



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ
ΥΠΟΥΡΓΕΙΟ ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΩΝ
ΓΕΝΙΚΗ ΓΡΑΜΜΑΤΕΙΑ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΕΣΟΔΩΝ
ΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ
Ταχ. Δ/ση: Αριστογείτονος 19
Ταχ. Κώδικας : 176 71 - Καλλιθέα
Τηλέφωνο : 210 9563608
ΦΑΞ : 210 9531321

Καλλιθέα, 17.05.2014

Αριθμός απόφασης: 1245

ΑΠΟΦΑΣΗ

Ο ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΣ ΤΗΣ ΔΙΕΥΘΥΝΣΗΣ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ

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^ατης ίδιας υποπαραγράφου του ίδιου νόμου.

β. Του άρθρου 63 του ν. 4174/2013 (ΦΕΚ Α' 170).

γ. Της αριθ. Δ6Α118225ΕΞ 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».

δ. 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».

ε. Της ΠΟΛ 1209/06.09.2013 Απόφασης του Γενικού Γραμματέα Δημοσίων Εσόδων (ΦΕΚ Β' 2371).

στ. Του άρθρου 7 της ΠΟΛ 1002/31.12.2013 Απόφασης του Γενικού Γραμματέα Δημοσίων Εσόδων (ΦΕΚ Β' 55/16-1-2014).

2. Την ΠΟΛ 1211/12-9-2013 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 18/03/2014 και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανή προσφυγή της εταιρίας, ΑΦΜ, που εδρεύει στην Κέρκυρα, περιοχή, Τ.Κ. κατά της υπ' αριθ./2013 Απόφασης Επιβολής Προστίμου ΚΦΑΣ - Αρθ. 5 & 9 του ν

2523/1997 διαχειριστικής περιόδου 1.1.2013 – 31.12.2013 και τα προσκομιζόμενα με αυτήν σχετικά έγγραφα.

5. Την με αριθ./16.12.2013 Απόφαση Επιβολής Προστίμου ΚΦΑΣ - Αρθ. 5 & 9 του ν. 2523/1997 διαχειριστικής περιόδου 1.1.2013 – 31.12.2013 του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Α' Κέρκυρας του οποίου ζητείται η ακύρωση, καθώς και την από 05.11.2013 οικεία έκθεση ελέγχου.

6. Τις απόψεις της ανωτέρω φορολογικής αρχής.

7. Την από 12.05.2014 εισήγηση του Α2 τμήματος της Υπηρεσίας μας.

Επί της από 18.03.2014 και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανούς προσφυγής της εταιρίας με την επωνυμία, 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./2013 προσβαλλόμενη Απόφαση Επιβολής Προστίμου του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Α' Κέρκυρας επιβλήθηκε σε βάρος της προσφεύγουσας πρόστιμο συνολικού ποσού 1.200 € για τη διαχειριστική περίοδο 1.1.2013 – 31.12.2013 σύμφωνα με τις διατάξεις των άρθρων 5 & 9 του ν. 2523/1997 λόγω παράβασης των διατάξεων των άρθ. 6 παρ. 1, 7 παρ. 1, 2 παρ. 6, 1 παρ. 1 και 5 παρ. 1,4 του Ν. 4093/2012 (ΚΦΑΣ) Η παράβαση αφορά την μη έκδοση ενός φορολογικού στοιχείου αξίας 80€

Η προσφεύγουσα, με την υπό κρίση προσφυγή, ζητά την ακύρωση της υπ' αριθ./16.12.2013 ΑΕΠ ΚΦΑΣ του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Α' Κέρκυρας προβάλλοντας τους παρακάτω λόγους:

- Επιβάλλει πρόστιμο για μία μόνο παράβαση, ενώ στην από 5.11.2013 έκθεση ελέγχου καταγράφονται περισσότερες από μία παραβάσεις μη έκδοσης τιμολογίου – δελτίου αποστολής (5 συνολικά, που αφορούν διάφορα εμπορεύματα της προσφεύγουσας). Το γεγονός αυτός εισάγει στοιχείο αμφιβολίας σχετικά με την τέλεση της παράβασης.
- Βασίζεται σε ένα ελλιπές και ασυμπλήρωτο πρωτόκολλο καταμέτρησης από το οποίο δε μπορεί να αποδειχτεί η ύπαρξη διαφοράς, διότι δεν αναγράφονται σε αυτό τα στοιχεία των αρχικών μεταφερόμενων ποσοτήτων και των αντίστοιχων πωληθέντων ώστε να προκύπτει με σαφήνεια το υπόλοιπο
- Επιβάλλει πρόστιμο λόγω «μη έκδοσης φορολογικού στοιχείου διακίνησης για την πώληση», ενώ το υπ' αριθ./13.9.2013 Υ.Σ.Ε. καταλογίζει ως αιτιολογία παράβασης τη «μη έκδοση φορολογικού στοιχείου διακίνησης για τη μεταφορά». Το γεγονός αυτό καθιστά την τέλεση της παράβασης λίαν αμφίβολη
- Βασίζεται εν μέρει σε άρθρα του ΚΦΑΣ που αφορούν παραβάσεις που δε σχετίζονται με την υπό κρίση παράβαση, καθώς και σε διαφορετικές διατάξεις του ΚΦΑΣ από αυτές που αναφέρει η οικεία έκθεση ελέγχου
- Εκδόθηκε και υπογράφηκε από αναρμόδιο άτομο (υπάλληλο αντί του προϊστάμενου της αρμόδιας Δ.Ο.Υ.), γεγονός που αντίκειται στις διατάξεις του άρθ. 9 παρ. 2, 3 του ν. 2523/97.

Επειδή, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθ. 5 παρ. 2 του ν. 2523/97 εισάγεται αντικειμενικό σύστημα επιβολής προστίμων για παραβάσεις που αφορούν τον Κ.Β.Σ. (από 1.1.2013 ΚΦΑΣ σύμφωνα με άρθ. 13 Ν. 4093/2012), με το οποίο καθιερώνονται δύο Βάσεις Υπολογισμού (No 1 και No 2) επί των οποίων εφαρμόζονται οι κατάλληλοι συντελεστές βαρύτητας για συγκεκριμένες παραβάσεις, το δε ποσό της Βάσης Υπολογισμού No 1, σύμφωνα με την περίπτωση (αγ),

διαμορφώνεται στα 1.200 Ευρώ για υπόχρεους τήρησης βιβλίων Γ' κατηγορίας που διαπράττουν τις αυτοτελείς παραβάσεις των περιπτώσεων α' και η' της παραγράφου 8 του ίδιου άρθρου

Επειδή, σύμφωνα με το άρθρ. 5 παρ. 8 του ν. 2523/97 «Οι παρακάτω περιπτώσεις, για την επιβολή του αντικειμενικού προστίμου, θεωρούνται αυτοτελείς παραβάσεις, για τις οποίες εφαρμόζεται η Βάση Υπολογισμού Νο 1... α) Η παράλειψη έκδοσης κάθε στοιχείου, που ορίζεται από τις διατάξεις του Κ.Β.Σ.»

Επειδή, από τη φύση της ελεγκτικής διαδικασίας που ακολουθήθηκε (επιτόπιος έλεγχος σε φορτηγό αυτοκίνητο της προσφεύγουσας) μπορεί να διαπιστωθεί πέραν πάσης αμφιβολίας η τέλεση της παράβασης, ήτοι μη έκδοση των προβλεπόμενων φορολογικών στοιχείων, αλλά όχι το ακριβές πλήθος αυτών (αν π.χ. αφορά μη έκδοση φορολογικών στοιχείων σε μία ή περισσότερες πωλήσεις), οι δε υπάλληλοι του ΣΔΟΕ, εφαρμόζοντας την αρχή της χρηστής διοίκησης, θεώρησαν ότι τελέστηκε το ελάχιστο πλήθος παραβάσεων, ήτοι μία, που συνεπάγεται την ευνοϊκότερη δυνατή μεταχείριση για το φορολογούμενο

Επειδή, το πρωτόκολλο καταμέτρησης που συντάχθηκε από τους υπαλλήλους του ΣΔΟΕ Αττικής αναφέρει τις ποσότητες των εμπορευμάτων που βρέθηκαν στο φορτηγό αυτοκίνητο κατά τον έλεγχο και επιπλέον, από αντιπαραβολικό έλεγχο των φορολογικών στοιχείων που εκδόθηκαν, των πωληθέντων ποσοτήτων μέχρι την ώρα του ελέγχου και της ποσοτικής καταμέτρησης διαπιστώθηκε η μη έκδοση φορολογικών στοιχείων για την πώληση 23 τεμαχίων διαφόρων αγαθών

Επειδή, στην από 5.11.2013 έκθεση ελέγχου ρητά αναφέρεται ότι στο υπ' αριθ./13.09.2013 Υπηρεσιακό Σημείωμα Ελέγχου (Υ.Σ.Ε.) εκ παραδρομής ανεγράφη «μη έκδοση φορολογικού στοιχείου αξίας-διακίνησης για τη μεταφορά» αντί του ορθού: «μη έκδοση φορολογικού στοιχείου αξίας-διακίνησης για την πώληση»

Επειδή, όλες οι διατάξεις του ΚΦΑΣ πάνω στις οποίες βασίζεται η επιβολή του προστίμου σχετίζονται άμεσα με την υπό κρίση παράβαση, η δε προσβαλλόμενη πράξη αναφέρεται στις ίδιες ακριβώς διατάξεις όπως και η από 5.11.2013 έκθεση ελέγχου

Επειδή, σύμφωνα με την υπ' αριθ./2002 απόφαση του Β' Τμήματος του ΣτΕ επί αναπλήρωσης Προϊσταμένου Δ.Ο.Υ., όταν δεν υπάρχει ή είναι απών ή κωλύεται από άλλον υπάλληλο, δεν απαιτείται να εκδίδεται από τον προϊστάμενο απόφαση για την αναπλήρωση, ούτε συνεπώς να μνημονεύεται τέτοια απόφαση στις πράξεις που εκδίδει ο αναπληρωτής, απαιτείται όμως να αποδεικνύεται ότι ο αναπληρωτής ήταν ο υπάλληλος, ο οποίος κατά το νόμο, δικαιούται να αναπληρώσει τον Προϊστάμενο

Επειδή, σύμφωνα με την ΠΟΛ 1163/1997 «ο Αναπληρωτής Προϊστάμενος της Δ.Ο.Υ. (i) αναπληρώνει τον Προϊστάμενο της Δ.Ο.Υ., σε περίπτωση ελλείψεως, απουσίας ή κωλύματος αυτού, στην άσκηση όλων των καθηκόντων και υποχρεώσεων του (ii)... (iii)... (iv)»

Επειδή, σύμφωνα με το άρθρ. 20 παρ. 6 του ν. 2573/1999 «οι Υποδιευθυντές Δ.Ο.Υ. και Τελωνειακών Αρχών, έχουν τις ίδιες αρμοδιότητες και καθήκοντα ευθύνης, που προβλέπονται για τους για τους υπαλλήλους των καταργούμενων θέσεων Αναπληρωτών Προϊσταμένων Δ.Ο.Υ. και Τελωνειακών Αρχών»

Επειδή, από το με αριθ. πρωτοκόλλου/21.10.2013 έγγραφο του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Κέρκυρας προκύπτει ότι ο κ. ανέλαβε τα καθήκοντά του ως Υποδιευθυντής, συνεπώς κατά την ημερομηνία έκδοσης της προσβαλλόμενης πράξης ήταν ο υπάλληλος ο οποίος κατά το νόμο, δικαιούταν να αναπληρώσει τον Προϊστάμενο

Επειδή συνεπώς η προσβαλλόμενη ΑΕΠ ΚΦΑΣ έχει υπογραφεί νομίμως από τον κ., Εφοριακό ΠΕ/Α', της Δ.Ο.Υ. Κέρκυρας και κατά συνέπεια ο ισχυρισμός του προσφεύγοντος ότι εκδόθηκε από αναρμόδιο άτομο είναι παντελώς αβάσιμος

Α π ο φ α σ ί ζ ο υ μ ε

Την απόρριψη της με αριθμό πρωτοκόλλου/18.03.2014 ενδικοφανούς προσφυγής της εταιρίας με την επωνυμία (Α.Φ.Μ.).

Οριστική φορολογική υποχρέωση της υπόχρεου - καταλογιζόμενο ποσό με βάση την παρούσα εισήγηση :

Συνολικό ποσό προστίμου 1.200,00€

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

**Ακριβές Αντίγραφο
Η Υπάλληλος του Τμήματος
Διοικητικής Υποστήριξης**

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

**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).