



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

Καλλιθέα, 28/11/2014

Αριθμός απόφασης: 3855

Ταχ. Δ/ση : Αριστογείτονος 19

Ταχ. Κώδικας : 176 71 - Καλλιθέα

Τηλέφωνο : 210 9578520

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 από 29.09.14 και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανή προσφυγή της ανώνυμης εταιρείας με την επωνυμία , ΑΦΜ, που εδρεύει, οδός κατά της υπ. αριθμ./19-08-2014 Πράξης Διορθωτικού Προσδιορισμού ΦΠΑ φορολογικής περιόδου 2014 και τα προσκομιζόμενα με αυτήν σχετικά έγγραφα.

4. Την με αριθ./19-08-2014 Πράξης Διορθωτικού Προσδιορισμού ΦΠΑ φορολογικής περιόδου 2014 του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. ΕΔΕΣΣΑΣ , της οποίας ζητείται η ακύρωση, καθώς και την από 18/08/2014 οικεία έκθεση ελέγχου.

5. Τις απόψεις της Δ.Ο.Υ. ΕΔΕΣΣΑΣ

6. Την από 26.11.2014 εισήγηση του Α4 τμήματος της Υπηρεσίας μας.

Επί της από 29.09.14 και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανούς προσφυγής της

ανώνυμης εταιρείας με την επωνυμία , ΑΦΜη 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. /19-08-2014 προσβαλλόμενη Πράξη Διορθωτικού Προσδιορισμού ΦΠΑ, του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. ΕΔΕΣΣΑΣ, μειώθηκε το πιστωτικό υπόλοιπο προς επιστροφή της προσφεύγουσας επιχείρησης κατά το ποσό των 5.561,10 Ευρώ. Συγκεκριμένα η προσφεύγουσα υπέβαλλε την με αριθ. πρωτ. /25-04-2014 αίτηση για επιστροφή του Πιστωτικού Υπολοίπου ΦΠΑ της φορολογικής περιόδου 01.02.2014 – 28.02.2014, ύψους 20.000,00 ευρώ. Εν συνεχεία εκδόθηκε η υπ. αριθμ. /04.06.2014 εντολή ελέγχου και διενεργήθηκε έλεγχος για την εφαρμογή των διατάξεων του ν. 2859/2000 (περί Φ.Π.Α.) στα βιβλία και στοιχεία της προσφεύγουσας επιχείρησης.

Από τον διενεργηθέντα έλεγχο προέκυψε ότι, κατά την κρίση των ελεγκτών, τα κατωτέρω φορολογικά στοιχεία εκδόθηκαν για εκπτώσεις που χορηγήθηκαν λόγω κύκλου εργασιών.

Επωνυμία Πελάτη	Φορολογικό στοιχείο	Αξία	Φ.Π.Α.
.....	ΠΙΣΤ. TIM /04-02-2014	460,80	59,90
.....	ΠΙΣΤ. TIM /28-02-2014	212,79	27,66
.....	ΠΙΣΤ. TIM /28-02-2014	155,52	20,22
.....	ΠΙΣΤ. TIM /28-02-2014	40.081,07	5.210,54
.....	ΠΙΣΤ. TIM /28-02-2014	246,84	32,09
.....	ΠΙΣΤ. TIM /28-02-2014	929,71	120,86
.....	ΠΙΣΤ. TIM /28-02-2014	691,00	89,83
	ΣΥΝΟΛΑ	42.777,73	5.561,10

Σύμφωνα με το άρθρο 19 παρ. 5 περ. α) του Ν. 2859/2000 τα εν λόγω πιστωτικά τιμολόγια λαμβάνονται υπόψη , εφόσον τα παρεχόμενα ποσοστά εκπτώσεων γνωστοποιούνται στην αρμόδια Δ.Ο.Υ. του πωλητή ή του παρέχοντος, τουλάχιστον 4 (τέσσερις) μήνες πριν από την πραγματοποίησή τους.

Στην προκειμένη περίπτωση δεν είχε υποβληθεί, όπως προκύπτει από την έκθεση ελέγχου, η σχετική γνωστοποίηση πριν την διενέργεια των ελεγκτικών εργασιών και ως εκ τούτου η αξία των ανωτέρω φορολογικών στοιχείων προστέθηκε στις εκροές της προσφεύγουσας επιχείρησης.

Η προσφεύγουσα εν συνεχεία υπέβαλλε την υπ. αριθμ. Πρωτ./29-09-2014 ενδικοφανή προσφυγή, αμφισβητώντας την κρίση του ελέγχου και ζητώντας την ολική ακύρωση ή την τροποποίηση της/19-08-2014 πράξης προσδιορισμού φπα, προβάλλοντας τους κάτωθι λόγους:

- Η επιχείρηση δεν παρέχει εκπτώσεις λόγω τζίρου οι οποίες εμπίπτουν στις ανωτέρω διατάξεις που αφορούν τετράμηνη γνωστοποίηση πριν την παροχή τους, αλλά εκπτώσεις λόγω διακανονισμού σε προσυμφωνηθέντα χρόνο ή εκπτώσεις λόγω ειδικής προβολής των προϊόντων της προσφεύγουσας σε ειδικούς χώρους
- Παραβίαση της αρχής της δικαιολογημένης πίστης και της προστατευόμενης εμπιστοσύνης του πολίτη προς τη Διοίκηση
- Παραβίαση της αρχής της χρηστής διοίκησης
- Παραβίαση της αρχής της συνεπούς συμπεριφοράς
- Παραβίαση της αρχής της ισότητας
- Παραβίαση της αρχής αναλογικότητας
- Παραβίαση της αρχής της οικονομικής ελευθερίας

Επειδή με βάση τις διατάξεις του άρθρου 19 παρ. 5 περ. α) του Ν. 2859/2000 και την ΠΟΛ 1212/22.07.1996 τα πιστωτικά τιμολόγια λόγω τζίρου λαμβάνονται υπόψη, εφόσον τα παρεχόμενα ποσοστά εκπτώσεων γνωστοποιούνται στην **αρμόδια Δ.Ο.Υ. του πωλητή ή του παρέχοντος τις υπηρεσίες**, τουλάχιστον 4 (τέσσερις) μήνες πριν την πραγματοποίησή τους. Εν προκειμένω η προσφεύγουσα εταιρεία προσκόμισε ιδιωτικό συμφωνητικό με την αντισυμβαλλόμενη επιχείρηση (πελάτη της), με βάση το οποίο, όπως ισχυρίζεται παρασχέθηκαν εκπτώσεις επί του συνολικού τζίρου περιόδου 01.02.2014 – 28.02.2014 επειδή έγιναν στα υποκαταστήματα του πελάτη της διάφορες προβολές. Ωστόσο το εν λόγω ιδιωτικό συμφωνητικό δεν κατατέθηκε στην αρμόδια Δ.Ο.Υ. της προσφεύγουσας αλλά κατατέθηκε από τον αντισυμβαλλόμενο πελάτη της στη αρμόδια Δ.Ο.Υ. του για τις ανάγκες των δικών του φορολογικών υποχρεώσεων. Μέχρις ενάρξεως του προσωρινού ελέγχου της Δ.Ο.Υ ΕΔΕΣΣΑΣ, δεν είχε γίνει σχετική γνωστοποίηση περί παροχής εκπτώσεων λόγω τζίρου από την προσφεύγουσα.

Επειδή η υποχρέωση γνωστοποίησης των χορηγούμενων λόγω τζίρου εκπτώσεων στην αρμόδια Δ.Ο.Υ. τέσσερις μήνες πριν την έκδοση των πιστωτικών τιμολογίων ισχύει από 7.3.1996 και συγκεκριμένα συμπεριλαμβάνει τα τιμολόγια που εκδόθηκαν από 7.7.1996 σύμφωνα με τις διατάξεις της περ. α' της παρ. 5 του άρθρου 15, όπως αντικαταστάθηκε με την παρ. 2 του άρθρου 11 του Ν. 2386/1996 Ως εκ τούτου δεν τίθεται θέμα κλονισμού της εμπιστοσύνης του πολίτη προς τη φορολογική αρχή, αφού η συγκεκριμένη ρύθμιση ισχύει για πολλά έτη χωρίς μεταβολές και συνεπώς οι ισχυρισμοί της προσφεύγουσας κρίνονται αβάσιμοι.

Επειδή σύμφωνα με τις διατάξεις των παραγράφων 1 και 5 του άρθρου 4 του Συντάγματος "Οι Έλληνες είναι ίσοι ενώπιον του νόμου" και "συνεισφέρουν χωρίς διακρίσεις στα δημόσια

βάρη, ανάλογα με τις δυνάμεις τους” ενώ με τις διατάξεις της παρ. 4 του άρθρου 25 του Συντάγματος ορίζεται ότι: “ Το Κράτος δικαιούται να αξιώνει από όλους τους πολίτες την εκπλήρωση του χρέους της κοινωνικής και εθνικής αλληλεγγύης.”

Σε αντίθεση με τα ανωτέρω, η υπεξαίρεση και ιδιοποίηση εσόδων του Δημοσίου εξαιτίας της διάπραξης φοροδιαφυγής, σαφέστατα “δεν συμβάλλει στη συμμετοχή – συνεισφορά – χωρίς διακρίσεις στα δημόσια βάρη” αλλά αντίθετα “προσβάλλει τα δικαιώματα των άλλων και παραβιάζει τα χρηστά ήθη” (παρ. 1 άρθρου 5 του Συντάγματος). Συνεπώς οι ισχυρισμοί της προσφεύγουσας περί παραβίασης της αρχής της ισότητας απορρίπτονται ως αορίστως προβαλλόμενοι.

Επειδή όπως προκύπτει από την έκθεση ελέγχου, η αρμόδια Δ.Ο.Υ. εφάρμοσε απαρέγκλιτα τα προβλεπόμενα από τις διατάξεις του νόμου, αναφορικά με τις ελεγκτικές επαληθεύσεις τις οποίες όφειλε να εφαρμόσει για να επιστρέψει το αιτούμενο ποσό ΦΠΑ, χωρίς να προβεί σε διακριτική μεταχείριση καθώς δεν διέθετε την ευχέρεια προς τούτο. Συνεπώς οι ισχυρισμοί της προσφεύγουσας περί δήθεν παραβίασης της αρχής της χρηστή διοίκησης και της αρχής της συνεπούς συμπεριφοράς απορρίπτονται ως αβάσιμοι.

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. Εν προκειμένω δεν τίθεται θέμα αναλογικότητας καθώς η εφαρμοστέα διάταξη είναι κατάλληλη, αναγκαία και πρόσφορη για την επίτευξη του επιδιωκόμενου σκοπού που είναι η τήρηση της τάξης και η αποφυγή αυθαιρεσιών από την πλευρά των φορολογουμένων.

Επειδή με τις διατάξεις της παραγράφου 2 του άρθρου 106 του Συντάγματος, ορίζεται ότι: “ Η ιδιωτική οικονομική πρωτοβουλία δεν επιτρέπεται ν’ αναπτύσσεται σε βάρος της ελευθερίας και της ανθρώπινης αξιοπρέπειας ή προς βλάβη της Εθνικής Οικονομίας.” Συνεπώς αφενός μεν είναι υποχρέωση του Κράτους να προστατεύει και να ενισχύει την ελεύθερη συμμετοχή στην οικονομική ζωή αφετέρου όμως έχει υποχρέωση να εφαρμόζει, μέσω των οργάνων της φορολογικής διοίκησης, τις κείμενες φορολογικές διατάξεις. Ως εκ τούτου ο ισχυρισμός της προσφεύγουσας ότι τα μέτρα που λαμβάνει η Διοίκηση σε βάρος της είναι αντίθετα με το άρθρο 5 του Συντάγματος πρέπει να απορριφθεί ως αβάσιμος.

Επειδή, οι διαπιστώσεις του ελέγχου, όπως αυτές καταγράφονται στην από 18/08/2014 Έκθεση Ελέγχου της Δ.Ο.Υ. ΕΔΕΣΣΑΣ επί της οποίας εδράζεται η προσβαλλόμενη απόφαση, κρίνονται βάσιμες, αποδεκτές και πλήρως αιτιολογημένες, η υπό κρίση ενδικοφανής προσφυγή πρέπει να απορριφθεί.

Την απόρριψη της με αριθμό πρωτ./29-09-2014 ενδικοφανούς προσφυγής της ανώνυμης εταιρείας με την επωνυμία , ΑΦΜ και την επικύρωση της υπ. αριθμ. / 19-08-2014 Πράξης Προσδιορισμού ΦΠΑ της Δ.Ο.Υ. ΕΔΕΣΣΑΣ.

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

Ακριβές Αντίγραφο

Ο ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΣ ΤΗΣ ΔΙΕΥΘΥΝΣΗΣ
ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ
α/α

**Η Υπάλληλος του Τμήματος
Διοικητικής Υποστήριξης**

ΓΕΩΡΓΙΟΣ ΣΤΑΥΡΙΔΗΣ

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).