



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

07-02-2014

Καλλιθέα

Αριθμός απόφασης: 260

Ταχ. Δ/ση : Αριστογείτονος 19

Ταχ. Κώδικας : 176 71 - Καλλιθέα

Τηλέφωνο : 210 9572566

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. Του πρώτου εδαφίου της παραγράφου 1 του άρθρου 5 της ΠΟΛ 1209/06.09.2013 Απόφασης του Γενικού Γραμματέα Δημοσίων Εσόδων (ΦΕΚ Β' 2371), περί αρμοδιότητας έκδοσης των αποφάσεων της Υπηρεσίας Εσωτερικής Επανεξέτασης, καθώς και τις λοιπές διατάξεις της ίδιας απόφασης.

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 αριθ. ΥΠ.ΕΣ.ΕΠ. 2225 ΕΞ 2013/ 20-9-2013 απόφαση του προϊσταμένου της Υπηρεσίας Εσωτερικής Επανεξέτασης «Παροχή εξουσιοδότησης υπογραφής» (ΦΕΚ Β' 2542).

4. Την απόκαι με αριθμό πρωτοκόλλουενδικοφανή προσφυγή της εταιρείας «.....», ΑΦΜ, με έδρακατά της αρ.Πράξης Επιβολής Προστίμου ΦΠΑ - Αρθ. 6 & 9 του ν 2523/1997 διαχειριστικής περιόδου 01/01-31/12/2005 και τα προσκομιζόμενα με αυτήν σχετικά έγγραφα.

5. Την με αριθ.Πράξη Επιβολής Προστίμου ΦΠΑ - Αρθ. 6 & 9 του ν 2523/1997 διαχειριστικής περιόδου 01/01-31/12/2005 του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. ΣΠΑΡΤΗΣ του οποίου ζητείται η ακύρωση, άλλως η τροποποίηση, καθώς και την από 04-09-2013 οικεία έκθεση ελέγχου.
6. Τις απόψεις της ανωτέρω φορολογικής αρχής.
7. Την από 06-02-2014 εισήγηση του Α3 τμήματος της Υπηρεσίας μας.

Επί της απόκαι με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανούς προσφυγής της εταιρείας «.....», 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:

Η προσφεύγουσα εταιρεία, με την υπό κρίση προσφυγή, ζητά την ακύρωση, άλλως την τροποποίηση της υπ' αριθ. αρ./2013 Πράξης Επιβολής Προστίμου ΦΠΑ του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ ΣΠΑΡΤΗΣ με την οποία επιβλήθηκε σε βάρος της πρόστιμο ΦΠΑ συνολικού ποσού 6.156,00 € για τη διαχειριστική περίοδο 01/01-31/12/2005 σύμφωνα με τις διατάξεις των άρθρων 6 & 9 του ν. 2523/1997 λόγω παράβασης των διατάξεων λόγω παράβασης της διάταξης της περίπτ. β της παραγρ. 1 του άρθρου 32 του Ν. 2859/2000 σε συνδυασμό με την διάταξη της παραγράφου 4 του άρθρου 19 του 2523/97.

Η παράβαση αφορά, την διενέργεια από την προσφεύγουσα, έκπτωσης ΦΠΑ εισροών, με την λήψη και καταχώρηση στα βιβλία της, την διαχειριστική περίοδο 1/1-31/12/2005, ενός εικονικού φορολογικού στοιχείου αξίας και συγκεκριμένα του με αριθμ./2005 Δελτίου Αποστολής – Τιμολόγιο Πώλησης εκδόσεως της επιχείρησης», ΑΦΜ: , καθαρής αξίας 11.400,00 € πλέον Φ.Π.Α 2.052,00 € όπως αυτό προκύπτει από την από 04/09/2013 έκθεση ελέγχου Φ.Π.Α. του άρθρου 6 του Ν. 2523/97 του ελεγκτού της Δ.Ο.Υ. ΣΠΑΡΤΗΣ

Επειδή οι διαπιστώσεις του ελέγχου, όπως αυτές καταγράφονται στην από 4-9-2013 συνταχθείσα έκθεση ελέγχου Φ.Π.Α. του άρθρου 6 του Ν. 2523/97 του υπαλλήλου της Δ.Ο.Υ. ΣΠΑΡΤΗΣ επί της οποίας εδράζεται η προσβαλλόμενη πράξη και στα αναφερόμενα σε αυτήν νέα – συμπληρωματικά στοιχεία, ήτοι στα έγγραφα της Δ.Ο.Υ. Γ' ΠΕΙΡΑΙΑ α) στο με αρ. πρωτ./2010 Δελτίο Πληροφοριών και β) στο με αρ./2011 έγγραφο και στην από 7-2-2011 έκθεση ελέγχου Κ.Β.Σ. του υπαλλήλου της ίδιας Δ.Ο.Υ., κρίνονται βάσιμες, αποδεκτές πλήρως αιτιολογημένες και αποδεικνύουν με σαφήνεια την εικονικότητα του υπ' αρ./2005 Τιμολογίου Πώλησης – Δελτίου Αποστολής, εκδόσεως της επιχείρησης, Α.Φ.Μ., το οποίο έλαβε και καταχώρησε στα βιβλία της η προσφεύγουσα εταιρεία την διαχειριστική περίοδο 1/1- 31/12/2005. Όσον αφορά τον ισχυρισμό της προσφεύγουσας ότι ήταν καλόπιστη λήπτρια του επίμαχου φορολογικού στοιχείου, αυτός δεν ευσταθεί, διότι όπως προκύπτει από την έκθεση ελέγχου Φ.Π.Α. του άρθρου 6 του Ν. 2523/97 του υπαλλήλου της Δ.Ο.Υ. ΣΠΑΡΤΗΣ

και στην σελίδα 5 αυτής : 1) στο ανωτέρω επίμαχο φορολογικό στοιχείο δεν αναγράφεται ο αριθμός κυκλοφορίας του μεταφορικού μέσου που πραγματοποίησε τη μεταφορά και αντί αυτού έχει γραφεί αριθμός πλαισίου που αντιστοιχεί σε ΦΙΧ αυτοκίνητο με αρ. κυκλοφορίας ιδιοκτησίας της προσφεύγουσας εταιρείας, όπου η άδεια κυκλοφορίας του εκδόθηκε μεταγενέστερα (11/08/2005) και είχε αγοραστεί με το αρ./2005 Τιμολόγιο Πώλησης – Δελτίο Αποστολής της εταιρείας «.....», ΑΦΜ:, 2) η προσφεύγουσα δεν εμφανίζει στα βιβλία της εγγραφές δαπανών για την τοποθέτηση από ειδικό συνεργείο των εξαρτημάτων που φέρεται να προμηθεύτηκε με το επίμαχο φορολογικό στοιχείο και αφορούν δύο (2) διαφορεικά και ένα τραπέζι (μάρκα φορτηγού), δεδομένου ότι η τοποθέτηση, λόγω της φύσης των ανωτέρω εξαρτημάτων, εξ αντικειμένου δεν θα μπορούσε να πραγματοποιηθεί από την προσφεύγουσα εταιρεία με ίδια μέσα, παρά μόνο από εξειδικευμένο συνεργείο το οποίο να διαθέτει την κατάλληλη υλικοτεχνική υποδομή και τους εξειδικευμένους υπαλλήλους.

Επειδή σύμφωνα με τις διατάξεις της παραγράφου 1 του άρθρου 70B του Ν. 2238/94 όπως αυτό προστέθηκε με την περίπτωση 1 της Υποπαραγράφου Α 5 της παράγραφο Α του άρθρου 1 του Ν. 4152/2013, (ΦΕΚ Α 107/9-5-2013), « Ο υπόχρεος, εφόσον αμφισβητεί οποιαδήποτε πράξη που έχει εκδοθεί σε βάρος του από τη φορολογική αρχή, οφείλει να υποβάλει ενδικοφανή προσφυγή με αίτημα την επανεξέταση της πράξης στο πλαίσιο διοικητικής διαδικασίας από την Υπηρεσία Εσωτερικής Επανεξέτασης της Γενικής Γραμματείας Δημοσίων Εσόδων.....».

Επειδή σύμφωνα με την περίπτωση 2 α της Υποπαραγράφου Α 5 της παράγραφο Α του άρθρου πρώτου του Ν. 4152/2013, οι διατάξεις της περίπτωσης 1 της παρούσας υποπαραγράφου ισχύουν για πράξεις που εκδίδονται από 1.8.2013.

Επειδή σύμφωνα με την περίπτωση 2 β της Υποπαραγράφου Α 5 της παράγραφο Α του άρθρου πρώτου του Ν. 4152/2013 οι διατάξεις του άρθρου 70 του Κ.Φ.Ε. ισχύουν για πράξεις που εκδίδονται μέχρι 31/7/2013.

Επειδή κρίσιμος για την εφαρμογή του άρθρου 70 ν. 2238/1944, είναι ο χρόνος έκδοσης της πράξης καταλογισμού, εν προκειμένω της πράξης επιβολής προστίμου ΦΠΑ και όχι ο χρόνος διεξαγωγής του ελέγχου. Στην προκειμένη περίπτωση η πράξη επιβολής προστίμου ΦΠΑ εκδόθηκε στις 9-9-2013.

Επειδή στις 9-9-2013 ισχύει το άρθρο 70B ν. 2238/1944 και δεν εφαρμόζονται πλέον οι διατάξεις του άρθρου 70 του Ν. 2238/1994.

Επειδή δεν τίθεται ζήτημα αντισυνταγματικότητας καθώς το Σύνταγμα πουθενά δεν απαγορεύει την αλλαγή του νομοθετικού καθεστώτος για το μέλλον. Κατά τον χρόνο έκδοσης της πράξης καταλογισμού, εν προκειμένω της αρ./2013 πράξης επιβολής προστίμου ΦΠΑ του άρθρου 6 του ν. 2523/1997, ισχύει το καθεστώς του άρθρου 70B του Ν. 2238/1994 και δεν τίθεται ζήτημα εφαρμογής προηγούμενης διαδικαστικής διάταξης.

Επειδή, σύμφωνα με την από συνταχθείσα έκθεση ελέγχου ειδικού τριπλάσιου προστίμου ΦΠΑ άρθρου 6 παρ. 1 του Ν. 2523/1997 της Δ.Ο.Υ. ΣΠΑΡΤΗΣ επί της οποίας

εδράζεται και η προσβαλλόμενη πράξη, η λήψη από την προσφεύγουσα εταιρεία του επίμαχου φορολογικού εικονικού στοιχείου στην κρινόμενη φορολογική περίοδο 1/1-31/12/2005, αποτέλεσε νέο συμπληρωματικό στοιχείο, για τον Προϊστάμενο της Δ.Ο.Υ ΣΠΑΡΤΗΣ για την έκδοση του προσβαλλόμενου φύλλου ελέγχου διότι:

1) Η προσφεύγουσα προέβη σε περαίωση για την ανωτέρω κρινόμενη φορολογική περίοδο αποδεχόμενη το υπ'αρ.εκκαθαριστικό σημείωμα περαίωσης του Ν. 3697/2008 στις 09-3-2010.

2) Το Δελτίο Πληροφοριών της Δ.Ο.Υ Γ' ΠΕΙΡΑΙΑ με αρ. πρωτ., το οποίο πληροφορούσε τον Προϊστάμενο της Δ.Ο.Υ ΣΠΑΡΤΗΣ για την ύπαρξη ενός (1) εικονικού φορολογικού στοιχείου εκδόσεως της επιχείρησης, ΑΦΜ:, καθαρής αξίας 11.400,00 ευρώ, με λήπτρια την προσφεύγουσα επιχείρηση, παρελήφθη από τη Δ.Ο.Υ ΣΠΑΡΤΗΣ στις 22-6-2010 με αρ. πρωτ., ήτοι μετά την αποδοχή από την προσφεύγουσα του ανωτέρω εκκαθαριστικού σημειώματος περαίωσης.

3) Το Δελτίο Πληροφοριών της Δ.Ο.Υ Γ' ΠΕΙΡΑΙΑ με αρ. πρωτ.με το οποίο κοινοποιήθηκε στην Δ.Ο.Υ. ΣΠΑΡΤΗΣ έκθεση ελέγχου ΚΒΣ της επιχείρησηςΑΦΜ:παρελήφθη από τη Δ.Ο.Υ ΣΠΑΡΤΗΣ στις 17-2-2011 με αρ. πρωτ.ήτοι μετά την αποδοχή από την προσφεύγουσα του ανωτέρω εκκαθαριστικού σημειώματος περαίωσης.

Από τα παραπάνω συνάγεται ο Προϊστάμενος της Δ.Ο.Υ ΣΠΑΡΤΗΣ, κατά τον χρόνο της αποδοχής από την προσφεύγουσα του υπ'αρ.εκκαθαριστικού σημειώματος περαίωσης Ν. 3697/2008 στις 09-03-2010, με το οποίο περαιώθηκε η διαχειριστική περίοδος 1/1-31/12/2005, δεν γνώριζε τη λήψη από την προσφεύγουσα εταιρεία του επίμαχου φορολογικού εικονικού στοιχείου και την καταχώριση αυτού στα βιβλία της, έλαβε δε γνώση αυτού, μετά την αποδοχή του σημειώματος περαίωσης, κατά συνέπεια αυτό αποτέλεσε για τον Προϊστάμενο της Δ.Ο.Υ. ΣΠΑΡΤΗΣ νέο - συμπληρωματικό στοιχείο.

Επειδή, σε καμία από τις διατάξεις της ΠΟΛ. 1037/2005, με βάση την οποία διενεργήθηκε φορολογικός έλεγχος στα βιβλία της προσφεύγουσας, αλλά και από καμία άλλη διάταξη νόμου, δεν προβλέπεται η υποχρέωση της φορολογικής αρχής για ταυτόχρονη έκδοση και κοινοποίηση αποφάσεων επιβολής προστίμου Κ.Β.Σ., φύλλων ελέγχου φορολογίας εισοδήματος, πράξεων επιβολής προστίμου Φ.Π.Α., πράξεων προσδιορισμού φόρου Φ.Π.Α. αλλά και όποιων άλλων πράξεων άλλης φορολογίας που έχουν προκύψει από τον ίδιο φορολογικό έλεγχο. Εν προκειμένω η προσβαλλόμενη πράξη κοινοποιήθηκε νομίμως με συνημμένη την οικεία έκθεση ελέγχου.

Α π ο φ α σ ί ζ ο υ μ ε

Την απόρριψη της με αρ.ενδικοφανούς προσφυγής της - Α.Φ.Μ. και την επικύρωση της υπ' αριθ. πράξης επιβολής ειδικού τριπλάσιου προστίμου Φ.Π.Α. (άρθρου 6 ν. 2523/1997) του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. ΣΠΑΡΤΗΣ για την χρήση 2005.

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

Πρόστιμο συνολικού ποσού : **6.156,00 €**

Άρθρο 6 §1 Ν. 2523/1997 : Μία (1) περίπτωση $2.052,00 \times 3 = 6.156,00 \text{ €}$

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

ΜΕ ΕΝΤΟΛΗ ΤΟΥ
ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΥ ΤΗΣ ΔΙΕΥΘΥΝΣΗΣ
ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ

ΓΕΩΡΓΙΟΣ ΚΑΚΙΩΡΑΣ
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).