



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ

ΥΠΟΥΡΓΕΙΟ ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΩΝ

Καλλιθέα. 07/04/2014

ΓΕΝΙΚΗ ΓΡΑΜΜΑΤΕΙΑ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΕΣΟΔΩΝ

ΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ

Αριθμός απόφασης: 692

Ταχ. Δ/ση : Αριστογείτονος 19

Ταχ. Κώδικας : 176 71 - Καλλιθέα

Τηλέφωνο : 210 9569815

ΦΑΞ : 210 9531321

ΑΠΟΦΑΣΗ

Ο ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΣ ΤΗΣ ΔΙΕΥΘΥΝΣΗΣ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ

Έχοντας υπ' όψη:

1. Τις διατάξεις :

- α. Του άρθρου 70Β' «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. 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».
- δ. 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».

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

στ. 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 .../.../2013 και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανή προσφυγή του, ΑΦΜ, κατοίκου Βέροιας, οδός, κατά των: α) υπ' αριθ.-2013 Απόφασης Επιβολής Προστίμου Κ.Β.Σ. σύμφωνα με τις διατάξεις των άρθρων 5, 9, 24 § 4 του ν. 2523/1997, β) υπ' αριθ.-2013 Πράξης Επιβολής Ειδικού Προστίμου ΦΠΑ και γ) υπ' αριθ.-2013 Προσωρινής Πράξης Προσδιορισμού ΦΠΑ διαχειριστικής περιόδου 01/01-31/12/2004 και τα προσκομιζόμενα με αυτήν σχετικά έγγραφα.

4. Τις με αριθ.: α)-2013 Απόφαση Επιβολής Προστίμου Κ.Β.Σ. σύμφωνα με τις διατάξεις των άρθρων 5, 9, 24 § 4 του ν. 2523/1997, β)-2013 Πράξη Επιβολής Ειδικού Προστίμου ΦΠΑ και γ)-2013 Προσωρινή Πράξη Προσδιορισμού ΦΠΑ διαχειριστικής περιόδου 01/01-31/12/2004 του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Βέροιας, των οποίων ζητείται η ακύρωση, καθώς και τις από .../.../2013 οικείες εκθέσεις ελέγχου.

5. Τις απόψεις της ανωτέρω φορολογικής αρχής.

6. Την από 01/04/2014 εισήγηση του Α4 τμήματος της Υπηρεσίας μας.

Επί της από .../.../2013 και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανούς προσφυγής του, 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:

1. Με την υπ' αριθ.-2013 Απόφαση Επιβολής Προστίμου του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Βέροιας επιβλήθηκε σε βάρος του πρόστιμο συνολικού ποσού 39.740,00 € για τη διαχειριστική περίοδο 01/01-31/12/2004 σύμφωνα με τις διατάξεις των άρθρων 5, 9, 24 § 4 του ν. 2523/1997 λόγω παράβασης των διατάξεων των άρθρων 2§1, 12§5, 18§9, 30§4γ' του ΚΒΣ.
2. Με την υπ' αριθ.-2013 Πράξη Επιβολής Ειδικού Προστίμου ΦΠΑ του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Βέροιας επιβλήθηκε σε βάρος του πρόστιμο συνολικού ποσού 10.729,80 € για τη διαχειριστική περίοδο 01/01-31/12/2004 σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 4 σε συνδυασμό με τις διατάξεις των άρθρων 6 και 9 του ν. 2523/1997, διότι διενήργησε έκπτωση φόρου εισροών με βάση εικονικά φορολογικά στοιχεία.
3. Με την υπ' αριθ.-2013 Προσωρινή Πράξη Προσδιορισμού ΦΠΑ του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Βέροιας για τη διαχειριστική περίοδο 01/01-31/12/2004 καταλογίστηκε σε βάρος του κύριος

φόρος ποσού 3.576,60 €, πλέον πρόσθετου φόρου λόγω ανακρίβειας ποσού 4.291,92 €, διότι εξέπεσε ισόποσο ΦΠΑ εισροών με βάση μη νόμιμα φορολογικά στοιχεία.

Τα περιγραφόμενα πρόστιμα και πράξεις καταλογίστηκαν διότι, σύμφωνα με τις από .../.../2013 εκθέσεις ελέγχου ΚΒΣ και ΦΠΑ, ο προσφεύγων κατά τη χρήση 2004 έλαβε από την επιχείρηση με ΑΦΜ και καταχώρησε στα βιβλία του τρία (3) εικονικά φορολογικά στοιχεία για ανύπαρκτες συναλλαγές, καθαρής αξίας 19.870,00 € πλέον ΦΠΑ 3.756,60€.

Ο προσφεύγων, με την υπό κρίση ενδικοφανή προσφυγή, ζητά την ακύρωση των παραπάνω πράξεων του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Βέροιας, προβάλλοντας τους παρακάτω λόγους:

1. Περαιώση των χρήσεων 2003 και 2004 βάσει του Ν.3888/2010.
2. Έκθεση ελέγχου ΚΒΣ στηριζόμενη σε έκθεση ελέγχου που αφορά τον εκδότη των εικονικών τιμολογίων.
3. Οι συναλλαγές είναι πραγματικές, ο εκδότης πρόσωπο υπαρκτό και τα φορολογικά στοιχεία ήταν νόμιμα θεωρηθέντα.
4. Το βάρος της απόδειξης της εικονικότητας το φέρει η φορολογική αρχή.
5. Εφαρμογή εκπτώσεων, μείωσης των πρόσθετων φόρων και διοικητική επίλυση της διαφοράς.

Επειδή σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 9 § 3 του Ν.3888/2010, η περαίωση επέρχεται με την εξόφληση της συνολικής οφειλής που αναγράφεται στο Εκκαθαριστικό Σημείωμα.

Επειδή σύμφωνα με τα οριζόμενα στην ΠΟΛ.1066/04-04-2011, σε ανέλεγκτες κατά τα οριζόμενα στην παράγραφο 1 του άρθρου 2 του Ν.3888/2010 υποθέσεις για τις οποίες το Εκκαθαριστικό Σημείωμα της παραγράφου 1 του άρθρου 9 έχει γίνει αποδεκτό σύμφωνα με τις διατάξεις της παραγράφου 3 του ίδιου άρθρου και δεν έχει επέλθει περαίωση λόγω μη εξόφλησης της συνολικής οφειλής που αναγράφεται στο Εκκαθαριστικό Σημείωμα, η μη καταβολή τουλάχιστον δύο ληξιπρόθεσμων δόσεων των οικείων ποσών φόρων που προκύπτουν από το Εκκαθαριστικό Σημείωμα, έχει ως αποτέλεσμα οι υποθέσεις αυτές να είναι ελεγκτές.

Επειδή ο προσφεύγων αποδέχτηκε μεν το υπ' αριθ.-...-2010 Ατομικό Εκκαθαριστικό Σημείωμα Περαιώσης και κατέβαλε εντός των μηνών που ακολούθησαν σημαντικό μέρος του βεβαιωμένου ποσού αλλά δεν το εξόφλησε στις οριζόμενες προθεσμίες. Συγκεκριμένα πέντε (5) εκ των είκοσι τεσσάρων δόσεων κατέστησαν ληξιπρόθεσμες και ορθώς θεωρήθηκε από τη Δ.Ο.Υ. Βέροιας ότι η επιχείρηση δεν έχει περαιώσει, με αποτέλεσμα η υπόθεση να καταστεί ελεγκτέα. Βάσει των προεκτεθέντων ο πρώτος λόγος της ενδικοφανούς προσφυγής πρέπει να απορριφθεί ως αβάσιμος.

Επειδή υπάρχει πραγματική διαπίστωση της πλήρους ανυπαρξίας των συναλλαγών, που περιγράφονται στα ληφθέντα φορολογικά στοιχεία. Συγκεκριμένα η φορολογική αρχή, όπως καταγράφεται στην από-....-2013 έκθεση ελέγχου Κ.Β.Σ. της Δ.Ο.Υ. Βέροιας (καθώς και στην από

.../.../2012 Έκθεση Ελέγχου ΚΒΣ της Δ.Ο.Υ. Ε΄ Θεσσαλονίκης και το σχετικό πληροφοριακό δελτίο), με επαρκή στοιχεία και την απαιτούμενη ειδική και εμπειριστατωμένη αιτιολογία, αφού εκθέτει σ' αυτήν, κατά την παραδεκτή αλληλοσυμπλήρωση σκεπτικού και διατακτικού, με σαφήνεια, πληρότητα και χωρίς αντιφάσεις ή λογικά κενά, τα πραγματικά περιστατικά που αποδείχθηκαν από την αποδεικτική διαδικασία και συγκροτούν την αντικειμενική και υποκειμενική υπόσταση του συμπεράσματος περί λήψης των εικονικών φορολογικών στοιχείων, πρέπει και ο δεύτερος λόγος της προσφυγής να απορριφθεί.

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 (ΣτΕ 506/08-02-2012). Στην προκειμένη περίπτωση ο εκδότης των φορολογικών στοιχείων, , ήταν πρόσωπο φορολογικώς υπαρκτό αλλά συναλλακτικώς ανύπαρκτο (δεν λειτούργησε ποτέ στη δηλωθείσα έδρα, εξέδωσε στοιχεία μεγάλης αξίας χωρίς να πραγματοποιήσει αντίστοιχες αγορές, δεν είχε μεταφορικά μέσα, εργατικό προσωπικό και εγκαταστάσεις αποθήκευσης κλπ). Επομένως και ο τρίτος και τέταρτος εκ των ισχυρισμών της ενδικοφανούς προσφυγής πρέπει να απορριφθούν ως αβάσιμοι.

Επειδή σύμφωνα με το άρθρο πρώτο, παρ. Α, υποπαρ. Α.5, περ. 2β του Ν.4152/2013, ορίζεται ότι οι διατάξεις του άρθρου 70 του ν.2238/1994, ισχύουν για πράξεις που εκδίδονται μέχρι 31/7/2013.

Επειδή η Υπηρεσία μας δεν είναι αρμόδια για τη διοικητική επίλυση της διαφοράς και του συμβιβασμού των προστίμων, το αντίστοιχο αίτημα του προσφεύγοντος πρέπει να απορριφθεί ως απαράδεκτο.

Επειδή οι διαπιστώσεις του ελέγχου, όπως αυτές καταγράφονται στις από .../.../2013 εκθέσεις ελέγχου της Δ.Ο.Υ. Βέροιας (και στα συνημμένα αυτών) επί των οποίων εδράζονται οι προσβαλλόμενες αποφάσεις και πράξεις, 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 από .../.../2013 και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανούς προσφυγής του και την επικύρωση:

1. Της υπ' αριθ.-/...-2013 Απόφασης Επιβολής Προστίμου ΚΒΣ του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Βέροιας για τη διαχειριστική περίοδο 01/01-31/12/2004

Οριστική φορολογική υποχρέωση του υπόχρεου - καταλογιζόμενο ποσό με βάση την παρούσα απόφαση:
Πρόστιμο συνολικού ποσού 39.740,00 € .

2. Της υπ' αριθ.-/...-2013 Πράξης Επιβολής Ειδικού Προστίμου ΦΠΑ του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Βέροιας για τη διαχειριστική περίοδο 01/01-31/12/2004

Οριστική φορολογική υποχρέωση του υπόχρεου - καταλογιζόμενο ποσό με βάση την παρούσα απόφαση:
Πρόστιμο συνολικού ποσού 10.729,80 € .

3. Της υπ' αριθ.-/...-2013 Προσωρινής Πράξης Προσδιορισμού ΦΠΑ του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Βέροιας για τη διαχειριστική περίοδο 01/01-31/12/2004

Οριστική φορολογική υποχρέωση του υπόχρεου - καταλογιζόμενο ποσό με βάση την παρούσα απόφαση:
ΦΠΑ συνολικού ποσού 7.868,52 € .

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

Ακριβές Αντίγραφο

**Η Υπάλληλος του Τμήματος
Διοικητικής Υποστήριξης**

**Ο ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΣ ΤΗΣ ΔΙΕΥΘΥΝΣΗΣ
ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ**

ΓΕΩΡΓΙΟΣ ΠΛΑΝΗΣ

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 άσκηση της (άρθ. 126 ν. 2717/99).