



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ
ΥΠΟΥΡΓΕΙΟ ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΩΝ
ΓΕΝΙΚΗ ΓΡΑΜΜΑΤΕΙΑ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΕΣΟΔΩΝ
ΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ

Καλλιθέα

17/2/2014

Αριθμός απόφασης:

294

Ταχ. Δ/ση: Αριστογείτονος 19
Ταχ. Κώδικας: 176 71 - Καλλιθέα
Τηλέφωνο: 210 9572566
ΦΑΞ: 210 9531321

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 υποπαράγραφου 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' 55/16-1-2014).

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 5/11/2013 και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανή προσφυγή της επιχείρησης '....., με ΑΦΜ, και έδρα, κατά των με αριθ:

(α)/01-10-2013 Απόφασης Επιβολής Προστίμου χρήσης 1/1 – 31/12/2003 του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Α' Σερρών και, (β)/01-10-2013 Απόφασης Επιβολής Προστίμου, χρήσης 1/1 – 31/12/2004, του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Α' Σερρών και τα προσκομιζόμενα με αυτήν σχετικά έγγραφα.

5. Τις με αριθ. (α)/01-10-2013 Πράξης Επιβολής Προστίμου του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Α' Σερρών χρήσης 1/1 – 31/12/2003 και, (β)/01-10-2013 Πράξης Επιβολής Προστίμου, του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Α' Σερρών χρήσης 1/1 – 31/12/2004, των οποίων ζητείται η ακύρωση, καθώς και την από 20/9/2013 οικεία έκθεση ελέγχου.

6. Τις απόψεις της ανωτέρω φορολογικής αρχής.

7. Την από 31/1/2014 εισήγηση του υπαλλήλου

Επί της παραπάνω ενδικοφανούς προσφυγής 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:

ΕΠΕΙΔΗ στην ενδικοφανή προσφυγή της, η προσφεύγουσα ζητά τον επαναυπολογισμό των επιβληθέντων προστίμων με βάση τα διαλαμβανόμενα στα άρθρα 55 & 66 του Ν. 4174/2013 (Κώδικας Φορολογικών Διαδικασιών), με τα οποία προβλέπεται ειδική και συγκεκριμένη διαδικασία υποβολής αιτήματος υπαγωγής στις ευνοϊκότερες διατάξεις εντός ανατρεπτικής προθεσμίας δεκαπέντε (15) ημερών από την κοινοποίηση των σχετικών προστίμων. Το σχετικό αίτημα υποβάλλεται στον προϊστάμενο της αρχής που εξέδωσε την πράξη και στην προκειμένη περίπτωση στον προϊστάμενο της Δ.Ο.Υ. Α' Σερρών. Η παραπάνω διάταξη ισχύει από 26/7/2013.

ΕΠΕΙΔΗ τέτοιο αίτημα ουδέποτε υποβλήθηκε από την προσφεύγουσα μετά την κοινοποίηση των σχετικών ΑΕΠ στις 7/10/2013 από τη Δ.Ο.Υ. Α' Σερρών. Επιπλέον στη κοινοποιηθείσα έκθεση επανελέγχου (της Δ.Ο.Υ. Α' Σερρών), αναφέρεται με σαφήνεια η διαδικασία υπαγωγής στις νέες διατάξεις και οι σχετικές προϋποθέσεις (δηλ. η υποβολή απλής αίτησης από τον ενδιαφερόμενο), επομένως η προσφεύγουσα ήταν πρόδηλα σε γνώση αυτών.

ΕΠΕΙΔΗ ορθά κατά τον υπολογισμό του προστίμου αναφορικά με τη χρήση 1/1 – 31/12/2003 βάσει της Α.Ε.Π./1-10-2013 συμπεριλαμβάνεται και η αξία των πιστωτικών τιμολογίων που εξέδωσε η προσφεύγουσα στην προμηθεύτρια της επιχείρησης '.....', διότι σύμφωνα με το αρ. 5 παρ. 10 περ. β του Ν. 2523/1997, 'β) Η έκδοση πλαστών ή εικονικών φορολογικών στοιχείων και η λήψη εικονικών, η νόθευση αυτών, καθώς και η καταχώρηση στα βιβλία αγορών ή εξόδων που δεν έχουν πραγματοποιηθεί και δεν έχει εκδοθεί φορολογικό στοιχείο, συνιστά ιδιόζουσα φορολογική παράβαση και επισύρει πρόστιμο ίσο με το διπλάσιο της αξίας κάθε στοιχείου ή καταχώρησης, μη συμπεριλαμβανομένου του Φ.Π.Α. εφόσον αυτή είναι μεγαλύτερη των χιλίων διακοσίων (1.200) ευρώ'. Η διάταξη αυτή δεν συναρτά την επιβολή προστίμου από την ύπαρξη ή μη άλλων προϋποθέσεων, ούτε εξειδικεύει ή διαφοροποιεί μεταξύ των φορολογικών στοιχείων που η κείμενη νομοθεσία προβλέπει, αλλά αναφέρεται σε '... έκδοση πλαστών ή εικονικών φορολογικών στοιχείων και η λήψη εικονικών, η νόθευση αυτών, ...' γενικά. Κατά συνέπεια ο ισχυρισμός της προσφεύγουσας, περί μείωσης του επιβληθέντος προστίμου κατά το ποσό των πιστωτικών τιμολογίων που έχουν εκδοθεί στη χρήση 1/1 – 31/12/2003 ύψους € 440.459,31 και εν συνεχεία ακύρωσης επιπλέον ίσης αξίας συναλλαγών, δεν ευσταθεί και δεν μπορεί να γίνει αποδεκτός.

Επειδή όταν αποδίδεται σε επιτηδευματία η παράβαση της λήψεως τιμολογίου ή δελτίου αποστολής εικονικού, υπό την έννοια είτε ότι δεν έχει πραγματοποιηθεί η συναλλαγή στην οποία αυτό αναφέρεται, είτε ότι έχει μεν πραγματοποιηθεί η συναλλαγή, όχι όμως, όπως εμφανίζεται, με τον φερόμενο ως εκδότη του τιμολογίου ή δελτίου αποστολής, η φορολογική αρχή βαρύνεται, κατ' αρχήν, με την απόδειξη της εν λόγω εικονικότητας. Προς τούτο αρκεί, κατ' αρχήν, ν' αποδείξει είτε ότι ο εκδότης του τιμολογίου είναι πρόσωπο φορολογικώς ανύπαρκτο, δηλαδή, πρόσωπο που δεν είχε δηλώσει την έναρξη του επιτηδεύματός του, ούτε είχε θεωρήσει στοιχεία στην αρμόδια φορολογική αρχή - οπότε ο λήπτης βαρύνεται πλέον ν' αποδείξει την αλήθεια της συναλλαγής και την καλή του πίστη κατά το χρόνο της, ότι δηλαδή είχε ελέγξει τα στοιχεία του αντισυμβαλλόμενου του, εκδότη των φορολογικών στοιχείων, είτε ότι ο εκδότης του τιμολογίου είναι πρόσωπο φορολογικώς μεν υπαρκτό, αλλά συναλλακτικώς ανύπαρκτο, ή ότι, ενόψει των επιχειρηματικών του δυνατοτήτων, όπως προκύπτουν απ' τη συνολική εκτίμηση της συναλλακτικής του συμπεριφοράς και της φύσεως του κύκλου εργασιών του, δεν είναι δυνατόν να ήταν σε θέση να εκπληρώσει την επίμαχη παροχή - οπότε, και πάλι, ο λήπτης του φορολογικού στοιχείου βαρύνεται ν' αποδείξει την αλήθεια της συναλλαγής, δηλαδή ότι αυτή πραγματοποιήθηκε μεταξύ αυτού και του φερόμενου ως εκδότη, έτσι όπως περιγράφεται στο τιμολόγιο (πρβλ. ΣτΕ 506/2012, ΣτΕ 394/2013).

Επειδή σύμφωνα με την απόφαση ΣτΕ 116/2013 όταν αποδίδεται σε ορισμένο επιτηδευματία η παράβαση της λήψεως τιμολογίου ή δελτίου αποστολής εικονικού, υπό την έννοια είτε ότι δεν έχει πραγματοποιηθεί η συναλλαγή στην οποία αυτό αναφέρεται είτε ότι έχει μεν πραγματοποιηθεί η συναλλαγή, όχι όμως, όπως εμφανίζεται, με τον φερόμενο ως εκδότη του τιμολογίου ή δελτίου αποστολής, η φορολογική αρχή βαρύνεται, κατ' αρχήν, με την απόδειξη της εν λόγω εικονικότητας. Προς τούτο αρκεί, κατ' αρχήν, ν' αποδείξει είτε ότι ο εκδότης του τιμολογίου είναι πρόσωπο φορολογικώς ανύπαρκτο, δηλαδή, πρόσωπο που δεν

είχε δηλώσει την έναρξη του επιτηδεύματός του, ούτε είχε θεωρήσει στοιχεία στην αρμόδια φορολογική αρχή - οπότε ο λήπτης βαρύνεται πλέον ν' αποδείξει την αλήθεια της συναλλαγής και την καλή του πίστη κατά το χρόνο πραγματοποιήσεώς της - είτε ότι ο εκδότης του τιμολογίου είναι πρόσωπο φορολογικώς μεν υπαρκτό, αλλά συναλλακτικώς ανύπαρκτο (πρβλ. ΣτΕ 505/2012, 1498/2011, 3528, 1184/2010), οπότε, σε περίπτωση αποδείξεως ανυπαρξίας της συναλλαγής (λόγω του ότι ο εκδότης του τιμολογίου είναι πρόσωπο συναλλακτικώς ανύπαρκτο) δεν είναι δυνατόν να τεθεί θέμα καλής πίστης του λήπτη του εικονικού στοιχείου (βλ. ΣτΕ 1184, 1126/2010).

ΕΠΕΙΔΗ πάρα του αντιθέτου ισχυρισμούς της προσφεύγουσας σαφέστατα λήφθηκε υπ' όψη το υπόμνημα που κατέθεσε σε απάντηση της κλήσης προς ακρόαση που της κοινοποιήθηκε στις 22/7/2013.

ΕΠΕΙΔΗ οι διαπιστώσεις του ελέγχου, όπως αυτές καταγράφονται στην από 24-09-2013 έκθεση ελέγχου της Δ.Ο.Υ Α' Σερρών επί της οποίας εδράζεται η προσβαλλόμενη απόφαση, κρίνονται βάσιμες, αποδεκτές και πλήρως αιτιολογημένες.

Α π ο φ α σ ί ζ ο υ μ ε

Την **απόρριψη** της ενδικοφανούς προσφυγής κατά των Αποφάσεων Επιβολής Προστίμου υπ' αριθμ./1-10-2013 χρήσης 1/1 – 31/12/2003 &/1-10-2013 χρήσης 1/1 – 31/12/2004, του προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Α' Σερρών.

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

1. Απόφαση Επιβολής Προστίμου υπ' αριθμ./1-10-2013 χρήσης 1/1 – 31/12/2003 € **4.692.046,44**
2. Απόφαση Επιβολής Προστίμου υπ' αριθμ./1-10-2013 χρήσης 1/1 – 31/12/2004 € **350.820,00**

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 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).