



**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 **24-12-2013**

Αριθμός απόφασης: **254**

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 ΠΟΛ 1209/06.09.2013 Απόφασης 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 ΠΟΛ 1211/12-9-2013 Εγκύκλιο της Γενικής Γραμματείας Δημοσίων Εσόδων 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 29/11/2013 και με αριθμό πρωτοκόλλου _____ ενδικοφανή προσφυγή του _____, ΑΦΜ _____, κατοίκου _____, οδός _____ κατά της αρ. _____/2013 Απόφασης Επιβολής Προστίμου ΚΒΣ - Αρθ. 5 & 9 του ν 2523/1997 διαχειριστικής περιόδου 1998 και τα προσκομιζόμενα με αυτήν σχετικά έγγραφα.

5. Την με αριθ. /22-10-2013 Απόφαση Επιβολής Προστίμου ΚΒΣ - Αρθ. 5 & 9 του ν 2523/1997 διαχειριστικής περιόδου 1998 του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Α ΠΑΤΡΩΝ του οποίου ζητείται η ακύρωση, καθώς και την από 22/10/2013 οικεία έκθεση ελέγχου.
6. Τις απόψεις της ανωτέρω φορολογικής αρχής.
7. Την από 24/12/2013 εισήγηση του υπαλλήλου

Επί της από 29/11/2013 και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανούς προσφυγής του , 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:

Ο προσφεύγον, με την υπό κρίση προσφυγή, ζητά την ακύρωση της υπ' αριθ. /22-10-2013 Απόφασης Επιβολής Προστίμου του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Α' ΠΑΤΡΩΝ με την οποία επιβλήθηκε σε βάρος του πρόστιμο συνολικού ποσού 29.290,00 € για τη διαχειριστική περίοδο 1998 σύμφωνα με τις διατάξεις των άρθρων 5 & 9 του ν. 2523/1997 λόγω παράβασης των διατάξεων των άρθρων 2 §1, 6 §1, 11 § 1, 12 § 1, 18 § 2 & 9 και 30 § 7 και 9 του Π.Δ. 186/92 ΚΒΣ σε συνδυασμό με τις διατάξεις του άρθρου 19 του Ν. 2523/1997.

Η παράβαση αφορούσε τη λήψη ενός εικονικού φορολογικού στοιχείου στη χρήση 1998 από την ατομική επιχείρηση του – Α.Φ.Μ.: και συγκεκριμένα του Τ.Π.Υ. /10-10-1998 αξίας 14.644,17€.

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 § 1 του ΚΒΣ (Π.Δ. 186/92) «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 ελεύθεριο επάγγελμα ή από οποιαδήποτε άλλη επιχείρηση, καθώς και οι αστικές κερδοσκοπικές ή μη εταιρείες, αναφερόμενοι στο εξής με τον όρο επιτηδευματίες, 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 § 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 18 § 2 του ΚΒΣ « Κάθε εγγραφή στα βιβλία, που αφορά συναλλαγή ή άλλη πράξη του υπόχρεου, πρέπει να στηρίζεται σε στοιχεία που προβλέπονται από τις διατάξεις του Κώδικα αυτού ή σε δημόσια έγγραφα ή σε άλλα πρόσφορα αποδεικτικά στοιχεία.....»

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.

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 § 10 β 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 τη διάταξη του άρθρου 19 & 4 του Ν. 2523/97 «..... Εικονικό είναι το στοιχείο που εκδίδεται για συναλλαγή ανύπαρκτη στο σύνολό της ή για μέρος αυτής ή για συναλλαγή που πραγματοποιήθηκε από πρόσωπα διαφορετικά από αυτά που αναγράφονται στο στοιχείο»

Επειδή σύμφωνα με το άρθρο 5 του Κώδικα Διοικητικής Δικονομίας «.... 2. Τα Δικαστήρια δεσμεύονται επίσης από τις αποφάσεις των πολιτικών δικαστηρίων, οι οποίες σύμφωνα με τις κείμενες διατάξεις, ισχύουν, έναντι όλων, καθώς και από τις αμετάκλητες καταδικαστικές αποφάσεις των ποινικών δικαστηρίων ως προς την ενοχή του δράστη. Από το παραπάνω άρθρο προκύπτει ότι το Διοικητικό Δικαστήριο, όταν κρίνει επί της διοικητικής παραβάσεως, δεν δεσμεύεται από τυχόν προηγηθείσα αθωωτική απόφαση του ποινικού Δικαστηρίου, χωρίς να γίνεται διάκριση από το νόμο εάν η αθώωση έλαβε χώρα λόγω διαγνώσεως από το δικαστήριο της ανυπαρξίας των στοιχειοθετούντων την αντικειμενική υπόσταση του αντίστοιχου ποινικού αδικήματος πραγματικών περιστατικών ή για άλλους λόγους. (ΣτΕ 3818/1999, 1341/1997). Επομένως το γεγονός ότι οι αντίδικοι αθώωθηκαν στην ποινική δίκη δεν δεσμεύει τα διοικητικά δικαστήρια και επομένως και τη φορολογική αρχή. »

Επειδή τηρήθηκε η διαδικασία της προηγούμενης κλήσης προς ακρόαση του άρθρου 6 του Ν. 2690/1999, με την επίδοση της με αριθμό πρωτ. /17.9.2013 κλήσης , επί της οποίας ο προσφεύγων απάντησε με υπόμνημα- απάντηση – αίτηση το οποίο και έλαβε υπόψη της η ανωτέρω Δ.Ο.Υ.

Επειδή δεν υφίσταται θέμα παραγραφής της χρήσης 1998 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 Β ΠΑΤΡΩΝ είχε ήδη εκδοθεί από τις 28/12/2005 , συνεπώς η φορολογική αρχή ορθά προέβει στην επανάληψη διαδικασίας .

Επειδή με βάση τις διατάξεις του άρθρου 9 § 5 του Ν. 2523/1997« Οι διατάξεις περί παραγραφής του δικαιώματος του Δημοσίου για την ενέργεια αρχικής ή συμπληρωματικής φορολογικής εγγραφής στην κύρια φορολογία εφαρμόζονται ανάλογα και για την επιβολή των προστίμων. Η προθεσμία αρχίζει από τη λήξη της διαχειριστικής περιόδου που έπεται εκείνης, στην οποία αφορά η παράβαση. Στα πρόστιμα του Κ.Β.Σ.,

ως και σε άλλα πρόστιμα που δεν συνδέονται με αντίστοιχη φορολογία, ως κύρια φορολογία νοείται η φορολογία εισοδήματος. »

Επειδή ο εκδότης του κρινόμενου φορολογικού στοιχείου με ένορκη κατάθεσή του αποδέχθηκε ότι τόσο αυτό το στοιχείο, όσο και όλα τα άλλα στοιχεία που αυτός εξέδωσε ήταν εικονικά στο σύνολό τους και τα εξέδωσε μόνο και μόνο για να εισπράττει ποσοστό από το ΦΠΑ λόγω οικονομικής του αδυναμίας .

Επειδή σύμφωνα με τις διαπιστώσεις της από 15/7/2005 έκθεσης ελέγχου του ΣΔΟΕ ΑΤΤΙΚΗΣ προκύπτει ότι έγιναν όλες οι απαραίτητες ελεγκτικές επαληθεύσεις, από τις οποίες απεδείχθη η εικονικότητα του φορολογικού στοιχείου που έλαβε και καταχώρησε, ο προσφεύγων από την ατομική επιχείρηση του
– Α.Φ.Μ.:

Επειδή σύμφωνα με τις διαπιστώσεις της από 22/10/2013 έκθεση ελέγχου ΚΒΣ της Δ.Ο.Υ. Α ΠΑΤΡΩΝ ορθά επιβλήθηκε σε βάρος του προσφεύγοντος η με αριθμό /22/10/2013 Απόφαση Επιβολής Προστίμου ΚΒΣ, συνολικού ποσού 29.290,00 € για τη διαχειριστική περίοδο 1/1-31/12/1998 επειδή ο προσφεύγων έλαβε και καταχώρησε το εικονικό Τ.Π.Υ. /10-10-1998 αξίας 14.644,17€ εκδόσεως 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 ενδικοφανούς προσφυγής και την επικύρωση της υπ'αριθμ.
/ 22-10-2013 Απόφαση Επιβολής Προστίμου ΚΒΣ της Δ.Ο.Υ. Α ΠΑΤΡΩΝ .

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

- Πρόστιμο αρθ. 5 § 10β Ν. 2523/1997 : **29.290,00 €**

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 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.

Ο
ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΣ ΤΗΣ ΥΠΗΡΕΣΙΑΣ
ΕΣΩΤΕΡΙΚΗΣ ΕΠΙΛΕΞΕΤΑΣΗΣ

ΓΕΩΡΓΙΟΣ ΠΛΑΝΗΣ
ΔΙΕΥΘΥΝΤΗΣ ΕΠΙΛΕΞΕΤΑΣΗΣ

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 απαραδέκτου 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).