Ανακαθορισμός της καθ' ύλην αρμοδιότητας και του χρόνου έναρξης λειτουργίας του Αυτοτελούς Τμήματος Επανεξέτασης της Διεύθυνσης Επίλυσης Διαφορών της Γ.Γ.Δ.Ε., 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 αριθμ. 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 Γ.Γ.Δ.Ε. (Φ.Ε.Κ. 55Β'/16-01-2014).

2. Την Εγκύκλιο ΠΟΛ.1069/04-03-2014 της Γ.Γ.Δ.Ε. του Υπουργείου Οικονομικών.

3. Την με ημερομηνία κατάθεσης**2016** και με αριθμό πρωτοκόλλου Ενδικοφανή Προσφυγή του με ΑΦΜ κατά της υπ' αριθ.2016 οριστικής πράξης επιβολής προστίμου Κ.Β.Σ. διαχειριστικής περιόδου (1/1-31/12/2010) της Δ.Ο.Υ.

4. Την με αριθμό2016 οριστική πράξη επιβολής προστίμου Κ.Β.Σ. διαχειριστικής περιόδου (1/1-31/12/2010) της Δ.Ο.Υ.

5. Την με ημερομηνία 07/03/2016 Εισήγηση βάσει του άρθρου 63 του Ν.4174/2013 (Κ.Φ.Δ.) επί της υπό κρίση Ενδικοφανούς Προσφυγής της Δ.Ο.Υ. με την οποία εισηγείται την απόρριψή της.

6. Την εισήγηση του ορισθέντος υπαλλήλου επί υποβληθείσας Ενδικοφανούς Προσφυγής (άρθρο 63 του Ν.4174/2013) του Αυτοτελούς Τμήματος Επανεξέτασης της Διεύθυνσής μας όπως αποτυπώνεται στο σχέδιο της απόφασης.

Επί της με ημερομηνία κατάθεσης**2016** και με αριθμό πρωτοκόλλου Ενδικοφανούς Προσφυγής του με ΑΦΜ 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 παραπάνω προσβαλλόμενη Πράξη του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. , επιβλήθηκε σε βάρος της επιχείρησης με ΑΦΜ συνολικό ποσό προστίμου Κ.Β.Σ. 40.513,31 €.

Αιτία του ελέγχου αποτέλεσε το με αριθμ.2015 Πληροφοριακό Δελτίο, και η με αρ. υπόθεσης2015 έκθεση ελέγχου επεξεργασίας κατασχεμένων στοιχείων που συντάχθηκε από το ΣΔΟΕ ΠΔ Ηπείρου - Δυτ. Μακεδονίας & Βορ. Ιονίων Νήσων, για την επιχείρηση «.....», σύμφωνα με την οποία η επιχείρηση «.....» με ΑΦΜ, έλαβε από την ανωτέρω επιχείρηση την χρήση 2010, δώδεκα (12) εικονικά φορολογικά στοιχεία, καθαρής αξίας 101.283,28€ για ανύπαρκτες συναλλαγές στο σύνολο τους.

Ο προσφεύγων, με την υπό κρίση Ενδικοφανή Προσφυγή, ζητά την ακύρωση της παραπάνω πράξης του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ., ισχυριζόμενος ότι οι επίδικες συναλλαγές είναι πραγματικές, νόμιμες, και υπαρκτές, αφορούν συγκεκριμένα μηχανήματα και ανταλλακτικά για τα οποία προσκόμισε φωτογραφίες, και τα οποία αναλυτικά ανά τιμολόγιο έχουν ως εξής:

1) Το με αριθμό2010 τιμολόγιο – δελτίο αποστολής, συνολικής καθαρής αξίας 12.273,57 € και με το αναλογούν Φ.Π.Α. 2.577,45 €, αφορά:

- α) ένα σχιστικό πλάγιο, δύναμης 28 τόνων, αυστριακής κατασκευής, καθαρής αξίας 4.800,00
- β) ένα σχιστικό όρθιο, δύναμης 12 τόνων, ιταλικής κατασκευής, καθαρής αξίας 2.050,00
- γ) μία πριονοκορδέλα, με διάμετρο τροχαλίας 70 εκατοστά, ιταλικής κατασκευής, καθαρής αξίας 700,00 €
- δ) διάφορα ανταλλακτικά γερανού, μάρκας HIAB, φιλανδικής κατασκευής, συνολικής αξίας 3.100,00€
- ε) έναν κουβά, χωρητικότητας 6 κυβικών μέτρων, για μηχανήμα BOBCAT 40140, καθαρής αξίας 1.623,57 €

2) Το με αριθμό2010 τιμολόγιο – δελτίο αποστολής, συνολικής καθαρής αξίας 11.690,00 € και με το αναλογούν Φ.Π.Α. 2.455,00 €, αφορά:

- α) ένα σχιστικό, δύναμης 50 τόνων, ελληνικής κατασκευής, καθαρής αξίας 2.800,00 €,
- β) μία πρέσα, δύναμης 120 τόνων, ελληνικής κατασκευής, καθαρής αξίας 3.000,00 €,
- γ) μία ζυγαριά, μέγιστης δυνατότητας ζύγισης 1000 κιλών, μάρκας SECA 1000, καθαρής αξίας 600,00 €,
- δ) ένα σκαπτικό, μάρκας INTERNATIONAL τύπου 3434B, αγγλικής κατασκευής, καθαρής αξίας 5.290,00 €,

3) Το με αριθμό2010 τιμολόγιο – δελτίο αποστολής, συνολικής καθαρής αξίας 10.165,00 € και με το αναλογούν Φ.Π.Α. 2.135,00 €, αφορά:

- α) έναν γερανό ξυλάδικο, ύψους 7,5 μέτρων, μάρκας Meiller, γερμανικής κατασκευής, καθαρής αξίας 10.165,00 €,

4) Το με αριθμό2010 τιμολόγιο – δελτίο αποστολής, συνολικής καθαρής αξίας 11.892,00 € και με το αναλογούν Φ.Π.Α. 2.499,00 €, αφορά:

- α) μία ηλεκτρονική ζυγαριά, μέγιστης δυνατότητας ζύγισης 500 κιλών, μάρκας KEVARD, καθαρής αξίας 200,00 €,
- β) μία μηχανική πλάστιγγα, μέγιστης δυνατότητας ζύγισης 1000 κιλών, μάρκας SUPRA τύπου S8080B-1000K,
- γ) έναν γερανό ξυλάδικο, ύψους 10 μέτρων, μάρκας ATLAS, καθαρής αξίας 11.400,00 €,

5) Το με αριθμό2010 τιμολόγιο – δελτίο αποστολής, συνολικής καθαρής αξίας 12.198,00 € και με το αναλογούν Φ.Π.Α. 2.562,00 €, αφορά:

- α) 20 ελαστικά για φορτηγό, μάρκας MICHELKIN 315/80R/22.5, συνολικής καθαρής αξίας 3.200,00 €,
- β) μία μεταλλική καρότσα, με διαστάσεις 7 μέτρα μήκος X 2,60 μέτρα ύψος X 2,50 μέτρα φάρδος, ελληνικής κατασκευής, καθαρής αξίας 3.811,00 €,

- γ) μία ταινία αναβατόρι – ξύλων, ύψους 8 μέτρων, ελληνικής κατασκευής, καθαρής αξίας 890,00 €,
- δ) μία καρότσα αλουμινίου, με διαστάσεις 8 μέτρα μήκος X 2 μέτρα ύψος X 2,40 μέτρα πλάτος, καθαρής αξίας 2.497,00 €,
- ε) μία αρπάγη με περιστροφή για ξύλα, μάρκας PALFINGER ESPILON XS 46, καθαρής αξίας 1.800,00 €,

6) Το με αριθμό2010 τιμολόγιο – δελτίο αποστολής, συνολικής καθαρής αξίας 11.180,00 € και με το αναλογούν Φ.Π.Α. 2.350,00 €, αφορά:

- α) ένα σχιστικό όρθιο, δύναμης 15 τόνων, ιταλικής κατασκευής, καθαρής αξίας 2.100,00 €,
- β) ένα σχιστικό όρθιο, δύναμης 10 τόνων, ιταλικής κατασκευής, καθαρής αξίας 1.870,00 €,
- γ) δέκα αλυσοπρίονα, μάρκας STIHL, εκ των οποίων τα τέσσερα τύπου 46 και τα έξι τύπου 66, συνολικής αξίας 2.900,00 €,
- δ) μία πριονοκορδέλα, με διάμετρο τροχαλίας 60 εκατοστών, γερμανικής κατασκευής, καθαρής αξίας 570,00 €, (αριθμός φωτογραφίας 33),
- ε) μία μπετονιέρα ρεύματος, δύναμης 7,5 ίππων, μάρκας DENAX BET 300, αυστριακής κατασκευής, καθαρής αξίας 190,00 €,
- στ) ένα τροχιστικό αλυσίδας, μάρκας TECOMEC, ιταλικής κατασκευής, καθαρής αξίας 110,00 €, (αριθμός φωτογραφίας 35),
- ζ) έναν μεταλλικό πάγκο εργασίας, ελληνικής κατασκευής, καθαρής αξίας 120,00 €,
- η) μία κόφα μήκους 8 μέτρων για αποθήκη, καθαρής αξίας 730,00 €,
- η) μία ταινία – αναβατόρι ξύλων, ύψους 5 μέτρων, ιταλικής κατασκευής, καθαρής αξίας 550,00 €,
- θ) μία πλατφόρμα για τρακτέρ μήκους 4 μέτρων, καθαρής αξίας 750,00 €,
- ι) μία πλατφόρμα – πάτωμα για τρακτέρ, μήκους 6 μέτρων, καθαρής αξίας 500,00 €,
- ια) έναν κουβά για τρακτέρ, μάρκας JOHN DEERE 3050, χωρητικότητας 2 κυβικών μέτρων, καθαρής αξίας 790,00 €,

7) Το με αριθμό2010 τιμολόγιο – δελτίο αποστολής, συνολικής καθαρής αξίας 11.690,00 € και με το αναλογούν Φ.Π.Α. 2.455,00 €, αφορά:

- α) εκατό αλυσίδες για αλυσοπρίονα ξύλου, συνολικής καθαρής αξίας 700,00 €,
- β) μία πριονοκορδέλα, με διάμετρο τροχαλίας 80 εκατοστών, μάρκας....., ελληνικής κατασκευής, καθαρής αξίας 620,00 €,
- γ) μία πριονοκορδέλα, με διάμετρο 90 εκατοστών, μάρκας....., ελληνικής κατασκευής, καθαρής αξίας 660,00 €,
- δ) μία μηχανική πλάστιγγα, μέγιστης δυνατότητας ζύγισης 700 κιλών, μάρκας SUPRA τύπου 8080B-700K, καθαρής αξίας 290,00 €,
- ε) μία μόρσα με ρόδες, ελληνικής κατασκευής, καθαρής αξίας 220,00 €,
- στ) μία φρέζα για τρακτέρ, καθαρής αξίας 400,00 €,
- ζ) ένα πατητήρι για τρακτέρ, καθαρής αξίας 350,00 €,
- η) ένα χορτοκοπτικό για τρακτέρ, καθαρής αξίας 320,00 €,

- θ) έναν αεροσυμπιεστή – κομφλέρ, χωρητικότητας 500 λίτρων, μάρκας TOROS τύπου N6-500F, ιταλικής κατασκευής, καθαρής αξίας 550,00 €,
- ι) έναν αεροσυμπιεστή – κομφλέρ, χωρητικότητας 250 λίτρων, μάρκας CHAMPION τύπου AB 250/4, καθαρής αξίας 450,00 €,
- ια) έναν αεροσυμπιεστή – κομφλέρ, χωρητικότητας 100 λίτρων, μάρκας LAM AIRSTAR, ιταλικής κατασκευής, καθαρής αξίας 440,00 €,
- ιβ) ένα πιεστικό νερού, μάρκας KARCHER τύπου HDS 10/20, γερμανικής κατασκευής, καθαρής αξίας 900,00 €,
- ιγ) ένα πιεστικό νερού, μάρκας PORTOTECNICA τύπου DS2260T, ιταλικής κατασκευής, καθαρής αξίας 650,00 €,
- ιδ) ένα πριόνι σιδήρου, μάρκας ALFACUT A-315T, καθαρής αξίας 230,00 €,
- ιε) μία ηλεκτροκόλληση σύρματος, μάρκας INVERTER, τύπου EBC 500, γαλλικής κατασκευής, καθαρής αξίας 540,00 €,
- ιστ) έναν κουβά για μηχανήμα BOBCAT 40170, χωρητικότητας 4,5 κυβικών μέτρων, καθαρής αξίας 1.390,00 €,
- ιστ) ένα πηρούνι για κλαρκ για μηχανήμα BOBCAT 40140, αμερικάνικης κατασκευής, καθαρής αξίας 540,00 €,
- ιζ) ένα πηρούνι για κλαρκ για μηχανήμα BOBCAT 40170, αμερικάνικης κατασκευής, καθαρής αξίας 550,00 €,
- ιθ) ένα τρέιλερ αυτοκινήτου, ελληνικής κατασκευής, καθαρής αξίας 290,00 €,
- κ) μία ηλεκτροκόλληση σύρματος, μάρκας INVERTER τύπου COMPACT 370, ισπανικής κατασκευής, καθαρής αξίας 400,00 €,
- κα) δέκα μοτέρ τριφασικά 5,5 ίππων, 7,5 ίππων και 10 ίππων, συνολικής αξίας 1.200,00 €,
- 8) Το με αριθμό2010 τιμολόγιο – δελτίο αποστολής,** συνολικής καθαρής αξίας 10.744,71 € και με το αναλογούν Φ.Π.Α. 2.256,39 €, αφορά:
- α) έναν γερανό ξυλάδικο, ύψους 7 μέτρων, μάρκας HIAB 140, ολλανδικής κατασκευής, καθαρής αξίας 8.090,00 €,
- β) μία μεταλλική καρότσα, με διαστάσεις 5 μέτρα μήκος X 1 μέτρο ύψος X 2,20 μέτρα πλάτος, καθαρής αξίας 590,00 €,
- γ) μία κόφα, μήκους 6,50 μέτρων, για αποθήκη, καθαρής αξίας 660,00 €,
- δ) μία κόφα, μήκους 5 μέτρων για αποθήκη, καθαρής αξίας 540,00 €,
- ε) μία ταινία – αναβατόρι ξύλων, ύψους 10 μέτρων, ιταλικής κατασκευής, καθαρής αξίας 864,71 €,
- 9) Το με αριθμό2010 τιμολόγιο – δελτίο αποστολής,** συνολικής καθαρής αξίας 2.300,00 € και με το αναλογούν Φ.Π.Α. 529,00 €, που αφορά ένα σχιστικό όρθιο, δύναμης 18 τόνων, γερμανικής κατασκευής
- 10) Το με αριθμό2010 τιμολόγιο – δελτίο αποστολής,** συνολικής καθαρής αξίας 2.400,00 € και με το αναλογούν Φ.Π.Α. 552,00 €, αφορά:
- α) ένα πιεστικό νερού μάρκας FRANK EFFECL, γαλλικής κατασκευής, καθαρής αξίας 400,00 €,

β) ένα καλάθι εργασίας για μηχάνημα BOBCAT 40140, αμερικάνικης κατασκευής, καθαρής αξίας 2.000,00 €,

11) Το με αριθμό2010 τιμολόγιο – δελτίο αποστολής, συνολικής καθαρής αξίας 2.350,00 € και με το αναλογούν Φ.Π.Α. 540,50 €, που αφορά ένα σχιστικό όρθιο, δύναμης 2,5 τόνων, ελληνικής κατασκευής.

12) Το με αριθμό2010 τιμολόγιο – δελτίο αποστολής, συνολικής καθαρής αξίας 2.400,00 € και με το αναλογούν Φ.Π.Α. 552,00 €, που αφορά δώδεκα ελαστικά για τρακτέρ, εκ των οποίων τέσσερα ελαστικά τύπου DUNLOP 400/80-24, και τέσσερα ελαστικά τύπου MICHELIN 600/65R-38 και τέσσερα ελαστικά τύπου CONTINENTAL 445/70R24.

Επειδή σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 1 του Κ.Β.Σ. (Π.Δ. 186/92) στον Κώδικα ορίζονται οι υποχρεώσεις και τα δικαιώματα των επιτηδευματιών σχετικά με την τήρηση των βιβλίων και την έκδοση των στοιχείων για την εκπλήρωση των φορολογικών τους υποχρεώσεων.

Επειδή σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 2 παρ. 1 του ΚΒΣ (ΠΔ 186/1992): «Κάθε ημεδαπό ή αλλοδαπό φυσικό ή νομικό πρόσωπο ή κοινωνία του Αστικού Κώδικα, που ασκεί δραστηριότητα στην ελληνική επικράτεια και αποβλέπει στην απόκτηση εισοδήματος από εμπορική ή βιομηχανική ή βιοτεχνική ή γεωργική επιχείρηση ή από ελευθέριο επάγγελμα ή από οποιαδήποτε άλλη επιχείρηση, καθώς και οι αστικές κερδοσκοπικές ή μη εταιρείες, αναφερόμενοι στο εξής με τον όρο «επιτηδευματίας», τηρεί, εκδίδει, παρέχει, ζητά, λαμβάνει, υποβάλλει, διαφυλάσσει τα βιβλία, τα στοιχεία, τις καταστάσεις και κάθε άλλο μέσο σχετικό με την τήρηση βιβλίων και την έκδοση στοιχείων που ορίζονται από τον Κώδικα αυτό, κατά περίπτωση».

Επειδή σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 19 παρ.4 του Ν.2523/97: «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 οποιασδήποτε μορφής επιχείρηση ή από φυσικό νομικό 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 για τη στοιχειοθέτηση του αδικήματος της φοροδιαφυγής δεν απαιτείται πλέον η πρόθεση του κατηγορούμενου να αποκρύψει φορολογητέα ύλη αλλά αρκεί να έχει έστω υπόνοια ότι εκδίδει ή λαμβάνει πλαστά ή εικονικά τιμολόγια, και συγκεκριμένα, σύμφωνα με την υπ' αριθμ. 285/2012 απόφαση του Στ' Ποινικού Τμήματος του Αρείου Πάγου, για τη στοιχειοθέτηση του εγκλήματος της φοροδιαφυγής, απαιτείται, αντικειμενικώς η έκδοση από το δράστη πλαστών ή εικονικών φορολογικών στοιχείων ή η αποδοχή εικονικών φορολογικών στοιχείων (και μάλιστα ανεξαρτήτως αν τα τελευταία είναι και πλαστά, αφού ο νόμος δεν θεωρεί ως εικονικά μόνο τα γνήσια), υποκειμενικώς δε δόλος, ο οποίος περιλαμβάνει τη γνώση, έστω, και με την έννοια της αμφιβολίας, της πλαστότητας ή της εικονικότητας των φορολογικών στοιχείων και, επί αποδοχής της εικονικότητας αυτών, τη θέληση ή αποδοχή του δράστη να προβεί στην έκδοση των πλαστών ή εικονικών φορολογικών στοιχείων ή να αποδεχθεί εικονικά φορολογικά στοιχεία.

Επειδή σύμφωνα με το άρθρο 18§9 του ΠΔ 186/92: «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 αντισυμβαλλόμενου από τη δήλωση έναρξης εργασιών ή από άλλο πρόσφορο αποδεικτικό στοιχείο, επιφυλασσομένων των διατάξεων περί φορολογικού απορρήτου, τα οποία οι συμβαλλόμενοι υποχρεούνται εκατέρωθεν να παρέχουν, φέροντας ο καθένας και την ευθύνη για την ακρίβεια των στοιχείων που παρέχει.»

Επειδή σύμφωνα με το άρθρο 171 παρ. 4 του ΚΔΔ, οι εκθέσεις ελέγχου που συντάσσονται από τα φορολογικά όργανα έχουν εκτός από τις αναφερόμενες σε αυτές πληροφορίες ή ομολογίες του ελεγχόμενου, την κατά την παρ. 1 του ιδίου άρθρου αποδεικτική δύναμη (ΣΤΕ 451/1991).

Επειδή σύμφωνα με την 116/2013 απόφαση ΣΤΕ "...όταν αποδίδεται σε ορισμένο επιτηδευματία η παράβαση της λήψεως τιμολογίου ή δελτίου αποστολής εικονικού, υπό την έννοια είτε ότι δεν έχει πραγματοποιηθεί η συναλλαγή στην οποία αυτό αναφέρεται είτε ότι έχει μεν πραγματοποιηθεί η συναλλαγή, όχι όμως, όπως εμφανίζεται, με τον φερόμενο ως εκδότη του τιμολογίου ή δελτίου αποστολής, η φορολογική αρχή βαρύνεται, κατ' αρχήν, με την απόδειξη της εν λόγω εικονικότητας. Προς τούτο αρκεί, κατ' αρχήν, ν' αποδείξει είτε ότι ο εκδότης του τιμολογίου είναι πρόσωπο φορολογικώς ανύπαρκτο, δηλαδή, πρόσωπο που δεν είχε δηλώσει την έναρξη του επιτηδεύματός του, ούτε είχε θεωρήσει στοιχεία στην αρμόδια φορολογική αρχή (οπότε ο λήπτης βαρύνεται πλέον ν' αποδείξει την αλήθεια της συναλλαγής και την καλή του πίστη κατά το χρόνο πραγματοποιήσεώς της), είτε ότι ο εκδότης του τιμολογίου είναι πρόσωπο φορολογικώς μεν υπαρκτό, αλλά συναλλακτικώς ανύπαρκτο (πρβλ. ΣΤΕ 505/2012, 1498/2011, 3528, 1184/2010), οπότε, σε περίπτωση αποδείξεως ανυπαρξίας της συναλλαγής (λόγω του ότι ο εκδότης του τιμολογίου είναι πρόσωπο συναλλακτικώς ανύπαρκτο) δεν είναι δυνατόν να τεθεί θέμα καλής πίστης του λήπτη του εικονικού στοιχείου (βλ. ΣΤΕ 1184, 1126/2010)...".

Επειδή σύμφωνα με το άρθρο 18 παρ. 2 του Κ.Β.Σ., κάθε εγγραφή στα βιβλία, που αφορά συναλλαγή ή άλλη πράξη του υπόχρεου, πρέπει να στηρίζεται σε στοιχεία που προβλέπονται από τις διατάξεις του Κώδικα αυτού ή σε δημόσια έγγραφα ή σε άλλα πρόσφορα αποδεικτικά στοιχεία. Η κατάργηση της διάταξης του άρθρου 43 παρ.3 του προΐσχύοντος Κ.Φ.Σ., σύμφωνα με την οποία κανένα έξοδο δεν αναγνωρίζεται, εάν δεν έχει εκδοθεί αποδεικτικό στοιχείο και η κατ' ουσία αντικατάστασή της από τη διάταξη του άρθρου 18 παρ.2 του ισχύοντος Κ.Β.Σ., δεν μεταβάλλει την πρόθεση του φορολογικού νομοθέτη να απαιτεί για την έκπτωση μιας δαπάνης τα νόμιμα εκείνα στοιχεία που αποδεικνύουν την πραγματοποίησή της, καθόσον δεν προσιδιάζει και δεν είναι ανεκτό σε ένα κράτος δικαίου να αποδεικνύεται μια συναλλαγή με μη νόμιμα φορολογικά στοιχεία. (σχετ. η γνωμ. ΝΣΚ 572/2011).

Επειδή με τις διατάξεις του άρθρου 55 (περί παραβάσεων φοροδιαφυγής) παράγραφος 1 περίπτωση ε) του Ν.4174/2013 (Κ.Φ.Δ.), όπως ισχύουν έως την 30/11/2015,

«1. 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 Φορολογική Διοίκηση...».

Επειδή με τις διατάξεις του άρθρου 7 παράγραφος 3 περίπτωση β) του Ν.4337/2015 ορίζεται ότι «3. Για τις παραβάσεις των διατάξεων του Κ.Β.Σ. (Π.Δ.186/1992) και του Κ.Φ.Α.Σ. (Ν.4093/2012) που διαπράχθηκαν μέχρι την εφαρμογή των διατάξεων των άρθρων 54 και 55 του Ν.4174/2013 (Κ.Φ.Δ.) και κατά την κατάθεση του παρόντος δεν έχουν εκδοθεί οι οριστικές πράξεις επιβολής προστίμων, δεν εφαρμόζονται οι διατάξεις του άρθρου 5 του Ν.2523/1997, αλλά επιβάλλονται τα κατωτέρω πρόστιμα:

...β) Για παραβάσεις που αφορούν έκδοση ή λήψη εικονικών στοιχείων ή νόθευση αυτών, καθώς και καταχώρηση στα βιβλία αγορών ή εξόδων χωρίς παραστατικά, ποσό ίσο με το 40% της αξίας κάθε στοιχείου. Εάν η αξία του στοιχείου είναι μερικώς εικονική ποσό ίσο με το 40% του μέρους της εικονικής αξίας.».

Επειδή η εικονικότητα των υπό κρίση φορολογικών στοιχείων που έλαβε ο προσφεύγων , θεμελιώνεται και αποδεικνύεται πλήρως στην με ημερομηνία θεώρησης2015 και με αρ. υπόθεσηςέκθεση ελέγχου επεξεργασίας κατασχεμένων στοιχείων που συντάχθηκε από το ΣΔΟΕ ΠΔ Ηπείρου - Δυτ. Μακεδονίας & Βορ. Ιονίων Νήσων, για την εκδότρια επιχείρηση «.....», τις διαπιστώσεις και το πόρισμα του οποίου υιοθετήθηκαν πλήρως από την Δ.Ο.Υ., για την οποία προέκυψε ότι:

α) δεν πραγματοποίησε αγορές ούτε διέθετε αποθέματα για την πραγματοποίηση των επίδικων πωλήσεων ανταλλακτικών και μηχανημάτων .

β) δεν λειτούργησε ποτέ στην έδρα της με την έννοια της άσκησης συναλλακτικής δραστηριότητας. Ο χώρος που ενοικιάστηκε και δηλώθηκε ως έδρα- επαγγελματική κατάσταση δεν χρησιμοποιήθηκε ποτέ σύμφωνα με την κατάθεση του και σχετικών πληροφοριών των κατοίκων του

γ) Δεν καταχώρησε τα εκδοθέντα φορολογικά στοιχεία στα βιβλία της –πλην ενός- και δεν υπέβαλλε ή υπέβαλλε ανακριβώς τις σχετικές δηλώσεις εισοδήματος και Φ.Π.Α. με συνέπεια να μην αποδοθούν οι αναλογούντες φόροι στο Ελληνικό Δημόσιο.

δ) Τέλος ο εκδότης των επίδικων φορολογικών στοιχείων, στην εξέταση του χωρίς όρκο που έγινε στις2015 **κατέθεσε ότι δεν είχε καμία συναλλαγή με την λήπτρια προσφεύγουσα επιχείρηση.**

Επειδή οι επίδικες συναλλαγές οι οποίες όπως προκύπτει από τις υποβληθείσες δηλώσεις φορολογίας εισοδήματος (Ε3), αφορούσαν **το σύνολο** των αγορών παγίων στην χρήση 2010, και το **68%** των συνολικών αγορών παγίων για τις χρήσεις 2009 έως και 2014, διενεργήθηκαν ενάντια στην ακολουθούμενη εμπορική πρακτική:

α) με επίδειξη απλώς φωτογραφιών, δίχως να εξεταστεί καθόλου η λειτουργικότητα τους

β) δίχως η πλειοψηφία αυτών να καλύπτονται από το αντικείμενο δραστηριότητας του πωλητή (εμπόριο παλαιών σιδήρων και μετάλλων SCRAP)

β)δίχως επίσκεψη στην επιχείρηση του πωλητή

δ) δίχως να προσκομισθεί οιοδήποτε έγγραφο μεταφοράς (παρότι τα επίδικα ανταλλακτικά και μηχανήματα είχαν ιδιαίτερα μεγάλο όγκο , και απαιτούσαν για την μεταφορά τους μεγάλα φορτηγά αυτοκίνητα) ισχυριζόμενος ότι η μεταφορά γίνονταν αποκλειστικά με μεταφορικά μέσα του πωλητή, τα οποία δεν είχε, ενώ δεν προέκυψε και η χρησιμοποίηση Φ.Δ.Χ.

ε) με εξόφληση όλων των κρινόμενων τιμολογίων τοις μετρητοίς

Επειδή σε κάθε περίπτωση ο ισχυρισμός του προσφεύγοντα ότι με τα επίδικα τιμολόγια αγόρασε τα ανωτέρω συγκεκριμένα ανταλλακτικά και μηχανήματα, για τα οποία προσκόμισε και φωτογραφίες δεν είναι δυνατό να ταυτοποιηθεί, μιας και δεν προσκόμισε τα αντίστοιχα φορολογικά στοιχεία, τα οποία σύμφωνα με Υπεύθυνη δήλωση που κατάθεσε στο ΣΔΟΕ ΠΔ Ηπείρου - Δυτ. Μακεδονίας & Βορ. Ιονίων Νήσων , αυτά συμπεριλαμβάνονταν στα καιόμενα είδη της πυρκαγιάς που έλαβε χώρα στην έδρα της επιχείρησης του την/2011, ενώ και τα βιβλία που αφορούσαν την κρινόμενη χρήση, σύμφωνα με την προσκομισθείσα βεβαίωση του ΑΤ, κατά δήλωση του, κλάπηκαν μεταξύ άλλων από την πατρική του οικία στην

Επειδή η φορολογική αρχή απέδειξε, την εικονικότητα των ληφθέντων, από την προσφεύγουσα επιχείρηση εικονικών τιμολογίων, την οποία αιτιολόγησε πλήρως αφού έλαβε υπόψιν της και τα πορίσματα εκθέσεων ελέγχων άλλων υπηρεσιών (ΣΔΟΕ) που αφορούν την προσφεύγουσα λήπτρια επιχείρηση, οι οποίες περιέχουν πληροφορίες και διαπιστώσεις, διέπονται από αντικειμενικότητα, ακρίβεια και πληρότητα, αναφέρονται αναλυτικά στους λόγους που οδήγησαν τον έλεγχο στην εικονικότητα των επίμαχων τιμολογίων και τα πορίσματα είναι διατυπωμένα με τρόπο σαφή και αιτιολογημένο, ως αναλυτικά περιγράφονται στο κεφάλαιο 5Α.9 της με ημερομηνία θεώρησης2015 και με αρ. υπόθεσηςέκθεσης ελέγχου επεξεργασίας κατασχεμένων στοιχείων που συντάχθηκε από το ΣΔΟΕ ΠΔ Ηπείρου - Δυτ. Μακεδονίας & Βορ. Ιονίων Νήσων, για την εκδότρια επιχείρηση «.....» και η οποία ελήφθη υπόψιν στην με ημερομηνία θεώρησης2016 έκθεση ελέγχου Κ.Β.Σ. για την επιχείρηση με ΑΦΜ

Αποφασίζουμε

Την απόρριψη της από2016 και με αριθμό πρωτοκόλλου Ενδικοφανούς Προσφυγής του με ΑΦΜ

Οριστική φορολογική υποχρέωση της προσφεύγουσας επιχείρησης – καταλογιζόμενα ποσά με βάση την παρούσα Απόφαση :

διαχειριστική περίοδος (01/01/2010 – 31/12/2010)]

Η με αριθμό2016 οριστική πράξη επιβολής προστίμου Κ.Β.Σ., του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. σε βάρος της προσφεύγουσας συνολικού ποσού **40.513,31€**

Εντελλόμεθα όπως αρμόδιο όργανο κοινοποιήσει με την νόμιμη διαδικασία την παρούσα Απόφαση στην προσφεύγουσα.

Με εντολή του Προϊσταμένου της
Διεύθυνσης Επίλυσης Διαφορών

Ακριβές αντίγραφο

Η υπάλληλος του Γραφείου

Διοικητικής Υποστήριξης

Η Προϊσταμένη του

Αυτοτελούς Τμήματος Επανεξέτασης,

της Διεύθυνσης Επίλυσης Διαφορών

ΜΑΒΙΝΙΔΟΥ ΚΥΡΑΤΣΑ

Σημείωση :

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 Διεύθυνσή μας εντός είκοσι (20) ημερών από την λήξη της προθεσμίας για την άσκησή της (άρθρο 126 του Ν.2717/1999).