



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

Καλλιθέα, 30/10/2014

Αριθμός απόφασης: 3516

Ταχ. Δ/ση : Αριστογείτονος 19
Ταχ. Κώδικας : 176 71 - Καλλιθέα
Τηλέφωνο : 2109578520
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 και με αριθμό πρωτοκόλλου/2014 ενδικοφανή προσφυγή της επιχείρησης ΟΕ, ΑΦΜ, με έδρα την οδός, κατά της υπ' αριθμ./2014 Απόφασης Επιβολής Προστίμου Κ.Φ.Α.Σ. του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ., άρθρων 5 & 9 του ν 2523/1997, φορολογικής περιόδου 1/1/2014 έως 31/12/2014 και της οικείας έκθεσης ελέγχου και τα προσκομιζόμενα με αυτή σχετικά έγγραφα.

4. Την με αριθμ./2014 Απόφαση Επιβολής Προστίμου Κ.Φ.Α.Σ., του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ., άρθρων 5 & 9 του ν 2523/1997, διαχειριστικής περιόδου, 1/1/2014 έως 31/12/2014, της οποίας ζητείται η ακύρωση.

5. Τις απόψεις της αρμόδιας φορολογικής αρχής.

6. Την από εισήγηση του Α3 τμήματος της Υπηρεσίας μας.

Επί της από και με αριθμό πρωτοκόλλου/2014 ενδικοφανούς προσφυγής της επιχείρησης ΟΕ, 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' αριθμ./2014 προσβαλλόμενη Απόφαση Επιβολής Προστίμου του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ., επιβλήθηκε σε βάρος της προσφεύγουσας επιχείρησης, πρόστιμο συνολικού ποσού 250,00 € , για τη διαχειριστική περίοδο 1/1/2014 έως 31/12/2014, σύμφωνα με τις διατάξεις των άρθρων 5 & 9 του ν. 2523/1997, 54 ν. 4174/2013 και 10 του ν. 1809/1988, λόγω παράβασης των διατάξεων του άρθρου 7§1,4 του ν. 4093/2012 (ΚΦΑΣ), σε συνδυασμό με τις διατάξεις του άρθρου 1§1 του ιδίου νόμου και του ν. 1809/1988.

Η παράβαση αφορά μη έκδοση μιας (1) Απόδειξης Λιανικής Συναλλαγής, σε ιδιώτη πελάτη, για αγορά προϊόντος αξίας 3,40 €.

Η ως άνω παράβαση εκδόθηκε με βάση την από έκθεση ελέγχου διατάξεων του Κ.Φ.Α.Σ., των υπαλλήλων της Δ.Ο.Υ. α) και β)

Συγκεκριμένα, όπως αναφέρεται στη σελίδα 2 Κεφ. 5 (ΠΡΑΓΜΑΤΙΚΑ ΠΕΡΙΣΤΑΤΙΚΑ-ΔΙΑΠΙΣΤΩΣΕΙΣ ΕΛΕΓΧΟΥ), «την και ώρα 21:05, κάναμε περί τη μισή ώρα διακριτική παρακολούθηση έξω από την αναφερόμενη επιχείρηση ελέγχοντας διακριτικά τους πελάτες οι οποίοι είχαν ψωνίσει από την επιχείρηση. Από τον έλεγχο διαπιστώσαμε ότι ,μεταξύ άλλων, ένα ζευγάρι που είχαν εξέλθει από την επιχείρηση και είχαν αγοράσει προϊόντα αξίας 3,40 €, δεν είχε απόδειξη λιανικής συναλλαγής για τα είδη που αγόρασαν, ακολούθως εισήλθαμε στην αναφερόμενη επιχείρηση κάνοντας γνωστή την ιδιότητάς μας με την επίδειξη των αστυνομικών ταυτοτήτων και της εντολής ελέγχου, στον υπεύθυνο της επιχείρησης κατά την ώρα του ελέγχου , τον κύριο μέλος της ΟΕ, και αφού ελέγξαμε και το στέλεχος της εν χρήσει φορολογικής ταμειακής μηχανής, διαπιστώσαμε ότι δεν είχε εκδοθεί από την επιχείρηση , σύμφωνα με το άρθρο 7§1,4 του ν. 4093/2012 (Κ.Φ.Α.Σ.), το προβλεπόμενο φορολογικό στοιχείο (Α.Λ.Σ.) για την παραπάνω συναλλαγή, από την εν χρήσει Φ.Τ.Μ. που λειτουργούσε στο κατάστημα κατά την ώρα του ελέγχου, ούτε από άλλο χειρόγραφο μπλοκ».

Με την κλήση προς ακρόαση άρθρου 6 ν. 2690/1999, κλήθηκε η ελεγχόμενη επιχείρηση όπως εντός δέκα ημερών, από την επομένη της κοινοποίησης, υποβάλει εγγράφως τις απόψεις της ως προς τις διαπιστωθείσες παραβάσεις, όπως αυτές περιγράφονται στο υπ' αριθμ./2014 συνημμένο Υ.Σ.Ε. Η προσφεύγουσα, με το με αριθμ. πρωτ./2014 έγγραφο της Δ.Ο.Υ. γνώρισε, μεταξύ άλλων, στον έλεγχο ότι η ελεγχόμενη «Στη συγκεκριμένη περίπτωση είχε κανονικά εκδώσει τη συγκεκριμένη απόδειξη ΦΤΜ για την πώληση του συγκεκριμένου προϊόντος αξίας 3,40 €, όπως τούτο προκύπτει από το προσκομιζόμενο αντίγραφο της κορδέλας της ΦΤΜ της επιχείρησής μας (ίδτε αριθμούς α)/2014 και ώρα 21.05 ποσού € 3,40 και β)/2014 και ώρα 21.15 ποσού € 3,40.Συνεπώς η επιχείρησή μας εξέδωσε το σχετικό παραστατικό και δεν υπέπεσε στην από το προσβαλλόμενο υπηρεσιακό σημείωμα παράβαση της μη έκδοσης σε μια περίπτωση ΑΛΠ από ΦΤΜ αξίας € 3,40».

Στο ως άνω επιχείρημα της ελεγχόμενης επιχείρησης, ο έλεγχος, όπως αναφέρεται στη σελίδα 3 (κεφάλαιο 6 ΕΠΙΔΟΣΗ Υ.Σ.Ε ΚΑΙ ΚΛΗΣΗ ΓΙΑ ΑΚΡΟΑΣΗ), αναφέρει ότι: « Το συνεργείο ελέγχου παρέλαβε τη συγκεκριμένη απόδειξη από την εν χρήσει ΦΤΜ αριθ./2014 αξίας 3,40 € με ώρα έκδοσης την 21:05 μ.μ., η παραπάνω απόδειξη είναι η ΑΛΠ που επισυνάπτεται στο υποβληθέν από την ελεγχόμενη υπόμνημα σε φωτοτυπία από την κορδέλα, η επόμενη απόδειξη που αναφέρει στο υπόμνημα η ελεγχόμενη με την ίδια αξία 3,40 €, είναι η αριθμ./2014 και ώρα 21:15 καταρχήν είναι μεταγενέστερη και δεύτερον είναι πιθανόν να εκδόθηκε για άλλη συναλλαγή καθόσον για όση ώρα ήταν το συνεργείο παρόν (περί τη μισή ώρα) η προσέλευση πελατών ήταν συνεχώς διαρκής».

Η προσφεύγουσα, με την υπό κρίση ενδικοφανή προσφυγή, ζητά την ακύρωση και ανάκληση της παραπάνω Απόφασης Επιβολής Προστίμου του Προϊσταμένου και της οικείας έκθεσης ελέγχου, της Δ.Ο.Υ., ισχυριζόμενη ότι:

- Η Απόφαση Επιβολής Προστίμου και έκθεση ελέγχου, βάσει της οποίας εκδόθηκε, είναι μη νόμιμες και αβάσιμες τυπικά και ουσιαστικά, καθόσον η επιχείρηση εξέδωσε την επίμαχη απόδειξη ΦΤΜ και το γεγονός ότι ο πελάτης δεν την φύλαξε, δε συνιστά παράβαση της επιχείρησης.
- Η έκθεση ελέγχου εσφαλμένα έλαβε υπόψη την αριθμ./2014 απόδειξη (αντί των/2014 και/2014).
- Η έκθεση ελέγχου είναι αόριστη και συνεπώς άκυρη καθόσον δεν αναφέρονται τα στοιχεία των πελατών, πόσα και ποια είδη αγόρασαν.
- Είναι καταχρηστικό εκ μέρους της φορολογικής αρχής να δημιουργεί επιβαρυντικές υπόνοιες σε βάρος της επιχείρησης με αναφορά σε δήθεν «επανελημμένες προφορικές καταγγελίες από πελάτες».

- Η προσβαλλόμενη Απόφαση Επιβολής Προστίμου εκδόθηκε αντίθετα προς τη γενική αρχή του διοικητικού δικαίου, καθόσον γίνεται αναφορά σε καταργημένες διατάξεις που προβλέπουν την προσφυγή ενώπιον του Διοικητικού Πρωτοδικείου και όχι την ενδικοφανή προσφυγή, με αίτημα την επανεξέταση αυτής στο πλαίσιο διοικητικής διαδικασίας από Υπηρεσία Εσωτερικής Επανεξέτασης της Φορολογικής Διοίκησης.

Επειδή στις διατάξεις του άρθρου 10 του ν. 1809/1988 ορίζεται ότι :

«1. Όποιος παραβαίνει τις διατάξεις του νόμου αυτού, των αποφάσεων που εκδίδονται κατ' εξουσιοδότηση του και των διατάξεων που αναφέρονται στις τεχνικές προδιαγραφές των φορολογικών ταμειακών μηχανών και συστημάτων τιμωρείται με πρόστιμο που προσδιορίζεται κατ' αντικειμενικό τρόπο».

«2. Για την εφαρμογή του αντικειμενικού συστήματος ισχύουν οι εννοιολογικοί προσδιορισμοί της παραγράφου 2 του άρθρου 5 του ν. 2523/1997 (ΦΕΚ 179 Α')».

Επειδή, στις διατάξεις του άρθρου 7 του ν. 4093/2012 (Κ.Φ.Α.Σ.) ορίζεται ότι :

«1. Ο υπόχρεος απεικόνισης συναλλαγών εκδίδει απόδειξη λιανικής, τουλάχιστον διπλότυπη, για κάθε πώληση αγαθού, για ίδιο λογαριασμό ή για λογαριασμό τρίτου, ή παροχή υπηρεσίας προς φυσικό πρόσωπο, για την ικανοποίηση ατομικών ή οικογενειακών αναγκών ή προς τα μέλη προμηθευτικού συνεταιρισμού με βάση διατακτικές του ή αλλαγή λιανικώς πωληθέντος αγαθού».

Επειδή στις διατάξεις του άρθρου 5 του ν. 2523/97 ορίζεται ότι:

«1. Όποιος παραβαίνει τις διατάξεις του Κώδικα Βιβλίων και Στοιχείων (π.δ. 186/1992 ΦΕΚ 84 Α') τιμωρείται με πρόστιμο που προσδιορίζεται κατ' αντικειμενικό τρόπο.

«8. 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 στις διατάξεις του άρθρου 54 του ν. 4174/2103 ορίζεται ότι:

«1. Για καθεμία από τις παρακάτω παραβάσεις επιβάλλεται πρόστιμο στον φορολογούμενο ή οποιοδήποτε πρόσωπο, εφόσον υπέχει αντίστοιχη υποχρέωση από τον Κώδικα ή τη φορολογική νομοθεσία που αναφέρεται στο πεδίο εφαρμογής του: α)..... θ) δεν εκδίδει ή εκδίδει ανακριβώς αποδείξεις λιανικής πώλησης ή επαγγελματικά στοιχεία.»

«2. Τα πρόστιμα για τις παραβάσεις που αναφέρονται στην παράγραφο 1 καθορίζονται ως εξής: α)... γ) διακόσια πενήντα (250) ευρώ, για κάθε παράβαση των περιπτώσεων β', γ', δ', στ' και θ' της παραγράφου 1, με ανώτατο όριο το ποσό ύψους τριάντα χιλιάδων (30.000) ευρώ ανά

φορολογικό έλεγχο, στην περίπτωση της μη έκδοσης ή έκδοσης ανακριβών φορολογικών στοιχείων».

Επειδή στην έκθεση ελέγχου γίνεται σαφής αναφορά των πραγματικών περιστατικών που θεμελιώνουν την παράβαση της μη έκδοσης Απόδειξης Λιανικής Συναλλαγής από την εν χρήσει ΦΤΜ, καθόσον οι αποδείξεις με αριθ./2014 και/2014, που επικαλείται η προσφεύγουσα για την επίμαχη συναλλαγή, εκδόθηκαν μετά την διαπίστωση του ελέγχου ότι οι πελάτες, κατά την έξοδό τους από το κατάστημα, δεν διέθεταν την απόδειξη λιανικής συναλλαγής, για προϊόν αξίας 3,40 € που είχαν αγοράσει από την προσφεύγουσα.

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 μόνο για πλαστότητα μπορεί να προσβληθεί.

Επειδή οι διαπιστώσεις του ελέγχου όπως αυτές καταγράφονται στην από με ημερομηνία θεώρησης έκθεση ελέγχου (εφαρμογής των διατάξεων Κ.Φ.Α.Σ.) του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ, κρίνονται βάσιμες, αποδεκτές και πλήρως αιτιολογημένες.

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./2014 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.

Κατόπιν των ανωτέρω ο ισχυρισμός της προσφεύγουσας ότι η προσβαλλόμενη πράξη εκδόθηκε αντίθετα προς τη γενική αρχή του διοικητικού, απορρίπτεται ως αβάσιμος.

Α π ο φ α σ ί ζ ο υ μ ε

Την απόρριψη της με αριθ. πρωτ. της με αριθ. πρωτ./2014 ενδικοφανούς προσφυγής της επιχείρησης Ο.Ε., ΑΦΜ

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

Πρόστιμο άρθρου 54 παρ. 2 περ. γ' ν. 4174/2013 : 250,00 €

ΔΙΑΦΟΡΑ ΦΟΡΟΥ (.....)

Αρχικό ποσό : 250,00 €

Τελικό ποσό: 250,00 €

Ο ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΣ ΤΗΣ ΔΙΕΥΘΥΝΣΗΣ
ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ

α.α.

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).