



**ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ
ΥΠΟΥΡΓΕΙΟ ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΩΝ
ΓΕΝΙΚΗ ΓΡΑΜΜΑΤΕΙΑ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΕΣΟΔΩΝ
ΥΠΗΡΕΣΙΑ ΕΣΩΤΕΡΙΚΗΣ ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ**

Ταχ. Δ/ση : Αριστογείτονος 19

Ταχ. Κώδικας : 176 71 - Καλλιθέα

Τηλέφωνο : 210 9572566

ΦΑΞ : 210 9531321

Καλλιθέα 12/2013

Αριθμός απόφασης: 141

ΑΠΟΦΑΣΗ

Ο ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΣ ΤΗΣ ΥΠΗΡΕΣΙΑΣ ΕΣΩΤΕΡΙΚΗΣ ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ

Έχοντας υπ' όψη:

1. Τις διατάξεις :

α. Του άρθρου 70Β' «Ειδική Διοικητική Διαδικασία – Ενδικοφανής Προσφυγή» του ν. 2238/1994 (Κώδικας Φορολογίας Εισοδήματος, ΦΕΚ Α' 151), όπως αυτές προστέθηκαν με το ν.4152/2013, περίπτωση 1, υποπαράγραφος Α.5, παράγραφος Α, άρθρο πρώτο (ΦΕΚ Α' 107), καθώς και τις διατάξεις της περίπτωσης 2^α της ίδιας υποπαραγράφου του ίδιου νόμου.

β. Της αριθ. Δ6Α1118225ΕΞ 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. Του πρώτου εδαφίου της παραγράφου 1 του άρθρου 5 της ΠΟΛ 1209/06.09.2013 Απόφασης του Γενικού Γραμματέα Δημοσίων Εσόδων (ΦΕΚ Β' 2371), περί αρμοδιότητας έκδοσης των αποφάσεων της Υπηρεσίας Εσωτερικής Επανεξέτασης, καθώς και τις λοιπές διατάξεις της ίδιας απόφασης.

2. Την ΠΟΛ 1211/12-9-2013 Εγκύκλιο της Γενικής Γραμματείας Δημοσίων Εσόδων του Υπουργείου Οικονομικών.

3. Την αριθ. ΥΠ.ΕΣ.ΕΠ. 2225 ΕΞ 2013/ 20-9-2013 απόφαση του προϊσταμένου της Υπηρεσίας Εσωτερικής Επανεξέτασης «Παροχή εξουσιοδότησης υπογραφής» (ΦΕΚ Β' 2542).

4. Την από 14/10/2013 και με αριθμό πρωτοκόλλου ... ενδικοφανή προσφυγή της εταιρείας ..., ΑΦΜ ..., κατοίκου Αίγινας, ..., κατά της αρ.... Απόφασης Επιβολής Προστίμου ΚΦΑΣ - Αρθ. 5 & 9 του ν 2523/1997 διαχειριστικής περιόδου 01/01/2013-31/12/2013 και τα προσκομιζόμενα με αυτήν σχετικά έγγραφα.

5. Τις απόψεις της ανωτέρω φορολογικής αρχής.

6. Την από 9/12/2013 εισήγηση της υπαλλήλου ...

Επί της από 14/10/2013 και με αριθμό πρωτοκόλλου ... 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:

Η προσφεύγουσα εταιρεία, με την υπό κρίση προσφυγή, ζητά την ακύρωση ή την τροποποίηση της υπ' αριθ. ...Απόφασης Επιβολής Προστίμου του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Α΄Πειραιά με την οποία επιβλήθηκε σε βάρος της πρόστιμο συνολικού ποσού 7.200,00 € για τη διαχειριστική περίοδο 01/01/2013-31/12/2013. σύμφωνα με τις διατάξεις των άρθρων 5 & 9 του ν. 2523/1997 λόγω παράβασης των διατάξεων Ν. 4093/2012 του ΚΦΑΣ .

Οι παραβάσεις αφορούν τη μη καταχώρηση στο με Α.Π.Θ. .. τηρούμενο πρόσθετο βιβλίο κίνησης πελατών, των στοιχείων που προσδιορίζουν το ύψος συναλλαγής (χωρίς να έχουν εκδοθεί τα αντίστοιχα στοιχεία εσόδου) για έξι (6) πελάτες που διέμεναν στο ξενοδοχείο, κατά παράβαση των συνδυασμένων διατάξεων των άρθρων 4 παρ. 23, 1 παρ. 1 του Ν. 4093/2012 οι οποίες επισύρουν κυρώσεις του άρθρου 5 του Ν. 2523/1997.

Επειδή για τις παραβάσεις του Κ.Φ.Α.Σ. που διαπιστώθηκαν, κοινοποιήθηκε στην προσφεύγουσα εταιρεία στις ..., η με αριθμ. Πρωτ. ..κλήση προς ακρόαση του άρθρου 6 του ν.2690/99 , η οποία φέρει την υπογραφή του νόμιμου εκπροσώπου ... και την σφραγίδα της ελεγχόμενης επιχείρησης και στην οποία η εταιρεία δεν ανταποκρίθηκε.

Επειδή από τα στοιχεία του φακέλου προκύπτει αβίαστα ότι ο πραγματοποιηθείς από το ΣΔΟΕ έλεγχος ορθής εφαρμογής του Ν.4093/2012 στην προσφεύγουσα έγινε στις 27/7/2013 καθώς :

- i. Το βιβλίο κίνησης πελατών που είχε καταχωρήσεις εισόδου μέχρι 26/07/2013 με Α.Π.Θ. ... θεωρήθηκε από το συνεργείο του Σ.Δ.Ο.Ε. Αττικής την 27/07/2013 στην σελίδα ...
- ii. Το με αριθμό ... Υπηρεσιακό Σημείωμα Ελέγχου εκδόθηκε και επιδόθηκε στον εκπρόσωπο της ελεγχόμενης κο ... όπως προκύπτει από την υπογραφή που έφερε το έγγραφο στις 27/07/2013.
- iii. Η με αριθμό ... κλήση προς ακρόαση του άρθρου 6 του Ν. 2690/1999 εκδόθηκε και επιδόθηκε στον εκπρόσωπο της ελεγχόμενης κο ..., όπως προκύπτει από την σφραγίδα και υπογραφή που έφερε στις 27/07/2013.
- iv. Η εκδοθείσα από την επιχείρηση αθεώρητη βάση της ΠΟΛ 1083/2003 μηχανογραφική ΑΠΥ αξίας 1 € που θεώρησε το συνεργείο του Σ.Δ.Ο.Ε. φέρει τον αριθμό ... και ημερομηνία την 27/07/2013.

Επειδή σύμφωνα με το Άρθρο 1 παρ. 1. Ν. 4093/2012 κάθε ημεδαπό πρόσωπο των παραγράφων 1 και 4 του άρθρου 2 και των παραγράφων 1 και 2 του άρθρου 101 του ν. 2238/94, κοινοπραξία, κοινωνία ή νομική οντότητα που ασκεί δραστηριότητα στην ελληνική επικράτεια και αποβλέπει στην απόκτηση εισοδήματος από εμπορική ή βιομηχανική ή βιοτεχνική ή γεωργική επιχείρηση ή από ελευθέριο επάγγελμα ή από οποιαδήποτε άλλη επιχείρηση, καθώς και οι αστικές κερδοσκοπικές ή μη εταιρείες, έχει τις υποχρεώσεις του παρόντος νόμου σχετικά με την τήρηση βιβλίων, έκδοση στοιχείων

Επειδή σύμφωνα με το Άρθρο 2 παρ. 1. Ν. 4093/2012 από την απεικόνιση των συναλλαγών στα βιβλία και από τα στοιχεία πρέπει να προκύπτουν συγκεντρωτικά και αναλυτικά στοιχεία των καταχωρήσεων και να υποστηρίζονται αυτές, ώστε να είναι ευχερής η αναλυτική πληροφόρηση και εφικτή η επαλήθευση αυτών από τον φορολογικό έλεγχο, για τις ανάγκες όλων των φορολογικών αντικειμένων.

Επειδή σύμφωνα με το Άρθρο 2 παρ. 3 Ν. 4093/2012 κάθε εγγραφή στα βιβλία, που αφορά συναλλαγή ή άλλη πράξη του υπόχρεου, πρέπει να στηρίζεται σε στοιχεία που προβλέπονται από τις διατάξεις του παρόντος νόμου ή σε δημόσια έγγραφα ή σε άλλα πρόσφορα αποδεικτικά στοιχεία.

Επειδή σύμφωνα με το Άρθρο 4 παρ. 1 Ν. 4093/2012 Ο υπόχρεος απεικόνισης συναλλαγών τηρεί απλογραφικά ή διπλογραφικά βιβλία όπως ορίζεται στις παραγράφους 2 έως 5 του άρθρου αυτού ή απαλλάσσεται από την τήρηση βιβλίων όπως ορίζεται στην παράγραφο 4 του άρθρου 3 από την έναρξη κάθε διαχειριστικής του περιόδου.

Επειδή Σύμφωνα με το Άρθρο 4 παρ. 2 Ν. 4093/2012 Στην τήρηση διπλογραφικών βιβλίων εντάσσονται οι ημεδαπές και αλλοδαπές ανώνυμες και περιορισμένης ευθύνης εταιρίες, καθώς και οι ιδιωτικές κεφαλαιουχικές εταιρίες.....

Επειδή Σύμφωνα με το Άρθρο 4 παρ. 23 Ν. 4093/2012 Ο υπόχρεος απεικόνισης συναλλαγών της παραγράφου αυτής, ανεξάρτητα από την κατηγορία των βιβλίων που τηρεί, εκμεταλλευτής χώρου διαμονής ή φιλοξενίας, εκπαιδευτηρίου, κλινικής ή θεραπευτηρίου, κέντρων αισθητικής, γυμναστηρίων, χώρου στάθμευσης, καθώς και οι γιατροί και οδοντίατροι, παρέχουν ασφαλείς πληροφορίες για τις συναλλαγές τους μέχρι την έκδοση του στοιχείου, για το οποίο έχουν υποχρέωση, όπου και αναγράφονται τα στοιχεία του πελάτη. Η διασφάλιση των πληροφοριών αυτών γίνεται είτε με την καταχώριση χειρόγραφα σε θεωρημένα έντυπα ή, επί μηχανογραφικής τήρησης, με τη χρήση ειδικών ασφαλών διατάξεων σήμανσης του ν. 1809/1988 (Α' 222).

Επειδή η μη αναγραφή στο πρόσθετο βιβλίο πελατών : α)της διάρκειας της παροχής υπηρεσιών (έναρξη και πιθανή λήξη διάρκειας παροχής υπηρεσίας) β)του συμφωνηθέντος αντιτίμου της συναλλαγής και το γεγονός ότι δεν προκύπτουν τα στοιχεία αυτά από κανένα άλλο προσκομισθέν στο έλεγχο πρόσφορο μέσο ή έγγραφο καθιστούν αντικειμενικά αδύνατες τις ελεγκτικές επαληθεύσεις του ελέγχου.

Επειδή από την έκθεση ελέγχου του Σ.Δ.Ο.Ε. ΑΤΤΙΚΗΣ, προέκυψε σαφώς ότι η ελεγχόμενη επιχείρηση δεν καταχώρησε στο με Α.Π.Θ. ... τηρούμενο πρόσθετο βιβλίο κίνησης πελατών, τα στοιχεία που προσδιορίζουν το ύψος συναλλαγής (χωρίς να έχουν εκδοθεί τα αντίστοιχα στοιχεία εσόδου) για έξι (6) πελάτες που διέμεναν στο ξενοδοχείο, κατά παράβαση των συνδυασμένων διατάξεων των άρθρων 4 παρ. 23, 1 παρ. 1 του Ν. 4093/2012 οι οποίες επισύρουν κυρώσεις του άρθρου 5 του Ν. 2523/1997.

Επειδή σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 5 του Ν.2523/97 (έναρξη ισχύος από τη δημοσίευση του νόμου δηλ. 11/9/1997), όποιος παραβαίνει τις διατάξεις του Κώδικα Βιβλίων και Στοιχείων (π.δ. 186/1992 ΦΕΚ 84 Α') τιμωρείται με πρόστιμο που προσδιορίζεται κατ' αντικειμενικό τρόπο....

Ο ισχυρισμός της προσφεύγουσας περί παραβίασης της αρχής της αναλογικότητας όπως προβλέπεται από το άρθρο 25 του Συντάγματος είναι αβάσιμος, διότι δεν παραβιάζεται η αρχή της αναλογικότητας δεδομένου ότι τα όρια των προσθέτων φόρων προβλέπονται ευθέως στο νόμο (άρθρο 5 του Ν. 2523/1997 Κώδικας Φορολογικών Κυρώσεων) και η φορολογική αρχή προέβη στην επιβολή του με βάση τη διαπιστωθείσα παράβαση. Κι αυτό επειδή το κρίσιμο στοιχείο που διέπει την αρχή της αναλογικότητας είναι η ύπαρξη εύλογης σχέσης μεταξύ συγκεκριμένου διοικητικού μέτρου και επιδιωκόμενου νομίμου σκοπού. Τη σχέση αυτή την έχει σταθμίσει ο νομοθέτης του Π.Δ.186/92 και Ν.23523/97, λαμβάνοντας υπόψη τον επιδιωκόμενο σκοπό, που δεν είναι άλλος από την πάταξη της φοροδιαφυγής, τη σύλληψη της φορολογητέας ύλης και την προάσπιση του δημοσίου συμφέροντος, διαμέσου της εξασφάλισης της καταβολής των οφειλομένων φόρων.

Όπως έχει άλλωστε κριθεί με την πρόσφατη 2402/2010 ΣτΕ, «...όταν η ίδια η φορολογική αρχή, θεμιτός κατά το Σύνταγμα, εν όψει των αναφερθέντων, δεν διαθέτει διακριτική ευχέρεια να προσδιορίζει το ύψος του προστίμου αναλόγως των ειδικότερων συνθηκών της παραβάσεως, θέμα παραβίασεως της αρχής της αναλογικότητας ή του δικαιώματος παροχής έννομης προστασίας ως εκ του ότι το δικαστήριο που ελέγχει τη νομιμότητα της σχετικής πράξεως της ως άνω αρχής δεν διαθέτει ούτε αυτό τέτοια εξουσία, δεν μπορεί να τεθεί».

Επειδή η ενημέρωση για την δυνατότητα άσκησης ενδικοφανούς προσφυγής, δεν αποτελεί στοιχείο του κύρους της προσβαλλόμενης πράξεως και ως εκ τούτου η μη παροχή προς τον

υπόχρεο των εν λόγω πληροφοριών δεν καθιστούν την πράξη άκυρη, παρά μόνον επιτρέπουν την παραδεκτή άσκηση απευθείας ένδικου βοηθήματος ενώπιον των αρμοδίων διοικητικών δικαστηρίων.

Επειδή η προσφεύγουσα κατέθεσε την με αριθμ. Πρωτ. .../14.10.2013 ενδικοφανή προσφυγή και μάλιστα εμπρόθεσμα, αποδεικνύει καταφανώς ότι ήταν ενήμερη για την αλλαγή στη διαδικασία της ενδικοφανούς προσφυγής κατά των πράξεων της φορολογικής αρχής και δεν έλαβε υπ' όψιν της τη σημείωση επί των καταλογιστικών πράξεων.

Επειδή δεν υφίστανται λόγοι ουσίας που να καθιστούν τις ανωτέρω πράξεις της φορολογικής αρχής άκυρες.

Επειδή οι διαπιστώσεις του ελέγχου, όπως αυτές καταγράφονται στην από ... έκθεση ελέγχου ΚΦΑΣ του ΣΔΟΕ Αττικής επί της οποίας εδράζεται η προσβαλλόμενη απόφαση, κρίνονται βάσιμες, αποδεκτές και πλήρως αιτιολογημένες.

Α π ο φ α σ ί ζ ο υ μ ε

Την απόρριψη της με αρ.πρωτ.../14-10-2013 ενδικοφανούς προσφυγής και την επικύρωση της ... απόφασης επιβολής προστίμου ΚΒΣ ήτοι:

Οριστική φορολογική υποχρέωση του υπόχρεου - καταλογιζόμενο ποσό με βάση την παρούσα εισήγηση : 7.200,00 €.

Η παρούσα απόφαση μπορεί να γίνει αποδεκτή εντός τριάντα (30) ημερών από την κοινοποίησή της, με πρακτικό αποδοχής στην αρμόδια φορολογική αρχή, οπότε το παραπάνω ποσό προστίμου περιορίζεται στο ένα δεύτερο (1/2) αυτού εάν το ποσό του προστίμου καταβληθεί εφάπαξ και είναι μέχρι χίλια διακόσια (1.200) ευρώ και στην περίπτωση που το ποσό υπερβαίνει τα χίλια διακόσια (1.200) ευρώ μειώνεται στο ένα δεύτερο (1/2), εφόσον καταβληθεί το τριάντα τοις εκατό (30%) αυτού, κατά την υπογραφή του οικείου πρακτικού ή το αργότερο εντός των δύο επόμενων εργάσιμων για τις δημόσιες οικονομικές υπηρεσίες ημερών, ενώ το υπόλοιπο καταβάλλεται εφάπαξ μέχρι την τελευταία εργάσιμη ημέρα του επόμενου από την υπογραφή του πρακτικού μήνα (άρθ. 9 ν. 2523/1997, όπως ισχύει ύστερα από το ν. 4172/2013 και εγκ. ΠΟΛ 1210/2013). Το ποσό 50% που έχει ήδη βεβαιωθεί με την υποβολή της ενδικοφανούς προσφυγής συμψηφίζεται.

Επί άσκησης προσφυγής είναι καταβλητέο εφάπαξ το 50% του κατά περίπτωση προκύπτοντος (καταλογιζόμενου) βάσει της απόφασης αυτής ποσού, μέχρι την τελευταία εργάσιμη για τις δημόσιες υπηρεσίες ημέρα του επόμενου από τη βεβαίωση μήνα, λαμβανομένου υπόψη και του ποσού 50% που έχει ήδη βεβαιωθεί με την άσκηση της ενδικοφανούς προσφυγής.

Αν η παρούσα απόφαση οριστικοποιηθεί λόγω μη άσκησης ή εκπρόθεσμης άσκησης προσφυγής, είναι καταβλητέο εφάπαξ ολόκληρο το προκύπτον (καταλογιζόμενο) ποσό βάσει της απόφασης αυτής, μέχρι την τελευταία εργάσιμη για τις δημόσιες υπηρεσίες ημέρα του επόμενου από τη βεβαίωση μήνα, λαμβανομένου υπόψη και του ποσού 50% που έχει ήδη βεβαιωθεί με την άσκηση της ενδικοφανούς προσφυγής.

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

ΜΕ ΕΝΤΟΛΗ ΤΟΥ
ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΥ ΤΗΣ ΥΠΗΡΕΣΙΑΣ
ΕΣΩΤΕΡΙΚΗΣ ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ

ΓΕΩΡΓΙΟΣ ΚΑΚΙΩΡΑΣ
ΥΠΟΔΙΕΥΘΥΝΤΗΣ ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ

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).