



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ

ΥΠΟΥΡΓΕΙΟ ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΩΝ

Καλλιθέα 26/01/2015

ΓΕΝΙΚΗ ΓΡΑΜΜΑΤΕΙΑ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΕΣΟΔΩΝ

ΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ

Αριθμός απόφασης:229

Ταχ. Δ/ση : Αριστογείτονος 19

Ταχ. Κώδικας : 176 71 - Καλλιθέα

Τηλέφωνο :

ΦΑΞ :

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 πρωτοκόλλουενδικοφανή προσφυγή τουτου , ΑΦΜ , κατοίκου , κατά της με αριθμ..... /15-10-2014 Απόφασης Επιβολής Προστίμου , άρθρου 5 του ν.2523/1997 , διαχειριστικής περιόδου 01/01-31/12/2011 , του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. και τα προσκομιζόμενα με αυτήν σχετικά έγγραφα.

4. Την με αριθμ..... /15-10-2014 Απόφαση Επιβολής Προστίμου , άρθρου 5 του ν. 2523/1997 , διαχειριστικής περιόδου 01/01-31/12/2011 , του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. της οποίας ζητείται η ακύρωση, καθώς και την απόοικεία έκθεση ελέγχου.

5. Τις απόψεις της ανωτέρω φορολογικής αρχής.

6. Την από 26/01/2015 εισήγηση του Α3 τμήματος της Υπηρεσίας μας.

Επί της με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανούς προσφυγής 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, επαγόμαστε τα ακόλουθα:

Με την υπ'αριθμ..... /15-10-2014 προσβαλλόμενη Απόφαση Επιβολής Προστίμου του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. , επιβλήθηκε σε βάρος του προσφεύγοντος πρόστιμο συνολικού ποσού 10.400,00 € για τη διαχειριστική περίοδο 01/01/2011-31/12/2011 σύμφωνα με τις διατάξεις των άρθρων 5 και 9 του ν. 2523/1997 λόγω παράβασης των διατάξεων 7§1 και 1§1 του ν.4093/2012 .

Η παράβαση αφορά σε μη έκδοση δεκατριών (13) αποδείξεων λιανικών συναλλαγών συνολικής αξίας 710,10 ευρώ κατά παράβαση των διατάξεων του άρθρου 7παρ.1 και του άρθρου 1 παρ.1 του ν.4093/2012.

Η ως άνω προσβαλλόμενη πράξη εκδόθηκε κατόπιν των διαπιστώσεων ελέγχου που αναφέρονται στην απόέκθεση μερικού ελέγχου εφαρμογής των διατάξεων του ν.4093/2012 του ελεγκτήτης Δ.Ο.Υ. και στην συνημμένη σε αυτή έκθεση φορολογικού ελέγχου της οικονομικής αστυνομίας /ΥΠΑΔΗΕ/ΑΕΑ.

Ο προσφεύγων, με την υπό κρίση ενδικοφανή προσφυγή, στρέφεται κατά της ως άνω προσβαλλόμενης Απόφασης Επιβολής Προστίμου του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. , προβάλλοντας τους παρακάτω λόγους :

- Με βάση την ΠΟΛ 1122/2009 όσοι κάνουν χρήση φορολογικού μηχανισμού (ΕΑΦΔΣΣ) σημαίνουν ηλεκτρονικά την καταχώρηση της παραγγελίας στο μηχανογραφικό σύστημα, ανεξαρτήτως εάν αυτή τυπώνεται ή όχι. Η επιχείρησή του δεν έχει δελτία παραγγελίας αλλά ασύρματο μηχανάκι παραγγελίας (PDA), με το οποίο με την λήψη της παραγγελίας (αρχικής ή συμπληρωματικής) γίνεται η σήμανση και η καταχώρηση αυτής στον φορολογικό μηχανισμό. Δεν ζητήθηκε από τον έλεγχο του Τμήματος Φορολογικής Αστυνόμευσης της Υποδιεύθυνσης Οικονομικής Αστυνομίας η εκτύπωση των αποδείξεων για τα τραπέζια για τα οποία έγινε η παρατήρηση της μη έκδοσης φορολογικού στοιχείου, καθόσον δεν γνώριζε την προαναφερόμενη ΠΟΛ , διότι εάν ζητούνταν θα διαπιστώνονταν η νομιμότητα των συναλλαγών .
- Ο έλεγχος δεν υπέγραψε το βιβλίο εσόδων εξόδων ως όφειλε και δεν άφησε κανένα υπηρεσιακό σημείωμα στο οποίο να αναφέρεται η όποια παράβαση και εν γνώσει του το υπογράφει ο επιτηδευματίας .
- Στα είκοσι χρόνια λειτουργίας της επιχείρησής του συναλλάσσεται εντίμως και ανταποκρίνεται στις φορολογικές και ασφαλιστικές του υποχρεώσεις.
- Δεν έλαβε γνώση του υπ'αριθμ...../21-07-2014 σημειώματος διαπιστώσεων με τα αποτελέσματα του φορολογικού ελέγχου .

Επειδή στην παραγρ.3 της ΠΟΛ 1122/2009 αναφέρεται :

«Κατ' εξαίρεση των αναφερομένων στην παράγραφο 1 της παρούσας, όσοι από τους επιτηδευματίες της ίδιας παραγράφου κάνουν χρήση μηχανογραφικών συστημάτων καταχώρησης και παρακολούθησης παραγγελιοληψιών και σημαίνουν τα εκδιδόμενα φορολογικά τους στοιχεία (Α.Λ.Π.) 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. Επιτρέπεται να προσδιορίζεται το είδος των σερβιριζομένων αγαθών με κωδικούς αριθμούς, εφόσον τηρείται θεωρημένο βιβλίο (μητρώο) κωδικής αρίθμησης.

Τα ηλεκτρονικά αρχεία (αρχεία «..._a.txt» και «..._b.txt») της σήμανσης κάθε καταχωρούμενης και σημεινόμενης παραγγελίας φυλάσσονται, όπως και τα φορολογικά στοιχεία, για όσο χρόνο ορίζεται από τις διατάξεις του άρθρου 21 του Κ.Β.Σ. , με την υποχρέωση να εκτυπώνονται άμεσα και να παραδίδονται σε περίπτωση που αυτό ζητηθεί από οποιονδήποτε φορολογικό έλεγχο...»

Επειδή εν προκειμένω από τηνΈκθεση Φορολογικού Ελέγχου των υπαστυνόμων και του Τμήματος Φορολογικής Αστυνόμευσης της Υποδιεύθυνσης Οικονομικής Αστυνομίας η οποία αναφέρεται και επισυνάπτεται στην απόΈκθεση Μερικού Ελέγχου εφαρμογής των διατάξεων του ν.4093/2012, του ελεγκτήτης Δ.Ο.Υ., προκύπτει ότι για την διαπίστωση της παράβασης της μη έκδοσης ο έλεγχος έλαβε υπόψη ότι η επιχείρηση κάνει χρήση μηχανογραφικού συστήματος καταχώρησης και παρακολούθησης παραγγελιοληψιών , συνδεδεμένο με ηλεκτρονικό υπολογιστικό σύστημα για την ασφαλή σήμανση των εκδιδόμενων στοιχείων μέσω του υπ'αριθμ..... φορολογικού μηχανισμού και διενήργησε επιτόπια αυτοψία , παρουσία του ιδιοκτήτη, όπου διαπιστώθηκε ότι δεν υπήρχε και δεν είχε εκδοθεί ασφαλές στοιχείο το οποίο να φέρει σήμανση και να αποδεικνύει τη συναλλαγή μέχρι την έκδοση της τελικής νόμιμης απόδειξης όπως ορίζεται στην προαναφερόμενη ΠΟΛ 1122/2009 για την οποία και γίνεται μνεία στην οικεία έκθεση του Τμήματος Φορολογικής Αστυνόμευσης της Υποδιεύθυνσης Οικονομικής Αστυνομίας. Ως εκ τούτου ο ισχυρισμός του προσφεύγοντος περί αγνοίας και μη γνώσης της ΠΟΛ 1122/2009 από την πλευρά του Ελέγχου απορρίπτεται ως ανυπόστατος .

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 στο άρθρο 3 του Π.Δ.9/21-02-2011 (Σύσταση, οργάνωση και λειτουργία Υπηρεσίας Οικονομικής Αστυνομίας και Δίωξης Ηλεκτρονικού Εγκλήματος) αναφέρεται :

«Η Υποδιεύθυνση Οικονομικής Αστυνομίας (ΥΠ.Ο.Α.) έχει ως αποστολή την πρόληψη, έρευνα και καταστολή οικονομικών εγκλημάτων και, ιδίως, αυτών που τελέστηκαν σε βάρος των οικονομικών συμφερόντων του Δημοσίου και της εθνικής οικονομίας γενικότερα ή εμφανίζουν τα χαρακτηριστικά του οργανωμένου εγκλήματος.

2. Η ΥΠ.Ο.Α. διαρθρώνεται στα ακόλουθα

τμήματα:.....

« Τμήμα Φορολογικής Αστυνόμευσης, το οποίο είναι αρμόδιο για τη δίωξη εγκλημάτων που αφορούν στη φορολογική και τελωνειακή νομοθεσία και ιδίως:

αα. Η απόκρυψη ή σκόπιμη αλλοίωση φορολογητέας ύλης ή άλλων στοιχείων, προς το σκοπό αποφυγής του φορολογικού ελέγχου ή μείωσης των προβλεπόμενων από τις ισχύουσες κάθε φορά διατάξεις φόρων και εισφορών.

ββ. Η λαθραία εισαγωγή και εξαγωγή αγαθών και άλλων προϊόντων.

γγ. Η μη έκδοση των προβλεπόμενων αποδείξεων, δελτίων και παραστατικών κατά την πώληση και τη διακίνηση προϊόντων ή την προσφορά υπηρεσιών, κατά περίπτωση...».

Επειδή στο άρθρο 32 παρ.4 του ν.3986/2011 αναφέρεται :

«α)Στις περιπτώσεις που από την Υποδιεύθυνση Οικονομικής Αστυνομίας διενεργείται προκαταρκτική εξέταση ή προανάκριση δεν ισχύει το φορολογικό, τραπεζικό, χρηματιστηριακό ή επιχειρηματικό απόρρητο.

β) Η Υποδιεύθυνση Οικονομικής Αστυνομίας με την ολοκλήρωση των ερευνών της διαβιβάζει στις αρμόδιες αρχές του Υπουργείου Οικονομικών στοιχεία που συγκέντρωσε κατά την άσκηση των αρμοδιοτήτων της και από τα οποία προκύπτει η τέλεση φορολογικών και τελωνειακών παραβάσεων, προκειμένου να επιβληθούν και οι προβλεπόμενες από τις οικείες διατάξεις διοικητικές κυρώσεις.

γ) Με απόφαση των Υπουργών Οικονομικών και Προστασίας του Πολίτη καθορίζεται ο τρόπος ενημέρωσης, η διαδικασία ανταλλαγής πληροφοριακών στοιχείων και κάθε άλλο αναγκαίο θέμα για την εφαρμογή της φορολογικής και τελωνειακής νομοθεσίας μεταξύ της Υποδιεύθυνσης Οικονομικής Αστυνομίας και των υπηρεσιών του Υπουργείου Οικονομικών...».

Επειδή οι αρμοδιότητες του Τμήματος Φορολογικής Αστυνόμευσης της Υποδιεύθυνσης Οικονομικής Αστυνομίας είναι συγκεκριμένες και ορίζονται ρητώς στο προαναφερόμενο Π.Δ. 9/21-2-2011 καθώς και οι ενέργειες αυτής καθορίζονται με αποφάσεις των αρμοδίων Υπουργείων ο ισχυρισμός του προσφεύγοντος ότι το κλιμάκιο ελέγχου δεν υπέγραψε στο βιβλίο εσόδων εξόδων και δεν άφησε κανένα υπηρεσιακό σημείωμα με τις διαπιστωθείσες παραβάσεις απορρίπτεται ως αβάσιμος .

Επειδή στο άρθρο 5 παρ.2 του ν.4174/2013 αναφέρεται :

«Εάν η πράξη αφορά φυσικό πρόσωπο, η κοινοποίηση συντελείται εφόσον:

- α) κοινοποιηθεί ηλεκτρονικά, σύμφωνα με τις οικείες διατάξεις του ν. 3979/2011 ή στο λογαριασμό του εν λόγω προσώπου ή του νομίμου αντιπροσώπου του ή του φορολογικού εκπροσώπου του στο πληροφοριακό σύστημα της Φορολογικής Διοίκησης, την οποία ακολουθεί ηλεκτρονική ειδοποίηση στη δηλωθείσα διεύθυνση ηλεκτρονικού ταχυδρομείου του,
- β) αποσταλεί με συστημένη επιστολή στην τελευταία δηλωθείσα ταχυδρομική διεύθυνση κατοικίας ή επαγγελματικής εγκατάστασης του εν λόγω προσώπου, ή
- γ) επιδοθεί στο εν λόγω πρόσωπο, κατά τις διατάξεις του Κώδικα Διοικητικής Δικονομίας, μόνο εφόσον δεν είναι δυνατή η επίδοση με άλλον τρόπο. Η κοινοποίηση σύμφωνα με τον Κώδικα Διοικητικής Δικονομίας, κατά το προηγούμενο εδάφιο, θεωρείται νόμιμη, εφόσον γίνει στην τελευταία δηλωθείσα στη Φορολογική Διοίκηση διεύθυνση κατοικίας ή επαγγελματικής εγκατάστασης του εν λόγω προσώπου.».

Επειδή στο άρθρο 5.παρ.5 του ως άνω νόμου αναφέρεται : « Πράξη που αποστέλλεται με συστημένη επιστολή θεωρείται ότι έχει νομίμως κοινοποιηθεί μετά την παρέλευση δεκαπέντε (15) ημερών από την ημέρα αποστολής, εάν η ταχυδρομική διεύθυνση του παραλήπτη κατά τα ανωτέρω βρίσκεται στην Ελλάδα. Σε περίπτωση που η ταχυδρομική διεύθυνση είναι εκτός Ελλάδας, η πράξη θεωρείται ότι έχει κοινοποιηθεί νομίμως μετά την παρέλευση τριάντα (30) ημερών από την ημέρα αποστολής της συστημένης επιστολής. Σε περίπτωση που η επιστολή δεν παραδοθεί και δεν κοινοποιηθεί στον φορολογούμενο ή στον εκπρόσωπό του για οποιονδήποτε λόγο, η Φορολογική Διοίκηση ζητά από την ταχυδρομική υπηρεσία την επιστροφή αυτής με συνοδευτικό κείμενο, στο οποίο περιλαμβάνονται οι ακόλουθες πληροφορίες:

- α) η ημερομηνία, κατά την οποία η συστημένη επιστολή προσκομίσθηκε και παρουσιάστηκε στην ως άνω διεύθυνση και
- β) ο λόγος για τη μη κοινοποίηση ή τη μη βεβαίωση της κοινοποίησης. Η Φορολογική Διοίκηση μεριμνά, προκειμένου αντίγραφο της συστημένης επιστολής να βρίσκεται στη διάθεση της αρμόδιας υπηρεσίας της Φορολογικής Διοίκησης και να μπορεί αυτή να παραδοθεί στον φορολογούμενο ή εκπρόσωπό του οποιαδήποτε στιγμή και αδαπάνως.».

Επειδή εν προκειμένω από τα στοιχεία του φακέλου προκύπτει ότι ο προσφεύγων δεν στερήθηκε της δυνατότητός του περί ουσιαστικής παροχής εξηγήσεων επί των αναφερομένων στο υπ'αριθμ./21-07-2014 σημείωμα διαπιστώσεων με τα αποτελέσματα του φορολογικού ελέγχου καθόσον το εν λόγω σημείωμα κοινοποιήθηκε με την υπ'αριθμ..... συστημένη επιστολή στην τελευταία δηλωθείσα διεύθυνση –.....- σύμφωνα με την προβλεπόμενη από το άρθρο 5 του ν.4174/2013 διαδικασία κοινοποίησης .

Α Π Ο Φ Α Σ Ι Ζ Ο Υ Μ Ε

Την απόρριψη της με αρ.πρωτ.ενδικοφανούς προσφυγής του προσφεύγοντος....., ΑΦΜ

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

Διαχειριστική περίοδος 01/01-31/12/2011

Πρόστιμο άρθρου 5 § 8^α του Ν2523/97 για την μη έκδοση δέκα τριών (13) αποδείξεων λιανικής πώλησης .

13 Χ ΒΑΣ.ΥΠΟΛ. 1 Χ Σ.Β.1=13Χ800,00Χ1= 10.400,00 ευρώ

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

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).