



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ



ΑΑΔΕ

Ανεξάρτητη Αρχή
Δημοσίων Εσόδων

**ΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ
ΥΠΟΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ
ΤΜΗΜΑ ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ Α3**

Ταχ. Δ/ση : Αριστογείτονος 19

Ταχ. Κώδικας : 176 71 - Καλλιθέα

Τηλέφωνο : 2131604536

ΦΑΞ : 2131604567

Καλλιθέα 10-06-2019

Αριθμός απόφασης: **1954**

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. Του άρθρου 11 της Δ. ΟΡΓ. Α 1036990 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. ΔΕΔ 1126366 ΕΞ 2016/30.08.2016 (ΦΕΚ 2759/ τ. Β' / 01.09.2016) Απόφαση του Προϊσταμένου της Διεύθυνσης Επίλυσης Διαφορών.

4. Την με αριθμό πρωτοκόλλου/14-02-2019 ενδικοφανή προσφυγή:

α) της εταιρείας, ΑΦΜ, με έδρα στην,

β) του, κατοίκου ομοίως, με την ιδιότητα του ομορρύθμου εταίρου, με ΑΦΜ,

γ) της, κατοίκου ομοίως, με την ιδιότητα της ομορρύθμου εταίρου, με ΑΦΜ,

δ) της, κατοίκου ομοίως, με την ιδιότητα της ομορρύθμου εταίρου, με ΑΦΜ,

κατά :

1) της υπ' αριθμ. /10-01-2019 Οριστικής Πράξης Διορθωτικού Προσδιορισμού Φόρου Εισοδήματος, οικονομικού έτους 2014 (διαχειριστικής περιόδου 01/01-31/12/2013), του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Ε' ΠΕΙΡΑΙΑ,

2) της αριθμ. /10-01-2019 Οριστικής Πράξης Διορθωτικού Προσδιορισμού Φ.Π.Α. φορολογικής περιόδου 01/01-31/12/2013 του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Ε' ΠΕΙΡΑΙΑ,

3) της αριθμ. /10-01-2019 Πράξης Επιβολής Προστίμου Αρθ. 7§3 & 5 ν. 4337/2015 διαχειριστικής περιόδου 01/01-31/12/2013 του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Ε' ΠΕΙΡΑΙΑ, και τα προσκομιζόμενα με αυτήν σχετικά έγγραφα.

5. 1) Την υπ' αριθμ. /10-01-2019 Οριστική Πράξη Διορθωτικού Προσδιορισμού Φόρου Εισοδήματος, οικονομικού έτους 2014 (διαχειριστικής περιόδου 01/01-31/12/2013), του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Ε' ΠΕΙΡΑΙΑ,

2) την αριθμ. /10-01-2019 Οριστική Πράξη Διορθωτικού Προσδιορισμού Φ.Π.Α. φορολογικής περιόδου 01/01-31/12/2013 του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Ε' ΠΕΙΡΑΙΑ, και

3) την αριθμ. /10-01-2019 Πράξη Επιβολής Προστίμου Αρθ. 7§3 & 5 ν. 4337/2015 διαχειριστικής περιόδου 01/01-31/12/2013 του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Ε' ΠΕΙΡΑΙΑ, των οποίων ζητείται η ακύρωση, καθώς και τις από 09-01-2019 οικείες εκθέσεις ελέγχου.

5. Τις απόψεις της ανωτέρω φορολογικής αρχής.

6. Την εισήγηση του ορισθέντος υπαλλήλου του Τμήματος Α3 όπως αποτυπώνεται στο σχέδιο της απόφασης.

7. Το με αριθμ. πρωτ. ΔΕΔ /14-5-2019 συμπληρωματικό υπόμνημα της προσφεύγουσας προς την Υπηρεσία μας.

Επί της με αριθμό πρωτοκόλλου /14-02-2019 ενδικοφανούς προσφυγής:

α) της εταιρείας, ΑΦΜ, β) του, ΑΦΜ, γ) της, ΑΦΜ και δ) 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, επαγόμαστε τα ακόλουθα:

A. Με την υπ' αριθμ. /10-01-2019 προσβαλλόμενη Οριστική Πράξη Διορθωτικού Προσδιορισμού Φόρου Εισοδήματος του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Ε' ΠΕΙΡΑΙΑ καταλογίσθηκε σε βάρος της προσφεύγουσας εταιρείας φόρος εισοδήματος οικονομικού έτους 2014 (διαχειριστικής περιόδου 01/01-31/12/2013) 23.188,80 € πλέον πρόσθετος φόρος ανακρίβειας 21.751,10 €, ήτοι συνολικό ποσό **44.939,90 €**.

Η ως άνω προσβαλλόμενη Οριστική Πράξη Διορθωτικού Προσδιορισμού Φόρου Εισοδήματος εκδόθηκε από τον Προϊστάμενο της Δ.Ο.Υ. Ε' ΠΕΙΡΑΙΑ κατόπιν των αποτελεσμάτων

του διενεργηθέντος ελέγχου που αναγράφονται στην από 09-01-2019 έκθεση μερικού ελέγχου προσδιορισμού φόρου εισοδήματος του ελεγκτού της ιδίας Δ.Ο.Υ.

Η διαφορά φόρου προέκυψε από το προσδιορισμό των φορολογητέων κερδών βάσει ελέγχου, με την προσθήκη αποκρυβέντων εσόδων εμπορίας καυσίμων και λογιστικών διαφορών στα δηλωθέντα καθαρά φορολογητέα κέρδη.

Β. Με την υπ' αριθμ.**/10-01-2019** προσβαλλόμενη Οριστική Πράξη Διορθωτικού Προσδιορισμού Φ.Π.Α. του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Ε' ΠΕΙΡΑΙΑ καταλογίσθηκε σε βάρος της προσφεύγουσας εταιρείας Φ.Π.Α. διαχειριστικής περιόδου 01/01-31/12/2013 ποσού 17.250,24€ πλέον πρόσθετος φόρος λόγω ανακρίβειας 16.180,72, ήτοι συνολικό ποσό **33.430,96€**. .

Η ως άνω Οριστική Πράξη Διορθωτικού Προσδιορισμού Φ.Π.Α. εκδόθηκε από τον Προϊστάμενο της Δ.Ο.Υ. Ε' ΠΕΙΡΑΙΑ κατόπιν της από 09-01-2019 έκθεσης μερικού φορολογικού ελέγχου Φ.Π.Α. βάσει του άρθρου 48 Ν. 2859/2000 του ελεγκτού της ιδίας Δ.Ο.Υ.

Γ. Με την υπ' αριθμ.**/10-01-2019** προσβαλλόμενη Πράξη Επιβολής Προστίμου Αρθ. . 7 ν. 4337/2015 του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Ε' ΠΕΙΡΑΙΑ επιβλήθηκε σε βάρος της προσφεύγουσας εταιρείας πρόστιμο ποσού 6.000,00 € και ποσού 8.000,00€ ήτοι συνολικού ποσού **14.000,00 €** για τη διαχειριστική περίοδο 01/01-31/12/2013 σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 7 ν. 4337/2015 και του άρθρου λόγω παράβασης των διατάξεων των άρθρων 11,12,13,13^α, 14, 15 του Π.Δ.186/92 (Κ.Β.Σ.), και του άρθρου 13 § 1 του Κ.Φ.Δ..

Οι παραβάσεις αφορούν : 1) σε μη έκδοση δύο (2) περιπτώσεις ισάριθμων παραστατικών στοιχείων, αξίας 72.631,98 € και 68.468,81 € αντίστοιχα και β) σε μη έκδοση τριάντα τριών (33) Δελτίων Ισοζυγίου Ημέρας και είκοσι δύο (22) Δελτίων Παραλαβής που θεωρούνται ειδικά φορολογικά στοιχεία (ΠΟΛ. 1009/2012).

Η προσφεύγουσα εταιρεία με την υπό κρίση ενδικοφανή προσφυγή, ζητά την ακύρωση όλων των παραπάνω πράξεων του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Ε' ΠΕΙΡΑΙΑ, ισχυριζόμενος τα κάτωθι:

« Α. Παράβαση Ουσιώδους Τύπου της Διαδικασίας

Οι προσβαλλόμενες πράξεις εκδόθηκαν εξ αφορμής της από 19.12.2016 Έκθεσης Ελέγχου της Διεύθυνσης Οικονομικής Αστυνομίας, του Τμήματος Φορολογικής Αστυνόμευσης, σύμφωνα με την οποία μας καταλογίστηκε λαθρεμπορία, ήτοι ότι για το χρονικό διάστημα από 1.1.2013 έως και 27.06.2013 το αναφερόμενο πρατήριο υγρών καυσίμων επί της οδού, του οποίου είμαστε διαχειριστές, διέθεσε στην κατανάλωση συνολικά 54.272,70

λίτρα καυσίμου πλέον των αγορών και αναλυτικά 52.535,82 λίτρα αμόλυβδης βενζίνης 95 οκτανίων και 1736,89 λίτρα φωτιστικού πετρελαίου.

Η υπηρεσία σας έχει στο αρχείο της την έκθεση ελέγχου της Οικονομικής Αστυνομίας, αλλά δεν έχει στο αρχείο της τα δεδομένα της έρευνας. Τα δεδομένα της έρευνας, ήτοι η καταγραφή των πωλήσεων από τους ελεγκτές της οικονομικής αστυνομίας ελλείπουν απο την έκθεση ελέγχου, και οι πωλήσεις περιγράφονται μόνο ως σύνολα, και όχι στη μορφή της μέρας υπολογισμού της τιμής πώλησης.

Το πραγματικό αυτό γεγονός, ήτοι η απόκρυψη των στοιχείων της έρευνας, τόσο από τον διοικούμενο, όσο και απο τα διοικητικά όργανα που επιβάλλουν τον καταλογισμό, δημιουργούν παράβαση ουσιώδους τύπου της διαδικασίας, διότι η αρχή της διαφάνειας της δράσης της δημόσιας διοίκησης και η αρχή της νομιμότητας επιτάσσουν ο Διοικούμενος να έχει πλήρη πρόσβαση στα στοιχεία του φακέλου.

Αυτό άλλωστε είναι και το νόημα του άρθρου 20 του Συντάγματος και του άρθρου 6 του Κώδικα Διοικητικής Διαδικασίας, ήτοι να αποκτήσει ο διοικούμενος που ελέγχεται για κάποια παράβαση πλήρη γνώση του διοικητικού φακέλου, ώστε με την παράθεση απόψεων να ανταποδείξει εφόσον το επιθυμεί για να απαλλαγεί του καταλογισμού.

Αυτό όμως δεν έγινε και ξεκίνησε η διαδικασία του καταλογισμού, τόσο απο το Τελωνείο, όσο και απο την υπηρεσία σας χωρίς εμείς να λάβουμε ποτέ γνώση με ρητή και εκπεφρασμένη άρνηση της οικονομικής αστυνομίας του πίνακα με τον υπολογισμό των τιμών πώλησης ανα ημέρα, αλλα και των άλλων στοιχείων που απαρτίζουν τον Διοικητικό Φάκελο, που η υπηρεσία σας τον έχει ελλιπή.

Η παράβαση όμως αυτή προξενεί προφανή βλάβη στα συμφέροντα μας ως διοικουμένων, καθώς μας ακυρώνει στην πράξη το δικαίωμα ακρόασης, με δεδομένο ότι δεν έχουν λάβουμε γνώση των δεδομένων της έκθεσης ελέγχου ώστε να προβούμε σε ανταπόδειξη.

Αν δε λάβετε υπόψη σας ότι το πρατήριο μας διακινούσε ημερησίως το ελεγχόμενο διάστημα 8.800 λίτρα βενζίνης, τότε το επιχείρημα μας ότι ένα λάθος στον υπολογισμό της τιμής πώλησης μπορεί να μας καταστρέψει είναι βάσιμο.

Β. Από τα σύνολα βενζινών αγορών πωλήσεων προκύπτει ότι δεν υπάρχει καμία παράβαση.

Το ισοζύγιο του συνόλου των βενζινών δεν παρουσιάζει καμία απόκλιση.

Αντιθέτως, από τα στοιχεία αποδεικνύεται ότι ο έλεγχος είναι εσφαλμένος, καθόσον ενώ στα σύνολα των βενζινών το ισοζύγιο δεν παρουσιάζει αποκλίσεις, το ισοζύγιο της αμόλυβδης παρουσιάζει αποκλίσεις στις πωλήσεις, κάτι που θεωρείται λαθρεμπορία, και η ίδια ποσότητα κατ ουσίαν που φέρεται ως λαθρεμπορική, γίνεται φορολογική παράβαση στην βενζίνη 100 οκτανίων !!!

Αυτό εξηγείται σύμφωνα με τις διατάξεις της παρ. 3 της Α.Υ.Ο. ΠΟΛ. 1023/12.3.2010, σύμφωνα με την οποία «Ο πρατηριούχος υγρών καυσίμων για την εμπορία βενζίνης και πετρελαίου κίνησης, όταν χρησιμοποιεί ΦΤΜ εκδίδει την ΑΛΠ αθροίζοντας σε ιδιαίτερο αθροιστή (τμήμα) κάθε είδος καυσίμου, η συνολική αξία του οποίου εμφανίζεται στο δελτίο ημερήσιας κίνησης «Ζ».

Δηλαδή για τις εν λόγω πωλήσεις χρησιμοποιείται ένας αθροιστής για όλα τα είδη βενζίνης και όχι ένας αθροιστής ανά επιμέρους είδους βενζίνης.

Αυτό εφαρμόσαμε στο πρατήριο μας, το οποίο και γνωρίσαμε στην Οικονομική Αστυνομία, αλλά εκείνη δεν το έλαβε υπόψη της με αποτέλεσμα να συντάξει μια έκθεση ελέγχου νομικά και ουσιαστικά αβάσιμη, καθόσον βρίσκει δήθεν παράνομες πράξεις, εκεί που στην ουσία δεν υπάρχει απόκρυψη απο τα στοιχεία φορολογικής ύλης.

Γ. Ο έλεγχος δεν αφαίρεσε από τις φερόμενες λαθρεμπορικές ποσότητες και τη φορολογική παράβαση, το ανεκτό όριο απόκλισης ισοζυγίου.

Καθ' ο χρόνο έγινε ο έλεγχος ίσχυε ως ανεκτό όριο απόκλισης των εισροών και των εκροών το 1,5%. Και όχι το 0,5%, το οποίο αφορά στο ανεκτό όριο σφάλματος μετρητή, σύμφωνα με τις τότε ισχύουσες αγορανομικές διατάξεις, οι οποίες κατα τον έλεγχο δεν ίσχυαν.

Για πρώτη φορά από το 2010 ίσχυσε ως όριο απόκλισης στις αγορές πωλήσεις το 1,5%, σύμφωνα με την ΚΥΑ 1617/2010 ως σήμερα ισχύει.

.....

Δ. Ως προς την ουσία της υπόθεσης

Καμία λαθρεμπορία δεν έχει λάβει χώρα στην επιχείρησή μας. Αυτό δεν αποτελεί απλή άρνηση της κατηγορίας, αποτελεί κατάθεση ψυχής και αγανάκτησης διότι η επιχείρησή μας, ουσιαστικά οικογενειακή επιχείρηση, έχει σταθερή πελατεία, κόντρα στον ανταγωνισμό άλλων πρατηρίων της περιοχής, λόγω της άριστης ποιότητας και ακριβούς ποσότητας καυσίμου που παραδίδει στον καταναλωτή.

Αυτό αποδεικνύεται από πληθώρα ελέγχων που έγιναν στο πρατήριο μας σε ανύποπτο χρόνο και από διαφορετικές ελεγκτικές αρχές.

Έτι περαιτέρω, ο έλεγχος από τη στιγμή που δεν γίνεται την ελεγχόμενη περίοδο πώληση με διαχωρισμό ανα είδος βενζίνης στα φορολογικά στοιχεία (πράγμα απολύτως νόμιμο), όφειλε να λάβει υποψη του συνολικά τις αγορασθείσες ποσότητες βενζίνης, απόθεμα και πωλήσεις, διότι και έτσι θα βρίσκονταν η όποια λαθρεμπορία.

Αν όμως λάβεις ως πωλήσεις ανα είδος βενζίνης πλασματικές πωλήσεις, όπως αναφέρεται στο φύλλο 4, τότε αυθαίρετα δημιουργείς πλεονασματικές πωλήσεις και πράγματι διαμορφώνεις μια λαθρεμπορία επί χάρτου. Έτσι, στο σύνολο των αγορών, αποθεμάτων και πωλήσεων των βενζινιών η πραγματική διαφορά αγορών πωλήσεων είναι 5.319,56 λίτρα !!!!

Μονο με αυτόν τον τρόπο είναι νόμιμος ο έλεγχος, άλλως ο ελεγκτής οδηγείται σε λάθος αποτελέσματα, με αποτέλεσμα να σπιλώνονται επιχειρήσεις και πρόσωπα που δεν έχουν τελέσει καμία παράνομη πράξη.

Η διαφορά των 5.319,56 λίτρων καλύπτεται τόσο από το περιβόητο +/-0,5%, όσο και από το +/-1,5% κατ'ορθή εφαρμογή της νομοθεσίας.

Αλλωστε, η ΚΥΑ 1617/2010 η οποία ισχύει και για τον έλεγχο με τη μέθοδο της κλειστής αποθήκης, συνιστά διάταξη επιεικέστερη για τον κατηγορούμενο και σαν τέτοια θα έπρεπε να εφαρμοστεί από τον έλεγχο.

Δεν είναι δυνατόν αν έχω σύστημα εισροών εκροών, το οποίο στην ουσία αποτελεί κλειστή αποθήκη εν τω γίνεσθαι να θεωρεί η Πολιτεία νόμιμη απόκλιση το +/-1,5% και αν δεν έχω να εφαρμόζεται η παλαιότερη διάταξη του άρθρου 283 της ΑΔ 7/2009 περί του σφάλματος του μετρητή, και μάλιστα λάθος (ως προς τις αγορές).

Από τα ανωτέρω είναι προφανές ότι η εν λόγω διαπιστωθείσα τάχα λαθρεμπορία αφορά σε έλεγχο επί χάρτου, χωρίς τη συνεργασία του φορολογουμένου, χωρίς την γνώμη του λογιστή της επιχείρησης, χωρίς ευρήματα επί της ποιότητας των καυσίμων, χωρίς ευρήματα αναφορικά με τον τρόπο παράδοσης των καυσίμων στον καταναλωτή, αλλά με

βάσει παραδοχές και μεθόδους, που επιστημονικά δεν μπορούν να ελεγχουν, ουτε μπορούν να επαληθευτούν.

Ο έλεγχος αυτός όπως έγινε δεν μας αφήνει περιθώρια να αντικρούσουμε τις κατηγορίες, αφού δεν υπάρχουν τα στοιχεία βάσει των οποίων θα μπορούσαμε να επαληθεύσουμε ή να αρνηθούμε αιτιολογημένα το αποτέλεσμα του.

.....»

Σημειώνεται ότι προσφεύγοντες κατέθεσαν στην υπηρεσία μας το με αριθμ. πρωτ. ΔΕΔ/14-5-2019 συμπληρωματικό υπόμνημα με το οποίο προσκόμισαν τα Πρακτικά και Απόφαση της με αριθμ./2018 Απόφασης του Τριμελούς Εφετείου Πειραιώς (Πλημμελημάτων) όπου προκύπτει ότι κατά τη δικάσιμο της 21ης Μαρτίου 2019 κήρυξε αθώους τους, ΑΦΜ και την, ΑΦΜ για τις πράξεις « ΛΑΘΡΕΜΠΟΡΙΑ ΑΠΟ ΚΟΙΝΟΥ ΚΑΙ ΕΚ ΤΗΣ ΟΠΟΙΑΣ ΟΙ ΔΑΣΜΟΙ, ΦΟΡΟΙ ΚΑΙ ΛΟΙΠΕΣ ΕΠΙΒΑΡΥΝΣΕΙΣ ΠΟΥ ΣΤΕΡΗΘΗΚΕ ΤΟ ΔΗΜΟΣΙΟ ΑΝΕΡΧΟΝΤΑΙ ΤΟΥΛΑΧΙΣΤΟΝ ΣΤΟ ΠΟΣΟ ΤΩΝ 30.000 ΕΥΡΩ, ΚΑΤ' ΕΞΑΚΟΛΟΥΘΗΣΗ πράξη που έλαβε χώρα ΝΙΚΑΙΑ κατά το χρονικό διάστημα από τις 01/01/2013 έως τις 27/06/2013» και ζητούν να απαλλαγούν από πάσης φύσεως φορολογικής ευθύνης. »

Επειδή, με τις διατάξεις του Ν. 4093/2012 (Κ.Φ.Α.Σ.) ορίζεται :

Άρθρο 1 - Υπόχρεοι απεικόνισης συναλλαγών

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 ελεύθεριο επάγγελμα ή από οποιαδήποτε 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.

2. Τις υποχρεώσεις της προηγούμενης παραγράφου έχει και κάθε αλλοδαπό πρόσωπο ή νομική οντότητα που αποκτά πραγματική-φυσική επαγγελματική εγκατάσταση στην ελληνική επικράτεια ή ασκεί δραστηριότητα στην ελληνική επικράτεια αποβλέποντας στην απόκτηση εισοδήματος από εμπορική ή βιομηχανική ή βιοτεχνική ή γεωργική επιχείρηση ή από ελεύθεριο επάγγελμα ή από οποιαδήποτε άλλη επιχείρηση.

.....

Άρθρο 5 - Δελτίο Αποστολής

1. Δελτίο αποστολής εκδίδεται από τον υπόχρεο απεικόνισης συναλλαγών:

α) σε κάθε περίπτωση χονδρικής πώλησης ή παράδοσης ή διακίνησης αγαθών προς οποιονδήποτε και για οποιονδήποτε σκοπό, εφόσον δεν εκδόθηκε συνενωμένο δελτίο αποστολής με φορολογικό στοιχείο αξίας,

β) σε κάθε περίπτωση παραλαβής από αυτόν αγαθών για διακίνηση, από μη υπόχρεο σε έκδοση δελτίου ή από αρνούμενο την έκδοση του,

.....

δ) επί ποσοτικής παραλαβής σε επαγγελματική του εγκατάσταση, χωρίς στοιχείο διακίνησης, εμπορεύσιμων ή πάγιων αγαθών από οποιονδήποτε τρίτο για αγορά, πώληση, απλή διαμεσολάβηση προς πώληση, αποθήκευση, φύλαξη, χρήση, καθώς και για επεξεργασία στην περίπτωση που ο αποστολέας είναι υπόχρεος απεικόνισης συναλλαγών ή αγρότης του ειδικού καθεστώτος. Όταν κατά την παραλαβή των αγαθών εκδίδεται άμεσα τιμολόγιο αγοράς δεν απαιτείται να εκδίδεται δελτίο αποστολής.

.....

Άρθρο 6 - Τιμολόγηση Συναλλαγών

1. Για την πώληση αγαθών για ίδιο λογαριασμό ή για λογαριασμό τρίτου και την παροχή υπηρεσιών από υπόχρεο απεικόνισης συναλλαγών σε άλλο υπόχρεο, σε πρόσωπα της παραγράφου 1 του άρθρου 3 ή σε αγρότες του ειδικού καθεστώτος Φ.Π.Α. ή σε πρόσωπα εκτός της χώρας, για την άσκηση του επαγγέλματος τους ή την εκτέλεση του σκοπού τους, κατά περίπτωση, εκδίδεται τιμολόγιο, τουλάχιστον διπλότυπο.

Ο υπόχρεος απεικόνισης συναλλαγών οφείλει να εξασφαλίζει την έκδοση τιμολογίου από τον ίδιο σύμφωνα με τα οριζόμενα από τις διατάξεις του παρόντος άρθρου, καθώς επίσης εξ ονόματος του και για λογαριασμό του από τον πελάτη του ή από τρίτον, για τις παραδόσεις αγαθών ή παροχή υπηρεσιών που πραγματοποιούνται από αυτόν, είτε στο εσωτερικό της χώρας, είτε σε άλλα κράτη - μέλη της Ευρωπαϊκής Ένωσης, είτε σε τρίτη χώρα.

.....

5. Ο υπόχρεος απεικόνισης συναλλαγών και τα πρόσωπα της παραγράφου 1 του άρθρου 3 αποδεικνύουν τις συναλλαγές με τη σύνταξη, εντός των προθεσμιών που προβλέπονται στις παραγράφους 14 και 15 αυτού του άρθρου, τίτλου κτήσης στον οποίο περιλαμβάνονται τα στοιχεία των συμβαλλομένων, καθώς και τα στοιχεία της συναλλαγής,

όπως αναφέρονται στις παραγράφους 10 και 11 του άρθρου αυτού, για τα αγαθά που αγοράζουν από πρόσωπα που δεν έχουν υποχρέωση για έκδοση τιμολογίου κατά την πώληση αγαθών. Στην περίπτωση άρνησης από υπόχρεο έκδοσης τιμολογίου ή έκδοσης ανακριβούς τιμολογίου το γεγονός γνωστοποιείται άμεσα από τον αγοραστή των αγαθών ή τον λήπτη των υπηρεσιών στην αρμόδια Δ.Ο.Υ. του αντισυμβαλλόμενου σε Κεντρικές Υποδομές.

.....

Αποδείξεις Λιανικών Συναλλαγών

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 λιανικών πωληθέντος αγαθού.

Επειδή, σύμφωνα με την περίπτ. α της παραγρ. 3 της ΑΥΟ ΠΟΛ. 1023/12-03-2010 ορίζεται ότι:

3. Από τις 1/4/2010 και εφεξής οι επιτηδευματίες της παραγράφου 1 της παρούσας, υποχρεούνται να εκδίδουν αποδείξεις λιανικής πώλησης ως ακολούθως:

α) για την εμπορία βενζίνης και πετρελαίου κίνησης, με την χρήση φορολογικού μηχανισμού του ν. 1809/1988, σύμφωνα με τις γενικές διατάξεις του νόμου αυτού, καθώς και τις διατάξεις των άρθρων 13 και Κ.Β.Σ. (π.δ. 186/1992) και όταν χρησιμοποιείται Φορολογική Ταμειακή Μηχανή αθροίζονται σε ιδιαίτερο αθροιστή (τμήμα) για κάθε είδος καυσίμου , η συνολική ημερήσια αξία του οποίου εμφανίζεται στο δελτίο ημερήσιας κίνησης Ζ.

.....

Επειδή, με τις διατάξεις του άρθρου 5 του Ν. 2523/1997 ορίζεται ότι:

Άρθρο 5 - Πρόστιμα για παραβάσεις του Κώδικα Βιβλίων και Στοιχείων (Κ.Β.Σ.)- Αντικειμενικό σύστημα

1. Οποιος παραβαίνει τις διατάξεις του Κώδικα βιβλίων και Στοιχείων (π.δ.186/1992 ΦΕΚ 84 Α') τιμωρείται με πρόστιμο που προσδιορίζεται κατ'αντικειμενικό τρόπο.

.....

9. Κάθε φορά που διενεργείται φορολογικός έλεγχος και διαπιστώνονται επαναλαμβανόμενες εντός της ίδιας διαχειριστικής περιόδου αυτοτελείς, κατά τις διατάξεις της προηγούμενης παραγράφου, παραβάσεις, για τις οποίες προβλέπεται η επιβολή προστίμων με βάση την κατηγορία βιβλίων, κατά τα οριζόμενα στην περίπτωση α, της παραγράφου 2, το ανώτατο όριο του προστίμου δεν μπορεί να υπερβεί κατά την πρώτη έκδοση απόφασης επιβολής προστίμου το δεκαπενταπλάσιο των προστίμων αυτών, για κάθε κατηγορία παραβάσεων των περιπτώσεων της προηγούμενης παραγράφου και κατά τη δεύτερη έκδοση απόφασης επιβολής προστίμου το τριακονταπλάσιο των προστίμων αυτών, για κάθε ως άνω κατηγορία παράβασης. Σε περίπτωση διαπίστωσης για τρίτη φορά της διάπραξης των παραβάσεων αυτών δεν ισχύει περιορισμός ως προς το ανώτατο όριο αυτών των προστίμων.

10. Οι παρακάτω περιπτώσεις, επίσης, θεωρούνται αυτοτελείς παραβάσεις, για τις οποίες εφαρμόζεται η Βάση Υπολογισμού Νο2 (ΒΑΣ.ΥΠ.2), όπως ειδικότερα προσδιορίζεται στις κατ' ιδία διατάξεις, με τις οποίες προσδιορίζεται και η τιμή του κατά περίπτωση ισχύοντος συντελεστή βαρύτητας:

.....

Ειδικά στις περιπτώσεις που προκύπτει το ύψος της συνολικής αποκρυσταλλώσεως αξίας, χωρίς να προσδιορίζεται το πλήθος των συναλλαγών ως και η αξία μιας εκάστης ξεχωριστά, επιβάλλεται πρόστιμο ισόποσο της συναλλαγής, το οποίο σε καμιά περίπτωση δεν μπορεί να υπερβεί το δεκαπενταπλάσιο της ΒΑΣ. ΥΠ.1, με εξαίρεση τις περιπτώσεις που ο υπόχρεος τηρεί βιβλίο αγορών, οπότε το ανωτέρω πρόστιμο επιβάλλεται μειωμένο κατά πενήντα τοις εκατό (50%)."

Επειδή, με τις διατάξεις του άρθρου 7§3 στ ' & ζ' του ν.4337/2015 ορίζεται ότι:

«3. Για τις παραβάσεις των διατάξεων του Κ.Β.Σ. (π.δ. 186/1992, Α` 84) και του Κ.Φ.Α.Σ. (ν. 4093/2012, Α` 222), που διαπράχθηκαν μέχρι την εφαρμογή των διατάξεων των άρθρων 54 και 55 του ν. 4174/2013 και κατά την κατάθεση του παρόντος δεν έχουν εκδοθεί οι οριστικές πράξεις επιβολής προστίμων, δεν εφαρμόζονται οι διατάξεις του άρθρου 5 του ν.2523/1997, αλλά επιβάλλονται τα κατωτέρω πρόστιμα:

στ) Για παραβάσεις που αφορούν μη έκδοση ή ανακριβή έκδοση στοιχείων ή άλλες παραβάσεις που έχουν σαν αποτέλεσμα την απόκρυψη της συναλλαγής ή μέρους αυτής, η δε αποκρυβείσα αξία είναι μεγαλύτερη των χιλίων διακοσίων (1.200) ευρώ, ποσό ίσο με το 25% της αξίας της συναλλαγής ή του μέρους της αποκρυβείσας (μη εμφανισθείσας) αξίας για κάθε παράβαση.

ζ) Για τις λοιπές παραβάσεις, που δεν υπάγονται σε μια εκ των ανωτέρω περιπτώσεων ποσό ίσο με το 1/3 του οριζόμενου από τις διατάξεις του άρθρου 5 του Ν. 2523/1997, επιβαλλόμενου προστίμου κατά περίπτωση»

Επειδή, όπως προκύπτει από την έκθεση ελέγχου Αρθ. . 7 ν. 4337/2015 της Δ.Ο.Υ. Ε΄ ΠΕΙΡΑΙΑ, κλιμάκιο της Διεύθυνσης Οικονομικής Αστυνομίας του τμήματος Φορολογικής Αστυνόμευσης μετέβη στις 27-06-2013 στην προσφεύγουσα εταιρεία και διενήργησε έλεγχο στο πλαίσιο προανάκρισης για παραβάσεις της φορολογικής και τελωνειακής νομοθεσίας όπου για τη διενέργεια των υπολογισμών του ελέγχου (διαδικασία κλειστής αποθήκης) από την ως άνω Αστυνομική Αρχή, συγκρίθηκε το λογιστικό απόθεμα με το φυσικό απόθεμα που βρέθηκε ανά είδος. Λήφθηκε υπόψη, για κάθε είδος εμπορεύσιμου καυσίμου:

α) το ύψος σε λίτρα του αρχικού αποθέματος από τη θεωρημένη απογραφή της επιχείρησης της 31/12/2012 (θεωρημένο Βιβλίο Απογραφών, σελ. 14),

β) οι πραγματοποιηθείσες αγορές σε ποσότητα (L15) και η αξία για το διάστημα 01/01/2013-26/06/2013, από την εταιρεία,

γ) το σύνολο των πωλήσεων υγρών καυσίμων του ελεγχόμενου πρατηρίου σε ποσότητα και αξία για το διάστημα 01/01/2013 – 26/06/2013 και οι πωλήσεις της 27/06/2013, οι οποίες πραγματοποιήθηκαν μέχρι την ώρα έναρξης του ελέγχου, βάσει των εκδοθέντων παραστατικών πώλησης του πρατηρίου και

δ) οι τιμές λιανικής πώλησης (συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α.) που γνωστοποίησε η ελεγχόμενη επιχείρηση στη Διεύθυνση Παρατηρητηρίου Τιμών της Γενικής Γραμματείας Εμπορίου.

Οι τιμές αυτές χρησιμοποιήθηκαν στις περιπτώσεις έκδοσης φορολογικών στοιχείων πώλησης μέσω ταμειακής μηχανής (Δελτία Ημερήσιας Κίνησης “Ζ”), όπου δεν αναγράφονται τα πωληθέντα λίτρα του εκάστοτε καυσίμου, ούτε και η τιμή μονάδος, παρά μόνο το σύνολο της αξίας (μικτής και καθαρής), οπότε η μικτή αξία των πωλήσεων ημερησίως έπρεπε να διαιρεθεί με την ανά μονάδα τιμή (η οποία συμπεριλαμβάνει των Φ.Π.Α.), ώστε να προκύψει η πωληθείσα ποσότητα σε λίτρα.

Σε κάθε περίπτωση ότι ο φορολογούμενος έχει το εκ του άρθρου 5 Κώδικα Διοικητικής Διαδικασίας δικαίωμα γνώσης των διοικητικών εγγράφων, καθώς και το εκ του άρθρου 6 του ιδίου Κώδικα, δικαίωμα προηγούμενης ακρόασης πριν την έκδοση δυσμενούς διοικητικής πράξεως εις βάρος του, δικαίωμα που εν προκειμένω τηρήθηκε δια της κοινοποίησής στην προσφεύγουσα εταιρεία, του με αριθμ./30-11-2018 Σημειώματος Διαπιστώσεων και στο οποίο εγγράφως απάντησε, εκθέτοντας τις απόψεις της και χωρίς να υποβάλει αίτημα στην Δ.Ο.Υ. Ε΄ Πειραιά για χορήγηση οιονδήποτε εγγράφων.

Από τα παραπάνω συνάγεται ότι ο ισχυρισμός της προσφεύγουσας εταιρείας περί παραβίασης του ουσιώδους τύπου της διαδικασίας, όπως παραπάνω λεπτομερώς αναφέρεται, **είναι αβάσιμος.**

Επειδή, όπως προκύπτει από την ίδια ως άνω έκθεση ελέγχου της Δ.Ο.Υ. Ε΄ ΠΕΙΡΑΙΑ, το λογιστικό απόθεμα που προκύπτει ανά καύσιμο συγκρίθηκε με το απόθεμα που μετρήθηκε στη φυσική καταμέτρηση ανά είδος. Σύμφωνα με το άρθρο 283 της Α.Δ. 7/2009 «Περί τροποποίησης και νέας κωδικοποίησης Αγορανομικών Διατάξεων, εκδοθεισών μέχρι και την 14 Μαΐου 2009», το ανεκτό όριο σφάλματος των μετρητών υγρών καυσίμων υπολογίζεται σε ποσοστό συν/πλην ($\pm$) 0,5 % (μισό τοις εκατό) επί της ποσότητας υγρών καυσίμων που παραδίδεται κάθε φορά μέσω μετρητή. Στον έλεγχο που διενεργήθηκε η δικαιολογημένη φύρα υπολογίστηκε σε ποσοστό συν/πλην ($\pm$) 0,5 % επί του αθροίσματος της απογραφής και των αγορών από 01/01/2013 έως 27/06/2013. Εάν δεν υπάρχει συμφωνία μεταξύ των ανωτέρω τεκμαίρεται παράβαση της τελωνειακής ή/και της φορολογικής νομοθεσίας.

Σύμφωνα με το άρθρο 283 της Α.Δ. 7/2009:

« Άρθρο 283

Ανεκτά όρια σφάλματος μετρητών υγρών καυσίμων

Καθορίζεται το ανεκτό όριο σφάλματος των παρακάτω μετρητών υγρών καυσίμων σε ποσοστό συν/πλην 0, 5% (μισό τοις εκατό) επί της ποσότητας υγρών καυσίμων που παραδίδεται κάθε φορά μέσω μετρητή.

1. Μετρητές υγρών καυσίμων, τα οποία παρέχονται μέσω αντλιών και προορίζονται για τροχοφόρα, όπως βενζίνη SUPER, βενζίνη REGULAR (κοινή), μίγμα τους, αμόλυβδη βενζίνη, μίγμα βενζίνης με ορυκτέλαιο και ακάθαρτο πετρέλαιο εσωτερικής καύσης.
2. Μετρητές υγρών καυσίμων, τα οποία μεταφέρονται με βυτιοφόρο αυτοκίνητα και προορίζονται για πρατηριούχους, βιομηχανίες, κατοικίες κλπ., όπως βενζίνη SUPER, βενζίνη REGULAR (κοινή), αμόλυβδη βενζίνη και ακάθαρτο πετρέλαιο εσωτερικής καύσης».

Η ως άνω Α.Δ καταργήθηκε με το άρθρο 140 του Κεφ. 15 της ΥΑ Α2 -861/14-8-2013 (ΦΕΚ Β 2044 22.8.2013), εκτός των άρθρων 170 και 116, καθώς και κάθε άλλη Αγορανομική Διάταξη, από την έναρξη ισχύος της ΥΑ Α2 -861/14-8-2013 (ΦΕΚ Β 2044 22.8.2013), η οποία ορίζεται σε 10 ημέρες από τη δημοσίευσή της στην Εφημερίδα της Κυβερνήσεως, ήτοι ίσχυε κανονικά κατά το χρόνο διενέργειας του ελέγχου (01/01/2013 έως 27/06/2013).

Επειδή, η ανωτέρω διάταξη είναι σαφής και δεν αναφέρει πουθενά για αθροιστικό υπολογισμό του ορισθέντος ανεκτού ορίου (ποσοστού συν/πλην 0,5%).

Από τα παραπάνω συνάγεται ότι ο ισχυρισμός της προσφεύγουσας εταιρείας ότι έσφαλε ο έλεγχος αποδεχόμενος δικαιολογημένη φύρα ποσοστού +/- 0,5% επί των επίμαχων ποσοτήτων καυσίμου και όχι +/- 1,5%, **είναι αβάσιμος**.

Επειδή, κατά τον έλεγχο που πραγματοποιήθηκε στην προσφεύγουσα εταιρεία στις 27-06-2013 από την Οικονομική αστυνομία με τη Μέθοδο Κλειστής Αποθήκης έγινε ποσοτική καταμέτρηση των υγρών καυσίμων στις επτά (7) υπόγειες δεξαμενές συνολικής χωρητικότητας 115m³ της προσφεύγουσας και για τον έλεγχο χρησιμοποιήθηκε για κάθε δεξαμενή, η αντίστοιχη βέργα, όπως υποδείχθηκε από τον ως άνω υπεύθυνο.

Συγκεκριμένα, σύμφωνα με την ως άνω ποσοτική καταμέτρηση βρέθηκαν 1) 2.570,00 λίτρα αμόλυβδης βενζίνης 100 οκτανίων, ενώ η διαφορά « Αρχικό Απόθεμα + Αγορές – Πωλήσεις για το διάστημα 01-01-2013 - 27-06-2013, δηλαδή το τελικό λογιστικό απόθεμα βάσει φορολογικών στοιχείων ήταν 40.478,41 λίτρα και β) 1.200,00 λίτρα βενζίνης LRP, ενώ η διαφορά « Αρχικό Απόθεμα + Αγορές – Πωλήσεις για το διάστημα 01-01-2013 - 27-06-2013, δηλαδή το λογιστικό απόθεμα βάσει φορολογικών στοιχείων ήταν 10.507,85 λίτρα.

Συνεπώς, η προσφεύγουσα επιχείρηση κατά το χρονικό διάστημα 01-01-2013 έως 27-06-2013 πώλησε 37.908,41 λίτρα βενζίνης αμόλυβδης 100 οκτανίων και 9.307,85 λίτρα βενζίνης LRP, χωρίς να εκδώσει τα προβλεπόμενα από τη νομοθεσία φορολογικά στοιχεία πώλησης εκτιμωμένης συνολικής καθαρής αξίας ύψους 72.631,98 ευρώ.

Επίσης, από την πραγματοποιηθείσα από το ίδιο ως άνω κλιμάκιο αστυνομικών της Υπηρεσίας Οικονομικής Αστυνομίας ποσοτική καταμέτρηση των δεξαμενών του πρατηρίου υγρών καυσίμων της προσφεύγουσας εταιρίας και τον διενεργηθέντα έλεγχο με τη μέθοδο της κλειστής αποθήκης στις 27-06-2013 βρέθηκαν α) 16.500,00 λίτρα αμόλυβδης βενζίνης 95 οκτανίων , ενώ η διαφορά « Αρχικό Απόθεμα + Αγορές – Πωλήσεις» για το διάστημα 01-01-2013 έως 27-06-2013, δηλαδή το λογιστικό απόθεμα βάσει φορολογικών στοιχείων ήταν -36.035,82 λίτρα και β) 550,00 λίτρα φωτιστικού πετρελαίου , ενώ η διαφορά « Αρχικό Απόθεμα + Αγορές – Πωλήσεις» για το διάστημα 01-01-2013 έως 27-06-2013, δηλαδή το λογιστικό απόθεμα βάσει φορολογικών στοιχείων ήταν -1.186,89 λίτρα . Συνεπώς, προκύπτει η προσφεύγουσα εταιρεία κατά το χρονικό διάστημα 01-01-2013 έως 27-06-2013 προμηθεύτηκε 52.535,82 λίτρα αμόλυβδης βενζίνης 95 οκτανίων, και 1.736,89 λίτρα φωτιστικού πετρελαίου χωρίς να λάβει τα προβλεπόμενα από τη νομοθεσία φορολογικά στοιχεία αγοράς, συνολικής εκτιμώμενης καθαρής αξίας 68.468,81 ευρώ.

Συγκεκριμένα από τον έλεγχο που διενεργήθηκε από την Οικονομική Αστυνομία χρησιμοποιώντας την μέθοδο της Κλειστής Αποθήκης, προέκυψαν τα ακόλουθα αποτελέσματα:

BENZINΗ ΑΜΟΛΥΒΔΗ 100 ΟΚΤΑΝΙΩΝ	ΠΟΣΟΤΗΤΑ ΣΕ ΛΙΤΡΑ
Απογραφή (31-12-2012)	1.679,00
ΠΛΕΟΝ: Αγορές 01/01/2013-27-06-2013:	61.574,00
Σύνολο Απογραφής πλέον Αγορών	63.253,00
ΜΕΙΟΝ: Πωλήσεις 01/01/2013-27-06-2013	22.774,59
Τελικό λογιστικό απόθεμα της 27-06-2013 (μέχρι την ώρα διεξαγωγής του επιτόπιου ελέγχου):	40.478,41
Ποσοτική Καταμέτρηση την 27-06-2013:	2.570,00
Διαφορά μεταξύ του τελικού λογιστικού αποθέματος και της ποσοτικής καταμέτρησης	37.908,41

Δικαιολογημένη φύρα: (0,5% επί 63.253,00) (+/-) **316,265**

BENZINΗ LRP	ΠΟΣΟΤΗΤΑ ΣΕ ΛΙΤΡΑ
Απογραφή (31-12-2012)	1.792,00
ΠΛΕΟΝ: Αγορές 01/01/2013-27-06-2013:	8.923,00
Σύνολο Απογραφής πλέον Αγορών	10.715,00
ΜΕΙΟΝ: Πωλήσεις 01/01/2013-27-06-2013	207,15
Τελικό λογιστικό απόθεμα της 27-06-2013 (μέχρι την ώρα διεξαγωγής του	10.507,85

επιτόπιου ελέγχου):	
Ποσοτική Καταμέτρηση την 27-06-2013:	1.200,00
Διαφορά μεταξύ του τελικού λογιστικού αποθέματος και της ποσοτικής καταμέτρησης	9.307,85

Δικαιολογημένη φύρα: (0,5% επί 10.715,00) (+/-) **53,575**

BENZINΗ ΑΜΟΛΥΒΔΗ 95 ΟΚΤΑΝΙΩΝ	ΠΟΣΟΤΗΤΑ ΣΕ ΛΙΤΡΑ
Απογραφή (31-12-2012)	38.833,00
ΠΛΕΟΝ: Αγορές 01/01/2013-27-06-2013:	1.410.046,00
Σύνολο Απογραφής πλέον Αγορών	1.448.879,00
ΜΕΙΟΝ: Πωλήσεις 01/01/2013-27-06-2013	1.484.914,82
Τελικό λογιστικό απόθεμα της 27-06-2013 (μέχρι την ώρα διεξαγωγής του επιτόπιου ελέγχου):	-36.035,82
Ποσοτική Καταμέτρηση την 27-06-2013:	16.500
Διαφορά μεταξύ του τελικού λογιστικού αποθέματος και της ποσοτικής καταμέτρησης	-52.535,82

Δικαιολογημένη φύρα: (0,5% επί 1.448.879,00) (+/-) **7.244,395**

ΦΩΤΙΣΤΙΚΟ ΠΕΤΡΕΛΑΙΟ	ΠΟΣΟΤΗΤΑ ΣΕ ΛΙΤΡΑ
Απογραφή (31-12-2012)	1.690,00
ΠΛΕΟΝ: Αγορές 01/01/2013-27-06-2013:	5.876,00
Σύνολο Απογραφής πλέον Αγορών	7.566,00
ΜΕΙΟΝ: Πωλήσεις 01/01/2013-27-06-2013	8.752,89
Τελικό λογιστικό απόθεμα της 27-06-2013 (μέχρι την ώρα διεξαγωγής του επιτόπιου ελέγχου):	-1.186,89
Ποσοτική Καταμέτρηση την 27-06-2013:	550,00
Διαφορά μεταξύ του τελικού λογιστικού αποθέματος και της ποσοτικής καταμέτρησης	-1.736,89

Δικαιολογημένη φύρα: (0,5% επί 7.566,00) (+/-) **37,83**

Επειδή, στη συνέχεια από την Οικονομική Αστυνομία συντάχθηκε η με ημερομηνία-12-2016 Έκθεση Ελέγχου, η οποία περιλαμβάνει αναλυτικά τις ελεγκτικές επαληθεύσεις που διενεργήθηκαν στην προσφεύγουσα επιχείρηση, καθώς και το πόρισμα με τις φορολογικές και τελωνειακές παραβάσεις, σύμφωνα με το οποίο διαπιστώθηκαν σε βάρος της προσφεύγουσας εταιρείας τα κάτωθι:

Α) παράβαση του άρθρου 7 της Παραγράφου Ε « Κώδικας Φορολογικής Απεικόνισης Συναλλαγών» του Ν. 4093 σε συνδυασμό με το άρθρο 7 του ν.4337/2015, ήτοι μη έκδοση

των προβλεπόμενων από την νομοθεσία φορολογικών στοιχείων αξίας άνω, κατά την πώληση αγαθών, με αποτέλεσμα την απόκρυψη των συναλλαγών.

Συγκεκριμένα, κατά την πώληση α) 37.908,41 λίτρων βενζίνης αμόλυβδης 100 οκτανίων και β) 9.307,85 λίτρων βενζίνης super Lrp δεν εκδόθηκαν από την ελεγχόμενη τα προβλεπόμενα από την νομοθεσία φορολογικά στοιχεία πώλησης (αποδείξεις-τιμολόγια) συνολικής εκτιμώμενης καθαρής αξίας ύψους **72.631,98** ευρώ πλέον Φ.Π.Α.

Για τον προσδιορισμό της ανωτέρω αξίας χρησιμοποιήθηκε και για τα δύο είδη καυσίμων (βενζίνης αμόλυβδης 100 οκτανίων και βενζίνης super Lrp) η μέση τιμή χωρίς Φ.Π.Α. για το χρονικό διάστημα 01/01/2012-24/10/2012 βάσει των τιμών που είχαν δηλωθεί από το ελεγχόμενο πρατήριο στη Διεύθυνση Παρατηρητηρίου Τιμών της Γενικής Γραμματείας εμπορίου

	Αμόλυβδη 100	Super LRP
Πωληθείσα Ποσότητα (λίτρα) για την οποία δεν εκδόθηκαν παραστατικά στοιχεία πώλησης	37.908,41	9.307,85
Μέση Τιμή Πώλησης (χωρίς Φ.Π.Α)	1,544	5,515
Εκτιμώμενη αξία πωλήσεων για τις οποίες δεν εκδόθηκαν παραστατικά	58.530,59	14.101,39
ΓΕΝΙΚΟ ΣΥΝΟΛΟ		72. 631,98

Β) παράβαση του Ν. 2859/2000 "Κώδικας Φόρου Προστιθέμενης Αξίας » σε συνδυασμό με το άρθρου 7§3 του Ν. 4337/2015. Ειδικότερα για το χρονικό διάστημα από 01/01/2013 έως 27/06/2013 βρέθηκαν και καταχωρήθηκαν στο Βιβλίο Εσόδων – Εξόδων πωλήσεις λιγότερες κατά εβδομήντα δύο χιλιάδες εξακόσια τριάντα ένα ευρώ και ενενήντα οκτώ λεπτά (72. 631,98 €), αναλογούντος Φ.Π.Α δέκα έξι χιλιάδων εφτακοσίων πέντε ευρώ και τριάντα έξι λεπτών (**16.705,36 €**).

Γ) Παραβίαση των άρθρων 142§2, 155 και 157§1 του Ν. 2960/2001 « Εθνικός Τελωνιακός Κώδικας », ήτοι λαθρεμπορία υγρών καυσίμων κατά την οποία οι δασμοί, φόροι και λοιπές επιβαρύνσεις που στερήθηκε το Δημόσιο ή Η Ευρωπαϊκή Ένωση Ανέρχονται τουλάχιστον στο ποσό των 30.000 ευρώ και άνω. Ειδικότερα με τη μέθοδο της κλειστής αποθήκης βρέθηκε – βάσει παραστατικών – ότι για το διάστημα 01/01/2013 έως 27/06/2013 το πρατήριο διέθετε στην κατανάλωση συνολικά 54.272,70 λίτρα υγρών καυσίμων πλέον

των αγορώ και αναλυτικά 52.535,82 λίτρα αμόλυβδης βενζίνης 95 οκτανίων και 1.736,89 λίτρα φωτιστικού πετρελαίου. .

Επειδή, η με ημερομηνία 19-12-2016 Έκθεση Ελέγχου της Διεύθυνσης Οικονομικής Αστυνομίας του τμήματος Φορολογικής Αστυνόμευσης, η οποία περιήλθε σε γνώση του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. ΝΙΚΑΙΑΣ με το αριθ. πρωτ. εισερχομένου εγγράφου/18-01-2017 έγγραφο αποτέλεσε αιτία της με αριθ. /20-02-2017 εντολής μερικού φορολογικού ελέγχου για τη διαχειριστική περίοδο 01/01-31/12/2013, της Προϊσταμένης της Δ.Ο.Υ. Ε΄ Πειραιά, δυνάμει της οποίας εντολής διενεργήθηκε ο υπό κρίση έλεγχος σε βάρος της προσφεύγουσας εταιρείας.

Επειδή, ο έλεγχος της Δ.Ο.Υ. Ε΄ Πειραιά εκτιμώντας και πάλι τα στοιχεία κι ευρήματα της Οικονομικής Αστυνομίας, προέβη σε εκ νέου αξιολόγηση του περιεχομένου της εν λόγω από 19-12-2016 έκθεσης ελέγχου, το οποίο αποδέχτηκε πλήρως και το επισύναψε, έτσι ώστε να αποτελεί αναπόσπαστο τμήμα της δικής του έκθεσης ελέγχου. Συγκεκριμένα, ο ελεγκτής της Δ.Ο.Υ. Ε΄ Πειραιά σε εκτέλεση της ως άνω εντολής φορολογικού ελέγχου, εξέδωσε και κοινοποίησε στην προσφεύγουσα Πρόσκληση Προσκόμισης Βιβλίων εν συνεχεία, εξέδωσε το υπ' αριθμ. /21-03-2018 Σημείωμα Διαπιστώσεων των άρθρων 28 και 62 του ν. 4174/2013, καθώς και το με αριθ. /21-03-2018 προσωρινό προσδιορισμό προστίμου, και εν συνεχεία αφού έλαβε υπόψη το υπόμνημα της προσφεύγουσας εταιρείας προέβη στην επιβολή του προσβαλλόμενου προστίμου.

Επειδή, σύμφωνα με το άρθρο 5 «Δέσμευση από αποφάσεις άλλων δικαστηρίων» του Κώδικα Διοικητικής Δικονομίας (ν.2717/1999): «2. Τα δικαστήρια δεσμεύονται, επίσης, από τις αποφάσεις των πολιτικών δικαστηρίων, οι οποίες, σύμφωνα με τις κείμενες διατάξεις, ισχύουν, έναντι όλων, καθώς και από τις αμετάκλητες καταδικαστικές αποφάσεις των ποινικών δικαστηρίων ως προς την ενοχή του δράστη.»

Επειδή, σύμφωνα με την Απόφαση ΣτΕ 2805/2015: «συνάγεται ότι η διαδικασία διοικητικής βεβαιώσεως της τελωνειακής παραβάσεως, η οποία κατατείνει στην επιβολή πολλαπλού τέλους, είναι αυτοτελής και διακεκριμένη σε σχέση με την αντίστοιχη ποινική διαδικασία. Η αυτοτέλεια των δύο διαδικασιών (ποινικής και διοικητικής) έχει την έννοια ότι το διοικητικό δικαστήριο, όταν κρίνει επί της διοικητικής παραβάσεως, δεν δεσμεύεται από τυχόν προηγηθείσα αθωωτική απόφαση του ποινικού δικαστηρίου, την οποία, όμως, υποχρεούται να εκτιμήσει για την διαμόρφωση της κρίσεώς του. Και ναι μεν το ΕΔΔΑ, ερμηνεύοντας την διάταξη του άρθρου 6 παρ. 2 της ΕΣΔΑ (κυρωθείσης με το Ν.Δ. 53/1974, Α΄ 256), έχει δεχθεί ότι οι δικαστικές αποφάσεις που έπονται της τελεσίδικης αθώωσης κατηγορουμένου δεν πρέπει να την παραβλέπουν ηθελημένα, έστω και αν εχώρησε λόγω αμφιβολιών, πλην, όμως, ακόμη και αν ήθελε θεωρηθεί ότι το ανωτέρω άρθρο, όπως έχει

ερμηνευθεί, καταλαμβάνει και την παρούσα υπόθεση, υπό την έννοια ότι αποκλείει στο διοικητικό δικαστήριο να την επιλύσει διαφορετικά από ό,τι το ποινικό, το εν λόγω άρθρο θα αντέβαινε προς τα άρθρα 94 παρ. 1 και 96 παρ. 1 του Συντάγματος, διότι θα κατέληγε κατ' ουσίαν να στερεί το διοικητικό δικαστήριο της υποχρέωσής του να κρίνει την διαφορά που του έχει αναθέσει το Σύνταγμα (ΣτΕ 2067/2011, 735/2012).»

Επειδή, οι διαπιστώσεις του ελέγχου, όπως αυτές καταγράφονται στις από 09-01-2019 οικείες εκθέσεις ελέγχου της Δ.Ο.Υ. Ε΄ ΠΕΙΡΑΙΑ επί των οποίων εδράζονται οι προσβαλλόμενες πράξεις, κρίνονται βάσιμες, αποδεκτές και επαρκώς αιτιολογημένες.

Α π ο φ α σ ί ζ ο υ μ ε

Την **απόρριψη** της με αριθμό πρωτοκόλλου/14-02-2019 ενδικοφανούς προσφυγής:

- α) της εταιρείας ΑΦΜ, ,
- β) του, ομορρύθμου εταίρου, με ΑΦΜ,
- γ) της, ομορρύθμου εταίρου, με ΑΦΜ,
- δ) της, ομορρύθμου εταίρου, με ΑΦΜ

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

A. Διαχειριστική περίοδος 1/1-31/12/2013

Κ.Φ.Α.Σ & ΠΟΛ. 1009/2012

α. Πρόστιμο άρθρου 7§3 συνολικού ποσού : 6.000,00€

β. Πρόστιμο άρθρου 7§3 συνολικού ποσού : 8.000,00€

Συνολικό ποσό καταλογισμού : 14.000,00€

B. ΦΟΡΟΛΟΓΙΑ ΕΙΣΟΔΗΜΑΤΟΣ

ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΟ ΕΤΟΣ	2014
Διαφορά φόρου	23.188,80 €
Πρόσθετος φόρος λόγω ανακρίβειας	21.751,10€
ΚΑΤΑΛΟΓΙΖΟΜΕΝΟ ΠΟΣΟ	44.939,90 €

Γ. Διαχειριστική περίοδος 1/1-31/12/2013

Φ.Π.Α.

Διαφορά φόρου	17.250,24 €
Πρόσθετοι φόροι λόγω ανακρίβειας	16.180,72 €
ΚΑΤΑΛΟΓΙΖΟΜΕΝΟ ΠΟΣΟ	33.430,96 €

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

Ακριβές αντίγραφο
Ο/Η Υπάλληλος του Τμήματος
Διοικητικής Υποστήριξης

Ο ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΣ ΤΗΣ ΔΙΕΥΘΥΝΣΗΣ

ΤΙΜΟΛΕΩΝ ΠΑΠΑΔΟΠΟΥΛΟΣ

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.