



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

Ταχ. Δ/ση : Αριστογείτονος 19

Ταχ. Κώδικας : 176 71 - Καλλιθέα

Τηλέφωνο : 210 9572566

ΦΑΞ : 210 9531321

Καλλιθέα

Αριθμός απόφασης: 121

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 απόκαι με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανή προσφυγή, τηςΑΦΜ....., κατοίκου,οδόςκατά της αρ.Απόφασης Επιβολής Προστίμου Κ.Β.Σ άρθρων 5 & 9 του ν 2523/1997 διαχειριστικής περιόδου1/1/1997-21/12/1997 και τα προσκομιζόμενα με αυτήν σχετικά έγγραφα.

5. Την με αριθΑπόφαση Επιβολής Προστίμου Κ.Β.Σ. άρθρων 5 & 9 του ν 2523/1997 διαχειριστικής περιόδου1/1/1997-31/12/1997 του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ.του οποίου ζητείται η ακύρωση, καθώς και την από 2/9/2013 οικεία έκθεση ελέγχου.

6. Τις απόψεις της ανωτέρω φορολογικής αρχής.

7. Την από28/11/2013 εισήγηση της υπαλλήλου.....

8. Επί της από.... και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανούς προσφυγής τηςη 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, με την υπό κρίση προσφυγή, ζητά την ακύρωση της υπ' αριθμ.... Απόφασης Επιβολής Προστίμου του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ.με την οποία επιβλήθηκε σε βάρος της πρόστιμο συνολικού ποσού 347.431,00. € για τη διαχειριστική περίοδο 1/1/1997-31/12/1997 σύμφωνα με τις διατάξεις των άρθρων 5 & 9 του ν. 2523/1997 λόγω παράβασης των διατάξεων των άρθρων 18 παρ.2 και 9 , 2 παρ. 1, σε συνδυασμό με τις διατάξεις των άρθρων 6,11,12,30 παρ 7 και 32-34 του ΠΔ 186/92 του ΚΒΣ

Οι παραβάσεις αφορούν :

Α) Εξέδωσε σε δέκα πέντε (15) περιπτώσεις ισάριθμα εικονικά Τιμολόγια Παροχής Υπηρεσιών σε διάφορες επιχειρήσεις για εργασίες που ποτέ δεν πραγματοποίησε συνολικής αξίας 95.004.840(ενενήντα πέντε εκατομμύρια τέσσερες χιλιάδες οκτακόσιες σαράντα δρχ) πλέον ΦΠΑ 15.750.871(δέκα πέντε εκατομμύρια επτακόσιες επτακόσιες πενήντα χιλιάδες οκτακόσιες εβδομήντα μία δρχ)

Β) Έλαβε και καταχώρησε σε εξήντα δύο (62) περιπτώσεις ισάριθμα εικονικά Τιμολόγια αγοράς οικοδομικών υλικών για ανύπαρκτες συναλλαγές από διάφορες επιχειρήσεις αφού δεν πραγματοποίησε οικοδομικές εργασίες ,συνολικής αξίας 16.272.481(δέκα έξι εκατομμύρια διακόσιες εβδομήντα δύο χιλιάδες τετρακόσιες ογδόντα μία δρχ) πλέον ΦΠΑ 2.927.459 (δύο εκατομμύρια εννιακόσιες είκοσι επτά χιλιάδες τετρακόσιες πενήντα εννέα δρχ).

Επειδή σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 5 του Ν.2523/97 (έναρξη ισχύος από τη δημοσίευση του νόμου δηλ. 11/9/1997), όποιος παραβαίνει τις διατάξεις του Κώδικα Βιβλίων και Στοιχείων (π.δ. 186/1992 ΦΕΚ 84 Α') τιμωρείται με πρόστιμο που προσδιορίζεται κατ' αντικειμενικό τρόπο....

Ο ισχυρισμός της προσφεύγουσας περί παραβίασης της αρχής της αναλογικότητας όπως προβλέπεται από το άρθρο 25 του Συντάγματος είναι αβάσιμος ,διότι δεν παραβιάζεται η αρχή της αναλογικότητας δεδομένου ότι τα όρια των προσθέτων φόρων προβλέπονται ευθέως στο νόμο (άρθρο 5 του Ν. 2523/1997 Κώδικας Φορολογικών Κυρώσεων) και η φορολογική αρχή προέβη στην επιβολή του με βάση τη διαπιστωθείσα παράβαση. Κι αυτό επειδή το κρίσιμο στοιχείο που διέπει την αρχή της αναλογικότητας είναι η ύπαρξη εύλογης σχέσης μεταξύ συγκεκριμένου διοικητικού μέτρου και επιδιωκόμενου νομίμου σκοπού. Τη σχέση αυτή την έχει σταθμίσει ο νομοθέτης του π.δ. 186/92 και ν. 2523/97, λαμβάνοντας υπόψη τον επιδιωκόμενο σκοπό, που δεν είναι άλλος από την πάταξη της φοροδιαφυγής, τη σύλληψη της φορολογητέας ύλης και την προάσπιση του δημοσίου συμφέροντος, διαμέσου της εξασφάλισης της καταβολής των οφειλομένων φόρων.

Όπως έχει άλλωστε κριθεί με την πρόσφατη 2402/2010 ΣτΕ, «...όταν η ίδια η φορολογική αρχή, θεμιτός κατά το Σύνταγμα, εν όψει των αναφερθέντων, δεν διαθέτει διακριτική ευχέρεια να προσδιορίζει το ύψος του προστίμου αναλόγως των ειδικότερων συνθηκών της παραβάσεως, θέμα παραβίασεως της αρχής της αναλογικότητας ή του δικαιώματος παροχής έννομης προστασίας ως εκ του ότι το δικαστήριο που ελέγχει τη νομιμότητα της σχετικής πράξεως της ως άνω αρχής δεν διαθέτει ούτε αυτό τέτοια εξουσία, δεν μπορεί να τεθεί».

Επειδή σύμφωνα με το άρθρο 9 παρ. 2 του Ν.2523/97 το πρόστιμο επιβάλλεται με απόφαση του προϊσταμένου της αρμόδιας δημόσιας οικονομικής υπηρεσίας, στην οποία γίνεται σύντομη περιγραφή της παράβασης και αναγράφεται το πρόστιμο που επιβάλλεται για αυτή, καθώς και η διάταξη που εφαρμόζεται. Μαζί με την απόφαση κοινοποιείται στον παραβάτη αντίγραφο της σχετικής έκθεσης ελέγχου.

Επειδή σαφέστατα στην έκθεση ελέγχου και στην Απόφαση επιβολής προστίμου ΚΒΣ γίνεται αναλυτική καταγραφή ένα προς ένα των 15 (δέκα πέντε) εικονικών τιμολογίων που εκδόθηκαν από την ελεγχόμενη καθώς επίσης και των 62 (εξήντα δύο) εικονικών τιμολογίων που έλαβε (αναγράφετε δηλαδή ο αριθμός του Τιμολογίου, η ημερομηνία έκδοσης, το ποσό εκάστου, η διεκρίνιση αν αφορά αξία μεγαλύτερη ή μικρότερη των 300.000 δρχ, το ονοματεπώνυμο του πελάτη ή του προμηθευτή) και στο τέλος γίνεται άθροισμα αυτών προκειμένου να επιβληθεί το πρόστιμο αφού όλα τα ανωτέρω αφορούν την ίδια χρήση (1997), ο ισχυρισμός της προσφεύγουσας ότι έπρεπε να επιβληθούν ξεχωριστά πρόστιμα για κάθε μία έκδοση και λήψη φορολογικού στοιχείου είναι εντελώς αβάσιμος.

Επειδή από την έκθεση ελέγχου του Κ.Β.Σ σελίδες από....., και από έκθεση ελέγχου επανάληψη διαδικασίας Κ.Β.Σ σελίδες απόαναγράφονται οι προβλεπόμενες διατάξεις του ΠΔ 186/92 και του Ν 2523/97 βάσει των οποίων υπεβλήθηκαν τα πρόστιμα όπως αυτά αναφέρονται αναλυτικά στην εκδοθείσα ΑΕΠ ο ισχυρισμός της προσφεύγουσας ότι δεν μνημονεύεται η διάταξη βάση της οποίας επιβάλλεται και δεν γίνεται ανάλυση των προστίμων είναι αβάσιμος

Επειδή με την υπ' αριθμ..... απόφασή το Διοικητικό Πρωτοδικείο(Τμήμα.....) ακύρωσε την με αριθμόΑπόφαση επιβολής προστίμου Κ.Β.Σ. ,ως νομικώς πλημμελής ,επειδή η προσφεύγουσα δεν κλήθηκε σε ακρόαση πριν από την έκδοση της προσβαλλόμενης πράξης, προκειμένου να παράσχει εξηγήσεις σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 20 παρ. 2 του Συντάγματος και του άρθρου 6 του Κώδικα Διοικητικής Διαδικασίας και αναπέμπει την υπόθεση προκειμένου ο Προϊστάμενος της αρμόδιας Δ.Ο.Υ να ενεργήσει τα νόμιμα.

Επειδή στη συνέχεια εκδόθηκε η υπ' αρ.εντολή ελέγχου, συντάχθηκε και επιδόθηκε στις 18-07-2013 από τον υπάλληλοη με αριθ. Πρωτ..... Κλήση προς ακρόαση του άρθρου 6 ν.2690/1999) μαζί με το υπ' αριθμ.Υ.Σ.Ε στην τελευταία γνωστή διεύθυνση κατοικίας της προσφεύγουσας στην οδό....., (λόγω διακοπής εργασιών της ελεγχόμενης επιχείρησης στις 31/12/2006) και τα οποία παρέλαβε η σύνοικος μητέρα της,.....

Επειδή η προσφεύγουσα έλαβε υπ όψιν της την υπ' αριθμ..... εντολή ελέγχου, όταν προσήλθε στην Δ.Ο.Υ προκειμένου να ζητήσει παράταση χρόνου για να θέσει στον έλεγχο στοιχεία σχετικά με όσα αναφέρονται στην υπ' αριθμ. Πρωτ..... Κλήση προς ακρόαση και στο με αριθμ.Υπηρεσιακό Σημείωμα Ελέγχου (Υ.Σ.Ε.) τα οποία όμως ποτέ δεν προσκόμισε ,αν και της χορηγήθηκε η παράταση χρόνου έως την 29/07/2013, που είχε ζητήσει με την υπ' αριθμ. Πρωτ.αίτηση - παράταση, ο ισχυρισμός της ότι δεν προκύπτει ο τόπος και ο χρόνος διενέργειας του ελέγχου και δεν επεδείχθη η εντολή ελέγχου είναι παντελώς αβάσιμος

Επειδή σύμφωνα με τις διατάξεις του π.δ 81/2002 (ΦΕΚ 57/Α'21-3-2002) ορίζεται ότι :
α) τα υφιστάμενα Υπουργεία Εθνικής Οικονομίας και Οικονομικών συγχωνεύθηκαν σε ένα Υπουργείο , με τίτλο << Υπουργείο Οικονομίας και Οικονομικών >> β) Οι υπηρεσίες των παραπάνω Υπουργείων αποτελούν Υπηρεσίες του νέου Υπουργείου και σε αυτό μεταφέρονται το σύνολο των αρμοδιοτήτων, υπηρεσιών, θέσεων και προσωπικού του συγχωνευθέντος με το π.δ. 81/2000 Υπουργείου Οικονομικών, όπως αυτά έχουν διαμορφωθεί κατά την έκδοση του π.δ, ο ισχυρισμός της προσφεύγουσας ότι η υπ' αριθμ..πράξη επιβολής προστίμου του Προϊσταμένου της Δ Ο Υείναι άκυρη δεν ευσταθεί και είναι καθόλα έγκυρη και νόμιμη.

Επειδή η από 28-1-2013 συνταχθείσα απόδειξη παραλαβής της υπαλλήλουαναφέρει ότι παρελήφθησαν ...το υπ αρ. θεωρ.βιβλίο εσόδων Εξόδων .. ντοσιέ με παραστατικά εσόδων και εξόδων για τις χρήσεις 1996 και 1997 το με αρ.θεωρ.

Επειδή στην απόέκθεση ελέγχου πουθενά δεν αναφέρεται ότι τα στοιχεία που εξέδωσε η ελεγχόμενη , δέκα πέντε(15) Τ.Π.Υ που χαρακτηρίστηκαν εικονικά και εξήντα δύο(62) τιμολόγια αγοράς οικοδομικών υλικών που έλαβε που επίσης χαρακτηρίστηκαν εικονικά, ότι είναι ανεπίσημα .

Επειδή με τις με τις διατάξεις του άρθρου 32 &3 του Ν 2648/98 προστέθηκε δεύτερο εδάφιο στην παρ 5 του άρθρου 36 με το οποίο ορίζεται ότι επιτρέπεται η παραλαβή των βιβλίων και των στοιχείων του ΚΒΣ προς έλεγχο στις περιπτώσεις μη ύπαρξης ανεπίσημων βιβλίων ,εγγράφων και λοιπών στοιχείων , με απόδειξη παραλαβής.

Επί προσθέτως το ...ο Τριμελές Διοικητικό Πρωτοδικείομε την υπ. Αριθμ.Απόφαση του αφού έλεγξε την νομιμότητα της αρχικής πράξηςδιέταξε την επανάληψη διαδικασίας μόνο ως προς την μη κλήση προς Ακρόαση του προσφεύγουσας και όχι για το θέμα της κατάσχεσης ή μη των φορολογικών στοιχείων ,ο ισχυρισμός της ότι ως ουσιώδης τύπος και κύρος της καταλογιστικής πράξης είναι να συντάσσεται έκθεση κατάσχεσης είναι παντελώς αβάσιμος.

Επειδή οι διαπιστώσεις του ελέγχου, όπως αυτές καταγράφονται στην από 17-2-2004 έκθεση ελέγχου και στην από 2-9-2013 έκθεση επανελέγχου της Δ.Ο.Υεπί της οποίας εδράζεται η προσβαλλόμενη απόφαση, κρίνονται βάσιμες, αποδεκτές και πλήρως αιτιολογημένες.
η υπό κρίση ενδικοφανής προσφυγή πρέπει να απορριφθεί.

Αποφασίζουμε

Την απόρριψη της απόκαι με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανούς προσφυγής της της....., ΑΦΜ....., κατοίκουκατά της με αριθ.Απόφασης Επιβολής Προστίμου Κ.Β.Σ. άρθρων 5 & 9 του ν 2523/1997 διαχειριστικής περιόδου 1/1/1997-31/12/1997 του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ.....

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

Πρόστιμο συνολικού ποσού : 347.431,00 ευρώ

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 50% που έχει ήδη βεβαιωθεί με την υποβολή της ενδικοφανούς προσφυγής συμψηφίζεται.

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 50% 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, μέχρι την τελευταία εργάσιμη για τις δημόσιες υπηρεσίες ημέρα του επόμενου από τη βεβαίωση μήνα, λαμβανομένου υπόψη και του ποσού 50% 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

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 με υποχρέωση, επί ποινή απαράδεκτου άσκησης της προσφυγής, επίδοσης επικυρωμένου αντιγράφου αυτής στην Υπηρεσία μας εντός είκοσι (20) ημερών από τη λήξη της προθεσμίας για την άσκησή της (άρθ. 126 ν. 2717/99).