



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ



ΑΑΔΕ

Ανεξάρτητη Αρχή
Δημοσίων Εσόδων

Καλλιθέα, 12/9/2022

**ΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ
ΥΠΟΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ
ΤΜΗΜΑ ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ Α2**

Αριθμός απόφασης: 2778

Ταχ. Δ/ση : Αριστογείτονος 19
Ταχ. Κώδικας : 176 71 – Καλλιθέα
Τηλέφωνο : 213 1604553
E-mail : ded.ath@aade.gr

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 10 της Δ. ΟΡΓ. Α 1125859 ΕΞ 2020/23.10.2020 Απόφασης του Διοικητή της ΑΑΔΕ (ΦΕΚ Β' 4738/26.10.2020) με θέμα «*Οργανισμός της Ανεξάρτητης Αρχής Δημοσίων Εσόδων (ΑΑΔΕ)*»

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' αριθ. 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 12/4/2022 και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανή προσφυγή της αλλοδαπής εταιρίας με την επωνυμία με ΑΦΜ κατά: της υπ' αριθ. /2022 πράξης επιβολής προστίμου του άρθρου 54 του Ν.4174/2013 φορολογικού έτους 2021 του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Σύρου, καθώς και τα προσκομιζόμενα με αυτήν σχετικά έγγραφα.

5. Την ανωτέρω προσβαλλόμενη πράξη, καθώς και την από 31/1/2022 οικεία έκθεση ελέγχου εφαρμογής των διατάξεων του Ν.4308/2014 του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Μυτιλήνης.

6. Τις απόψεις της Δ.Ο.Υ. Μυτιλήνης και της Δ.Ο.Υ. Σύρου.

7. Την εισήγηση της ορισθείσας υπαλλήλου του τμήματος Α2, όπως αποτυπώνεται στο σχέδιο της απόφασης.

Επί της με ημερομηνία κατάθεσης 12/4/2022 και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανούς προσφυγής της αλλοδαπής εταιρίας με την επωνυμία με ΑΦΜ, η οποία υπεβλήθη εμπρόθεσμα, και μετά τη μελέτη και την αξιολόγηση όλων των υφιστάμενων στο σχετικό φάκελο εγγράφων και των προβαλλόμενων λόγων της ενδικοφανούς προσφυγής, επαγόμαστε τα ακόλουθα:

Με την υπ' αριθ./2022 πράξη επιβολής προστίμου του άρθρου 54 του Ν.4174/2013, φορολογικού έτους 2021, επιβλήθηκε πρόστιμο για μη έκδοση λογιστικών αρχείων ποσού 1.000,00 ευρώ.

Η ως άνω πράξη εδράζεται επί της από 31/1/2022 έκθεσης ελέγχου εφαρμογής των διατάξεων του Ν.4308/2014 που συνετάγη κατόπιν μερικού επιτόπιου ελέγχου που πραγματοποιήθηκε βάσει της υπ' αριθ./2021 εντολής ελέγχου του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Μυτιλήνης.

Στο υποκατάστημα της αλλοδαπής εταιρίας, το οποίο λειτουργεί ως εστιατόριο, πραγματοποιήθηκε την 4/9/2021 μερικός επιτόπιος έλεγχος από τον οποίο διαπιστώθηκε ότι είχαν εκδοθεί όλες οι αποδείξεις των ειδών που είχαν ήδη σερβιρισθεί στους πελάτες. Από τον έλεγχο των στοιχείων διακίνησης διαφόρων ιχθυρών (φαγκριά, τσιπούρες και μπαρμπούνια βάρους περίπου 10 κιλών και αξίας 120,00 ευρώ, κατά δήλωση του υπεύθυνου) που βρίσκονταν στη βιτρίνα του εστιατορίου, οι ελεγκτές εντόπισαν τη μη έκδοση ή λήψη φορολογικού στοιχείου αξίας ή διακίνησης, κατά παράβαση του Ν.4308/2014. Ακολούθως εξέδωσαν και επέδωσαν στην προσφεύγουσα Σημείωμα Διαπιστώσεων, πράξη προσωρινού προσδιορισμού προστίμου και κλήση προς ακρόαση στην οποία η τελευταία ανταποκρίθηκε εμπρόθεσμα. Αφού έλαβαν υπόψη τους το απαντητικό της σημείωμα, συνέταξαν και απέστειλαν στη Δ.Ο.Υ. Σύρου την οικεία έκθεση ελέγχου, βάσει της οποίας εκδόθηκε σε βάρος της προσφεύγουσας η προσβαλλόμενη πράξη.

Η προσφεύγουσα, με την υπό κρίση ενδικοφανή προσφυγή, ζητά την επανεξέταση και ακύρωση, άλλως τροποποίηση και μεταρρύθμιση επί τα βελτίω της ως άνω προσβαλλόμενης πράξης, προβάλλοντας τους παρακάτω ισχυρισμούς:

1. Εσφαλμένα και αναπαισιολόγητα ο έλεγχος δε δέχθηκε ότι τα επιδειχθέντα φορολογικά παραστατικά (ένα τιμολόγιο και ένα δελτίο αποστολής) αντιστοιχούσαν στα ιχθυρά της βιτρίνας του εστιατορίου, απλώς με το επιχείρημα ότι τα τελευταία ήταν πιο φρέσκα. Συγκεκριμένα, τα παραστατικά που επέδειξε ο εκπρόσωπος του εστιατορίου είχαν εκδοθεί προ ολίγων ημερών και ανέφεραν τα ίδια είδη ψαριών αλλά σε ποσότητες μεγαλύτερες από αυτά της βιτρίνας, διότι τις μέρες που μεσολάβησαν ένα σημαντικό μέρος είχε καταναλωθεί.
2. Το Σημείωμα Διαπιστώσεων που επιδόθηκε από τους ελεγκτές μετά την ολοκλήρωση του ελέγχου δεν ήταν ευανάγνωστο με συνέπεια να παραβιασθεί ο ουσιώδης τύπος της διαδικασίας της προηγούμενης ακρόασης και ως εκ τούτου η προσβαλλόμενη πράξη να είναι ακυρωτέα.

Επειδή, όπως ορίζει το άρθρο 17 «Αιτιολογία» του Κώδικα Διοικητικής Διαδικασίας (ν.2690/1999):

«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. 3. Όταν η διοικητική πράξη εκδίδεται αυτεπαγγέλτως, τα αποδεικτικά στοιχεία συγκεντρώνονται με πρωτοβουλία του αρμόδιου για την έκδοσή της οργάνου. Όταν την έκδοση της διοικητικής πράξης ζητά ο ενδιαφερόμενος, αυτός οφείλει να υποβάλει τα δικαιολογητικά που καθορίζουν οι σχετικές διατάξεις, εκτός αν τα στοιχεία αυτά υπάρχουν στην αρμόδια για την έκδοση της πράξης διοικητική αρχή».

Επειδή, όπως ορίζει το άρθρο 64 «Επαρκής αιτιολογία» του Κώδικα Φορολογικής Διαδικασίας (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, όπως ορίζει το άρθρο 28 «Αποτελέσματα φορολογικού ελέγχου» του ν.4174/2013 (ΦΕΚ Α' 170/ 26-07-2013): «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 εμπειριστατωμένα και αιτιολογημένα τα γεγονότα, τα στοιχεία και τις διατάξεις τις οποίες έλαβε υπόψη της η Φορολογική Διοίκηση για τον προσδιορισμό του φόρου. Η οριστική πράξη διορθωτικού προσδιορισμού του φόρου μαζί με την έκθεση ελέγχου κοινοποιούνται στον φορολογούμενο».

Επειδή ο υποχρεωτικός τύπος της διαδικασίας του ελέγχου διέπεται από τις διατάξεις του άρθρου 21 του Π.Δ. 16/1989 (έκθεση ελέγχου), στην παρ. 1 δ' του οποίου ρητά αναφέρει ότι οι «εκθέσεις πρέπει να διέπονται από αντικειμενικότητα, ακρίβεια, πληρότητα. Να διατυπώνονται με σαφήνεια συντομία, σοβαρό ύφος, στη δημοτική γλώσσα, το μονοτονικό σύστημα και να είναι, καθαρογραμμένες. Στην παράγραφο 2 ζ' του ίδιου άρθρου αναφέρεται ότι στο περιεχόμενο της έκθεσης ελέγχου πρέπει να περιλαμβάνονται οι διαφορές που διαπιστώθηκαν με αποδεικτικά στοιχεία».

Επειδή, εν προκειμένω, η διαπίστωση των αρμόδιων ελεγκτών, όπως αποτυπώνεται στην οικεία έκθεση ελέγχου, ότι «τα ιχθυρά που αναγράφονται στο τιμολόγιο δεν ανταποκρίνονται στα ιχθυρά που βρίσκονταν την ώρα αυτή στο κατάστημα» δε βασίζεται σε αιτιολογημένη κρίση τους, αφού δεν έγιναν περαιτέρω ελεγκτικές επαληθεύσεις στις οποίες θα έπρεπε να προβούν προκειμένου να αιτιολογήσουν επαρκώς την παράβαση, αλλά βασίζεται αντιθέτως σε υπόθεση την οποία δεν απέδειξαν.

Επομένως ο πρώτος ισχυρισμός της προσφεύγουσας κρίνεται βάσιμος και αποδεκτός.

Επειδή λόγω αποδοχής του πρώτου ισχυρισμού παρέλκει η εξέταση του δεύτερου.

Α Π Ο Φ Α Σ Ι Ζ Ο Υ Μ Ε

Την **αποδοχή** της με ημερομηνία κατάθεσης 12/4/2022 και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανούς προσφυγής της εταιρίας με την επωνυμία με ΑΦΜ και την ακύρωση της προσβαλλόμενης πράξης.

Οριστική φορολογική υποχρέωση – καταλογιζόμενο ποσό με βάση την παρούσα απόφαση:

Πρόστιμο του άρθρου 54 του Ν.4174/2013: 0,00 ευρώ

Εντελλόμεθα όπως αρμόδιο όργανο κοινοποιήσει με τη νόμιμη διαδικασία την παρούσα απόφαση στους υπόχρεους.

Ακριβές Αντίγραφο

Ο/Η υπάλληλος του Τμήματος

Διοικητικής Υποστήριξης

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

**Η ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΗ
ΤΗΣ ΥΠΟΔΙΕΥΘΥΝΣΗΣ ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ**

ΣΚΟΥΡΑ ΓΡΑΜΜΑΤΩ

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.