

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 αριθ. Δ.Ε.Δ. 12895 ΕΞ 2014/ 9-4-2014 απόφαση του προϊσταμένου της Διεύθυνσης Επίλυσης Διαφορών «Παροχή εξουσιοδότησης υπογραφής» (ΦΕΚ Β' 975).
4. Την από 18/03/2014 και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανή προσφυγή της, ΑΦΜ, κατοίκου Αθηνών., οδός κατά της αρ./18-02-2014. Απόφασης Επιβολής Ειδικής Χρηματικής Κύρωσης ΦΠΑ - Αρθ. 8 παρ. 12 του ν.1882/1990,όπως τροποποιήθηκε και ισχύει με το Ν. 4174/2013, διαχειριστικής περιόδου 01/01-31/12/1994 και τα προσκομιζόμενα με αυτήν σχετικά έγγραφα.
5. Την με αριθ./18-02-2014 Απόφασης Επιβολής Ειδικής Χρηματικής Κύρωσης ΦΠΑ - Αρθ. 8 παρ. 12 του ν.1882/1990,όπως τροποποιήθηκε και ισχύει με το Ν. 4174/2013 διαχειριστικής περιόδου 01/01/1994-31/12/1994 του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. ΙΖ Αθηνών του οποίου ζητείται η ακύρωση, καθώς και την από 18/02/2014 οικεία έκθεση ελέγχου.
6. Τις απόψεις της ανωτέρω φορολογικής αρχής.
7. Την από 25/04/2014. εισήγηση του Α1 τμήματος της Υπηρεσίας μας.

Επί της από 18/03/2014 και με αριθμό πρωτοκόλλουενδικοφανούς 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, επαγόμαστε τα ακόλουθα:

Με την υπ' αριθ./18/02/2014 (...../2014) προσβαλλόμενη Απόφαση Επιβολή Ειδικής Χρηματικής Κύρωσης ΦΠΑ - του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. ΙΖ Αθηνών επιβλήθηκε σε βάρος της προσφεύγουσας πρόστιμο συνολικού ποσού 8.714,17 € για τη χρήση 1994 , σύμφωνα με τις διατάξεις των άρθρων 8 παρ. 12 του ν.1882/1990 .

Η προσφεύγουσα εταιρεία, με την υπό κρίση ενδικοφανή προσφυγή, ζητά την ακύρωση της παραπάνω Απόφασης Επιβολής Προστίμου του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. ΙΖ Αθηνών προβάλλοντας τους παρακάτω λόγους :

- 1) Η προσβαλλόμενη πράξη να κριθεί ακυρωτέα διότι ερείδεται σε εσφαλμένη προϋπόθεση του νόμου αφού δεν στοιχειοθετείται, ούτε αποδεικνύεται η λήψη και καταχώρηση εικονικών και πλαστών στοιχείων, καθότι η πράξη αυτή εκδόθηκε, κατόπιν απόφασης του Διοικητικού δικαστηρίου ως νομικώς πλημμελής , μόνο ως προς την τήρηση του τύπου .
- 2) Η προσβαλλόμενη πράξη να κριθεί ακυρωτέα, ως νομικώς πλημμελή διότι επεβλήθη ενιαίο πρόστιμο για λήψη και καταχώρηση των επίδικων φορολογικών στοιχείων.
-Πλημμελή άσκηση της εξουσίας επιμέτρησης του επιβλητέου για κάθε παράβαση προστίμου
- 3) Ισχυρίζεται ότι τιμωρείται η έκδοση πλαστών ή εικονικών φορολογικών στοιχείων, πλην όμως δεν μνημονεύεται και δεν τιμωρείται η λήψη πλαστών φορολογικών στοιχείων ,άρθρο 30&4 ΚΒΣ
- 4) Την αρχή της φανεράς δράσης της διοίκησης, ενόψει της νομιμότητας του φόρου
- 5) Μη συνδρομή των νόμιμων προϋποθέσεων (μη νόμιμη κρίση ως προς την κρίση των βιβλίων ως ανακριβή, έλλειψη της πλήρους και εμπεριστατωμένης αιτιολογίας, μη αναφορά στην έκθεση ελέγχου του είδους της εικονικότητας.)

Επειδή η φορολογική αρχή ενήργησε τα νόμιμα. Προέβη σε επανάληψη διαδικασίας και συνέταξε νομότυπα την με αρ. πρωτ./19-01-2011 Απόδειξη παράδοσης βιβλίων και στοιχείων και την με αρ. πρωτ./19-01-2011 Έκθεση κατάσχεσης βιβλίων και στοιχείων, σε αντικατάσταση της με αρ./31-07-1996 απόδειξη παραλαβής, κατόπιν αναπομπής της υπόθεσης στη διοίκηση (άρθ. 79 παρ.3 περ.β του ΚΔΔ/μίας), και ειδικότερα στην καθ ύλην και κατά τόπο αρμόδια Δ.Ο.Υ ΙΖ Αθηνών, σύμφωνα με την αρ. απόφασης/2012 του Διοικητικού Πρωτοδικείου Αθηνών- Τμήμα 3^ο Τριμελές.

Επειδή ο ισχυρισμός του προσφεύγοντος για πλημμελή άσκηση της εξουσίας επιμέτρησης ως προς την επιβολή προστίμου ΚΒΣ δεν αφορά την κρινόμενη πράξη.

Επειδή η έκδοση εικονικών ή πλαστών στοιχείων, η **αποδοχή** εικονικών φορολογικών στοιχείων , καθώς και η νόθευση αυτών, αποτελεί **ποινικό αδίκημα** και θεωρείται ιδιάζουσα φορολογική παράβαση για την οποία επιβάλλεται αυξημένο πρόστιμο Κ.Β.Σ και Φ.Π.Α, καθώς και ποινικές κυρώσεις (άρθρα 5, 6 και 19 του ν. 2523/1997)

Με το άρθρο 19 παρ. 1 του ν.2523/97 ορίζεται ότι αδίκημα φοροδιαφυγής διαπράττει και όποιος εκδίδει πλαστά ή εικονικά φορολογικά στοιχεία, καθώς και όποιος αποδέχεται εικονικά φορολογικά στοιχεία ή νοθεύει τέτοια στοιχεία, ανεξάρτητα από το αν διαφεύγει ή μη την πληρωμή φόρου.

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 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 (ΣΤΕ 506/08-02-2012)).

Επειδή από την 23/12/2003 έκθεση ελέγχου ΚΒΣ του 7^{ου} ΤΕΚ, που επισυνάπτεται στην έκθεση ελέγχου, επί της οποίας στηρίζεται η προσβαλλόμενη πράξη, αναγράφεται ότι η εικονικότητα αφορά συναλλαγές ή διακίνηση ανύπαρκτες στο σύνολό τους ή συναλλαγές που πραγματοποιήθηκαν από πρόσωπα διαφορετικά από αυτά που αναγράφονται στα φορολογικά στοιχεία τα οποία αν και γνώριζε ότι είναι πλαστά και εικονικά τα αποδέχθηκε και τα καταχώρησε στα βιβλία της ως αποδεικτικά δήθεν πραγματοποιηθεισών συναλλαγών με σκοπό την απόκρυψη φορολογητέας ύλης (έκπτωση του αναλογούντος ΦΠΑ και εμφάνιση ανύπαρκτων συναλλαγών.

Επειδή όπως προκύπτει από την επεξεργασία των κατασχεθέντων στοιχείων η φορολογική αρχή απέδειξε ότι ο εκδότης κατά το χρόνο λήψης των επίδικων τιμολογίων είναι τόσο φορολογικά όσο και συναλλακτικά ανύπαρκτο πρόσωπο, διότι:

-η εκδότηρια, έκανε έναρξη εργασιών στις 11/10/1989 και **πτώχευσε το 1991**

-τα κατασχεθέντα φορολογικά στοιχεία έχουν ημερομηνία έκδοσης 1994,1995 και 1996 (μετά την πτώχευση)

-δεν προκύπτει καταχώρηση θεώρησης από τα βιβλία καταχώρησης θεωρούμενων βιβλίων και στοιχείων της αρμόδιας Δ.Ο.Υ (πλαστά)

-δεν επεδείχθησαν φορτωτικά έγγραφα για τα εμπορεύματα που αναφέρονται στα παραληφθέντα στοιχεία.

- Ότι η εξόφληση των συναλλαγών έγινε με την καταβολή μετρητών, πράγμα ασύνηθες στις εμπορικές συναλλαγές, και δεν έγινε καμία πληρωμή μέσω τραπεζικού συστήματος.

-δεν αναγραφόταν στα παραστατικά ποτέ αριθμός κυκλοφορίας αυτοκινήτου που να αφορά μεταφορές υλικών

-από το απολογητικό υπόμνημα προς τον Παισιματοδίκη του 2^{ου} Τμήματος Αθηνών του κ.προκύπτει ότι ποτέ ως διαχειριστής δεν επισκέφθηκε τα γραφεία των προμηθευτών του, ούτε καν γνώριζε τον πραγματικό ιδιοκτήτη των εταιρειών που συναλλασσόταν οπότε, δεν είναι δυνατόν να τεθεί θέμα καλής πίστης του λήπτη του εικονικού στοιχείου (βλ. ΣΤΕ 1184, 1126/2010) λόγω του ότι ο εκδότης του τιμολογίου είναι πρόσωπο συναλλακτικώς ανύπαρκτο

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 οι διαπιστώσεις του ελέγχου, όπως αυτές καταγράφονται στην από 18/02/2014 .. έκθεση ελέγχου της Δ.Ο.Υ ΙΖ Αθηνών επί της οποίας εδράζεται η προσβαλλόμενη απόφαση, κρίνονται βάσιμες, αποδεκτές και πλήρως αιτιολογημένες, η υπό κρίση ενδικοφανής προσφυγή πρέπει να απορριφθεί.

Α π ο φ α σ ί ζ ο υ μ ε

Την απόρριψη της ενδικοφανούς προσφυγής.

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

Πρόστιμο συνολικού ποσού 8.714,17 € .

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

Ο ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΣ

ΤΗΣ ΔΙΕΥΘΥΝΣΗΣ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ α.α.

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

ΚΑΚΙΩΡΑΣ ΓΕΩΡΓΙΟΣ
ΥΠΟΔΙΕΥΘΥΝΤΗΣ ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ

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 άσκησή της (άρθ. 126 ν. 2717/99).

