



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

Ταχ. Δ/ση : Αριστογείτονος 19
Ταχ. Κώδικας : 176 71 - Καλλιθέα
Τηλέφωνο : 210 9586156
ΦΑΞ : 210 9531321

Καλλιθέα

22.12.2014

Αριθμός απόφασης: 4379

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 ημερομηνία κατάθεσης στις με αριθμό πρωτοκόλλου προσφυγή και αίτηση συμβιβασμού της «..... με έδρα, κατά της απόφαση επιβολής προστίμου ΚΒΣ του κ. Προϊσταμένου της ΔΟΥ ΦΑΕ ΑΘΗΝΩΝ, με την οποία καταλογίστηκε εις βάρος της προσφεύγουσας για τη διαχειριστική περίοδο 2005 πρόστιμο ποσού 312.800,00 ευρώ .

4. Την με αρ. απόφαση επιβολής προστίμου ΚΒΣ του κ. Προϊσταμένου της ΔΟΥ ΦΑΕ ΑΘΗΝΩΝ, τα ης οποίας ζητείται η ακύρωση.

5. Την αρ..... απόφαση του 19ου Τριμελούς Διοικητικού Εφετείου Αθηνών

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

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

Επί της με ημερομηνία κατάθεσης στις προσφυγής για την με αριθμό απόφαση επιβολής προστίμου ΚΒΣ του κ. Προϊσταμένου της ΔΟΥ ΦΑΕ ΑΘΗΝΩΝ με αίτημα συμβιβασμού (διοικητική επίλυση διαφορά), ενώπιον του Διοικητικού Εφετείου Αθηνών, της «.....» με ΑΦΜ 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

Το Σ.Δ.Ο.Ε. Π.Δ. Αττικής διενεργώντας έλεγχο εφαρμογής των διατάξεων του ΠΔ 186/1992 στην επιχείρηση «.....», θυγατρική της «.....», εκτελώντας την υπ' αριθμ..... εντολή ελέγχου, συνέταξε την από έκθεση ελέγχου-επεξεργασίας. Με την εν λόγω έκθεση και κατόπιν γνωστοποίησης προς τους ελεγκτές του Σ.Δ.Ο.Ε. Π.Δ. Αττικής της έκθεσης ορκωτών ελεγκτών της «.....» που στην σελ.27 αναφέρει ότι τα κρινόμενα ΤΠΥ αφορούν συναλλαγές που πρέπει να θεωρηθούν εικονικές, διαπίστωσε ότι τα υπ' αριθμ.ΤΠΥ συνολικής αξίας 70.436,10€ και 201/30-12-2005 ΤΠΥ συνολικής αξίας 115.430,00€ είναι εικονικά στο σύνολο τους καθότι η ελεγχόμενη επιχείρηση «.....», εξέδωσε αυτά τα τιμολόγια, εκ των οποίων το ένα δεν καταχώρησε καν στα βιβλία της ούτε απέδωσε τον οφειλόμενο ΦΠΑ, προκειμένου να δικαιολογηθούν δαπάνες, που ενδεχομένως δημιουργήθηκαν για να υποστηριχθούν οι υποτιθέμενες παροχές υπηρεσιών, με άγνωστο όφελος για την ίδια την εταιρεία ή για φυσικά πρόσωπα, που εμπλέκονται με αυτές.

Συνέπεια, των ανωτέρω καταλόγισε σε βάρος της «.....» τις πιο κάτω παραβάσεις:

Διαχειριστική περίοδος 01/01/2005 έως 31/12/2005

Δύο (2) παραβάσεις γιατί η ελεγχόμενη επιχείρηση, σε δύο περιπτώσεις, εξέδωσε (και στη μία περίπτωση καταχώρησε) Τιμολόγια Παροχής Υπηρεσιών, προς το Υπουργείο Μεταφορών (ΥΜΕ), για εικονικές συναλλαγές στο σύνολο τους, δύο ΤΠΥ με συνολική καθαρή αξία 156.190,00€, πλέον ΦΠΑ 29.676,10€ κατά παράβαση των διατάξεων των άρθρων 2§1, 12§1, 18§2 & 9, 30§4γ' του Π.Δ. 186/92 (Κ.Β.Σ.) σε συνδυασμό με τις διατάξεις των άρθρων 19§4 και 5§10β του Ν.2523/97.

Με βάση την πιο πάνω έκθεση η υπηρεσία μας εξέδωσε την υπ' αριθμ.ΑΕΠ του ΚΒΣ και επέβαλε σε βάρος της προσφεύγουσας πρόστιμο 312.380,00€.

Η κοινοποίηση του ανωτέρω προστίμου Κ.Β.Σ έγινε την

Η προσφεύγουσα εταιρεία κατέθεσε εμπρόθεσμα μέσω της Δ.Ο.Υ. ΦΑΕ ΑΘΗΝΩΝ την με αριθ. προσφυγή και αίτηση συμβιβασμού ενώπιον του Τριμελούς Διοικητικού Πρωτοδικείου Αθηνών.

Το Διοικητικό Εφετείο Αθηνών - Τμήμα 19ο Τριμελές, με την αριθ. απόφαση

« αναπέμπει την υπόθεση στον προιστάμενο της Δ.Ο.Υ. ΦΑΕΕ 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 Δ.Ο.Υ. ΦΑΕ ΑΘΗΝΩΝ με το αριθμ. πρωτ. (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 Δ.Ο.Υ. ΦΑΕ 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 Δ.Ο.Υ. ΦΑΕ ΑΘΗΝΩΝ, στις, κοινοποίησε στον δικηγόρο της προσφεύγουσας, την με αριθμ. πρωτ. 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 της προσφεύγουσας και για την οποία εκδόθηκε η υπ' αριθμ. απόφαση του Διοικητικού Εφετείου Αθηνών - Τμήμα 19ο Τριμελές.

Η προσφεύγουσα δεν αποδέχθηκε την διοικητική επίλυση , και η προαναφερόμενη Δ.Ο.Υ., διαβίβασε τον σχετικό φάκελο εκ νέου στην υπηρεσία μας με το αριθμ. πρωτ. (αριθμ. πρωτ. ΔΕΔ) έγγραφο, για τις δικές μας ενέργειες.

Επειδη σύμφωνα με το αρθ. 18 παρ.2 και 9 ΠΔ 186/92

2.Κάθε εγγραφή στα βιβλία, που αφορά συναλλαγή ή άλλη πράξη του υπόχρεου, πρέπει να στηρίζεται σε στοιχεία που προβλέπονται από τις διατάξεις του Κώδικα αυτού ή σε δημόσια έγγραφα ή σε άλλα πρόσφορα αποδεικτικά στοιχεία.

Ειδικά για την απόδειξη της συναλλαγής από το λήπτη φορολογικού στοιχείου που αφορά αγορά αγαθών ή λήψη υπηρεσιών αξίας 15.000 (τριών χιλιάδων) ευρώ και άνω απαιτείται η τμηματική ή ολική εξόφληση να γίνεται μέσω τραπεζικού λογαριασμού ή με δίγραμμη επιταγή.

9. Το βάρος της απόδειξης της συναλλαγής φέρει τόσο ο εκδότης, όσο και ο λήπτης του στοιχείου, οι οποίοι δικαιούνται να επιβεβαιώνουν 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 σύμφωνα με το αρθ. 30 παρ.4γ΄ ΠΔ 186/92

4. Τα βιβλία και τα στοιχεία της δεύτερης και τρίτης κατηγορίας κρίνονται ανακριβή όταν ο υπόχρεος διαζευκτικά ή αθροιστικά:

γ) δεν εκδίδει ή εκδίδει ανακριβή ή εικονικά ή πλαστά ως προς την ποσότητα ή την αξία ή τον αντισυμβαλλόμενο φορολογικά στοιχεία διακίνησης ή αξίας, ή λαμβάνει ανακριβή ή εικονικά ως προς την ποσότητα ή την αξία τέτοια στοιχεία.

Επειδή ελεγχόμενη δεν προσκόμισε κανένα δικαιολογητικό που να αφορά τα επίμαχα τιμολόγια με αποτέλεσμα να μη στοιχειοθετείται το πραγματικό των συναλλαγών. Το ΤΠΥ/30-12-2005 συνολικής αξίας 115.430,00€ δεν καταχωρήθηκε στα βιβλία και δεν ακυρώθηκε. Επιπροσθέτως, από την αλληλογραφία μεταξύ της ελεγχόμενης εταιρείας και του Υπουργείου Μεταφορών προκύπτει πως η ελεγχόμενη εταιρεία επιχείρησε ανεπιτυχώς να αναγνωρισθεί η απαίτηση που απορρέει από την έκδοση των επίμαχων ΤΠΥ ενώ το Υπουργείο Μεταφορών απορρίπτει κατηγορηματικά την όποια απαίτηση. Επιπλέον, τα επίμαχα φορολογικά στοιχεία εκδόθηκαν τις δύο τελευταίες μέρες της χρήσης, περίοδος που ενέχεται σε διαφόρων ειδών «λογιστικές τακτοποιήσεις», και ουδέποτε εξοφλήθηκαν. Κατά την επίμαχη χρήση 2005 στην ελεγχόμενη εταιρεία καταλογίστηκε η λήψη εικονικών τιμολογίων και από άλλο εκδότη.

Επειδή,όσον αφορά στον ισχυρισμό της εταιρείας περί μη νόμιμης επίδοσης της επίμαχης καταλογιστικής πράξης, σύμφωνα με το άρθρο 52 του Κώδικα Διοικητικής Διαδικασίας περί επίδοσης στο χώρο εργασίας «1.Αν τα πρόσωπα που αναφέρονται στην παρ.1 του άρθρου 50 απουσιάζουν από το κατάστημα, το γραφείο ή το εργαστήριο όπου εργάζονται, το έγγραφο παραδίδεται σε συνεταίρο ή συνεργάτη ή υπάλληλο, που εργάζεται στον ίδιο χώρο. ...2. Η διάταξη της παρ. 3 του άρθρου 51 εφαρμόζεται και στις επιδόσεις του άρθρου αυτού.». Η προσφεύγουσα ισχυρίζεται ότι η υπάλληλος στην οποία επιδόθηκε η ΑΕΤΤ δεν είναι υπάλληλος της εταιρίας αλλά υπάλληλος της «.....». Η «.....» είναι μητρική της προσφεύγουσας και η υπάλληλος κατά την επίδοση της επίμαχης πράξης χρησιμοποίησε τη σφραγίδα της μητρικής.

Επιπλέον, η διεύθυνση της εταιρίας όπως αναγράφεται στο αποδεικτικό επίδοσης ταυτίζεται με αυτή που προκύπτει από το υποσύστημα ΜΗΤΡΩΟ/ΤΑΧΙΣ.

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 η Δ.Ο.Υ. ΦΑΕ 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 κοινοποίησε στη προσφεύγουσα την υπ' αριθ. πρωτ. 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 της «.....» με ΑΦΜ και για την οποία εκδόθηκε η με αρ. απόφαση του 19ου Τριμελούς Διοικητικού Εφετείου Αθηνών .

Επειδή από την κοινοποίηση της με αριθ. πρωτ. πρόσκλησης η προσφεύγουσα είχε την δυνατότητα να προσέλθει εντός πέντε (5) ημερών για την διοικητική επίλυση της διαφοράς της με αρ. απόφαση επιβολής προστίμου ΚΒΣ του κ. Προϊσταμένου της ΔΟΥ ΦΑΕ ΑΘΗΝΩΝ .

Επειδή, ματαιώθηκε η δυνατότητα αποδοχής της προσβαλλόμενης πράξης λόγω μη προσέλευσης της στη Δ.Ο.Υ. ΦΑΕ ΑΘΗΝΩΝ για την διοικητική επίλυση της διαφοράς.

Επειδή, τηρήθηκε η διαδικασία που προβλέπεται από τις διατάξεις του άρθρου 66 § 10 του Ν. 4174/2013, καθώς και από την με αρ. απόφαση του 19ου Τριμελούς Διοικητικού Εφετείου Αθηνών

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

Επειδή οι διαπιστώσεις του ελέγχου, όπως αυτές καταγράφονται στην από έκθεση ελέγχου Κ.Β.Σ, της Δ.Ο.Υ. ΦΑΕ ΑΘΗΝΩΝ επί της οποίας εδράζεται η προσβαλλόμενη πράξη κρίνεται βάσιμη, αποδεκτή και πλήρως αιτιολογημένη, οι υπό κρίση λόγοι διαγραφής της

διοικητικής επιδίκης πράξης με ημερομηνία κατάθεσης στις για την : με αριθμό απόφαση επιβολής προστίμου ΚΒΣ του κ. Προϊσταμένου της ΔΟΥ ΦΑΕ ΑΘΗΝΩΝ με αίτημα συμβιβασμού (διοικητική επίλυση διαφορά), ενώπιον του 19ου Τριμελούς Διοικητικού Εφετείου Αθηνών πρέπει να απορριφθούν ως αβάσιμοι.

Α π ο φ α σ ί ζ ο υ μ ε

την απόρριψη του υποβληθέντος αιτήματος διοικητικής επίλυσης της διαφοράς με ημερομηνία κατάθεσης στις για την με αριθμό απόφαση επιβολής προστίμου ΚΒΣ του κ. Προϊσταμένου της ΔΟΥ ΦΑΕ ΑΘΗΝΩΝ, με αίτημα συμβιβασμού (διοικητική επίλυση διαφορά), ενώπιον του 19ου Τριμελούς Διοικητικού Εφετείου Αθηνών και την αναπομπή της υπόθεσης για συζήτηση ενώπιον του Τριμελούς Διοικητικού Εφετείου Αθηνών σύμφωνα με την με αρ. απόφαση του.

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

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

ΓΕΩΡΓΙΟΣ ΚΑΚΙΩΡΑΣ