



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ



ΑΑΔΕ

Ανεξάρτητη Αρχή
Δημοσίων Εσόδων

Καλλιθέα,

15/03/2019

ΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ

ΥΠΟΔ/ΝΣΗ ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ

ΤΜΗΜΑ Α6

Ταχ. Δ/ση : Αριστογείτονος 19

Ταχ. Κώδικας : 176 71 - Καλλιθέα

Τηλέφωνο : 213 1604514

ΦΑΞ : 213 1604567

Αριθμός απόφασης: 915

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 αριθμ. Δ.Ε.Δ. 1126366 ΕΞ 2016/30.08.2016 (ΦΕΚ 2759 / τ. Β' / 01.09.2016) Απόφαση του Προϊσταμένου της Διεύθυνσης Επίλυσης Διαφορών
4. Την από **22-11-2018** και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανή προσφυγή της ΑΦΜ με έδρα στη, κατά της με αριθ./**12.10.2018** Πράξης Επιβολής Προστίμου αρθ.58^α παρ.1 Ν.4174/2013, για το φορολογικό έτος 2018, του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ ΚΑΛΑΜΑΤΑΣ ,και τα προσκομιζόμενα με αυτήν σχετικά έγγραφα.
5. Την με αριθμό/**12.10.2018** Πράξη Επιβολής Προστίμου αρθ.58^α παρ.1 Ν.4174/2013 για το φορολογικό έτος 2018 του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ ΚΑΛΑΜΑΤΑΣ .
6. Τις απόψεις της αρμόδιας ελεγκτικής αρχής (ΔΟΥ ΚΑΛΑΜΑΤΑΣ)
7. Την εισήγηση του ορισθέντος υπαλλήλου του Α6 τμήματος της Υπηρεσίας μας, όπως αποτυπώνεται στα σχέδια.

Επί της από 22-11-2018 και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανούς προσφυγής της 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' αριθ. /12.10.2018 Πράξη Επιβολής Προστίμου του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ ΚΑΛΑΜΑΤΑΣ επιβλήθηκε σε βάρος της προσφεύγουσας πρόστιμο συνολικού ποσού 250,00 €, για το φορολογικό έτος 2018, λόγω μη έκδοσης μίας (1) Α.Λ.Π από την λειτουργούσα φ.τ.μ με αρ.μητρώου, συνολικής αξίας 3,00 € συμπεριλαμβανόμενου του Φ.Π.Α 13% (2,62 € + 0,38 €), κατά παράβαση των διατάξεων των άρθρων 12 και 13 του ν.4308/2014 Ε.Λ.Π που επισύρει τις κυρώσεις που προβλέπονται από τις συνδυασμένες διατάξεις του άρθρου 58Α§1ν.4174/2013 (Κ.Φ.Δ).

Η παραπάνω Πράξη Επιβολής Προστίμου εκδόθηκε κατόπιν των διαπιστώσεων της από 11/10/2018 έκθεσης ελέγχου εφαρμογής των διατάξεων αρθ.58^Α παρ.1 Ν.4174/2013 (Κ.Φ.Δ.) της Δ.Ο.Υ ΚΑΛΑΜΑΤΑΣ μετά από έλεγχο που διενεργήθηκε στην προσφεύγουσα, με αντικείμενο δραστηριότητας «Αγρότης Ειδικού Καθεστώτος», κατόπιν της υπ' αριθ. /04.07.2018 εντολής ελέγχου του Προϊσταμένου της ως άνω Υπηρεσίας.

Σύμφωνα με την από 11/10/2018 έκθεση ελέγχου κατά τη διάρκεια του επιτόπιου ελέγχου, που έλαβε χώρα την 07.07.2018 ημέρα Σάββατο και ώρα 11:00, στην Λαϊκή αγορά της Καλαμάτας διαπιστώθηκε ότι η προσφεύγουσα δεν είχε εκδόσει μία (1) Α.Λ.Π από την εν χρήσει Φ.Η.Μ με αρ.Μητρώου για την πώληση βοτάνων (2 μάτσα λουίζα) σε έναν πελάτη, κατά παράβαση των διατάξεων του αρθ.8 παρ.1 ,12 παρ.1,8 και 13 περ.α' του Ν. 4308/2014 (Ε.Λ.Π).

Η ανωτέρω παράβαση επισύρει κυρώσεις που προβλέπονται από τις συνδυασμένες διατάξεις του άρθρου 58Α§1ν.4174/2013 (Κ.Φ.Δ) και ισχύει μετά την ΠΟΛ.1112/2016. Κατ' επέκταση επιβλήθηκε σε βάρος της πρόστιμο ποσού 250,00€ ($2,62 \times 13\% = 0,38 / 2 = 0,09 < 250,00$)

Η προσφεύγουσα, με την υπό κρίση ενδικοφανή προσφυγή, ζητά την ακύρωση της παραπάνω Πράξης Επιβολής Προστίμου του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ ΚΑΛΑΜΑΤΑΣ προβάλλοντας τους εξής λόγους:

-Η προσβαλλόμενη πράξη είναι παράνομη γιατί κοινοποιήθηκε εκπρόθεσμα από το όριο που έπρεπε να κοινοποιηθεί δηλ.το διάστημα 40 ημερών και όχι 3 μήνες και 5 ημέρες, καταπατάται το νόμιμο δικαίωμα του πολίτη για εκπροσώπηση των δικαιωμάτων του,π.χ μηνυτήρια αναφορά προς τους υπεύθυνους που στοχεύουν στο συγκεκριμένο άτομο.

-Επίσης ισχυρίζεται ότι της επιβλήθηκε το πρόστιμο για να σταματήσει να κάνει καταγγελίες σε άλλες Υπηρεσίες σύμφωνα με τα λεγόμενα των υπαλλήλων που διενήργησαν τον έλεγχο.

Επειδή σύμφωνα με τη διάταξη του άρθρου **12 § 1 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.

Επειδή σύμφωνα με τη διάταξη του άρθρου **13 του Ν. 4308/2014** ορίζεται ότι:

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 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 τη διάταξη του άρθρου **58Α του Ν. 4174/2013** ορίζεται ότι:

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.

Επειδή σύμφωνα με τις μεταβατικές διατάξεις **ν. 4337/2015 με το άρθρο 3παρ.8 του ν. 4337/2015** τέθηκαν απαραίτητες μεταβατικές διατάξεις προς τον σκοπό της εφαρμογής των τροποποιήσεων των διατάξεων περί προστίμων του ΚΦΔ.

8. Μετά το άρθρο 58 του ν. [4174/2013](#) προστίθεται το άρθρο 58Α ως εξής:

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.

2.....3.....4.....

Επειδή σύμφωνα με την **ΠΟΛ.1112/2016** Πρόστιμα για παραβάσεις σχετικές με τον φόρο προστιθέμενης αξίας του άρθρου «Τροποποιήσεις του άρθρου 58 Α του ν. 4174/2013» του κατατεθέντος στην Βουλή των Ελλήνων προς ψήφιση σχεδίου νόμου «Τροποποιήσεις του Εθνικού Τελωνειακού Κώδικα» ορίζεται ότι :

1. Με τις κοινοποιούμενες διατάξεις, οι οποίες ισχύουν για παραβάσεις που διαπιστώνονται από 25.7.2016, αντικαθίσταται η [παράγραφος 1 του άρθρου 58 Α](#) του ν. [4174/2013](#) και προβλέπεται **πλέον ένα ελάχιστο ύψος προστίμου για το σύνολο των παραβάσεων μη έκδοσης ή ανακριβούς έκδοσης ή λήψης φορολογικών στοιχείων της παραγράφου 1 του άρθρου 58 Α, ανά φορολογικό έλεγχο**, ενώ σε περίπτωση υποτροπής ορίζεται η προσαύξηση των προστίμων αυτών.

Ειδικότερα, με τις ανωτέρω διατάξεις ορίζεται ότι στην περίπτωση μη έκδοσης φορολογικού στοιχείου, ή έκδοσης ή λήψης ανακριβούς φορολογικού 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 φόρου λόγω έκδοσης ή λήψης ανακριβούς στοιχείου, 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.

Επειδή, η έκθεση ελέγχου που συντάσσεται από τα φορολογικά όργανα αποτελεί δημόσιο έγγραφο (άρθρο 169 § 1 ΚΔΔ) και έχει την 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 ως αναφέρεται, στην από 11/10/2018 έκθεση ελέγχου της ΔΟΥ ΚΑΛΑΜΑΤΑΣ στο Κεφ. «ΠΡΑΓΜΑΤΙΚΑ ΠΕΡΙΣΤΑΤΙΚΑ –ΔΙΑΠΙΣΤΩΣΕΙΣ ΕΛΕΓΧΟΥ» κατά τον έλεγχο των υπαλλήλων την 07.07.2018 ημέρα Σάββατο και ώρα 11:00, στην Λαϊκή αγορά της Καλαμάτας διαπιστώθηκε ότι η προσφεύγουσα δεν είχε εκδόσει μία (1) Α.Λ.Π από την εν χρήσει Φ.Τ.Μ με αρ.Μητρώου για την πώληση βοτάνων (2 μάτσα λουίζα) σε έναν πελάτη, συνολικής αξίας 3,00 € κατά παράβαση των διατάξεων του αρθ.8 παρ.1 ,12 παρ.1,8 και 13 περ.α΄ του Ν. 4308/2014 (Ε.Λ.Π). Στη συνέχεια εκδόθηκαν και επιδόθηκαν στην προσφεύγουσα το υπ' αριθμόν/07.07.2018 Σημείωμα Διαπιστώσεων - Κλήση προς Ακρόαση μαζί με τον 07.07.2018 Προσωρινό Προσδιορισμό Προστίμου.

Η προσφεύγουσα υπέβαλλε το με αριθ.πρωτ./09.07.2018 υπόμνημα στο οποίο αναφέρει ότι είναι παραγωγός λαϊκών αγορών με άδεια παραγωγού,αναφέροντας πως γίνεται η συλλογή βοτάνων και για την νονιμότητα η μη των συναδελφών της κ.λ.π ,και ως εκ τούτου ότι είναι νόμιμη η πώληση των βοτάνων. Οι ισχυρισμοί της προσφεύγουσας κρίθηκαν ανυποστατοι και ανίσχυροι καθότι δεν αναφέρονται σε συγκεκριμένα περιστατικά με το περιεχόμενο διαπίστωσης του ελέγχου.

Επειδή η προσφεύγουσα δεν προσκόμισε κανένα αποδεικτικό στοιχείο προκειμένου να αποδείξει ότι εξέδωσε η ορθώς δεν εξέδωσε φορολογικό στοιχείο για την συγκεκριμένη πώληση, ως εκ τούτου δεν ανταποκρίθηκε στην ευθύνη του βάρους απόδειξης που της αναλογεί.

Επειδή σύμφωνα με παρ. 2 του άρθρου 28 του Ν. 4174/2013 ορίζεται ότι :

2. Η Φορολογική Διοίκηση εκδίδει την οριστική πράξη διορθωτικού προσδιορισμού του φόρου, εντός μηνός από την ημερομηνία παραλαβής των απόψεων του φορολογούμενου ή, σε περίπτωση που ο φορολογούμενος δεν υποβάλλει τις απόψεις του, την εκπνοή της προθεσμίας που ορίζεται στην παράγραφο 1. Η οριστική πράξη διορθωτικού προσδιορισμού του φόρου εκδίδεται με βάση έκθεση ελέγχου την οποία συντάσσει η Φορολογική Διοίκηση. Η έκθεση ελέγχου περιλαμβάνει εμπειριστατωμένα και αιτιολογημένα τα γεγονότα, τα στοιχεία και τις διατάξεις τις οποίες έλαβε υπόψη της η Φορολογική Διοίκηση για τον προσδιορισμό του φόρου. Η οριστική πράξη διορθωτικού προσδιορισμού του φόρου μαζί με την έκθεση ελέγχου κοινοποιούνται στον φορολογούμενο.

Επειδή, η προσβαλλόμενη πράξη εκδόθηκε μεν μετά την παρέλευση του ενός μηνός που ορίζει η παρ. 2 του άρθρου 28 του Ν. 4174/2013 (08/10/2018), πλην όμως εντός ευλόγου χρονικού διαστήματος από την κατάθεση του υπομνήματος της προσφεύγουσας (09/07/2018).Περαιτέρω, εφόσον στο προαναφερόμενο άρθρο δεν υπάρχει ποινή ακυρότητας, ο χρόνος έκδοσης-κοινοποίησης δεν αποτελεί στοιχείο του κύρους της προσβαλλόμενης πράξεως ούτε είναι δεσμευτική η προθεσμία έκδοσης της οριστικής πράξης. Άλλωστε η προσφεύγουσα δεν επικαλείται ότι προξενήθηκε σε εκείνη βλάβη καθ' οιονδήποτε τρόπο λόγω της καθυστέρησης έκδοσης -κοινοποίησης. Συνεπώς, δεν υφίσταται λόγος που να καθιστά την πράξη ακυρωτέα και ο ισχυρισμός της προσφεύγουσας απορρίπτεται ως νομικά αβάσιμος.

Επειδή υπάρχει πραγματική διαπίστωση των παραβάσεων του Κώδικα Βιβλίων και Στοιχείων, όπως καταγράφεται στην από 11/10/2018 έκθεσης μερικού επιτόπιου ελέγχου εφαρμογής των διατάξεων του ν. 4308/2014 (Ε.Λ.Π.) και 4174/2013 (Κ.Φ.Δ.)της ΔΟΥ ΚΑΛΑΜΑΤΑΣ , με επαρκή στοιχεία και την απαιτούμενη ειδική και εμπειριστατωμένη αιτιολογία αφού εκθέτει σ` αυτήν, κατά την παραδεκτή αλληλοσυμπλήρωση σκεπτικού και

διατακτικού, με σαφήνεια, πληρότητα και χωρίς αντιφάσεις ή λογικά κενά, τα πραγματικά περιστατικά που αποδείχθηκαν από την αποδεικτική διαδικασία.

Α Π Ο Φ Α Σ Ι Ζ Ο Υ Μ Ε

Την απόρριψη της με αρ./22.11.2018 ενδικοφανούς προσφυγής της ΑΦΜ

Η Οριστική φορολογική υποχρέωση του υπόχρεου με βάση την παρούσα απόφαση διαμορφώνεται ως εξής :

Κ.Φ.Δ (φορολογικό έτος 2018)

Πρόστιμο αρθ. 58Α παρ.1 του Ν.4174/2013: $2,62 \times 13\% = 0,38 / 2 = 0,09 < 250,00$) = **250,00€**.

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

ΜΕ ΕΝΤΟΛΗ ΤΟΥ ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΥ
ΤΗΣ Δ/ΝΣΗΣ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ
Ο ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΣ ΤΗΣ ΥΠΟΔΙΕΥΘΥΝΣΗΣ
ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ

ΦΑΚΟΣ ΓΕΩΡΓΙΟΣ

Ακριβές Αντίγραφο
Η Υπάλληλος του Τμήματος
Διοικητικής Υποστήριξης

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 .