



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ

ΥΠΟΥΡΓΕΙΟ ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΩΝ

Καλλιθέα **09-11-2015**

ΓΕΝΙΚΗ ΓΡΑΜΜΑΤΕΙΑ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΕΣΟΔΩΝ

ΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ

Αριθμός απόφασης:

4385

Ταχ. Δ/ση : Αριστογείτονος 19

Ταχ. Κώδικας : 176 71 - Καλλιθέα

Τηλέφωνο : 210 9564037

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. ΔΕΔ 0012895 ΕΞ 2014/09.04.2014(ΦΕΚ 975/τ.β'/17.04.2014) Απόφαση του Προϊσταμένου της Διεύθυνσης Επίλυσης Διαφορών.

4. Την με αριθμό πρωτοκόλλου/13-07-2015 ενδικοφανή προσφυγή τουΑΦΜ, διεύθυνση, κατά των υπ' αριθμ.: α)/09-06-2015 Οριστικής Πράξης Επιβολής Προστίμου

του άρθρου 5 ν.2523/97 διαχειριστικής περιόδου 01-01-2009 /31-12-2009, και β)/09-06-2015 Οριστικής Πράξης Επιβολής Προστίμου του άρθρου 54 ν.4174/13 φορολογικού έτους 01-01-2014 /31-12-2014 του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. και τα προσκομιζόμενα με αυτήν σχετικά έγγραφα.

5. Τις υπ' αριθμ.: α)/09-06-2015 Οριστική Πράξη Επιβολής Προστίμου του άρθρου 5 ν.2523/97 διαχειριστικής περιόδου 01-01-2009 /31-12-2009, και β) .../09-06-2015 Οριστική Πράξη Επιβολής Προστίμου του άρθρου 54 ν.4174/13 φορολογικού έτους 01-01-2014 /31-12-2014 του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. ... και την από 11.05.2015 οικεία έκθεση ελέγχου.

6. Τις απόψεις της Δ.Ο.Υ.

7. Την από 12/11/2015 εισήγηση του Α3 τμήματος της Υπηρεσίας μας.

Επί της με αριθμό πρωτοκόλλου .../13-07-2015 ενδικοφανούς προσφυγής 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, επαγόμεστε τα ακόλουθα:

Α) Με την υπ' αριθμ./**09-06-2015** προσβαλλόμενη Οριστική Πράξη Επιβολής Προστίμου επι παραβάσεων τήρησης βιβλίων και έκδοσης στοιχείων του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. επιβλήθηκε σε βάρος του προσφεύγοντος πρόστιμο συνολικού ποσού 100.000,00 € για τη διαχειριστική περίοδο 01/01/2009-31/12/2009 σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 5 του ν.2523/97.

Η παράβαση αφορά στην έκδοση από τον προσφεύγοντα τριών (3) φορολογικών στοιχείων ΤΠΥ προς την επιχείρηση «....., ΑΦΜ ... » συγκεκριμένα τα υπ' αριθμ. .../26-10-2009, ./29-10-2009 και ./03-11-2009 τα οποία είναι μερικώς εικονικά ως προς την αξία κατά το ποσό των 50.000,00€, η αξία της ανακρίβειας καθενός εκ των οποίων δεν μπορεί να προσδιοριστεί, κατά παράβαση των διατάξεων των άρθρων 1§§1,2 και 12§§1,11 και 18§§2,9 του ΠΔ 186/92 (ΚΒΣ) σε συνδυασμό με τις διατάξεις του άρθρου 19§4 του ν. 2523/97.

Β) Με την υπ' αριθμ./**09-06-2015** προσβαλλόμενη Οριστική Πράξη Επιβολής Προστίμου επι παραβάσεων τήρησης βιβλίων και έκδοσης στοιχείων του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. επιβλήθηκε σε βάρος του προσφεύγοντος πρόστιμο συνολικού ποσού 250,00 € για το φορολογικό έτος 01/01/2014-31/12/2014 σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 54 του ν.4174/2013.

Η παράβαση αφορά στην μη προσκόμιση των ζητηθέντων με την υπ' αριθμ./29-02-2012 πρόσκληση τηρούμενων φορολογικών βιβλίων και στοιχείων κατά παράβαση των διατάξεων των άρθρων 1§1 και 19§§2,7 ν. 4093/12 (ΚΦΑΣ).

Οι ως άνω Οριστικές Πράξεις Επιβολής Προστίμων επί παραβάσεων τήρησης βιβλίων και έκδοσης στοιχείων εκδόθηκαν από τον Προϊστάμενο της Δ.Ο.Υ. βάσει του πορίσματος της

με ημερομηνία θεώρησης 11/05/2015 Έκθεσης Ελέγχου εφαρμογής των διατάξεων του ΠΔ 186/92 και Ν. 4093/2012 (ΚΦΑΣ) του Προϊσταμένου του

Ο προσφεύγων, με την υπό κρίση ενδικοφανή προσφυγή, ζητά την ακύρωση των προσβαλλόμενων πράξεων, προβάλλοντας τους παρακάτω λόγους :

- Στις 05.05.2010 ο μέτοχος της εταιρείας και μέλος του ΔΣ κ. του ζήτησε να τον διευκολύνει με το ποσό των 50.000,00€ για να καλύψει μια έκτακτη οικονομική ανάγκη που του παρουσιάστηκε. Για το ποσό αυτό των 50.000,00€ και για διασφάλισή του εκδόθηκαν δύο συναλλαγματικές 25.000,00€ εκάστη οι οποίες εξοφλήθηκαν την 30.10.2010 και την 31.12.2010, ενώ συντάχθηκε και η από 05.05.2010 σύμβαση δανείου.
- Οι ελεγκτές του ΣΔΟΕ ενώ ουσιαστικά δέχονται ότι τα χρήματα αυτά χρησιμοποιήθηκαν για να καλύψουν την ατομική υποχρέωση του κ. σχετικά με τη συμμετοχή του στην αύξηση του μετοχικού κεφαλαίου της εταιρείας, καταλήγουν αντιφάσκοντας στο αντίθετο συμπέρασμα και εντελώς αυθαίρετα αξιολογούν την συναλλαγή αυτή ότι έγινε για να καλύψει δική του οικονομική ανάγκη. Είναι προφανές ότι ο βασικός λόγος που στηρίχθηκαν οι ελεγκτές του ΣΔΟΕ για να καταλογίσουν μερικώς εικονικά τα ανωτέρω τιμολόγια παροχής υπηρεσιών είναι τελείως αβάσιμος, αστήρικτος και δεν ανταποκρίνεται στα πραγματικά παραστατικά.
- Όσον αφορά την μη προσκόμιση για έλεγχο των βιβλίων και στοιχείων έχει δηλώσει στη Δ.Ο.Υ του την απώλεια των βιβλίων και στοιχείων.

Επειδή σύμφωνα με τη διάταξη του άρθρου 19 § 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 σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 9 ν.4093/2012 *Διασφάλιση συναλλαγών και Διαφύλαξη Δεδομένων:*

1. Η αυθεντικότητα των στοιχείων διακίνησης διασφαλίζεται με τη χρήση θεωρημένων από την αρμόδια Δ.Ο.Υ. εντύπων, επί χειρόγραφης έκδοσης τους, ή με τη χρήση ειδικών ασφαλών διατάξεων σήμανσης του νόμου 1809/1988 (Α' 222), επί μηχανογραφικής έκδοσης αυτών, και των στοιχείων αξίας λιανικών συναλλαγών για παροχή υπηρεσίας με θεώρηση από την αρμόδια Δ.Ο.Υ. Τα οριζόμενα στο προηγούμενο εδάφιο δεν εφαρμόζονται για τα εισιτήρια επιχειρήσεων

μεταφοράς προσώπων με λεωφορεία, σιδηρόδρομους και αεροπλάνα, όταν εκτελούν συγκοινωνίες, καθώς και για τα εισιτήρια πλοίων, εφόσον φορολογούνται κατ' ειδικό τρόπο και απαλλάσσονται του Φ.Π.Α.. Η παρούσα παράγραφος παύει να ισχύει από την 1η Ιανουαρίου 2014.

2. Κατά τη διάρκεια της διαχειριστικής περιόδου και μέχρι την υποβολή της δήλωσης φορολογίας εισοδήματος, τα βιβλία τηρούνται, τα δε στοιχεία, καθώς και τα λοιπά δικαιολογητικά εγγραφών, φυλάσσονται στην επαγγελματική εγκατάσταση που αφορούν και επιδεικνύονται άμεσα στο φορολογικό έλεγχο.

Με γνωστοποίηση στην αρμόδια δημόσια οικονομική υπηρεσία της έδρας του υπόχρεου απεικόνισης συναλλαγών μπορεί τα βιβλία να τηρούνται, τα δε στοιχεία, καθώς και τα λοιπά δικαιολογητικά εγγραφών, να φυλάσσονται σε άλλο τόπο, με την προϋπόθεση ότι επιδεικνύονται στην προθεσμία που ορίζεται από την αρμόδια φορολογική αρχή.

Επίσης, με τις προϋποθέσεις του προηγούμενου εδαφίου, μπορεί τα βιβλία να ενημερώνονται σε άλλο τόπο με τα πρωτογενή φορολογικά στοιχεία και λοιπά δικαιολογητικά εγγραφών, τα οποία, μετά την ενημέρωσή τους, επιστρέφονται στην επαγγελματική εγκατάσταση που αφορούν.

Οι πληροφορίες της παραγράφου 23 του άρθρου 4 και των αποφάσεων που έχουν εκδοθεί, κατ' εξουσιοδότηση του παρόντος νόμου, τηρούνται στην επαγγελματική εγκατάσταση που ασκείται η σχετική δραστηριότητα.

3. Μετά τη λήξη της προθεσμίας υποβολής της δήλωσης φορολογίας εισοδήματος τα βιβλία, τα στοιχεία, τα λοιπά δικαιολογητικά των εγγραφών, καθώς και τα ηλεκτρομαγνητικά μέσα αποθήκευσης αυτών κάθε διαχειριστικής περιόδου, μπορεί να φυλάσσονται σε οποιονδήποτε τόπο εντός ή εκτός της Ελληνικής Επικράτειας και επιδεικνύονται στην προθεσμία που ορίζεται από την αρμόδια φορολογική αρχή. Όταν ο τόπος αποθήκευσης ευρίσκεται εκτός Ελλάδας, υποχρεούται να γνωστοποιεί στην αρμόδια Δ.Ο.Υ. πριν την αποθήκευση, τον τόπο αυτόν, καθώς και κάθε μεταβολή του τόπου αυτού.

Επειδή εν προκειμένω σύμφωνα με την από 11.05.2015 έκθεση ελέγχου ΚΒΣ τουυ ο προσφεύγων εξέδωσε κατά τη χρήση 2009 προς την εταιρεία «..... ΑΦΜ» τα υπ' αριθμ. 39/26-10-2009, 40/29-10-2009 και 41/03-11-2009 ΤΠΥ τα οποία είναι μερικώς εικονικά ως προς την αξία κατά το ποσό των 50.000,00€. Ο έλεγχος που διενεργήθηκε στον προσφεύγοντα κατέληξε στο τεκμηριωμένο συμπέρασμα της μερικής εικονικότητας των εν λόγω τιμολογίων αφού έλαβε υπόψιν του τα πραγματικά περιστατικά, τις ισχύουσες διατάξεις, τις ελεγκτικές επαληθεύσεις και τα στοιχεία που του χορηγήθηκαν από την τράπεζα και συγκεκριμένα:

- Τη δήλωση του Κυρίου του έργου ότι οι εργασίες που τιμολογήθηκαν πραγματοποιήθηκαν μόνο το έτος 2010 και δεν είχε απασχοληθεί ο ελεγχόμενος.

- Την προφανή αναντιστοιχία αγορών και πωλήσεων του ελεγχόμενου κατά τη χρήση 2009.
- Το γεγονός ότι κατά το έτος 2009 δεν είχε στην κατοχή του Φορτηγό Ιδιωτικής Χρήσης, αλλά ούτε δήλωσε ως προμηθευτή του εκμεταλλευτή Φορτηγού Δημοσίας Χρήσης, ώστε να αποδείξει την αποκομιδή των προϊόντων της κατεδάφισης που τιμολόγησε.
- Την πληρωμή της με αρ. επιταγής ύψους 50.000,00€, η οποία σύμφωνα με τα από 11.11.2011 και 23.05.2012 έγγραφα της τράπεζας φαινομενικά δόθηκε προς εξόφληση μέρους των υπ αριθμ. 39/40 και 41 /2009 Τ.Π.Υ, αλλά τελικά το ποσό επιστράφηκε στον ίδιο λογαριασμό όψεως της εταιρείας ως αύξηση του μετοχικού κεφαλαίου, μέσω του ατομικού λογαριασμού μετόχου και μέλους του ΔΣ.
- Το γεγονός ότι στην έδρα της αντισυμβαλλόμενης εταιρείας «» δεν επεδείχθησαν τιμολόγια για αγορές χρωμάτων από την εταιρεία.
- Τη μη προσκόμιση επαρκών στοιχείων που να δικαιολογούν ουσιαστικά την επιστροφή των χρημάτων.
- Τη μη προσκόμιση από τον προσφεύγοντα των ζητηθέντων με την Πρόσκληση υπ αριθμ./29.02.2012 και τη μη διευκόλυνση του ελέγχου.

Επειδή ο ισχυρισμός του προσφεύγοντος περί άτοκου δανείου στον εργοδότη του, κ.είναι αβάσιμος και αναπόδεικτος διότι δεν είναι αρκετό ο προσφεύγων να επικαλείται τον άτοκο δανεισμό αλλά πρέπει να προσκομίζει και τα νόμιμα στοιχεία που το αποδεικνύουν.

Συγκεκριμένα το ιδιωτικό συμφωνητικό που προσκομίζει ο προσφεύγων δεν έχει θεωρηθεί από την αρμόδια Δ.Ο.Υ και δεν φέρει βεβαία χρονολογία καθόσον δεν έχει θεωρηθεί από συμβολαιογράφο ή άλλο δημόσιο υπάλληλο κατά το νόμο.

Επιπροσθέτως για το συγκεκριμένο ιδιωτικό συμφωνητικό σύμφωνα με την έκθεση απόψεων της Δ.Ο.Υ :

- Δεν έχει καταβληθεί το προβλεπόμενο τέλος χαρτοσήμου.
- Η συναλλαγή δεν αποτυπώθηκε, από τον προσφεύγοντα, στη δήλωση φορολογίας εισοδήματος της χρήσης που πραγματοποιήθηκε.
- Σύμφωνα με τις διατάξεις της παρ. 3 του άρθρου 25 ν. 2238/1994 κάθε δάνειο που συνομολογείται μεταξύ ιδιωτών (ακόμη και εάν είναι άτοκο) λογίζεται ότι συνάπτεται με ελάχιστο επιτόκιο, αυτό που ισχύει για τα έντοκα γραμμάτια του Δημοσίου τρίμηνης διάρκειας κατά το χρόνο σύναψης του δανείου και επομένως θα έπρεπε να είχε δηλωθεί εισόδημα από κινητές αξίες από τον προσφεύγοντα.

Επειδή ο προσφεύγων, σύμφωνα με την από 11.05.2015 έκθεση ελέγχου ΚΒΣ του, με την υπ' αριθμ./16.05.2011 υπεύθυνη δήλωση του, δήλωσε ότι τα βιβλία και στοιχεία των

χρήσεων 2008-2009 δεν μπορεί να τα προσκομίσει στον έλεγχο καθώς όταν έκανε παύση εργασιών με ημερομηνία διακοπής 02.12.2009 τα μετέφερε στην Συνεπώς ο ισχυρισμός του προσφεύγοντος ότι έχει δηλώσει την απώλεια των βιβλίων και στοιχείων απορρίπτεται ως αβάσιμος.

Επειδή οι διαπιστώσεις του ελέγχου, όπως αυτές καταγράφονται στην με ημερομηνία θεώρησης 11-05-2015 έκθεση ελέγχου ΠΔ186/1992(ΚΒΣ) και ν.4093/2012(ΚΦΑΣ) του προϊσταμένου του επί της οποίας εδράζονται οι προσβαλλόμενες πράξεις, κρίνονται βάσιμες, αποδεκτές και πλήρως αιτιολογημένες, η υπό κρίση ενδικοφανής προσφυγή πρέπει να απορριφθεί.

Αποφασίζουμε

Την απόρριψη της με αριθμ. πρωτ./13-07-2015 ενδικοφανούς προσφυγής του, **ΑΦΜ**

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

ΔΙΑΧΕΙΡΙΣΤΙΚΗ ΠΕΡΙΟΔΟΣ: 1/1- 31/12/2009.

Πρόστιμο άρθρου 5παρ 10 του Ν 2523/97 ποσό: **100.000,00 ευρώ** (50.000€ Χ 2)

ΦΟΡΟΛΟΓΙΚΟ ΕΤΟΣ: 1/1- 31/12/2014

Πρόστιμο άρθρου 54 του Ν 4174/2013 ποσό: **250,00 €**.

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

ΜΕ ΕΝΤΟΛΗ ΤΟΥ ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΥ
ΤΗΣ Δ/ΝΣΗΣ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ

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

Ο ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΣ ΤΗΣ ΥΠΟΔΙΕΥΘΥΝΣΗΣ
ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ α/α

ΣΤΑΥΡΙΔΗΣ ΓΕΩΡΓΙΟΣ

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 Υπηρεσία μας εντός είκοσι (20) ημερών από τη λήξη της προθεσμίας για την άσκησή της (άρθ. 126 ν. 2717/99).