



**ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ
ΥΠΟΥΡΓΕΙΟ ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΩΝ
ΓΕΝΙΚΗ ΓΡΑΜΜΑΤΕΙΑ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΕΣΟΔΩΝ
ΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ**

Ταχ. Δ/ση : Αριστογείτονος 19

Ταχ. Κώδικας : 176 71 - Καλλιθέα

Τηλέφωνο : 210 9572566

ΦΑΞ : 210 9531321

Καλλιθέα

17-01-2014

Αριθμός απόφασης:

91

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 22/11/2013 και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανή προσφυγή του, ΑΦΜ, κατοίκου κατά των αρ. και Αποφάσεων Επιβολής Προστίμου ΦΠΑ - Αρθ. 6 & 9 του ν 2523/1997 διαχειριστικών περιόδων 2007 και 2008 και τα προσκομιζόμενα με αυτήν σχετικά έγγραφα.

5. Τις με αριθ. και Αποφάσεων Επιβολής Προστίμου ΦΠΑ - Αρθ. 6 & 9 του ν 2523/1997 διαχειριστικών περιόδων 2007 και 2008 του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. ΒΕΡΟΙΑΣ των οποίων ζητείται η ακύρωση, καθώς και την από 30/09/2013 οικεία έκθεση ελέγχου.

6. Τις απόψεις της ανωτέρω φορολογικής αρχής.

7. Την από 17/ 01 /2014 εισήγηση του υπαλλήλου

Επί της από 22/11/2013 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, επαγόμεστε τα ακόλουθα:

Ο προσφεύγων , με την υπό κρίση προσφυγή, ζητά την ακύρωση των υπ' αριθ. & Αποφάσεων Επιβολής 3/Πλάσιου Προστίμου ΦΠΑ του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. ΒΕΡΟΙΑΣ με την οποία επιβλήθηκε σε βάρος του πρόστιμο συνολικού ποσού 35.055,00 € για τη διαχειριστική περίοδο 2007 και συνολικού ποσού 127.925,10 € για τη διαχειριστική περίοδο 2008 επειδή έλαβε εικονικά φορολογικά στοιχεία κατά παράβαση των διατάξεων του άρθρου 32 παρ. 1 του Ν. 2859/2000 του ΦΠΑ, σε συνδυασμό με τις διατάξεις του άρθρου 6 παρ 1 και 19 παρ. 4 του ν. 2523/1997 , ισχυριζόμενος ότι

- 1) Δεν είναι σύνηθες η αιτιολογία των ισχυρισμών της φορολογικής αρχής και είναι πλημμελής η απόδειξη του ισχυρισμού περί εικονικότητας της συναλλαγής
- 2) Δεν είναι σύνηθες η επιβολή των ειδικών προστίμων ΦΠΑ από την φορολογική αρχή
- 3) Επιπλέον ισχυρίζεται ότι η Επιτροπή 70^Α στην οποία είχε προσφύγει για διοικητική επίλυση της διαφοράς επί των αντιστοίχων πράξεων Κ.Β.Σ , έκρινε ότι οι συναλλαγές ήταν πραγματικές και ότι η εικονικότητα αφορούσε μόνο το πρόσωπο του εκδότη και συνεπώς η επιχείρηση καλώς εξέπεσε τον ΦΠΑ των εν λόγω συναλλαγών .
- 4)Θα πρέπει να εφαρμοστούν οι ευνοϊκότερες διατάξεις του άρθρου 66 παρ. 2 του Ν. 4174/2013 οι οποίες έχουν ισχύ από την ημερομηνία δημοσίευσης του νόμου (26.07.2013) .

Επειδή σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 50 Ν.2859/2000 , αν από τα βιβλία και στοιχεία του υπόχρεου στο φόρο προκύπτει ότι παρέλειψε να δηλώσει ή δήλωσε ανακριβώς την φορολογητέα αξία που προκύπτει από αυτά ή υπολόγισε εσφαλμένα τα ποσοστά ή τις εκπτώσεις ο Προϊστάμενος Δ.Ο.Υ μπορεί να εκδώσει προσωρινή πράξη προσδιορισμού του φόρου για μία ή περισσότερες φορολογικές περιόδους ή για ολόκληρη την διαχειριστική περίοδο

Επειδή σύμφωνα με τη διάταξη του άρθρου 32 § 1 περ. β του Ν.2859/2000 (Κώδικας Φ.Π.Α.), το δικαίωμα έκπτωσης του φόρου (ΦΠΑ) μπορεί να ασκηθεί ,εφόσον ο υποκείμενος στο φόρο κατέχει νόμιμο τιμολόγιο ή άλλο αποδεικτικό στοιχείο που επέχει θέση τιμολογίου, από τα οποία αποδεικνύονται οι παραδόσεις των αγαθών και οι παροχές υπηρεσιών που γίνονται σε αυτόν και ο φόρος με τον οποίο επιβαρύνθηκαν που εν προκειμένω δεν τηρήθηκαν από τον προσφεύγοντα ο οποίος προέβη σε έκπτωση ΦΠΑ μη νομίμων τιμολογίων (εικονικών)

Επειδή σύμφωνα με το άρθρο 19 § 4 του Ν. 2523/1997 «Εικονικό είναι το στοιχείο που εκδίδεται για συναλλαγή ανύπαρκτη στο σύνολο της ή για μέρος αυτής ή για συναλλαγή που πραγματοποιήθηκε από πρόσωπα διαφορετικά από αυτά που αναγράφονται στο στοιχείο ή το ένα από αυτά είναι άγνωστο φορολογικώς πρόσωπο με την έννοια ότι δεν έχει δηλώσει την έναρξη του επιτηδεύματος του, ούτε είχε θεωρήσει βιβλία. Εικονικό είναι επίσης το στοιχείο που φέρεται ότι εκδόθηκε ή έχει ληφθεί από εικονική εταιρεία , κοινοπραξία, κοινωνία ή άλλη

οποιασδήποτε μορφής επιχείρησης ή από φυσικό πρόσωπο για το οποίο αποδεικνύεται ότι είναι παντελώς αμέτοχο με τη συγκεκριμένη συναλλαγή...» .

Επειδή η Επιτροπή 70^Α στην οποία προσέφυγε ο φορολογούμενος για τις ίδιες ακριβώς συναλλαγές, όσον αφορά τα πρόστιμα του Κ.Β.Σ αποφάσισε ότι τα επίμαχα φορολογικά στοιχεία είναι Εικονικά αποκλειστικά ως προς το πρόσωπο του εκδότη, και την οποία απόφαση αποδέχτηκε ο προσφεύγων με τα υπ αριθ. και Πρακτικά Διοικητικής Επίλυσης Προστίμου Κ.Β.Σ, και κατέβαλε το 20% με το αριθ. γραμμάτιο συμψηφισμού της Δ.Ο.Υ Α Θεσσαλονίκης. Επίσης έχοντας υπόψη και την 117 /2013 Απόφαση του ΣΤΕ που αναφέρει ότι..<< Η τελεσίδικη δικαστική απόφαση που έκρινε για την τέλεση ή την ανυπαρξία των αποδιδόμενων παραβάσεων του ΚΒΣ, παράγει δεδικασμένο για το δικαστήριο που επιλαμβάνεται υποθέσεως προσδιορισμού ΦΠΑ...>> θεωρούμε ότι αντίστοιχα και η εικονικότητα ως προς το πρόσωπο του εκδότη (που κατέστη οριστική ως άνω, στον ΚΒΣ) των επίμαχων τιμολογίων, καθιστά σύννομο κατά αναμφισβήτητο τρόπο τον καταλογισμό του ΦΠΑ και των προστίμων ΦΠΑ, που έγινε από την αρμοδία Δ.Ο.Υ., γιατί οι διατάξεις του άρθρου 32 παρ.1Ν.2859/ 2000 (που αφορά μη έκπτωση του ΦΠΑ των εισροών) και του άρθρου 6παρ.1.Ν2523/1997 (που αναφέρεται στην επιβολή ειδικών προστίμων ΦΠΑ) ισχύουν σε κάθε περίπτωση εικονικότητας.

Επειδή σύμφωνα με το άρθρο 6παρ.1.Ν 2523 / 1997 « Στο ΦΠΑ όταν μετά από έλεγχο αποδειχθεί ότι ο υποκείμενος στο φόρο ως λήπτης εικονικού φορολογικού στοιχείου ή στοιχείου το οποίο νόθευσε αυτός ή άλλοι για λογαριασμό του, διενήργησε έκπτωση φόρου εισροών ή έλαβε επιστροφή φόρου, σύμφωνα με τις διατάξεις περί ΦΠΑ, ή ως εκδότης δεν απέδωσε φόρο, με βάση πλαστά, εικονικά ή νοθευμένα φορολογικά στοιχεία, επιβάλλεται ειδικό πρόστιμο ισόποσο με το τριπλάσιο του φόρου που εξέπεσε ή που επιστράφηκε ή δεν απέδωσε, ανεξάρτητα αν δεν προκύπτει τελικά ποσό φόρου για καταβολή. Το πρόστιμο αυτό επιβάλλεται και στα πρόσωπα του άρθρου 41 του Κώδικα ΦΠΑ που έλαβαν επιστροφή φόρου με βάση πλαστά, εικονικά ή νοθευμένα.>>, σύννομα η φορολογική αρχή επέβαλε τα προσβαλλόμενα ειδικά πρόστιμα του ΦΠΑ επειδή ο φορολογούμενος διενήργησε έκπτωτη φάρου εισροών με βάση εικονικά στοιχεία.

Επειδή δεν τυγχάνουν εφαρμογής οι ευνοϊκότερες ρυθμίσεις του ν. 4174/2013, καθόσον σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 66 παρ. 4 και 5 του νόμου αυτού:

4. Εξαιρετικά οι διατάξεις του άρθρου 55 παρ. 2 του Κώδικα είναι δυνατόν να εφαρμοστούν και για παραβάσεις που διαπράχθηκαν έως το χρόνο δημοσίευσης αυτού (25-07-2013) και επισύρουν πρόστιμα των άρθρων 5 παρ. 10 και 6 του ν. 2523/1997 ανεξάρτητα από το χρόνο διαπίστωσής τους, εφόσον το νέο καθεστώς του άρθρου 54 του Κώδικα επιλεγεί ως ευνοϊκότερο από τον υπόχρεο, για το σύνολο των παραβάσεων που περιέχονται στην ίδια πράξη ή απόφαση επιβολής προστίμου, κατά τα ειδικότερα αναφερόμενα κατωτέρω, ανά κατηγορία υποθέσεων:

α. Για τις υποθέσεις για τις οποίες δεν έχουν εκδοθεί Αποφάσεις Επιβολής Προστίμου (Α.Ε.Π.) μέχρι την ημερομηνία δημοσίευσης του Κώδικα, εφόσον υποβληθεί σχετικό αίτημα εντός ανατρεπτικής προθεσμίας δεκαπέντε (15) ημερών από την κοινοποίηση της σχετικής Α.Ε.Π..

5. Στις παραπάνω περιπτώσεις α' και β' της παραγράφου 4, αρμόδιος για την έκδοση της πράξης επιβολής των προστίμων με το ευνοϊκότερο καθεστώς είναι ο Προϊστάμενος της Αρχής που εξέδωσε την πράξη.

Επειδή από τα στοιχεία του φακέλου προέκυψε ότι ο προσφεύγων δεν υπέβαλλε αίτημα εντός της ανατρεπτικής προθεσμίας των 15 ημερών που προβλέπει το άρθρο 66 παρ. 4α του 4174 /2013 στην αρμόδια ΔΟΥ από την κοινοποίηση των προσβαλλόμενων ΑΕΠ για να υπαχθεί στις ευνοϊκότερες διατάξεις

Ενόψει των προαναφερόμενων και ιδίως:

- των διαπιστώσεων του ελέγχου, όπως αυτές καταγράφονται στην από 30/9/2013 έκθεση ελέγχου ΚΒΣ της Δ.Ο.Υ. ΒΕΡΟΙΑΣ και στην από 15/3/2013 έκθεση ελέγχου ΚΒΣ του ΣΔΟΕ - ΠΕΡΙΦΕΡΕΙΑΚΗ ΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΔΥΤΙΚΗΣ ΜΑΚΕΔΟΝΙΑΣ, επί της οποίας εδράζονται οι προσβαλλόμενες αποφάσεις, κρίνονται βάσιμες, αποδεκτές και πλήρως αιτιολογημένες,

.

Αποφασίζουμε

Την απόρριψη της υπ' αριθμ. ενδικοφανούς προσφυγής του και την επικύρωση των υπ' αριθμ..... & Πράξεων Επιβολής ειδικού Προστίμου ΦΠΑ (3/Πλάσιου) του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. ΒΕΡΟΙΑΣ

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

Η φορολογική υποχρέωση του υπόχρεου με βάση την παρούσα απόφαση διαμορφώνετε ως εξής:

A) Επί της πράξης επιβολής ειδικού προστίμου ΦΠΑ

- Πρόστιμο αρθ. 6 παρ. 1 Ν. 2523/1997 χρήσης 2007 35.055,00 €

B) Επί της πράξης επιβολής ειδικού προστίμου ΦΠΑ

- Πρόστιμο αρθ. 6 παρ. 1 Ν. 2523/1997 χρήσης 2008 127.925,10 €

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) και καταβάλλεται το ένα πέμπτο (1/5) του οφειλόμενου ποσού, κατά την υπογραφή του πρακτικού ή το αργότερο εντός των δύο επόμενων εργάσιμων για τις

δημόσιες οικονομικές υπηρεσίες ημερών, ενώ το υπόλοιπο καταβάλεται 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.

Ακριβές Αντίγραφο

**Η Υπάλληλος του Τμήματος
Διοικητικής Υποστήριξης**

**Ο ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΣ ΤΗΣ ΔΙΕΥΘΥΝΣΗΣ
ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ α.α**

ΓΕΩΡΓΙΟΣ ΚΑΚΙΩΡΑΣ

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).

