



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ
ΥΠΟΥΡΓΕΙΟ ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΩΝ
ΓΕΝΙΚΗ ΓΡΑΜΜΑΤΕΙΑ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΕΣΟΔΩΝ
ΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ
Ταχ. Δ/νση : Αριστογείτονος 19
Ταχ. Κώδικας : 176 71 - Καλλιθέα
Τηλέφωνο : 2109586156
ΦΑΞ : 210 9531321

Καλλιθέα 29-10-2014

Αριθμός απόφασης: 3455

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 από 29-07-2014 και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανή προσφυγή της εταιρείας με την επωνυμία «.....» ΑΦΜ, με έδρα στο Χαλκιδικής , κατά της υπ' αριθμ./2014 Οριστικής Πράξης Διορθωτικού Προσδιορισμού ΦΠΑ του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Χαλκιδικής για τη φορολογική περίοδο 01-07-2012 έως 31-12-2012 και τα προσκομιζόμενα με αυτήν σχετικά έγγραφα.

4. Την υπ' αριθμ./2014 Οριστική Πράξη Προσδιορισμού ΦΠΑ του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Χαλκιδικής για τη φορολογική περίοδο 01-07-2012 έως 31-12-2012 .

5. Τις απόψεις της αρμόδιας φορολογικής αρχής.

6. Την από 24-10-2014 εισήγηση του Α1 τμήματος της Υπηρεσίας μας.

1. Με την υπ' αριθ./13-06-2014 προσβαλλόμενη Οριστική Πράξη Διορθωτικού Προσδιορισμού Φ.Π.Α του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. επιβλήθηκε σε βάρος της προσφεύγουσας εταιρείας Φ.Π.Α. συνολικού ποσού 61.456,66 € πλέον πρόσθετος φόρος ανακρίβειας 35.510,00 € για τη φορολογική περίοδο 01/07/2012 έως 31/12/2012 . Η διαφορά φόρου προέκυψε επειδή οι συναλλαγές της προσφεύγουσας εταιρείας προς τη βουλγαρική επιχείρηση ιδίων συμφερόντων με την επωνυμία “.....” συνολικής αξίας 282.010,00 € λαμβάνονται ως γενόμενες στο εσωτερικό της χώρας , διότι δε συντρέχουν οι προϋποθέσεις που

θέτει η εγκύκλιος διαταγή 1100874/4917/719/A0014/ΠΟΛ.1201/29-10-1999 του Υπουργείου Οικονομικών καθώς δεν αποδεικνύεται η μεταφορά και παράδοση των αγαθών από την Ελλάδα στο άλλο Κράτος –μέλος Βουλγαρία, κατά παράβαση των διατάξεων του Ν.2859/2000 και της ΠΟΛ 1201/1999 .

Η προσφεύγουσα εταιρεία με την υπό κρίση ενδικοφανή προσφυγή, ζητά να ακυρωθούν και εξαφανιστούν ,άλλως μεταρρυθμιστούν στο προσήκον μέτρο οι προσβαλλόμενες πράξεις προβάλλοντας τους παρακάτω λόγους:

- Νομική και ουσιαστική αβασιμότητα των προσβαλλόμενων πράξεων –αοριστία –παράβαση των κανόνων χρηστής διοίκησης.
- Έλλειψη αιτιολογίας, δεν αξιολογείται κανένα στοιχείο, κανένα πραγματικό περιστατικό ,δε διαλαμβάνεται καμία σκέψη που να αιτιολογεί και να αποδεικνύει τις φερόμενες διαπιστώσεις .
- Παράβαση αρχής αναλογικότητας

Επειδή με τις διατάξεις του άρθρου 28 παρ 1α του Κώδικα Φ.Π.Α. (ν.2859/2000 όπως ισχύει) απαλλάσσονται από το φόρο οι παραδόσεις αγαθών κατά την έννοια του άρθρου 5 του ιδίου νόμου, τα οποία αποστέλλονται ή μεταφέρονται σε άλλο κράτος-μέλος από τον πωλητή ή τον αποκτώντα ή από άλλον που ενεργεί για λογαριασμό τους , προς άλλον υποκείμενο στο φόρο ή προς μη υποκείμενο νομικό πρόσωπο που ενεργεί με την ιδιότητα του αυτή σε άλλο κράτος μέλος . Περαιτέρω , όπως έχει διευκρινιστεί με την ΕΔΥΟ ΠΟΛ 1201/1999, προκειμένου να εφαρμοστεί η απαλλαγή αυτή και **συνεπώς να εκδοθεί τιμολόγιο χωρίς Φόρο Προστιθέμενης Αξίας** , πρέπει να συντρέχουν σωρευτικά οι εξής προϋποθέσεις:

Α.) Ο πωλητής να είναι υποκείμενος στο φόρο.

Β.) Ο αγοραστής να είναι υποκείμενος στο φόρο ή νομικό πρόσωπο μη υποκείμενο στο φόρο, εφόσον δεν υπάγεται στην εξαίρεση του άρθρου 10 α , παρ.2 του ν.1642/86 (άρθρο 11 ,παρ.2 του ν.2859/2000 , όπως ισχύει.

Γ.) Η εγγραφή , τόσο του πωλητή , όσο και του αγοραστή , στο σύστημα VIES.

Δ.) Τα αγαθά να μεταφέρονται από την Ελλάδα προς άλλο κράτος μέλος.

Επειδή οι διατάξεις του άρθρου 28 αφορούν την απαλλαγή από το Φ.Π.Α. των παραδόσεων που κρίνονται ως ενδοκοινοτικές παραδόσεις . Απαραίτητη προϋπόθεση για να θεωρηθεί μία συναλλαγή ως ενδοκοινοτική παράδοση **είναι η φυσική μεταφορά του αγαθού από την Ελλάδα στο άλλο κράτος-μέλος της Κοινότητας** και η τιμολόγηση να γίνεται μεταξύ δύο υποκειμένων εγκατεστημένων σε διαφορετικά Κράτη Μέλη (π.χ Ελλάδα – Βουλγαρία) και εγγεγραμμένων στο μητρώο ΑΦΜ/ΦΠΑ (σύστημα VIES).

Εν προκειμένω η προσφεύγουσα εταιρεία ,σύμφωνα με την από 13-06-2014 οικεία έκθεση ελέγχου, δεν προσκόμισε αποδείξεις διοδίων ,τελών διέλευσης ή άλλων επιβαρύνσεων και δαπανών που να αποδεικνύει τη μεταφορά των εμπορευμάτων από τον τόπο φόρτωσης μέχρι τον τόπο παράδοσης στη Βουλγαρία . Επίσης η προσφεύγουσα εταιρεία φέρεται να πραγματοποιήσει την εν λόγω μεταφορά με ιδιόκτητο φορτηγό Ι.Χ. του οποίου το ωφέλιμο φορτίο που προκύπτει από την άδεια κυκλοφορίας , ήταν μικρότερο σε σύγκριση με το βάρος των εμπορευμάτων από τις εκδοθείσες διεθνείς φορτωτικές (CMR), έκδοσης της προσφεύγουσας εταιρείας η οποία όμως δεν είχε υποχρέωση έκδοσής τους διότι δεν είναι μεταφορική εταιρεία κατά την έννοια του άρθρου 16 του Π.Δ. 186/1992 (Κ.Β.Σ.).

Επειδή σε κάθε περίπτωση, ένα νομοθετικό μέτρο προσκρούει στην αρχή της αναλογικότητας μόνο αν δεν είναι πρόσφορο για την επιδίωξη και επίτευξη του σκοπού που επιδιώκει ο νόμος, είτε υπερακοντίζει, προφανώς, το σκοπό αυτό (ΣτΕ 3177/2008, η οποία παραπέμπει στις ΣτΕ 3882/2007, 1006/2002) και συγχρόνως είναι υπέρμετρα επαχθές εν σχέσει με τον επιδιωκόμενο σκοπό.

Επειδή η επιβολή του ΦΠΑ δεν καταλείπεται στη διακριτική εξουσία της φορολογικής αρχής, αλλά αποτελεί δέσμια ενέργεια, υπό την έννοια ότι η φορολογική αρχή, εφόσον διαπιστώσει τη διάπραξη της μη απόδοσης του αναλογούντος ΦΠΑ από υπαιτιότητα του φορολογούμενου και τη συνδρομή των τασσόμενων από το νόμο προϋποθέσεων, είναι υποχρεωμένη να προβεί στην επιβολή του ΦΠΑ. Κατά συνέπεια των ανωτέρω, απορριπτέος τυγχάνει ο ισχυρισμός της προσφεύγουσας περί επιβολής δυσαναλόγως υπέρμετρου ΦΠΑ από την φορολογική αρχή.

Επειδή οι διαπιστώσεις του ελέγχου, όπως αυτές καταγράφονται στην από 13-06-2014 έκθεση προσωρινού ελέγχου Φόρου Προστιθέμενης Αξίας της Δ.Ο.Υ. επί της οποίας εδράζεται η προσβαλλόμενη απόφαση, κρίνονται βάσιμες, αποδεκτές και πλήρως αιτιολογημένες.

Α π ο φ α σ ί ζ ο υ μ ε

Την **απόρριψη** της από 29-07-2014 με αρ. πρωτ. ενδικοφανούς προσφυγής της εταιρείας με την επωνυμία «.....» , Α.Φ.Μ.

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

Διαφορά φόρου	61.456,66 €
Πρόσθετος φόρος λόγω ανακρίβειας (120%)	35.510,00 €
ΚΑΤΑΛΟΓΙΖΟΜΕΝΟ ΠΟΣΟ	96.966,66 €

Ο πρόσθετος φόρος βάσει της πράξης προσδιορισμού Φ.Π.Α. ανέρχεται στο 120% και δεν απαιτείται νέος υπολογισμός.

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 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).