



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ

ΥΠΟΥΡΓΕΙΟ ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΩΝ

Καλλιθέα,

22-05-2015

ΓΕΝΙΚΗ ΓΡΑΜΜΑΤΕΙΑ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΕΣΟΔΩΝ

ΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ

Αριθμός απόφασης:

2138

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. Τη με ημερομηνία κατάθεσης **25-02-2015** και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανή προσφυγή της **ΑΦΜ** με έδρα κατά της υπ' αριθμ.:...../15-01-2015 Οριστικής Πράξης Διορθωτικού Προσδιορισμού φόρου εισοδήματος οικονομικού έτους 2008 του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ..... και τα προσκομιζόμενα με αυτήν σχετικά έγγραφα.

4. Την με αριθμ./15-01-2015 Οριστική Πράξη Διορθωτικού Προσδιορισμού φόρου εισοδήματος οικονομικού έτους 2008 του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ., της οποίας ζητείται η ακύρωση, καθώς και την οικεία εκθέση ελέγχου..
5. Τις απόψεις της Δ.Ο.Υ. .´
6. Την από 22/05/2015 εισήγηση του Α3 τμήματος της Υπηρεσίας μας.

Επί της ημερομηνία κατάθεσης **25-02-215** 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, επαγόμαστε τα ακόλουθα:

Με την υπ´ αριθμ./15-01-2015 Οριστική Πράξη Διορθωτικού Προσδιορισμού φόρου εισοδήματος οικονομικού έτους 2008 (διαχειριστική περίοδος 01/01/2007 – 31/12/2007) του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. καταλογίσθηκε σε βάρος της προσφεύγουσας εταιρείας φόρος εισοδήματος ποσού 55.609,67 ευρώ πλέον 66.731,60 ευρώ πρόσθετος φόρος λόγω ανακρίβειας.

Η διαφορά φόρου προέκυψε από τον εξωλογιστικό προσδιορισμό των αποτελεσμάτων (ακαθαρίστων εσόδων και καθαρών κερδών) σύμφωνα με τα άρθρα 30 και 32 του ν2238/94 καθόσον για την ως άνω διαχειριστική περίοδο τα βιβλία και στοιχεία της ελεγχόμενης – προσφεύγουσας κρίθηκαν ανακριβή βάσει των διατάξεων του άρθρου 30 του ΠΔ 186/92 (ΚΒΣ) λόγω λήψης από την προσφεύγουσα εταιρεία εικονικών φορολογικών στοιχείων για συναλλαγές ανύπαρκτες στο σύνολό τους.

Σύμφωνα με την από 15-01-2015 έκθεση πλήρους ελέγχου φορολογίας εισοδήματος άρθρου 66 του ν.2238/94 και ΑΥΟ ΠΟΛ 1037/05 και ΠΟΛ 1081/05 του ελεγκτή της ΔΟΥσε βάρος της προσφεύγουσας εταιρείας καταλογίστηκε η με αριθμό/27-08-2012 Απόφαση Επιβολής Προστίμου (ΚΒΣ) και επιβλήθηκε πρόστιμο ποσού 175.364,00€ καθόσον « Ζήτησε έλαβε και αποδέχθηκε δέκα έξι (16) εικονικά φορολογικά στοιχεία καθαρής αξίας 87.682,00€ πλέον ΦΠΑ για ανύπαρκτες συναλλαγές στο σύνολό τους, εκδόσεως της ανύπαρκτης επαγγελματικά επιχείρησης «....., ΑΦΜ» κατά παράβαση των συνδυασμένων διατάξεων του άρθρου 2 παρ. 1 των άρθρων 11, 12 του άρθρου 18 παρ. 1,2,9 του άρθρου 30 του ΠΔ 186/92 περί ΚΒΣ καθώς και του άρθρου 19 παρ. 1 & 4 του ν. 2523/1997. Η εν λόγω παράβαση διαπιστώθηκε από το ΣΔΟΕ». Συγκεκριμένα τα εν λόγω εικονικά φορολογικά στοιχεία είναι τα παρακάτω:

Α/Α	Νο τιμολογίου	Ημερομηνία	Καθαρή Αξία €
1	1230	03-01-2007	4.160,00
2	1367	22-01-2007	4.700,00
3	1417	29-01-2007	6.140,00
4	1489	09-02-2007	7.400,00
5	1522	16-02-2007	4850,00
6	1941	28-02-2007	6.240,00

7	2045	13-03-20017	5.800,00
8	2167	23-03-2007	6.750,00
9	2139	02-04-2007	5.760,00
10	2141	05-04-2007	5.292,00
11	2150	18-04-2007	6.150,00
12	2393	26-05-2007	4.870,00
13	2395	28-05-2007	5100,00
14	2396	30-05-2007	4.050,00
15	1328	15-01-2007	4.956,00
16	1988	08-03-2007	5.464,00
ΣΥΝΟΛΟ			87.682,00

Σύμφωνα με την από 15-01-2015 έκθεση πλήρους ελέγχου φορολογίας εισοδήματος άρθρου 66 του ν.2238/94 και ΑΥΟ ΠΟΛ 1037/05 και ΠΟΛ 1081/05 ο έλεγχος έκρινε ότι η ως άνω παράβαση της λήψης από την προσφεύγουσα εταιρεία των ως άνω εικονικών φορολογικών στοιχείων επηρεάζει το κύρος των βιβλίων της, τα οποία για τη διαχειριστική περίοδο 01-01/31-12-2007 κρίθηκαν ανακριβή σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 30§4 του ΠΔ 186/92 (ΚΒΣ). Τα ακαθάριστα έσοδα προσδιορίστηκαν σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 30§2 του ν.2238/94, τα καθαρά κέρδη προσδιορίστηκαν εξωλογιστικά σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 32 του ίδιου νόμου και εκδόθηκε η προσβαλλόμενη πράξη διορθωτικού προσδιορισμού φόρου εισοδήματος.

Η προσφεύγουσα εταιρεία, με την υπό κρίση ενδικοφανή προσφυγή, αιτείται να ακυρωθεί άλλως να μεταρρυθμισθεί η αριθμ./15-01-2015 Οριστική Πράξη Διορθωτικού Προσδιορισμού Φόρου Εισοδήματος χρήσης 2007 του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ να της επιστραφεί όποιο ποσό έχει τυχόν καταβάλει ως αχρεωστήτως καταβληθέν προβάλλοντας τους παρακάτω λόγους:

1. Στην εν λόγω έκθεση ελέγχου περιέχεται μόνον η απλή διαπίστωση ότι τα επίμαχα φορολογικά στοιχεία φέρονται ως εικονικά χωρίς την παραμικρή αιτιολόγηση περί τούτου.
2. Ουδεμία τεκμηρίωση της ανυπαρξίας των συγκεκριμένων συναλλαγών τεκμηριώθηκε ή αιτιολογήθηκε στην από 06-07-2012 έκθεση έλεγχου ΚΒΣ η οποία ούτως η άλλως ουδόλως μπορεί να ληφθεί υπόψη σε κάθε περίπτωση.
3. Ακόμη και εάν ήθελε απορριφθούν οι ισχυρισμοί περί υπαρκτού της συναλλαγής, ήταν εξαιρετικά ευχερές να γίνει λογιστικός προσδιορισμός του εισοδήματος, εάν αφαιρούνταν από τις εκπεστέες δαπάνες το ποσόν των φερόμενων ως εικονικών τιμολογίων, ήτοι το ποσόν 87.682,00 ευρώ.
4. Το σύνολο των διοικητικών κυρώσεων που της επιβλήθηκαν είναι πολλές φορές πολλαπλάσιο του φερόμενου ως μη καταβληθέντος φόρου. Μια τέτοια αντιμετώπιση, όμως έρχεται σε αντίθεση με την συνταγματικώς κατοχυρωμένη αρχή της αναλογικότητας, καθώς και με την προστασία της ιδιοκτησίας, σε συνδυασμό και με την ως άνω αρχή της αναλογικότητας, όπως κατοχυρώνεται στο άρθρο 1 του Πρώτου Πρόσθετου Πρωτοκόλλου της ΕΣΔΑ.

Επειδή από την διάταξη της παραγράφου 4 εδάφιο α΄ του άρθρου 19 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 ή το ένα από αυτά είναι άγνωστο φορολογικώς 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 στην προσφεύγουσα εταιρεία καταλογίστηκε η παράβαση λόγω λήψης των προαναφερόμενων εικονικών φορολογικών στοιχείων με την υπ αριθμ./27-08-2012 Απόφαση Επιβολής Προστίμου κατά της οποίας, όπως προκύπτει από την 15-01-2015 έκθεση πλήρους ελέγχου φορολογίας εισοδήματος άρθρου 66 του ν.2238/94 και ΑΥΟ ΠΟΛ 1037/05 και ΠΟΛ 1081/05, ασκήθηκε προσφυγή.

Η κρίση περί εικονικότητας των προαναφερόμενων φορολογικών στοιχείων για συναλλαγές ανύπαρκτες στο σύνολό τους στηρίζεται στις διαπιστώσεις που αναγράφονται αναλυτικά και τεκμηριωμένα στην από 06-07-2012 έκθεση ελέγχου εφαρμογής διατάξεων ΠΔ 186/1992 (ΚΒΣ) των ελεγκτών του ΣΔΟΕ κατόπιν του ελέγχου που διενήργησαν στην προσφεύγουσα εταιρεία.

Κατά συνέπεια ο ισχυρισμός της προσφεύγουσας εταιρείας ότι τα επίμαχα φορολογικά στοιχεία φέρονται ως εικονικά χωρίς την παραμικρή αιτιολόγηση είναι αβάσιμος.

Επειδή σύμφωνα με το άρθρο 30§§ 2,4 ΠΔ 186/1992 (ΚΒΣ)ορίζεται ότι:

«2. Τα βιβλία και στοιχεία κρίνονται ανεπαρκή ή ανακριβή και συνεπάγονται εξωλογιστικό προσδιορισμό της φορολογητέας ύλης, κατά περίπτωση, μόνον εφόσον τούτο προβλέπεται από τις επόμενες παραγράφους 3, 4, 6 και 7.

4. Τα βιβλία και τα στοιχεία της δεύτερης και τρίτης κατηγορίας κρίνονται ανακριβή όταν ο υπόχρεος διαζευκτικά ή αθροιστικά:

α)β).....

γ) δεν εκδίδει ή εκδίδει ανακριβή ή εικονικά ή πλαστά ως προς την ποσότητα ή την αξία ή τον αντισυμβαλλόμενο φορολογικά στοιχεία διακίνησης ή αξίας, ή λαμβάνει ανακριβή ή εικονικά ως προς την ποσότητα ή την αξία τέτοια στοιχεία,

δ)ε)στ)ζ).....η)θ).....

Οι πράξεις ή οι παραλείψεις της παραγράφου αυτής, για να συνεπάγονται εξωλογιστικό προσδιορισμό των αποτελεσμάτων, πρέπει να είναι μεγάλης έκτασης, ώστε να τα επηρεάζουν σημαντικά ή να καθιστούν αντικειμενικά αδύνατο το λογιστικό έλεγχο των φορολογικών υποχρεώσεων, εφαρμοζομένων αναλόγως των διατάξεων των δύο τελευταίων εδαφίων της παραγράφου 3 του Άρθρου αυτού για τις πράξεις ή παραλείψεις των περιπτώσεων στ' και θ' της παραγράφου αυτής.

Επειδή σύμφωνα με το άρθρο 30§7 ΠΔ 186/1992 (ΚΒΣ) ορίζεται ότι: «7. Δεν επηρεάζεται το κύρος των βιβλίων και στοιχείων για πράξεις ή παραλείψεις των παραγράφων 3, 4 και 6 για συνολικά οικονομικά μεγέθη μέχρι τα όρια των ποσοστών ακαθάριστων εσόδων και των αξιών που αναφέρονται κατωτέρω, ως εξής:

α) Ποσοστό τρία τοις εκατό (3%) και για αξία μικρότερη ή ίση των τριάντα χιλιάδων (30.000) ευρώ για ακαθάριστα έσοδα μέχρι και ένα εκατομμύριο πεντακόσιες χιλιάδες (1.500.000) ευρώ.

β) Ποσοστό δύο τοις εκατό (2%) και για αξία μικρότερη ή ίση των διακοσίων χιλιάδων (200.000) ευρώ για ακαθάριστα έσοδα άνω του ενός εκατομμυρίου πεντακοσίων χιλιάδων (1.500.000) ευρώ. Κατ' εξαίρεση τα οριζόμενα όρια στις διατάξεις του προηγούμενου εδαφίου δεν εφαρμόζονται για τις περιπτώσεις:

α)β)γ)δ)

ε) Χρήση πλαστών, εικονικών ή νοθευμένων στοιχείων αξίας άνω των 880 ευρώ για κάθε στοιχείο ή μικρότερης αξίας εφόσον αθροιστικά λαμβανόμενα στην ίδια χρήση ξεπερνούν το όριο αυτό.»

Επειδή, σύμφωνα με το άρθρο 30§2 περιπτ. γ' του 2238/1994 ορίζεται ότι:

2. Ο προσδιορισμός των ακαθάριστων εσόδων των εμπορικών επιχειρήσεων ενεργείται ως ακολούθως:

α).....β).....

γ) Για επιχειρήσεις που δεν τηρούν βιβλία και στοιχεία του Κώδικα Βιβλίων και Στοιχείων ή τα τηρούμενα είναι κατώτερα της προσήκουσας κατηγορίας ή ανεπαρκή ή ανακριβή, τα ακαθάριστα έσοδα προσδιορίζονται εξωλογιστικά, με βάση τα στοιχεία και τις πληροφορίες που διαθέτει ο προϊστάμενος της δημόσιας οικονομικής υπηρεσίας για την έκταση της συναλλακτικής δράσης και τις συνθήκες λειτουργίας της επιχείρησης. Στην περίπτωση αυτή λαμβάνονται υπόψη οι αγορές, οι πωλήσεις και το μικτό κέρδος που εμφανίζει η επιχείρηση, το μικτό κέρδος που πραγματοποιείται από ομοειδείς επιχειρήσεις που λειτουργούν με παρόμοιες συνθήκες, το απασχολούμενο προσωπικό, το ύψος των κεφαλαίων που έχουν επενδυθεί, καθώς και των ίδιων κεφαλαίων κίνησης, το ποσό των δανείων και των πιστώσεων, το ποσό των εξόδων παραγωγής και διάθεσης των εμπορευμάτων, των εξόδων διαχείρισης και γενικά κάθε επαγγελματική δαπάνη.

Ειδικά, στην περίπτωση που κατά τον έλεγχο διαπιστωθεί απόκρυψη φορολογητέας ύλης ή/και μη έκδοση στοιχείων ή/και έκδοση πλαστών εικονικών στοιχείων που συνεπάγονται το χαρακτηρισμό των βιβλίων ως ανακριβών, το σχετικό ποσό που προκύπτει, το οποίο σε περίπτωση επανάληψης των ως άνω παραβάσεων μέσα στην ίδια διαχειριστική χρήση διπλασιάζεται, προστίθεται στα ακαθάριστα έσοδα των βιβλίων και το άθροισμα προσαυξάνεται κατά ένα ποσοστό, ως ακολούθως:

α) κατά τέσσερα τοις εκατό (4%), εάν το ποσό της απόκρυψης της φορολογητέας ύλης που προκύπτει από τους ως άνω λόγους δεν υπερβαίνει το πέντε τοις εκατό (5%) της δηλωθείσας και σε ποσό τα πέντε χιλιάδες (5.000) ευρώ,

β) κατά οκτώ τοις εκατό (8%), εάν το ποσό υπερβαίνει το πέντε τοις εκατό (5%) της δηλωθείσας και σε ποσό τα πέντε χιλιάδες (5.000) ευρώ.

Επειδή κατά τον έλεγχο που διενήργησε σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 66 του ν. 2238/94 και ΑΥΟ ΠΟΛ 1037/05 και ΠΟΛ 1081/05 η αρμόδια ΔΟΥ Α΄ Λάρισας στα βιβλία και στοιχεία της προσφεύγουσας εταιρείας για την διαχειριστική περίοδο 1/1- 31-12-2007 έκρινε αυτά ανακριβή σύμφωνα με τις διατάξεις της παραγρ. 4 του άρθρου 30 του ΠΔ 186/92 (ΚΒΣ) προσδιόρισε δε τα ακαθάριστα έσοδα της εν λόγω διαχειριστικής περιόδου σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 30 §2 περ. γ΄ του ν.2238/94, τα δε καθαρά κέρδη εξωλογιστικά σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 32 του ιδίου νόμου.

Επειδή, σύμφωνα με το άρθρο 32§1 εδάφιο 1^ο του 22398/1994 ορίζεται ότι: Το καθαρό εισόδημα των επιχειρήσεων που τηρούν βιβλία και στοιχεία πρώτης κατηγορίας του Κώδικα Βιβλίων και Στοιχείων, καθώς και των επιχειρήσεων που δεν τηρούν βιβλία και στοιχεία ή τηρούν ανακριβή ή ανεπαρκή βιβλία και στοιχεία, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 30 του ΚΒΣ, προσδιορίζεται εξωλογιστιώς με πολλαπλασιασμό των ακαθαρίστων εσόδων της επιχείρησης με ειδικούς, κατά γενικές κατηγορίες επιχειρήσεων, συντελεστές καθαρού κέρδους.

Επειδή, σύμφωνα με το άρθρο 32§2 του 2238/1994 ορίζεται ότι:

Για κάθε κατηγορία επιχειρήσεων προβλέπεται ένας μοναδικός συντελεστής καθαρού κέρδους ο οποίος εφαρμόζεται στα ακαθάριστα έσοδα.

Οι μοναδικοί συντελεστές καθαρού κέρδους περιλαμβάνονται σε ειδικό πίνακα ο οποίος καταρτίζεται με αποφάσεις του Υπουργού Οικονομικών που δημοσιεύονται στην Εφημερίδα της Κυβερνήσεως. Ο συντελεστής καθαρού κέρδους που εφαρμόζεται στα ακαθάριστα έσοδα δεν μπορεί να είναι ανώτερος από τρία πέμπτα (3/5) του συντελεστή μικτού κέρδους, που έχει καθορίσει το Υπουργείο Εμπορίου. Όταν το Υπουργείο Εμπορίου, αντί για συντελεστές μικτού κέρδους έχει καθορίσει συντελεστές καθαρού κέρδους, δεν εφαρμόζονται οι συντελεστές καθαρού κέρδους του πίνακα, αλλά οι συντελεστές καθαρού κέρδους του Υπουργείου Εμπορίου.

Για τις επιχειρήσεις για τις οποίες τα βιβλία και στοιχεία κρίνονται ανακριβή ο συντελεστής προσαυξάνεται κατά σαράντα τοις εκατό (40%). Επίσης, κατά σαράντα τοις εκατό (40%) προσαυξάνεται ο συντελεστής για τις επιχειρήσεις που δεν τηρούν βιβλία που προβλέπονται για αυτές από τον κώδικα Βιβλίων και Στοιχείων στα οποία καταχωρούνται πρωτογενώς οι συναλλαγές ή τηρούν βιβλία κατώτερης κατηγορίας από τα οριζόμενα από τον ίδιο Κώδικα.

Ειδικά, ο συντελεστής του προηγούμενου εδαφίου δεν προσαυξάνεται όταν η τήρηση βιβλίων προκύπτει από υπέρβαση του ορίου των ακαθαρίστων εσόδων της επιχείρησης και κατά το πρώτο έτος της υποχρέωσης τήρησης βιβλίων αυτής.

Εξαιρετικά, το παραπάνω ποσοστό προσαύξησης διπλασιάζεται εφόσον η ανακρίβεια των βιβλίων και στοιχείων οφείλεται σε έναν τουλάχιστον από τους πιο κάτω λόγους:

α) Στην έκδοση πλαστών ή εικονικών ή στη λήψη εικονικών φορολογικών στοιχείων ως προς την ποσότητα ή την αξία ή τη νόθευση αυτών.

β)

γ) Στη μη διαφύλαξη ή μη επίδειξη στον τακτικό φορολογικό έλεγχο των βιβλίων και στοιχείων.

Σε περίπτωση εξωλογιστικού προσδιορισμού των καθαρών κερδών επιχειρήσεων της παραγράφου 1 του άρθρου 31, συγκρίνεται ο συντελεστής που προκύπτει από το λογιστικό προσδιορισμό του καθαρού εισοδήματος με τον συντελεστή που ορίζεται από με τα προηγούμενα εδάφια και εφαρμόζεται ο μεγαλύτερος, ο οποίος δεν μπορεί να υπερβαίνει το διπλάσιο του οικείου συντελεστή του πίνακα. Εφόσον τα προκύπτοντα κατά τα ανωτέρω καθαρά κέρδη υπολείπονται των καθαρών κερδών που προσδιορίζονται από τον έλεγχο λογιστικά, ως τελικά καθαρά κέρδη λαμβάνονται τα λογιστικώς προσδιοριζόμενα, ανεξάρτητα αν αυτά αντιστοιχούν σε συντελεστή ανώτερο του διπλάσιου του οικείου συντελεστή του πίνακα. Σε κάθε περίπτωση ο συντελεστής καθαρού κέρδους που τελικά εφαρμόζεται ή αντιστοιχεί στα τελικά προσδιοριζόμενα, κατ' εφαρμογή του παρόντος άρθρου, καθαρά κέρδη, δεν μπορεί να είναι ανώτερος από το εβδομήντα πέντε τοις εκατό (75%).

Επειδή από τον έλεγχο που διενεργήθηκε στα βιβλία και στοιχεία της επιχείρησης την αξιοποίηση της με αριθμ./27-08-2012 **Απόφαση επιβολής προστίμου** του Προϊσταμένου της ΔΟΥ η φορολογική αρχή κατέληξε στη διαπίστωση ότι διαπράχτηκαν παραβάσεις που συνιστούν σοβαρούς λόγους ανακρίβειας των βιβλίων, κλονίζοντας το κύρος και την αποδεικτική ισχύ τους.

Επειδή η φορολογική αρχή έκρινε ότι οι προαναφερόμενες παρατυπίες της λήψης και καταχώρησης δέκα έξι (16) εικονικών τιμολογίων καθαρής αξίας 87.682,00€ είναι μεγάλης έκτασης σε σχέση με τα οικονομικά μεγέθη των βιβλίων της επιχείρησης (12,265% επί των δηλωθέντων ακαθαρίστων εσόδων) και επηρεάζουν σημαντικά τα οικονομικά αποτελέσματά της. Ενόψει των ανωτέρω, τα βιβλία και στοιχεία της προσφεύγουσας επιχείρησης κρίθηκαν ανακριβή σε βαθμό που αποκλείει το λογιστικό προσδιορισμό των οικονομικών αποτελεσμάτων και επομένως νόμιμα και ορθά προσδιορίστηκαν τα ακαθάριστα έσοδα και τα καθαρά κέρδη αυτής εξωλογιστικά σύμφωνα με τις προαναφερόμενες διατάξεις, οι δε αντίθετοι ισχυρισμοί της προσφεύγουσας εταιρείας πρέπει να απορριφθούν ως αβάσιμοι.

Επειδή οι διαπιστώσεις του ελέγχου, όπως αυτές καταγράφονται στην από 15-01-2015 έκθεση ελέγχου του Προϊσταμένου της ΔΟΥ επί της οποίας εδράζεται η προσβαλλόμενη οριστική πράξη διορθωτικού προσδιορισμού φόρου εισοδήματος(..../2015), κρίνονται βάσιμες , αποδεκτές και πλήρως αιτιολογημένες, η υπό κρίση ενδικοφανής προσφυγή πρέπει να απορριφθεί.

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 σχέση με τον επιδιωκόμενο σκοπό.

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).

Τέλος, 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 ανθρωπίνης αξιοπρέπειας ή προς βλάβη της Εθνικής Οικονομίας.” Ως εκ τούτου ο ισχυρισμός της προσφεύγουσας εταιρείας ότι τα μέτρα που λαμβάνει η Διοίκηση σε βάρος της είναι αντίθετα με την συνταγματικώς κατοχυρωμένη αρχή της αναλογικότητας, καθώς και με την προστασία της ιδιοκτησίας, σε συνδυασμό και με την ως άνω αρχή της αναλογικότητας, όπως κατοχυρώνεται στο άρθρο 1 του Πρώτου Πρόσθετου Πρωτοκόλλου της ΕΣΔΑ, πρέπει να απορριφθεί ως αβάσιμος.

Α π ο φ α σ ί ζ ο υ μ ε

Την απόρριψη της με αριθμ. πρωτ./25-02-2015 ενδικοφανούς προσφυγής της εταιρείας, **ΑΦΜ**

2) Ακαθάριστα έσοδα οικον. έτους 2008 με βάση ελέγχου

Σύνολο ακαθαρίστων εσόδων βάσει ελέγχου 797.028,88ευρώ.

Φορολογητέα κέρδη με βάση ελέγχου :

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

ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΟ ΕΤΟΣ	2008
Εξολογιστικά καθαρά κέρδη	166.758,45
Πλέον έκτακτα κέρδη	24.999,04
Φορολογητέα κέρδη βάσει ελέγχου	191.757,49

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

ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΟ ΕΤΟΣ	2008
Διαφορά φόρου	55.609,67 €
Πρόσθετος φόρος λόγω ανακρίβειας (120%)	66.731,60€
ΚΑΤΑΛΟΓΙΖΟΜΕΝΟ ΠΟΣΟ	122.341,27

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**

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 άσκηση της (άρθ. 126 ν. 2717/99).