



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ



ΑΑΔΕ

Ανεξάρτητη Αρχή
Δημοσίων Εσόδων

ΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ

ΥΠΟΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ

ΤΜΗΜΑ

Α2

Ταχ. Δ/ση : Αριστογείτονος 19

Ταχ.Κώδικας : 176 71 - Καλλιθέα

Τηλέφωνο : 213 1604561

Καλλιθέα 29/ 10/ 2021

Αριθμός Απόφασης 3965

Α Π Ο Φ Α Σ Η

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 Β' 1440/27-04-2017)

2.Την ΠΟΛ 1069/04-03-2014 Εγκύκλιο της Γενικής Γραμματείας Δημοσίων Εσόδων του Υπουργείου Οικονομικών.

3. Την υπ' αριθμόν Δ.Ε.Δ.1126366 ΕΞ 2016/30-08-2016 (ΦΕΚ 2759/ Τ.Β'/ 01-09-2016) Απόφαση του Προϊσταμένου της Διεύθυνσης Επίλυσης Διαφορών « Παροχής εξουσιοδότησης υπογραφής».

4. Την από **05-11-2020** και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανή προσφυγή που υπέβαλε ο του με ΑΦΜ, κάτοικος οδός-ΤΚ, κατά:

-Της υπ. αριθ./2020 Οριστικής Πράξης Επιβολής Προστίμου (άρθρου 7§3&5 ν.5337/2015), του προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. ΑΓΙΩΝ ΑΝΑΡΓΥΡΩΝ, για την διαχειριστική περίοδο 01/01-31/12/2013.

και τα προσκομιζόμενα με αυτήν σχετικά έγγραφα.

5. Την ως άνω προσβαλλόμενη πράξη, του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. ΑΓΙΩΝ ΑΝΑΡΓΥΡΩΝ, της οποίας ζητείται η ακύρωση.

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 **05-11-2020** και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανή προσφυγή που υπέβαλε ο του, με ΑΦΜ, 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:

ΙΣΤΟΡΙΚΟ

A. Η Δ.Ο.Υ. ΙΓ ΑΘΗΝΩΝ, διαβίβασε το με αρ. πρωτ...../2019 Δελτίο Πληροφοριών με επισυναπτόμενη την από 25-09-2019 έκθεση μερικού ελέγχου του ΠΔ 186/1992 (ΚΒΣ) & 4093 (ΚΦΑΣ) λόγω αρμοδιότητας στην Δ.Ο.Υ. ΑΓΙΩΝ ΑΝΑΡΓΥΡΩΝ, που αφορούσε την ατομική επιχείρηση με ΑΦΜ, σύμφωνα με το οποίο αυτή εξέδωσε διακόσια είκοσι(220) εικονικά φορολογικά στοιχεία συνολικής καθαρής αξίας 4.985.577,20€ για τις χρήση 2013. Μεταξύ των επιχειρήσεων που είναι λήπτες φορολογικών στοιχείων από την ατομική επιχείρηση με ΑΦΜ στην χρήση 2013 περιλαμβάνεται και η ατομική επιχείρηση του με ΑΦΜ, για σαράντα δύο (42) φορολογικά στοιχεία συνολικής καθαρής αξίας 155.326,00€.

B. Κατόπιν αυτού, η Δ.Ο.Υ. ΑΓΙΩΝ ΑΝΑΡΓΥΡΩΝ, διενήργησε έλεγχο για την διαχειριστική περίοδο 01/01 -31/12-2013 με την υπ' αριθ./2019 εντολή μερικού ελέγχου της προϊσταμένης της ανωτέρω Δ.Ο.Υ., για ΚΦΑΣ.

Αρχικά ο έλεγχος, κοινοποίησε με συστημένη επιστολή στον προσφεύγοντα την με αριθ. πρωτ./2019 γνωστοποίηση δυνατότητας υποβολής εκπροθέσμων φορολογικών δηλώσεων

καθώς και την υπ. αριθ./2019 εντολή ελέγχου.

Στις 21-10-2019 ο προσφεύγων προσήλθε στην Δ.Ο.Υ. και του επεδόθη η με αριθ. πρωτ./2019 πρόσκληση για τη προσκόμιση των βιβλίων και στοιχείων χρήσεως 2013.

Την 14-11-2019 & 28-11-2019 ο προσφεύγων προσκόμισε φορολογικά στοιχεία και καταστάσεις εσόδων-εξόδων και την 30-01-2020 προσκόμισε τα στελέχη των φορολογικών στοιχείων.

Στην συνέχεια ο έλεγχος λαμβάνοντας υπόψη τα ανωτέρω και της δικές του διαπιστώσεις, συνέταξε και επέδωσε νόμιμα στον προσφεύγοντα, το υπ. αριθ./2020 Σημείωμα Διαπιστώσεων του άρθρου 28 & 62 του Ν. 4174/2013, μαζί με την προσωρινή πράξη επιβολής προστίμου ΚΦΑΣ του άρθρου 7§3 & 5 ν. 4337/2015.

Επί του ως άνω Σημειώματος ο προσφεύγων, στις 13-03-2020 υπέβαλε εγγράφως με αριθ. πρωτ./2020 υπόμνημα σε απάντηση του.

Εν συνεχεία ο έλεγχος εξέδωσε το πόρισμα, το οποίο περιλαμβάνεται στην από 06-10-2020 Έκθεση Μερικού Ελέγχου [βάσει των διατάξεων του ΠΔ 186/1992 (ΚΒΣ), Ν.4093/2012 (ΚΦΑΣ), Ν. 4174/2013 (ΚΦΔ) & 4308/2014 (ΕΛΠ)], με βάση την οποία ο προϊστάμενος της Δ.Ο.Υ ΑΓΙΩΝ ΑΝΑΡΓΥΡΩΝ εξέδωσε την κατωτέρω προσβαλλόμενη Πράξη:

Κ.Φ.Α.Σ.

-Την υπ. αριθ./2020 Πράξη Επιβολής Προστίμου (άρθρου 7§3 & 5 ν.5337/2015), για την διαχειριστική περίοδο 01/01-31/12/2013, με την οποία επιβλήθηκε σε βάρος του προσφεύγοντα πρόστιμο συνολικού ποσού 62.130,40€ (155.326,00€x 40%), διότι:

ζήτησε έλαβε και καταχώρησε στα βιβλία του, σαράντα δύο (42) εικονικά φορολογικά στοιχεία στο σύνολο τους, συνολικής καθαρής αξίας 155.326,00€ πλέον ΦΠΑ 24.246,59€, που εκδόθηκαν από την ατομική επιχείρηση με ΑΦΜ κατά παράβαση των διατάξεων του άρθρου 2§3 του ΚΦΑΣ(περιλαμβάνεται στο ν. 4093/2012) και επισύρει τις κυρώσεις του άρθρου 7§3 περ. β' του Ν. 4337/2015, όπως εφαρμόζονται και για προγενέστερες χρήσεις σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 7§5 του ιδίου νόμου.

Ο προσφεύγων με την υπό κρίση ενδικοφανή προσφυγή ζητάει την ακύρωση της παραπάνω Πράξης, προβάλλοντας τους παρακάτω λόγους:

-Λόγω αναρμοδιότητας του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. ΑΓΙΩΝ ΑΝΑΡΓΥΡΩΝ, για την υπογραφή της προσβαλλόμενης πράξης επιβολής προστίμου του άρθρου 7 του ν. 4337/2015.

-Λόγω παραγραφής του δικαιώματος της φορολογικής διοίκησης για επιβολή φορολογικών κυρώσεων για υποτιθέμενες παραβάσεις εκ μέρους του, του ΚΒΣ που φέρονται να έλαβαν χώρα

το 2013.

-Λόγω εσφαλμένης κρίσης πως τα 42 επίμαχα τιμολόγια ήταν εικονικά επειδή η φορολογική διοίκηση δεν μπορούσε να εντοπίσει τον εκδότη τους.

-Λόγω εσφαλμένης κρίσης πως τα επίμαχα τιμολόγια είναι εικονικά, επειδή ο εκδότης τους φαίνεται να επέδειξε φορολογικά και κοινωνικοασφαλιστικά παραβατική συμπεριφορά, που δεν σχετιζόταν με αυτόν.

-Λόγω εσφαλμένης κρίσης πως τα επίμαχα φορολογικά στοιχεία ήταν εικονικά επειδή αφορούσαν ανύπαρκτες συναλλαγές ενώ αντιστοιχούσαν σε πραγματικές νόμιμες οικονομικές συναλλαγές.

-Λόγω εσφαλμένης κρίσης πως τα επίμαχα τιμολόγια ήταν εικονικά επειδή η εξόφληση τους δεν έγινε διαπραγματικά.

-Λόγω σιωπηράς απόρριψης του ισχυρισμού του περί αδυναμίας απόδειξης της πραγματοποίησης μέρους των επίμαχων συναλλαγών με αξιόγραφα από γεγονός ανωτέρας βίας.

-Λόγω πλάνης περί τα πραγματικά και εσφαλμένης εκτίμησης ορισμένων τιμολογίων, που αξιολογήθηκαν ως εικονικά.

-Λόγω εσφαλμένης διάταξης νόμου.

-Λόγω αντιφατικής επιβολής προστίμου.

-Λόγω εσφαλμένου υπολογισμού προστίμου.

Περαιτέρω ο προσφεύγων υπέβαλε στην υπηρεσία μας το υπ. αριθ. ΔΕΔ.....ΕΙ 2021 ΕΜΠ/02-02-2021 υπόμνημα, προσκομίζοντας τα κατωτέρω τιμολόγια ήτοι:

Α) 1)Τ.Π.Υ. Νο/2013, 2)Τ.Π.Υ. Νο/2013, 3) Τ.Π.Υ. Νο/2013, 4) Τ.Π.Υ. Νο/2014, 5) Τ.Π.Υ. Νο/2013, 6) Τ.Π.Υ. Νο/2013, 7) Τ.Π.Υ. Νο/2013, 8) Τ.Π.Υ. Νο/2013, 9) Τ.Π.Υ. Νο/2013, 10) Τ.Π.Υ. Νο/2013, 11) Τ.Π.Υ. Νο/2013, 12) Τ.Π.Υ. Νο/2013, 13) Τ.Π.Υ. Νο/2013, 14) Τ.Π.Υ. Νο/2013, 15) Τ.Π.Υ. Νο/2013, 16) Τ.Π.Υ. Νο/2013, 17) Τ.Π.Υ. Νο/2013, 18) Τ.Π.Υ. Νο/2013, 19) Τ.Π.Υ. Νο/2013, 20) Τ.Π.Υ. Νο/2013, 21) Τ.Π.Υ. Νο/2013, 22) Τ.Π.Υ. Νο/2013, 23) Τ.Π.Υ. Νο/2013, 24)...../2013, 25) Τ.ΔΑ. Νο/2013, 26) Τ.Π.Υ. Νο/2013, 27) Τ.ΔΑ. Νο/2013, 28) Τ.ΔΑ Νο/2013, 29)Τ. ΔΑ Νο/2013, 30)Τ.ΔΑ Νο/2013, 31)Τ.ΔΑ Νο/2013, 32)Τ.ΔΑ Νο/2013, 33)Τ.ΔΑ Νο/2013, 34)Τ.ΔΑ Νο/2013, 35)Τ.ΔΑ. Νο/2013, 36) Τ.Π.Υ. Νο/2013, 37)Τ.ΔΑ Νο/2013, 38)Τ.Π.Υ. Νο...../2013, 39)Τ.ΔΑ. Νο/2013, 40)Τ.ΔΑ Νο...../2013, 41)Τ.ΔΑ.

No...../2013, 42)Τ.ΔΑ. No/2013, 43)ΤΙΜ No/2013, 44)Τ.ΔΑ No/2013, 45)ΤΙΜ. No/2013, 46) ΤΙΜ No/2013, 47)ΤΙΜ No/2013, 48)ΤΙΜ No/2013, 49)ΤΙΜ No/2013, 50)Τ.ΔΑ No/2013, 51)ΤΙΜ No/2013, 52)ΤΙΜ No/2013, 53)Τ.ΔΑ No/2013, 54)Τ. ΔΑ No/2013, 55)ΤΙΜ No/2013, 56) Τ.Π.Υ. No/2013, 57) Τ.Π.Υ. No/2013, 58)ΤΙΜ. No/2013, 59)Τ. ΔΑ No/2013, 60) Τ.Π.Υ. No/2013, 61) Τ.Π.Υ. No/2013, 62) Τ.Π.Υ. No/2013, 63) Τ.Π.Υ. No/2013, 64) Τ.Π.Υ. No/2013, 65) Τ.Π.Υ. No/2013, 66) Τ.Π.Υ. No/2013, 67) ΤΙΜ No/2013, 68) Τ.Π.Υ. No/2013, 69) Τ.Π.Υ. No/2013, 70) Τ.Π.Υ. No/2013, 71) Τ.Π.Υ. No/2013, 72) Τ.Π.Υ. No/2013, 73) Τ.Π.Υ. No/2013, 74)Τ.ΔΑ No/2013, 75) Τ. ΔΑ No/2013, 76) Τ.Π.Υ. No/2013, 77)Τ.ΔΑ No/2013, 78)Τ. ΔΑ/2013, 79) Τ.Π.Υ. No/2013, 80) Τ.Π.Υ. No/2013, 81) Τ.Π.Υ. No/2013, 82)ΤΙΜ No/2013, 83) Τ.Π.Υ. No/2013, 84)Τ.ΔΑ No/2013, 85)Τ.ΔΑ No/2013, με σχετικά κατά περίπτωση συμφωνητικά και ισχυρίζεται ότι αφενός μεν δεν υπάρχουν άλλες δαπάνες που να αφορούν τις συγκεκριμένες πωλήσεις και αφετέρου τα τιμολόγια τα οποία έλαβε από τονσυσχετίζονται με τα τιμολόγια τα οποία εξέδωσε με τη σειρά του στους πελάτες του.

Επειδή στο άρθρο 3§3 της ΠΟΛ 1064/2017 (Β' 1440) Απόφασης του Διοικητή της ΑΑΔΕ, ορίζεται ότι: «Στις περιπτώσεις που με την άσκηση της ενδικοφανούς προσφυγής προσκομισθούν στη Διεύθυνση Επίλυσης Διαφορών νέα στοιχεία ή γίνει επίκληση νέων πραγματικών περιστατικών, ο υπόχρεος πρέπει να καλείται σε ακρόαση, σύμφωνα με τα οριζόμενα στην προηγούμενη παράγραφο, προκειμένου να εκφράσει εγγράφως τις απόψεις του, αναπτύσσοντας τους προβαλλόμενους με την ενδικοφανή προσφυγή λόγους και τα τυχόν συνυποβαλλόμενα σε αυτήν νέα στοιχεία ή τα επικαλούμενα με το αίτημά του νέα πραγματικά περιστατικά. Στην περίπτωση αυτή, η Διεύθυνση Επίλυσης Διαφορών δύναται να ζητά από την αρμόδια φορολογική αρχή τη διενέργεια πρόσθετων ελεγκτικών επαληθεύσεων, τάσσοντας ρητή προθεσμία, προκειμένου η τελευταία να της αποστείλει το σχετικό πόρισμά της. Ως νέα στοιχεία ορίζονται αυτά τα οποία δεν είχε στη διάθεσή της η φορολογική αρχή και δεν ήταν δυνατόν να τα λάβει υπόψιν της κατά το χρόνο έκδοσης της προσβαλλόμενης πράξης».

Επειδή ο προσφεύγων προσκόμισε τα αναφερόμενα πιο πάνω τιμολόγια, με σχετικά κατά περίπτωση συμφωνητικά και ισχυρίζεται ότι αφενός μεν δεν υπάρχουν άλλες δαπάνες που να αφορούν τις συγκεκριμένες πωλήσεις και αφετέρου τα τιμολόγια τα οποία έλαβε από τον συσχετίζονται με τα τιμολόγια τα οποία εξέδωσε με τη σειρά του στους πελάτες του.

Επειδή στην ελέγχουσα φορολογική αρχή που εξέδωσε την προσβαλλόμενη πράξη εστάλη η υπ' αριθ./2021 πράξη αναπομπή του προϊσταμένου της υπηρεσίας προκειμένου να προβεί σε συμπληρωματικές ελεγκτικές επαληθεύσεις (ή έρευνες) και να αποστείλει στη Διεύθυνση Επίλυσης Διαφορών το σχετικό της πόρισμα, πλην όμως δεν απάντησε.

Επειδή, όπως επισημάνθηκε στην ελέγχουσα φορολογική αρχή, τα φορολογικά στοιχεία αυτά ήταν κρίσιμα για την επανεξέταση της υπόθεσης.

Επειδή η ελέγχουσα φορολογική αρχή μέχρι σήμερα, δεν έχει απαντήσει επί της πράξης αναπομπής της υπηρεσία μας, προκειμένου να μας γνωρίσει το νέο πόρισμα του ελέγχου, λόγω δε της έλλειψης του κρίσιμου αυτού στοιχείου, η νομική βάση για καταλογισμό είναι πλημμελής.

Κατά συνέπεια η έκθεση ελέγχου και η προσβαλλόμενη πράξη είναι πλημμελώς αιτιολογημένη και ο έλεγχος πρέπει να διενεργηθεί εκ νέου, λαμβάνοντας υπόψη το σύνολο των ανωτέρω στοιχείων, ζητώντας οποιοδήποτε περαιτέρω στοιχείο κρίνει απαραίτητο για τη διενέργεια ελεγκτικών επαληθεύσεων.

Επειδή, με τις διατάξεις του άρθρου 36§1,2 του ν. 4174/2013 – Κ.Φ.Δ (Α' 170), ορίζεται ότι:

«1) Η Φορολογική Διοίκηση μπορεί να προβεί σε έκδοση πράξης διοικητικού, εκτιμώμενου ή διορθωτικού προσδιορισμού φόρου εντός πέντε (5) ετών από τη λήξη του έτους εντός του οποίου λήγει η προθεσμία υποβολής δήλωσης. 2) Η περίοδος που αναφέρεται στην παράγραφο 1 παρατείνεται στις εξής περιπτώσεις: α) ..., β) ..., γ) εάν ασκηθεί ενδικοφανής προσφυγή, ένδικο βοήθημα ή μέσο, για περίοδο ενός έτους μετά την έκδοση απόφασης επί της ενδικοφανούς προσφυγής ή την έκδοση αμετάκλητης δικαστικής απόφασης, και μόνο για το ζήτημα, το οποίο αφορά» και με τις διατάξεις του άρθρου 63§6 του ίδιου κώδικα, ορίζεται ότι: «Αν με την απόφαση [της Δ.Ε.Δ.] ακυρώνεται, μερικά ή ολικά, ή τροποποιείται η πράξη της φορολογικής αρχής, η Υπηρεσία Εσωτερικής Επανεξέτασης οφείλει να αιτιολογεί την απόφαση αυτή επαρκώς με νομικούς ή και πραγματικούς ισχυρισμούς. Η φορολογική αρχή, της οποίας η πράξη ακυρώνεται για τυπικές πλημμέλειες, εκδίδει νέα πράξη σύμφωνα με τα οριζόμενα στην απόφαση της Υπηρεσίας Εσωτερικής Επανεξέτασης»,

Επειδή, παρέχεται στον προϊστάμενο της αρμόδιας φορολογικής αρχής η δυνατότητα έκδοσης νέας οριστικής πράξης επιβολής προστίμου, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 63 § 6 του ν. 4174/2013,

Κατόπιν αυτών,

Αποφασίζουμε

Την αποδοχή της από **05/11/2020** και με αριθ. πρωτ. ενδικοφανούς προσφυγής που υπέβαλε ο του, με ΑΦΜ και την ακύρωση, της υπ. αριθ. /2020 Πράξης Επιβολής Προστίμου (άρθρου 7§3&5 ν.5337/2015), για την διαχειριστική περίοδο 01/01-31/12/2013 που εξέδωσε ο προϊστάμενος της Δ.Ο.Υ. ΑΓΙΩΝ ΑΝΑΡΓΥΡΩΝ, με βάση το ανωτέρω σκεπτικό.

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

Κ.Φ.Α.Σ.

Διαχειριστική περίοδος 01/01/31/12/2013 (...../2020)

Πρόστιμο του άρθρου 7 παρ. 3 περ. β΄ του ν.4337/2015: 0,00€

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

**ΜΕ ΕΝΤΟΛΗ ΤΟΥ ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΥ
ΤΗΣ Δ/ΝΣΗΣ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ
Η ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΗ ΤΗΣ ΥΠΟΔΙΕΥΘΥΝΣΗΣ
ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ**

Ακριβές Αντίγραφο

ΣΚΟΥΡΑ ΓΡΑΜΜΑΤΩ

Η Υπάλληλος του Τμήματος

Διοικητικής Υποστήριξης

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.