



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

Καλλιθέα, 07-04-2016

Αριθμός απόφασης: 1314

Ταχ. Δ/ση : Αριστογείτονος 19
Ταχ. Κώδικας : 176 71 - Καλλιθέα
Τηλέφωνο : 2131604526
ΦΑΞ : 2131604567

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 από και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανή προσφυγή του, ΑΦΜ, κατοίκου Βιλίων, οδός κατά της υπ' αριθ. απόφασης επιβολής προστίμου, του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Ελευσίνας, διαχειριστικής περιόδου 01-01-2015 έως 31-12-2015 και τα προσκομιζόμενα με αυτήν σχετικά έγγραφα.

4. Την υπ' αριθ. απόφαση επιβολής προστίμου, του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Ελευσίνας, διαχειριστικής περιόδου 01-01-2015 έως 31-12-2015, της οποίας ζητείται η ακύρωση, καθώς και την με ημερομηνία θεώρησης οικεία έκθεση ελέγχου.

5. Τις απόψεις της ανωτέρω φορολογικής αρχής.
6. Την από 07-04-2016 εισήγηση του Α4 τμήματος της Υπηρεσίας μας.

Επί της από και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανούς προσφυγής 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, επαγόμεστε τα ακόλουθα:

Με την υπ' αριθμ. προσαλλόμενη Απόφαση Επιβολής Προστίμου του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Ελευσίνας, επιβλήθηκε σε βάρος της προσφεύγουσας επιχείρησης, πρόστιμο συνολικού ποσού 5.250,00 ευρώ, για την διαχειριστική περίοδο 01-01-2015 έως 31-12-2015, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 54 ν. 4174/2013, λόγω παράβασης των συνδυαζόμενων διατάξεων των άρθρων 5, 8, 12 και 13 του Ν. 4308/2014 (Ε.Λ.Π.).

Όπως αναφέρεται στην προαναφερθείσα πράξη, η παράβαση αφορά τη μη έκδοση Αποδείξεων Λιανικής Πώλησης, για εδέσματα που είχε σερβίρει σε είκοσι ένα (21) τραπέζια-παρέες, από την εν χρήσει Φ.Τ.Μ., των οποίων η κατανάλωση είχε αρχίσει πριν την είσοδο των ελεγκτών στον χώρο της επιχείρησης.

Η ως άνω παράβαση εκδόθηκε με βάση την με ημερομηνία θεώρησης έκθεση μερικού επιτόπιου ελέγχου εφαρμογής των διατάξεων του Ν.4308/2014, του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Ελευσίνας.

Ο προσφεύγων, με την υπό κρίση ενδικοφανή προσφυγή, ζητά την ακύρωση της παραπάνω Απόφασης Επιβολής Προστίμου του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Ελευσίνας, ισχυριζόμενος ότι:

- κατά την διάρκεια του ελέγχου είχαν σερβιριστεί είκοσι ένα τραπέζια-παρέες και οι αποδείξεις λιανικής πώλησης είχαν κανονικότητα εκδοθεί από την εν χρήσει Φ.Τ.Μ., και ευρίσκοντο μέσα στο κατάστημα, και όχι πάνω στα τραπέζια, προκειμένου να διαφυλάττονται,

- το ανωτέρω γεγονός διαπίστωσαν οι ελέγκτριες και το ανέγραψαν στο υπ' αριθ. Σημείωμα Διαπιστώσεων Ελέγχου, που του επιδόθηκε με το πέρας του επιτόπιου ελέγχου, συνεπώς δεν προκύπτει παράβαση μη έκδοσης των αποδείξεων, όπως αναγράφεται στην Απόφασης Επιβολής Προστίμου.

Επειδή, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 12 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 τις διατάξεις του άρθρου 62 του Ν.4174/2013, «4. Ο φορολογούμενος ή το ευθυνόμενο πρόσωπο καλείται εγγράφως από τον Γενικό Γραμματέα να υποβάλλει

ενδεχόμενες αντιρρήσεις του σχετικά με επικείμενη έκδοση πράξης επιβολής προστίμων τουλάχιστον είκοσι (20) ημέρες πριν την έκδοσή της, με εξαίρεση τις υποχρεώσεις καταβολής προστίμων για διαδικαστικές παραβάσεις, καθώς και για πρόστιμα, τα οποία προκύπτουν και επιβάλλονται κατά τον άμεσο, διοικητικό, εκτιμώμενο ή προληπτικό προσδιορισμό του φόρου.»

Επειδή, σύμφωνα με έγγραφο του ΥΠ.ΟΙΚ. με αρ. πρωτ.: ΔΕΛ Α 1069048 2.5.2014 (ΟΡΘΗ ΕΠΑΝΑΛΗΨΗ) Παροχή οδηγιών για την εφαρμογή των διατάξεων των άρθρων 23, 25, 27, 28, 34, 62 και 66 του ν.4174/2013 "Κώδικας Φορολογικής Διαδικασίας", ορίζεται « Άρθρο 62. Με τις διατάξεις του άρθρου αυτού προβλέπεται ότι οι διατάξεις του Κ.Φ.Δ. και ιδίως αυτές που αφορούν το φορολογικό έλεγχο, τον προσδιορισμό φόρου και την είσπραξη, εφαρμόζονται ανάλογα και για τις πράξεις επιβολής προστίμου δηλαδή κοινοποιείται σημείωμα διαπιστώσεων και προσωρινός προσδιορισμός προστίμου. Με το σημείωμα διαπιστώσεων καλείται ο φορολογούμενος ή το ευθυνόμενο πρόσωπο εντός είκοσι (20) ημερών από την κοινοποίηση (σχετ. διατ. ν.4254/2014 Κεφ. Α΄ άρθρο πρώτο, παράγρ. Δ, υποπαράγραφος Δ2), να υποβάλλει ενδεχόμενες αντιρρήσεις του σχετικά με την επικείμενη έκδοση πράξης επιβολής προστίμου. Στη συνέχεια συντάσσεται έκθεση ελέγχου και εκδίδεται οριστική πράξη επιβολής προστίμου.»

Επειδή, στο υπ' αριθ. Σημείωμα Διαπιστώσεων Ελέγχου (Σ.Δ.Ε), που επιδόθηκε στον προσφεύγοντα, μετά το πέρας του επιτόπιου ελέγχου, από τους ελεγκτές που διενήργησαν τον έλεγχο, στην περιγραφή της παράβασης, αναγράφεται *«Μη έκδοση είκοσι ένα αποδείξεων λιανικής πώλησης από την Φ.Τ.Μ. ... σε είκοσι ένα τραπέζια-παρέες στα οποία είχαν σερβιρισθεί.»*.

Επειδή, στο υπ' αριθ. Σημείωμα Διαπιστώσεων Ελέγχου (Σ.Δ.Ε), που αποτελεί συνέχεια του παραπάνω, με αριθ. Σημειώματος Διαπιστώσεων Ελέγχου, και επιδόθηκε στον προσφεύγοντα, μετά το πέρας του επιτόπιου ελέγχου, από τους ελεγκτές που διενήργησαν τον έλεγχο, στην περιγραφή της παράβασης, αναγράφεται *«...όλες οι Α.Λ.Π. είχαν κοπεί και ήταν μέσα στο κατάστημα...»*.

Επειδή, ο προσφεύγων δεν ανταποκρίθηκε στην με αριθ. Κλήση προς ακρόαση και στα προαναφερθέντα Σημειώματα Διαπιστώσεων Ελέγχου, ισχυριζόμενος, στην ενδικοφανή του προσφυγή, ότι *«... όμως οι ίδιες οι ελέγκτριες στο ίδιο σημείωμα (διαπιστώσεων) ανέγραψαν ότι οι αποδείξεις είχαν εκδοθεί. Άρα, πως τεκμαίρεται και βάσει ποιων διατάξεων της φορολογικής νομοθεσίας, η μη έκδοση είκοσι ενός (21) αποδείξεων που αναγράφεται στην Α.Ε.Π. αφού στην πραγματικότητα αυτές είχαν εκδοθεί και μάλιστα το γεγονός αυτό διαπίστωσαν και οι ελέγκτριες της Δ.Ο.Υ. Ελευσίνας»*.

Επειδή, στο με αριθ. πρωτ. έγγραφο προς την Υπηρεσία μας, στο οποίο εκθέτονται οι απόψεις του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Ελευσίνας επί της με αριθ. πρωτ. ασηκθείσας ενδικοφανούς προσφυγής, γίνονται δεκτοί οι ισχυρισμοί του προσφεύγοντος, περί μη ύπαρξης φορολογικών παραβάσεων – μη έκδοσης φορολογικών στοιχείων από τον ίδιο, και ο Προϊστάμενος της προαναφερθείσας Δ.Ο.Υ., ως γνώστης των πραγματικών περιστατικών, αιτείται την αποδοχή της ενδικοφανούς προσφυγής και την ακύρωση της υπ' αριθ. προσβαλλόμενης πράξης επιβολής προστίμου.

Α π ο φ α σ ί ζ ο υ μ ε

την αποδοχή της με αριθ. πρωτ. ενδικοφανούς προσφυγής του προσφεύγοντος, ΑΦΜ

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

Ακριβές Αντίγραφο

Ο ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΣ ΤΗΣ Δ/ΝΣΗΣ ΕΠΙΛΥΣΗΣ
ΔΙΑΦΟΡΩΝ

Η Υπάλληλος του Τμήματος
Διοικητικής Υποστήριξης

ΠΑΠΑΔΟΠΟΥΛΟΣ ΤΙΜΟΣ

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).