



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 : 2131604567

Καλλιθέα 23.06.2017

αριθμός απόφασης 3533

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 24.02.2017 και με αριθμό πρωτοκόλλου «.....» ενδικοφανή προσφυγή της ετερόρρυθμης εταιρείας με την επωνυμία «.....», με Α.Φ.Μ. «.....», που εδρεύει στο Ψυχικό, πλατεία «.....» και διατηρεί υποκατάστημα στην Κέρκυρα «.....», κατά της με αριθ. «.....» Απόφασης Επιβολής Προστίμου ΚΦΑΣ του Προϊσταμένου Δ.Ο.Υ. Κέρκυρας και τα προσκομιζόμενα με αυτήν σχετικά έγγραφα.

5. Την με αριθ. «.....» Απόφαση Επιβολής Προστίμου ΚΦΑΣ του Προϊσταμένου Δ.Ο.Υ. Κέρκυρας, της οποίας ζητείται η ακύρωση καθώς και την οικεία έκθεση ελέγχου.

6. Την από 9.02.2017 έκθεση απόψεων του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Κέρκυρας.

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

Επί της από 24.02.2017 και με αριθμό πρωτοκόλλου «.....» ενδικοφανούς προσφυγής της ετερόρρυθμης εταιρείας με την επωνυμία «.....», με Α.Φ.Μ. «.....» και μετά την μελέτη και την αξιολόγηση όλων των υφιστάμενων στο σχετικό φάκελο εγγράφων και των προβαλλόμενων λόγων της ενδικοφανούς προσφυγής, επαγόμαστε τα ακόλουθα:

Με την με αριθ. «.....» Απόφαση Επιβολής Προστίμου ΚΦΑΣ, διαχειριστικής περιόδου 2016, του Προϊσταμένου Δ.Ο.Υ. Κέρκυρας, επιβλήθηκε σε βάρος της προσφεύγουσας εταιρείας πρόστιμο ποσού 5.250,00 ευρώ, λόγω της διαπίστωσης της μη τήρησης των διατάξεων του ν.4308/2014 (Ε.Λ.Π.), του ν.4174/2013 (Κ.Φ.Δ.) & του ν.4410/2016.

Ειδικότερα, κατόπιν έκδοσης της με αριθ. «.....» εντολής μερικού επιτόπιου φορολογικού ελέγχου του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Κέρκυρας, διενεργήθηκε έλεγχος στο Υποκατάστημα της ανωτέρω επιχείρησης την Τρίτη 23.08.2016 και ώρα 13:00, όπου και διαπιστώθηκε:

- α) μη έκδοση εκατό (100) Α.Λ.Π. από την εν χρήσει Φ.Τ.Μ. με αριθμό μητρώου «.....» ή άλλου φορολογικού στοιχείου σε εκατό (100) τραπέζια – παρέες – πελάτες, οι οποίοι είχαν σερβιριστεί – πωληθεί προϊόντα (ποτά, νερά, φαγητά) συνολικής αξίας 219,50 ευρώ κατά παράβαση των συνδυασμένων διατάξεων των άρθρων 8, 12 και 13 περ. α' του Ν.4308/2014 (Ε.Λ.Π.),
- β) παράκαμψη της Φ.Τ.Μ. για την έκδοση των Α.Λ.Π., όπου τις κρατούσε σε αναμονή μέσα σε μη συμβατό πρόγραμμα εγκεκριμένο από το υπουργείο και το βράδυ τις διέγραφε, κατά παράβαση του ν.4410/2016 άρθρο 40 παρ. 14α περ. ι' και
- γ) μη τήρηση αξιόπιστου λογιστικού συστήματος των κατάλληλων λογιστικών αρχείων βιβλίων και στοιχείων κατά παράβαση του άρθρου 13 του ν.4174/2013.

Μετά το πέρας του ελέγχου, για τις παραπάνω αναφερόμενες παραβάσεις επιδόθηκε στην προσφεύγουσα πράξη προσωρινού διορθωτικού προστίμου και κλήση προς ακρόαση (άρθρο 6 του ν.2690/1999), Σημείωμα Διαπιστώσεων Ελέγχου (άρθρα 62 & 28 του ν.4174/2013), με το οποίο κλήθηκε όπως διατυπώσει εγγράφως τις απόψεις της επί των διαπιστώσεων ελέγχου, εντός είκοσι ημερών από την επομένη της επίδοσης. Σε απάντηση των ανωτέρω, η προσφεύγουσα κατέθεσε το με αριθ. «.....» υπόμνημα με τις απόψεις της, οι οποίες όμως δεν έγιναν δεκτές από την Φορολογική Αρχή με συνέπεια την έκδοση της προσαλλόμενης πράξης.

Παράλληλα, οι ως άνω διαπιστωθείσες παραβάσεις επέσυραν την εφαρμογή των διατάξεων της παρ. 1 του άρθρου 13 του ν.2523/97 και για το λόγο αυτό εκδόθηκε η με αριθ. «.....» πράξη περί αναστολής λειτουργίας επαγγελματικής εγκατάστασης του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Κέρκυρας.

Η προσφεύγουσα εταιρεία με την υπό κρίση ενδικοφανή προσφυγή ζητά την ακύρωση της προσαλλόμενης πράξης, προβάλλοντας τους παρακάτω ισχυρισμούς:

1. Οι διαπιστώσεις του ελέγχου ήσαν εσφαλμένες, η εταιρεία δεν έχει υποπέσει σε διαπιστωθείσες παραβάσεις. Οι εκατό (100) παραγγελίες ήσαν παραγγελίες από την ημέρα που λειτουργούσε το κυλικείο (1.5.2016) μέχρι την ημέρα του ελέγχου, δηλ. χρονικού διαστήματος 3,5 μηνών, που δεν παραδόθηκαν σε πελάτες και άρα δεν εκδόθηκε απόδειξη από ΦΤΜ. Είναι αδιαμφισβήτητο γεγονός ότι κατά τη διάρκεια του ελέγχου και στα 14 σερβιρισμένα τραπέζια βρέθηκαν κανονικά κομμένες αποδείξεις.
2. Σύμφωνα με την απόφαση της ΓΓΔΕ ΠΟΛ 1003/2015, που ερμηνεύει τις διατάξεις του ν.4308/2014, δεν προκύπτει υποχρέωση τήρησης ιδιαίτερων λογιστικών αρχείων για τα υποκαταστήματα συνεπώς αυτά μπορούν να τηρούνται και να φυλάσσονται οπουδήποτε, με την προϋπόθεση να επιδεικνύονται και να δίνονται στον έλεγχο όταν αυτά ζητηθούν, εντός ευλόγου χρόνου. Κατά την ολοκλήρωση δε τις διαδικασίας μετετράπη η παράβαση από «μη επίδειξη βιβλίων» σε «μη τήρηση αξιόπιστου λογιστικού συστήματος», η εν λόγω μετατροπή δεν είναι νόμιμη διότι αφορά άλλη πράξη από την αρχικώς διαπιστωθείσα, καθίσταται δε άκυρη διότι δεν κλήθηκε σε ακρόαση για την συγκεκριμένη παράβαση.
3. Δεν είναι νοητό να υπάρχει διπλή κύρωση για την ίδια πράξη.
4. Η προσβαλλόμενη πράξη κατά την περιγραφή της τελεσθείσας παράβασης είναι ασαφής, αόριστη και ακατανόητη και για τούτο πρέπει να ακυρωθεί.

Επειδή, για πράξεις που εκδίδονται από 01.01.2014, σύμφωνα με τις διατάξεις της παραγράφου 1 του άρθρου 63 του ν.4174/2013 (Κ.Φ.Δ.) όπως ισχύει: «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. Η αίτηση υποβάλλεται στη φορολογική αρχή που εξέδωσε την πράξη ή παρέλειψε την έκδοσή της και πρέπει να αναφέρει τους λόγους και τα έγγραφα στα οποία ο υπόχρεος βασίζει το αίτημά του. Η αίτηση πρέπει να υποβάλλεται από τον υπόχρεο εντός τριάντα (30) ημερών από την ημερομηνία κοινοποίησης της πράξης σε αυτόν ή από τη συντέλεση της παράλειψης. ...».

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 τις διατάξεις των άρθρων 12 και 13 του ν.4308/2014 περί εκδιδόμενων στοιχείων για λιανική πώληση αγαθών ή υπηρεσιών και χρόνου έκδοσης στοιχείων λιανικής πώλησης:

«Άρθρο 12

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 τις 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 τη χρήση φορολογικών ηλεκτρονικών μηχανισμών που προβλέπει ο ν. 1809/1988 κατά τη θέση σε ισχύ του παρόντος νόμου.

9. Με απόφαση του Γενικού Γραμματέα Δημοσίων Εσόδων δύναται να τίθενται σε εφαρμογή τεχνικές προδιαγραφές, καθώς και πληροφοριακά και λειτουργικά χαρακτηριστικά των φορολογικών ηλεκτρονικών μηχανισμών που είναι, σύμφωνα με τις βέλτιστες Ευρωπαϊκές πρακτικές, με σκοπό τη διασφάλιση της αυθεντικότητας και της ακεραιότητας των εκδιδόμενων στοιχείων λιανικής πώλησης. Με την ίδια απόφαση δύναται να ρυθμίζονται θέματα σχετικά με την εφαρμογή των εν λόγω τεχνικών προδιαγραφών.

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.

11. Με απόφαση του Γενικού Γραμματέα Δημοσίων Εσόδων, ύστερα από δημοσίευση αξιολόγησης των διοικητικών βαρών για τις υποκείμενες οντότητες σε σχέση με το αναμενόμενο φορολογικό όφελος, δύναται να απαλλάσσονται ορισμένες κατηγορίες οντοτήτων από την υποχρέωση της παραγράφου 8. Οι οντότητες αυτές δύνανται να εκδίδουν τα στοιχεία λιανικής πώλησης με χειρόγραφο τρόπο ή με άλλο τεχνικό μέσο.

12. Κατ' εξαίρεση, επιτρέπεται η έκδοση στοιχείων λιανικής πώλησης με χειρόγραφο τρόπο ή με άλλο τεχνικό μέσο, αντί της εφαρμογής των παραγράφων 8 ή 10 του παρόντος άρθρου, για περιστασιακές λιανικές πωλήσεις.

13. Η οντότητα μπορεί να εκδίδει παραστατικά λιανικής πώλησης με χειρόγραφο τρόπο στην περίπτωση διακοπής του συστήματος διανομής ηλεκτρικής ενέργειας ή διακοπής της λειτουργίας του μέσου έκδοσης παραστατικών, λόγω τεχνικού προβλήματος. Σε περίπτωση μη λειτουργίας του εξοπλισμού έκδοσης παραστατικών λόγω τεχνικού προβλήματος, η οντότητα λαμβάνει όλα τα

απαραίτητα μέτρα για την αποκατάσταση της λειτουργίας του εξοπλισμού χωρίς αδικαιολόγητη καθυστέρηση και για την αποτροπή επαναλήψεων του προβλήματος. Με απόφαση του Γενικού Γραμματέα Δημοσίων Εσόδων της παραγράφου 9 δύναται να ρυθμίζονται θέματα εφαρμογής της παραγράφου αυτής, καθώς και να επιβάλλεται υποχρέωση ενημέρωσης της Γενικής Γραμματείας Δημοσίων Εσόδων.

.....

Άρθρο 13

Το στοιχείο λιανικής πώλησης (απόδειξη ή τιμολόγιο) εκδίδεται:

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

Επειδή, σύμφωνα με τις διατάξεις των παραγράφων 1 και 2 του άρθρου 13 του ν.4174/2013 (Κ.Φ.Δ.) περί βιβλίων και στοιχείων: «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 τη σύνταξη των χρηματοοικονομικών καταστάσεων και άλλων πληροφοριών σύμφωνα με τη 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 την αξιοπιστία και την καταλληλότητά τους.

2. Τα λογιστικά αρχεία, φορολογικοί ηλεκτρονικοί μηχανισμοί, φορολογικές μνήμες και αρχεία που δημιουργούν οι φορολογικοί ηλεκτρονικοί μηχανισμοί πρέπει να διαφυλάσσονται κατ' ελάχιστον:

α) για διάστημα πέντε (5) ετών από τη λήξη του αντίστοιχου φορολογικού έτους εντός του οποίου υπάρχει η υπάρχει η υποχρέωση υποβολής δήλωσης ή

β) εφόσον συντρέχουν οι προϋποθέσεις της παραγράφου 2 του άρθρου 36 του Κώδικα, έως ότου παραγραφεί το δικαίωμα έκδοσης από τη Φορολογική Διοίκηση πράξης προσδιορισμού του φόρου, σύμφωνα με τα οριζόμενα στην παράγραφο αυτή ή

γ) έως ότου τελεσιδικήσει η απαίτηση της Φορολογικής Διοίκησης σε συνέχεια διενέργειας φορολογικού ελέγχου ή έως ότου αποσβεστεί ολοσχερώς η απαίτηση λόγω εξόφλησης.»

Επειδή, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 54 του ίδιου ως άνω νόμου (Κ.Φ.Δ.), παρ. 1 περ. η', ι' και παρ. 2 περ. ζ', περί διαδικαστικών παραβάσεων:

«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:

.....

η) δεν συμμορφώνεται με τις κατά το άρθρο 13 υποχρεώσεις του.

ι) παραβιάζει ή παραποιεί ή επεμβαίνει κατά οποιονδήποτε τρόπο στη λειτουργία των φορολογικών ηλεκτρονικών μηχανισμών,

.....

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

.....

ε) δύο χιλιάδες πεντακόσια (2.500) ευρώ, στις περιπτώσεις ε', ζ', η', και ιδ' της παραγράφου 1.
ζ) πέντε, δέκα και είκοσι χιλιάδες (5.000, 10.000, 20.000) ευρώ, για κάθε παράβαση της
περίπτωσης ι' της παραγράφου 1, κατά περίπτωση και ως εξής: πέντε χιλιάδες (5.000) ευρώ, όταν
υπαίτιος της παράβασης είναι ο κάτοχος-χρήστης του φορολογικού ηλεκτρονικού μηχανισμού, δέκα
χιλιάδες (10.000) ευρώ, όταν υπαίτιος της παράβασης είναι η επιχείρηση μεταπώλησης ή τεχνικής
υποστήριξης και είκοσι χιλιάδες (20.000) ευρώ σε περίπτωση που υπαίτιος της παράβασης είναι η
επιχείρηση που έχει λάβει έγκριση λογισμικού (software) και υλισμικού (hardware) από τα αρμόδια
όργανα».

Επειδή, σύμφωνα με τις διατάξεις της παραγράφου 1 του άρθρου 58Α του ν.4174/2013 (Κ.Φ.Δ.), περί προστίμων για παραβάσεις σχετικές με το 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 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 ευρώ (250) ευρώ, σε περίπτωση που ο φορολογούμενος είναι υπόχρεος τήρησης διπλογραφικού λογιστικού συστήματος και των πεντακοσίων (500) ευρώ, σε περίπτωση που ο φορολογούμενος είναι υπόχρεος τήρησης διπλογραφικού λογιστικού συστήματος.».

Επειδή, σύμφωνα με την ΠΟΛ.1252/20.11.2015 με την οποία παρέχονται διευκρινίσεις για την εφαρμογή των διατάξεων του Δέκατου Κεφαλαίου του Κώδικα Φορολογικής Διαδικασίας (ν.4174/2013, άρθρα 53-62): «.... Ως μη συμμόρφωση με τις κατά το άρθρο 13 υποχρεώσεις, θεωρείται, π.χ., η μη τήρηση των προβλεπόμενων από τις σχετικές διατάξεις βιβλίων, καθώς και η τήρηση βιβλίων κατώτερης κατηγορίας από την προβλεπόμενη. Επίσης, ως μη συμμόρφωση θεωρείται η μη διαφύλαξη των λογιστικών αρχείων (βιβλίων και στοιχείων), καθώς και η μη διαφύλαξη των φορολογικών μηχανισμών, φορολογικών μνημών, και αρχείων που δημιουργούν οι φορολογικοί ηλεκτρονικοί μηχανισμοί (άρθρο 13 παρ. 2, όπως ισχύει μετά την αντικατάστασή του με την περ. β' της παρ.1 του άρθρου 3 του ν.4337/2015), στο χρόνο που ορίζουν οι διατάξεις της παραγράφου 2 του άρθρου 13. Τέλος, δεν επιβάλλονται πρόστιμα για τις λοιπές περιπτώσεις διαδικαστικών παραβάσεων τήρησης βιβλίων και έκδοσης φορολογικών στοιχείων (π.χ. εκπρόθεσμη ενημέρωση βιβλίων, μη εμπρόθεσμη ενημέρωση βιβλίων, εκπρόθεσμη έκδοση στοιχείων κ.λπ.), οι οποίες ανάγονται στο χρονικό διάστημα από 1.1.2014 και μετά.

..... Ως εκ τούτου, για κάθε παράβαση μη έκδοσης ή ανακριβούς έκδοσης αποδείξεων λιανικής πώλησης ή επαγγελματικών στοιχείων, ανεξαρτήτως αξίας, για πράξη που επιβαρύνεται με Φ.Π.Α., και η οποία (παράβαση) διαπράττεται από την 17.10.2015 (έναρξη ισχύος Ν.4337/2015) και μετά, επιβάλλεται πρόστιμο ποσοστού πενήντα τοις εκατό (50%) επί του ποσού Φ.Π.Α. που θα προέκυπτε από το μη εκδοθέν στοιχείο ή επί της διαφοράς αντίστοιχα (άρθρο 58Α παρ. 1). Με τον

τρόπο αυτό το ύψος του προστίμου συνδέεται με την αποφυγή απόδοσης του Φ.Π.Α. και όχι με τον αριθμό των μη εκδοθέντων στοιχείων.».

Επειδή, όσον αφορά τις διαπιστώσεις του ελέγχου σχετικά με τις περιγραφείσες παραβάσεις: α) της μη έκδοσης εκατό (100) Α.Λ.Π. από την εν χρήσει Φ.Τ.Μ. ή άλλο φορολογικό στοιχείο αξίας σε εκατό τραπέζια – παρέες - πελάτες, και β) της παράκαμψης της ΦΤΜ για την έκδοση των ΑΛΣ, κρατώντας μέσα σε μη συμβατό πρόγραμμα εγκεκριμένο από το υπουργείο σε αναμονή όπου το βράδυ τις διέγραφε παραβιάζοντας ή παραποιώντας ή επεμβαίνοντας κατά οποιονδήποτε τρόπο στη λειτουργία των ΦΤΜ, όπως αυτές καταγράφονται στην από 26.09.2016 Έκθεση Μερικού Επιτόπιου Ελέγχου των ελεγκτών της Δ.Ο.Υ. Κέρκυρας: «.....», «.....» και «.....», επί της οποίας εδράζεται η προσβαλλόμενη πράξη, αυτές κρίνονται βάσιμες, αποδεκτές και πλήρως αιτιολογημένες αφού τα πραγματικά περιστατικά περιγράφονται αναλυτικά και με σαφήνεια. Ο έλεγχος παραθέτει αναλυτικά πίνακα στοιχείων στον οποίο περιλαμβάνονται: η ημερομηνία, ήτοι η 23.08.2016, η ώρα (από 07:47 έως 12:00) και η αξία των πωληθέντων προϊόντων (φαγητά, νερά, ποτά) για τα οποία δεν εκδόθηκαν οι αντίστοιχες αποδείξεις λιανικής πώλησης από την εν χρήσει Φ.Τ.Μ. (με αριθμό μητρώου «.....») ή άλλο φορολογικό στοιχείο.

Ως εκ τούτου, όσον αφορά την επιβολή προστίμου για την ουσιαστική παράβαση του διενεργηθέντος ελέγχου σχετικά με το ποσό του φόρου προστιθέμενης αξίας που προέκυψε από την διαπίστωσης της μη έκδοσης των εκατό (100) φορολογικών στοιχείων, ορθώς επιβλήθηκε σύμφωνα με τις διατάξεις της παραγράφου 1 του άρθρου 58Α του ν.4174/2013 (Κ.Φ.Δ.).

Επειδή όσον αφορά την επιβολή κύρωσης για την διαδικαστική παράβαση που διαπιστώθηκε από τον έλεγχο και αφορούσε την παράκαμψη της ΦΤΜ για την έκδοση αποδείξεων λιανικής πώλησης και της διακράτησής τους σε αναμονή από μη συμβατό πρόγραμμα εγκεκριμένο από το υπουργείο, μέσω του οποίου στη συνέχεια προέβαινε στην διαγραφή τους, σύμφωνα με τις διατάξεις της περίπτωσης ι' της παραγράφου 1 και της περίπτωσης ζ' της παραγράφου 2 του άρθρου 54 του ν.4174/2013 (Κ.Φ.Δ.), εκ παραδρομής και εξαιτίας υπολογιστικού σφάλματος καταλογίστηκε πρόστιμο ποσού 2.500,00 ευρώ αντί του ορθού των 5.000,00 ευρώ.

Επειδή εν προκειμένω η αρμόδια Δ.Ο.Υ. Κέρκυρας, ορθά ανέφερε τις διατάξεις του άρθρου 54 του Κ.Φ.Δ., έσφαλε όμως κατά την αναγραφή του αντίστοιχου επιβληθέντος προστίμου στην προσβαλλόμενη πράξη, τροποποιούμε αυτήν αναφορικά με την δεύτερη παράβαση και την επιβολή του με αριθ. β) προστίμου στο ορθό ποσό των 5.000,00 ευρώ αντί του αναγραφόμενου ποσού των 2.500,00 ευρώ.

Επειδή, όσον αφορά την περιγραφείσα παράβαση της μη τήρησης αξιόπιστου λογιστικού συστήματος, κατάλληλων λογιστικών αρχείων, βιβλίων και στοιχείων κατά παράβαση του άρθρου 13 του ν.4174/2013 αυτή αφορά την ήδη καταλογισθείσα παράβαση της παραβίασης ή παραποίησης ή επέμβασης στη λειτουργία της ΦΤΜ.

Επειδή, όσον αφορά τον ισχυρισμό του προσφεύγοντος περί επιβολής διπλής κύρωσης για την ίδια παράβαση της παραβίασης της ΦΤΜ, είναι αποδεκτός αφού εν προκειμένω η διαπιστωθείσα παράβαση είναι μία, συγκεκριμένα η παραβίαση ή παραποίηση της Φ.Τ.Μ.,

συνεπώς δεν δύναται να επιβληθεί διπλό πρόστιμο, εν προκειμένω της περίπτωσης η' της παραγράφου 1 του άρθρου 54 του Κ.Φ.Δ. αλλά και της περίπτωσης ι' της παραγράφου 1 του άρθρου 54 του Κ.Φ.Δ. για την ίδια ως άνω διαδικαστική παράβαση, για το λόγο αυτό προβαίνουμε στην διαγραφή της τρίτης παράβασης και του αντίστοιχου επιβληθέντος προστίμου με αριθμό γ) ποσού 2.500,00 ευρώ για την διαπίστωση του ως άνω ελέγχου όπως αυτή περιγράφεται στην με αριθμό γ περίπτωση «δεν τήρησε αξιόπιστο λογιστικό σύστημα αρχείων για τα βιβλία και τα στοιχεία της κατά παράβαση του άρθρου 13 του ν.4174/2013 και του ν.4308/14», για την οποία επιβλήθηκε το με αριθ. γ) πρόστιμο της με αριθ. «.....» απόφασης Επιβολής Προστίμου ΚΦΑΣ του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Κέρκυρας.

Επειδή στην συγκεκριμένη περίπτωση, η υπηρεσία μας με την διόρθωση του ως άνω υπολογιστικού σφάλματος και την επιβολή του ορθού ποσού δεν χειροτερεύει τη θέση της προσφεύγουσας εταιρείας αφού παράλληλα προβαίνει σε διαγραφή του επιβληθέντος προστίμου διαδικαστικής παράβασης της περίπτωσης η' της παραγράφου 1 του άρθρου 54 του Κ.Φ.Δ., με αποτέλεσμα το συνολικό ποσό καταλογισμού να παραμένει αμετάβλητο.

Α π ο φ α σ ί ζ ο υ μ ε

την απόρριψη της με ημερομηνία κατάθεσης 24.02.2017 και με αριθμό πρωτοκόλλου «.....» ενδικοφανούς προσφυγής της ετερόρρυθμης εταιρείας με την επωνυμία «.....», νομίμως εκπροσωπούμενης, με Α.Φ.Μ. «.....», που εδρεύει στο Ψυχικό, «.....» και διατηρεί υποκατάστημα στην Κέρκυρα «.....», και την διόρθωση της με αριθ. «.....» Απόφασης Επιβολής Προστίμου ΚΦΑΣ του Προϊσταμένου Δ.Ο.Υ. Κέρκυρας σύμφωνα με το ανωτέρω σκεπτικό.

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

Απόφαση Επιβολής Προστίμου ΚΦΑΣ με αριθ. «.....», διαχειριστικής περιόδου 2016:

	ΠΕΡΙΓΡΑΦΗ ΠΑΡΑΒΑΣΗΣ ΚΑΙ ΕΠΙΒΑΛΛΟΜΕΝΟ ΠΡΟΣΤΙΜΟ	Δ.Ο.Υ.	Δ.Ε.Δ.
α)	Πρόστιμο του άρθρου 58Α του ν.4174/2013 για τη μη έκδοση εκατό (100) αποδείξεων λιανικών συναλλαγών $42,48\text{€} \times 50\% = 21,14\text{€}$	250,00 €	250,00 €
β)	Πρόστιμο του άρθρου 54 του ν.4174/2013 για την παράκαμψη της ΦΤΜ μέσω μη συμβατού προγράμματος όπου κρατούσε σε αναμονή τις ΑΛΣ και μετά τις διέγραφε	2.500,00 €	5.000,00 €
γ)	Πρόστιμο του άρθρου 54 του ν.4174/2013 για τη μη τήρηση αξιόπιστου λογιστικού συστήματος αρχείων	2.500,00 €	0,00 €
	ΣΥΝΟΛΟ	5.250,00 €	5.250,00 €

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 ΑΥΤΟΤΕΛΟΥΣ
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.