



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ

ΥΠΟΥΡΓΕΙΟ ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΩΝ

Καλλιθέα,

10-11-2015

ΓΕΝΙΚΗ ΓΡΑΜΜΑΤΕΙΑ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΕΣΟΔΩΝ

ΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ

Αριθμός απόφασης:

4390

Ταχ. Δ/ση : Αριστογείτονος 19

Ταχ. Κώδικας : 176 71 - Καλλιθέα

Τηλέφωνο : 210 9578520

ΦΑΞ : 210 9531321

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. Τη με ημερομηνία κατάθεσης **18-06-2015** και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανή προσφυγή του **ΑΦΜ** ..., ατομικά για τον ίδιο και ως μέλους της κοινοπραξίας «.....ΑΦΜ ...», διεύθυνση, κατά της υπ' αριθμ. /07-04-2015 Πράξης Επιβολής Προστίμου ΦΠΑ διαχειριστικής περιόδου 01-01-2007/31-12-2007 του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. και τα προσκομιζόμενα με αυτήν σχετικά έγγραφα.

5. Τη με αριθμ./07-04-2015 Πράξη Επιβολής Προστίμου ΦΠΑ διαχειριστικής περιόδου 01-01-2007/31-12-2007 του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ., καθώς και την οικεία έκθεση ελέγχου.
6. Τις απόψεις της Δ.Ο.Υ.
7. Την από 04/11/2015 εισήγηση του Α3 τμήματος της Υπηρεσίας μας.

Επί της ημερομηνία κατάθεσης 18.06.2015 και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανούς προσφυγής του**ΑΦΜ**, ατομικά για τον ίδιο και ως μέλους της κοινοπραξίας «..... 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, επαγόμεστε τα ακόλουθα:

Με την υπ' αριθμ./**07-04-2015** προσβαλλόμενη Πράξη Επιβολής Προστίμου Φ.Π.Α του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ..... επιβλήθηκε σε βάρος της κοινοπραξίας«..... ΑΦΜ», μέλος της οποίας είναι ο προσφεύγων, πρόστιμο συνολικού ποσού 19.244,34€ (6.414,78 X 3) για τη διαχειριστική περίοδο 01/01/2007-31/12/2007 σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 6 του ν.2523/97.

Η παράβαση αφορά μη απόδοση φόρου εισροών από την κοινοπραξία «.....ΑΦΜ» λόγω λήψης εικονικών φορολογικών στοιχείων, συνολικής αξίας ΦΠΑ ποσού 6.414,78 €.

Η ως άνω Πράξη Επιβολής Προστίμου εκδόθηκε από τον Προϊστάμενο της Δ.Ο.Υ. βάσει του πορίσματος ελέγχου της από 07/04/2015 Έκθεσης Ελέγχου ΦΠΑ του υπαλλήλου της ως άνω ΔΟΥ Ο έλεγχος διενεργήθηκε βάσει την με αριθμ./ 01-11-2013 εντολή του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ η οποία εκδόθηκε κατόπιν της με αριθμ. πρωτ./06-07-2011 πληροφοριακής έκθεσης ελέγχου της Δ.Ο.Υ και της Έκθεσης Εφαρμογής Διατάξεων του ΠΔ 186/92 (ΚΒΣ) του (αρ. υπόθεσης/2009).

Ο προσφεύγων ατομικά και ως μέλος της κοινοπραξίας «.....ΑΦΜ», με την υπό κρίση ενδικοφανή προσφυγή, αιτείται να ακυρωθεί άλλως να μεταρρυθμισθεί η αριθμ. ../**07-04-2015** Πράξη Επιβολής Προστίμου Φ.Π.Α, χρήσης 2007, του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ προβάλλοντας τους παρακάτω λόγους:

1. Στην εν λόγω επιχείρηση είχαν καταμερίσει εξ' αρχής τα καθήκοντα και τις αρμοδιότητες και συγκεκριμένα αυτός εργαζόταν καθημερινά ως οδηγός του φορτηγού, εκτελώντας μεταφορές, η δε είχε αναλάβει μαζί με το σύζυγό της την οικονομική διαχείριση της επιχείρησης.
2. Παραβίαση της αρχής της δεσμευτικότητας των δικαστικών αποφάσεων.
3. Παραγραφή του δικαιώματος του Δημοσίου για κοινοποίηση φύλλων ελέγχου ή πράξεων επιβολής φόρου και λοιπών καταλογιστικών πράξεων βάσει του άρθρου 57 ν.2859/2000, σε συνδυασμό με το άρθρο 36 παρ. 1 του ν. 4174/2013 –Αντισυνταγματικότητα διάταξης άρθρου 37 παρ. 5 ν. 4141/2013.
4. Εσφαλμένη αξιολόγηση και ερμηνεία των πραγματικών περιστατικών της υπόθεσης και εσφαλμένη υπαγωγή στο νόμο.
5. Παραβίαση ουσιώδους τύπου διατεταγμένου για την διενέργεια της πράξης – Παραβίαση του

δικαιώματος της προηγούμενης ακρόασης.

6. Έλλειψη πλήρους, ειδικής και ορισμένης αιτιολογίας στον οριστικό προσδιορισμό ΦΠΑ , ως και στον προσωρινό διορθωτικό αυτού και στο σημείωμα διαπιστώσεων ελέγχου, τα οποία προηγήθηκαν αυτού και στα οποία στηρίζεται.
7. Παρέλευση υπερβολικού χρόνου από την έκδοση της με αριθμ. ../21.11.2013 εντολής μερικού φορολογικού ελέγχου του Προϊσταμένου της και της κοινοποίησης της από 7.4.2015 εκθέσεως μερικού ελέγχου του εφοριακού υπαλλήλου στις 20.5.2015.
8. Στις περιπτώσεις που η επιβληθείσα πράξη επιβολής προστίμου ΚΒΣ ακυρωθεί ως ανυπόστατη ή παράνομη, δοθέντος ότι στην επιβολή αυτής στηρίζεται και η πράξη οριστικού διορθωτικού προσδιορισμού ΦΠΑ, μη μόνιμη παρίσταται και η τελευταία, λόγω του παρακολουθηματικού χαρακτήρα του κατ' άρθρ. 1 και 2 του ν. 2523/1997 φόρου έναντι του προστίμου ΚΒΣ και της ταυτότητας των πραγματικών περιστατικών, στα οποία στηρίζονται αμφότερες.
9. Παραβίαση της αρχής της δικαιολογημένης εμπιστοσύνης του διοικούμενου προς τη διοίκηση, της αρχής της αναλογικότητας, ως και της αρχής της χρηστής διοικήσεως.

Επειδή, με τις διατάξεις της παραγράφου 1 του άρθρου 9 του ν. 2523/1997 ορίζεται ότι προκειμένου για κοινοπραξίες επιτηδευματιών, κοινωνίες αστικού δικαίου και αστικές εταιρείες, το πρόστιμο επιβάλλεται σε βάρος αυτών και κοινοποιείται στα μέλη τους, το καθένα από τα οποία ευθύνεται εις ολόκληρο.

Τα μέλη των κοινοπραξιών, κοινωνιών και αστικών εταιρειών, που ασκούν επιχείρηση, ευθύνονται αλληλέγγυα και σε ολόκληρο για τις κύριες και πρόσθετες οφειλές από φόρους, τέλη, εισφορές και πρόστιμα για φορολογικές παραβάσεις γενικά που αφορούν τις συγκεκριμένες εταιρείες και είναι βεβαιωμένες στο όνομά τους (σχετ. εγκ. ΠΟΛ 1103/12.10.2004).

Επειδή το Τριμελές Πλημμελειοδικείο με την αριθμ. ../28.3.2014 απόφαση του έκρινε: α) την ένοχη του ότι αποδέχθηκε εικονικά φορολογικά στοιχεία για ανύπαρκτες συναλλαγές στο σύνολό τους, με την ιδιότητα της ως νόμιμη εκπρόσωπο της κοινοπραξίας «ΑΦΜ» και β) τον αθώο του ότι αποδέχθηκε εικονικά φορολογικά στοιχεία για ανύπαρκτες συναλλαγές στο σύνολό τους, με την ιδιότητά του ως νόμιμος εκπρόσωπος της κοινοπραξίας « Κ..... ΑΦΜ».

Επειδή σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 5 παρ. 2 του Κώδικα Διοικητικής Δικονομίας (ν. 2717/1999), μόνο οι αμετάκλητες καταδικαστικές αποφάσεις των ποινικών δικαστηρίων αποτελούν δεδικασμένο στα πλαίσια της διοικητικής δίκης ως προς την ενοχή του δράστη. Κατά συνέπεια, το διοικητικό δικαστήριο, κρίνοντας επί της διοικητικής παράβασης, πολλώ μάλλον η φορολογική διοίκηση κατά το στάδιο της επιβολής προστίμων του άρθρου 5 του ν. 2523/1997, δεν δεσμεύονται από τυχόν προηγηθείσα αθωωτική απόφαση του ποινικού δικαστηρίου (σχετ. 2168/2003 ΣτΕ). Ως εκ τούτου, στην προκειμένη περίπτωση, η με αριθμ./28.3.2014 επικαλούμενη από τον προσφεύγοντα αθωωτική απόφαση του Τριμελούς Πλημμελειοδικείου Λάρισας δεν δεσμεύει τη Δ.Ο.Υ., η οποία ορθώς εξέδωσε την προσβαλλόμενη οριστική πράξη διορθωτικού προσδιορισμού ΦΠΑ συνεκτιμώντας όλα τα στοιχεία που είχε στη διάθεση της.

Επειδή σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 57§1,2περ.β του ν. 2859/2000:

«1. Η Κοινοποίηση των πράξεων που προβλέπουν οι διατάξεις των άρθρων 49 και 50 του παρόντος δεν μπορεί να γίνει ύστερα από πάροδο πενταετίας από το τέλος του έτους μέσα στο οποίο λήγει η προθεσμία για την υποβολή της εκκαθαριστικής δήλωσης ή της έκτακτης δήλωσης στις περιπτώσεις που δεν υπάρχει υποχρέωση για υποβολή εκκαθαριστικής ή η προθεσμία για την υποβολή αίτησης επιστροφής από τους αγρότες του ειδικού καθεστώτος του άρθρου 41. Μετά την πάροδο της πενταετίας παραγράφεται το δικαίωμα του Δημοσίου για την Επιβολή του φόρου.»

Επειδή σύμφωνα με τις διατάξεις της παρ. 5 του άρθρου 37 ν. 4141/2013 «5. Από τις ανέλεγκτες υποθέσεις φορολογίας εισοδήματος και λοιπών φορολογικών αντικειμένων των οποίων επίκειται ο χρόνος παραγραφής σύμφωνα με τις κείμενες διατάξεις, για τις οποίες έχει εκδοθεί εντολή ελέγχου μέχρι το χρόνο παραγραφής του δικαιώματος του Δημοσίου για κοινοποίηση φύλλων ελέγχου ή πράξεων, επιβολής του φόρου και λοιπών καταλογιστικών πράξεων, παρατείνεται το δικαίωμα αυτό για δύο ακόμα έτη πέραν του χρόνου που ορίζεται από τις οικείες κατά περίπτωση διατάξεις. Οι διατάξεις του προηγούμενου εδαφίου ισχύουν για υποθέσεις για τις οποίες η προθεσμία παραγραφής λήγει από 31.12.2013 και μετά.»

Επειδή στην υπό κρίση περίπτωση για την διαχειριστική περίοδο 01.01.2007-31.12.2007 εκδόθηκε από την Δ.Ο.Υ .. η με αριθμ. /01.11.2013 εντολή μερικού ελέγχου ΦΠΑ. Ως εκ τούτου συντρέχουν οι προϋποθέσεις του άρθρου 37 ν. 4141/2013 περί διετούς παράτασης προθεσμιών της παραγραφής του δικαιώματος του Δημοσίου για κοινοποίηση φύλλων ελέγχου και κάθε άλλης πράξης και προστίμων. Συνεπώς οι περί του αντιθέτου ισχυρισμοί του προσφεύγοντος απορρίπτονται ως αβάσιμοι.

Επειδή από την διάταξη της παραγράφου 4 εδάφιο α΄ του άρθρου 19 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 φορολογικώς 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 στην κοινοπραξία «..... ΑΦΜ» καταλογίστηκε η παράβαση λόγω λήψης των προαναφερόμενων εικονικών φορολογικών στοιχείων με την υπ αριθμ./2012 Απόφαση Επιβολής Προστίμου κατά της οποίας, ασκήθηκε προσφυγή.

Η κρίση περί εικονικότητας των προαναφερόμενων φορολογικών στοιχείων για συναλλαγές ανύπαρκτες στο σύνολό τους στηρίζεται στις διαπιστώσεις που αναγράφονται αναλυτικά και τεκμηριωμένα στην από 28-09-2012 έκθεση ελέγχου εφαρμογής διατάξεων ΠΔ 186/1992 (ΚΒΣ) των ελεγκτών του και κατόπιν του ελέγχου που διενήργησαν στην κοινοπραξία «.....ΑΦΜ».

Κατά συνέπεια οι περί του αντιθέτου ισχυρισμοί του προσφεύγοντος απορρίπτονται ως αβάσιμοι.

Επειδή σύμφωνα με το πρώτο εδάφιο της παρ. 1 του άρθρου 30 ν. 2859/2000 Δικαίωμα έκπτωσης φόρου, ορίζεται ότι:

«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 ή παράδοση αγαθών και η παροχή υπηρεσιών που έγιναν σε 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 τις διατάξεις της περίπτωσης β' της παραγράφου 1 του άρθρου 32 του Ν. 2859/2000, ορίζεται ότι:

« 1. Το δικαίωμα έκπτωσης του φόρου μπορεί να ασκηθεί, εφόσον ο υποκείμενος στο φόρο κατέχει:

α).....

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 στη συγκεκριμένη περίπτωση η προσφεύγουσα κοινοπραξία εξέπεσε φόρο εισροών ποσού 6.414,78€ που αντιστοιχεί στα επίμαχα εικονικά φορολογικά στοιχεία, ορθώς επιβλήθηκε με την προσβαλλόμενη πράξη πρόστιμο ίσο του τριπλασίου του φόρου που μη νομίμως εξέπεσε και δεν απέδωσε στο δημόσιο ήτοι 19.244,34€ (6.414,78 X 3).

Επειδή σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 28 ν. 4174/13(Αποτελέσματα φορολογικού ελέγχου):

« 1. Η Φορολογική Διοίκηση κοινοποιεί εγγράφως στο φορολογούμενο τα αποτελέσματα του φορολογικού ελέγχου και τον προσωρινό διορθωτικό προσδιορισμό φόρου, ο οποίος πρέπει να είναι πλήρως αιτιολογημένος. Ο φορολογούμενος δύναται να ζητά να λαμβάνει αντίγραφα των εγγράφων στα οποία βασίζεται ο διορθωτικός προσδιορισμός φόρου. Ο φορολογούμενος έχει τη δυνατότητα να διατυπώσει εγγράφως τις απόψεις του σχετικά με τον προσωρινό διορθωτικό προσδιορισμό φόρου εντός είκοσι (20) ημερών από την κοινοποίηση της έγγραφης γνωστοποίησης.

2. Η Φορολογική Διοίκηση εκδίδει την οριστική πράξη διορθωτικού προσδιορισμού του φόρου, εντός μηνός από την ημερομηνία παραλαβής των απόψεων του φορολογούμενου ή, σε περίπτωση που ο φορολογούμενος δεν υποβάλλει τις απόψεις του, την εκπνοή της προθεσμίας που ορίζεται στην παράγραφο 1. Η οριστική πράξη διορθωτικού προσδιορισμού του φόρου εκδίδεται με βάση έκθεση ελέγχου την οποία συντάσσει η Φορολογική Διοίκηση. Η έκθεση ελέγχου περιλαμβάνει εμπεριστατωμένα και αιτιολογημένα τα γεγονότα, τα στοιχεία και τις διατάξεις τις οποίες έλαβε υπόψη της η Φορολογική Διοίκηση για τον προσδιορισμό του φόρου. Η οριστική

πράξη διορθωτικού προσδιορισμού του φόρου μαζί με την έκθεση ελέγχου κοινοποιούνται στον φορολογούμενο.»

Επειδή προκειμένου να λάβει ο προσφεύγων, ως μέλος της κοινοπραξίας«.....ΑΦΜ», πλήρη γνώση των διαπιστωθεισών παραβάσεων και να εκφράσει της απόψεις του, η φορολογική αρχή επέδωσε το υπ αριθμ./28.01.2015 Σημείωμα Διαπιστώσεων άρθρου 28 ν. 4174/2013, με συνημμένο τον Προσωρινό διορθωτικό προσδιορισμό προστίμου ΦΠΑ στον οποίο γίνεται αναλυτική περιγραφή των ελεγκτικών επαληθεύσεων που διενεργήθηκαν και των στοιχείων που ελήφθησαν υπόψη. Εν συνεχεία ο προσφεύγων κατέθεσε στην Δ.Ο.Υ ... το υπ αριθμ./20.03.2015 υπόμνημα με το οποίο διατύπωσε εγγράφως τις απόψεις του σχετικά με τον προσωρινό διορθωτικό προσδιορισμό ΦΠΑ. Ως εκ τούτου οι περί του αντιθέτου προβαλλόμενοι ισχυρισμοί του προσφεύγοντος απορρίπτονται ως αβάσιμοι.

Επειδή σύμφωνα με το άρθρο 37 ν. 4174/2013 *Έκδοση και κοινοποίηση πράξης προσδιορισμού φόρου* ορίζεται ότι:

Η κατά τα άρθρα 32, 33, 34 και 35 πράξη προσδιορισμού φόρου υπογράφεται από τον Γενικό Γραμματέα ή άλλον ειδικά οριζόμενο υπάλληλο της Φορολογικής Διοίκησης. Η πράξη προσδιορισμού φόρου περιέχει τις εξής πληροφορίες:

- α) το ονοματεπώνυμο ή την επωνυμία του φορολογούμενου,
- β) τον αριθμό φορολογικού μητρώου του φορολογούμενου, εφόσον έχει αποδοθεί στον φορολογούμενο,
- γ) την ημερομηνία έκδοσης της πράξης,
- δ) το είδος προσδιορισμού του φόρου και το θέμα στο οποίο αφορά η πράξη,
- ε) το ποσό της φορολογικής οφειλής,
- στ) την ημερομηνία μέχρι την οποία πρέπει να εξοφληθεί ο φόρος,
- ζ) τους λόγους για τους οποίους η Φορολογική Διοίκηση προέβη στον προσδιορισμό φόρου και τον τρόπο με τον οποίο υπολογίστηκε το ποσό του φόρου,
- η) το χρόνο, τον τόπο και τον τρόπο αμφισβήτησης του προσδιορισμού φόρου, και
- θ) τυχόν αλληλεγγύως υπεύθυνα πρόσωπα
- ι) λοιπές πληροφορίες.

Επειδή, όπως έχει κριθεί νομολογιακά, η αιτιολογία της καταλογιστικής πράξης μπορεί να συνάγεται και από την έκθεση ελέγχου (ΣτΕ 2615/1993). Στην υπό κρίση δε περίπτωση, η προσβαλλόμενη Πράξη Επιβολής Προστίμου ΦΠΑ (1581/7.4.2015) του Προϊσταμένου της ΔΟΥ Α΄ Λάρισας εκδόθηκε με βάση την από 07.04.2015 έκθεση ελέγχου άρθρου 6 ν. 2523/97, στην οποία αναπτύσσονται αναλυτικά, λεπτομερώς και εμπειριστικώς τα πραγματικά περιστατικά, οι διασταυρώσεις που έλαβαν χώρα και οι νομικές διατάξεις στις οποίες στηρίζεται η ως άνω πράξη διορθωτικού προσδιορισμού. Ως εκ τούτου ο ισχυρισμός του προσφεύγοντος για έλλειψη σαφούς, ειδικής και επαρκούς αιτιολογίας απορρίπτεται ως αβάσιμος.

Επειδή οι διαπιστώσεις του ελέγχου, όπως αυτές καταγράφονται στην από 07-04-2015 έκθεση ελέγχου άρθρου 6 ν.2523/97 του Προϊσταμένου της ΔΟΥ επί της οποίας εδράζεται η προσβαλλόμενη οριστική πράξη διορθωτικού προσδιορισμού ΦΠΑ (...../2015), κρίνονται βάσιμες, αποδεκτές και πλήρως αιτιολογημένες, η υπό κρίση ενδικοφανής προσφυγή πρέπει να απορριφθεί.

Επειδή σε κάθε περίπτωση, ένα νομοθετικό μέτρο προσκρούει στην αρχή της αναλογικότητας μόνο αν δεν είναι πρόσφορο για την επιδίωξη και επίτευξη του σκοπού που επιδιώκει ο νόμος, είτε υπερακοντίζει, προφανώς, το σκοπό αυτό (ΣΤΕ 3177/2008, η οποία παραπέμπει στις ΣΤΕ 3882/2007, 1006/2002) και συγχρόνως είναι υπέρμετρα επαχθές εν σχέση με τον επιδιωκόμενο σκοπό.

Επειδή σύμφωνα με τις διατάξεις των παραγράφων 1 και 5 του άρθρου 4 του Συντάγματος “ Οι Έλληνες είναι ίσοι ενώπιον του νόμου” και “ συνεισφέρουν χωρίς διακρίσεις στα δημόσια βάρη, ανάλογα με τις δυνάμεις τους” ενώ με τις διατάξεις της παρ. 4 του άρθρου 25 του Συντάγματος ορίζεται ότι: “ Το Κράτος δικαιούται να αξιώνει από όλους τους πολίτες την εκπλήρωση του χρέους της κοινωνικής και εθνικής αλληλεγγύης.”

Σε αντίθεση με τα ανωτέρω, η υπεξαίρεση και ιδιοποίηση εσόδων του Δημοσίου εξαιτίας της διάπραξης φοροδιαφυγής, σαφέστατα “δεν συμβάλλει στη συμμετοχή – συνεισφορά – χωρίς διακρίσεις στα δημόσια βάρη” αλλά αντίθετα “προσβάλλει τα δικαιώματα των άλλων και παραβιάζει τα χρηστά ήθη” (παρ. 1 άρθρου 5 του Συντάγματος).

Τέλος, με τις διατάξεις της παραγράφου 2 του άρθρου 106 του Συντάγματος, ορίζεται ότι: “ Η ιδιωτική οικονομική πρωτοβουλία δεν επιτρέπεται ν’ αναπτύσσεται σε βάρος της ελευθερίας και της ανθρώπινης αξιοπρέπειας ή προς βλάβη της Εθνικής Οικονομίας.” Ως εκ τούτου ο ισχυρισμός της προσφεύγουσας κοινοπραξίας ότι τα μέτρα που λαμβάνει η Διοίκηση σε βάρος της είναι αντίθετα με την συνταγματικώς κατοχυρωμένη αρχή της αναλογικότητας, καθώς και με την προστασία της ιδιοκτησίας, σε συνδυασμό και με την ως άνω αρχή της αναλογικότητας, όπως κατοχυρώνεται στο άρθρο 1 του Πρώτου Πρόσθετου Πρωτοκόλλου της ΕΣΔΑ, πρέπει να απορριφθεί ως αβάσιμος.

Α π ο φ α σ ί ζ ο υ μ ε

την απόρριψη της με αριθμ. πρωτ./18-06-2015 ενδικοφανούς προσφυγής του προσφεύγοντος ΑΦΜ ατομικά και ως μέλους της κοινοπραξίας «..... ΑΦΜ».

Οριστική φορολογική υποχρέωση της υποχρέου κοινοπραξίας -καταλογιζόμενο ποσό με βάση την παρούσα εισήγηση :

ΔΙΑΧΕΙΡΙΣΤΙΚΗ ΠΕΡΙΟΔΟΣ 01.01.2007 – 31.12.2007

Πρόστιμο άρθρου 6 ν.2523/1997 ποσό: **19.244,34€** (6.414,78 X 3)

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

ΜΕ ΕΝΤΟΛΗ ΤΟΥ ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΥ
ΤΗΣ Δ/ΝΣΗΣ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ

Ο ΠΡΟΙΣΤΑΜΕΝΟΣ ΤΗΣ ΥΠΟΔΙΕΥΘΥΝΣΗΣ
ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ α/α

**Ακριβές Αντίγραφο
Η Υπάλληλος του Τμήματος
Διοικητικής Υποστήριξης**

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).