



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ



ΑΑΔΕ

Ανεξάρτητη Αρχή
Δημοσίων Εσόδων

Καλλιθέα, 06/11/2019

Αριθμός απόφασης: 3002

ΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ

ΥΠΟΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ

ΤΜΗΜΑ Α4

Ταχ. Δ/ση : Αριστογείτονος 19

Ταχ. Κώδικας : 176 71 - Καλλιθέα

Τηλέφωνο : 213 1604526

ΦΑΞ : 213 1604567

ΑΠΟΦΑΣΗ

Ο ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΣ ΤΗΣ ΔΙΕΥΘΥΝΣΗΣ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ

Έχοντας υπ' όψη:

1. Τις διατάξεις :

α. Του άρθρου 63 του ν. 4174/2013 (ΦΕΚ Α' 170), όπως ισχύει.

β. Της παρ. 3 του άρθρου 47 του ν. 4331/2015 (ΦΕΚ Α' 69).

γ. Του άρθρου 11 της Δ. ΟΡΓ. Α 1036960 ΕΞ 2017/10.03.2017 Απόφασης του Διοικητή της Α.Α.Δ.Ε. (ΦΕΚ 968 Β'/22.03.2017) με θέμα «Οργανισμός της Ανεξάρτητης Αρχής Δημοσίων Εσόδων (Α.Α.Δ.Ε.)».

δ. Της ΠΟΛ 1064/28.04.2017 Απόφασης του Διοικητή της Ανεξάρτητης Αρχής Δημοσίων Εσόδων (ΦΕΚ Β' 1440/27-04-2014) «Εφαρμογή των διατάξεων του άρθρου 63 του ν. 4174/2013 (Ειδική Διοικητική Διαδικασία - Ενδικοφανής προσφυγή), καθορισμός λεπτομερειών για τη λειτουργία της Διεύθυνσης Επίλυσης Διαφορών της Ανεξάρτητης Αρχής Δημοσίων Εσόδων (Α.Α.Δ.Ε.), την εφαρμοστέα διαδικασία και τον τρόπο έκδοσης των αποφάσεων αυτής και ρύθμιση ζητημάτων καταβολής και αναστολής καταβολής του οφειλόμενου ποσού σε περίπτωση άσκησης ενδικοφανούς προσφυγής».

2. Την ΠΟΛ 1069/4-3-2014 Εγκύκλιο της Γενικής Γραμματείας Δημοσίων Εσόδων του Υπουργείου Οικονομικών.

3. Την με αριθμ. ΔΕΔ 1126366ΕΞ2016/30.08.2016(ΦΕΚ2759/τ.β'/01.09.2016) Απόφαση του Προϊσταμένου της Διεύθυνσης Επίλυσης Διαφορών «Παροχή εξουσιοδότησης υπογραφής».

4. Την με αριθ./2018 προδικαστική απόφαση του Διοικητικού Πρωτοδικείου Θεσσαλονίκης (Γ' Τμήμα-Μονομελές) η οποία εκδόθηκε κατόπιν της με αριθμό και ημερομηνία κατάθεσης/ 15.10.2013 προσφυγής με αίτηση εξωδίκου επιλύσεως της διαφοράς, των 1)

.....κατοίκου Καλαμαριάς Θεσσαλονίκης οδός, 2)κατοίκου Καλαμαριάς Θεσσαλονίκης οδόςκαι 3)κατοίκου Καλαμαριάς Θεσσαλονίκης οδός, ως ομορρύθμων εταίρων της λυθείσης ομόρρυθμης εταιρίας με την επωνυμία «.....», με Α.Φ.Μ., με έδρα τη Θεσσαλονίκη, οδός, αντικείμενο δραστηριότητας Τηλεοπτικές παραγωγές & επεξεργασία εικόνας, κατά της υπ'. αριθ. / 13.09.2013 απόφασης επιβολής προστίμου του Προϊσταμένου της Ζ' Δ.Ο.Υ. Θεσσαλονίκης, διαχειριστικής περιόδου 1/1-31/12/ 1995 και τα προσκομιζόμενα με αυτήν σχετικά έγγραφα.

5. Την με αριθ. πρωτ. /20.05.2019 πρόσκληση του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Ζ' Θεσσαλονίκης για τη συζήτηση της πρότασης για διοικητική επίλυση που ταχυδρομήθηκε στους ομόρρυθμους εταίρους της εταιρείας με τις αριθ. RE GR, RE GR, RE GR συστημένες επιστολές.

6. Το με αριθ. πρωτ. /26.06.2019 έγγραφο της Δ.Ο.Υ. Ζ' Θεσσαλονίκης στην υπηρεσία μας (αρ. πρωτ. ΔΕΔ. / 18.07.2019), για τις δικές μας ενέργειες, δεδομένου ότι η ταχθείσα προθεσμία με την υπ.αρ.πρωτ. /20.05.2019 πρόσκληση της για την αποδοχή της πράξης παρήλθε άπρακτη.

7. Την εισήγηση του ορισθέντος υπαλλήλου του Τμήματος Α4 όπως αποτυπώνεται στο σχέδιο της απόφασης.

Ύστερα από την μελέτη και την αξιολόγηση όλων των υφιστάμενων στο σχετικό φάκελο εγγράφων επαγόμαστε τα ακόλουθα:

Με την με αριθμό / 13-09-2013 απόφαση επιβολής προστίμου του Προϊσταμένου της Ζ' Δ.Ο.Υ. Θεσσαλονίκης επιβλήθηκε σε βάρος της ομόρρυθμης εταιρείας «.....», με Α.Φ.Μ. πρόστιμο συνολικού ποσού 8.510,64 ευρώ για παράβαση του άρθρου 5 του ν.2523/1997 ως λήπτρια ενός εικονικού φορολογικού στοιχείου(Τ.Π.Υ.), ποσού 4.255,32 ευρώ κατά την διαχειριστική περίοδο 1/1-31/12/1995 με εκδότη την επιχείρηση με την επωνυμία, ηθοποιός- σκηνοθέτης,Ν. Σμύρνη Ν. Αττικής με ΑΦΜ

Ο Προϊστάμενος της Δ.Ο.Υ. Ζ' Θεσσαλονίκης, μετά τις υπ' αρ.& /2012 Αποφάσεις του Διοικητικού Πρωτοδικείου Θεσσαλονίκης (Τμήμα ΣΤ') με τις οποίες έγιναν δεκτές οι προσφυγές της ως άνω εταιρείας, ακύρωσε τις υπ.' αρ. /03 και /03 αποφάσεις επιβολής προστίμων ΚΒΣ των διαχ. περιόδων 1993 και 1995 αντίστοιχα, διότι κρίθηκαν νομικά πλημμελείς, επειδή δεν τηρήθηκε ο ουσιώδης τύπος της προηγούμενης ακρόασης των προσφευγόντων ως ομορρύθμων μελών της εταιρίας και προκειμένου να συνταχτεί έκθεση κατάσχεσης για τα παραληφθέντα με την /11-6-1996 απόδειξη παραλαβής της ΥΠΕΔΑ επίμαχα φορολογικά στοιχεία, η οποία να επιδοθεί στους προσφεύγοντες. Εν συνεχεία εξέδωσε την υπ.αρ. /04-02-2013 εντολή έλεγχου με σκοπό την επανάληψη της διαδικασίας έλεγχου για την διαπίστωση της εφαρμογής των διατάξεων του ΠΔ 186/92(ΚΒΣ) των διαχ. περιόδων 1/1-31/12/1993 και 1/1-

31/12/1995.Ο έλεγχος, αφού προεβη στις ενέργειες σχετικά με την επανάληψη της διαδικασίας έλεγχου, όπως αναφέρονται στην από 13.09.2013 έκθεση έλεγχου ΚΒΣ επανάληψης διαδικασίας βάσει των υπ. αρ.&/2012 Αποφάσεων του Διοικητικού Πρωτοδικείου Θεσσαλονίκης (Τμήμα ΣΤ'), εξέδωσε και την προσβαλλόμενη πράξη επιβολής προστίμου Κ.Β.Σ.

Συγκεκριμένα η ομόρρυθμη εταιρία ζήτησε έλαβε και καταχώρησε στα τηρούμενα βιβλία της(Β' Κατηγορίας), κατά την χρήση 01/01-31/12/1995, ένα(1) Τιμολόγιο Παροχής Υπηρεσιών με εκδότη την επιχείρηση με την επωνυμία, ηθοποιός- σκηνοθέτης,Ν. Σμύρνη ΑΦΜσυνολικής καθαρής αξίας 4.255,32 ευρώ (1.450.000 δρχ.) πλέον Φ.Π.Α., εικονικό, όπως διαπιστώθηκε σύμφωνα με την από 11-11-2003 έκθεση έλεγχου Κ.Β.Σ. της Δ.Ο.Υ. Ν. Σμύρνης(αρμόδια για τον έλεγχο του εκδότη) καθώς στην υποτιθέμενη έδρα της επαγγελματικής του εγκατάστασης ο εκδότης ήταν άγνωστος, δεν έχει υποβάλλει δηλώσεις φορολογίας εισοδήματος, ούτε περιοδικές και εκκαθαριστικές δηλώσεις ΦΠΑ, διέμεινε προσωρινά στην Ελλάδα από την οποία το έτος 1994 μετακόμισε χωρίς να υποβάλλει δήλωση διακοπής εργασιών.

Με την με αριθ./2018 προδικαστική απόφαση του Διοικητικού Πρωτοδικείου Θεσσαλονίκης (Γ' Τμήμα-Μονομελές), το δικαστήριο ανέπεμψε την υπόθεση στον Προϊστάμενο της Ζ' Δ.Ο.Υ. Θεσσαλονίκης προκειμένου να τηρηθεί η νόμιμη διαδικασία διοικητικής επίλυσης της διαφοράς, μετά την τήρηση της οποίας πρέπει να επιστραφεί αυτή στο Δικαστήριο με έγγραφη γνωστοποίηση του αποτελέσματος της εν λόγω διαδικασίας.

Η Ζ' Δ.Ο.Υ. Θεσσαλονίκης σε εκτέλεση της παραπάνω απόφασης του Δικαστηρίου, απέστειλε την με αρ. πρωτ./20.05.2019 πρόσκληση, για την τήρηση της νόμιμης διαδικασίας διοικητικής επίλυσης της διαφοράς της εν λόγω ΑΕΠ ΚΒΣ, με συστημένη επιστολή σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 5 του Κ.Φ.Δ, στους ομορρύθμους εταίρους α)κατοίκου Καλαμαριάς Θεσσαλονίκης οδός, με ΑΦΜ, κωδικός αντικειμένου RE GR το οποίο παραδόθηκε στις 23/5/2019, 2)κατοίκου Καλαμαριάς Θεσσαλονίκης οδός, με ΑΦΜ, κωδικός αντικειμένου RE GR το οποίο παραδόθηκε στις 24/6/2019 και 3)κατοίκου Καλαμαριάς Θεσσαλονίκης οδός, με ΑΦΜ, κωδικός αντικειμένου RE GR το οποίο παραδόθηκε στις 24/6/2019, όπως προκύπτει από την εκτύπωση της κατάστασης εντοπισμού αντικειμένου των ΕΛΤΑ για τον κάθε κωδικό αντικειμένου(βρίσκεται στον φάκελο της υπόθεσης), με τις οποίες τους καλούσε σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 72 παρ. 10 του ν.4174/13 όπως προσέλθουν στα γραφεία της προκειμένου να αποδεχθούν την προσβαλλόμενη πράξη.

Οι προσφεύγοντες δεν ανταποκρίθηκαν στην ανωτέρω πρόσκληση της αρμόδιας Δ.Ο.Υ. , η οποία με το με αρ.πρωτ./26-06-2019 έγγραφο της διαβίβασε το σχετικό φάκελο στην Υπηρεσία μας για τις δικές μας ενέργειες, δεδομένου ότι η ταχθείσα προθεσμία με την υπ.αρ.πρωτ./20.05.2019 πρόσκλησή της για την αποδοχή της πράξης παρήλθε άπρακτη. (αριθ. πρωτ. ΔΕΔ/18.07.2019).

Επειδή, η προσφεύγουσα εταιρία κατά την χρήση 01/01-31/12/1995 ζήτησε έλαβε και καταχώρησε στα τηρούμενα βιβλία της Εσόδων-Εξόδων (Β' Κατηγορίας), ένα(1) Τιμολόγιο Παροχής Υπηρεσιών που εξέδωσε η επιχείρηση με την επωνυμία, ηθοποιός- σκηνοθέτης, Ν. Σμύρνη ΑΦΜσυνολικής καθαρής αξίας 4.255,32 ευρώ(1.450.000 δρχ.) πλέον Φ.Π.Α., το οποίο ήταν εικονικό.

Επειδή, από τον έλεγχο που διενεργήθηκε από την αρμόδια Δ.Ο.Υ. Ν Σμύρνης, στην επιχείρηση με την επωνυμία, ηθοποιός- σκηνοθέτης,Ν. Σμύρνη ΑΦΜπου εξέδωσε τα εν λόγω φορολογικά στοιχεία (Τ.Π.Υ.), ο έλεγχος αξιοποιώντας το υπ. αρ./12-12-1998 Δελτίο πληροφοριών του ΣΔΟΕ Ν. Αττικής, διαπίστωσε, ότι στην υποτιθέμενη έδρα της επαγγελματικής του εγκατάστασης ο εκδότης ήταν άγνωστος, ότι δεν είχε υποβάλλει δηλώσεις φορολογίας εισοδήματος, ούτε περιοδικές και εκκαθαριστικές δηλώσεις ΦΠΑ, ότι διέμεινε προσωρινά στην Ελλάδα από την οποία το έτος 1994 μετακόμισε χωρίς να υποβάλλει δήλωση διακοπής εργασιών και λαμβανομένων υπόψη των ανωτέρω έκρινε ότι το πραγματικό αντικείμενο απασχόλησής του ήταν η έκδοση φορολογικών στοιχείων για απόκρυψη φορολογητέας ύλης από τους λήπτες αυτών και ως εκ τούτου τα εν λόγω Τιμολόγια Παροχής Υπηρεσιών κρίθηκαν εικονικά.

Επειδή, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 5 του ν.2523/1997, ορίζεται ότι:

«1. Όποιος παραβαίνει τις διατάξεις του Κώδικα βιβλίων και Στοιχείων(π.δ.[186/1992](#) ΦΕΚ 84 Α') τιμωρείται με πρόστιμο που προσδιορίζεται κατ' αντικειμενικό τρόπο.

2. Για την εφαρμογή του αντικειμενικού συστήματος δίδονται οι πιο κάτω εννοιολογικοί προσδιορισμοί:

β) Βάση Υπολογισμού Νο 2 (ΒΑΣ.ΥΠ.2) είναι το αντικειμενικό ποσό επί του οποίου εφαρμόζονται οι συντελεστές βαρύτητας για συγκεκριμένες παραβάσεις, όπως στις κατ' ιδίαν διατάξεις ορίζεται. Το ποσό της βάσης αυτής ισούται με την αξία της συναλλαγής ή του στοιχείου ή μέρους αυτών, μη συμπεριλαμβανομένου του Φ.Π.Α. κατά περίπτωση.

10. Οι παρακάτω περιπτώσεις, επίσης, θεωρούνται αυτοτελείς παραβάσεις, για τις οποίες εφαρμόζεται η Βάση Υπολογισμού Νο2 (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 ιδιάζουσα φορολογική παράβαση και επισύρει πρόστιμο ίσο με το διπλάσιο της αξίας κάθε στοιχείου ή καταχώρηση, μη συμπεριλαμβανομένου του Φ.Π.Α. εφόσον αυτή είναι μεγαλύτερη των "χιλίων διακοσίων (1.200) ευρώ».

Επειδή, με την υπ.αρ./13.09.2013 απόφαση επιβολής προστίμου ΚΒΣ (άρθρο 5 παρ. 10 του ΠΔ.186/1992), διαχειριστικής περιόδου 01.01.1995 – 31.12.1995, του Προϊσταμένου της Ζ' Δ.Ο.Υ. Θεσσαλονίκης επιβλήθηκε σε βάρος της εταιρίας πρόστιμο που ισούται με το διπλάσιο της συνολικής καθαρής αξίας του εικονικού Τιμολογίου Παροχής Υπηρεσιών που έλαβε και καταχώρησε στα βιβλία της η εταιρία.

Επειδή σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 72 παρ. 10 του ν.4174/2013 (το άρθρο 72 αναριθμήθηκε από άρθρο 66 σε άρθρο 72 με το άρθρο 8 του ν.4337/2015): *«Σε περίπτωση έκδοσης απόφασης διοικητικού δικαστηρίου με την οποία κηρύσσεται απαράδεκτη η συζήτηση ενδίκου βοηθήματος ή μέσου και αναπέμπεται η υπόθεση στη Φορολογική Διοίκηση για να τηρηθεί η διαδικασία διοικητικής επίλυσης της διαφοράς, το αίτημα για διοικητική επίλυση εξετάζεται από την Διεύθυνση Επίλυσης Διαφορών, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 63 του Κώδικα Φορολογικής Διαδικασίας, εκτός εάν ο φορολογούμενος αποδεχθεί την προσβαλλόμενη πράξη εντός αποκλειστικής προθεσμίας πέντε ημερών από την κοινοποίηση σε αυτόν της δικαστικής απόφασης ή σχετικής πρόσκλησης της Φορολογικής Διοίκησης».*

Επειδή, με την με αριθ./2018 απόφαση του Διοικητικού Πρωτοδικείου Θεσσαλονίκης (Γ' Τμήμα-Μονομελές) η οποία εκδόθηκε κατόπιν της με αριθμό και ημερομηνία κατάθεσης/15.10.2013 προσφυγής με αίτηση εξωδίκου επιλύσεως της διαφοράς, το δικαστήριο ανέπεμψε την υπόθεση στον Προϊστάμενο της Ζ' Δ.Ο.Υ. Θεσσαλονίκης προκειμένου να τηρηθεί η νόμιμη διαδικασία διοικητικής επίλυσης της διαφοράς.

Επειδή, εν προκειμένω τηρήθηκε η διαδικασία που προβλέπεται από τις διατάξεις του άρθρου 72 παρ. 10 του ν. 4174/2013 (όπως το άρθρο 66 αναριθμήθηκε σε άρθρο 72 με το άρθρο 8 του ν.4337/2015), καθώς και την αριθ./2018 απόφαση του Διοικητικού Πρωτοδικείου Θεσσαλονίκης (Γ' Τμήμα- Μονομελές), οι προσφεύγοντες όμως δεν ανταποκρίθηκαν στην ως άνω αναφερόμενη πρόσκληση για διοικητική επίλυση της διαφοράς επί της με αριθ./13.09.2013 απόφασης επιβολής προστίμου ΚΒΣ (άρθρο 5 παρ. 10 του ΠΔ.186/1992), διαχειριστικής περιόδου 01.01.1993 – 31.12.1993, του Προϊσταμένου της Ζ' Δ.Ο.Υ. Θεσσαλονίκης.

Επειδή, δεν υφίστανται λόγοι ουσίας που να καθιστούν την ανωτέρω πράξη της φορολογικής αρχής άκυρη

Επειδή οι διαπιστώσεις του ελέγχου, όπως αυτές καταγράφονται στην από 13.09.2013 οικεία έκθεση ελέγχου ΚΒΣ της Ζ' Δ.Ο.Υ. Θεσσαλονίκης, επί της οποίας εδράζεται η προσβαλλόμενη πράξη, κρίνονται βάσιμες, αποδεκτές και πλήρως αιτιολογημένες και ως εκ τούτου οι ισχυρισμοί που προβάλλονται από την προσφεύγουσα είναι αβάσιμοι και συνεπώς απορριπτέοι.

Α Π Ο Φ Α Σ Ι Ζ Ο Υ Μ Ε

Την **απόρριψη** της από 15.10.2013 αίτησης εξώδικου επιλύσεως της διαφοράς της ομόρρυθμης εταιρίας με την επωνυμία «.....» , με Α.Φ.Μ., κατατεθείσης ενώπιον του Διοικητικού Πρωτοδικείου Θεσσαλονίκης, και την αποστολή της υπόθεσης για συζήτηση ενώπιον του Διοικητικού Πρωτοδικείου Θεσσαλονίκης, σύμφωνα με την αριθ./2018 απόφασή του.

ΜΕ ΕΝΤΟΛΗ ΤΟΥ ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΥ
ΤΗΣ Δ/ΝΣΗΣ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ

ΑΚΡΙΒΕΣ ΑΝΤΙΓΡΑΦΟ

Η ΥΠΑΛΛΗΛΟΣ ΤΟΥ ΑΥΤΟΤΕΛΟΥΣ
ΤΜΗΜΑΤΟΣ ΔΙΟΙΚΗΤΙΚΗΣ ΥΠΟΣΤΗΡΙΞΗΣ

Ο ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΣ ΤΗΣ ΥΠΟΔΙΕΥΘΥΝΣΗΣ
ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ

ΣΤΑΥΡΙΔΗΣ ΓΕΩΡΓΙΟΣ