



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

Καλλιθέα, 01/12/2014

Αριθμός απόφασης: 3928

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 02-10-2014 και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανή προσφυγή του τ. , ΑΦΜ :, κατοίκου, οδός κατά της υπ. αριθμ. /29-08-2014 Απόφασης Επιβολής Προστίμου ΚΒΣ Αρθ. 5 & 9 του ν 2523/1997 διαχειριστικής χρήσης 1997 και τα προσκομιζόμενα με αυτήν σχετικά έγγραφα.

4. Την με αριθ. /29-08-2014 Απόφαση Επιβολής Προστίμου ΚΒΣ Αρθ. 5 & 9 του ν 2523/1997 διαχειριστικής χρήσης 1997 του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Αγ. Αναργύρων , του οποίου ζητείται η ακύρωση, καθώς και την από 29/08/2014 οικεία έκθεση ελέγχου της αρμόδιας Δ.Ο.Υ.

5. Τις απόψεις της Δ.Ο.Υ. Αγ. Αναργύρων

6. Την από 01.12.2014 εισήγηση του Α4 τμήματος της Υπηρεσίας μας.

Επί της από 02-10-2014 και με αριθμό πρωτοκόλλουενδικοφανούς του τ. , 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./29-08-2014 προσβαλλόμενη Απόφαση Επιβολής Προστίμου του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. ΑΓΙΩΝ ΑΝΑΡΓΥΡΩΝ επιβλήθηκε σε βάρος του προσφεύγοντος πρόστιμο συνολικού ποσού 128.667 € (Δρχ. 43.843.280) για τη διαχειριστική περίοδο 1997 σύμφωνα με τις διατάξεις των άρθρων 5 & 9 του ν. 2523/1997 λόγω παράβασης των διατάξεων αρ.2 παρ.1, 11 παρ.1, 12 παρ 1, 19 παρ.4 , 18 παρ.9 και 30 παρ. 7 του ΠΔ186/92 καθώς και των διατάξεων των άρθρων 31 περ ζ'και η'του Ν1591/89 και 19 παρ.4 του Ν 2523/97 και άρθρου 66 του Ν.4174/2013

Οι παραβάσεις οι οποίες διαπιστώθηκαν αφορούν τα εξής:

1) Τρείς (3) παραβάσεις διότι την περίοδο 1/1/97-10/9/97 ζήτησε και έλαβε ισάριθμα εικονικά φορολογικά στοιχεία καθαρής αξίας 1.769.716 δρχ. πλέον 208.677 δρχ ΦΠΑ.

2) Δεκαεπτά (17) παραβάσεις διότι την περίοδο 11/9/97-31/12/97 ζήτησε και έλαβε ισάριθμα εικονικά φορολογικά στοιχεία καθαρής αξίας 13.179.921 δρχ. πλέον 2.226.944 δρχ ΦΠΑ.

3) Μια παράβαση γιατί επώλησε τουλάχιστον σε μία περίπτωση εμπορεύματα καθαρής αξίας 6.972.003 δρχ πλέον 1.100.503 Φ.Π.Α.

Η ανωτέρω προσβαλλόμενη απόφαση επιβολής προστίμου επιβλήθηκε κατόπιν διενέργειας επανέλεγχου στον προσφεύγοντα καθώς η αρχική απόφαση επιβολής προστίμου υπ. αριθμ./31.08.2001 του προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Ιλίου ακυρώθηκε από το Διοικητικό Πρωτοδικείο με την/2013 Απόφαση, λόγω τυπικής πλημμέλειας κατά την έκδοση της πράξεως επιβολής προστίμου (μη κλήση προς ακρόαση) και αναπέμφθηκε στην Δ.Ο.Υ. Αγ. Αναργύρων (Δ.Ο.Υ. Υποδοχής της Δ.Ο.Υ. Ιλίου) προκειμένου να επιδοθεί στον προσφεύγοντα η προβλεπόμενη κλήση για παροχή εξηγήσεων και να θεραπευτεί η νομική πλημμέλεια της ανωτέρω πράξης.

Ο προσφεύγων , με την υπό κρίση ενδικοφανή προσφυγή, ζητά την ακύρωση της παραπάνω Απόφασης Επιβολής Προστίμου του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Αγ. Αναργύρων (στον οποίον περιήλθαν οι υποθέσεις της Δ.Ο.Υ. Ιλίου) προβάλλοντας τους παρακάτω λόγους :

- Το δικαστήριο δεν μπήκε στην ουσία της υπόθεσης λόγω παρόδου μακρού χρονικού διαστήματος
- Δρούσε ως υπάλληλος της η οποία ήταν η αυτοργός, ως ιδιοκτήτρια της επιχείρησης για την οποία εργάζονταν ο προσφεύγων
- Η καταλογιστέα πράξη είναι πλημμελής καθώς οι υπάλληλοι της Δ.Ο.Υ. Αγ Αναργύρων δεν προέβησαν σε ουσιαστικές επαληθεύσεις, αλλά περιορίστηκαν αποκλειστικά στην κάλυψη της τυπικής πλημμελείας για την οποία ακυρώθηκε η αρχικώς εκδοθείσα πράξη

- Η έκθεση του Σ.Δ.Ο.Ε μεροληπτεί εις βάρος του και ότι είναι αυθαίρετη και προϊόν πλαστογραφίας των εγγράφων
- Παραβιάζεται το δικαίωμα του σε δικαστική προστασία λόγω υπέρβασης κάθε εύλογου ορίου ως προς το κλείσιμο της υπόθεσης
- Δεν υπάρχουν επαρκή στοιχεία που να τεκμηριώνουν τις παραβάσεις

Επειδή, βάση του άρθρου 84 παρ. 3δ του Ν. 2238/1994 προβλέπεται ότι: « Εξαιρετικώς, επίσης δύναται να κοινοποιηθεί φύλλο ελέγχου και μετά την πάροδο πενταετίας:

Α.....

Β.....

Γ.....

Δ Αν το φύλλο ελέγχου που εκδόθηκε εμπρόθεσμα ακυρωθεί μετά την πάροδο αυτής».

Επειδή, βάση του άρθρου 9 παρ. 5 του Ν. 2523/1997 προβλέπεται ότι: « Οι διατάξεις περί παραγραφής του δικαιώματος του Δημοσίου για ενέργεια αρχικής ή συμπληρωματικής φορολογικής εγγραφής στην κύρια φορολογία εφαρμόζονται ανάλογα και για την επιβολή των προστίμων. Η προθεσμία αρχίζει από τη λήξη της διαχειριστικής περιόδου που έπεται εκείνης, στην οποία αφορά η παράβαση. Στα πρόστιμα του ΚΒΣ, ως και σε άλλα πρόστιμα που δεν συνδέονται με αντίστοιχη φορολογία, ως κύρια φορολογία νοείται η φορολογία εισοδήματος».

Επειδή, βάση του άρθρου 66 παρ. 7 του Ν. 4174/2013 προβλέπεται ότι : « Σε περίπτωση ακύρωσης με απόφαση διοικητικού δικαστηρίου, για τυπικούς λόγους ή λόγω νομικής πλημμέλειας, οποιαδήποτε πράξης καταλογισμού, η Φορολογική Διοίκηση, σε συμμόρφωση με τη δικαστική απόφαση, εκδίδει, από το χρόνο ισχύος του Κώδικα Φορολογικής Διαδικασίας τις προβλεπόμενες από αυτόν πράξεις προσδιορισμού του φόρου, ανεξαρτήτως του χρόνου έκδοσης της δικαστικής απόφασης». Περαιτέρω βάση του άρθρου 67 του 4174/2013, ο Κώδικας Φορολογικής Διαδικασίας ισχύει από 1.1.2014 και εν προκειμένω επειδή ο έλεγχος στον προσφεύγοντα ξεκίνησε και ολοκληρώθηκε εντός του 2014, έχουν εφαρμογή οι διατάξεις του άρθρου 66 παρ. 7 του Ν. 4174/2013 και ο περί του αντιθέτου ισχυρισμός του προσφεύγοντα, περί παρέλευσης του εύλογου χρόνου έκδοσης νέας καταλογιστικής πράξης, κρίνεται ως αβάσιμος.

Επειδή ο ισχυρισμός του προσφεύγοντα ότι η καταλογιστέα πράξη είναι πλημμελής καθώς δεν συνοδεύεται από έκθεση ελέγχου στην οποία έλαβαν νέες ελεγκτικές επαληθεύσεις αλλά χρησιμοποιήθηκε η αρχική του ΣΔΟΕ και για την νέα πράξη καταλογισμού , παρά το γεγονός ότι η αρχική πράξη είχε ακυρωθεί για τυπικούς λόγους , δεν ευσταθεί, καθώς συνετάγει η από 29-08-2014 Έκθεση Ελέγχου (Επανάληψης Διαδικασίας) της Δ.Ο.Υ Αγ. Αναργύρων στην οποία αναφέρονται με σαφήνεια οι διαπιστωθείσες παραβάσεις με σχετική μνεία στην έκθεση του ΣΔΟΕ αποδεχόμενη πλήρως τα ευρήματα και το πόρισμα αυτής και βάσει αυτής εκδόθηκε η με αριθ.

...../29-08-2014 προσβαλλόμενη Απόφαση Επιβολής Προστίμου Κ.Β.Σ για τη διαχειριστική περίοδο 1997.

Επειδή, υπάρχει πραγματική διαπίστωση των παραβάσεων , όπως καταγράφονται τόσο στην από 17/07/2001 έκθεση ελέγχου ΚΒΣ του ΣΔΟΕ όσο και στην από 29/08/2014 έκθεση ελέγχου ΚΒΣ της Δ.Ο.Υ. Αγ. Αναργύρων, με επαρκή στοιχεία και την απαιτούμενη ειδική και εμπειρισταωμένη αιτιολογία αφού εκθέτει σ' αυτήν, κατά την παραδεκτή αλληλοσυμπλήρωση σκεπτικού και διατακτικού, με σαφήνεια, πληρότητα και χωρίς αντιφάσεις ή λογικά κενά, τα πραγματικά περιστατικά που αποδείχθηκαν από την αποδεικτική διαδικασία και συγκροτούν την αντικειμενική και υποκειμενική υπόσταση του συμπεράσματος περί διενέργειας των παραβάσεων από τον προσφεύγοντα.

Επειδή, με βάση τις διατάξεις του άρθρου 5 παρ.10 περ. β ν. 2523/97 σε συνδυασμό με τις διατάξεις της παρ. 4 του άρθρου 24 του ίδιου νόμου<<..... η έκδοση πλαστών ή εικονικών φορολογικών στοιχείων και η λήψη εικονικών, η νόθευση αυτών, καθώς και η καταχώρηση στα βιβλία αγορών ή εξόδων που δεν έχουν πραγματοποιηθεί και δεν έχει εκδοθεί φορολογικό στοιχείο, συνιστά ιδιόζουσα φορολογική παράβαση και επισύρει πρόστιμο ίσο με το διπλάσιο της αξίας κάθε στοιχείου, μη συμπεριλαμβανομένου του Φ.Π.Α. εφόσον αυτή είναι μεγαλύτερη των οκτακοσίων ογδόντα (880) ευρώ . ..>>

Επειδή, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 9 του Ν. 2523/97 το πρόστιμο επιβάλλεται σε βάρος του παραβάτη , φυσικού ή νομικού προσώπου με απόφαση του Προϊσταμένου της αρμόδιας Δ.Ο.Υ.

Επειδή για τη στοιχειοθέτηση του αδικήματος της φοροδιαφυγής δεν απαιτείται πλέον η πρόθεση του κατηγορούμενου να αποκρύψει φορολογητέα ύλη αλλά αρκεί να έχει έστω υπόνοια ότι εκδίδει ή λαμβάνει πλαστά ή εικονικά τιμολόγια, και συγκεκριμένα, σύμφωνα με την απόφαση του του Αρείου Πάγου, για τη στοιχειοθέτηση του εγκλήματος της φοροδιαφυγής, απαιτείται, αντικειμενικώς η έκδοση από το δράστη πλαστών ή εικονικών φορολογικών στοιχείων ή η αποδοχή εικονικών φορολογικών στοιχείων (και μάλιστα ανεξαρτήτως αν τα τελευταία είναι και πλαστά, αφού ο νόμος δεν θεωρεί ως εικονικά μόνο τα γνήσια), υποκειμενικώς δε δόλος, ο οποίος περιλαμβάνει τη γνώση, έστω, και με την έννοια της αμφιβολίας, της πλαστότητας ή της εικονικότητας των φορολογικών στοιχείων και, επί αποδοχής της εικονικότητας αυτών, τη θέληση ή αποδοχή του δράστη να προβεί στην έκδοση των πλαστών ή εικονικών φορολογικών στοιχείων ή να αποδεχθεί εικονικά φορολογικά στοιχεία. ...ΑΠ 285/2012.

Επειδή σύμφωνα με τη διάταξη του άρθρου 19παρ.4 του Ν. 2523/97 Εικονικά 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 ή το ένα από αυτά είναι άγνωστο φορολογικά πρόσωπο, με την έννοια ότι δεν έχει δηλώσει την έναρξη του επιτηδεύματός του ούτε έχει θεωρήσει στοιχεία στην κατά τόπο αρμόδια, σύμφωνα με την αναγραφόμενη στο στοιχείο διεύθυνση, δημόσια οικονομική υπηρεσία.

Επειδή οι διαπιστώσεις του ελέγχου, όπως αυτές καταγράφονται στην από 29/08/2014 έκθεση ελέγχου ΚΒΣ της Δ.Ο.Υ. Αγ. Αναργύρων επί της οποίας εδράζεται η προσβαλλόμενη απόφαση, κρίνονται βάσιμες, αποδεκτές και πλήρως αιτιολογημένες, η υπό κρίση ενδικοφανής προσφυγή πρέπει να απορριφθεί.

Α Π Ο Φ Α Σ Ι Ζ Ο Υ Μ Ε

Την απόρριψη της με αριθμό πρωτ./02-10-2014 ενδικοφανούς προσφυγής του

ΑΦΜ:

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

Πρόστιμο αρθ. 5 παρ 10 β του Ν.2523/1997 : 1.769.716 Δρχ. Χ 2 = 3.539.432 Δρχ. ή 10.387,18 €

Πρόστιμο αρθ. 5 παρ 10 β του Ν.2523/1997 : 13.179.921 Δρχ. Χ 2 = 26.359.842 Δρχ. ή 77.358,30 €

Πρόστιμο αρθ. 5 παρ. 10 α του Ν.2523/1997: 6.972.003 Δρχ. Χ 2= 13.944.006 Δρχ. ή 40.921,51 €

Σύνολο

43.843.280 Δρχ. ή 128.667 €

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 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).