



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ



ΑΑΔΕ

Ανεξάρτητη Αρχή
Δημοσίων Εσόδων

ΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ

ΥΠΟΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ

ΤΜΗΜΑ ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ Α2

Ταχ. Δ/ση : Αριστογείτονος 19

Ταχ. Κώδικας : 176 71 - Καλλιθέα

Τηλέφωνο : 213 1604536

ΦΑΞ : 2131604567

Καλλιθέα 03 -07-2017

αριθμός απόφασης 3638

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 1064/12.04.2017 Απόφασης του Διοικητή της Ανεξάρτητης Αρχής Δημοσίων Εσόδων (ΦΕΚ 1440/ τ. Β'/27.04.2017).

2. Την ΠΟΛ 1069/4-3-2014 Εγκύκλιο της Γενικής Γραμματείας Δημοσίων Εσόδων του Υπουργείου Οικονομικών.

3. Την με αριθ. πρωτ. Δ.Ε.Δ. 1126366 ΕΞ 2016/30.08.2016 (ΦΕΚ 2759/ τ. Β' / 01.09.2016) Απόφαση του Προϊσταμένου της Διεύθυνσης Επίλυσης Διαφορών «Παροχή εξουσιοδότησης υπογραφής».

4. Την με ημερομηνία κατάθεσης 13.03.2017 και με αριθμό πρωτοκόλλου «.....» ενδικοφανή προσφυγή της εταιρείας με την επωνυμία «.....» με Α.Φ.Μ. «.....», που εδρεύει στην Αθήνα οδός «.....», Τ.Κ. 10560, κατά των α) του υπ' αριθμ. «.....» Σημειώματος Διαπιστώσεων Ελέγχου της ΑΑΔΕ (Υπηρεσία Έλεγχου Δ.Ο.Υ. Ν.ΙΩΝΙΑΣ) , β) του υπ' αριθμ. «.....» προσωρινού προσδιορισμού προστίμου της ίδιας ως άνω υπηρεσίας, γ) της υπ. αριθμ. «.....» απόφασης αναστολής λειτουργίας της επιχείρησης, και τα προσκομιζόμενα με αυτήν σχετικά έγγραφα.

5. Την από 16.03.2017 έκθεση απόψεων του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Α'ΑΘΗΝΩΝ.

6. Την εισήγηση του ορισθέντος υπαλλήλου του Τμήματος Α2 όπως αποτυπώνεται στο σχέδιο της απόφασης.

Επί της από 13.03.2017 και με αριθμό πρωτοκόλλου «.....» ενδικοφανούς προσφυγής της εταιρείας με την επωνυμία «.....» με Α.Φ.Μ. «.....» και μετά την μελέτη και την αξιολόγηση όλων των υφιστάμενων στο σχετικό φάκελο εγγράφων και των προβαλλόμενων λόγων της ενδικοφανούς προσφυγής, επαγόμαστε τα ακόλουθα:

Κατά την διενέργεια μερικού επιτόπιου φορολογικού έλεγχου (αρ. εντολής «.....» Δ.Ο.Υ. Ν.ΙΩΝΙΑΣ) που έγινε στην παραπάνω επιχείρηση για την εφαρμογή η μη των διατάξεων του Κ.Φ.Δ. διαπιστώθηκε ότι δεν εξέδωσε δεκατέσσερις (14) Α.Λ.Σ.(Αποδείξεις Λιανικής Συναλλαγής) από τον εν χρήσει φορολογικό μηχανισμό (Ε.Α.Φ.Δ.Σ.Σ.) με στοιχεία «.....» σε σερβιρισμένες παρέες-τραπέζια αξίας των αγαθών 14,00 €, 15,00 €,7,00 €,7,20 €,2,00 €,13,00 €,7,70 €,2,00 €, 2,00 €, 2,00 €,2,00 €,2,00 €,7,00 €,3,00 € αντίστοιχα κατά παράβαση των διατάξεων 8,12 και 13 του Ν.4308/2014 (Ε.Λ.Π.) και των Πολ.1122/2009 και Πολ.1003/2014, όπως αναφέρεται στην από 27-03-2017 έκθεση προστίμου Κ.Φ.Δ. άρθρο 58 Α παρ.1 ν.4174/2013.

Για την ανωτέρω παράβαση συντάχθηκε και επιδόθηκε το με αριθμό «.....» Σημείωμα Διαπιστώσεων Ελέγχου, όπως ορίζει το άρθρο 62 του ν.4174/2013,καθως και η με αριθμό «.....» προσωρινή πράξη προσδιορισμού προστίμου της Δ.Ο.Υ. Ν.ΙΩΝΙΑΣ ,και κλήθηκε να υποβάλλει εγγράφως εντός είκοσι (20) ημερών από την επίδοση του Σημειώματος, τις απόψεις του προσκομίζοντας και οποιοδήποτε σχετικό έγγραφο στοιχείο (άρθρα 62 και 28 ν.4174/2013 και άρθρο 6 ν.2690/1999).

Σύμφωνα με τις διατάξεις της παρ.1 του άρθρου 13 του Ν.2523/1997 όπως ισχύει εκδόθηκε η υπ. αρ. «.....» Πράξη Αναστολής Λειτουργίας Επαγγελματικής Εγκατάστασης του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Ν.ΙΩΝΙΑΣ και η υπ.αρ. «.....» Ειδική Εντολή Ελέγχου του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. ΣΤ' ΑΘΗΝΩΝ.

Η προσφεύγουσα με την υπό κρίση ενδικοφανή προσφυγή, ζητά την ακύρωση, του με αριθμό «.....» Σημειώματος Διαπιστώσεων Ελέγχου, της με αριθμό «.....» προσωρινής πράξης προσδιορισμού προστίμου και της υπ. αρ. «.....» Πράξη Αναστολής Λειτουργίας Επαγγελματικής Εγκατάστασης του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Ν.ΙΩΝΙΑΣ προβάλλοντας τους παρακάτω ισχυρισμούς:

Το κατάστημα μας διαθέτει δέκα(10) τερματικά παραγγελιοληψίας (PDA) τρεις εκτυπωτές έκδοσης παραστατικών που συνδέονται με τον ενιαίο φορολογικό μηχανισμό.

Κατά την στιγμή του έλεγχου υπήρχε εξαιρετικά μεγάλος φόρτος εργασίας και πάρα πολλές παραγγελίες. Οι αποδείξεις που αναφέρονται στην έκθεση έλεγχου εκδόθηκαν κανονικά και τυχόν καθυστέρηση λίγων λεπτών, οφείλεται αμιγώς σε τεχνικούς λόγους. Η εταιρεία μας εξέδωσε τα φορολογικά στοιχεία που αναφέρονται στον υπ.αριθ. «.....» προσωρινό προσδιορισμό προστίμου. Για τους λόγους αυτούς και για όσους αναφέρουμε στο με αρ.πρωτ. «.....» υπόμνημα μας το οποίο επικαλούμαστε, αρνούμαστε επί της ουσίας την διαπιστωθείσα παράβαση περί μη έκδοσης φορολογικών στοιχείων.

Επειδή, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 45 του ν.4174/2013 <<Απαρίθμηση εκτελεστών τίτλων>>, ορίζεται ότι:

1. Η είσπραξη των φόρων και των λοιπών εσόδων του Δημοσίου που εμπίπτουν στο πεδίο εφαρμογής του Κώδικα πραγματοποιείται δυνάμει εκτελεστού τίτλου.

2. Εκτελεστοί τίτλοι από το νόμο είναι:

α) στην περίπτωση άμεσου προσδιορισμού φόρου, ο προσδιορισμός του φόρου, όπως προκύπτει ταυτόχρονα με την υποβολή της δήλωσης,

β) στην περίπτωση διοικητικού προσδιορισμού φόρου, η πράξη προσδιορισμού του φόρου,

γ) στην περίπτωση εκτιμώμενου προσδιορισμού φόρου, η πράξη εκτιμώμενου προσδιορισμού του φόρου,

δ) στην περίπτωση διορθωτικού προσδιορισμού του φόρου, η πράξη διορθωτικού προσδιορισμού του φόρου,

ε) στην περίπτωση προληπτικού προσδιορισμού φόρου, η πράξη προληπτικού προσδιορισμού του φόρου,

στ) σε περίπτωση έκδοσης οριστικής δικαστικής απόφασης, η απόφαση αυτή,

ζ) σε περίπτωση επιβολής προστίμων οι αντίστοιχες πράξεις

η) σε περίπτωση ενδικοφανούς προσφυγής, η απόφαση της Υπηρεσίας Εσωτερικής Επανεξέτασης.

Επειδή, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 63 του ν.4174/2013 <<Ειδική Διοικητική διαδικασία –Ενδικοφανής προσφυγή>>, ορίζεται ότι:

1.Ο υπόχρεος, εφόσον αμφισβητεί οποιαδήποτε πράξη που έχει εκδοθεί σε βάρος του από τη Φορολογική Διοίκηση "ή σε περίπτωση σιωπηρής άρνησης, οφείλει να υποβάλει ενδικοφανή προσφυγή με αίτημα την επανεξέταση της πράξης στο πλαίσιο διοικητικής διαδικασίας από την Υπηρεσία Εσωτερικής Επανεξέτασης της Φορολογικής Διοίκησης. Η αίτηση υποβάλλεται στη φορολογική αρχή που εξέδωσε την πράξη "ή παρέλειψε την έκδοσή της και πρέπει να αναφέρει τους λόγους και τα έγγραφα στα οποία ο υπόχρεος βασίζει το αίτημά του.

Η αίτηση πρέπει να υποβάλλεται από τον υπόχρεο εντός τριάντα (30) ημερών από την ημερομηνία κοινοποίησης της πράξης σε αυτόν "ή από τη συντέλεση της παράλειψης.

Η προθεσμία του προηγούμενου εδαφίου αναστέλλεται κατά το χρονικό διάστημα από 1 έως 31 Αυγούστου.

Η προθεσμία του προηγούμενου εδαφίου ορίζεται σε εξήντα (60) μέρες για φορολογούμενους κατοίκους εξωτερικού.

Επειδή, σύμφωνα με την παρ.1 του άρθρου 30 του ν. 4174/2013:«1.Πράξη προσδιορισμού φόρου είναι η πράξη, με την οποία καθορίζεται το ποσό της φορολογικής οφειλής ή απαίτησης του φορολογούμενου για μια ή περισσότερες φορολογικές περιόδους ή για ένα ή περισσότερα φορολογικά έτη ή διαχειριστικές περιόδους ή για μια ή περισσότερες φορολογικές υποθέσεις. Με την πράξη προσδιορισμού φόρου συνιστάται και βεβαιώνεται η φορολογική οφειλή ή απαίτηση του φορολογούμενου. Η πράξη αυτή καταχωρίζεται ως εισπρακτέο ή επιστρεπτέο ποσό στα βιβλία της Φορολογικής Διοίκησης. Με απόφαση του Γενικού Γραμματέα καθορίζονται τα βιβλία, στα οποία γίνεται η καταχώριση, το περιεχόμενο, η διαδικασία και οι εξαιρέσεις από αυτή, καθώς και κάθε αναγκαία λεπτομέρεια για την εφαρμογή του παρόντος άρθρου».

Επειδή, σύμφωνα με την παρ. 1 του άρθρου 28 του ν. 4174/2013: «1. Η Φορολογική Διοίκηση κοινοποιεί εγγράφως στον φορολογούμενο τα αποτελέσματα του φορολογικού ελέγχου και τον προσωρινό διορθωτικό προσδιορισμό φόρου, ο οποίος πρέπει να είναι πλήρως αιτιολογημένος. Ο φορολογούμενος δύναται να ζητά να λαμβάνει αντίγραφα των εγγράφων στα οποία βασίζεται ο διορθωτικός προσδιορισμός φόρου. Ο φορολογούμενος έχει τη δυνατότητα να διατυπώσει εγγράφως τις απόψεις του σχετικά με τον προσωρινό διορθωτικό προσδιορισμό φόρου εντός είκοσι (20) ημερών από την κοινοποίηση της έγγραφης γνωστοποίησης. 2. Η Φορολογική Διοίκηση εκδίδει την οριστική πράξη διορθωτικού προσδιορισμού του φόρου, εντός μηνός από την ημερομηνία παραλαβής των απόψεων του φορολογούμενου ή, σε περίπτωση που ο

φορολογούμενος δεν υποβάλλει τις απόψεις του, την εκπνοή της προθεσμίας που ορίζεται στην παρ. 1.....».

Επειδή, σύμφωνα με το άρθρο 6 Καθ' ύλην αρμοδιότητα του Ν.2717/1999 (Κ.Δ.Δ.)

Άρθρο 6 Καθ' ύλην

1. Η, σε πρώτο βαθμό, εκδίκαση των διοικητικών διαφορών ουσίας ανήκει στο τριμελές πρωτοδικείο.

"2. [Κατ' εξαίρεση,] η εκδίκαση:

.....
δ) «των διαφορών που προκύπτουν από την εφαρμογή των άρθρων 13 και 14 του ν. 2523/1997 (Α' 179), των παραγράφων 5 και 6 του άρθρου 46 του ν. 4174/2013 (Α' 170), του άρθρου 153 του ν. 2960/2001 (Α' 265) και των περιπτώσεων γ', δ' και ε' της παρ. 4 του άρθρου 1 του ν. 1406/1983 (Α' 182), η οποία προστέθηκε με την παρ. 1 του άρθρου 51 του ν. 3659/2008 (Α' 77), ανήκει στον πρόεδρο πρωτοδικών του διοικητικού πρωτοδικείου, ο οποίος αποφαινεται ανεκκλήτως».

Επειδή, από τις ανωτέρω διατάξεις συνάγεται ότι οι προσωρινές πράξεις προσδιορισμού του φόρου δεν συνιστούν εκτελεστές πράξεις με τις οποίες καθορίζεται, συνιστάται και βεβαιώνεται το ποσό της φορολογικής οφειλής του φορολογουμένου, ώστε να μπορούν προσβληθούν με ενδικοφανή προσφυγή.

Επειδή, επιπροσθέτως προκύπτει ότι επί των προσωρινών πράξεων προσδιορισμού του φόρου, ο φορολογούμενος δύναται να διατυπώσει τις απόψεις του εντός είκοσι ημερών από την κοινοποίηση σε αυτόν των σχετικών αποτελεσμάτων.

Επειδή, η προσφεύγουσα με την από 13-03-2016 και με αριθμό πρωτοκόλλου «.....» ενδικοφανή προσφυγή , προσβάλλει μη εκτελεστό τίτλο.

Α π ο φ α σ ί ζ ο υ μ ε

Την **απόρριψη** της από 13-03 -2017 και με αριθμό πρωτοκόλλου «.....» ενδικοφανούς προσφυγής της εταιρείας με την επωνυμία «.....» με Α.Φ.Μ. «.....».

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

Με εντολή του Προϊσταμένου της
Διεύθυνσης Επίλυσης Διαφορών

ΑΚΡΙΒΕΣ ΑΝΤΙΓΡΑΦΟ
Η ΥΠΑΛΛΗΛΟΣ ΤΟΥ ΤΜΗΜΑΤΟΣ
ΔΙΟΙΚΗΤΙΚΗΣ ΥΠΟΣΤΗΡΙΞΗΣ

Ο ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΣ ΤΗΣ ΥΠΟΔΙΕΥΘΥΝΣΗΣ
ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ

ΓΕΩΡΓΙΟΣ ΦΑΚΟΣ

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.