



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ

ΥΠΟΥΡΓΕΙΟ ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΩΝ

Καλλιθέα **12-01-2015**

ΓΕΝΙΚΗ ΓΡΑΜΜΑΤΕΙΑ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΕΣΟΔΩΝ

ΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ

Αριθμός απόφασης: **26**

Ταχ. Δ/ση : Αριστογείτονος 19

Ταχ. Κώδικας : 176 71 - Καλλιθέα

Τηλέφωνο : 210 9564037

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 με αριθμό πρωτοκόλλου/03-11-2014 ενδικοφανή προσφυγή της εταιρείας (πρώην), **ΑΦΜ** .., διεύθυνση, κατά της υπ' αριθμ./02-09-2014 Απόφασης Επιβολής

Προστίμου του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ., διαχειριστικής περιόδου 01/01/2013-31/12/2013, και τα προσκομιζόμενα με αυτήν σχετικά έγγραφα.

4. Την υπ' αριθμ./02-09-2014 Απόφαση Επιβολής Προστίμου του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ., διαχειριστικής περιόδου 01/01/2013 – 31/12/2013 της οποίας ζητείται η ακύρωση ή η τροποποίηση, καθώς και την οικεία έκθεση ελέγχου.
5. Τις απόψεις της Δ.Ο.Υ.
6. Την από 12/01/2015 εισήγηση του Α3 τμήματος της Υπηρεσίας μας.

Επί της με αριθμό πρωτοκόλλου/03-11-2014 ενδικοφανούς προσφυγής της εταιρείας (πρώην επωνυμία), **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' αριθμ./02-09-2014 προσβαλλόμενη Απόφαση Επιβολής Προστίμου του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ., επιβλήθηκε σε βάρος της προσφεύγουσας εταιρείας πρόστιμο συνολικού ποσού 33.600,00 €, για τη διαχειριστική περίοδο από 01/01/2013 έως 31/12/2013, σύμφωνα με τις διατάξεις των άρθρων 5 και 9 του ν. 2523/1997.

Η παράβαση αφορά τη μη έκδοση σαράντα δύο (42) Αποδείξεων Λιανικής Πώλησης-Αποδείξεων Παροχής Υπηρεσιών αξίας < 1.200,00€ κατά παράβαση των συνδυασμένων διατάξεων των άρθρων 1 και 7 του ν. 4093/2012 (ΚΦΑΣ) και της ΠΟΛ 1122/16-09-2009.

Η ως άνω Απόφαση Επιβολής Προστίμου εκδόθηκε από τον Προϊστάμενο της Δ.Ο.Υ. βάσει του πορίσματος ελέγχου της με ημερομηνίας θεώρησης 10/10/2013 Έκθεσης Ελέγχου εφαρμογής των διατάξεων του ν.4093/12(ΚΦΑΣ) του Προϊσταμένου ΣΔΟΕ Περιφ. Δ/σης

Η προσφεύγουσα εταιρεία, με την υπό κρίση ενδικοφανή προσφυγή, ζητά την ακύρωση ή την τροποποίηση της προσβαλλόμενης απόφασης (ΑΕΠ/2014) του Προϊσταμένου της ΔΟΥ, προβάλλοντας τους παρακάτω λόγους:

1. Στην επίδικη διαχειριστική περίοδο με την αριθμ/18-02-2014 ΑΕΠ του Προϊσταμένου της ΔΟΥ της επιβλήθηκε πρόστιμο για μη έκδοση αποδείξεων σύμφωνα με το άρθρο 5 παρ. 8 α ν. 2523/97, πέραν αυτού ουδέποτε της έχει επιδοθεί και ως εκ τούτου να μην υπάρχει, γιατί σε κάθε περίπτωση οι πράξεις επιβολής προστίμου αποτελούν ατομικές διοικητικές πράξεις και απαιτείται η κοινοποίηση τους προκειμένου να λάβουν νόμιμη υπόσταση. Συνεπώς η προσβαλλόμενη απόφαση είναι η δεύτερη που αφορά την παράβαση της μη έκδοσης αποδείξεων λιανικής πώλησης, στην επίδικη διαχειριστική περίοδο και ως τέτοια έπρεπε να περιοριστεί ως το τριακονταπλάσιο της αξίας των προστίμων ήτοι 800,00€X 30= 24.000,00€.
2. Στην προσβαλλόμενη πράξη δεν υφίσταται το ελάχιστο εκείνο περιεχόμενο που

καθιστά την πράξη αιτιολογημένη. Επιπροσθέτως δεν της επιδόθηκε η αναφερόμενη στην απόφαση επιβολής προστίμου έκθεση ελέγχου (.../14) στην οποία στηρίζεται και στην οποία εκτίθενται αναλυτικά τα πραγματικά περιστατικά, που επιτρέπει να συναχθεί το συμπέρασμα ότι έχει τελεστεί η παράβαση αλλά η με αριθμ.έκθεση ελέγχου του ΣΔΟΕ Ως εκ τούτου η πράξη είναι νομικά πλημμελής.

3. Ουδόλως τα ελεγκτικά όργανα απέδειξαν ως όφειλαν την τέλεση της παράβασης της μη έκδοσης αποδείξεων λιανικής πώλησης. Οι αποδείξεις εκδόθηκαν νομότυπα, η διαφορά ώρας που ισχυρίζονται τα φορολογικά όργανα ότι υπάρχει μεταξύ του b. text και της ώρας που αναγράφεται στην ΑΛΠ οφείλεται στον διαφορετικό χρόνο που θα παραμείνει κάθε παρέα ή τραπέζι στο κατάστημα, και για το οποίο δεν υπάρχει κανένας περιορισμός.
4. Στην με αριθμ. έκθεση ελέγχου του ΣΔΟΕ Κεντρικής Μακεδονίας η οποία επιδόθηκε μαζί με την προσβαλλόμενη απόφαση, αναφέρεται στην πρώτη σελίδα ότι ο έλεγχος διενεργήθηκε την 09-09-2013, ενώ στις επόμενες σελίδες ο έλεγχος αναφέρεται ότι διενεργείται την 30-03-2013. Από το δε όμως/2013 ΥΣΕ που εκδόθηκε την 09-09-2013, δεν αναφέρεται σε κανένα σημείο αυτού η ώρα που διενεργήθηκε ο έλεγχος, με αποτέλεσμα τα πορίσματα της έκθεσης ελέγχου να μην μπορούν να θεωρηθούν βέβαια και ειλικρινή και συνακόλουθα η έκδοση των 42 αυτών ΑΛΠ, που συνομολογεί και η ίδια φορολογική αρχή, να μην μπορεί να θεωρηθεί ότι έγινε την ώρα που διενεργείτο ο έλεγχος, γιατί δεν γνωρίζουμε καν ποια είναι η ώρα.
5. Δυνατότητα κατάσχεσης έχουν τα φορολογικά όργανα μόνο στις περιπτώσεις, κατά τις οποίες είτε υπάρχει ενδεχόμενο να προκύπτει απόκρυψη φορολογητέας ύλης, ή όταν υπάρχουν βάσιμες υπόνοιες ότι αποκρύπτονται βιβλία και στοιχεία, τα οποία ασκούν επιρροή στον ακριβή προσδιορισμό της φορολογητέας ύλης. Μόνο για αυτές τις περιοριστικά αναφερόμενες περιπτώσεις μπορεί να συνταχθεί έκθεση κατάσχεσης και να κατασχεθούν βιβλία ή στοιχεία του φορολογουμένου και όχι γιατί δεν μπορούν να αξιολογηθούν κατά την ώρα του ελέγχου, όπως ρητά αναφέρουν τα ελεγκτικά όργανα στη σελίδα 2 της από 23-09-2013 έκθεσης ελέγχου.
6. Παραβιάζεται η αρχή της Αναλογικότητας διότι η προσβαλλόμενη πράξη κατά κατάχρηση δικαιώματος και με υπερβάλλουσα αυστηρότητα επέβαλε το πρόστιμο, για πράξεις μάλιστα ανύπαρκτες ή τουλάχιστον αμφισβητούμενες, και το οποίο αγγίζει το πολλαπλάσιο της αξίας των συναλλαγών, για τις οποίες υποτίθεται ότι δεν εκδόθηκαν αποδείξεις.

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 εδάφιο α΄ 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 περιπτ. α΄ εδάφιο 1^ο 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 προϊσχύσαντος ΚΒΣ (πδ 186/1992) και δε χρήζουν περαιτέρω διευκρινίσεων».

Επειδή σύμφωνα με τα οριζόμενα στις παραγράφους 1 και 3 εδάφια α΄ και β΄ της 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, «1.Απο την 1^η Ιουλίου 2009 και εφεξής οι*

εκμεταλλευτές των κέντρων διασκέδασης και όλων των καταστημάτων γενικά που διαθέτουν στο κοινό οποιοδήποτε είδος τροφής ή ποτού για επιτόπια κατανάλωση (κέντρα διασκέδασης, εστιατόρια, ψητοπωλεία, μεζεδοπωλεία, ταβέρνες, καφετέριες, πιτσαρίες και λοιπά συναφή) εκδίδουν τις αποδείξεις λιανικής πώλησης, σύμφωνα με τις διατάξεις του Ν.1809/1988 και του άρθρου 13 του ΚΒΣ και παραδίδουν αυτές με την εκτέλεση κάθε παραγγελίας (σερβιρίσματος) αρχικής ή συμπληρωματικής, κατά τα ειδικότερα οριζόμενα από τις διατάξεις της ΑΥΟ 1063047/648/ΠΟΛ. 1183/0015/17.8.1990(ΦΕΚ Β΄ 561), κατά περίπτωση.

2.....

3.Κατ' εξαίρεση των αναφερομένων στην παράγραφο 1 της παρούσας, όσοι από τους επιτηδευματίες κάνουν χρήση μηχανογραφικών συστημάτων καταχώρησης και παρακολούθησης παραγγελιοληψιών και σημαίνουν τα εκδιδόμενα φορολογικά τους στοιχεία (ΑΛΠ) με τη χρήση ΕΑΦΔΣΣ του Ν. 1809/1988, υποχρεωτικά σημαίνουν ηλεκτρονικά και την κάθε καταχώρηση παραγγελίας στο μηχανογραφικό τους σύστημα (ανεξαρτήτως εάν αυτή εκτυπώνεται άμεσα ή όχι). Σε κάθε καταχωρούμενη ηλεκτρονικά παραγγελία, εκτός από τα πλήρη στοιχεία του εκδότη, περιλαμβάνονται υποχρεωτικά και, η ημερομηνία και η ώρα, τα είδη αναλυτικά και οι ποσότητες που σερβίρονται, ο α/α του τραπεζιού, ο α/α της παραγγελίας(σερβιρίσματος) και προαιρετικά η αξία κάθε είδους, αποκλειόμενης της αναγραφής της μερικής ή συνολικής αξίας κατανάλωσης.»

Επειδή σύμφωνα με το άρθρο 5 παρ 9 του ν.2523/97 ορίζεται ότι « 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 για τρίτη φορά της διάπραξης των παραβάσεων αυτών δεν ισχύει περιορισμός ως προς το ανώτατο όριο αυτών των προστίμων.»

Επειδή σύμφωνα με τη παράγραφο 2 εδάφια 1^ο, 2^ο και 3^ο του άρθρου 9 του ν 2523/97 «2. Το πρόστιμο επιβάλλεται με απόφαση του Προϊσταμένου της αρμόδιας δημόσιας οικονομικής υπηρεσίας, στην οποία γίνεται σύντομη περιγραφή της παράβασης και αναγράφεται το πρόστιμο που επιβάλλεται για αυτή, καθώς και η διάταξη που εφαρμόζεται.

Με την ίδια απόφαση μπορεί να επιβληθούν πρόστιμα διακεκριμένα για περισσότερες από μία παραβάσεις, που ανάγονται στην ίδια διαχειριστική περίοδο. Μαζί με την απόφαση κοινοποιείται στον παραβάτη αντίγραφο της σχετικής έκθεσης έλεγχου».

Επειδή σύμφωνα με τις παραγράφους 11 και 12 του άρθρου 66 του ΚΦΕ όπως προστέθηκαν με την παράγραφο 5 του άρθρου 8 ν 4110/2013 και ισχύουν από 23/01/2013.

«11. Αν κατά τη διάρκεια του φορολογικού ελέγχου διαπιστωθεί η ύπαρξη βιβλίων, εγγράφων και λοιπών στοιχείων που σχετίζονται με τον έλεγχο, από τα οποία είναι ενδεχόμενο να προκύπτει απόκρυψη φορολογητέας ύλης, κατάσχονται από τον υπάλληλο που ενεργεί τον φορολογικό έλεγχο και παραδίδονται στον αρμόδιο προϊστάμενο της Δ.Ο.Υ., ο οποίος, εφόσον με βάση αυτά ενεργεί φορολογική εγγραφή, τα διαφυλάσσει μέχρι την τελεσιδικία αυτής.

Για τις κατασχέσεις της παραγράφου αυτής εφαρμόζονται ανάλογα οι διατάξεις των πέντε τελευταίων εδαφίων της επόμενης παραγράφου.

12. Ο προϊστάμενος της Δ.Ο.Υ. ή ο αρμόδιος επιθεωρητής, στις περιπτώσεις που υπάρχουν βάσιμες υπόνοιες ότι στην επαγγελματική εγκατάσταση του επιτηδευματία ή στο κατάστημα οποιουδήποτε άλλου υπόχρεου αποκρύπτονται βιβλία, έγγραφα, εμπορεύματα ή άλλα στοιχεία, τα οποία ασκούν επιρροή στον ακριβή προσδιορισμό της φορολογητέας ύλης, μπορεί, με έγγραφό του να ζητήσει από τον Εισαγγελέα Πλημμελειοδικών και αν δεν υπάρχει αυτός από τον Ειρηνοδίκη της περιφέρειας, που υπάγεται η επαγγελματική εγκατάσταση του επιτηδευματία ή το κατάστημα άλλου υπόχρεου, τη συνδρομή ανακριτικού υπαλλήλου για την έρευνα προς ανεύρεση των βιβλίων ή εγγράφων ή εμπορευμάτων ή άλλων στοιχείων, με τη σύμπραξη φοροτεχνικών υπαλλήλων, που ορίζονται από τον προϊστάμενο της Δ.Ο.Υ. ή τον αρμόδιο Επιθεωρητή.

Η έρευνα ενεργείται σε οποιαδήποτε για τον υπόχρεο εργάσιμη ώρα. Τα βιβλία, έγγραφα και λοιπά στοιχεία που βρίσκονται, κατάσχονται και παραδίδονται στον αρμόδιο προϊστάμενο Δ.Ο.Υ., ο οποίος εφόσον με βάση αυτά ενεργεί φορολογική εγγραφή, τα φυλάσσει μέχρι την τελεσιδικία αυτής.

Για την έρευνα και την κατάσχεση συντάσσεται έκθεση, η οποία υπογράφεται από αυτούς που ενεργούν την κατάσχεση και τον επιτηδευματία ή τον παρόντα κατά τη διενέργεια του ελέγχου εταίρο ή μέλος ή συγγενικό προς τους ανωτέρω πρόσωπο ή πρόσωπο που μετέχει στη διοίκηση ή διαχείριση ή υπάλληλο ή λογιστή της επιχείρησης.

Αντίγραφο της έκθεσης παραδίδει στον υπόχρεο ή στον παριστάμενο, κατά τις διακρίσεις του προηγούμενου εδαφίου, πρόσωπο. Σε περίπτωση άρνησης των παραπάνω να υπογράψουν, εφαρμόζονται οι σχετικές με τις κοινοποιήσεις διατάξεις του Κώδικα Φορολογικής Δικονομίας. Ο ελεγχόμενος δικαιούται να λάβει αντίγραφα ή φωτοτυπίες των κατασχεθέντων βιβλίων, στοιχείων και λοιπών εγγράφων, με δαπάνες του. Για την κατάσχεση βιβλίων, εγγράφων και λοιπών στοιχείων τρίτου φορολογούμενου δεν απαιτείται επίδοση της έκθεσης κατάσχεσης σε αυτόν, με την προϋπόθεση ότι στην έκθεση ελέγχου, που επισυνάπτεται στην απόφαση επιβολής προστίμου σε βάρος του τρίτου, επισυνάπτεται αντίγραφο της σχετικής έκθεσης κατάσχεσης ή απόσπασμα αυτής.»

Επειδή σύμφωνα με την έκθεση επίδοσης της ΔΟΥ, στις 17-03-2014 ημέρα Δευτέρα και ώρα 14:10μμ ο εφοριακός υπάλληλος κ., μετά την αριθμ. έγγραφη παραγγελία του Προϊσταμένου της ΔΟΥ επέδωσε, στην διεύθυνση στον κ. του ΑΔΤ, Διαχειριστή της προσφεύγουσας εταιρείας, την με αριθμ./**18-02-2014** ΑΕΠ ΚΦΑΣ Διαχειριστικής Περιόδου 01-01-2013/ 31-12-2013 που αφορά πρόστιμο σύμφωνα με το άρθρο 5 παρ. 8 α ν. 2523/97 για παράβαση μη έκδοσης φορολογικού στοιχείου (ΑΛΠ) σε τέσσερις περιπτώσεις, αξίας εκάστης μικρότερης των 1.200,00 € και συνολικής αξίας μικρότερης από 500,00€ .

Επειδή σε βάρος της προσφεύγουσας έχει εκδοθεί η με α/α/**18-02-2014** Απόφαση Επιβολής Προστίμου του Προϊσταμένου της ΔΟΥ με την οποία της επιβλήθηκε πρόστιμο σύμφωνα με το άρθρο 5§8^α και § 9 του ν. 2523/97 στην διαχειριστική περίοδο 01/01/-31/12/2013, για την παράβαση της μη έκδοσης ΑΛΠ σε τέσσερις περιπτώσεις αξίας εκάστης 23,00€, 34,00€, 19,00€ και 32,00€.

Επειδή η προσβαλλόμενη απόφαση (...../2014) είναι η τρίτη (έχουν προηγηθεί η/14 και η/14) που εκδόθηκε για την ίδια διαχειριστική περίοδο 01/01-31/12/2013 και αφορά την παράβαση της μη έκδοσης αποδείξεων λιανικής πώλησης και όχι η δεύτερη, όπως εσφαλμένα επικαλείται η προσφεύγουσα εταιρεία και επομένως, δεν ισχύει περιορισμός ως προς το ανώτατο όριο του προστίμου.

Επειδή η με ημερομηνία θεώρησης 10-10-2013 έκθεση ελέγχου του Προϊσταμένου ΣΔΟΕ Περιφ. έλαβε δύο διαφορετικούς αριθμούς συγκεκριμένα: α)τον αριθμό από το ΣΔΟΕ και β) τον αριθμό /14 από τη ΔΟΥ Συνεπώς η με αριθμ./14 έκθεση ελέγχου μνεία της οποίας γίνεται στην προσβαλλόμενη πράξη, είναι η ίδια με την αριθμ. έκθεση ελέγχου.

Επειδή η προσβαλλόμενη Απόφαση Επιβολής Προστίμου του Προϊσταμένου της ΔΟΥ Ε..... εκδόθηκε με βάση την ανωτέρω έκθεση ελέγχου (η οποία επιδόθηκε στην προσφεύγουσα εταιρεία με την προσβαλλόμενη πράξη) στην οποία εκτίθενται αναλυτικά τα πραγματικά περιστατικά, που στοιχειοθετούν την διαπιστωθείσα παράβαση.

Επειδή η με αριθμό έκθεση ελέγχου συντάχθηκε από το ΣΔΟΕ Περιφ. Δ/σης μετά την επεξεργασία των φορολογικών στοιχείων τα οποία κατασχέθηκαν με την υπ' αριθμ./30-03-2013 έκθεση κατάσχεσής του. Ο προληπτικός έλεγχος είχε διενεργηθεί στην προσφεύγουσα εταιρεία την 30-03-2013 ημέρα Σάββατο και ώρα 23:30,βάσει της με αριθμ./2013 εντολής ελέγχου, όπου διαπιστώθηκε η τέλεση της παράβασης της μη έκδοσης Αποδείξεων Λιανικής Πώλησης. Συγκεκριμένα η προσφεύγουσα εταιρεία χρησιμοποιώντας το μηχανογραφικό σύστημα παραγγελιών της, είχε στη μνήμη του Η/Υ τα δεδομένα των παραγγελιών που είχε εκτελέσει χωρίς όμως να έχει δώσει σήμανση από τον ΕΑΦΔΣΣ και χωρίς να έχει εκδώσει

τις αντίστοιχες ΑΛΠ. Οι ΑΛΠ που κατασχέθηκαν, αφορούν πελάτες που είχαν εξυπηρετηθεί πριν τον έλεγχο. Οι συγκεκριμένες ΑΛΠ δεν είχαν εκδοθεί, δεν είχαν σημειωθεί και δεν είχαν παραδοθεί την ώρα που εκτελούνταν οι παραγγελίες, όπως προβλέπεται από τις ανωτέρω διατάξεις, αλλά εκδόθηκαν μετά την έναρξη του προληπτικού ελέγχου, σε μία προσπάθεια της προσφεύγουσας εταιρείας να αποφύγει τις συνέπειες του ελέγχου.

Επειδή τα ελεγκτικά όργανα μη δυνάμενα να αξιολογήσουν τα φορολογικά στοιχεία κατά την ώρα του προληπτικού ελέγχου και με το ενδεχόμενο απόκρυψης φορολογητέας ύλης, προχώρησαν στην κατάσχεση αυτών και στη σύνταξη της με αριθμό/30-03-2013 έκθεσης κατάσχεσης βιβλίων –στοιχείων, αντίγραφο της οποίας επιδόθηκε άμεσα στον υπεύθυνο της επιχείρησης.

Επειδή σε συνέχεια της ως άνω κατάσχεσης εκδόθηκε η με αριθμό/2013 εντολή ελέγχου για την επεξεργασία των φορολογικών στοιχείων, ο έλεγχος δε διενεργήθηκε την 09/09/2013 και συντάχθηκε η από 23/09/2013 έκθεση ελέγχου εφαρμογής των διατάξεων ΚΦΑΣ των ελεγκτών του ΣΔΟΕ Περ. Δ/σηςα) και β) (ημερομηνία θεώρησης 10/10/2013), με βάση την οποία εκδόθηκε η προσβαλλόμενη ΑΕΠ.

Επειδή 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 ο τρόπος υπολογισμού του προστίμου προβλέπεται 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.

Η διάταξη του άρθρου 5 παρ. 8 περ. α' του ν. 2523/1997, καθιστά τυπική την παράβαση της μη έκδοσης αποδείξεων, περιορίζοντας την σχετική διακριτική ευχέρεια της φορολογικής αρχής. Όπως έχει άλλωστε κριθεί με την πρόσφατη 2402/2010 ΣτΕ, «...όταν η ίδια η φορολογική αρχή, θεμιτώς κατά το Σύνταγμα, εν όψει των αναφερθέντων, δεν διαθέτει διακριτική ευχέρεια να προσδιορίζει το ύψος του προστίμου αναλόγως των ειδικότερων συνθηκών της παραβάσεως, θέμα παραβιάσεως 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 οι διαπιστώσεις του ελέγχου, όπως αυτές καταγράφονται στην με ημερομηνία θεώρησης 10-10-2013 έκθεση ελέγχου του Προϊσταμένου ΣΔΟΕ 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./03-11-2014 ενδικοφανούς προσφυγής της εταιρείας(πρώην επωνυμία), **ΑΦΜ**

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

ΔΙΑΧΕΙΡΙΣΤΙΚΗ ΠΕΡΙΟΔΟΣ 01/01-31/12/ 2013

1) Πρόστιμο άρθρου 5 παρ 8^α του Ν 2325/97 ποσό **33.600,00 ευρώ (42 Χ 800,00€).**

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).