



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

Ταχ. Δ/ση : Αριστογείτονος 19

Ταχ. Κώδικας : 176 71 - Καλλιθέα

Τηλέφωνο : 210 9586156

ΦΑΞ : 210 9531321

Καλλιθέα

16-04-2014

Αριθμός απόφασης: **827**

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. Δ6Α118225 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. Της ΠΟΛ 1209/06.09.2013 Απόφασης του Γενικού Γραμματέα Δημοσίων Εσόδων (ΦΕΚ Β' 2371).

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 από 07/01/2014 και με αριθμό πρωτοκόλλου/07-01-2014 ενδικοφανή προσφυγή του του, **Α.Φ.Μ.**, κατοίκου, οδός, κατά της υπ' αριθ./20-11-2013 Απόφασης Επιβολής Προστίμου ΚΒΣ του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. ΛΑΜΙΑΣ, για τη διαχειριστική περίοδο 01/01/2008-31/12/2008 και τα προσκομιζόμενα με αυτήν σχετικά έγγραφα.

4. Την υπ' αριθ./20-11-2013 Απόφαση Επιβολής Προστίμου ΚΒΣ του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. ΛΑΜΙΑΣ, για τη διαχειριστική περίοδο 01/01/2008-31/12/2008 της οποίας ζητείται η ακύρωση ή τροποποίηση, καθώς και την από 07/11/2013 οικεία έκθεση ελέγχου.

5. Τις απόψεις της ανωτέρω φορολογικής αρχής.

6. Την από 09/04/2014 εισήγηση του Α1 τμήματος της Υπηρεσίας μας.

Επί της από 07/01/2014 και με αριθμό πρωτοκόλλου/07-01-2014 ενδικοφανούς προσφυγής του του, **Α.Φ.Μ.**, 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:

Με την υπ' αριθ. /20-11-2013 προσβαλλόμενη Απόφαση Επιβολής Προστίμου του ΚΒΣ Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. ΛΑΜΙΑΣ επιβλήθηκε σε βάρος του προσφεύγοντος πρόστιμο συνολικού ποσού 196.085,04 € για τη διαχειριστική περίοδο 01/01/2008-31/12/2008 σύμφωνα με τις διατάξεις των άρθρων 5 & 9 του ν. 2523/1997 λόγω παράβασης των διατάξεων των άρθρων 2 παρ. 1, 7 παρ. 1, 11παρ. 1 & 5, 12 παρ. 1, 16 παρ. 1, 18 παρ. 2 & 9, 19 παρ. 1 & 3, 30 παρ. 4 και 36 παρ. 1 & 10 του Π.Δ. 186/92 (Κ.Β.Σ.).

Η ανωτέρω πράξη εκδόθηκε από τον Προϊστάμενο της Δ.Ο.Υ. Λαμίας βάσει της από 04/11/2013 εκθέσεως ελέγχου ΚΒΣ, των υπαλλήλων του Σώματος Δίωξης Οικονομικού Εγκλήματος – Περιφερειακή Διεύθυνση Αττικής – Υποδιεύθυνση Α΄ - Τμήμα Δράσης 1^ο , και και τη διαπίστωση ότι ο προσφεύγων **ζήτησε, έλαβε και καταχώρησε** στα βιβλία του **οχτώ (8) εικονικά στο σύνολό τους φορολογικά στοιχεία**, εκδόσεως της επιχείρησης με δ.τ., Α.Φ.Μ., έδρα την στην Αθήνα, συνολικής καθαρής αξίας 98.042,52 € πλέον Φ.Π.Α. 18.628,07 € ήτοι συνολικής αξίας 116.670,59€.

Ο προσφεύγων , με την υπό κρίση ενδικοφανή προσφυγή, ζητά την ακύρωση ή τροποποίηση της παραπάνω Απόφασης Επιβολής Προστίμου του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Λαμίας προβάλλοντας τους παρακάτω λόγους :

1. Ισχυρίζεται ότι οι συναλλαγές με την εκδότρια εταιρεία των επίμαχων εικονικών τιμολογίων ήταν πραγματικές ,αφορούσαν υλικά για τις ανάγκες της επιχείρησής του , τα παραστατικά ήταν νόμιμα και δεν γνώριζε την εικονικότητα της εκδότριας επιχείρησης.

2. Ισχυρίζεται επίσης ότι εσφαλμένα του επιβλήθηκε πρόστιμο για τη λήψη των εικονικών στοιχείων βάσει της έκθεσης ελέγχου τρίτης επιχείρησης .

Επειδή όταν αποδίδεται από την φορολογική αρχή σε ορισμένο επιτηδευματία η παράβαση της λήψεως τιμολογίου ή δελτίου αποστολής εικονικού, υπό την έννοια ότι δεν έχει πραγματοποιηθεί η συναλλαγή στην οποία αυτό αναφέρεται αρκεί, καταρχήν, να 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 να 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 (ΣτΕ 116/2013 ,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). Σύμφωνα με την νομολογία (βλ. ΣτΕ 116/2013, κ.α.) συναλλακτική ανυπαρξία του εκδότη προκύπτει όταν ο φερόμενος ως εκδότης των ένδικων τιμολογίων έκανε έναρξη επιτηδεύματος και θεώρησε τα φορολογικά βιβλία και στοιχεία της ατομικής του επιχειρήσεως

χρησιμοποιώντας ψευδή διεύθυνση κατοικίας, όταν κατά τη μετάβαση των ελεγκτών στο μισθωμένο ακίνητο, που φαίνεται ως έδρα του, δεν ανευρέθηκαν επαγγελματικές εγκαταστάσεις, γεγονός που επιβεβαιώθηκε και από πληροφορίες από τις παρακείμενες επιχειρήσεις ότι δεν λειτούργησε καθόλου στην δηλωθείσα έδρα, όταν δεν έχει προβεί σε αγορές των εμπορευμάτων που φαίνεται ότι πούλησε κλπ..

Εν προκειμένω στην υπό κρίση υπόθεση μετά από έλεγχο που έγινε στον προσφεύγοντα από τους ελεγκτές των υπαλλήλων του Σώματος Δίωξης Οικονομικού Εγκλήματος – Περιφερειακή Διεύθυνση Αττικής – Υποδιεύθυνση Α΄ - Τμήμα Δράσης 1^ο, και, διαπιστώθηκε ότι ο προσφεύγων **ζήτησε, έλαβε και καταχώρησε** στα βιβλία του **οχτώ (8) εικονικά στο σύνολό τους φορολογικά στοιχεία**, εκδόσεως της επιχείρησης με δ.τ., Α.Φ.Μ., έδρα την στην Αθήνα, συνολικής καθαρής αξίας 98.042,52 € πλέον Φ.Π.Α. 18.628,07 € ήτοι συνολικής αξίας 116.670,59€.

Λόγω ότι ο προσφεύγων με το με αριθμό πρωτ./21-10-2013 υπόμνημά του, ύστερα από τη με αριθ. πρωτ./21-10-2013 κλήση προς ακρόαση και/21-10-2013 **Υ.Σ.Ε ισχυρίζεται με δήλωσή του**, ότι αγόρασε από την εταιρεία (ΑΦΜ) τη χρήση 2008 διάφορα είδη συνολικής αξίας 98.042,52 €, τα καταχώρησε στα βιβλία του και τα εξόφλησε κυρίως με μετρητά και λίγες επιταγές, χωρίς να προσκομίσει στον έλεγχο τα επίμαχα τιμολόγια, καθώς και τα τηρούμενα βιβλία και στοιχεία, ο έλεγχος στηρίχθηκε στις διαπιστώσεις ελέγχου για την εκδότρια επιχείρηση και στην από 04/11/2013 έκθεση ελέγχου με αριθμό υπόθεσης/13 του Σώματος Οικονομικού Εγκλήματος – Περιφερειακή Διεύθυνση Αττικής – Υποδιεύθυνση Α΄ - Τμήμα Δράσης 1^ο, όπου όλα τα φορολογικά στοιχεία της εκδότριας επιχείρησης (ΑΦΜ), **κρίθηκαν για τις χρήσεις 2004 και 2009 ΕΙΚΟΝΙΚΑ** στο σύνολό τους για τους εξής λόγους:

Α) Η εκδότρια επιχείρησηείναι ουσιαστικά ανύπαρκτη εταιρεία, αφού ούτε στην δηλούμενη ως επαγγελματική της έδρα βρέθηκε, ούτε έχει υποβάλει δήλωση μεταφοράς της έδρας ή διακοπής εργασιών, ούτε έχει εκπληρώσει τις υποχρεώσεις της, προς το Δημόσιο και κατά συνέπεια δεν είχε την δυνατότητα να πωλήσει εμπορεύματα και υπηρεσίες που περιγράφονται στα φορολογικά στοιχεία που εξέδωσε προς την επιχείρηση του –, διεύθυνση με Α.Φ.Μ.

Β) Τα εμπορεύματα που πωλήθηκαν με τα εκδοθέντα φορολογικά στοιχεία από την επιχείρηση, δεν προκύπτει από κανένα στοιχείο ότι τα κατείχε, αφού οι δηλωθείσες αγορές των ειδών αυτών, δεν υπάρχουν ή προέρχονται από ανύπαρκτες επιχειρήσεις.

Γ) Η εξόφληση των τιμολογίων – δελτίων αποστολής δεν έγινε σύμφωνα με όσα ορίζει το άρθρο 18 παρ. 2 του Π.Δ. 186/92 (Κ.Β.Σ.), δηλαδή με κατάθεση σε τραπεζικό λογαριασμό του προμηθευτή ή με έκδοση δίγραμμης επιταγής για τα αξίας πάνω των 15.000,00€.

Δ) Δεν διέθετε δικά της μεταφορικά μέσα.

Ε) Τα μέλη της όπως προκύπτει από το έγγραφο- υπόμνημα του Διευθύνοντα Συμβούλου είναι μόνιμοι κάτοικοι χωριού της με ελάχιστες γραμματικές γνώσεις και με μόνιμη απασχόληση τα χωράφια και τα ζώα. Επίσης σε υπόμνημα του προέδρου της επιχείρησης, ύστερα από πρόσκληση του ελέγχου αναφέρει ότι ποτέ δεν είχε σκεφθεί να ιδρύσει εταιρεία γιατί ούτε οι γνώσεις, ούτε τα οικονομικά τον επέτρεπαν και την εταιρείαδεν την έχει ακούσει ποτέ.

ΣΤ) Πολλές επιχειρήσεις που έλαβαν φορολογικά στοιχεία από τηναποδέχθηκαν ότι αυτά είναι μη νόμιμα, καθ' όσον υπέβαλλαν στις αρμόδιες Δ.Ο.Υ., ειδικά σημειώματα δήλωσης μη νόμιμων φορολογικών στοιχείων του άρθρου 12 παρ. 6 του ν. 3888/2010.

Επομένως όλα τα φορολογικά στοιχεία της εκδότριας επιχείρησης είναι εικονικά στο σύνολό τους. .

Επειδή μετά την με αρ./21-10-2013 κλήση προς ακρόαση, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 6 του ν. 2690/99, κλήθηκε ο προσφεύγων, προκειμένου να εκθέσει τις απόψεις τους σχετικά με τις διαπιστώσεις του ελέγχου. Παρόλα αυτά δεν προσκομίστηκε κανένα δικαιολογητικό στοιχείο που να αποδεικνύει ότι έχουν πραγματοποιηθεί οι συναλλαγές π.χ. αποδείξεις πληρωμών, παραστατικά τραπεζών επιταγές, μεταφορικά, συμφωνητικά. Ως εκ τούτου ο ισχυρισμός του προσφεύγοντος ότι δεν γνώριζε για την εικονικότητα των επίμαχων φορολογικών στοιχείων και τελούσε σε καλή πίστη ως προς την συναλλαγή αυτή, τυγχάνουν απορριπτέοι ως ουσιαστικά αβάσιμοι και ούτε αποδεικνύονται.

Επειδή για τη στοιχειοθέτηση του αδικήματος της φοροδιαφυγής σύμφωνα με το άρθρο 19 παρ. 1 εδάφ. α΄ του Ν. 2523/97 δεν απαιτείται πλέον η πρόθεση να αποκρύψει φορολογητέα ύλη και να αποφύγει την πληρωμή φόρου αλλά αρκεί η έκδοση από το δράστη πλαστών ή εικονικών φορολογικών στοιχείων ή η αποδοχή εικονικών φορολογικών στοιχείων.

Επειδή οι αναφορές στην φορολογική εικόνα όπως επίσης και στην επαγγελματική επάρκεια του προσφεύγοντος , δεν αναιρούν σε καμία περίπτωση τα πορίσματα της έκθεσης για την εικονικότητα των στοιχείων, καθόσον κανένα επιπλέον στοιχείο δεν προσκομίστηκε που να επιτρέπει την αναίρεση των δεδομένων επί της βάσεως των οποίων τα στοιχεία κρίθηκαν εικονικά.

Επειδή, βάσει των προαναφερθέντων και την από 04/11/2013 έκθεση ελέγχου ΚΒΣ, των υπαλλήλων του Σώματος Δίωξης Οικονομικού Εγκλήματος – Περιφερειακή Διεύθυνση Αττικής – Υποδιεύθυνση Α΄ - Τμήμα Δράσης 1^ο , και , η φορολογική αρχή διασταύρωσε , τεκμηρίωσε και απέδειξε με τρόπο αδιαμφισβήτητο την ανυπαρξία της εκδότριας επιχείρησης, η υπό κρίση ενδικοφανής προσφυγή πρέπει να απορριφθεί, καθόσον οι καταλογισθείσα παράβαση είναι πλήρως τεκμηριωμένη και ορθά επεβλήθησε το προβλεπόμενο πρόστιμο για λήψη εικονικών ως προς το σύνολό τους φορολογικών στοιχείων από τον λήπτη.

Α π ο φ α σ ί ζ ο υ μ ε

την απόρριψη της με αριθμό πρωτοκόλλου/07-01-2014 ενδικοφανούς προσφυγής και την επικύρωση της υπ' αριθ/20-11-2013 Απόφασης Επιβολής Προστίμου ΚΒΣ του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Λαμίας διαχειριστικής περιόδου 1/1-31/12/2008.

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

Πρόστιμο άρθρου 5 ν. 2523/97 συνολικού ποσού **196.085,04 €** .

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

Ακριβές Αντίγραφο

**Ο ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΣ ΤΗΣ
ΔΙΕΥΘΥΝΣΗΣ ΕΠΙΛΥΣΗΣ**

**Η Υπάλληλος του Τμήματος
Διοικητικής Υποστήριξης**

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).