



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ



ΑΑΔΕ

Ανεξάρτητη Αρχή
Δημοσίων Εσόδων

ΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ

ΥΠΟΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ

ΤΜΗΜΑ : Α6 Επανεξέτασης

Ταχ. Δ/ση : Αριστογείτονος 19

Ταχ. Κώδικας : 176 71 - Καλλιθέα

Τηλέφωνο : 2131604537

ΦΑΞ : 2131604567

Καλλιθέα

20-03-2017

:

Αριθμός απόφασης

2119

ΑΠΟΦΑΣΗ

Ο ΠΡΟΙΣΤΑΜΕΝΟΣ ΤΗΣ ΔΙΕΥΘΥΝΣΗΣ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ

Έχοντας υπ' όψη:

1. Τις διατάξεις :

α. Του άρθρου 63 του ν. 4174/2013 (ΦΕΚ Α' 170), όπως ισχύει.

β. Της παρ. 3 του άρθρου 47 του ν. 4331/2015 (ΦΕΚ Α' 69).

γ. Της παρ. 1 του άρθρου 17 του ν.4389/2016 (ΦΕΚ Α'94).

δ. Του άρθρου 59 του π.δ. 111/2014 (Α' 178) «Οργανισμός του Υπουργείου Οικονομικών».

ε. Του άρθρου 6 της αριθμ. Δ6Α 1058824 ΕΞ 2014 (ΦΕΚ Β' 865, 1079 και 1846) Απόφασης του Γενικού Γραμματέα Δημοσίων Εσόδων του Υπουργείου Οικονομικών «Ανακαθορισμός της εσωτερικής διάρθρωσης και των αρμοδιοτήτων οργανικών μονάδων της Γενικής Γραμματείας Δημοσίων Εσόδων του Υπουργείου Οικονομικών και μετονομασία ορισμένων από αυτές», όπως τροποποιήθηκε και ισχύει.

στ. Της ΠΟΛ 1002/31.12.2013 Απόφασης του Γενικού Γραμματέα Δημοσίων Εσόδων (ΦΕΚ Β' 55/16-1-2014) «Εφαρμογή των διατάξεων του άρθρου 63 του ν. 4174/2013 (Ειδική Διοικητική Διαδικασία – Ενδικοφανής προσφυγή), όπως αυτό τροποποιήθηκε και ισχύει από 1/1/2014 και καθορισμός λεπτομερειών για τη λειτουργία της Διεύθυνσης Επίλυσης Διαφορών (πρώην Υπηρεσίας Εσωτερικής Επανεξέτασης) της Γενικής Γραμματείας Δημοσίων Εσόδων, την εφαρμοστέα διαδικασία και τον τρόπο έκδοσης των αποφάσεων αυτής».

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

3. Την αριθ. Δ.Ε.Δ. 1126366 ΕΞ 2016/30.08.2016 (ΦΕΚ 2759 / τ. Β'/01.09.2016) Απόφαση του Προϊσταμένου της Διεύθυνσης Επίλυσης Διαφορών <<Παροχή εξουσιοδότηση υπογραφής>>.

4. Την από 22-11-2016 και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανή προσφυγή τουτου, με ΑΦΜμε έδρα το Τ.Κκατά της αρ./2016 . Πράξης

Επιβολής Προστίμου Αρθ. 54 παρ.1, 2 του ν 4174/2013 φορολογικής περιόδου 2015 και τα προσκομιζόμενα με αυτήν σχετικά έγγραφα. Ειδικότερα δε:

A/A	Αριθμός πράξης	Ημερομηνία πράξης	Ημερομηνία κοινοποίησης της πράξης	Είδος προστίμου	φορολογική περίοδος	ΣΥΝΟΛΙΚΟ ΠΟΣΟ ΚΑΤΑΛΟΓΙΣΜΟΥ
1		12-10-2016	29-10-2016 *	N.4174/13 &N.4308/14	2015	30.000 €

*** Εστάλη με συστημένη επιστολή στις 12-10-2016 (κοινοποιήθηκε + 15 ημέρες)**

5. Την με αριθ. / 2016 Πράξη Επιβολής Προστίμου του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. ΤΡΙΠΟΛΕΩΣ της οποίας ζητείται η ακύρωση, καθώς και την από 12-10-2016 οικεία έκθεση ελέγχου.

6. Τις απόψεις της ανωτέρω φορολογικής αρχής.

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

Επί της από 22-11- 2016 και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανούς προσφυγής τουτου με 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:

Με την υπ' αριθ./2016 προσβαλλόμενη Πράξη Επιβολής Προστίμου του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Τριπολεως επιβλήθηκε σε βάρος του προσφεύγοντος πρόστιμο συνολικού ποσού 30.000€ για τη φορολογική περίοδο 2015 σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου. 54 παρ.1, 2 του ν 4174/2013 λόγω παράβασης των διατάξεων του αρθρ. 12 του ν 4308/2014. Η παράβαση αφορά μη έκδοση 1082 Αποδείξεων λιανικής πώλησης κατά παράβαση των διατάξεων του άρθρου 54§1 περ. θ και 2§γ του Ν 4174/2013 & του άρθρων 12 και 13 του Ν 4308/2014.

Ιστορικό

Από Δ.Ο.Υ. Τριπόλεως διενεργήθηκε (βάσει της με αριθ 139/0/2231/06-06-2016 εντολής ελέγχου) στις 02/08/2015 μερικός επιτόπιος έλεγχος σχετικά με την τήρηση των βιβλίων και την έκδοση στοιχείων, στην ατομική επιχείρηση με Α.Φ.Μ. από τους ελεγκτές αυτής α) και β) Κατά την διάρκεια του ελέγχου διαπίστωσαν ότι ο ελεγχόμενος χρησιμοποιούσε για την εκτέλεση των παραγγελιών του ένα πρόγραμμα , χωρίς να εκδίδει αποδείξεις λιανικής πώλησης από την με αριθμό μητρώου φορολογική ταμειακή μηχανή.

Για αυτό το λόγο με την με αριθμό/02-08-2015 έκθεση κατάσχεσης της Δ.Ο.Υ. Τριπόλεως κατέσχεσαν το παραπάνω πρόγραμμα προκειμένου να γίνει ανάγνωση αυτού

Στις 10/08/2015 έγινε ανάγνωση του παραπάνω προγράμματος -παρουσία του τεχνικού με Α.Φ.Μ. και της υπαλλήλου της επιχείρησης Συνετάγη το από 10/08/2015

Πρακτικό ανάγνωσης .Από την ανάγνωση αυτή προέκυψε ότι ο ελεγχόμενος στο χρονικό διάστημα από 26-06-2015 έως 02/08/2016 είχε εκτελέσει 1082 παραγγελίες συνολικής αξίας 4159,10 ευρώ. Στην συνέχεια από έλεγχο που διενήργησαν στο στέλεχος της χαρτοταινίας της εν χρήσει, με αριθμό μητρώου Φ.Τ.Μ. πρόεκυψε ότι ο υπόχρεος για τις εν λόγω συναλλαγές δεν είχε εκδώσει καμιά απόδειξη λιανικής πώλησης, ούτε άλλο φορολογικό στοιχείο .

Μετά τις διαπιστώσεις αυτές, συνετάγει το με αριθμό/2016 Υπηρεσιακό Σημείωμα ελέγχου (Υ.Σ.Ε.) –Κλήση προς ακρόαση με το οποίο κλήθηκε ο προσφευγων, εντός δέκα (10) ημερών από την επομένη της επίδοσης , να υποβάλει εγγράφως στην Υπηρεσία τις απόψεις του ως προς τις διαπιστωθείσες παραβάσεις, προσκομίζοντας και οποιοδήποτε σχετικό στοιχείο ή παρέχοντας προφορικές διευκρινήσεις επί των ήδη επιβληθεισών εγγράφως απόψεων του , στον Προϊστάμενο της Δ.Ο.Υ. ή στον υποδεικνυόμενο από αυτόν υπάλληλο.

Η επίδοση των παραπάνω εγγράφων, όπως προκύπτει από την από 12-10-2016 σχετική Έκθεση ελέγχου έγινε στις 13-06-2016.

Μέχρι τη σύνταξη της ως άνω έκθεσης, ο προσφεύγων δεν ανταποκρίθηκε στην εν λόγω κλήση και δεν υπέβαλε εγγράφως τις απόψεις του για τις διαπιστωθείσες παραβάσεις στην αρμόδια υπηρεσία. Βάσει των ανωτέρω συνετάγη η από 12-10-2016 Έκθεση ελέγχου και εκδόθηκε η υπ' αριθ./2016 προσβαλλόμενη Πράξη Επιβολής Προστίμου.

Ο προσφεύγων , με την υπό κρίση ενδικοφανή προσφυγή, ζητά την ακύρωση της παραπάνω Πράξης Επιβολής Προστίμου του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Τριπόλεως προβάλλοντας τους παρακάτω λόγους :

- Η έκθεση ελέγχου των υπαλλήλων της Δ.Ο.Υ. Τριπόλεως είναι αόριστη και άκυρη.
- Στην εκδοθείσα πράξη συμπεριλήφθηκε και η αξία τού αναλογούντος Φ.Π.Α , παράτυπα
- Οι ελεγκτές δεν είχαν τις απαιτούμενες γνώσεις κατανόησης τού χειρισμού ΚΑΙ τής διαδικασίας τού μηχανήματος
- Αυτό το είδος του ελέγχου εφαρμόστηκε μόνο σε αυτόν καθ' υπερβολή και όχι σε παρόμοιες περιπτώσεις με την δική του κατά παράβαση της Συνταγματικής Αρχής περί Ισότητας και Ισονομίας.
- Ο νομοθέτης, αν ήθελε να επιβληθεί οικονομική εξόντωση τού φορολογούμενου θα το προέβλεπε ρητά
- Παραβιάστηκε η Συνταγματική Διάταξη της προηγούμενης ακρόασης
- Παραβιάστηκε η Συνταγματική Διάταξη περί αναλογικότητας
- Επικαλείται ότι δεν υπήρξε προηγούμενη προειδοποιητική ενημέρωση, ότι πρόκειται για νέο επιχειρηματία και εκ πλάνης του πίστευε ότι λειτουργούσε σύννομα.

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, όπως προκύπτει από την από 12-10-2016 συνταχθείσα έκθεση ελέγχου, στον προσφεύγοντα αν και επιδόθηκε νόμιμα το αριθ .../06-06-2016 Υπηρεσιακό Σημείωμα Ελέγχου στις 13-06-2016 μαζί με την κλήση προς ακρόαση του αρθ 6 ν. 2690/1999, εκ μέρους του δεν υποβλήθηκαν επιχειρήματα που να ανατρέπουν τις διαπιστώσεις του ελέγχου..

Επειδή, στην από 05-12-2016 (αριθ.....) εισήγηση της Δ.Ο.Υ. Τριπόλεως, σχετικά με την εξεταζόμενη ενδικοφανή προσφυγή αναφέρονται ότι :

α) Κατά την διάρκεια του ελέγχου διαπιστώθηκε ότι ο ελεγχόμενος χρησιμοποιούσε για την εκτέλεση των παραγγελιών του ένα πρόγραμμα :-..... , χωρίς να εκδίδει αποδείξεις λιανικής πώλησης από την με αριθμό μητρώου φορολογική ταμειακή μηχανή. Από την ανάγνωση δε της ηλεκτρονικής μνήμης, του παραπάνω μηχανήματος προέκυψε ότι αυτός στο χρονικό διάστημα από 26/06/2015 έως 02/08/2015 διενήργησε -μέσω του μηχανήματος αυτού- 1082 συναλλαγές χωρίς να εκδώσει καμιά απόδειξη λιανικής πώλησης από την Φ.Τ.Μ. Σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 54§1 περ. θ και 2§γ του Ν 4174/2013 που ίσχυαν το χρονικό διάστημα από 26/06/2015 έως 02/08/2015 η μη έκδοση κάθε απόδειξης λιανικής πώλησης είναι αυτοτελής παράβαση και το επιβαλλόμενο πρόστιμο είναι 250,00 ευρώ ανά παράβαση με ανώτατο όριο τις 30000 ευρώ. Επομένως το πρόστιμο που έπρεπε να επιβληθεί στον ελεγχόμενο έπρεπε να ήταν :

$1082 \times 250 = 270.500$ το οποίο περιορίζεται στις 30.000 ευρώ,

β) Όσον αφορά τον ισχυρισμό του ελεγχόμενου ότι ουδέποτε του κοινοποιήθηκε κάποιο έγγραφο προκειμένου να προσκομίσει οποιοδήποτε αποδεικτικό στοιχείο αυτό δεν είναι αληθές γιατί όπως προκύπτει από το αποδεικτικό επίδοσης των ΕΛΤΑ, ο ίδιος παρέλαβε στις 13/06/2016 την συστημένη επιστολή της αρμόδιας Δ.Ο.Υ, η οποία περιείχε το με αριθμό/06-06-2016 ΥΣΕ-ΚΛΗΣΗ ΠΡΟΣ ΑΚΡΟΑΣΗ .

Από τα παραπάνω αναγραφόμενα προκύπτει ότι οι ελέγχοντες ενήργησαν σύννομα για την διαπίστωση της παράβασης, για μη έκδοση Α.Λ.Π για 1082 συναλλαγές, από Φ.Τ.Μ..

Ο ισχυρισμός δε, του προσφεύγοντος, περί πλημμελούς ελέγχου και σύνταξης αόριστης έκθεσης ελέγχου απορρίπτεται ως αβάσιμος. Για τον ίδιο λόγο απορρίπτεται και ο ισχυρισμός του περί μη κλήσης προς ακρόαση.

Επειδή σύμφωνα με το άρθρο 12 παρ 1,8 του ν 4308/2014 ορίζεται ότι : << Εκδιδόμενα στοιχεία για λιανική πώληση αγαθών ή υπηρεσιών 1. Για κάθε πώληση αγαθών ή υπηρεσιών σε ιδιώτες καταναλωτές, μπορεί να εκδίδεται στοιχείο λιανικής πώλησης (απόδειξη λιανικής πώλησης ή απόδειξη παροχής υπηρεσιών), αντί έκδοσης τιμολογίου του άρθρου 8. Αντίτυπο αυτού του εγγράφου παραδίδεται, αποστέλλεται ή τίθεται στη διάθεση του πελάτη.....

8. Η έκδοση στοιχείων λιανικής πώλησης (αποδείξεων λιανικής ή τιμολογίων) γίνεται με τη χρήση φορολογικών ηλεκτρονικών μηχανισμών που προβλέπει ο ν. 1809/1988 κατά τη θέση σε ισχύ του παρόντος νόμου.>>

Επειδή σύμφωνα με το άρθρο 13 περ. α του ν 4308/2014 ορίζεται ότι : <<. Χρόνος έκδοσης στοιχείων λιανικής πώλησης . Το στοιχείο λιανικής πώλησης (απόδειξη ή τιμολόγιο) εκδίδεται: α) Σε περίπτωση πώλησης αγαθών, κατά το χρόνο παράδοσης ή την έναρξη της αποστολής.>>

Επειδή σύμφωνα με το άρθρο 54 παρ.1θ& 2 του ν 4174/2013 ορίζεται ότι :

1. Για καθεμία από τις παρακάτω παραβάσεις επιβάλλεται πρόστιμο στον φορολογούμενο ή οποιοδήποτε πρόσωπο, εφόσον υπέχει αντίστοιχη υποχρέωση από τον Κώδικα ή τη φορολογική νομοθεσία που αναφέρεται στο πεδίο εφαρμογής του:

.....

θ) δεν εκδίδει ή εκδίδει ανακριβώς αποδείξεις λιανικής πώλησης ή επαγγελματικά στοιχεία.

2. Τα πρόστιμα για τις παραβάσεις που αναφέρονται στην παράγραφο 1 καθορίζονται ως εξής:

.....

γ) διακόσια πενήντα **(250)** ευρώ, για κάθε παράβαση των περιπτώσεων β', γ', δ', στ' και θ' της παραγράφου 1, με ανώτατο όριο το ποσό ύψους τριάντα χιλιάδων (30.000) ευρώ ανά φορολογικό έλεγχο, στην περίπτωση της μη έκδοσης ή έκδοσης ανακριβών φορολογικών στοιχείων, σε περίπτωση που ο φορολογούμενος είναι υπόχρεος τήρησης βιβλίων και στοιχείων με βάση απλοποιημένα λογιστικά πρότυπα και....

Σε περίπτωση διαπίστωσης, στο πλαίσιο ελέγχου, εκ νέου διάπραξης της ίδιας παράβασης, εντός πενταετίας από την έκδοση της αρχικής πράξης, τα σύμφωνα με τον Κώδικα πρόστιμα επιβάλλονται στο διπλάσιο και, στην περίπτωση κάθε επόμενης ίδιας παράβασης, στο τετραπλάσιο του αρχικώς επιβληθέντος προστίμου.

Επειδή στην προκειμένη περίπτωση, το ύψος της συναλλαγής δεν λαμβάνεται υπόψη για τον υπολογισμό του προστίμου, ο ισχυρισμός του προσφεύγοντα, για ακυρότητα της πράξης, επειδή δεν έγινε διαχωρισμός της καθαρής αξίας εκάστης συναλλαγής από το Φ.Π.Α απορρίπτεται, διότι δεν επηρεάζει το ως ανω οριζόμενο πρόστιμο (πλήθος παραβάσεων $\times 250 = < 30.000,$) και δεν προβλέπεται από κάποια άλλη διάταξη.

Επειδή η δημόσια διοίκηση δεσμεύεται από την αρχή της νομιμότητας, όπως αυτή καθιερώνεται με τις διατάξεις των άρθρων 26 παρ. 2, 43, 50, 82, 83 και 95 & 1 του Συντάγματος (ΣτΕ 8721/1992, 2987/1994), και η οποία συνεπάγεται ότι η διοίκηση οφείλει ή μπορεί να προβαίνει μόνο σε ενέργειες που προβλέπονται και επιβάλλονται ή επιτρέπονται από τους κανόνες που θεσπίζουν το Σύνταγμα, οι νομοθετικές πράξεις, οι διοικητικές κανονιστικές πράξεις, που έχουν εκδοθεί βάσει νομοθετικής εξουσιοδότησης, καθώς και από κάθε κανόνα ανώτερης ή ισοδύναμης προς αυτούς τυπικής ισχύος.

Επειδή, σε κάθε περίπτωση, ο έλεγχος της συνταγματικότητας, σύμφωνα με τις διατάξεις των άρθρων 87 παρ. 2 και 93 παρ. 4 του Συντάγματος, ανήκει στη δικαιοδοσία των Δικαστηρίων και

δεν εμπίπτει στην αρμοδιότητα των οργάνων της Διοίκησης, τα οποία οφείλουν να εφαρμόζουν το υφιστάμενο νομοθετικό πλαίσιο

Επειδή, οι διαπιστώσεις του ελέγχου και οι ισχύουσες διατάξεις, όπως αυτές καταγράφονται στην από 12-10-2016 έκθεση μερικού επιτόπιου ελέγχου εφαρμογής διατάξεων ν 4308/14 της ΔΟΥ Τριπόλεως επί της οποίας εδράζεται η προσβαλλόμενη πράξη, κρίνονται βάσιμες, αποδεκτές και πλήρως αιτιολογημένες.

Α π ο φ α σ ί ζ ο υ μ ε

Την απόρριψη της με αριθμό πρωτοκόλλου/22-11-2016 ενδικοφανούς προσφυγήςτου με ΑΦΜ κατά της υπ' αριθ./2016 Απόφασης Επιβολής Προστίμου του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Τριπόλεως .

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

Διαχειριστική περίοδος : 01/01-31/12/2015

Πρόστιμο άρθρου 54 παρ. 2 γ του ν. 4174/2013 ποσό : **30.000 €**

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

Ακριβές Αντίγραφο

ΜΕ ΕΝΤΟΛΗ ΤΟΥ ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΥ ΤΗΣ ΔΙΕΥΘΥΝΣΗΣ
ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ

Η Υπάλληλος του Τμήματος
Διοικητικής Υποστήριξης

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 .