



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ



ΑΑΔΕ

Ανεξάρτητη Αρχή
Δημοσίων Εσόδων

Καλλιθέα 18-06-2019

**ΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ
ΥΠΟΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ
ΤΜΗΜΑ ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ Α5**

Αριθμός Απόφασης: **1995**

Ταχ. Δ/ση : Αριστογείτονος 19

Ταχ. Κώδικας : 176 71 - Καλλιθέα

Τηλέφωνο : 2131604537

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 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. Την ΠΟΛ 1064/12.04.2017 Απόφαση 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 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. Τη με ημερομηνία κατάθεσης 18-02-2019 και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανή προσφυγή του του με ΑΦΜ κατοίκου Οδός, κατά της υπ' αριθμ. /2019 Πράξης Επιβολής Προστίμου - άρθ. 58 Α του ν.4174/2013 – του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. ΤΡΙΠΟΛΗΣ , φορολογικού έτους 2018, και τα προσκομιζόμενα με αυτήν σχετικά έγγραφα.

5. Την υπ' /2019 Πράξης Επιβολής Προστίμου - άρθ. 58 Α του ν.4174/2013 – του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. ΤΡΙΠΟΛΗΣ , φορολογικού έτους 2018, της οποίας ζητείται η ακύρωση και την από 17-01-2019 έκθεση ελέγχου της Δ.Ο.Υ ΤΡΙΠΟΛΗΣ

6. Την εισήγηση της Δ.Ο.Υ. ΤΡΙΠΟΛΗΣ

7. Την εισήγηση του ορισθέντος Υπαλλήλου του Τμήματος Α5, όπως αποτυπώνεται στο σχέδιο της απόφασης.

Επί της με ημερομηνία κατάθεσης 18-02-2019 και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανούς προσφυγής του του με 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./2019 προσβαλλόμενη Πράξη Επιβολής Προστίμου του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. ΤΡΙΠΟΛΗΣ επιβλήθηκε σε βάρος του προσφεύγοντος πρόστιμο ποσού 500,00€ για το φορολογικό έτος 2018 σύμφωνα με τις διατάξεις της του άρθρου 58 Α § 1 του ν. 4174/2013 εταιρείας πρόστιμο συνολικού ποσού 500€ για το φορολογικό έτος 2018 σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 58^Α παρ.1 του ν.4174/2013 (ΦΕΚ Α' 170), λόγω μη έκδοσης ενός (1) φορολογικού στοιχείου (Α.Λ.Π.).

Σύντομο Ιστορικό

Την 1/12/2018 ημέρα Σάββατο και ώρα 11:40 πμ. οι υπάλληλοι της Δ.Ο.Υ. ΤΡΙΠΟΛΗΣ διενεργώντας έλεγχο εφαρμογής των διατάξεων του Ν.4308/2014 (Ε.Λ.Π.), σύμφωνα με την/2018 εντολή μερικού επιτόπιου φορολογικού ελέγχου, στην έδρα της επιχείρησης διαπίστωσαν τα εξής:

Από τον αντιπαραβολικό έλεγχο των σερβιρισθέντων ειδών με τα εκδοθέντα φορολογικά στοιχεία διαπιστώθηκε ότι σε μία (1) παρέα, στην οποία είχε σερβιριστεί καφές αξίας 1€, δεν είχε εκδοθεί αντίστοιχα μία (1) Απόδειξη Λιανικής Πώλησης από την εν χρήσει Φ.Τ.Μ. ή άλλο φορολογικό στοιχείο αξίας, κατά παράβαση των συνδυασμένων διατάξεων των άρθρων 8, 12 και 13 περίπτωση α' του Ν.4308/2014 περί Ελληνικών Λογιστικών Προτύπων.

Στην συνέχεια από το αρχείο της Υπηρεσίας προέκυψε ότι έχει εκδοθεί και η ΑΕΠ με αριθμό/2018 και ποσό προστίμου 250€. Επομένως έχουν εφαρμογή οι διατάξεις του άρθρου 58^Α περί υποτροπής (1^η υποτροπή στην πενταετία 500€).

Ο προσφεύγων με την υπό κρίση ενδικοφανή προσφυγή, ζητά την ακύρωση της παραπάνω Πράξης Επιβολής Προστίμου της Προϊσταμένης της Δ.Ο.Υ. ΤΡΙΠΟΛΗΣ προβάλλοντας τους εξής λόγους :

- Δεν έκαναν αντιπαραβολή των σερβιρισθέντων ειδών με τα εκδοθέντα στοιχεία, γιατί αν γινόταν θα έβρισκαν την συγκεκριμένη απόδειξη και δεν θα καταλόγιζαν παράβαση (Έλλειψη φορολογικής παράβασης, καθώς υφίσταται νόμιμη έκδοση Α.Λ.Π.)

Επειδή, σύμφωνα με το άρθρο 5 «Διασφάλιση αξιοπιστίας λογιστικού συστήματος» του ν.4308/2014 (Ε.Λ.Π.) ορίζεται ότι: «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 αυτόν. 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, σύμφωνα με το άρθρο 12 «Εκδιδόμενα στοιχεία για λιανική πώληση αγαθών ή υπηρεσιών» του ν.4308/2014 (Ε.Λ.Π.) 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. ...

5. Με στοιχείο λιανικής πώλησης εξομοιώνεται κάθε άλλο έγγραφο που περιλαμβάνει τα δεδομένα του στοιχείου λιανικής πώλησης και αντίτυπο αυτού παραδίδεται, αποστέλλεται ή τίθεται στη διάθεση του πελάτη.

6. Το στοιχείο λιανικής πώλησης μπορεί να φέρει ανάλογη ονομασία, σύμφωνα με τις επικρατούσες συναλλακτικές πρακτικές ή τις απαιτήσεις άλλης νομοθεσίας.

7. Η οντότητα που πωλεί αγαθά ή υπηρεσίες σε ιδιώτες καταναλωτές έχει την ευθύνη να διασφαλίζει ότι εκδίδεται στοιχείο λιανικής πώλησης ή εναλλακτικά τιμολόγιο, για κάθε σχετική πώληση. Η οντότητα αυτή εκδίδει το παραστατικό πώλησης. Εναλλακτικά, η οντότητα μπορεί με

προηγούμενη συμφωνία να διασφαλίσει την έκδοση παραστατικού από τρίτο πρόσωπο εξ' ονόματος και για λογαριασμό της.

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 το άρθρο 13 «Χρόνος έκδοσης στοιχείων λιανικής πώλησης» του ν.4308/2014 (Ε.Λ.Π.) ορίζεται ότι: «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 παρ.1 του άρθρου 58^Α του ν.4174/2013 (Κ.Φ.Δ.), όπως αντικαταστάθηκε και ισχύει με τις διατάξεις του άρθρου 51 παρ. 1 του ν.4410/ 3-8-2016, 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.

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. ...».

Επειδή, σύμφωνα με την ΠΟΛ.1112/25-7-2016 «Κοινοποίηση διατάξεων του άρθρου «Τροποποιήσεις του άρθρου 58^Α του ν. 4174/2013» αναφέρεται 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.».

Επειδή, σύμφωνα με την ΠΟΛ.1155/10-10-16 «Διευκρινίσεις αναφορικά με την επιβολή προστίμων για παραβάσεις ΦΠΑ του άρθρου 58^Α του Ν. 4174/2013 (Α' 170), όπως τροποποιήθηκε με το Ν. 4410/2016 (Α' 141) και ισχύει» αναφέρεται ότι: «Χρόνος έναρξης εφαρμογής των διατάξεων επιβολής προστίμου της παραγράφου 1 του άρθρου 58^Α μετά την τροποποίησή του με το άρθρο 51 του Ν.4410/16.

Οι διατάξεις του άρθρου 51 του Ν.4410/16 , εφαρμόζονται στις περιπτώσεις διάπραξης και διαπίστωσης της παράβασης μη έκδοσης ή έκδοσης ή λήψης ανακριβούς φορολογικού στοιχείου από τον έλεγχο, από την ημερομηνία έναρξης ισχύος του νόμου, ήτοι από τις 25.7.2016 και σε καμία περίπτωση δεν εφαρμόζονται σε παραβάσεις που ο χρόνος διάπραξής τους είναι προγενέστερος της ημερομηνίας αυτής και διαπιστώνονται σε μεταγενέστερο χρόνο.»

Επειδή, σύμφωνα με το άρθρο 64 «Επαρκής αιτιολογία» του ν.4174/2013 (Κ.Φ.Δ.) ισχύει 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.».

Επειδή, στην από 17-01-2019 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. ΤΡΙΠΟΛΗΣ, στην οποία περιγράφονται τα πραγματικά περιστατικά κατά την διάρκεια του επιτόπιου ελέγχου την 01-12-2018 στην έδρα του προσφεύγοντα, μεταξύ άλλων αναφέρονται : «.....Από τον αντιπαραβολικό έλεγχο των σερβιρισθέντων ειδών με τα εκδοθέντα φορολογικά στοιχεία διαπιστώθηκε ότι σε μία (1) παρέα, στην οποία είχε σερβιριστεί καφές αξίας 1€, δεν είχε εκδοθεί αντίστοιχα μία (1) Απόδειξη Λιανικής Πώλησης από την εν χρήσει Φ.Τ.Μ. ή άλλο φορολογικό στοιχείο αξίας, κατά παράβαση των συνδυασμένων διατάξεων των άρθρων 8, 12 και 13 περίπτωση α' του Ν.4308/2014 περί Ελληνικών Λογιστικών Προτύπων. »

Επειδή όσον αφορά τον ισχυρισμό του προσφεύγοντος που αναφέρεται στη υπό κρίση ενδικοφανή προσφυγή ως εξής: « Ζήτησα από τον τεχνικό μου να μου επανεκτυπώσει τις αποδείξεις από ώρα 11.34 έως 11.49 που είναι και η ώρα του ελέγχου. Μέσα σε μόλις 15 λεπτά σε ένα μικρής χωρητικότητας μαγαζί είχα εκδώσει οχτώ αποδείξεις και μεταξύ αυτών και την απόδειξη που δήθεν δεν βρήκαν οι ελεγκτές αξίας 1€ και ώρα έκδοσης 11.37. Επομένως ο ισχυρισμός τους ότι έκαναν αντιπαραβολή των σερβιρισθέντων ειδών με τα εκδοθέντα στοιχεία, δεν ισχύει γιατί αν γινόταν θα έβρισκαν την συγκεκριμένη απόδειξη και δεν θα καταλόγιζαν παράβαση »

Επειδή τα φωτοαντίγραφα των εννέα (9) αυτών των Α.Λ.Π που φέρεται να εξέδωσε ο προσφεύγων στις 1-12-2018 από ώρα 11.34 έως 11.49 προσκομίστηκαν στην Υπηρεσία μας. Φέρουν αρίθμηση από – Η με αριθ. Α.Λ.Π φέρει χρόνο έκδοσης 11.34 και η με αριθ. Α.Λ.Π (αυτήν που έλαβε το συνεργείο ελέγχου) φέρει χρόνο έκδοσης 11.40. Μεταξύ αυτών που προσκομίστηκαν υπάρχει η με αριθ. Α.Λ.Π χρόνο έκδοσης 11.37 και συνολική αξία 1€ για την οποία ισχυρίζεται ο προσφεύγων είναι αυτή που ο έλεγχος θεώρησε ότι δεν είχε εκδώσει.

Επειδή, στην υπό κρίση περίπτωση, ο προσφεύγων, εξέδωσε την με αριθ. Α.Λ.Π χρόνο έκδοσης 11.37 και συνολική αξία 1€, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 13 του ν.4308/2014 (Ε.Λ.Π.).

Επειδή, στην από 17-01-2019 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. ΤΡΙΠΟΛΗΣ, δεν αναφέρεται με ποιον τρόπο έγινε ο αντιπαραβολικός έλεγχος και σε ποιους πελάτες αντιστοιχήθηκαν οι Α.Λ.Π που είχε εκδώσει ο προσφεύγων που ευρίσκοντο εκείνη την ώρα στο κατάστημα του και ειδικότερα σε ποιον πελάτη αντιστοιχούσε η με αριθ. Α.Λ.Π (χρόνο έκδοσης 11.37 και συνολική αξία 1€) για την οποία αυτός ισχυρίζεται ότι είναι αυτή που του καταλόγισε ο έλεγχος ως μη εκδοθείσα.

Επειδή, η με ημερομηνία θεώρησης 17-01-2019 έκθεση ελέγχου της Δ.Ο.Υ. ΤΡΙΠΟΛΗΣ συνεπεία της οποίας εκδόθηκε η με αριθ./2019 Πράξη Επιβολής Προστίμου της ίδιας Δ.Ο.Υ. είναι ανεπαρκώς αιτιολογημένη.

Α Π Ο Φ Α Σ Ι Ζ Ο Υ Μ Ε

Την αποδοχή της με ημερομηνία κατάθεσης 18-01-2019 και αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανούς προσφυγής του του με ΑΦΜ και την επικύρωση της υπ' αριθμ. /2019 Πράξης Επιβολής Προστίμου άρθ.58Α του ν.4174/2013 του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ ΤΡΙΠΟΛΗΣ

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

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

Πρόστιμο άρθρου 58Α του ν.4174/2013 **ποσό 0,00 ευρώ**

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

Ακριβές Αντίγραφο
Η/Ο Υπάλληλος του Τμήματος
Διοικητικής Υποστήριξης

ΜΕ ΕΝΤΟΛΗ ΤΟΥ ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΥ
ΤΗΣ Δ/ΝΣΗΣ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ
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.

