



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

Ταχ. Δ/ση : Αριστογείτονος 19
Ταχ. Κώδικας : 176 71 - Καλλιθέα
Τηλέφωνο : 2131604529
ΦΑΞ : 2131604567

Καλλιθέα, 11/04/2016

Αριθμός απόφασης:1368

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 κατάθεσης και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανή προσφυγή τουκατοίκου κατά της υπ' αριθμ. οριστικής πράξης διορθωτικού προσδιορισμού παρακρατούμενου ή αποδιδόμενου φόρου στο εισόδημα της Προϊσταμένης της Δ.Ο.Υ., διαχειριστικής περιόδου 01/01/2006 - 31/12/2006 (οικον. έτους 2007) και τα προσκομιζόμενα με αυτήν σχετικά έγγραφα.

5. Την υπ' αριθμ. οριστική πράξη διορθωτικού προσδιορισμού παρακρατούμενου ή αποδιδόμενου φόρου στο εισόδημα της Προϊσταμένης της Δ.Ο.Υ., διαχειριστικής περιόδου 01/01/2006 - 31/12/2006 (οικον. έτους 2007) της οποίας ζητείται η ακύρωση, καθώς και την από οικεία έκθεση ελέγχου.

6. Τις απόψεις της ανωτέρω φορολογικής αρχής.

Επί της με ημερομηνία κατάθεσης και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανούς προσφυγής του του, 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 υπ' αριθμ. οριστική πράξη διορθωτικού προσδιορισμού παρακρατούμενου ή αποδιδόμενου φόρου στο εισόδημα της Προϊσταμένης της Δ.Ο.Υ., διαχειριστικής περιόδου 01/01/2006 - 31/12/2006 (οικον. έτους 2007) επιβλήθηκε σε βάρος του προσφεύγοντος φόρος ποσού 23.409,33 €, πλέον 28.091,20 € (πρόσθετος φόρος λόγω ανακρίβειας).

Η διαφορά φόρου προέκυψε καθόσον από τον έλεγχο από τη Δ.Ο.Υ., προέκυψε ότι δεν έχει αποδοθεί φόρος για είκοσι τρία (23) Τ.Π.Υ. που εξέδωσε ο προσφεύγων προς το, τα οποία κρίθηκαν από τον διενεργηθέντα από την ΥΠ.Ε.Ε. ΠΕΡ. Δ/ΝΣΗ έλεγχο εικονικά κατά παράβαση των διατάξεων των άρθρων 55 και 60 του ν.2238/1994.

Η ως άνω προσβαλλόμενη πράξη εκδόθηκε κατόπιν των διαπιστώσεων ελέγχου που αναφέρονται στην από έκθεση μερικού ελέγχου παρακρατούμενου ή αποδιδόμενου φόρου στο εισόδημα της ελεγκτού της Δ.Ο.Υ. Ο εν λόγω έλεγχος διενεργήθηκε στον προσφεύγοντα βάσει της υπ'αριθμ. εντολής ελέγχου του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ.

Ο προσφεύγων, με την υπό κρίση ενδικοφανή προσφυγή, ζητά την ακύρωση της παραπάνω προσβαλλόμενης πράξης του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ., προβάλλοντας τους παρακάτω λόγους :

- Αβασιμότητα και αντιφατικότητα της προσβαλλόμενης πράξης, νόμω αβάσιμη, καθόσον :
- Ουδέποτε κατέβαλε σε αμοιβές - εισοδήματα και, ειδικότερα, ουδέποτε κατέβαλε αμοιβές - εισοδήματα στον, ως
- Ουδέποτε παρακράτησε ή είχε υποχρέωση παρακράτησης φόρου και συνεπώς ουδόλως υπέβαλε δηλώσεις απόδοσης παρακρατηθέντος φόρου

Όλως αντίθετα:

- Ο ίδιος υπήρξε
- Ο όφειλε να του καταβάλλει την αμοιβή του για και ουδέποτε προέβει σε καταβολή αυτής, όπως έκρινε και το Πολυμελές Πρωτοδικείο , με την υπ' αρ. οριστική απόφασή του.
- Ο, αφού δεν του κατέβαλε την αμοιβή του, δεν παρακράτησε και φόρο (3%) επ' αυτής. Συνεπώς, ο ίδιος δεν είχε την υποχρέωση απόδοσης του οικείου φόρου (ως αλληλέγγυα συνυπόχρεος στην απόδοση του φόρου) - υποχρέωση που έχει ο μόνον όταν έχει λάβει την αμοιβή του, επί της οποίας ο εργοδότης του παρέλειψε να παρακρατήσει και να αποδώσει τον οικείο φόρο.

Προς επίρρωση των ισχυρισμών του ο προσφεύγων επικαλείται :

- την υπ'αριθμ. απόφαση του Πολυμελούς Πρωτοδικείου και
- το γεγονός ότι η προσφυγή του κατά της υπ'αριθμ. Απόφασης Επιβολής Προστίμου Κ.Β.Σ. της Δ.Ο.Υ. με την οποία καταλογίστηκε σε βάρος του η παράβαση της έκδοσης είκοσι τριών εικονικών Τ.Π.Υ. προς τον) δικάστηκε ενώπιον του Διοικητικού Εφετείου στις και κατά την ημερομηνία κατάθεσης της υπό κρίση ενδικοφανούς προσφυγής αναμένεται η έκδοση απόφασης).

Επειδή εν προκειμένω, από τον διενεργηθέντα από τη Δ.Ο.Υ. έλεγχο διαπιστώθηκε ότι υφίσταται στο αρχείο της Υπηρεσίας η υπ'αριθμ.Απόφαση Επιβολής Προστίμου Κ.Β.Σ. του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. διαχειριστικής περιόδου 01/01-31/12/2006 για την παράβαση της έκδοσης εικονικών είκοσι τριών (23) εικονικών φορολογικών στοιχείων προς τον, ΑΦΜ 099236738, συνολικής καθαρής αξίας **780.311,00 €** πλέον Φ.Π.Α. **148.259,09 €**. Η εν λόγω Απόφαση Επιβολής Προστίμου Κ.Β.Σ. του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. εδράζεται επί της από έκθεσης ελέγχου της ΥΠ.Ε.Ε. ΠΕΡΙΦ.

Επειδή ο προσφεύγων προς επίρρωση των ισχυρισμών του επικαλείται ότι κατά της υπ'αριθμ. Απόφασης Επιβολής Προστίμου Κ.Β.Σ. της Δ.Ο.Υ. έχει ασκήσει προσφυγή, η οποία δικάστηκε ενώπιον του Διοικητικού Εφετείου στις και κατά την ημερομηνία κατάθεσης της παρούσας ενδικοφανής προσφυγής αναμένεται η έκδοση απόφασης επ'αυτής.

Επειδή στα πλαίσια εξέτασης της υπό κρίση ενδικοφανούς προσφυγής η Δ.Ο.Υ. διαβίβασε την στην Υπηρεσία μας την υπ'αριθμ. απόφαση του Διοικητικού Εφετείου, η οποία φέρει ημερομηνία επίδοσης την και που αφορά στην ως άνω Απόφαση Επιβολής Προστίμου Κ.Β.Σ. του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Με την εν λόγω απόφαση του Διοικητικού Εφετείου, αναβλήθηκε η έκδοση οριστικής απόφασης, διατάχθηκε η συμπλήρωση αποδείξεων και ορίστηκε όπως η αρμόδια φορολογική αρχή ενεργήσει επανέλεγχο, ερευνήσει εάν η υπ'αριθμ. απόφαση του Πολυμελούς Πρωτοδικείου κατέστη τελεσίδικη ή κατ'αυτής ασκήθηκε έφεση και ποια ήταν η πορεία της υπόθεσης και προσκομίσει τις εντολές ελέγχου βάσει των οποίων διεξήχθη ο έλεγχος, προκειμένου η υπόθεση να εισαχθεί σε νέα δικάσιμο. Συνεπώς, η υπόθεση δεν έχει τελεσιδικήσει.

Επειδή κατόπιν των ανωτέρω η κρίση περί εικονικότητας των συναλλαγών που αναφέρονται στην ως άνω Απόφαση Επιβολής Προστίμου Κ.Β.Σ. δεν αποτελεί αντικείμενο της υπό κρίση ενδικοφανούς προσφυγής.

Επειδή σύμφωνα με τις διατάξεις της παρ. 3 του άρθρου 60 του ν.2238/1994 :

«3. Όσοι παρακρατούν φόρο σύμφωνα με τις διατάξεις των παραγράφων 9, 10, 11,12 και 13 του άρθρου 13, των περιπτώσεων β', γ', δ' , στ' και ζ' της παραγράφου 1 του άρθρου 55 και της παραγράφου 4 του άρθρου 57 υποχρεούνται να αποδίδουν αυτόν με σχετική δήλωση, που πρέπει να υποβάλλουν μέσα στο πρώτο δεκαπενθήμερο του επόμενου από την παρακράτηση μήνα στη δημόσια οικονομική υπηρεσία στην περιφέρεια της οποίας έγινε η καταβολή των ποσών για τα οποία παρακρατήθηκε ο φόρος, ο οποίος αποδίδεται εφάπαξ με την υποβολή της οικείας δήλωσης».

Επειδή σύμφωνα με τις διατάξεις της παρ. 1 περ. β' του άρθρου 55 του ν.2238/1994 :

«1. Στο Εισόδημα από εμπορικές επιχειρήσεις η παρακράτηση του φόρου ενεργείται ως εξής:

β) Στα εισοδήματα εργοληπτών κατασκευής κάθε είδους τεχνικών έργων και ενοικιαστών δημόσιων, δημοτικών, κοινοτικών ή λιμενικών προσόδων με συντελεστή τρία τοις εκατό (3%) που υπολογίζεται στην αξία του κατασκευαζόμενου έργου ή του μισθώματος. Υπόχρεος σε παρακράτηση ορίζεται το Δημόσιο γενικά και κάθε φυσικό ή νομικό πρόσωπο που ενεργεί εκκαθάριση ή καταβολή για τις περιπτώσεις αυτές. **Αν για οποιονδήποτε λόγο δεν**

παρακρατήθηκε ο φόρος, τότε αυτός αποδίδεται με δήλωση του δικαιούχου της αμοιβής κατά τα οριζόμενα στο άρθρο 60.»

Επειδή εν προκειμένω, από τον διενεργηθέντα έλεγχο από τη Δ.Ο.Υ. κατόπιν της υπ'αριθμ. εντολής ελέγχου του Προϊσταμένου της ίδιας ως άνω Δ.Ο.Υ. και συγκεκριμένα από έλεγχο των κατασχεμένων από την ΥΠ.Ε.Ε ΠΕΡΙΦ. Δ/ΝΣΗ βιβλίων και στοιχείων του προσφεύγοντος, των υποβληθεισών δηλώσεων φόρου εισοδήματος, δηλώσεων ΦΠΑ και δηλώσεων φόρου προέκυψε ότι δεν έχει αποδοθεί φόρος για είκοσι τρία (23) Τ.Π.Υ. που εξέδωσε ο προσφεύγων προς το, τα οποία κρίθηκαν από τον διενεργηθέντα από την ΥΠ.Ε.Ε. ΠΕΡ. Δ/ΝΣΗ έλεγχο εικονικά κατά παράβαση των διατάξεων των άρθρων 55, 59 παρ. 3 και 60 παρ. 3 του ν.2238/1994.

Επειδή, οι διαπιστώσεις του ελέγχου, όπως αυτές καταγράφονται στην από έκθεση μερικού ελέγχου παρακρατούμενου ή αποδιδόμενου φόρου στο εισόδημα της ελεγκτού της Δ.Ο.Υ., επί της οποίας εδράζεται η προσβαλλόμενη πράξη, κρίνονται βάσιμες, αποδεκτές και πλήρως αιτιολογημένες, η υπό κρίση ενδικοφανής προσφυγή πρέπει να απορριφθεί.

Α π ο φ α σ ί ζ ο υ μ ε

Την απόρριψη της με ημερομηνία κατάθεσης και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανούς προσφυγής του του, ΑΦΜ

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

ΠΑΡΑΚΡΑΤΟΥΜΕΝΟΣ ΦΟΡΟΣ

Διαχειριστική περίοδος 01/01-31/12/2006

Διαφορά φόρου	23.409,33 €
Πρόσθετος φόρος λόγω ανακρίβειας (120%)	28.091,20 €
ΚΑΤΑΛΟΓΙΖΟΜΕΝΟ ΠΟΣΟ	51.500,53 €

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 άσκησή της (άρθ. 126 ν. 2717/99).