



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ
ΥΠΟΥΡΓΕΙΟ ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΩΝ
ΓΕΝΙΚΗ ΓΡΑΜΜΑΤΕΙΑ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΕΣΟΔΩΝ
ΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ

Καλλιθέα 31/08/2015

Αριθμός απόφασης: 3445

Ταχ. Δ/ση : Αριστογείτονος 19

Ταχ. Κώδικας : 176 71 - Καλλιθέα

Τηλέφωνο : ...31604529

ΦΑΞ : ...31604567

ΑΠΟΦΑΣΗ

Ο ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΣ ΤΗΣ ΔΙΕΥΘΥΝΣΗΣ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ

Έχοντας υπ' όψη:

1. Τις διατάξεις :

α. Του άρθρου 63 του ν. 4174/2013 (ΦΕΚ Α' 170), όπως ισχύει.

β. Της παρ. 3 του άρθρου 47 του ν. 4331/2015 (ΦΕΚ Α' 69).

γ. Του άρθρου 59 του π.δ. 111/2014 (Α' 178) «Οργανισμός του Υπουργείου Οικονομικών».

δ. Του άρθρου 6 της αριθμ. Δ6Α 1058824 ΕΞ 2014 (ΦΕΚ Β' 865, 1079 και 1846) Απόφασης του Γενικού Γραμματέα Δημοσίων Εσόδων του Υπουργείου Οικονομικών «Ανακαθορισμός της εσωτερικής διάρθρωσης και των αρμοδιοτήτων οργανικών μονάδων της Γενικής Γραμματείας Δημοσίων Εσόδων του Υπουργείου Οικονομικών και μετονομασία ορισμένων από αυτές», όπως τροποποιήθηκε και ισχύει.

ε. Της ΠΟΛ 1002/31.12.2013 Απόφασης του Γενικού Γραμματέα Δημοσίων Εσόδων (ΦΕΚ Β' 55/16-1-2014) «Εφαρμογή των διατάξεων του άρθρου 63 του ν. 4174/2013 (Ειδική Διοικητική Διαδικασία - Ενδικοφανής προσφυγή), όπως αυτό τροποποιήθηκε και ισχύει από 1/1/2014 και καθορισμός λεπτομερειών για τη λειτουργία της Διεύθυνσης Επίλυσης Διαφορών (πρώην Υπηρεσίας Εσωτερικής Επανεξέτασης) της Γενικής Γραμματείας Δημοσίων Εσόδων, την εφαρμοστέα διαδικασία και τον τρόπο έκδοσης των αποφάσεων αυτής».

2. Την ΠΟΛ 1069/4-3-2014 Εγκύκλιο της Γενικής Γραμματείας Δημοσίων Εσόδων του Υπουργείου Οικονομικών.

3. Την αριθμ. Δ.Ε.Δ. 0012895 ΕΞ 2014/09.04.2014 (ΦΕΚ 975 / τ. Β' / 17.04.2014) Απόφαση του Προϊσταμένου της Διεύθυνσης Επίλυσης Διαφορών.

4. Τη με ημερομηνία κατάθεσης 17/04/2015 και αριθμό πρωτόκολλου ... ενδικοφανή προσφυγή της επιχείρησης ..., ΑΦΜ ..., που εδρεύει στη Θεσσαλονίκη, οδός ..., κατά της υπ' αριθ. .../19.03.2015 (α/α TAXIS .../2015) Οριστικής Πράξης Επιβολής Προστίμου επί Παραβάσεως Τήρησης Βιβλίων και Έκδοσης Στοιχείων, διαχειριστικής περιόδου 01/01/1994-31/12/1994, του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Ζ' ΘΕΣΣΑΛΟΝΙΚΗΣ, και τα προσκομιζόμενα με αυτήν σχετικά έγγραφα.

5. Την υπ' αριθ. .../19.03.2015 (α/α TAXIS .../2015) Οριστική Πράξη Επιβολής Προστίμου επί Παραβάσεως Τήρησης Βιβλίων και Έκδοσης Στοιχείων, διαχειριστικής περιόδου 01/01/1994-

31/12/1994, του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Ζ' ΘΕΣΣΑΛΟΝΙΚΗΣ, της οποίας ζητείται η ακύρωση, καθώς και την από 19/03/2015 οικεία έκθεση ελέγχου.

6. Τις απόψεις της ανωτέρω φορολογικής αρχής.

7. Την από 28/08/2015 εισήγηση του Α3 τμήματος της Υπηρεσίας μας.

Επί της με ημερομηνία κατάθεσης 17/04/2015 και αριθμό πρωτόκολλου ... ενδικοφανούς προσφυγής της επιχείρησης ..., 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' αριθμ. .../19.03.2015 (α/α TAXIS .../2015) προσβαλλόμενη Οριστική Πράξη Επιβολής Προστίμου επί Παραβάσεως Τήρησης Βιβλίων και Έκδοσης Στοιχείων του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Ζ' ΘΕΣΣΑΛΟΝΙΚΗΣ επιβλήθηκε σε βάρος της προσφεύγουσας επιχείρησης πρόστιμο συνολικού ποσού 11.011,01 € (ή 3.752.000 δρχ) για τη διαχειριστική περίοδο 01/01/1994- 31/12/1994 λόγω λήψη δύο (2) εικονικών φορολογικών στοιχείων συνολικής καθαρής αξίας 1.876.000 δρχ, και συγκεκριμένα του υπ' αριθμ. .../30.11.1994 Τιμολογίου Πώλησης- Δελτίου Αποστολής εκδόσεως της επιχείρησης «...», ΑΦΜ ..., καθαρής αξίας 1.050.000 δρχ, και του υπ' αριθμ. .../16.04.1994 Τιμολογίου Παροχής Υπηρεσιών εκδόσεως της επιχείρησης «...», ΑΦΜ ..., καθαρής αξίας 826.000 δρχ.

ΣΥΝΤΟΜΟ ΙΣΤΟΡΙΚΟ:

Με την υπ' αριθμ. .../26.02.2004 Απόφαση Επιβολής Προστίμου Κ.Β.Σ. του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Η' ΘΕΣΣΑΛΟΝΙΚΗΣ επιβλήθηκε σε βάρος της προσφεύγουσας επιχείρησης πρόστιμο συνολικού ποσού 11.011,01 € (ή 3.752.000 δρχ) για τη διαχειριστική περίοδο 01/01/1994- 31/12/1994 λόγω λήψη δύο (2) εικονικών φορολογικών στοιχείων συνολικής καθαρής αξίας 1.876.000 δρχ, και συγκεκριμένα του υπ' αριθμ. .../30.11.1994 Τιμολογίου Πώλησης- Δελτίου Αποστολής εκδόσεως της επιχείρησης «...», ΑΦΜ ..., καθαρής αξίας 1.050.000 δρχ, και του υπ' αριθμ. .../16.04.1994 Τιμολογίου Παροχής Υπηρεσιών εκδόσεως της επιχείρησης «...», ΑΦΜ ..., καθαρής αξίας 826.000 δρχ, σύμφωνα με τις διατάξεις των άρθρων 5 και 9 του ν. 2523/1997, λόγω παράβασης των διατάξεων των άρθρων 2§1, 12§1, 18§2 και 19 του ΠΔ 186/92 (ΚΒΣ).

Την 07/04/2004 η προσφεύγουσα κατέθεσε κατά της ανωτέρω πράξης προσφυγή ενώπιον του Διοικητικού Πρωτοδικείου Θεσσαλονίκης, η οποία έγινε δεκτή και εκδόθηκε η υπ' αριθμ. .../2013 Απόφαση του Τμήματος Ζ' του Μονομελούς Διοικητικού Πρωτοδικείου Θεσσαλονίκης. Με την Απόφασή του, το Διοικητικό Πρωτοδικείο Θεσσαλονίκης (Τμήμα Ζ' Μονομελές) ακύρωσε την υπ' αριθμ. .../26.02.2004 Απόφαση Επιβολής Προστίμου Κ.Β.Σ. του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Η' Θεσσαλονίκης και ανέπεμψε την υπόθεση στον Προϊστάμενο της εν λόγω Δ.Ο.Υ. προκειμένου με επιμέλειά του να τηρηθεί ο ουσιώδης τύπος της διαδικασίας, ήτοι να διενεργηθεί νομοτύπως κατάσχεση των χαρακτηρισθέντων ως εικονικών φορολογικών στοιχείων και να επιδοθεί η σχετική έκθεση κατάσχεσης στην προσφεύγουσα. Η εν λόγω απόφαση επιδόθηκε στη Δ.Ο.Υ. Η' Θεσσαλονίκης την .../03/2014.

Σύμφωνα με το άρθρο 55§5 του ν. 4002/2011 και την υπ' αριθμ. Δ6Α 1092694 ΕΞ 2013/06.06.2013 Απόφαση του Γ.Γ.Δ.Ε., οι αρμοδιότητες του τμήματος ελέγχου της Δ.Ο.Υ. Η' Θεσσαλονίκης μεταφέρθηκαν στη Δ.Ο.Υ. Ζ' Θεσσαλονίκης οπότε ο έλεγχος διενεργείται πλέον από την δεύτερη Δ.Ο.Υ., στην οποία αναπέμφθηκε η υπόθεση. Ο Προϊστάμενος αυτής εξέδωσε την υπ' αριθμ. .../05.05.2015 εντολή ελέγχου προκειμένου να τηρηθεί ο ουσιώδης τύπος της διαδικασίας, όπως αυτός ορίζεται στην υπ' αριθμ. .../2013 Απόφαση του Τμήματος Ζ' του Μονομελούς Διοικητικού Πρωτοδικείου Θεσσαλονίκης. Συνεπεία της προαναφερθείσας εντολής συντάχθηκε η από 19/03/2015 έκθεση τακτικού ελέγχου (επανελέγχου) Κ.Β.Σ.- επανάληψη διαδικασίας των ελεγκτών της Δ.Ο.Υ. Ζ' ΘΕΣΣΑΛΟΝΙΚΗΣ ... και ..., επί της οποίας εδράζεται η προσβαλλόμενη πράξη.

Η προσφεύγουσα εταιρεία, με την υπό κρίση ενδικοφανή προσφυγή, ζητά την ακύρωση, άλλως την τροποποίηση, της παραπάνω Απόφασης Επιβολής Προστίμου του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Ζ' ΘΕΣΣΑΛΟΝΙΚΗΣ προβάλλοντας τους παρακάτω λόγους:

1. Η Δ.Ο.Υ. Ζ' ΘΕΣΣΑΛΟΝΙΚΗΣ είναι αναρμόδια προς έκδοση της προσβαλλόμενης πράξης.
2. Η προσβαλλόμενη πράξη είναι ακυρωτέα καθόσον η φορολογική αρχή απώλεσε τα πρωτότυπα τιμολόγια.
3. Η προσβαλλόμενη πράξη είναι ακυρωτέα λόγω μη σύνταξης έκθεσης κατάσχεσης.
4. Το δικαίωμα του Δημοσίου προς έκδοση τόσο της αρχικής υπ' αριθμ. .../26.02.2004 Απόφασης Επιβολής Προστίμου όσο και της προσβαλλόμενης πράξης έχει υποπέσει σε παραγραφή.
5. Η έκδοση της προσβαλλόμενης πράξης είναι μη νόμιμη λόγω περαιώσης της χρήσης 1994.
6. Είναι μη νόμιμη η επιβολή ενός ενιαίου προστίμου για τη φερόμενη τέλεση δύο αυτοτελών παραβάσεων.
7. Τα επίμαχα τιμολόγια αφορούν πραγματικές συναλλαγές, ενώ η φορολογική αρχή στηρίχθηκε αποκλειστικά στη συνολική δράση και φορολογική συμπεριφορά της εκδότριας για την απόδειξη της εικονικότητάς τους.
8. Σε κάθε περίπτωση, τελούσε σε καλή πίστη, καθώς υπήρχε αντικειμενική αδυναμία ελέγχου τυχόν φορολογικών παραβάσεων ή και άλλων έκνομων ενεργειών των εκδοτών των τιμολογίων.

Επειδή με τις διατάξεις της παραγράφου 7 του άρθρου 66 του Ν 4174/2013 (ΦΕΚ Α 170/26.7.2013), ορίζεται ότι: «Σε περίπτωση ακύρωσης με απόφαση διοικητικού δικαστηρίου, για τυπικούς λόγους ή λόγω νομικής πλημμέλειας, οποιασδήποτε 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.»

Επειδή σύμφωνα με τις διατάξεις της εγκυκλίου ΔΕΛ Α 1069048 /2.5.2014 (Παροχή οδηγιών για την εφαρμογή των διατάξεων των άρθρων 23, 25, 27, 28, 34,62 και 66 του Ν.4174/2013 "Κώδικας Φορολογικής Διαδικασίας"):

« Άρθρο 66

Με τις διατάξεις της παραγράφου 7 προβλέπεται ότι σε περίπτωση ακύρωσης με απόφαση διοικητικού δικαστηρίου, για τυπικούς λόγους ή λόγω νομικής πλημμέλειας, οποιασδήποτε 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 (π.χ. φύλλο ελέγχου φόρου εισοδήματος που αφορά τη χρήση 2007 ακυρώνεται με απόφαση του δικαστηρίου το Νοέμβριο του 2013. Η Φορολογική Διοίκηση σε συμμόρφωση με την απόφαση του δικαστηρίου εκδίδει οριστική πράξη διορθωτικού προσδιορισμού του φόρου τον Μάρτιο του 2014) εφαρμοζόμενης της προβλεπόμενης από τις διατάξεις του ν. 4174/2013 διαδικασίας.»

Επειδή με τις διατάξεις του άρθρου 36§4 του Π.Δ. 186/92 (Κ.Β.Σ.) ορίζεται ότι:

«4. Ο προϊστάμενος της Δ.Ο.Υ. ή ο αρμόδιος Επιθεωρητής, στις περιπτώσεις που υπάρχουν βάσιμες υπόνοιες ότι στην επαγγελματική εγκατάσταση του επιτηδευματία ή στο κατάστημα οποιουδήποτε άλλου υπόχρεου αποκρύπτονται βιβλία, έγγραφα, εμπορεύματα ή άλλα στοιχεία, τα οποία ασκούν επιρροή στον ακριβή προσδιορισμό της φορολογητέας ύλης, μπορεί, με έγγραφο του να ζητήσει από τον Εισαγγελέα Πλημμελειοδικών και αν δεν υπάρχει αυτός από τον Ειρηνοδίκη της περιφέρειας, που υπάγεται η επαγγελματική εγκατάσταση του επιτηδευματία ή το κατάστημα άλλου υπόχρεου, τη συνδρομή ανακριτικού υπαλλήλου για την έρευνα προς ανεύρεση των βιβλίων ή εγγράφων ή εμπορευμάτων ή άλλων στοιχείων, με τη σύμπραξη φοροτεχνικών υπαλλήλων, που ορίζονται από τον προϊστάμενο της Δ.Ο.Υ. ή τον αρμόδιο Επιθεωρητή.

Η έρευνα ενεργείται σε οποιαδήποτε για τον υπόχρεο εργάσιμη ώρα.

Τα βιβλία, έγγραφα και λοιπά στοιχεία που βρίσκονται, κατάσχονται και παραδίδονται στον αρμόδιο προϊστάμενο Δ.Ο.Υ., ο οποίος, εφόσον με βάση αυτά ενεργεί φορολογική εγγραφή, τα φυλάσσει μέχρι την τελεσιδικία αυτής.

Για την έρευνα και την κατάσχεση συντάσσεται έκθεση, η οποία υπογράφεται από αυτούς που ενεργούν την κατάσχεση και τον επιτηδευματία ή τον παρόντα κατά τη διενέργεια του ελέγχου εταίρο ή μέλος ή συγγενικό προς τους ανωτέρω πρόσωπο ή πρόσωπο που μετέχει στη διοίκηση ή διαχείριση ή υπάλληλο ή λογιστή της επιχείρησης. Αντίγραφο της έκθεσης παραδίδει στον υπόχρεο ή στον παρισταμένο, κατά τις διακρίσεις του προηγούμενου εδαφίου, πρόσωπο. Σε περίπτωση άρνησης των παραπάνω να υπογράψουν, εφαρμόζονται οι σχετικές με τις κοινοποιήσεις διατάξεις του Κώδικα Φορολογικής Δικονομίας. Ο ελεγχόμενος δικαιούται να λάβει αντίγραφα ή φωτοτυπίες των κατασχεθέντων βιβλίων, στοιχείων και λοιπών εγγράφων, με δαπάνες του. Για την κατάσχεση βιβλίων, εγγράφων και λοιπών στοιχείων τρίτου φορολογούμενου δεν απαιτείται επίδοση της έκθεσης κατάσχεσης σε αυτόν, με την προϋπόθεση ότι στην έκθεση ελέγχου, που επισυνάπτεται στην απόφαση επιβολής προστίμου σε βάρος του τρίτου, επισυνάπτεται αντίγραφο της σχετικής έκθεσης κατάσχεσης ή απόσπασμα αυτής.»

Επειδή σύμφωνα με την ΠΟΛ. 1110/18.09.2006, με θέμα «Τρόπος έκδοσης απόφασης επιβολής προστίμου στην περίπτωση έκδοσης ή λήψης και καταχώρησης πλαστών κ.λπ. στοιχείων-Επανάληψη διαδικασίας επί ακύρωσης απόφασης επιβολής προστίμου λόγω μη σύνταξης έκθεσης κατάσχεσης βιβλίων κ.λπ.»:

«Π . Επανάληψη διαδικασίας επί ακύρωσης απόφασης επιβολής προστίμου λόγω μη σύνταξης έκθεσης κατάσχεσης βιβλίων κ.λπ.

Σύμφωνα με την άποψη του Ειδικού Νομικού Γραφείου Φορολογίας, στην περίπτωση που διοικητικό δικαστήριο ακυρώνει ως νομικώς πλημμελή πράξη της φορολογικής αρχής λόγω παράλειψης σύνταξης έκθεσης κατάσχεσης για την παραλαβή των οικείων βιβλίων, στοιχείων κ.λπ. (είχε συνταχθεί απόδειξη παραλαβής), πρέπει να γίνεται επανάληψη της διαδικασίας, τηρουμένου και του ουσιώδους τύπου που παραλείφθηκε (σύνταξη έκθεσης κατάσχεσης), ως εξής:

α) Δύο αρμόδιοι φοροτεχνικοί υπάλληλοι της οικείας φορολογικής αρχής, εφοδιασμένοι με δύο εντολές του Προϊσταμένου αυτής (μία για την παράδοση των βιβλίων, στοιχείων κ.λπ. και μία για την εκ νέου διενέργεια κατάσχεσης αυτών), θα μεταβαίνουν στην έδρα του επιτηδευματία. Εκεί θα συντάσσουν έκθεση παράδοσης των βιβλίων, στοιχείων κ.λπ. προς αυτόν (στην περίπτωση επιτηδευματία νομικού προσώπου προς το νόμιμο εκπρόσωπό του), ο οποίος και θα υπογράφει την έκθεση. Στην περίπτωση απουσίας ή μη ανεύρεσης του επιτηδευματία ή του νόμιμου εκπροσώπου του κατά περίπτωση (τούτο πρέπει να αναγράφεται στην έκθεση, διαφορετικά αυτή πάσχει από ακυρότητα) η έκθεση θα υπογράφεται από υπάλληλο, διαχειριστή, συνεργάτη ή συνεταίρο κ.λπ. που θα βρεθεί στην έδρα του επιτηδευματία. Στη συνέχεια οι φοροτεχνικοί υπάλληλοι θα συντάσσουν αμέσως έκθεση κατάσχεσης των ίδιων βιβλίων, στοιχείων κ.λπ. (αναγράφοντας πανηγυρικά σ' αυτή τον τίτλο «Έκθεση Κατάσχεσης»), η οποία θα υπογράφεται από τους ίδιους και από τον επιτηδευματία ή το νόμιμο εκπρόσωπό του ή τον υπάλληλο, διαχειριστή, συνεργάτη ή συνεταίρο κ.λπ. κατά περίπτωση. Αντίγραφο αυτής θα επιδίδεται στο πρόσωπο που τη συνυπέγραψε και θα γίνεται μνεία αυτού στην έκθεση κατάσχεσης.

Σημειώνεται ότι εάν έχει αλλάξει η διεύθυνση της έδρας του επιτηδευματία και η νέα διεύθυνση αυτής έχει γνωστοποιηθεί εγγράφως στο δικαστήριο ή τη φορολογική αρχή, οι φοροτεχνικοί υπάλληλοι θα μεταβαίνουν για τις παραπάνω ενέργειες στη νέα έδρα. Στην περίπτωση που η αλλαγή της έδρας δεν έχει γνωστοποιηθεί, τότε εγκύρως γίνονται οι επιδόσεις στην αρχική διεύθυνση που έχει δηλωθεί (σχετική παράγραφος 3 άρθρου 45 Κώδικα Διοικητικής Δικονομίας). Σ' αυτή την περίπτωση (όπως και στην περίπτωση που ο επιτηδευματίας, ο νόμιμος εκπρόσωπός του, ο υπάλληλος, ο διαχειριστής, ο συνεργάτης ή συνεταίρος κ.λπ. αρνείται να υπογράψει ή να παραλάβει την έκθεση) οι φοροτεχνικοί υπάλληλοι θα ενεργούν κατά τα οριζόμενα από τις διατάξεις του άρθρου 55 του Κώδικα Διοικητικής Δικονομίας (περί θυροκόλλησης).

Ειδικότερα θα συντάσσουν την έκθεση παράδοσης των βιβλίων, στοιχείων κ.λπ. αναφέροντας ότι δεν ευρέθη ο επιτηδευματίας ή ο νόμιμος εκπρόσωπός του στην έδρα ούτε στην κατοικία του ούτε άλλος υπάλληλος, διαχειριστής, συνεργάτης, συνεταίρος κ.λπ. ή ότι αρνήθηκε να υπογράψει ή να παραλάβει την έκθεση και γι' αυτό το λόγο προέβηκαν στη θυροκόλληση της έκθεσης παράδοσης.

Στην προκειμένη περίπτωση ο δεύτερος φοροτεχνικός υπάλληλος θα υπογράψει την έκθεση ως μάρτυρας του ότι διενεργήθηκε θυροκόλληση του εγγράφου. Ακολούθως θα προβαίνουν αμέσως στη σύνταξη έκθεσης κατάσχεσης των ίδιων βιβλίων, στοιχείων κ.λπ. σύμφωνα με όσα προαναφέρονται, την οποία επίσης θα θυροκολλούν, κάνοντας μνεία στην έκθεση ότι δεν βρέθηκε ο επιτηδευματίας ή ο νόμιμος εκπρόσωπός του ούτε άλλος υπάλληλος, διαχειριστής, συνεργάτης ή συνétairos κ.λπ.

β) Μετά από τα παραπάνω η έκθεση ελέγχου και οι αποφάσεις επιβολής προστίμου θα κοινοποιούνται στον επιτηδευματία.»

Επειδή εν προκειμένω στο 3^ο φύλλο της υπ' αριθμ. .../2013 Απόφασης του Τμήματος Ζ' του Μονομελούς Διοικητικού Πρωτοδικείου Θεσσαλονίκης αναφέρεται ότι:

« 5. Επειδή με βάση τα προεκτεθέντα πραγματικά περιστατικά και σύμφωνα με όσα έγιναν δεκτά στη μείζονα σκέψη, η προσβαλλόμενη απόφαση είναι νομικά πλημμελής και ακυρωτέα λόγω μη τήρησης του ουσιαστικού τύπου της διαδικασίας έκδοσής της και ειδικότερα λόγω της μη σύνταξης έκθεσης κατάσχεσης και επίδοσης αντιγράφου της στην προσφεύγουσα για την αφαίρεση από την έδρα της των προαναφερόμενων πρώτων αντιτύπων των .../30.11.1994 και .../16.04.1994 τιμολογίων, στον έλεγχο (και) των οποίων στηρίχθηκε η κρίση της αρχής περί εικονικότητάς τους. Κατόπιν αυτών, η παρούσα υπόθεση πρέπει να αναπεμφθεί στην Η' Δ.Ο.Υ. Θεσσαλονίκης, προκειμένου να τηρηθεί ο ανωτέρω ουσιαστικός τύπος της διαδικασίας, ήτοι να διενεργηθεί νομοτύπως η σχετική κατάσχεση των προαναφερόμενων στοιχείων και να επιδοθεί η σχετική έκθεση κατάσχεσης στην προσφεύγουσα.»

Επειδή όπως προκύπτει από το άρθρο 55§5 του ν. 4002/2011 και την υπ' αριθμ. Δ6Α 1092694 ΕΞ 2013/06.06.2013 Απόφαση του Γ.Γ.Δ.Ε., οι αρμοδιότητες του τμήματος ελέγχου της Δ.Ο.Υ. Η' Θεσσαλονίκης μεταφέρθηκαν στη Δ.Ο.Υ. Ζ' Θεσσαλονίκης.

Επειδή ο Προϊστάμενος της Δ.Ο.Υ. Ζ' Θεσσαλονίκης, σε συμμόρφωση της υπ' αριθμ. .../2013 Απόφασης του Τμήματος Ζ' του Μονομελούς Διοικητικού Πρωτοδικείου Θεσσαλονίκης, εξέδωσε την υπ' αριθμ. .../05.05.2015 εντολή ελέγχου, συνεπεία της οποίας συντάχθηκε η από 19/03/2015 έκθεση τακτικού ελέγχου (επανελέγχου) Κ.Β.Σ.- επανάληψη διαδικασίας των ελεγκτών της Δ.Ο.Υ. Ζ' ΘΕΣΣΑΛΟΝΙΚΗΣ ... και ..., επί της οποίας εδράζεται η υπ' αριθ. .../19.03.2015 (α/α ΤΑΧΙΣ .../2015) προσβαλλόμενη Οριστική Πράξη Επιβολής Προστίμου επί Παραβάσεως Τήρησης Βιβλίων και Έκδοσης Στοιχείων.

Επειδή από τα στοιχεία του φακέλου προκύπτει ότι το υπ' αριθμ. .../30.11.1994 Τιμολόγιο Πώλησης- Δελτίο Αποστολής εκδόσεως της επιχείρησης «...», ΑΦΜ ..., και το υπ' αριθμ. .../16.04.1994 Τιμολόγιο Παροχής Υπηρεσιών εκδόσεως της επιχείρησης «...», ΑΦΜ ..., παρελήφθησαν από την Υ.Π.Ε.Δ.Α. (Παράρτημα Θεσσαλονίκης) και συντάχθηκαν οι από 24/01/1995 αποδείξεις παραλαβής, οι οποίες υπεγράφησαν τόσο από τους υπαλλήλους που διενήργησαν την παραλαβή όσο και από τον διαχειριστή της προσφεύγουσας επιχείρησης κ.

Επειδή στην σελίδα 5 της από 19/03/2015 έκθεσης τακτικού ελέγχου (επανελέγχου) Κ.Β.Σ.- επανάληψη διαδικασίας των ελεγκτών της Δ.Ο.Υ. Ζ' ΘΕΣΣΑΛΟΝΙΚΗΣ ... και ..., αναγράφεται:

«Όπως προκύπτει από τον φάκελο της υπόθεσης το ΣΔΟΕ Κ. Μακεδονίας, με το με αριθμό πρωτοκόλλου .../27-02-2001 έγγραφό του, απέστειλε στην Η' Δ.Ο.Υ τα τιμολόγια που παρέλαβε από την επιχείρηση «...» ΑΦΜ Από την με ημερομηνία 16-12-2005 έκθεση τακτικού ελέγχου της υπαλλήλου της Η' Δ.Ο.Υ ... προκύπτει ότι με το .../27-02-2001 έγγραφο του ΣΔΟΕ Κ Μακεδονίας μεταξύ των άλλων εστάλησαν στην Η' Δ.Ο.Υ και τα επίμαχα τιμολόγια.

Αναζητήσαμε τα τιμολόγια αυτά στο αρχείο της Η' Δ.Ο.Υ, όπως και στο αρχείο της Δ.Ο.Υ Καλαμαριάς, λόγω μεταβολής των αρμοδιοτήτων, αλλά δεν βρέθηκαν. Στη συνέχεια αποστείλαμε το με αριθμό πρωτοκόλλου .../12-02-2015 έγγραφο στην Η' Δ.Ο.Υ. προκειμένου να μας επιβεβαιώσει τα αποτελέσματα της έρευνάς μας. Με το υπ' αριθμ. πρωτ. .../20-02-2015 έγγραφο της Η' Δ.Ο.Υ Θεσσαλονίκης μας απάντησαν ότι πράγματι δεν υπάρχουν στο φυσικό αρχείο της Η' Δ.Ο.Υ, πρωτότυπα Τιμολόγια -Δελτία Αποστολής της επιχείρησης ...

Επειδή από την ημερομηνία παραλαβής των τιμολογίων από την ΥΠΕΔΑ (24-01-1995) και την έκδοση των ΑΕΠ (26-02-2004) μέχρι σήμερα έχει παρέλθει αρκετός χρόνος και έχει μεταβληθεί πολλές φορές η αρμοδιότητα ελέγχου της επιχείρησης (Η' Δ.Ο.Υ, ΤΕΚ, Η' Δ.Ο.Υ., Δ.Ο.Υ Καλαμαριάς, Ζ' Δ.Ο.Υ) δεν βρέθηκαν τα επίμαχα τιμολόγια.»

Επειδή η προσφεύγουσα επικαλείται ότι η προσβαλλόμενη πράξη πρέπει να ακυρωθεί, καθόσον εκδόθηκε χωρίς να συνταχθεί και να διενεργηθεί νομοτύπως κατάσχεση των επίμαχων – κριθέντων ως εικονικών- φορολογικών στοιχείων, ήτοι του υπ’ αριθμ. .../30.11.1994 Τιμολογίου Πώλησης- Δελτίου Αποστολής και του υπ’ αριθμ. .../16.04.1994 Τιμολογίου Παροχής Υπηρεσιών, και να επιδοθεί σε αυτήν η σχετική έκθεση κατάσχεσης, κατά παράβαση των διαταχθέντων με την υπ’ αριθμ. .../2013 απόφαση του Διοικητικού Πρωτοδικείου Θεσσαλονίκης και συνεπώς εκδόθηκε εκ νέου κατά παράβαση ουσιώδους τύπου της διαδικασίας.

Επειδή από τα ανωτέρω σαφώς προκύπτει ότι κατά την έκδοση της προσβαλλόμενης πράξης δεν τηρήθηκαν τα οριζόμενα στην .../2013 απόφαση του Διοικητικού Πρωτοδικείου Θεσσαλονίκης.

Α π ο φ α σ ί ζ ο υ μ ε

την αποδοχή της με ημερομηνία κατάθεσης 17/04/2015 και αριθμό πρωτοκόλλου ... ενδικοφανούς προσφυγής της επιχείρησης ..., ΑΦΜ ..., και την ακύρωση της υπ’ αριθ. .../19.03.2015 (α/α TAXIS .../2015) Οριστικής Πράξης Επιβολής Προστίμου επί Παραβάσεως Τήρησης Βιβλίων και Έκδοσης Στοιχείων, διαχειριστικής περιόδου 01/01/1994-31/12/1994 του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Ζ’ ΘΕΣΣΑΛΟΝΙΚΗΣ.

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

Πρόστιμο αρθ. 5 ν. 2523/1997 διαχειριστικής περιόδου 01/01/1994-31/12/1994: 0,00 €

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

Ακριβές Αντίγραφο

**ΜΕ ΕΝΤΟΛΗ ΤΟΥ ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΥ
ΤΗΣ Δ/ΝΣΗΣ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ**

**Ο ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΣ ΤΗΣ ΥΠΟΔΙΕΥΘΥΝΣΗΣ
ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ**

α/α

**Η Υπάλληλος του Τμήματος
Διοικητικής Υποστήριξης**

ΓΕΩΡΓΙΟΣ ΣΤΑΥΡΙΔΗΣ

Σ η μ ε ι 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).