



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ

Καλλιθέα 13-06-2017



ΑΑΔΕ

Ανεξάρτητη Αρχή
Δημοσίων Εσόδων

ΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ

αριθμός απόφασης 3326

ΥΠΟΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ

ΤΜΗΜΑ ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ Α3

Ταχ. Δ/ση : Αριστογείτονος 19

Ταχ. Κώδικας : 176 71 - Καλλιθέα

Τηλέφωνο : 213 1604529

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 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 ημερομηνία κατάθεσης 20.02.2017 και με αριθμό πρωτοκόλλου «.....» ενδικοφανή προσφυγή της οντότητας «.....», ΑΦΜ «.....», κατά της υπ' αριθμ. «.....» Οριστικής Απόφασης Επιβολής Προστίμου ΕΛΠ - Άρθρου 54 ν.4174/2013 της Προϊσταμένης της Δ.Ο.Υ. ΕΛΕΥΣΙΝΑΣ, φορολογικού έτους 2016, και τα προσκομιζόμενα με αυτήν σχετικά έγγραφα.

5. Την υπ' αριθμ. «.....» Οριστική Απόφαση Επιβολής Προστίμου ΕΛΠ - Άρθρου 54 ν.4174/2013 της Προϊσταμένης της Δ.Ο.Υ. ΕΛΕΥΣΙΝΑΣ, φορολογικού έτους 2016 της οποίας ζητείται η ακύρωση, καθώς και την από 18.01.2017 οικεία έκθεση ελέγχου.
6. Τις απόψεις της Δ.Ο.Υ. Ελευσίνας.
7. Την εισήγηση του ορισθέντος υπαλλήλου του Τμήματος Α3 όπως αποτυπώνεται στο σχέδιο της απόφασης.

Επί της με αριθμό πρωτοκόλλου «.....» ενδικοφανούς προσφυγής της οντότητας «.....», 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 υπ' αριθμ. «.....» προσβαλλόμενη Οριστική Απόφαση Επιβολής Προστίμου της Προϊσταμένης της Δ.Ο.Υ. Ελευσίνας επιβλήθηκε σε βάρος της προσφεύγουσας οντότητας «.....» πρόστιμο ποσού 500,00 € για το φορολογικό έτος 01/01/2016-31/12/2016 σύμφωνα με τις διατάξεις της περ. θ της παρ. 1 και της περ.δ' της παρ. 2 του άρθρου 54 του ν.4174/2013 (ΚΦΔ), λόγω παράβασης των διατάξεων των άρθρων 8§1, 12§§1,8 και 13 του ν.4308/2014.

Η παράβαση αφορά σε μη έκδοση τεσσάρων (4) ΑΛΠ από την εν χρήση ΦΤΜ ή άλλου φορολογικού στοιχείου αξίας, σε τέσσερις (4) περιπτώσεις την 20.12.2016, για την πώληση λουκουμάδων αξίας εκάστης 2,00€, συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ 24% (συνολικής καθαρής αξίας 6,45€ πλέον ΦΠΑ 1,55€).

Η ως άνω Πράξη Επιβολής Προστίμου εκδόθηκε από την Προϊσταμένη της Δ.Ο.Υ. Ελευσίνας κατόπιν της από 18.01.2017 Έκθεσης Ελέγχου Εφαρμογής Διατάξεων των ν.4308/2014, των υπαλλήλων της ως άνω Δ.Ο.Υ., «.....» και «.....».

Η προσφεύγουσα οντότητα, με την υπό κρίση ενδικοφανή προσφυγή, ζητά την ακύρωση της προσβαλλόμενης πράξης (37/2016), ισχυριζόμενη ότι:

- Αδυναμία πλήρους ανταπόκρισης στις εργασιακές ανάγκες του προσωπικού που απασχολείτο στο υποκατάστημα, λόγω του ότι πρόκειται για άτομα με ειδικές ανάγκες.
- Μη καταβολή του σχετικού τιμήματος από κάποιες κατηγορίες προσώπων όπως προσφυγόπουλα, σχολείο του Πειραιά, παιδιά που δήλωναν ότι δεν είχαν χρήματα.
- Συνθήκες, ήτοι ταχύτητα, ανυπομονησία των παιδιών, φωνές, σπρωξίματα, εν γένει πίεση που δεχόταν το προσωπικό.

- Ο σκοπός της οντότητας δεν είναι κερδοσκοπικός, ώστε να θέλει να αποκρύψει κέρδη, αφού σε όλες τις δράσεις και τα παιχνίδια ήταν δωρεάν η συμμετοχή των παιδιών, πλην των λουκουμάδων για να δικαιολογηθούν έσοδα προς την Αποκεντρωμένη Διοίκηση και προς τούτο είχε κάθε συμφέρον να παρουσιάσει περισσότερα έσοδα και το οποίο είχε ως υπηρεσία επισημάνει στα εργαζόμενα άτομα, όμως είναι προφανές για τους ανωτέρω λόγους, ότι είτε διέφυγε της προσοχής των εργαζομένων κατά των άνω ατόμων ή άνω μη έκδοση, είτε δεν εκδόθηκαν για τους ανωτέρω λόγους εξαίρεσης, είτε για άλλο λόγο μη έχοντας όμως κάποιο δόλο.

Επειδή, σύμφωνα με όσα ορίζονται στις διατάξεις των παρ. 1 και 7 του άρθρου 8 του Ν. 4308/2014 (Ε.Λ.Π.): «1. Τιμολόγιο είναι το στοιχείο που εκδίδεται από την υποκείμενη σε αυτόν το νόμο οντότητα για κάθε πώληση αγαθών και παροχή υπηρεσιών, εντός της χώρας ή άλλης χώρας μέλους της Ευρωπαϊκής Ένωσης ή προς άλλη χώρα, καθώς και σε κάθε περίπτωση συναλλαγής που υπόκειται σε Φόρο Προστιθέμενης Αξίας (Φ.Π.Α.), βάσει της ισχύουσας νομοθεσίας.

Επειδή, σύμφωνα με όσα ορίζονται στις διατάξεις των παρ. 1 και 8 του άρθρου 12 του Ν. 4308/2014 (Ε.Λ.Π.): «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.

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.»

Επειδή, σύμφωνα με την περ.α' της παρ.1 του άρθ.13 του ιδίου ως άνω νόμου:

«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 την ΠΟΛ 1003/31-12-2014:

«12.8.1 Με την παράγραφο 8 εισάγεται γενική υποχρέωση για χρήση Φορολογικών Ηλεκτρονικών Μηχανισμών (ΦΗΜ) που προέβλεπε ο Ν.1809/1988 κατά τη θέση σε ισχύ του παρόντος νόμου, για την έκδοση παραστατικών πωλήσεων λιανικής (αποδείξεις λιανικής ή τιμολόγια). Συγκεκριμένα, οι αποδείξεις λιανικής (πώλησης ή παροχής υπηρεσιών) εκδίδονται με τη χρήση φορολογικής ταμειακής μηχανής ή, εφόσον εκδίδονται μηχανογραφικά, με σήμανση από φορολογικό μηχανισμό.

13.1.2 Για την περίπτωση πώλησης αγαθών (περίπτωση α), το παραστατικό εκδίδεται κατά την παράδοση ή την έναρξη αποστολής.

13.1.3 Διευκρινίζεται ότι στις λιανικές πωλήσεις αγαθών η έκδοση παραστατικού διακίνησης από τον πωλητή δεν μεταθέτει το χρόνο έκδοσης του παραστατικού λιανικής πώλησης. Το στοιχείο αυτό πρέπει να εκδίδεται και πάλι κατά την παράδοση ή την έναρξη της αποστολής των αγαθών.»

Επειδή οι παραβάσεις ,οι οποίες επισύρουν την κύρωση του προστίμου εις βάρος του παραβάτη είναι τυπικές, υπό την έννοια ότι δεν εξετάζεται η υπαιτιότητα του παραβάτη αλλά η πραγμάτωση της αντικειμενικής υπόστασης της παράβασης (ΣΤΕ 1188/2010, 477/2009,1253/1992), συγκεκριμένα οι προβλεπόμενες από τον κώδικα αυτό παραβάσεις στοιχειοθετούνται εφόσον υφίστανται τα πραγματικά περιστατικά αυτών, όπως είδος συναλλαγής, χρόνος κλπ. στοιχεία που είναι απαραίτητα για την έκδοση πράξεως επιβολής προστίμου (Δ .Ε .Φ. Αθηνών 5504/1998).

Επειδή το πρόστιμο είναι κύρωση διοικητική και για την επιβολή του δεν απαιτείται η ύπαρξη δόλου (προθέσεως),αλλά αρκεί η διαπίστωση της παράβασης. Για να επιβληθούν οι κυρώσεις του ΚΒΣ (πρόστιμα) οι οποίες έχουν τυπικό χαρακτήρα αρκεί η μη τήρηση των διατάξεων του και δεν απαιτείται να θεμελιωθεί η συνδρομή άλλων προϋποθέσεων όπως πρόθεση ή δόλος ή ζημιά του Δημοσίου (Σχετ. ΣτΕ 1562/79).

Επειδή η εν λόγω παράβαση στηρίχθηκε στον έλεγχο που πραγματοποιήθηκε στις 20.12.2016 από τους υπαλλήλους της Δ.Ο.Υ Ελευσίνας α) «.....» και β) «.....», οι οποίοι σε εκτέλεση της υπ' αριθμ. «.....» εντολής μερικού επιτόπιου ελέγχου της Προϊσταμένης της Δ.Ο.Υ Ελευσίνας, σχετικά με τον έλεγχο εφαρμογής των διατάξεων του ν. 4308/2014(ΕΛΠ), διερχόμενοι από την πλατεία Ηρώων Ελευσίνας, όπου υπήρχαν διάφορες κατασκευές " σπιτάκια " που συγκροτούσαν ένα « ΧΡΙΣΤΟΥΓΕΝΝΙΑΤΙΚΟ ΧΩΡΙΟ», παρατήρησαν σε μία εκ των κατασκευών αυξημένη κίνηση. Παρατηρώντας εκ του σύνεγγυς , διαπίστωσαν ότι στο συγκεκριμένο" σπιτάκι " παρασκευάζονταν λουκουμάδες, οι οποίοι διατίθεντο σε πελάτες έναντι αντιτίμου 2,00€. Παρακολουθώντας τη ροή των πελατών, διαπίστωσαν ότι σε τέσσερις (4) περιπτώσεις δεν εκδόθηκε ΑΛΠ από την εν χρήσει ΦΤΜ. Συνεπώς, η διαπίστωση και μόνο από μέρους των ελεγκτικών οργάνων της συνδρομής των ως άνω πραγματικών περιστατικών, αρκεί για την στοιχειοθέτηση της αποδιδόμενης στην προσφεύγουσα οντότητα παράβασης.

Επειδή οι διαπιστώσεις του ελέγχου, όπως αυτές καταγράφονται στην από 18.01.2017 έκθεση ελέγχου των ελεγκτών της Δ.Ο.Υ Ελευσίνας α) «.....» και β) «.....» επί των οποίων εδράζεται η προσβαλλόμενη πράξη, κρίνονται βάσιμες, αποδεκτές και πλήρως αιτιολογημένες, η υπό κρίση ενδικοφανής προσφυγή πρέπει να απορριφθεί.

Α Π Ο Φ Α Σ Ι Ζ Ο Υ Μ Ε

Την απόρριψη της με αριθμ. πρωτ. «.....» ενδικοφανούς προσφυγής της οντότητας «.....», ΑΦΜ «.....».

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

ΦΟΡΟΛΟΓΙΚΟ ΕΤΟΣ 2016

Πρόστιμο άρθρου 54παρ 1 περ. θ' και παρ. 2 περ. δ' του Ν 4174/2013 ποσό: **500,00 ευρώ**

ΜΕ ΕΝΤΟΛΗ ΤΟΥ ΠΡΟΙΣΤΑΜΕΝΟΥ
ΤΗΣ Δ/ΝΣΗΣ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ

*Ακριβές αντίγραφο η υπάλληλος
του τμήματος Διοικητικής Υποστήριξης*

Ο ΠΡΟΙΣΤΑΜΕΝΟΣ ΤΗΣ ΥΠΟΔΙΕΥΘΥΝΣΗΣ
ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ

ΦΑΚΟΣ ΓΕΩΡΓΙΟΣ

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 .