



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ



ΑΑΔΕ

Ανεξάρτητη Αρχή
Δημοσίων Εσόδων

ΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ
ΥΠΟΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ
ΤΜΗΜΑ ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ Α4

Ταχ. Δ/ση : Αριστογείτονος 19
Ταχ. Κώδικας : 176 71 – Καλλιθέα
Τηλέφωνο : 213 1604526
ΦΑΞ : 213 1604567

Καλλιθέα: 17-11-2020

Αριθμός απόφασης: 2404

ΑΠΟΦΑΣΗ

Ο ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΣ ΤΗΣ ΔΙΕΥΘΥΝΣΗΣ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ

Έχοντας υπόψη:

1. Τις διατάξεις :

α. Του άρθρου 63 του Ν. 4174/2013 (ΦΕΚ Α' 170), όπως ισχύει.

β. Του άρθρου 10 της Δ. ΟΡΓ. Α 1125859 ΕΞ 2020/23.10.2020 Απόφασης του Διοικητή της Α.Α.Δ.Ε. (ΦΕΚ Β' 4738/26.10.2020) 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. Τη με ημερομηνία κατάθεσης **22/06/2020** και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανή προσφυγή της, ΑΦΜ, η οποία υποβλήθηκε από τον, με Α.Φ.Μ., ως πληρεξούσιος της προσφεύγουσας με το με αρ. /2017 συμβόλαιο του συμβολαιογράφου, ΑΦΜ, με αντικείμενο εργασιών «.....» που εδρεύει στη, κατά α) της υπ' αριθμ. /**12.03.2020** πράξης επιβολής προστίμου άρθρου 58^Α ν.4174/2013 φορολογικού έτους 2018, και β) της με **Α.Χ.Κ. /19-03-2020** πράξη επιβολής ειδικής χρηματικής κύρωσης του άρθρου 13^Α §8 του ν.2523/1997, του Προϊσταμένου της **Δ.Ο.Υ. ΜΥΤΙΛΗΝΗΣ** και τα προσκομιζόμενα με αυτήν σχετικά έγγραφα.

5. Τις ως άνω προσβαλλόμενες πράξεις, των οποίων ζητείται η ακύρωση.

6. Τις απόψεις της Δ.Ο.Υ. ΜΥΤΙΛΗΝΗΣ.

7. Την εισήγηση του οριοθέντος υπαλλήλου του Τμήματος Α4 όπως αποτυπώνεται στο σχέδιο της απόφασης.

Επί της με ημερομηνία κατάθεσης 22/06/2020 και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανούς προσφυγής της με ΑΦΜ, η οποία υποβλήθηκε **εμπρόθεσμα** από τον, με Α.Φ.Μ., ως πληρεξούσιος της προσφεύγουσας με το με αρ. /2017 συμβόλαιο του συμβολαιογράφου Μυτιλήνης,, ΑΦΜ, 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. /12.03.2020 οριστική πράξη επιβολής προστίμου του αρ.58^Α ν.4174/2013, του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. ΜΥΤΙΛΗΝΗΣ, για το φορολογικό έτος 2018, επιβλήθηκε σε βάρος της προσφεύγουσας, πρόστιμο συνολικού ποσού 250,00 €, λόγω μη έκδοσης φορολογικού στοιχείου, τιμολογίου ή απόδειξης παροχής υπηρεσιών (Α.Π.Υ.) σε έντεκα (11) περιπτώσεις, συνολικής αξίας 3.880,00€ (συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α. 9%), κατά παράβαση των διατάξεων των άρθρων 1, 12 και 13 του Ν.4308/2014 (ΕΛΠ) που επισύρει τις κυρώσεις της παρ.1 του άρθρου 58^Α του Ν.4174/2013.

Με την με Α.Χ.Κ. /19-03-2020 πράξη επιβολής ειδικής χρηματικής κύρωσης του αρ. 13^Α §8 του ν.2523/97 του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. ΜΥΤΙΛΗΝΗΣ, επιβλήθηκε στην προσφεύγουσα, για το φορολογικό έτος 2018, πρόστιμο ποσού 1.000,00 € επειδή διαπιστώθηκε ότι δεν εξέδωσε παραστατικά για πώληση αγαθών ή υπηρεσιών η αξία των οποίων υπερβαίνει τα 500,00€ μετά από προληπτικό έλεγχο. Η παράβαση αυτή εμπίπτει στις διατάξεις της παρ. 8 του αρ. 13^Α του ν.2523/1997 και επισύρει συνολικό πρόστιμο 1.000,00€ για τηρούντες απλογραφικό λογιστικό σύστημα.

Αφορμή του ελέγχου ήταν η με αρ. /04-09-2018 εντολή του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. ΜΥΤΙΛΗΝΗΣ για τη διαπίστωση της ορθής εφαρμογής των διατάξεων του ν.4308/2014 (ΕΛΠ) από την προσφεύγουσα. Ο έλεγχος διενεργήθηκε την 04-09-2018 στην έδρα της προσφεύγουσας (υπηρεσίες καταλυμάτων).

Από τον επιτόπιο έλεγχο διαπιστώθηκε ότι η προσφεύγουσα δεν είχε εκδώσει έντεκα (11) Α.Π.Υ. σε ισάριθμους μεμονωμένους πελάτες για τη διαμονή τους σε δωμάτια της ελεγχόμενης επιχείρησης αξίας 280,00€, 280,00€, 560,00€, 280,00€, 280,00€, 200,00€, 300,00€, 300,00€, 300,00€, 350,00€, 750,00€, έκαστη (συνολικής καθαρής αξίας 3.559,63€ και συνολικής αξίας Φ.Π.Α. 320,37€), ενώ είχαν εκδοθεί τα αντίστοιχα ειδικά στοιχεία για την είσπραξη του φόρου διαμονής. Για την παραπάνω παράβαση εκδόθηκε το υπ' αρ. /04-09-18 Σημείωμα Διαπιστώσεων Ελέγχου (Σ.Δ.Ε.)-Κλήση σε ακρόαση και ο προσωρινός προσδιορισμός προστίμου, τα οποία παρέλαβε η προσφεύγουσα κατά την ώρα του ελέγχου. Η προσφεύγουσα υπέβαλλε εκ των υστέρων τα παραπάνω φορολογικά στοιχεία, τα οποία ο έλεγχος δεν έκανε δεκτά.

Με την υπό κρίση ενδικοφανή προσφυγή, η προσφεύγουσα ζητά να γίνει αυτή δεκτή και να ακυρωθούν οι προαναφερθείσες πράξεις επιβολής προστίμου, επικαλούμενη ότι οι εν λόγω κρατήσεις είχαν γίνει μέσω του τουριστικού γραφείου Τα φορολογικά στοιχεία είχαν εκδοθεί πριν από την έναρξη του ελέγχου στην επωνυμία του ως άνω τουριστικού γραφείου, όπως αποδεικνύεται από τα προσκομισθέντα φωτοαντίγραφα αυτών.

Επειδή, με τις διατάξεις του **άρθρου 13 (Βιβλία και στοιχεία)** παρ. 1 του **Ν.4174/2013** «Φορολογικές διαδικασίες και άλλες διατάξεις» (ΦΕΚ171Α/26-07-2013), όπως τροποποιήθηκαν και ισχύουν, ορίζεται ότι:

«1. Κάθε πρόσωπο με εισόδημα από επιχειρηματική δραστηριότητα υποχρεούται να τηρεί αξιόπιστο λογιστικό σύστημα και κατάλληλα λογιστικά αρχεία σύμφωνα με τα λογιστικά πρότυπα που προβλέπονται στην ελληνική νομοθεσία, για τη σύνταξη των χρηματοοικονομικών καταστάσεων και άλλων πληροφοριών σύμφωνα με τη φορολογική νομοθεσία. Για την εφαρμογή των διατάξεων του παρόντος νόμου, το λογιστικό σύστημα και τα λογιστικά αρχεία εξετάζονται ως ενιαίο σύνολο και όχι αποσπασματικά τα επιμέρους συστατικά τους, σε ό, τι αφορά την αξιοπιστία και την καταλληλότητά τους.»

Επειδή, σύμφωνα με το **άρθρο 5 «Διασφάλιση αξιοπιστίας λογιστικού συστήματος»** του **ν.4308/14** (Ε.Λ.Π.) ορίζεται ότι: «**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§1 του Ν. 4308/2014 (ΕΛΠ)**:

«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.....

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..

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, στο **άρθρο 13 του Ν. 4308/2014 (ΕΛΠ)**, ως προς το χρόνο έκδοσης, ορίζεται ότι:

«**Το στοιχείο λιανικής πώλησης** (απόδειξη ή τιμολόγιο) **εκδίδεται**:

α) Σε περίπτωση πώλησης αγαθών, κατά το χρόνο παράδοσης ή την έναρξη της αποστολής.»

β) Σε περίπτωση παροχής υπηρεσιών, με την ολοκλήρωση της παροχής της υπηρεσίας.».

Επειδή, με τις διατάξεις του **άρθρου 23 (Εξουσίες Φορολογικής Διοίκησης) παρ.1 του Ν.4174/2013 (Κ.Φ.Δ.)**, όπως τροποποιήθηκαν και ισχύουν, ορίζεται ότι:

«1. Η Φορολογική Διοίκηση έχει την εξουσία να επαληθεύει, να ελέγχει και να διασταυρώνει την εκπλήρωση των φορολογικών υποχρεώσεων εκ μέρους του φορολογούμενου, την ακρίβεια των φορολογικών δηλώσεων που υποβάλλονται σε αυτήν και να επιβεβαιώνει τον υπολογισμό και την καταβολή του οφειλόμενου φόρου, διενεργώντας έλεγχο σε έγγραφα, λογιστικά στοιχεία και στοιχεία γνωστοποιήσεων και παρόμοιες πληροφορίες, θέτοντας ερωτήσεις στο φορολογούμενο και σε τρίτα πρόσωπα, ερευνώντας εγκαταστάσεις και μέσα μεταφοράς που χρησιμοποιούνται για τη διενέργεια επιχειρηματικών δραστηριοτήτων, σύμφωνα με τις διαδικασίες και χρησιμοποιώντας μεθόδους που προβλέπονται στον Κώδικα.».

Επειδή, σύμφωνα με το **άρθρο 58^Α §1 του Ν. 4174/2013 (Κ.Φ.Δ.)** όπως αντικαταστάθηκε με τις διατάξεις του άρθρου 51 παρ. 2 του ν.4410/3-8-2016 και ισχύει από 25-7-2016, 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.4174/13» αναφέρεται ότι «1. Με τις κοινοποιούμενες διατάξεις, οι οποίες ισχύουν για παραβάσεις που διαπιστώνονται από 25-7-2016, αντικαθίσταται η παρ. 1 του άρθρου 58^Α του Ν.4174/13 και προβλέπεται πλέον ένα ελάχιστο ύψος προστίμου για το σύνολο των παραβάσεων μη έκδοσης ή ανακριβούς έκδοσης ή λήψης φορολογικών στοιχείων της παρ. 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 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, με τις διατάξεις του **άρθρου 62 (Επιβολή, κοινοποίηση και πληρωμή τόκων και προστίμων) παρ.1 και 3 του Ν.4174/2013 (Κ.Φ.Δ.)** ορίζεται ότι:

«1. Ο Γενικός Γραμματέας είναι αρμόδιος για την έκδοση πράξεων επιβολής προστίμων. Οι διατάξεις του Κώδικα και ιδίως αυτές που αφορούν το φορολογικό έλεγχο, τον προσδιορισμό φόρου, την παραγραφή και την είσπραξη, εφαρμόζονται αναλόγως και για τις πράξεις επιβολής προστίμων.

3. Η πράξη επιβολής προστίμων πρέπει να περιλαμβάνει αυτοτελή αιτιολογία.»

Επειδή περαιτέρω, από τις διατάξεις του **άρθρου 28 παρ.2 «Αποτελέσματα φορολογικού ελέγχου»** του **ν.4174/2013**, όπως τροποποιήθηκε και ισχύει με τις διατάξεις της **παρ. 12 του άρθρου 40 του ν.4410/2016** (ΦΕΚ Α' 141), 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 εμπεριστατωμένα και αιτιολογημένα τα γεγονότα, τα στοιχεία και τις διατάξεις τις οποίες έλαβε υπόψη η Φορολογική Διοίκηση για τον προσδιορισμό του φόρου. Η οριστική πράξη διορθωτικού προσδιορισμού του φόρου μαζί με την έκθεση ελέγχου κοινοποιούνται στον φορολογούμενο.**»

Επειδή, σύμφωνα με τις διατάξεις του **άρθρου 64 «Επαρκής αιτιολογία»** του **ν.4174/2013** ορίζεται 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, σύμφωνα με τις διατάξεις του **άρθρου 17 «Αιτιολογία»** του **Κ.Δ.Δ. (ν.2690/1999)** ορίζεται ότι:

«1. Η ατομική διοικητική πράξη πρέπει να περιέχει αιτιολογία, η οποία να περιλαμβάνει τη διαπίστωση της συνδρομής των κατά νόμο προϋποθέσεων για την έκδοσή της.

2. Η αιτιολογία πρέπει να είναι σαφής, ειδική, επαρκής και να προκύπτει από τα στοιχεία του φακέλου, εκτός αν προβλέπεται ρητώς στο νόμο ότι πρέπει να περιέχεται στο σώμα της πράξης.»

Επειδή από το συνδυασμό των ανωτέρων διατάξεων προκύπτει ότι η έκθεση ελέγχου, που συνιστά την αιτιολογία της καταλογιστικής του φόρου πράξεως, **πρέπει να είναι σαφής, ειδική και επαρκής**. Σκοπός της αιτιολογίας είναι η δημιουργία δυνατότητας ελέγχου τόσο από τον διοικούμενο, όσο και από το Δικαστήριο, κατά πόσο η διοικητική πράξη εκδόθηκε για τη διασφάλιση του διοικούμενου και κατά πόσο είναι σύμφωνη ή βρίσκεται σε αρμονία προς τους κανόνες δικαίου, που καθορίζουν το πλαίσιο της νομιμότητας (βλ. Επαμεινώνδα Σπηλιωτόπουλου, Εγχειρίδιο Διοικητικού Δικαίου, παρ.5. Αιτιολογία της διοικητικής πράξης).

Επειδή, σύμφωνα με τα στοιχεία που είναι καταχωρημένα στα πληροφοριακά συστήματα της Α.Α.Δ.Ε., η προσφεύγουσα διατηρεί ατομική επιχείρηση με αντικείμενο εργασιών «Υπηρεσίες

καταλυμάτων», για την οποία τηρεί βιβλία με βάση τα απλοποιημένα λογιστικά πρότυπα του Ν.4308/2014 (Ε.Λ.Π.) και εντάσσεται στο κανονικό καθεστώς του Φ.Π.Α..

Επειδή, από τον Προϊστάμενο της Δ.Ο.Υ. ΜΥΤΙΛΗΝΗΣ εκδόθηκαν: α) η υπ' αριθμ./12.03.2020 πράξη επιβολής προστίμου του άρθρου 58^Α ν.4174/2013 φορολογικού έτους 2018, συνολικού ποσού 250,00€ και β) η με Α.Χ.Κ./19-03-2020 πράξη επιβολής ειδικής χρηματικής κύρωσης του άρθρου 13^Α §8 του ν.2523/1997, συνολικού ποσού 1.000,00€.

Επειδή, σύμφωνα με την από 12-03-2020 Έκθεση Ελέγχου της Δ.Ο.Υ. ΜΥΤΙΛΗΝΗΣ, διενεργήθηκε, κατά την 04-09-2018 ημέρα της εβδομάδος Τρίτη και ώρα 11:30, επιτόπιος προληπτικός φορολογικός έλεγχος για τη διαπίστωση της ορθής εφαρμογής των διατάξεων του Ν.4308/2014 (Ε.Λ.Π.) στην έδρα της ατομικής επιχείρησης της προσφεύγουσας, σε εκτέλεση της με αριθμό/04-09-2018 εντολής ελέγχου του Προϊσταμένου της συγκεκριμένης Δ.Ο.Υ.. Από τον έλεγχο διασταύρωσης των παραπάνω φορολογικών στοιχείων που εξέδωσε η ελεγχόμενη επιχείρηση έως την ώρα του ελέγχου, διαπιστώθηκε ότι δεν είχε εκδώσει έντεκα (11) Α.Π.Υ. σε ισάριθμους μεμονωμένους πελάτες για τη διαμονή τους σε δωμάτια της ελεγχόμενης επιχείρησης αξίας 280,00€, 280,00€, 560,00€, 280,00€, 280,00€, 200,00€, 300,00€, 300,00€, 300,00€, 350,00€, 750,00€, έκαστη (συνολικής αξίας 3.880,00€-συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α.), ενώ είχαν εκδοθεί τα αντίστοιχα ειδικά στοιχεία για την είσπραξη του φόρου διαμονής.

Για την ανωτέρω παράβαση εκδόθηκε από την Δ.Ο.Υ. το υπ' αριθ./04-09-2018 Σημείωμα Διαπιστώσεων Ελέγχου (άρθ. 28 ν. 4174/2013) και ο προσωρινός προσδιορισμός προστίμου, τα οποία παρέλαβε η κυρία, υπεύθυνη την ώρα ελέγχου.

Επειδή, σύμφωνα με την έκθεση ελέγχου, η προσφεύγουσα υπέβαλε εκ των υστέρων τα κάτωθι τιμολόγια παροχής υπηρεσιών, που είχαν εκδοθεί προς το τουριστικό γραφείο «.....», με ημερομηνία προγενέστερη του ελέγχου,:

1. Νο 114, με ημ/νία 14/07/18 και συνολική αξία 280,00€
2. Νο 115 με ημ/νία 15/07/18 και συνολική αξία 280,00€
3. Νο 116 με ημ/νία 29/07/18 και συνολική αξία 560,00€
4. Νο 117 με ημ/νία 29/07/18 και συνολική αξία 280,00€
5. Νο 118 με ημ/νία 29/07/18 και συνολική αξία 280,00€
6. Νο 119 με ημ/νία 15/08/18 και συνολική αξία 200,00€
7. Νο 120 με ημ/νία 25/08/18 και συνολική αξία 300,00€
8. Νο 121 με ημ/νία 25/08/18 και συνολική αξία 300,00€
9. Νο 122 με ημ/νία 25/08/18 και συνολική αξία 300,00€
10. Νο 123 με ημ/νία 27/08/18 και συνολική αξία 350,00€
11. Νο 124 με ημ/νία 15/08/18 και συνολική αξία 750,00€

Σύνολο: 3.880,00€,

Τα ως άνω παραστατικά δεν έγιναν δεκτά από τον έλεγχο.

Επειδή, η προσφεύγουσα προσκόμισε στον έλεγχο τα ανωτέρω τιμολόγια, σε απάντηση του Σημειώματος Διαπιστώσεων.

Επειδή, από τον έλεγχο, αυτά δεν έγιναν δεκτά, χωρίς να όμως να παρέχει καμία αιτιολογία προκειμένου να αποδείξει την κρίση του ότι η προσφεύγουσα υπέπεσε στην ως άνω παράβαση και να θεμελιώσει το δικαίωμά του για την επιβολή του προσβαλλόμενου προστίμου.

Επειδή δεν προκύπτει καμία αιτιολογία ούτε από το σώμα της διοικητικής πράξης, ούτε από την έκθεση ελέγχου αλλά ούτε και από τα στοιχεία του φακέλου της Δ.Ο.Υ..

Επειδή, όπως αποδείχθηκε, η προσφεύγουσα είχε εκδόσει τα επίμαχα φορολογικά παραστατικά πριν την διενέργεια ελέγχου, οι ισχυρισμοί της κρίνονται βάσιμοι και ως εκ τούτου γίνονται αποδεκτοί.

Αναφορικά με την ειδική χρηματική κύρωση ν.2523/1997

Επειδή, με τις διατάξεις των **παρ. 1 & 8 του άρθρου 13^Α** (Αναστολή λειτουργίας επαγγελματικών εγκαταστάσεων και επιβολή ειδικής χρηματικής κύρωσης) του **ν.2523/97 «Διοικητικές και ποινικές κυρώσεις στη φορολογική νομοθεσία και άλλες διατάξεις» (ΦΕΚ179Α/11-09-1997)** ορίζεται ότι:

«1. Εφόσον, από τον ίδιο μερικό επιτόπιο φορολογικό έλεγχο διαπιστώνεται η μη έκδοση ή, η κατά την έννοια του Κώδικα Φορολογικής Διαδικασίας, ανακριβής έκδοση πλέον των δέκα (10) προβλεπόμενων παραστατικών πώλησης ή, ανεξαρτήτως του πλήθους, η αξία των αγαθών ή των υπηρεσιών για τα οποία δεν εκδόθηκε παραστατικό πώλησης ή αυτό εκδόθηκε ανακριβώς υπερβαίνει τα πεντακόσια (500) ευρώ, αναστέλλεται άμεσα για σαράντα οκτώ (48) ώρες η λειτουργία της επαγγελματικής εγκατάστασης στην οποία διενεργήθηκε ο έλεγχος.....

8. Σε κατηγορίες υπόχρεων μπορεί, αντί της αναστολής λειτουργίας, να επιβάλλεται, με τους όρους και τις προϋποθέσεις των οριζόμενων ανωτέρω, κατά περίπτωση, ειδική χρηματική κύρωση ως εξής:

α) εφόσον συντρέχουν οι διαπιστώσεις του πρώτου εδαφίου της παραγράφου 1, από χίλια (1.000) έως δύο χιλιάδες πεντακόσια (2.500) ευρώ, β.....

Με την επιφύλαξη των οριζόμενων στις διατάξεις του παρόντος άρθρου, για τις πράξεις επιβολής της ειδικής χρηματικής κύρωσης της παρούσας παραγράφου εφαρμόζονται αναλόγως οι διατάξεις του άρθρου 62 του Ν.4174/2013 (ΦΕΚ170Α/26-07-2013).».

Επειδή, περαιτέρω με την **ΠΟΛ 1102/2017 (ΦΕΚ 2382/Β'/13-7-2017) "Ειδική χρηματική κύρωση της παραγράφου 8 του άρθρου 13^Α του ν.2523/1997 - Διαδικασία και τρόπος επιβολής"** ορίζεται ότι: «...Με τις ίδιες προϋποθέσεις της παραγράφου 1 του άρθρου 13^Α του ν.2523/1997 και του άρθρου 1 της παρούσας απόφασης, σε κατηγορίες υπόχρεων που προσδιορίζονται στην αριθ. ΠΟΛ.1074/2017 απόφαση της Υφυπουργού Οικονομικών, όπως εκάστοτε ισχύει, αντί της αναστολής λειτουργίας επιβάλλεται, κατά περίπτωση, ειδική χρηματική κύρωση ως εξής: α) εφόσον συντρέχουν οι διαπιστώσεις του α' εδαφίου της

παραγράφου 1 του άρθρου 13^Α του ν.2523/1997 από χίλια (1.000) έως χίλια πεντακόσια (1.500) ευρώ για τους υπόχρεους που εφαρμόζουν απλογραφικό σύστημα και από δύο χιλιάδες (2.000) έως δύο χιλιάδες πεντακόσια (2.500) ευρώ για τους υπόχρεους που εφαρμόζουν διπλογραφικό λογιστικό σύστημα...»

Επειδή, σύμφωνα με το **άρθρο 1** της **ΠΟΛ 1074/2017** «Προσδιορισμός κατηγοριών των υπόχρεων για την επιβολή της ειδικής χρηματικής κύρωσης της παραγράφου 8 του άρθρου 13^Α του ν.2523/1997, όπως αυτό προστέθηκε ως νέο άρθρο στο ν.2523/1997 με το άρθρο 47 του ν.4465/2017, αντί της αναστολής λειτουργίας των επαγγελματικών εγκαταστάσεων»:

«Άρθρο 1

Κατηγορίες των υπόχρεων για την επιβολή της ειδικής χρηματικής κύρωσης της παραγράφου 8 του άρθρου 13^Α του ν.2523/1997.

Οι κατηγορίες των υπόχρεων για τους οποίους αντί της αναστολής λειτουργίας των παραγράφων 1 και 3 του άρθρου 13^Α του ν.2523/1997, όπως ισχύει, επιβάλλεται η ειδική χρηματική κύρωση της παραγράφου 8 του ίδιου άρθρου, προσδιορίζονται ως εξής:

α..... ζ. Ξενοδοχεία, ξενώνες, επιπλωμένα δωμάτια-διαμερίσματα-κατοικίες.»

Επειδή, με τις διατάξεις της **παρ. 9 του άρθρου 13^Α** (Αναστολή λειτουργίας επαγγελματικών εγκαταστάσεων και επιβολή ειδικής χρηματικής κύρωσης) του **ν.2523/97**, **ορίζεται ότι:**

«**9.** Κατ' εξαίρεση των οριζόμενων στις διατάξεις του άρθρου 63 του ν. 4174/2013 για τις πράξεις και τις αποφάσεις που εκδίδονται σύμφωνα με τα οριζόμενα στο παρόν άρθρο, έχουν ανάλογη εφαρμογή οι διατάξεις της παρ. 9 του άρθρου 13 του ν. 2523/1997».

Επειδή, με τις διατάξεις της **παρ. 9 του άρθρου 13** (Αναστολή λειτουργίας επαγγελματικών εγκαταστάσεων επιτηδευματιών και αφαίρεση πινακίδων και αδειών κυκλοφορίας μεταφορικών μέσων) του **ν.2523/97** «Διοικητικές και ποινικές κυρώσεις στη φορολογική νομοθεσία και άλλες διατάξεις» (ΦΕΚ179Α/11-09-1997), **ορίζεται ότι:**

«**9.** Κατά των αποφάσεων που εκδίδονται με βάση το άρθρο αυτό, επιτρέπεται η άσκηση προσφυγής κατά τον Κώδικα Διοικητικής Δικονομίας ενώπιων του προέδρου πρωτοδικών του διοικητικού πρωτοδικείου του τόπου της κατοικίας του φορολογούμενου ή της έδρας της επιχείρησης και, στην περίπτωση της αναστολής λειτουργίας της επαγγελματικής εγκατάστασης, του τόπου, όπου βρίσκεται η επαγγελματική εγκατάσταση, στην οποία αναφέρεται η απόφαση του Υπουργού Οικονομικών.

Η προθεσμία για την άσκηση προσφυγής και η άσκησή της δεν αναστέλλει την εκτέλεση των αποφάσεων αυτών.

Αν συντρέχουν οι λόγοι αναστολής του άρθρου 202 του Κώδικα Διοικητικής Δικονομίας, ύστερα από αίτηση του ενδιαφερόμενου, μπορεί ο πρόεδρος πρωτοδικών ή ο οριζόμενος απ' αυτόν πρωτοδίκης να αναστείλει την εκτέλεση της απόφασης κατά της οποίας ασκήθηκε προσφυγή, εφαρμοζομένων αναλόγως των διατάξεων των άρθρων 200 και επόμενων του Κώδικα Διοικητικής Δικονομίας.

Ο διοικητικός φάκελος με αναλυτική έκθεση των απόψεων της διοικητικής αρχής αποστέλλεται στο δικαστήριο εντός δεκαπέντε ημερών από την επίδοση, κατά την παράγραφο 1 του άρθρου 126 του Κώδικα Διοικητικής Δικονομίας, της προσφυγής.

Η δικάσιμος ορίζεται σε διάστημα δύο μηνών το πολύ από την περιέλευση στο Δικαστήριο του φακέλου και η απόφαση που δημοσιεύεται επί της προσφυγής κοινοποιείται μέσα σε προθεσμία δύο μηνών από τη δημοσίευσή της στη διάδικο αρχή, η οποία φροντίζει για την εκτέλεση αυτής μέσα σε προθεσμία ενός μηνός από την κοινοποίηση. Άσκηση έφεσης κατά της απόφασης του προέδρου πρωτοδικών δεν χωρεί».

Επειδή, όπως ρητά προκύπτει από τις προαναφερθείσες διατάξεις, η πράξη επιβολής προστίμου άρθρου 13^Α παρ. 8 του ν.2523/1997, απαραδέκτως προσβάλλεται με την υπό κρίση ενδικοφανή προσφυγή, καθώς θα έπρεπε ν' ασκηθεί προσφυγή σύμφωνα με τα οριζόμενα στις διατάξεις της παρ. 9 του άρθ. 13 του ν. 2523/1997.

Α π ο φ α σ ί ζ ο υ μ ε

- Την αποδοχή της με ημερομηνία κατάθεσης **22/06/2020** και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανούς προσφυγής της, ΑΦΜ η οποία υποβλήθηκε από τον, με Α.Φ.Μ., ως πληρεξούσιος της προσφεύγουσας με το με αρ. /2017 συμβόλαιο του συμβολαιογράφου, ΑΦΜ και την ακύρωση της υπ' αριθ. /**12.03.2020** πράξης επιβολής προστίμου άρθρου 58^Α ν.4174/2013, φορολογικού έτους 2018,
- Την απόρριψη αυτής ως απαράδεκτης κατά το μέρος που στρέφεται κατά της με Α.Χ.Κ. /19-03-2020 πράξης επιβολής ειδικής χρηματικής κύρωσης του άρθρου 13^Α §8 του ν.2523/1997, του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. ΜΥΤΙΛΗΝΗΣ.

Οριστική φορολογική υποχρέωση- καταλογιζόμενο ποσό με βάση την παρούσα απόφαση:
Φορολογικό έτος 2018:

Επί της υπ' αριθ. /**12.03.2020** πράξης επιβολής προστίμου άρθρου 58^Α ν.4174/2013:

Ποσό προστίμου: **0,00 €**

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

Ακριβές Αντίγραφο

**ΜΕ ΕΝΤΟΛΗ ΤΟΥ ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΥ
ΤΗΣ Δ/ΝΣΗΣ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ**

**Η Υπάλληλος του Τμήματος
Διοικητικής Υποστήριξης**

**Η ΑΝΑΠΛΗΡΩΤΡΙΑ ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΗ ΤΗΣ
ΥΠΟΔΙΕΥΘΥΝΣΗΣ ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ**

ΕΛΠΙΔΑ ΝΙΝΟΥ

Σ η μ ε ι ω σ η : Κατά της απόφασης αυτής επιτρέπεται η άσκηση προσφυγής ενώπιον των αρμόδιων Διοικητικών Δικαστηρίων εντός τριάντα (30) ημερών από την κοινοποίησή της.