



**ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ
ΥΠΟΥΡΓΕΙΟ ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΩΝ
ΓΕΝΙΚΗ ΓΡΑΜΜΑΤΕΙΑ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΕΣΟΔΩΝ
ΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ
ΥΠΟΔ/ΝΣΗ ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ**

Καλλιθέα

14/06/2016

Αριθμός απόφασης: 2150

ΤΜΗΜΑ ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ Α6

Ταχ. Δ/ση : Αριστογείτονος 19

Ταχ. Κώδικας : 176 71 - Καλλιθέα

Τηλέφωνο : 2131604-563

ΦΑΞ : 2131604-566

ΑΠΟΦΑΣΗ

Ο ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΣ ΤΗΣ ΔΙΕΥΘΥΝΣΗΣ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ

Έχοντας υπ' όψη:

1. Τις διατάξεις :

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

β. Της αριθ. Δ6Α1118225 ΕΞ 2013/24.07.2013 Απόφασης του Γενικού Γραμματέα Δημοσίων Εσόδων του Υπουργείου Οικονομικών (ΦΕΚ Β' 1893) «Καθορισμός της διάρθρωσης και των αρμοδιοτήτων της Υπηρεσίας Εσωτερικής Επανεξέτασης της Γενικής Γραμματείας Δημοσίων Εσόδων, καθώς και απαραίτητων λεπτομερειών λειτουργίας αυτής».

γ. Της αριθ. Δ6Α1198069 ΕΞ 2013/30.12.2013 Απόφασης του Γενικού Γραμματέα Δημοσίων Εσόδων του Υπουργείου Οικονομικών (ΦΕΚ Β' 3367) «Μετονομασία και ανακαθορισμός των αρμοδιοτήτων και της εσωτερικής διάρθρωσης της Υπηρεσίας Εσωτερικής Επανεξέτασης της Γενικής Γραμματείας Δημοσίων Εσόδων του Υπουργείου Οικονομικών».

δ. 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 με αριθ. Δ.Ε.Δ. 0012895 ΕΞ 2014/09.04.2014 (ΦΕΚ 975 / τ. Β' /17.04.2014) Απόφαση του Προϊσταμένου της Διεύθυνσης Επίλυσης Διαφορών.

4. Την από και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανή προσφυγή της με έδρα στο , κατά της με αριθ. Πράξης επιβολής προστίμου ΚΦΑΣ του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. ΚΕΡΚΥΡΑΣ με την οποία επιβλήθηκε σε βάρος του πρόστιμο συνολικού ποσού 21.500,00 € για το φορολογικό έτος 2015 και τα προσκομιζόμενα με αυτή σχετικά έγγραφα .

5. Την με αριθμό Πράξη επιβολής προστίμου ΚΦΑΣ με την οποία επιβλήθηκε σε βάρος του πρόστιμο συνολικού ποσού 21.500,00 € για το φορολογικό έτος 2015 του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. ΚΕΡΚΥΡΑΣ

6. Τις απόψεις της ανωτέρω φορολογικής αρχής.

7. Την εισήγηση του ορισθέντος υπαλλήλου του Α6 τμήματος της Υπηρεσίας μας, όπως αποτυπώνεται στα σχέδια.

Επί της από και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανούς προσφυγής της 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 αριθμό απόφαση επιβολής προστίμου ΚΦΑΣ του κ. Προϊσταμένου της ΔΟΥ ΚΕΡΚΥΡΑΣ με την οποία καταλογίστηκε εις βάρος του προσφεύγοντα για το φορολογικό έτος 2015 η παράβαση για την μη έκδοση ογδόντα έξι (86) Α.Λ.Π κατά παράβαση των διατάξεων των άρθρων 1και 7 του Ν.4093/2012 ,των αρθ.8-15 του Ν. 4308/2014 και της 1069048 ΕΞ 02-05-2014 διαταγής ,σε συνδιασμό με το αρθ. 54 του Ν.4174/2013 ΚΦΔ και επιβλήθηκε ως πρόστιμο ύψους **21.500,00 ευρώ, (86x250,00)**

Η διαπίστωση της παράβασης προέκυψε κατόπιν της από Έκθεσης Ελέγχου της ΔΟΥ ΚΕΡΚΥΡΑΣ μετά από την εντολή ελέγχου Δ.Ο.Υ. Κέρκυρας με αφορμή τον επιτόπιο έλεγχο στην επιχείρηση του προσφεύγοντος .

Κατά της ανωτέρω ΑΕΠ ο προσφεύγων κατέθεσε την ενδικοφανή προσφυγή με την οποία ζητά την ακύρωση τους για τους εξής λόγους:

α) ΟΥΔΕΠΟΤΕ ΔΙΑΠΡΑΞΕ ΤΗΝ ΠΑΡΑΒΑΣΗ ΤΗΣ ΜΗ ΕΚΔΟΣΗΣ 86 ΑΠΟΔΕΙΞΕΩΝ ΛΙΑΝΙΚΗΣ ΣΥΝΑΛΛΑΓΗΣ

Το μεσημέρι του Σαββάτου ο φορολογικός μηχανισμός με αρ. μητρώου της επιχείρησής είχε υποστεί βλάβη, μετά τη διαπίστωση της βλάβης, απέστειλαν το μηχανισμό αυτό προς επισκευή στον αρμόδιο έμπορο, στην επιχείρησή του στην Κέρκυρα, , όπως προκύπτει από το σχετικό δελτίο αποστολής (σχετ.4) και έκαναν χρήση της δεύτερης δυνατότητας που προβλέπει ο νόμος, ήτοι της έκδοσης αποδείξεων λιανικών συναλλαγών από μηχανογραφικό στέλεχος με την ένδειξη «χωρίς σήμανση», ενέργεια καθόλα νόμιμη. Κατά συνέπεια δεν παραβιάσαν τα άρθρα 1, 3, 12 και 13 του ν. 4308/2014 τα οποία υποχρεώνουν τον επιχειρηματία να εκδίδει αποδείξεις λιανικών συναλλαγών

β) ΕΛΛΕΙΨΗ ΑΙΤΙΟΛΟΓΙΑΣ ΤΗΣ ΑΠΟΦΑΣΗΣ ΕΠΙΒΟΛΗΣ ΠΡΟΣΤΙΜΟΥ

Η προσαλλόμενη πράξη στερείται νομίμου βάσεως διότι αναφέρει ότι δεν ενημερώθηκε εγγράφως ή ηλεκτρονικά το τμήμα Δ' Ηλεκτρονικών Ταμειακών Μηχανών σχετικά με την παράτυπη λειτουργία του Φορολογικού Ηλεκτρονικού Μηχανισμού, παραβιάζοντας με τον τρόπο αυτό την ΠΟΛ 1268/24.03.2015, η οποία (ΠΟΛ) δεν υφίσταται ως νομοθέτημα (!).

γ) ΤΗΡΗΘΗΚΑΝ ΤΑ ΛΟΓΙΣΤΙΚΑ ΑΡΧΕΙΑ - ΑΝΥΠΑΡΞΙΑ ΟΙΑΣΔΗΠΟΤΕ ΦΟΡΟΛΟΓΙΚΗΣ ΠΑΡΑΒΑΣΗΣ

Επειδή σύμφωνα με την ΠΟΛ.1068/2015 αρθ.7& 8

7.2. Ο εξουσιοδοτημένος τεχνικός του Φ.Η.Μ., ενημερώνει εγγράφως, σφραγίζει και υπογράφει το Βιβλίο Συντήρησης του Φ.Η.Μ., μετά από οποιαδήποτε τεχνική επέμβαση στον Φ.Η.Μ. (Hardware ή Software).

7.4. Ενημερώνει εγγράφως ή ηλεκτρονικά το Τμήμα Δ' Ηλεκτρονικών Ταμειακών Μηχανών, σε κάθε περίπτωση παράτυπης λειτουργίας κάποιου Φ.Η.Μ. ή παραβίασης της σφραγίδας της κεφαλής της βίδας ασφαλείας.

8.2. Είναι υπεύθυνος για την φύλαξη του Βιβλίου Συντήρησης του Φ.Η.Μ., την σφράγιση και ενημέρωση του από κάθε τεχνικό (πιστοποιημένο ή μη) που επεμβαίνει στο Hardware ή το Software του Φ.Η.Μ. καθώς και την άμεση παράδοση του στα ελεγκτικά όργανα, αν και όταν αυτό ζητηθεί.

Επειδή στο βιβλίο συντήρησης και επισκευής του μηχανισμού δεν γίνεται καμία αναφορά για βλάβη του μηχανισμού καθώς επίσης δεν έχει καμία σφραγίδα του επίσημου τεχνικού ο οποίος τοποθέτησε το μηχανισμό στην ανωτέρω επιχείρηση .

Επειδή δεν προκύπτει από κανένα στοιχείο βλάβη στο ΦΗΜ (βιβλίο ΦΗΜ -έγγραφο ή ηλεκτρονικά ενημέρωση προς το Υπουργείο Οικονομικών Τμήμα ταμειακών Μηχανών) αφού αυτό έχει συμβεί πάλι στο παρελθόν και συγκεκριμένα από 10/05/2015 έως 18-05-2015 και 23-05-2015 έως 03-06-2015 (χωρίς Ζ) και επανήλθε πάλι σε λειτουργία χωρίς παρέμβαση τεχνικού.

Επειδή δεδομένου ότι ο ΦΗΜ με το υπ. αριθ. αθεώρητο δελτίο αποστολής και ώρα 14,30 το μεσημέρι ήταν στα χέρια του τεχνικού. Το συγκεκριμένο Δελτίο αποστολής δεν επιδείχτηκε στις2015 και ώρα 23.00 δηλαδή την ώρα του ελέγχου αλλά τέθηκε στη διάθεση του ελέγχου ύστερα από δύο ημέρες αργότερα δηλαδή τη Δευτέρα στις-2015.

Επειδή σύμφωνα με το Ν. 1809/1988 άρθρο 5παρ.3,όπως ισχύει με το αρθ.10παρ.8 του Ν.3052/02 « Αν διακοπεί η λειτουργία του φορολογικού μηχανισμού από οποιονδήποτε λόγο και μέχρι την επαναλειτουργία του, ο υπόχρεος επιτηδεύματίας εκδίδει θεωρημένα διπλότυπα στοιχεία, σύμφωνα με όσα ορίζονται στις διατάξεις του Κώδικα Βιβλίων και Στοιχείων και στις σχετικές υπουργικές αποφάσεις."

Στις επισημάνσεις δε του Ν.1809/88 (άρθρ. 82 ΚΦΑΣ Σταματόπουλου) επισημάνεται ότι «στην περίπτωση βλάβης η διακοπής της λειτουργίας ΕΑΦΔΣΣ,και εφόσον δεν υπάρχει άλλη διαθέσιμη ΕΑΦΔΣΣ,μπορεί ο υπόχρεος να εκδίδει αθεώρητα στοιχεία από μηχανογραφικά στελέχη ,επι των οποίων αναγράφεται η ένδειξη «Χωρίς σήμανση λόγω βλάβης ΕΑΦΔΣΣ,με αρ. μητρώου.....»

Επειδή η προσφεύγουσα συνέχισε να εκδίδει τις αποδείξεις λιανικών συναλλαγών άνευ σήμανσης, με την σημείωση «πρωτότυπο χωρίς σήμανση λόγω βλάβης μηχανισμού», από το λογισμικό του υπολογιστή .

Επειδή εκδίδονταν αποδείξεις ΑΛΣ από τον υπολογιστή ενώ παράλληλα στο κατάστημα υπάρχουν ακόμη δύο ΦΤΜ σε χρήση, με αρ.μητρώου και

Επειδή, σύμφωνα με τη διάταξη του άρθρου 3 § 3 του Ν. 4308/2014

1. Η οντότητα τηρεί, ως μέρος του λογιστικού συστήματός της, αρχείο κάθε συναλλαγής και γεγονότος αυτής που πραγματοποιείται στη διάρκεια της περιόδου αναφοράς, καθώς και των προκύπτοντων πάσης φύσεως εσόδων, κερδών, εξόδων, ζημιών, αγορών και πωλήσεων περιουσιακών στοιχείων, εκπτώσεων και επιστροφών, φόρων, τελών και των πάσης φύσεως εισφορών σε ασφαλιστικούς οργανισμούς.

2. Το λογιστικό σύστημα της οντότητας παρακολουθεί σε αρχείο κάθε στοιχείο του ισολογισμού, καθώς και κάθε μεταβολή αυτού.

3. Η τήρηση των αρχείων των παραγράφων 1 και 2 του παρόντος άρθρου γίνεται με τρόπο ανάλογο του μεγέθους και της φύσης της οντότητας και σύμφωνα με τον παρόντα νόμο.

Επειδή σύμφωνα με τη διάταξη του άρθρου 12 § 1 του Ν. 4308/2014

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.

Επειδή σύμφωνα με τη διάταξη του άρθρου 13 του Ν. 4308/2014

Το στοιχείο λιανικής πώλησης (απόδειξη ή τιμολόγιο) εκδίδεται:

α) Σε περίπτωση πώλησης αγαθών, κατά το χρόνο παράδοσης ή την έναρξη της αποστολής. Όταν η παράδοση των πωλούμενων αγαθών γίνεται από τρίτο, το στοιχείο λιανικής πώλησης εκδίδεται μέχρι το τέλος του επόμενου μήνα από την παράδοση.

β) Σε περίπτωση παροχής υπηρεσιών, με την ολοκλήρωση της παροχής της υπηρεσίας.

γ) Σε περίπτωση απόκτησης δικαιώματος λήψης υπηρεσίας, με την απόκτηση του δικαιώματος αυτού.

δ) Σε περίπτωση συνεχιζόμενης παροχής υπηρεσίας ή κατασκευής έργου, το παραστατικό της πώλησης εκδίδεται όταν μέρος της αμοιβής καθίσταται απαιτητό για το μέρος της υπηρεσίας ή του έργου που έχει ολοκληρωθεί και σε κάθε περίπτωση με την ολοκλήρωση της υπηρεσίας ή του έργου.

Επειδή στην παρ.54 παρ.1θ' και 2γ του ν.4174/2013 ορίζεται :

«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 (250) ευρώ, για κάθε παράβαση των περιπτώσεων β', γ', δ' στ' θ' και στ' της παραγράφου 1, σε περίπτωση που ο φορολογούμενος είναι υπόχρεος τήρησης βιβλίων και στοιχείων με βάση απλοποιημένα λογιστικά πρότυπα.

Επειδή σύμφωνα **Αρθ. 37 Ν.4174/2013** «Η κατά τα άρθρα 32, 33, 34 και 35 πράξη προσδιορισμού φόρου υπογράφεται από τον Γενικό Γραμματέα ή άλλον ειδικά οριζόμενο υπάλληλο της Φορολογικής Διοίκησης και κοινοποιείται στο πρόσωπο στο οποίο αφορά ο προσδιορισμός φόρου. Η πράξη προσδιορισμού φόρου περιέχει τουλάχιστον τις εξής πληροφορίες:

- α) το ονοματεπώνυμο ή την επωνυμία του φορολογούμενου,
- β) τον αριθμό φορολογικού μητρώου του φορολογούμενου, εφόσον έχει αποδοθεί στον φορολογούμενο,
- γ) την ημερομηνία έκδοσης της πράξης,
- δ) το είδος προσδιορισμού του φόρου και το θέμα στο οποίο αφορά η πράξη,
- ε) το ποσό της φορολογικής οφειλής,
- στ) την ημερομηνία μέχρι την οποία πρέπει να εξοφληθεί ο φόρος,
- ζ) τον τόπο εξόφλησης του φόρου,
- η) τους λόγους για τους οποίους η Φορολογική Διοίκηση προέβη στον προσδιορισμό φόρου και τον τρόπο με τον οποίο υπολογίστηκε το ποσό του φόρου,
- θ) το χρόνο, τον τόπο και τον τρόπο αμφισβήτησης του προσδιορισμού φόρου, και
- ι) λοιπές πληροφορίες.

Με την πράξη διορθωτικού προσδιορισμού του φόρου κοινοποιείται ταυτόχρονα και η οικεία έκθεση ελέγχου.

Επειδή η προσβαλλόμενη πράξη έχει νόμιμα συγκροτηθεί χωρίς να υπάρχουν ελλείψεις ουσιωδών στοιχείων αυτής, αφού επί του σώματος της καταγράφονται τα ως άνω στοιχεία. Συγκεκριμένα για την ελεγχόμενη χρήση αναφέρει την παράβαση που αφορά μη έκδοση ογδόντα έξι (86) Α.Λ.Π., το είδος των παραστατικών, το είδος προσφερόμενης υπηρεσίας, και τελική αξία. Κατόπιν τούτων ο ισχυρισμός του προσφεύγοντα απορρίπτεται ως αβάσιμος.

Επειδή η προσβαλλόμενη πράξη εκδόθηκε σύμφωνα με όλες τις διαδικασίες και τα στοιχεία που προβλέπει ο νόμος και στην έκθεση ελέγχου σύμφωνα με την οποία έχει εκδοθεί η πράξη επιβολής προστίμου περιγράφονται με σαφήνεια οι παραβάσεις χωρίς να γίνεται επιγραμματική αναφορά.

Επειδή σύμφωνα με το **Ν.3900/10 αρθ.20 παρ.1** ορίζεται ότι :

1. Στο άρθρο 79 του ΚΔΔ προστίθεται νέα παράγραφος 5 ως εξής:

«5. Σε περίπτωση προσφυγής κατά πράξης ή παράλειψης φορολογικής ή τελωνειακής αρχής:

α) Το δικαστήριο ελέγχει την προσβαλλόμενη πράξη ή παράλειψη κατά το νόμο και την ουσία, μέσα στα όρια της προσφυγής, τα οποία προσδιορίζονται από τους λόγους και το αίτημά της. Κατ' εξαίρεση, ο κατά το νόμο έλεγχος της προσβαλλόμενης πράξης ή παράλειψης, χωρεί αυτεπαγγέλτως, προκειμένου να διακριθεί αν υπάρχει παράβαση δεδικασμένου.

Σε κάθε περίπτωση σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 79 παρ. 5 περ. β' ν.2717/1997 Κ.Δ.Δ. «η πράξη ακυρώνεται για παράβαση διάταξης που ρυθμίζει τον τύπο ή τη Διαδικασία έκδοσης της πράξης, **μόνον αν ο προσφεύγων επικαλείται και αποδεικνύει βλάβη**, η οποία δεν μπορεί να αποκατασταθεί διαφορετικά παρά μόνο με την ακύρωση της πράξης.

Επειδή εν προκείμενω στην από έκθεση εν ελέγχου της ΔΟΥ ΚΕΡΚΥΡΑΣ γίνεται εκ παραδρομής αναφορά στις διατάξεις Ν.4093/2012 ,οι οποίες είχαν καταργηθεί κατά τον χρόνο της διαπιστωθείσας παράβασης, όμως επι της ουσίας δεν αναιρείται και δεν αμφισβητείται η διαπραχθείσα παράβαση .Επιπλέον το ύψος το προστίμου στο σώμα της πράξης **εκδόθηκε και καταλογίστηκε ορθώς σύμφωνα με τις διατάξεις του αρθ.54 παρ.1 Ν.4174/2013** (86χ250,00=21.500,00 ευρώ),οι οποίες αναφέρονται επί της απόφασης..

Επειδή οι διαπιστώσεις του ελέγχου, όπως αυτές καταγράφονται στην από Έκθεσης Ελέγχου της ΔΟΥ ΚΕΡΚΥΡΑΣ επί της οποίας εδράζεται η προσβαλλόμενη απόφαση, 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 αριθ. ενδικοφανούς προσφυγής της

Η Οριστική φορολογική υποχρέωση του υπόχρεου με βάση την παρούσα απόφαση διαμορφώνεται ως εξής :

Κ.Β.Σ (φορολογικό έτος 2015)

Πρόστιμο αρθ. 54§1θ και 2γ του Ν.4174/2013 250,00 χ86= 21.500,00 €.

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

ΜΕ ΕΝΤΟΛΗ ΤΟΥ ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΥ
ΤΗΣ Δ/ΝΣΗΣ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ
Ο ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΣ ΤΗΣ ΥΠΟΔΙΕΥΘΥΝΣΗΣ
ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ

Ακριβές Αντίγραφο

Η Υπάλληλος του Τμήματος

Διοικητικής Υποστήριξης

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).