



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

Ταχ. Δ/ση : Αριστογείτονος 19

Ταχ. Κώδικας : 176 71 - Καλλιθέα

Τηλέφωνο : 210 9564037

ΦΑΞ : 210 9531321

Καλλιθέα **22/12/2014**

Αριθμός απόφασης: **4375**

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 με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανή προσφυγή του του, ΑΦΜ διεύθυνση κατά της υπ' αριθμ..... Απόφασης Επιβολής Προστίμου του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ..... φορολογικού έτους 01/01/2014-31/12/2014, και τα προσκομιζόμενα με αυτήν σχετικά έγγραφα.

4. Την υπ' αριθμ... Απόφαση Επιβολής Προστίμου του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ....., φορολογικού έτους 01/01/2014 – 31/12/2014 της οποίας ζητείται η ακύρωση, καθώς και την οικεία έκθεση ελέγχου.

5. Τις απόψεις της Δ.Ο.Υ ...
6. Την από 22/12/2014 εισήγηση του Α3 τμήματος της Υπηρεσίας μας.

Επί της με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανούς προσφυγής τουτου, ΑΦΜ 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. προσαλλόμενη Απόφαση Επιβολής Προστίμου του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. επιβλήθηκε σε βάρος του προσφεύγοντος πρόστιμο του άρθρου 54 §1 ν.4174/2013 συνολικού ποσού 1.000,00 € για το φορολογικό έτος 01/01/2014-31/12/2014.

Η παράβαση αφορά τη μη έκδοση τεσσάρων (4) Αποδείξεων Λιανικής Πώλησης συνολικής αξίας 16,00€ σε αντίστοιχα σερβιρισμένα τραπέζια κατά παράβαση των διατάξεων των άρθρων 1§1, 7§§1,4, 9§1 και 11§1β του ν. 4093/2012 (ΚΦΑΣ).

Η ως άνω Απόφαση Επιβολής Προστίμου εκδόθηκε από τον Προϊστάμενο της Δ.Ο.Υ. βάσει του πορίσματος ελέγχου της από 05/09/2014 Έκθεσης Ελέγχου εφαρμογής των διατάξεων του ν.4093/2012 των υπαλλήλων της ως άνω ΔΟΥ : α..... και β)

Ο προσφεύγων, με την υπό κρίση ενδικοφανή προσφυγή, ζητά την ακύρωση μερικά ή ολικά, άλλως την τροποποίηση της παραπάνω Απόφασης Επιβολής Προστίμου του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ....., προβάλλοντας τους παρακάτω λόγους :

- Και στις τέσσερις περιπτώσεις, είχε εκδοθεί κανονικά η προβλεπόμενη απόδειξη, πλην όμως, προφανώς χάθηκε από το τραπέζι, ίσως λόγω του αέρα ή από απροσεξία των πελατών, κάτι το οποίο ούτε μπορούσαν να ελέγξουν, ούτε ήταν υπεύθυνοι γι αυτό.
- Λόγω τεχνικού προβλήματος του Η/Υ της επιχείρησης, το σχετικό αρχείο δεν ήταν δυνατό να «ανοίξει» και να επιδειχθεί η απόδειξη λόγω του ότι ο υπεύθυνος του καταστήματος που χειρίζεται το σχετικό πρόγραμμα δε βρισκόταν εκείνη τη στιγμή στο κατάστημα.

Επειδή σύμφωνα με το άρθρο 1 παρ. 1 του Ν. 4093/12 (ΚΦΑΣ) *υπόχρεοι απεικόνισης συναλλαγών* ορίζεται ότι « Κάθε ημεδαπό πρόσωπο των παρ. 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 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 και υποβολή δεδομένων για διασταύρωση».

Επειδή σύμφωνα με το άρθρο 7 παρ 1 του ν. 4093/2012 « 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 σύμφωνα με την ΠΟΛ 1004/2013 άρθρο 9 παρ 1 του Υφυπουργού Οικονομικών, *Διασφάλιση συναλλαγών και διαφύλαξη δεδομένων* «..... Οι αποδείξεις λιανικής για την πώληση ή την παροχή υπηρεσιών του άρθρου 7 του παρόντος κώδικα , εκδίδονται υποχρεωτικά με τη χρήση φορολογικών ταμειακών μηχανών ή μηχανογραφικά με τη χρήση Η/Υ και με σήμανση από φορολογικό μηχανισμό ΕΑΦΔΣΣ του ν.1809/1988(ΦΕΚ Α΄ 222) βάσει των διατάξεων του άρθρου 1 του νόμου αυτού.....».

Επειδή σύμφωνα με το άρθρο 1 παρ. 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 ΚΒΣ υποχρεούνται να χρησιμοποιούν φορολογικές ταμειακές μηχανές για την έκδοση αποδείξεων λιανικής πώλησης αγαθών και παροχής υπηρεσιών.....».

Επειδή σύμφωνα με το άρθρο 7 παρ 4 του ν. 4093/2012 « ο χρόνος έκδοσης των αποδείξεων, ορίζεται, κατά περίπτωση ως εξής: α) στην πώληση των αγαθών κατά την παράδοση ή την έναρξη της αποστολής του αγαθού.....»

Επειδή σύμφωνα με την ΠΟΛ 1004/2013 άρθρο 7 παρ 4 του Υφυπουργού Οικονομικών, *Χρόνος έκδοσης των αποδείξεων λιανικών συναλλαγών* « Οι διατάξεις των περιπτώσεων α΄,β΄, και γ΄ της παραγράφου αυτής είναι όμοιες με τις αντίστοιχες για το θέμα διατάξεις της παραγράφου 3 του άρθρου 13 του προΐσχύσαντος ΚΒΣ (πδ 186/1992) και δε χρήζουν περαιτέρω διευκρινήσεων».

Επειδή σύμφωνα με τα οριζόμενα στην ΠΟΛ 1122/2009 του Υφυπουργού Οικονομικών, *«Χρόνος έκδοσης των αποδείξεων λιανικής πώλησης από τους εκμεταλλευτές των κέντρων διασκέδασης και όλων των καταστημάτων γενικά που διαθέτουν στο κοινό οποιοδήποτε είδος τροφής ή ποτού για επιτόπια κατανάλωση ...»*, η απόδειξη λιανικής πώλησης από ΦΤΜ ή από ηλεκτρονικό υπολογιστή στα καταστήματα που διαθέτουν στο κοινό οποιοδήποτε είδος τροφής ή ποτού για επιτόπια κατανάλωση, εκδίδεται και παραδίδεται με την εκτέλεση κάθε παραγγελίας (σερβιρίσματος) αρχικής ή συμπληρωματικής.

Επειδή σύμφωνα με την ΠΟΛ 1004/2013 άρθρο 9 παρ 7 του Υφυπουργού Οικονομικών, *Διασφάλιση συναλλαγών και διαφύλαξη δεδομένων* « Όταν τα αθεώρητα βιβλία και οι αθεώρητες καταστάσεις που αναφέρονται στις διατάξεις του ΚΦΑΣ ενημερώνονται μηχανογραφικά, μπορεί να μην εκτυπώνονται αλλά να φυλάσσονται σε ηλεκτρομαγνητικά μέσα με την προϋπόθεση όμως ότι τα δεδομένα τους εκτυπώνονται άμεσα όταν ζητηθεί από τον φορολογικό έλεγχο. Στην περίπτωση

αδυναμίας αναπαραγωγής- εκτύπωσης των δεδομένων αυτών, η αδυναμία – μη διαφύλαξη τους ισοδυναμεί με μη τήρηση των αντιστοιχών βιβλίων ή καταστάσεων.....»

Επειδή από τις ανωτέρω διατάξεις προκύπτει ότι οι παραβάσεις ,οι οποίες επισύρουν την κύρωση του προστίμου εις βάρος του παραβάτη είναι τυπικές, υπό την έννοια ότι δεν εξετάζεται η υπαιτιότητα του παραβάτη αλλά η πραγμάτωση της αντικειμενικής υπόστασης της παράβασης (ΣΤΕ 1188/2010, 477/2009,1253/1992), συγκεκριμένα οι προβλεπόμενες από τον κώδικα αυτό παραβάσεις στοιχειοθετούνται εφόσον υφίστανται τα πραγματικά περιστατικά αυτών, όπως είδος συναλλαγής χρόνος κλπ. στοιχεία που είναι απαραίτητα για την έκδοση πράξεως επιβολής προστίμου (Δ .Ε .Φ. Αθηνών 5504/1998).

Επειδή η εν λόγω παράβαση στηρίχθηκε στον έλεγχο που πραγματοποιήθηκε από τους υπαλλήλους της ΔΟΥ οι οποίοι αφού έκαναν γνωστή την ιδιότητά τους προέβησαν σε αντιπαραβολικό έλεγχο, δηλαδή σε συγκεκριμένες διασταυρώσεις μεταξύ των σερβιρισμένων ειδών (ποτών -αναψυκτικών)στα τραπέζια των πελατών – παρεών και των εκδοθέντων αποδείξεων λιανικής πώλησης και διαπίστωσαν ότι ο ελεγχόμενος- προσφεύγων δεν είχε εκδώσει αποδείξεις λιανικής πώλησης από την εν χρήσει ΦΤΜ σε τέσσερις περιπτώσεις πελατών – παρεών, οι οποίες είχαν σερβιριστεί διάφορα είδη και οι σχετικές παραγγελίες είχαν εκτελεστεί.

Επειδή δεν ασκεί επιρροή και πρέπει να αποριφθεί ως αβάσιμος ο προβαλλόμενος ισχυρισμός ότι οι αποδείξεις είχαν εκδοθεί κανονικά και δεν είναι υπεύθυνος για την απώλεια τους λόγω του αέρα ή της απροσεξίας των πελατών. Κι αυτό γιατί η καταλογισθείσα παράβαση είναι, όπως προαναφέρθηκε τυπική, ήτοι στοιχειοθετείται εφόσον υφίστανται τα πραγματικά περιστατικά αυτής. .

Επειδή στην υπό εξέταση περίπτωση, το συνεργείο ελέγχου ζήτησε τα τηρούμενα βιβλία όμως δεν του επεδείχθησαν λόγω τεχνικού προβλήματος του Η/Υ. Σύμφωνα με τις ανωτέρω διατάξεις ο προσφεύγων εφόσον ενημερώνει μηχανογραφικά τα βιβλία του , μπορεί να μην τα εκτυπώνει αλλά να τα φυλάσσει σε ηλεκτρομαγνητικά μέσα με την προϋπόθεση όμως ότι τα δεδομένα τους εκτυπώνονται άμεσα όταν ζητηθεί από τον φορολογικό έλεγχο.

Επειδή κατά την ημέρα του ελέγχου 25/07/2014 η ελεγχόμενη επιχείρηση δεν επέδειξε τα τηρούμενα βιβλία και στοιχεία της στον έλεγχο. Η διαπιστωθείσα παράβαση της μη επίδειξης των βιβλίων και στοιχείων αναγράφεται στην οικεία έκθεση ελέγχου αλλά και στο σώμα της προσβαλλόμενης πράξης (..... ωστόσο δεν επιβλήθηκε με την εν λόγω ΑΕΠ το πρόστιμο που επισύρει τις κυρώσεις των διατάξεων του άρθρου 54§1 ν.4174/2013. Για τον λόγο αυτό εκδόθηκε η υπ' αριθμ. Απόφαση Επιβολής Προστίμου του Προϊσταμένου της ΔΟΥ η οποία κοινοποιήθηκε την 29-10-2010 στον προσφεύγοντα.

Επειδή οι διαπιστώσεις του ελέγχου, όπως αυτές καταγράφονται στην από 05-09-2014 έκθεση ελέγχου των ελεγκτών της ΔΟΥ 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 με αριθμ. Πρωτ..... ενδικοφανούς προσφυγής του, **ΑΦΜ**
.....

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

ΦΟΡΟΛΟΓΙΚΟ ΕΤΟΣ 2014

Πρόστιμο άρθρου 54 παρ 1 του Ν 4174/2013 ποσό **1.000,00 ευρώ(250,00€ X 4)**

Ο ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΣ ΤΗΣ ΔΙΕΥΘΥΝΣΗΣ
ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ α/α

Ακριβές Αντίγραφο

**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).