



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

Ταχ. Δ/ση: Αριστογείτονος 19
Ταχ. Κώδικας : 176 71 - Καλλιθέα
Τηλέφωνο : 210 9578520
ΦΑΞ : 210 9531321

Καλλιθέα

03-03-2015

Αριθμός απόφασης:

869

ΑΠΟΦΑΣΗ

Ο ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΣ ΤΗΣ ΔΙΕΥΘΥΝΣΗΣ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ

Έχοντας υπ' όψη:

1. Τις διατάξεις :

α. Του άρθρου 70B' «Ειδική Διοικητική Διαδικασία – Ενδικοφανής Προσφυγή» του ν. 2238/1994 (Κώδικας Φορολογίας Εισοδήματος, ΦΕΚ Α' 151), όπως αυτές προστέθηκαν με το ν.4152/2013, περίπτωση 1, υποπαράγραφος Α.5, παράγραφος Α, άρθρο πρώτο (ΦΕΚ Α'107), καθώς και τις διατάξεις της περίπτωσης 2^α της ίδιας υποπαραγράφου του ίδιου νόμου.

β. Του άρθρου 63 του ν. 4174/2013 (ΦΕΚ Α' 170).

γ. Του άρθρου 66 § 10 του ν. 4174/2013 (ΦΕΚ Α' 170).

δ. 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».

ε. 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».

στ. Της ΠΟΛ 1209/06.09.2013 Απόφασης του Γενικού Γραμματέα Δημοσίων Εσόδων (ΦΕΚ Β' 2371).

ζ. Του άρθρου 7 της ΠΟΛ 1002/31.12.2013 Απόφασης του Γενικού Γραμματέα Δημοσίων Εσόδων (ΦΕΚ Β' 55/16-1-2014).

2. Την ΠΟΛ 1211/12-9-2013 Εγκύκλιο της Γενικής Γραμματείας Δημοσίων Εσόδων του Υπουργείου Οικονομικών.

3. Την από 16-12-2008 και με αριθμό πρωτοκόλλου /17-12-2008 προσφυγή και αίτηση συμβιβασμού της

χήρας

, Α.Φ.Μ.

κατοίκου

, κατά της υπ' αριθμ. /09-10-2008 Απόφασης Επιβολής Προστίμου Κ.Β.Σ. –

Άρθρ. 5 & 9 του ν. 2523/1997 διαχειριστικής περιόδου 01/01-31/12/2001 του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. ΑΜΦΙΣΣΑΣ, με την οποία επιβλήθηκε σε βάρος της πρόστιμο συνολικού ποσού 57.267,78€ και τα προσκομιζόμενα με αυτήν σχετικά έγγραφα.

4. Την υπ' αριθμ. /09-10-2008 Απόφαση Επιβολής Προστίμου Κ.Β.Σ. – Άρθρ. 5 & 9 του ν. 2523/1997 διαχειριστικής περιόδου 01/01-31/12/2001 του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. ΑΜΦΙΣΣΑΣ, της οποίας ζητείται η ακύρωση ή τροποποίηση.
5. Την υπ' αριθμ. /2014 Απόφαση του Τριμελούς Διοικητικού Πρωτοδικείου ().
6. Το υπ αριθμ. πρωτ. /10-12-2014 (αριθμ. πρωτ. ΔΕΔ ΕΙ 2015 ΕΜΠ/15-01-2015) έγγραφο της Δ.Ο.Υ. ΛΙΒΑΔΕΙΑΣ.
7. Τις απόψεις της Δ.Ο.Υ. ΑΜΦΙΣΣΑΣ.
8. Την από 03-03-2015 εισήγηση του Α3 τμήματος της Υπηρεσίας μας.

Επί του από 16-12-2008 και με αριθμό πρωτοκόλλου /17-12-2008 αιτήματος συμβιβασμού της χήρας , Α.Φ.Μ. , το οποίο κατατέθηκε εμπρόθεσμα και την μελέτη των επικαλούμενων λόγων του αιτήματος, τις απόψεις της αρμόδιας φορολογικής αρχής (Δ.Ο.Υ. ΑΜΦΙΣΣΑΣ) και την αξιολόγηση όλων των υφιστάμενων στο σχετικό φάκελο εγγράφων, επαγόμεστε τα ακόλουθα:

Σύντομο ιστορικό - ισχύον νομοθετικό πλαίσιο .

Με βάση τον έλεγχο που διενεργήθηκε από την Υπηρεσία Ειδικών Ελέγχων της Περιφερειακής Διεύθυνσης Στερεάς Ελλάδος, εκδόθηκε η υπ' αριθμ. /09-10-2008 Απόφαση Επιβολής Προστίμου ΚΒΣ του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. ΑΜΦΙΣΣΑΣ, σε βάρος της προσφεύγουσας, για την διαχειριστική περίοδο 01/01-31/12/2001, συνολικού ποσού 57.267,78 €, σύμφωνα με τις διατάξεις των άρθρων 5& 9 Ν. 2523/97, λόγω παράβασης των διατάξεων των άρθρων 2§1, 11§1, 12, 18§§1,2&3, 30§§1,2,3γ', 4,7,8 & 9 του Π.Δ. 186/92 καθώς και του άρθρου 19§§1&4 ν. 2523/97.

Η παράβαση αφορά σε λήψη από την προσφεύγουσα, στην χρήση 2001, έντεκα (11) πλαστών και εικονικών στο σύνολο της συναλλαγής φορολογικών στοιχείων αξίας (Τιμολογίων Πώλησης – Δελτίων Αποστολής), συνολικής καθαρής αξίας 9.757.000 δρχ. ή 28.633,89 € πλέον Φ.Π.Α..

Η κοινοποίηση της ανωτέρω πράξης έγινε την 23/10/2008.

Η προσφεύγουσα κατέθεσε την υπ' αριθ. /17-12-2008 **προσφυγή - αίτηση συμβιβασμού** ενώπιον του Τριμελούς Διοικητικού Πρωτοδικείου , κατά της ως άνω πράξης, ζητώντας την ακύρωση ή τροποποίηση της, προβάλλοντας τους παρακάτω λόγους :

1) Η διαπίστωση της ανυπαρξίας της συναλλαγής δεν είναι δυνατόν να προκύψει μόνο από έλεγχο στην επιχείρηση του εκδότη του στοιχείου από τον οποίο μπορεί να προκύψει μόνο εικονικότητα ως προς το πρόσωπο, οπότε τίθεται θέμα καλής πίστης του λήπτη, η οποία αίρει την εικονικότητα.

2) Ακόμα και αν υπήρξε φορολογική ανυπαρξία εκ μέρους των ενδίκων εκδοτών, την οποία η προσφεύγουσα αγνοούσε, αυτή τελούσε σε καλή πίστη κατά την λήψη των επίμαχων τιμολογίων.

3) Η φορολογική αρχή αρκέστηκε σε διαπιστώσεις οι οποίες ενδεχομένως συνιστούν άλλη παράβαση, δεν αποδεικνύουν όμως εικονικότητα των συναλλαγών με την έννοια της ανυπαρξίας αυτών.

4) Δεν αρκεί η απόδειξη της εικονικότητας των ληφθέντων φορολογικών στοιχείων, αλλά προαπαιτείται και η απόδειξη της πρόθεσης του εν λόγω λήπτη να αποκρύψει φορολογικά ύλη, δηλαδή της κακής πίστης αυτού κατά τη λήψη των εικονικών στοιχείων.

5) Η επιβολή του επίμαχου προστίμου, για πράξεις και ενέργειες για τις οποίες ουδεμία πρόθεση ή δόλος υπήρξε από την πλευρά της προσφεύγουσας, πέραν από άδικη και εσφαλμένη, αποβαίνει και ιδιαίτερα επιταχυντική για αυτήν και ως εκ τούτου πρέπει να μην επιβληθεί το ανωτέρω πρόστιμο, άλλως να μειωθεί το ύψος του.

Το Τριμελές Διοικητικό Πρωτοδικείο με την υπ' αριθ. /2014 απόφαση «Αναπέμπει την υπόθεση στον Προϊστάμενο της Δ.Ο.Υ. ΑΜΦΙΣΣΑΣ προκειμένου να τηρηθεί η νόμιμη διαδικασία για τη διοικητική επίλυση της διαφοράς.»

Η Δ.Ο.Υ. ΛΙΒΑΔΕΙΑΣ, στις 26-11-2014 κοινοποίησε στην προσφεύγουσα την υπ' αριθμ. πρωτ. 37425/31-10-2014 πρόσκληση προκειμένου, εντός πέντε (5) εργασίμων ημερών προσέλθει στα γραφεία της Υπηρεσίας για τη διοικητική επίλυση της διαφοράς επί της υπ' αριθμ. /9-10-2008 διοικητικής πράξης που εκδόθηκε σε βάρος της και για την οποία εκδόθηκε η υπ' αριθ. /2014 απόφαση του Τριμελούς Διοικητικού Πρωτοδικείου.

Η προσφεύγουσα δεν ανταποκρίθηκε στην πρόσκληση και η προαναφερόμενη Δ.Ο.Υ., διαβίβασε τον σχετικό φάκελο στην υπηρεσία μας με το αριθμ. πρωτ. /10-12-2014 (αριθμ. πρωτ. ΔΕΔ ΕΙ /15-01-2015) έγγραφο, για τις δικές μας ενέργειες, κατ' εφαρμογή της διάταξης του άρθρου 66 § 10 ν. 4174/2013, στην οποία ορίζεται ότι : «10. Σε περίπτωση έκδοσης απόφασης διοικητικού δικαστηρίου με την οποία κηρύσσεται απαράδεκτη η συζήτηση ενδίκου βοηθήματος ή μέσου και αναστέλλεται η υπόθεση στη Φορολογική Διοίκηση για να τηρηθεί η διαδικασία διοικητικής επίλυσης της διαφοράς, το αίτημα για διοικητική επίλυση εξετάζεται από την Υπηρεσία Εσωτερικής Επανεξέτασης, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 63 του Κώδικα Φορολογικής Διαδικασίας, εκτός εάν ο φορολογούμενος αποδεχθεί την προσβαλλόμενη πράξη εντός αποκλειστικής προθεσμίας πέντε ημερών από την κοινοποίηση σε αυτόν της δικαστικής απόφασης ή σχετικής πρόσκλησης της Φορολογικής Διοίκησης. »

Επειδή, τηρήθηκε η διαδικασία που προβλέπεται από τις διατάξεις του άρθρου 66 § 10 του Ν. 4174/2013, καθώς και από την αριθ. /2014 απόφαση του Τριμελούς Διοικητικού Πρωτοδικείου και η προσφεύγουσα δεν ανταποκρίθηκε στη πρόσκληση για διοικητική επίλυση της διαφοράς.

Επειδή, στο κεφάλαιο « Ιστορικό » στην πρώτη σελίδα της από 22-09-2008 έκθεσης ελέγχου ΚΒΣ των ελεγκτών της Υπηρεσίας Ειδικών Ελέγχων της Περιφερειακής Διεύθυνσης Στερεάς Ελλάδος α) και β) αναφέρεται ότι : « Την

4-11-2006 συνεργείο ελέγχου της υπηρεσίας μας , ύστερα από την /06 εντολή, διενήργησε έλεγχο στην επαγγελματική εγκατάσταση της ελεγχόμενης επιχείρησης.....».

Επειδή, στο κεφάλαιο « Διαπιστώσεις ελέγχου » στις σελίδες 7,9, 11, 14 & 17 της από 22-09-2008 ανωτέρω έκθεσης ελέγχου ΚΒΣ αναφέρονται αναλυτικά οι λόγοι από τους οποίους προκύπτει ότι τα επίμαχα φορολογικά στοιχεία είναι πλαστά και εικονικά στο σύνολο της συναλλαγής τους, ήτοι :

«Η ελεγχόμενη επιχείρηση δεν επέδειξε φορτωτικά έγγραφα που να αποδεικνύουν τη μεταφορά των εν λόγω εμπορευμάτων από την έδρα των πωλητών στην έδρα της, ούτε τυχόν αποδείξεις παροχής υπηρεσιών από σχετικό συνεργείο για την τοποθέτηση των ανταλλακτικών αυτών στα μηχανήματα ή αυτοκίνητα της, ούτε κάποιο άλλο στοιχείο που να επιβεβαιώνει τη συναλλαγή...».

«..... Η ελεγχόμενη δεν προσκόμισε κανένα στοιχείο για τον τρόπο εξόφλησης των επίμαχων τιμολογίων.....».

«Η αναγραφή επί του σώματος των τιμολογίων της ένδειξης " ΕΞΟΦΛΗΘΗ " ότι η εξόφληση γινόταν με μετρητά χωρίς την έκδοση οποιουδήποτε στοιχείου που να κατοχυρώνει αυτή τη συναλλαγή δεν συνάδει κατά την κρίση του ελέγχου με τα συναλλακτικά ήθη και την κοινή πρακτική και μάλιστα όταν το ύψος των συναλλαγών είναι τόσο μεγάλο.....».

«.... Επιπλέον όσο αφορά την ευθύνη της ελεγχόμενης επιχείρησης σχετικά με την λήψη (αποδοχή) και καταχώρηση των επίμαχων τιμολογίων πώλησης επισημαίνουμε τα εξής : Το ύψος της αξίας, ο όγκος κάθε συναλλαγής και τα είδη που αναγράφονται στα επίμαχα Τιμολόγια Πώλησης – Δελτία Αποστολής προϋποθέτουν κα δημιουργούν συνθήκες εμπορικών συναλλαγών, άμεση κα επαναλαμβανόμενη προσωπική επαφή μεταξύ των αντισυμβαλλομένων.....».

« ... Η αποδοχή και καταχώρηση των επίμαχων τιμολογίων κρίνεται ότι δεν αποτελεί πράξη συμπτωματική και μεμονωμένη, αλλά πράξη επαναλαμβανόμενη που απαιτεί κοινή βούληση μεταξύ του εκδότη των στοιχείων και της λήπτριας εταιρείας.»

Επειδή, στο κεφάλαιο « Επιδιωκόμενος σκοπός » στην σελίδα 56 της από 22-09-2008 ανωτέρω έκθεσης ελέγχου ΚΒΣ αναφέρεται ότι : « Επιδιωκόμενος σκοπός της λήψης- χρήσης των ανωτέρω φορολογικών στοιχείων από την ελεγχόμενη επιχείρηση ήταν η αύξηση από μέρους της, της αξίας των εισροών (δαπανών) και κατά συνέπεια του εκπιπτόμενου Φ.Π.Α. και άρα καταβολή στο Δημόσιο μικρότερου ποσού από τον πραγματικά οφειλόμενο Φ.Π.Α.»

Από τα παραπάνω συνάγεται ότι οι ισχυρισμοί της προσφεύγουσας ότι : 1) Η διαπίστωση από τη φορολογική αρχή της ανυπαρξίας της συναλλαγής των επίμαχων τιμολογίων στηρίχθηκε μόνο από έλεγχο στις επιχειρήσεις των εκδοτών από τον οποίο μπορεί να προκύψει μόνο εικονικότητα ως προς το πρόσωπο, 2) Η φορολογική αρχή αρκέστηκε σε διαπιστώσεις οι οποίες ενδεχομένως συνιστούν άλλη παράβαση, δεν αποδεικνύουν όμως εικονικότητα των συναλλαγών με την έννοια της ανυπαρξίας αυτών, 3) ότι τίθεται θέμα καλής πίστης της προσφεύγουσας ως λήπτριας, καθώς επίσης ουδεμία πρόθεση ή δόλος υπήρξε από την πλευρά της, είναι αβάσιμοι.

Επειδή δεν υφίστανται λόγοι ουσίας που να καθιστούν την ανωτέρω πράξη της φορολογικής αρχής άκυρη.

Επειδή οι διαπιστώσεις του ελέγχου, όπως αυτές καταγράφονται στην από 22-09-2008 έκθεση ελέγχου των ελεγκτών της Υπηρεσίας Ειδικών Ελέγχων της Περιφερειακής Διεύθυνσης Στερεάς Ελλάδος α) και β) επί της οποίας εδράζεται η προσβαλλόμενη πράξη, κρίνονται βάσιμες, αποδεκτές και πλήρως αιτιολογημένες, το υπό κρίση αίτημα συμβιβασμού πρέπει να απορριφθεί στο σύνολό του.

Αποφασίζουμε

Την απόρριψη του με αριθμό πρωτοκόλλου /17-12-2008 υποβληθέντος αιτήματος διοικητικής επίλυσης της χήρας, Α.Φ.Μ. και την αναπομπή της υπόθεσης για συζήτηση ενώπιον του Τριμελούς Διοικητικού Πρωτοδικείου

Ακριβές Αντίγραφο

**Ο ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΣ ΤΗΣ ΔΙΕΥΘΥΝΣΗΣ
ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ α/α**

**Η Υπάλληλος του Τμήματος
Διοικητικής Υποστήριξης**

ΓΕΩΡΓΙΟΣ ΚΑΚΙΩΡΑΣ

