



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ



ΑΑΔΕ

Ανεξάρτητη Αρχή
Δημοσίων Εσόδων

ΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ

ΥΠΟΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ

ΤΜΗΜΑ Α2 ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ

Ταχ. Δ/ση: Αριστογείτονος 19

Ταχ. Κωδ. : 17671, Καλλιθέα

Τηλέφωνο : 213 1604 553

FAX : 213 1604 567

ΚΑΛΛΙΘΕΑ 12.05.2020

ΑΡΙΘΜΟΣ ΑΠΟΦΑΣΗΣ: 853

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 τροποποιήθηκε και ισχύει.

β. Του άρθρου 10 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.)*», όπως αναριθμήθηκε, τροποποιήθηκε και ισχύει.

γ. Της ΠΟΛ 1064/12.04.2017 Απόφασης του Διοικητή της Ανεξάρτητης Αρχής Δημοσίων Εσόδων (ΦΕΚ 1440 /τ. Β' /27.04.2017)

δ. του άρθρου έκτου, παράγραφος 4, της από 30.03.2020 Πράξης Νομοθετικού Περιεχομένου (Α' 75).

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

3. Την αριθ. Δ.Ε.Δ. 1126366 ΕΞ 2016/30.08.2016 (ΦΕΚ 2759 / τ. Β' / 01.09.2016) Απόφαση του Προϊσταμένου της Διεύθυνσης Επίλυσης Διαφορών «Παροχή εξουσιοδότησης υπογραφής».

4. Την από 20.12.2019 και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανή προσφυγή του, με Α.Φ.Μ., κατοίκου, κατά της υπ' αριθμ./**01.11.2019** Οριστικής Πράξης Επιβολής Προστίμου ΦΠΑ άρθρου 79 Ν. 4472/2017, διαχειριστικής χρήσης 2010, του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Α' ΠΑΤΡΩΝ, και τα προσκομιζόμενα με αυτή σχετικά έγγραφα.

5. Την ως άνω πράξη επιβολής προστίμου, του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Α' ΠΑΤΡΩΝ, της οποίας ζητείται η ακύρωση, καθώς και τη σχετική έκθεση ελέγχου.

6. Τις απόψεις της ανωτέρω φορολογικής αρχής.

7. Την εισήγηση του ορισθέντος υπαλλήλου του Τμήματος Α2, όπως αποτυπώνεται στο σχέδιο της απόφασης.

Επί της από 20.12.2019 και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανούς προσφυγής του, με Α.Φ.Μ., 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:

Με την υπ' αριθ./01.11.2019 Οριστική Πράξη Επιβολής Προστίμου ΦΠΑ άρθρου 79 Ν. 4472/2017, διαχειριστικής χρήσης 2010, του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Α' ΠΑΤΡΩΝ, επιβλήθηκε σε βάρος του προσφεύγοντα, πρόστιμο ύψους 16.742,00 €, επειδή εξέπεσε τον αναλογούντα φόρο εισροών, ο οποίος ανέρχεται σε 33.484,00 €, επί ληφθέντων δέκα τριών (13) φορολογικών στοιχείων συνολικής καθαρής αξίας 159.448,00 € (συντελεστής φπα 21%) εκδόσεως με Α.Φ.Μ. και με πραγματικό υποκρυπτόμενο εκδότη τον με Α.Φ.Μ., τα οποία κρίθηκαν εικονικά, ως προς το σύνολο της συναλλαγής, κατά παράβαση των διατάξεων των άρθρων 12 παρ. 1 & 11, 18 παρ. 2 και 2 παρ. 1 του Π.Δ. 186/1992, και επισύρουν τις προβλεπόμενες κυρώσεις σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 79 § 1του ν. 4472/2017, ήτοι πρόστιμο ίσο με ο 50% του φόρου που εξέπεσε με τη λήψη των εικονικών τιμολογίων $33.484,00 * 50\% = 16.742,00$ €.

Το ως άνω πρόστιμο επιβλήθηκε ύστερα από την με α/α/06.06.2019 εντολή μερικού ελέγχου, του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Α' ΠΑΤΡΩΝ, συνεπεία των με αρ. πρωτ./15.12.2015,/15.12.2015 και/15.12.2015 δελτίων πληροφοριών αποστολής πληροφοριακών εκθέσεων και εκθέσεων ελέγχου του ΣΔΟΕ ΠΕΡ. ΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΔΥΤ. ΕΛΛΑΔΟΣ ΠΕΛΟΠΟΝΗΣΟΥ ΚΑΙ ΙΟΝΙΩΝ ΝΗΣΩΝ μετά των συνημμένων εκθέσεων της ίδιας ως άνω υπηρεσίας και του αρ. πρωτ./20.09.2018 δελτίου πληροφοριών – αποστολή φακέλου υπόθεσης της Υ.Ε.Δ.Δ.Ε. ΑΤΤΙΚΗΣ για τις διαχειριστικές περιόδους 01.01-31.12.2008 και 01.01-31.12.2010 αντίστοιχα.

Ο προσφεύγων, με την υπό κρίση ενδικοφανή προσφυγή, ζητά την ακύρωση /τροποποίηση της παραπάνω Πράξης, του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Α' ΠΑΤΡΩΝ, προβάλλοντας τους παρακάτω λόγους:

1. αναπόδεικτα κρίθηκαν τα φορολογικά στοιχεία ως εικονικά, καθώς πρόκειται για πραγματικές συναλλαγές, και η εικονικότητα ανάγεται μόνο ως προς το πρόσωπο του εκδότη.
2. δεν υπάρχει περίπτωση συμπληρωματικών στοιχείων
3. κατέστη αδύνατο να αποδείξω ότι λειτούργησα καλόπιστα καθώς παρήλθε η υποχρέωση να διαφυλάξω τα βιβλία και στοιχεία της επιχείρησής μου, αφού νομίμως τα κατέστρεψα.
4. το δικαίωμα του Δημοσίου για έκδοση της προσβαλλόμενης πράξης έχει υποπέσει σε παραγραφή, καθώς τα πρόστιμα ακολουθούν τις διατάξεις της κύριας φορολογίας.
5. η προσβαλλόμενη πράξη στερείται νομίμου αιτιολογίας και είναι πλημμελώς αιτιολογημένη.

Επειδή, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 63 παρ. 1 εδ. α' -γ' ν. 4174/2013, όπως ίσχυαν κατά το χρόνο κοινοποίησης στην προσφεύγουσα της προσβαλλόμενης πράξης: «1. Ο υπόχρεος, εφόσον αμφισβητεί οποιαδήποτε πράξη που έχει εκδοθεί σε βάρος του από τη Φορολογική Διοίκηση ή σε περίπτωση σιωπηρής άρνησης, οφείλει να υποβάλει ενδικοφανή προσφυγή με αίτημα την επανεξέταση της πράξης στο πλαίσιο διοικητικής διαδικασίας από την Υπηρεσία Εσωτερικής Επανεξέτασης της Φορολογικής Διοίκησης. Η αίτηση υποβάλλεται στη φορολογική αρχή που εξέδωσε την πράξη ή παρέλειψε την έκδοση της και πρέπει να αναφέρει τους λόγους και τα έγγραφα στα οποία ο υπόχρεος βασίζει το αίτημα του. Η αίτηση πρέπει να υποβάλλεται από τον υπόχρεο εντός τριάντα (30) ημερών από την ημερομηνία κοινοποίησης της πράξης σε αυτόν ή από τη συντέλεση της παράλειψης.»

Επειδή εν προκειμένω όπως προκύπτει από τα στοιχεία του φακέλου, εκδόθηκε η υπ' αριθμ./06.06.2019 εντολή του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Α' ΠΑΤΡΩΝ για τη διενέργεια μερικού φορολογικού ελέγχου εισοδήματος, φπα και ορθής τήρησης βιβλίων και έκδοσης στοιχείων (π.δ. 186/1992) των διαχειριστικών χρήσεων 2008 και 2010, επειδή περιήλθαν εις γνώση της φορολογικής αρχής **συμπληρωματικά (νέα) στοιχεία**, καθότι προέκυψαν ευρήματα που να δικαιολογούν την εφαρμογή των

συνδυασμένων διατάξεων των άρθρων 84 παρ.4 και 68 παρ. 2 του Ν.2238/94 και των άρθρων 57 παρ. 2 και 49 παρ. 3 του Ν. 2859/2000, και μεταξύ δε των άλλων εκδόθηκε σε βάρος του προσφεύγοντα και η προσβαλλόμενη πράξη.

Επειδή, για τη χρήση 2010 είχε πραγματοποιηθεί έλεγχος ΚΒΣ, τα αποτελέσματα του οποίου είχαν επαρκώς αιτιολογηθεί και θεμελιωθεί στην από 01.11.2019 σχετική έκθεση ΚΒΣ, και συνεπεία αυτής εκδόθηκε η υπ αρ./01.11.2019 Οριστική Πράξη Επιβολής Προστίμου Κ.Β.Σ., διαχειριστικής χρήσης 01.01 – 31.12.2010, του προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Α΄ ΠΑΤΡΩΝ για λήψη και καταχώρηση στα τηρούμενα βιβλία του προσφεύγοντα, δέκα τριών (13) φορολογικών στοιχείων συνολικής καθαρής αξίας 159.448,00 € εκδόσεως με Α.Φ.Μ. και με πραγματικό υποκρυπτόμενο εκδότη τον με Α.Φ.Μ. τα οποία κρίθηκαν εικονικά, ως προς το σύνολο της συναλλαγής, , και ως εκ τούτου είχε λάβει γνώση των πραγματικών περιστατικών. Για την ανωτέρω πράξη ο προσφεύγων κατέθεσε την υπ΄ αρ./20.12.2019 ενδικοφανή προσφυγή, η οποία απορρίφθηκε με την με αριθ. 850/12.05.2020 απόφαση της Υπηρεσίας μας.

Επειδή, οι διατάξεις του Ν. 2523/97, ορίζουν, ότι:

Άρθρο 9 Επιβολή προστίμων

5. Οι διατάξεις περί παραγραφής του δικαιώματος του Δημοσίου για την ενέργεια αρχικής ή συμπληρωματικής φορολογικής εγγραφής στην κύρια φορολογία εφαρμόζονται ανάλογα και για την επιβολή των προστίμων. Η προθεσμία αρχίζει από τη λήξη της διαχειριστικής περιόδου που έπεται εκείνης, στην οποία αφορά η παράβαση. Στα πρόστιμα του Κώδικα Βιβλίων και Στοιχείων ως και σε άλλα πρόστιμα που δεν συνδέονται με αντίστοιχη φορολογία, ως κύρια φορολογία νοείται η φορολογία εισοδήματος.

Επειδή, σύμφωνα με τη διάταξη του άρθρου 9 § 5 του ν.2523/1997, όπως αυτή ισχύει, οι διατάξεις περί παραγραφής του δικαιώματος του Δημοσίου για την ενέργεια αρχικής ή συμπληρωματικής φορολογικής εγγραφής στην κύρια φορολογία εφαρμόζονται ανάλογα και για την επιβολή των προστίμων. Η προθεσμία αρχίζει από τη λήξη της διαχειριστικής περιόδου που έπεται εκείνης, στην οποία αφορά η παράβαση. Επομένως το δικαίωμα για την κοινοποίηση πράξης επιβολής προστίμων των άρθρων 4 και 6 του ν.2523/1997 παραγράφεται μετά την πάροδο πενταετίας που αρχίζει από τη λήξη της διαχειριστικής περιόδου που έπεται εκείνης, στην οποία αφορά η παράβαση.

Επίσης αναλογική εφαρμογή έχουν και στην περίπτωση των προστίμων, όσα αναφέρθηκαν σχετικά με τις περιπτώσεις κατ' εξαίρεση δεκαετούς παραγραφής. Δηλαδή μπορούν να κοινοποιηθούν πράξεις επιβολής προστίμων και μετά την πάροδο πενταετίας, όχι όμως μετά την πάροδο δεκαετίας, όταν οι λόγοι για τους οποίους επιβάλλονται σχετίζονται με τις αντίστοιχες προϋποθέσεις για την έκδοση πράξης προσδιορισμού του φόρου (μη υποβολή εκκαθαριστικής δήλωσης, συμπληρωματική πράξη άρθρου 49 § 3 του κώδικα ΦΠΑ κ.τλ.).

Επειδή εν προκειμένω, για τη χρήση 2010 είχε πραγματοποιηθεί έλεγχος ΦΠΑ, ως η από 01.11.2019 σχετική έκθεση μερικού ελέγχου, και συνεπεία αυτής εκδόθηκε η υπ αρ./01.11.2019 Οριστική Πράξη Διορθωτικού Προσδιορισμού Φ.Π.Α., διαχειριστικής χρήσης 01.01 – 31.12.2010, του προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Α΄ ΠΑΤΡΩΝ. Για την ανωτέρω πράξη ο προσφεύγων κατέθεσε την υπ΄ αρ./20.12.2019 ενδικοφανή προσφυγή, η οποία έγινε δεκτή με την με αριθ. 852/12.05.2020 απόφαση της Υπηρεσίας μας, με την οποία κρίθηκε , ότι **το δικαίωμα του δημοσίου για επιβολή φόρου και κοινοποίηση πράξης φόρου προστιθέμενης αξίας, σε βάρος του προσφεύγοντα, για τη διαχειριστική χρήση 2010, έχει υποπέσει σε παραγραφή.**

Επειδή, οι διατάξεις περί παραγραφής του δικαιώματος του Δημοσίου για την ενέργεια αρχικής ή συμπληρωματικής φορολογικής εγγραφής στην κύρια φορολογία εφαρμόζονται ανάλογα και για την επιβολή των προστίμων και με βάση τα ως άνω εκτεθέντα, **το δικαίωμα του δημοσίου για επιβολή προστίμου ΦΠΑ, σε βάρος του προσφεύγοντα, για τη διαχειριστική χρήση 2010 έχει υποπέσει σε παραγραφή**, και κατά συνέπεια οι ισχυρισμοί του γίνονται δεκτοί.

Επειδή, γενομένου δεκτού του λόγου περί παραγραφής της οριστικής πράξης επιβολής προστίμου Φ.Π.Α., παρέλκει η εξέταση των υπόλοιπων προβαλλόμενων λόγων της ενδικοφανούς προσφυγής.

Α π ο φ α σ ί ζ ο υ μ ε

την αποδοχή της με αριθ. πρωτ./20.12.2019 ενδικοφανούς προσφυγής του '....., με Α.Φ.Μ., και την ακύρωση της κάτωθι πράξης:

της υπ' αριθ./**01.11.2019** Οριστικής Πράξης Επιβολής Προστίμου ΦΠΑ άρθρου 79 Ν. 4472/2017, διαχειριστικής χρήσης 2010, του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Α' ΠΑΤΡΩΝ

Οριστική φορολογική υποχρέωση του υπόχρεου - καταλογιζόμενο ποσό με βάση την παρούσα απόφαση :
Η φορολογική υποχρέωση του υπόχρεου με βάση την παρούσα απόφαση διαμορφώνεται ως εξής :
ΠΡΟΣΤΙΜΟ: 0,00 €

Η παρούσα απόφαση να κοινοποιηθεί από αρμόδιο όργανο με τη νόμιμη διαδικασία στον υπόχρεο.

Ακριβές Αντίγραφο

**ΜΕ ΕΝΤΟΛΗ ΤΟΥ ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΥ
ΤΗΣ Δ/ΝΣΗΣ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ**

**Ο/Η υπάλληλος του Αυτοτελούς
Τμήματος Διοικητικής Υποστήριξης**

**Ο ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΣ
ΤΗΣ ΥΠΟΔ/ΝΣΗΣ ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ**

ΓΕΩΡΓΙΟΣ ΣΤΑΥΡΙΔΗΣ

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.