



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

Ταχ. Δ/ση : Αριστογείτονος 19

Ταχ. Κώδικας : 176 71 - Καλλιθέα

Τηλέφωνο : 210 9587340

ΦΑΞ : 210 9531321

Καλλιθέα

26/02/2015

Αριθμός απόφασης: 792

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 με αριθμ. **προσφυγή και αίτηση συμβιβασμού του** «....., κατά του συμπληρωματικού φύλλου ελέγχου προσδιορισμού φόρου Εισοδήματος για τη διαχειριστική περίοδο 1/1/2002-31/12/2002, του κ. Προϊσταμένου της ΔΟΥ ΙΖ' ΑΘΗΝΩΝ με την οποία καταλογίσθηκε κύριος φόρος ποσού 11.181,76 € πλέον 13.418,11 € (πρόσθετος φόρος λόγω μη δήλωσης).

4. Το με αρ. συμπληρωματικό φύλλο ελέγχου προσδιορισμού φόρου Εισοδήματος για τη διαχειριστική περίοδο 1/1/2002-31/12/2002, του κ. Προϊσταμένου της ΔΟΥ ΙΖ' ΑΘΗΝΩΝ

5. Την αρ./2013 απόφαση του Διοικητικού Πρωτοδικείου Αθηνών - Τμήμα 7ο Μονομελές

6. Το αριθμ. πρωτ. (αριθμ. πρωτ. ΔΕΔ) έγγραφο της Δ.Ο.Υ. ΙΖ' ΑΘΗΝΩΝ

7. Την από εισήγηση του Α1 τμήματος της Υπηρεσίας μας.

Επί της με ημερομηνία κατάθεσης στις προσφυγής για το με αρ. συμπληρωματικό φύλλο ελέγχου προσδιορισμού φόρου Εισοδήματος για τη διαχειριστική περίοδο 1/1/2002-31/12/2002, του κ. Προϊσταμένου της ΔΟΥ ΙΖ' ΑΘΗΝΩΝ, με αίτημα συμβιβασμού (διοικητική επίλυση διαφορά), ενώπιον του Διοικητικό Πρωτοδικείο Αθηνών, του «.....» η οποία κατατέθηκε εμπρόθεσμα από την προσφεύγουσα και την μελέτη των επικαλούμενων λόγων του αιτήματος, τις απόψεις της αρμόδιας φορολογικής αρχής και την αξιολόγηση όλων των υφιστάμενων στο σχετικό φάκελο εγγράφων, επαγόμαστε τα ακόλουθα:

ΣΥΝΤΟΜΟ ΙΣΤΟΡΙΚΟ-ΙΣΧΥΟΝ ΝΟΜΟΘ. ΠΛΑΙΣΙΟ-ΣΧΕΤΙΚΕΣ ΘΕΣΕΙΣ ΔΙΟΙΚΗΣΗΣ

Η ΙΖ' ΔΟΥ ΑΘΗΝΩΝ με αφορμή το με αρ. πρωτ. /-2005 Δ. Πληροφοριών του ΣΔΟΕ Αττικής εξέδωσε εντολή επανελέγχου για την διαχ/κή περίοδο 2002 (οικον. έτος 2003) και ως εκ τούτου διενήργησε έλεγχο φορολογίας εισοδήματος κατ' εφαρμογή των διατάξεων του Ν. 2238/94 στην επιχείρηση «.....», με αντικείμενο εργασιών

Με βάση την από -2006 έκθεση επανελέγχου Φορολογίας Εισοδήματος εκδόθηκε το υπ' αριθμ. συμπληρωματικό φύλλο ελέγχου προσδιορισμού φόρου Εισοδήματος για τη διαχειριστική περίοδο 1/1/2002-31/12/2002, με την οποία καταλογίσθηκε κύριος φόρος ποσού 11.181,76 € πλέον 13.418,11 € (πρόσθετος φόρος λόγω μη δήλωσης) διότι έλαβε και καταχώρησε στα βιβλία της ένα (1) φορολογικό στοιχείο εικονικό ως προς την συναλλαγή εκδόσεως της επιχείρησης «.....» καθαρής αξίας 4.947,40 ευρώ.

Η κοινοποίηση του ανωτέρω φύλλου έγινε την

Η προσφεύγουσα εταιρεία κατέθεσε εμπρόθεσμα μέσω της ΙΖ' ΔΟΥ ΑΘΗΝΩΝ την με αριθ. /2006 προσφυγή και αίτηση συμβιβασμού ενώπιον του Διοικητικού Πρωτοδικείου Αθηνών.

Το 7ο Τριμελές Διοικητικό Πρωτοδικείο Αθηνών με την αριθμ. /2012 απόφαση παραπέμπει την υπόθεση στο καθ' ύλην αρμόδιο Μονομελές Διοικητικό Πρωτοδικείο Αθηνών.

Το Διοικητικό Πρωτοδικείο Αθηνών - Τμήμα 7^ο Μονομελές, με την αριθ. /2013 απόφαση « αναπέμπει την υπόθεση στην προϊσταμένη της ΙΖ' ΔΟΥ ΑΘΗΝΩΝ προκειμένου να εξετασθεί το αίτημα της προσφεύγουσας για διοικητική επίλυση της διαφοράς. Υποχρεώνει τον Προϊστάμενο της ανωτέρω Δ.Ο.Υ. εντός προθεσμίας 5 ημερών, από την κοινοποίηση σε αυτόν της παρούσας απόφασης να προβεί στις δικές του ενέργειες προκειμένου να αχθεί η αίτηση ενώπιον της αρμόδιας επιτροπής επίλυσης της διαφοράς στην οποία πρέπει να κλητευθεί η προσφεύγουσα. Εν περιπτώσει μη επίτευξης διοικητικής επίλυσης, η υπόθεση πρέπει να επαναφερθεί για συζήτηση ενώπιον Δικαστηρίου, εντός προθεσμίας 20 ημερών από την ημερομηνία συζήτησης της αίτησεως ενώπιον της επιτροπής και να προσκομιστούν τα σχετικά στοιχεία (αποδεικτικά επίδοσης κλπ) από τα οποία να προκύπτει ότι τηρήθηκε η διαδικασία διοικητικής επίλυσης της διαφοράς. Εν περιπτώσει επίτευξης συμβιβασμού πρέπει να επαναφερθεί η υπόθεση προκειμένου να χωρήσει κατάργηση της δίκης ».

Η ΙΖ' ΔΟΥ ΑΘΗΝΩΝ με το αριθμ. πρωτ. /2014 (αριθμ. πρωτ. ΔΕΔ) διαβιβαστικό έγγραφο, διαβίβασε στη Διεύθυνση Επίλυσης Διαφορών το σχετικό φάκελο, ώστε η Υπηρεσία μας να προβεί στις απαραίτητες ενέργειες για διοικητική επίλυση της διαφοράς, κατ' εφαρμογή της διάταξης του άρθρου 66 § 10 του ν. 4174/2013.

Στο άρθρο 66 § 10 του Ν 4174/2013, (ΦΕΚ (Α' 170) ορίζεται ότι « σε περίπτωση έκδοσης απόφασης διοικητικού δικαστηρίου με την οποία κηρύσσεται απαράδεκτη η συζήτηση ενδίκου βοηθήματος ή μέσου και αναπέμπεται 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».

Η Υπηρεσία μας με το αριθμ. πρωτ. Δ.Ε.Δ. έγγραφο διαβίβασε εκ νέου τον σχετικό φάκελο στη ΙΖ' ΔΟΥ ΑΘΗΝΩΝ , προκειμένου να τηρηθεί η προβλεπόμενη στην παρ. 10 του άρθρου 66 του Κ.Φ.Δ. (Ν. 4174/2013, όπως τροποποιήθηκε και ισχύει) διαδικασία, όπως περαιτέρω αυτή διευκρινίζεται στο άρθρο 1 περίπτωση 95 της υπ' αριθμ. Δ6Α 1036682 ΕΞ 2014/25-2-2014 (ΦΕΚ 478Β' /26-2-2014) Απόφασης του Γενικού Γραμματέα Δημοσίων Εσόδων περί «Μεταβίβασης αρμοδιοτήτων και εξουσιοδότηση υπογραφής "Με εντολή Γ.Γ.Δ.Ε" σε όργανα της Φορολογικής Διοίκησης» και ειδικότερα, προκειμένου να αποσταλεί στον υπόχρεο η προβλεπόμενη πρόσκληση πριν την εκ νέου διαβίβαση της υπόθεσης στη Δ.Ε.Δ..

Η ΙΖ' ΔΟΥ ΑΘΗΝΩΝ , κοινοποίησε στον προσφεύγοντα την με αριθμ. πρωτ./2014 ΠΡΟΣΚΛΗΣΗ, προκειμένου, όπως εντός πέντε (5) εργάσιμων ημερών προσέλθει στα γραφεία της Υπηρεσίας για τη διοικητική επίλυση της διαφοράς επί της διοικητικής πράξης που εκδόθηκε σε βάρος του και για την οποία εκδόθηκε η υπ' αριθμ./2013 απόφαση του Διοικητικού Πρωτοδικείου Αθηνών - Τμήμα 7ο Μονομελές.

Ο προσφεύγων δεν αποδέχθηκε την Διοικητική Επίλυση της Διαφοράς , και η προαναφερόμενη Δ.Ο.Υ., διαβίβασε τον σχετικό φάκελο εκ νέου στην υπηρεσία μας με το αριθμ. πρωτ./2014 (αριθμ. πρωτ. ΔΕΔ) έγγραφο, για τις δικές μας ενέργειες.

Επειδή, η πράξη επιβολής φόρου στηρίχθηκε σε στοιχεία τα οποία ελήφθησαν αποκλειστικά και μόνον από τις διαπιστώσεις του ελέγχου που είχε διενεργήσει το ΣΔΟΕ ΑΤΤΙΚΗΣ, χωρίς να υπεισέρθει κρίση του ελεγκτικού οργάνου, ούτε η Φορολογική Αρχή να ασκήσει «διακριτική εκ μέρους της εξουσία» και ως εκ τούτου ο Προϊστάμενος της ΔΟΥ ΙΖ' ΑΘΗΝΩΝ εξέδωσε την πράξη κατά δέσμια αρμοδιότητα και ουδόλως απαιτούνταν προηγούμενη ακρόαση από τους εκπροσώπους της προσφεύγουσας εταιρίας διότι αυτή δεν θα μπορούσε να ασκήσει επιρροή στην κρίση της Φορολογικής Αρχής.

Επειδή σύμφωνα με τις διατάξεις του αρθ. 30 παρ 2 γ' του Ν.2238/94

Ο προσδιορισμός των ακαθάριστων εσόδων των εμπορικών επιχειρήσεων ενεργείται ως ακολούθως:

«Για επιχειρήσεις που δεν τηρούν βιβλία και στοιχεία του Κώδικα Βιβλίων και Στοιχείων ή τα τηρούμενα είναι κατώτερα της προσήκουσας κατηγορίας ή ανεπαρκή ή ανακριβή, τα ακαθάριστα έσοδα προσδιορίζονται εξωλογιστικά, με βάση τα στοιχεία και τις πληροφορίες που διαθέτει ο προϊστάμενος της δημόσιας οικονομικής υπηρεσίας για την έκταση της συναλλακτικής δράσης και τις συνθήκες λειτουργίας της επιχείρησης. Στην περίπτωση αυτή λαμβάνονται υπόψη οι αγορές, οι πωλήσεις και το μικτό κέρδος που εμφανίζει η επιχείρηση, το μικτό κέρδος που πραγματοποιείται

από ομοειδείς επιχειρήσεις που λειτουργούν με παρόμοιες συνθήκες, το απασχολούμενο προσωπικό, το ύψος των κεφαλαίων που έχουν επενδυθεί, καθώς και των ίδιων κεφαλαίων κίνησης, το ποσό των πιστώσεων και των δανείων, το ποσό των εξόδων παραγωγής και διάθεσης των εμπορευμάτων, των εξόδων διαχείρισης και γενικά κάθε επαγγελματική δαπάνη.

Ειδικά, στην περίπτωση που κατά τον έλεγχο διαπιστωθεί απόκρυψη φορολογητέας ύλης ή/και μη έκδοση στοιχείων ή/και έκδοση πλαστών - εικονικών στοιχείων που συνεπάγονται το χαρακτηρισμό των βιβλίων ως ανακριβών, το σχετικό ποσό που προκύπτει, το οποίο σε περίπτωση επανάληψης των ως άνω παραβάσεων μέσα στην ίδια διαχειριστική χρήση διπλασιάζεται, προστίθεται στα ακαθάριστα έσοδα των βιβλίων και το άθροισμα προσαυξάνεται κατά ένα ποσοστό, ως ακολούθως:

α) κατά τέσσερα τοις εκατό (4%), εάν το ποσό της απόκρυψης της φορολογητέας ύλης που προκύπτει από τους ως άνω λόγους δεν υπερβαίνει το πέντε τοις εκατό (5%) της δηλωθείσας και σε ποσό τα πέντε χιλιάδες (5.000) ευρώ,

β) κατά οκτώ τοις εκατό (8%), εάν το ποσό υπερβαίνει το πέντε τοις εκατό (5%) της δηλωθείσας και σε ποσό τα πέντε χιλιάδες (5.000) ευρώ.

Επειδή σύμφωνα με τις διατάξεις του **αρθ. 32 παρ.1 και 2 του Ν.2238/94**

«Εξωλογιστικός προσδιορισμός του καθαρού εισοδήματος

1. Το καθαρό εισόδημα των επιχειρήσεων που τηρούν βιβλία και στοιχεία πρώτης κατηγορίας του Κώδικα Βιβλίων και Στοιχείων, καθώς και των επιχειρήσεων που δεν τηρούν βιβλία και στοιχεία ή τηρούν ανακριβή ή ανεπαρκή βιβλία και στοιχεία, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 30 του Κ.Β.Σ., προσδιορίζεται εξωλογιστικώς με πολλαπλασιασμό των ακαθάριστων εσόδων της επιχείρησης με ειδικούς, κατά γενικές κατηγορίες επιχειρήσεων, συντελεστές καθαρού κέρδους.

2. Για κάθε κατηγορία επιχειρήσεων προβλέπεται ένας μοναδικός συντελεστής καθαρού κέρδους, ο οποίος εφαρμόζεται στα ακαθάριστα έσοδα. Οι μοναδικοί συντελεστές καθαρού κέρδους περιλαμβάνονται σε ειδικό πίνακα, ο οποίος καταρτίζεται με αποφάσεις του Υπουργού Οικονομικών που δημοσιεύονται στην Εφημερίδα της Κυβερνήσεως. Ο συντελεστής καθαρού κέρδους που εφαρμόζεται στα ακαθάριστα έσοδα δεν μπορεί να είναι ανώτερος από τα τρία πέμπτα (3/5) του συντελεστή μικτού κέρδους, που έχει καθορίσει το Υπουργείο Εμπορίου. Όταν το Υπουργείο Εμπορίου, αντί για συντελεστές μικτού κέρδους, έχει καθορίσει συντελεστές καθαρού κέρδους, δεν εφαρμόζονται οι συντελεστές καθαρού κέρδους του πίνακα, αλλά οι συντελεστές καθαρού κέρδους του Υπουργείου Εμπορίου.

Για τις επιχειρήσεις για τις οποίες τα βιβλία και στοιχεία κρίνονται ανακριβή ο συντελεστής προσαυξάνεται κατά σαράντα τοις εκατό (40%). Επίσης, κατά σαράντα τοις εκατό (40%) προσαυξάνεται ο συντελεστής για τις επιχειρήσεις που δεν τηρούν βιβλία που προβλέπονται γι' αυτές από τον Κώδικα Βιβλίων και Στοιχείων στα οποία καταχωρούνται πρωτογενώς οι συναλλαγές ή τηρούν βιβλία κατώτερης κατηγορίας από τα οριζόμενα από τον ίδιο Κώδικα.

Ειδικά, ο συντελεστής του προηγούμενου εδαφίου δεν προσαυξάνεται όταν η τήρηση βιβλίων προκύπτει από υπέρβαση του ορίου των ακαθάριστων εσόδων της επιχείρησης και κατά το πρώτο έτος της υποχρέωσης τήρησης βιβλίων αυτής.

Εξαιρετικά, το παραπάνω ποσοστό προσαύξησης διπλασιάζεται εφόσον η ανακρίβεια των βιβλίων και στοιχείων οφείλεται σε έναν τουλάχιστον από τους πιο κάτω λόγους:

α) Στην έκδοση πλαστών ή εικονικών ή στη λήψη εικονικών φορολογικών στοιχείων ως προς την ποσότητα ή την αξία ή στη νόθευση αυτών.

β) ...

γ) Στη μη διαφύλαξη ή μη επίδειξη στον τακτικό φορολογικό έλεγχο των βιβλίων και στοιχείων.

δ) ...

Σε περίπτωση εξωλογιστικού προσδιορισμού των καθαρών κερδών επιχειρήσεων της παραγράφου 1 του άρθρου 31, συγκρίνεται ο συντελεστής που προκύπτει από το λογιστικό προσδιορισμό του καθαρού εισοδήματος με το συντελεστή που ορίζεται με τα προηγούμενα εδάφια και εφαρμόζεται ο μεγαλύτερος, ο οποίος δεν μπορεί να υπερβαίνει το διπλάσιο του οικείου συντελεστή του πίνακα.

Εφόσον τα προκύπτοντα κατά τα ανωτέρω καθαρά κέρδη υπολείπονται των καθαρών κερδών που προσδιορίζονται από τον έλεγχο λογιστικά, ως τελικά καθαρά κέρδη λαμβάνονται τα λογιστικώς προσδιοριζόμενα, ανεξάρτητα αν αυτά αντιστοιχούν σε συντελεστή ανώτερο του διπλάσιου του οικείου συντελεστή του πίνακα.

¹ Σε κάθε περίπτωση ο συντελεστής καθαρού κέρδους που τελικά εφαρμόζεται ή αντιστοιχεί στα τελικά προσδιοριζόμενα, κατ' εφαρμογή του παρόντος άρθρου, καθαρά κέρδη, δεν μπορεί να είναι ανώτερος από το εβδομήντα πέντε τοις εκατό (75%).

Επειδή, ορθώς εκδόθηκε από την φορολογική αρχή το προσβαλλόμενο φύλλο ελέγχου, σύμφωνα με όλες τις διαδικασίες που προβλέπονται από τις διατάξεις του αρθ.68 παρ.2 Ν.2238/94 καθώς και αρθ.30 παρ.2γ και 32παρ.1,2 του ιδίου Νόμου για για την λήψη εικονικών φορολογικών στοιχείων.

Επειδή, σύμφωνα με την απόφαση του Σ.τ.Ε 116/2013 αρκεί, κατ' αρχήν, να 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 να αποδείξει την αλήθεια της συναλλαγής και την καλή του πίστη κατά το χρόνο πραγματοποιήσεώς της), είτε ότι ο εκδότης του τιμολογίου είναι πρόσωπο φορολογικώς μεν υπαρκτό, αλλά συναλλακτικώς ανύπαρκτο (πρβλ. ΣτΕ 505/2012, 1498/2011, 3528, 1184/2010), οπότε, σε περίπτωση αποδείξεως ανυπαρξίας της συναλλαγής (λόγω του ότι ο εκδότης του τιμολογίου είναι πρόσωπο συναλλακτικώς ανύπαρκτο) δεν είναι δυνατόν να τεθεί θέμα καλής πίστης του λήπτη του εικονικού στοιχείου (βλ. ΣτΕ 1184, 1126/2010).

Επειδή έχει τηρηθεί ο τύπος από την φορολογική αρχή σχετικά με τις υπογραφές επι της εκθέσεως επανέλέγχου. Το πρωτότυπον της έκθεσης φέρει όλες τις απαιτούμενες υπογραφές ενώ το αντίγραφο που κοινοποιείται στον προσφεύγοντα πρέπει να φέρει την υπογραφή μόνο του Προισταμένου της αρμόδιας φορολ. Αρχής.

Επειδή η εντολή επανελέγχου αναγράφεται στην πρόσκληση ,που κοινοποιήθηκε στον προσφεύγοντα ,για προσκόμιση των βιβλίων και στοιχείων για τις απαιτούμενες ελεγκτικές επαληθεύσεις.

Επειδή, υπάρχει πραγματική διαπίστωση της πλήρους ανυπαρξίας της συναλλαγής, όπως καταγράφεται στο με αριθμ. πρωτ.....-2005 Δ. Πληροφοριών του ΣΔΟΕ Αττικής με επαρκή στοιχεία και την απαιτούμενη ειδική και εμπειριστωμένη αιτιολογία η οποία καταδεικνύει την αδυναμία εκπλήρωσης της επίμαχης παροχής από πλευράς του εκδότη, καθόσον η φορολογική αρχή χρησιμοποιώντας όλα τα επιτρεπόμενα αποδεικτικά μέσα εκθέτει σ' αυτή τα κρίσιμα πραγματικά περιστατικά, με σαφήνεια, πληρότητα και χωρίς αντιφάσεις ή λογικά κενά. Εκ των ανωτέρω προκύπτει ότι στοιχειοθετείται η αποδιδόμενη παράβαση της λήψης του εικονικών φορολογικών στοιχείων, λόγω ανυπαρξίας της απεικονιζόμενης σε αυτό συναλλαγής και ,ως εκ τούτου η περί του αντιθέτου προβαλλόμενοι ισχυρισμοί του προσφεύγοντα, είναι απορριπτέοι ως αβάσιμοι.

Συνεπώς, σε αντίθεση με τους ισχυρισμούς του προσφεύγοντος στην έκθεση ελέγχου αναφέρονται αναλυτικά όλες οι ελεγκτικές επαληθεύσεις και διαπιστώσεις από τη διενέργεια των οποίων ο έλεγχος απέκτησε τα στοιχεία εκείνα τα οποία θεμελιώνουν, στοιχειοθετούν, τεκμηριώνουν δε με τρόπο συγκεκριμένο σε τι συνίσταται η εικονικότητα και αποδεικνύουν τη βασιμότητα του χαρακτηρισμού των συναλλαγών ως εικονικών στο σύνολό τους.

Επειδή σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 18 § 9 του ΚΒΣ « Το βάρος της απόδειξης της συναλλαγής φέρει τόσο ο εκδότης, όσο και ο λήπτης του στοιχείου, οι οποίοι δικαιούνται να επιβεβαιώσουν τα αναγκαία στοιχεία του αντισυμβαλλόμενου από τη δήλωση έναρξης εργασιών ή από άλλο πρόσφορο αποδεικτικό στοιχείο, επιφυλασσομένων των διατάξεων περί φορολογικού απορρήτου, τα οποία οι συμβαλλόμενοι υποχρεούνται εκατέρωθεν να παρέχουν, φέροντας ο καθένας και την ευθύνη για την ακρίβεια των στοιχείων που παρέχει ».

Επειδή όταν αποδίδεται σε επιτηδευματία 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 τον 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 σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 50 του ν. 4223/13 με τις οποίες συμπληρώνονται οι διατάξεις στο δωδέκατο κεφάλαιο του ν. 4174/13 και συγκεκριμένα στο άρθρο 66 παρ. 10 του ν. 4174/13: «Σε περίπτωση έκδοσης απόφασης διοικητικού δικαστηρίου με την οποία κηρύσσεται απαράδεκτη η συζήτηση ενδίκου βοηθήματος ή μέσου και αναπέμπεται 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 το κύρος των βιβλίων κρίθηκε σύμφωνα με τα οριζόμενα από τις διατάξεις του αρθ.30 παρ.2 του Π.Δ 186/92 ,και η διαπιστωθείσα από τον επανέλεγχο παράβαση συνιστά ουσιαστικό λόγο ανακρίβειας των τηρηθέντων βιβλίων και συνεπάγεται εξωλογιστικό προσδιορισμό των Αποτελεσμάτων Ακαθ. Εσόδων και Καθαρών Κερδών ,κατά τα οριζόμενα στις διατάξεις του αρθ.30παρ.2γ' και 32παρ.2 του Ν.2238/94 περί φορολογίας εισοδήματος.

Επειδή η Δ.Ο.Υ. ΙΖ' ΑΘΗΝΩΝ , προκειμένου να τηρηθεί η προβλεπόμενη στην παρ. 10 του άρθρου 66 του Κ.Φ.Δ. (Ν. 4174/2013, όπως τροποποιήθηκε και ισχύει) διαδικασία, όπως περαιτέρω αυτή διευκρινίζεται στο άρθρο 1 περίπτωση 95 της υπ' αριθ. Δ6Α 1036682 ΕΞ 2014/25-2-2014 (ΦΕΚ 478Β' /26-2-2014) Απόφασης του Γενικού Γραμματέα Δημοσίων Εσόδων περί «Μεταβίβασης αρμοδιοτήτων και εξουσιοδότηση υπογραφής "Με εντολή Γ.Γ.Δ.Ε" σε όργανα της Φορολογικής Διοίκησης», στις 19.11.2014 κοινοποίησε στον προσφεύγοντα , την με αριθμ. πρωτ./2014 πρόσκληση προκειμένου, όπως εντός πέντε (5) εργάσιμων ημερών προσέλθουν στα γραφεία της Υπηρεσίας για τη διοικητική επίλυση της διαφοράς επί της διοικητικής πράξης που εκδόθηκε σε βάρος του «..... » με ΑΦΜ και για την οποία εκδόθηκε η με αρ./2013 απόφαση του Διοικητικού Πρωτοδικείου Αθηνών - Τμήμα 7ο Μονομελές.

Επειδή από την κοινοποίηση της με αριθ. πρωτ./2014 πρόσκλησης η προσφεύγουσα είχε την δυνατότητα να προσέλθει εντός πέντε (5) ημερών για την διοικητική επίλυση της διαφοράς του με αρ./2006 συμπληρωματικού φύλλου φορολογίας εισοδήματος του κ. Προϊσταμένου της ΔΟΥ ΙΖ' ΑΘΗΝΩΝ.

Επειδή,ο προσφεύγων προσήλθε στις ΔΟΥ ΙΖ' ΑΘΗΝΩΝ ,όπου σύμφωνα με το υπ' αριθμ./2014 συνταχθέν Πρακτικό δεν αποδέχθηκε την Διοικητική Επίλυση της Διαφοράς συνολικού ποσού 50.400,62 ευρώ.

Επειδή, τηρήθηκε η διαδικασία που προβλέπεται από τις διατάξεις του άρθρου 66 § 10 του Ν. 4174/2013, καθώς και από τις με αρ. και/2013 αποφάσεις του 7ου Μονομελούς Διοικητικού Πρωτοδικείου Αθηνών .

Επειδή δεν υφίστανται λόγοι ουσίας που να καθιστούν τις ανωτέρω αποφάσεις της φορολογικής αρχής άκυρες.

Επειδή οι διαπιστώσεις του ελέγχου, όπως αυτές καταγράφονται στην από έκθεση επανελέγχου Φορολογίας Εισοδήματος επί της οποίας εδράζεται η προσβαλλόμενη πράξη κρίνεται βάσιμη, αποδεκτή και πλήρως αιτιολογημένη, οι υπό κρίση λόγοι διαγραφής της διοικητικής επίδικης πράξης με ημερομηνία κατάθεσης στις για το : Συμπληρωματικό Φύλλο ελέγχου Προσδιορισμού Φόρου Εισοδήματος του κ. Προϊσταμένου της ΔΟΥ ΙΖ' ΑΘΗΝΩΝ με αίτημα συμβιβασμού (διοικητική επίλυση διαφορά), ενώπιον του 7ου Μονομελούς Διοικητικού Πρωτοδικείου Αθηνών πρέπει να απορριφθούν ως αβάσιμοι.

Α π ο φ α σ ί ζ ο υ μ ε

την απόρριψη του με αριθμό πρωτοκόλλου υποβληθέντος αιτήματος διοικητικής επίλυσης της διαφοράς, για το με αριθμό φύλλο ελέγχου φόρου εισοδήματος οικον. έτους 2003 του κ. Προϊσταμένου της ΔΟΥ ΙΖ' ΑΘΗΝΩΝ και την αναπομπή της υπόθεσης για συζήτηση ενώπιον του Διοικητικού Πρωτοδικείου Αθηνών - Τμήμα 7ο Μονομελές, σύμφωνα με τις αριθμ..... και/2013 αποφάσεις .

ΑΚΡΙΒΕΣ ΑΝΤΙΓΡΑΦΟ
Ο ΥΠΑΛΛΗΛΟΣ ΤΟΥ ΤΜΗΜΑΤΟΣ
ΔΙΟΙΚΗΤΙΚΗΣ ΥΠΟΣΤΗΡΙΞΗΣ

Ο ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΣ ΤΗΣ ΔΙΕΥΘΥΝΣΗΣ
ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ
Α/Α

ΓΕΩΡΓΙΟΣ ΚΑΚΙΩΡΑΣ