



**ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ
ΥΠΟΥΡΓΕΙΟ ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΩΝ
ΓΕΝΙΚΗ ΓΡΑΜΜΑΤΕΙΑ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΕΣΟΔΩΝ
ΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ**

Καλλιθέα, 04/12/2015

Αριθμός απόφασης: 4658

Ταχ. Δ/ση : Αριστογείτονος 19
Ταχ. Κώδικας : 176 71 - Καλλιθέα
Τηλέφωνο : 213 1604526
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).
 - β. 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».
 - γ. 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».
 - δ. 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 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 από 07/07/2015 και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανή προσφυγή της εταιρείας, ΑΦΜ, με έδρα το, οδός, κατά της υπ' αριθμ. Οριστικής Πράξης Διορθωτικού Προσδιορισμού Φ.Π.Α. του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Φ.Α.Ε. Αθηνών, διαχειριστικής περιόδου 01/01/2004-31/12/2004, καθώς και τα προσκομιζόμενα με αυτήν σχετικά έγγραφα.
5. Την υπ' αριθμ. Οριστική Πράξη Διορθωτικού Προσδιορισμού Φ.Π.Α. του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Φ.Α.Ε. Αθηνών, διαχειριστικής περιόδου 01/01/2004-31/12/2004, της οποίας ζητείται η επανεξέταση.
6. Την από 11/11/2015 εισήγηση του Α4 τμήματος της Υπηρεσίας μας.

Επί της από 07/07/2015 και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανούς προσφυγής της εταιρείας, 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 Φ.Π.Α, διαχειριστικής περιόδου 01/01/2004 έως 31/12/2004, του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Φ.Α.Ε. Αθηνών, καταλογίστηκε σε βάρος της προσφεύγουσας εταιρείας κύριος φόρος ποσού 3.420,72 €, πλέον προσαυξήσεων ποσού 4.104,86 €, κατά παράβαση των διατάξεων των άρθρων 12 παρ. 1, 18 παρ. 2-9 και 19 παρ. 1βγ' του Π.Δ. 186/92 (Κ.Β.Σ.), όπως τροποποιήθηκε και ισχύει, και σύμφωνα με τις σχετικές διατάξεις των άρθρων 48 και 50 του ν. 2859/2000, των άρθρων 30, 32 και 37 του ν. 4174/2013 και των άρθρων 1 και 2 του ν. 2523/1997.

Η παράβαση αφορά τη λήψη-καταχώρηση στα τηρούμενα βιβλία α) επτά (7) εικονικών φορολογικών στοιχείων (τιμολογίων παροχής υπηρεσιών) ως προς το πρόσωπο του εκδότη, εκδόσεως της επιχείρησης (ΑΦΜ) συνολικής καθαρής αξίας 12.844,00 € πλέον Φ.Π.Α. 2.311,92 € και β) τριών (3) εικονικών φορολογικών στοιχείων (τιμολογίων παροχής υπηρεσιών) ως προς το πρόσωπο του εκδότη, εκδόσεως της επιχείρησης (ΑΦΜ) συνολικής καθαρής αξίας 9.260,00 € πλέον Φ.Π.Α. 1.108,80 €.

Η ως άνω πράξη εκδόθηκε συνεπεία της με ημερομηνία θεώρησης έκθεσης μερικού επιτόπιου ελέγχου (επανελέγχου) Φ.Π.Α. (άρθρο 49 § 3 του ν. 2859/2000), του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Φ.Α.Ε. Αθηνών, η οποία συντάχθηκε βάσει της υπ' αριθμ. εντολής επανελέγχου του Προϊσταμένου της ως άνω Δ.Ο.Υ, η οποία εκδόθηκε δυνάμει της από έκθεσης ελέγχου-επεξεργασίας του Π.Δ. 186/92 (Κ.Β.Σ.) του Σ.Δ.Ο.Ε. Π.Δ. ΑΤΤΙΚΗΣ, η οποία αποτελεί νέο-συμπληρωματικό στοιχείο, καθόσον η προσφεύγουσα εταιρεία είχε περαιώσει τη διαχειριστική περίοδο από 01/01/2004-31/12/2004 με τακτικό έλεγχο φορολογίας εισοδήματος που είχε διενεργηθεί από το Δ.Ε.Κ. Αθηνών (αρ. εντολής).

Η προσφεύγουσα εταιρεία, με την υπό κρίση ενδικοφανή προσφυγή, ζητά την επανεξέταση της υπ' αριθμ. Οριστικής Πράξης Διορθωτικού Προσδιορισμού Φ.Π.Α. του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Φ.Α.Ε. Αθηνών, διαχειριστικής περιόδου 01/01/2004-31/12/2004, την ακύρωση της ως άνω προσαλλόμενης πράξης και την επιστροφή νομιμοτόκως, ως αχρεωστήτως καταβληθέντος, του ποσού των 7.525,58 €, το οποίο κατέβαλε στο Ελληνικό Δημόσιο αποκλειστικά και μόνο προς αποφυγή λήψης σε βάρος της διασφαλιστικών μέτρων, προβάλλοντας τους παρακάτω λόγους:

- Η προσαλλόμενη πράξη είναι ακυρωτέα ως νομικώς πλημμελής, καθ' όσον η υποστηρίζουσα αυτήν έκθεση μερικού επιτόπιου ελέγχου Φ.Π.Α. στερείται της απαιτούμενης κατά νόμο ειδικής και εμπεριστατωμένης αιτιολογίας, ελλείπει οποιασδήποτε αναφοράς σε ιδιαίτερες ελεγκτικές επαληθεύσεις και νέας αξιολόγησης των πραγματικών και νομικών συνθηκών και περιστατικών που συνδέονται με την εν λόγω παράβαση.

- Ο Προϊστάμενος της Δ.Ο.Υ. Φ.Α.Ε. Αθηνών κατ' εσφαλμένη του νόμου ερμηνεία και πλημμελή αυτού εφαρμογή, αλλά και κακή εκτίμηση των κρίσιμων πραγματικών περιστατικών, εξέδωσε την προσβαλλόμενη πράξη βασιζόμενος σε πόρισμα προηγηθέντος ελέγχου του Σ.Δ.Ο.Ε. περί της εφαρμογής των διατάξεων του Π.Δ. 186/92 και σε σχετικώς εκδοθείσα απόφαση επιβολής προστίμου Κ.Β.Σ. της Δ.Ο.Υ. Φ.Α.Ε. Αθηνών, παραγνωρίζοντας ότι τα παραπάνω έχουν προσβληθεί εμπρόθεσμα και νομότυπα με προσφυγή ενώπιον του αρμόδιου Διοικητικού Πρωτοδικείου Αθηνών. Συνεπώς η προσβαλλόμενη οριστική πράξη διορθωτικού προσδιορισμού Φ.Π.Α. στερείται νομίμου ερείσματος, αφού θεμέλιό της αποτελεί μη οριστικοποιηθείσα καταλογιστική πράξη.
- Τελούσε σε καλή πίστη κατά το χρόνο των συναλλαγών, έδειξε την απαραίτητη επιμέλεια κατά το χρόνο πραγματοποίησής τους αναφορικά με το πρόσωπο της εκδότριας εταιρείας των επίμαχων τιμολογίων και προέβη στις αναγκαίες ενέργειες που απαιτούνται, προκειμένου να διασφαλίσει τη νομιμότητά τους.
- Οι συναλλαγές, όπως αναγνωρίζει και ο έλεγχος, ήταν πραγματικές και δεν υπήρχε οιοσδήποτε σκοπός αποκρύψεως φορολογητέας ύλης εκ μέρους της εταιρείας.

Επειδή σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 19 παρ. 4 του ν. 2523/97 «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 φορολογικά πρόσωπο, με την έννοια ότι δεν έχει δηλώσει την έναρξη του επιτηδεύματός του ούτε έχει θεωρήσει στοιχεία στην κατά τόπο αρμόδια, σύμφωνα με την αναγραφόμενη στο στοιχείο διεύθυνση, δημόσια οικονομική υπηρεσία».

Επειδή όταν αποδίδεται σε επιτηδεύματία 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 το 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, εν προκειμένω, όπως αποτυπώνεται στην από έκθεση ελέγχου-επεξεργασίας εφαρμογής διατάξεων του Π.Δ. 186/1992 (Κ.Β.Σ.) του Προϊσταμένου του Σ.Δ.Ο.Ε. Π.Δ. ΑΤΤΙΚΗΣ, οι εκδότριες εταιρείες των επίμαχων φορολογικών στοιχείων, ΑΦΜ και, ΑΦΜ, αποτελούν «συναλλακτικά» ανύπαρκτες επιχειρήσεις, καθόσον, σύμφωνα με τον έλεγχο διαπιστώθηκαν τα εξής: α) η επιχείρηση, ΑΦΜ, είχε κάνει έναρξη εργασιών το έτος 2003 και στην υποβληθείσα εκκαθαριστική δήλωση Φ.Π.Α. με αριθμό/10-5-2005 (διαχ. περιόδου 08/04/2003-31/12/2004) οι δηλωθείσες εκροές κι εισροές ήταν μηδενικές, είχε υποβάλει δήλωση φορολογίας εισοδήματος οικονομικού έτους 2005, ενώ δεν είχε υποβάλλει Οριστική δήλωση Φ.Μ.Υ. Αντιθέτως όπως προέκυψε από διασταυρώσεις στις συγκεντρωτικές καταστάσεις πελατών- προμηθευτών της Γ.Γ.Π.Σ. η εκδότρια δεν είχε υποβάλει συγκεντρωτικές καταστάσεις πελατών –προμηθευτών έως και τη χρήση 2007, ενώ στη χρήση 2004 είχε λάβει ένα (1) φορολογικό στοιχείο συνολικής αξίας 459,00 € και είχε δηλωθεί ως πελάτης, ενώ είχε δηλωθεί ως προμηθευτής από 51 επιχειρήσεις προς τις οποίες είχε εκδώσει πεντακόσια είκοσι οκτώ (528) φορολογικά στοιχεία συνολικής καθαρής αξίας 1.217.649,27 € και β) η επιχείρηση, ΑΦΜ, είχε κάνει έναρξη εργασιών την 01/07/2004 χωρίς να έχει κάνει διακοπή εργασιών, δεν είχε υποβάλει δηλώσεις φόρου εισοδήματος και Φ.Μ.Υ., είχε υποβάλει δύο (2) εκκαθαριστικές δηλώσεις Φ.Π.Α. διαχ/κης περιόδου 01/07/2004-31/12/2005, όπου στην πρώτη εξ αυτών είχαν δηλωθεί ακαθάριστα έσοδα 78.500,00 € και σύνολο εισροών 83.452,57 €, ενώ στη δεύτερη δηλώθηκαν ακαθάριστα έσοδα 2.184.042,55 € και σύνολο εισροών 2.219.031,27 €. Δεν είχε υποβάλει συγκεντρωτικές καταστάσεις πελατών-προμηθευτών έως και τη χρήση 2007, ενώ αντιθέτως από διασταυρώσεις στις συγκεντρωτικές καταστάσεις πελατών-προμηθευτών της Γ.Γ.Π.Σ. προέκυψε ότι στη χρήση 2004 είχε λάβει ένα (1) φορολογικό στοιχείο συνολικής αξίας 3.300,00 € και είχε δηλωθεί ως πελάτης, ενώ είχε δηλωθεί ως προμηθευτής από 34 επιχειρήσεις προς τις οποίες είχε εκδώσει πεντακόσια ογδόντα εννέα (589) φορολογικά στοιχεία συνολικής καθαρής αξίας 1.847.589,69 €.

Επειδή από την προσφεύγουσα κατετέθη προς την ελέγχουσα υπηρεσία του Σ.Δ.Ο.Ε. ΑΤΤΙΚΗΣ υπόμνημα με συνημμένα όλα τα δικαιολογητικά από τα οποία αποδεικνυόταν ότι οι υπό κρίση συναλλαγές είχαν πραγματοποιηθεί, καθότι αυτές είχαν τιμολογηθεί προς πελάτες της ελεγχόμενης με αποτέλεσμα τα ληφθέντα φορολογικά στοιχεία από τις επιχειρήσεις και να κριθούν από τον έλεγχο ως εικονικά ως προς το πρόσωπο του εκδότη .

Επειδή, συνεπώς, στην κρινόμενη διαχειριστική περίοδο, η προσφεύγουσα εταιρεία έλαβε: α) από την εκδότρια επιχείρηση επτά (7) φορολογικά στοιχεία συνολικής καθαρής αξίας 12.844,00 € πλέον Φ.Π.Α. 2.311,92 € και β) από την εκδότρια επιχείρηση τρία (3) φορολογικά στοιχεία συνολικής καθαρής αξίας 9.260,00 € πλέον Φ.Π.Α. 1.108,80 €, τα οποία κρίθηκαν εικονικά ως προς το πρόσωπο του εκδότη .

Επειδή, οι επίμαχες συναλλαγές καταχωρήθηκαν από την προσφεύγουσα εταιρεία ως δαπάνες (φορολογητέες εισροές) στα τηρούμενα βιβλία με έκπτωση του αναλογούντος Φ.Π.Α. από το φόρο εισροών.

Επειδή στο άρθρο 32 περ. δ' του ν. 2859 /2000 ορίζεται: «Το δικαίωμα έκπτωσης του φόρου μπορεί να ασκηθεί εφόσον ο υποκείμενος στο φόρο κατέχει δ) νόμιμο τιμολόγιο ή άλλο αποδεικτικό στοιχείο, που υπέχει θέση τιμολογίου ή την περιοδική δήλωση της οικείας φορολογικής περιόδου, στην περίπτωση που δεν υπάρχει άλλο αποδεικτικό στοιχείο, για τις πραγματοποιούμενες ενδοκοινοτικές αποκτήσεις αγαθών, καθώς και τις λήψεις υπηρεσιών για τις οποίες είναι ο ίδιος υπόχρεος στο φόρο, εφόσον οι πράξεις αυτές έχουν καταχωρηθεί στα τηρούμενα βιβλία του Κ.Β.Σ.»

Επειδή στις διατάξεις του άρθρου 49 του ν. 2859/2000 ορίζεται:

«1. Με βάση τα αποτελέσματα του ελέγχου ο Προϊστάμενος Δ.Ο.Υ. εκδίδει πράξη προσδιορισμού του φόρου για χρονική περίοδο που δεν μπορεί να είναι μεγαλύτερη από μία διαχειριστική περίοδο. Ο Προϊστάμενος Δ.Ο.Υ. 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.

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. Τα ανωτέρω ισχύουν και όταν συντρέχουν οι προϋποθέσεις της περίπτωσης γ' της παραγράφου 2 του άρθρου 68 του Κώδικα Φορολογίας Εισοδήματος».

Επειδή στην ΠΟΛ. 1100/10-04-2001 αναφέρεται ότι με την 102/2001 γνωμοδότηση του Γ' τμήματος του Νομικού Συμβουλίου του Κράτους, η οποία έγινε δεκτή και κοινοποιήθηκε με την εγκ. ΠΟΛ. 1100/10-04-2001 έγιναν δεκτά τα εξής: «Κατά την έννοια των διατάξεων των άρθρων 68 § 2 του ν. 2238/1994 και 49 § 3 του ν. 2859/2000 (Φ.Π.Α.) τα πορίσματα και οι διαπιστώσεις ελέγχου που έγιναν σε μεταγενέστερο στάδιο σε τρίτες επιχειρήσεις, προμηθεύτριες επιχειρήσεων που είχαν περαιωθεί με συμβιβασμό, από τα οποία προέκυψε ότι τα εκδοθέντα και καταχωρηθέντα στην λήπτρια επιχείρηση τιμολόγια πώλησης είναι εικονικά, αποτελούν συμπληρωματικά στοιχεία και είναι δυνατή η έκδοση και κοινοποίηση των σχετικών συμπληρωματικών φύλλων ελέγχου και πράξεων. Δεν αποκλείεται και δεν απαιτείται διενέργεια πλήρους επανελέγχου, αλλά αρκεί να προσδιορισθεί εξ υπαρχής το συνολικό εισόδημα κατά συνεκτίμηση παλαιών και νέων στοιχείων».

Επειδή από το Σ.Δ.Ο.Ε. Π.Δ. ΑΤΤΙΚΗΣ, εστάλη στη Δ.Ο.Υ Φ.Α.Ε. ΑΘΗΝΩΝ, η από έκθεση ελέγχου-επεξεργασίας του Π.Δ. 186/92 (Κ.Β.Σ.), σύμφωνα με την οποία η προσφεύγουσα επιχείρηση, κατά τη χρήση 2004 ήταν λήπτρια εικονικών φορολογικών στοιχείων ως προς το πρόσωπο του εκδότη και συγκεκριμένα: α) επτά (7) τιμολογίων συνολικής καθαρής αξίας 12.844,00 € πλέον Φ.Π.Α. 2.311,92 (συνολικής αξίας: 15.155,92 €) εκδόσεως, ΑΦΜ

και β) τριών (3) τιμολογίων συνολικής καθαρής αξίας 9.260,00 € πλέον Φ.Π.Α. 1.108,80 (συνολικής αξίας: 10.368,80 €) εκδόσεως, ΑΦΜ Η έκθεση αυτή αποτελεί συμπληρωματικό στοιχείο Φορολογίας Εισοδήματος σύμφωνα με τις προαναφερόμενες διατάξεις, με αποτέλεσμα την έκδοση της προσβαλλόμενης υπ' αριθμ. πράξης.

Επειδή σύμφωνα με την περ. β' της παρ. 2 του άρθρου 1 του ν. 2523/97, όπως αντικαταστάθηκε με την παρ. 1 του άρθρου 24 του ν. 3296/2004 και ισχύει σύμφωνα με την παρ. 3 του ν. 3296/2004 από 01/01/2005, «αν ο κατά τη φορολογική νομοθεσία υπόχρεος να υποβάλει δήλωση και ανεξάρτητα από την πρόθεση του να αποφύγει ή όχι την πληρωμή φόρου:

β) υποβάλει ανακριβή δήλωση, υπόκειται σε πρόσθετο φόρο που ορίζεται σε ποσοστό δύο τοις εκατό (2%) επί του φόρου την πληρωμή του οποίου θα απέφυγε λόγω της ανακρίβειας, για κάθε μήνα καθυστέρησης».

Επειδή σύμφωνα με την παρ. 4 του άρθρου 2 του ν. 2523/1997, όπως αντικαταστάθηκε με το άρθρο 26 § 1 του ν. 3943 /2011, τα ποσοστά πρόσθετων φόρων σε καμία περίπτωση δεν μπορούν να υπερβούν: α) το εξήντα τοις εκατό (60%) για την υποβολή της εκπρόθεσμης δήλωσης και β) το εκατόν είκοσι τοις εκατό (120%) για την υποβολή ανακριβούς δήλωσης ή μη υποβολή δήλωσης, του φόρου την πληρωμή του οποίου θα απέφυγε ο υπόχρεος ή του φόρου που έχει επιστραφεί στα πρόσωπα του άρθρου 41 του κώδικα Φ.Π.Α. χωρίς να τον δικαιούνται.

Επειδή, σύμφωνα με την απόφαση 116/2013 του ΣΤΕ, όπως έχει κριθεί, η διάγνωση του σκοπού της αποκρύψεως φορολογητέας ύλης απαιτείται ως προϋπόθεση για τη στοιχειοθέτηση όχι της φορολογικής παραβάσεως της αποδοχής εικονικού τιμολογίου, σύμφωνα με τη διάταξη του άρθρου 33 του Κ.Β.Σ., αλλά του ποινικού αδικήματος της φοροδιαφυγής, η οποία αποτελεί διάφορο ζήτημα, προβλεπόμενο από τη διάταξη του άρθρου 31 παρ.1 περ. η' του ν.1591/1986 (ΣΤΕ 61/2007, 851-853/2006, 2936, 1402/2005, 2586/2002).

Επειδή ο ισχυρισμός της προσφεύγουσας εταιρείας ότι, εφόσον εκκρεμεί η με αριθμ./2011 προσφυγή της ενώπιον του Διοικητικού Πρωτοδικείου Αθηνών σχετικά με τη με αριθμ./2011 απόφαση επιβολής προστίμου Κ.Β.Σ. και την εικονικότητα των εν λόγω τιμολογίων, η προσβαλλόμενη Οριστική Πράξη Διορθωτικού προσδιορισμού Φ.Π.Α. στερείται νόμιμου ερείσματος δεν ευσταθεί, καθώς τα διοικητικά όργανα οφείλουν να προβαίνουν στις ενέργειες και να εκδίδουν τις πράξεις που προβλέπονται από τις ισχύουσες διατάξεις των νόμων. Πιο συγκεκριμένα σύμφωνα και με το άρθρο 34 του ν. 4174/2013 η Φορολογική Διοίκηση προβαίνει, μετά από έλεγχο, σε έκδοση πράξεων διόρθωσης οποιουδήποτε προηγούμενου άμεσου, διοικητικού, εκτιμώμενου ή προληπτικού προσδιορισμού φόρου, εφόσον από τον έλεγχο διαπιστωθεί αιτιολογημένα ότι ο προηγούμενος προσδιορισμός φόρου που εκδίδεται κατόπιν πλήρους φορολογικού ελέγχου, ήταν ανακριβής ή εσφαλμένος. Η εκκρεμοδικία της υπόθεσης της εικονικότητας των τιμολογίων, εν προκειμένω, στο Διοικητικό Δικαστήριο, σε καμία περίπτωση δεν επιδρά στο δικαίωμα της φορολογικής αρχής να εκδίδει τις από το νόμο οριζόμενες καταλογιστικές πράξεις.

Επειδή οι διαπιστώσεις του ελέγχου, όπως αυτές καταγράφονται στη με ημερομηνία θεώρησης έκθεση μερικού επιτόπιου ελέγχου (επανελέγχου) Φ.Π.Α. (άρθρο 49 § 3 του ν.2859/2000), του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Φ.Α.Ε. Αθηνών, επί της οποίας εδράζεται η προσβαλλόμενη πράξη, κρίνονται βάσιμες, αποδεκτές και πλήρως αιτιολογημένες.

Α π ο φ α σ ί ζ ο υ μ ε

Την **απόρριψη** της με ημερομηνία κατάθεσης 07/07/2015 και αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανούς προσφυγής της προσφεύγουσας εταιρείας, ΑΦΜ: και την επικύρωση της υπ' αριθμ. Οριστικής Πράξης Διορθωτικού Προσδιορισμού Φόρου Προστιθέμενης Αξίας του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Φ.Α.Ε. Αθηνών, διαχειριστικής περιόδου 01/01/2004-31/12/2004.

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

Διαχειριστική περίοδος 01/01/2004 – 31/12/2004

Διαφορά Φ.Π.Α	3.420,72 €
Πρόσθετος φόρος λόγω ανακρίβειας	4.104,86 €
ΣΥΝΟΛΙΚΟ ΠΟΣΟ	7.525,58 €

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

Ακριβές Αντίγραφο

**Με εντολή του Προϊσταμένου της
Διεύθυνσης Επίλυσης Διαφορών**

**Η Υπάλληλος του Τμήματος
Διοικητικής Υποστήριξης**

**Ο Προϊστάμενος της Υποδιεύθυνσης
Επανεξέτασης
ΣΤΑΥΡΙΔΗΣ 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 (άρθ. 126 ν. 2717/99).