



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

17-09-2015

Αριθμός απόφασης:

3829

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 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 19-04-2015 και με αριθμό πρωτοκόλλου /20-04-2015 ενδικοφανή προσφυγή της του ΑΦΜ , κατοίκου , κατά της υπ' αριθμ. /10-12-2014 Πράξης Επιβολής Προστίμου ΚΦΑΣ – άρθρου 54 του Ν. 4174/2013 (Κ.Φ.Δ.) φορολογικού έτους 01/01-31/12/2014 του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. ΚΑΛΛΙΘΕΑΣ και τα προσκομιζόμενα με αυτήν σχετικά έγγραφα.

5. Την με αριθμ. 946/10-12-2014 Πράξη Επιβολής Προστίμου ΚΦΑΣ – άρθρου 54 του Ν. 4174/2013 (Κ.Φ.Δ.) φορολογικού έτους 01/01-31/12/2014 του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. ΚΑΛΛΙΘΕΑΣ της οποίας ζητείται η ακύρωση, καθώς και την από 10-12-2014 έκθεση ελέγχου εφαρμογής των διατάξεων του Κ.Φ.Α.Σ. του ελεγκτού της ίδιας Δ.Ο.Υ. , η οποία βασίστηκε στο πόρισμα της από 11-10-2014 έκθεσης ελέγχου των ελεγκτών της Διεύθυνσης Οικονομικής Αστυνομίας / Τμήμα Φορολογικής Αστυνόμευσης α) και β)

, με ελεγχόμενη την προσφεύγουσα.

6. Τις απόψεις της ανωτέρω φορολογικής αρχής.

7. Την από 17-09-2014 εισήγηση του Α3 τμήματος της Υπηρεσίας μας.

Επί της από 19-04-2015 και με αριθμό πρωτοκόλλου /20-04-2015 ενδικοφανούς προσφυγής της του Αναστασίου, 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. /10-12-2014 προσαλλόμενη Πράξη Επιβολής Προστίμου του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. ΚΑΛΛΙΘΕΑΣ επιβλήθηκε σε βάρος της προσφεύγουσας πρόστιμο συνολικού ποσού 4.750,00€, για το φορολογικό έτος 01/01-31/12/2014, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 54 του Ν. 4174/2013 (Κ.Φ.Δ.) λόγω παράβασης των διατάξεων των άρθρων 1 § 1 και 7 § 1 του Ν. 4093/12 (ΚΦΑΣ) και των άρθρων 1§1 και 5§1 του ν. 1809/1988

Οι παραβάσεις αφορούν :

- 1) Σε μη έκδοση, από την προσφεύγουσα, τουλάχιστον δεκαοκτώ οκτώ (18) αποδείξεων λιανικής πώλησης σε ισάριθμες περιπτώσεις, για την πώληση ποτών και ανθέων συνολικής αξίας 1.332,00€ και
- 2) Μη επίδειξη κατά τον έλεγχο του βιβλιαρίου συντήρησης και επισκευών της εν χρήσει ΦΤΜ με αριθμ. μητρώου

Η ως άνω προσαλλόμενη Πράξη Επιβολής Προστίμου εκδόθηκε από τον Προϊστάμενο της Δ.Ο.Υ. ΚΑΛΛΙΘΕΑΣ κατόπιν της από 10-12-2014 έκθεσης ελέγχου εφαρμογής των διατάξεων του Κ.Φ.Α.Σ. του ελεγκτού της ίδιας Δ.Ο.Υ. , η οποία βασίστηκε στο πόρισμα της από 11-10-2014 έκθεσης ελέγχου των ελεγκτών της Διεύθυνσης Οικονομικής Αστυνομίας / Τμήμα Φορολογικής Αστυνόμευσης α) και β)

, με ελεγχόμενη την προσφεύγουσα.

Η προσφεύγουσα, με την υπό κρίση ενδικοφανή προσφυγή, ζητά την ακύρωση της παραπάνω Πράξης Επιβολής Προστίμου του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. ΚΑΛΛΙΘΕΑΣ, προβάλλοντας τους παρακάτω λόγους :

- 1) Το επίμοχο ποσό 1.331,90€ της φορολογικής διαφοράς, αφορά παραγγελίες μη εκτελεσθείσες και συγκεκριμένα έξι (6) φιαλών και δίσκων με άνθη καθόσον, με την παραγγελία καταχωρούνται τα ποσά στις χειρόγραφες σημειώσεις και εξερχόμενοι οι σερβιτόροι από την κουζίνα με

τα ποιά των παραγγελιών παραλαμβάνουν τις αντίστοιχες αποδείξεις που εκδίδονται από τον ταμία και τις παραδίδουν στα τραπέζια.

2) Την ημέρα του ελέγχου οι ελεγκτές δεν διαπίστωσαν εκτέλεση παραγγελίας χωρίς την έκδοση της προβλεπόμενης απόδειξης παρά μόνο θεώρησαν, λανθασμένα, ότι για τα ποσά που αναφέρονται στις χειρόγραφες σημειώσεις δεν θα επακολουθούσαν, κατά την εκτέλεση των παραγγελιών, εκδόσεις νομίμων φορολογικών στοιχείων.

3) Προς επίρρωση των ανωτέρω η προσφεύγουσα επικαλείται την υπ' αριθμ. /2014 απόφαση του Β' Αυτόφωρου Μονομελούς Πλημμελειοδικείου Αθηνών, το οποίο, κατά την εκδίκαση, με την διαδικασία του Αυτόφωρου του ποινικού σκέλους της κρινόμενης υπόθεσης, με κατηγορούμενο τον , υπεύθυνο της ατομικής επιχείρησης της προσφεύγουσας, κατά την ώρα του ελέγχου, εξέδωσε αθωωτική απόφαση με απαλλακτική πρόταση του Εισαγγελέα της έδρας, δεχόμενο όλους τους ισχυρισμούς του ανωτέρω κατηγορούμενου.

4) Όσον αφορά την δεύτερη καταλογιστέα παράβαση που αφορά την μη επίδειξη, κατά τον έλεγχο, του βιβλιαρίου συντήρησης και επισκευών της εν χρήσει ΦΤΜ, η προσφεύγουσα ισχυρίζεται ότι, ο , υπεύθυνος κατά την ώρα του ελέγχου, ουδέποτε αντιλήφθηκε, λόγω και της εντάσεως της στιγμής, ότι του ζητήθηκε από τους ελεγκτές να επιδείξει το βιβλιάριο συντήρησης και επισκευών και για το λόγο αυτό και δεν το επέδειξε, καίτοι το ως άνω βιβλιάριο ήταν διαθέσιμο προς επίδειξη στα γραφεία του καταστήματος.

Επειδή, με τις διατάξεις του άρθρου 1 § 1 του Ν. 4093/12 (ΚΦΑΣ) ορίζεται ότι :

«1. Κάθε ημεδαπό πρόσωπο των παραγράφων 1 και 4 του άρθρου 2 και των παραγράφων 1 και 2 του άρθρου 101 του ν. 2238/1994, κοινοπραξία, κοινωνία ή νομική οντότητα που ασκεί δραστηριότητα στην ελληνική επικράτεια και αποβλέπει στην απόκτηση εισοδήματος από εμπορική ή βιομηχανική ή βιοτεχνική ή γεωργική επιχείρηση ή από ελεύθερο επάγγελμα ή από οποιοδήποτε άλλη επιχείρηση, καθώς και οι αστικές κερδοσκοπικές ή μη εταιρείες, έχει τις υποχρεώσεις του παρόντος νόμου σχετικά με την τήρηση βιβλίων, έκδοση στοιχείων και υποβολή δεδομένων για διασταύρωση.»

Επειδή, με τις διατάξεις του άρθρου 7 § 1 του Ν. 4093/12 (ΚΦΑΣ) ορίζεται ότι :

«1. Ο υπόχρεος απεικόνισης συναλλαγών εκδίδει απόδειξη λιανικής, τουλάχιστον διπλότυπη, για κάθε πώληση αγαθού, για ίδιο λογαριασμό ή για λογαριασμό τρίτου, ή παροχή υπηρεσίας προς φυσικό πρόσωπο, για την ικανοποίηση ατομικών ή οικογενειακών αναγκών ή προς τα μέλη προμηθευτικού συνεταιρισμού με βάση διατακτικές του ή αλλαγή λιανικώς πωληθέντος αγαθού.»

Επειδή, στις διατάξεις του άρθρου 38 § 2 του Ν. 4308/24-11-2014 ορίζεται ότι : « 2. Ο ν. 1809/1988 καταργείται από 1η Ιανουαρίου 2015, καθώς και κάθε διάταξη, ερμηνευτική εγκύκλιος ή Οδηγία έχει εκδοθεί δυνάμει εκείνου του νόμου. Κατ' εξαίρεση, παραμένει σε ισχύ το άρθρο 10 του ν. 1809/1988 για παραβάσεις που διαπράττονται μέχρι τις 31 Δεκεμβρίου 2014.»

Επειδή, στις διατάξεις της ΠΟΛ. 1122/2009 ΥΠ.ΟΙΚ. ορίζεται : « Από την 01-01-2009 και εφεξής, οι εκμεταλλευτές των κέντρων διασκέδασης και όλων των καταστημάτων γενικά που διαθέτουν στο κοινό οποιοδήποτε είδος τροφής ή ποτού για επιτόπια κατανάλωση (κέντρα διασκέδασης, εστιατόρια, ψητοπωλεία, μεζεδοπωλεία, ταβέρνες, καφετερίες, πιτσαρίες και λοιπά συναφή), εκδίδουν αποδείξεις λιανικής πώλησης, σύμφωνα με τις διατάξεις του ν. 1809/1988 και του άρθρου 13 του ΚΒΣ και παραδίδουν αυτές με την εκτέλεση κάθε μίας παραγγελίας (σερβιρίσματος), αρχικής ή συμπληρωματικής.....»

Επειδή εν προκειμένω, από την από 11-10-2014 έκθεση ελέγχου των ελεγκτών της Διεύθυνση Οικονομικής Αστυνομίας / Τμήμα Φορολογικής Αστυνόμευσης α)

και β) , με ελεγχόμενη την προσφεύγουσα , επί της οποίας έκθεσης βασίστηκε η από 10-12-2014 οικεία έκθεση ελέγχου Κ.Φ.Α.Σ. της Δ.Ο.Υ. ΚΑΛΛΙΘΕΑΣ, στο κεφάλαιο « Ενέργειες – Διαπιστώσεις ελέγχου» αναφέρεται: «..... Γίνεται μνεία ότι πλησίον του ανωτέρω φορολογικού μηχανισμού βρέθηκαν και κατασχέθηκαν με την από 11-10-2014 Έκθεση Παράδοσης και Κατάσχεσης, δύο (2) φύλλα με χειρόγραφες σημειώσεις τα οποία, κατά δήλωση του προαναφερόμενου προσωρινά υπεύθυνου, (του), αφορούσαν τα έως εκείνη την ώρα σερβιρισμένα ποτά και άνθη του καταστήματος. Στην συνέχεια, ο προαναφερόμενος μας παρέδωσε με την από 11/10/2014 Έκθεση Παράδοσης και Κατάσχεσης από το φορολογικό μηχανισμό με αριθμό μητρώου , την υπ' αριθμ. από 11/10/2014 απόδειξη, συνολικής αξίας δέκα λεπτών (€ 0,10), καθώς και το υπ' αριθμ. από 11/10/2014 Ημερήσιο Δελτίο «Χ», με συνολική αξία πωλήσεων δύο χιλιάδες διακόσια σαράντα πέντε ευρώ και δέκα λεπτά (€ 2.245,10).» και κατά συνέπεια η προσφεύγουσα όφειλε να έχει εκδώσει τις σχετικές αποδείξεις λιανικής πώλησης για τα σερβιρισμένα, ως εκείνη την ώρα του ελέγχου, ποτά και άνθη. Επίσης στο ίδιο κεφάλαιο και από τους πίνακες 1 και 2 της ίδιας έκθεσης τεκμηριώνονται με σαφήνεια, τόσο οι παραβάσεις της μη έκδοσης παραστατικών στοιχείων σε δεκαοκτώ (18) τουλάχιστον περιπτώσεις, όσο το ύψος της φορολογικής διαφοράς των 1.331,90€.

Από τα παραπάνω συνάγεται ότι, ο ισχυρισμός της προσφεύγουσας ότι το επίμαχο ποσό των 1.331,90€ της φορολογικής διαφοράς που προέκυψε από τον έλεγχο αφορά παραγγελίες μη εκτελεσθείσες, είναι αβάσιμος.

Επειδή, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 5 παρ. 2 του Κώδικα Διοικητικής Δικονομίας (ν. 2717/1999), μόνο οι αμετάκλητες καταδικαστικές αποφάσεις των ποινικών δικαστηρίων αποτελούν δεδουλευμένο στα πλαίσια της διοικητικής δίκης ως προς την ενοχή του δράστη. Κατά συνέπεια, το διοικητικό δικαστήριο, κρίνοντας επί της διοικητικής παράβασης, πολλώ μάλλον η φορολογική διοίκηση κατά το στάδιο της επιβολής προστίμων του άρθρου 5 του ν. 2523/1997, δεν δεσμεύονται από τυχόν προηγηθείσα αθωωτική απόφαση του ποινικού δικαστηρίου (σχετ. 2168/2003 ΣτΕ). Ως εκ τούτου,

στην προκειμένη περίπτωση, η επικαλούμενη από την προσφεύγουσα υπ' αριθμ. /2014 αθωωτική απόφαση του Β' Αυτόφωρου Μονομελούς Πλημμελειοδικείου Αθηνών, δεν δεσμεύει ως προς την έκδοση της προσβαλλόμενης πράξης.

Επειδή, στο σκεπτικό της υπ' αριθμ. /2014 απόφασης του Β' Αυτόφωρου Μονομελούς Πλημμελειοδικείου Αθηνών, την οποία επικαλείται η προσφεύγουσα, αναφέρεται : «Συνεπώς, το Δικαστήριο δεν δύναται να σχηματίσει ασφαλή δικανική πεποίθηση περί της πλήρωσης της αντικειμενικής ειδικής υπόστασης του άρθρου 19 παρ. 5 του Ν. 2523/1997 και ως εκ τούτου πρέπει ο κατηγορούμενος να κηρυχθεί αθώος... ». Από το πόρισμα της από 11-10-2014 έκθεσης ελέγχου των ελεγκτών της Διεύθυνσης Οικονομικής Αστυνομίας / Τμήμα Φορολογικής Αστυνόμευσης α) και β) με ελεγχόμενη την προσφεύγουσα επί της οποίας βασίστηκε η από 10-12-2014 οικεία έκθεση ελέγχου Κ.Φ.Α.Σ. της Δ.Ο.Υ. ΚΑΛΛΙΘΕΑΣ, προκύπτει με σαφήνεια και επάρκεια, ως αναφέρεται ανωτέρω, η καταλογισθείσα παράβαση της μη έκδοσης, από την προσφεύγουσα, τουλάχιστον δεκαοκτώ ακτών (18) αποδείξεων λιανικής πώλησης σε ισάριθμες περιπτώσεις, για την πώληση ποτών και ανθρών συνολικής αξίας 1.332,00 €.

Επειδή, στις διατάξεις του άρθρου 5§ 1, εδάφιο τρίτο του ν. 1809/1988 ορίζεται ότι :

« 1...Το βιβλιάριο συντήρησης και επισκευών, το οποίο συνοδεύει πάντοτε το φορολογικό ηλεκτρονικό μηχανισμό επιδεικνύεται άμεσα σε κάθε απαίτηση φορολογικών ελέγχων». Σύμφωνα με τις εν λόγω διατάξεις η προσφεύγουσα όφειλε, κατά τον οικείο με την υπόθεση φορολογικό έλεγχο που πραγματοποιήθηκε στην ίδια από τους ελεγκτές της Διεύθυνση Οικονομικής Αστυνομίας / Τμήμα Φορολογικής Αστυνόμευσης την 11-10-2014, να επιδείξει άμεσα το βιβλίο συντήρησης της εν χρήσει Φ.Τ.Μ.,

Επειδή, οι διαπιστώσεις του ελέγχου, όπως αυτές καταγράφονται στην από 10-12-2014 έκθεση ελέγχου εφαρμογής των διατάξεων του Κ.Φ.Α.Σ. του ελεγκτού της Δ.Ο.Υ. ΚΑΛΛΙΘΕΑΣ, επί της οποίας εδράζεται η προσβαλλόμενη απόφαση και η οποία έκθεση βασίστηκε και στο πόρισμα της από 11-10-2014 έκθεσης ελέγχου των ελεγκτών της Διεύθυνση Οικονομικής Αστυνομίας / Τμήμα Φορολογικής Αστυνόμευσης α) και β) με ελεγχόμενη την προσφεύγουσα, κρίνονται βάσιμες, αποδεκτές και πλήρως αιτιολογημένες, η υπό κρίση ενδικοφανής προσφυγή πρέπει να απορριφθεί.

Αποφασίζουμε

Την απόρριψη της με αριθμ. πρωτ. /20-04-2015 ενδικοφανούς προσφυγής της
του , ΑΦΜ

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

Φορολογικό έτος : 01/01-31/12/2014

- 1) Πρόστιμο άρθρου 54§1θ&2γ ν. 4174/2013: (18X250,00) ποσό: 4.500,00 €.
(18X250,00)
- 2) Πρόστιμο άρθρου 54§2 ν. 4174/2013: (1X250,00) ποσό : 250,00 €

Συνολικό πρόστιμο ποσό: 4.750,00€

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
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 άσκησης της (άρθ. 126 ν. 2717/99).