



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

Καλλιθέα

30-11-2015

Αριθμός απόφασης:

4591

Ταχ. Δ/ση : Αριστογείτονος 19

Ταχ. Κώδικας : 176 71 - Καλλιθέα

Τηλέφωνο : 213-1604-551

Fax : 213-1604-567

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 αριθμ. 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 08-07-2015 και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανή προσφυγή της ΑΦΜ, με έδρα στακατά της:πράξης επιβολής Κ.Β.Σ του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. διαχειριστικής περιόδου 01/01/2012-31/12/2013 - Αρθ. 5 §1και § 10 περ. α' και 9 του ν. 2523/97. και τα προσκομιζόμενα με αυτήν σχετικά έγγραφα.

5. Την υπ' αριθμπράξης επιβολής Κ.Β.Σ του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. διαχειριστικής περιόδου 01/01/2012-31/12/2013 - Αρθ. 5 §1και § 10 περ. α' και 9 του ν. 2523/97της οποίας ζητείται η επανεξέταση, καθώς και την από 08/01/2015 οικεία έκθεση ελέγχου.

6. Τις απόψεις της ανωτέρω φορολογικής αρχής.

7. Την από 30-11-2015 εισήγηση του Α4 τμήματος της Υπηρεσίας μας.

Επί της από 08-07-2015 και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανούς προσφυγής της ΑΦΜ, 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' αριθ.προσβαλλόμενη Απόφαση Επιβολής Προστίμου ΚΒΣ του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. επιβλήθηκε σε βάρος της προσφεύγουσας πρόστιμο συνολικού ποσού 7.065,53. € για τη φορολογική περίοδο από 1/1/-31/12/2012 σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 5 §1και § 10 περ. α' του Ν 2523/1997 σε συνδυασμό με τις ευνοϊκότερες διατάξεις του ν 4174/2013 επειδή στην χρήση 2012 δεν ζήτησε και δεν έλαβε, ένα (1) φορολογικό στοιχείο Δ.Α-Τ ή Τιμολόγιο αλλά ούτε και εξέδωσε η ίδια αντίστοιχο για την ποσότητα των 9000 κιλών LPG ΜΙΓΜΑ που παρέλαβε σε υπόγεια δεξαμενή του πρατηρίου της στο τηςκατά παράβαση των συνδυασμένων διατάξεων: 2 παρ.1, 11 παρ.1, και 12 παρ.1 του ΚΒΣ Π.Δ. 186/92 που επισύρουν κυρώσεις κατά τις διατάξεις του άρθρου 5, Ν.2523/97 (σε συνδυασμό και με τις ευνοϊκότερες διατάξεις

των άρθρων 55 και 66 του Ν.4174/20-07-2013 και της Α.Υ.Ο ΠΟΛ. 1210/06-09-2013).

Η παραπάνω παράβαση διαπιστώθηκε από το Σ.Δ.Ο.Ε Θεσσαλίας Π.Δ και περιγράφεται στην από 31-12-2013 Έκθεση ελέγχου που συνέταξε και απέστειλε στην αρμόδια Δ.Ο.Υ. με αριθ. πρωτ.και αριθ. υπόθεσης Η Δ.Ο.Υ.....εξέδωσε την με αριθ.εντολή ελέγχου και προέβη στην έκδοση της επίδικης Α.Ε.Π Κ.Β.Σ.

Η προσφεύγουσα, με την υπό κρίση ενδικοφανή προσφυγή, ζητά την ακύρωση της παραπάνω Απόφασης Επιβολής Προστίμου Κ.Β.Σ του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υπροβάλλοντας τους παρακάτω λόγους:

- ότι ο έλεγχος, δεν προέβη σε ορθή εκτίμηση των πραγματικών περιστατικών και είχε αυθαίρετη και ουσιαστικά αναπόδεικτη και αναιτιολόγητη κρίση.

- ότι δεν έλαβε υπόψη του, το υπόμνημα -απόψεις τουως νόμιμου εκπροσώπου της ελεγχόμενης εταιρίας.

- ότι η όλη υπόθεση ευρίσκεται σε εκκρεμοδικία ενώπιον και του αρμοδίου ποινικού Δικαστηρίου και δέον όπως ανασταλεί η όποια διοικητική διαδικασία σε βάρος μου μέχρις περατώσεως της ποινικής τοιαύτης.

Επειδή σύμφωνα με τις διατάξεις του με αριθ. πρωτ. ΔΕΛ Α 1069048 /02-05-2014 Έγγραφου παροχής οδηγιών της Γεν. Δ/σης Φορ/κής Διοίκησης ορίζεται ότι: << 9. Στις περιπτώσεις που στις Δ.Ο.Υ. έχουν διαβιβασθεί εκθέσεις ελέγχου από το Σ.Δ.Ο.Ε. με ημερομηνία θεώρησης μέχρι 31.12.2013 και δεν έχουν εκδοθεί καταλογιστικές πράξεις μέχρι την ως άνω ημερομηνία, επειδή από 1.1.2014 έχουν εφαρμογή οι διατάξεις του ν.4174/2013, οι εκθέσεις ελέγχου θα θεωρούνται από τη Δ.Ο.Υ. δελτία πληροφοριών θα εκδίδεται νέα εντολή ελέγχου από τη Δ.Ο.Υ. (σχετ. διατ. ν.4254/2014 Κεφ. Α άρθρο. πρώτο, παράγραφος Δ, υποπαράγραφος Δ2) θα κοινοποιείται στο φορολογούμενο σημείωμα διαπιστώσεων και προσωρινή πράξη προσδιορισμού του φόρου ή προσωρινή πράξη επιβολής προστίμου και γενικά θα ακολουθείται χωρίς παρέκκλιση η διαδικασία που προβλέπεται από τις διατάξεις των άρθρων 28 και 62 του ν.4174/2013 λαμβάνοντας σε κάθε περίπτωση υπόψη τις απόψεις του φορολογούμενου. Τα αναφερόμενα στο προηγούμενο εδάφιο έχουν εφαρμογή και για τις εκθέσεις ελέγχου του ΣΔΟΕ με ημερομηνία θεώρησης μετά την 1/1/2014 εφόσον δεν τηρήθηκε η διαδικασία που προβλέπεται από τις διατάξεις του άρθρου 28 και 62 του ν. 4174/2013.>>.

Επειδή σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου του άρθρου 28 παρ. 1 του Ν.4174/2013 ορίζεται ότι: << η φορολογική διοίκηση γνωστοποιεί εγγράφως στο φορολογούμενο τα αποτελέσματα του φορολογικού ελέγχου και τον προσωρινό διορθωτικό προσδιορισμό φόρου, εφόσον προκύπτει διαφοροποίηση της φορολογικής οφειλής σε σχέση με τις δηλώσεις που έχει υποβάλλει ο φορολογούμενος, καθώς και τα στοιχεία που αιτιολογούν τη διαφοροποίηση. Ο φορολογούμενος δύναται να ζητά, να λαμβάνει αντίγραφα των εγγράφων στα οποία βασίζεται ο διορθωτικός προσδιορισμός φόρου. Ο φορολογούμενος έχει τη δυνατότητα να διατυπώσει τις απόψεις του σχετικά με τον προσωρινό διορθωτικό προσδιορισμό φόρου εντός είκοσι (20) ημερών από την παραλαβή της έγγραφης γνωστοποίησης>>

Επειδή σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 62 του Ν. 4174/2013...1. Ο Γενικός Γραμματέας είναι αρμόδιος για την έκδοση πράξεων επιβολής προστίμων. 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. 2. Η πράξη επιβολής προστίμων κοινοποιείται στον φορολογούμενο ή το ευθυνόμενο πρόσωπο :α) μαζί με την πράξη προσδιορισμού του φόρου ή β) αυτοτελώς, εάν η πράξη προσδιορισμού του φόρου δεν εκδίδεται ταυτόχρονα.

Επειδή η φορολογική διοίκηση τήρησε τον ουσιώδη τύπο της διαδικασίας όπως προβλέπονται από τις παραπάνω διατάξεις καθόσον πριν την έκδοση της προσβαλλόμενης Πράξης επέδωσε στην προσφεύγουσα τηνκλήση για κατάθεση στην οποία η προσφεύγουσα απάντησε με το από 27-02-2013 υπόμνημα της <<ΕΓΓΡΑΦΕΣ ΕΞΗΓΗΣΕΙΣ >>. Επιπροσθέτως η φορολογική διοίκηση κάλεσε εκ νέου με τηνκλήση προς ακρόαση του άρθρου 6 Ν. 2690/99 την προσφεύγουσα στην οποία κλήση προς ακρόαση ανταποκρίθηκε, καταθέτοντας το με αριθμόυπόμνημα της

Επειδή τηρήθηκε ως προαναφέρθηκε ο ουσιώδης τύπος της διαδικασίας και στη συνέχεια συντάχθηκε η από 23-09-2013 έκθεση ελέγχου Κ.Β.Σ από το Σ.Δ.Ο.Ε Θεσσαλίας λαμβάνοντας υπόψη του τα προαναφερόμενα υπομνήματα- απόψεις της προσφεύγουσας, ο ισχυρισμός της, ότι δεν έλαβε υπόψη του ο έλεγχος τα υπομνήματα- απόψεις της προσφεύγουσας κρίνεται αβάσιμος και αναληθής.

Επειδή το πρόστιμο Κ.Β.Σ είναι διοικητική κύρωση και για την επιβολή του δεν απαιτείται ούτε

εξετάζεται η ύπαρξη δόλου (πρόθεσης), αλλά αρκεί μόνο η διαπίστωση της παράβασης, χωρίς να απαιτείται η συνδρομή της υποκειμενικής υπαιτιότητας εκ μέρους του υπόχρεου(Σ.τ.Ε 2074/1982). Δηλαδή η παράβαση των διατάξεων αυτών έχει τυπικό χαρακτήρα, και εφόσον ο έλεγχος διαπιστώσει την διάπραξη της παράβασης, είναι υποχρεωμένη η διοίκηση να προβεί στην επιβολή του ανάλογου προστίμου καθώς αποτελεί αυτό το γεγονός, δέσμια υποχρέωση της διοίκησης, βάση των άρθρων 5 και 9 του Ν.2523/97 και των συνδυασμένων διατάξεων των άρθρων 1,2,6 και 7 του Κ.Φ. Α.Σ. Οπότε λαμβάνοντας υπόψη τα παραπάνω, στην προκειμένη περίπτωση ορθά εκδόθηκε ηαπόφαση επιβολής προστίμου ΚΒΣ.

Επειδή η παράβαση διαπιστώθηκε κατόπιν ανώνυμης τηλεφωνικής καταγγελίας από το Τμήμα Ασφαλείας της Αστυνομικής Διεύθυνσης στις 20-09-2012, η οποία συνέταξε δικογραφία και την υπέβαλλε στον αρμόδιο εισαγγελέα για να επιληφθεί του ποινικού μέρους της υπόθεσης.

Επειδή η Ασφάλεια ειδοποίησε τηλεφωνικά στις 20-09-2012 το Σ.Δ.Ο.Ε Θεσσαλίας Π.Δ, να είναι παρών την στιγμή που το βυτιοφόρο, έμπαινε στο χώρο του πρατηρίου, προκειμένου αυτό να διενεργήσει φορολογικό έλεγχο. Οι υπάλληλοι της εν λόγω υπηρεσίας μετέβησαν στις 21-09-2012 στα και με συγκεκριμένες ελεγκτικές διαδικασίες (ποσοτική καταμέτρηση, αναζήτηση φορολογικών, στοιχείων διακίνησης, καταθέσεις εμπλεκόμενων κλπ) διαπίστωσαν την αποδιδόμενη παράβαση και συνέταξαν σχετική από 23-09-2013 έκθεση ελέγχου.

Επειδή ο έλεγχος των συναλλαγών της προσφεύγουσας από την φορολογική διοίκηση σχετικά με την εκπλήρωση των φορολογικών υποχρεώσεων και την τήρηση των φορολογικών διατάξεων είναι διαφορετική από τον έλεγχο της εφαρμογής των διατάξεων του Ποινικού δικαίου, το αίτημα της <<ότι επειδή η όλη υπόθεση ευρίσκεται σε εκκρεμοδικία ενώπιον και του αρμοδίου ποινικού Δικαστηρίου να ανασταλεί η όποια διοικητική διαδικασία..>> απορρίπτεται ως αβάσιμο.

Επειδή στην από 23-09-2013 έκθεση ελέγχου του ΣΔΟΕ, η οποία αποτελεί αναπόσπαστο τμήμα της έκθεσης ελέγχου-επεξεργασίας της Δ.Ο.Υ , αναφέρονται ξεκάθαρα οι νόμοι, οι λόγοι, οι αιτίες, το σκεπτικό και τα πορίσματα του ελέγχου της καταλογισθείσας παράβασης, η υπό κρίση ενδικοφανής προσφυγή πρέπει να απορριφθεί.

Α π ο φ α σ ί ζ ο υ μ ε

Την απόρριψη τηςενδικοφανούς προσφυγής τηςμε ΑΦΜ:και την επικύρωση τηςΠράξεως Επιβολής Προστίμου ΚΒΣ της Δ.Ο.Υ.

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

ΧΡΗΣΗ 2012
ΠΡΟΣΤΙΜΟ Κ.Β.Σ 7.065,53 €

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

Ακριβές Αντίγραφο

**Ο ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΣ ΤΗΣ ΔΙΕΥΘΥΝΣΗΣ
ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ**

**Η Υπάλληλος του Τμήματος
Διοικητικής Υποστήριξης**

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).