



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ



ΑΑΔΕ

Ανεξάρτητη Αρχή
Δημοσίων Εσόδων

**ΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ
ΥΠΟΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ
ΤΜΗΜΑ Α6**

Ταχ. Δ/ση : Αριστογείτονος 19

Ταχ. Κώδικας : 176 71 - Καλλιθέα

Τηλέφωνο : 213-1604514

ΦΑΞ : 213-1604567

Καλλιθέα, 01-10-2019

Αριθμός απόφασης: 2761

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. 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. Την από **7-5-2019** και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανή προσφυγή της επιχείρησης με ΑΦΜ:....., με έδρα στην επί της οδού κατά της υπ' αριθμ./2019 πράξης επιβολής προστίμου του άρθρου 58^Α παρ.1 του ν. 4174/2013 του Προϊσταμένου της ΔΟΥ Κερκύρας φορολογικού έτους 2018, και τα προσκομιζόμενα με αυτήν σχετικά έγγραφα.
5. Την υπ' αριθμ./2019 πράξη επιβολής προστίμου του άρθρου 58^Α παρ.1 του ν. 4174/2013 του Προϊσταμένου της ΔΟΥ Κερκύρας φορολογικού έτους 2018 της οποίας ζητείται η ακύρωση, καθώς και την από 22-2-2019 οικεία έκθεση ελέγχου.
6. Τις απόψεις της ΔΟΥ Κερκύρας.
7. Την εισήγηση του ορισθέντος υπαλλήλου του Τμήματος Α6 όπως αποτυπώνεται στο σχέδιο της απόφασης.

Επί της από **7-5-2019** και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανούς προσφυγής της επιχείρησης, 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./2019 πράξη επιβολής προστίμου του Προϊσταμένου της ΔΟΥ Κερκύρας φορολογικού έτους 2018 επιβλήθηκε σε βάρος της προσφεύγουσας επιχείρησης πρόστιμο ύψους 1.000,00€ σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 58^Α παρ. 1 του ν.4174/2013, λόγω παράβασης των διατάξεων των άρθρων 8,10,12 και 14 του ν. 4308/2014 (Ε.Λ.Π.) και του άρθρου 13 παρ. 1 του ν. 4174/2013.

Το ως άνω πρόστιμο επιβλήθηκε κατόπιν διενέργειας μερικού επιτόπιου ελέγχου από την Υπηρεσία Ερευνών και Διασφάλισης Δημοσίων Εσόδων (Υ.Ε.Δ.Δ.Ε.) βάσει της με αρ./2018 εντολής ελέγχου για τη διαπίστωση της ορθής εφαρμογής των διατάξεων του ν. 4308/2014 (Ε.Λ.Π.) για τη φορολογική περίοδο 01/01/2018-31/12/2018. Κατά τη διάρκεια του υπό κρίση ελέγχου διαπιστώθηκε η μη έκδοση, σε εννέα (9) περιπτώσεις, αποδείξεων λιανικών συναλλαγών Α.Λ.Σ. συνολικής αξίας 1.340,00€ από την εν χρήσει Φ.Η.Μ. ή άλλο χειρόγραφο στέλεχος, για πώληση διαφόρων ειδών εστίασης (φαγητά-ποτά) κατά παράβαση των διατάξεων του άρθρου 1,12 & 13 του ν. 4308/2014 η οποία επισύρει τις κυρώσεις που προβλέπονται από τις διατάξεις του άρθρου 58^Α παρ.1 του ν.4174/013

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

1.Το εστιατόριο έχει εφοδιαστεί με σύστημα ενσύρματης παραγγελίας, είναι άμεσα συνδεδεμένο με τη ταμειακή μηχανή και είναι καθόλα νόμιμο. Ο ισχυρισμός του ελέγχου ότι επρόκειτο για πλήθος αποδείξεων, εξηγείται από το γεγονός ότι οι παραγγελίες ήταν για ένα μεγάλο τραπέζι-γκρουπ, από το οποίο έγινε μια παραγγελία και συνεπώς εκτυπώθηκαν οι εν λόγω αποδείξεις μαζικά.

2. Η ώρα του ελέγχου έγινε την 22.15 και οι αποδείξεις εκδόθηκαν την 22.11, συνεπώς δεν εκδοθήκαν συνεπεία του ελέγχου αλλά μερικά λεπτά πριν.

3. Όσον αφορά τον ισχυρισμό των ελεγκτών για παράνομο μηχανισμό, ήτοι κάποιου «κουμπιού» στο σύστημα ενσύρματης παραγγελίας, τέτοιος μηχανισμός ουδέποτε ανευρέθη από τον έλεγχο.

4. Παραβίαση της αρχής της χρηστής διοίκησης.

Επειδή σύμφωνα με τις διατάξεις της παρ. 1 του άρθρου 12 του ν.4308/2014 ορίζεται:

« 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.

.....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 τις διατάξεις του άρθρου 13 του ν. 4308/2014 ορίζεται:

«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 και πάντως εντός του φορολογικού έτους που έγινε η 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 αγαθών, 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 τις διατάξεις του άρθρου 58^Α του ν. 4174/2013 ορίζεται:

«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.»

Επειδή σύμφωνα με την από 22-2-2019 έκθεση μερικού επιτόπιου ελέγχου της Υ.Ε.Δ.Δ.Ε. Θεσσαλονίκης, η ελεγχόμενη επιχείρηση για τις υπηρεσίες που παρείχε κατά την ελεγχόμενη φορολογική περίοδο, εξέδιδε φορολογικά στοιχεία από τον με αρ. μητρώου νόμιμα δηλωμένο και

εγκεκριμένο φορολογικό ηλεκτρονικό μηχανισμό (Φ.Η.Μ.). Περαιτέρω, κατά την έναρξη του ελέγχου και καθ' υποδείξη των αρμόδιων υπαλλήλων, εκδόθηκε η με αρ. ενδεικτική Απόδειξη Λιανικών Συναλλαγών (Α.Λ.Σ.) αξίας 0,01€ και ώρα έκδοσης 22:12 ενώ τέθηκαν στη διάθεση του ελέγχου οι εκδοθείσες αποδείξεις εσόδου για τα είδη που είχε πωλήσει και καταναλώναν επιτόπου οι πελάτες στα τραπεζοκαθίσματα του καταστήματος, ήτοι ένα πλήθος αποδείξεων με αρίθμηση από έως και ώρα έκδοσης 22:11 και 22:12 συνολικής αξίας 1.340,00€, οι οποίες αναλύονται ως κάτωθι:

Αριθμός	ΩΡΑ ΕΚΔΟΣΗΣ	ΠΟΣΟ
.....	22:11	332,50
.....	22:11	116,50
.....	22:11	79,50
.....	22:11	62,00
.....	22:11	379,50
.....	22:11	269,50
.....	22:11	3,50
.....	22:11	28,00
.....	22:12	69,00
	ΣΥΝΟΛΟ	1.340,00

Επειδή, σύμφωνα με την ανωτέρω σχετική έκθεση ελέγχου, διενεργήθηκε διακριτικός έλεγχος στα τραπεζία των πελατών και διαπιστώθηκε ότι είχαν εκδοθεί οι ανωτέρω αποδείξεις σε εννέα (9) περιπτώσεις πελατών που είχαν σερβιριστεί με είδη εστίασης για επιτόπια κατανάλωση. Εν συνεχεία ο έλεγχος θεώρησε ότι οι εκδοθείσες αποδείξεις (Α.Λ.Σ.) εκδόθηκαν συνεπεία του ελέγχου και εξ αυτού του λόγου λογίζονται ως μη εκδοθείσες το οποίο συνιστά παράβαση των διατάξεων των άρθρων 1, 12, και 13 του ν. 4308/2014 και η οποία επισύρει το προβλεπόμενο πρόστιμο περί μη έκδοσης φορολογικού στοιχείου της παρ.1 του άρθρου 58^Α του ν.4174/2013.

Επειδή, σύμφωνα με το άρθρο 64 του ν. 4174/2013: «*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 η διαπίστωση της έκδοσης των με αρ. έως Α.Λ.Σ. σε εννέα (9) περιπτώσεις πελατών με ώρα έκδοσης 22:11 και 22:12, ήτοι λίγο πριν την έκδοση στις 22:12 της με αρ. ενδεικτικής Α.Λ.Σ. που ζητήθηκε από τον έλεγχο, δε μπορεί σε καμία περίπτωση να στοιχειοθετήσει την καταλογιζόμενη από τον έλεγχο παράβαση περί μη έκδοσης φορολογικού στοιχείου για τις κρινόμενες περιπτώσεις συναλλαγών καθότι έχουν εκδοθεί οι σχετικές Α.Λ.Σ. όπως άλλωστε διαπιστώθηκε από τον ίδιο τον έλεγχο.

Επειδή ο έλεγχος αυθαίρετα θεώρησε τις εκδοθείσες Α.Λ.Σ. με αρ. έως ως μη εκδοθείσες με το αιτιολογικό ότι εκδόθηκαν συνεπεία του ελέγχου ενώ δεν προβλέπεται από καμία

φορολογική διάταξη νόμου η επιβολή προστίμου για παράβαση μη έκδοσης όταν έχουν εκδοθεί τα σχετικά φορολογικά στοιχεία.

Α Π Ο Φ Α Σ Ι Ζ Ο Υ Μ Ε

Την **αποδοχή** της με αριθμό/7-5-2019 ενδικοφανούς προσφυγής της επιχείρησης με ΑΦΜ:..... και την ακύρωση της με αρ./2019 πράξης επιβολής προστίμου του Προϊσταμένου της ΔΟΥ Κερκύρας .

Οριστική φορολογική υποχρέωση του υπόχρεου - καταλογιζόμενο ποσό βάσει της παρούσας απόφασης :

Φορολογική περίοδος 01/01/2018-31/12/2018

Πρόστιμο του άρθρου 58^Α §1 του ν.4174/2013: **0,00€**

Η παρούσα απόφαση να κοινοποιηθεί από αρμόδιο όργανο με τη νόμιμη διαδικασία, στον υπόχρεο.

**ΜΕ ΕΝΤΟΛΗ ΤΟΥ ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΥ
ΤΗΣ ΔΙΕΥΘΥΝΣΗΣ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ**

**Ακριβές Αντίγραφο
Η Υπάλληλος του Τμήματος
Διοικητικής Υποστήριξης**

**Ο ΑΝΑΠΛΗΡΩΤΗΣ ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΣ ΤΗΣ
ΥΠΟΔΙΕΥΘΥΝΣΗΣ ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ**

ΣΤΑΥΡΙΔΗΣ ΓΕΩΡΓΙΟΣ

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.