



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ
ΥΠΟΥΡΓΕΙΟ ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΩΝ
ΓΕΝΙΚΗ ΓΡΑΜΜΑΤΕΙΑ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΕΣΟΔΩΝ
Διεύθυνση Επίλυσης Διαφορών
Ταχ. δ/ση: Εγνατίας 45, Τ.Κ.: 546 30 – Θεσσαλονίκη
Αριθ. τηλ.: 2313333260
Αριθ. fax: 2313333258

Αριθμός Απόφασης: 98/21-09-15

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 πδ 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 (ΦΕΚ Β' 165/19-1-2015) Απόφασης του Γενικού Γραμματέα Δημοσίων Εσόδων του Υπουργείου Οικονομικών «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.
 - θ. Της ΠΟΛ 1002/31.12.2013 Απόφασης του Γενικού Γραμματέα Δημοσίων Εσόδων (ΦΕΚ Β' 55/16-1-2014).
2. Την Εγκύκλιο ΠΟΛ.1069/04-03-2014 της Γ.Γ.Δ.Ε. του Υπουργείου Οικονομικών.
3. Την με ημερομηνία κατάθεσης και με αριθμό πρωτοκόλλου Ενδικοφανή Προσφυγή της επιχείρησης με την επωνυμία «.....» και Α.Φ.Μ.:, κατά της με αριθμό Πράξης Επιβολής Προστίμου (Π.Ε.Π.) του Κ.Β.Σ. του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Φ.Α.Ε Θεσσαλονίκης για την διαχειριστική περίοδο 2012 (01/01/2012 – 31/12/2012).

4. Την με ημερομηνία Έκθεση Απόψεων του Προϊσταμένου της Φ.Α.Ε. Θεσσαλονίκης, ενώπιον της Διεύθυνσης Επίλυσης Διαφορών της Γ.Γ.Δ.Ε. του Υπουργείου Οικονομικών, με την οποία ζητείται η απόρριψη της υπό κρίση Ενδικοφανούς Προσφυγής.

5. Την με ημερομηνία σύνταξης «Έκθεση – Εισήγηση επί υποβληθείσας Ενδικοφανούς Προσφυγής (άρθρο 63 Ν.4174/2013)» του Αυτοτελούς Τμήματος Επανεξέτασης της Διεύθυνσής μας, με την οποία εισηγείται την απόρριψη στο σύνολο της υπό κρίση Ενδικοφανούς Προσφυγής.

Επί της από και με αριθμό πρωτοκόλλου Ενδικοφανούς Προσφυγής της επιχείρησης με την επωνυμία «.....» και **Α.Φ.Μ.:**, επαγόμεστε τα ακόλουθα:

Με την υπ' αριθ. προσαλλόμενη Απόφαση Επιβολής Προστίμου του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Φ.Α.Ε. Θεσσαλονίκης επιβλήθηκε σε βάρος της προσφεύγουσας πρόστιμο συνολικού ποσού 22.526,09 € για τη διαχειριστική περίοδο 01/01/2012-31/12/2012.

Οι παραβάσεις αφορούν : 1) Μη έκδοση φορολογικού στοιχείου σε μια τουλάχιστον περίπτωση πώλησης αμόλυβδης βενζίνης ποσότητας λίτρων, συνολικής καθαρής αξίας 83.717,10€ πλέον ΦΠΑ, για τα οποία εφαρμόζεται οροφή (15πλάσιο) για βιβλία Γ' κατηγορίας, κατά παράβαση των συνδυασμένων διατάξεων των άρθρων 2 παρ. 1, 11,12 και 13 του Π.Δ. 186/1992 ΚΒΣ που επισύρουν τις κυρώσεις που προβλέπονται από το άρθρο 5 παρ 2, 9 και 10 περ. α του Ν. 2523/1997 (πρόστιμο 18.000€). 2) Μη έκδοση φορολογικού στοιχείου σε μια τουλάχιστον περίπτωση πώλησης πετρελαίου κίνησης ποσότηταςλίτρων, συνολικής καθαρής αξίας 2.726,09€ πλέον ΦΠΑ, για τα οποία εφαρμόζεται οροφή (15πλάσιο) για βιβλία Γ' κατηγορίας, κατά παράβαση των συνδυασμένων διατάξεων των άρθρων 2 παρ. 1, 11,12 και 13 του Π.Δ. 186/1992 ΚΒΣ που επισύρουν τις κυρώσεις που προβλέπονται από το άρθρο 5 παρ 2, 9 και 10 περ. α του Ν. 2523/1997 (πρόστιμο 2.726,09€). 3) Μη διαφύλαξη των δύο (2) θεωρημένων χειρόγραφων στελεχών- μπλοκ Δελτίου Αποστολής – Τιμολογίου Πώλησης με αρίθμηση και αριθμ. Π.Θ. κατά παράβαση των συνδυασμένων διατάξεων των άρθρων 21 παρ. 2 και 2 παρ. 1 του Π.Δ. 186/1992 (Κ.Β.Σ.), που επισύρουν τις κυρώσεις που προβλέπονται από τις διατάξεις του άρθρου 5 παρ. 8 θ' του Ν. 2523/97 (πρόστιμο 1.800,00€).

Η προσφεύγουσα εταιρεία , με την υπό κρίση Ενδικοφανή προσφυγή, ζητά την ακύρωση της παραπάνω Απόφασης Επιβολής Προστίμου του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. ΦΑΕ Θεσ/νίκης, προβάλλοντας τους παρακάτω λόγους :

1. Πλημμελής η εκδοθείσα από την φορολογική διοίκηση πράξη επιβολής προστίμου, λόγω μη αναγραφής επί του σώματός της , της δυνατότητας του φορολογουμένου να υποβάλει Ενδικοφανή προσφυγή ενώπιον της Δ.Ε.Δ. εντός προθεσμίας 30 ημερών.
2. Δεν συντάχθηκε και δεν κοινοποιήθηκε έκθεση επίδοσης της πράξης επιβολής προστίμου.

3. Πλημμελής η έκθεση ελέγχου καθώς δεν εμπεριέχει ουσιαστικά στοιχεία, όπως ο τόπος που διενεργήθηκε ο έλεγχος, καθώς και τα βιβλία και στοιχεία που ζητήθηκαν.
4. Δεν ελήφθησαν από τον έλεγχο υπόψη κρίσιμα στοιχεία, όπως το Βιβλίο Διακίνησης Καυσίμων.
5. Οι μετρήσεις του ελέγχου ήταν εσφαλμένες, γεγονός που έχει ως συνέπεια την εξαγωγή μη ασφαλών συμπερασμάτων.
6. Οι ισχυρισμοί του ελέγχου στηρίζονται σε υποκειμενική κρίση και όχι σε αντικειμενικά γεγονότα.
7. Πλημμελής η εκδοθείσα από την φορολογική διοίκηση πράξη επιβολής προστίμου, λόγω αναγραφής διαφορετικών παραβάσεων επί του σώματος αυτής από αυτές που αναγράφονται στην σχετική έκθεση ελέγχου.

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, 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 εμπεριστατωμένα 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, στην υπό κρίση περίπτωση οι παραβάσεις 1) & 2) έτσι όπως περιγράφονται στην υπ' αρ. πράξη επιβολής προστίμου είναι λανθασμένες και δεν απορρέουν από το πόρισμα της έκθεσης ελέγχου του ΣΔΟΕ Κεντρικής Μακεδονίας. Συγκεκριμένα, οι σχετικές παραβάσεις που προκύπτουν από την έκθεση ελέγχου του ΣΔΟΕ Κεντρικής Μακεδονίας αφορούν 1) τη μη έκδοση φορολογικών στοιχείων πώλησης αμόλυβδης βενζίνης σε μια τουλάχιστον περίπτωση συνολικής αξίας 83.717,10 €(πλέον ΦΠΑ) και 2) τη μη έκδοση φορολογικών στοιχείων πώλησης πετρελαίου κίνησης σε μια τουλάχιστον περίπτωση 2.726,09€ (πλέον ΦΠΑ). Ωστόσο, η πράξη επιβολή

προστίμου στην περιγραφή των ως άνω παραβάσεων αναφέρει αντίστοιχα «1) Μη ζήτηση – λήψη τιμολογίου και κατ' επέκταση μη έκδοση φορολογικών στοιχείων πώλησης αμόλυβδης βενζίνης σε μια τουλάχιστον περίπτωση συνολικής αξίας 83.717,10 €(πλέον ΦΠΑ) και 2) Μη ζήτηση – λήψη τιμολογίου και κατ' επέκταση μη έκδοση φορολογικών στοιχείων πώλησης πετρελαίου κίνησης σε μια τουλάχιστον περίπτωση 2.726,09€ (πλέον ΦΠΑ).

Επειδή, η ορθή περιγραφή των παραβάσεων επί της πράξης επιβολής προστίμου θα έπρεπε να ήταν η ακόλουθη:

- 1) Μη έκδοση φορολογικού στοιχείου σε μια τουλάχιστον περίπτωση πώλησης αμόλυβδης βενζίνης ποσότηταςλίτρων, συνολικής καθαρής αξίας 83.717,10€ πλέον ΦΠΑ, για τα οποία εφαρμόζεται οροφή (15πλάσιο) για βιβλία Γ' κατηγορίας, κατά παράβαση των συνδυασμένων διατάξεων των άρθρων 2 παρ. 1, 11,12 και 13 του Π.Δ. 186/1992 ΚΒΣ που επισύρουν τις κυρώσεις που προβλέπονται από το άρθρο 5 παρ 2, 9 και 10 περ. α του Ν. 2523/1997 (πρόστιμο 18.000€).
- 2) Μη έκδοση φορολογικού στοιχείου σε μια τουλάχιστον περίπτωση πώλησης πετρελαίου κίνησης ποσότητας λίτρων, συνολικής καθαρής αξίας 2.726,09€ πλέον ΦΠΑ, για τα οποία εφαρμόζεται οροφή (15πλάσιο) για βιβλία Γ' κατηγορίας, κατά παράβαση των συνδυασμένων διατάξεων των άρθρων 2 παρ. 1, 11,12 και 13 του Π.Δ. 186/1992 ΚΒΣ που επισύρουν τις κυρώσεις που προβλέπονται από το άρθρο 5 παρ 2, 9 και 10 περ. α του Ν. 2523/1997 (πρόστιμο 2.726,09€).
- 3) Μη διαφύλαξη των δύο (2) θεωρημένων χειρόγραφων στελεχών- μπλοκ Δελτίου Αποστολής – Τιμολογίου Πώλησης με αρίθμηση καικαι αριθμ. Π.Θ. κατά παράβαση των συνδυασμένων διατάξεων των άρθρων 21 παρ. 2 και 2 παρ. 1 του Π.Δ. 186/1992 (Κ.Β.Σ.), που επισύρουν τις κυρώσεις που προβλέπονται από τις διατάξεις του άρθρου 5 παρ. 8 θ' του Ν. 2523/97 (πρόστιμο 1.800,00€).

Επειδή, η προσβαλλόμενη πράξη επιβολής προστίμου είναι τυπικά πλημμελής και πρέπει για το λόγο αυτό, που βάσιμα προβάλλεται με την κρινόμενη ενδικοφανή προσφυγή, να ακυρωθεί.

Α Π Ο Φ Α Σ Ι Ζ Ο Υ Μ Ε

να γίνει δεκτή η ενδικοφανής προσφυγή της προσφεύγουσας επιχείρησης, παρελκούσης ως αλυσιτελούς της εξέτασης των λοιπών προβαλλόμενων λόγων αυτής, να ακυρωθεί η προσβαλλόμενη πράξη επιβολής προστίμου για λόγους τυπικής πλημμέλειας και να εκδοθεί νέα πράξη με το ίδιο ύψος προστίμου αλλά απαλλαγμένη από τις ως άνω πλημμέλειες.

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

Ακριβές αντίγραφο

ΜΕ ΕΝΤΟΛΗ ΤΟΥ ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΥ
ΤΗΣ ΔΙΕΥΘΥΝΣΗΣ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ

Η Υπάλληλος του Τμήματος
Διοικητικής Υποστήριξης

Η ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΗ ΤΟΥ ΑΥΤΟΤΕΛΟΥΣ
ΤΜΗΜΑΤΟΣ ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ,
ΝΟΜΙΚΗΣ ΚΑΙ ΔΙΟΙΚΗΤΙΚΗΣ ΥΠΟΣΤΗΡΙΞΗΣ

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 Διεύθυνσή μας εντός είκοσι (20) ημερών από την λήξη της προθεσμίας για την άσκησή της (άρθρο 126 Ν.2717/1999).