



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

Ταχ. Δ/ση : Αριστογείτονος 19

Ταχ. Κώδικας : 176 71 - Καλλιθέα

Τηλέφωνο : 2131604529

ΦΑΞ : 2131604567

Καλλιθέα

23/02/2016

Αριθμός απόφασης: 541

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 αριθ. Δ.Ε.Δ. 12895 ΕΞ 2014/ 9-4-2014 απόφαση του προϊσταμένου της Διεύθυνσης Επίλυσης Διαφορών «Παροχή εξουσιοδότησης υπογραφής» (ΦΕΚ Β' 975).

4. Την από 27/10/2015 και με αριθμό πρωτοκόλλου/29-10-2015 ενδικοφανή προσφυγή της εταιρείας, ΑΦΜ, με έδρα ΑΘΗΝΑ, οδός, κατά της υπ' αριθμ./10-07-2015 Απόφασης Επιβολής Προστίμου του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Δ' Αθηνών, άρθρου 54 παρ. 1 θ, 1 δ και 2 δ του Ν 4174/2013 (ΚΦΔ) φορολογικού έτους 01/01/2015 – 31/12/2015 και τα προσκομιζόμενα με αυτήν σχετικά έγγραφα.

5. Την με αριθμ. .../10-07-2015 Απόφαση Επιβολής Προστίμου του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Δ' Αθηνών, άρθρου 54 παρ. 1 θ, 1 δ και 2 δ του Ν 4174/2013 (ΚΦΔ) φορολογικού έτους 01/01/2015 – 31/12/2015 της οποίας ζητείται η ακύρωση, καθώς και την από 02-04-2015 οικεία έκθεση ελέγχου.

6. Τις απόψεις της ανωτέρω φορολογικής αρχής.
7. Την από 22/02/2016 εισήγηση του Α 3 τμήματος της Υπηρεσίας μας.

Επί της από 27/10/2015 και με αριθμό πρωτοκόλλου/29-10-2015 ενδικοφανούς προσφυγής της εταιρείας, 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 υπ' αριθ. /10-07-2015 προσβαλλόμενη Απόφαση Επιβολής Προστίμου του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Δ' Αθηνών επιβλήθηκε σε βάρος της προσφεύγουσας εταιρείας πρόστιμο συνολικού ποσού 5.000,00 € για το φορολογικό έτος 01/01/2015 – 31/12/2015 σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 54 παρ. 1 θ, 1 δ και 2 δ του Ν 4174/2013 (ΚΦΔ), λόγω παράβασης των διατάξεων των άρθρων 8, 12 και 13 του Ν 4308/24-11-2014 (ΦΕΚ Α 251) και του άρθρου 24 του Ν 4174/2013 (ΚΦΔ).

Οι παραβάσεις αφορούν:

α) Την μη έκδοση σε τρεις διαφορετικές παρέες – τραπέζια, πελάτες της επιχείρησης, ισαρίθμων Α.Λ.Π. από την εν χρήσει Φ.Τ.Μ., ή άλλο φορολογικό στοιχείο αξίας, για σερβιρισμένα οινοπνευματώδη ποτά – φιάλες, αξίας 70 ευρώ αντίστοιχα και επιπλέον σε έξι μεμονωμένους πελάτες στο μπαρ της επιχείρησης για σερβιρισμένα οινοπνευματώδη ποτά αξίας 7 ευρώ εκάστου, κατά παράβαση των συνδυασμένων διατάξεων των άρθρων 8, 12 και 13 του Ν 4308/24-11-2014 (ΦΕΚ Α 251), της ΠΟΛ. 1002/31-12-2014 (ΦΕΚ Β 3/05-01-2015), της ΠΟΛ. 1003/31-12-2014, της ΑΥΟ 1060347/πολ. 1183/17-08-90 (ΦΕΚ561 Β) και της ΠΟΛ. 1122/16-09-2009 και

β) τη μη επίδειξη βιβλίων και στοιχείων κατά παράβαση του άρθρου 24 του Ν 4174/2013 (ΚΦΔ).

Η ως άνω προσβαλλόμενη Απόφαση Επιβολής Προστίμου εκδόθηκε από τον Προϊστάμενο της Δ.Ο.Υ. Δ' ΑΘΗΝΩΝ κατόπιν της από 02-04-2015 έκθεσης μερικού επιτόπιου ελέγχου εφαρμογής των διατάξεων Ν. 4308/2014 (Ε.Λ.Π.) & Ν. 4174/1023(Κ.Φ.Δ.) των ελεγκτών της Υπηρεσίας Ερευνών και Διασφάλισης Δημοσίων Εσόδων (Υ.Ε.Δ.Δ.Ε.) α), β), γ) και δ)

Η προσφεύγουσα εταιρεία, με την υπό κρίση ενδικοφανή προσφυγή, ζητά την ακύρωση μερικά ή ολικά, της παραπάνω Απόφασης Επιβολής Προστίμου του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Δ' ΑΘΗΝΩΝ, προβάλλοντας τους παρακάτω λόγους :

1) Στη επιχείρηση έχουν τοποθετηθεί δύο Φορολογικές Ταμειακές Μηχανές που είναι συνδεδεμένες με ηλεκτρονικό υπολογιστή και λειτουργούν παράλληλα με λογισμικό παρακολούθησης και καταχώρησης παραγγελιών ".....". Για κάθε παραγγελία εκδίδεται άμεσα και παράλληλα απόδειξη από την ταμειακή μηχανή. Προς επιβεβαίωση των ανωτέρω προσκομίζει δύο βεβαιώσεις από την εταιρεία εγκατάστασης του συστήματος με την οποία βεβαιώνεται ότι κατόπιν ελέγχου προκύπτει ότι δεν έχει γίνει καμία παρέμβαση στον ηλεκτρονικό υπολογιστή, στο λογισμικό και στο σχετικό πρόγραμμα για την παρακολούθηση και καταχώρηση των παραγγελιών

και επιπλέον ότι για κάθε παραγγελία εκδίδεται άμεσα και παράλληλα απόδειξη από την ταμειακή μηχανή.

Συνεπώς είναι πρακτικώς αδύνατο να μην έχει εκδοθεί μία απόδειξη από την στιγμή που έχει σταλεί η αντίστοιχη παραγγελία και αβάσιμη και ανυπόστατη η διαπίστωση και διατύπωση των ελεγκτών περί μη έκδοσης εννέα αποδείξεων.

2) Αν και η απόδειξη τοποθετείται στο τραπέζι την στιγμή που θα σερβιριστεί η παραγγελία, για λόγους που δεν άπτονται της υπαιτιότητας του υπαλλήλου, η απόδειξη μπορεί να χαθεί.

3) Κατόπιν της με αριθμό/15-02-2015 πρόσκλησης για την προσκόμιση βιβλίων και στοιχείων στον έλεγχο, την 09/03/2015 προσκομίστηκαν τα ζητηθέντα βιβλία – στοιχεία – δηλώσεις τα οποία ελέγχθηκαν χωρίς να διαπιστωθούν λοιπές παραβάσεις. Κατά συνέπεια το χρηματικό πρόστιμο που επιβλήθηκε στην επιχείρηση για την μη επίδειξη των βιβλίων (παρεμπιπτόντως τα βιβλία βρίσκονταν στο γραφείο του λογιστή) κατά τον έλεγχο μπορεί να χαρακτηριστεί ως καταχρηστικό και ιδιαίτερος επαχθές.

Επειδή, με τις διατάξεις του άρθρου 13 περίπτωση α' του ν.4308/2014 ορίζεται ότι : «Το στοιχείο λιανικής πώλησης (απόδειξη ή τιμολόγιο) εκδίδεται: 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.»

Επειδή, με τις διατάξεις του άρθρου 12 παρ. 8 του ν.4308/2014 ορίζεται ότι : «Η έκδοση στοιχείων λιανικής πώλησης (αποδείξεων λιανικής ή τιμολογίων) γίνεται με τη χρήση φορολογικών ηλεκτρονικών μηχανισμών που προβλέπει ο ν. [1809/1988](#) κατά τη θέση σε ισχύ του παρόντος νόμου.»

Επειδή, με τις διατάξεις του άρθρου 7 παρ. 2 του ν.4308/2014 ορίζεται ότι : « 2. Τα λογιστικά αρχεία μπορούν να διαφυλάσσονται σε οποιαδήποτε μορφή, εφόσον υπάρχει σύστημα αναζήτησης, εμφάνισης και εκτύπωσης ή αναπαραγωγής αυτών, για τη διευκόλυνση οποιουδήποτε ελέγχου.»

Επειδή, με τις διατάξεις της παραγράφου 1 του άρθρου 7 του Κεφαλαίου 2 της ΠΟΛ. 1003/2015 ορίζεται ότι : «71.2 Από τις διατάξεις του παρόντος νόμου δεν ορίζεται ο τόπος τήρησης και διαφύλαξης των βιβλίων και των στοιχείων. Συνεπώς αυτά μπορούν να τηρούνται και να φυλάσσονται οπουδήποτε, ακόμη και κατά την διάρκεια της περιόδου που αφορούν, με την προϋπόθεση να επιδεικνύονται και να δίνονται στον έλεγχο όταν αυτά ζητηθούν, εντός ευλόγου χρόνου. Σημειώνεται ωστόσο ότι άλλα νομοθετήματα δύναται να ρυθμίζουν με διαφορετικό τρόπο το θέμα της διαφύλαξης των βιβλίων και των στοιχείων (σχετικές και οι διατάξεις του της παρ. 2 του άρθρου 13 του Ν. 4174/2013).»

Επειδή με τις διατάξεις των παραγράφων 1 και 2 του άρθρου 24 του ν.4174/2013 ορίζεται ότι:

1. Η Φορολογική Διοίκηση έχει δικαίωμα να λαμβάνει αντίγραφα των βιβλίων και στοιχείων, καθώς και λοιπών εγγράφων, για τα οποία ο φορολογούμενος δηλώνει ότι αντιπροσωπεύουν ακριβή αντίγραφα. Σε περίπτωση που ο φορολογούμενος αρνείται να προβεί στην ανωτέρω δήλωση, ο οριζόμενος από τη Φορολογική Διοίκηση υπάλληλος προβαίνει σε σχετική επισημείωση επί των εγγράφων. Ο οριζόμενος υπάλληλος δύναται ταυτόχρονα να απαιτεί από το φορολογούμενο ή τον φορολογικό εκπρόσωπο του να παρίσταται στον τόπο όπου διενεργείται ο φορολογικός έλεγχος και να απαντά σε ερωτήματα που του τίθενται, ώστε να διευκολύνεται η διενέργεια του φορολογικού ελέγχου.

2. Εάν τα βιβλία και στοιχεία τηρούνται σε ηλεκτρονική μορφή, η Φορολογική Διοίκηση έχει δικαίωμα πρόσβασης σε οποιαδήποτε φυλασσόμενα αρχεία, και στα λογιστικά προγράμματα και τις πληροφορίες που έχουν καταχωριστεί σε αυτά. Η Φορολογική Διοίκηση δικαιούται να λαμβάνει τα ηλεκτρονικά αρχεία σε αναγνώσιμη ηλεκτρονική ή έντυπη μορφή.

Επειδή εν προκειμένω όπως προκύπτει από την από 02-04-2015 έκθεση μερικού επιτόπιου ελέγχου εφαρμογής των διατάξεων Ν. 4308/2014 (Ε.Λ.Π.) & Ν. 4174/1023 (Κ.Φ.Δ.) των ελεγκτών της Υπηρεσίας Ερευνών και Διασφάλισης Δημοσίων Εσόδων (Υ.Ε.Δ.Δ.Ε.) α), β), γ) και δ), διενεργήθηκε έλεγχος κατόπιν της με αριθμό/13-02-2015 εντολής του Προϊσταμένου του Επιχειρησιακού Τμήματος Ε΄ Ερευνών και Διασφάλισης Δημοσίων Εσόδων Αθηνών, για τη διαπίστωση της ορθής εφαρμογής των διατάξεων του Ν 4308/2014 περί “ Ελληνικών Λογιστικών Προτύπων, συναφείς ρυθμίσεις και άλλες διατάξεις” (ΦΕΚ Α 251) & του Ν 4174/2013 περί του ΚΦΔ (ΦΕΚ Α΄ 170) στην επιχείρηση του προσφεύγοντος την 15/02/2015 και διαπιστώθηκαν τα ακόλουθα:

α) η μη έκδοση σε τρεις διαφορετικές παρέες – τραπέζια, πελάτες της επιχείρησης, ισαρίθμων Α.Λ.Π. από την εν χρήσει Φ.Τ.Μ., ή άλλο φορολογικό στοιχείο αξίας, για σερβιρισμένα οινοπνευματώδη ποτά – φιάλες, αξίας 70 ευρώ αντίστοιχα και επιπλέον σε έξι μεμονωμένους πελάτες στο μπαρ της επιχείρησης για σερβιρισμένα οινοπνευματώδη ποτά αξίας 7 ευρώ εκάστου,

β) η μη επίδειξη στο συνεργείο του ελέγχου των λογιστικών βιβλίων της επιχείρησης.

Επειδή για τις ως άνω παραβάσεις επιδόθηκαν στην προσφεύγουσα εταιρεία: α) το υπ΄αριθμ./15-02-2015 Σημείωμα Διαπιστώσεων Ελέγχου (ΣΔΕ) με την υπ΄αριθμ./15-02-2015 Κλήση προς Ακρόαση (άρθρο 6 ν. 2690/1999) όπως εντός δέκα (10) ημερών εκφράσει εγγράφως τις απόψεις της ως προς τις διαπιστωθείσες παραβάσεις και β) την με αριθμό/15-02-2015 Πρόσκληση για προσκόμιση βιβλίων – στοιχείων – αρχείων προκειμένου εντός πέντε (5) ημερών από την επίδοσή της να τεθούν αυτά στην διάθεση του ελέγχου.

Επειδή στην από 02-04-2015 έκθεση μερικού επιτόπιου ελέγχου εφαρμογής των διατάξεων Ν. 4308/2014 (Ε.Λ.Π.) & Ν. 4174/1023 (Κ.Φ.Δ.) των ελεγκτών της (Υ.Ε.Δ.Δ.Ε.) α)

....., β), γ) και δ), αναγράφεται ότι: «..... η ελεγχόμενη δεν επέδειξε κανένα άλλο φορολογικό στοιχείο ή βιβλίο στον έλεγχο.»

Επειδή όπως προκύπτει από την ως άνω έκθεση μερικού επιτόπιου ελέγχου εφαρμογής των διατάξεων Ν. 4308/2014 (Ε.Λ.Π.) & Ν. 4174/1023 (Κ.Φ.Δ.) μέχρι την ημερομηνία σύνταξής της (02-04-2015), η προσφεύγουσα εταιρεία δεν υπέβαλε εγγράφως της απόψεις της ή της ενστάσεις της επί των παραβάσεων που διαπιστώθηκαν από τον έλεγχο.

Επειδή, η προσφεύγουσα εταιρεία δεν προσκόμισε στοιχεία προκειμένου να αποδείξει τον ισχυρισμό της ότι είχε εκδώσει τις επίμαχες αποδείξεις λιανικής πώλησης νομότυπα.

Επειδή απορριπτός ως αβάσιμος τυγχάνει ο ισχυρισμός της προσφεύγουσας εταιρείας ότι είναι πρακτικώς αδύνατο να μην έχει εκδοθεί μία απόδειξη από την στιγμή που έχει σταλεί η αντίστοιχη παραγγελία, δεδομένου ότι για να εκδοθεί απόδειξη λιανικής πώλησης προηγείται η καταχώρηση της αντίστοιχης παραγγελίας στο σύστημα.

Επειδή όπως προκύπτει από την ως άνω έκθεση μερικού επιτόπιου ελέγχου εφαρμογής των διατάξεων Ν. 4308/2014 (Ε.Λ.Π.) & Ν. 4174/1023 (Κ.Φ.Δ.), δεν επεδείχθησαν την ώρα του ελέγχου τα λογιστικά αρχεία της επιχείρησης. Η προσφεύγουσα εταιρεία τα προσκόμισε στον έλεγχο την 09/03/2015, κατόπιν της με αριθμό/15-02-2015 Πρόσκλησης που της επιδόθηκε από το συνεργείο του ελέγχου.

Κατά συνέπεια ο ισχυρισμός της ότι το χρηματικό πρόστιμο που επιβλήθηκε στην επιχείρηση για την μη επίδειξη των βιβλίων στον έλεγχο μπορεί να χαρακτηριστεί ως καταχρηστικό, απορρίπτεται ως αβάσιμος.

Επειδή οι διαπιστώσεις του ελέγχου, όπως αυτές καταγράφονται στην από 02-04-2015 έκθεση μερικού επιτόπιου ελέγχου εφαρμογής των διατάξεων Ν. 4308/2014 (Ε.Λ.Π.) & Ν. 4174/1023 (Κ.Φ.Δ.) της Υ.Ε.Δ.Δ.Ε.) 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 υπ' αριθμ./29-10-2015 ενδικοφανούς προσφυγής της εταιρείας με την επωνυμία "....., ΑΦΜ

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

- α) Πρόστιμο άρθρου 54 § 2 περ. δ' και §1 περ. θ' του Ν 4174/2013 ποσού: 4.500,00 € (9X500,00)
β) Πρόστιμο άρθρου 54 §2 περ. δ' και §1 περ. δ' του Ν 4174/2013 ποσού: 500,00 €

Συνολικό ποσό προστίμου:

5.000,00 €

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

Ακριβές Αντίγραφο

**ΜΕ ΕΝΤΟΛΗ ΤΟΥ ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΥ
ΤΗΣ ΔΙΕΥΘΥΝΣΗΣ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ**

**Η Υπάλληλος του Τμήματος
Διοικητικής Υποστήριξης**

**Ο ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΣ
ΤΗΣ ΥΠΟΔΙΕΥΘΥΝΣΗΣ ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ α/α**

ΓΕΩΡΓΙΟΣ ΣΤΑΥΡΙΔΗΣ

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).