



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, 21/01/2014

Αριθμός απόφασης: 105

ΑΠΟΦΑΣΗ

Ο ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΣ ΤΗΣ ΔΙΕΥΘΥΝΣΗΣ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ

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. Του άρθρου 63 του ν. 4174/2013 (ΦΕΚ Α' 170).

γ. Της αριθ. Δ6Α1118225 ΕΞ 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».

δ. Της αριθ. Δ6Α1198069 ΕΞ 2013/30.12.2013 Απόφασης του Γενικού Γραμματέα Δημοσίων Εσόδων του Υπουργείου Οικονομικών (ΦΕΚ Β' 3367) «Μετονομασία και ανακαθορισμός των αρμοδιοτήτων και της εσωτερικής διάρθρωσης της Υπηρεσίας Εσωτερικής Επανεξέτασης της Γενικής Γραμματείας Δημοσίων Εσόδων του Υπουργείου Οικονομικών».

ε. 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.

στ. Του άρθρου 7 της ΠΟΛ 1002/31.12.2013 Απόφασης του Γενικού Γραμματέα Δημοσίων Εσόδων (ΦΕΚ Β' 55).

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 13/12/2013 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 2004 και τα προσκομιζόμενα με αυτήν σχετικά έγγραφα.
5. Την με αριθ. /31-10-2013 Απόφαση Επιβολής Προστίμου ΚΒΣ - Αρθ. 5 & 9 του ν 2523/1997 διαχειριστικής περιόδου 2004 του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Ε ΘΕΣΣΑΛΟΝΙΚΗΣ της οποίας ζητείται η ακύρωση, καθώς και την από 28/08/2013 οικεία έκθεση ελέγχου.
6. Τις απόψεις της ανωτέρω φορολογικής αρχής.
7. Την από 15/01/2014 εισήγηση του υπαλλήλου

Επί της από 13/12/2013 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 προσφεύγων, με την υπό κρίση προσφυγή, ζητά την ακύρωση της υπ' αριθ. /31-10-2013 Απόφασης Επιβολής Προστίμου του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Ε΄ ΘΕΣΣΑΛΟΝΙΚΗΣ με την οποία επιβλήθηκε σε βάρος του πρόστιμο συνολικού ποσού 24.000,00 € για τη διαχειριστική περίοδο 2004 σύμφωνα με τις διατάξεις των άρθρων 5 & 9 του ν. 2523/1997 λόγω παράβασης των διατάξεων των άρθρων 2 & 12 του Π.Δ. 186/92 ΚΒΣ σε συνδυασμό με τις διατάξεις του άρθρου 19 του Ν. 2523/1997.

Η παράβαση αφορούσε την έκδοση ενός εικονικού φορολογικού στοιχείου προς τη σύζυγο του και συγκεκριμένα του Τ.Π.Υ. /23-10-2004, αξίας 12.000,00 € πλέον ΦΠΑ 480,00 €.

Επειδή οι ναυλώσεις του έτους 2004 δεν είναι καταγεγραμμένες λόγω απώλειας του αρχικού Ειδικού Εντύπου Πληροφοριακών στοιχείων, που οφείλει να βρίσκεται εντός του επαγγελματικού πλοίου αναψυχής.

Επειδή από τις καταστάσεις επιβαινόντων που απέστειλε το Λιμεναρχείο μετά από αίτημα του ΣΔΟΕ, δεν προκύπτει ότι πραγματοποιήθηκαν πλόες την περίοδο την οποία το σκάφος φαινόταν ναυλωμένο από τη σύζυγο του προσφεύγοντα.

Επειδή το μεγαλύτερο διάστημα (21/08/2004- 23/10/2004) για το οποίο το σκάφος φαίνονταν ναυλωμένο προς τη σύζυγο του προσφεύγοντα, αυτή (η σύζυγος) όφειλε, λόγω της σχέσης εργασίας με το Πανεπιστήμιο, να παρευρίσκεται σε αυτό απασχολούμενη.

Επειδή δεν προσκομίστηκε από τον προσφεύγοντα κανένα στοιχείο που να αποδεικνύει ότι η σύζυγός του απουσίαζε από το Πανεπιστήμιο για την κρινόμενη περίοδο, ούτε και κάποιο στοιχείο που να αποδεικνύει τη πραγματοποίηση ταξιδιού 64 ημερών.

Επειδή ο προσφεύγων δεν αναφέρει στα προσκομισθέντα στοιχεία αλλά ούτε προκύπτει από το έγγραφο ανανέωσης της αδειάς ποιοι έλεγχοι πραγματοποιήθηκαν από το υπουργείο προκειμένου να εξακριβωθούν οι πλόες που διενεργήθηκαν στην κρινόμενη περίοδο και οι οποίες απαιτούνται στο να προσδώσουν στο σκάφος το χαρακτηρισμό ως επαγγελματικό πλοίο αναψυχής.

Επειδή οι ελεγκτές του Ειδικού Συνεργείου αναφέρουν ρητά στην έκθεση ελέγχου ότι τα φύλλα ελέγχου που εξέδωσαν είναι μερικά και όχι οριστικά, επιφυλασσόμενοι της απάντησης από την αρμόδια υπηρεσία του ΣΔΟΕ σχετικά με την διερεύνηση από αυτούς περί του εμπορικού χαρακτήρα ή όχι του σκάφους.

Επειδή στην παράγραφο 5 του ν.3259/2004 ο οποίος επανήλθε με τις διατάξεις του ν.3697/2008 ορίζεται ότι « 5. Η αποδοχή από τον Επιτηδευματία του Εκκαθαριστικού Σημειώματος συνεπάγεται την αυτόματη περαίωση όλων των δηλώσεων εισοδήματος και λοιπών φόρων που αφορούν τις χρήσεις αυτές και επιφέρει όλα τα αποτελέσματα της Διοικητικής Επίλυσης τα δε καταβληθέντα ποσά κατ' εφαρμογή της ρύθμισης αυτής δεν αναζητούνται.

Κατ εξαίρεση των αναφερομένων στο προηγούμενο εδάφιο, σε περίπτωση που μετά την υπογραφή από τον επιτηδευματία της πράξης αποδοχής του Εκκαθαριστικού Σημειώματος περιέλθουν σε γνώση του Προϊσταμένου της αρμόδιας ΔΟΥ νέα στοιχεία σύμφωνα με τις διατάξεις της παρ. 2 του άρθρου 68 του ν.2238/94, εκδίδεται σύμφωνα με αυτά συμπληρωματικό φύλλο ελέγχου και συμπληφίζεται ο καταβληθείς Φόρος Εισοδήματος και ΦΠΑ. » .

Επειδή ο έλεγχος δεν αμφισβήτησε τη δυνατότητα σύναψης ναυλοσυμφώνου μεταξύ συζύγων αλλά έκρινε αυτό εικονικό, στηριζόμενος, μεταξύ των άλλων και στο γεγονός ότι το σκάφος δεν αξιοποιήθηκε επαγγελματικά ,με βάση το σκοπό για τον οποίο αγοράστηκε και, καταβλήθηκε για την αγορά του το ποσό των 412.842,04 €, απαλλάχθηκε για ΦΠΑ 74.311,57 € κατά την αγορά του , ενώ για τα τρία πρώτα έτη με βάση τους

ισχυρισμούς του προσφεύγοντα φαίνονται να πραγματοποιούνται μόνο τρεις ναυλώσεις με ναυλωτή τη γυναίκα του έναντι συνολικού τιμήματος 40.000 € (και για τα τρία έτη), για το οποίο τελικά ο προσφεύγων δεν προσκόμισε ακριβή και επαρκή στοιχεία αναφορικά αφενός με την πραγματοποίηση των παραπάνω ναυλώσεων και αφετέρου για και τον τρόπο εξόφλησης των.

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 ιδιάζουσα 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 υπάρχει πραγματική διαπίστωση της πλήρους ανυπαρξίας της συναλλαγής η φορολογική αρχή, όπως καταγράφεται στην από 28/8/2013 έκθεση ελέγχου ΚΒΣ του ΣΔΟΕ-, με επαρκή στοιχεία και την απαιτούμενη ειδική και εμπεριστατωμένη αιτιολογία, αφού εκθέτει σ' αυτήν, κατά την παραδεκτή αλληλοσυμπλήρωση σκεπτικού και διατακτικού, με σαφήνεια, πληρότητα και χωρίς αντιφάσεις ή λογικά κενά, τα πραγματικά περιστατικά που αποδείχθηκαν από την αποδεικτική διαδικασία και συγκροτούν την αντικειμενική και υποκειμενική υπόσταση του συμπεράσματος περί έκδοσης των εικονικών φορολογικών στοιχείων.

Επειδή τηρήθηκε η διαδικασία της προηγούμενης κλήσης προς ακρόαση του άρθρου 6 του Ν. 2690/1999, με την επίδοση της με αριθμό πρωτ. /28-03-2013 κλήσης , επί της οποίας ο προσφεύγων απάντησε με υπόμνημα- απάντηση – αίτηση το οποίο και έλαβε υπόψη της η φορολογική αρχή

Α π ο φ α σ ί ζ ο υ μ ε

Την απόρριψη της ενδικοφανούς προσφυγής και την επικύρωση της υπ' αριθμ. / 31-10-2013 Απόφαση Επιβολής Προστίμου ΚΒΣ της Δ.Ο.Υ. Ε ΘΕΣΣΑΛΟΝΙΚΗΣ .

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

- Πρόστιμο αρθ. 5 § 10β Ν. 2523/1997 : 24.000,00 €

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

ΜΕ ΕΝΤΟΛΗ ΤΟΥ
ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΥ ΤΗΣ ΔΙΕΥΘΥΝΣΗΣ
ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ

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 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).