



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ



ΑΑΔΕ

Ανεξάρτητη Αρχή
Δημοσίων Εσόδων

**ΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ
ΥΠΟΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ
ΤΜΗΜΑ Α6**

Ταχ. Δ/ση : Αριστογείτονος 19

Ταχ. Κώδικας : 176 71 - Καλλιθέα

Τηλέφωνο : 213-1604537

ΦΑΞ : 213-1604567

Καλλιθέα, 10-04-2018

Αριθμός απόφασης:1992

ΑΠΟΦΑΣΗ

Ο ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΣ ΤΗΣ ΔΙΕΥΘΥΝΣΗΣ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ

Έχοντας υπ' όψη:

1. Τις διατάξεις :
 - α. Του άρθρου 63 του ν.4174/2013 (ΦΕΚ Α' 170), όπως ισχύει.
 - β. Του άρθρου 11 της Δ. ΟΡΓ. Α 1036960 ΕΞ 2017/10-03-2017 Απόφασης του Διοικητή της Α.Α.Δ.Ε. (ΦΕΚ 968 Β'/22-03-2017) με θέμα «Οργανισμός της Ανεξάρτητης Αρχής Δημοσίων Εσόδων (Α.Α.Δ.Ε.)».
 - γ. 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 υπ' αριθμόν Δ.Ε.Δ. 1126366 ΕΞ 2016/30-8-2016 (ΦΕΚ 2759/τ.Β'/01-09-2016) Απόφαση του Προϊσταμένου της Διεύθυνσης Επίλυσης Διαφορών.
4. Την από 8-12-2016 και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανή προσφυγή του διαχειριστή της εταιρείας με ΑΦΜ, με έδρα ΑΘΗΝΑ Κ.Α.Α. κατά της με αριθμό/2017 και ημερομηνία έκδοσης 11-11-2017 οριστική πράξη επιβολής προστίμου άρθρου 54 ν.4174/2013 για το φορολογικό έτος 2015 του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Α' ΑΘΗΝΩΝ και τα προσκομιζόμενα με αυτή σχετικά έγγραφα.
5. Την με αριθμό/2017 και ημερομηνία έκδοσης 11-11-2017 οριστική πράξη επιβολής προστίμου άρθρου 54 ν.4174/2013 για το φορολογικό έτος 2015 του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Α' ΑΘΗΝΩΝ, της οποίας ζητείται η ακύρωση, καθώς και την από 10-8-2017 οικεία έκθεση ελέγχου της Υ.Ε.Δ.Δ.Ε. ΑΤΤΙΚΗΣ.

6. Τις απόψεις της Δ.Ο.Υ. Α' ΑΘΗΝΩΝ.

7. Την εισήγηση του οριοθέντος υπαλλήλου του Τμήματος Α6 όπως αποτυπώνεται στο σχέδιο της απόφασης.

Επί της από 8-12-2016 και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανούς προσφυγής του διαχειριστή της εταιρείας, η οποία κατατέθηκε εμπρόθεσμα και μετά τη μελέτη και την αξιολόγηση όλων των υφιστάμενων στο σχετικό φάκελο εγγράφων και των προβαλλόμενων λόγων της ενδικοφανούς προσφυγής, επαγόμεστε τα ακόλουθα:

Με τη με αριθμό/2017 και ημερομηνία έκδοσης 11-11-2017 οριστική πράξη επιβολής προστίμου ν.4174/2013 για το φορολογικό έτος 2015 επιβλήθηκε πρόστιμο άρθρου 54 ν.4174/2013 στον προσφεύγοντα ποσού 500€.

ΙΣΤΟΡΙΚΟ

Αιτία του ελέγχου αποτέλεσε το με αριθμό/10-6-2015 Πληροφοριακό Δελτίο, το οποίο αναφέρεται στην επώνυμη καταγγελία του για το για έκδοση ανακριβούς φορολογικού στοιχείου, αντίγραφο του οποίου απεστάλη μαζί με την καταγγελία. Πιο συγκεκριμένα, ο καταγγέλλων ισχυρίστηκε ότι αγόρασε κρέατα αξίας 90,00€ και του εκδόθηκε απόδειξη 7,50€. Στις 8-6-2017 ο έλεγχος επικοινωνήσε τηλεφωνικά με τον καταγγέλλοντα στο τηλέφωνο που είχε δηλώσει στην καταγγελία. Από την επικοινωνία ο έλεγχος επιβεβαίωσε ότι ο καταγγέλλων είναι υπαρκτό πρόσωπο. Επιπλέον, ο καταγγέλλων επιβεβαίωσε όσα περιγράφονται στο με αριθμό/10-6-2015 Πληροφοριακό Δελτίο.

Την ίδια μέρα, δυνάμει της με αριθμό/8-6-2017 εκδοθείσας εντολής ελέγχου της Υ.Ε.Δ.Δ.Ε., συνεργείο ελέγχου μετέβη στη Διεύθυνση της έδρας της επιχείρησης. Αρχικά, παρέμεινε εκτός της επιχείρησης και προέβη σε διακριτική παρακολούθηση μίας πελάτισσας που εξυπηρετούνταν και διαθέτοντας οπτική επαφή με τον εν χρήσει Φ.Η.Μ.. Ακολούθως, το συνεργείο ελέγχου σταμάτησε την πελάτισσα που εξήλθε της επιχείρησης, τη ρώτησε για την αξία των προϊόντων (κρέατα) που αγόρασε από την επιχείρηση και εκείνη απάντησε το ποσό πληρωμής επιδεικνύοντας την αντίστοιχη Α.Λ.Π. . Στη συνέχεια και αφού το συνεργείο ελέγχου εισήλθε στην επιχείρηση, επιδεικνύοντας τις αστυνομικές τους ταυτότητες και την εντολή ελέγχου, ζήτησαν από τον υπεύθυνο της επιχείρησης επανεκτύπωση των Α.Λ.Π. που είχαν εκδοθεί στις 18-3-2015 από τον εν χρήσει Φ.Η.Μ., προκειμένου να διαπιστώσει αν είχε εκδοθεί το προβλεπόμενο φορολογικό στοιχείο αξίας 90,00€ σύμφωνα με την καταγγελία. Ο υπεύθυνος κατόπιν επικοινωνίας με τον τεχνικό του Φ.Η.Μ. δήλωσε αδυναμία επανεκτύπωσης καθώς είχε εκδοθεί «Ζ». Επίσης, ο υπεύθυνος, αφού του ζητήθηκε από το συνεργείο ελέγχου, επέδειξε όλα τα στελέχη (μπλοκ) που έχει στη διάθεσή του, τα οποία και θεώρησε ο έλεγχος και ενημέρωσε για αδυναμία επίδειξης των

χειρόγραφων στελεχών (μπλοκ) που αφορούσαν το Μάρτιο του 2015, καθώς βρίσκονταν στο λογιστή της επιχείρησης, ο οποίος δε μπορούσε να εντοπιστεί τηλεφωνικά.

Κατόπιν των ανωτέρω, με βάση τα καταγγελλόμενα ο έλεγχος εξέδωσε το με αριθμό/8-6-2017 Σημείωμα Διαπιστώσεων Ελέγχου (Σ.Δ.Ε.) - Κλήση σε Ακρόαση και τη με αριθμό/8-6-2017 Πράξη Προσωρινού Προσδιορισμού Προστίμου για έκδοση μιας ανακριβούς Α.Λ.Π. αξίας 7,50€ αντί του ορθού 90,00€ (συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α. 13%) για πωληθέντα κρέατα στον πελάτη Στις 27-6-2017 η επιχείρηση ανταποκρινόμενη στο Σημείωμα Διαπιστώσεων Ελέγχου (Σ.Δ.Ε.) - Κλήση σε Ακρόαση και την Πράξη Προσωρινού Προσδιορισμού Προστίμου υπέβαλλε το με αριθμό/27-6-2017 υπόμνημα έγγραφων εξηγήσεων στο οποίο μεταξύ άλλων υποστήριξε ότι *«τα καταγγελλόμενα είναι ψευδή και ότι η ανταγωνιστική λειτουργία του καταστήματος μπορεί να προκαλεί αληθοφανείς καταγγελίες προκειμένου μέσω των προστίμων να πλήξουν την επιχείρηση»*.

Ο προσφεύγων με την υπό κρίση ενδικοφανή προσφυγή αιτείται την ακύρωση της προσβαλλόμενης πράξης, διότι

- Ο καταλογισμός του προαναφερομένου προστίμου είναι ανατιολόγητος.
- Η φορολογική αρχή έχει σαφή υποχρέωση να αποδείξει την καταλογιστέα πράξη της ανακριβούς έκδοσης.
- Ο ανωτέρω καταλογισμός πραγματοποιήθηκε από την ελεγκτική Υπηρεσία χωρίς να γίνει καμία ελεγκτική επαλήθευση βασιζόμενη σε μια μοναδική μαρτυρία ατόμου, άγνωστης αξιοπιστίας, το οποίο δε χρησιμοποίησε τη νόμιμη δυνατότητα της μη πληρωμής, με την μοναδική κρίση ότι ήταν «μέσος επιμελής πελάτης» και δεν μπορούσε να αντιδράσει με άλλο τρόπο.
- Δεν προσδιορίστηκε από τον έλεγχο η ποσότητα και το είδος του προϊόντος που πωλήθηκε ώστε να συμπίπτει το ποσό που καταγγέλλεται ότι υπολείπεται της εκδοθείσας Α.Λ.Π.
- Δεν εκλήθη ο καταγγέλλων προκειμένου να δώσει ένορκη κατάθεση ή υπεύθυνη δήλωση για το καταγγελλόμενο από αυτόν γεγονός.
- Δεν έγινε έλεγχος αποθήκης προκειμένου να αποδειχθεί το πλεόνασμα που δημιουργήθηκε από την υποτιμολόγηση της φερόμενης ανακριβούς πώλησης.

Επειδή, σύμφωνα με τις παραγράφους 1 και 4 του άρθρου 171 «Αποδεικτική δύναμη» του ν. 2717/1999:

«1. Τα δημόσια έγγραφα που έχουν συνταχθεί από το αρμόδιο όργανο και κατά τους νόμιμους τύπους αποτελούν πλήρη απόδειξη για όσα βεβαιώνεται σε αυτά, **είτε ότι ενήργησε ο**

συντάκτης τους είτε ότι έγιναν ενώπιόν του, ως προς τα οποία είναι δυνατή η ανταπόδειξη μόνο εφόσον τα έγγραφα αυτά προσβληθούν ως πλαστά.....

4. Οι εκθέσεις ελέγχου που συντάσσονται από φορολογικά όργανα έχουν, εκτός από τις αναφερόμενες σε αυτές πληροφορίες ή ομολογίες του ελεγχομένου, την κατά την παρ. 1 αποδεικτική δύναμη.»

Επειδή, σύμφωνα με το άρθρο 17 «Αιτιολογία» του Κώδικα Διοικητικής Διαδικασίας (ν.2690/1999): «1. Η ατομική διοικητική πράξη πρέπει να περιέχει Αιτιολογία, η οποία να περιλαμβάνει τη διαπίστωση της συνδρομής των κατά νόμο προϋποθέσεων για την έκδοσή της. 2. Η Αιτιολογία πρέπει να είναι σαφής, ειδική, επαρκής και να προκύπτει από τα στοιχεία του φακέλου, εκτός αν προβλέπεται ρητώς στο νόμο ότι πρέπει να περιέχεται στο σώμα της πράξης.»

Επειδή, σύμφωνα με το άρθρο 64 «Επαρκής αιτιολογία» του Κώδικα Φορολογικής Διαδικασίας (ν.4174/2013): «Η Φορολογική Διοίκηση έχει την υποχρέωση να παρέχει σαφή, ειδική και επαρκή αιτιολογία για τη νομική βάση, τα γεγονότα και τις περιστάσεις που θεμελιώνουν την έκδοση πράξεως και τον προσδιορισμό φόρου.»

Επειδή, σύμφωνα με τα ανωτέρω, στην από 10-8-2017 Έκθεση Μερικού Επιτόπιου Ελέγχου των ελεγκτών της Υ.Ε.Δ.Δ.Ε. δεν αναφέρονται λεπτομερειακά με σαφήνεια και πλήρη τεκμηρίωση οι λόγοι από τους οποίους προκύπτουν οι διαπιστώσεις της φορολογικής αρχής και συγκεκριμένα δεν τεκμηριώνεται η συναλλαγή για την οποία καταλογίσθηκε η παράβαση της ανακριβούς έκδοσης Α.Λ.Π. αξίας 7,50€ αντί 90,00€, δεν απέδειξε δηλαδή ο έλεγχος αν πράγματι είχαν πωληθεί αγαθά (κρέατα) αξίας 90,00€ στον πελάτη της επιχείρησης κ.

Επειδή, πέραν των ανωτέρω εκτεθέντων, οι διαπιστώσεις του ελέγχου, όπως αυτές καταγράφονται στην από 10-8-2017 Έκθεση Μερικού Επιτόπιου Ελέγχου των ελεγκτών της Υ.Ε.Δ.Δ.Ε., επί της οποίας εδράζεται η προσβαλλόμενη πράξη, κρίνονται ανεπαρκώς αιτιολογημένες.

Α π ο φ α σ ί ζ ο υ μ ε

Την αποδοχή της με αριθμό/ 1-12-2016 ενδικοφανούς προσφυγής του διαχειριστή της εταιρείαςμε ΑΦΜ

Οριστική φορολογική υποχρέωση - καταλογιζόμενο ποσό με βάση την παρούσα απόφαση:
Πρόστιμο άρθρου 54 ν.4174/2013 για το φορολογικό έτος 2015: 0 €

Η παρούσα απόφαση να κοινοποιηθεί από αρμόδιο όργανο με τη νόμιμη διαδικασία, στον υπόχρεο.

**Ακριβές Αντίγραφο
Υπάλληλος του Τμήματος
Διοικητικής Υποστήριξης**

ΜΕ ΕΝΤΟΛΗ ΤΟΥ ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΥ
ΤΗΣ ΔΙΕΥΘΥΝΣΗΣ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ

Ο ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΣ ΤΗΣ ΥΠΟΔΙΕΥΘΥΝΣΗΣ
ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ

ΓΕΩΡΓΙΟΣ ΦΑΚΟΣ

Σ η μ ε ι ω σ η : Κατά της απόφασης αυτής επιτρέπεται η άσκηση προσφυγής ενώπιον των αρμόδιων Διοικητικών Δικαστηρίων εντός τριάντα (30) ημερών από την κοινοποίησή της.