



**ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ
ΥΠΟΥΡΓΕΙΟ ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΩΝ
ΓΕΝΙΚΗ ΓΡΑΜΜΑΤΕΙΑ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΕΣΟΔΩΝ
ΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ
ΥΠΟΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ
ΤΜΗΜΑ Α6**

Καλλιθέα 24.5.16

Αριθμός απόφασης: 1922

Ταχ. Δ/νση : Αριστογείτονος 19

Ταχ. Κώδικας : 176 71 - Καλλιθέα

Τηλέφωνο : 2131604565

Fax : 2131604567

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 **25.1.16** και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανή προσφυγή του , ΑΦΜ , κατοίκου, οδός, κατά της με αρ. /29.12.15 Οριστικής Πράξης Διορθωτικού Προσδιορισμού ΦΠΑ για τη διαχειριστική περίοδο 1.1.2005-31.12.2005 της Προϊσταμένης της Δ.Ο.Υ. ΚΗΦΙΣΙΑΣ, και τα προσκομιζόμενα με αυτήν σχετικά έγγραφα.

5. Τη με αρ. /29.12.15 Οριστική Πράξη Διορθωτικού Προσδιορισμού ΦΠΑ για τη διαχειριστική περίοδο 1.1.2005-31.12.2005 της Προϊσταμένης της Δ.Ο.Υ. ΚΗΦΙΣΙΑΣ, καθώς και την από 29.12.2015 Έκθεση Επανελέγχου Διορθωτικού Προσδιορισμού ΦΠΑ της Δ.Ο.Υ. ΚΗΦΙΣΙΑΣ, των οποίων ζητείται η εξαφάνιση.

6. Τις απόψεις της ανωτέρω φορολογικής αρχής.

7. Την εισήγηση του ορισθέντος υπαλλήλου του Τμήματος Α6 όπως αποτυπώνεται στο σχέδιο της απόφασης.

Επί της με ημερομηνία κατάθεσης **25.1.16** και με 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:

Κατόπιν της από 10.2.15 Διαπιστωτικής Έκθεσης Ελέγχου του ΣΔΟΕ Περιφ. Δ/νσης Αττικής και, εν συνεχεία, της από 20.5.15 Έκθεσης Ελέγχου Προσδιορισμού Προστίμων ΚΒΣ της Δ.Ο.Υ. ΚΗΦΙΣΙΑΣ καταλογίστηκαν βάσει της υπ' αριθ. /27.5.15 Απόφασης Επιβολής Προστίμου ΚΒΣ της Προϊσταμένης της Δ.Ο.Υ. ΚΗΦΙΣΙΑΣ σε βάρος του προσφεύγοντος, ο οποίος διατηρεί ατομική επιχείρηση με αντικείμενο εργασιών την εμπορεία ξυλοπαλετών, οι κάτωθι παραβάσεις για τη διαχειριστική περίοδο 1.1.2005-31.12.2005:

1. Εβδομήντα εννέα (79) παραβάσεις επειδή σε ισάριθμες περιπτώσεις ζήτησε, έλαβε και καταχώρισε στα τηρούμενα βιβλία της ατομικής επιχείρησής του εικονικά, ως προς το σύνολο της συναλλαγής, και πλαστά Τιμολόγια - Δελτία Αποστολής, αξίας του καθενός μεγαλύτερης των 880,00 €, από την επιχείρηση (ΑΦΜ), συνολικής αξίας 155.320,00 €, πλέον ΦΠΑ 29.510,80 €.
2. Τέσσερις (4) παραβάσεις επειδή σε ισάριθμες περιπτώσεις ζήτησε, έλαβε και καταχώρισε στα τηρούμενα βιβλία της ατομικής επιχείρησής του εικονικά, ως προς το σύνολο της συναλλαγής, και πλαστά Τιμολόγια - Δελτία Αποστολής, αξίας του καθενός μικρότερης των 880,00 €, από την επιχείρηση της (ΑΦΜ), συνολικής αξίας 2.654,50 €, πλέον ΦΠΑ 504,36 €.
3. Εξήντα έξι (66) παραβάσεις επειδή σε ισάριθμες περιπτώσεις ζήτησε, έλαβε και καταχώρισε στα τηρούμενα βιβλία της ατομικής επιχείρησής του εικονικά, ως προς το σύνολο της συναλλαγής, και πλαστά Τιμολόγια - Δελτία Αποστολής, αξίας του καθενός μεγαλύτερης των 880,00 €, από την επιχείρηση της (ΑΦΜ), συνολικής αξίας 156.362,00 €, πλέον ΦΠΑ 29.708,78 €.

Για την ως άνω Απόφαση Επιβολής Προστίμου έχει ασκηθεί και εκκρεμεί στο Διοικητικό Πρωτοδικείο Αθηνών η από 8.12.15 και με αριθμό κατάθεσης /9.12.15 προσφυγή του υπόχρεου.

Εν συνεχεία εκδόθηκε η υπ' αριθ. /29.12.15 Οριστική Πράξη Διορθωτικού Προσδιορισμού ΦΠΑ της Προϊσταμένης της Δ.Ο.Υ ΚΗΦΙΣΙΑΣ, με την οποία καταλογίστηκε σε βάρος του προσφεύγοντος , διαφορά Φόρου Προστιθέμενης Αξίας, για τη διαχειριστική περίοδο 1.1.2005-31.12.2005, ποσού 73.464,61 €, πλέον πρόσθετου φόρου 85.864,84 €.

Η διαφορά Φ.Π.Α. προέκυψε λόγω μη αναγνώρισης από τον έλεγχο των δηλωθέντων, με την υποβληθείσα εκκαθαριστική δήλωση Φ.Π.Α. διαχειριστικής περιόδου 01.01.2005-31.12.2005, φορολογητέων εισροών, κατά το ποσό της αξίας των ως άνω φορολογικών στοιχείων, συνολικού ύψους 314.336,50 €, και του αναλογούντος φόρου αυτών, ύψους 59.723,94 €.

Η ως άνω προσβαλλόμενη πράξη εδράζεται επί της από 29.12.2015 Έκθεσης Επανελέγχου Διορθωτικού Προσδιορισμού ΦΠΑ της Δ.Ο.Υ ΚΗΦΙΣΙΑΣ, σύμφωνα με την οποία, κατά τη χρήση

2005, ο προσφεύγων έλαβε και καταχώρισε στα βιβλία της ατομικής του επιχείρησης τα ως άνω εικονικά, ως προς τη συναλλαγή, και πλαστά φορολογικά στοιχεία. Οι λόγοι που αποδεικνύουν την εικονικότητα και πλαστότητα των ανωτέρω φορολογικών στοιχείων αναλύονται εκτενέστερα στην ως άνω έκθεση ελέγχου. Δεδομένου ότι η αξία τους είναι μεγάλη σε σχέση με τα δηλωθέντα ακαθάριστα έσοδα της επιχείρησης για την εν λόγω χρήση, ύψους 463.135,08 €, καθιστώντας ανέφικτο τον λογιστικό προσδιορισμό των αποτελεσμάτων, ο έλεγχος έκρινε τα βιβλία ανακριβή και προχώρησε στον εξωλογιστικό προσδιορισμό αυτών.

Ο προσφεύγων, με την υπό κρίση ενδικοφανή προσφυγή, ζητά την εξαφάνιση της ανωτέρω πράξης του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ ΚΗΦΙΣΙΑΣ, ισχυριζόμενος ότι:

- Η προσβαλλόμενη πράξη είναι πλημμελώς αιτιολογημένη.
- Ο προσφεύγων στις σχετικές συναλλαγές ενεργούσε καλόπιστα.
- Η αξία της καθεμίας αυτής καθαυτής εκ των συναλλαγών ήταν μικρής αξίας.
- Η από 29.12.2015 Έκθεση Επανελέγχου Διορθωτικού Προσδιορισμού ΦΠΑ της Δ.Ο.Υ ΚΗΦΙΣΙΑΣ είναι άκυρη λόγω έλλειψης υπογραφής της Προϊσταμένης της Δ.Ο.Υ. ΚΗΦΙΣΙΑΣ, του Υποδιευθυντή, του Επόπτη και του Ελεγκτή.

• Η φορολογική αρχή εξάντλησε την αυστηρότητα στον προσδιορισμό των φόρων και στην επιβολή προστίμων, ενώ από το νόμο παρέχεται διακριτική ευχέρεια για το ύψος αυτών.

• Το δικαίωμα του Δημοσίου περί κοινοποίησης φύλλων ελέγχου, πράξεων προσδιορισμού φόρου και προστίμων έχει παραγραφεί λόγω παρόδου πενταετίας.

• Οι νόμοι 2523/1997, 3220/2004, 3842/2010 και 3943/2011 βάσει των οποίων καλείται να καταβάλει τα υπό κρίση ποσά είναι αντισυνταγματικοί.

Επειδή όταν αποδίδεται σε 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 της, ότι δηλαδή είχε ελέγξει τα στοιχεία του αντισυμβαλλόμενου του - εκδότη των φορολογικών στοιχείων), είτε ότι ο εκδότης του τιμολογίου είναι πρόσωπο φορολογικώς μεν υπαρκτό, αλλά συναλλακτικώς ανύπαρκτο, ή ότι, ενόψει των επιχειρηματικών του δυνατοτήτων, όπως προκύπτουν απ' τη συνολική εκτίμηση της συναλλακτικής του συμπεριφοράς και της φύσεως του κύκλου εργασιών του, δεν είναι δυνατόν να ήταν σε θέση να εκπληρώσει την επίμαχη παροχή (οπότε, και πάλι, ο λήπτης του φορολογικού στοιχείου βαρύνεται

ν' αποδείξει την αλήθεια της συναλλαγής, δηλαδή ότι αυτή πραγματοποιήθηκε μεταξύ αυτού και του φερόμενου ως εκδότη, έτσι όπως περιγράφεται στο τιμολόγιο) (βλ. ΣτΕ 506/08-02-2012).

Επειδή, σύμφωνα με την από 29.12.2015 Έκθεση Επανελέγχου Διορθωτικού Προσδιορισμού ΦΠΑ η εκδότρια των υπό κρίση φορολογικών στοιχείων ήταν συναλλακτικά ανύπαρκτη, δεδομένου ότι:

- Δεν ασκούσε καμία εμπορική δραστηριότητα από την δηλούμενη ως έδρα της ή κάποιον άλλον γνωστό τόπο.
- Δεν προκύπτουν αγορές σχετικές με τα είδη που αναφέρονται στα υπό κρίση φορολογικά στοιχεία.
- Σύμφωνα με τα εκδοθέντα παραστατικά η εκδότρια εταιρεία παρουσίαζε μεγάλη εμπορική δραστηριότητα για την οποία παρουσίαζε, στα παραστατικά που εξέδιδε, ως τόπο φόρτωσης των εμπορευμάτων την έδρα της, (.....), χωρίς η επιχείρηση να διαθέτει αποθήκες ή άλλες εγκαταστάσεις για την άσκηση της δραστηριότητας αυτής.
- Δε διέθετε ιδιότητα μεταφορικά μέσα, ενώ τα οχήματα που αναγράφονταν ως μεταφορικά μέσα στα εκδοθέντα παραστατικά δεν σχετίζονταν με τις εν λόγω συναλλαγές, όπως αυτό προέκυψε από υπεύθυνες δηλώσεις των ιδιοκτητών τους.
- Δε δηλώνεται έμμισθο προσωπικό, δεν προέκυψε λήψη υπηρεσιών από τεχνικές υπηρεσίες, και ούτε ο διαχειριστής της εκδότριας φέρεται να διέθετε τις ιδιαίτερες τεχνικές γνώσεις για την παροχή των εν λόγω υπηρεσιών.
- Δε διέθετε μηχανήματα.
- Τα φορολογικά στοιχεία που εξέδωσε εξοφλήθηκαν τοις μετρητοίς.

Επειδή, σύμφωνα με την από 29.12.2015 Έκθεση Επανελέγχου Διορθωτικού Προσδιορισμού ΦΠΑ η επιχείρηση της (ΑΦΜ) δεν λειτούργησε καθόλου, πέραν ενός χρονικού διαστήματος κατά το 1999 και έως τον Νοέμβριο του 1999 που λειτούργησε ως οπωρολαχανοπωλείο στην οδό, στην Στην εν λόγω διεύθυνση στεγάζονταν από το 2000 και μετά κατά καιρούς άλλες επιχειρήσεις και γραφεία. Επιπλέον, σύμφωνα με την ως άνω έκθεση τα υπό κρίση φορολογικά στοιχεία δεν έχουν εκδοθεί από τηνκαι η ίδια ουδέποτε ασχολήθηκε με εμπόριο πετρελαίου, ελαστικών και ανταλλακτικών αυτοκινήτων που αναγράφονται σε αυτά ως αντικείμενο συναλλαγής.

Επειδή, σύμφωνα με την από 29.12.2015 Έκθεση Επανελέγχου Διορθωτικού Προσδιορισμού ΦΠΑ όλα τα υπό κρίση φορολογικά στοιχεία ήταν πλαστά διότι:

- Βάσει έρευνας της Δ.Ο.Υ. Α' Αθηνών όλα τα χειρόγραφα φορολογικά στοιχεία εκδόσεως της (ΑΦΜ) είναι πλαστά, δεδομένου ότι η εν λόγω εταιρεία δεν θεώρησε στην αρμόδια Δ.Ο.Υ. Α' Αθηνών χειρόγραφα φορολογικά στοιχεία.
- Όλα τα υπό κρίση φορολογικά στοιχεία εκδόσεως της (ΑΦΜ) είναι πλαστά διότι δεν θεωρήθηκαν από την αρμόδια Δ.Ο.Υ. και φέρουν αρίθμηση πέραν της αρίθμησης των θεωρημένων στοιχείων.

Επειδή, σύμφωνα με τα ανωτέρω, η αποδιδόμενη στον προσφεύγοντα παράβαση της λήψεως εικονικών και πλαστών φορολογικών στοιχείων προκύπτει από τα στοιχεία του φακέλου όπως αυτά αποτυπώνονται στην ως άνω Έκθεση Επανελέγχου.

Επειδή, τα υπό κρίση φορολογικά στοιχεία που έλαβε ο προσφεύγων και καταχώρισε στα βιβλία της ατομικής του επιχείρησης είναι συνολικής αξίας 314.336,50 €, πλέον ΦΠΑ 59.723,94 €. Η συνολική τους αξία είναι μεγάλη σε σχέση με τα δηλωθέντα ακαθάριστα έσοδα της επιχείρησης για την εν λόγω χρήση, ύψους 463.135,08 €, καθιστώντας ανέφικτο τον λογιστικό προσδιορισμό των αποτελεσμάτων, και ως εκ τούτου ο έλεγχος έκρινε τα βιβλία ανακριβή και προχώρησε στον εξωλογιστικό προσδιορισμό αυτών.

Επειδή στο άρθρο 30 του ν. 2859/2000 ορίζεται ότι: «1. Ο υποκείμενος δικαιούται να εκπέσει, από το φόρο που αναλογεί στις ενεργούμενες από αυτόν πράξεις παράδοσης αγαθών, παροχής υπηρεσιών και ενδοκοινοτικής απόκτησης αγαθών, το φόρο με τον οποίο έχουν επιβαρυνθεί η παράδοση αγαθών και η παροχή υπηρεσιών που έγιναν σ' αυτόν και η εισαγωγή αγαθών, που πραγματοποιήθηκε από αυτόν, καθώς και το φόρο που οφείλεται για τις ενδοκοινοτικές αποκτήσεις αγαθών που πραγματοποιήθηκαν από αυτόν.»

Επειδή, σύμφωνα με το άρθρο 32 του ν. 2859/2000: «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 στο άρθρο 48 παρ. 3 του ν.2859/2000 ορίζεται ότι: «3. Εφόσον διαπιστώνεται ανεπάρκεια ή ανακρίβεια των βιβλίων και στοιχείων, τα οποία τηρεί ο υπόχρεος στο φόρο, αναφορικά με τη φορολογητέα αξία, τα ποσοστά ή τις εκπτώσεις του φόρου, ο Προϊστάμενος Δ.Ο.Υ. προβαίνει στον προσδιορισμό τους με βάση τα υπόψη του στοιχεία και ιδίως: **α)** Τα ακαθάριστα έσοδα που προσδιορίζονται ύστερα από έλεγχο στη φορολογία εισοδήματος, τις αγορές και τις σχετικές με το φόρο του παρόντος νόμου δαπάνες. **β)** τα συναφή στοιχεία που προκύπτουν από τον έλεγχο άλλων φορολογιών από πληροφορίες που διαθέτει ή περιέρχονται σ' αυτόν. Η ανεπάρκεια ή ανακρίβεια των βιβλίων και στοιχείων κρίνεται σύμφωνα με τις διατάξεις του Κώδικα Βιβλίων και Στοιχείων και της φορολογίας εισοδήματος.»

Επειδή στο άρθρο 49 του ν. 2859/2000 προβλέπεται ότι: «1. Με βάση τα αποτελέσματα του ελέγχου ο Προϊστάμενος ΔΟΥ εκδίδει Πράξη Προσδιορισμού του φόρου για χρονική περίοδο που δεν μπορεί να είναι μεγαλύτερη από μία διαχειριστική περίοδο.

Ο Προϊστάμενος ΔΟΥ δεν έχει υποχρέωση να προσδιορίζει το φόρο για κάθε μήνα ή τρίμηνο χωριστά, αν η Πράξη Προσδιορισμού του φόρου που εκδόθηκε αφορά περίοδο μεγαλύτερη του μήνα ή του τριμήνου.

2.

3. Πράξη Προσδιορισμού του φόρου, και αν ακόμη έγινε οριστική, δεν αποκλείει την έκδοση και κοινοποίηση συμπληρωματικής πράξης, αν από συμπληρωματικά στοιχεία που περιήλθαν οποιονδήποτε τρόπο σε γνώση του Προϊσταμένου ΔΟΥ, 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. Τα ανωτέρω ισχύουν και όταν συντρέχουν οι προϋποθέσεις της περίπτωσης γ' της παραγράφου 2 του άρθρου 68 του Κώδικα Φορολογίας Εισοδήματος.»

Επειδή, οι διατάξεις περί προσδιορισμού του Φόρου Προστιθέμενης Αξίας του ν.2859/2000 είναι ρητές και δεν παρέχεται στη φορολογική διοίκηση διακριτική ευχέρεια στην εφαρμογή αυτών.

Επειδή η δημόσια διοίκηση δεσμεύεται από την αρχή της νομιμότητας, όπως αυτή καθιερώνεται με τις διατάξεις των άρθρων 26 παρ. 2, 43, 50, 82, 83 και 95 & 1 του Συντάγματος (ΣτΕ 8721/1992, 2987/1994), και η οποία συνεπάγεται ότι η διοίκηση οφείλει ή μπορεί να προβαίνει μόνο σε ενέργειες που προβλέπονται και επιβάλλονται ή επιτρέπονται από τους κανόνες που θεσπίζουν το Σύνταγμα, οι νομοθετικές πράξεις, οι διοικητικές κανονιστικές πράξεις, που έχουν εκδοθεί βάσει νομοθετικής εξουσιοδότησης, καθώς και από κάθε κανόνα ανώτερης ή ισοδύναμης προς αυτούς τυπικής ισχύος.

Επειδή, σύμφωνα με το από 1.2.16 έγγραφο απόψεων της Προϊσταμένης της Δ.Ο.Υ. ΚΗΦΙΣΙΑΣ επί της υπό κρίση ενδικοφανούς προσφυγής, στις 29.12.15 επιδόθηκε στον προσφεύγοντα ακριβές αντίγραφο του πρωτοτύπου της από 29.12.2015 Έκθεσης Επανελέγχου Διορθωτικού Προσδιορισμού ΦΠΑ.

Επειδή, σύμφωνα με τις διατάξεις της άρθρου 36 του ν.4174/2013: «1. Η Φορολογική Διοίκηση μπορεί να προβεί σε έκδοση πράξης διοικητικού, εκτιμώμενου ή διορθωτικού προσδιορισμού φόρου εντός πέντε (5) ετών από τη λήξη του έτους εντός του οποίου λήγει η προθεσμία υποβολής δήλωσης.

Στις περιπτώσεις που για κάποια φορολογία προβλέπεται η υποβολή περισσότερων δηλώσεων, η έκδοση της πράξης του προηγούμενου εδαφίου μπορεί να γίνει εντός πέντε (5) ετών από τη λήξη του έτους εντός του οποίου λήγει η προθεσμία υποβολής της τελευταίας δήλωσης.

2. Η περίοδος που αναφέρεται στην παράγραφο 1 παρατείνεται στις εξής περιπτώσεις:

α) εάν ο φορολογούμενος υποβάλει αρχική ή τροποποιητική δήλωση εντός του πέμπτου έτους της προθεσμίας παραγραφής, για περίοδο ενός έτους από τη λήξη της πενταετίας,

β) εάν ζητηθούν πληροφορίες από χώρα της αλλοδαπής, για όσο χρονικό διάστημα απαιτηθεί για τη διαβίβαση των εν λόγω πληροφοριών προσαυξημένο κατά ένα έτος από την παραλαβή τους από τη Φορολογική Διοίκηση,

γ) εάν ασκηθεί ενδικοφανής προσφυγή, ένδικο βοήθημα ή μέσο, για περίοδο ενός έτους μετά την έκδοση απόφασης επί της ενδικοφανούς προσφυγής ή την έκδοση αμετάκλητης δικαστικής απόφασης και μόνο για το ζήτημα, το οποίο αφορά.

3. Εξαιρετικά, πράξη διοικητικού, εκτιμώμενου ή διορθωτικού προσδιορισμού φόρου για περιπτώσεις φοροδιαφυγής μπορεί να εκδοθεί εντός είκοσι (20) ετών από τη λήξη του έτους εντός του οποίου λήγει η προθεσμία υποβολής δήλωσης».

Επειδή, με τις διατάξεις της παραγράφου 11 του άρθρου 72 του Ν.4174/2013 (όπως αυτό αναριθμήθηκε από άρθρο 66 σε άρθρο 72 με το άρθρο 8 του νόμου 4337/2015) 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 την παράγραφο 2 του άρθρου 68 του Ν.2238/1994 «Φύλλο ελέγχου και αν ακόμη έγινε οριστικό δεν αποκλείει την έκδοση και κοινοποίηση συμπληρωματικού φύλλου ελέγχου, αν: α) από συμπληρωματικά στοιχεία, που περιήλθαν σε γνώση του προϊσταμένου της δημόσιας οικονομικής υπηρεσίας, εξακριβώνεται ότι το εισόδημα του φορολογουμένου υπερβαίνει αυτό που έχει περιληφθεί στο προηγούμενο φύλλο ελέγχου, β) η δήλωση που υποβλήθηκε ή τα έντυπα ή οι καταστάσεις που τη συνοδεύουν αποδεικνύονται ανακριβή.»

Επειδή, με τις διατάξεις της παραγράφου 4 του άρθρου 84 του Ν.2238/1994 ορίζεται ότι «Το δικαίωμα του Δημοσίου για την ενέργεια αρχικής ή συμπληρωματικής φορολογικής εγγραφής και την επιβολή φόρων, πρόσθετων φόρων, για φορολογικές παραβάσεις, παραγράφεται μετά την πάροδο δεκαετίας, εφόσον η μη ενάσκησή του, έστω και κατά ένα μέρος, οφείλεται: α) Στην από πρόθεση πράξη ή παράλειψη του φορολογουμένου με τη σύμπραξη του αρμόδιου φορολογικού οργάνου. β) Σε οποιαδήποτε από τις περιπτώσεις που αναφέρονται στην παράγραφο 2 του άρθρου 68, ανεξάρτητα από το εάν έχει εκδοθεί και κοινοποιηθεί ή όχι, αρχικό φύλλο ελέγχου.»

Επειδή, εν προκειμένω για την υπό κρίση υπόθεση πρόέκυψαν νέα συμπληρωματικά στοιχεία με τη διαβίβαση στη Δ.Ο.Υ. ΚΗΦΙΣΙΑΣ της από 10.2.15 Διαπιστωτικής Έκθεσης Ελέγχου του ΣΔΟΕ Περιφ. Δ/σης Αττικής, και εν συνεχεία εκδόθηκε η από 11.3.15 εντολή ελέγχου της Προϊσταμένης της Δ.Ο.Υ. ΚΗΦΙΣΙΑΣ, συνεπώς ο ισχυρισμός του προσφεύγοντος περί παραγραφής του δικαιώματος του Δημοσίου για την κοινοποίηση φύλλων ελέγχου, πράξεων προσδιορισμού φόρου και πράξεων επιβολής φόρων για τη χρήση 2005 είναι απορριπτέος ως νομικά αβάσιμος.

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 διαπιστώσεις του ελέγχου, όπως αυτές καταγράφονται στην από 29.12.2015 Έκθεση Επανελέγχου Διορθωτικού Προσδιορισμού ΦΠΑ, επί της οποίας εδράζεται η προσβαλλόμενη Απόφαση Επιβολής Προστίμου, κρίνονται βάσιμες, αποδεκτές και πλήρως αιτιολογημένες, η υπό κρίση ενδικοφανής προσφυγή πρέπει να απορριφθεί.

Αποφασίζουμε

Την απόρριψη της με ημερομηνία κατάθεσης **25.1.16** και με αρ. πρωτ. ενδικοφανούς προσφυγής του , ΑΦΜ

Διαχειριστική Περίοδος 01.01.2005-31.12.2005

Ανάλυση	Ποσά βάσει της Δήλωσης	Ποσά βάσει του Ελέγχου	Ποσά βάσει της παρούσας Απόφασης
Αξία Φορολογητέων Εκροών	459.024,68 €	495.889,60 €	495.889,60 €
Αξία Φορολογητέων Εισροών	421.955,21 €	107.618,71 €	107.618,71 €
Φόρος Εκροών	86.779,09 €	93.783,43 €	93.783,43 €
Υπόλοιπο Φόρου Εισροών	86.779,15 €	20.318,82 €	20.318,82 €
Πιστωτικό Υπόλοιπο	0,06 €		
Χρεωστικό Υπόλοιπο		73.464,61 €	73.464,61 €
Πρόσθετοι Φόροι		85.864,84 €	85.864,84 €

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

Φορολογική Υποχρέωση	Ποσά βάσει της Δήλωσης	Βάσει του Ελέγχου	Βάσει της παρούσας Απόφασης	Διαφορά ΔΕΔ
Σύνολο Φόρου για Καταβολή	0,00 €	159.329,45 €	159.329,45 €	159.329,45 €

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

Ακριβές Αντίγραφο

**Με εντολή του Προϊσταμένου της
Διεύθυνσης Επίλυσης Διαφορών
Ο Προϊστάμενος της Υποδιεύθυνσης
Επανεξέτασης**

**Ο/Η Υπάλληλος του Τμήματος
Διοικητικής Υποστήριξης**

ΦΑΚΟΣ ΓΕΩΡΓΙΟΣ

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 (άρθρ. 126 ν. 2717/99).