



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ



ΑΑΔΕ

Ανεξάρτητη Αρχή
Δημοσίων Εσόδων

ΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ

Ταχ. Δ/ση : Αριστογείτονος 19

Ταχ. Κώδικας : 176 71 - Καλλιθέα

Τηλέφωνο : 2131604534

ΦΑΞ : 2131604567

Καλλιθέα 16/12/2019

Αριθμός απόφασης: 3601

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. Του άρθρου 11 της Δ. ΟΡΓ.Α 1036960 ΕΞ 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.)»

γ.Της ΠΟΛ.1002/31.12.2013 Απόφασης του Γενικού Γραμματέα Δημοσίων Εσόδων (ΦΕΚ Β' 55/16-1-2014).

2. Την ΠΟΛ.1069/4.3.2014 Εγκύκλιο της Γενικής Γραμματείας Δημοσίων Εσόδων του Υπουργείου Οικονομικών.

3.Την Δ.Ε.Δ. 1126366 ΕΞ 2016/30.8.2016 (ΦΕΚ 2759/τ.Β'/01-09-2016) Απόφαση του Προϊσταμένου της Διεύθυνσης Επίλυσης Διαφορών «Παροχή Εξουσιοδότησης Υπογραφής»

4.Την από 19-7-2019 και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανή προσφυγή της ομόρρυθμης εταιρίας με την επωνυμία με ΑΦΜ με έδρα στην Αθήνα οδός, κατά της αρ./20-06-2019 Οριστικής πράξης διορθωτικού προσδιορισμού ΦΠΑ διαχειριστικού έτους 1993, της Προϊσταμένης της Δ.Ο.Υ ΙΓ' Αθηνών, και τα προσκομιζόμενα με αυτήν σχετικά έγγραφα:

5. Την ως άνω πράξη της οποίας ζητείται η ακύρωση καθώς και την οικεία έκθεση ελέγχου ΚΒΣ, της Δ.Ο.Υ ΙΓ' Αθηνών.

6. Τις απόψεις της ανωτέρω φορολογικής αρχής.

7. Την εισήγηση του ορισθέντος υπαλλήλου του Τμήματος Α1 όπως αποτυπώνεται στο σχέδιο της απόφασης.

Επί της από 19-7-2019 και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανούς προσφυγής της ομόρρυθμης εταιρίας με την επωνυμία 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, επαγόμεστε τα ακόλουθα:

Με την υπ' αριθμ./20-06-2019 Οριστική πράξη διορθωτικού προσδιορισμού ΦΠΑ της Προϊσταμένης της Δ.Ο.Υ. ΙΓ' Αθηνών, διαχειριστικής περιόδου 01/01-31/12/1993, καταλογίστηκε σε βάρος της προσφεύγουσας, κύριος φόρος 46.546,96 ευρώ, πλέον τόκοι άρθρου 53 ΚΦΔ 22.088,52 ευρώ, πρόστιμο άρθρου 58 ΚΦΔ 23.273,48 ευρώ, ήτοι σύνολο 91.906,96 ευρώ.

Ιστορικό

Στην προσφεύγουσα, σύμφωνα με την αριθ./07-3-2019 εντολή ελέγχου διενεργήθηκε επανάληψη διαδικασίας, ύστερα από την αριθ./2018 απόφαση του Διοικητικού Πρωτοδικείου Αθήνας .

Με την απόφαση αυτή ακυρώθηκε η αριθ./06-9-2005 Οριστική πράξη προσδιορισμού ΦΠΑ του προϊσταμένου της Κ Δ.Ο.Υ Αθηνών, λόγω της ακύρωσης της αριθ./13-12-2010 απόφασης επιβολής προστίμου ΚΒΣ του ιδίου προϊσταμένου, με την απόφαση/2018 του ιδίου Πρωτοδικείου, επειδή δεν τηρήθηκε ο ουσιώδης τύπος της προβλεπόμενης από το άρθρο 36 του ΚΒΣ διαδικασίας.

Η αριθ./13-12-2010 απόφαση επιβολής προστίμου ΚΒΣ ακυρώθηκε ως νομικά πλημμελής, λόγω μη σύνταξης έκθεσης κατάσχεσης φορολογικών στοιχείων από την ΥΠΕΔΑ Αθηνών και απαιτείτο η εκ νέου τήρηση της σχετικής διαδικασίας, συνιστάμενης, ειδικότερα, σε κατάσχεση των βιβλίων και στοιχείων στην επαγγελματική εγκατάσταση της προσφεύγουσας.

Από τον παρόντα έλεγχο, συντάχθηκε η αριθ.πρωτ./07-5-2019 Απόδειξη παράδοσης φορολογικών στοιχείων προς τον νόμιμο εκπρόσωπο της ΟΕ και στη συνέχεια επεδόθη στον ίδιο η αριθ.πρωτ./07-5-2019 Έκθεση κατάσχεσης των ίδιων στοιχείων.

Κατ' αυτό τον τρόπο θεραπεύτηκε η νομική πλημμέλεια της αριθ./13-12-2010 απόφασης επιβολής προστίμου ΚΒΣ του προϊσταμένου της Κ Δ.Ο.Υ Αθηνών.

Στη συνέχεια συντάχθηκε η από 20/6/2019 έκθεση μερικού ελέγχου φορολογίας ΦΠΑ και εκδόθηκε η επίδικη πράξη.

Σύμφωνα με τις διαπιστώσεις ελέγχου η προσφεύγουσα τη διαχειριστική περίοδο 1/1-31/12/1993 έλαβε εικονικά φορολογικά στοιχεία αξίας 81.000.000 δρχ ή 237.710,93 ευρώ.

Με βάση τα αποτελέσματα του ελέγχου συντάχθηκε το αριθ./23-5-2019 σημείωμα διαπιστώσεων άρθρου 28 ν.4174/2013 και στη συνέχεια αφού δεν έγιναν αποδεκτοί οι λόγοι που πρόβαλλε ο εκπρόσωπος της ΟΕ, προσδιορίστηκε ο ΦΠΑ της χρήσης, αφού ο έλεγχος έλαβε υπ' όψιν του τη λήψη εκ μέρους της προσφεύγουσας των εικονικών τιμολογίων.

Η προσφεύγουσα εταιρεία, με την υπό κρίση ενδικοφανή προσφυγή, ζητά την ακύρωση όλων των πράξεων ,προβάλλοντας τους πιο κάτω λόγους:

1.Παραγραφή του δικαιώματος της φορολογικής Αρχής για επιβολή προστίμου

2. Αβάσιμες και εσφαλμένες οι διαπιστώσεις της φορολογικής Αρχής περί εικονικών τιμολογίων – Εσφαλμένη ερμηνεία των εφαρμοστέων διατάξεων σε σχέση με το βάρος απόδειξης περί εικονικότητας.

Επειδή, σύμφωνα με τις διατάξεις του τελευταίου εδαφίου της παρ. 6 του άρθρου 63 του ν.4174/2013, όπως προστέθηκε με το άρθρο 49 παρ.5 Ν.4223/2013 (ΦΕΚ Α 287/31.12.2013) και του άρθρου 4 παρ. 3 της ΠΟΛ 1064/2017, σε συνδυασμό με τη διάταξη των παρ. 1 και 2γ' του άρθρου 36 του Ν. 4174/2013, σε περίπτωση που η πράξη ακυρώνεται για λόγους τυπικής πλημμέλειας, η αρμόδια φορολογική αρχή ενεργεί εκ νέου σύμφωνα με τα οριζόμενα στην απόφαση της Διεύθυνσης Επίλυσης Διαφορών, τηρώντας την προβλεπόμενη από το νόμο διαδικασία.

Περαιτέρω στις διατάξεις του άρθρου 72 παρ.7 του ν.4174/2013 προβλέπεται ότι: 7. Σε περίπτωση ακύρωσης με απόφαση διοικητικού δικαστηρίου, για τυπικούς λόγους ή λόγω νομικής πλημμέλειας, οποιασδήποτε πράξης καταλογισμού, η Φορολογική Διοίκηση, σε συμμόρφωση με τη δικαστική απόφαση, εκδίδει, από το χρόνο ισχύος του Κώδικα Φορολογικής Διαδικασίας τις προβλεπόμενες από αυτόν πράξεις προσδιορισμού του φόρου, ανεξαρτήτως του χρόνου έκδοσης της δικαστικής απόφασης.

Επειδή εν προκειμένω διενεργήθηκε από τη Δ.Ο.Υ. ΙΓ' Αθηνών έλεγχος επανάληψης διαδικασίας, κατόπιν του διατακτικού της αριθ./2018 απόφασης του Διοικητικού Πρωτοδικείου Αθήνας, σύμφωνα με το οποίο ακυρώθηκε η αριθ./06-9-2005 οριστική πράξη επιβολής ΦΠΑ του προϊσταμένου της Κ Δ.Ο.Υ. Αθηνών, καθόσον με την αριθ./2018 απόφαση του Διοικητικού Πρωτοδικείου Αθήνας ακυρώθηκε η αριθ./13-12-2010 απόφαση επιβολής προστίμου ΚΒΣ διότι δεν τηρήθηκε ο ουσιώδης τύπος της προβλεπόμενης από το άρθρο 36 του ΚΒΣ διαδικασίας, ήτοι δεν συντάχθηκαν εκθέσεις κατάσχεσης κατά την αφαίρεση, από επαγγελματική εγκατάσταση της προσφεύγουσας, φορολογικών στοιχείων από την ΥΠΕΔΑ, αλλά αποδείξεις παραλαβής.

Προκειμένου να θεραπευθεί η ως άνω πλημμέλεια, συντάχθηκε από τον έλεγχο η αριθ.πρωτ./07-5-2019 Απόδειξη παράδοσης φορολογικών στοιχείων που επιδόθηκε στον νόμιμο εκπρόσωπο της ΟΕ και στη συνέχεια επιδόθηκε στον ίδιο η αριθ.πρωτ./07-5-2019 Έκθεση κατάσχεσης των ίδιων στοιχείων.

Κατόπιν των ανωτέρω συντάχθηκε η από 20/6/2019 έκθεση μερικού ελέγχου ΦΠΑ της Προϊσταμένης της Δ.Ο.Υ. ΙΓ' Αθηνών και εκδόθηκε η επίδικη πράξη προστίμου.

Επειδή, οι διαπιστώσεις του ελέγχου των υπαλλήλων της Δ.Ο.Υ ΙΓ' Αθηνών, όπως αυτές περιγράφονται αναλυτικά στην από 20-6-2019 έκθεση μερικού ελέγχου εφαρμογής των διατάξεων ΦΠΑ, επί της οποίας εδράζεται η προσβαλλόμενη πράξη, κρίνονται βάσιμες αποδεκτές και πλήρως αιτιολογημένες.

Αποφασίζουμε

Την **απόρριψη** της από 19-7-2019 και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανούς προσφυγής της ομόρρυθμης εταιρίας με την επωνυμίαμε ΑΦΜ

Οριστική φορολογική υποχρέωση της υπόχρεου-καταλογιζομενο ποσό με βάση την παρούσα απόφαση:

Διαχειριστικό έτος 1/1-31/12/1993

ΦΠΑ: 91.906,96€ (ως πράξη/2019)

Εντελλόμεθα όπως αρμόδιο όργανο κοινοποιήσει με τη νόμιμη διαδικασία την παρούσα απόφαση στον υπόχρεο.

Ακριβές Αντίγραφο
Η Υπάλληλος του Τμήματος
Διοικητικής Υποστήριξης

ΜΕ ΕΝΤΟΛΗ ΤΟΥ ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΥ
ΤΗΣ ΔΙΕΥΘΥΝΣΗΣ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ

Ο ΥΠΟΔΙΕΥΘΥΝΤΗΣ 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.