



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

Καλλιθέα 29-8-2014

Αριθμός απόφασης:2540

Ταχ. Δ/ση : Αριστογείτονος 19
Ταχ. Κώδικας : 176 71 - Καλλιθέα
Τηλέφωνο : 210 9578520
ΦΑΞ : 210 9531321

ΑΠΟΦΑΣΗ

Ο ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΣ ΤΗΣ ΔΙΕΥΘΥΝΣΗΣ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ

Έχοντας υπ' όψη:

1. Τις διατάξεις :
 - α. Του άρθρου 63 του ν. 4174/2013 (ΦΕΚ Α' 170).
 - β. Της αριθ. Δ6Α1118225 ΕΞ 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. 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».
 - δ. Της ΠΟΛ 1002/31.12.2013 Απόφασης του Γενικού Γραμματέα Δημοσίων Εσόδων (ΦΕΚ Β' 55/16-1-2014).
2. Την ΠΟΛ 1069/4-3-2014 Εγκύκλιο της Γενικής Γραμματείας Δημοσίων Εσόδων του Υπουργείου Οικονομικών.
3. Την από 3/7/2014 και με αριθμό πρωτοκόλλου/7-7-2014 ενδικοφανή προσφυγή της, ΑΦΜμε έδρα το κατά της αρ./22-1-2014 Απόφασης Επιβολής Προστίμου Κ.Β.Σ. άρθ. 5 & 9 του ν 2523/97 διαχειριστικής περιόδου 1/1/2012 έως 31/12/2012 και τα προσκομιζόμενα με αυτήν σχετικά έγγραφα.
4. Την με αριθ./ 22-1-2014 Απόφαση Επιβολής Προστίμου Κ.Β.Σ. άρθ. 5 & 9 του ν 2523/97 διαχειριστικής περιόδου 1/1/2012 έως 31/12/2012 του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. ΚΟΡΙΝΘΟΥ της οποίας ζητείται η ακύρωση, καθώς και την από 11-10-2013 οικεία έκθεση ελέγχου.
5. Τις απόψεις της ανωτέρω φορολογικής αρχής.
6. Την από 28/8/2014 εισήγηση του Α3 τμήματος της Υπηρεσίας μας.

Επί της από 3/7/2014 και με αριθμό πρωτοκόλλου/7-7-2014 ενδικοφανή προσφυγή της, 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' αριθ...../4-1-2014 προσβαλλόμενη Απόφαση Επιβολής Προστίμου του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. ΚΟΡΙΝΘΟΥ, επιβλήθηκε σε βάρος της προσφεύγουσας πρόστιμο συνολικού ποσού 27.000,00 €, για τη διαχειριστική περίοδο 1/1/2012 έως 31/12/2012, σύμφωνα με

τις διατάξεις των άρθρων 5 & 9 του ν.2523/1997, καθόσον η προσφεύγουσα υπέπεσε στις εξής παραβάσεις:

1^η περίπτωση: Παρεμπόδιση ελέγχου με θετικές ενέργειες κατά παράβαση των διατάξεων 36§1 του Π.Δ.186/92 (Κ.Β.Σ.),σε συνδυασμό με τις διατάξεις 2§1,21§1,του ιδίου ΠΔ/ΤΟΣ, για την οποία καταλογίστηκε πρόστιμο ύψους **3.000,00 ευρώ** και ,

2^η περίπτωση: Δεν εξέδωσε εξήντα (60) αποδείξεις λιανικής πώλησης, από την εν χρήσει Φ.Τ.Μ., κατά παράβαση των διατάξεων των άρθρων 13§1 του Π.Δ. 186/92 (Κ.Β.Σ.) σε συνδυασμό με τις διατάξεις των άρθρων 13§5, 6§1,και 2§1 του ιδίου ΠΔ/ΤΟΣ, τις διατάξεις των άρθρων 1 και 5§3 του ν. 1809/88 και της ΑΥΟ 1060347/90, για την οποία καταλογίστηκε πρόστιμο ύψους **24.000,00 ευρώ**.

Η ως άνω προσβαλλόμενη πράξη εδράζεται επί της από 11/10/2013 Έκθεσης Ελέγχου εφαρμογής διατάξεων Κ.Β.Σ. των ελεγκτών της Περιφερειακής Διεύθυνσης Πελοποννήσου του Σώματος Δίωξης Οικονομικού Εγκλήματος α)και β), σύμφωνα με την οποία κατά τον επιτόπιο έλεγχο που διενήργησαν στις 27/7/2012 στην έδρα της επιχείρησης στο Κορινθίας διαπίστωσαν τις ως άνω προαναφερθείσες παραβάσεις.

Συγκεκριμένα: α) περί την ώρα του ελέγχου και ενώ ήταν σε εξέλιξη συναυλία του καλλιτέχνη τραγουδιστή, για την οποία είχαν εκδοθεί 506 εισιτήρια εισόδου, οι ελεγκτές γνώρισαν στους υπεύθυνους της επιχείρησης ότι με κάθε σερβίρισμα θα έπρεπε να εκδίδουν αποδείξεις λιανικής πώλησης από την εν χρήσει ΦΤΜ, συμψηφίζοντας ταυτόχρονα και τα εισιτήρια εισόδου. Τότε δέχτηκαν επίθεση με αποτέλεσμα την παρεμπόδιση του ελέγχου με θετικές ενέργειες.

β) Κατά τον έλεγχο διαπιστώθηκε ότι είχαν σερβιριστεί σε εξήντα (60) περιπτώσεις διάφορα ποτά χωρίς την ταυτόχρονη έκδοση αποδείξεων λιανικής πώλησης από την εν χρήσει Φ.Τ.Μ. , όμως δεν κατέστη δυνατόν να προσδιοριστεί η αξία κάθε απόδειξης γιατί παρεμποδίστηκε ο έλεγχος.

Στη συνέχεια συντάχθηκε το με αριθ./2012 Υπηρεσιακό Σημείωμα Ελέγχου (Υ.Σ.Ε.) στο οποίο καταγράφονται οι παραλείψεις της ελεγχόμενης επιχείρησης. Επιπλέον συντάχθηκε η από 27/7/2012 κλήση προς ακρόαση του άρθρου 6 του ν. 2690/99, σύμφωνα με την οποία κλήθηκε η ελεγχόμενη επιχείρηση να γνωρίσει εντός δέκα (10) ημερών στην ελεγκτική αρχή τις απόψεις της ως προς τις διαπιστωθείσες παραβάσεις.

Τα ανωτέρω έγγραφα θυροκολλήθηκαν στις 30/7/2012 από τον ελεγκτή -υπάλληλο παρουσία του μάρτυρα, αστυνομικού του Α.Τ.

Η προσφεύγουσα, με την υπό κρίση ενδικοφανή προσφυγή, ζητά την ακύρωση της παραπάνω Απόφασης Επιβολής Προστίμου του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. ΚΟΡΙΝΘΟΥ και την διαγραφή των επιβληθέντων προστίμων, προβάλλοντας τους παρακάτω λόγους :

1. Η προσφεύγουσα τήρησε την τυπική φορολογική διαδικασία για τη διοργάνωση της συναυλίας αφού:
 - Συντάχθηκε ιδιωτικό συμφωνητικό μεταξύ των αντισυμβαλλομένων (καλλιτέχνη και επιχείρησης) το οποίο κατατέθηκε αρμοδίως στην αρμόδια Δ.Ο.Υ Κορίνθου πριν την έναρξη της εκδήλωσης.
 - Υπέβαλε μέσω της ΓΓΠΣ το έντυπο Υποβολής Γνωστοποιήσεων Επιτηδευματιών (ΚΒΣ Δ12) για τη θεώρηση τρίπτυχων εισιτηρίων θεαμάτων.
 - Προέβη στη θεώρηση 1.200 εισιτηρίων εισόδου και κατόπιν στην ακύρωση 541 εισιτηρίων, ως μη διατεθέντων.
2. Δεν στοιχειοθετείται παράβαση καθόσον η παράλειψη έκδοσης αποδείξεων λιανικής πώλησης από την εν χρήσει Φ.Τ.Μ. με ταυτόχρονο συμψηφισμό των εισιτηρίων εισόδου, αποτελεί τυπική παράβαση και οφείλεται σε συγγνωστή πλάνη ως προς την ύπαρξη της σχετικής υποχρέωσης και συνεπώς εμπίπτει στις εξαιρέσεις του άρθρου 5 του ν. 2523/97, για τις οποίες δεν επιβάλλεται πρόστιμο.
3. Δεν αποτελεί παρεμπόδιση ελέγχου με θετικές ενέργειες η αμφισβήτηση των αποδιδόμενων στην προσφεύγουσα παραβάσεων.
4. Παραβιάστηκε η αρχή της προηγούμενης ακρόασης .

Επειδή σύμφωνα με τα οριζόμενα στην **παρ. 7 της ΑΥΟ 1059176/625/0015/ΠΟΛ.1087/25-6-2003**, «τα εκδιδόμενα με αξία εισιτήρια αποτελούν φορολογικά στοιχεία εισόδου και καταχωρούνται στα τηρούμενα βιβλία , σύμφωνα με τις ισχύουσες διατάξεις Κ.Β.Σ.....

Κατά το σερβίρισμα εκδίδονται τα προβλεπόμενα από τον Κ.Β.Σ. φορογικά στοιχεία και στις περιπτώσεις που αναγράφεται αξία επί των εισιτηρίων, αυτή συμψηφίζεται με την αξία των προσφερόμενων ειδών και εμφανίζεται αυτή σε ευρώ ως «έκπτωση» με την ένδειξη «αξία εισιτηρίου» στην εκδιδόμενη από τη φορολογική ταμειακή μηχανή ή τον Η/Υ απόδειξη ή στο τιμολόγιο δελτίο αποστολής.

Σε περίπτωση που η αξία των καταναλωθέντων ειδών είναι μικρότερη από την αξία του εισιτηρίου, στο εκδιδόμενο κατά τις διατάξεις του Κ.Β.Σ φορολογικό στοιχείο, ως αξία των ειδών αναγράφεται η αξία του εισιτηρίου»

Επειδή στις διατάξεις του άρθρου 21 παρ. 1 του Π.Δ. 186/1992 (Κ.Β.Σ.) ορίζεται ότι, «τα βιβλία, τα στοιχεία και τα λοιπά δικαιολογητικά των εγγραφών τηρούνται στην έδρα του επιτηδευματία, με εξαίρεση τα βιβλία, τα στοιχεία και τα λοιπά δικαιολογητικά των λοιπών εγκαταστάσεων τα οποία τηρούνται σε αυτές».

Επειδή στις διατάξεις του άρθρου 1 του ν. 1809/88 ορίζεται ότι «οι επιτηδευματίες που πωλούν αγαθά λιανικώς ή κυρίως λιανικώς ή παρέχουν υπηρεσίες στο κοινό και τηρούν βιβλία δεύτερης ή τρίτης κατηγορίας του Κώδικα Βιβλίων και Στοιχείων (π.δ. 186/1992, ΦΕΚ 84 Α΄) υποχρεούνται να χρησιμοποιούν φορολογικές ταμειακές μηχανές για την έκδοση των αποδείξεων λιανικής πώλησης αγαθών και παροχής υπηρεσιών. Επίσης σύμφωνα με τις διατάξεις της παρ. 3 του άρθρου 5 του ίδιου νόμου, «εάν διακοπεί η λειτουργία του φορολογικού μηχανισμού από οποιονδήποτε λόγο και μέχρι την επαναλειτουργία του, ο υπόχρεος επιτηδευματίας εκδίδει θεωρημένα διπλότυπα στοιχεία, σύμφωνα με όσα ορίζονται στις διατάξεις του Κώδικα Βιβλίων και Στοιχείων και στις σχετικές υπουργικές αποφάσεις.

Επειδή, σύμφωνα με το άρθ. 5 παρ.6 περ.θ΄ του ν. 2523/97 «Για τις γενικές παραβάσεις λαμβάνεται υπόψη η Βάση Υπολογισμού Νο 1 (ΒΑΣ.ΥΠ. 1) και εφαρμόζεται ο συντελεστής βαρύτητας με αριθμητική τιμή ένα (1). Κατ' εξαίρεση, για τις πιο κάτω παραβάσεις ο συντελεστής βαρύτητας καθορίζεται ως εξής: θ) σε περίπτωση παρεμπόδισης του προληπτικού φορολογικού ελέγχου με θετικές ενέργειες, σε πέντε (5).

Επειδή, σύμφωνα με το άρθ. 5 παρ.8 περ. 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 (ΒΑΣ.ΥΠ. 1) ο δε συντελεστής βαρύτητας, εφόσον δεν ορίζεται διαφορετικά, έχει αριθμητική τιμή ένα (1).

α) Η παράλειψη έκδοσης κάθε στοιχείου, που ορίζεται από τις διατάξεις του Κ.Β.Σ.»

Επειδή, σύμφωνα με το άρθ. 5 παρ. 9 του ν. 2523/97, «Κάθε φορά που διενεργείται φορολογικός έλεγχος και διαπιστώνονται επαναλαμβανόμενες εντός της ίδιας διαχειριστικής περιόδου αυτοτελείς, κατά τις διατάξεις της προηγούμενης παραγράφου, παραβάσεις, για τις οποίες προβλέπεται η επιβολή προστίμων με βάση την κατηγορία βιβλίων, κατά τα οριζόμενα στην περίπτωση α΄ της παραγράφου 2, το ανώτατο όριο του προστίμου δεν μπορεί να υπερβεί κατά την πρώτη έκδοση απόφασης επιβολής προστίμου το δεκαπενταπλάσιο των προστίμων αυτών, για κάθε κατηγορία παραβάσεων των περιπτώσεων της προηγούμενης παραγράφου και κατά τη δεύτερη έκδοση απόφασης επιβολής προστίμου το τριακονταπλάσιο των προστίμων αυτών, για κάθε ως άνω κατηγορία παράβασης. Σε περίπτωση διαπίστωσης για τρίτη φορά της διάπραξης των παραβάσεων αυτών δεν ισχύει περιορισμός ως προς το ανώτατο όριο αυτών των προστίμων».

Επειδή εν προκειμένω στην προσφεύγουσα έχει εκδοθεί η αριθ./2012 Απόφαση Επιβολής Προστίμου του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ ΚΟΡΙΝΘΟΥ για τη χρήση 2012, για παράβαση που διαπιστώθηκε την 13/7/2012 και αφορά στη μη έκδοση πέντε (5) φορολογικών στοιχείων.

Επομένως η προσβαλλόμενη Απόφαση Επιβολής Προστίμου που αφορά τη διαπίστωση της παράβασης μη έκδοσης αποδείξεων λιανικής πώλησης, αποτελεί τη δεύτερη έκδοση απόφασης για την ίδια διαχειριστική περίοδο και το προβλεπόμενο πρόστιμο δεν μπορεί να υπερβεί το τριακονταπλάσιο των προστίμων αυτών.

Επειδή η έκθεση ελέγχου που συντάσσεται από τα φορολογικά όργανα αποτελεί δημόσιο έγγραφο (άρθρο 169 § 1 ΚΔΔ) και έχει την αποδεικτική αξία που ορίζει το άρθρο 171§§1 & 4 ΚΔΔ, αποτελεί δηλαδή πλήρη απόδειξη για όσα βεβαιώνονται ότι έγιναν από τον συντάκτη της ή ενώπιον αυτού, προς τα οποία μόνον για πλαστότητα μπορεί να προσβληθεί, ο ισχυρισμός της προσφεύγουσας ότι η αμφισβήτηση εκ μέρους της των αποδιδόμενων σ' αυτήν παραβάσεων είναι απορριπτέος ως αβάσιμος.

Επιπλέον η διαπίστωση της παράβασης της παρεμπόδισης ελέγχου με θετικές ενέργειες, αποδεικνύεται από το γεγονός ότι οι υπάλληλοι που διενήργησαν τον επιτόπιο έλεγχο δεν ήταν σε θέση να προσδιορίσουν την αξία κάθε φορολογικού στοιχείου, εν προκειμένου αποδείξεων λιανικής πώλησης.

Επειδή, η εκ μέρους της προσφεύγουσας τυπική διαδικασία θεώρησης και ακύρωσης των εισιτηρίων εισόδου αλλά και η γνωστοποίηση αυτών στην ΓΓΠΣ, αποδεικνύει ότι, εν γένει, δεν συντρέχει λόγος συγγνωστής πλάνης ή άγνοιας για τις φορολογικές υποχρεώσεις της ελεγχόμενης επιχείρησης.

Επειδή η προσφεύγουσα δεν στερήθηκε της δυνατότητός της, ούτε του δικαιώματος της της προηγούμενης ακρόασης, καθώς κλήθηκε να εκφράσει εγγράφως τις απόψεις της με την από 28-7-2012 κλήση προς ακρόαση του άρθρου 6 του ν. 2690/1999, με συνημμένο σ' αυτήν το αριθ. 97/28-7-2012 ΥΣΕ επί του οποίου αναφέρονται αναλυτικά οι διαπιστώσεις του ελέγχου, και η οποία της επιδόθηκε, με θυροκόλληση στις 30/7/2012,

Επειδή οι διαπιστώσεις του ελέγχου, όπως αυτές καταγράφονται στην από 11/10/2013 έκθεση ελέγχου των ελεγκτών της Περιφερειακής Διεύθυνσης Πελοποννήσου του Σώματος Δίωξης Οικονομικού Εγκλήματος α)και β), επί της οποίας εδράζεται η προσβαλλόμενη απόφαση, 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 της από 3/7/2014 και με αριθ. πρωτ./7-7-2014 ενδικοφανούς προσφυγής της επιχείρησης, ΑΦΜ

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

1^η περίπτωση

Πρόστιμο άρθ. 5 παρ.6 περ.θ' του ν. 2523/97:

600,00 X Σ.Β. 5 = 3.000,00 €

2^η περίπτωση

Πρόστιμο άρθ. 5 παρ.8 περ.α' του ν. 2523/97

800,00 X30XΣ.Β.1 = 24.000,00 €

Ήτοι σύνολο:

27.000,00€

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

Ο ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΣ ΤΗΣ ΔΙΕΥΘΥΝΣΗΣ
ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ
α/α

Η υπάλληλος του Τμήματος

Διοικητικής Υποστήριξης

ΓΕΩΡΓΙΟΣ ΚΑΚΙΩΡΑΣ

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).