



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ



ΑΑΔΕ

Ανεξάρτητη Αρχή
Δημοσίων Εσόδων

Καλλιθέα,

04-04-2019

**ΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ
ΥΠΟΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ
ΤΜΗΜΑ ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ Α3**

Αριθμός απόφασης: **1130**

Ταχ. Δ/ση : Αριστογείτονος 19
Ταχ. Κώδικας : 176 71 – Καλλιθέα
Τηλέφωνο : 213 1604536
ΦΑΞ : 213 1604567

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 αριθμό πρωτοκόλλου/14-12-2018 ενδικοφανή προσφυγή της εταιρείας «.....Ο.Ε.», ΑΦΜ, με έδρα στη θέσητης, κατά της υπ' αριθμ. taxis (..... elenxis), Πράξης Επιβολής Προστίμου επί παραβάσεων τήρησης λογιστικών αρχείων και έκδοσης στοιχείων Ν. 4308/2014 (Ε.Λ.Π.) - Άρθρου 58^Α παρ. 1 ν. 4174/2013 (Κ.Φ.Δ.), του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Α' ΠΕΙΡΑΙΑ, φορολογικού έτους 2018, και τα προσκομιζόμενα με αυτήν σχετικά έγγραφα.

5. Την υπ' αριθμ. taxis (..... elenxis), Πράξη Επιβολής Προστίμου επί παραβάσεων τήρησης λογιστικών αρχείων και έκδοσης στοιχείων Ν. 4308/2014 (Ε.Λ.Π.) - Άρθρου 58^Α παρ. 1 ν. 4174/2013 (Κ.Φ.Δ.), του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Α' ΠΕΙΡΑΙΑ, φορολογικού έτους 2018, της οποίας ζητείται η ακύρωση, καθώς και την από 30-07-2018 οικεία έκθεση μερικού επιτόπιου ελέγχου.

6. Τις απόψεις της Δ.Ο.Υ. Α' ΠΕΙΡΑΙΑ.

7. Την εισήγηση του ορισθέντος υπαλλήλου του Τμήματος Α3 όπως αποτυπώνεται στο σχέδιο της απόφασης.

Επί της με αριθμό πρωτοκόλλου/14-12-2018 ενδικοφανούς προσφυγής της εταιρείας « Ο.Ε.», ΑΦΜ, 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' αριθμ. taxis (..... elenxis),προσβαλλόμενη Πράξη Επιβολής Προστίμου του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Α' ΠΕΙΡΑΙΑ, επιβλήθηκε σε βάρος της προσφεύγουσας εταιρείας πρόστιμο ποσού 250,00€ για το φορολογικό έτος 2018 σύμφωνα με τις διατάξεις της παραγρ. 1 του άρθρου 58Α § 1 του ν. 4174/2013(Κ.Φ.Δ) λόγω παράβασης των διατάξεων των άρθρων 8,12 και 13 Ν. 4308/2014 (Ε.Λ.Π.).

Η παράβαση αφορά την μη ζήτηση και την μη λήψη από την προσφεύγουσα εταιρεία φορολογικού στοιχείου διακίνησης ή διακίνησης – αξίας, ούτε την έκδοση Τιμολογίου Αγοράς επί αρνήσεως, για την αγορά δύο ταψιών κανταϊφάκια συνολικού βάρους 4,6 κιλών και συνολικής αξίας 32,10 ευρώ.

Τα ανωτέρω αγαθά βρέθηκαν κατά τον φορολογικό έλεγχο που πραγματοποιήθηκε την 06-07-2018 στην έδρα της προσφεύγουσας εταιρείας στη θέση της από τους ελεγκτές της Δ.Ο.Υ. Α' ΠΕΙΡΑΙΑ , α) και β)

Η ως άνω προσβαλλόμενη Οριστική Πράξη Επιβολής Προστίμου εκδόθηκε από τον Προϊστάμενο της Δ.Ο.Υ. Α' ΠΕΙΡΑΙΑ κατόπιν της από 30-07-2018 έκθεσης μερικού επιτόπιου ελέγχου εφαρμογής των διατάξεων Ν. 4308/2014 (Ε.Λ.Π.) και Ν. 4174/1023(Κ.Φ.Δ.) των ως άνω ελεγκτών ίδιας της Υπηρεσίας.

Η προσφεύγουσα εταιρεία, με την υπό κρίση ενδικοφανή προσφυγή, ζητά την ακύρωση, της προσβαλλόμενης Πράξης Επιβολής Προστίμου του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Α' ΠΕΙΡΑΙΑ, προβάλλοντας τους παρακάτω λόγους :

Η κρίση των ελεγκτών ότι η προσφεύγουσα δεν ζήτησε και δεν έλαβε φορολογικό στοιχείο διακίνησης ή διακίνησης – αξίας ούτε εξέδωσε τιμολόγιο αγοράς επί αρνήσεως για την αγορά δύο ταψιών κανταϊφάκια συνολικού βάρους 4,6 κιλών και συνολικής αξίας 32,10 ευρώ, με την αιτιολογία ότι στο επιδειχθέν τιμολόγιο αναγραφόταν ως είδος μπακλαβαδάκια τύπου Βηρυτού αντί του προτιμητέου από τον έλεγχο «κανταϊφάκια» , είναι αυθαίρετη και αναιτιολόγητη.

Συγκεκριμένα, στην υπό κρίση ενδικοφανή προσφυγή αναφέρεται:

«Στις 06/07/2018 σε διενεργηθέντα έλεγχο από συνεργείο υπαλλήλων της Δ' Δ.Ο.Υ ΠΕΙΡΑΙΑ στην έδρα της επιχείρησής μας στο της, μας ζητήθηκαν για διάφορα εμπορεύσιμα είδη που βρισκόταν στις βιτρίνες στον χώρο λειτουργίας της επιχείρησής, τα αντίστοιχα φορολογικά στοιχεία διακίνησης, ή διακίνησης –αξίας τα οποία και επιδείξαμε.

Σε μία από τις προθήκες – βιτρίνες βρίσκονταν έξι ταψιά σιροπιαστά γλυκά συνολικής ποσότητας 11,40kg περίπου τα οποία είχαμε προμηθευτεί από την εταιρεία “” με διακριτικό τίτλο “.....”. Σε ευκρινές σημείο

της βιτρίνας είχε τοποθετηθεί, όπως συνηθίζεται σ' αυτές τις περιπτώσεις, ταμπέλα με την ένδειξη "....." όπως εξ' άλλου διαπίστωσε και ο έλεγχος.

Μας ζητήθηκε να επιδείξουμε τα αντίστοιχα φορολογικά στοιχεία διακίνησης, ή διακίνησης – αξίας και για τα έξι ταψιά. Τους επιδείξαμε το φορολογικό στοιχείο Νο/2018 το οποίο είχαμε λάβει από την εταιρεία "....." με διακριτικό τίτλο "....." το περιεχόμενο του οποίου ήταν ως εξής:

Κωδικός	Περιγραφή	Μ.Μ	Ποσότητα	Τιμή. Μον.	Καθαρή αξία	ΦΠΑ
505	Μπακλαβαδάκια Τύπου Βηρυτού	kg	11,40	8,50	96,90	24,00

Το συνεργείο ελέγχου μας απάντησε ότι δεν ταυτίζεται η περιγραφή του είδους επί του Τιμολογίου, με το περιεχόμενο των δύο εκ των έξι ταψιών σιροπιαστών γλυκών, διότι ενώ τα δύο ταψιά περιέχουν <<κανταϊφάκια >> η περιγραφή στο τιμολόγιο πώλησης αναφέρει Μπακλαβαδάκια Τύπου Βηρυτού, ενώ δεν συμφωνεί και ως προς την ποσότητα. Τους εξηγήσαμε ότι συνεργαζόμαστε με την συγκεκριμένη εταιρεία για πάνω από δέκα χρόνια, ότι η τιμολόγησή τους γινόταν πάντοτε με τον ίδιο κωδικό και την εμπορική ονομασία <<Μπακλαβαδάκια Τύπου Βηρυτού>>, καθώς η τιμή μονάδας ήταν ίδια για όλα τα σιροπιαστά γλυκά που εμπορεύεται και τους επιδείξαμε ενδεικτικά μερικά από αυτά τα τιμολόγια καθώς και μία επιστολή της προμηθεύτριας επιχείρησης στην οποία αναφέρονται αναλυτικά τα είδη των σιροπιαστών ειδών που εμπορεύονται καθώς και τον τρόπο τιμολόγησης.

Ενώ η αρχική εκτίμηση του ελέγχου ήταν ότι υπάρχει μια τυπική πλημμέλεια όσον αφορά την αναλυτική περιγραφή του είδους από την πλευρά του εκδότη του τιμολογίου, καταλόγισε εντελώς αυθαίρετα και αναιτιολόγητα, στον λήπτη, δηλαδή στην επιχείρησή μας, την ουσιαστική παράβαση της αγοράς εμπορευμάτων χωρίς φορολογικά στοιχεία.

Ενδεικτικό της προχειρότητας και της ευκολίας με την οποία οι ελεγκτές κατέληξαν στον πόρισμά τους, είναι ότι ενώ η συνολική ποσότητα των έξι ταψιών σιροπιαστών γλυκών σύμφωνα με το φορολογικό στοιχείο που τους επιδείξαμε, ήταν 11,40 kg, τη συγκρίνανε με την ποσότητα των δύο ταψιών που προφανώς ήταν μικρότερη. **Αν είχαν αθροίσει τις ποσότητες και των έξι ταψιών εύκολα θα αντιλαμβάνονταν, ότι σχεδόν θα ταυτίζονταν με την ποσότητα που αναγράφεται στο τιμολόγιο**, μιας και είχε ήδη πωληθεί μια μικρή ποσότητα από αυτά τα είδη, τις τέσσερις ημέρες που τα είχαμε στο κατάστημά μας. (Ημερομηνία έκδοσης τιμολογίου 29/06/2018 και ημερομηνία παράδοσης στο πρακτορείο 02/07/2018).

Επί πλέον εντελώς αυθαίρετα και αναιτιολόγητα ο έλεγχος προσδιόρισε την τιμή αγοράς, για τα σιροπιαστά γλυκά των δύο ταψιών που κατά την εσφαλμένη άποψη του ελέγχου δεν καλύπτονταν από φορολογικά στοιχεία διακίνησης ή διακίνησης – αξίας, στα επτά (7) ευρώ το κιλό χωρίς να αναφέρει στην έκθεσή του που στηρίζει την εκτίμησή του αυτή.

Όπως αναφέρουμε ανωτέρω στο κεφάλαιο «II ΤΥΠΙΚΟΙ ΛΟΓΟΙ ΑΚΥΡΟΤΗΤΑΣ ΤΗΣ ΠΡΑΞΕΩΣ», τα αποτελέσματα του φορολογικού ελέγχου **πρέπει να είναι πλήρως αιτιολογημένα** και η οριστική πράξη διορθωτικού προσδιορισμού του φόρου, να περιλαμβάνει **εμπεριστατωμένα**

και αιτιολογημένα τα γεγονότα, τα στοιχεία **και τις διατάξεις** τις οποίες έλαβε υπόψη της η Φορολογική Διοίκηση για τον προσδιορισμό του φόρου (αρθ. 28 παραγρ. 1 & 2 ν. 4174/2013 - Κ.Φ.Δ.).

Επί πλέον, ο Κ.Φ.Δ. στο αρθ. 64 αναφέρεται ρητά ότι **η Φορολογική Διοίκηση έχει την υποχρέωση να παρέχει σαφή, ειδική και επαρκή αιτιολογία για τη νομική βάση, τα γεγονότα και τις περιστάσεις που θεμελιώνουν την έκδοση πράξεως και τον προσδιορισμό φόρου.**

Ο έλεγχος στην προκειμένη περίπτωση, αντί να εφαρμόσει τις ισχύουσες φορολογικές διατάξεις και να αποδείξει και να τεκμηριώσει με αδιάσειστα στοιχεία και έγγραφα και την προσήκουσα αιτιολογία, τις διαπιστώσεις βάση των οποίων προβαίνει στο καταλογισμό του προστίμου, καταλήγει σε συμπεράσματα που βασίζονται σε αυθαίρετες εκτιμήσεις και ασαφείς ισχυρισμούς για την δήθεν διαπραχθείσα παράβαση εκ μέρους μας της αγοράς εμπορευμάτων συνολικού βάρους 4,600χιλιογράμμων και συνολικής αξίας 32,10€ που δεν καλύπτονταν από φορολογικά στοιχεία διακίνησης ή διακίνησης – αξίας.»

Επειδή, με τις διατάξεις της παραγρ. 1 του άρθρου 8 του ν. 4308/2014 (Ε.Λ.Π.) ορίζεται :

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, με τις διατάξεις της παραγρ. 5 του άρθρου 5 του ιδίου νόμου ορίζεται :

5. Κάθε συναλλαγή και γεγονός που αφορά την οντότητα τεκμηριώνεται με κατάλληλα παραστατικά (τεκμήρια). Τα παραστατικά αυτά εκδίδονται είτε από την οντότητα είτε από τους συναλλασσόμενους με αυτήν είτε από τρίτους, σε έντυπη ή σε ηλεκτρονική μορφή, σύμφωνα με τα οριζόμενα στο νόμο αυτό. Τα παραστατικά αναφέρουν όλες τις απαραίτητες πληροφορίες για την ασφαλή ταυτοποίηση κάθε μίας συναλλαγής ή γεγονότος, και σε κάθε περίπτωση όσα ορίζει ο παρών νόμος.

Επειδή, με τις διατάξεις της περιπτ. στ΄ της παραγρ. 1 του άρθρου 9 του ιδίου νόμου ορίζεται :

Άρθρο 9 - Περιεχόμενο τιμολογίου.

1. Το τιμολόγιο φέρει υποχρεωτικά τις ακόλουθες ενδείξεις:

.....

στ) Την ποσότητα και το είδος των παραδιδόμενων αγαθών ή την έκταση και το είδος των παρεχόμενων υπηρεσιών, εκτός εάν η έκταση και το είδος των παρεχόμενων υπηρεσιών προκύπτει από άλλα έγγραφα στα οποία παραπέμπει το τιμολόγιο.

.....

Επειδή, στην από 30-07-2018 έκθεση μερικού επιτόπιου ελέγχου εφαρμογής των διατάξεων Ν. 4308/2014 (Ε.Λ.Π.) και Ν. 4174/1023(Κ.Φ.Δ.) των ελεγκτών της Δ.Ο.Υ. Α΄ ΠΕΙΡΑΙΑ,

α) και β) , επί της οποίας εδράζεται η προσβαλλόμενη πράξη, αναφέρεται :

«... Από τον αντιπαραβολικό έλεγχο των ληφθέντων φορολογικών στοιχείων από τους προμηθευτές της ελεγχόμενης επιχείρησης και των εμπορευσίμων αγαθών που ήταν την ώρα του ελέγχου σε προθήκη της ελεγχόμενης επιχείρησης βρέθηκαν δύο (2) ταψιά με κανταιφάκια συνολικού βάρους 4,6 Χιλιογράμμων για τα οποία ο Κος ως υπεύθυνος της επιχείρησης, μας δήλωσε προφορικά ότι τα είχε προμηθευτεί από την επιχείρηση

Ο έλεγχος αν και ζήτησε να του επιδειχθούν τα στοιχεία διακίνησης ή διακίνησης – αξίας ή άλλο φορολογικό στοιχείο με το οποίο παρέλαβε η ελεγχόμενη τα προαναφερόμενα γλυκά – κανταιφάκια ο Κος μας επέδειξε για την παραληφθείσα ποσότητα γλυκών φορολογικό στοιχείο τη επιχείρησης το οποίο δεν συμφωνούσε στο είδος του αναφερόμενου γλυκού ήτοι στο είδος το επιδειχθέν στοιχείο ανέγραφε μπακλαβαδάκια αντί για κανταιφάκια, ούτε συμφωνούσε στην υπάρχουσα ποσότητα.

Ο Κος μας δήλωσε ότι η προμηθεύτρια του πάντοτε του εξέδιδε τα φορολογικά στοιχεία με τα οποία τον προμήθευε γλυκά με περιγραφή μπακλαβαδάκια.»

Επειδή, στην από 01-11/2014 Επιστολή της προμηθεύτριας εταιρείας «», ΑΦΜ με διακριτικό τίτλο “”, με αντικείμενο εργασιών εργαστήριο ζαχαροπλαστικής και έδρα αρ. –, την οποία επικαλείται και προσάγει με την ενδικοφανή προσφυγή της η προσφεύγουσα εταιρεία, αναφέρεται :

« Προς : –

Σας ενημερώνουμε ότι η εταιρεία “.....” με εμπορική χρήση του διακριτικού τίτλου “”, σας γνωστοποιεί ότι όλοι οι ακόλουθοι κωδικοί:

Κλασσικός Μπακλαβάς Αμύγδαλο

Κλασσικός Μπακλαβάς Καρύδι

.....

Μίνι Βυζάκι Καρύδι (κανταιφάκι)

Μίνι Βυζάκι Σοκολάτα (κανταιφάκι)

.....

Τιμολογούνται υπό ένα κωδικό με την περιγραφή « Μπακλαβαδάκια τύπου Βηρυτού» και με ενιαία τιμή για όλα τα είδη »

Επειδή, από την οικεία έκθεση ελέγχου δεν προκύπτει αν οι υπόλοιπες ποσότητες γλυκισμάτων που αναγράφονταν στο επιδειχθέν κατά τον έλεγχο παραστατικό στοιχείο είχαν πωληθεί ή όχι.

Επειδή, από την οικεία έκθεση ελέγχου δεν προκύπτει με σαφήνεια η επίμαχη παράβαση της μη ζήτησης και την μη λήψης από την προσφεύγουσα εταιρεία φορολογικού στοιχείου διακίνησης ή διακίνησης – αξίας, ούτε η έκδοση Τιμολογίου Αγοράς επί αρνήσεως, για την αγορά δύο ταψιών

κανταϊφάκια συνολικού βάρους 4,6 κιλών και συνολικής αξίας 32,10 ευρώ, και ο σχετικός ισχυρισμός της προσφεύγουσας εταιρείας περί μη στοιχειοθέτησης της επίμαχης παράβασης από την φορολογική αρχή, είναι βάσιμος.

Α π ο φ α σ ί ζ ο υ μ ε

Την αποδοχή της με αριθμό πρωτοκόλλου/14-12-2018 ενδικοφανούς προσφυγής της εταιρείας «», ΑΦΜ

Οριστική φορολογική υποχρέωση της υπόχρεης εταιρείας- καταλογιζόμενο ποσό με βάση την παρούσα απόφαση:

Φορολογικό έτος 2018

Πρόστιμο του άρθρου 58^Α § 1 του ν. 4174/2013(Κ.Φ.Δ) : **ΜΗΔΕΝ**

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

ΜΕ ΕΝΤΟΛΗ ΤΟΥ ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΥ
ΤΗΣ Δ/ΝΣΗΣ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ

**Ακριβές αντίγραφο
Ο/Η Υπάλληλος του Τμήματος
Διοικητικής Υποστήριξης**

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.