



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ



ΑΑΔΕ

Ανεξάρτητη Αρχή
Δημοσίων Εσόδων

Καλλιθέα, 09-02-2017

**ΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ
ΥΠΟΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ**

ΤΜΗΜΑ Α3

Ταχ. Δ/ση : Αριστογείτονος 19

Ταχ. Κώδικας : 176 71 - Καλλιθέα

Τηλέφωνο : 213 1604 529

ΦΑΞ : 213 1604 567

Αριθμός απόφασης: 1337

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. 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 αριθμ. Δ.Ε.Δ. 1126366 ΕΞ 2016/30.08.2016 (ΦΕΚ 2759/ τ. Β'/01.09.2016) Απόφαση του Προϊσταμένου της Διεύθυνσης Επίλυσης Διαφορών.

4. Την με ημερομηνία κατάθεσης 12/10/2016 και αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανή προσφυγή της, Α.Φ.Μ.:....., κατοίκου, κατά της με αριθμό/2016 (αριθμός TAXIS

...../8-9-2016) πράξης οριστικού προσδιορισμού προστίμου Κ.Φ.Α.Σ., φορολογικής περιόδου 01/01-31/12/2014 του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Σύρου και τα προσκομιζόμενα με αυτήν σχετικά έγγραφα.

5. Την με αριθμ./2016 πράξη οριστικού προσδιορισμού προστίμου Κ.Φ.Α.Σ. του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Σύρου φορολογικής περιόδου 1/1-31/12/2014 σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 54 παρ.1 περ. θ και παρ.2 περ. γ του Ν. 4174/2013 (Κ.Φ.Δ.) όπως ίσχυε πριν την εφαρμογή των διατάξεων του ν.4337/2015 κατά παράβαση των διατάξεων των άρθρων 1 παρ.1 και 7 παρ.1 &4 του ν.4093/12 (Κ.Φ.Α.Σ.) της οποίας ζητείται η ακύρωση ή μεταρρύθμισή της καθώς και την από 15-6-2016 οικεία έκθεση ελέγχου.

6. Τις απόψεις της ανωτέρω Δ.Ο.Υ.

7. Την εισήγηση του ορισθέντος υπαλλήλου του Τμήματος Α3 όπως αποτυπώνεται στο σχέδιο της απόφασης.

Επί της με ημερομηνία κατάθεσης 12/10/2016 και αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανούς προσφυγής της, Α.Φ.Μ.:....., 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, επαγόμαστε τα ακόλουθα:

Με την υπ' αριθμ./2016 (αριθμός TAXIS/8-9-2016) προσβαλλόμενη πράξη οριστικού προσδιορισμού προστίμου Κ.Φ.Α.Σ., φορολογικής περιόδου 01/01-31/12/2014 του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Σύρου επιβλήθηκε σε βάρος της προσφεύγουσας πρόστιμο συνολικού ποσού 60.000,00 €, για την φορολογική περίοδο 01/01-31/12/2014, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 54 παρ.1 περ. θ και παρ.2 περ. γ του Ν. 4174/2013 (Κ.Φ.Δ.) όπως ίσχυε πριν την εφαρμογή των διατάξεων του ν.4337/2015 κατά παράβαση των διατάξεων των άρθρων 1 παρ.1 και 7 παρ.1 &4 του ν.4093/12 .

Οι παραβάσεις αφορούν σε εκατόν ενενήντα (190) διαδικαστικές παραβάσεις για την μη έκδοση αποδείξεων λιανικών συναλλαγών ή άλλου φορολογικού στοιχείο αξίας από την εν χρήσει Φ.Τ.Μ., συνολικής αποκρυβείσας αξίας 32.420,44 ευρώ για την παροχή υπηρεσιών γευμάτων με πλήρη εξυπηρέτηση εστιατορίου σε πελάτες.

Η ως άνω προσβαλλόμενη Πράξη Επιβολής Προστίμου του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Σύρου εκδόθηκε βάσει των διαπιστώσεων του ελέγχου όπως αυτές αναφέρονται στην από 15/6/2016 έκθεση μερικού ελέγχου-επεξεργασίας του ν.4308/2014 (Ε.Λ.Π.) & Ν.4174/2013 της Υ.Ε.Δ.Δ.Ε.

Συγκεκριμένα, κατά την διάρκεια του ελέγχου της Υ.Ε.Δ.Δ.Ε. διενεργήθηκε έρευνα στο χώρο της ατομικής επιχείρησης της προσφεύγουσας και βρέθηκαν ανεπίσημα στοιχεία τα οποία περιείχαν οικονομικές συναλλαγές. Έπειτα από επεξεργασία των ανεπίσημων στοιχείων και σε αντιπαράβολή με τα επίσημα βιβλία και στοιχεία διαπιστώθηκαν για το φορολογικό έτος 2014 οι ως άνω εκατόν ενενήντα (190) διαδικαστικές παραβάσεις.

Η προσφεύγουσα, με την υπό κρίση ενδικοφανή προσφυγή, ζητά την ακύρωση ή την τροποποίηση της προσβαλλόμενης πράξης, προβάλλοντας τους παρακάτω λόγους :

- 1) Εσφαλμένη εφαρμογή του νόμου καθόσον δεν πληρούνται οι προϋποθέσεις του άρθρου 54 παρ.3 του Ν.4174/2013 αλλά του άρθρου 54 παρ.2 περ.γ του ίδιου νόμου.
- 2) Το ύψος των προστίμων αντίκειται στην αρχή της αναλογικότητας.
- 3) Να τύχει εφαρμογής ο ν.4337/2015, ο οποίος ίσχυε κατά την ημέρα διεξαγωγής του ελέγχου, και με το αρθ.3 παρ.2 του οποίου καταργήθηκε η παράβαση της περίπτωσης θ της παρ.2 του αρθ.54 του Ν.4174/2013.
- 4) Δεν ελήφθησαν υπόψη κατά τη διαδικασία της προηγούμενης ακροάσεως οι αποδεικνυόμενοι και από συνημμένους πίνακες ισχυρισμοί της περί συνεισφοράς στο κοινό ταμείο ποσών του γιού της που αντιστοιχούν σε φιλοδωρήματα αυτού και ποσών της κόρης της από τον μισθό της.

Επειδή, με τις διατάξεις του άρθρου 1 του ν.4093/2012 ορίζεται ότι : << 1. Κάθε ημεδαπό πρόσωπο των παραγράφων 1 και 4 του άρθρου 2 και των παραγράφων 1 και 2 του άρθρου 101 του ν. [2238/1994](#), κοινοπραξία, κοινωνία ή νομική οντότητα που ασκεί δραστηριότητα στην ελληνική επικράτεια και αποβλέπει στην απόκτηση εισοδήματος από εμπορική ή βιομηχανική ή βιοτεχνική ή γεωργική επιχείρηση ή από ελεύθεριο επάγγελμα ή από οποιαδήποτε άλλη επιχείρηση, καθώς και οι αστικές κερδοσκοπικές ή μη εταιρείες, έχει τις υποχρεώσεις του παρόντος νόμου σχετικά με την τήρηση βιβλίων, έκδοση στοιχείων και υποβολή δεδομένων για διασταύρωση >>.

Επειδή, με το άρθρο 7 παρ. 1 & 4 του ν.4093/2012 ορίζεται ότι : << 1. Ο υπόχρεος απεικόνισης συναλλαγών εκδίδει απόδειξη λιανικής, τουλάχιστον διπλότυπη, για κάθε πώληση αγαθού, για ίδιο λογαριασμό ή για λογαριασμό τρίτου, ή παροχή υπηρεσίας προς φυσικό πρόσωπο, για την ικανοποίηση ατομικών ή οικογενειακών αναγκών ή προς τα μέλη προμηθευτικού συνεταιρισμού με βάση διατακτικές του ή αλλαγή λιανικώς πωληθέντος αγαθού.>> και << 4. Ο χρόνος έκδοσης των αποδείξεων, ορίζεται, κατά περίπτωση ως εξής:

α) Στην πώληση αγαθών, κατά την παράδοση ή την έναρξη της αποστολής του αγαθού. >>

Επειδή, με τις διατάξεις του άρθρου 54 παρ. 1 & 2 & 3 του Ν. 4174/2013 ορίζεται ότι : << 1. Για κάθε μία 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.....

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

Επειδή, η προσφεύγουσα έχει υποπέσει στην παράβαση της μη έκδοσης ενός (1) φορολογικού στοιχείου τη χρήση 2015, παράβαση η οποία διαπιστώθηκε μετά από επιτόπιο έλεγχο που διενήργησε η ΥΕΔΔΕ Αττικής την 31.07.2015. Βάσει της ανωτέρω διαπίστωσης εκδόθηκε η με αριθμό/29.02.16 Απόφαση Επιβολής Προστίμου, χρήσης 2015, ποσού € 250,00 , του Προϊσταμένου της ΔΟΥ Σύρου. Συνεπώς, κατά την έκδοση της προσβαλλόμενης πράξης είχε ήδη εκδοθεί πράξη για τη διάπραξη της ίδιας παράβασης εντός πενταετίας και για τον υπολογισμό του ποσού του προστίμου έτυχαν εφαρμογής οι διατάξεις του άρθρου 54§2 περ. γ' του ν.4174/13 (ΚΦΔ) σε συνδυασμό με την παράγραφο 3 του ίδιου άρθρου. Δηλαδή, εκατόν ενενήντα (190) περιπτώσεις μη έκδοσης ΑΛΣ (Χ) € 250,00 (Χ) 2 , με ανώτατο όριο το ποσό € 60.000,00.

Επειδή, ο ισχυρισμός της προσφεύγουσας περί παραβίασης της αρχής της αναλογικότητας κρίνεται απορριπτέος διότι το πρόστιμο είναι αντικειμενικό και επιβάλλεται με βάση όσα ορίζονται από τον νόμο.

Επειδή, σύμφωνα με τις διατάξεις της ΠΟΛ. 1252/2015, τα πρόστιμα του άρθρου 54§1 περ.θ' του ν.4174/13 (ΚΦΔ) επιβάλλονται για παραβάσεις που διαπράχθηκαν έως και 16.10.2015. Συνεπώς, δεν τίθεται θέμα μη εφαρμογής της καταργηθείσας περίπτωσης θ' του άρθρου 54§1 του ν.4174/13 (ΚΦΔ) με της δημοσίευση του ν.4337/15, όπως ζητά η προσφεύγουσα, καθώς η διάπραξη της παράβασης που καταλογίστηκε με την προσβαλλόμενη πράξη έγινε την 31-7-2015.

Επειδή, στο κατασχεθέν ανεπίσημο βιβλίο της επιχείρησης, χρώματος γκρι, με την ένδειξη "Τυποκρέτα 2014", η προσφεύγουσα ακολουθούσε την πρακτική να αναγράφει τις αξίες των ημερήσιων "Ζ" της επιχείρησης και σε ξεχωριστή στήλη με την ένδειξη "Ταμείο" τις πραγματικές ημερήσιες εισπράξεις της επιχείρησης. Οι ισχυρισμοί της περί ποσών που αντιστοιχούν σε φιλοδωρήματα του υιού της και σε συνεισφορά της κόρης της στο κοινό ταμείο δεν γίνονται αποδεκτοί.

Επειδή, οι διαπιστώσεις του ελέγχου, όπως αυτές καταγράφονται στην από 21/6/2016 έκθεση μερικού ελέγχου-επεξεργασίας του ν.4308/2014 (Ε.Λ.Π.) & Ν.4174/2013 της Υ.Ε.Δ.Δ.Ε., επί της οποίας εδράζεται η προσβαλλόμενη πράξη, 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 ημερομηνία κατάθεσης 12/10/2016 και αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανούς προσφυγής της, Α.Φ.Μ.:.....

Οριστική φορολογική υποχρέωση της υπόχρεου με βάση την παρούσα απόφαση:

Φορολογικό έτος : 01/01-31/12/2014

Πρόστιμο άρθρου 54 ποσό 60.000,00 €

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

Ακριβές αντίγραφο
Η Υπάλληλος του Τμήματος
Διοικητικής Υποστήριξης

ΜΕ ΕΝΤΟΛΗ ΤΟΥ ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΥ

ΤΗΣ Δ/ΝΣΗΣ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ
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.