



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ
ΥΠΟΥΡΓΕΙΟ ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΩΝ
ΓΕΝΙΚΗ ΓΡΑΜΜΑΤΕΙΑ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΕΣΟΔΩΝ
ΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ
ΑΥΤΟΤΕΛΕΣ ΤΜΗΜΑ ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ

Θεσσαλονίκη, 25-5-2016

Αριθμός απόφασης: 537

Ταχ. Δ/ση : Εγνατία 45
Ταχ. Κώδικας : 546 30 Θεσσαλονίκη
Τηλέφωνο : 2310554268
ΦΑΞ : 2313333258

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 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. 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».
- ε. 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».
- στ. Της αριθ. Δ.ΟΡΓ.Α. 1159205ΕΞ2014 Απόφασης της Γενικής Γραμματείας Δημοσίων Εσόδων του Υπουργείου Οικονομικών (ΦΕΚ Β3250/4-12-2014) «Τροποποίηση και συμπλήρωση της αριθμ. Δ6Α 1058824ΕΞ2014/8-4-2014 απόφασης του Γενικού Γραμματέα Δημοσίων Εσόδων του Υπουργείου Οικονομικών, ως προς τις Διευθύνσεις Στρατηγικού Σχεδιασμού και Οικονομικής Διοίκησης, Επίλυσης Διαφορών και Εφαρμογής της Φορολογικής Πολιτικής και Νομοθεσίας».
- ζ. Της αριθμ. Δ.ΟΡΓ.Α 1006534ΕΞ2014 Απόφασης του Γενικού Γραμματέα Δημοσίων Εσόδων του Υπουργείου Οικονομικών (ΦΕΚ Β165/19-1-2015) «Ανακαθορισμός της καθ' ύλην αρμοδιότητας και του χρόνου έναρξης λειτουργίας του Αυτοτελούς Τμήματος Επανεξέτασης της Διεύθυνσης Επίλυσης Διαφορών της Γενικής Γραμματείας Δημοσίων Εσόδων, καθώς και του χρόνου έναρξης

λειτουργίας του Αυτοτελούς Τμήματος Επανεξέτασης, Νομικής και Διοικητικής Υποστήριξης της ίδιας Διεύθυνσης και της καθ' ύλην αρμοδιότητας του Γραφείου Επανεξέτασης του ίδιου Τμήματος».

η. Της αριθμ. Δ.Ε.Δ. Β1 1052867ΕΞ2015/21-4-2015 (ΦΕΚ Β' 815/7-5-2015) Απόφασης του Προϊσταμένου της Διεύθυνσης Επίλυσης Διαφορών, όπως τροποποιήθηκε και ισχύει με την αριθμ. Δ.Ε.Δ. Β1 1035074 ΕΞ2016/3-3-2016 (ΦΕΚ Β' 748/21-3-2016) Απόφαση του Προϊσταμένου της Διεύθυνσης Επίλυσης Διαφορών.

θ. 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. Τη με **ημερομηνία κατάθεσης 26/01/2016 και αριθμό πρωτοκόλλου** **ενδικοφανή προσφυγή του** του, με ΑΦΜ:....., κατοίκου, Θέση ΤΚ:....., κατά της με αριθμ. πράξης επιβολής προστίμου επί παραβάσεων τήρησης βιβλίων και έκδοσης στοιχείων του προϊσταμένου της ΔΟΥ και τα προσκομιζόμενα με αυτήν σχετικά έγγραφα.

4. Την με αριθμό πράξης επιβολής προστίμου επί παραβάσεων τήρησης βιβλίων και έκδοσης στοιχείων του προϊσταμένου της ΔΟΥ

5. Τις απόψεις της ανωτέρω φορολογικής αρχής.

6. Την εισήγηση του ορισθέντος υπαλλήλου του Αυτοτελούς Τμήματος Επανεξέτασης της Διεύθυνσης Επίλυσης Διαφορών όπως αποτυπώνεται στο σχέδιο της απόφασης.

Επί της υπ.αρ.πρωτ. ενδικοφανούς προσφυγής του του, 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:

Στις **4/8/2015**, κατόπιν της υπ'αριθμ..... εντολής ελέγχου του Σ.Δ.Ο.Ε., διενεργήθηκε έλεγχος στην επιχείρηση του προσφεύγοντα για τη διαπίστωση της εφαρμογής των διατάξεων των άρθρων των άρθρων 1-15 του Ν 4308/2014. Κατά τη διάρκεια του ελέγχου διαπιστώθηκε ότι σε δύο περιπτώσεις σερβιρισμένου τραπέζιού αξίας 7 ευρώ και 3,5 ευρώ δεν είχαν εκδοθεί τα αντίστοιχα φορολογικά στοιχεία από την εν χρήσει φορολογική ταμειακή μηχανή ή από άλλο χειρόγραφο στέλεχος. Κατόπιν των ανωτέρω, σε βάρος της επιχείρησης του προσφεύγοντα, καταλογίστηκε η παράβαση της **μη έκδοσης Απόδειξης Λιανικής Πώλησης** από την εν χρήσει Φ.Τ.Μ. σε δύο περιπτώσεις αξίας 7 ευρώ και 3,5 ευρώ κατά παράβαση των άρθρων 8, 12, και 13^α του Ν 4308/2014 επισύροντας της κυρώσεις που προβλέπονται από τις διατάξεις του άρθρου 54 παρ.2γ του Ν 4174/2013 όπως έχει τροποποιηθεί και ισχύει. **Η σχετική έκθεση ελέγχου απεστάλη στην αρμόδια ΔΟΥ με το υπ'αριθμ.πρωτ..... έγγραφο του Σ.Δ.Ο.Ε.. Από**

την ΔΟΥ εκδόθηκε η προσβαλλόμενη υπ' αριθμ..... **Πράξη Επιβολής Προστίμου.** Στην εν λόγω πράξη το πρόστιμο ανήλθε στο διπλάσιο του αρχικού προστίμου διότι υπήρχε υποτροπή της ίδιας παράβασης.

Την 19^η Αυγούστου του 2015, σε έλεγχο που πραγματοποίησαν υπάλληλοι της ΔΟΥ στην επιχείρηση του προσφεύγοντα, διαπιστώθηκε ότι σε μία περίπτωση τραπεζιού σερβιρισθέντων αγαθών συνολικής αξίας 80,00 ευρώ, δεν είχε εκδοθεί η αντίστοιχη Απόδειξη Λιανικής Πώλησης από την εν χρήσει Φ.Τ.Μ. ή άλλο φορολογικό στοιχείο αξίας, κατά παράβαση των συνδυασμένων διατάξεων των άρθρων 8, 12, και 13^α του Μ 4308/2014 περί Ελληνικών Λογιστικών Προτύπων, επισύροντας τις κυρώσεις που προβλέπονται από τις διατάξεις του άρθρου 54 παράγραφος 2γ του Ν 4174/2013 όπως έχει τροποποιηθεί και ισχύει. Κατόπιν του ανωτέρω ελέγχου εκδόθηκε η υπ' αριθμ..... **Πράξη Επιβολής Προστίμου** Κώδικα Φορολογικής Διαδικασίας.

Ο προσφεύγων, με την υπό κρίση ενδικοφανή προσφυγή του, ζητά την αναδιαμόρφωση του προστίμου ισχυριζόμενος ότι στην προσβαλλόμενη με αριθμ..... Πράξη Επιβολής Προστίμου εσφαλμένα θεωρήθηκε υπότροπος από κάποια άλλη οικονομική παράβαση και το ποσό του προστίμου πολλαπλασιάστηκε με το συντελεστή 2 καθώς στον έλεγχο που πραγματοποιήθηκε στις 4/8/2015 από τους ελεγκτές του Σ.Δ.Ο.Ε. ήταν η πρώτη φορά που διαπιστώθηκε παράβαση στα τρία χρόνια λειτουργίας της επιχείρησης.

- **Επειδή**, σύμφωνα με το άρθρο 30 παρ. 9 του Ν. 3296/2004 (όπως τροποποιήθηκε με τις διατάξεις του πρώτου εδαφίου της παραγράφου 3, του άρθρου 25, του ν. 4321/2015) οι εκθέσεις της ειδικής γραμματείας του Σώματος Δίωξης Οικονομικού Εγκλήματος, οι οποίες έχουν συνταχθεί τηρουμένης της διαδικασίας των διατάξεων του άρθρου 6 του Ν. 2690/1999 θεωρούνται για τη Φορολογική Διοίκηση εκθέσεις ελέγχου, κατά των έννοια του δευτέρου εδαφίου της παρ. 2 του άρθρου 28 του Ν. 4174/2013, παράγοντας άμεσα την προβλεπόμενη από το ίδιο εδάφιο οριστική πράξη διορθωτικού προσδιορισμού του φόρου ή την πράξη επιβολής προστίμου της παρ. 2 του άρθρου 62 του ως άνω νόμου.
- **Επειδή**, στο άρθρο 2 Παράγραφο Δ, Υποπαράγραφο Δ.7, περίπτωση 1ε του Ν.4336/2015 ορίζεται ότι: «.....Οι παράγραφοι 1 και 3 του άρθρου 25 του ν. 4321/2015 **καταργούνται από τότε που ίσχυσαν** και οι εκθέσεις της Ειδικής Γραμματείας Σ.Δ.Ο.Ε., που έχουν συνταχθεί, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 25 του ν. 4321/2015 (για τις οποίες δεν έχουν εκδοθεί καταλογιστικές πράξεις στη Φορολογική και Τελωνειακή Διοίκηση), **θεωρούνται δελτία πληροφοριών**».
- **Επειδή**, η ισχύς του νόμου 4336/2015 ορίζεται σαφώς στο άρθρο 4 αυτού: Συγκεκριμένα ορίζεται το εξής: «Η ισχύς του νόμου αρχίζει από την υπογραφή από τα συμβαλλόμενα μέρη της Σύμβασης Χρηματοδοτικής Διευκόλυνσης της ΠΑΡΑΓΡΑΦΟΥ Β` του άρθρου 3, εκτός

από τις διατάξεις της ΠΑΡΑΓΡΑΦΟΥ Α` του άρθρου 3, η ισχύς των οποίων αρχίζει από τη δημοσίευση του νόμου στην Εφημερίδα της Κυβερνήσεως.».

- **Επειδή**, σύμφωνα δε με το δελτίο τύπου της 20/8/2015 του ΥΠΟΥΡΓΕΙΟΥ ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΩΝ: Σε σχέση με την ισχύ των διατάξεων του Νόμου 4336/2015 (ΦΕΚ Α'94) Συνταξιοδοτικές διατάξεις - Κύρωση του Σχεδίου Σύμβασης Οικονομικής Ενίσχυσης από τον Ευρωπαϊκό Μηχανισμό Σταθερότητας και ρυθμίσεις για την υλοποίηση της Συμφωνίας Χρηματοδότησης`, το Υπουργείο Οικονομικών ενημερώνει ότι η υπογραφή της Σύμβασης Χρηματοδοτικής Διευκόλυνσης μεταξύ Ελληνικής Δημοκρατίας και Ευρωπαϊκού Μηχανισμού Σταθερότητας έλαβε χώρα στις 19/08/2015.
- **Επειδή**, στην προκειμένη περίπτωση η με αρ. προσαλλόμενη απόφαση επιβολής προστίμου, δεν είχε εκδοθεί το χρόνο που το άρθρο 2 του Ν. 4336/2015 τέθηκε σε ισχύ, ήτοι στις 19/08/2015.
- **Επειδή**, σύμφωνα με την παρ. 2 του άρθρου 28 του Ν. 4174/13 «.....Η οριστική πράξη διορθωτικού προσδιορισμού του φόρου εκδίδεται με βάση έκθεση ελέγχου, την οποία συντάσσει η φορολογική Διοίκηση. Η έκθεση ελέγχου περιλαμβάνει εμπειρισττωμένα και αιτιολογημένα τα γεγονότα, τα στοιχεία και τις διατάξεις τις οποίες έλαβε υπόψη της η Φορολογική Διοίκηση για τον προσδιορισμό του φόρου. Η οριστική πράξη διορθωτικού προσδιορισμού του φόρου μαζί με την έκθεση ελέγχου κοινοποιούνται στον φορολογούμενο».
- **Επειδή**, σύμφωνα με το άρθρο 62 του Ν. 4174/2013: “ 1.....Οι διατάξεις του Κώδικα και ιδίως αυτές που αφορούν το φορολογικό έλεγχο, τον προσδιορισμό φόρου την παραγραφή και την είσπραξη, εφαρμόζονται αναλόγως και για τις πράξεις επιβολής προστίμων.....3. Η πράξη επιβολής προστίμων πρέπει να περιλαμβάνει αυτοτελή αιτιολογία.
- **Επειδή**, η προσαλλόμενη πράξη επιβολής προστίμου είναι τυπικά και νομικά πλημμελής, καθώς δεν εδράζεται σε έκθεση ελέγχου αλλά σε δελτίο πληροφοριών (όπως θεωρείται πλέον η έκθεση του Σ.Δ.Ο.Ε.) και πρέπει για το λόγο αυτό να ακυρωθεί.

Α π ο φ α σ ί ζ ο υ μ ε

Την **αποδοχή** της από 26-1-2016 και με αριθμό πρωτ. ενδικοφανούς προσφυγής του του, παρελκούσης ως αλυσιτελούς της εξέτασης των λοιπών προβαλλόμενων λόγων αυτής, την ακύρωση της προσβαλλόμενης πράξης επιβολής προστίμου για λόγους νομικής πλημμέλειας και ορίζουμε όπως η αρμόδια φορολογική αρχή κατά την έκδοση της νέας πράξης εξαιτίας της ακύρωσης αυτής, ακολουθήσει την προβλεπόμενη από το νόμο διαδικασία που αρχικά παρέλειψε να εφαρμόσει.

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

**ΜΕ ΕΝΤΟΛΗ ΤΟΥ ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΥ
ΤΗΣ ΔΙΕΥΘΥΝΣΗΣ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ
Ο ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΣ ΤΟΥ ΑΥΤΟΤΕΛΟΥΣ
ΤΜΗΜΑΤΟΣ ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ**

Ακριβές Αντίγραφο

**Η υπάλληλος του γραφείου
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).