



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ



ΑΑΔΕ

Ανεξάρτητη Αρχή
Δημοσίων Εσόδων

Διεύθυνση Επίλυσης Διαφορών

Υποδ/νση Επανεξέτασης και Νομικής Υποστήριξης

Τμήμα Α8 – Επανεξέτασης

Εγνατία 45, Τ.Κ.: 546 30 – Θεσσαλονίκη

Αριθ. τηλ.: 2313333254

Αριθ. fax: 2313333258

Ηλεκτρονική δ/νση: ded.thess1@n3.syzefxis.gov.gr

Url: www.aade.gr

Αριθμός Απόφασης: 864/02-05-2018

ΑΠΟΦΑΣΗ

Ο ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΣ ΤΗΣ ΔΙΕΥΘΥΝΣΗΣ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ

Έχοντας υπ' όψη:

1. Τις διατάξεις:

α. Του άρθρου 63 του Ν.4174/2013 (Κ.Φ.Δ.) (ΦΕΚ170Α/26-07-2013).

β. Του άρθρου 11 της με αριθμό και ημερομηνία πρωτοκ. Δ.ΟΡΓ.Α1036960ΕΞ2017/10-03-2017 (ΦΕΚ968Β/22-03-2017) Απόφασης του Διοικητή της Α.Α.Δ.Ε. με θέμα «Οργανισμός της Ανεξάρτητης Αρχής Δημοσίων Εσόδων (Α.Α.Δ.Ε.)».

γ. Της ΠΟΛ.1064/12-04-2017 (ΦΕΚ1440Β/27-04-2017) Απόφασης του Διοικητή της Α.Α.Δ.Ε..

2. Την ΠΟΛ.1069/04-03-2014 Εγκύκλιο της Γ.Γ.Δ.Ε. του Υπουργείου Οικονομικών.

3. Την με αριθμό και ημερομηνία πρωτοκόλλου Δ.Ε.Δ.1126366ΕΞ2016/30-08-2016 (ΦΕΚ2759Β/01-09-2016) Απόφαση του Προϊσταμένου της Διεύθυνσης Επίλυσης Διαφορών με θέμα «Παροχή εξουσιοδότησης υπογραφής».

4. Την με ημερομηνία κατάθεσης .../.../2018 και με αριθμό πρωτοκόλλου Ενδικοφανή Προσφυγή της εταιρείας με την επωνυμία «.....», διακριτικό τίτλο «.....» και Α.Φ.Μ.:, κατά των ακόλουθων Οριστικών Πράξεων Επιβολής Προστίμου Κ.Φ.Δ. (άρθρο 58Α του Ν.4174/2013) του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. για το φορολογικό έτος 2017:

α. Με αριθμό/...../...-...-2017.

β. Με αριθμό/...../...-...-2017.

5. Τις ως άνω πράξεις του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ.

6. Τις απόψεις της ανωτέρω φορολογικής Αρχής.

7. Την Εισήγηση του ορισθέντος υπαλλήλου του Τμήματος Α8 – Επανεξέτασης της Διεύθυνσης Επίλυσης Διαφορών, όπως αποτυπώνεται στο σχέδιο της Απόφασης.

Επί της από .../.../2018 και με αριθμό πρωτοκόλλου Ενδικοφανούς Προσφυγής της εταιρείας με την επωνυμία «.....», διακριτικό τίτλο «.....» και Α.Φ.Μ.:, η οποία ασκήθηκε εμπρόθεσμα και μετά από μελέτη και αξιολόγηση όλων των υφιστάμενων στον σχετικό φάκελο εγγράφων και των προβαλλόμενων λόγων της υπό κρίση Ενδικοφανούς Προσφυγής, επαγόμαστε τα ακόλουθα:

1.

Με την με αριθμό/...../...-...-2017 προσβαλλόμενη Οριστική Πράξη Επιβολής Προστίμου Κ.Φ.Δ. (άρθρο 58Α του Ν.4174/2013) του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ., για το φορολογικό έτος 2017, επιβλήθηκε, σε βάρος της προσφεύγουσας εταιρείας, πρόστιμο του Κ.Φ.Δ. ποσού 500,00 €, για μη έκδοση την 07/04/2017, από τον εν χρήσει φορολογικό

ηλεκτρονικό μηχανισμό (ΦΗΜ) με αριθμό μητρώου, Απόδειξης Λιανικής Πώλησης ή άλλου φορολογικού στοιχείου αξίας σε τρεις (3) περιπτώσεις τραπεζιών – πελατών, σερβιρισθέντων με είδη συνολικής αξίας 32,00 € (καθαρής αξίας 25,80 € πλέον Φ.Π.Α. 24% 6,20 €),

κατά παράβαση των διατάξεων των άρθρων 1 και από 8 έως 13 του Ν.4308/2014 (Ε.Λ.Π.)

που επισύρει το ανωτέρω πρόστιμο που προβλέπεται από τις διατάξεις του άρθρου 58Α παράγραφος 1 του Ν.4174/2013 (Κ.Φ.Δ.), λόγω της διαπίστωσης, εντός πενταετίας από την έκδοση της αρχικής πράξης, διάπραξης για δεύτερη φορά της ίδιας παράβασης (πρώτη υποτροπή).

Η δε προσβαλλόμενη με αριθμό/...../.....-2017 Οριστική Πράξη Επιβολής Προστίμου Κ.Φ.Δ. (άρθρο 58Α του Ν.4174/2013) εδράζεται στα πραγματικά περιστατικά – διαπιστώσεις και στο πόρισμα του ελέγχου, όπως καταγράφονται στην από .../.../2017 Έκθεση Μερικού Επιτόπιου Ελέγχου εφαρμογής των διατάξεων του Ν.4308/2014 (Ε.Λ.Π.) και του Ν.4174/2013 (Κ.Φ.Δ.) Τ... .. Τ... .. Τ... ..

..... (.....), για το φορολογικό έτος 2017 της προσφεύγουσας εταιρείας.

2.

Με την με αριθμό/...../.....-2017 προσβαλλόμενη Οριστική Πράξη Επιβολής Προστίμου Κ.Φ.Δ. (άρθρο 58Α του Ν.4174/2013) του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ., για το φορολογικό έτος 2017, επιβλήθηκε, σε βάρος της προσφεύγουσας εταιρείας, πρόστιμο του Κ.Φ.Δ. ποσού 1.000,00 €, για μη έκδοση την 08/04/2017, από τον εν χρήσει φορολογικό ηλεκτρονικό μηχανισμό (ΦΗΜ) με αριθμό μητρώου, Απόδειξης Λιανικής Πώλησης ή άλλου φορολογικού στοιχείου αξίας σε έξι (6) περιπτώσεις τραπεζιών – πελατών, σερβιρισθέντων με είδη συνολικής αξίας 25,00 € (καθαρής αξίας 20,17 € πλέον Φ.Π.Α. 24% 4,83 €),

κατά παράβαση των διατάξεων των άρθρων 1 και από 8 έως 13 του Ν.4308/2014 (Ε.Λ.Π.)

που επισύρει το ανωτέρω πρόστιμο που προβλέπεται από τις διατάξεις του άρθρου 58Α παράγραφος 1 του Ν.4174/2013 (Κ.Φ.Δ.), λόγω της διαπίστωσης, εντός πενταετίας από την έκδοση της αρχικής πράξης, διάπραξης για τρίτη φορά της ίδιας παράβασης (δεύτερη υποτροπή).

Η δε προσβαλλόμενη με αριθμό/...../.....-2017 Οριστική Πράξη Επιβολής Προστίμου Κ.Φ.Δ. (άρθρο 58Α του Ν.4174/2013) εδράζεται στα πραγματικά περιστατικά – διαπιστώσεις και στο πόρισμα του ελέγχου, όπως καταγράφονται στην από .../.../2017 Έκθεση Ελέγχου εφαρμογής των διατάξεων των Ε.Λ.Π. Τ... .. Τ... .. Τ... ..

....., για το φορολογικό έτος 2017 της προσφεύγουσας εταιρείας.

Η προσφεύγουσα εταιρεία με την επωνυμία «.....», διακριτικό τίτλο «.....» και Α.Φ.Μ.:, με την με ημερομηνία κατάθεσης .../.../2018 και με αριθμό πρωτοκόλλου Ενδικοφανή Προσφυγή, ζητά να γίνει αυτή δεκτή και να ακυρωθούν, άλλως και επικουρικώς να τροποποιηθούν στο ορθόν, οι ανωτέρω προσβαλλόμενες πράξεις του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ., προβάλλοντας τους ακόλουθους λόγους:

1.

Ουσιαστική αντίρρηση στα ευρήματα των δύο φορολογικών ελέγχων, αβασιμότητα και λογική αντίκρουση των ευρημάτων.

2.

Παραβίαση της συνταγματικώς κατοχυρωμένης Αρχής της αναλογικότητας.

3.

Παραβίαση της συνταγματικώς κατοχυρωμένης Αρχής της χρηστής διοίκησης.

Οι προβαλλόμενοι λόγοι και ισχυρισμοί της προσφεύγουσας εταιρείας απορρίπτονται ως νόμω και ουσία αβάσιμοι, για τους λόγους που αναπτύσσονται στο κάτωθι σκεπτικό:

Επειδή, με τις διατάξεις του άρθρου 13 (Βιβλία και στοιχεία) παράγραφος 1 του Ν.4174/2013 (Κ.Φ.Δ.) (ΦΕΚ170Α/26-07-2013), όπως τροποποιήθηκαν και ισχύουν, ορίζεται ότι «1. Κάθε πρόσωπο με εισόδημα από επιχειρηματική δραστηριότητα υποχρεούται να τηρεί αξιόπιστο λογιστικό σύστημα και κατάλληλα λογιστικά αρχεία, σύμφωνα με τα λογιστικά πρότυπα που προβλέπονται στην ελληνική νομοθεσία για την σύνταξη των χρηματοοικονομικών καταστάσεων και άλλων πληροφοριών, σύμφωνα με την φορολογική νομοθεσία. Για την εφαρμογή των διατάξεων του παρόντος νόμου, το λογιστικό σύστημα και τα λογιστικά αρχεία εξετάζονται ως ενιαίο σύνολο και όχι αποσπασματικά τα επιμέρους συστατικά τους, σε ό,τι αφορά στην αξιοπιστία και στην καταλληλότητά τους.».

Επειδή, με τις διατάξεις του άρθρου 12 (Εκδιδόμενα στοιχεία για λιανική πώληση αγαθών ή υπηρεσιών) παράγραφοι 1 και 2, παράγραφος 7 εδάφια πρώτο και δεύτερο και παράγραφος 8 του Ν.4308/2014 (Ε.Λ.Π.) (ΦΕΚ251Α/24-11-2014) ορίζεται ότι

«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 στην 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) Τον συντελεστή Φ.Π.Α. που εφαρμόζεται και την μικτή αξία πώλησης που αυτός αφορά.

7. Η οντότητα που πωλεί αγαθά ή υπηρεσίες σε ιδιώτες καταναλωτές έχει την ευθύνη να διασφαλίζει ότι εκδίδεται στοιχείο λιανικής πώλησης ή εναλλακτικά τιμολόγιο, για κάθε σχετική πώληση. Η οντότητα αυτή εκδίδει το παραστατικό πώλησης.

8. Η έκδοση στοιχείων λιανικής πώλησης (αποδείξεων λιανικής ή τιμολογίων) γίνεται με την χρήση φορολογικών ηλεκτρονικών μηχανισμών που προβλέπει ο Ν.1809/1988 κατά την θέση σε ισχύ του παρόντος νόμου.».

Επειδή, με τις διατάξεις του άρθρου 13 (Χρόνος έκδοσης στοιχείων λιανικής πώλησης) περίπτωση α) του Ν.4308/2014 (Ε.Λ.Π.) ορίζεται ότι

«Το στοιχείο λιανικής πώλησης (απόδειξη ή τιμολόγιο) εκδίδεται:

α) Σε περίπτωση πώλησης αγαθών, κατά τον χρόνο παράδοσης ή την έναρξη της αποστολής.
.....».

Επειδή, με τις διατάξεις του άρθρου 58Α (Πρόστιμα για παραβάσεις σχετικές με τον φόρο προστιθέμενης αξίας) παράγραφος 1 του Ν.4174/2013 (Κ.Φ.Δ.), όπως τροποποιήθηκαν και ισχύουν, ορίζεται ότι

«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 Φ.Π.Α., 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. Σε περίπτωση διαπίστωσης, στο πλαίσιο μεταγενέστερου ελέγχου, εκ νέου διάπραξης της ίδιας παράβασης, εντός πενταετίας από την έκδοση της αρχικής πράξης, επιβάλλεται πρόστιμο εκατό τοις εκατό (100%) επί του φόρου που θα προέκυπτε από το μη εκδοθέν στοιχείο ή επί της διαφοράς, αντίστοιχα, το οποίο δεν μπορεί να είναι κατώτερο, αθροιστικά ανά φορολογικό έλεγχο, των πεντακοσίων (500) ευρώ, σε περίπτωση που ο φορολογούμενος είναι υπόχρεος τήρησης απλογραφικού λογιστικού συστήματος και των χιλίων (1.000) ευρώ, σε περίπτωση που ο φορολογούμενος είναι υπόχρεος

τήρησης διπλογραφικού λογιστικού συστήματος. Στην περίπτωση κάθε επόμενης ίδιας παράβασης, στο πλαίσιο μεταγενέστερου ελέγχου εντός πενταετίας από την έκδοση της αρχικής πράξης, επιβάλλεται πρόστιμο διακόσια τοις εκατό (200%) επί του φόρου που θα προέκυπτε από το μη εκδοθέν στοιχείο ή επί της διαφοράς, αντίστοιχα, το οποίο δεν μπορεί να είναι κατώτερο, αθροιστικά ανά φορολογικό έλεγχο, των χιλίων (1.000) ευρώ, σε περίπτωση που ο φορολογούμενος είναι υπόχρεος τήρησης απλογραφικού λογιστικού συστήματος και των δύο χιλιάδων (2.000) ευρώ, σε περίπτωση που ο φορολογούμενος είναι υπόχρεος τήρησης διπλογραφικού λογιστικού συστήματος.».

Επειδή, στην ενότητα II. ΟΔΗΓΙΕΣ ΔΙΕΝΕΡΓΕΙΑΣ ΜΕΡΙΚΩΝ ΕΠΙΤΟΠΙΩΝ ΕΛΕΓΧΩΝ του με αριθμό πρωτοκόλλου ΔΕΛ Β 1103395 ΕΞ 2016 και ημερομηνία 06/07/2016 εγγράφου του Γ.Γ.Δ.Ε. του Υπουργείου Οικονομικών, με θέμα «Οδηγίες διενέργειας και εντατικοποίηση των μερικών επιτόπιων ελέγχων πρόληψης για τη διαπίστωση της εκπλήρωσης των φορολογικών υποχρεώσεων», αναφέρεται, μεταξύ άλλων, ότι
«Ειδικότερα:

1. Θα διενεργείται έλεγχος για τη διαπίστωση της ορθής εφαρμογής των διατάξεων του Ν.4308/2014 (Ελληνικά Λογιστικά Πρότυπα), κυρίως όσον αφορά στη διακίνηση των αγαθών, στην πώληση αυτών και στην παροχή υπηρεσιών. Συγκεκριμένα, θα εξετάζεται αν εκδόθηκαν τα οριζόμενα από το Ν.4308/2014 παραστατικά διακίνησης (Παραστατικό Διακίνησης, Δελτίο Αποστολής, Συνοδευτικό Διακίνησης Αποθεμάτων, Έγγραφο Διακίνησης Μη Τιμολογηθέντων Αποθεμάτων, Συγκεντρωτικό Δελτίο Διακίνησης κ.λπ.), τιμολόγια πώλησης και παραστατικά λιανικής πώλησης (Απόδειξη, Απόδειξη Λιανικής, Απόδειξη Λιανικής Πώλησης, Απόδειξη Παροχής Υπηρεσιών, Απόδειξη Λιανικών Συναλλαγών κ.λπ.), για τη διακίνηση και την πώληση αγαθών ή την παροχή υπηρεσιών μεταξύ επιτηδευματιών ή μεταξύ επιτηδευματιών και ιδιωτών – καταναλωτών.

3. Τα μέλη του συνεργείου ελέγχου δύνανται να εισέρχονται σε επαγγελματική εγκατάσταση και στις περιπτώσεις που διαπιστώνεται η μη έκδοση παραστατικού διακίνησης ή πώλησης ή τα παραστατικά που αφορούν στη συναλλαγή δεν επιδεικνύονται στον έλεγχο ή πρόκειται για περιπτώσεις εκ των προτέρων στοχευμένων ελέγχων λόγω δραστηριότητας, ιστορικού επιχείρησης κ.λπ., θα εισέρχονται οπωσδήποτε στην επαγγελματική εγκατάσταση, θα αναφέρουν την ιδιότητά τους, θα επιδεικνύουν την εντολή ελέγχου και την αστυνομική τους ταυτότητα, θα επαληθεύουν την παράβαση (όταν διαπιστώνεται) και θα θεωρούν τα βιβλία (στις περιπτώσεις που η επιχείρηση υποχρεούται σε ενημέρωση βιβλίων και εφόσον αυτά επιδειχθούν) και τα στοιχεία της επιχείρησης (ημερομηνία ελέγχου, ονοματεπώνυμο υπαλλήλων, υπογραφές). Στη συνέχεια θα ελέγχουν αν αποδόθηκαν οι επιρριπτόμενοι και παρακρατούμενοι φόροι (Φ.Π.Α., Φ.Μ.Υ., αμοιβές τρίτων κ.λπ.) και θα αναζητούνται η υποβληθείσα δήλωση και η σχετική ταυτότητα οφειλής.».

Επειδή, συνεργείο ελέγχου Τ... .. Τ... .. Τ... ..
..... διενήργησε κατά την 07/04/2017, ημέρα της εβδομάδας Παρασκευή και ώρα 23:00, επιτόπιο προληπτικό φορολογικό έλεγχο για την διαπίστωση της ορθής εφαρμογής των διατάξεων του Ν.4308/2014 (Ε.Λ.Π.) και του Ν.4174/2013 (Κ.Φ.Δ.) στην έδρα – ισόγειο κατάστημα της προσφεύγουσας εταιρείας που λειτουργεί ως καφέ μπαρ – καφετέρια, επί της οδού αριθμός στ... .. Η προσφεύγουσα τηρεί, υποχρεωτικώς, βιβλία με βάση τα απλοποιημένα λογιστικά πρότυπα των Ε.Λ.Π. (Ν.4308/2014) και υπάγεται, υποχρεωτικώς, στο κανονικό καθεστώς του Φ.Π.Α.. Κατά την διάρκεια του ελέγχου παρίστατο ο ένας εκ των δύο επιχειρηματιών κ. του με Α.Φ.Μ.: Αρχικώς, ελήφθη η ενδεικτική με αριθμό Απόδειξη Λιανικών Συναλλαγών αξίας 0,10 €, καθώς και ημερήσιο δελτίο «Χ» συνολικής αξίας 339,30 € από τον μοναδικό εν χρήσει και λειτουργία ΦΗΜ με αριθμό μητρώου (πρόκειται για Φ.Τ.Μ.). Εκτός των ανωτέρω ληφθέντων, κανένα άλλο φορολογικό στοιχείο δεν επιδείχθηκε στον έλεγχο. Ακολούθως, διενεργήθηκε διακριτικός έλεγχος στα τραπέζια που κάθονταν πελάτες και διαπιστώθηκε η μη έκδοση Αποδείξεων Λιανικής Πώλησης σε τρεις (3) περιπτώσεις – παρέες πελατών που είχαν ήδη σερβιριστεί με διάφορα είδη (μπύρες, ποτά) για επιτόπια κατανάλωση, αξίας, βάσει του τιμοκαταλόγου της επιχείρησης, 12,00 €, 10,50 € και 9,50 €, ήτοι συνολικής αξίας 32,00 € (καθαρή αξία 25,81 € πλέον Φ.Π.Α. 24% 6,19 €). Στην συνέχεια, επιδόθηκε στον κ., ο με αριθμό/07-04-2017

Προσωρινός Προσδιορισμός Προστίμου με συνημμένο το με αριθμό/07-04-2017 **Σημείωμα Διαπιστώσεων Ελέγχου (Σ.Δ.Ε.) – Κλήση σε Ακρόαση (άρθρο 28 του Ν.4174/2013 και άρθρο 6 του Ν.2690/1999)**, με το οποίο κλήθηκε η προσφεύγουσα να υποβάλει εγγράφως στ... .., εντός προθεσμίας είκοσι (20) ημερών από την επίδοση, τις απόψεις της επί της διαπιστωθείσας παράβασης, προσκομίζοντας οποιοδήποτε σχετικό έγγραφο. Η προσφεύγουσα, ανταποκρινόμενη στην Κλήση σε Ακρόαση, υπέβαλε το με αριθμό πρωτοκόλλου/...-...-2017 Υπόμνημα, με το οποίο αρνήθηκε την διαπιστωθείσα παράβαση υποστηρίζοντας ότι είχαν εκδοθεί όλες οι αποδείξεις, απλώς η αναγραφείσα σε αυτές ώρα ήταν προγενέστερη κατά δύο ή τρεις ώρες από την διενέργεια του ελέγχου. Ανταπαντώντας ο έλεγχος αναφέρει, στην από .../.../2017 οικεία Έκθεση Μερικού Επιτόπιου Ελέγχου εφαρμογής των διατάξεων του Ν.4308/2014 (Ε.Λ.Π.) και του Ν.4174/2013 (Κ.Φ.Δ.), ότι στις δύο από τις τρεις περιπτώσεις δεν είχαν εκδοθεί φορολογικά στοιχεία, ενώ στην περίπτωση της συναλλαγής αξίας 10,50 €, για την οποία τα ποτά εμφανώς είχαν σερβιριστεί λίγα λεπτά πριν από την διενέργεια του ελέγχου, η επιδειχθείσα απόδειξη έφερε ώρα έκδοσης προγενέστερη κατά πέντε ώρες.

Επειδή, συνεργείο ελέγχου τ... .. Τ... .. Τ... .. διενήργησε κατά την **08/04/2017**, ημέρα της εβδομάδας Σάββατο και ώρα 22:50, δεύτερο επιτόπιο προληπτικό φορολογικό έλεγχο για την διαπίστωση της ορθής εφαρμογής των διατάξεων του Ν.4308/2014 (Ε.Λ.Π.) και του Ν.4174/2013 (Κ.Φ.Δ.) στην προαναφερθείσα επαγγελματική εγκατάσταση της προσφεύγουσας εταιρείας. Κατά την διάρκεια του ελέγχου παρίστατο ο έτερος εκ των επιχειρηματιών κ. του με Α.Φ.Μ.: Αρχικώς, λόγω αδυναμίας έκδοσης ημερήσιου δελτίου «Χ», ελήφθη ενδεικτική Απόδειξη αξίας 0,10 € από τον μοναδικό εν χρήσει και λειτουργία ΦΗΜ με αριθμό μητρώου (Φ.Τ.Μ.). Εκτός της ανωτέρω ληφθείσας απόδειξης, κανένα άλλο φορολογικό στοιχείο δεν επιδείχθηκε στον έλεγχο. Ακολούθως, διενεργήθηκε διακριτικός έλεγχος στα τραπέζια που κάθονταν πελάτες και διαπιστώθηκε η **μη έκδοση Αποδείξεων Λιανικής Πώλησης σε έξι (6) περιπτώσεις – παρέες πελατών που είχαν ήδη σερβιριστεί με ποτά και ροφήματα για επιτόπια κατανάλωση**, αξίας, βάσει προσδιορισμού από τον κ., 3,00 €, 6,00 €, 3,00 €, 6,00 €, 3,00 € και 4,00 €, ήτοι **συνολικής αξίας 25,00 €** (καθαρή αξία 20,17 € πλέον Φ.Π.Α. 24% 4,83 €). Στην συνέχεια, επιδόθηκε στον κ., ο με αριθμό/08-04-2017 **Προσωρινός Προσδιορισμός Προστίμου** με συνημμένο το με αριθμό/08-04-2017 **Σημείωμα Διαπιστώσεων Ελέγχου (Σ.Δ.Ε.) – Κλήση σε Ακρόαση (άρθρο 28 του Ν.4174/2013 και άρθρο 6 του Ν.2690/1999)**, με το οποίο κλήθηκε η προσφεύγουσα να υποβάλει εγγράφως στ... .., εντός προθεσμίας είκοσι (20) ημερών από την επίδοση, τις απόψεις της επί της διαπιστωθείσας παράβασης, προσκομίζοντας οποιοδήποτε σχετικό έγγραφο. Η προσφεύγουσα, ανταποκρινόμενη στην Κλήση σε Ακρόαση, υπέβαλε το με αριθμό πρωτοκόλλου/...-...-2017 **Σημείωμα Απόψεων**, με το οποίο αρνήθηκε την διαπιστωθείσα παράβαση υποστηρίζοντας ότι είχαν εκδοθεί όλες οι αποδείξεις, οι οποίες βρίσκονταν εντός ειδικού μεταλλικού δοχείου τοποθετημένου επάνω σε κάθε τραπέζι. Ανταπαντώντας ο έλεγχος αναφέρει, στην από .../.../2017 οικεία Έκθεση Ελέγχου εφαρμογής των διατάξεων των Ε.Λ.Π., ότι οι επιχειρήσεις, γενικώς, που διαθέτουν στο κοινό – πελάτες οποιοδήποτε είδος τροφής ή ποτού με σερβίρισμα σε τραπέζια για επιτόπια κατανάλωση, υποχρεούνται στην έκδοση των προσηκόντων φορολογικών στοιχείων με την χρήση ΦΗΜ, τα οποία παραδίδουν άμεσα στους πελάτες κατά το σερβίρισμα (Ν.4308/2014). Ο έλεγχος διενεργήθηκε στις 22:50, ήτοι σε ώρα αιχμής και παρουσία του εκ των ιδιοκτητών της προσφεύγουσας κ. Σύμφωνα δε με τον χρόνο που αναγραφόταν στις επιδειχθείσες αποδείξεις που βρίσκονταν στα τραπέζια στα οποία κάθονταν οι έξι (6) ως άνω παρέες πελατών, διαπιστώθηκε ότι είχαν εκδοθεί σε πολύ προγενέστερο χρόνο και, συγκεκριμένα, στις 12:30, στις 15:00 κ.λπ., ήτοι τουλάχιστον οκτώ (8) ώρες νωρίτερα. Εξ αυτού συνάγεται ότι οι εν λόγω αποδείξεις είχαν εκδοθεί για προηγούμενους πελάτες που είχαν επισκεφτεί το κατάστημα νωρίτερα κατά την ίδια ημέρα, για δε τις έξι (6) ανωτέρω παρέες πελατών δεν είχαν εκδοθεί οι προσήκουσες αποδείξεις.

Επειδή, η Δημόσια Διοίκηση δεσμεύεται από την **Αρχή της νομιμότητας**, όπως αυτή καθιερώνεται με τις διατάξεις του άρθρου 26 παράγραφος 2, των άρθρων 43, 50, 82 και 83 και του άρθρου 95 παράγραφος 1 του Συντάγματος (ΣτΕ 2987/1994, 8721/1992) και η οποία συνεπάγεται ότι η Διοίκηση οφείλει ή μπορεί να προβαίνει μόνον σε ενέργειες που προβλέπονται και

επιβάλλονται ή επιτρέπονται από τους κανόνες που θεσπίζουν το Σύνταγμα, οι νομοθετικές πράξεις και οι διοικητικές κανονιστικές πράξεις που έχουν εκδοθεί βάσει νομοθετικής εξουσιοδότησης, καθώς και από κάθε κανόνα ανώτερης ή ισοδύναμης προς αυτούς τυπικής ισχύος.

Επειδή, με τις διατάξεις του άρθρου 65 (Βάρος απόδειξης) του Ν.4174/2013 (Κ.Φ.Δ.) ορίζεται ότι
«Σε περίπτωση αμφισβήτησης πράξης προσδιορισμού φόρου στα πλαίσια Ενδικοφανούς Προσφυγής, ο φορολογούμενος ή οποιοδήποτε άλλο πρόσωπο που προβαίνει στην εν λόγω αμφισβήτηση φέρει το βάρος της απόδειξης της πλημμέλειας της πράξης προσδιορισμού του φόρου.»,
πλην, όμως, η προσφεύγουσα εταιρεία δεν αποδεικνύει τους ισχυρισμούς της.

Επειδή, οι διαπιστώσεις των δύο (2) επιτόπιων προληπτικών φορολογικών ελέγχων που διενεργήθηκαν κατά την 07/04/2017 από συνεργείο ελέγχου Τ... Τ... και κατά την 08/04/2017 από συνεργείο ελέγχου Τ... Τ... της , όπως διατυπώνονται, αντιστοίχως, στις από/..../2017 και/..../2017 οικείες Εκθέσεις Ελέγχου, επί των οποίων εδράζονται οι προσβαλλόμενες πράξεις, κρίνονται βάσιμες και γίνονται αποδεκτές.

Για όλους τους ανωτέρω λόγους

Αποφασίζουμε

Την απόρριψη της με ημερομηνία κατάθεσης/..../2018 και με αριθμό πρωτοκόλλου Ενδικοφανούς Προσφυγής της εταιρείας με την επωνυμία «.....», διακριτικό τίτλο «.....» και Α.Φ.Μ.:

Οριστική φορολογική υποχρέωση της προσφεύγουσας εταιρείας – Καταλογιζόμενα πρόστιμα του Κ.Φ.Δ. με βάση την παρούσα Απόφαση:

Φορολογικό έτος 2017

1.

Η με αριθμό/...../....-2017 Οριστική Πράξη Επιβολής Προστίμου Κ.Φ.Δ. (άρθρο 58Α του Ν.4174/2013) του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ., ως ακολούθως:

Πρόστιμο βάσει των διατάξεων του άρθ. 58Α παρ. 1 του Ν.4174/2013 (Κ.Φ.Δ.) (πρώτη υποτροπή)

500,00 €.

2.

Η με αριθμό/...../....-2017 Οριστική Πράξη Επιβολής Προστίμου Κ.Φ.Δ. (άρθρο 58Α του Ν.4174/2013) του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ., ως ακολούθως:

Πρόστιμο βάσει των διατάξεων του άρθ. 58Α παρ. 1 του Ν.4174/2013 (ΚΦΔ) (δεύτερη υποτροπή)

1.000,00 €.

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

Με εντολή του Προϊσταμένου της
Διεύθυνσης Επίλυσης Διαφορών

Ο Προϊστάμενος της
Υποδιεύθυνσης Επανεξέτασης
και Νομικής Υποστήριξης

Σημείωση :

Κατά της Απόφασης αυτής επιτρέπεται η άσκηση Προσφυγής ενώπιον των αρμόδιων Διοικητικών Δικαστηρίων εντός τριάντα (30) ημερών από την κοινοποίησή της.