



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

Ταχ. Δ/ση: Αριστογείτονος 19

Ταχ. Κώδικας : 176 71 - Καλλιθέα

Τηλέφωνο : 210 9578520

ΦΑΞ : 210 9531321

Καλλιθέα

05-05-2014

Αριθμός απόφασης:

1021

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. 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».

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 28-02-2014 και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανή προσφυγή της εταιρείας Α.Φ.Μ. με έδρα στην Δ/ση κατά της αρ. Απόφασης Επιβολής Προστίμου Κ.Β.Σ. - Αρθ. 5 & 9 του ν 2523/1997 διαχειριστικής περιόδου 01/01-31/12/2006 και τα προσκομιζόμενα με αυτήν σχετικά έγγραφα.

4. Την με αριθ. Απόφαση Επιβολής Προστίμου Κ.Β.Σ. - Αρθ. 5 & 9 του ν. 2523/1997 διαχειριστικής περιόδου 01/01-31/12/2006 του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. ΚΑΛΛΙΘΕΑΣ της οποίας ζητείται η ακύρωση, καθώς και την από οικεία έκθεση ελέγχου.

5. Τις απόψεις της ανωτέρω φορολογικής αρχής.

6. Την από 05-05-2014 εισήγηση του Α3 τμήματος της Υπηρεσίας μας.

Επί της απόκαι με αριθμό πρωτοκόλλουενδικοφανούς προσφυγής της εταιρείας 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:

Με την υπ' αριθ.προσβαλλόμενη Απόφαση Επιβολής Προστίμου του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. ΚΑΛΛΙΘΕΑΣ επιβλήθηκε σε βάρος της προσφεύγουσας πρόστιμο συνολικού ποσού 315.766,00 € για τη διαχειριστική περίοδο 01/01-31/12/2006 σύμφωνα με τις διατάξεις των άρθρων 5 & 9 του ν. 2523/1997 λόγω παράβασης των διατάξεων 2§1, 12§1 & 14, 18§9 & 30§4 του Π.Δ.186/92 σε συνδυασμό με τις διατάξεις του άρθρου 19§§1, 2, 3 και 4 του Ν.2523/97.

Οι παραβάσεις αφορούν σε ζήτηση και λήψη :

1) Δύο (2) πλαστών και εικονικών στο σύνολο τους φορολογικών στοιχείων (Τιμολόγια Παροχής Υπηρεσιών) εκδόσεως της ατομικής επιχείρησηςΑ.Φ.Μ., συνολικής καθαρής αξίας 21.500,00 € πλέον Φ.Π.Α. 4.085,00 € .

2) Δεκαεννέα (19) πλαστών και εικονικών στο σύνολο τους φορολογικών στοιχείων (Δελτία Αποστολής -Τιμολόγια Πώλησης) εκδόσεως της επιχείρησηςΑ.Φ.Μ. συνολικής καθαρής αξίας 136.383,00 € πλέον Φ.Π.Α. 25.912,77 € ,

Η προσφεύγουσα εταιρεία με την ενδικοφανή προσφυγή της ζητά την ακύρωση της παραπάνω Απόφασης Επιβολής Προστίμου του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. ΚΑΛΛΙΘΕΑΣ προβάλλοντας τους παρακάτω λόγους :

1) Τα επίμαχα Τιμολόγια Παροχής Υπηρεσιών τα οποία έλαβε η προσφεύγουσα από την εκδότρια ατομική επιχείρηση Α.Φ.Μ. στην διαχειριστική περίοδο 01/01-31/12/2006 και αφορούν την παροχή υπηρεσιών κατασκευής γυψοσανίδων, ψευδοροφής, απόρριψης μπαζών και ηλεκτρολογικές εργασίες από την παραπάνω επιχείρηση στην προσφεύγουσα δεν είναι εικονικά αφού πραγματοποιήθηκαν στην προσφεύγουσα οι εργασίες που περιγράφονται σε αυτά.

Όσον αφορά τα επίμαχα Τιμολόγια Πώλησης – Δελτία Αποστολής τα οποία έλαβε η προσφεύγουσα από την εκδότρια εταιρεία «..... » Α.Φ.Μ. στην ίδια διαχειριστική περίοδο 01/01-31/12/2006 και αφορούν την πώληση ποσοτήτων φύλλων χαρτιού από την παραπάνω εταιρεία στην προσφεύγουσα, η τελευταία ισχυρίζεται ότι δεν είχε καμία απολύτως ανάμιξη ή συναλλαγή με την εταιρείαπου αναφέρεται στην σχετική έκθεση ελέγχου αλλά με την εταιρείακαι τα ανωτέρω Τιμολόγια Πώλησης – Δελτία Αποστολής δεν είναι εικονικά αφού πράγματι έλαβε τις παραπάνω ποσότητες χάρτου που αναφέρονται σε αυτά τις οποίες χρησιμοποίησε ως πρώτη ύλη.

2) Ότι δεν θα μπορούσε αντικειμενικά αλλά ούτε είχε και υποχρέωση να γνωρίζει για την πλαστότητα των επίμαχων φορολογικών στοιχείων .

3) Ότι σε κάθε περίπτωση τελούσε, κατά την λήψη των επίμαχων φορολογικών στοιχείων, σε καλή πίστη.

Επειδή, ως προς τον ισχυρισμό της προσφεύγουσας ότι δεν είχε καμία απολύτως ανάμιξη ή συναλλαγή με την εταιρείαπου αναφέρεται στην σχετική έκθεση ελέγχου αλλά με την εταιρεία, να σημειώσουμε τα εξής :

1) Στο σώμα των επίμαχων Τιμολογίων Πώλησης – Δελτίων Αποστολής τα οποία εξέδωσε προς την προσφεύγουσα εταιρεία η εκδότρια εταιρεία «.....αναγράφεται ως διακριτικός τίτλος «.....» και η επωνυμία «.....» με Α.Φ.Μ.

2) Όπως προκύπτει από το τμήμα Μητρώου της Δ.Ο.Υ Δ΄ΠΕΙΡΑΙΑ η ανωτέρω εκδότρια εταιρεία «.....» Α.Φ.Μ., πραγματοποίησε Δήλωση έναρξης εργασιών στις 6-2-2004 και δήλωσε επωνυμία «.....» και Τίτλο Επιχείρησης «.....».

Από τα παραπάνω συνάγεται ότι πρόκειται για το ίδιο νομικό πρόσωπο το οποίο εξέδωσε τα επίμαχα φορολογικά στοιχεία αφού αυτά φέρουν την ίδια επωνυμία και το ίδιο Α.Φ.Μ.

Επειδή, ως προς τον ισχυρισμό της προσφεύγουσας ότι δεν θα μπορούσε αντικειμενικά αλλά ούτε είχε και υποχρέωση να γνωρίζει για την πλαστότητα των επίμαχων φορολογικών στοιχείων οι διατάξεις της παρ. 9 του άρθρου 18 του Π.Δ. 186/92 ορίζουν ότι : « 9. Το βάρος της απόδειξης της συναλλαγής φέρει τόσο ο εκδότης, όσον και ο λήπτης του στοιχείου, οι οποίοι δικαιούνται να επιβεβαιώνουν τα αναγκαία στοιχεία του αντισυμβαλλόμενου από τη δήλωση έναρξης εργασιών ή από άλλο πρόσφορο αποδεικτικό στοιχείο, επιφυλασσομένων των διατάξεων περί φορολογικού απορρήτου, τα οποία οι συμβαλλόμενοι υποχρεούνται εκατέρωθεν να παρέχουν, φέροντας ο καθένας και την ευθύνη για την ακρίβεια των στοιχείων που παρέχει.».

Επίσης 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).

Στην προκειμένη περίπτωση, ο ισχυρισμός της προσφεύγουσας εταιρείας ότι τελούσε σε καλή πίστη κατά την λήψη των επίμαχων φορολογικών στοιχείων είναι αβάσιμος καθόσον η κρίση για την καλοπιστία του λήπτη προϋποθέτει η εικονικότητα να ανάγεται στο πρόσωπο του εκδότη, ενώ στη προκειμένη περίπτωση η εικονικότητα αφορά το σύνολο της συναλλαγής των επίμαχων φορολογικών.

Επειδή, ο ισχυρισμός της προσφεύγουσας εταιρείας ότι τελούσε σε καλή πίστη κατά την λήψη των επίμαχων φορολογικών στοιχείων είναι αβάσιμος καθόσον σε κάθε περίπτωση η κρίση για την καλοπιστία του λήπτη προϋποθέτει η εικονικότητα να ανάγεται στο πρόσωπο του εκδότη, ενώ στη προκειμένη περίπτωση η εικονικότητα αφορά στην αξία της συναλλαγής.

Επειδή οι διαπιστώσεις του ελέγχου, όπως αυτές καταγράφονται στην απόέκθεση ελέγχου εφαρμογής των διατάξεων του Π.Δ. 186/92 των υπαλλήλων του Σ.Δ.Ο.Ε. Π.Δ ΑΤΤΙΚΗΣκαιεπί της οποίας εδράζεται η προσβαλλόμενη απόφαση, κρίνονται βάσιμες, αποδεκτές και πλήρως αιτιολογημένες, και αποδεικνύουν με σαφήνεια την πλαστότητα και εικονικότητα ως

προς το σύνολο της συναλλαγής των επίμαχων στοιχείων που έλαβε η προσφεύγουσα στην διαχειριστική περίοδο 01/01-31/12/2006, ο ισχυρισμός της προσφεύγουσας εταιρείας, περί αναπαιτολόγητης κρίσης εικονικότητας των επίμαχων φορολογικών στοιχείων από την φορολογική αρχή είναι αβάσιμος.

Κατόπιν αυτών εισηγούμαστε **την απόρριψη** της με αρ. πρωτ.ενδικοφανούς προσφυγής της εταιρείας » Α.Φ.Μ.

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

Διαχειριστική περίοδος 1/1-31/12/2006

Πρόστιμο άρθρου 5§10 περ.β' Ν.2523/1997 : 43.000,00 €.

Πρόστιμο άρθρου 5§10 περ.β' Ν.2523/1997 : 272.766,00 €.

Συνολικό Πρόστιμο : 315.766,00 €.

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**

ΓΕΩΡΓΙΟΣ ΠΛΑΝΗΣ

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).