



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ
ΥΠΟΥΡΓΕΙΟ ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΩΝ
ΓΕΝΙΚΗ ΓΡΑΜΜΑΤΕΙΑ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΕΣΟΔΩΝ
ΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ

Καλλιθέα 24/11/2014

Αριθμός απόφασης: 3775

Ταχ. Δ/ση : Αριστογείτονος 19

Ταχ. Κώδικας : 176 71 - Καλλιθέα

Τηλέφωνο : 2109586156

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 από 23/09/2014 και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανή προσφυγή της, ΑΦΜ, με έδρα επί της οδού,, όπως υποβλήθηκε από τον ομόρρυθμο εταίρο αυτής, Κατοίκου, οδός κατά της υπ' αριθ./2014 απόφασης επιβολής προστίμου ειδικής χρηματικής κύρωσης του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Αμπελοκήπων Θεσσαλονίκης χρήσης 2001 και της υπ' αριθ./2014 απόφασης επιβολής προστίμου ειδικής χρηματικής κύρωσης του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Αμπελοκήπων Θεσσαλονίκης χρήσης 2002 και τα προσκομιζόμενα με αυτές σχετικά έγγραφα.
4. Την με αριθ/2014 απόφαση επιβολής προστίμου ειδικής χρηματικής κύρωσης ν.1882/1990 του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Αμπελοκήπων Θεσσαλονίκης χρήσης 2001 και την υπ' αριθ./2014 απόφαση επιβολής προστίμου ειδικής χρηματικής κύρωσης ν.1882/1990 του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Αμπελοκήπων Θεσσαλονίκης χρήσης 2002 των οποίων ζητείται η ακύρωση, καθώς και την από 09-07-2014 οικεία έκθεση ελέγχου.
5. Τις απόψεις της ανωτέρω φορολογικής αρχής.
6. Την από 24-11-2014 εισήγηση του Α1 τμήματος της Υπηρεσίας μας.

Επί της από 23/09/2014 και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανούς προσφυγής της, 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' αριθ./2014 προσβαλλόμενη Απόφαση Επιβολής Προστίμου του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Αμπελοκήπων Θεσσαλονίκης επιβλήθηκε σε βάρος της προσφεύγουσας ειδική χρηματική κύρωση συνολικού ποσού 13.206,16 € για τη διαχειριστική περίοδο 01/01/2001-31/12/2001 σύμφωνα με τις διατάξεις της παραγράφου 12 του άρθρου 8 του Ν.1882/1990 ``Μέτρα για την περιστολή της φοροδιαφυγής``.

Η παράβαση αφορά στην απόδοση του ΦΠΑ που δεν έχει αποδώσει ο εκδότης εικονικών φορολογικών στοιχείων για συναλλαγή ανύπαρκτη στο σύνολο ή για μέρος αυτής από τον λήπτη αυτών κατά τη χρήση 2001 ποσού 13.206,16€ αφού ύστερα από έλεγχο που έγινε στον εκδότη των φορολογικών στοιχείων προέκυψε ότι η προσφεύγουσα έλαβε δύο (2) μερικώς εικονικά φορολογικά στοιχεία στη χρήση 2001 και συγκεκριμένα τα Τ.Π.Υ καικαθαρής αξίας 36.683,79€ (12.500.000δρχ) έκαστο πλέον Φ.Π.Α 6.603,08€ (2.250.000δρχ) εκδόσεως του Γ. Σ. «.....».

β) Με την υπ' αριθ./2014 προσβαλλόμενη Απόφαση Επιβολής Προστίμου του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Αμπελοκήπων Θεσσαλονίκης επιβλήθηκε σε βάρος της προσφεύγουσας ειδική χρηματική κύρωση συνολικού ποσού 14.000,00 € για τη διαχειριστική περίοδο 01/01/2002-31/12/2002 σύμφωνα με τις διατάξεις της παραγράφου 12 του άρθρου 8 του Ν.1882/1990 ``Μέτρα για την περιστολή της φοροδιαφυγής``.

Η παράβαση αφορά στην απόδοση του ΦΠΑ που δεν έχει αποδώσει ο εκδότης εικονικών φορολογικών στοιχείων για συναλλαγή ανύπαρκτη στο σύνολο ή για μέρος αυτής από τον λήπτη αυτών κατά τη χρήση 2002 ποσού 14.000,00€ αφού ύστερα από έλεγχο που έγινε στον εκδότη των φορολογικών στοιχείων προέκυψε ότι η προσφεύγουσα έλαβε δύο (2) μερικώς εικονικά φορολογικά στοιχεία στη χρήση 2002 και συγκεκριμένα τα Τ.Π.Υκαικαθαρής αξίας 40.000,00€ έκαστο πλέον Φ.Π.Α 7.200,00€ εκδόσεως του Γ. Σ. «.....».

Σημειώνεται ότι ο προσφεύγουσα έχει προβεί σε διακοπή των εργασιών της με ημερομηνία διακοπής την 20/09/2007 και για τις χρήσεις 2001 και 2002 έχει περαιώσει με το Ν. 3259/2004 αποδεχόμενη το υπ' αριθμ..... εκκαθαριστικό σημείωμα περαίωσης.

Η προσφεύγουσα εταιρεία, με την υπό κρίση ενδικοφανή προσφυγή, ζητά την ακύρωση των παραπάνω πράξεων προβάλλοντας τους παρακάτω λόγους :

- Μη νόμιμη επιβολή φόρου λόγω περαίωσης των ένδικων χρήσεων – παραβίαση αρχής βεβαιότητας και νομιμότητας φόρου
- Παραγραφή δικαιώματος Δημοσίου για επιβολή φόρου στην ελεγχόμενη
- Παραγραφή της ευθύνης του ομόρρυθμου εταίρου της προσφεύγουσας
- Παράνομη επιβολή προστίμου λόγω κατάργησης της διάταξης του άρθρου 8 περ.12 ν.1882/90 μετά τη θέση σε ισχύ του Ν.2523/97 – Παραβίαση της αρχής της αναλογικότητας
- Μη ουσιαστική τήρηση του δικαιώματος πρόσβασης στο φάκελο και της προδικασίας της προηγούμενης ακρόασης.

- Έλλειψη αιτιολογίας.
- Ουσιαστική βλάβη της προσφεύγουσας από τις τυπικές πλημμέλειες των καταλογιστικών πράξεων
- Αληθείς και πραγματικές οι συναλλαγές της προσφεύγουσας

Επειδή σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρ. 68 του ν. 2238/94 φύλλο ελέγχου και αν ακόμη έγινε οριστικό δεν αποκλείει την έκδοση και κοινοποίηση συμπληρωματικού φύλλου ελέγχου αν από συμπληρωματικά στοιχεία που περιήλθαν σε γνώση του προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. εξακριβώνεται ότι το εισόδημα του φορολογούμενου υπερβαίνει αυτό που έχει περιληφθεί στο προηγούμενο φύλλο ελέγχου ή η δήλωση που υποβλήθηκε ή τα έντυπα και οι καταστάσεις που τη συνοδεύουν αποδεικνύονται ανακριβή.

Επειδή σύμφωνα με την ΠΟΛ. 1100/10-04-2001 «**Δυνατότητα έκδοσης συμπληρωματικού φύλλου ελέγχου φορολογίας Εισοδήματος, συμπληρωματικής πράξης προσδιορισμού ΦΠΑ και άλλων συμπληρωματικών καταλογιστικών πράξεων**», με την οποία έγινε αποδεκτή από τον Υφυπουργό Οικονομικών η αριθ. 102/2001 γνωμοδότηση του Γ² τμήματος του Νομικού Συμβουλίου του Κράτους:

α) Κατά την έννοια των άρθρ. 68 παράγραφος 2 ν. 2238/94 και 39 παράγραφος 3 ν. 1642/86 όπως κωδικοποιήθηκε με το άρθρο 49 παράγραφος 3 ν. 2859/2000, τα πορίσματα και οι διαπιστώσεις ελέγχου που έγινε σε μεταγενέστερο στάδιο σε τρίτες επιχειρήσεις, προμηθεύτριες επιχειρήσεων που είχαν περαιωθεί με συμβιβασμό, από τα οποία προέκυψε ότι τα εκδοθέντα και καταχωρηθέντα στην λήπτρια επιχείρηση τιμολόγια πώλησης είναι εικονικά, αποτελούν συμπληρωματικά στοιχεία και είναι δυνατή η έκδοση και κοινοποίηση των σχετικών συμπληρωματικών φύλλων ελέγχου και πράξεων.

Συμπληρωματικό στοιχείο αποτελεί και η έκθεση ελέγχου άλλης οικονομικής εφορίας (και για την ταυτότητα του νομικού λόγου ειδικού συνεργείου άρθρου 39 ν. 1914/90), εκτός αν αυτή είχε εκδοθεί κατόπιν αιτήσεως του αρμοδίου για την έκδοση συμπληρωματικού φύλλου ελέγχου Προϊσταμένου ΔΟΥ, οπότε θα αποτελούσε μη επιτρεπόμενη έκθεση επανελέγχου της φορολογικής δηλώσεως (ΣτΕ 2397/90).

Ιδιαίτερα δε συμπληρωματικό στοιχείο, δέον να θεωρηθεί επί εικονικών τιμολογίων η περιέλευση στοιχείων στον αρμόδιο Οικ. Έφορο και μετά την οριστικοποίηση της εγγραφής από έκθεση άλλης οικ. Εφορίας ή στοιχεία τρίτων επιχειρήσεων ή και άλλα έγγραφα όταν αποδεικνύεται η εικονικότητα των τιμολογίων και στοιχείων, έστω και αν αυτά ήταν στην διάθεση του Οικ. Εφόρου καθ' όσον γι' αυτά δεν είχε εγερθεί υπόνοια για την εικονικότητά τους κατά την συμβιβαστική επίλυση ούτε ήταν δυνατή άνευ των σχετικών διασταυρώσεων η ανακάλυψη της εικονικότητας, γενομένη σε μεταγενέστερο χρόνο, και τα στοιχεία αυτά συνιστούν οπωσδήποτε νέα στοιχεία αφού έχουν διαφορετικό ουσιαστικό περιεχόμενο από το εμφανιζόμενο στα στοιχεία τους και μπορούν να δικαιολογήσουν την έκδοση συμπληρωματικής πράξεως (Διοικ. Εφ. Ιωαννίνων 245/98 και σκέψεις ΣτΕ 1426/2000).....

III. Εν όψει των ανωτέρω προσήκει η απάντηση ότι κατά την έννοια των άρθρων 68 παρ. 2 ν. 2238/94 και 39 παρ. 3 ν. 1642/86 τα πορίσματα και οι διαπιστώσεις ελέγχου ειδικού συνεργείου του άρθρου 39 ν. 1914/90 που έγινε σε μεταγενέστερο στάδιο (υποθέσεων που είχαν περαιωθεί με συμβιβασμό) σε τρίτες επιχειρήσεις προμηθεύτριες της εξεταζομένης, από τα οποία προέκυψε ότι τα εκδοθέντα και τα καταχωρηθέντα στην λήπτρια επιχείρηση τιμολόγια πώλησης είναι εικονικά, αποτελούν συμπληρωματικά στοιχεία και είναι δυνατή η έκδοση και κοινοποίηση των σχετικών

πράξεων.

Περαιτέρω σύμφωνα με την 2122/2012 απόφαση του ΣτΕ:

Πράξη επιβολής φόρου εισοδήματος, ακόμη και αν κατέστη οριστική κατόπιν διοικητικής επιλύσεως της διαφοράς, δεν αποκλείει την έκδοση και κοινοποίηση συμπληρωματικής πράξεως, αν από συμπληρωματικά στοιχεία, τα οποία περιήλθαν εκ των υστέρων στον Προϊστάμενο της Δημόσιας Οικονομικής Υπηρεσίας και τα οποία ο τελευταίος δεν είχε υπ' όψιν του κατά την έκδοση της αρχικής πράξεως, εξακριβώνεται ότι το εισόδημα του υπόχρεου είναι ανώτερο από αυτό που περιλήφθηκε στην αρχική πράξη.

Τέτοια συμπληρωματικά στοιχεία δεν αποκλείεται να είναι επίσημα ή ανεπίσημα βιβλία ή στοιχεία που τηρούν τρίτες επιχειρήσεις ή και άλλα έγγραφα από τα οποία αποδεικνύεται, κατά την κρίση της φορολογικής αρχής ή των διοικητικών δικαστηρίων, η εικονικότητα των τιμολογίων που εξέδιδε ή λάμβανε και καταχώριζε ο φορολογούμενος και ως εκ τούτου η απόκρυψη απ' αυτόν εισοδήματος.

Επειδή η από 30/12/2013 έκθεση ελέγχου ΚΒΣ του **Σώματος Δίωξης Οικονομικού Εγκλήματος (Σ.Δ.Ο.Ε) Επιχειρησιακή Διεύθυνση Ειδικών Υποθέσεων Θεσσαλονίκης (Ε.Δ.Ε.Υ.Θ)**, με την οποία γνωστοποιήθηκαν στοιχεία για την εικονικότητα συναλλαγής της προσφεύγουσας, διαβιβάστηκαν στην αρμόδια φορολογική αρχή μετά τη περαίωση της φορολογικής υπόθεσης, με διοικητική επίλυση της διαφοράς, της χρήσεως που αφορά η προσβαλλόμενη πράξη (αποδοχή του με αρ. εκκαθαριστικού σημειώματος περαίωσης Ν.3259/04 για τις διαχειριστικές περιόδους; 01/01-31/12/2001 και 01/01-31/12/2002), η ως άνω έκθεση αποτελεί «συμπληρωματικό στοιχείο».

Ως εκ τούτου οι αιτιάσεις της προσφεύγουσας περί μη νόμιμης επιβολής φόρου λόγω περαίωσης των ένδικων δεν ευσταθούν και είναι απορριπτέοι.

Επειδή σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθ. 84 §4 του ν. 2238/94 , το δικαίωμα του Δημοσίου για την ενέργεια συμπληρωματικής εγγραφής και την επιβολή φόρων , για φορολογικές παραβάσεις, παραγράφεται μετά την πάροδο δεκαετίας εφόσον η μη ενάσκησή του οφείλεται σε οποιαδήποτε από τις περιπτώσεις που αναφέρονται στην παράγραφο 2 του άρθ. 68, ανεξάρτητα από το αν έχει εκδοθεί και κοινοποιηθεί ή όχι αρχικό φύλλο ελέγχου, που εν προκειμένω ο χρόνος παραγραφής συμπίπτει με την 31/12/2012. Όταν τα συμπληρωματικά στοιχεία περιέρχονται στον προϊστάμενο της Δ.Ο.Υ. το τελευταίο έτος της παραγραφής, ο χρόνος αυτός παρατείνεται για ένα ακόμη ημερολογιακό έτος.

Επειδή με τις διατάξεις του άρθ. 2 του ν. 4098/2012 η προθεσμία παραγραφής του δικαιώματος του Δημοσίου για την κοινοποίηση φύλλων ελέγχου ή πράξεων επιβολής φόρων, τελών ή εισφορών που λήγει στις 31/12/2012, παρατείνεται μέχρι 31/12/2013.

Επειδή σύμφωνα με άρθρου 22 του ν.4203/2013 οι προθεσμίες παραγραφής του δικαιώματος του Δημοσίου για κοινοποίηση φύλλων ελέγχου ή πράξεων, επιβολής του φόρου και λοιπών καταλογιστικών πράξεων που λήγουν στις 31.12.2013 παρατείνονται κατά δύο έτη από τη λήξη τους για υποθέσεις για τις οποίες έχουν εκδοθεί εντολές ελέγχου μέχρι τις 31.12.2013.

Από τα ανωτέρω συνάγεται ότι ο χρόνος παραγραφής για την υπό κρίση υπόθεση δεν είχε εκπνεύσει κατά την έκδοση των με αριθ./2014 και/2014 αποφάσεων επιβολής προστίμου ειδικής χρηματικής κύρωσης ν.1882/1990 χρήσης 2001 και 2002 αντίστοιχα δεδομένου ότι η με αριθ. εντολή επανελέγχου εκδόθηκε την 24/12/2013 και εξ αυτού του λόγου ο ισχυρισμός περί του αντιθέτου τυγχάνει αβάσιμος εν προκειμένω.

Επειδή στο άρθρο 22 Ε.Ν. ορίζεται: «Οι ομόρρυθμοι συνεταίροι, οι αναφερόμενοι εις το καταστατικόν της εταιρείας έγγραφον, υπόκεινται αλληλεγγύως εις όλας τας υποχρεώσεις της εταιρείας, αν και υπογεγραμμένος παρ' ενός μόνου των συνεταίρων, υπό την εταιρικήν όμως επωνυμίαν». Η έννοια της αλληλεγγύης είναι η της σε ολόκληρο ενοχής κατά τον Αστικό Κώδικα. Την αλληλέγγυα ευθύνη φέρουν τόσο το νομικό πρόσωπο της Ο.Ε., όσο και όλα τα (ομόρρυθμα) μέλη αυτής για την πληρωμή των υποχρεώσεων που έχει αναλάβει νομίμως η εταιρεία. Ο δανειστής, επομένως, δικαιούται (σύμφωνα με το άρθρο 482 Α.Κ.) να απαιτήσει το χρέος της εταιρείας κατ' αρέσκειαν από οποιοδήποτε εταίρο είτε εν όλω είτε εν μέρει.

Επειδή η λύση της ομόρρυθμης εταιρείας δεν συνεπάγεται και τη λύση των υφισταμένων μετ' αυτής συμβάσεων. Οι ομόρρυθμοι εταίροι ευθύνονται μαζί με το νομικό πρόσωπο της εταιρείας εις ολόκληρον έκαστος για την εκπλήρωση των υποχρεώσεων που νομίμως έχει αναλάβει η εταιρεία και οι δανειστές της εταιρείας δικαιούνται να απαιτήσουν το χρέος αυτής από οποιοδήποτε από τους συνοφειλέτες κατ' αρέσκειαν. Η ευθύνη αυτή των ομόρρυθμων εταίρων συνεχίζεται και μετά τη λύση της εταιρείας μέχρι πλήρους ικανοποίησης των δανειστών της. Η ευθύνη αυτή παραγράφεται, κατά το άρθρο 269 του Ν. 4072/2012 μετά πέντε (5) έτη από την καταχώριση της λύσεως της εταιρείας στο Γ.Ε.ΜΗ., εκτός αν η αξίωση κατά της εταιρείας υπόκειται σε βραχύτερη παραγραφή. **Αν η αξίωση του δανειστή κατά της εταιρείας καταστεί ληξιπρόθεσμη μετά την καταχώριση της λύσεως στο Γ.Ε.ΜΗ., η παραγραφή αρχίζει από το χρονικό σημείο, κατά το οποίο η απαίτηση καθίσταται ληξιπρόθεσμη.** **Επειδή** η απαίτηση του Δημοσίου κατά της ομόρρυθμης εταιρείας κατέστη ληξιπρόθεσμη την 29/09/2014 ήτοι μετά τη λύση της εταιρείας και επομένως δεν υφίσταται θέμα παραγραφής της ευθύνης των ομόρρυθμων εταίρων.

Επειδή σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 8 παρ.12 του Ν. 1882/90 << Όποιος αποδέχεται πλαστά ή εικονικά ή νοθευμένα φορολογικά στοιχεία, για συναλλαγή ανύπαρκτη στο σύνολο ή για μέρος αυτής ή για συναλλαγή που πραγματοποιήθηκε από πρόσωπα διαφορετικά από αυτά που αναγράφονται στο φορολογικό στοιχεί, με σκοπό την απόκρυψη φορολογητέας ύλης και την έκπτωση του φόρου προστιθέμενης αξίας που αναγράφεται στα στοιχεία αυτά από το φόρο που αναλογεί στις ενεργούμενες από αυτόν πράξεις παράδοσης αγαθών ή παροχής υπηρεσιών, εκτός των άλλων κυρώσεων υποχρεούνται και στην απόδοση στο Δημόσιο του φόρου προστιθέμενης αξίας αυτού, εφόσον δεν αποδόθηκε για οποιοδήποτε λόγο από τον εκδότη των στοιχείων>>.

Επειδή σύμφωνα με την ΠΟΛ. 1226/28.9.2001 με την οποία κοινοποιήθηκε η με αρ. 86/2001 γνωμοδότηση του Ν.Σ.Κ, η οποία έγινε αποδεκτή από τον Υφυπουργό Οικονομικών και ως εκ τούτου δεσμεύει τη Διοίκηση (άρθρο 7 παρ. 4 Ν. 3086/02): <<Το Γ' τμήμα του Νομικού Συμβουλίου του Κράτους με τη γνωμοδότηση 86/2001 διατύπωσε κατά πλειοψηφία την άποψη, η οποία έγινε αποδεκτή, ότι η διάταξη της παρ 12 του άρθρου 8 του Ν. 1882/1990, **αναφερόμενη σε ειδική κύρωση**, χρηματικού μιν περιεχομένου, μη οριζόμενη όμως από το νόμο ως πρόστιμο ή πρόσθετος φόρος, έχουσα δε κυρίως **αποζημιωτικό χαρακτήρα**, **συνεχίζει να ισχύει** και μετά την έναρξη ισχύος του Ν. 2523/1997 με τις διατάξεις του οποίου καταργείται κάθε άλλη διάταξη που προβλέπει την επιβολή μόνο πρόσθετων φόρων και προστίμων, ενώ δεν θίγονται διατάξεις που προβλέπουν <<άλλες συνέπειες για παράβαση της φορολογικής νομοθεσίας>>.

Επειδή, σε κάθε περίπτωση, ο έλεγχος της συνταγματικότητας, σύμφωνα με τις διατάξεις των άρθρων 87 παρ. 2 και 93 παρ. 4 του Συντάγματος, ανήκει στη δικαιοδοσία των Δικαστηρίων και δεν εμπίπτει στην αρμοδιότητα των οργάνων της Διοίκησης, τα οποία οφείλουν να εφαρμόζουν το υφιστάμενο νομοθετικό πλαίσιο.

Επειδή το με αριθμ./06-06-2014 σημείωμα διαπιστώσεων ελέγχου, καθώς και οι υπ' αριθ./06-06-2014 και/06-06-2014 προσωρινές πράξεις διορθωτικού προσδιορισμού προστίμου ειδικής χρηματικής κύρωσης διαχειριστικών περιόδων 01/01/2001-31/12/2001 και 01/01/2002-31/12/2002 συνετάχθησαν σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθ. 28 §1 του ν. 4174/2013 με τις οποίες ορίζεται ότι: « 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 προσδιορισμό φόρου εντός είκοσι (20) ημερών από την κοινοποίηση της έγγραφης γνωστοποίησης».

Επειδή εν προκειμένω εντός της ανωτέρω προθεσμίας των είκοσι ημερών από την κοινοποίηση του υπ' αριθμ./06-06-2014 σημειώματος διαπιστώσεων ελέγχου και των υπ' αριθμ./06-06-2014 και/06-06-2014 πράξεων προσωρινού διορθωτικού προσδιορισμού προστίμου ειδικής χρηματικής κύρωσης, ο ομόρρυθμο μέλος της προσφεύγουσας, προκειμένου να διατυπώσει εγγράφως τις απόψεις του, ζήτησε με τις υπ' αριθμ./26-06-2014 και/27-06-2014 αιτήσεις προς τη Δ.Ο.Υ. Αμπελοκήπων Θεσσαλονίκης να λάβει γνώση της έκθεσης ελέγχου που συνετάχθη στα πλαίσια του διενεργηθέντος ελέγχου στο «.....» εκδότη των με αριθ.,/2001,καιφορολογικών στοιχείων βάσει των οποίων στοιχειοθετήθηκαν οι ανωτέρω παραβάσεις λήψης και καταχώρησης εικονικών φορολογικών στοιχείων, των εγγράφων που έλαβε υπόψη του ο έλεγχος για τον καθορισμό της φορολογικής οφειλής της προσφεύγουσας καθώς της έκθεσης κατάσχεσης των Βιβλίων και Στοιχείων του Εκ των εγγράφων που αιτήθηκε το ομόρρυθμο μέλος χορηγήθηκαν οι εντολές ελέγχου, οι δηλώσεις φορολογίας εισοδήματος και εκκαθαριστικές δηλώσεις ΦΠΑ των επίδικων χρήσεων, το με αρ. εκκαθαριστικό σημείωμα περαίωσης Ν.3259/04 και τα ένδικα τιμολόγια παροχής υπηρεσιών εκδόσεως Επί του με αρ. πρωτ./27-06-2014 εγγράφου, η Δ.Ο.Υ Αμπελοκήπων απάντησε με ταυτόριθμο έγγραφο.

Επειδή τα αποτελέσματα του ελέγχου που διενεργήθηκε στον εκδότη των επίμαχων τιμολογίων «.....» αποτυπώνονται στην από 31/10/2012 έκθεση ελέγχου ΚΒΣ του Ειδικού Συνεργείου Ελέγχου του Υπ.Οικ., απόσπασμα του περιεχομένου της οποίας κατά το μέρος που αφορά την προσφεύγουσα, αναφέρεται στην από 30/12/2013 συνταχθείσα έκθεση ελέγχου ΚΒΣ η οποία κοινοποιήθηκε στο ομόρρυθμο μέλος της προσφεύγουσας με τις/2013 και/2013 Α.Ε..Π. με τις οποίες καταλογίστηκαν οι παραβάσεις του Κ.Β.Σ. και εν συνεχεία διενεργήθηκε ο επανέλεγχος.

Επειδή οι διαπιστώσεις και τα συμπεράσματα του ελέγχου όπως αυτά καταγράφονται στις ανωτέρω αναφερόμενες εκθέσεις ελέγχου συνιστούν την αναγκαία αιτιολογία της υπό κρίση προσωρινής πράξης και τη δικαιολογητική βάση του σημειώματος διαπιστώσεων ελέγχου, προσδιορίζοντας επαρκώς και πλήρως τον επιβαλλόμενο φόρο.

Κατά συνέπεια οι ισχυρισμοί που προβάλλονται εν προκειμένω περί παραβίασης του δικαιώματος της προηγούμενης ακρόασης λόγω μη ικανοποίησης του αιτήματος βάσει των με αριθμ./26-6-2014 και/27-06-2014 αιτήσεών του, δεν ευσταθούν και τυγχάνουν απορριπτέοι.

Επειδή υπάρχει πραγματική διαπίστωση της μερικής εικονικότητας της αξίας των συναλλαγών, που περιγράφονται στα ληφθέντα φορολογικά στοιχεία, η φορολογική αρχή, όπως καταγράφεται στην από 31/10/2012 έκθεση ελέγχου ΚΒΣ του **Ειδικού Συνεργείου Ελέγχου Θεσσαλονίκης**, με

επαρκή στοιχεία και την απαιτούμενη ειδική και εμπειριστατωμένη αιτιολογία, χρησιμοποιώντας όλα τα επιτρεπόμενα αποδεικτικά μέσα εκθέτει σ' αυτήν τα κρίσιμα πραγματικά περιστατικά, με σαφήνεια, πληρότητα και χωρίς αντιφάσεις ή λογικά κενά. Ως εκ τούτου στοιχειοθετείται η αποδιδόμενη παράβαση της λήψης των εικονικών φορολογικών στοιχείων, λόγω μερικής εικονικότητας της αξίας των απεικονιζόμενων σε αυτά συναλλαγών και ο ισχυρισμός ότι οι συναλλαγές είναι πραγματικές στο σύνολό τους, είναι απορριπτέος ως ουσιαστικά αβάσιμος.

Επειδή από τα ανωτέρω εκτεθέντα προκύπτει ότι οι εκδοθείσες καταλογιστικές πράξεις είναι απαλλαγμένες νομικών πλημμελειών αφού τηρήθηκαν όλες οι διαδικασίες και ορθά και νόμιμα εκδόθηκαν και επιδόθηκαν στην προσφεύγουσα οι επίδικες πράξεις.

Επειδή οι διαπιστώσεις του ελέγχου ως προς τα λοιπά, όπως αυτές καταγράφονται στην από 04-07-2014 έκθεση ελέγχου ειδικής χρηματικής κύρωσης της Δ.Ο.Υ. ΑΜΠΕΛΟΚΗΠΩΝ ΘΕΣΣΑΛΟΝΙΚΗΣ, επί της οποίας εδράζονται οι προσβαλλόμενες πράξεις, κρίνονται βάσιμες, αποδεκτές και πλήρως αιτιολογημένες.

Α π ο φ α σ ί ζ ο υ μ ε

την **απόρριψη** της από 23-09-2014 και με αρ. πρωτ. ενδικοφανούς προσφυγής της

ΧΡΗΣΗ 2001

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

Πρόστιμο άρθρου 8 παρ.12 ν.1882/90:13.206,16€

ΧΡΗΣΗ 2002

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

Πρόστιμο άρθρου 8 παρ.12 ν.1882/90:14.000,00€

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

**ΑΚΡΙΒΕΣ ΑΝΤΙΓΡΑΦΟ ΑΥΘΗΜΕΡΟΝ
Ο ΥΠΑΛΛΗΛΟΣ ΤΟΥ ΤΜΗΜΑΤΟΣ
ΔΙΟΙΚΗΤΙΚΗΣ ΥΠΟΣΤΗΡΙΞΗΣ**

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

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 άσκησης της (άρθ. 126 ν. 2717/99).