



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ



ΑΑΔΕ

Ανεξάρτητη Αρχή
Δημοσίων Εσόδων

ΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ

ΥΠΟΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ

ΤΜΗΜΑ : Α6 Επανεξέτασης

Ταχ. Δ/ση : Αριστογείτονος 19

Ταχ. Κώδικας : 176 71 - Καλλιθέα

Τηλέφωνο : 2131604529

ΦΑΞ : 2131604567

Καλλιθέα: **14-02-2019**

Αριθμός απόφασης: **616**

ΑΠΟΦΑΣΗ

Ο ΠΡΟΙΣΤΑΜΕΝΟΣ 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 1064/2017 Απόφασης του Διοικητή της Α.Α.Δ.Ε. (ΦΕΚ Β' 1440/27-4-2017).

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

3. Την υπ' αριθμόν Δ.Ε.Δ. 1126366 ΕΞ 2016/30-8-2016 (ΦΕΚ 2759/τ.Β'/01-09-2016) Απόφαση του Προϊσταμένου της Διεύθυνσης Επίλυσης Διαφορών.

4. Τη με αριθ./2018 απόφαση του Διοικητικού Πρωτοδικείου Αθήνας (Τμήμα 11^ο Μονομελές) επί της από 20-04-2012 και με αρ. κατάθεσης/2012 προσφυγής και αιτήματος διοικητικής επίλυσης της διαφοράς της αλλοδαπής εταιρείας περιορισμένης ευθύνης με την επωνυμία, ΑΦΜ, εδρευούσης στη, και η οποία διατηρεί υποκατάστημα στην Ελλάδα με την επωνυμία με έδρα στην, κατά της υπ' αριθ./2012 Απόφασης Επιβολής Προστίμου ΚΒΣ του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Φ.Α.Ε. ΑΘΗΝΩΝ που αφορά τη διαχειριστική περίοδο 01/01/2011-31/12/2011, και τα προσκομιζόμενα με αυτή σχετικά έγγραφα.

5. Την/14-02-2012 Πράξη Επιβολής Προστίμου ΚΒΣ, του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Φ.Α.Ε. ΑΘΗΝΩΝ που αφορά τη διαχειριστική περίοδο 01/01/2011-31/12/2011.
6. Την από 20-04-2012 και με αρ. κατάθεσης/2012 προσφυγή της εταιρείας με την επωνυμία, Α.Φ.Μ.
7. Τις απόψεις της Δ.Ο.Υ. Φ.Α.Ε. ΑΘΗΝΩΝ.
8. Την εισήγηση του ορισθέντος υπαλλήλου του Τμήματος Α6, όπως αποτυπώνεται στο σχέδιο της απόφασης.

Επί της από 20-04-2012 και με αρ. κατάθεσης/2012 προσφυγής-αιτήματος διοικητικής επίλυσης της διαφοράς της εταιρείας με την επωνυμία, Α.Φ.Μ., σύμφωνα με την υπ' αριθ./2018 απόφαση του Διοικητικού Πρωτοδικείου Αθήνας (Τμήμα 11^ο Μονομελές) η οποία κατατέθηκε εμπρόθεσμα και μετά τη μελέτη και την αξιολόγηση όλων των υφιστάμενων στο σχετικό φάκελο εγγράφων και των προβαλλόμενων λόγων της ενδικοφανούς προσφυγής, επαγόμαστε τα ακόλουθα:

Με τη με αριθ. / **14-02-2012 Πράξη Επιβολής Προστίμου** του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Φ.Α.Ε. ΑΘΗΝΩΝ, για τη διαχειριστική περίοδο 01/01/2011-31/12/2011, επιβλήθηκε σε βάρος της προσφεύγουσας εταιρείας πρόστιμο συνολικού ποσού **4.060,00,00€**, σύμφωνα με τις διατάξεις των άρθρων 5 και 9 του ν. 2523/1997. Η παράβαση αφορά σε μη έκδοση μίας (1) απόδειξης λιανικής πώλησης για σερβίρισμα σε μία παρέα 116 ατόμων (εκδήλωση γάμου) διαφόρων ειδών (φαγητών-ποτών) συνολικής αξίας 4.060,00,00€ (35,00€/άτομο x 116 άτομα), από την εν χρήσει Φ.Τ.Μ. ή από υπολογιστή με τη χρήση φορολογικού μηχανισμού, ή άλλο φορολογικό στοιχείο αξίας, κατά παράβαση των διατάξεων των άρθρων 13§1,3 του Π.Δ. 186/92 (Κ.Β.Σ.) σε συνδυασμό με τις διατάξεις του άρθρου 2§1 του ίδιου Π.Δ. και τις διατάξεις της Α.Υ.Ο. 1060347/648/πολ.1183/17/08/1990.

Η ως άνω προσβαλλόμενη πράξη εδράζεται επί της από 15-11-2011 Έκθεσης Ελέγχου εφαρμογής των διατάξεων του Π.Δ. 186/92 (Κ.Β.Σ.) του Σώματος Δίωξης Οικονομικού Εγκλήματος (Σ.Δ.Ο.Ε.) που συντάχθηκε βάσει της με αρ./2011 εντολής ελέγχου.

Σύντομο Ιστορικό

Στις 18-09-2011, ημέρα Κυριακή, έγινε έλεγχος εφαρμογής των διατάξεων του Π.Δ. 186/92 (Κ.Β.Σ.) βάσει της με αρ./2011 εντολής ελέγχου του Προϊσταμένου του Σ.Δ.Ο.Ε. ΠΔ Αττικής

στην επιχείρηση με την επωνυμία ΑΦΜ, με αντικείμενο εργασιών Εστιατόριο-Καφενείο με διακριτικό τίτλο στη διεύθυνση (υποκαταστήματος) στην, αρμοδιότητας της Δ.Ο.Υ. ΦΑΕΕ Αθηνών.

Οι ελεγκτές αφού εισήλθαν στην επιχείρηση, επέδειξαν την εντολή ελέγχου στον υπεύθυνο αυτής, κο, και ζήτησαν τα φορολογικά βιβλία και στοιχεία, τα οποία στη συνέχεια έλεγξαν και θεώρησαν. Πραγματοποιώντας έλεγχο για τη νομότυπη έκδοση Αποδείξεων Λιανικής Πώλησης (Α.Λ.Π.) διαπίστωσαν ότι η επιχείρηση δεν είχε εκδώσει Α.Λ.Π. από την εν χρήσει Φ.Τ.Μ. σε μία (1) τουλάχιστον περίπτωση για πώληση ειδών (φαγητά και ποτά) σερβιρισμένα σε εκατόν δεκαέξι (116) πελάτες, οι οποίοι συμμετείχαν ως καλεσμένοι σε εκδήλωση (λόγω γάμου) του πελάτη της επιχείρησης, κου

Για τους λόγους αυτούς και την ανωτέρω παράλειψη εκ μέρους της προσφεύγουσας εταιρείας, ο έλεγχος συνέταξε και επέδωσε στον κο, α) το με αριθ./18-09-2011 Υπηρεσιακό Σημείωμα Ελέγχου (Υ.Σ.Ε.) και β) τη με αριθ./18-09-2011 Κλήση προς Ακρόαση (άρθρο 6 ν. 2690/1999) προκειμένου η προσφεύγουσα επιχείρηση εντός προθεσμίας 10 ημερών να υποβάλει τις απόψεις της σχετικά με τη διαπιστωθείσα παράβαση. Εν συνεχεία, η προσφεύγουσα υπέβαλε το με αριθ. πρωτ./23-09-2010 απαντητικό υπόμνημα στο οποίο, μεταξύ άλλων, ανέφερε ότι για τη συγκεκριμένη εκδήλωση είχε υπογραφεί και κατατεθεί με αριθ. καταχώρησης/30-06-2011 στην αρμόδια Δ.Ο.Υ. Ιδιωτικό Συμφωνητικό, σύμφωνα με το οποίο ο πελάτης, κος είχε προσυμφωνήσει για την κράτηση του χώρου τη συγκεκριμένη ημέρα και την παροχή φαγητού-ποτού (menu) για τουλάχιστον 110 άτομα με προσυμφωνημένη τιμή 35,00€ ανά άτομο. Επιπλέον, σύμφωνα και με το ως άνω Ιδιωτικό Συμφωνητικό, για την κράτηση της ημερομηνίας και του χώρου της εκδηλώσεως και το καλώς έχειν της παραπάνω συμφωνίας κατεβλήθη από τον πελάτη προκαταβολή ποσού 300,00€ η οποία καταχωρήθηκε στα τηρούμενα βιβλία. Τέλος, αναφέρει ότι «το ΤΔΑ το οποίο αναφέρεται στο Υ.Σ.Ε. λόγω του ότι δεν είχε ολοκληρωθεί η προσέλευση των καλεσμένων δεν είχε συμπληρωθεί και ο χρόνος εντός του οποίου θα εκδηλωνόταν η πρόθεσή μας να ανοιχτεί».

Η προσφεύγουσα εταιρεία κατέθεσε ενώπιον του Διοικητικού Πρωτοδικείου Αθηνών την από 20-04-2012 και με αρ. κατάθεσης/2012 προσφυγή με αίτημα διοικητικής επίλυσης της διαφοράς, με την οποία αιτείται την ακύρωση της ανωτέρω πράξης. Το Διοικητικό Πρωτοδικείο Αθηνών (Τμήμα 11ο Μονομελές) εξέδωσε επί της ως άνω προσφυγής την υπ' αριθμ./2018 απόφαση σύμφωνα με την οποία αναπέμπει την υπόθεση στον Προϊστάμενο της αρμόδιας Δ.Ο.Υ., προκειμένου να τηρηθεί νομίμως η προταθείσα με το δικόγραφο της προσφυγής διαδικασία διοικητικής επίλυσης της διαφοράς.

Στις 16-05-2018 ο ελεγκτής της Δ.Ο.Υ. Φ.Α.Ε. ΑΘΗΝΩΝ, κος, παρουσία και του μάρτυρα κου, προέβη σε θυροκόλληση στην κατοικία του κου, διευθύνοντα συμβούλου της εταιρείας, λόγω του ότι ο τελευταίος απουσίαζε, της με αριθμ. πρωτ./10-05-2018 πρόσκλησης του άρθρου 72§10 του ν.4174/2013, με την οποία κλήθηκε να προσέλθει στα γραφεία της Δ.Ο.Υ., σύμφωνα με τις διατάξεις του ανωτέρω άρθρου, προκειμένου τηρηθεί η διαδικασία διοικητικής επίλυσης της διαφοράς. Η ταχθείσα προθεσμία των πέντε ημερών παρήλθε άπρακτη, καθόσον η προσφεύγουσα εταιρεία δεν προχώρησε σε οποιαδήποτε ενέργεια.

Εν συνεχεία, ο Προϊστάμενος της Δ.Ο.Υ. Φ.Α.Ε. ΑΘΗΝΩΝ, διαβίβασε το σχετικό φάκελο, ώστε η Υπηρεσία μας να προβεί στις απαραίτητες ενέργειες, κατ' εφαρμογή της διάταξης του άρθρου 72 § 10 του Ν 4174/2013.

Επειδή, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 72 παρ. 10 του ν. 4174/2013 ορίζεται ότι:

«Σε περίπτωση έκδοσης απόφασης διοικητικού δικαστηρίου με την οποία κηρύσσεται απαράδεκτη η συζήτηση ενδίκου βοηθήματος ή μέσου και αναπέμπεται η υπόθεση στη Φορολογική Διοίκηση για να τηρηθεί η διαδικασία διοικητικής επίλυσης της διαφοράς, το αίτημα για διοικητική επίλυση εξετάζεται από την Υπηρεσία Εσωτερικής Επανεξέτασης, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 72 του Κώδικα Φορολογικής Διαδικασίας, εκτός εάν ο φορολογούμενος αποδεχθεί την προσβαλλόμενη πράξη εντός αποκλειστικής προθεσμίας πέντε ημερών από την κοινοποίηση σε αυτόν της δικαστικής απόφασης ή σχετικής πρόσκλησης της Φορολογικής Διοίκησης».

Επειδή, τηρήθηκε η διαδικασία που προβλέπεται από τις διατάξεις του άρθρου 72§10 του Κ.Φ.Δ. (Ν. 4174/2013), καθόσον σε εκτέλεση της υπ' αριθ./2018 απόφασης του Διοικητικού Πρωτοδικείου Αθηνών (Τμήμα 11ο Μονομελές), εκδόθηκε από τον Προϊστάμενο της Δ.Ο.Υ. Φ.Α.Ε. ΑΘΗΝΩΝ η με αρ. πρωτ./10-05-2018 πρόσκληση προκειμένου να τηρηθεί η διαδικασία της διοικητικής επίλυσης της διαφοράς και κοινοποιήθηκε στις 16-05-2018, δια θυροκολλήσεως, στην οικία του διευθύνοντα συμβούλου της προσφεύγουσας εταιρείας, κου, με την οποία κλήθηκε να προσέλθει στα γραφεία της Δ.Ο.Υ., σύμφωνα με τις διατάξεις του ανωτέρω άρθρου, προκειμένου να αποδεχθεί την προσβαλλόμενη πράξη.

Επειδή, από την κοινοποίηση της ως άνω πρόσκλησης η προσφεύγουσα εταιρεία είχε την δυνατότητα να προσέλθει εντός πέντε (5) ημερών για τη διοικητική επίλυση της διαφοράς επί της με αρ/2012 Πράξης Επιβολής Προστίμου ΚΒΣ του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Φ.Α.Ε. ΑΘΗΝΩΝ, για τη διαχειριστική περίοδο 01/01/2011-31/12/2011.

Επειδή, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 13§1,3 του Π.Δ. 186/1992 (Κ.Β.Σ.) ορίζεται ότι:

«1. Ο επιτηδευματίας που τηρεί βιβλία δεύτερης ή τρίτης κατηγορίας για κάθε πώληση αγαθών, για ίδιο λογαριασμό ή για λογαριασμό τρίτου, ή παροχή υπηρεσιών προς το κοινό ή προς τα μέλη προμηθευτικού συνεταιρισμού με βάση διατακτικές του, εκδίδει απόδειξη λιανικής πώλησης ή παροχής υπηρεσιών, κατά περίπτωση. Σε περίπτωση επιστροφής των αγαθών εκδίδει απόδειξη επιστροφής. Σε περίπτωση αλλαγής των αγαθών εκδίδει απόδειξη λιανικής πώλησης στην οποία αναγράφει χωριστά τουλάχιστον την αξία του αγαθού που παραδίδεται στον πελάτη, καθώς και την αξία του αγαθού που επιστρέφεται και την τυχόν διαφορά. Σε περίπτωση έκπτωσης μετά την έκδοση της απόδειξης λιανικής πώλησης, που αφορά διαρκή καταναλωτικά αγαθά, κατά την έννοια των διατάξεων της παραγράφου 1 περίπτωση θ' του άρθρου 31 του ν. 2238/1994 (ΦΕΚ 151 Α'), των οποίων η αρχική τιμή είχε επιβαρυνθεί λόγω διακανονισμού, ή αγαθά που διαπιστώνεται έκτων υστέρων ελάττωμα, εκδίδεται απόδειξη επιστροφής, στην οποία αναγράφονται το ονοματεπώνυμο και η διεύθυνση του πελάτη, το είδος και η ποσότητα, καθώς και ο αύξων αριθμός της σχετικής απόδειξης λιανικής πώλησης.

.....

3. Η απόδειξη εκδίδεται κατά την παράδοση ή την έναρξη της αποστολής του αγαθού. Κατ' εξαίρεση, όταν για τη διακίνηση έχει εκδοθεί δελτίο αποστολής, η απόδειξη μπορεί να εκδίδεται το αργότερο μέχρι τη δέκατη πέμπτη (15η) ημέρα του επόμενου μήνα με ημερομηνία έκδοσης την τελευταία ημέρα του μήνα αποστολής και πάντως όχι πέραν της διαχειριστικής περιόδου. Όταν η αποστολή των αγαθών γίνεται σε τρίτο, με εντολή του αγοραστή, σε χρόνο μεταγενέστερο από την έκδοση της απόδειξης λιανικής πώλησης, στο δελτίο αποστολής αναγράφεται ο αριθμός της απόδειξης αυτής.

Σε περίπτωση παροχής υπηρεσιών η απόδειξη εκδίδεται στο χρόνο που ορίζεται από τις διατάξεις των παραγράφων 14 και 15 του άρθρου 12 για το τιμολόγιο, με εξαίρεση την περίπτωση παροχής υπηρεσιών από τους ασκούντες ελευθέριο επάγγελμα προς το Δημόσιο και τα Νομικά Πρόσωπα Δημοσίου Δικαίου, όπου η απόδειξη εκδίδεται με κάθε επαγγελματική τους είσπραξη, καθώς και την περίπτωση παροχής υπηρεσιών θεάματος ή μεταφοράς προσώπων όπου τα εισιτήρια εκδίδονται το αργότερο κατά το χρόνο έναρξης του θεάματος ή της μεταφοράς.

Επί εκτελέσεως οποιουδήποτε τεχνικού έργου ή εγκατάστασης που ανήκει σε ιδιώτη, η απόδειξη εκδίδεται κατά την παράδοση του έργου ή της εγκατάστασης και πάντως πριν από το τέλος της διαχειριστικής περιόδου για το έργο που έχει εκτελεστεί. Στην απόδειξη αυτή

αναγράφεται και το ονοματεπώνυμο, η διεύθυνση του πελάτη και το είδος του έργου ή της εγκατάστασης.»

Επειδή, σύμφωνα με το 1062316/299/0015/7.9.2009 έγγραφο της Γενικής Διεύθυνσης Φορολογίας της Γενικής Γραμματείας Φορολογικών και Τελωνειακών Θεμάτων με θέμα «Χρόνος έκδοσης αποδείξεων λιανικής πώλησης, κατ' εφαρμογή των διατάξεων της ΑΥΟΟ 1057674/279/ΠΟΛ.1081/12.6.2009, στις περιπτώσεις διεξαγωγής κοινωνικών εκδηλώσεων (συνεστιάσεις λόγω γάμων, βαπτίσεων κ.λπ.)» διευκρινίζεται ότι:

«1. Με τις διατάξεις της Α.Υ.Ο.Ο. 1057674/ΠΟΛ.1081/12.6.2009 (ΦΕΚ Β' 1211/19.6.2009), ορίζεται ότι από 1.7.2009 και εφεξής, οι εκμεταλλευτές των κέντρων διασκέδασης και όλων των καταστημάτων γενικά που διαθέτουν στο κοινό οποιοδήποτε είδος τροφής ή ποτού για επιτόπια κατανάλωση (κέντρα διασκέδασης, εστιατόρια, ψητοπωλεία, μεζεδοπωλεία, ταβέρνες, καφετέριες, πιτσαρίες και λοιπά συναφή), εκδίδουν και παραδίδουν τις αποδείξεις λιανικής πώλησης (α.λ.π.), που εκδίδονται σύμφωνα με τις διατάξεις του ν.1809/1988 και του άρθρου 13 του Κ.Β.Σ. (π. δ/γμα 186/1992), αμέσως με την εκτέλεση (σερβίρισμα) κάθε παραγγελίας, αρχικής ή συμπληρωματικής, κατά τα ειδικότερα οριζόμενα από τις διατάξεις της Α.Υ.Ο. 1060347/648/0015/ΠΟΛ.1183/17.8.1990 (ΦΕΚ 561/Β'). Η ρύθμιση αυτή αφορά ουσιαστικά ένα μέρος των υπόψη εκμεταλλευτών, που έκαναν χρήση του εναλλακτικού τρόπου έκδοσης των α.λ.π. με την έκδοση των δελτίων παραγγελίας, αφού ως γνωστόν η έκδοση των δελτίων παραγγελίας αποτελούσε δυνητική ευχέρεια και όχι υποχρέωση του επιτηδευματία.

Συνεπώς, με την εφαρμογή των προαναφερόμενων διατάξεων οι εν λόγω εκμεταλλευτές εκδίδουν πλέον στο σύνολό τους τις α.λ.π. σύμφωνα με όσα ισχύουν από τις διατάξεις του ν.1809/1988 και του άρθρου 13 του Κ.Β.Σ. και τα οποία εφαρμόζονται και σε κάθε άλλη περίπτωση πώλησης αγαθών σε ιδιώτη πελάτη, δηλαδή άμεσα με την παράδοση των αγαθών.

2. Ενόψει των προαναφερομένων, σε περίπτωση που τα ως άνω μνημονευόμενα καταστήματα διατίθενται για τη διεξαγωγή κοινωνικών εκδηλώσεων (συνεστιάσεις λόγω γάμων, βαπτίσεων κ.λπ.), για διευκόλυνση λόγω της ιδιομορφίας των εν λόγω συναλλαγών (ένας αντισυμβαλλόμενος πελάτης, διαφορετικές συμφωνίες ανά αντισυμβαλλόμενο πελάτη κ.λπ.), μπορεί να εκδίδεται μία «συνολική» απόδειξη με το αρχικώς συμφωνηθέν «συνολικό» τίμημα, με την έναρξη εκτέλεσης (σερβιρίσματος) της σχετικής συμφωνίας. Για κάθε επιπλέον συμπληρωματικά, σερβιριζόμενο είδος, πέραν των αρχικώς συμφωνηθέντων, εκδίδεται απόδειξη λιανικής πώλησης σύμφωνα με τα οριζόμενα με τις διατάξεις της προαναφερόμενης Α.Υ.Ο.Ο. 1057674/279/ΠΟΛ.1081/12.6.2009. Τέλος, σε περίπτωση που ο πελάτης είναι επιτηδευματίας μπορεί να τηρείται εκδίδεται «ανοιχτό» Δελτίο Αποστολής, με την έναρξη του σερβιρίσματος, στο

οποίο καταχωρείται κάθε σερβιριζόμενο είδος και στη συνέχεια να εκδίδεται Τιμολόγιο Πώλησης ή να τηρείται - εκδίδεται Δελτίο Αποστολής - Τιμολόγιο, κατά τον ίδιο τρόπο (έγγραφό μας 1093190/747/0015/31.10.2001).»

Επειδή με τις διατάξεις του **άρθρου 5 του ν. 2523/1997** ορίζονταν τα εξής:

«**1.** Όποιος παραβαίνει τις διατάξεις του Κώδικα βιβλίων και Στοιχείων (π.δ.186/1992 ΦΕΚ 84 Α') τιμωρείται με πρόστιμο που προσδιορίζεται κατ' αντικειμενικό τρόπο. Για το σκοπό αυτόν καθιερώνονται δύο βάσεις υπολογισμού, συντελεστές βαρύτητας, και ανώτατα όρια (οροφές). Οι παραβάσεις διακρίνονται σε δύο κατηγορίες, γενικές και αυτοτελείς.

2. Για την εφαρμογή του αντικειμενικού συστήματος δίδονται οι πιο κάτω εννοιολογικοί προσδιορισμοί:

α) Βάση Υπολογισμού Νο 1 (ΒΑΣ.ΥΠ.1) είναι το αντικειμενικό ποσό επί του οποίου εφαρμόζονται οι συντελεστές βαρύτητας για συγκεκριμένες παραβάσεις, όπως στις κατ' ιδίαν διατάξεις ορίζεται. Το ποσό της βάσης αυτής κλιμακώνεται ανάλογα με την κατηγορία των βιβλίων, που υποχρεούται να τηρεί κάθε υπόχρεο πρόσωπο του Κ.Β.Σ., ως εξής: [...]

α.γ. Για υπόχρεους σε τήρηση βιβλίων Γ' κατηγορίας εννιακόσια (900) ευρώ και για τις αυτοτελείς παραβάσεις των περιπτώσεων α' και η' της παραγράφου 8 του άρθρου αυτού σε χίλια διακόσια (1.200) ευρώ.

β) Βάση Υπολογισμού Νο 2 (ΒΑΣ.ΥΠ.2) είναι το αντικειμενικό ποσό επί του οποίου εφαρμόζονται οι συντελεστές βαρύτητας για συγκεκριμένες παραβάσεις, όπως στις κατ' ιδίαν διατάξεις ορίζεται. Το ποσό της βάσης αυτής ισούται με την αξία της συναλλαγής ή του στοιχείου ή μέρους αυτών, μη συμπεριλαμβανομένου του Φ.Π.Α. κατά περίπτωση. [...]

ε) Γενικές παραβάσεις είναι αυτές, για τις οποίες επιβάλλεται ένα ενιαίο πρόστιμο, ανά διαχειριστική περίοδο, ανεξάρτητα από το πλήθος αυτών.

στ) Αυτοτελείς παραβάσεις είναι αυτές, που ορίζονται στην παράγραφο 8 του άρθρου αυτού για τις οποίες επιβάλλεται ιδιαίτερο πρόστιμο για κάθε παράβαση. [...]

8. Οι παρακάτω περιπτώσεις, για την επιβολή του αντικειμενικού προστίμου, θεωρούνται αυτοτελείς παραβάσεις, για τις οποίες εφαρμόζεται η Βάση Υπολογισμού Νο 1 (ΒΑΣ.ΥΠ.1) ο δε συντελεστής βαρύτητας, εφόσον δεν ορίζεται διαφορετικά, έχει αριθμητική τιμή ένα (1).

α) **Η παράλειψη έκδοσης κάθε στοιχείου, που ορίζεται από τις διατάξεις του Κ.Β.Σ..** Ειδικά η μη έκδοση στοιχείου παράδοσης κτισμάτων συνιστά αυτοτελή παράβαση ανεξάρτητα από το ύψος της αξίας αυτού. Ως παράλειψη έκδοσης στοιχείου λογίζεται και η μη καταχώριση σερβιρισθέντων ειδών στα δελτία παραγγελίας. Κατ' εξαίρεση η μη έκδοση δελτίων αποστολής από αγρότες του ειδικού καθεστώτος Φ.Π.Α. θεωρείται γενική παράβαση, επιφυλασσομένων των

διατάξεων της περίπτωσης α' της παραγράφου 10 του άρθρου αυτού. Επίσης, κατ' εξαίρεση η μη έκδοση στοιχείου διακίνησης θεωρείται γενική παράβαση, εφόσον έχει εκδοθεί και καταχωρηθεί στα βιβλία στοιχείο αξίας για την ίδια συναλλαγή από τον υπόχρεο στην έκδοση του στοιχείου διακίνησης. [...].

10. Οι παρακάτω περιπτώσεις, επίσης, θεωρούνται αυτοτελείς παραβάσεις, για τις οποίες εφαρμόζεται η Βάση Υπολογισμού Νο2 (ΒΑΣ.ΥΠ.2), όπως ειδικότερα προσδιορίζεται στις κατ' ιδία διατάξεις, με τις οποίες προσδιορίζεται και η τιμή του κατά περίπτωση ισχύοντος συντελεστή βαρύτητας:

α) Όταν η παράβαση αναφέρεται σε μη έκδοση ή σε ανακριβή έκδοση των στοιχείων, που ορίζονται από τον Κ.Β.Σ. και έχει ως αποτέλεσμα την απόκρυψή της συναλλαγής ή μέρους αυτής η δε αποκρυβείσα αξία είναι μεγαλύτερη των "χιλίων διακοσίων (1.200) ευρώ" επιβάλλεται πρόστιμο για κάθε παράβαση ίσο με την αξία της συναλλαγής ή του μέρους αυτής που αποκρύφτηκε.

Θεωρείται απόκρυψή της συναλλαγής και επιβάλλεται πρόστιμο ίσο με τη συνολική της αξία και η περίπτωση διακίνησης αγαθών χωρίς το συνοδευτικό φορολογικό στοιχείο, που προβλέπεται από τον Κ.Β.Σ. Όταν δεν είναι δυνατός ο προσδιορισμός της αξίας της συναλλαγής επιβάλλεται το πρόστιμο που ορίζεται από την περίπτωση α' της παραγράφου 2, κατά περίπτωση.

Ειδικά στις περιπτώσεις που προκύπτει το ύψος της συνολικής αποκρυβείσας αξίας, χωρίς να προσδιορίζεται το πλήθος των συναλλαγών ως και η αξία μιας εκάστης ξεχωριστά, επιβάλλεται πρόστιμο ισόποσο της συναλλαγής, το οποίο σε καμιά περίπτωση δεν μπορεί να υπερβεί το δεκαπενταπλάσιο της ΒΑΣ. ΥΠ.1, με εξαίρεση τις περιπτώσεις που ο υπόχρεος τηρεί βιβλίο αγορών, οπότε το ανωτέρω πρόστιμο επιβάλλεται μειωμένο κατά πενήντα τοις εκατό (50%). [...]»

Επειδή, με το από 23-06-2011 Ιδιωτικό Συμφωνητικό, το οποίο θεωρήθηκε με το με αριθ. καταχώρησης/30-06-2011 στην αρμόδια Δ.Ο.Υ., αποδεικνύεται ότι ο πελάτης, κος, είχε προσυμφωνήσει για την κράτηση του χώρου στις 17-09-2011 και την παροχή φαγητού-ποτού (menu) για τουλάχιστον 110 άτομα με προσυμφωνημένη τιμή 35,00€ ανά άτομο.

Επειδή, από τα στοιχεία του φακέλου της υπό κρίση ενδικοφανούς προσφυγής, και σύμφωνα και με το ως άνω Ιδιωτικό Συμφωνητικό, για την κράτηση της ημερομηνίας και του χώρου της εκδηλώσεως και το καλώς έχειν της παραπάνω συμφωνίας, στις 26-04-2011 κατεβλήθη από τον πελάτη προκαταβολή ποσού 300,00€ η οποία κατατέθηκε στο λογαριασμό όψεως της προσφεύγουσας εταιρείας και, εν συνεχεία, καταχωρήθηκε στα τηρούμενα βιβλία της σε λογαριασμό «Προκαταβολές Πελατών».

Επειδή, ωστόσο, η προσφεύγουσα εταιρεία δεν εξέδωσε Α.Λ.Π., ως όφειλε, με το αρχικώς συμφωνηθέν «συνολικό» τίμημα, με την έναρξη εκτέλεσης (σερβιρίσματος) της σχετικής συμφωνίας, και συμπληρωματικά για κάθε επιπλέον σερβιριζόμενο είδος, πέραν των αρχικώς συμφωνηθέντων, Α.Λ.Π. σύμφωνα με τα οριζόμενα με τις διατάξεις της προαναφερόμενης Α.Υ.Ο. 1057674/279/ΠΟΛ.1081/12.6.2009.

Επειδή, σύμφωνα με την πάγια νομολογία προκύπτει ότι η μη έκδοση τιμολογίου για συναλλαγή που αφορά παροχή υπηρεσιών, δεν έχει ως αποτέλεσμα την απόκρυψη της συναλλαγής, όταν, παρά τη μη έκδοση τιμολογίου, η συναλλαγή και το ύψος της προκύπτει από επίσημα βιβλία ή άλλα φορολογικά στοιχεία που υποχρεούται κατά το νόμο να τηρεί η επιχείρηση (ΣτΕ 3718/2011, 837/2011, 2444/2002).

Επειδή, εν προκειμένω, ναι μεν η προσφεύγουσα υπέπεσε στην παράβαση της μη έκδοσης Α.Λ.Π. με το αρχικώς συμφωνηθέν «συνολικό» τίμημα, με την έναρξη εκτέλεσης (σερβιρίσματος) της σχετικής συμφωνίας, και συμπληρωματικά για κάθε επιπλέον σερβιριζόμενο είδος μέχρι την ώρα του ελέγχου, όπως διαπιστώθηκε από τους ελεγκτές του Σ.Δ.Ο.Ε., ωστόσο εφόσον διαπιστώθηκε η ύπαρξη θεωρημένου Ιδιωτικού Συμφωνητικού και η είσπραξη προκαταβολής από τον πελάτη και η καταχώρηση αυτής στα βιβλία της προσφεύγουσας, προκύπτει ότι δεν αποδείχθηκε πράγματι η απόκρυψη της συναλλαγής η οποία αποτελεί βασική προϋπόθεση για την επιβολή του υπό κρίση προστίμου {άρθρο 5 και 9 του ν. 2523/1997 (ισόποσο της αξίας συναλλαγής)}.

Συνεπώς, εφαρμοστέες είναι οι διατάξεις του αρθρ. 5§8 περ. α' του ν. 2523/1997 και άρα, το πρόστιμο πρέπει να περιορισθεί στο ποσό των 1.200,00€.

Α π ο φ α σ ί ζ ο υ μ ε

Την μερική αποδοχή της από 20-04-2012 και με αρ. κατάθεσης/2012 προσφυγής-αίτησης διοικητικής επίλυσης διαφοράς (συμβιβασμού) της εταιρείας με την επωνυμία, Α.Φ.Μ. και τη διαβίβαση της υπόθεσης για συζήτηση ενώπιον του Διοικητικού Πρωτοδικείου ΑΘΗΝΩΝ, σύμφωνα με την υπ' αριθ./2018 απόφασή του.

Ακριβές Αντίγραφο
Υπάλληλος του Τμήματος
Διοικητικής Υποστήριξης

ΜΕ ΕΝΤΟΛΗ ΤΟΥ ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΥ
ΤΗΣ ΔΙΕΥΘΥΝΣΗΣ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ

Ο ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΣ ΤΗΣ ΥΠΟΔΙΕΥΘΥΝΣΗΣ
ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ

ΓΕΩΡΓΙΟΣ ΦΑΚΟΣ