



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ



ΑΑΔΕ

Ανεξάρτητη Αρχή
Δημοσίων Εσόδων

**ΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ
ΥΠΟΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ
ΤΜΗΜΑ Α1 ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ**

Ταχ. Δ/ση : Αριστογείτονος 19

Ταχ. Κώδικας : 176 71 - Καλλιθέα

Τηλέφωνο : 213 1604 534

ΦΑΞ : 213 1604 567

Καλλιθέα, 25/01/2019
Αριθμός απόφασης: 374

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. Του άρθρου 11 της Δ. ΟΡΓ. Α 1036960 ΕΞ 2017/10.03.2017 Απόφασης του Διοικητή της Α.Α.Δ.Ε. (ΦΕΚ 968 Β'/22.03.2017) με θέμα «Οργανισμός της Ανεξάρτητης Αρχής Δημοσίων Εσόδων (Α.Α.Δ.Ε.)»

γ. Της ΠΟΛ 1064/12.04.2017 Απόφασης του Διοικητή της Ανεξάρτητης Αρχής Δημοσίων Εσόδων.

2. Την ΠΟΛ 1069/4-3-2014 Εγκύκλιο της Γενικής Γραμματείας Δημοσίων Εσόδων του Υπουργείου Οικονομικών.

3. Την υπ' αριθμ. Δ.Ε.Δ. 1126366 ΕΞ 2016/30.08.16 (ΦΕΚ 2759 / τ. Β' / 1.9.16) Απόφαση του Προϊσταμένου της Διεύθυνσης Επίλυσης Διαφορών.

4. Τη με ημερομηνία κατάθεσης **27/09/2018** και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανή προσφυγή της, **ΑΦΜ**, με έδρα στο, κατά της υπ' αριθμ./29-08-2018 Πράξης Επιβολής Προστίμου του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. ΝΑΥΠΛΙΟΥ, φορολογικού έτους 2018, και τα προσκομιζόμενα με αυτήν σχετικά έγγραφα.

2. Την υπ' αριθμ./29-08-2018 Πράξη Επιβολής Προστίμου του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. ΝΑΥΠΛΙΟΥ, φορολογικού έτους 2018, της οποίας ζητείται η ακύρωση καθώς και την από 01/08/2018 οικεία έκθεση ελέγχου.

3. Τις απόψεις Δ.Ο.Υ. ΝΑΥΠΛΙΟΥ.

4. Την εισήγηση του ορισθέντος υπαλλήλου του Α1 τμήματος της Υπηρεσίας μας, όπως αποτυπώνεται στο σχέδιο της απόφασης.

Επί της με ημερομηνία κατάθεσης **27/09/2018** 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' αριθμ.**/29-08-2018** Πράξη Επιβολής Προστίμου του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. ΝΑΥΠΛΙΟΥ, φορολογικού έτους 2018, επιβλήθηκε σε βάρος της προσφεύγουσας πρόστιμο ποσού 2.500,00€, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 54§§ 1περ. ε' και 2 περ. ε' , λόγω παράβασης των διατάξεων του άρθρου 25§6 του ν. 4174/2013.

Η ως άνω παράβαση επιβλήθηκε διότι η προσφεύγουσα εταιρεία δε συνεργάστηκε στον έλεγχο που διενεργήθηκε από συνεργείο ελέγχου της Δ.Ο.Υ. Γ' ΠΑΤΡΩΝ, το Σάββατο 21/07/2018 και ώρα 22:30.

Η ως άνω προσβαλλόμενη Πράξη Επιβολής Προστίμου εκδόθηκε από τον Προϊστάμενο της Δ.Ο.Υ. ΝΑΥΠΛΙΟΥ κατόπιν του πορίσματος της από 01/08/2018 έκθεσης ελέγχου εφαρμογής των διατάξεων των ν. 4308/2014 (Ε.Λ.Π.) και ν.2859/2000 (ΦΠΑ) της Δ.Ο.Υ. Γ' ΠΑΤΡΩΝ, η οποία συντάχθηκε κατόπιν της με αριθ.**/2018** εντολής ελέγχου του Προϊσταμένου της ως άνω υπηρεσίας.

Η προσφεύγουσα, με την υπό κρίση ενδικοφανή προσφυγή, ζητά την ακύρωση της προσβαλλόμενης πράξης, προβάλλοντας τους παρακάτω λόγους:

1. Ουδεμία συγκεκριμένη πράξη βίας και απειλής αναφέρεται στην έκθεση ελέγχου.
2. Κατά παράβαση του άρθρου 25 του ν.4174/2013 οι ελεγκτές δεν της επέδειξαν το δελτίο ταυτότητάς τους και εντολή του φορολογικού ελέγχου.
3. Η προσβαλλόμενη απόφαση έχει εκδοθεί κατά παράβαση του νόμου καθώς απουσιάζουν όλα τα ουσιώδη στοιχεία που πρέπει να συγκεντρώνει μια απόφαση γεγονός που την καθιστά πλημμελή και ακυρωτέα.

Επειδή, σύμφωνα με τη διάταξη του άρθρου **25 του ν. 4174/2013**:

«1. Ο οριζόμενος ή οι οριζόμενοι, από τη Φορολογική Διοίκηση, για τη διενέργεια του φορολογικού ελέγχου, υπάλληλος ή υπάλληλοι, φέρουν, έγγραφη εντολή διενέργειας επιτόπιου φορολογικού ελέγχου, η οποία έχει εκδοθεί από τον Γενικό Γραμματέα, ή από εξουσιοδοτημένα από αυτόν όργανα της Φορολογικής Διοίκησης και η οποία περιλαμβάνει τουλάχιστον τα εξής:

- α) τον αριθμό και την ημερομηνία της εντολής,
- β) το ονοματεπώνυμο του υπαλλήλου «ή των υπαλλήλων στους οποίους» έχει ανατεθεί ο φορολογικός έλεγχος,
- γ) το ονοματεπώνυμο ή την επωνυμία, τη διεύθυνση και τον αριθμό φορολογικού μητρώου του φορολογούμενου, αν αυτός έχει αποδοθεί στον φορολογούμενο,
- δ) τη φορολογική περίοδο ή υπόθεση και το είδος φορολογίας που αφορά ο φορολογικός έλεγχος,
- ε) τη διάρκεια του φορολογικού ελέγχου, και
- στ) το χαρακτηρισμό «πλήρης» ή «μερικός» έλεγχος, κατά περίπτωση.

Η εντολή διενέργειας φορολογικού ελέγχου δεν δημοσιεύεται.

2. Ο οριζόμενος από τη Φορολογική Διοίκηση, για τη διενέργεια του φορολογικού ελέγχου, υπάλληλος πρέπει να επιδεικνύει το δελτίο ταυτότητας του και την εντολή φορολογικού ελέγχου πριν την έναρξη του φορολογικού ελέγχου.

3. Ο επιτόπιος φορολογικός έλεγχος διενεργείται στις εγκαταστάσεις του φορολογούμενου κατά το επίσημο ωράριο εργασίας της Φορολογικής Διοίκησης και μπορεί να παρατείνεται μέχρι την ολοκλήρωση του. Η Φορολογική Διοίκηση δύναται να διενεργεί επιτόπιο φορολογικό έλεγχο και εκτός του επίσημου ωραρίου εργασίας εφόσον απαιτείται από το είδος των δραστηριοτήτων του φορολογούμενου. Στην περίπτωση αυτή θα πρέπει να γίνεται ειδική μνεία στην εντολή φορολογικού ελέγχου.

Η είσοδος στην κατοικία του φορολογούμενου επιτρέπεται μόνο με εντολή του αρμόδιου Εισαγγελέα και ο έλεγχος πραγματοποιείται μόνο με την παρουσία δικαστικού λειτουργού.

4. Η διάρκεια του επιτόπιου φορολογικού ελέγχου που προβλέπεται στην παράγραφο 1, δύναται να παραταθεί άπαξ κατά έξι (6) μήνες. Περαιτέρω παράταση μέχρι έξι (6) ακόμη μήνες είναι δυνατή σε εξαιρετικές περιπτώσεις.

5. Η Φορολογική Διοίκηση έχει δικαίωμα επανελέγχου φορολογικής περιόδου ή υπόθεσης για την οποία έχει ήδη διενεργηθεί πλήρης έλεγχος, μόνον εάν προκύψουν νέα στοιχεία, από τα οποία προκύπτει ότι η φορολογική οφειλή υπερβαίνει αυτήν που είχε προσδιορισθεί κατόπιν του αρχικού ελέγχου.

Ως «νέο στοιχείο» νοείται κάθε στοιχείο, το οποίο δεν θα μπορούσε να είναι γνωστό στη Φορολογική Διοίκηση κατά τον αρχικό φορολογικό έλεγχο.

6. Ο φορολογούμενος υποχρεούται να συνεργάζεται πλήρως και να διευκολύνει το έργο του οριζόμενου για τη διενέργεια του φορολογικού ελέγχου υπαλλήλου της Φορολογικής Διοίκησης. Ο οριζόμενος υπάλληλος δεν δύναται να μετακινεί βιβλία και στοιχεία ή έγγραφα που έχουν τεθεί στη διάθεση του σε άλλο τόπο, εκτός εάν ο φορολογούμενος αδυνατεί να παράσχει αμέσως αληθή και ακριβή αντίγραφα, όπως προβλέπεται στην παράγραφο 1 του άρθρου 24. Σε αυτή την περίπτωση, τα έγγραφα και στοιχεία είναι δυνατόν να απομακρυνθούν από τις εγκαταστάσεις έναντι απόδειξης παραλαβής και επιστρέφονται στον φορολογούμενο εντός δέκα (10) ημερών από την παραλαβή. Στην περίπτωση αυτή εφαρμόζονται ανάλογα τα αναφερόμενα στο άρθρο 24 παρ. 4 του Κώδικα.

7. Ειδικά προκειμένου για τον μερικό επιτόπιο έλεγχο, σε φορολογούμενους ορισμένης περιοχής ή/και δραστηριότητας ή που διακινούν αγαθά, η εντολή διενέργειας του ελέγχου, που εκδίδεται σύμφωνα με την παράγραφο 1, μπορεί να περιλαμβάνει, αντί των υπό γ' και δ' στοιχείων, την περιοχή του ελέγχου ή/και το είδος των δραστηριοτήτων των φορολογούμενων. Ο χρόνος διενέργειας του ελέγχου, στην περίπτωση αυτή, μπορεί να είναι και εκτός του επίσημου ωραρίου της Φορολογικής Διοίκησης.

8. Ο αρμόδιος υπάλληλος της Φορολογικής Διοίκησης μπορεί, οποτεδήποτε, εφόσον το κρίνει απαραίτητο, να ζητήσει τη συνδρομή των οργάνων της Ελληνικής Αστυνομίας για τη διενέργεια του

φορολογικού ελέγχου και τα όργανα της Ελληνικής Αστυνομίας υποχρεούνται να παρέχουν αυτή τη συνδρομή, κατά το χρόνο και στον τόπο που ζητείται.»

Επειδή, με τις διατάξεις του άρθρου **54§1 περιπτ. ε' του ν. 4174/2013** ορίζεται ότι:

«1. Για καθεμία από τις παρακάτω παραβάσεις επιβάλλεται πρόστιμο στον φορολογούμενο ή οποιοδήποτε πρόσωπο, εφόσον υπέχει αντίστοιχη υποχρέωση από τον Κώδικα ή τη φορολογική νομοθεσία που αναφέρεται στο πεδίο εφαρμογής του:

α) ...,β) ...,γ) ...,δ) ...,

ε) δεν συνεργαστεί στη διάρκεια φορολογικού ελέγχου,»

Επειδή, με τις διατάξεις του άρθρου **54§2 περιπτ. ε' του ν. 4174/2013** ορίζεται ότι:

«2. Τα πρόστιμα για τις παραβάσεις που αναφέρονται στην παράγραφο 1 καθορίζονται ως εξής:

α) ..., β) ..., γ) ..., δ) ...,

ε) δύο χιλιάδες πεντακόσια (2.500) ευρώ, στις περιπτώσεις ε', ζ', η' και ιδ' της παραγράφου 1».

Επειδή, περαιτέρω με την ΠΟΛ. 1252/20.11.2015, με θέμα «Παροχή διευκρινίσεων για την εφαρμογή των διατάξεων του Δέκατου Κεφαλαίου του Κώδικα Φορολογικής Διαδικασίας (ν. 4174/2013, άρθρα 53-62)», διευκρινίστηκε το εξής:

«δ) Άρνηση συνεργασίας στη διάρκεια φορολογικού ελέγχου (παρ. 1 περ. ε'):

Σε περίπτωση που κατά τη διάρκεια του φορολογικού ελέγχου ο φορολογούμενος αρνείται να συνεργαστεί, π.χ. παρεμποδίζει το φορολογικό έλεγχο με θετικές ενέργειες ή τους υπαλλήλους που διενεργούν το φορολογικό έλεγχο να κατάσχουν, εφόσον το θεωρούν αναγκαίο, οποιαδήποτε βιβλία, έγγραφα, αρχεία ή στοιχεία, ακόμη και ανεπίσημα, επιβάλλεται πρόστιμο δύο χιλιάδων πεντακοσίων (2.500) ευρώ (άρθρο 54 παρ. 2 περ. ε').»

Επειδή, εν προκειμένω, όπως αναφέρεται στην από 01/08/2018 έκθεση ελέγχου εφαρμογής των διατάξεων των ν. 4308/2014 (Ε.Λ.Π.) και ν. 2859/2000 (ΦΠΑ) της Δ.Ο.Υ. Γ' ΠΑΤΡΩΝ, το Σάββατο, 21/07/2018 και ώρα 22:30. κλιμάκιο ελεγκτών της ως άνω Δ.Ο.Υ. εισήλθε στο κατάστημα (οινομαγειρείο) της προσφεύγουσας, κατόπιν της με αριθ./2018 εντολής ελέγχου του Προϊσταμένου της ως άνω υπηρεσίας. Οι ελεγκτές αφού γνωστοποίησαν την ιδιότητά τους στην προσφεύγουσα, επιδεικνύοντας την σχετική εντολή ελέγχου και τις αστυνομικές τους ταυτότητες και αφού την ενημέρωσαν για τον έλεγχο που διενεργούν, ζήτησαν μια Α.Λ.Π αξίας 0,10€, από την εν χρήσει Φ.Τ.Μ με αριθμό μητρώου (κλείσιμο συναλλαγών). Η προσφεύγουσα εφαρμόζει τις διατάξεις του αρ. 13 του Ν.4308/2014 (ΦΕΚ Α 251/24-11-2014). Εκείνη τη στιγμή και αφού ζήτησαν την έκδοση της απόδειξης για το κλείσιμο των συναλλαγών, ο σύζυγος της προσφεύγουσας και εργαζόμενος εκείνη την ώρα στην επιχείρηση, αντί να εκδώσει την απόδειξη αξίας 0,10€ άρχισε να καταχωρεί διάφορα είδη όπως φαγητά και ποτά στην ΦΤΜ και εξέδωσε την Νο/21-07-2018 ΑΛΠ συνολικής αξίας 15,20€ συμπ. ΦΠΑ 24% την οποία και παρέδωσε στον έλεγχο. Όταν ρωτήθηκε από τον έλεγχο σε ποιο τραπέζι αντιστοιχεί η Νο/21-07-2018 ΑΛΠ τους υπέδειξε τραπέζι το οποίο κατά την είσοδό τους στην επιχείρηση ήταν ήδη σερβιρισμένο με αγαθά της επιχείρησης (φαγητά και ποτά) και τα οποία είχαν καταναλωθεί μερικώς. Σημειώνεται ότι τα σερβιρισμένα τραπέζια της προσφεύγουσας βρίσκονταν εκτός του στεγασμένου χώρου της

επιχείρησης και επί του πεζοδρόμου που βρίσκεται μπροστά από την επιχείρηση. Ο έλεγχος γνώρισε στην προσφεύγουσα ότι το γεγονός της μη έκδοσης της εν λόγω ΑΛΠ κατά τον χρόνο που σερβίρονται τα αγαθά αποτελεί φορολογική παράβαση. Η προσφεύγουσα και ο σύζυγός της άρχισαν στο σημείο αυτό να φωνάζουν, αρνούμενοι αρχικά ότι το γεγονός αυτό αποτελεί παράβαση ενώ στη συνέχεια υποστήριζαν ότι δεν γνώριζαν ότι αποτελεί παράβαση και θα εξέδιδαν την απόδειξη όταν πλήρωναν οι πελάτες και δεν επέτρεψαν τον έλεγχο των υπολοίπων σερβιρισμένων τραπεζιών. Κατόπιν αυτού ο έλεγχος ξεκίνησε να συμπληρώνει τα έντυπα για την διαπίστωση της παράβασης. Η προσφεύγουσα και ο σύζυγός της εξαγριώθηκαν και άρχισαν να φωνάζουν σε ακόμα πιο έντονο ύφος. Βλέποντας η προσφεύγουσα ότι το συνεργείο συνέχιζε, άρχισε να φωνάζει και να απειλεί λέγοντας “δεν θα φύγει κανείς από εδώ, θα πάμε όλοι στο αυτόφωρο” και κινήθηκε προς τις πόρτες του καταστήματος τις οποίες και κλείδωσε. Το συνεργείο ολοκλήρωσε την συμπλήρωση των εντύπων, ενώ η προσφεύγουσα με το σύζυγό της συνέχιζαν να φωνάζουν λέγοντας ότι δεν θα επιτρέψουν να φύγουν και απευθυνόμενη η προσφεύγουσα στον επικεφαλής του συνεργείου σε απειλητικό ύφος του είπε “εμείς οι δύο θα τα βρούμε αλλιώς”. Ο έλεγχος ζήτησε από την προσφεύγουσα να παραλάβει τα έντυπα του ελέγχου και αφού αυτή αρνήθηκε την παραλαβή τους, ο έλεγχος τα επέδωσε δια θυροκόλλησης. Στη συνέχεια ο έλεγχος επιχείρησε να εξέλθει της επιχείρησης αλλά η προσφεύγουσα και ο σύζυγός της στάθηκαν μπροστά από τις πόρτες εμποδίζοντάς τους. Στο σημείο αυτό ο έλεγχος κάλεσε την αστυνομία αναφέροντας την ιδιότητά τους και το περιστατικό. Μέσα στο κατάστημα έμειναν κλειδωμένοι περίπου είκοσι (20) λεπτά. Όταν αντιλήφθηκε η προσφεύγουσα ότι επίκειται η άφιξη της αστυνομίας ξεκλείδωσε την είσοδο του καταστήματος και την άφησε ένα εκατοστό ανοικτή. Μετά από λίγο κατέφθασαν οι αστυνομικοί του Α.Τ Ναυπλίου οι οποίοι και συνέλαβαν την προσφεύγουσα με τη διαδικασία του αυτοφώρου οδηγώντας την στο Α.Τ Ναυπλίου. Το συνεργείο ελέγχου μετέβη και αυτό στο Α.Τ Ναυπλίου προκειμένου να δώσει κατάθεση όπως ζητήθηκε από τους αστυνομικούς.»

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, από τα αναγραφόμενα στην ως άνω έκθεση ελέγχου, προκύπτει ότι η προσφεύγουσα είχε ενημερωθεί για τη διενέργεια φορολογικού ελέγχου στην επιχείρησή της, καθώς το συνεργείο κατά την είσοδό του επέδειξε την εντολή ελέγχου και τις ταυτότητές του.

Επειδή, επίσης από την οικεία έκθεση ελέγχου προκύπτει ότι η προσφεύγουσα, όταν αντιλήφθηκε τον καταλογισμό φορολογικών παραβάσεων, άρχισε να φωνάζει και να απειλεί το συνεργείο ελέγχου.

Επειδή, οι διαπιστώσεις του ελέγχου, όπως αυτές καταγράφονται στην από 01/08/2018 έκθεση ελέγχου εφαρμογής των διατάξεων των ν. 4308/2014 (Ε.Λ.Π.) και ν.2859/2000 (ΦΠΑ) της Δ.Ο.Υ. Γ' ΠΑΤΡΩΝ, φορολογικού έτους 2018, επί των οποίων εδράζεται η προσβαλλόμενη πράξη

κρίνονται βάσιμες, αποδεκτές και πλήρως αιτιολογημένες, ορθώς, ο Προϊστάμενος της Δ.Ο.Υ. ΝΑΥΠΛΙΟΥ επέβαλε σε βάρος της προσφεύγουσας το προσβαλλόμενο πρόστιμο.

Α π ο φ α σ ί ζ ο υ μ ε

Την απόρριψη της με ημερομηνία κατάθεσης **27/09/2018** και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανούς προσφυγής της, **ΑΦΜ**

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

Φορολογική Περίοδος 01/01 – 31/12/2018:

Πρόστιμο του άρθρου 54§§1,2 περιπτ. ε' του ν. 4174/2013:

2.500,00 €

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

Ακριβές Αντίγραφο

**Η Υπάλληλος του Τμήματος
Διοικητικής Υποστήριξης**

**ΜΕ ΕΝΤΟΛΗ ΤΟΥ ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΥ
ΤΗΣ Δ/ΝΣΗΣ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ
Ο ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΣ ΤΗΣ ΥΠΟΔΙΕΥΘΥΝΣΗΣ
ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ**

ΓΕΩΡΓΙΟΣ ΦΑΚΟΣ

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.