



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

Ταχ. Δ/ση : Αριστογείτονος 19

Ταχ. Κώδικας : 176 71 - Καλλιθέα

Τηλέφωνο : 210 9563608

ΦΑΞ : 210 9531321

Καλλιθέα, 14.05.2015

Αριθμός απόφασης: 2004

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 από και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανή προσφυγή της «.....», ΑΦΜ, κατά της υπ' αριθ. Απόφασης Επιβολής Προστίμου Κ.Φ.Α.Σ. - Αρθ. 5 & 9 του ν. 2523/1997 διαχειριστικής περιόδου 2013 του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. ΓΛΥΦΑΔΑΣ και τα προσκομιζόμενα με αυτήν σχετικά έγγραφα.

4. Την με αριθ. Απόφασης Επιβολής Προστίμου Κ.Φ.Α.Σ. - Αρθ. 5 & 9 του ν. 2523/1997 διαχειριστικής περιόδου 2013 του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. ΓΛΥΦΑΔΑΣ της οποίας ζητείται η ακύρωση, καθώς και την από 21.01.2015 οικεία έκθεση ελέγχου.

5. Τις απόψεις της ανωτέρω φορολογικής αρχής.

6. Την από 13.05.2015 εισήγηση του Α2 τμήματος της Υπηρεσίας μας.

Επί της από και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανούς προσφυγής της «.....», 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. προσαλλόμενη Απόφαση Επιβολής Προστίμου του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. ΓΛΥΦΑΔΑΣ επιβλήθηκε σε βάρος της προσφεύγουσας πρόστιμο συνολικού ποσού 12.000,00 € για τη διαχειριστική περίοδο 2013 σύμφωνα με τις διατάξεις των άρθρων 5 & 9 του ν. 2523/1997 λόγω παράβασης των διατάξεων του Κ.Φ.Α.Σ.

Οι παραβάσεις αφορούν μη έκδοση φορολογικών στοιχείων κατά το χρονικό διάστημα από 28/08/2013-31/12/2013 τουλάχιστον είκοσι έξι (26) Α.Λ.Σ. που προβλέπονται από το σύστημα εισροών-εκροών (ΠΟΛ.1009/4-1-2012) (ΦΕΚ Β' 72/27-01-2012) «Εγκατάσταση ολοκληρωμένου Συστήματος Ελέγχου Εισροών-Εκροών στα πρατήρια υγρών καυσίμων και διασφάλιση συναλλαγών μέσω αυτού». Οι παραβάσεις αυτές θεωρούνται αυτοτελείς και επισύρουν τις προβλεπόμενες από τις διατάξεις των άρθρων 5 παρ. 8 περ. α' & άρθρο 9 ν. 2523/1997.

Η προσφεύγουσα εταιρεία, με την υπό κρίση ενδικοφανή προσφυγή, ζητά την ακύρωση άλλως τροποποίηση της παραπάνω Απόφασης Επιβολής Προστίμου του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. ΓΛΥΦΑΔΑΣ προβάλλοντας τους παρακάτω λόγους :

1) Η εταιρεία κατήρτισε εμπροθέσμως την2014 σύμβαση προμήθειας του συστήματος εισροών – εκροών πλην όμως η προμηθεύτρια εταιρία δεν μπόρεσε να ανταποκριθεί στις υποχρεώσεις της λόγω μεγάλης ζήτησης.

2) Για το διάστημα λειτουργίας από/2013 έως/2013 που δεν είχε εγκατασταθεί το σύστημα εισροών – εκροών εξέδωσε Αποδείξεις Λιανικής Πώλησης από δηλωμένη φορολογική ταμειακή μηχανή, καταχώρησε τα αντίστοιχα «Ζ» στα βιβλία και συμπεριέλαβε τα έσοδα αυτά στην υποβληθείσα περιοδική δήλωση Φ.Π.Α.

3) Τα ειδικά στοιχεία της ΠΟΛ. 1009/4-1-2012 δεν μπορούν να θεωρηθούν στοιχεία του Κ.Β.Σ. – Κ.Φ.Α.Σ. η δε εταιρεία εξέδωσε τα φορολογικά στοιχεία που προβλέπονται από τον Κ.Β.Σ. – Κ.Φ.Α.Σ. (Α.Λ.Π.).

4) Σε κανένα σημείο της ΠΟΛ. 1009/2012 δεν ορίζεται ότι τα ειδικά φορολογικά στοιχεία της εξομοιώνονται με τα φορολογικά στοιχεία Κ.Β.Σ. – Κ.Φ.Α.Σ. (Α.Λ.Π., Τιμολόγια, Δελτία Αποστολής, Α.Π.Υ.) για τις οποίες εξάλλου η μη έκδοση έχει σαν αποτέλεσμα την απόκρυψη εσόδων γεγονός που δεν ισχύει στην περίπτωσή τους. Και αν ακόμη θεωρηθεί ότι εκδόθηκαν Α.Λ.Π. αλλά δεν εκδόθηκαν με τον προσήκοντα τρόπο, σύμφωνα με το άρθρο 5 παρ. 8 περίπτωση β', είναι αυτοτελής παράβαση η έκδοση καθενός αθεώρητου στοιχείου όταν από τις διατάξεις του Κ.Β.Σ. προβλέπεται η έκδοση θεωρημένων πλην όμως ειδικά όταν τα στοιχεία αυτά έχουν καταχωρηθεί στα βιβλία πριν από οποιουδήποτε έλεγχο θεωρείται γενική παράβαση.

Εν συνεχεία η προσφεύγουσα εταιρεία υπέβαλλε συμπληρωματικό υπόμνημα στην Υπηρεσία μας (το οποίο έλαβε αρ. πρωτ.) με το οποίο ζητά την ακύρωση του ως άνω προστίμου για τους κάτωθι επιπρόσθετους τυπικούς λόγους:

1) Η υπ' αριθ.2014 πράξη επιβολής προστίμου εκδόθηκε την2014 δηλαδή πριν τη σύνταξη της εκθέσεως ελέγχου που παρέλαβε και φέρει ημερομηνία2015.

2) Η εκδοθείσα2014 πράξη επιβολής προστίμου εξεδόθη αφού έλαβε υπόψη την από2015 έκθεση ελέγχου ενώ η έκθεση ελέγχου που της παραδόθηκε φέρει ημερομηνία σύνταξης και θεώρησης την2015 κατά συνέπεια η πράξη επιβολής προστίμου στηρίζεται σε άλλη έκθεση ελέγχου την οποία δεν γνωρίζει και ουδέποτε της επιδόθηκε.

3) Η υπ' αριθ.2014 πράξη επιβολής προστίμου δεν της επιδόθηκε νόμιμα, δεν φέρει ημερομηνία παραλαβής, ενώ αυθαίρετως στο σώμα της πράξης αναφέρεται ημερομηνία επίδοσης2015, ημερομηνία θεώρησης της πράξης ενώ η πραγματική ημερομηνία που της παραδόθηκαν η2014 πράξη επιβολής προστίμου και η από2015 έκθεση ελέγχου είναι μεταγενέστερη.

4) Η υπ' αριθ.2014 πράξη επιβολής προστίμου και η από2015 έκθεση ελέγχου δεν φέρουν σφραγίδα θεώρησης της Υπηρεσίας.

Επειδή, όπως έχει γίνει νομολογιακά δεκτό, η σύνταξη σχετικής έκθεσης ελέγχου συνιστά το έρεισμα της συνταγματικά επιβεβλημένης υποχρέωσης αιτιολογίας (κράτος δικαίου) της καταλογιστικής πράξης και ως εκ τούτου ουσιώδη τύπο και συστατικό στοιχείο για το κύρος αυτής, ο οποίος, αν δεν τηρηθεί, επιφέρει ακύρωση της σχετικής πράξης (ΣτΕ 1037/2001).

Επειδή, στην προκειμένη περίπτωση, η με αριθ.2014 πράξη επιβολής προστίμου εκδόθηκε την2014 ενώ η σχετική έκθεση ελέγχου φέρει μεταγενέστερη ημερομηνία υπογραφής, ήτοι την2015. Ως εκ τούτου, όπως συνάγεται από τα ανωτέρω, ελλείπει το έρεισμα της προσβαλλόμενης με την παρούσα πράξης, η οποία είναι τυπικά πλημμελής και πρέπει για το λόγο αυτό, που βάσιμα προβάλλεται με την κρινόμενη ενδικοφανή προσφυγή, να ακυρωθεί.

Επειδή, σύμφωνα με το τελευταίο εδάφιο της παρ. 6 του άρθρου 63 του ν. 4174/2013 και της παρ. 7 της ΠΟΛ 1002/2013 σε περίπτωση που η πράξη ακυρώνεται για λόγους τυπικής πλημμέλειας, η αρμόδια φορολογική αρχή ενεργεί εκ νέου σύμφωνα με τα οριζόμενα στην απόφαση της Διεύθυνσης Επίλυσης Διαφορών.

Α π ο φ α σ ί ζ ο υ μ ε

Την αποδοχή της υπ' αριθ. ενδικοφανούς προσφυγής της «.....», ΑΦΜ: και την ακύρωση της υπ' αριθ.2014 πράξης επιβολής προστίμου επί παραβάσεων τήρησης βιβλίων και έκδοσης στοιχείων του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. ΓΛΥΦΑΔΑΣ, λόγω **τυπικής πλημμέλειας** και ορίζουμε όπως η αρμόδια φορολογική αρχή κατά την έκδοση της νέας πράξης εξαιτίας της ακύρωσης αυτής, ακολουθήσει την προβλεπόμενη από το νόμο διαδικασία που αρχικά παρέλειψε να εφαρμόσει.

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

Ο ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΣ ΤΗΣ ΔΙΕΥΘΥΝΣΗΣ
ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ

α.α.
ΓΕΩΡΓΙΟΣ ΚΑΚΙΩΡΑΣ