



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

Ταχ. Δ/ση : Αριστογείτονος 19

Ταχ. Κώδικας : 176 71 - Καλλιθέα

Τηλέφωνο : 210 9578520

ΦΑΞ : 210 9531321

Καλλιθέα

19-03-2015

Αριθμός απόφασης: **1133**

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 απόκαι με αριθμό πρωτοκόλλουενδικοφανή προσφυγή της εταιρείας «....., ΑΦΜ με έδρα στην οδός, κατά :

1) της υπ' αριθμ.....Οριστικής Πράξης Επιβολής Προστίμου του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Α' Αθηνών, Αρθρ. 5 & 9 του ν 2523/1997 διαχειριστικής περιόδου 01/01-31/12/2011,

2) της υπ' αριθμ.Οριστικής Πράξης Επιβολής Προστίμου του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Α' Αθηνών Αρθρ. 5 & 9 του ν 2523/1997 διαχειριστικής περιόδου 01/01-31/12/2012,

3) της υπ' αριθμ.Οριστικής Πράξης Επιβολής Προστίμου του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Α' Αθηνών Αρθρ. 5 & 9 του ν 2523/1997 διαχειριστικής περιόδου 01/01-31/12/2013,

και τα προσκομιζόμενα με αυτήν σχετικά έγγραφα.

4. 1) Την υπ' αριθμ.Οριστική Πράξη Επιβολής Προστίμου του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Α' Αθηνών, Αρθρ. 5 & 9 του ν 2523/1997 διαχειριστικής περιόδου 01/01-31/12/2011,

2) την υπ' αριθμ.Οριστική Πράξη Επιβολής Προστίμου του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Α' Αθηνών Αρθρ. 5 & 9 του ν 2523/1997 διαχειριστικής περιόδου 01/01-31/12/2012,

3) την υπ' αριθμ.Οριστική Πράξη Επιβολής Προστίμου του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Α' Αθηνών, Αρθρ. 5 & 9 του ν 2523/1997 διαχειριστικής περιόδου 01/01-31/12/2013,

των οποίων ζητείται η ακύρωση, καθώς και την από 02-09-2014 οικεία έκθεση ελέγχου.

5. Τις απόψεις της ανωτέρω φορολογικής αρχής.

6. Την απόεισήγηση του Α3 τμήματος της Υπηρεσίας μας.

Επί της απόκαι με αριθμό πρωτοκόλλουενδικοφανούς προσφυγής της εταιρείας «.....» , 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:

1) Με την υπ' αριθμ.προσβαλλόμενη Οριστική Πράξη Επιβολής Προστίμου του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Α' Αθηνών επιβλήθηκε σε βάρος της προσφεύγουσας εταιρείας πρόστιμο συνολικού ποσού 4.200,00 € για τη διαχειριστική περίοδο 01/01-31/12/2011 σύμφωνα με τις διατάξεις των άρθρων 5§8 περ. γ και 9 του Ν. 2523/97 λόγω παράβασης των διατάξεων των άρθρων 2 § 1, 3 § 3, 11§§ 1& 5 και 12 § § 1,9 & 11 του Π.Δ. 186/92 Κ.Β.Σ.

Οι παραβάσεις αφορούν σε μη αναγραφή σε επτά (7) Δελτία Αποστολής- Τιμολόγια Πώλησης του είδους, της ποσότητας, της μονάδα μέτρησης και της τιμής της μονάδας των σερβιρισμένων αγαθών.

2) Με την υπ' αριθμ.προσβαλλόμενη Οριστική Πράξη Επιβολής Προστίμου του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Α' Αθηνών επιβλήθηκε σε βάρος της προσφεύγουσας εταιρείας πρόστιμο συνολικού ποσού 4.200,00 € για τη διαχειριστική περίοδο 01/01-31/12/2012 σύμφωνα με τις διατάξεις των άρθρων 5§8 περ. γ και 9 του Ν. 2523/97 λόγω παράβασης των διατάξεων των άρθρων 2 § 1, 3 § 3, 11§§ 1& 5 και 12 § § 1,9 & 11 του Π.Δ. 186/92 Κ.Β.Σ.

Οι παραβάσεις αφορούν σε μη αναγραφή σε επτά (7) Δελτία Αποστολής- Τιμολόγια Πώλησης του είδους, της ποσότητας, της μονάδα μέτρησης και της τιμής της μονάδας των σερβιρισμένων αγαθών.

3) Με την υπ' αριθμ.προσβαλλόμενη Οριστική Πράξη Επιβολής Προστίμου του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Α' Αθήνας επιβλήθηκε σε βάρος της προσφεύγουσας εταιρείας πρόστιμο συνολικού ποσού 4.200,00 € για τη διαχειριστική περίοδο 01/01-31/12/2013 σύμφωνα με τις διατάξεις των άρθρων 5§8 περ. γ και 9 του Ν. 2523/97 λόγω παράβασης των διατάξεων των άρθρων 1§ 1, 2 § 1, 3 § 3, 11§§ 1& 5 και 12 § § 1,9 & 11 του Π.Δ. 186/92 Κ.Β.Σ και των διατάξεων των άρθρων 5 § 5 περ. ζ, και 6 §§ 1, 9,10, & 11 του Ν. 4093/12 Κ.Φ.Α.Σ..

Οι παραβάσεις αφορούν σε μη αναγραφή σε τρία (3) Δελτία Αποστολής- Τιμολόγια Πώλησης του είδους, της ποσότητας, της μονάδα μέτρησης και της τιμής της μονάδας των σερβιρισμένων αγαθών.

Η ως άνω προσβαλλόμενες Οριστικές Πράξεις Επιβολής Προστίμου του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Α' Αθηνών εκδόθηκαν βάσει των διαπιστώσεων του ελέγχου που διενεργήθηκε από τους

υπαλλήλους της ανωτέρω Δ.Ο.Υ. 1)και 2)όπως αυτές αναφέρονται στην από 02-09-2014 Έκθεση Μερικού Επιτόπιου Ελέγχου ΚΒΣ & Κ.Φ.Α.Σ. των ανωτέρω ελεγκτών.

Η προσφεύγουσα εταιρεία, με την υπό κρίση ενδικοφανή προσφυγή, ζητά την ακύρωση άλλως την τροποποίηση των παραπάνω Οριστικών Πράξεων Επιβολής Προστίμου του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Α΄ Αθηνών, προβάλλοντας τους παρακάτω λόγους :

1) Τα επίμαχα Δελτία Αποστολής- Τιμολόγια Πώλησης αφορούν αποστολές φαγητών εκτός του καταστήματος «πακέτο» και όχι σερβιρισμένα εντός αυτού. Η προσφεύγουσα δεν γνώριζε ότι έπρεπε να αναγράφονται αναλυτικά τα φαγητά και στο δελτίο αποστολής. Πέραν αυτού υπάρχει, κυρίως την θερινή περίοδο, μεγάλη κίνηση και όπως είναι ανθρώπινο γίνονται και λάθη και παραλείψεις .Σε κάθε περίπτωση δεν υπήρχε από την προσφεύγουσα πονηρή πρόθεση.

2) Είναι πολύ σκληρό για την προσφεύγουσα, λόγω και της οικονομικής κρίσης, να υποχρεωθεί για μια τόσο τυπική παράλειψη των υπαλλήλων της, οι οποίοι από άγνοια και μόνο την έκαναν να τιμωρηθεί τόσο αυστηρά. Θα πρέπει να αναγνωρισθεί ότι το επιβαλλόμενο πρόστιμο είναι υπερβολικό και τελεί σε πλήρη δυσαναλογία με την « παράβαση » της, λαμβανομένου υπόψη ότι και οι αξίες των τιμολογίων είναι μικρές.

Επειδή, στις διατάξεις του άρθρου 11 § 5 περιπτ. στ πρώτο εδάφιο του Π.Δ. 186/92 (Κ.Β.Σ.) ορίζεται :

« 5. Στο δελτίο αποστολής αναγράφονται:.....στ) το είδος, η μονάδα μέτρησης, η ποσότητα κάθε είδους, το άθροισμα των ποσοτήτων των ειδών, αριθμητικώς και ολογράφως, ανεξάρτητα αν για τον προσδιορισμό της ποσότητας κάθε είδους χρησιμοποιήθηκε η ίδια ή διαφορετική μονάδα μέτρησης.....»

Επειδή, στις διατάξεις του άρθρου 12§§ 9 & 11 εδάφιο πρώτο του Π.Δ. 186/92 (Κ.Β.Σ.) ορίζεται :

«**9.** Στο τιμολόγιο αναγράφονται η ημερομηνία έκδοσης αυτού, τα πλήρη στοιχεία των συμβαλλομένων, τα στοιχεία της συναλλαγής, καθώς και ο αύξων αριθμός ή οι αριθμοί των δελτίων αποστολής ή ποσοτικής παραλαβής που εκδόθηκαν για τη διακίνηση ή την παραλαβή των αγαθών που αφορά το τιμολόγιο.», και

«**11.** Ως πλήρη στοιχεία της συναλλαγής νοούνται το είδος των αγαθών, η ποσότητα, η μονάδα μέτρησης, η τιμή μονάδας και η αξία ή το είδος των υπηρεσιών και η αμοιβή, η οποία, όπου συντρέχει περίπτωση, αναλύεται κατά συντελεστή Φ.Π.Α. ή απαλλαγή από το Φ.Π.Α.....»

Επειδή, στις διατάξεις του άρθρου 3 § 3 πρώτο εδάφιο του Π.Δ. 186/92 (Κ.Β.Σ.) ορίζεται :

« 3. Για την εφαρμογή των διατάξεων του Κώδικα αυτού ως είδος θεωρείται η ουσιώδης ποιοτική διάκριση των αγαθών, η οποία επηρεάζει κατά ποσοστό μεγαλύτερο του 5%, τουλάχιστον την απόδοση ή το κόστος ή την τιμή πώλησης διαζευκτικά ή αθροιστικά.....»

Επειδή, στις διατάξεις του άρθρου 5 § 3 περιπτ. ζ πρώτο εδάφιο του Ν. 4093 (Κ.Φ.Α.Σ.) ορίζεται :

«5. Στο δελτίο αποστολής αναγράφονται :..... ζ) Το είδος, η μονάδα μέτρησης, η ποσότητα κάθε είδους, το άθροισμα των ποσοτήτων των ειδών, αριθμητικώς και ολογράφως, ανεξάρτητα αν για τον προσδιορισμό της ποσότητας κάθε είδους χρησιμοποιήθηκε η ίδια ή διαφορετική μονάδα μέτρησης.....»

Επειδή, στις διατάξεις του άρθρου 6 § 9 πρώτο εδάφιο και § 11 πρώτο εδάφιο του Ν. 4093 (Κ.Φ.Α.Σ.) ορίζεται :

«9. Στο τιμολόγιο αναγράφονται η ημερομηνία έκδοσης αυτού, τα πλήρη στοιχεία των συμβαλλομένων, «η ημερομηνία της συναλλαγής, εφόσον δεν συμπίπτει με την ημερομηνία έκδοσης του τιμολογίου, και τα στοιχεία αυτής» ,

«11. Ως πλήρη στοιχεία της συναλλαγής νοούνται το είδος των αγαθών, η ποσότητα, η μονάδα μέτρησης, η τιμή μονάδας και η αξία ή το είδος των υπηρεσιών και η αμοιβή, η οποία, όπου συντρέχει περίπτωση, αναλύεται κατά συντελεστή Φ.Π.Α. ή απαλλαγή από το Φ.Π.Α.....»

Επειδή, σύμφωνα με την από 02-09-2014 Έκθεση Μερικού Επιτόπιου Ελέγχου εφαρμογής Διατάξεων ΚΒΣ & Κ.Φ.Α.Σ. των εφοριακών υπαλλήλων της Δ.Ο.Υ. Α΄ Αθηνώνη οποία συντάχθηκε έπειτα από έλεγχο που διενεργήθηκε από τους ανωτέρω υπαλλήλους στην επαγγελματική έδρα της προσφεύγουσας εταιρείας στις 19-08-2014, διαπιστώθηκε ότι η προσφεύγουσα δεν είχε αναλυτικά αναγράψει, στην περιγραφή των σερβιρισμένων αγαθών το είδος, την ποσότητα και την τιμή μονάδας σε : 1) επτά (7) Δελτία Αποστολής- Τιμολόγια Πώλησης τα οποία εξέδωσε στην διαχειριστική περίοδο 01/01-31/12/2011, 2) επτά (7) Δελτία Αποστολής- Τιμολόγια Πώλησης τα οποία εξέδωσε στην διαχειριστική περίοδο 01/01-31/12/2012 και 3) τρία (3) Δελτία Αποστολής- Τιμολόγια Πώλησης τα οποία εξέδωσε στην διαχειριστική περίοδο 01/01-31/12/2013, κατά παράβαση των διατάξεων των άρθρων 1§ 1, 2 § 1, 3 § 3, 11§§ 1& 5 και 12 § § 1,9 & 11 του Π.Δ. 186/92 Κ.Β.Σ και των διατάξεων των άρθρων 5 § 5 περ. ζ, και 6 §§ 1, 9,10, & 11 του Ν. 4093/12 Κ.Φ.Α.Σ..

Τα ανωτέρω Δελτία Αποστολής- Τιμολόγια Πώλησης αναφέρονται σε σχετικό πίνακα στην σελίδα 2 της ίδιας έκθεσης.

Επειδή, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 5 § 8 περίπτ. γ΄ εδάφιο πρώτο του Ν. 2523/1997 ορίζεται ότι :

« 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).

γ) Η μη αναγραφή ή η ανακριβής αναγραφή σε καθένα από τα στοιχεία που αναφέρονται στην ανωτέρω περίπτωση α΄ του ονοματεπώνυμου ή της επωνυμίας, καθώς και του Α.Φ.Μ. του αντισυμβαλλόμενου, του είδους, της ποσότητας και της αξίας ή της αμοιβής. Ειδικά, σε περίπτωση

μη αναγραφής του ονοματεπώνυμου στις αποδείξεις λιανικής πώλησης, όταν αυτές αφορούν πωλήσεις αγαθών, εκπιπτόμενες στη φορολογία εισοδήματος, θεωρείται γενική παράβαση.»

Επειδή, οι ισχυρισμοί της προσφεύγουσας ότι η παράλειψη από την πλευρά της, της αναγραφής του είδους και της ποσότητας των αγαθών στα επίμαχα Δελτία Αποστολής – Τιμολόγια Πώλησης, η οποία παράλειψη οφείλεται σε παραδρομή και σε ανθρώπινο λάθος, αλλά και σε άγνοια του σχετικού νόμου, δεν αίρουν την στοιχειοθέτηση των επίμαχων παραβάσεων, και κατά συνέπεια είναι νόμω και ουσία αβάσιμοι.

Επειδή, το πρόστιμο του Κ.Β.Σ και του Κ.Φ.Α.Σ. είναι μία διοικητική κύρωση για την επιβολή της οποίας δεν εξετάζεται η ύπαρξη δόλου (πρόθεσης), αλλά αρκεί και μόνο η διαπίστωση της παράβασης, χωρίς να απαιτείται η συνδρομή της υποκειμενικής υπαιτιότητας εκ μέρους του υπόχρεου (ΣτΕ 2074/1982). Στην προκειμένη περίπτωση, οι προσβαλλόμενες πράξεις στηρίζονται στο αντικειμενικό γεγονός της διαπίστωσης της παράβασης και ο καταλογισμός του επιβληθέντος προστίμου πηγάζει απευθείας εκ του νόμου.

Επειδή, οι διατάξεις του Ν. 2523/97 θεσπίζουν σύστημα αντικειμενικού προσδιορισμού των προστίμων, βάσει των οποίων δεν καταλείπεται στην αρμόδια διοικητική αρχή διακριτική ευχέρεια ως προς τη διαμόρφωση του ύψους της ποινής, αλλά ο ίδιος ο νόμος κλιμακώνει το πρόστιμο ανάλογα με τη βαρύτητα της οικείας παραβατικής συμπεριφοράς του φορολογούμενου.

Επειδή οι διαπιστώσεις του ελέγχου, όπως αυτές καταγράφονται στην απόΈκθεση Μερικού Επιτόπιου Ελέγχου Κ.Β.Σ. & Κ.Φ.Α.Σ. των εφοριακών υπαλλήλων της Δ.Ο.Υ. Α' Αθηνών 1)και 2)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 της εταιρείας Α.Φ.Μ.

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

Διαχειριστική Περίοδος 1/1- 31/12/2011

Πρόστιμο άρθρου 5 § 8 περιπτ. γ' του ν. 2523/1997 : ποσό 4.200,00 €.

Διαχειριστική Περίοδος 1/1- 31/12/2012

Πρόστιμο άρθρου 5 § 8 περιπτ. γ' του ν. 2523/1997 : ποσό 4.200,00 €.

Διαχειριστική Περίοδος 1/1- 31/12/2013

Πρόστιμο άρθρου 5 § 8 περιπτ. γ' του ν. 2523/1997 : ποσό 1.800,00 €.

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

Ακριβές Αντίγραφο

**Ο ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΣ ΤΗΣ ΔΙΕΥΘΥΝΣΗΣ
ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ α/α**

**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).