



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

Ταχ. Δ/ση : Αριστογείτονος 19

Ταχ. Κώδικας : 176 71 - Καλλιθέα

Τηλέφωνο : 210 9563608

ΦΑΞ : 210 9531321

Καλλιθέα

25/07/2014

Αριθμός απόφασης: 2275

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 27/05/2014 και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανή προσφυγή της επιχείρησης, ΑΦΜ:, με έδρα την, οδός, Τ.Κ.:..... κατά
α) της υπ' αριθ. /24.04.2014 πράξης οριστικού διορθωτικού προσδιορισμού φόρου εισοδήματος του Προϊσταμένου οικονομικού έτους 2005 (χρήση 2004) και τα προσκομιζόμενα με αυτήν σχετικά έγγραφα.

β) της υπ' αριθ. ... /24.04.2014 πράξης οριστικού διορθωτικού προσδιορισμού Φ.Π.Α. του Προϊσταμένου χρήσης 2004 και τα προσκομιζόμενα με αυτήν σχετικά έγγραφα.

γ) της υπ' αριθ. /24.04.2014 πράξης οριστικού διορθωτικού προσδιορισμού προστίμου Φ.Π.Α. του Προϊσταμένου χρήσης 2004 και τα προσκομιζόμενα με αυτήν σχετικά έγγραφα.

5.

- α) Την υπ' αριθ. /24.04.2014 πράξης οριστικού διορθωτικού προσδιορισμού φόρου εισοδήματος του Προϊσταμένου οικονομικού έτους 2005 (χρήση 2004) της οποίας ζητείται η ακύρωση, καθώς και την από 17.04.2014 οικεία έκθεση ελέγχου.
- β) Την υπ' αριθ. /24.04.2014 πράξης οριστικού διορθωτικού προσδιορισμού Φ.Π.Α. του Προϊσταμένου χρήσης 2004 της οποίας ζητείται η ακύρωση, καθώς και την από 17.04.2014 οικεία έκθεση ελέγχου.
- γ) Την υπ' αριθ. /24.04.2014 πράξης οριστικού διορθωτικού προσδιορισμού προστίμου Φ.Π.Α. του Προϊσταμένου χρήσης 2004 της οποίας ζητείται η ακύρωση.
6. Τις απόψεις της
7. Την από 24/07/2014 εισήγηση του Α2 τμήματος της Υπηρεσίας μας.

Επί της από 27/05/2014 και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανούς προσφυγής της, 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:

α) Με την υπ' αριθ. /24.04.14 πράξη οριστικού διορθωτικού προσδιορισμού οικονομικών αποτελεσμάτων & επιβολής φόρου εισοδήματος νομικών προσώπων του Προϊσταμένου οικονομικού έτους 2005 (χρήση 2004) επιβλήθηκε σε βάρος της προσφεύγουσας φόρος εισοδήματος ποσού 259.754,23 €, πλέον ποσού 311.705,08 € (πρόσθετου φόρου λόγω ανακρίβειας) ήτοι συνολικού ποσού 571.459,31 €.

Η διαφορά φόρου προέκυψε επειδή η προσφεύγουσα εταιρεία αύξησε τις δαπάνες της με τα εικονικά φορολογικά στοιχεία που έλαβε από την ατομική επιχείρηση του με Α.Φ.Μ., έδρα & αντικείμενο δραστηριότητας, και συγκεκριμένα τριάντα τρία (33) τιμολόγια συνολικής καθαρής αξίας 742.154,95 πλέον Φ.Π.Α. 133.587,86 και συνολικής αξίας 875.742,81 καθώς και ένα πιστωτικό τιμολόγιο εκδόσεως, αξίας καθαρής 2.997,00 ευρώ πλέον Φ.Π.Α. 539,46 ευρώ και συνολικής αξίας 3.536,46 ευρώ.

β) Με την υπ' αριθ. /24.04.14 πράξη οριστικού διορθωτικού προσδιορισμού Φ.Π.Α. χρήσης 2004 του Προϊσταμένου επιβλήθηκε σε βάρος της προσφεύγουσας φόρος προστιθέμενης αξίας (Φ.Π.Α.) ποσού 133.587,89 €, πλέον ποσού 160.305,47 € (πρόσθετου φόρου λόγω ανακρίβειας) ήτοι συνολικού ποσού 293.893,36 €.

Η διαφορά φόρου προέκυψε επειδή η προσφεύγουσα εταιρεία εξέπεσε τον Φ.Π.Α αξίας 133.587,86 € των ανωτέρω εικονικών φορολογικών στοιχείων που έλαβε από την ατομική επιχείρηση του

γ) Με την υπ' αριθ. /24.04.14 πράξη οριστικού διορθωτικού προσδιορισμού προστίμου Φ.Π.Α. του Προϊσταμένου του επιβλήθηκε σε βάρος της προσφεύγουσας για την χρήση 2004 πρόστιμο φόρου προστιθέμενης αξίας (Φ.Π.Α.) συνολικού ποσού 400.763,58 € (133.587,86 € x 3).

Η επιβολή του προστίμου προέκυψε επειδή η προσφεύγουσα εταιρεία εξέπεσε τον Φ.Π.Α αξίας 133.587,86 € των ανωτέρω εικονικών φορολογικών στοιχείων που έλαβε από την ατομική επιχείρηση του

Η προσφεύγουσα εταιρεία, με την υπό κρίση ενδικοφανή προσφυγή, ζητά την ακύρωση των παραπάνω φύλλου και πράξεων ελέγχου προβάλλοντας τους παρακάτω λόγους :

«...Αρχικώς, μετά τον έλεγχο ο Προϊστάμενος εξέδωσε την υπ' αριθ./30-10-2012 απόφαση επιβολής προστίμου για δήθεν παραβάσεις του ΚΒΣ και μάλιστα για την δήθεν λήψη εκ μέρους της επιχειρήσεώς μας εικονικών φορολογικών στοιχείων ως προς τον αντισυμβαλλόμενο και ειδικότερα για 34 τιμολόγια τα οποία η εταιρία μας παρέλαβε από τον αληθή εκδότη και τα καταχώρησε στα βιβλία της. Το συνολικό πρόστιμο που επιβλήθηκε ανήρχετο στο ποσό των 745.152,95 ευρώ. Κατά της πράξεως αυτής καταθέσαμε, προ της ασκήσεως προσφυγής ενώπιων των Διοικητικών Δικαστηρίων, την από 4.12.12 ενδικοφανή προσφυγή μας ενώπιον της Επιτροπής του άρθ. 70^Α ν. 2238/94. Η Επιτροπή αυτή με την υπ' αριθ./13 απόφασή της που ελήφθη κατά τη συνεδρίαση της 31.7.13, έκανε ομόφωνα πλήρως δεκτή την προσφυγή μας, διότι αποδείχθηκε πως δεν υφίστατο εικονικότητα ούτε περί το πρόσωπο διότι η εταιρεία μας εξόφλησε με δίγραμμες επιταγές και ο προμηθευτής πράγματι εισέπραξε και έτσι ακύρωσε και εξαφάνισε την πράξη επιβολής προστίμου.

Παράλληλα ο Προϊστάμενος είχε εκδώσει και κοινοποιήσει στην εταιρεία μας το υπ' αριθ./8-11-2012 σημείωμα ελέγχου του άρθρου 30 παρ. 5 του ΠΔ 185/1992 με το οποίο κρίνοντας ότι οι διαπιστωθείσες παραβάσεις του ΚΒΣ κατά την συγκεκριμένη χρήση επιδρούν επί του κύρους των τηρουμένων βιβλίων.

Αμφισβητώντας την ορθότητα του σημειώματος αυτού, της σχετικής Εκθέσεως Ελέγχου ΚΒΣ και της προαναφερθείσας κρίσης του ελέγχου ως παραβιάζουσες το νόμο και δη και ουσιαστικώς εσφαλμένες, ζητήσαμε την παραπομπή της υπόθεσης στην Επιτροπή του άρθ. 30 παρ. 5 του ΚΒΣ για νόμιμη κρίση, ώστε κριθεί ότι δεν συντρέχει νόμιμος λόγος απόρριψης των βιβλίων μας. Η Επιτροπή αυτή με την υπ' αριθ./14.1.14 έκανε δεκτή την αίτησή μας και έκρινε ομόφωνα επαρκή και ακριβή τα βιβλία της εταιρείας μας.

Με το από 18.3.14 (αριθ. καταθ./26.3.14) υπόμνημά μας εξηγήσαμε τους λόγους για τους οποίους δε θα έπρεπε η Υπηρεσία να προβεί σε οριστικό διορθωτικό προσδιορισμό – καταλογισμό φόρων και προστίμων. Πλην όμως το ουδόλως έλαβε υπόψη του τις απόψεις μας και, πέραν –πάσης λογικής, νομικής διατάξεως και εφαρμογής της αρχής της χρηστής διοικήσεως, προέβη στην έκδοση των προσβαλλόμενων πράξεων κατ' άρθ. 34 ν. 4174/13...».

Επί των ανωτέρω επαγόμεστε :

Α) Ως προς την υπ' αριθ./24.04.14 πράξη οριστικού διορθωτικού προσδιορισμού οικονομικών αποτελεσμάτων & επιβολής φόρου εισοδήματος νομικών προσώπων του Προϊσταμένου οικονομικού έτους 2005 (χρήση 2004) :

Επειδή δυνάμει της υπ' αριθμ./2013 απόφασης της Επιτροπής του άρθρου 70^Α του Ν. 2238/1994, ακυρώθηκε η υπ' αριθμ./30.10.2012 Απόφαση Επιβολής Προστίμου Κ.Β.Σ. του σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 55 παρ. 2 περ. γ' & ββ' του Ν. 4174/2013 και τις μεταβατικές διατάξεις του άρθρου 66 παρ. 4 και 5 του ίδιου νόμου, καθώς κρίθηκε ότι η εν λόγω

εταιρεία τελούσε σε καλή πίστη ως λήπτρια των ανωτέρω εικονικών φορολογικών στοιχείων ως προς το πρόσωπο του εκδότη.

Επειδή περαιτέρω, με την υπ' αριθμ./2014 απόφασή της, η Επιτροπή του άρθρου 30 § 5 του Π.Δ. 186/92 έκρινε ότι τα βιβλία της εταιρείας «.....» τυγχάνουν επαρκή και ακριβή.

Επειδή με την υπ' αριθμ. 170/2014 ομόφωνη Γνωμοδότηση του Νομικού Συμβουλίου του Κράτους η οποία κοινοποιήθηκε στην υπηρεσία μας με το αριθ. Πρωτ./3.6.2014(αριθ. Πρωτ. της υπηρεσίας μας Ε1 2014 ΕΜΠ), από το ειδικό Γραφείο του Νομικού Συμβούλου Φορολογίας σύμφωνα με την οποία:

«...III. Κατ' ακολουθία των προεκτεθέντων, το Νομικό Συμβούλιο του Κράτους (Β' Τμήμα) γνωμοδοτεί ομοφώνως ότι στα τεθέντα ερωτήματα αρμόζουν οι εξής απαντήσεις:

A. Στο πρώτο ερώτημα ότι ο καλής πίστεως λήπτης εικονικού ως προς το πρόσωπο του εκδότη (δηλαδή ο καλοπίστως αγνοών την εν λόγω εικονικότητα) δύναται να εκπέσει τη σχετική δαπάνη από τα ακαθάριστα έσοδά του, ενώ αντιθέτως, τούτο είναι ανεπίτρεπτο για τον κακής πίστεως λήπτη του ως άνω φορολογικού στοιχείου.....».

Επειδή με το από 01.07.2014 ενημερωτικό σημείωμα του τμήματος Β1 Νομικής Υποστήριξης της Υπηρεσίας μας, υποβάλλαμε στην αρμόδια Γενική Γραμματέα Δημοσίων Εσόδων την υπ' αριθμ. 170/2014 Γνωμοδότηση του Νομικού Συμβουλίου του Κράτους, προκειμένου να αποφασίσει την αποδοχή της ή μη, και τις απόψεις της υπηρεσία μας.

Επειδή η Γενική Γραμματέας Δημοσίων Εσόδων έκανε δεκτή την 21/07/2014, την Γνωμοδότηση του Νομικού Συμβουλίου του Κράτους ως προς το σκέλος του ανωτέρω Α. (πρώτου) ερωτήματος : «ότι ο καλής πίστεως λήπτης εικονικού ως προς το πρόσωπο του εκδότη (δηλαδή ο καλοπίστως αγνοών την εν λόγω εικονικότητα) δύναται να εκπέσει τη σχετική δαπάνη από τα ακαθάριστα έσοδά του» , δηλώνοντας με σημείωση της επί των ανωτέρω εγγράφων την αποδοχή της.

Επειδή σύμφωνα με τα παραπάνω οι δαπάνες αγοράς Α' υλών από την προσφεύγουσα με βάση τα τριάντα τρία (33) τιμολόγια συνολικής καθαρής αξίας 742.154,95 εκδόσεως του δύνανται να εκπέσουν από τα ακαθάριστα έσοδα της.

Β) Ως προς την υπ' αριθ./24.04.14 πράξη οριστικού διορθωτικού προσδιορισμού Φ.Π.Α. χρήσης 2004 του Προϊσταμένου

Επειδή οι διαπιστώσεις του ελέγχου, όπως αυτές καταγράφονται στην από 17/04/2014 έκθεση ελέγχου επί της οποίας εδράζεται η προσβαλλόμενη πράξη οριστικού διορθωτικού προσδιορισμού Φ.Π.Α., κρίνονται βάσιμες , αποδεκτές και πλήρως αιτιολογημένες.

Κατόπιν αυτών, η υπό κρίση ενδικοφανής προσφυγή πρέπει να απορριφθεί, ως προς την ανωτέρω πράξη.

Γ) Ως προς την υπ' αριθ./24.04.14 πράξη οριστικού διορθωτικού προσδιορισμού προστίμου Φ.Π.Α. άρθρου 6 του ν. 2523/1997 του Προϊσταμένου

Επειδή οι διαπιστώσεις του ελέγχου, όπως αυτές καταγράφονται στην από 17/04/2014 έκθεση ελέγχου Φ.Π.Α. επί της οποίας εδράζεται η προσβαλλόμενη πράξη, κρίνονται βάσιμες, αποδεκτές και πλήρως αιτιολογημένες.

Κατόπιν αυτών, η υπό κρίση ενδικοφανής προσφυγή πρέπει να απορριφθεί, ως προς την ανωτέρω πράξη.

Α π ο φ α σ ί ζ ο υ μ ε

Α. Γίνεται δεκτή η προσφυγή ως προς την αριθ./24.04.14 πράξη οριστικού διορθωτικού προσδιορισμού οικονομικών αποτελεσμάτων & επιβολής φόρου εισοδήματος οικονομικού έτους 2005 και διαγράφεται η λογιστική διαφορά ποσού 742.154,95 ευρώ.

Φορολογητέα κέρδη με βάση την παρούσα απόφαση :

Μετά από τα παραπάνω τα φορολογητέα κέρδη με βάση την παρούσα απόφαση διαμορφώνονται ως εξής :

Φορολογητέα κέρδη βάσει πράξης διορθωτικού προσδιορισμού	519.146,29 €
Λογιστικές διαφορές βάσει ελέγχου	742.154,95 €
Φορολογητέα κέρδη βάσει ελέγχου	1.261.301,24 €
Μείον λογιστικές διαφορές που διαγράφονται με βάση την παρούσα απόφαση	- 742.154,95 €
Φορολογητέα κέρδη βάσει της παρούσας απόφασης	519.146,29 €

Οριστική φορολογική υποχρέωση του υπόχρεου με βάση την παρούσα απόφαση:

-ΦΟΡΟΣ ΕΙΣΟΔΗΜΑΤΟΣ

0,00 €

Β. Απορρίπτεται η προσφυγή ως προς την αριθ./24.04.14 πράξη οριστικού διορθωτικού προσδιορισμού Φ.Π.Α. χρήσης 2004.

Οριστική φορολογική υποχρέωση του υπόχρεου με βάση την παρούσα απόφαση:

-ΦΠΑ

Διαφορά φόρου	133.587,89 €
Πρόσθετος φόρος λόγω ανακρίβειας (120%)	160.305,47 €
ΚΑΤΑΛΟΓΙΖΟΜΕΝΟ ΠΟΣΟ	293.893,36 €

Γ. Απορρίπτεται η προσφυγή ως προς την αριθ./24.04.14 πράξη οριστικού διορθωτικού προσδιορισμού προστίμου Φ.Π.Α. χρήσης 2004.

Οριστική φορολογική υποχρέωση του υπόχρεου με βάση την παρούσα απόφαση:

-Πρόστιμο άρθρου 6 του ν. 2523/1997

400.763,58 €

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

ΜΕ ΕΝΤΟΛΗ ΤΟΥ
ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΥ ΤΗΣ ΔΙΕΥΘΥΝΣΗΣ
ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ

**ΑΚΡΙΒΕΣ ΑΝΤΙΓΡΑΦΟ
Η ΥΠΑΛΛΗΛΟΣ ΤΟΥ ΤΜΗΜΑΤΟΣ
ΔΙΟΙΚΗΤΙΚΗΣ ΥΠΟΣΤΗΡΙΞΗΣ**

**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).