



**ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ
ΥΠΟΥΡΓΕΙΟ ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΩΝ
ΓΕΝΙΚΗ ΓΡΑΜΜΑΤΕΙΑ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΕΣΟΔΩΝ
ΥΠΗΡΕΣΙΑ ΕΣΩΤΕΡΙΚΗΣ ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ**

Καλλιθέα 31-10-2013

Αριθμός απόφασης: 39

Ταχ. Δ/ση : Αριστογείτονος 19

Ταχ. Κώδικας : 176 71 – Καλλιθέα

Πληροφορίες :

Τηλέφωνο : 210 9869778

ΦΑΞ : 210 9531321

ΑΠΟΦΑΣΗ

Ο ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΣ ΤΗΣ ΥΠΗΡΕΣΙΑΣ ΕΣΩΤΕΡΙΚΗΣ ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ

Έχοντας υπ' όψη:

1. Τις διατάξεις :
 - α. Του άρθρου 70Β' «Ειδική Διοικητική Διαδικασία – Ενδικοφανής Προσφυγή» του ν. 2238/1994 (Κώδικας Φορολογίας Εισοδήματος, ΦΕΚ Α' 151), όπως αυτές προστέθηκαν με το ν.4152/2013, περίπτωση 1, υποπαράγραφος Α.5, παράγραφος Α, άρθρο πρώτο (ΦΕΚ Α'107), καθώς και τις διατάξεις της περίπτωσης 2^α της ίδιας υποπαραγράφου του ίδιου νόμου.
 - β. Της αριθ. Δ6Α1118225ΕΞ 2013/24.07.2013 Απόφασης του Γενικού Γραμματέα Δημοσίων Εσόδων του Υπουργείου Οικονομικών (ΦΕΚ Β' 1893) «Καθορισμός της διάρθρωσης και των αρμοδιοτήτων της Υπηρεσίας Εσωτερικής Επανεξέτασης της Γενικής Γραμματείας Δημοσίων Εσόδων, καθώς και απαραίτητων λεπτομερειών λειτουργίας αυτής».
 - γ. Του πρώτου εδαφίου της παραγράφου 1 του άρθρου 5 της απόφασης ΠΟΛ 1209/06.09.2013 του Γενικού Γραμματέα Δημοσίων Εσόδων (ΦΕΚ Β' 2371), περί αρμοδιότητας έκδοσης των αποφάσεων της Υπηρεσίας Εσωτερικής Επανεξέτασης, καθώς και τις λοιπές διατάξεις της ίδιας απόφασης.
2. Την εγκύκλιο ΠΟΛ 1211/12-9-2013 του Υπουργείου Οικονομικών.
3. Την αριθ. ΥΠ.ΕΣ.ΕΠ. 2225 ΕΞ 2013/ 20-9-2013 απόφαση του προϊσταμένου της Υπηρεσίας Εσωτερικής Επανεξέτασης «Παροχή εξουσιοδότησης υπογραφής» (ΦΕΚ Β' 2542).
4. Την από 04-09-2013 και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανή προσφυγή της εταιρείας, ΑΦΜ, κατοίκου κατά της αρ. ... /2013 Πράξης Επιβολής Προστίμου Κ.Β.Σ. - Αρθ. 5 & 9 του ν 2523/1997 διαχειριστικής περιόδου 1/1-31/12/1995 και τα προσκομιζόμενα με αυτήν σχετικά έγγραφα.
5. Την με αριθ. .../05-08-2013 Πράξη Επιβολής Προστίμου Κ.Β.Σ. - Αρθ. 5 & 9 του ν. 2523/1997 διαχειριστικής περιόδου 1/1-31/12/1995 του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Ελευσίνας του οποίου ζητείται η ακύρωση, καθώς και την από 02-08-2013 οικεία έκθεση ελέγχου.
6. Τις απόψεις της ανωτέρω φορολογικής αρχής.
7. Την από 29-10-2013 εισήγηση των υπαλλήλων και

Επί της από 04-09-2013 και με αριθμό πρωτοκόλλου ... ενδικοφανούς προσφυγής της εταιρείας, 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:

Η προσφεύγουσα εταιρεία , με την υπό κρίση προσφυγή, ζητά την ακύρωση της υπ' αριθ. .../ 05-08-2013 Απόφασης Επιβολής Προστίμου του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Ελευσίνας με την οποία επιβλήθηκε σε βάρος της πρόστιμο συνολικού ποσού 98.606,00€ για τη διαχειριστική περίοδο 01/01-31/12/1995 λόγω παράβασης των διατάξεων 2 παρ.1 , 12 παρ.1 του ΚΒΣ και του άρθρου

31 παρ. 1 περ. ζ του Ν. 1591/86 σε συνδυασμό με τις διατάξεις των άρθρων 5 & 9 του ν. 2523/1997. Η παράβαση αφορά την λήψη και καταχώρηση στα τηρούμενα βιβλία της, δύο (2) Τιμολογίων Παροχής Υπηρεσιών, πλαστών και εικονικών, εκδόσεως της επιχείρησης με την επωνυμία «- Α.Φ.Μ»:

Επειδή σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 1 του ΚΒΣ (Π.Δ. 186/92) στον Κώδικα ορίζονται οι υποχρεώσεις και τα δικαιώματα των επιτηδευματιών, σχετικά με την τήρηση των βιβλίων και την έκδοση των στοιχείων, για την εκπλήρωση των φορολογικών τους υποχρεώσεων.

Επειδή σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 2 παρ 1 του ΚΒΣ (ΠΔ 186/1992) .. « Κάθε ημεδαπό ή αλλοδαπό φυσικό ή νομικό πρόσωπο ή κοινωνία του Αστικού Κώδικα, που ασκεί δραστηριότητα στην ελληνική επικράτεια και αποβλέπει στην απόκτηση εισοδήματος από εμπορική ή βιομηχανική ή βιοτεχνική ή γεωργική επιχείρηση ή από ελευθέριο επάγγελμα ή από οποιαδήποτε άλλη επιχείρηση, καθώς και οι αστικές κερδοσκοπικές ή μη εταιρείες, αναφερόμενοι στο εξής με τον όρο «επιτηδευματίας», τηρεί, εκδίδει, παρέχει, ζητά, λαμβάνει, υποβάλλει, διαφυλάσσει τα βιβλία, τα στοιχεία, τις καταστάσεις και κάθε άλλο μέσο σχετικό με την τήρηση βιβλίων και την έκδοση στοιχείων που ορίζονται από τον Κώδικα αυτό, κατά περίπτωση ».

Επειδή σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 12 παρ 1 του ΚΒΣ (ΠΔ 186/1992)... « για την πώληση αγαθώνκαι την παροχή υπηρεσιών από επιτηδευματία σε άλλο επιτηδευματίαγια την άσκηση του επαγγέλματός του ή την εκτέλεση του σκοπούεκδίδεται τιμολόγιο ».

Επειδή σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 31 παρ. 1 περ. ζ και η του Ν. 1591/86 – Αδίκημα φοροδιαφυγής διαπράττει:

ζ)Όποιος εκδίδει πλαστό ή εικονικό ή νοθεύει τιμολόγιο πώλησης αγαθών ή παροχής υπηρεσιών ή οποιοδήποτε από τα φορολογικά στοιχεία που αναφέρονται στην περίπτωση γ' της παραγράφου αυτής. Θεωρείται ως πλαστό και το φορολογικό στοιχείο που έχει διατηρηθεί ή σφραγιστεί με οποιοδήποτε τρόπο, χωρίς να έχει καταχωρηθεί στα οικεία βιβλία της αρμόδιας φορολογικής αρχής σχετική πράξη θεώρησής του και εφόσον η μη καταχώρηση τελεί σε γνώση του υπόχρεου για τη θεώρηση φορολογικού στοιχείου. Θεωρείται επίσης ως πλαστό το φορολογικό στοιχείο όταν το περιεχόμενο και τα λοιπά στοιχεία του πρωτοτύπου είναι διαφορετικά από αυτά που αναγράφονται στο στέλεχος του ίδιου στοιχείου.

η)Θεωρείται εικονικό το φορολογικό στοιχείο που εκδόθηκε για συναλλαγή, διακίνηση ή οποιαδήποτε άλλη αιτία ανύπαρκτη στο σύνολό της ή για μέρος αυτής ή για συναλλαγή που πραγματοποιήθηκε από πρόσωπα διαφορετικά από αυτά που αναγράφονται στο φορολογικό στοιχείο.

Επειδή σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 5 παρ.10β του Ν. 2523/97 η έκδοση πλαστών ή εικονικών φορολογικών στοιχείων και η λήψη εικονικών, καθώς και η νόθευση αυτών , θεωρείται ιδιόζουσα φορολογική παράβαση και επιβάλλεται πρόστιμο ίσο με το διπλάσιο της αξίας κάθε στοιχείου, μη συμπεριλαμβανομένου του Φ.Π.Α .

Επειδή σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 9 του Ν. 2523/97 το πρόστιμο επιβάλλεται σε βάρος του παραβάτη, φυσικού ή νομικού προσώπου με απόφαση του Προϊσταμένου της αρμόδιας Δ.Ο.Υ .

Επειδή στις εκθέσεις: α) Παράδοσης με αρ. πρωτ. .../11-7-2013 και β) Κατάσχεσης με αρ.πρωτ...../11-7-2013 δεν αναφέρονται αοριστίες, όπως ισχυρίζεται στην προσφυγή της η αντίδικος, αλλά όπως προκύπτει από τα αποδεικτικά επίδοσής τους κοινοποιήθηκαν ή θυροκολλήθηκαν νόμιμα στην διεύθυνση της οικίας κάθε πρώην μέλους της εταιρείας .

Οι αρμόδιοι υπάλληλοι μεταβαίνοντας στην τελευταία δηλωθείσα στο μητρώο της Δ.Ο.Υ διεύθυνση της εταιρείας,, δεν βρήκαν κανέναν εκεί, διότι η εταιρεία έχει κάνει διακοπή εργασιών στις 11-6-1998 και σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 55 του Κ.Δ.Δ. (περί θυροκόλλησης) θυροκόλλησαν την έκθεση παράδοσης και εν συνεχεία την έκθεση κατάσχεσης .

Η παράδοση των στοιχείων που είχαν παραληφθεί από την ΥΠ.Ε.Δ.Α και εν συνεχεία η κατάσχεση αυτών έγινε εις χείρας των πρώην μελών και εκκαθαριστών της ανωτέρω εταιρείας , στην διεύθυνση της οικίας του καθενός συγκεκριμένα . Η διαδικασία συντελέσθηκε νομότυπα όπως προκύπτει από τα αποδεικτικά επίδοσης που φέρουν τις υπογραφές των ιδίων : 1) του για τον ίδιο και για λογαριασμό του ως σύνοικος και 2) της συνοίκου του Στο τέταρτο πρώην μέλος & εκκαθαριστή θυροκολλήθηκαν παρουσία μάρτυρα και μέσα σε σφραγισμένο φάκελο .

Επειδή η έκθεση ελέγχου είναι ακριβές αντίγραφο της πρωτότυπης, όπως βεβαιώνεται από τον ελεγκτή υπάλληλο Επιπλέον έχει τεθεί επ' αυτών η στρογγυλή σφραγίδα του Ελληνικού Δημοσίου και η σχετική υπογραφή του ελεγκτή υπαλλήλου. Συνεπώς αυτά (έκθεση ελέγχου και προσβαλλόμενη πράξη) έχουν ισχύ πρωτοτύπου, παράγουν τεκμήριο γνησιότητας και ως δημόσια έγγραφα μπορούν να προσβληθούν μόνο επί πλαστότητι. Άλλωστε από την διαβίβαση δια τηλεομοιοτυπίας στην Υπηρεσία μας του πρωτοτύπου της προσβαλλόμενης διοικητικής πράξης και της συναφούς έκθεσης ελέγχου (τα οποία τηρούνται στο αρχείο της αρμόδιας φορολογικής αρχής) προκύπτει ότι αυτά φέρουν τις υπογραφές όλων των αρμοδίων διοικητικών οργάνων και ότι είναι κατά περιεχόμενο όμοια με τα κοινοποιηθέντα στον ενδιαφερόμενο αντίγραφα. Ως εκ τούτου οι ισχυρισμοί του προσφεύγοντος περί μη σύννομης έκδοσης της προσβαλλόμενης διοικητικής πράξης και της έκθεσης ελέγχου πρέπει να απορριφθούν ως αβάσιμοι.

Επειδή τηρήθηκε η διαδικασία της προηγούμενης κλήσης προς ακρόαση του άρθρου 6 του Ν. 2690/1999, με την επίδοση της με αριθμό πρωτ./11-7-2013 κλήσης , επί της οποίας οι προσφεύγοντες απάντησαν με το με αριθμό πρωτ./19-7-2013 υπόμνημα- απάντηση – αίτηση το οποίο και έλαβε υπόψη της η ανωτέρω Δ.Ο.Υ.

Επειδή δεν υφίσταται θέμα παραγραφής των χρήσεων 1995 & 1996 διότι σύμφωνα με την παρ. 4 του άρθρου 87 Ν.2362/1995 « ... σε περίπτωση δικαστικής αμφισβήτησης από οποιονδήποτε είτε του νόμιμου τίτλου γενικά της απαίτησης του Δημοσίου είτε της νομιμότητας της βεβαίωσης αυτής εν στενή έννοια, η προβλεπόμενη παραγραφή της απαίτησης του Δημοσίου προς βεβαίωση (εν ευρεία έννοια) ... αναστέλλεται μέχρι της έκδοσης επί της δικαστικής ταύτης διενέξεως τελεσίδικης δικαστικής απόφασης και δεν συμπληρώνεται αυτή , σε κάθε περίπτωση, προ της παρόδου ενός έτους από την επιμέλεια των αντιδίκων του Δημοσίου κοινοποίησης με δικαστικό επιμελητή στον Προϊστάμενο της αρμόδιας Δ.Ο.Υ και τον Υπουργό Οικονομικών την τελεσίδικη δικαστική απόφαση ». Η αρχική απόφαση επιβολής προστίμου Κ.Β.Σ της Δ.Ο.Υ Ελευσίνας είχε ήδη εκδοθεί από τις 14-5-1999, συνεπώς η φορολογική αρχή ορθά προέβει στην επανάληψη διαδικασίας.

Επειδή σύμφωνα με τις διαπιστώσεις της από 21-1-1997 έκθεσης ελέγχου της ΥΠΕΔΑ Αθηνών προκύπτει ότι η προσφεύγουσα έλαβε και καταχώρησε πλαστά και εικονικά Τιμολόγια Παροχής Υπηρεσιών.

Επειδή σύμφωνα με τις διαπιστώσεις της από 2/8/2013 έκθεσης ελέγχου ΚΒΣ της Δ.Ο.Υ. Ελευσίνας ορθά εκδόθηκε σε βάρος της προσφεύγουσας η με αριθμό/ 5-8-2013 Απόφαση Επιβολής Προστίμου ΚΒΣ, με την οποία επιβλήθηκε πρόστιμο συνολικού ποσού 98.606,00 € για τη διαχειριστική περίοδο 1/1-31/12/1995 επειδή η προσφεύγουσα έλαβε και καταχώρησε πλαστά και εικονικά Τιμολόγια Παροχής Υπηρεσιών κατά παράβαση των διατάξεων των άρθρων 2 παρ.1 & 12 παρ.1 του ΚΒΣ και του άρθρου 31 παρ. 1 περ. ζ του Ν. 1591/86 σε συνδυασμό με τις διατάξεις των άρθρων 5 παρ. 10 & 9 του Ν. 2523/1997.

Α π ο φ α σ ί ζ ο υ μ ε

Την απόρριψη της με αρ. πρωτ./4-9-2013 ενδικοφανούς προσφυγής της εταιρείας «....., ΑΦΜ» και την επικύρωση της υπ' αριθ./5-8-2013 Πράξης Επιβολής Προστίμου Κ.Β.Σ. - Αρθ. 5 & 9 του ν 2523/1997 του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ Ελευσίνας .

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

Πρόστιμο συνολικού ποσού 98.606,00 €

Η παρούσα απόφαση μπορεί να γίνει αποδεκτή εντός τριάντα (30) ημερών από την κοινοποίησή της, με πρακτικό αποδοχής στην αρμόδια φορολογική αρχή, οπότε το παραπάνω ποσό προστίμου περιορίζεται στο ένα τρίτο (1/3) αυτού εάν το ποσό του προστίμου καταβληθεί εφάπαξ και είναι μέχρι χίλια διακόσια (1.200) ευρώ και στην περίπτωση που το ποσό υπερβαίνει τα χίλια διακόσια (1.200) ευρώ μειώνεται στο ένα τρίτο (1/3), εφόσον καταβληθεί το τριάντα τοις εκατό (30%) αυτού, κατά την υπογραφή του οικείου πρακτικού ή το αργότερο εντός των δύο επόμενων εργάσιμων για τις δημόσιες οικονομικές υπηρεσίες ημερών, ενώ το υπόλοιπο καταβάλλεται εφάπαξ μέχρι την τελευταία εργάσιμη ημέρα του επόμενου από την υπογραφή του πρακτικού μήνα (άρθ. 9 ν. 2523/1997, όπως ισχύει ύστερα από το ν. 4172/2013 και εγκ. ΠΟΛ 1210/2013). Το ποσό που έχει ήδη βεβαιωθεί με την υποβολή της ενδικοφανούς προσφυγής συμψηφίζεται.

Κατά της απόφασης αυτής επιτρέπεται η άσκηση προσφυγής ενώπιον των αρμόδιων Διοικητικών Δικαστηρίων εντός τριάντα (30) ημερών από την κοινοποίησή της με υποχρέωση, επί ποινή απαραδέκτου άσκησης της προσφυγής, επίδοσης επικυρωμένου αντιγράφου αυτής στην Υπηρεσία μας εντός είκοσι (20) ημερών από τη λήξη της προθεσμίας για την άσκηση της (άρθ. 126 ν. 2717/99).

Επί άσκησης προσφυγής είναι καταβλητέο εφάπαξ το 50% του κατά περίπτωση προκύπτοντος (καταλογιζόμενου) βάσει της απόφασης αυτής ποσού, μέχρι την τελευταία εργάσιμη για τις δημόσιες υπηρεσίες ημέρα του επόμενου από τη βεβαίωση μήνα, λαμβανομένου υπόψη και του ποσού που έχει ήδη βεβαιωθεί με την άσκηση της ενδικοφανούς προσφυγής.

Αν η παρούσα απόφαση οριστικοποιηθεί λόγω μη άσκησης ή εκπρόθεσμης άσκησης προσφυγής, είναι καταβλητέο εφάπαξ ολόκληρο το προκύπτον (καταλογιζόμενο) ποσό βάσει της απόφασης αυτής, με αναπροσαρμογή του πρόσθετου φόρου μέχρι το χρόνο οριστικοποίησης, μέχρι την τελευταία εργάσιμη για τις δημόσιες υπηρεσίες ημέρα του επόμενου από τη βεβαίωση μήνα, λαμβανομένου υπόψη και του ποσού που έχει ήδη βεβαιωθεί με την άσκηση της ενδικοφανούς προσφυγής.

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

ΜΕ ΕΝΤΟΛΗ ΤΟΥ
ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΥ ΤΗΣ ΥΠΗΡΕΣΙΑΣ
ΕΣΩΤΕΡΙΚΗΣ ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ

ΓΕΩΡΓΙΟΣ ΚΑΚΙΩΡΑΣ
ΥΠΟΔΙΕΥΘΥΝΤΗΣ ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ