



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

Καλλιθέα

17-04-2014

Αριθμός απόφασης:

839

Ταχ. Δ/ση: Αριστογέιτονος 19

Ταχ. Κώδικας : 176 71 - Καλλιθέα

Τηλέφωνο : 2109569815

ΦΑΞ : 210 9531321

ΑΠΟΦΑΣΗ

Ο ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΣ ΤΗΣ ΔΙΕΥΘΥΝΣΗΣ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ

Έχοντας υπ' όψη:

1. Τις διατάξεις :

α. Του άρθρου 70B' «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. Δ6Α118225ΕΞ 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 14-1-2014 και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανή προσφυγή του ΑΦΜ κατοίκου κατά της υπ' αριθ Απόφασης

Επιβολής Προστίμου ΚΒΣ του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. ΛΕΙΒΑΔΙΑΣ, διαχειριστικής χρήσης 1/1-31/12/2007 του με την οποία επιβλήθηκε σε βάρος του πρόστιμο συνολικού ποσού 178.500,00 € για τη διαχειριστική περίοδο 2007 σύμφωνα με τις διατάξεις των άρθρων 5 & 9 του ν. 2523/1997.

4. την υπ' αριθ Απόφαση Επιβολής Προστίμου ΚΒΣ του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. ΛΕΙΒΑΔΙΑΣ, διαχειριστικής χρήσης 1/1-31/12/2007 του με την οποία επιβλήθηκε σε βάρος του πρόστιμο συνολικού ποσού 178.500,00 € για τη διαχειριστική περίοδο 2007 σύμφωνα με τις διατάξεις των άρθρων 5 & 9 του ν. 2523/1997, λόγω παράβασης των διατάξεων των άρθρων 2&1, 11, 12 Π.Δ. 186/92 ΚΒΣ σε συνδυασμό με τις διατάξεις του άρθρου 19 του ν. 2523/1997.

της οποίας ζητείται η ακύρωση, καθώς και η απόοικεία Έκθεση Ελέγχου του ΣΔΟΕ ΣΤ. ΕΛΛΑΔΟΣ..

5.Τις απόψεις της ανωτέρω φορολογικής αρχής.

6.Την από 16-04-2014 εισήγηση του Α4 τμήματος της Υπηρεσίας μας.

Επί της από 14-1 - 2014 και με αριθμό πρωτοκόλλουενδικοφανούς προσφυγής τουη 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. Απόφαση Επιβολής Προστίμου ΚΒΣ του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. ΛΕΙΒΑΔΙΑΣ, επιβλήθηκε σε βάρος του προσφεύγοντος πρόστιμο συνολικού ποσού 178.500,00 € για τη διαχειριστική περίοδο 2007 σύμφωνα με τις διατάξεις των άρθρων 5 παρ. 10 περ.β και 9 του ν. 2523/1997, λόγω έκδοσης και χρήσεως(για επιστροφή Φ.Π.Α) εννέα (9) πλαστών και εικονικών φορολογικών στοιχείων (Τιμ. ΑΓ-ΔΑ) συνολικής αξίας 89,250,00 € κατά παράβαση των διατάξεων των άρθρων 2&1, 11, 12 Π.Δ. 186/92 ΚΒΣ σε συνδυασμό με τις διατάξεις του άρθρου 19 του ν. 2523/1997.

Κατά της ανωτέρω ΑΕΠ ο προσφεύγων κατέθεσε τηνενδικοφανή προσφυγή με την οποία ζητά την ακύρωση της για τους εξής λόγους

1. Επικαλείται αοριστία της τεκμηρίωσης της εικονικότητας των επιδίκων στοιχείων, και ότι η φορολογική αρχή φέρει το βάρος της απόδειξης της εικονικότητας των εκδοθέντων στοιχείων ιδίως όταν ο φερόμενος ως εκδότης είναι υπαρκτό πρόσωπο (ΣΤΕ 3441/94).
2. Ισχυρίζεται ότι σε περίπτωση που έπρεπε να του καταλογιστεί πρόστιμο αυτό θα έπρεπε να γίνει σύμφωνα με τις διατάξεις της περ. γ της παρ.10 του άρθρου 5 του ν. 2523/97(αυτοτελής) , που παραπέμπει στην περ. γ' της παρ. 8 του ίδιου άρθρου και δεν είναι νόμιμη η επιβολή του προστίμου σύμφωνα με την περ. β' παραγράφου 10 του άρθ.5 ν.2523/97 (ισόποσο της συναλλαγής *2), επειδή έχει την ιδιότητα του αγρότη του ειδικού καθεστώτος .

Επειδή σύμφωνα με το άρθρο 19 § 3. του Ν. 2523/1997 <<Θεωρείται ως πλαστό και το φορολογικό στοιχείο που έχει διατηρηθεί ή σφραγιστεί με οποιονδήποτε τρόπο, χωρίς να έχει καταχωρηθεί στα οικεία βιβλία της αρμόδιας φορολογικής αρχής σχετική πράξη θεώρησης του και εφόσον η μη καταχώρηση τελεί σε γνώση του υπόχρεου για τη θεώρηση του φορολογικού στοιχείου. Θεωρείται επίσης ως πλαστό το φορολογικό στοιχείο και όταν το περιεχόμενο και τα λοιπά στοιχεία του πρωτότυπου ή αντίτυπου αυτού είναι διαφορετικά από αυτά που αναγράφονται στο στέλεχος του ίδιου στοιχείου. >>

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 όπως προκύπτει από την απόΈκθεση Προσωρινού Ελέγχου Κ.Β.Σ του Σ.Δ.Ο.Ε ΣΤ. ΕΛΛΑΔΟΣ α) τα επίδικα φορολογικά στοιχεία (9 Τ.αγ - Δ.Α) συνολικής αξίας 89.250,00 € κρίθηκαν πλαστά και εικονικά για ανύπαρκτες συναλλαγές και εκδόθηκαν από τον ίδιο τον προσφεύγοντα προκειμένου να τύχει επιστροφής Φ.Π.Α ποσού 6.247,50€ τον οποίο και εισέπραξε με το υπ' αριθ.59/08 Α.Φ.Ε.Κ

Επειδή σύμφωνα με τον ν. 2523/1997 άρθρο 5 παρ 10 ισχύουν τα εξής :

Οι παρακάτω περιπτώσεις, επίσης, θεωρούνται αυτοτελείς παραβάσεις, για τις οποίες εφαρμόζεται η Βάση Υπολογισμού Νο 2 (ΒΑΣ.ΥΠ.2), όπως ειδικότερα προσδιορίζεται στις κατ' ιδία διατάξεις, με τις οποίες προσδιορίζεται και η τιμή του κατά περίπτωση ισχύοντος συντελεστή βαρύτητας

α) ...

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 ιδιαίτερη 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. Σε αντίθετη περίπτωση θεωρείται ιδιαίτερη κατηγορία αυτοτελούς παράβασης και επιβάλλεται το πρόστιμο κατ' εφαρμογή των διατάξεων των παραγράφων 8 και 9. Αν η αξία του στοιχείου είναι μερικώς εικονική, το ως άνω πρόστιμο επιβάλλεται για το μέρος της εικονικής αξίας. Όταν δεν είναι δυνατός ο προσδιορισμός της μερικώς εικονικής αξίας το πρόστιμο της περίπτωσης αυτής, επιβάλλεται μειωμένο κατά πενήντα τοις εκατό (50%)..

γ) Στα πρόσωπα της παραγράφου 4 του άρθρου 2 του Κ.Β.Σ., λήπτες εικονικών φορολογικών στοιχείων για ανύπαρκτη συναλλαγή στο σύνολο ή μέρος αυτής, επιβάλλεται το πρόστιμο που προβλέπεται για την περίπτωση γ' της παραγράφου 8 του άρθρου αυτού, ανεξαρτήτως της αξίας των στοιχείων αυτών. Εφόσον η εικονικότητα των στοιχείων του προηγούμενου εδαφίου ανάγεται αποκλειστικά στο πρόσωπο του εκδότη, δεν επιβάλλεται πρόστιμο στους αγρότες - λήπτες των στοιχείων.

Επειδή στην προκειμένη περίπτωση ο προσφεύγων εξέδωσε Εικονικά και πλαστά φορολογικά στοιχεία έχουν εφαρμογή οι διατάξεις του άρθρου 5 παραγ. 10 περ. β ως εκδότη πλαστών και εικονικών φορολογικών στοιχείων και όχι ως επικαλείται στην ενδικοφανή προσφυγή του η εφαρμογή των διατάξεων του άρθρου 5 παραγ. 10 περ. γ , που αφορά αγρότες του ειδικού καθεστώτος ως λήπτες.

Επειδή, υπάρχει πραγματική διαπίστωση της πλήρους ανυπαρξίας της συναλλαγής, όπως καταγράφεται στην απόέκθεση ελέγχου ΚΒΣ του ΣΔΟΕ ΣΤ .ΕΛΛΑΔΟΣ, με επαρκή

στοιχεία και την απαιτούμενη ειδική και εμπειριστατωμένη αιτιολογία η οποία καταδεικνύει την αδυναμία εκπλήρωσης της επίμαχης παροχής από πλευράς του λήπτη, και εκδότη ταυτόχρονα, 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. Εκ των ανωτέρω προκύπτει ότι στοιχειοθετείται πράγματι η αποδιδόμενη παράβαση της έκδοσης και χρήσης πλαστών και εικονικών φορολογικών στοιχείων και οι περί του αντιθέτου ισχυρισμοί του προσφεύγοντα είναι απορριπτέοι ως αβάσιμοι.

Επειδή οι διαπιστώσεις του ελέγχου, όπως αυτές καταγράφονται στις απόέκθεση ελέγχου ΚΒΣ του ΣΔΟΕ ΣΤ. ΕΛΛΑΔΟΣ επί των οποίων εδράζεται η προσβαλλόμενη Απόφαση Επιβολής Προστίμου ΚΒΣ ,κρίνονται βάσιμες, αποδεκτές και πλήρως αιτιολογημένες, η υπό κρίση ενδικοφανής προσφυγή πρέπει να απορριφθεί.

Α π ο φ α σ ί ζ ο υ μ ε

Την απόρριψη της με αριθμό πρωτοκόλλουενδικοφανούς προσφυγής και την επικύρωση της υπ' αριθμ.Απόφασης Επιβολής Προστίμου ΚΒΣ της Δ.Ο.Υ. ΛΕΙΒΑΔΙΑΣ

Οριστική φορολογική υποχρέωση του υπόχρεου - καταλογιζόμενο ποσό με βάση την παρούσα απόφαση (ταυτίζεται με της φορολογικής αρχής):

Πρόστιμο αρθρ. 5 § 10β Ν. 2523/1997 :

Χρήση 2007 178.500 €

Ακριβές Αντίγραφο

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

**Η Υπάλληλος του Τμήματος
Διοικητικής Υποστήριξης**

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).