



**ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ
ΝΟΜΟΣ ΗΛΕΙΑΣ
ΔΗΜΟΣ ΗΛΙΔΑΣ
ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΗ ΕΠΙΤΡΟΠΗ**

ΑΝΑΡΤΗΤΕΟ ΣΤΟ ΔΙΑΔΙΚΤΥΟ

Αριθμός Απόφασης 196/2019

ΑΠΟΣΠΑΣΜΑ

Από το Πρακτικό 25/04-10-2019 της τακτικής συνεδρίασης της Οικονομικής Επιτροπής του Δήμου Ήλιδας.

ΘΕΜΑ: «Γνωμοδότηση για την άσκηση δύο ενδικοφανών προσφυγών κατά πράξεων Ενώπιον της ΑΑΔΕ και αιτήσεων αναστολών».

Στην Αμαλιάδα, σήμερα 04-10-2019, ημέρα Παρασκευή και ώρα 11:00π.μ., στο Λαζαράκειο Δημοτικό Κατάστημα Αμαλιάδας στην αίθουσα συνεδριάσεων της Οικονομικής Επιτροπής, συνήλθε σε τακτική συνεδρίαση η Οικονομική Επιτροπή, ύστερα από τη με αριθμό 20514/25/30-9-2019 έγγραφη πρόσκληση του Προέδρου, που εκδόθηκε και επιδόθηκε νόμιμα στα μέλη της, σύμφωνα με το άρθρο 75 του Ν.3852/10.

Στη συνεδρίαση αυτή ήταν:

ΠΑΡΟΝΤΕΣ

1. Ζαχαρόπουλος Βασίλειος – Πρόεδρος.
2. Παπαδόπουλος Βασίλειος – Αν/δρος (Αντιδήμαρχος).
3. Χριστοφόρου Ευάγγελος – Μέλος (Αντιδήμαρχος).
4. Νικολόπουλος Χρήστος – Μέλος.
5. Σταυροπούλου Γιαννούλα – Μέλος.
6. Αναγνωστόπουλος Κωνσταντίνος – Μέλος.
7. Αστερής Ευγένιος – Μέλος.
8. Αθανασόπουλος Ιωάννης – Αναπληρωματικό Μέλος.

ΑΠΟΝΤΕΣ

1. Αμπού Χάντμπα Μισέλ – Μέλος.

Αφού διαπιστώθηκε ότι υπάρχει νόμιμη απαρτία, δεδομένου ότι σε σύνολο εννέα (9) μελών βρέθηκαν παρόντα οχτώ (8) μέλη και απόντα ένα (1) μέλος, ο Πρόεδρος κ. Ζαχαρόπουλος Βασίλειος κήρυξε την έναρξη της συνεδρίασης. Τα πρακτικά τηρήθηκαν από το δημοτικό υπάλληλο κ. Ρούτση Χρήστο.

Στη συνέχεια της συνεδρίασης ο Πρόεδρος εισηγούμενος το 3^ο θέμα της προ ημερήσιας διάταξης ανέφερε τα εξής:

Έχει προκύψει ένα θέμα, το οποίο θεωρείται κατεπείγον και πρέπει να συζητηθεί κατά προτεραιότητα και αφορά την από 2-10-2019 γνωμοδότηση της δικηγόρου του Δήμου κ. Θεοδωροπούλου Ειρήνης για την άσκηση δύο ενδικοφανών προσφυγών κατά των άνω πράξεων Ενώπιον της ΑΑΔΕ και αιτήσεων αναστολών, η οποία προβλέπεται εντός τριάντα ημερών από την κοινοποίηση στον Δήμο των άνω πράξεων και η οποία λήγει στις 11-10-2019. Η Οικονομική Επιτροπή ομόφωνα εγκρίνει τη συζήτηση του θέματος προ ημερήσιας διάταξης λόγω της κατεπείγουσας ανάγκης που υπάρχει για την επίλυσή του.

Θέτω υπόψη σας την γνωμοδότηση της δικηγόρου στην οποία αναφέρει τα εξής: «Την 12-9-2019 κοινοποιήθηκαν από την ΑΑΔΕ – Γενική Διεύθυνση Φορολογικής Διοίκησης στον Δήμο Ήλιδας οι υπ'αριθμ. 1342 και ΑΕΠ 105/9-9-2019 και 1341 και ΑΕΠ 106/9-9-2019 πράξεις επιβολής Προστίμου της Ανεξάρτητης Αρχής Δημοσίων Εσόδων – Γενική Διεύθυνση Φορολογικής Διοίκησης, διαχειριστικής περιόδου 1997 και 1998 αντίστοιχα, με τις οποίες μας επιβλήθηκαν πρόστιμα και δη: α) με την πρώτη πράξη μας επιβλήθηκε πρόστιμο ίσο με 16.198,30 ευρώ, επειδή δήθεν ο Δήμος έλαβε τα αναφερόμενα σε αυτήν οκτώ εικονικά φορολογικά στοιχεία ΤΠΥ συνολικής αξίας 16.000.000 δρχ., εκδόσεως Βασιλικής Αθ. Σιαψάλη, ως επίσης ότι ο Δήμος νόθευσε το υπ'αριθμ.

1299/2-10-1996 τιμολόγιο - δελτίο αποστολής, συνολικής αξίας 269.768 δρχ, εκδόσεως της επιχείρησης ΧΡΥΣΟΥΛΑ ΜΙΧΑΛΑ - ΙΩΑΝΝΗΣ ΜΙΧΑΛΑΣ ΚΟΙΝΩΝΙΑ και β) με την δεύτερη πράξη μας επιβλήθηκε πρόστιμο ίσο με 18.836,25 ευρώ, επειδή δήθεν ο Δήμος έλαβε τα αναφερόμενα σε αυτήν επτά εικονικά φορολογικά στοιχεία ΤΠΥ συνολικής αξίας 12.300.000 δρχ., ως επίσης ότι ο Δήμος νόθευσε δεκαπέντε φορολογικά στοιχεία καθαρής αξίας 5.777.139 δρχ. πλέον ΦΠΑ.

Επειδή σύμφωνα με το άρθρο 9 του Ν. 2523/1997, πρόστιμα καταλογίζονται, μεταξύ άλλων, σε βάρος φυσικών προσώπων νομικών προσώπων, Ο.Ε., Ε.Ε., ΕΠΕ, Α.Ε., συνεταιρισμών, λοιπων νομικών προσώπων ιδιωτικού δικαίου, κοινοπραξιών, Αστικών Εταιρειών, Κοινωνίας Ασ. Δικαίου και Ν.Π.Δ.Δ. όταν αυτά ασκούν επιχειρηματική δραστηριότητα, όταν αυτά δηλαδή είναι επιτηδευματίες και εισοδήματα τους αποτελούν αντικείμενο φορολογίας. (Βλέπε σχετικά την υπ' αρ. 5955/96 απόφ. ΣΤΕ).

Στα Ν.Π.Δ.Δ. που ασκούν επιχειρηματική δραστηριότητα δεν συμπεριλαμβάνονται και οι ΟΤΑ (Δήμοι και Κοινότητες) οι οποίοι κατά νόμον δεν ασκούν επιχειρηματική δράση ιδίω ονόματι, παρά μόνο μέσω άλλων νομικών προσώπων δημοσίου ή ιδιωτικού δικαίου (αναπτυξιακές εταιρείες των δήμων κ.λπ.), τα οποία συστήνουν προς το σκοπό αυτό και πάντα επιδιώκοντας κοινωφελή σκοπό, καθώς επίσης οι ΟΤΑ υπαγόμενοι στη διάταξη του άρθρου 6 παρ. α του ν. διατ. 3843/1958, όπως αντικαταστάθηκε από το άρθρο 103 του Νόμου 2238/94, απαλλάσσονται από το φόρο εισοδήματος. Στην αντίθετη περίπτωση που ο νόμος ήθελε να συμπεριληφθούν και οι ΟΤΑ θα το προέβλεπε ρητά, όπως σε άλλε περιπτώσεις κάνει. Στην προκειμένη περίπτωση λήπτης των οκτώ (8) δήθεν τιμολογίων, ήταν ο ίδιος ο Δήμος Αμαλιάδας και ήδη ο Δήμος Ήλιδας και όχι κάποια άλλη επιχείρησή του στα πλαίσια της επιχειρηματικής δράσης της οποίας εξεδόθη από ιδιωτική επιχείρηση τιμολόγιο παροχής υπηρεσιών ή απόδειξη. Συνεπώς οι πράξεις επιβολής προστίμου στρέφονται σε πρόσωπτο, που δεν συμπεριλαμβάνουν οι διατάξεις του προαναφερθέντος Νόμου, είναι άκυρες, αυτή δε η νομική πλημμέλεια προκύπτει από τις ίδιες τις πράξεις και συνεπάγεται την ακύρωση τους.

Επειδή οι πράξεις αυτές είναι ακυρωτές, καθώς η αιτιολογία τους δεν είναι ούτε ειδική, ούτε επαρκής, ούτε σαφής. Άλλωστε η φορολογική αρχή βαρύνεται με την απόδειξη της εν λόγω νόθευσης και του χρόνου που συντελέστηκε (ΣΤΕ 494/2009, 466/2008) και στην προκειμένη περίπτωση δεν αποδεικνύει, ούτε αξιολογήθηκε από την Υπηρεσίας Σας για το γεγονός των στοιχείων ως εικονικών, το γεγονός ότι τα τιμολόγια αυτά έχουν καταχωρηθεί στα βιβλία εκάστης επιχείρησης που τα εξέδωσε, αλλά και το γεγονός ότι αποδόθηκε Φ.Π.Α. που αναλογούσε στα επίμαχα τιμολόγια.

Επειδή η Διοίκηση δεν έλαβε υπόψη της ότι ο φορολογικός νόμος που προβλέπει κυρώσεις για νοθευμένα τιμολόγια απαιτεί ταυτόχρονα και σκοπό φοροδιαφυγής, ο οποίος κατατείνει στην απόκρυψη της φορολογητέας ύλης, που συντελείται με τη μείωση ή την αποφυγή φορολογικής επιβάρυνσης οποιουδήποτε φόρου, που αφορά είτε τον ίδιο, αποδεχόμενος τα πλαστά ή εικονικά ή νοθευμένα φορολογικά στοιχεία είτε τον εκδώσαντα αυτά, προϋποθέτει δηλαδή την εκ. δόλου έκδοση και νόθευση" παραστατικού (386/30.09.1999 γνωμοδότηση Ν.Σ.Κ.). Στην προκειμένη περίπτωση, ούτε από την πλευρά του εκδότη εκάστου φορολογικού στοιχείου υπήρχε πρόθεση φοροδιαφυγής, δεδομένου ότι όλοι οι εκδότες έχουν καταχωρήσει στα βιβλία τους τα επίμαχα στοιχεία και αποδώσει Φ.Π.Α., όπως δέχτηκαν και οι προηγούμενες εκθέσεις ελέγχου, αλλά ούτε και από την πλευρά του Δήμου, του οποίου ως γνωστόν δεν φορολογούνται τα εισοδήματα ως νομικού προσώπου μη κερδοσκοπικού χαρακτήρα, ούτε προκύπτει σκοπός διόγκωσης δαπανών π.χ. για έκπτωση φόρων.

Για τους άνω λόγους, ΓΝΩΜΟΔΟΤΩ την άσκηση των δύο ενδικοφανών προσφυγών κατά των άνω πράξεων Ενώπιον της ΑΑΔΕ και αιτήσεων αναστολών, η οποία προβλέπεται εντός τριάντα ημερών από την κοινοποίηση στον Δήμο των άνω πράξεων και η οποία λήγει στις 11-10-2019».

Η Οικονομική επιτροπή αφού άκουσε την εισήγηση του Προέδρου και αφού έλαβε υπόψη της τα ανωτέρω, το άρθρου 72 του ν.3852/2010, το άρθρο 3 του ν. 4623/2019, μετά από διαλογική συζήτηση,

αποφασίζει ομόφωνα

Κάνει δεκτή την από 2/10/2019 γνωμοδότηση της Νομικής Συμβούλου του Δήμου κ. Θεοδωροπούλου Ειρήνης για την άσκηση δύο ενδικοφανών προσφυγών κατά των άνω πράξεων Ενώπιον της ΑΑΔΕ και αιτήσεων αναστολών, η οποία προβλέπεται εντός τριάντα ημερών από την κοινοποίηση στον Δήμο των άνω πράξεων και η οποία λήγει στις 11-10-2019.

Η απόφαση αυτή πήρε αύξοντα αριθμό 196/2019

Μετά την εξάντληση των θεμάτων λύθηκε η σημερινή συνεδρίαση.
Κατόπιν συντάχθηκε το πρακτικό αυτό και υπογράφηκε όπως παρακάτω:
Ο ΠΡΟΕΔΡΟΣ

ΤΑ ΜΕΛΗ

ΑΚΡΙΒΕΣ ΑΝΤΙΓΡΑΦΟ
Αμαλιάδα 04-10-2019
Ο ΠΡΟΕΔΡΟΣ

ΖΑΧΑΡΟΠΟΥΛΟΣ ΒΑΣΙΛΕΙΟΣ