



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ



ΑΑΔΕ

Ανεξάρτητη Αρχή
Δημοσίων Εσόδων

Καλλιθέα, 14-1-2020

**ΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ
ΥΠΟΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ
ΤΜΗΜΑ Α6**

Αριθμός απόφασης: 70

Ταχ. Δ/ση : Αριστογείτονος 19
Ταχ. Κώδικας : 176 71 - Καλλιθέα
Τηλέφωνο : 213-1604514
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 τροποποιήθηκε και ισχύει.
- β. Του άρθρου 10 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.)», όπως αναριθμήθηκε, τροποποιήθηκε και ισχύει.
- γ. Της ΠΟΛ 1064/12.04.2017 Απόφασης του Διοικητή της Ανεξάρτητης Αρχής Δημοσίων Εσόδων (ΦΕΚ Β' 1440/27-04-2017)

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

3. Την αριθ. Δ.Ε.Δ. 1126366 ΕΞ 2016/30.08.2016 (ΦΕΚ 2759 / τ. Β'/01.09.2016) Απόφαση του Προϊσταμένου της Διεύθυνσης Επίλυσης Διαφορών «Παροχή εξουσιοδότησης υπογραφής».

4. Την από **16-9-2019** και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανή προσφυγή της εταιρείας «.....» με ΑΦΜ:....., με έδρα στην επί της οδού και του με ΑΦΜ, με την ιδιότητα του νομίμου εκπροσώπου και διαχειριστή της ως άνω εταιρείας, κατά της υπ' αριθμ./...../2019 πράξης επιβολής προστίμου άρθ. 58^Α ν. 4174/2013 φορολογικού έτους 2019 του Προϊσταμένου της ΔΟΥ Καλλιθέας, και τα προσκομιζόμενα με αυτήν σχετικά έγγραφα.

5. Την υπ' αριθμ./...../2019 πράξη επιβολής προστίμου άρθ. 58^Α ν. 4174/2013 φορολογικού έτους 2019 του Προϊσταμένου της ΔΟΥ Καλλιθέας της οποίας ζητείται η ακύρωση, καθώς και την από 20-5-2019 οικεία έκθεση ελέγχου

6. Τις απόψεις της ΔΟΥ Καλλιθέας.

7. Την εισήγηση του ορισθέντος υπαλλήλου του Τμήματος Α6 όπως αποτυπώνεται στο σχέδιο της απόφασης.

Επί της από **16-9-2019** και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανούς προσφυγής της εταιρείας «.....», 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, επαγόμεστε τα ακόλουθα:

-Με την υπ' αρ./...../2019 πράξη επιβολής προστίμου του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Καλλιθέας φορολογικού έτους 2019 επιβλήθηκε σε βάρος της προσφεύγουσας πρόστιμο ύψους 1.000,00€ σύμφωνα με τις διατάξεις της παρ.1 του άρθρου 58^Α ν. 4174/2013, διπλάσιο του προβλεπόμενου λόγω υποτροπής εντός της πενταετίας, 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 στις 10-3-2019 και ώρα 15:30** στην έδρα της ελεγχόμενης επιχείρησης, από την Υπηρεσία Ερευνών και Διασφάλισης Δημοσίων Εσόδων (Υ.Ε.Δ.Δ.Ε.) Αττικής βάσει της με αρ./...../2019 εντολής ελέγχου, για τη διαπίστωση της ορθής εφαρμογής των διατάξεων του ν. 4308/2014 (Ε.Λ.Π.) και 4174/2013 (ΚΦΔ). Κατά τη διάρκεια του υπό κρίση ελέγχου διαπιστώθηκε η μη έκδοση, σε είκοσι πέντε (25) περιπτώσεις, φορολογικών στοιχείων εσόδου, σε ισάριθμες περιπτώσεις παρέες-τραπέζια πελατών για σερβιρισμένα είδη, **συνολικής καθαρής αξίας 1.316,90€ και ΦΠΑ 254,88€** 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 τους παρακάτω λόγους :

- 1.Μη ύπαρξη πρόθεσης και δόλου-λόγοι ανωτέρας βίας.
2. 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.

.. 13. Η οντότητα μπορεί να εκδίδει παραστατικά λιανικής πώλησης με χειρόγραφο τρόπο στην περίπτωση διακοπής του συστήματος διανομής ηλεκτρικής ενέργειας ή διακοπής της λειτουργίας

του μέσου έκδοσης παραστατικών, λόγω τεχνικού προβλήματος. Σε περίπτωση μη λειτουργίας του εξοπλισμού έκδοσης παραστατικών λόγω τεχνικού προβλήματος, η οντότητα λαμβάνει όλα τα απαραίτητα μέτρα για την αποκατάσταση της λειτουργίας του εξοπλισμού χωρίς αδικαιολόγητη καθυστέρηση και για την αποτροπή επαναλήψεων του προβλήματος. Με απόφαση του Γενικού Γραμματέα Δημοσίων Εσόδων της παραγράφου 9 δύναται να ρυθμίζονται θέματα εφαρμογής της παραγράφου αυτής, καθώς και να επιβάλλεται υποχρέωση ενημέρωσης της Γενικής Γραμματείας Δημοσίων Εσόδων.».

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...»

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.

συστήματος και των δύο χιλιάδων (2.000) ευρώ, σε περίπτωση που ο φορολογούμενος είναι υπόχρεος τήρησης διπλογραφικού λογιστικού συστήματος.»

Επειδή σύμφωνα με την από 20-5-2019 έκθεση μερικού επιτόπιου ελέγχου της Υ.Ε.Δ.Δ.Ε. Αττικής, 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.). Κατά την έναρξη του ελέγχου στις 15:30, δεν παρελήφθη η ενδεικτική απόδειξη για τις ανάγκες του ελέγχου καθώς η εν χρήσει Φ.Τ.Μ. παρουσίασε βλάβη και παρελήφθη από τον τεχνικό για επισκευή την ημέρα του ελέγχου, στις 10-3-2019 και ώρα παραλαβής 14:15. Περαιτέρω, κατά τη διάρκεια του ελέγχου παρελήφθη από το χειρόγραφο μπλοκ αποδείξεων λιανικών συναλλαγών το με αρ. φύλλο αυτού και προσκομίστηκαν από τον τεχνικό όλα τα σχετικά έγγραφα για την πιστοποίηση της επικαλούμενης βλάβης καθώς και το με αρ/2019 δελτίο ημερήσια κίνησης (Ζ) και η με αρ. ενδεικτική απόδειξη λιανικών συναλλαγών αξίας 0,01 ευρώ τα οποία εκδόθηκαν από τον τεχνικό για τις ανάγκες επισκευής της Φ.Τ.Μ. Ακολούθως, διενεργήθηκε διακριτικός έλεγχος στα τραπέζια των πελατών και διαπιστώθηκε ότι δεν είχαν εκδοθεί σε είκοσι πέντε (25) περιπτώσεις πελατών, ούτε από την εν χρήσει Φ.Τ.Μ με αρ. μητρώου (λόγω βλάβης), ούτε από το χειρόγραφο μπλοκ αποδείξεων λιανικών συναλλαγών ως όφειλε σε περιπτώσεις βλάβης της Φ.Τ.Μ., φορολογικά στοιχεία εσόδου για σερβιρισμένα είδη (φαγητά-ποτά), συνολικής καθαρής αξίας 1.316,90€ και ΦΠΑ 24% 254,88€.

Επειδή από το υποσύστημα προστίμων ΦΠΑ του TAXIS, αναφορικά με παραβάσεις μη έκδοσης φορολογικών στοιχείων προκύπτει ότι στο πλαίσιο προγενέστερων ελέγχων, εκδόθηκαν η με αρ./2017 πράξη επιβολής προστίμου φορολογικού έτους 2016, οι με αρ./2017,/2018 &/2018 πράξεις επιβολής προστίμου φορολογικού έτους 2017 καθώς και η με αρ./2018 πράξη επιβολής προστίμου φορολογικού έτους 2018, οι οποίες αφορούν πρόστιμα βάσει των διατάξεων του άρθρου 58^Α ν.4174/2013 για παραβάσεις μη έκδοσης φορολογικών στοιχείων και οι οποίες μνημονεύονται ρητώς στο σώμα της κρινόμενης πράξης επιβολής προστίμου.

Επειδή από τα ανωτέρω συνάγεται ότι στην προκειμένη περίπτωση στοιχειοθετείται πλήρως η αποδιδόμενη από τον κρινόμενο έλεγχο παράβαση περί μη έκδοσης φορολογικών στοιχείων εσόδου σε είκοσι πέντε (25) περιπτώσεις πελατών για σερβιρισμένα είδη και κατά την επιβολή του υπό κρίση προστίμου, θεωρείται εκ νέου διάπραξη ίδιας παράβασης εντός πενταετίας από την έκδοση της αρχικής πράξης, και για την οποία επιβάλλεται πρόστιμο αθροιστικά ανά φορολογικό έλεγχο των χιλίων (1.000) ευρώ λόγω επανειλημμένης υποτροπής εντός της πενταετίας, σύμφωνα με τις προαναφερόμενες διατάξεις της παρ. 1 το άρθ. 58^Α ν. 4174/2013

Επειδή ο προβαλλόμενος λόγος περί μη ύπαρξης δόλου και πρόθεσης από μέρους της για απόκρυψη εσόδων και ότι η μη έκδοση αποδείξεων οφείλεται σε γεγονός ανωτέρας βίας τυγχάνει απορριπτέος καθότι η ύπαρξη βλάβης στην εν χρήσει Φ.Τ.Μ δεν την απαλλάσσει από τις φορολογικές της υποχρεώσεις, ήτοι έκδοση χειρόγραφων παραστατικών από το μπλοκ αποδείξεων λιανικών συναλλαγών σε περίπτωση βλάβης σύμφωνα με τα προβλεπόμενα στις σχετικές διατάξεις της παρ. 13 του άρθρου 12 του ν.4308/2014, ούτε άλλωστε και ο προβαλλόμενος ισχυρισμός περί φόρτου εργασίας και πίεσης χρόνου.

Επειδή ο προβαλλόμενος λόγος περί παραβίασης της χρηστής διοίκησης από την αρμόδια Δ.Ο.Υ. δεν ευσταθεί και τυγχάνει απορριπτέος καθότι η φορολογική αρχή προέβη στην επιβολή της προσβαλλόμενης πράξης, ως όφειλε, κατ' εφαρμογήν των διατάξεων του άρθρου 58^Α του ν. 4174/2013 και της παρ. 13 του άρθρου 12 του ν.4308/2014 ενώ το γεγονός της επικαλούμενης βλάβης ουδέποτε αμφισβητήθηκε από τον κρινόμενο έλεγχο.

Επειδή, η δημόσια διοίκηση δεσμεύεται από την αρχή της νομιμότητας, όπως αυτή καθιερώνεται με τις διατάξεις των άρθρων 26 παρ. 2, 43, 50, 82, 83 και 95 & 1 του Συντάγματος (ΣτΕ 8721/1992, 2987/1994), και η οποία συνεπάγεται ότι η διοίκηση οφείλει ή μπορεί να προβαίνει μόνο σε ενέργειες που προβλέπονται και επιβάλλονται ή επιτρέπονται από τους κανόνες που θεσπίζουν το Σύνταγμα, οι νομοθετικές πράξεις, οι διοικητικές κανονιστικές πράξεις, που έχουν εκδοθεί βάσει νομοθετικής εξουσιοδότησης, καθώς και από κάθε κανόνα ανώτερης ή ισοδύναμης προς αυτούς τυπικής ισχύος.

Επειδή, οι διαπιστώσεις του ελέγχου, όπως αυτές καταγράφονται στην από 20-5-2019 Έκθεση Μερικού Επιτόπιου Ελέγχου της Υ.Ε.Δ.Δ.Ε. Αττικής, επί της οποίας εδράζεται η προσβαλλόμενη πράξη, κρίνονται βάσιμες, αποδεκτές και πλήρως αιτιολογημένες, η υπό κρίση ενδικοφανής προσφυγή πρέπει να απορριφθεί.

Α π ο φ α σ ί ζ ο υ μ ε

Την **απόρριψη** της με αριθμό/16-9-2019 ενδικοφανούς προσφυγής της εταιρείας «.....» με ΑΦΜ:....., και την επικύρωση της υπ' αριθμ./...../2019 πράξης επιβολής προστίμου άρθ. 58^Α ν. 4174/2013 φορολογικού έτους 2019 του Προϊσταμένου της ΔΟΥ Καλλιθέας.

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

Φορολογικό έτος 2019

Πρόστιμο άρθρου 58^Α §1 του ν. 4174/2013: **1.000,00€**

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

ΜΕ ΕΝΤΟΛΗ ΤΟΥ ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΥ
ΤΗΣ ΔΙΕΥΘΥΝΣΗΣ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ

Ο ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΣ ΤΗΣ
ΥΠΟΔΙΕΥΘΥΝΣΗΣ ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ

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

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.