



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ



ΑΑΔΕ

Ανεξάρτητη Αρχή
Δημοσίων Εσόδων

ΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ

ΥΠΟΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ

ΤΜΗΜΑ ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ Α2

Ταχ. Δ/ση : Αριστογείτονος 19

Ταχ. Κώδικας : 176 71 - Καλλιθέα

Τηλέφωνο : 213 1604536

ΦΑΞ : 213 1604567

Καλλιθέα 20.03.2018

αριθμός απόφασης 1781

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 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 (ΦΕΚ 1440/ τ. Β'/27.04.2017).

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

3. Την με αριθ. πρωτ. Δ.Ε.Δ. 1126366 ΕΞ 2016/30.08.2016 (ΦΕΚ 2759/ τ. Β' / 01.09.2016) Απόφαση του Προϊσταμένου της Διεύθυνσης Επίλυσης Διαφορών «Παροχή εξουσιοδότησης υπογραφής».

4. Την με ημερομηνία κατάθεσης 8.12.2017 και με αριθμό πρωτοκόλλουενδικοφανή προσφυγή της ομόρρυθμης εταιρείας «.....», με Α.Φ.Μ., με έδρα την Αθήνα, οδός, κατά της με αριθ. /6.10.2017 Πράξης Επιβολής Προστίμου άρθρου 58Α§1 του ν.4174/2013, φορολογικού έτους 2017, του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Α' Αθηνών και τα προσκομιζόμενα με αυτήν σχετικά έγγραφα.

5. Την με αριθ. /6.10.2017 Πράξη Επιβολής Προστίμου άρθρου 58Α§1 του ν.4174/2013, φορολογικού έτους 2017, του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Α' Αθηνών, της οποίας ζητείται η ακύρωση καθώς και της οικείας έκθεσης ελέγχου.

6. Την από 15.12.2017 έκθεση απόψεων του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Α' Αθηνών.

7. Την εισήγηση του ορισθέντος υπαλλήλου του Τμήματος Α2 όπως αποτυπώνεται στο σχέδιο της απόφασης.

Επί της από 8.12.2017 και με αριθμό πρωτοκόλλουενδικοφανούς προσφυγής της ομόρρυθμης εταιρείας «.....», 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, επαγόμεστε τα ακόλουθα:

Με την με αριθ./17 Πράξη Επιβολής Προστίμου άρθρου 58Α§1 του ν.4174/2013, φορολογικού έτους 2017, του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Α' Αθηνών, επιβλήθηκε σε βάρος της προσφεύγουσας πρόστιμο ύψους 250,00 ευρώ, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 58Α§1 του ν.4174/2013, λόγω της διαπίστωσης της παράβασης της μη έκδοσης δύο (2) αποδείξεων λιανικής πώλησης (Α.Λ.Π.) από την εν χρήσει ΦΤΜ ή άλλο φορολογικό στοιχείο αξίας, σε δύο (2) παρέες – τραπέζια πελατών της, για σερβιρισμένα αγαθά αξίας 28,30 € και 41,20 € αντίστοιχα, ήτοι συνολικής αξίας 69,50 € συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α. με συντελεστή 24% (συνολική καθαρή αξία 56,05 €, Φ.Π.Α. 13,45 €), κατά παράβαση των συνδυασμένων διατάξεων των άρθρων 12§§1,8 και 13 παρ. α' του ν.4308/2014 (Ε.Λ.Π.) και του άρθρου 13§1 του ν.4174/13 (Κ.Φ.Δ.).

Η ως άνω προσβαλλόμενη πράξη εδράζεται επί της από 6.10.2017 Έκθεσης Μερικού Επιτόπιου Ελέγχου εφαρμογής των διατάξεων του ν.4308/2014 (Ε.Λ.Π.) και του ν.4174/2014 (Κ.Φ.Δ.) της Δ.Ο.Υ. Α' Αθηνών, που συντάχθηκε βάσει της με αριθ./6.09.2017 εντολής ελέγχου. Σύμφωνα με την εν λόγω έκθεση, κατόπιν μερικού επιτόπιου ελέγχου που πραγματοποιήθηκε την 6.09.2017 στην έδρα της επιχείρησης, διαπιστώθηκε ότι σε δύο (2) παρέες – τραπέζια πελατών της, που είχαν σερβιριστεί με φαγητά και ποτά, δεν είχαν εκδοθεί οι αντίστοιχες Αποδείξεις Λιανικής Πώλησης από την εν χρήσει Φ.Τ.Μ. ή άλλο φορολογικό στοιχείο, κατά παράβαση των συνδυασμένων διατάξεων των άρθρων 12§§1,8 και 13 παρ. α' του ν.4308/2014 (Ε.Λ.Π.) και του άρθρου 13§1 του ν.4174/13 (Κ.Φ.Δ.). Σημειώνεται δε ότι η προσφεύγουσα για την παρακολούθηση των εργασιών της τηρεί απλογραφικό λογιστικό σύστημα σύμφωνα με τον ν.4308/2014. Τα μη εκδοθέντα φορολογικά στοιχεία ήταν αξίας 28,30 ευρώ και 41,20 ευρώ, αντίστοιχα, ενώ ο Φ.Π.Α. που αποκρύπτεται ανέρχεται στο ποσό των 13,45 ευρώ. Εν συνεχεία, γνωστοποιήθηκαν στην ομόρρυθμη επιχείρηση οι διαπιστωθείσες παραβάσεις με το αρ./6.09.2017 Σημείωμα Διαπιστώσεων Ελέγχου – Κλήση σε ακρόαση και ο με αριθ./6.9.2017 Προσωρινός Προσδιορισμός Προστίμου, η οποία όμως δεν ανταποκρίθηκε.

Η προσφεύγουσα, με την υπό κρίση ενδικοφανή προσφυγή, ζητά την διαγραφή του επιβληθέντος προστίμου, προβάλλοντας τους κάτωθι ισχυρισμούς:

1. Η επιχείρηση τηρεί με ευλάβεια όλους τους νόμους και αυτό αποδεικνύεται από τους φόρους που κάθε έτος, με συνέπεια, καταβάλλει.

2. Τα πραγματικά περιστατικά εσφαλμένα ερμηνεύτηκαν, όλες οι Α.Λ.Π. είχαν εκδοθεί και τοποθετηθεί στα τραπέζια, πιθανόν κάποιοι πελάτες να τις είχαν μπερδέψει με αποτέλεσμα ο έλεγχος να μην τις προσέξει.
3. Το επιβληθέν πρόστιμο είναι τρομερά δυσανάλογο σε σχέση με την αποκρυβείσα αξία.

Επειδή, για πράξεις που εκδίδονται από 01.01.2014, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 63 του ν.4174/2013 όπως ισχύει: «1. Ο υπόχρεος, εφόσον αμφισβητεί οποιαδήποτε πράξη που έχει εκδοθεί σε βάρος του από τη Φορολογική Διοίκηση ή σε περίπτωση σιωπηρής άρνησης, οφείλει να υποβάλει ενδικοφανή προσφυγή με αίτημα επανεξέτασης της πράξης στο πλαίσιο διοικητικής διαδικασίας από την Υπηρεσία Εσωτερικής Επανεξέτασης της Φορολογικής Διοίκησης...».

Ειδικότερα, όσον αφορά την ως άνω προσβαλλόμενη πράξη, σύμφωνα με την παρ. 1 του ίδιου άρθρου και νόμου (Κ.Φ.Δ.), αυτή εμπροθέσμως και παραδεκτώς προσβάλλεται με την παρούσα ενδικοφανή προσφυγή ενώπιον της Διεύθυνσης Επίλυσης Διαφορών.

Επειδή, σύμφωνα με το άρθρο 12 του ν.4308/2014 «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... 3... 4...5. Με στοιχείο λιανικής πώλησης εξομοιώνεται κάθε άλλο έγγραφο που περιλαμβάνει τα δεδομένα του στοιχείου λιανικής πώλησης και αντίτυπο αυτού παραδίδεται, αποστέλλεται ή τίθεται στη διάθεση του πελάτη.

6... 7...8. Η έκδοση στοιχείων λιανικής πώλησης (αποδείξεων λιανικής ή τιμολογίων) γίνεται με τη χρήση φορολογικών ηλεκτρονικών μηχανισμών που προβλέπει ο ν. 1809/1988 κατά τη θέση σε ισχύ του παρόντος νόμου.

9...10. Οι οντότητες δύνανται να εκδίδουν τα στοιχεία λιανικής πώλησης με τη χρήση υπηρεσιών παρόχου ηλεκτρονικής έκδοσης στοιχείων λιανικής πώλησης, αντί της χρήσης φορολογικών ηλεκτρονικών μηχανισμών της παραγράφου 8.»

Επειδή, σύμφωνα με το άρθρο 13§1 του ν.4308/2014 «Το στοιχείο λιανικής πώλησης (απόδειξη ή τιμολόγιο) εκδίδεται:

α) Σε περίπτωση πώλησης αγαθών, κατά το χρόνο παράδοσης ή την έναρξη της αποστολής. Όταν η παράδοση των πωλούμενων αγαθών γίνεται από τρίτο, το στοιχείο λιανικής πώλησης εκδίδεται μέχρι το τέλος του επόμενου μήνα από την παράδοση.

β) Σε περίπτωση παροχής υπηρεσιών, με την ολοκλήρωση της παροχής της υπηρεσίας.

γ) Σε περίπτωση απόκτησης δικαιώματος λήψης υπηρεσίας, με την απόκτηση του δικαιώματος αυτού.

δ) Σε περίπτωση συνεχιζόμενης παροχής αγαθών, υπηρεσίας ή κατασκευής έργου, το παραστατικό της πώλησης εκδίδεται όταν μέρος της αμοιβής καθίσταται απαιτητό για το μέρος της

υπηρεσίας ή του έργου που έχει ολοκληρωθεί και σε κάθε περίπτωση με την ολοκλήρωση της υπηρεσίας ή του έργου.»

Επειδή, σύμφωνα με τις διατάξεις της παραγράφου 1 του άρθρου 58Α του ν. 4174/2013 περί προστίμων για παραβάσεις σχετικές με τον φόρο προστιθέμενης αξίας:

«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.

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, σύμφωνα με την από 6.10.2017 Έκθεση Μερικού Επιτόπιου Ελέγχου εφαρμογής των διατάξεων του ν.4308/2014 (Ε.Λ.Π.) και του ν.4174/2014 (Κ.Φ.Δ.) της Δ.Ο.Υ. Α΄ Αθηνών, διαπιστώθηκε ότι σε δύο (2) παρέες – τραπέζια πελατών της, που είχαν σερβιριστεί με φαγητά και ποτά, δεν είχαν εκδοθεί οι αντίστοιχες Αποδείξεις Λιανικής Πώλησης από την εν χρήσει Φ.Τ.Μ. ή άλλο φορολογικό στοιχείο. Τα μη εκδοθέντα φορολογικά στοιχεία ήταν αξίας 28,30 ευρώ και 41,20 ευρώ, αντίστοιχα, ενώ ο Φ.Π.Α. που αποκρύπτεται ανέρχεται στο ποσό των 13,45 ευρώ.

Επειδή, οι διαπιστώσεις του ελέγχου όπως αυτές καταγράφονται στην από 6.10.2017 Έκθεση Μερικού Επιτόπιου Ελέγχου εφαρμογής των διατάξεων του ν.4308/2014 (Ε.Λ.Π.) και του ν.4174/2014 (Κ.Φ.Δ.) της Δ.Ο.Υ. Α΄ Αθηνών, επί της οποίας εδράζεται η προσβαλλόμενη πράξη, κρίνονται βάσιμες αποδεκτές και πλήρως αιτιολογημένες.

Επειδή, η έκθεση ελέγχου που συντάσσεται από τα φορολογικά όργανα αποτελεί δημόσιο έγγραφο (άρθρο 169 § 1 ΚΔΔ) και έχει 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, η δημόσια διοίκηση δεσμευόμενη από την αρχή της νομιμότητας, υποχρεούται στην εφαρμογή των ως άνω αναφερομένων διατάξεων και οδηγιών, συνεπώς ορθώς επιβλήθηκε το υπό κρίση πρόστιμο και η παρούσα ενδικοφανής πρέπει να απορριφθεί.

Α π ο φ α σ ί ζ ο υ μ ε

Την **απόρριψη** της με ημερομηνία κατάθεσης 8.12.2017 και με αριθμό πρωτοκόλλουενδικοφανούς προσφυγής της ομόρρυθμης εταιρείας «.....», με Α.Φ.Μ., με έδρα την Αθήνα, οδός, και την επικύρωση της με αριθ. /6.10.2017 Πράξης Επιβολής Προστίμου άρθρου 58Α§1 του ν.4174/2013, του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Α΄ Αθηνών.

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

Πράξη Επιβολής Προστίμου άρθρου 58Α§1 του ν.4174/2013 με αριθ. /17 του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Α΄ Αθηνών, φορολογικού έτους 2017,

Πρόστιμο του άρθρου 58Α΄ του ν.4174/2013	250,00 €
ΣΥΝΟΛΟ ΓΙΑ ΚΑΤΑΒΟΛΗ	250,00 €

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

Με εντολή του Προϊσταμένου της
Διεύθυνσης Επίλυσης Διαφορών

ΑΚΡΙΒΕΣ ΑΝΤΙΓΡΑΦΟ
Η ΥΠΑΛΛΗΛΟΣ ΤΟΥ ΤΜΗΜΑΤΟΣ
ΔΙΟΙΚΗΤΙΚΗΣ ΥΠΟΣΤΗΡΙΞΗΣ

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.