



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

Καλλιθέα 20-01-2015

Αριθμός απόφασης: 115

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/11-11-2014 ενδικοφανή προσφυγή της ΑΦΜ, διεύθυνση, κατά της υπ' αριθμ./08-09-2014 Απόφασης Επιβολής Προστίμου άρθρου 54 ν.4174/2013 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./08-09-2014 Απόφαση Επιβολής Προστίμου άρθρου 54 ν.4174/2013 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 21/01/2015 εισήγηση του Α3 τμήματος της Υπηρεσίας μας.

Επί της με αριθμό πρωτοκόλλου/11-11-2014 ενδικοφανούς προσφυγής της του, 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./08-09-2014 προσαλλόμενη Απόφαση Επιβολής Προστίμου του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. επιβλήθηκε σε βάρος της προσφεύγουσας πρόστιμο του άρθρου 54 §1 ν.4174/2013 ποσού 500,00 € για το φορολογικό έτος 01/01/2014-31/12/2014.

Η παράβαση αφορά τη μη έκδοση δύο (2) Αποδείξεων Λιανικής Πώλησης, σε ισάριθμους πελάτες ενώ είχε ολοκληρωθεί το σερβίρισμα δύο καφέδων συνολικής αξίας πέντε (5) ευρώ, κατά παράβαση των διατάξεων των άρθρων 1§1, 7§1,4 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 02/09/2014 Έκθεσης Ελέγχου εφαρμογής των διατάξεων του ν.4093/2012 των υπαλλήλων της ως άνω ΔΟΥ :

Η προσφεύγουσα, με την υπό κρίση ενδικοφανή προσφυγή, ζητά την ακύρωση της παραπάνω Απόφασης Επιβολής Προστίμου (...../2014) του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ., προβάλλοντας τους παρακάτω λόγους :

- Οι υπάλληλοι της αρμόδιας ΔΟΥ διενεργώντας τον έλεγχο δεν υπέδειξαν το τραπέζι που διαπιστώθηκε η παράβαση και στην σχετική ερώτηση της απάντησαν ότι πρόκειται για πελάτες στον εξωτερικό χώρο τραπεζοκαθισμάτων, οι οποίοι τράπηκαν σε φυγή.
- Η εντιμότητα και συνέπεια που επιδεικνύει ως επιχειρηματίας δε μπορεί να θίγεται επειδή διαπιστώθηκε στο παρελθόν κάποια παράβαση για μη έκδοση δύο φορολογικών στοιχείων για τα οποία αφού διαπιστώθηκε η παράβαση με ευθύτητα και συνείδηση των πράξεων της αποδέχτηκε το πρόστιμο και κατέβαλε αυτό. Είναι πραγματικά περίεργο πως η οποιαδήποτε μεμονωμένη παράβαση στο παρελθόν αποτελεί απόδειξη επανάληψης αυτής στο μέλλον. Δηλαδή η οποιαδήποτε ανυποστήρικτη και αυθαίρετη διαπίστωση του ελεγκτικού μηχανισμού στον παρόν να θεραπεύεται από κάποια ανάλογη παράβαση στο παρελθόν.

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 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 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 το πρόστιμο είναι κύρωση διοικητική και για την επιβολή του δεν απαιτείται η ύπαρξη δόλου (προθέσεως), αλλά αρκεί η διαπίστωση της παράβασης. Για να επιβληθούν οι κυρώσεις του ΚΒΣ (πρόστιμα) οι οποίες έχουν τυπικό χαρακτήρα αρκεί η μη τήρηση των διατάξεων του και δεν απαιτείται να θεμελιωθεί η συνδρομή άλλων προϋποθέσεων όπως πρόθεση ή δόλος ή ζημιά του Δημοσίου (Σχετ. ΣΤΕ 1562/79).

Επειδή στην προκειμένη περίπτωση, η διαπίστωση και μόνο από μέρους των ελεγκτικών οργάνων ότι η προσφεύγουσα εταιρεία δεν είχε εκδώσει τις προβλεπόμενες αποδείξεις λιανικής πώλησης συγχρόνως με την εκτέλεση της παραγγελίας ενώ συνέτρεχαν οι νόμιμες προϋποθέσεις που θεμελιώνουν την υποχρέωση έκδοσης των εν λόγω φορολογικών στοιχείων, αρκεί για την στοιχειοθέτηση της παράβασης.

Επειδή στην έκθεση ελέγχου των υπαλλήλων της ΔΟΥ αναφέρονται τα πραγματικά περιστατικά της διαπιστωθείσας παράβασης, όπως είδος συναλλαγής, χρόνος κλπ. τα οποία είναι απαραίτητα για την έκδοση πράξεως επιβολής προστίμου.

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.

Επειδή οι διαπιστώσεις του ελέγχου, όπως αυτές καταγράφονται στην με ημερομηνία θεώρησης 04-09-2013 έκθεση ελέγχου του Προϊσταμένου της ΔΟΥ 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. /11-11-2014 ενδικοφανούς προσφυγής της ,
ΑΦΜ

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

ΦΟΡΟΛΟΓΙΚΟ ΕΤΟΣ 2014

Πρόστιμο άρθρου 54παρ 1 του Ν 4174/2013 ποσό:

500,00 ευρώ(250,00€ X 2)

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).