



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

Ταχ. Δ/ση : Αριστογείτονος 19
Ταχ. Κώδικας : 176 71 - Καλλιθέα
Τηλέφωνο : 210 9578520
ΦΑΞ : 210 9531321

Καλλιθέα 09/03/2015

Αριθμός απόφασης 898

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/2014 ενδικοφανή προσφυγή της “.....” με Α.Φ.Μ., η οποία έχει έδρα στη κατά της υπ' αριθμ./2014 Απόφασης Επιβολής Προστίμου ΚΦΑΣ, του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. για το φορολογικό έτος 01/01/14- 31/12/14 και τα προσκομιζόμενα με αυτήν σχετικά έγγραφα.
4. Την υπ' αριθμ./2014 Απόφασης Επιβολής Προστίμου ΚΦΑΣ, του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. για το φορολογικό έτος 01/01/14- 31/12/14 της οποίας ζητείται η ακύρωση καθώς και την από οικεία έκθεση ΚΦΑΣ.
5. Τις απόψεις της ανωτέρω φορολογικής αρχής.
6. Την από **εισήγηση του Α3** τμήματος της υπηρεσίας μας.

Επί της με ημερομηνία κατάθεσης και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανούς προσφυγής της “.....” με Α.Φ.Μ. 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’ αριθμ./2014 προσβαλλόμενη Απόφαση Επιβολής Προστίμου Κ.Φ.Α.Σ. του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. επιβλήθηκε σε βάρος της προσφεύγουσας εταιρείας πρόστιμο ποσού 500,00€ για το φορολογικό έτος 01/01/14-31/12/14 σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 54§1 περ. θ και §2 περ. δ του ν.4174/2013 όπως τροποποιήθηκε και ισχύει με το ν. 4223/13 και το κεφ. Α παρ. Δ’ υποπαράγραφος Δ2 παρ.9 περ. β του Ν. 4254/2014, λόγω παράβασης των διατάξεων των άρθρων 1, 2 και 7 του ΚΦΑΣ (Ν. 4093/2012), της Α.Υ.Ο. 1060347/648/ΠΟΛ. 1183/17-08-1990 και του άρθρου 1 § 1 του ν. 1809/88.

Η παράβαση αυτή αφορά, την μη έκδοση από την προσφεύγουσα, μίας (1) **Απόδειξης Λιανικής Πώλησης** στις από την εν χρήσει Φ.Τ.Μ. με αρ. μητρώου ή άλλο φορολογικό στοιχείο αξίας, σε πελάτη της για πώληση υφάσματος αξίας 10,00€ .

Η προσβαλλόμενη πράξη εκδόθηκε με βάση διαπιστωθείσες παραβάσεις της από έκθεσης ελέγχου Κ.Φ.Α.Σ. των ελεγκτών της Δ.Ο.Υ. α) και β), κατόπιν του ελέγχου που διενεργήθηκε στις, για την εφαρμογή των διατάξεων του ν. 4093/12, στο Υποκατάστημα της προσφεύγουσας επί της οδού - Συγκεκριμένα ο έλεγχος βρισκόταν έξω από το υποκατάστημα της προσφεύγουσας στη ανωτέρω δ/νση, όταν εξήλθε από αυτό ένας πελάτης κρατώντας στα χέρια του μια μαύρη πλαστική σακούλα. Ο έλεγχος του ζήτησε να σταματήσει για να ελέγξει το περιεχόμενο της σακούλας. Ο εν λόγω πελάτης άνοιξε την σακούλα και διαπιστώθηκε ότι περιείχε ένα μεγάλο τυλιγμένο κομμάτι γκρι υφάσματος. Όταν ο έλεγχος του ζήτησε να τους επιδείξει το ληφθέν φορολογικό στοιχείο, τότε εκείνος άρχισε να φωνάζει, τους απώθησε και έφυγε. Στη συνέχεια ο έλεγχος εισήλθε εντός του καταστήματος, όπου διαπίστωσε ότι η προσφεύγουσα δεν εξέδωσε φορολογικό στοιχείο αξίας.

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

- Δεν προκύπτει από την έκθεση ελέγχου το γεγονός ότι οι ελεγκτές πριν να διαπληκτιστούν με τον πολίτη του ζήτησαν να τους δείξει το φορολογικό στοιχείο του περιεχομένου **της μεγάλης μαύρης** πλαστικής σακούλας που κρατούσε στα χέρια του.

- Ο έλεγχος από την περιγραφή των πραγματικών περιστατικών συμπεραίνει υποθετικά, αβάσιμα και καταχρηστικά ότι ο πολίτης που βγήκε από το υποκατάστημα της προσφεύγουσας, είχε πραγματοποιήσει συναλλαγή και το περιεχόμενο της μαύρης σακούλας που κρατούσε ήταν το αντικείμενο της συναλλαγής, χωρίς να παραθέτει στοιχεία που να αποδεικνύουν την πραγματοποίηση συναλλαγής ως είχε υποχρέωση.

Δεν υπάρχει «αδιαμφισβήτητη» συναλλαγή, δεν υπάρχει κανένα στοιχείο που να συνδέει τον «πολίτη» με την προσφεύγουσα, εκτός από το γεγονός ότι βγήκε από το κατάστημα κρατώντας μία σακούλα. Το περιεχόμενο της σακούλας όμως μπορούσε να προέρχεται από οπουδήποτε, να το είχε προμηθευτεί νωρίτερα από άλλο κατάστημα. Δεν είναι σε θέση να βεβαιώσουν ότι εισήλθε στο κατάστημα χωρίς να κρατάει τη σακούλα.

- Σύμφωνα με το άρθρο 6 ΠΑΡ. 9,10&11 του Ν.4093/12 Κ.Φ.Α.Σ. ως πλήρη στοιχεία της συναλλαγής νοούνται το είδος των αγαθών, η ποσότητα, η μονάδα μέτρησης, η τιμή μονάδος και η αξία και οι τυχόν παρεχόμενες εκπτώσεις. Και ως πλήρη στοιχεία των συμβαλλομένων νοούνται το ονοματεπώνυμο, επωνυμία, η διεύθυνση και ο ΑΦΜ.

Στο Υ.Σ.Ε Νο/2014 που κοινοποιήθηκε αυθημερόν στην προσφεύγουσα δεν αναφέρεται με σαφήνεια η περιγραφή της συναλλαγής, ούτε τα στοιχεία του αντισυμβαλλομένου, παρά μόνο αόριστα διερχόμενος πολίτης (ούτε καν του αποδίδουν την ιδιότητα του πελάτη) καθώς και η μη έκδοση φορολογικού στοιχείου χωρίς να αναφέρεται στην συναλλαγή.

- Το κατάστημα είναι ισόγειο και η πρόσοψη επί της είναι με τζάμια, επομένως οι ελεγκτές ήταν σε θέση να δουν με βεβαιότητα αν πράγματι έγινε συναλλαγή διότι δεν υπήρχαν άλλοι εκτός του πωλητή στο χώρο. Η αναφορά- άποψη του ελέγχου ότι το τυχόν περιεχόμενο της σακούλας προέρχεται από εμπόρευμα της προσφεύγουσας και μόνο και όχι άλλης προέλευσης πριν την επισκεφθεί ο πελάτης, είναι αβάσιμο και καταχρηστικό συμπέρασμα χωρίς να διασταυρωθεί και να αποδειχθεί.

- Ο ισχυρισμός του ελέγχου δεν είναι δυνατόν να ευσταθεί, διότι αλίμονο εάν τον κάθε εισερχόμενο πελάτη τον υποχρέωνε σε έλεγχο των τσαντών που έχει πάντοτε στα χέρια του.

Άλλωστε όλοι, γνωρίζουν ότι πελάτες μπεινοβγαίνουν σε καταστήματα και τις περισσότερες φορές δεν πραγματοποιούν συναλλαγές. Ως εκ τούτου το γεγονός και μόνο

ότι βγήκε ο πελάτης από το κατάστημα δεν προϋποθέτει «αδιαμφισβήτητα» ότι έχει κάνει και συναλλαγή.

- Ο έλεγχος όφειλε να αναζητήσει πρόσφορες αποδείξεις την ώρα του ελέγχου για να στοιχειοθετήσει αν πράγματι έγινε συναλλαγή ή όχι και να μην αρκестεί στην περιγραφή του διαπληκτισμού με τον πολίτη, σημειωτέον ότι είχε καθήκον να τον πείσει να είναι συνεργάσιμος μαζί του, και έτσι θα είχε αποδειχθεί με τον τρόπο αυτό και μόνο εάν πραγματοποιήθηκε ή όχι η συναλλαγή. Η μη διευκόλυνση του ελέγχου από τον πολίτη γίνεται αιτία και αφορμή της δικής της ταλαιπωρίας σύμφωνα με τις φορολογικές διαδικασίες και αδυναμία να λάμψει η αλήθεια καθώς από την πρώτη στιγμή υποστηρίζει ότι δεν έγινε καμία συναλλαγή.

Το υποκατάστημά της λειτουργεί καθημερινά μόνο με την παρουσία υπαλλήλων (πωλητών). Η προσφεύγουσα ισχυρίζεται ότι έχει προβλέψει όρο στην συνεργασία μαζί τους, που αποτελεί αιτία απόλυσης, η δημιουργία και η ύπαρξη διαφορών στην εμπορική διαχείριση (η δημιουργία πλεονάσματος ή ελλείμματος).

Επειδή στην με ημερομηνία θεώρησης έκθεση ελέγχου ΚΦΑΣ της Δ.Ο.Υ. και στην σελίδα 2 αυτής στο κεφάλαιο “ΠΡΑΓΜΑΤΙΚΑ ΠΕΡΙΣΤΑΤΙΚΑ –ΔΙΑΠΙΣΤΩΣΕΙΣ ΕΛΕΓΧΟΥ” αναγράφονται τα κάτωθι:

« Στη συνέχεια ζητήσαμε από τον πολίτη να μας επιδείξει, το ληφθέν φορολογικό στοιχείο, για την αγορά του εμπορεύματος, προκειμένου να διαπιστώσουμε», επομένως ο σχετικός ισχυρισμός της προσφεύγουσας ότι δεν προκύπτει από την έκθεση ελέγχου ότι οι ελεγκτές πριν να διαπληκτιστούν με τον πολίτη του ζήτησαν να τους δείξει το φορολογικό στοιχείο, είναι αβάσιμος.

Επειδή οι διατάξεις του άρθρου 6§§ 9, 10 και 11 του ν. 4093/12 (Κ.Φ.Α.Σ.) αναφέρονται σε πλήρη στοιχεία συναλλαγής, στη τιμολόγηση των συναλλαγών, όταν εκδίδονται δηλαδή φορολογικά στοιχεία αξίας και όχι όταν εκδίδεται ΥΣΕ στο οποίο γίνεται συνοπτική περιγραφή της διαπιστωθείσας παράβασης.

Επειδή στο κοινοποιηθέν στη προσφεύγουσα με αριθμό/2014 Υ.Σ.Ε. γίνεται περιγραφή της διαπιστωθείσας παράβασης για μη έκδοση στοιχείου αξίας σε διερχόμενο πελάτη.

Επειδή η μη έκδοση φορολογικού στοιχείου αξίας αποτελεί παράβαση των συνδυασμένων διατάξεων των άρθρων 1, 2 και 7 του ν.4093/12 (Κ.Φ.Α.Σ.)

Επειδή η έκθεση ελέγχου που συντάσσεται από τα φορολογικά όργανα αποτελεί δημόσιο έγγραφο (άρθρο 169 § 1 ΚΔΔ) και έχει την αποδεικτική αξία που ορίζει το άρθρο 171§§1 & 4 ΚΔΔ, αποτελεί δηλαδή πλήρη απόδειξη για όσα βεβαιώνονται ότι έγιναν από τον συντάκτη της ή ενώπιον αυτού, προς τα οποία μόνον για πλαστότητα μπορεί να προσβληθεί.

Επειδή οι διαπιστώσεις του ελέγχου όπως αυτές καταγράφονται στην με ημερομηνία θεώρησης έκθεση ελέγχου Κ.Φ.Α.Σ. της Δ.Ο.Υ. 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 με αριθμό/2014 ενδικοφανούς προσφυγής της προσφεύγουσας επιχείρησης ‘.....’, Α.Φ.Μ.

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

ΦΟΡΟΛΟΓΙΚΟ ΕΤΟΣ 01/01/14- 31/12/14

Πρόστιμο άρθρου 54 § 1 περ. θ' και §2 περ. δ' του ν. 4174/2013 : ποσό 500,00€

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

Ο ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΣ

ΤΗΣ ΔΙΕΥΘΥΝΣΗΣ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ

α. α.

**Ακριβές Αντίγραφο
Η Υπάλληλος του Τμήματος
Διοικητικής Υποστήριξης**

ΓΕΩΡΓΙΟΣ ΚΑΚΙΩΡΑΣ

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).