



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ



ΑΑΔΕ

Ανεξάρτητη Αρχή
Δημοσίων Εσόδων

**ΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ
ΥΠΟΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ
ΤΜΗΜΑ Α1 ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ**

Ταχ. Δ/ση : Αριστογείτονος 19

Ταχ. Κώδικας : 176 71 - Καλλιθέα

Τηλέφωνο : 2131604534

ΦΑΞ : 2131604567

Καλλιθέα

16-02-2017

Αριθμός απόφασης:

1466

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. Της παρ. 1 του άρθρου 17 του ν. 4389/2016 (ΦΕΚ Α' 94).

γ. Του άρθρου 59 του Π.Δ. 111/14 (ΦΕΚ Α' 178) «Οργανισμός του Υπουργείου Οικονομικών»

δ. Του άρθρου 6 της αριθ. Δ6Α 1058824 ΕΞ 2014 (ΦΕΚ Β' 865, 1079 ΚΑΙ 1846) Απόφασης του Γενικού Γραμματέα Δημοσίων Εσόδων του Υπουργείου Οικονομικών (ΦΕΚ Β' 1893) «Ανακαθορισμός της εσωτερικής διάρθρωσης και των αρμοδιοτήτων οργανικών μονάδων της Γενικής Γραμματείας Δημοσίων Εσόδων και μετονομασία ορισμένων από αυτές», όπως τροποποιήθηκε και ισχύει.

ε. Της ΠΟΛ 1002/31.12.2013 Απόφασης του Γενικού Γραμματέα Δημοσίων Εσόδων (ΦΕΚ Β' 55/16-1-2014) «Εφαρμογή των διατάξεων του άρθρου 63 του ν. 4174/2013 (Ειδική Διοικητική Διαδικασία – Ενδικοφανής προσφυγή), όπως αυτό τροποποιήθηκε και ισχύει από 1/1/2014 και καθορισμός λεπτομερειών για τη λειτουργία της Διεύθυνσης Επίλυσης Διαφορών (πρώην Υπηρεσίας Εσωτερικής Επανεξέτασης) της Γενικής Γραμματείας Δημοσίων Εσόδων, την εφαρμοστέα διαδικασία και τον τρόπο έκδοσης των αποφάσεων αυτής».

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

3. Την αριθ. 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 από 19-10-2016 και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανή προσφυγή της εταιρείας με την επωνυμία «.....», με ΑΦΜμε έδρα στον κατά της υπ' αριθ./3-8-2016 πράξης επιβολής προστίμου του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. διαχειριστικής περιόδου 01/01/2015-31/12/2015 και τα προσκομιζόμενα με αυτήν σχετικά έγγραφα.
5. Την υπ' αριθ./3-8-2016 πράξης επιβολής προστίμου του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. διαχειριστικής περιόδου 01/01/2015-31/12/2015 της οποίας ζητείται η ακύρωση, καθώς και την από 11-2-2016 οικεία έκθεση ελέγχου.
6. Τις απόψεις της ανωτέρω φορολογικής αρχής.
7. Την εισήγηση του ορισθέντος υπαλλήλου του Τμήματος Α1 όπως αυτή αποτυπώνεται στο σχέδιο της απόφασης.

Επί της από 19-10-2016 και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανούς προσφυγής της εταιρείας με την επωνυμία «.....», 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, επαγόμαστε τα ακόλουθα:

-Με την υπ' αρ./3-8-2016 (ΑΧΚ/19-9-2016 & ΑΤΒ) πράξη επιβολής προστίμου του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. διαχειριστικής περιόδου 01/01/2015-31/12/2015 επιβλήθηκε σε βάρος της προσφεύγουσας εταιρείας πρόστιμο συνολικού ύψους 7.500,00€ σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 54 του ν. 4174/2013 λόγω παράβασης των διατάξεων των άρθρων 8, 12 και 13 περ. α' του ν. 4308/2014.

Το ως άνω πρόστιμο προέκυψε κατόπιν διενέργειας μερικού επιτόπιου ελέγχου την 30-8-2015 από την αρμόδια Δ.Ο.Υ. Μυκόνου βάσει της υπ' αριθμ./2015 εντολής ελέγχου για τη διαπίστωση της ορθής εφαρμογής των διατάξεων του ν. 4308/2014 (Ε.Λ.Π.) και του ν. 4174/2013. Από το αποτέλεσμα του διενεργηθέντος ελέγχου προέκυψε ότι η προσφεύγουσα επιχείρηση εξέδωσε ανακριβώς από την εν χρήσει Φ.Τ.Μ., σε δέκα πέντε (15) περιπτώσεις παροχής υπηρεσιών (μίσθωσης ομπρελοκαθισμάτων), Αποδείξεις Λιανικών Συναλλαγών συνολικής αξίας 12 ευρώ έκαστης με αναγραφόμενο συντελεστή ΦΠΑ 9 % αντί του ορθού 16%.

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

1. Στον έλεγχο δεν βρέθηκε ουδεμία απόδειξη η οποία να μην έχει εκδοθεί στο 16% ΦΠΑ εκτός από τις ΑΛΣ-εκδοθείσες από την ΦΤΜπου αφορούσαν τις ξαπλώστρες της παραλίας τις οποίες έκοβε η υπάλληλος βεβιασμένα πληκτρολογώντας 9 % αντί 16%.

2. Δεν κατέστη δυνατό να καταργήσουν το συντελεστή ΦΠΑ 9% στη συγκεκριμένη ΦΤΜ λόγω μη έγκαιρης προσέλευσης του αρμόδιου τεχνικού για το σκοπό αυτό.
3. Επίκληση της ΠΟΛ. 1160/17-7-2015 περί ανεκτικότητας λόγω μη κατάργησης του συντελεστή 9% ΦΠΑ στη ΦΤΜ.
4. Το εισπραχθέν ποσό που αντιστοιχούσε στις αποδείξεις, δήλωσε στις περιοδικές δηλώσεις ΦΠΑ και κατάβαλλε με συντελεστή ΦΠΑ 16%. Συνεπώς καμία ζημία δεν υπέστη το Δημόσιο.
5. Η έκθεση ελέγχου είναι ακυρωτέα. Οι ελεγκτές όφειλαν να πάρουν την έγκριση του Προϊστάμενου της Δ.Ο.Υ. κατά τη σύνταξη της έκθεσης ελέγχου.

Επειδή σύμφωνα με τη διάταξη του άρθρου 12 του ν. 4308/2014 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 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 την από 11-2-2016 έκθεση μερικού επιτόπιου ελέγχου της αρμόδιας Δ.Ο.Υ., κατά τον υπό κρίση έλεγχο διαπιστώθηκε ότι σε δέκα πέντε (15) περιπτώσεις παροχής υπηρεσιών συνολικής αξίας έκαστης 12,00€ , εκδόθηκαν ανακριβώς οι αντίστοιχες Αποδείξεις Λιανικών Συναλλαγών από την εν χρήσει ΦΤΜ με αρ. μητρώου λόγω αναγραφής συντελεστή ΦΠΑ 9% αντί του ορθού 16%.

Επειδή όπως προκύπτει από την ως άνω σχετική έκθεση ελέγχου, η προσφεύγουσα για την παροχή υπηρεσιών (μίσθωσης ομπρελοκαθισμάτων) και την έκδοση Α.Λ.Σ. χρησιμοποιούσε ανέκαθεν την με αρ. μητρώου ΦΤΜ , όπως άλλωστε επικαλείται και με την παρούσα.

Επειδή η παροχή υπηρεσιών (μίσθωσης ομπρελοκαθισμάτων) ουδέποτε υπαγόταν στο μειωμένο συντελεστή ΦΠΑ αλλά στο κανονικό συντελεστή ΦΠΑ 23% ο οποίος μειωμένος κατά τριάντα τοις εκατό (30%) ,κατέφαρμογή της παρ. 4 του άρθρου 21 του ν.2859/2000, ανέρχεται στο 16% όπως ίσχυε και με τις προϊσχύουσες διατάξεις και ως εκ τούτου για την ως άνω ΦΤΜ η προσφεύγουσα δεν είχε υποχρέωση προσαρμογής στις νέες διατάξεις, ήτοι αλλαγή του συντελεστή ΦΠΑ από 9% σε 16%. Ακολούθως δεν τίθεται θέμα εφαρμογής εν προκειμένω της ΠΟΛ. 1160/17-7-2015 περί ανεκτικότητας της φορολογικής αρχής στα προβλήματα προσαρμογής στις νέες διατάξεις και ο σχετικός προβαλλόμενος ισχυρισμός τυγχάνει αβάσιμος.

Επειδή σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 54 του ν. 4174/2013, όπως αυτές ίσχυαν πριν την τροποποίησή τους με τις διατάξεις της παρ.3 του άρθρου 3 του Ν.4337/2015 (ΦΕΚ Α 129/17/10/2015), ορίζεται ότι:

«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:

α)η) δεν συμμορφώνεται με κάθε υποχρέωση σχετική με την τήρηση βιβλίων, όπως ορίζονται στο Άρθρο 13 του Κώδικα.

θ) δεν εκδίδει ή εκδίδει ανακριβώς αποδείξεις λιανικής πώλησης ή επαγγελματικά στοιχεία.

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

α)β)γ) διακόσια πενήντα (250) ευρώ, για κάθε παράβαση των περιπτώσεων β', γ',δ', στ' και θ' της παραγράφου 1, με ανώτατο όριο το ποσό ύψους τριάντα χιλιάδων (30.000) ευρώ ανά φορολογικό έλεγχο, στην περίπτωση της μη έκδοσης ή έκδοσης ανακριβών φορολογικών στοιχείων, σε περίπτωση που ο φορολογούμενος είναι υπόχρεος τήρησης βιβλίων και στοιχείων με βάση απλοποιημένα λογιστικά πρότυπα και

....

3. Σε περίπτωση διαπίστωσης, στο πλαίσιο ελέγχου, εκ νέου διάπραξης της ίδιας παράβασης, εντός πενταετίας από την έκδοση της αρχικής πράξης, τα σύμφωνα με τον Κώδικα πρόστιμα επιβάλλονται στο διπλάσιο και, στην περίπτωση κάθε επόμενης ίδιας παράβασης, στο τετραπλάσιο του αρχικώς επιβληθέντος προστίμου.»

Επειδή, η ανακρίβεια Α.Π.Υ για την οποία επιβάλλεται πρόστιμο της περίπτωσης 2γ του άρθρου 54 Ν 4174/2013, πρέπει να αφορά στη συνολική αξία της συναλλαγής και όχι στον αναγραφόμενο συντελεστή ΦΠΑ, η ανακριβής είσπραξη και απόδοση του οποίου αφορά παράβαση των διατάξεων του ΦΠΑ για ανακριβή υποβολή περιοδικής δήλωσης

Επειδή, στην Α.Π.Υ που εκδίδεται στην περίπτωση παροχής υπηρεσιών μίσθωσης ομπρελοκαθισμάτων αναγράφεται η συνολική αξία συμπεριλαμβανομένου και του ΦΠΑ, ο υπολογισμός του εμπεριεχόμενου ΦΠΑ διενεργείται με εσωτερική υπαίρεση, βάσει του ισχύοντος συντελεστού ΦΠΑ και ανεξάρτητα από τον αναγραφόμενο στην Α.Π.Υ συντελεστή.

Επειδή, η τυχόν απόδοση μειωμένου ΦΠΑ από την προσφεύγουσα αποτελεί αντικείμενο ανεξάρτητου ελέγχου.

Α π ο φ α σ ί ζ ο υ μ ε

Την **αποδοχή** της από 19-10-2016 και με Αρ. πρωτ. ενδικοφανούς προσφυγής της εταιρείας «.....», με ΑΦΜκαι την ακύρωση της υπ' αριθ./3-8-2016 πράξης επιβολής προστίμου του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. διαχειριστικής περιόδου 01/01/2015-31/12/2015.

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

Διαχειριστική περίοδο 01/01/2015-31/12/2015

-Πρόστιμο περί ανακριβούς έκδοσης φορολογικού στοιχείου: 0,00 €

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

ΑΚΡΙΒΕΣ ΑΝΤΙΓΡΑΦΟ
Ο ΥΠΑΛΛΗΛΟΣ ΤΟΥ
ΤΜΗΜΑΤΟΣ
ΔΙΟΙΚΗΤΙΚΗΣ ΥΠΟΣΤΗΡΙΞΗΣ

Ο ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΣ
ΤΗΣ Δ/ΝΣΗΣ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ

ΤΙΜΟΛΕΩΝ ΠΑΠΑΔΟΠΟΥΛΟΣ