



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

Ταχ. Δ/ση: Αριστογείτονος 19

Ταχ. Κώδικας : 176 71 - Καλλιθέα

Τηλέφωνο : 2131604534

ΦΑΞ : 2131604567

Καλλιθέα, 16/12/2016

Αριθμός απόφασης: 4335

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

δ. 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.

ε. 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 Δ.Ε.Δ. 1126366 ΕΞ 2016/30.08.2016 (ΦΕΚ 2759/ τ.Β'/1.9.2016) Απόφαση του Προϊσταμένου της Διεύθυνσης Επίλυσης Διαφορών.

4. Την με ημερομηνία κατάθεσης και αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανή προσφυγή της, Α.Φ.Μ.:..... κατοίκου, οδός κατά της με αριθμό πράξης επιβολής προστίμου της Δ.Ο.Υ. και τα προσκομιζόμενα με αυτήν σχετικά έγγραφα.

5. Την με αριθ. Πράξη Επιβολής Προστίμου του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. διαχειριστικής περιόδου 1/1-31/12/2014 σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 54 παρ.1 περ. θ και

παρ.2 περ. γ και παρ.3 του Ν. 4174/2013 (Κ.Φ.Δ.) κατά παράβαση των διατάξεων των άρθρων 1 και 7 του Κ.Φ.Α.Σ. και του άρθρου 13 παρ.1 του Ν. 4174/2013 διαχειριστικής περιόδου 1/1-31/12/2014 της οποίας ζητείται η ακύρωση/ μεταρρύθμισή της.

6. Τις απόψεις της Δ.Ο.Υ.

7. Την εισήγηση του ορισθέντος υπαλλήλου του Τμήματος Α1 όπως αποτυπώνεται στο σχέδιο της απόφασης.

Επί της από 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, επαγόμεστε τα ακόλουθα:

Διενεργήθηκε έλεγχος εφαρμογής των διατάξεων του Ν.4093/2012 (Κ.Φ.Α.Σ.) και του Ν.1809/1988 στην επιχείρηση της προσφεύγουσας, η οποία λειτουργεί ως καφετέρια, από κλιμάκιο της Οικονομικής Αστυνομίας την2014 και διαπιστώθηκαν παραβάσεις μη έκδοσης, τεσσάρων (4) αποδείξεων λιανικής πώλησης. Για τον ανωτέρω έλεγχο εκδόθηκε από την Οικονομική Αστυνομία η με ημερομηνία έκθεση ελέγχου, η οποία διαβιβάστηκε στην Δ.Ο.Υ. βάση της οποίας εκδόθηκε η με ημερομηνία έκθεση ελέγχου προστίμου άρθρου 54, Ν.4174/2013 και η προσβαλλόμενη με αριθ. Πράξη Επιβολής Προστίμου ποσού 2.000,00 € διαχειριστικής περιόδου 1/1-31/12/2014, ή οποία αφορά την μη έκδοση, τεσσάρων (4) αποδείξεων λιανικής πώλησης, αξίας 6,50 €, 3,40 €, 13,47€ και 11,20 €, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 54 παρ.1 περ. θ και παρ.2 περ. γ και παρ.3 του Ν. 4174/2013 (Κ.Φ.Δ.) κατά παράβαση των διατάξεων των άρθρων 1 και 7 του Κ.Φ.Α.Σ. και του άρθρου 13 παρ.1 του Ν. 4174/2013.

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

1) Ο ισχυρισμός της Οικονομικής Αστυνομίας ότι δεν είχαν εκδοθεί τέσσερις (4) αποδείξεις λιανικών συναλλαγών στην καφετέρια που διατηρεί είναι υποθετικός και αναπόδεικτος, διότι κατά τον χρόνο διενέργειας του ελέγχου υπήρχαν πολλοί θαμώνες στην καφετέρια και οι ελεγκτές δεν προσδιορίζουν σε ποια ακριβώς τραπέζια διαπίστωσαν την φορολογική παράβαση, πόσοι θαμώνες εξυπηρετούνταν σε κάθε τραπέζι και τι προϊόν ήταν σερβιρισμένο και τι αξία είχε το προϊόν το σερβιρισμένο, παρά εντελώς αυθαίρετα και αόριστα αναφέρονται για σερβιρισμένα τραπέζια χωρίς κανέναν ειδικό προσδιορισμό όπως ορίζει ο νόμος ώστε να έχει ουσιαστική υπόσταση η φορολογική παράβαση.

2) Οι Ελεγκτές δεν διαπίστωσαν καμία άλλη παράβαση σε κανένα άλλο τραπέζι με μη έκδοση απόδειξης. Δεν είναι λοιπόν δυνατόν να εντοπίσθηκαν μόνο τέσσερις μεμπτές και επιλήψιμες συναλλαγές για τις 4 επίδικες αποδείξεις.

3) Από καμία πραγματική διαπίστωση δεν προέκυψε ότι δεν εξεδόθησαν οι αποδείξεις το χρόνο που παρεδόθησαν τα προϊόντα.

- 4) Εξεδώθησαν κανονικά από το προσωπικό της καφετέριας οι συγκεκριμένες επίδικες αποδείξεις και εδόθησαν στους πελάτες με τα προϊόντα που είχαν παραγγείλει.
- 5) Κατά την πάγια νομολογία η θεμελίωση των παραβάσεων από τη φορολογική αρχή, η οποία φέρει και το βάρος της αποδείξεως, δεν μπορεί να στηρίζεται σε συλλογισμούς και υποθετικές σκέψεις του ελεγκτή, αλλά μόνο σε συγκεκριμένες διαπιστώσεις, που προέκυψαν κατά τη διενέργεια του ελέγχου (πρβλ. ΣτΕ 1023/99, Τριμ. Διοικ. Εφ. Λαρίσης 539, 2006, κλπ). Εν προκειμένω η φορολογική αρχή, έχουσα το βάρος της απόδειξης, προσπαθεί με συλλογισμούς και υποθετικές σκέψεις, έωλα συμπεράσματα και άνευ αποδεικτικών μέσων να θεμελιώσει παραβάσεις στις οποίες δόθεν υπέπεσε.
- 6) Η φορολογική αρχή ουδόλως θεμελίωσε με σαφήνεια και επαρκή αποδεικτικά στοιχεία τις κατηγορίες και τις παραβάσεις που του αποδίδει.
- 7) Το γεγονός ότι συνεργάστηκε αργαστά με τους ελεγκτές της οικονομικής αστυνομίας καθώς και το προσωπικό της επιχείρησης αποδεικνύει περίτρανα και πέραν πάσης αμφιβολίας την καλοπιστία 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 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.....>>

Επειδή, όπως αναφέρετε στην από έκθεση ελέγχου προστίμου του άρθρου 54 ν.4174/2013 της Δ.Ο.Υ. με ελεγχόμενο την προσφεύγουσα, (βλέπε σελ.6) << κατά τον επιτόπιο έλεγχο διαπιστώθηκε ότι δεν είχαν εκδοθεί τέσσερις (4) Αποδείξεις Λιανικών Συναλλαγών για σερβιρισμένα αγαθά, συνολικής αξίας τριάντα τεσσάρων ευρώ και πενήντα επτά λεπτών (34,57€) >>.

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, στη διάταξη της παρ. 6 του άρθρου 63 του Ν. 4174/2013 επισημαίνεται ρητά ότι: “ Αν με την απόφαση ακυρώνεται, μερικά ή ολικά, ή τροποποιείται η πράξη της φορολογικής αρχής, η Υπηρεσία Εσωτερικής Επανεξέτασης οφείλει να αιτιολογεί την απόφαση αυτή επαρκώς με νομικούς ή και πραγματικούς ισχυρισμούς. Σε περίπτωση απόρριψης της ενδικοφανούς προσφυγής, η αιτιολογία μπορεί να συνίσταται στην αποδοχή των διαπιστώσεων της οικείας πράξης προσδιορισμού φόρου. ...”

Επειδή, όπως προκύπτει από την από έκθεση ελέγχου προστίμου του άρθρου 54 ν.4174/2013 της Δ.Ο.Υ., κατά την έναρξη του ελέγχου δεν είχαν εκδοθεί τα προβλεπόμενα φορολογικά στοιχεία.

Επειδή, οι διαπιστώσεις του ελέγχου, όπως αυτές καταγράφονται στην από έκθεση ελέγχου προστίμου του άρθρου 54 ν.4174/2013 της Δ.Ο.Υ. και της απόέκθεσης ελέγχου της Οικονομικής Αστυνομίας, επί των οποίων 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 από και αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανούς προσφυγής της, Α.Φ.Μ.:..... και την επικύρωση της με αριθμόΠράξης Επιβολής Προστίμου άρθρου 54 ν.4174/2013 του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ.

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

Διαχειριστική περίοδος : 01/01-31/12/2014

Πρόστιμο άρθρου 54 παρ.1 περ. θ και παρ.2 περ. γ και παρ.3 του ν. 4174/2013 (Κ.Φ.Δ.) κατά παράβαση των διατάξεων των άρθρων 1 και 7 του Κ.Φ.Α.Σ. και του άρθρου 13 παρ.1 του ν. 4174/2013 ποσό **2.000,00 €**

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

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 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).