

Ταχ. Δ/ση : Αριστογείτονος 19
Ταχ. Κώδικας : 176 71 - Καλλιθέα
Τηλέφωνο : 2109586156
ΦΑΞ : 210 9531321

ΑΠΟΦΑΣΗ

Ο ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΣ ΤΗΣ ΔΙΕΥΘΥΝΣΗΣ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ

Έχοντας υπ' όψη:

1. Τις διατάξεις :
 - α. Του άρθρου 63 του ν. 4174/2013 (ΦΕΚ Α' 170).
 - β. 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».
 - γ. 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».
 - δ. Της ΠΟΛ 1002/31.12.2013 Απόφασης του Γενικού Γραμματέα Δημοσίων Εσόδων (ΦΕΚ Β' 55/16-1-2014).
2. Την ΠΟΛ 1069/4-3-2014 Εγκύκλιο της Γενικής Γραμματείας Δημοσίων Εσόδων του Υπουργείου Οικονομικών.
3. Την αριθ. Δ.Ε.Δ. 12895 ΕΞ 2014/ 9-4-2014 απόφαση του προϊσταμένου της Διεύθυνσης Επίλυσης Διαφορών «Παροχή εξουσιοδότησης υπογραφής» (ΦΕΚ Β' 975).
4. Την από 18/03/2014 και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανή προσφυγή της, ΑΦΜ, κατοίκου Αθηνών., οδόςκατά της αρ./18-02-2014. Απόφασης Επιβολής Προστίμου ΦΠΑ - Αρθ. 6 του ν 2523/1997, διαχειριστικής περιόδου 01/01-31/12/1994 και τα προσκομιζόμενα με αυτήν σχετικά έγγραφα.
5. Την με αριθ./18-02-2014 Απόφαση Επιβολής Προστίμου ΦΠΑ - Αρθ. 6 διαχειριστικής περιόδου 01/01/1994-31/12/1994 του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. ΙΖ Αθηνών του οποίου ζητείται η ακύρωση, καθώς και την από 18/02/2014 οικεία έκθεση ελέγχου.
6. Τις απόψεις της ανωτέρω φορολογικής αρχής.
7. Την από 25/04/2014. εισήγηση του Α1 τμήματος της Υπηρεσίας μας.

Επί της από 18/03./2014 και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανούς προσφυγής της, ΑΦΜ, 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./18/02/2014 (...../2014) προσβαλλόμενη Απόφαση Επιβολής Προστίμου του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. ΙΖ Αθηνών επιβλήθηκε σε βάρος της προσφεύγουσας **ειδικό** πρόστιμο ΦΠΑ συνολικού ποσού 26.142,52 €, στη χρήση 1994 , σύμφωνα με τις διατάξεις των άρθρων 6 του ν. 2523/1997, **επειδή έλαβε είκοσι δύο (22) πλαστά και εικονικά Τιμολόγια**

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

1) Νομική πλημμέλεια της προσβαλλόμενης πράξης ώστε να κριθεί ακυρωτέα, επικαλούμενη την με αρ./2013 απόφαση του Διοικητικού Πρωτοδικείου Αθηνών (ακύρωση της πράξης και αναπομπή στη Δ.Ο.Υ προκειμένου να τηρηθεί η διαδικασία (τύπος) - επανάληψης διαδικασίας, ως προς την έκθεση κατάσχεσης, αντί απόδειξης παραλαβής. Ισχυρίζεται ότι η ερειδόμενη επ αυτής πράξη επιβολής προστίμου ΦΠΑ με αρ./18.02.2014 (...../2014) έχει παρακολουθηματικό χαρακτήρα και κατά συνέπεια πρέπει να κριθεί ακυρωτέα.

2) Μη συνδρομή των νόμιμων προϋποθέσεων προς έκδοση και των παρακολουθηματικών προστίμων , αφού ερείδονται σε αναιτιολόγητες, αβάσιμες, παράνομες πράξεις (μη νόμιμη κρίση ως προς την κρίση των βιβλίων ως ανακριβή, έλλειψη της πλήρους και εμπειριστατωμένης αιτιολογίας, μη αναφορά ειδικών και συγκεκριμένων οικονομικών μεγεθών των βιβλίων, ότι η λήψη πλαστών φορολογικών στοιχείων δεν τιμωρείται εκ του νόμου, μη αναφορά στην έκθεση ελέγχου του είδους της εικονικότητας.

3) Παραγραφή του δικαιώματος του Δημοσίου για επιβολή προστίμου

Επειδή η φορολογική αρχή ενήργησε τα νόμιμα. Προέβη σε επανάληψη διαδικασίας και συνέταξε νομότυπα την με αρ. πρωτ./19-01-2011 Απόδειξη παράδοσης βιβλίων και στοιχείων και την με αρ. πρωτ./19-01-2011 Έκθεση κατάσχεσης βιβλίων και στοιχείων σε αντικατάσταση της με αρ./31-07-1996 απόδειξη παραλαβής, κατόπιν αναπομπής της υπόθεσης στη διοίκηση (άρθ. 79 παρ.3 περ.β του ΚΔΔ/μίας), και ειδικότερα στην καθ ύλην και κατά τόπο αρμόδια Δ.Ο.Υ ΙΖ Αθηνών, σύμφωνα με την αρ. απόφασης/2012 του Διοικητικού Πρωτοδικείου Αθηνών- Τμήμα 3^ο Τριμελές.

Επειδή οι διαπιστώσεις του ελέγχου, όπως αυτές καταγράφονται στην σχετική έκθεση ελέγχου της Δ.Ο.Υ. ΙΖ Αθηνών επί της οποίας εδράζεται η προσβαλλόμενη πράξη, κρίνονται βάσιμες, αποδεκτές και πλήρως αιτιολογημένες και επιπλέον

Επειδή ο ισχυρισμός του προσφεύγοντος για πλημμελή άσκηση της εξουσίας επιμέτρησης ως προς την επιβολή προστίμου ΚΒΣ δεν αφορά την κρινόμενη πράξη.

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 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 (ΣΤΕ 506/08-02-2012)).

Επειδή ορθώς επεβλήθη το πρόστιμο, ως ορίζουν οι διατάξεις του άρθρου 6 του Ν.2523/97, σύμφωνα με το οποίο στον ΦΠΑ όταν μετά από έλεγχο αποδειχθεί ότι ο υποκείμενος στο φόρο ως λήπτης εικονικού φορολογικού στοιχείου... διενήργησε έκπτωση φόρου εισροών ... επιβάλλεται ειδικό πρόστιμο ίσο με το τριπλάσιο του φόρου που εξέπεσε.. ανεξάρτητα αν δεν προκύπτει τελικά ποσό φόρου για καταβολή.

Επειδή η έκδοση εικονικών ή πλαστών στοιχείων, η **αποδοχή** εικονικών φορολογικών στοιχείων , καθώς και η νόθευση αυτών, αποτελεί ποινικό αδίκημα και θεωρείται ιδιόζουσα φορολογική παράβαση για την οποία επιβάλλεται αυξημένο πρόστιμο Κ.Β.Σ και Φ.Π.Α, καθώς και ποινικές κυρώσεις (άρθρα 5, 6 και 19 του ν. 2523/1997)

Με το άρθρο 19 παρ. 1 του ν.2523/97 ορίζεται ότι αδίκημα φοροδιαφυγής διαπράττει και όποιος εκδίδει πλαστά ή εικονικά φορολογικά στοιχεία, καθώς και όποιος αποδέχεται εικονικά φορολογικά στοιχεία ή νοθεύει τέτοια στοιχεία, ανεξάρτητα από το αν διαφεύγει ή μη την πληρωμή φόρου.

Επειδή από την 23/12/2003 έκθεση ελέγχου ΚΒΣ του 7^{ου} ΤΕΚ, που επισυνάπτεται στην έκθεση ελέγχου, επί της οποίας στηρίζεται η προσβαλλόμενη πράξη, αναγράφεται ότι η εικονικότητα αφορά συναλλαγές ή διακίνηση ανύπαρκτες στο σύνολό τους ή συναλλαγές που πραγματοποιήθηκαν από πρόσωπα διαφορετικά από αυτά που αναγράφονται στα φορολογικά στοιχεία τα οποία αν και γνώριζε ότι είναι πλαστά και εικονικά τα αποδέχθηκε και τα καταχώρησε στα βιβλία της ως αποδεικτικά δήθεν πραγματοποιηθεισών συναλλαγών με σκοπό την απόκρυψη φορολογητέας ύλης (έκπτωση του αναλογούντος ΦΠΑ και εμφάνιση ανύπαρκτων συναλλαγών)

Επειδή όπως προκύπτει από την επεξεργασία των κατασχεθέντων στοιχείων η φορολογική αρχή απέδειξε ότι ο εκδότης κατά το χρόνο λήψης των επίδικων τιμολογίων είναι τόσο φορολογικά όσο και συναλλακτικά ανύπαρκτο πρόσωπο, διότι:

-η εκδότρια, έκανε έναρξη εργασιών στις 11/10/1989 και **πτώχευσε το 1991**

-τα κατασχεθέντα φορολογικά στοιχεία έχουν ημερομηνία έκδοσης 1994,1995 και 1996 (μετά την πτώχευση)

-δεν προκύπτει καταχώρηση θεώρησης από τα βιβλία καταχώρησης θεωρούμενων βιβλίων και στοιχείων της αρμόδιας Δ.Ο.Υ (πλαστά)

-δεν επεδείχθησαν φορτωτικά έγγραφα για τα εμπορεύματα που αναφέρονται στα παραληφθέντα στοιχεία.

- Ότι η εξόφληση των συναλλαγών έγινε με την καταβολή μετρητών, πράγμα ασύνηθες στις εμπορικές συναλλαγές, και δεν έγινε καμία πληρωμή μέσω τραπεζικού συστήματος.

-δεν αναγραφόταν στα παραστατικά ποτέ αριθμός κυκλοφορίας αυτοκινήτου που να αφορά μεταφορές υλικών

-από το απολογητικό υπόμνημα προς τον Πταισματοδίκη του 2^{ου} Τμήματος Αθηνών του κ.προκύπτει ότι ποτέ ως διαχειριστής δεν επισκέφθηκε τα γραφεία των προμηθευτών του, ούτε καν γνώριζε τον πραγματικό ιδιοκτήτη των εταιρειών που συναλλασσόταν οπότε, δεν είναι δυνατόν να τεθεί θέμα καλής πίστης του λήπτη του εικονικού στοιχείου (βλ. ΣτΕ 1184, 1126/2010) λόγω του ότι ο εκδότης του τιμολογίου είναι πρόσωπο συναλλακτικής ανύπαρκτο

Επειδή σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 32 παρ. 1 του ν. 2859/2000

«1. Το δικαίωμα έκπτωσης του φόρου μπορεί να ασκηθεί, εφόσον ο υποκείμενος στο φόρο κατέχει:.....α).....β) νόμιμο τιμολόγιο ή άλλο αποδεικτικό στοιχείο που επέχει θέση τιμολογίου, από τα οποία αποδεικνύονται οι παραδόσεις αγαθών και οι παροχές υπηρεσιών που γίνονται σε αυτόν και ο φόρος με τον οποίο επιβαρύνθηκαν...»

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 σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 18 § 9 του ΚΒΣ « Το βάρος της απόδειξης της συναλλαγής φέρει τόσο ο εκδότης, όσο και ο λήπτης του στοιχείου, οι οποίοι δικαιούνται να επιβεβαιώσουν 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 »

Επειδή αν η πράξη επιβολής προστίμου ακυρωθεί για τυπικούς λόγους με απόφαση διοικητικού δικαστηρίου η οποία κοινοποιείται στον αρμόδιο Προϊστάμενο της δημόσιας οικονομικής υπηρεσίας το τελευταίο έτος παραγραφής ή μετά τη συμπλήρωση του χρόνου της παραγραφής, ο Προϊστάμενος της δημόσιας οικονομικής υπηρεσίας μπορεί να εκδώσει και να κοινοποιήσει νέα πράξη μέσα σε ένα έτος από την κοινοποίηση της απόφασης.

Επειδή οι διαπιστώσεις του ελέγχου, όπως αυτές καταγράφονται στην από 18/02/2014 .. έκθεση ελέγχου της Δ.Ο.Υ ΙΖ Αθηνών επί της οποίας εδράζεται η προσβαλλόμενη απόφαση, κρίνονται βάσιμες, αποδεκτές και πλήρως αιτιολογημένες, η υπό κρίση ενδικοφανής προσφυγή πρέπει να απορριφθεί.

Επειδή σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 84 παρ. 6 του ΚΦΕ ορίζεται ότι αν το φύλλο ακυρωθεί για τυπικούς λόγους με απόφαση διοικητικού δικαστηρίου η οποία κοινοποιείται στον αρμόδιο προϊστάμενο της δημόσιας οικονομικής υπηρεσίας το τελευταίο έτος της παραγραφής του ή μετά τη συμπλήρωση του χρόνου της παραγραφής, ο προϊστάμενος της Δ.Ο.Υ μπορεί να εκδώσει και να κοινοποιήσει νέο φύλλο ελέγχου μέσα σε ένα έτος από την κοινοποίηση της απόφασης.

Στην προκειμένη περίπτωση η απόφαση του Διοικητικού Πρωτοδικείου Αθηνών επιδόθηκε στις 18-02-2013 και η πράξη επιβολής προστίμου εκδόθηκε στις 18-02-2014.

Α π ο φ α σ ί ζ ο υ μ ε

Την απόρριψη της ενδικοφανούς προσφυγής.

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

Πρόστιμο συνολικού ποσού 26.142,52. € (άρθρου 6 Ν.2523/97).

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

Ο ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΣ
ΤΗΣ ΔΙΕΥΘΥΝΣΗΣ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ α.α.

**Ακριβές Αντίγραφο
Η Υπάλληλος του Τμήματος
Διοικητικής Υποστήριξης**

ΚΑΚΙΩΡΑΣ ΓΕΩΡΓΙΟΣ
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).