



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ



ΑΑΔΕ

Ανεξάρτητη Αρχή
Δημοσίων Εσόδων

ΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ

ΥΠΟΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ

ΤΜΗΜΑ

Α2

Ταχ. Δ/νση : Αριστογείτονος 19

Ταχ. Κώδι- : 176 71 - Καλλιθέα
κας

Τηλέφωνο : 213 1604561

Καλλιθέα 23/ 05/ 2022

Αριθμός Απόφασης 1905

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).

δ. της Α 1122/31-05-2020 Απόφασης του Διοικητή της Α.Α.Δ.Ε.(Β 2088).

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 **21/01/2022** και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανή προσφυγή που υπέβαλε ο του, με ΑΦΜ, κάτοικος ,,....., -Αχαΐας , οδός αρ. κατά:

-Της υπ' αριθ./14-12-2021 Οριστικής Πράξης Επιβολής Προστίμου ΦΠΑ (άρθρο 8§12 Ν. 1882/90) του προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Α' ΠΑΤΡΩΝ, φορολογικής περιόδου 01/01-31/12-2016

και τα προσκομιζόμενα με αυτήν σχετικά έγγραφα.

5. Την ως άνω προσβαλλόμενη πράξη, του προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Α' ΠΑΤΡΩΝ, της οποίας ζητείται η ακύρωση και την από 14-12-2021 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 21/01/2022 και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανούς προσφυγής, 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

- Ο προϊστάμενος της Δ.Ο.Υ. Α' ΠΑΤΡΩΝ, εξέδωσε την υπ' αριθ./25-05-2021 εντολή μερικού ελέγχου προκειμένου να ελεγχτεί ο του με ΑΦΜ Ο έλεγχος εξέδωσε και κοινοποίησε, α) την με αρ. πρωτ:/24-06-2021 πρόσκληση προσκόμισης βιβλίων και στοιχείων σύμφωνα με την ανωτέρω εντολή μερικού φορολογικού ελέγχου για τις χρήσεις 2015 & 2016 και ζήτησε τα εκδοθέντα στοιχεία εσόδων και ληφθέντα στοιχεία αγορών και λοιπά στοιχεία και έγγραφα , όπως αναλυτικά αναφέρονται σε αυτήν.

Λόγω της διαπίστωσης του ελέγχου ότι η ατομική επιχείρηση δεν βρέθηκε στην διεύθυνση επαγγελματικής της έδρας η οποία αποτελεί και διεύθυνση κατοικίας του προσφεύγοντα η με αρ. πρωτ./24-06-2021 πρόσκληση επιδόθηκε ενυπόγραφα στις 17/7/2021 από τον υπάλληλο της Δ.Ο.Υ. στον προσφεύγοντα στην διεύθυνση Πάτρα.

Ο προσφεύγων ανταποκρίθηκε μερικώς μόνο στην ανωτέρω πρόσκληση (βλέπε σελ. 4-8 της έκθεσης μερικού φορολογικού ελέγχου ΦΠΑ).

Κατόπιν των ανωτέρω ο έλεγχος συνέταξε και κοινοποίησε νόμιμα στις 17-11-2021 στον προσφεύγοντα το υπ.αριθ./2021 Σημείωμα Διαπιστώσεων του άρθρου 28 & 62 του Ν. 4174/2013, μαζί με τις αντίστοιχες Προσωρινές πράξεις

Επί του ως άνω Σημειώματος ο προσφεύγων, στις 02-12-2021 υπέβαλε εγγράφως με αριθ. πρωτ./2021 υπόμνημα σε απάντηση του.

Εν συνεχεία συντάχθηκαν οι από 14/12/2021 εκθέσεις μερικού ελέγχου:

1)Φορολογία ΕΛΠ, 2)Φορολογίας εισοδήματος και 3) Φόρου Προστιθέμενης Αξίας, και με βάση τα πορίσματα αυτών ο προϊστάμενος της Δ.Ο.Υ. Α΄ ΠΑΤΡΩΝ, εξέδωσε τις κατωτέρω προσβαλλόμενες Πράξεις:

ΕΛΠ

–Την υπ’ αριθμ./14-12-2021 Οριστική Πράξη Επιβολής Προστίμου (άρθρου 7§§3&5-ν.4337/2015) για την φορολογική περίοδο 01/01-16/10-2015, με την οποία επιβλήθηκε σε βάρος της προσφεύγουσας, πρόστιμο συνολικού ποσού 135.501,36€[(€169.307,00x 40%=67.722,80€), (€169.446,40x40%=67.778,56€] σύμφωνα με την οποία:

α) Ζήτησε έλαβε και καταχώρησε στα βιβλία του, δέκα τρία (13) εικονικά φορολογικά στοιχεία για ανύπαρκτες στο σύνολο τους συναλλαγές, συνολικής καθαρής αξίας 169.307,00€ πλέον ΦΠΑ 38.940,61€, εκδόσεως της ατομικής επιχείρησης ‘ ‘ του’ ‘ με ΑΦΜ, κατά παράβαση των διατάξεων των άρθρων 3,5 &8 του Ν. 4308/2014 (ΕΛΠ) 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.

β) Εξέδωσε πέντε(5) εικονικά φορολογικά στοιχεία, για ανύπαρκτες στο σύνολο τους συναλλαγές, συνολικής καθαρής αξίας 169.446,40€ πλέον ΦΠΑ 38.972,67€ και συγκεκριμένα α) δύο (2) εικονικά φορολογικά στοιχεία, συνολικής καθαρής αξίας 100.630,00€ προς την επιχείρηση ΞΕΝΟΔ/ΚΕΣ ΕΠΙΧ/ΣΕΙΣ ΕΠΕ με ΑΦΜ,β) δύο (2) εικονικά φορολογικά στοιχεία, συνολικής καθαρής αξίας 14.316,40€ προς την ατομική επιχείρηση με ΑΦΜ και ένα(1) εικονικό φορολογικό στοιχείο καθαρής αξίας 54.500,00€ προς την επιχείρηση με ΑΦΜ, κατά παράβαση των διατάξεων των άρθρων 3,5 &8 του Ν. 4308/2014 (ΕΛΠ) 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.

ΠΡΟΣΤΙΜΟ του άρθρου 54 ν. 4174/2013

- Την υπ’ αριθ./16-11-2021 Οριστική Πράξη Επιβολής Προστίμου (άρθρου 54 ν. 4174/2013), φορολογικής περιόδου 01/01-31/12/2021 με την οποία επιβλήθηκε σε βάρος του

προσφεύγοντα πρόστιμο συνολικού ποσού 250,00€(1χ250,00€) διότι:

Δεν ανταποκρίθηκε πλήρως στην υπ. αριθ./24-06-2021 πρόσκληση του άρθρου 14 ν. 4174/2013 που επιδόθηκε στις 17-07-2021 και δεν προσκόμισε τα ζητούμενα με αυτή αρχεία, αλλά μέρος μόνο αυτών, κατά παράβαση των διατάξεων του άρθρου 14 του ν. 4174/2013(ΚΦΔ), με συνέπεια την ακύρωση της δυνατότητας του ελέγχου να πραγματοποιήσει όλες τις απαιτούμενες ελεγκτικές επαληθεύσεις που περιλαμβάνονται στην απόφαση Α 1293/2019 και επισύρει τις κυρώσεις του άρθρου 54§1 περ.δ' και§2 περ. δ' του Ν. 4174/2013(ΚΦΔ).

ΠΡΟΣΤΙΜΟ του άρθρου 58α§1 ν. 4174/2013

- Την υπ' αριθ./14-12-2021 Οριστική Πράξη Επιβολής Προστίμου (άρθρου 58α§1 ν. 4174/2013), φορολογικής περιόδου 01/01-31/12/2016 με την οποία επιβλήθηκε σε βάρος του προσφεύγοντα πρόστιμο συνολικού ποσού 250,00€ διότι:

Εξέδωσε ανακριβώς με αριθ./16-12-2016 τιμολόγιο προς την
.....(ΑΦΜ.....) με ποσό ανακρίβειας 736,08€, με αναλογούντα ΦΠΑ ποσού 176,66€, κατά παράβαση των διατάξεων των άρθρων 3,5,8,11,12 &13 του ν. 4308/2014 και επισύρει τις κυρώσεις του άρθρου 58^α ν. 4174/2013.

Συνεπώς, για την παράβαση της ανακριβούς έκδοσης φορολογικού στοιχείου για την παροχή υπηρεσιών με διαφορά καθαρής αξίας 736,08€ και με διαφορά ΦΠΑ 176,66€ επιβάλλεται σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 58 α ν. 4174/2013 πρόστιμο ίσο με το 50% επί 176,66€(ΦΠΑ), ήτοι 88,55€, το οποίο δεν μπορεί να είναι κατώτερο των 500,00€, καθώς η ατομική επιχείρηση τηρεί απλογραφικά βιβλία.

Επομένως το συνολικό πρόστιμο του άρθρου 58 α του ν. 4174/2013 προς επιβολή είναι ίσο με 250,00€.

ΕΙΣΟΔΗΜΑ

-Την υπ' αριθμ./14-12-2021 Οριστική Πράξη Διορθωτικού Προσδιορισμού Φόρου Εισοδήματος, φορολογικής περιόδου 01/01-31/12/2015, με την οποία καταλογίστηκε σε βάρος του προσφεύγοντα, κύριος φόρος εισοδήματος ποσού 163.239,46€, πλέον πρόσθετου φόρου, λόγω επιεικέστερης κύρωσης (άρθρο 49§1 ν.4509/17) ποσού 81.619,73€ και ειδική εισφορά αλληλεγγύης ποσού 12.744,27€ ήτοι συνολικού ποσού 40.751,99€.

Η διαφορά φόρου προέκυψε ύστερα από τη διενέργεια μερικού ελέγχου φορολογίας εισοδήματος της Δ.Ο.Υ., α)με την διαπίστωση λογιστικών διαφορών ελέγχου [(εικονικά φορολογικά στοιχεία και από

λοιπές μη εκπιπτόμενες δαπάνες ποσού 493.037,84€, β) εισόδημα από μισθωτές υπηρεσίες ποσού 962,04€ και γ) εισόδημα από άγνωστη πηγή και προέλευση ποσού 15.400,00€, ήτοι συνολικού ποσού 509.399,88€.

-Την υπ' αριθμ./14-12-2021 Οριστική Πράξη Διορθωτικού Προσδιορισμού Φόρου Εισοδήματος, φορολογικής περιόδου 01/01-31/12/2016, με την οποία καταλογίστηκε σε βάρος του προσφεύγοντα, κύριος φόρος εισοδήματος ποσού 165.327,33€, πλέον πρόσθετου φόρου, λόγω επιεικέστερης κύρωσης (άρθρο 49§1 ν.4509/17) ποσού 82.663,67€ και ειδική εισφορά αλληλεγγύης ποσού 33.612,66€ ήτοι συνολικού ποσού 281.603,66€.

Η διαφορά φόρου προέκυψε ύστερα από τη διενέργεια μερικού ελέγχου φορολογίας εισοδήματος της Δ.Ο.Υ., α) με την διαπίστωση λογιστικών διαφορών ελέγχου (εικονικά φορολογικά στοιχεία και από λοιπές μη εκπιπτόμενες δαπάνες) ποσού 324.064,87€, β) εισόδημα από μισθωτές υπηρεσίες ποσού 1.759,09€ και γ) εισόδημα από άγνωστη πηγή και προέλευση ποσού 18.792,65€, ήτοι συνολικού ποσού 384.616,61€.

(Για πλήρη ανάλυση βλέπε την έκθεση μερικού ελέγχου εισοδήματος.)

ΦΠΑ

- Την υπ' αριθμ./14-12-2021 Οριστική Πράξη Διορθωτικού Προσδιορισμού Φ.Π.Α. για την φορολογική περίοδο 01/01-31/12/2015, με την οποία επιβλήθηκε σε βάρος του προσφεύγοντα, Φ.Π.Α. ποσού 95.442,59€ πλέον ποσού πρόσθετου φόρου λόγω επιεικέστερης κύρωσης (άρθρο 49§1 ν.4509/17) 47.721,30€, ήτοι συνολικού ποσού 143.163,89€.

- Την υπ' αριθμ./14-12-2021 Οριστική Πράξη Διορθωτικού Προσδιορισμού Φ.Π.Α. για την φορολογική περίοδο 01/01-31/12/2016, με την οποία επιβλήθηκε σε βάρος του προσφεύγοντα, Φ.Π.Α. ποσού 68.262,57€ πλέον ποσού πρόσθετου φόρου λόγω επιεικέστερης κύρωσης (άρθρο 49§1 ν.4509/17) 34.042,74€, ήτοι συνολικού ποσού 102.305,31€.

Από το διενεργηθέντα έλεγχο διαπιστώθηκε ότι ο προσφεύγων:

α) έλαβε στη φορολογική περίοδο 01/01/2015-31/12/2015 είκοσι ένα (21) εικονικά κατά τις διατάξεις του άρθρου 66§5 ν.4174/2013 τιμολόγια συνολικού ποσού 393.331,00€ πλέον ΦΠΑ 90.466,13€ εκδόσεως της οντότητας με, κατά παράβαση των διατάξεων των άρθρων 5, 8 και 9 ν.4308/2014 και άρθρου 66 ν.4174/2013,

β) έλαβε στη φορολογική περίοδο 01/01/2016-31/12/2016 ένδεκα (11) εικονικά κατά τις διατάξεις του άρθρου 66§5 ν.4174/2013 τιμολόγια συνολικού ποσού 228.693,10€ πλέον ΦΠΑ 53.933,23€ εκδόσεως της οντότητας με, κατά παράβαση των διατάξεων των άρθρων 5, 8 και 9 ν.4308/2014 και άρθρου 66 ν.4174/2013

γ) εξέδωσε ανακριβώς στη φορολογική περίοδο 01/01/2016-31/12/2016 το με αρ. /16-12-2016 τιμολόγιο προς την με ποσό ανακρίβειας 736,08 € πλέον ΦΠΑ 176,66 €, κατά παράβαση των διατάξεων των άρθρων 5, 8 και 11 ν.4308/2014,

δ) απέκρυψε στη φορολογική περίοδο 01/01/2016-31/12/2016 φορολογητέες εκροές συνολικού ποσού 16.201,80€ και αναλογούν φόρο ποσού 3.888,43 € που αντιστοιχεί στα πέντε (5) τιμολόγια εκδόσεως του ελεγχόμενου συνολικής αξίας 16.201,80€ που δηλώνονται από τον πελάτη στις συγκεντρωτικές καταστάσεις τιμολογίων πελατών προμηθευτών του,

ε) απέκρυψε στη φορολογική περίοδο 01/01/2016-31/12/2016 φορολογητέες εκροές συνολικού ποσού 7.300,00 € και αναλογούν φόρο ποσού 1.752,00 € λόγω της μη καταχώρησης στα λογιστικά αρχεία του με αρ. /03-10-2016 τιμολογίου προς την οντότητα καθαρής αξίας 7.300,00€ πλέον Φ.Π.Α. 1.752,00€ συνολικής αξίας 16.201,80€,

στ) έχει καταχωρίσει στα τηρούμενα λογιστικά αρχεία του για την φορολογική περίοδο 01/01/2015-31/12/2015 φορολογητέες εισροές συνολικού ποσού 416.872,53€ με αναλογούντα φόρο εισροών 94.522,60€ οι οποίες δεν γίνονται δεκτές από τον έλεγχο προς έκπτωση από τις εκροές και τον αναλογούντα φόρο εκροών της οντότητας σύμφωνα με τις διατάξεις των άρθρων 30 και 32 ν.2859/2000,

ζ) έχει καταχωρίσει στα τηρούμενα λογιστικά αρχεία του για την φορολογική περίοδο 01/01/2016-31/12/2016 φορολογητέες εισροές συνολικού ποσού 272.566,45€ με αναλογούντα φόρο εισροών 62.581,28€ οι οποίες δεν γίνονται δεκτές προς έκπτωση από τον έλεγχο από τις εκροές και τον αναλογούντα φόρο εκροών της οντότητας σύμφωνα με τις διατάξεις των άρθρων 30 και 32 ν.2859/2000,

η) έχει υποβάλει ανακριβείς δηλώσεις ΦΠΑ για την φορολογική περίοδο 01/01/2015-31/12/2015,

θ) έχει υποβάλει ανακριβείς δηλώσεις ΦΠΑ για την φορολογική περίοδο 01/01/2016-31/12/2016.

(Για πλήρη ανάλυση βλέπε την έκθεση μερικού ελέγχου ΦΠΑ).

ΠΡΟΣΤΙΜΟ ΦΠΑ (άρθρου 79§1ν.4472/2017)

-Την υπ' αριθ. /14-12-2021 Οριστική Πράξη Προστίμου Φ.Π.Α. (άρθρο 79 ν.4472/2017) φορολογικής περιόδου 01/01-31/12/2015, με την οποία επιβλήθηκε σε βάρος του προσφεύγοντα,

πρόστιμο Φ.Π.Α. συνολικού ποσού 19.470,31€ (€38.940,61x50%), λόγω έκπτωσης ΦΠΑ βάσει των ανωτέρω εικονικών φορολογικών στοιχείων.

ΠΡΟΣΤΙΜΟ ΦΠΑ (άρθρου 8§12 Ν. 1882/1990)

Την υπ' αριθ./**14-12-2021** Οριστική Πράξη Επιβολής Προστίμου ΦΠΑ (άρθρο 8§12 Ν. 1882/90) φορολογικής περιόδου 01-01/31-12/2015, με τον οποίο επεβλήθη σε βάρος του προσφεύγοντα, πρόστιμο ισόποσο με το ποσό του ΦΠΑ που δεν αποδόθηκε και αφορά στα εικονικά στοιχεία, συνολικού ποσού 90.466,13€, επειδή διαπιστώθηκε από τον διενεργηθέντα έλεγχο ότι υπέπεσε στις πιο κάτω παραβάσεις:

Άσκησε για την χρήση 2015 έκπτωση φόρου εισροών αξίας 90.466,13€ των είκοσι ενός (21) εικονικών φορολογικών στοιχείων, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 66§5 ν. 4174/2013 τιμολογίων που εξέδωσε η επιχείρηση, με ΑΦΜσυνολικής αξίας 393.331,00€ με αναλογούντα ΦΠΑ 90.466,13€, κατά παράβαση των διατάξεων του άρθρου 32 παρ. 1 του ν. 2859/2000, χωρίς ο εκδότης να έχει αποδώσει τον φόρο, για την οποία παράβαση επιβάλλεται ειδικό πρόστιμο του άρθρου 8 του ν. 1882/1990.

Την υπ' αριθ./**14-12-2021** Οριστική Πράξη Επιβολής Προστίμου ΦΠΑ (άρθρο 8§12 Ν. 1882/90) φορολογικής περιόδου 01-01/31-12/2016, με τον οποίο επεβλήθη σε βάρος του προσφεύγοντα, πρόστιμο ισόποσο με το ποσό του ΦΠΑ που δεν αποδόθηκε και αφορά στα εικονικά στοιχεία, συνολικού ποσού 53.933,23€, επειδή διαπιστώθηκε από τον διενεργηθέντα έλεγχο ότι υπέπεσε στις πιο κάτω παραβάσεις:

Άσκησε για την χρήση 2016 έκπτωση φόρου εισροών αξίας 53.933,23€ των έντεκα (11) εικονικών φορολογικών στοιχείων, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 66§5 ν. 4174/2013 τιμολογίων που εξέδωσε η επιχείρηση, με ΑΦΜ συνολικής αξίας 228.693,10€ με αναλογούντα ΦΠΑ 53.933,23€, κατά παράβαση των διατάξεων του άρθρου 32 παρ. 1 του ν. 2859/2000, χωρίς ο εκδότης να έχει αποδώσει τον φόρο, για την οποία παράβαση επιβάλλεται ειδικό πρόστιμο του άρθρου 8 του ν. 1882/1990.

Ο προσφεύγων, με την αρ. πρωτ./**21-01-2022** ενδικοφανή προσφυγή, ζητά την ακύρωση, της υπ' αριθμ./**14-12-2021** Οριστικής Πράξης Επιβολής Προστίμου ΦΠΑ (άρθρο 8§12 Ν. 1882/90) του προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Α' ΠΑΤΡΩΝ, φορολογικής περιόδου 01/01-31/12-2016, προβάλλοντας τους παρακάτω λόγους:

-Ότι οι συναλλαγές ήταν πραγματικές, η φορολογική αρχή δεν απέδειξε ως όφειλε την εικονικότητα του εν λόγω συναλλαγής.

-Ότι έπρεπε να έχει διενεργηθεί αυτοψία από τον έλεγχο προκειμένου να διαπιστωθεί αν πράγματι είχε ολοκληρωθεί το έργο το οποίο αφορούσαν τα επίμαχα τιμολόγια. Και ότι δεν λήφθηκε υπόψη από τον έλεγχο η ύπαρξη αποθηκευτικού χώρου της επιχείρησής του εντός του Τ/Κ Δ/Ε του Δήμου Νομού και συνακόλουθα το γεγονός ότι εκεί υπήρχαν τα προϊόντα-μηχανήματα τα οποία θεώρησε ο έλεγχος ανύπαρκτα κι εξ αυτού του λόγου οδηγήθηκε στο συμπέρασμα περί εικονικότητας.

-Ότι οι Προσβαλλόμενες Πράξεις είναι άκυρες διότι είναι νομικά πλημμελείς.

-Παράβαση της αρχής της αναλογικότητας και της αποτελεσματικότητας της διοικητικής δράσης.

Επειδή, με τις διατάξεις του άρθρου 8§12 του ν.1882/1990 (Α' 43) ορίζεται ότι «Όποιος αποδέχεται πλαστά ή εικονικά ή νοθευμένα φορολογικά στοιχεία, για συναλλαγή ανύπαρκτη στο σύνολο ή για μέρος αυτής ή για συναλλαγή που πραγματοποιήθηκε από πρόσωπα διαφορετικά από αυτά που αναγράφονται στο φορολογικό στοιχείο, με σκοπό την απόκρυψη φορολογητέας ύλης και την έκπτωση του φόρου προστιθέμενης αξίας που αναγράφεται στα στοιχεία αυτά από το φόρο που αναλογεί στις ενεργούμενες από αυτόν πράξεις παράδοσης αγαθών ή παροχής υπηρεσιών, εκτός των άλλων κυρώσεων υποχρεούται και στην απόδοση στο Δημόσιο του φόρου προστιθέμενης αξίας αυτού, εφ' όσον δεν αποδόθηκε για οποιονδήποτε λόγο από τον εκδότη των στοιχείων»

Επειδή με την υπ' αριθμ. ΠΟΛ. 1226/28-09-2001 εγκύκλιο του Υπουργείου Οικονομικών, με την οποία έγινε αποδεκτή η αριθμ./2001 γνωμοδότηση του Ν.Σ.Κ σύμφωνα δε με αυτήν, η διάταξη της παραγρ. 12 του άρθρου 8 του Ν. 1882/90, αναφερόμενη σε ειδική κύρωση, χρηματικού μεν περιεχομένου, μη οριζόμενη όμως από το νόμο ως πρόστιμο ή πρόσθετος φόρος, έχουσα δε κυρίως αποζημιωτικό χαρακτήρα, συνεχίζει να ισχύει και μετά την έναρξη ισχύος του Ν.2523/97 με τις διατάξεις του οποίου καταργείται κάθε άλλη διάταξη που προβλέπει την επιβολή μόνο πρόσθετων φόρων και προστίμων, ενώ δεν θίγονται διατάξεις που προβλέπουν «άλλες συνέπειες για παράβαση της φορολογικής νομοθεσίας»,

Επειδή με την υπ' αριθμ. ΠΟΛ. 1165/26-07-1990 εγκύκλιο του Υπουργείου Οικονομικών, με την οποία ερμηνεύτηκαν οι διατάξεις του ν. 1892/1990, διευκρινίστηκε ότι: «... η αληθινή ερμηνεία που πρέπει να δοθεί στις διατάξεις της παραγράφου 12 του άρθρου 8 του Ν. 1882/1990, είναι ότι μόνο στην περίπτωση των εικονικών τιμολογίων ευθύνεται και ο λήπτης του φορολογικού στοιχείου, οπότε εάν δεν

έχει αποδοθεί στο Δημόσιο Φ.Π.Α. από τον εκδότη και δεν υπάρχει δυνατότης να βεβαιωθεί γιατί ο εκδότης είναι ανύπαρκτο πρόσωπο, τότε θα καταλογίζεται ο Φ.Π.Α. σε βάρος του λήπτη του φορολογικού στοιχείου,....».

Επειδή από το με αρ./1762/ΔΕ-Α'/28-11-2003 έγγραφο του Υπ. Οικονομικών, η θέση της διοίκησης για τον καταλογισμό της ειδικής κύρωσης, είναι: «... σχετικά με την υποχρέωση του λήπτη εικονικών φορολογικών στοιχείων για απόδοση στο Δημόσιο του Φ.Π.Α. που αναλογεί στα στοιχεία αυτά, λόγω μη απόδοσης από την εκδότρια επιχείρηση (σχετ. γνωμοδότηση του Ν.Σ.Κ...../2001- εγκ. ΠΟΛ. 1226/2001), ... η παραπάνω υποχρέωση για το λήπτη πλαστών ή εικονικών στοιχείων, ισχύει μόνο στις περιπτώσεις που αποδεικνύεται ότι ο φερόμενος ως εκδότης είναι ανύπαρκτος και συγχρόνως δεν υφίστανται αποδεικτικά στοιχεία για τον υποκρυπτόμενο πραγματικό εκδότη, δεδομένου ότι σε περίπτωση που ο εκδότης είναι υπαρκτό πρόσωπο ή ανύπαρκτο, πλην όμως υφίσταται αποδεδειγμένα υποκρυπτόμενος εκδότης, τότε υπάρχει ευχέρεια και υποχρέωση καταλογισμού του αναλογούντος Φ.Π.Α. σε βάρος τους, κατά περίπτωση».

Επειδή στην προκειμένη περίπτωση επιβλήθηκε σε βάρος του προσφεύγοντα για την χρήση 2015 με τις υπ' αριθμ./14-12-2021 ειδική χρηματική κύρωση κατ' άρθρο 8 §12 του ν. 1882/1990 ποσού 90.466,13, λόγω λήψης εικονικών φορολογικών στοιχείων, εκδόσεως του του με ΑΦΜ ενώ πρόκειται για υπαρκτό πρόσωπο και η αρμόδια ΔΟΥ υποχρεούται να βεβαιώσει τον αναλογούντα στα ληφθέντα φορολογικά στοιχεία ΦΠΑ στον εκδότη τους και στη συνέχεια να επιδιώξει την είσπραξη των βεβαιωθέντων με την λήψη αναγκαστικών μέτρων διοικητικής εκτέλεσης από την εκδότη των εικονικών αυτών στοιχείων,

Εν προκειμένω λαμβάνοντας υπόψη όλα τα παραπάνω, καθώς και ότι κατ' επανάληψη έχει κριθεί από την υπηρεσία μας (ΔΕΔ Αθηνών/12-06-2019, κ.λ.π.), η προσβαλλόμενη πράξη πρέπει να ακυρωθεί.

Κατόπιν των ανωτέρω παρέλκει η εξέταση των λοιπών λόγων της ενδικοφανούς προσφυγής.

Α π ο φ α σ ί ζ ο υ μ ε

Την αποδοχή της με αριθμ. πρωτ...../21-01-2022 ενδικοφανούς προσφυγής που υπέβαλε ο του, με ΑΦΜ και την ακύρωση της υπ' αριθ./2021 πράξης.

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

Φορολογική περίοδος 1/01-31/12/2016 (υπ' αριθ./2021)

Πρόστιμο ΦΠΑ(άρθρου 8§12 Ν. 1882/90) ποσού: 0,00€

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

Ακριβές Αντίγραφο
Η Υπάλληλος του Τμήματος
Διοικητικής Υποστήριξης

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

ΣΚΟΥΡΑ ΓΡΑΜΜΑΤΩ

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 .