



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ



ΑΑΔΕ

Ανεξάρτητη Αρχή
Δημοσίων Εσόδων

Καλλιθέα, 09/07/2018

ΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ

Αριθμός απόφασης: 3335

ΥΠΟΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ

ΤΜΗΜΑ : Α4 Επανεξέτασης

Ταχ. Δ/ση : Αριστογείτονος 19

Ταχ. Κώδικας : 176 71 - Καλλιθέα

Τηλέφωνο : 2131604536

Φαξ : 2131604567

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 1036960 ΕΞ 2017/10.03.2017 Απόφασης του Διοικητή της Α.Α.Δ.Ε. (ΦΕΚ Β' 968/22.3.2017) με θέμα «Οργανισμός της Ανεξάρτητης Αρχής Δημοσίων Εσόδων (Α.Α.Δ.Ε.)».

γ. Της ΠΟΛ. 1064/12.4.2017 Απόφασης του Διοικητή της Α.Α.Δ.Ε. (ΦΕΚ Β' 1440/27.4.2017).

2. Την ΠΟΛ. 1069/4.3.2014 Εγκύκλιο της Γενικής Γραμματείας Δημοσίων Εσόδων του Υπουργείου Οικονομικών.

3. Την Δ.Ε.Δ. 1126366 ΕΞ 2016/30.8.2016 (ΦΕΚ Β' 2759/1.9.2016) Απόφαση του Προϊσταμένου της Διεύθυνσης Επίλυσης Διαφορών «Παροχή εξουσιοδότησης υπογραφής».

4. Την από 09.03.2018 και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανή προσφυγή της εταιρείας με την επωνυμία «.....», με ΑΦΜ, αντικείμενο εργασιών: υπηρεσίες που παρέχονται από, αρμοδια Δ.Ο.Υ. Ηρακλείου Κρήτης, με έδρα κατά δήλωσή της με την ενδικοφανή προσφυγή της στο Ηράκλειο Κρήτης, οδός αριθμός, κατά της με αριθμό...../2018(taxis) /20-02-2018 πράξης επιβολής προστίμου άρθρου 58Α παρ. 1 ν.4174/2013,συνολικού ποσού 250,00 ευρώ, του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Ηρακλείου Κρήτης

(ημερομηνία κοινοποίησης 27.2.2018 ως έκθεση επίδοσης, η οποία περιλαμβάνεται στο φυσικό φάκελο της υπόθεσης ως ουσιώδες στοιχείο του), και τα προσκομιζόμενα με αυτήν σχετικά έγγραφα.

5. Την στην ανωτέρω παράγραφο 4 πράξη επιβολής προστίμου του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Ηρακλείου Κρήτης, της οποίας ζητείται η ακύρωση, καθώς και την από 20.2.2018 οικεία έκθεση ελέγχου.

6. Τις απόψεις του Προϊσταμένου της ανωτέρω φορολογικής αρχής.

7. Την εισήγηση του ορισθέντος υπαλλήλου του Τμήματος Α4, όπως αποτυπώνεται στο σχέδιο της απόφασης.

Επί της από 09.03.2018 και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανούς προσφυγής της εταιρείας με την επωνυμία «.....», με ΑΦΜ....., η οποία κατατέθηκε εμπρόθεσμα, και μετά τη μελέτη και την αξιολόγηση όλων των υφιστάμενων στο σχετικό φάκελο εγγράφων και των προβαλλόμενων λόγων της ενδικοφανούς προσφυγής, επαγόμεστε τα ακόλουθα:

Με την υπ.αρ...../30-01-2018 εντολή έλεγχου του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Ηρακλείου Κρήτης πραγματοποιήθηκε στις 30-01-2018 μερικός επιτόπιος έλεγχος στο κατάστημα(έδρα) της προσφεύγουσας επιχείρησης(οδός αρ.... Ηράκλειο Κρήτης) και από τους ελεγκτές της αρμόδιας Δ.Ο.Υ., διαπιστώθηκε ότι σε δυο(2) τραπέζια της επιχείρησης με δυο(2) διαφορετικές παρέες πελατών με κατανάλωση καφέ, δεν εκδόθηκαν δυο(2) αποδείξεις λιανικών συναλλαγών αξίας 1,50 ευρώ έκαστη συμπεριλαμβανόμενου ΦΠΑ 24% αντίστοιχα. Από τους ελεγκτές υπαλλήλους **ζητήθηκε από τον νόμιμο εκπρόσωπο της επιχείρησης κον **να υποδείξει τις Α.Λ.Σ. που εκδόθηκαν κατά την πώληση των δυο(2) αγαθών (καφέ) στους πελάτες που χρησιμοποιούσαν τα δυο(2) τραπέζια της επιχείρησης, χωρίς όμως να ανταποκριθεί στο αίτημα του έλεγχου.** Ο έλεγχος συνέταξε και επέδωσε στον νόμιμο εκπρόσωπο της προσφεύγουσας επιχείρησης το υπ.αρ...../30-01-2018 Σημείωμα Διαπιστώσεων Έλεγχου-Κληση προς ακρόαση(άρθρο 28 & 62 ν.4174/2013, άρθρο 13^α ν.2523/1997, και άρθρου 6 ν.2690/1999) προκειμένου να διατυπώσει τις απόψεις του επί των διαπιστώσεων του έλεγχου, (μη έκδοση δυο Α.Λ.Σ.), χωρίς όμως η **προσφεύγουσα –ελεγχόμενη επιχείρηση να ανταποκριθεί στο Σημείωμα Διαπιστώσεων έλεγχου.****

Ύστερα από τα ανωτέρω, με την με αριθμό/2018(taxis)/20-02-2018 πράξης επιβολής προστίμου άρθρου 58Α παρ. 1 ν.4174/2013 του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Ηρακλείου Κρήτης επιβλήθηκε σε βάρος της προσφεύγουσας πρόστιμο του άρθρου 58Α παρ. 1 ν. 4174/2013 συνολικού ποσού 250,00 € λόγω μη έκδοσης φορολογικών στοιχείων για πράξεις που επιβαρύνονται με ΦΠΑ και συγκεκριμένα λόγω μη έκδοσης στις 30.01.2018 δύο(2) αποδείξεων

λιανικών συναλλαγών συνολικής αξίας 2,42 € με αναλογούντα ΦΠΑ 24% 0,58 €, κατά παράβαση των διατάξεων των άρθρων 8, 10, 12 και 14 ν. 4308/2014 και του άρθρου 13 παρ. 1 ν. 4174/2013.

Η προσφεύγουσα, με την υπό κρίση ενδικοφανή προσφυγή της, ζητά την ακύρωση της ως άνω προσβαλλόμενης πράξης επιβολής προστίμου άρθρου 58Α παρ. 1 ν. 4174/2013 του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Ηρακλείου Κρήτης, προβάλλοντας, συνοπτικά, τους παρακάτω λόγους:

- 1.) Ανυπαρξία Παράβασης.
- 2.) Έλλειψη αιτιολογίας των προσβαλλόμενων πράξεων.
- 3.) Αοριστία έκθεσης έλεγχου.

Επειδή, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 12 του ν.4308/2014 (ΦΕΚ Α251)ορίζεται ότι:

Άρθρο 12 Εκδιδόμενα στοιχεία για λιανική πώληση αγαθών ή υπηρεσιών

«1. Για κάθε πώληση αγαθών ή υπηρεσιών σε ιδιώτες καταναλωτές, μπορεί να εκδίδεται στοιχείο λιανικής πώλησης (απόδειξη λιανικής πώλησης ή απόδειξη παροχής υπηρεσιών), αντί έκδοσης τιμολογίου του άρθρου 8. Αντίτυπο αυτού του εγγράφου παραδίδεται, αποστέλλεται ή τίθεται στη διάθεση του πελάτη».

2. Το στοιχείο λιανικής πώλησης φέρει υποχρεωτικά τις ακόλουθες ενδείξεις:

- α) Την ημερομηνία έκδοσης.
- β) Τον αύξοντα αριθμό για μία ή περισσότερες σειρές στοιχείων λιανικής πώλησης, ο οποίος χαρακτηρίζει το στοιχείο αυτό με μοναδικό τρόπο.
- γ) Τον Αριθμό Φορολογικού Μητρώου (Α.Φ.Μ.), με βάση τον οποίο ο πωλητής πραγματοποίησε την παράδοση των αγαθών ή την παροχή των υπηρεσιών.
- δ) Το πλήρες όνομα και την πλήρη διεύθυνση του πωλητή των αγαθών ή υπηρεσιών.
- ε) Το συντελεστή Φ.Π.Α. που εφαρμόζεται και τη μικτή αξία πώλησης που αυτός αφορά.

Επειδή, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 58Α ν. 4174/2013, όπως ίσχυαν κατά την ημερομηνία διάπραξης της διαπιστωθείσας από τον υπό κρίση έλεγχο της Δ.Ο.Υ. Ηρακλείου Κρήτης παράβασης (30.01.2018): « Για παραβάσεις σχετικές με τον φόρο προστιθέμενης αξίας οι οποίες διαπιστώνονται κατόπιν ελέγχου, επιβάλλονται τα ακόλουθα πρόστιμα:1 «Σε περίπτωση μη έκδοσης φορολογικού στοιχείου ή έκδοσης ή λήψης ανακριβούς στοιχείου για πράξη που επιβαρύνεται με ΦΠΑ, επιβάλλεται πρόστιμο πενήντα τοις εκατό (50%) επί του φόρου που θα προέκυπτε από το μη εκδοθέν στοιχείο ή επί της διαφοράς, αντίστοιχα. Το πρόστιμο αυτό δεν μπορεί να είναι κατώτερο, αθροιστικά ανά φορολογικό έλεγχο, των διακοσίων πενήντα (250) ευρώ, σε περίπτωση που ο φορολογούμενος είναι υπόχρεος τήρησης απλογραφικού λογιστικού συστήματος και των πεντακοσίων (500) ευρώ, σε περίπτωση που ο φορολογούμενος είναι υπόχρεος τήρησης διπλογραφικού λογιστικού συστήματος».****

Επειδή, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 62 ν. 4174/2013 ορίζεται ότι:

«1.Ο Γενικός Γραμματέας είναι αρμόδιος για την έκδοση πράξεων επιβολής προστίμων. 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.

2. Η πράξη επιβολής προστίμων κοινοποιείται στον φορολογούμενο ή το ευθυνόμενο πρόσωπο:

α) μαζί με την πράξη προσδιορισμού του φόρου ή β) αυτοτελώς, εάν η πράξη προσδιορισμού του φόρου δεν εκδίδεται ταυτόχρονα.

3. Η πράξη επιβολής προστίμων πρέπει να περιλαμβάνει αυτοτελή αιτιολογία.

4. Ο φορολογούμενος ή το ευθυνόμενο πρόσωπο καλείται εγγράφως από τον Γενικό Γραμματέα να υποβάλλει ενδεχόμενες αντιρρήσεις του σχετικά με επικείμενη έκδοση πράξης επιβολής προστίμων τουλάχιστον «είκοσι (20)» ημέρες πριν την έκδοση της, με εξαίρεση τις υποχρεώσεις καταβολής προστίμων για διαδικαστικές παραβάσεις, καθώς και για πρόστιμα, τα οποία προκύπτουν και επιβάλλονται κατά τον άμεσο, διοικητικό, εκτιμώμενο ή προληπτικό προσδιορισμό του φόρου».

Επειδή, η προσφεύγουσα επιχείρηση στην υπό κρίση ενδικοφανή προσφυγή της προβάλλει ότι δεν υπέπεσε στην παράβαση της παράλειψης έκδοσης του απαιτούμενου φορολογικού παραστατικού, επικαλείται ότι εξέδωσε πρώτα τις Αποδείξεις Λιανικών Συναλλαγών μετά παρέδωσε τα αγαθά(καφέ) στους πελάτες της, καθώς η επιχείρηση δεν διαθέτει σερβιτόρους(παραχώρηση του δικαιώματος Franchise(δικαιοχρησης) σε αυτήν από την εταιρία με την επωνυμία « », οι οποίοι στην συνέχεια δεν διαφύλαξαν και πέταξαν τις εν λόγω Α.Λ.Σ. στο καλάθι των απορριμμάτων, πράγμα το οποίο έχει καταγραφεί και από τα οπτικοακουστικά και ηλεκτρομαγνητικά μέσα(κλειστό κύκλωμα ασφαλείας-κάμερες) που διαθέτει η επιχείρηση. **Ο ισχυρισμός όμως αυτός της προσφεύγουσας πρέπει να απορριφθεί ως αναπόδεικτος, καθώς η προσφεύγουσα με την υπό κρίση ενδικοφανή προσφυγή δεν προσκόμισε κανένα στοιχείο (π.χ. αντίγραφο από την Φ.Τ.Μ) από το οποίο να προκύπτει ότι πράγματι η προσφεύγουσα εξέδωσε τις δυο(2) Αποδείξεις Λιανικών Συναλλαγών**

Επειδή, η προσφεύγουσα στην υπό κρίση ενδικοφανή προσφυγής της προβάλλει ότι η αιτιολογία της έκθεσης ελέγχου απέχει πολύ από τη νόμιμη και επαρκή αιτιολογία που ο Κώδικας Διοικητικής Διαδικασίας απαιτεί για την αιτιολογία των Διοικητικών πράξεων. Η έλλειψη δε επαρκούς και εμπεριστατωμένης αιτιολογίας καθιστά παράνομες και ακυρωτές τις προσβαλλόμενες πράξεις .Στην προκειμένη περίπτωση, με τρεις μόνο γραμμές στο συμπέρασμα του ελέγχου σημειώνεται όλως αόριστα ότι υπέπεσε στην παράβαση της «μη έκδοσης δυο Α.Λ.Σ. σε σερβιρισμένα τραπέζια καφέ αξίας 1,50 ευρώ έκαστη» μόνο και μόνο επειδή οι δυο αυτοί πελάτες του παρέλαβαν την απόδειξη από το σημείο παράδοσης των εμπορευμάτων και την πέταξαν αμέσως στον κάλαθο

των αχρήστων. Επίσης προβάλλει ότι η έκθεση έλεγχου των ελεγκτών υπαλλήλων είναι εντελώς αόριστη και κατ' επέκταση άκυρη (και συνακόλουθα η πράξη επιβολής προστίμου) καθώς δεν αναφέρεται :α) Ποιοι ήταν οι δυο πελάτες οι οποίοι δεν είχαν απόδειξη για τον καφέ τους και β) τι είδους καφές ήταν καθόσον δεν κοστίζουν όλοι οι καφέδες με το ποσό των 1,50 ευρώ. **Ο ισχυρισμός όμως αυτός της προσφεύγουσας πρέπει να απορριφθεί ως νόμω αβάσιμος.** Κι αυτό, γιατί με την αναφορά της προσβαλλόμενης πράξης ότι «Επιβάλλουμε στον παραπάνω υπόχρεο [στην προσφεύγουσα] πρόστιμο ίσο με (250,00 €), επειδή διαπιστώθηκε ότι υπέπεσε στην πιο κάτω παράβαση: Δεν εξέδωσε φορολογικά στοιχεία για πράξεις που επιβαρύνονται με Φ.Π.Α., κατά παράβαση των διατάξεων των άρθρων 8, 10, 12, 14 των Ε.Λ.Π. και του άρθρου 13 § 1 του Κ.Φ.Δ. Τα φορολογικά στοιχεία που δεν εξέδωσε και το συνολικά επιβαλλόμενο πρόστιμο ύψους 0,29 €, αναλύονται ως ακολούθως: Είδος στοιχείου: ΑΛΣ / Αριθμός/Ημερομηνία: 30/01/18 / Αξία Συναλλαγής: 2,42 / Αξία ΦΠΑ: 0,58 / Συντελεστής: 50,00% / Σύνολο προστίμου: 250,00. Η επιβολή του προστίμου αυτού προβλέπεται από τις διατάξεις του άρθρου 58Α § 1 του ν.4174/2013.» σε συσχέτιση με την αναφορά της συμπροσβαλλόμενης, ως συνιστώσας την αιτιολογία της, από 20.2.2018 οικείας έκθεσης ελέγχου («Έκθεση Ελέγχου Προστίμου Κ.Φ.Δ. άρθρου 58Α § 1 του ν.4174/2013») ότι **«4. Σημείωμα Διαπιστώσεων Έλεγχου άρθρο 28 παρ.1 Ν.4174/2013** «Κατά τον έλεγχο που πραγματοποιήσαμε στο κατάστημα της επιχείρησης, με δραστηριότητα Υπηρεσίες Παροχής Γευμάτων από Εστιατόριο-Υπηρεσίες που παρέχονται από Αναψυκτήριο, στην οδό αρ.... κατόπιν της με αριθμό/30-01-2018 εντολής μερικού επιτόπιου έλεγχου που εκδόθηκε από την υπηρεσία μας διαπιστώσαμε την μη έκδοση δυο(2) Αποδείξεων Λιανικών Συναλλαγών σε δυο(2) σερβιρισμένα τραπέζια με καφέ σε δυο(2) διαφορετικές παρέες πελατών αξίας 1,50 ευρώ εκάστη, συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ 24%» **παρατίθεται κατά τρόπο ειδικό, σαφή και επαρκή η αιτιολογία (οι λόγοι), επί της οποίας βασίστηκε η προσβαλλόμενη πράξη, κατά τούτο δε η προσβαλλόμενη πράξη καλύπτει απόλυτα την απαίτηση των ισχυουσών διατάξεων της φορολογικής διαδικασίας για ειδική, πλήρη και εμπεριστατωμένη αιτιολογία των εκδιδόμενων από τη Φορολογική Διοίκηση πράξεων.** Υπό αυτό το πρίσμα, **η από 20.02.2018 οικεία έκθεση ελέγχου της Δ.Ο.Υ. Ηρακλείου Κρήτης(Δημόσιο έγγραφο) αποτελεί πλήρη απόδειξη για όσα ο υπό κρίση έλεγχος της Δ.Ο.Υ. Ηρακλείου Κρήτης (κατ' ακριβολογία οι αρμόδιοι υπάλληλοι της Δ.Ο.Υ. Ηρακλείου Κρήτης) βεβαιώνει σ' αυτήν ότι έγιναν ενώπιον του,** η έκθεση έλεγχου και η προσβαλλόμενη πράξη δεν είναι ελλιπής, επειδή δεν αναφέρονται τα ονόματα των πελατών(ιδιώτες) και το είδος των αγαθών(καφέ) καθώς δεν είναι κρίσιμο για τους σκοπούς εφαρμογής των διατάξεων του άρθρου 58^Α του Ν.4174/2013(Κ.Φ.Δ.) τα δυο αυτά στοιχεία.

Α π ο φ α σ ί ζ ο υ μ ε

την απόρριψη της από 09.03.2018 και με αριθμό πρωτοκόλλου..... ενδικοφανούς προσφυγής της εταιρείας με την επωνυμία «.....», με ΑΦΜ, κατά της με αριθμο...../2018(taxis) και με αριθμό/2018 πράξης επιβολής προστίμου άρθρου 58Α παρ. 1 ν. 4174/2013 του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Ηρακλείου Κρήτης και την επικύρωση της πράξης αυτής.

Η φορολογική υποχρέωση της προσφεύγουσας με βάση την παρούσα απόφαση διαμορφώνεται ως εξής:

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

Πρόστιμο άρθρου 58Α παρ. 1 ν. 4174/2013 συνολικού ποσού 250,00 €.

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

Ακριβές Αντίγραφο

ΜΕ ΕΝΤΟΛΗ ΤΟΥ ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΥ
ΤΗΣ ΔΙΕΥΘΥΝΣΗΣ ΕΠΙΛΥΣΗΣ
ΔΙΑΦΟΡΩΝ

Η Υπάλληλος του Τμήματος

Διοικητικής Υποστήριξης

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.