



**ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ
ΥΠΟΥΡΓΕΙΟ ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΩΝ
ΓΕΝΙΚΗ ΓΡΑΜΜΑΤΕΙΑ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΕΣΟΔΩΝ
ΥΠΗΡΕΣΙΑ ΕΣΩΤΕΡΙΚΗΣ ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ**

Ταχ. Δ/ση : Αριστογείτονος 19
Ταχ. Κώδικας : 176 71 - Καλλιθέα
Τηλέφωνο : 210 9564764
ΦΑΞ : 210 9531321

06-12-2013

Καλλιθέα

Αριθμός απόφασης: 135

ΑΠΟΦΑΣΗ

Ο ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΣ ΤΗΣ ΥΠΗΡΕΣΙΑΣ ΕΣΩΤΕΡΙΚΗΣ ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ

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. Της αριθ. Δ6Α1118225ΕΞ 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. 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 03/10/2013 και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανή προσφυγή του, ΑΦΜ κατοίκου, κατά της αρ.Απόφασης Επιβολής Προστίμου Κ.Β.Σ. - Αρθ. 5 & 9 του ν 2523/1997 διαχειριστικής περιόδου 1/1-31/12/2002 και τα προσκομιζόμενα με αυτήν σχετικά έγγραφα.

5. Την με αριθ.Απόφαση Επιβολής Προστίμου Κ.Β.Σ. - Αρθ. 5 & 9 του ν 2523/1997 διαχειριστικής περιόδου 1/1-31/12/2002 του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. ΚΟΡΙΝΘΟΥ του οποίου ζητείται η ακύρωση, καθώς και την από 04-09-2013 οικεία έκθεση ελέγχου.

6. Τις απόψεις της ανωτέρω φορολογικής αρχής.

7. Την από 04-12-2013 εισήγηση των υπαλλήλων και

Επί της απόκαι με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανούς προσφυγής του 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, επαγόμεστε τα ακόλουθα:

Ο προσφεύγων, με την υπό κρίση προσφυγή, ζητά την ακύρωση της υπ' αριθμό Απόφασης Επιβολής Προστίμου του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. ΚΟΡΙΝΘΟΥ με την οποία επιβλήθηκε σε βάρος του πρόστιμο συνολικού ποσού 252.821,02 € για τη διαχειριστική περίοδο 1/1-31/12/2002 σύμφωνα με τις διατάξεις των άρθρων 5 & 9 του ν. 2523/1997 λόγω παράβασης των διατάξεων των άρθρων 2 παρ. 1, 11 παρ. 1α, 12 παρ. 1, 18 παρ.9, 19 παρ. 1 του Κ.Β.Σ.

Οι παραβάσεις αφορούν τη λήψη από τον προσφεύγοντα στη χρήση 2002, τεσσάρων (4) φορολογικών στοιχείων αξίας, εκδόσεως της ατομικής επιχείρησης – Χονδρικό εμπόριο ορυκτελαίων – λιπαντικών – οικοδομικών υλικών –– Α.Φ.Μ», και συγκεκριμένα των ως κάτωθι στοιχείων :

α) το με α/αΔελτίο Αποστολής – Τιμολόγιο Πώλησης καθαρής αξίας 17.635,55 € πλέον Φ.Π.Α. 3.177,64 €,

β) το με α/αΔελτίο Αποστολής – Τιμολόγιο Πώλησης καθαρής αξίας 24.467,96 € πλέον Φ.Π.Α. 4.404,23 €,

γ) το με α/αΔελτίο Αποστολής – Τιμολόγιο Πώλησης καθαρής αξίας 59.431,00 € πλέον Φ.Π.Α. 10.697,58 €, και

δ) το με α/αΔελτίο Αποστολής – Τιμολόγιο Πώλησης καθαρής αξίας 24.858,00 € πλέον Φ.Π.Α. 4.474,44 €,

ήτοι συνολικής καθαρής αξίας 126.410,51 ευρώ, τα οποία αφορούν την αγορά πάνελ, σωλήνων, καλουπιών εσωτερικών τοίχων κ.λπ. και τα οποία κρίθηκαν εικονικά στο σύνολό τους, όπως αυτό προκύπτει από την από έκθεση ελέγχου Κ.Β.Σ.(Π.Δ. 186/92) επανάληψης διαδικασίας του εφοριακού υπαλλήλου της Δ.Ο.Υ. ΚΟΡΙΝΘΟΥ, κατόπιν της με αριθμόΕντολής Ελέγχου του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. ΚΟΡΙΝΘΟΥ. Η εν λόγω εντολή ελέγχου-επανάληψης διαδικασίας εκδόθηκε σε εκτέλεση της με αριθμόΑπόφασης του Τριμελούς Διοικητικού Πρωτοδικείου Κορίνθου, η οποία κοινοποιήθηκε στην Δ.Ο.Υ. στις 06/9/2012. Με την παραπάνω Απόφαση του, το Πρωτοδικείο Κορίνθου ακύρωσε την με αρ. Απόφαση Επιβολής Προστίμου Κ.Β.Σ (Π.Δ. 186/92) του Προϊσταμένου Δ.Ο.Υ. ΚΟΡΙΝΘΟΥ, καθώςον έκρινε αυτή νομικώς πλημμελή, αφού εκδόθηκε κατά παράβαση του θεσπιζόμενου με το άρθρο 20§2 του Συντάγματος δικαιώματος του προσφεύγοντος της «προηγούμενης» ακρόασής του από την αρμόδια φορολογική αρχή, που αποτελεί παράβαση ουσιώδους τύπου της διαδικασίας έκδοσης της απόφασης αυτής, και ανέπεμψε την υπόθεση στην Διοίκηση, προκειμένου να ενεργήσει τα νόμιμα, κατά τα ειδικότερα διαλαμβανόμενα στο σκεπτικό της Απόφασης.

Στην απόέκθεση ελέγχου Κ.Β.Σ.(Π.Δ. 186/92) επανάληψης διαδικασίας του εφοριακού υπαλλήλου της Δ.Ο.Υ. ΚΟΡΙΝΘΟΥ, αποτελεί αναπόσπαστο τμήμα και επισυνάπτεται η με αριθμ. πρωτ.έκθεση (αρχική) της ΥΠΕΕ ΠΔ Δυτικής Ελλάδος με τα συνημμένα της σε φωτοαντίγραφα, βάσει της οποίας εκδόθηκε η με αριθμόαρχική (ακυρωθείσα από το Δικαστήριο) ΑΕΠ ΚΒΣ.

Επειδή σύμφωνα με τις διατάξεις της παραγράφου 2 εδάφια 1^ο, 2^ο και 3^ο του άρθρου 9 του Ν. 2523/1997 « Το πρόστιμο επιβάλλεται με απόφαση του προϊσταμένου της αρμόδιας δημόσιας οικονομικής υπηρεσίας, στην οποία γίνεται σύντομη περιγραφή της παράβασης και αναγράφεται το πρόστιμο που επιβάλλεται για αυτή, καθώς και η διάταξη που εφαρμόζεται. Με την ίδια απόφαση μπορεί να επιβληθούν πρόστιμα διακεκριμένως για περισσότερες από μία

παραβάσεις, που ανάγονται στην ίδια διαχειριστική περίοδο. Μαζί με την απόφαση κοινοποιείται στον παραβάτη αντίγραφο τη σχετικής έκθεσης ελέγχου».

Επειδή σύμφωνα με τις διατάξεις της παραγράφου 4 εδάφιο 1^ο του άρθρου 19 του Ν. 2523/1999 «Εικονικό είναι το στοιχείο που εκδίδεται για συναλλαγή ανύπαρκτη στο σύνολό 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 επιτηδεύματός του ούτε έχει θεωρήσει στοιχεία στην κατά τόπο αρμόδια, σύμφωνα με την αναγραφόμενη στο στοιχείο διεύθυνση, δημόσια οικονομική υπηρεσία».

Επειδή σύμφωνα με τις διατάξεις της περίπτωσης β' εδάφια 1^ο και 2^ο της παραγράφου 10 του άρθρου 5 του Ν. 2523/1994 «Οι παρακάτω περιπτώσεις, επίσης θεωρούνται αυτοτελείς παραβάσεις, για τις οποίες εφαρμόζεται η Βάση Υπολογισμού Νο 2 (ΒΑΣ. ΥΠ. 2), όπως ειδικότερα προσδιορίζεται στις κατ' ιδία διατάξεις, με τις οποίες προσδιορίζεται και η τιμή του κατά περίπτωση ισχύοντος συντελεστή βαρύτητας: 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 ή καταχώρησης, μη συμπεριλαμβανομένου του Φ.Π.Α. εφόσον αυτή είναι μεγαλύτερη των οκτακοσίων ογδόντα (880) ευρώ. Σε αντίθετη περίπτωση θεωρείται ιδιαίτερη κατηγορία αυτοτελούς παράβασης και επιβάλλεται το πρόστιμο κατ' εφαρμογή των διατάξεων των παραγράφων 8 και 9».

Επειδή σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 18 παρ. 9 του Π.Δ 186/92 (Κ.Β.Σ.) όπως τέθηκε με τις διατάξεις του άρθρου 10 του Π.Δ.134/1996 (ισχύς από 1.8.1996) « Το βάρος της απόδειξης της συναλλαγής φέρει ο εκδότης του στοιχείου, ο οποίος δικαιούται να επιβεβαιώνει τα αναγκαία στοιχεία του αντισυμβαλλόμενου, τα οποία ο τελευταίος υποχρεούται να παρέχει στον εκδότη, φέροντας και την ευθύνη για την ακρίβεια αυτών».

Επειδή, ως προς τον ισχυρισμό του αιτήματος επανεξέτασης, που αφορά την παράβαση ουσιώδους τύπου της διαδικασίας – έλλειψη προηγούμενης ακρόασης από την φορολογική αρχή, ο ισχυρισμός αυτός δεν ευσταθεί διότι :

α) Στα πλαίσια του ελέγχου - επανάληψης διαδικασίας που διενεργήθηκε βάσει της με αριθμ.εντολής του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Κορίνθου, κοινοποιήθηκε νομίμως στον ίδιο τον προσφεύγοντα, στις, η με αρ. πρωτ.κλήση προς ακρόαση του άρθρου 6 του ν. 2690/1999, στην οποία α) αναφέρονται οι διαπιστωθείσες παραβάσεις αναλυτικά καθώς επίσης και β) καλείτο ο προσφεύγων να υποβάλει, εφόσον επιθυμούσε, γραπτώς ή προφορικώς τις απόψεις του επί των διαπιστώσεων του ελέγχου, εντός δέκα (10) ημερών από την επομένη της επίδοσης αυτής.

Ο προσφεύγων, σε απάντηση της ανωτέρω κλήσης προς ακρόαση, υπέβαλε στη Δ.Ο.Υ. Κορίνθου το από 16-8-2013 έγγραφο υπόμνημα με τις απόψεις του.

Επειδή, ως προς τον ισχυρισμό του αιτήματος επανεξέτασης, περί επιβολής ενιαίου προστίμου από την φορολογική αρχή για την έκδοση και καταχώρηση εικονικών φορολογικών στοιχείων, ο ισχυρισμός αυτός δεν ευσταθεί διότι: Στην από 4-9-2013 έκθεση ελέγχου Κ.Β.Σ.(Π.Δ. 186/92) επανάληψης διαδικασίας του εφοριακού υπαλλήλου της Δ.Ο.Υ. ΚΟΡΙΝΘΟΥ (στην οποία αποτελεί αναπόσπαστο τμήμα και επισυνάπτεται η με αριθμ. πρωτ.έκθεση (αρχική) της ΥΠΕΕ ΠΔ Δυτικής Ελλάδος), αναφέρεται ότι «διαπιστώθηκαν τέσσερις (4) παραβάσεις γιατί ζήτησε, έλαβε και καταχώρησε στο τηρούμενο μηχανογραφικό βιβλίο Εσόδων – Εξόδων τέσσερα (4) εικονικά φορολογικά στοιχεία στο σύνολό τους» πλην όμως καταλογίστηκε

πρόστιμο μόνο για τη «λήψη εικονικών φορολογικών στοιχείων για αγορά αγαθών > 1.200,00 ευρώ» όπως ρητώς αναγράφεται στο σώμα της υπό κρίση και με αριθμ.Απόφασης Επιβολής Προστίμου ΚΒΣ του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. ΚΟΡΙΝΘΟΥ.

Επειδή, ως προς τον ισχυρισμό του αιτήματος επανεξέτασης περί αναιτιολόγητης κρίσης εικονικότητας των επίμαχων φορολογικών στοιχείων, η κρίση της φορολογικής αρχής περί εικονικότητας των επίμαχων ληφθέντων από τον προσφεύγοντα φορολογικών στοιχείων είναι και ορθή και αιτιολογημένη διότι, όπως προκύπτει από την με αριθμ.αρχική έκθεση ελέγχου της Υ.Π.Ε.Ε. Δυτικής Ελλάδος, η οποία αποτελεί αναπόσπαστο τμήμα της έκθεσης ελέγχου-επανάληψης διαδικασίας, διαπιστώθηκε ότι :

α) η ατομική επιχείρηση- Χονδρικό εμπόριο ορυκτελαίων – λιπαντικών – οικοδομικών υλικών –- Α.Φ.Μ.....», εκδότρια των επίμαχων φορολογικών στοιχείων, λειτούργησε τυπικά μόνο για 4 μήνες από την έναρξη των εργασιών της και συγκεκριμένα από τον 11^ο μήνα του έτους 2000 έως τον 2^ο μήνα του έτους 2001 χωρίς να παρουσιάσει πραγματική δραστηριότητα. Το ότι η επιχείρησηήταν ουσιαστικά ανύπαρκτη και δεν λειτουργούσε επιβεβαιώνουν με μαρτυρικές καταθέσεις τους στην Υ.Π.Ε.Ε. ΔΥΤΙΚΗΣ ΕΛΛΑΔΟΣ, τόσο ηκάτοικος, η οποία διέμενε στην ίδια πολυκατοικία όπου βρισκόταν η έδρα της ατομικής επιχείρησης του ανωτέρω εκδότη των επίμαχων φορολογικών στοιχείων, και η οποία τυγχάνει να είναι κόρη του ιδιοκτήτη του συγκεκριμένου ακινήτου που είχε εκμισθώσει ο, όσο και ο λογιστής του εκδότη, ονόματι, ο οποίος κατέθεσε ότι η συνεργασία του με τον ήταν τυπική, διατηρήθηκε επί τετράμηνο και έπειτα ο εν λόγω πελάτης του, εξαφανίστηκε.

β) Από το αρχείο της Δ.Ο.Υ. Α΄ ΠΑΤΡΩΝ, στην αρμοδιότητα της οποίας ανήκε η ατομική επιχείρηση του, διαπιστώθηκε ότι η ανωτέρω επιχείρηση δεν υπέβαλε δηλώσεις Φ.Π.Α., πλην των περιοδικών δηλώσεων Φ.Π.Α. 6^{ου} διμήνου 2000 και 1^{ου} διμήνου 2001 και εκκαθαριστικής δήλωση Φ.Π.Α. χρήσης 2000, όλες δε με πιστωτικό αποτέλεσμα εκκαθάρισης φόρου.

γ) Το Α΄ Αστυνομικό Τμήμα Αιγάλεω Αττικής γνωστοποίησε στην Υ.Π.Ε.Ε. Δυτικής Ελλάδος, ότι οείναι άγνωστος στην δ/ση, που αναφέρεται στην αστυνομική του ταυτότητα ως δ/ση κατοικίας.

Από τα ως άνω προκύπτει το συμπέρασμα ότι η επιχείρηση ήταν ουσιαστικά ανύπαρκτη, η οποία συστάθηκε προκειμένου να εκδίδει πλαστά και εικονικά φορολογικά στοιχεία».

Όσον αφορά τον ισχυρισμό του προσφεύγοντος περί καλής πίστης από αυτόν κατά την παραλαβή των επίμαχων φορολογικών στοιχείων, στην έκθεση ελέγχου Κ.Β.Σ της ΥΠΕΕ ΔΥΤΙΚΗΣ ΕΛΛΑΔΑΣ, αναφέρεται ότι η προσφεύγουσα είναι λήπτης και άλλων εικονικών φορολογικών στοιχείων - πέραν των επίμαχων - έκδοσης διαφόρων άλλων εκδοτών.

Επειδή, ο προσφεύγων δεν προσκόμισε στην Υπηρεσία μας κανένα νέο στοιχείο το οποίο να αποδεικνύει, ότι οι συναλλαγές που αφορούν τα επίμαχα φορολογικά στοιχεία ήταν πραγματικές.

Α π ο φ α σ ί ζ ο υ μ ε

Την απόρριψη της απόκαι με αριθμό πρωτοκόλλουενδικοφανούς προσφυγής του, Α.Φ.Μ :κατά της υπ' αριθ.Απόφασης Επιβολής Προστίμου ΚΒΣ του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. ΚΟΡΙΝΘΟΥ

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

Πρόστιμο συνολικού ποσού 252.821,02 ευρώ € .

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 ποσό 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 ΥΠΗΡΕΣΙΑΣ
ΕΣΩΤΕΡΙΚΗΣ ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ

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).