



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ
ΥΠΟΥΡΓΕΙΟ ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΩΝ
ΓΕΝΙΚΗ ΓΡΑΜΜΑΤΕΙΑ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΕΣΟΔΩΝ
ΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ
Ταχ. Δ/ση : Αριστογείτονος 19
Ταχ. Κώδικας : 176 71 - Καλλιθέα
Τηλέφωνο : 210 9572566
ΦΑΞ : 210 9531321

Καλλιθέα 14-01-2014

Αριθμός απόφασης:73

ΑΠΟΦΑΣΗ

Ο ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΣ ΤΗΣ ΔΙΕΥΘΥΝΣΗΣ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ

Έχοντας υπ' όψη:

1. Τις διατάξεις :

α. Του άρθρου 70B' «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. 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. 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.

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 από 4/12/2013 και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανή προσφυγή της, με Α.Φ.Μ. και διεύθυνση, κατά της με αριθμό/26-8-2013 Απόφασης Επιβολής Προστίμου Κ.Β.Σ του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ Ε' Θεσσαλονίκης, με την οποία επιβλήθηκε σε βάρος της πρόστιμο συνολικού ποσού 279.740,00 € για τη διαχειριστική περίοδο 1/1-31/12/2007 και τα προσκομιζόμενα με αυτήν σχετικά έγγραφα.

5. Την με αριθμό .../26-8-2013 Απόφαση Επιβολής Προστίμου Κ.Β.Σ, συνολικού ποσού 279.740,00 € του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ Ε΄ Θεσσαλονίκης, για τη διαχειριστική περίοδο 1/1-31/12/2007.
6. Τις απόψεις της ανωτέρω φορολογικής αρχής.
7. Την από 7/1/2014 εισήγηση της υπαλλήλου

Επί της από 4/12/2013 και με αριθμό πρωτοκόλλου ... ενδικοφανούς προσφυγής της, με Α.Φ.Μ. και διεύθυνση, κατά της με αριθμό .../26-8-2013 Απόφασης Επιβολής Προστίμου Κ.Β.Σ του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ Ε΄ Θεσσαλονίκης, με την οποία επιβλήθηκε σε βάρος της πρόστιμο συνολικού ποσού 279.740,00 € για τη διαχειριστική περίοδο 1/1-31/12/2007, 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 με την ενδικοφανή προσφυγή ζητά να επανεξετασθεί και να ακυρωθεί η με αριθμό .../26-8-2013 Απόφαση Επιβολής Προστίμου Κ.Β.Σ του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ Ε΄ Θεσσαλονίκης, με την οποία επιβλήθηκε σε βάρος της πρόστιμο συνολικού ποσού 279.740,00 ευρώ, λόγω παράβασης των διατάξεων των άρθρων 2 παρ. 1, 12 παρ. 5 & 14, 18 παρ. 2, 3 & 9 του Π.Δ 186/92 περί Κ.Β.Σ και του άρθρου 19 παρ. 4 του Ν. 2523/97 σε συνδυασμό με τις διατάξεις των άρθρων 5 παρ. 10β & 9 του Ν. 2523/1997.

Επειδή η προσβαλλόμενη πράξη δεν είναι αβάσιμη καθότι δόθηκε η απαραίτητη προσοχή που απαιτούσε η σοβαρότητα της παράβασης αυτής σύμφωνα με τον Οδηγό Ελέγχου εικονικών Στοιχείων του ΣΔΟΕ (αρ. πρωτ. .../30-1-2007). Αιτία του ελέγχου της προσφεύγουσας αποτέλεσε η πληροφοριακή έκθεση Κ.Β.Σ της Ι΄ Δ.Ο.Υ Θεσσαλονίκης, την οποία έστειλε στην Ε΄ Δ.Ο.Υ Θεσσαλονίκης με την ολοκλήρωση του ελέγχου που διενήργησε στην εκδότρια των φορολογικών στοιχείων επιχείρηση «....». Από την έκθεση αυτή προέκυψε ότι ο ανωτέρω εξέδιδε κατ' εξακολούθηση στις χρήσεις 2005, 2006, 2007 & 2008 εικονικά φορολογικά στοιχεία για συναλλαγές ανύπαρκτες στο σύνολό τους και ότι ανάμεσα σε αυτούς που έλαβαν τιμολόγια από την επιχείρηση αυτή ήταν και η επιχείρηση της προσφεύγουσας για την χρήση 2007.

Σύμφωνα με τις διευκρινίσεις της ΠΟΛ 1249/2013 για την εφαρμογή των διατάξεων της περίπτωσης γ΄ (ββ΄), της παραγράφου 2 του άρθρου 55 του ν.4174/2013, προϋπόθεση του τεκμηρίου της καλής πίστης του λήπτη του εικονικού στοιχείου ως προς το πρόσωπο του εκδότη αποτελεί η κατάθεση στην Φορολογική αρχή των σχετικών με το εικονικό στοιχείο παραστατικών που αποδεικνύουν ότι η αξία του στοιχείου έχει εξοφληθεί μέσω πιστωτικού ιδρύματος ή αξιογράφων. Εφόσον ο λήπτης του εικονικού στοιχείου ως προς το πρόσωπο του εκδότη καταθέσει στη Φορολογική αρχή τα σχετικά παραστατικά τότε μόνο τεκμαίρεται ότι τελούσε σε καλή πίστη και δεν επιβάλλεται πρόστιμο σ' αυτόν. Στις 7-6-2013 κοινοποιήθηκε, από την Ε΄ Δ.Ο.Υ Θεσσαλονίκης, στην προσφεύγουσα η με αρ. πρωτ. .../7-12-2012 κλήση προς ακρόαση (άρθρου 6 Ν. 2690/1999) με τις διαπιστωθείσες παραβάσεις, προκειμένου να εκθέσει τις απόψεις της και να προσκομίσει οποιοδήποτε σχετικό στοιχείο που να αποδεικνύει την πραγματοποίηση των συναλλαγών και ότι τελούσε σε καλή πίστη όπως αυτή διευκρινίζεται με τις διατάξεις της ΠΟΛ 1249/2013. Αντιθέτως όμως δεν υπήρξε καμία ανταπόκριση. Η φορολογική αρχή, που έχει το βάρος αποδείξεως της εικονικότητας, βαρύνεται με την απόδειξη της ανυπαρξίας του φερομένου ως εκδότη των

τιμολογίων, η δε λήπτρια φέρει το βάρος αποδείξεως της καλής της πίστης ως προς το πρόσωπο του εκδότη (ΣτΕ 394/2013).

Στην προκειμένη περίπτωση όμως, η αποδιδόμενη εικονικότητα στηρίζεται στην ανυπαρξία των αντίστοιχων συναλλαγών και ως εκ τούτου δεν τίθεται ζήτημα καλής πίστεως της προσφεύγουσας, ούτε κατ' επέκταση, απαιτείται να αποδειχθεί από τη φορολογική αρχή η κακοπιστία αυτής. Στην μη προσκόμιση εξάλλου από τους αντισυμβαλλόμενους φορολογικών στοιχείων αποδεικνυόντων την πραγματοποίηση των αντίστοιχων συναλλαγών, στηρίχθηκε επίσης η εκτίμηση της φορολογικής διοικήσεως (ΣτΕ 116/2013).

Επειδή υπάρχει πραγματική διαπίστωση της πλήρους ανυπαρξίας των συναλλαγών, όπως προκύπτει τόσο από την πληροφοριακή έκθεση ελέγχου της Ι' Δ.Ο.Υ Θεσσαλονίκης όσο και από τον έλεγχο της Ε' Δ.Ο.Υ Θεσσαλονίκης. Οι συναλλαγές, για τις οποίες είχαν εκδοθεί τα τα κριθέντα ως εικονικά τιμολόγια, ήταν ανύπαρκτες, καθόσον ο φερόμενος ως εκδότης τους δεν είχε αναπτύξει πραγματική επαγγελματική δραστηριότητα και, ως εκ τούτου, δεν ήταν σε θέση να παρέχει στην προσφεύγουσα οποιουδήποτε είδους υπηρεσίες, δεδομένου, μάλιστα, ότι δεν διέθετε επαγγελματική εγκατάσταση ούτε κατάλληλο εξοπλισμό ούτε αγόρασε ποτέ τις ποσότητες των εμπορευμάτων που φέρεται ότι πουλήσε. Τα ληφθέντα τιμολόγια χρησιμοποιήθηκαν προκειμένου να διαμορφωθούν τα οικονομικά δεδομένα της επιχείρησης, για την αποφυγή καταβολής φόρων αυξάνοντας τις αγορές και τις δαπάνες της κατά την χρήση αυτή. Ήδη 58 λήπτες φορολογικών στοιχείων εκδόσεως υπέβαλαν ειδική δήλωση του άρθρου 12 του Ν. 3888/2010 με την οποία αποδέχθηκαν την εικονικότητα 249 φορολογικών στοιχείων που έλαβαν, συνολικής αξίας 1.106.437,60 ευρώ. Η Δ.Ο.Υ Ε' Θεσσαλονίκης αναφέρει στην συνταχθείσα έκθεση Κ.Β.Σ ότι από προκαταρκτική έρευνα του Σ.Δ.Ο.Ε Κεντρικής Μακεδονίας αποδείχθηκε ότι η εκδότης επιχείρηση ουδέποτε απέκτησε πραγματική υπόσταση και οντότητα και κατά συνέπεια ήταν συναλλακτικά ανύπαρκτη (ΣτΕ 116/2013). Ο δε εκδότης ήταν μέλος συγκροτημένης εγκληματικής ομάδας η οποία κατ' επάγγελμα εξέδιδε εικονικά φορολογικά στοιχεία με διάφορες επωνυμίες..

Επειδή από την Ε' Δ.Ο.Υ Θεσσαλονίκης συντάχθηκε η με αρ. πρωτ. .../8-9-2011 πρόσκληση προσκόμισης βιβλίων και στοιχείων της ανωτέρω επιχείρησης, για την κοινοποίηση της οποίας εξαντλήθηκε από τον έλεγχο κάθε δυνατή προσπάθεια. Η προσφεύγουσα δεν βρέθηκε στην διεύθυνση, διεύθυνση που είχε δηλωθεί ως έδρα της επιχείρησης και της κατοικίας της, διότι εκεί ήταν ανύπαρκτη σύμφωνα με την μαρτυρία του διαχ/στή της πολυκατοικίας, και ως εκ τούτου η πρόσκληση επιδόθηκε νόμιμα στον αρμόδιο υπάλληλο του Δήμου Θεσσαλονίκης στις 29-9-2011, ως αγνώστου διαμονής. Σημειώνεται επίσης ότι μετά την πάροδο πολλών μηνών, στις 14-2-2013, εμφανίστηκε στην Δ.Ο.Υ η κυρία, ως εξουσιοδοτούμενη λογίστρια της προσφεύγουσας και παρότι επιδόθηκε και σε αυτήν (την ίδια μέρα) η ανωτέρω πρόσκληση δεν προσκομίστηκε το σύνολο των ζητηθέντων βιβλίων και στοιχείων. Από τα ανωτέρω προκύπτει ότι η προσφεύγουσα δεν ήταν γνωστής διαμονής αλλά έλαβε γνώση της ανωτέρω πρόσκλησης. Εν συνεχεία στις 7-6-2013 επιδόθηκε στην εξουσιοδοτούμενη λογίστρια και η με αρ. πρωτ. .../6-6-2013 κλήση προς ακρόαση αλλά δεν υπήρξε καμία ανταπόκριση από την προσφεύγουσα καθώς δεν προσκομίστηκε στον έλεγχο κανένα στοιχείο που να ανατρέπει τις εις βάρος της διαπιστώσεις.

Επειδή σύμφωνα με τις διατάξεις της περ. β της παρ. 10 του άρθρου 5 του Ν. 2523/97 ... « Οι παρακάτω περιπτώσεις θεωρούνται αυτοτελείς παραβάσεις και λαμβάνεται υπόψη η βάση Υπολογισμού Νο 2 ...περ. β) ... Η έκδοση πλαστών ή εικονικών φορολογικών στοιχείων και η

λήψη εικονικών, η νόθευση αυτών καθώς και η καταχώρηση στα βιβλία αγορών ή εξόδων που δεν έχουν πραγματοποιηθεί και δεν έχει εκδοθεί φορολογικό στοιχείο, συνιστά ιδιόζουσα φορολογική παράβαση και επισύρει πρόστιμο ίσο με το διπλάσιο της αξίας κάθε στοιχείου, μη συμπεριλαμβανομένου του Φ.Π.Α εφόσον αυτή είναι μεγαλύτερη των οκτακοσίων ογδόντα (880) ευρώ ».

Επειδή σύμφωνα με τις διατάξεις της παρ. 4 του άρθρου 19 του Ν. 2523/97 ... « Εικονικό είναι το στοιχείο που εκδίδεται για συναλλαγή ανύπαρκτη στο σύνολο της ή για μέρος αυτής ή για συναλλαγή που πραγματοποιήθηκε από πρόσωπα διαφορετικά από αυτά που αναγράφονται στο στοιχείο ή το ένα από αυτά είναι άγνωστο φορολογικώς πρόσωπο, με την έννοια ότι δεν έχει δηλώσει την έναρξη του επιτηδεύματος του ούτε έχει θεωρήσει στοιχεία στην κατά τόπο αρμόδια, σύμφωνα με την αναγραφόμενη στο στοιχείο διεύθυνση, δημόσια οικονομική υπηρεσία. Εικονικό είναι επίσης το στοιχείο που φέρεται ότι εκδόθηκε ή έχει ληφθεί από εικονική εταιρία, κοινοπραξία, κοινωνία ή άλλη οποιασδήποτε μορφής επιχείρηση ή από φυσικό πρόσωπο για το οποίο αποδεικνύεται ότι είναι παντελώς αμέτοχο με τη συγκεκριμένη συναλλαγή... ».

Επειδή σύμφωνα με τις διατάξεις της παρ. 1 του άρθρου 9 του Ν. 2523/97 ... « Το πρόστιμο επιβάλλεται σε βάρος του παραβάτη φυσικού προσώπου ...».

Επειδή οι διαπιστώσεις του ελέγχου, όπως αυτές καταγράφονται στην από 26-8-2013 έκθεση ελέγχου Κ.Β.Σ της Δ.Ο.Υ Ε΄ Θεσσαλονίκης επί της οποίας εδράζεται η προσβαλλόμενη πράξη 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 με αριθμό πρωτοκόλλου .../4-12-2013 ενδικοφανούς προσφυγής και την επικύρωση της με αριθμό .../26-8-2013 Απόφασης Επιβολής Προστίμου Κ.Β.Σ, συνολικού ποσού 279.740,00 € του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ Ε΄ Θεσσαλονίκης, για τη διαχειριστική περίοδο 1/1-31/12/2007.

Οριστική φορολογική υποχρέωση της υπόχρεης – καταλογιζόμενο ποσό με βάση την παρούσα εισήγηση:

Πρόστιμο συνολικού ποσού : 279.740,00 €

Η παρούσα απόφαση μπορεί να γίνει αποδεκτή εντός τριάντα (30) ημερών από την κοινοποίησή της, με πρακτικό αποδοχής στην αρμόδια φορολογική αρχή, οπότε το παραπάνω ποσό προστίμου περιορίζεται στο ένα τρίτο (1/3) αυτού εάν το ποσό του προστίμου καταβληθεί εφάπαξ και είναι μέχρι χίλια διακόσια (1.200) ευρώ και στην περίπτωση που το ποσό υπερβαίνει τα χίλια διακόσια (1.200) ευρώ μειώνεται στο ένα τρίτο (1/3), εφόσον καταβληθεί το τριάντα τοις εκατό (30%) αυτού, κατά την υπογραφή του οικείου πρακτικού ή το αργότερο εντός των δύο επόμενων εργάσιμων για τις δημόσιες οικονομικές υπηρεσίες ημερών, ενώ το υπόλοιπο καταβάλλεται εφάπαξ μέχρι την τελευταία εργάσιμη ημέρα του επόμενου από την υπογραφή του πρακτικού μήνα (άρθ. 9 ν. 2523/1997, όπως ισχύει ύστερα από το ν. 4172/2013 και εγκ. ΠΟΛ 1210/2013). Το πο-

σό 50% που έχει ήδη βεβαιωθεί με την υποβολή της ενδικοφανούς προσφυγής συμψηφίζεται.

Επί άσκησης προσφυγής είναι καταβλητέο εφάπαξ το 50% του κατά περίπτωση προκύπτοντος (καταλογιζόμενου) βάσει της απόφασης αυτής ποσού, μέχρι την τελευταία εργάσιμη για τις δημόσιες υπηρεσίες ημέρα του επόμενου από τη βεβαίωση μήνα, λαμβανομένου υπόψη και του ποσού 50% που έχει ήδη βεβαιωθεί με την άσκηση της ενδικοφανούς προσφυγής.

Αν η παρούσα απόφαση οριστικοποιηθεί λόγω μη άσκησης ή εκπρόθεσμης άσκησης προσφυγής, είναι καταβλητέο εφάπαξ ολόκληρο το προκύπτον (καταλογιζόμενο) ποσό βάσει της απόφασης αυτής, μέχρι την τελευταία εργάσιμη για τις δημόσιες υπηρεσίες ημέρα του επόμενου από τη βεβαίωση μήνα, λαμβανομένου υπόψη και του ποσού 50% που έχει ήδη βεβαιωθεί με την άσκηση της ενδικοφανούς προσφυγής.

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).