



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

Ταχ. Δ/ση : Αριστογείτονος 19

Ταχ. Κώδικας : 176 71 - Καλλιθέα

Τηλέφωνο : 2131604529

ΦΑΞ : 210 9531321

Καλλιθέα

30/12/2015

Αριθμός απόφασης:

4897

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 αριθ. Δ.Ε.Δ. 12895 ΕΞ 2014/ 9-4-2014 απόφαση του προϊσταμένου της Διεύθυνσης Επίλυσης Διαφορών «Παροχή εξουσιοδότησης υπογραφής» (ΦΕΚ Β' 975).

4. Την από 08/09/2015 και με αριθμό πρωτοκόλλου/08-09-2015 ενδικοφανή προσφυγή της εταιρείας, ΑΦΜ, με έδρα ΚΕΡΑΤΣΙΝΙ, κατά της με αριθμό/2015 Πράξης Επιβολής Προστίμου ΦΠΑ άρθρου 6 του Ν 2523/1997 του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Ε' Πειραιά, διαχειριστικής περιόδου 01/01-31/12/2004 και τα προσκομιζόμενα με αυτήν σχετικά έγγραφα.

5. Την με αριθ./2015 Πράξη Επιβολής Προστίμου ΦΠΑ άρθρου 6 του Ν 2523/1997 του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Ε' Πειραιά, διαχειριστικής περιόδου 01/01-31/12/2004 της οποίας ζητείται η ακύρωση, καθώς και την από 02/07/2015 οικεία έκθεση ελέγχου.

6. Τις απόψεις της ανωτέρω φορολογικής αρχής.

7. Την από 16/12/2015 εισήγηση του Α 3 τμήματος της Υπηρεσίας μας.

Επί της από 08/09/2015 και με αριθμό πρωτοκόλλου/08-09-2015 ενδικοφανούς προσφυγής της εταιρείας, 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' αριθ./2015 προσβαλλόμενη Πράξη Επιβολής Προστίμου ΦΠΑ άρθρου 6 του Ν 2523/1997 του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Ε' Πειραιά, επιβλήθηκε σε βάρος της προσφεύγουσας εταιρείας πρόστιμο συνολικού ποσού 27.918,00 € για τη διαχειριστική περίοδο 01/01-31/12/2004 σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 6 του ν. 2523/1997, λόγω παράβασης των διατάξεων της περίπτωσης β' της παραγράφου 1 του άρθρου 32 του Ν. 2859/2000.

Η ως άνω παράβαση επιβλήθηκε στην προσφεύγουσα εταιρεία καθόσον στην χρήση 2004 ως λήπτρια εικονικών φορολογικών στοιχείων στο σύνολό τους, διενήργησε έκπτωση φόρου εισροών ποσού 9.306,00 ευρώ.

Σύμφωνα με τα αναγραφόμενα στην από 02/07/2015 έκθεση ελέγχου προστίμου ΦΠΑ (άρθρου 6 Ν 2523/1997) της ελεγκτού της Δ.Ο.Υ. Ε' Πειραιά, διενεργήθηκε έλεγχος στην προσφεύγουσα εταιρεία κατόπιν της υπ' αριθμ./18-07-2014 εντολής μερικού φορολογικού ελέγχου του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Ε' Πειραιά, που εκδόθηκε συνέπεια της από 30/09/2013 έκθεσης ελέγχου ΚΒΣ του ΣΔΟΕ Περιφερειακής Διεύθυνσης Αττικής, που αφορά την επιχείρηση, ΑΦΜ, με αποστολή φακέλου από το ΣΔΟΕ με αριθμό πρωτ./14-11-2013 και αριθμό υπόθεσης/13, που εισήχθη στη Δ.Ο.Υ. Ε' Πειραιά με τον αριθμό πρωτ./2013. Από τον διενεργηθέντα έλεγχο του ΣΔΟΕ στην προαναφερόμενη εκδότρια των φορολογικών στοιχείων επιχείρηση, προέκυψε ότι πρόκειται για ανύπαρκτη επαγγελματικά επιχείρηση, η οποία εξέδωσε εικονικά στο σύνολό τους φορολογικά στοιχεία με σκοπό να διευκολύνει τις λήπτριες επιχειρήσεις ώστε να εμφανίσουν αυξημένες δαπάνες, με συνέπεια την μείωση των φορολογικών τους υποχρεώσεων. Μεταξύ των ληπτριών επιχειρήσεων των εικονικών φορολογικών στοιχείων είναι και η προσφεύγουσα, που από τον διενεργηθέντα έλεγχο των βιβλίων της διαπιστώθηκε η παράβαση της λήψης και καταχώρησης στα τηρούμενα βιβλία της, έξι (6) φορολογικών στοιχείων και συγκεκριμένα των ΤΙΜ.-Δ.ΑΠ με αριθμό: α) 701/15-10-2004, 706/12-11-2004, 707/15-11-2004, 715/03-12-12-2004, 717/08-12-2004 και 720/14-12-2004, συνολικής καθαρής αξίας 51.700,00 ευρώ, εκδόσεως, ΑΦΜ, τα οποία κρίθηκαν εικονικά στο σύνολό τους. Η προσφεύγουσα εταιρεία στη χρήση 2004 διενήργησε έκπτωση φόρου εισροών ποσού 9.306,00 ευρώ, που αφορά το συνολικό αναλογούντα ΦΠΑ των ως άνω φορολογικών στοιχείων, ως λήπτρια αυτών, κατά παράβαση των διατάξεων του άρθρου 32 του Ν 2859/2000. Η προσφεύγουσα εταιρεία έχει περαιώσει τις χρήσεις 2004 έως και 2006 αποδεχόμενη το εκκαθαριστικό σημείωμα περαίωσης με αριθμόβάσει του Ν 3697/2008, ποσού 1.500,00 ευρώ, με ημερομηνία χρηματικού καταλόγου 27-01-2009 και το ποσό του φόρου που προέκυψε (1.500,00 ευρώ) εξοφλήθηκε.

Δεδομένου ότι περιήλθαν σε γνώση της Δ.Ο.Υ. Ε΄ Πειραιά νέα συμπληρωματικά στοιχεία κατά την έννοια των διατάξεων της παραγράφου 3 του άρθρου 49 του Ν.2859/2000 και συγκεκριμένα η από 30/09/2013 έκθεση ελέγχου ΚΒΣ του ΣΔΟΕ Περιφερειακής Διεύθυνσης Αττικής, διενεργήθηκε επανέλεγχος της ως άνω περαιωμένης διαχειριστικής περιόδου, τα αποτελέσματα του οποίου αναγράφονται στην από 02/07/2015 έκθεση ελέγχου προστίμου ΦΠΑ (άρθρου 6 Ν 2523/1997) της ελεγκτού της Δ.Ο.Υ. Ε΄ Πειραιά, σύμφωνα με τα οποία η προσφεύγουσα εταιρεία στη χρήση 2004 ως λήπτρια των ως άνω εικονικών στο σύνολό τους φορολογικών στοιχείων, διενήργησε έκπτωση φόρου εισροών ποσού 9.306,00 ευρώ, ήτοι του συνολικού ποσού ΦΠΑ που αναλογεί στην αξία των εν λόγω στοιχείων, κατά παράβαση των διατάξεων του άρθρου 32 του Ν 2859/2000.

Η προσφεύγουσα εταιρεία, με την υπό κρίση ενδικοφανή προσφυγή, ζητά την ακύρωση της παραπάνω προσβαλλόμενης Πράξης Επιβολής Προστίμου ΦΠΑ άρθρου 6 του Ν 2523/1997 του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Ε΄ Πειραιά, προβάλλοντας τους παρακάτω λόγους :

1) Τα υπό κρίση τιμολόγια δεν είναι εικονικά αλλά ανταποκρίνονται πλήρως στις συναλλαγές τις οποίες περιγράφουν. Ως πλήρη απόδειξη του ισχυρισμού του επικαλείται το συνολικό αριθμό των αγορών και των πωλήσεων όπως αυτός προκύπτει από ληφθέντα και εκδοθέντα φορολογικά στοιχεία συμπεριλαμβανομένων και των επίμαχων στο επίδικο έτος.

2) Κατά το χρόνο λήψεως των επίμαχων φορολογικών στοιχείων τελούσε σε καλή πίστη, έχοντας προβεί σε ενδεδειγμένες ενέργειες για το στοιχειώδη έλεγχο της εκδότριας εταιρείας από άποψη φορολογικής συνέπειας.

3) Σύμφωνα με την ΠΟΛ. 1071/31.3.2015 η Γ.Γ.Δ.Ε. έκανε δεκτή την υπ΄ αριθμ. 170/2014 γνωμοδότηση του ΝΣΚ, αναφορικά με την δυνατότητα του λήπτη φορολογικού στοιχείου, εικονικού ως προς το πρόσωπο του εκδότη, να εκπέσει από τα ακαθάριστα έσοδά του τις δαπάνες που αναγράφονται σε αυτό. Επομένως στην υπό κρίση περίπτωση και με δεδομένη την καλή πίστη του έχει δικαίωμα να εκπέσει στη σχετική δαπάνη από τα έσοδά του.

4) Η προσβαλλόμενη πράξη είναι παράνομη, αφού έχει παραγραφεί το δικαίωμα του Δημοσίου για την έκδοση της.

Επειδή σύμφωνα με τις διατάξεις της παραγράφου 5 του άρθρου 9 του Ν 2523/97, ορίζεται ότι:

«5. Οι διατάξεις περί παραγραφής του δικαιώματος του Δημοσίου για την 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 Κ.Β.Σ. ως και σε άλλα πρόστιμα που δεν συνδέονται με αντίστοιχη φορολογία, ως κύρια φορολογία νοείται η φορολογία εισοδήματος.»

Επειδή σύμφωνα με τις μεταβατικές διατάξεις του άρθρου 66 της παρ. 11 εδαφ.1 του ν.4174/2013 ορίζεται ότι: « Διατάξεις περί παραγραφής του δικαιώματος του Δημοσίου να κοινοποιεί φύλλα ελέγχου και πράξεις προσδιορισμού φόρου, τελών, εισφορών, προστίμων, προϋσχύουσες του άρθρου 36 του Κώδικα Φορολογικής Διαδικασίας, εξακολουθούν να έχουν εφαρμογή για τις χρήσεις, τις περιόδους, τις υποθέσεις και τις φορολογικές υποχρεώσεις τις οποίες αφορούν.»

Επειδή σύμφωνα με τις διατάξεις της παραγράφου 4 περίπτωση β΄ του άρθρου 84 του Ν 2238/94, ορίζεται ότι:

4. Το δικαίωμα του Δημοσίου για την ενέργεια αρχικής ή συμπληρωματικής φορολογικής εγγραφής και την επιβολή φόρων, πρόσθετων φόρων, για φορολογικές παραβάσεις, παραγράφεται μετά την πάροδο δεκαετίας, εφόσον η μη ενάσκησή του, έστω και κατά ένα μέρος, οφείλεται:

β. Σε οποιαδήποτε από τις περιπτώσεις που αναφέρονται στην παράγραφο 2 του άρθρου 68, ανεξάρτητα από το εάν έχει εκδοθεί και κοινοποιηθεί ή όχι, αρχικό φύλλο ελέγχου.

Όταν τα συμπληρωματικά στοιχεία περιέρχονται στον προϊστάμενο της δημόσιας οικονομικής υπηρεσίας το τελευταίο έτος της παραγραφής, ο χρόνος αυτής παρατείνεται για ένα ακόμη ημερολογιακό έτος.

Επειδή η προσφεύγουσα εταιρεία έχει περαιώσει τις χρήσεις 2004 έως και 2006 αποδεχόμενη το εκκαθαριστικό σημείωμα περαίωσης με αριθμό βάσει του Ν 3697/2008, ποσού 1.500,00 ευρώ, με ημερομηνία χρηματικού καταλόγου 27-01-2009 και το ποσό του φόρου που προέκυψε (1.500,00 ευρώ) εξοφλήθηκε.

Επειδή σύμφωνα με τις διατάξεις της περίπτωσης α΄ της παραγράφου 2 του άρθρου 68 του Ν 2238/94, ορίζεται ότι:

2. Φύλλο ελέγχου και αν ακόμη έγινε οριστικό, δεν αποκλείει την έκδοση και κοινοποίηση συμπληρωματικού φύλλου ελέγχου, αν:

α) από συμπληρωματικά στοιχεία, που περιήλθαν με οποιονδήποτε τρόπο σε γνώση του προϊσταμένου της δημόσιας οικονομικής υπηρεσίας, εξακριβώνεται ότι το εισόδημα του φορολογουμένου υπερβαίνει αυτό που έχει περιληφθεί στο προηγούμενο φύλλο ελέγχου,

β)

.....

γ)

.....

Στις πιο πάνω περιπτώσεις το νέο φύλλο ελέγχου εκδίδεται για το άθροισμα του εισοδήματος που προκύπτει από το προηγούμενο φύλλο ελέγχου, καθώς και αυτού που εξακριβώθηκε με βάση τα πιο πάνω στοιχεία. Αν εκδοθεί το πιο πάνω φύλλο ελέγχου, εφαρμόζονται αναλόγως οι διατάξεις του άρθρου 70.

Επειδή με τις διατάξεις της παραγράφου 6 του άρθρου 28 του Ν 3697/2008 (ΦΕΚ Α΄194/25.09.2008), ορίζεται ότι:

6. Οι διατάξεις της παραγράφου 1, καθώς και η περαίωση των υποθέσεων κατά τα άρθρα 1 έως 11 του ν. 3259/2004, με βάση και τις μεταβολές που επέρχονται σύμφωνα με τις παραγράφους 1, 2 και 3, ισχύουν από τη δημοσίευση του παρόντος νόμου στην Εφημερίδα της Κυβερνήσεως.

Επειδή με τις διατάξεις της παραγράφου 5 του άρθρου 9 του Ν 3259/2004 (ΦΕΚ Α' 149/04-08-2004), ορίζεται ότι:

5. Η αποδοχή από τον επιτηδευματία του Εκκαθαριστικού Σημειώματος συνεπάγεται την αυτόματη περαίωση όλων των δηλώσεων εισοδήματος και λοιπών φόρων που αφορούν τις χρήσεις αυτές και επιφέρει όλα τα αποτελέσματα της Διοικητικής Επίλυσης της Διαφοράς, τα δε καταβληθέντα στο Δημόσιο χρηματικά ποσά κατ' εφαρμογή της ρύθμισης αυτής δεν αναζητούνται. Κατ' εξαίρεση των αναφερομένων στο προηγούμενο εδάφιο, σε περίπτωση που μετά την υπογραφή από τον επιτηδευματία της πράξης αποδοχής του Εκκαθαριστικού Σημειώματος περιέλθουν σε γνώση του Προϊσταμένου της αρμόδιας Δ.Ο.Υ. νέα στοιχεία σύμφωνα με τις διατάξεις της παραγράφου 2 του άρθρου 68 του Ν. [2238/1994](#), εκδίδεται σύμφωνα με αυτά συμπληρωματικό φύλλο ελέγχου και συμψηφίζεται ο καταβληθείς φόρος εισοδήματος και Φ.Π.Α..

Επειδή περιήλθαν σε γνώση του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Ε' Πειραιά συμπληρωματικά στοιχεία κατά την έννοια των διατάξεων της παραγράφου 3 του άρθρου 49 του Ν 2859/2000 και συγκεκριμένα η από 30/09/2013 έκθεση ελέγχου ΚΒΣ του ΣΔΟΕ Περιφερειακής Διεύθυνσης Αττικής, διενεργήθηκε επανέλεγχος της ως άνω διαχειριστικής περιόδου σύμφωνα με την υπ' αριθμ./18-07-2014 εντολής μερικού φορολογικού ελέγχου, τα αποτελέσματα του οποίου αναγράφονται στην από 02/07/2015 έκθεση ελέγχου προστίμου ΦΠΑ (άρθρου 6 Ν 2523/1997) της ελεγκτού της Δ.Ο.Υ. Ε' Πειραιά, επί της οποίας εδράζεται η προσβαλλόμενη πράξη.

Κατόπιν των ανωτέρω δεδομένου ότι η προσβαλλόμενη πράξη εκδόθηκε και κοινοποιήθηκε εντός της προθεσμίας που ορίζουν οι διατάξεις της παραγράφου 4 περίπτωση β' του άρθρου 84 του Ν 2238/94, ο ισχυρισμός της προσφεύγουσας εταιρείας που προβάλλεται με την υπό κρίση ενδικοφανή προσφυγή, ότι η προσβαλλόμενη πράξη είναι παράνομη, αφού έχει παραγραφεί το δικαίωμα του Δημοσίου για την έκδοση της, απορρίπτεται ως αβάσιμος.

Επειδή σύμφωνα με το πρώτο εδάφιο της παραγράφου 4 του άρθρου 19 του Ν 2523/97, ορίζεται ότι:

« 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 για τη διαπίστωση της παράβασης της λήψης από την προσφεύγουσα εταιρεία και καταχώρησης στα τηρούμενα βιβλία της, έξι (6) εικονικών στο σύνολό τους φορολογικών στοιχείων και συγκεκριμένα των ΤΙΜ.-Δ.ΑΠ με αριθμό: α) 701/15-10-2004, 706/12-11-2004, 707/15-11-2004, 715/03-12-12-2004, 717/08-12-2004 και 720/14-12-2004, συνολικής καθαρής αξίας 51.700,00

ευρώ, εκδόσεως, ΑΦΜ, συντάχθηκε η από 02/07/2015 έκθεση μερικού φορολογικού ελέγχου ΚΒΣ της ελεγκτού της Δ.Ο.Υ. Ε΄ Πειραιά και εκδόθηκε η υπ' αριθ. /06-07-2015 Πράξη Επιβολής Προστίμου Κ.Β.Σ. του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Ε΄ Πειραιά διαχειριστικής περιόδου 01/01 – 31/12/2004.

Κατά της ως άνω πράξης προστίμου ΚΒΣ υποβλήθηκε από την προσφεύγουσα εταιρεία στην Υπηρεσία μας η με αριθμ. πρωτ. /08-09-2015 ενδικοφανής προσφυγή.

Με τη με αριθμό /30-12-2015 Απόφαση του Προϊσταμένου της Υπηρεσίας μας η εν λόγω ενδικοφανής προσφυγή απορρίφθηκε στο σύνολό της.

Επειδή από τον διενεργηθέντα ως προς τη φορολογία εισοδήματος έλεγχο σύμφωνα με τις ισχύουσες διατάξεις του άρθρου 68 §2 του Ν. 2238/94, τα βιβλία και στοιχεία της προσφεύγουσας εταιρείας την κρινόμενη διαχειριστική περίοδο 1/1-31/12/2004, κρίθηκαν ανακριβή σύμφωνα με τις διατάξεις της παραγράφου 4 του άρθρου 30 του Π.Δ 186/92 (Κ.Β.Σ.), λόγω της λήψης των ως άνω έξι (6) εικονικών στο σύνολό τους φορολογικών στοιχείων εκδόσεως, ΑΦΜ συνολικής καθαρής αξίας 51.700,00 ευρώ πλέον ΦΠΑ 9.306,00 ευρώ.

Επειδή από τον διενεργηθέντα ως προς τη φορολογία ΦΠΑ έλεγχο σύμφωνα με τις ισχύουσες διατάξεις της παραγράφου 3 του άρθρου 48 του Ν. 2859/2000 για την διαχειριστική περίοδο 01/01-31/12/2004 προσδιορίστηκαν: α) οι φορολογητέες εκροές και τα συνολικά ακαθάριστα έσοδα σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 48 § 3 του ν. 2859/2000, καθόσον τα τηρούμενα βιβλία και στοιχεία της προσφεύγουσας εταιρείας κρίθηκαν ανακριβή και β) οι φορολογητέες εισροές μειωμένες κατά το μέρος της αξίας των ληφθέντων εικονικών φορολογικών στοιχείων και του αναλογούντος φόρου αυτών, καθόσον πρόκειται για μη νόμιμα φορολογικά στοιχεία. Κατόπιν τούτου εκδόθηκε η με αριθμ. /2015 οριστική πράξη διορθωτικού προσδιορισμού φόρου ΦΠΑ του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Ε΄ Πειραιά διαχειριστικής περιόδου 01/01/2004 – 31/12/2004.

Κατά της ως άνω οριστικής πράξης διορθωτικού προσδιορισμού φόρου ΦΠΑ, υποβλήθηκε από την προσφεύγουσα εταιρεία στην Υπηρεσία μας η με αριθμ. πρωτ. /08-09-2015 ενδικοφανής προσφυγή. Με τη με αριθμό /30-12-2015 Απόφαση του Προϊσταμένου της Υπηρεσίας μας η εν λόγω ενδικοφανής προσφυγή απορρίφθηκε στο σύνολό της.

Επειδή σύμφωνα με τις διατάξεις της περίπτωσης β΄ της παραγράφου 1 του άρθρου 32 του Ν. 2859/2000, ορίζεται ότι:

1. Το δικαίωμα έκπτωσης του φόρου μπορεί να ασκηθεί, εφόσον ο υποκείμενος στο φόρο κατέχει:

α).....

β) νόμιμο τιμολόγιο ή άλλο αποδεικτικό στοιχείο που επέχει θέση τιμολογίου, από τα οποία αποδεικνύονται οι παραδόσεις αγαθών και οι παροχές υπηρεσιών που γίνονται σ΄ αυτόν και ο φόρος με τον οποίο επιβαρύνθηκαν.

Επειδή σύμφωνα με το πρώτο εδάφιο της παραγράφου 1 του άρθρου 6 του Ν 2523/97, ορίζεται ότι:

«Στο Φ.Π.Α. όταν μετά από έλεγχο αποδειχθεί ότι ο υποκείμενος στο φόρο ως λήπτης εικονικού φορολογικού στοιχείου, ή στοιχείου το οποίο νόθευσε αυτός ή άλλοι για λογαριασμό του, διενήργησε έκπτωση φόρου εισροών ή έλαβε επιστροφή φόρου, σύμφωνα με τις διατάξεις περί ΦΠΑ ή ως εκδότης δεν απέδωσε φόρο, με βάση πλαστά, εικονικά ή νοθευμένα φορολογικά στοιχεία, επιβάλλεται ειδικό πρόστιμο ισόποσο με το τριπλάσιο του φόρου που εξέπεσε ή που επιστράφηκε ή δεν απέδωσε, ανεξάρτητα αν δεν προκύπτει τελικά ποσό φόρου για καταβολή.»

Επειδή στη συγκεκριμένη περίπτωση, κατόπιν των προαναφερομένων διατάξεων, ορθώς επεβλήθη με την προσβαλλόμενη Πράξη Επιβολής Προστίμου ΦΠΑ στη χρήση 2004 το πρόστιμο της παραγράφου 1 του άρθρου 6 του Ν 2523/97 βάσει των αποτελεσμάτων της από 02/07/2015 έκθεσης ελέγχου προστίμου ΦΠΑ (άρθρου 6 Ν 2523/1997) της ελεγκτού της Δ.Ο.Υ. Ε΄ Πειραιά, καθόσον η προσφεύγουσα εταιρεία ως λήπτρια έξι (6) φορολογικών στοιχείων εικονικών στο σύνολό τους και συγκεκριμένα των ΤΙΜ.-Δ.ΑΠ με αριθμό: α) 701/15-10-2004, 706/12-11-2004, 707/15-11-2004, 715/03-12-12-2004, 717/08-12-2004 και 720/14-12-2004, εκδόσεως, ΑΦΜ συνολικής καθαρής αξίας 51.700,00 ευρώ διενήργησε έκπτωση φόρου εισροών συνολικού ποσού 9.306,00 ευρώ που αφορά το συνολικό αναλογούντα ΦΠΑ των ως άνω φορολογικών στοιχείων, κατά παράβαση των διατάξεων του άρθρου 32 του Ν 2859/2000.

Επειδή σύμφωνα με την ΠΟΛ.1071/31.3.2015 ορίζεται ότι:

Σας κοινοποιούμε συνημμένα για ενημέρωσή σας απόσπασμα της αναφερόμενης στο θέμα υπ' αριθ. 170/2014 Γνωμοδότησης του Β' Τμήματος του Νομικού Συμβουλίου του Κράτους, η οποία και έγινε δεκτή μόνο ως προς το πρώτο ερώτημα από τη Γενική Γραμματέα Δημοσίων Εσόδων, δηλαδή κατά το μέρος που αφορά τη δυνατότητα του καλόπιστου λήπτη εικονικού ως προς το πρόσωπο του εκδότη φορολογικού στοιχείου να εκπέσει από τα ακαθάριστα έσοδά του τις δαπάνες που αναγράφονται σε αυτό, όταν δεν αμφισβητείται η πραγματοποίηση της συναλλαγής και παρακαλούμε για την ανάλογη εφαρμογή κατά περίπτωση. Σύμφωνα με την ομόφωνη γνώμη του Β' Τμήματος του Ν.Σ.Κ. έγινε δεκτό ότι:

«Α. Στο πρώτο ερώτημα ότι ο καλής πίστεως λήπτης φορολογικού στοιχείου, εικονικού ως προς το πρόσωπο του εκδότη (δηλαδή ο καλοπίστως αγνοών την εν λόγω εικονικότητα) δύναται να εκπέσει τη σχετική δαπάνη από τα ακαθάριστα έσοδά του, ενώ, αντιθέτως, τούτο είναι ανεπίτρεπτο για τον κακής πίστεως λήπτη του ως άνω φορολογικού στοιχείου.».

Επειδή εν προκειμένω δεν έχουν εφαρμογή οι διατάξεις της ΠΟΛ.1071/31.3.2015, καθόσον πρόκειται για φορολογικά στοιχεία εικονικά στο σύνολό τους και όχι ως προς το πρόσωπο του εκδότη.

Επειδή οι διαπιστώσεις του ελέγχου, όπως αυτές καταγράφονται στην από 02/07/2015 έκθεση ελέγχου προστίμου ΦΠΑ (άρθρου 6 Ν 2523/1997) της Δ.Ο.Υ. Ε΄ Πειραιά, επί της οποίας εδράζεται η προσβαλλόμενη πράξη, κρίνονται βάσιμες, αποδεκτές και πλήρως αιτιολογημένες, η υπό κρίση ενδικοφανής προσφυγή πρέπει να απορριφθεί.

Α π ο φ α σ ί ζ ο υ μ ε

Την απόρριψη την με αριθμό/08-09-2015 ενδικοφανούς προσφυγής της εταιρείας με την επωνυμία, ΑΦΜ

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

ΔΙΑΧΕΙΡΙΣΤΙΚΗ ΠΕΡΙΟΔΟΣ 1/1/2004 – 31/12/2004

Πρόστιμο άρθρου 6 Ν 2523/1997 ποσού: 27.918,00 € (9.306,00 X 3)

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

Ακριβές Αντίγραφο

**ΜΕ ΕΝΤΟΛΗ ΤΟΥ ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΥ
ΤΗΣ ΔΙΕΥΘΥΝΣΗΣ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ**

**Η Υπάλληλος του Τμήματος
Διοικητικής Υποστήριξης**

**Ο ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΣ
ΤΗΣ ΥΠΟΔΙΕΥΘΥΝΣΗΣ ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ α/α**

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).