



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ



ΑΑΔΕ

Ανεξάρτητη Αρχή
Δημοσίων Εσόδων

Καλλιθέα 08.11.22

**ΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ
ΥΠΟΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ**

Αριθμός απόφασης: 3575

ΤΜΗΜΑ : Α1 Επανεξέτασης
Ταχ. Δ/νση : Αριστογείτονος 19
Ταχ. Κώδικας : 176 71 - Καλλιθέα
Τηλέφωνο : 2131604537
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 τροποποιήθηκε και 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 1064/28.04.2017 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 αριθμ. 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. Τη με ημερομηνία κατάθεσης 11-07-2022 και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανή προσφυγή της εταιρείας «.....» με Α.Φ.Μ:, νομίμως εκπροσωπούμενης, με έδρα την και κατάσταση στην κοινότητα ΤΚ: κατά:

1. Της υπ' αριθμ. /2022 Πράξης επιβολής προστίμου αρ. 58Α ν.4174/2103 φορολογικού έτους 2016 του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. ΣΠΑΡΤΗΣ

2. Της υπ' αριθμ. /2022 Πράξης επιβολής Προστίμου αρ. 54 ν.4174/2013 φορολογικής περιόδου 01.03.19 – 12.06.19

3. Κάθε άλλης πράξης ή παράλειψης, συναφής με τις ανωτέρω και τα προσκομιζόμενα με αυτή σχετικά έγγραφα.

5.Τις ανωτέρω οριστικές πράξεις του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. ΣΠΑΡΤΗΣ, καθώς και την από 20.05.22 έκθεση μερικού ελέγχου εφαρμογής των διατάξεων του ν.4308/14 (ΕΛΠ) & Ν.4174/13 (Κ.Φ.Δ.) επί των οποίων εδράζονται οι προσβαλλόμενες πράξεις των οποίων αιτείται την ακύρωση ή την τροποποίηση.

6.Τις απόψεις της Δ.Ο.Υ. ΣΠΑΡΤΗΣ.

7.Την εισήγηση του ορισθέντος υπαλλήλου του Τμήματος Α1, όπως αποτυπώνεται στο σχέδιο της απόφασης

Επί της από 11-07-2022 και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανούς προσφυγής της εταιρείας «.....» με Α.Φ.Μ: η οποία κατατέθηκε 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:

Η Υ.Ε.Δ.Δ.Ε.ΠΑΤΡΑΣ, ΥΠ/ΝΣΗΣ Α' ΠΡΟΛΗΠΤΙΚΩΝ ΕΛΕΓΧΩΝ (ΤΡΙΠΟΛΗΣ), ΤΜΗΜΑ Γ1 ΠΡΟΛΗΠΤΙΚΩΝ ΕΛΕΓΧΩΝ δυνάμει της υπ' αριθ./...../2021 εντολής ελέγχου του Προϊσταμένου της Υπηρεσίας, διενήργησε έλεγχο ορθής εφαρμογής των διατάξεων των Ν.4093/12 (Κ.Φ.Α.Σ.), Ν.4308/14 (Ε.Λ.Π.) και Ν.4174/13 (Κ.Φ.Δ.) για τις φορολογικές περιόδους 2016 και 2019 στην ως άνω προσφεύγουσα επιχείρηση για τις διαπιστώσεις του οποίου συνέταξε την από 20.05.22 έκθεση μερικού ελέγχου την οποία διαβίβασε με το υπ' αρθ' πρωτ./22 διαβιβαστικό έγγραφό της στην αρμόδια Δ.Ο.Υ.ΣΠΑΡΤΗΣ και από την οποία εδράζονται οι παρακάτω πράξεις:

1) Η υπ' αριθμ./2022 Πράξη επιβολής προστίμου αρ. 58Α ν. 4174/2103 φορολογικού έτους 2016 του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. ΣΠΑΡΤΗΣ με την οποία επιβλήθηκε σε βάρος της προσφεύγουσας εταιρείας, πρόστιμο ποσού 450,37 € για μη έκδοση απροσδιόριστου πλήθους αποδείξεων ή άλλων φορολογικών στοιχείων συνολικής αξίας 4.653,75 € κατά παράβαση των διατάξεων των άρθρων 8, 12, 13 περίπ. α' του ν.4308/14

2) Η υπ' αριθ./22 Πράξη Επιβολής Προστίμου άρθρου 54 ν.4174/13, φορολογικής περιόδου 01.03.19 – 12.06.19, του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. ΣΠΑΡΤΗΣ, με την οποία επιβλήθηκε σε βάρος της προσφεύγουσας εταιρείας συνολικό πρόστιμο 20.800,00 €, για μη διαβίβαση την 02.03.19 ηλεκτρονικά και σε ημερήσια βάση των δεδομένων των παραστατικών πωλήσεων για την διάθεση υγραερίου κίνησης οχημάτων από 01.03.19 έως 12.06.19, ήτοι για διάστημα 104 ημερών, καθότι δεν είχε εγκαταστήσει ολοκληρωμένο σύστημα παρακολούθησης και ηλεκτρονικής μετάδοσης εισροών ή /και εκροών, στο οποίο συνδέεται ο φορολογικός ηλεκτρονικός μηχανισμός με τις αντλίες διάθεσης υγραερίου κίνησης, κατά παράβαση των διατάξεων του άρθρου 20 παράγ. 1 & του ν.3842/10 τού άρθρου 31 παράγ. 7 α' περίπτ. α' του ν.3784/09 σε συνδυασμό με τις διατάξεις των αποφάσεων ΠΟΛ 1218/18 και 1208/18

Η προσφεύγουσα εταιρεία με την υπό κρίση ενδικοφανή προσφυγή, ζητά την ακύρωση ή άλλως την τροποποίηση των παραπάνω Πράξεων, της Προϊσταμένης της Δ.Ο.Υ. ΣΠΑΡΤΗΣ, προβάλλοντας τους παρακάτω λόγους:

1) Παραγραφή του δικαιώματος για επιβολή προστίμου ΦΠΑ του φορολογικού έτους 2016 καθότι για την εν λόγω περίοδο έχει ήδη παρέλθει η πενταετία, ήτοι κατά τη κρίσιμη χρονική περίοδο του ελέγχου στις 02-03-2022 το Δικαίωμα του Δημόσιου έχει υποπέσει σε παραγραφή.

2) Παραβίαση της αρχής non bis in idem και άρθρου 25 του Ν.4174/2013, και ειδικότερα του άρθρου 4 παρ.1 του 7ου Πρωτοκόλλου της Ευρωπαϊκής Σύμβασης των Δικαιωμάτων του Ανθρώπου (Ε.Σ.Δ.Α.), το οποίο κυρώθηκε με το άρθρο πρώτο του ν.1705/1987 (ΦΕΚ 89 Α), πού ορίζει ότι «κανένας δεν μπορεί να διωχθεί ή καταδικασθεί ποινικά από τα δικαστήρια του ίδιου Κράτους για μία παράβαση για την οποία ήδη αθώωθηκε ή καταδικάσθηκε με αμετάκλητη απόφαση σύμφωνα με το νόμο και την ποινική δικονομία του Κράτους αυτού» και ισχύει και για την επιβολή διοικητικών κυρώσεων.

3) Εσφαλμένως καταλογίσθηκε σε βάρος της προσφεύγουσας εταιρείας με την υπ' αριθ'/22 οριστική πράξη επιβολής προστίμου πρόστιμο ποσού 20.800,00 €, κατά τα εις το άρθρο 54 παράγ. 3 του ν.4174/13 οριζόμενα, διότι δεν συντρέχουν οι προϋποθέσεις υποτροπής της παράβασης καθότι αυτή για το χρονικό διάστημα από 01.03.19 έως 20.06.19 θεωρείται ενιαία.

Επειδή, η προσφεύγουσα εταιρεία ισχυρίζεται ότι η υπ' αριθμ./2022 Πράξη επιβολής προστίμου του άρθρου 58Α ν.4174/2013 αφορά Πρόστιμα για τις παραβάσεις του Φόρου Προστιθέμενης αξίας και όχι πρόστιμα για τη μη υποβολή ή της ανακριβούς υποβολής δήλωσης φόρου εισοδήματος του άρθρου 58 ν.4174/2013. Η δήλωση ΦΠΑ υποβάλλεται κάθε τρίμηνο και η προθεσμία δήλωσης δεν λήγει εντός του 2017, όπως υποστηρίζει η ως άνω Υπηρεσία με την από 20-05-2022 Έκθεση Μερικού Ελέγχου. Συνεπώς η προθεσμία παραγραφής για την επιβολή προστίμου για παραβάσεις του ΦΠΑ για το έτος 2016 λήγει την 31-12-2021 και το δικαίωμα του δημόσιου για την επιβολή προστίμου στη συγκεκριμένη περίπτωση έχει υποπέσει σε παραγραφή και η ως άνω πράξη θα πρέπει να ακυρωθεί.

Επειδή, σύμφωνα με το άρθρο 36 παράγ.1 «Παραγραφή» του ν.4174/2013 ορίζεται ότι:

«1. Η Φορολογική Διοίκηση μπορεί να προβεί σε έκδοση πράξης διοικητικού, εκτιμώμενου ή διορθωτικού προσδιορισμού φόρου εντός πέντε (5) ετών από τη λήξη του έτους εντός του οποίου λήγει η προθεσμία υποβολής δήλωσης.

Στις περιπτώσεις που για κάποια φορολογία προβλέπεται η υποβολή περισσότερων δηλώσεων, η έκδοση της πράξης του προηγούμενου εδαφίου μπορεί να γίνει εντός πέντε (5) ετών από τη λήξη του έτους εντός του οποίου λήγει η προθεσμία υποβολής της τελευταίας δήλωσης.

Επειδή, εν προκειμένω η προθεσμία παραγραφής του σχετικού δικαιώματος του Ελληνικού Δημοσίου για την επιβολή προστίμου/φόρου για την χρήση 2016, δεδομένου ότι πρόκειται για τη φορολογία ΦΠΑ όπου προβλέπεται η υποβολή τεσσάρων περιοδικών δηλώσεων ανά έτος, η προθεσμία παραγραφής αρχίζει από το τέλος του έτους εντός του οποίου λήγει η προθεσμία της τελευταίας περιοδικής δήλωσης, ήτοι εν προκειμένω για το έτος 2016 η περιοδική του 4^{ου} τριμήνου υποβάλλεται μέχρι την 31.01.2017 και συνεπώς η παραγραφή αρχίζει από την 31.12.2027. Ως εκ τούτου το δικαίωμα του Δημοσίου για τον καταλογισμό του προστίμου παραγράφεται στις 31.12.2022, δεδομένου δε ότι η σχετική πράξη εκδόθηκε και κοινοποιήθηκε εντός του 2022 ο ισχυρισμός της προσφεύγουσας εταιρείας απορρίπτεται ως αβάσιμος.

Επειδή, η προσφεύγουσα εταιρεία ισχυρίζεται ότι η Φορολογική Αρχή παραβίασε την αρχή non bis in idem και το άρθρο 25 του Ν.4174/2013, και ειδικότερα του άρθρου 4 παρ.1 του 7ου Πρωτοκόλλου της Ευρωπαϊκής Σύμβασης των Δικαιωμάτων του Ανθρώπου (Ε.Σ.Δ.Α.), το οποίο κυρώθηκε με το άρθρο πρώτο του ν.1705/1987 (ΦΕΚ 89 Α), για τη διαπιστωθείσα παράβαση της μη διαβίβασης ηλεκτρονικά στη βάση δεδομένων της ΑΑΔΕ, των δεδομένων των εκδιδόμενων λογιστικών αρχείων - στοιχείων περιόδου 01.03.2019 - 12.06.2019, έχει διενεργηθεί σχετικός έλεγχος από τη Δ.Ο.Υ. Σπάρτης την 20.06.2019, από τον οποίο διαπιστώθηκε η σχετική παράβαση και εκδόθηκε η υπ αριθ./2019 οριστική πράξη επιβολής προστίμου (άρθρου 54 ν.4174/2013) του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Σπάρτης με την οποία επιβλήθηκε ποσού 100,00 €.

Επειδή, με την Ε.2154/2019 Εγκύκλιο του Διοικητή της ΑΑΔΕ με θέμα, παροχή διευκρινίσεων αναφορικά με την επιβολή προστίμου για τη μη διαβίβαση δεδομένων παραστατικών πωλήσεων από οντότητες-εκμεταλλευτές πρατηρίων καυσίμων, από πωλητές πετρελαίου θέρμανσης και από προμηθευτές υγραερίου ή πεπιεσμένου φυσικού αερίου σε πρατήρια, για πωλήσεις καυσίμων, ορίζεται μεταξύ άλλων ότι: «[..]

4. Ενόψει των ανωτέρω, δεδομένου ότι με την παραπάνω Απόφαση η υποχρέωση ηλεκτρονικής διαβίβασης στην Α.Α.Δ.Ε. των δεδομένων των παραστατικών πωλήσεων καυσίμων, που εκδίδονται από Φ.Η.Μ. που είναι εγκαταστημένοι σε πρατήρια καυσίμων, σε εγκαταστάσεις πωλητών πετρελαίου θέρμανσης και σε προμηθευτές υγραερίου ή πεπιεσμένου φυσικού αερίου ορίζεται σε **ημερήσια βάση**, η μη διαβίβαση αυτών από την υπόχρεη οντότητα συνιστά παράβαση της περ. ιγ' της παρ. 1 του άρθρου 54 του ν.4174/2013, για την οποία επιβάλλεται **πρόστιμο 100 € ανά Φ.Η.Μ. για κάθε ημέρα**, για την οποία δεν διαβιβάστηκαν τα δεδομένα των παραστατικών που εκδόθηκαν την ημέρα εκείνη και ανεξαρτήτως του πλήθους αυτών.»

Επειδή εν προκειμένω, όπως προκύπτει από την από 20.05.2022 έκθεση ελέγχου της Υ.Ε.Δ.Δ.Ε. Πάτρας, διενεργήθηκε έλεγχος για το χρονικό διάστημα από **01.03.2019 έως 20.10.2019**, μέσω της εφαρμογής www.e-send.gr της ΑΑΔΕ, όπου διαπιστώθηκε ότι η προσφεύγουσα εταιρεία για μεν το χρονικό διάστημα από **01.03.2019 έως και 12.06.2019 δεν διαβίβασε, για εκατόν τέσσερις (104) ημέρες, αποκλειστικά ηλεκτρονικά, τα δεδομένα των εκδιδόμενων παραστατικών πώλησης σε βάση δεδομένων της ΑΑΔΕ, ανά ΦΗΜ**, το αργότερο με το πέρας των συναλλαγών, σε ημερήσια βάση, για δε το ακόλουθο διάστημα από **13.06.2019 έως και 20.10.2019** η προσφεύγουσα εταιρεία διαβίβασε τα ανωτέρω στοιχεία εκπρόθεσμα την **20.06.2019 και ώρα 12.17**.

Ταυτόχρονα από τον έλεγχο που διενήργησε η Υ.Ε.Δ.Δ.Ε. Πάτρας διαπιστώθηκε ότι η προσφεύγουσα εταιρεία μέχρι και την **12.06.2019**, δεν είχε προβεί σε διασύνδεση της αντλίας διάθεσης υγραερίου με τους δυο διανομείς, με τον μηχανισμό, αφού η πρώτη απόδειξη για λιανική πώληση υγραερίου μέσω αυτού του ΦΗΜ, εκδόθηκε την **13.06.2019**, αξίας **0,22 ευρώ** με No

Περαιτέρω, σύμφωνα με την ανωτέρω έκθεση ελέγχου της Υ.Ε.Δ.Δ.Ε. Πάτρας, ο έλεγχος που διενεργήθηκε από τη Δ.Ο.Υ. Σπάρτης την **20.06.2019**: α) θεώρησε εκ παραδρομής ότι η ελεγχόμενη οντότητα είχε προβεί σε διασύνδεση της αντλίας διάθεσης υγραερίου με ΦΗΜ με ΑΜ, για την αυτόματη έκδοση των αποδείξεων, από την **01.03.2019**, αντί του ορθού με ημερομηνία διασύνδεσης **13.06.2019**, β) διενήργησε έλεγχο της ηλεκτρονικής διαβίβασης των πωλήσεων μόνο σχετικά με τα εκδοθέντα στοιχεία βάσει του ΦΗΜ με ΑΜ, πράγμα το οποίο σημαίνει ότι ελέγχθηκε το χρονικό διάστημα από **13.06.2019 έως και 20.06.2019**, αφού για το χρονικό διάστημα από **01.03.2019 έως και 12.06.2019** δεν υπήρχε διασύνδεση της αντλίας με τον ανωτέρω ΦΗΜ και γ) εκ παραδρομής επιβλήθηκε συλλήβδην πρόστιμο **100,00 €** για όλο το χρονικό διάστημα από **13.06.2019, έως και 20.10.2019** αντί της επιβολής προστίμου ποσού **100,00 €** για κάθε ημέρα μη διαβίβασης των εκδοθέντων στοιχείων εσόδου, από τον συγκεκριμένο ΦΗΜ.

Συνεπώς από τα ανωτέρω προκύπτει ότι ο έλεγχος που διενεργήθηκε από τη Δ.Ο.Υ. ΣΠΑΡΤΗΣ αφορούσε τη διαπίστωση της μη διαβίβασης των παραστατικών πωλήσεων που ήδη είχαν εκδοθεί από την φτμ, ενώ ο έλεγχος που διενεργήθηκε από την ΥΕΔΔΕ αφορούσε τη διαπίστωση της μη διαβίβασης των παραστατικών πωλήσεων στη βάση δεδομένων της ΑΑΔΕ, λόγω μη διασύνδεσης με τον εν λόγω ΦΗΜ.

Ως εκ τούτου ισχυρισμός της προσφεύγουσας εταιρείας για παραβίαση της αρχής non bis in idem και του άρθρου 25 του Ν.4174/2013, και ειδικότερα του άρθρου 4 παρ.1 του 7ου Πρωτοκόλλου της Ευρωπαϊκής Σύμβασης των Δικαιωμάτων του Ανθρώπου (Ε.Σ.Δ.Α.) δεν γίνεται δεκτός ως νόμω και ουσία αβάσιμος.

Επειδή, η προσφεύγουσα εταιρεία ισχυρίζεται ότι εσφαλμένως καταλογίσθηκε σε βάρος της από την Φορολογική Αρχή με την υπ' αριθ'/22 οριστική πράξη επιβολής προστίμου πρόστιμο ποσού 20.800,00 €, κατά τα εις το άρθρο 54 παράγ. 3 του ν.4174/13 οριζόμενα, διότι δεν συντρέχουν οι προϋποθέσεις υποτροπής της παράβασης καθότι αυτή για το χρονικό διάστημα από 01.03.19 έως 20.06.19 θεωρείται ενιαία.

Επειδή, σύμφωνα με το άρθρο 54 παράγ.3 «Διαδικαστικές παραβάσεις» του ν.4174/2013 ορίζεται ότι:

3. Σε περίπτωση διαπίστωσης, στο πλαίσιο ελέγχου, εκ νέου διάπραξης της ίδιας παράβασης, εντός πενταετίας από την έκδοση της αρχικής πράξης, τα σύμφωνα με το παρόν άρθρο πρόστιμα επιβάλλονται στο διπλάσιο και, στην περίπτωση κάθε επόμενης ίδιας παράβασης, στο τετραπλάσιο του αρχικώς επιβληθέντος προστίμου.»

Επειδή, από το αρχείο της Υπηρεσίας προέκυψε ότι εις βάρος της προσφεύγουσας εταιρείας έχει εκδοθεί από την αρμόδια Δ.Ο.Υ. ΣΠΑΡΤΗΣ η με αριθ./19 ΠΕΠ με την οποία επιβλήθηκε πρόστιμο ποσού 100,00 € για το φορολογικό έτος 2019 για μη διαβίβαση, ηλεκτρονικά, σε βάση δεδομένων της ΑΑΔΕ των δεδομένων των εκδιδόμενων λογιστικών αρχείων – στοιχείων πώλησης υγραερίου κίνησης.

Επειδή, η Φορολογική Αρχή κοινοποίησε την ως άνω Πράξη Επιβολής Προστίμου άρθρου 54 ν.4174/13, φορολογικής περιόδου 01.03.19 – 12.06.19 στην προσφεύγουσα εταιρεία με την υπ' αριθ' πρωτ./22 συστημένη επιστολή (RE GR), η οποία θεωρείται ότι κοινοποιήθηκε σ' αυτήν την 18.06.22 κατά τα εις το άρθρο 5 παράγ. 5 του ν.4174/13 οριζόμενα.

Επειδή, η υποτροπή, η οποία αφορά τις πράξεις που εκδίδονται σύμφωνα με τους όρους και τις προϋποθέσεις που θεσπίζει το τρίτο εδάφιο της παραγράφου 1 του άρθρου 58Α του ν.4174/2013, κατά τη γραμματική διατύπωση της διάταξης, καθώς οι φορολογικές διατάξεις επιβολής κυρώσεων είναι στενά ερμηνευτέες, αφορά στην διάπραξη (τέλεση) της ίδιας παράβασης εντός πενταετίας από την έκδοση της αρχικής πράξης που να διαπιστώνεται στο πλαίσιο μεταγενέστερου ελέγχου. Η έννοια της υποτροπής προϋποθέτει ότι ο φορολογούμενος έλαβε γνώση της παραβατικής συμπεριφοράς του με την έκδοση της αρχικής πράξης επιβολής προστίμου και ακολούθως, έχει την υποχρέωση φορολογικής συμμόρφωσης καθ' υπόδειξη της ελεγκτικής αρχής, ώστε να γνωρίζει εκ των προτέρων την παράβαση της φορολογικής νομοθεσίας και τον τρόπο προσδιορισμού του προστίμου. Για να είναι δυνατή δε η εκ των προτέρων πρόβλεψη της επιβαλλόμενης κύρωσης σε περίπτωση τέλεσης της ίδιας παράβασης, πράγμα που συμβάλλει στην δημιουργία κλίματος εμπιστοσύνης των διοικουμένων προς την Διοίκηση, η αφετηρία της προθεσμίας για την εκ νέου διάπραξη (χρόνος εκ νέου τέλεσης της ίδιας παράβασης) προσδιορίζεται στο νόμο, με αναφορά σε συγκεκριμένο χρονικό σημείο, ήτοι από την ημερομηνία έκδοσης της αρχικής πράξης και δεν εξαρτάται

από ενέργειες της φορολογικής αρχής που πιθανόν επηρεάζουν τη σειρά έκδοσης των σχετικών πράξεων, αφού τόσο ο χρόνος διαπίστωσης όσο και η κρίση περί μεταγενέστερου ελέγχου μπορούν κατά περίπτωση να έχουν διαφορετική σειρά χρονικής αποτύπωσης (ελεγχόμενη περίοδος, ημερομηνίες έκδοσης εντολής, πρόσβασης στα βιβλία και στοιχεία, έναρξης ελέγχου, έκδοσης σημειώματος διαπιστώσεων, κοινοποίησης σημειώματος διαπιστώσεων, θεώρησης έκθεσης ελέγχου, έκδοσης πράξης και κοινοποίησης αυτής). Κατ' αυτόν τον τρόπο εξασφαλίζεται ο αποτρεπτικός και κατασταλτικός σκοπός της κύρωσης, καθώς και η διαφάνεια της δράσης των φορολογικών οργάνων. Επομένως, **κρίσιμο στοιχείο για την συντέλεση της υποτροπής είναι η ημερομηνία της εκ νέου διάπραξης (τέλεσης) της ίδιας παράβασης να ανάγεται σε ημερομηνία ή περίοδο μεταγενέστερη του χρόνου έκδοσης της αρχικής πράξης και όχι πέραν της πενταετίας από την ημερομηνία έκδοσης αυτής.**(ΔΕΔ Θεσ/κης 27/2021)

Επειδή, από το σύστημα Taxis και τα στοιχεία του φακέλου προκύπτει ότι, σε επιτόπιο έλεγχο, που διενεργήθηκε στις 20/06/2019, στην επαγγελματική εγκατάσταση της προσφεύγουσας και έπειτα από την έλεγχο επαλήθευσης της ηλεκτρονικής διαβίβασης των δεδομένων των εκδιδόμενων παραστατικών πωλήσεων στην ΑΑΔΕ, διαπιστώθηκε η μη διαβίβαση, ηλεκτρονικά, σε βάση δεδομένων της ΑΑΔΕ των δεδομένων των εκδιδόμενων λογιστικών αρχείων – στοιχείων πώλησης υγραερίου κίνησης, κατά τη φορολογική περίοδο 01/03/2019 - 20/06/2019, κατά παράβαση των διατάξεων του άρθρου 20 του ν.3843/10 και των ΠΟΛ 1208/18 και ΠΟΛ 1218/18, η οποία εδράζεται επί της από 12/07/2019 έκθεσης ελέγχου της Δ.Ο.Υ. ΣΠΑΡΤΗΣ, που συντάχθηκε κατόπιν της υπ' αριθ/19 εντολής του Προϊσταμένου της.

Επειδή, με την υπ' αριθ./22 Πράξη Επιβολής Προστίμου άρθρου 54 ν.4174/13, φορολογικής περιόδου 01.03.19 – 12.06.19, του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. ΣΠΑΡΤΗΣ, για την παράβαση της μη διαβίβασης την 02.03.19 ηλεκτρονικά και σε ημερήσια βάση των δεδομένων των παραστατικών πωλήσεων για την διάθεση υγραερίου κίνησης οχημάτων από 01.03.19 έως 12.06.19, ήτοι για διάστημα 104 ημερών, καθότι δεν είχε εγκαταστήσει ολοκληρωμένο σύστημα παρακολούθησης και ηλεκτρονικής μετάδοσης εισροών ή /και εκροών, στο οποίο συνδέεται ο φορολογικός ηλεκτρονικός μηχανισμός με τις αντλίες διάθεσης υγραερίου κίνησης, κατά παράβαση των διατάξεων του άρθρου 20 παράγ. 1 & του ν.3842/10 τού άρθρου 31 παράγ. 7 α' περίπτ. α' του ν.3784/09 σε συνδυασμό με τις διατάξεις των αποφάσεων ΠΟΛ 1218/18 και 1208/18 επιβλήθηκε σε βάρος της προσφεύγουσας εταιρείας συνολικό πρόστιμο λόγω υποτροπής 20.800,00 €(104 περιπτώσεις X 200,00 € = 20.800,00 €)

Επειδή, όμως ο χρόνος διάπραξης της παράβασης είναι προγενέστερος του χρόνου έκδοσης της αρχικής πράξης, η ελεγκτική αρχή εσφαλμένα υπήγαγε την επιβολή του οριζόμενου από την παρ. 1 του άρθρου 58Α του ν.4174/2013 προστίμου στις καθ' υποτροπή επιβαλλόμενες κυρώσεις δίχως να πληρούνται οι προβλεπόμενες προϋποθέσεις.

Κατά συνέπεια, ο ισχυρισμός της προσφεύγουσας, περί εσφαλμένου καταλογισμού υποτροπής στην επιβολή προστίμου για μη έκδοση και ανακριβή έκδοση αποδείξεων, έχει νομικό έρεισμα, προβάλλεται βάσιμα και γίνεται δεκτός.

Αποφασίζουμε

Την μερική αποδοχή της από 11-07-2022 και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανή προσφυγή της εταιρείας «.....» με Α.Φ.Μ.: και ειδικότερα:

α) την επικύρωση της υπ' αριθμ. /2022 Πράξης επιβολής προστίμου αρ. 58Α ν.4174/2103 φορολογικού έτους 2016 του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. ΣΠΑΡΤΗΣ και

β) την τροποποίηση της υπ' αριθμ. /2022 Πράξης επιβολής Προστίμου αρ. 54 ν.4174/2013 φορολογικής περιόδου 01.03.19 - 12.06.19 του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. ΣΠΑΡΤΗΣ

Φορολογική υποχρέωση με βάση την παρούσα Απόφαση:

Φορολογικό έτος 2016 (ΑΕΠ/22)

Πρόστιμο αρθ. 58^Α παρ. 1 του ν.4174/2013

4.653,75 € X 24%(ΦΠΑ) 900,72 € X 1/2= 450,37 €.

Φορολογική περίοδος 01.03.19 - 12.06.19

Πρόστιμο αρθ. 58Α παρ. 1 του ν.4174/2013

104 περιπτώσεις X 100,00 €= 10.400,00 €

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

Ακριβές Αντίγραφο

Ο/Η Υπάλληλος του τμήματος

Διοικητικής Υποστήριξης

ΜΕ ΕΝΤΟΛΗ ΤΟΥ ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΥ
ΤΗΣ ΔΙΕΥΘΥΝΣΗΣ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ
Η ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΗ ΤΗΣ ΥΠ/ΝΣΗΣ 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.