



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ



ΑΑΔΕ

Ανεξάρτητη Αρχή
Δημοσίων Εσόδων

**ΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ
ΥΠΟΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ**

ΤΜΗΜΑ Α3

Ταχ. Δ/υση : Αριστογείτονος 19

Ταχ. Κώδικας : 176 71 - Καλλιθέα

Τηλέφωνο : 213-1604536

ΦΑΞ : 213-1604567

Καλλιθέα 25.07.19

Αριθμός απόφασης: **2385**

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 1064/12-4-2017 Απόφασης του Διοικητή της Ανεξάρτητης Αρχής Δημοσίων Εσόδων (ΦΕΚ Β' 1440/27-4-2017) .

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

3. Την Δ.Ε.Δ. 1126366 ΕΞ 2016/30-8-2016 (ΦΕΚ 2759/τ.Β'/01-09-2016) Απόφαση του Προϊσταμένου της Διεύθυνσης Επίλυσης Διαφορών. «Παροχή Εξουσιοδότησης Υπογραφής»

4. Την από 27-03-2019 και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανή προσφυγή του του, **ΑΦΜ** με αντικείμενο εργασιών «Υπηρεσίες που παρέχονται από καφετέρια» με έδρα τον δήμο και κατάσταση επί της οδού αριθ. Τ.Κ., κατά της υπ' αριθ'/19 (Αριθμός Πράξης ελεγχis) Πράξης Επιβολής Προστίμου Αρθρου 58Α του Ν.4174/2013 συνολικού ποσού ύψους 1.000,00€ του κ. Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. ΡΟΔΟΥ και τα προσκομιζόμενα με αυτήν σχετικά έγγραφα.

5.Την υπ' αριθ'/19 (Αριθμός Πράξης ελεγχis) Πράξη Επιβολής Προστίμου Αρθρου 58Α του Ν.4174/2013 συνολικού ποσού ύψους 1.000,00 € του κ. Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. ΡΟΔΟΥ της οποίας ζητείται η ακύρωση της.

6.Τις απόψεις της ανωτέρω φορολογικής αρχής.

7.Την εισήγηση του ορισθέντος υπαλλήλου του Τμήματος Α3 όπως αποτυπώνεται στο σχέδιο της απόφασης.

Επί της με ημερομηνία κατάθεσης 27-03-2019 και αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανούς προσφυγής του του, ΑΦΜ 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' αριθ. υπ' αρθ'/19 (Αριθμός Πράξης elenxis) Πράξη Επιβολής Προστίμου Αρθρου 58Α του Ν.4174/2013 συνολικού ποσού ύψους καταλογίσθηκε σε βάρος του προσφεύγοντος πρόστιμο ύψους 1.000,00 €. Η ως άνω πράξη εδράζεται στην από 24.09.2018 έκθεση ελέγχου της Δ.Ο.Υ. ΡΟΔΟΥ, σύμφωνα με την οποία ο προσφεύγων κατά την άσκηση της επαγγελματικής του δραστηριότητας ενώ είχε σερβίρει διάφορα ποτά σε μια (1) παρέα πελατών, συνολικής αξίας 4,00€ (καθαρής αξίας 3,23 € και αναλογούντος ΦΠΑ 0,77€, με ισχύοντα συντελεστή ΦΠΑ 24%), δεν εξέδωσε μία(1) Απόδειξη Λιανικής Πώλησης από τη Φορολογική Ταμειακή Μηχανή του Ν.1809/1988 που χρησιμοποιούσε ή κάποιο άλλο φορολογικό στοιχείο αξίας,

Ο προσφεύγων με την υπό κρίση ενδικοφανή προσφυγή ζητά την ακύρωση της προσβαλλόμενης πράξης, προβάλλοντας τους παρακάτω λόγους : Μόλις άνοιξε το κατάστημα ήρθαν σ' αυτό δύο άτομα και τους σέρβιρε δύο παραγγελθείσες μικρές μπίρες. Κατά την διαδικασία του σερβιρίσματος η καθαρίστρια έκανε τις απαραίτητες εργασίες καθαριότητας του χώρου όπου βρισκόταν το ταμείο και ο προσφεύγων ήταν την συγκεκριμένη στιγμή σε περιορισμό κίνησης προκειμένου να αφήσει την καθαρίστρια να κάνει την δουλειά της και να στεγνώσει ο χώρος από το σφουγγάρισμα . Επιπλέον επειδή από το προηγούμενο βράδυ το ιντερνέτ του καταστήματος είχε χαλάσει ο προσφεύγων προσπαθούσε να επικοινωνήσει με τον τεχνικό για επισκευή αυτού, πού λόγω της ημέρας (Κυριακή) δεν μπορούσε να τον βρει.

Επειδή σύμφωνα με το **Αρθρο 1 § 2 εδάφιο γ' (Πεδίο εφαρμογής) του Ν.4308/14** ορίζονται τα εξής:

Οι παρακάτω οντότητες εφαρμόζουν τις ρυθμίσεις αυτού του νόμου:

α)β).....γ) Η ετερόρρυθμη εταιρεία, η ομόρρυθμη εταιρεία, η ατομική επιχείρηση και κάθε άλλη οντότητα του ιδιωτικού τομέα που υποχρεούται στην εφαρμογή αυτού του νόμου από φορολογική ή άλλη νομοθετική διάταξη.

Επειδή σύμφωνα με το **Αρθρο 8 § 1 (Τιμολόγιο Πώλησης) του ιδίου Νόμου** ορίζονται τα εξής: Τιμολόγιο είναι το στοιχείο που εκδίδεται από την υποκείμενη σε αυτόν το νόμο οντότητα για κάθε πώληση αγαθών και παροχή υπηρεσιών, εντός της χώρας ή άλλης χώρας μέλους της Ευρωπαϊκής Ένωσης ή προς άλλη χώρα, καθώς και σε κάθε περίπτωση συναλλαγής που υπόκειται σε Φόρο Προστιθέμενης Αξίας (Φ.Π.Α.), βάσει της ισχύουσας νομοθεσίας.

Επειδή σύμφωνα με το **Άρθρο 12 § 1** (Εκδιδόμενα στοιχεία για λιανική πώληση αγαθών ή υπηρεσιών) του **ιδίου Νόμου** ορίζονται τα εξής_ 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.

Επειδή σύμφωνα με το **Άρθρο 12 § 8** (Εκδιδόμενα στοιχεία για λιανική πώληση αγαθών ή υπηρεσιών) του **ιδίου Νόμου** ορίζονται τα εξής_ 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 το **Άρθρο 13 § 1** (Χρόνος έκδοσης στοιχείων λιανικής πώλησης) του **ιδίου Νόμου** ορίζονται τα εξής_ Το στοιχείο λιανικής πώλησης (απόδειξη ή τιμολόγιο) εκδίδεται: α) Σε περίπτωση πώλησης αγαθών, κατά το χρόνο παράδοσης ή την έναρξη της αποστολής

Επειδή σύμφωνα με το **Άρθρο 58Α § 1** (Εκδιδόμενα στοιχεία για λιανική πώληση αγαθών ή υπηρεσιών) του **ιδίου Νόμου** ορίζονται τα εξής_ «Άρθρο 58^Α Πρόστιμα για παραβάσεις σχετικές με τον φόρο προστιθέμενης αξίας

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 ο προσφεύγων τυγχάνει υπότροπος, καθότι υπέπεσε ξανά στην ίδια παράβαση περί μη έκδοσης φορολογικών στοιχείων με πράξεις που επιβαρύνονται με ΦΠΑ, για την οποία η Φορολογούσα Αρχή εξέδωσε τις υπ' αριθ'/2017 &/2018 Πράξεις Επιβολής Προστίμου.

Επειδή, όπως προκύπτει από την έκθεση ελέγχου (σελίδα 4) αντίγραφο της οποίας βρίσκεται στον φάκελο της Υπηρεσίας μας, τα όργανα της Φορολογούσας Αρχής κατά τον πραγματοποιηθέντα την συγκεκριμένη ημέρα και ώρα έλεγχο διαπίστωσαν ότι ο προσφεύγων είχε σεργίρει ποτά σε μία (1) παρέα πελατών και δεν είχε εκδώσει αντίστοιχη ΑΛΠ από την εν χρήσει ΦΤΜ του ν.1809/88.

Επειδή μετά το πέρας του ελέγχου, οι ελεγκτές συνέταξαν και επέδωσαν για την παραπάνω αναφερόμενη παράβαση την με αριθμό/2018 Κλήση προς Ακρόαση-Σημείωμα Διαπιστώσεων Ελέγχου, με την οποία κάλεσαν τον προσφεύγοντα εντός είκοσι (20) ημερών από την ημερομηνία της επίδοσης αυτής να υποβάλει εγγράφως τις απόψεις του ως προς τη διαπιστωθείσα παράβαση και να προσκομίσει οποιοδήποτε σχετικό αποδεικτικό στοιχείο χωρίς όμως αυτός να ανταποκριθεί στην εν λόγω κλήση εντός της ταχθείσας εικοσαήμερης προθεσμίας.

Επειδή με τις παρ. 1 και 4 του άρθρου 171 του ΚΔΔ ορίζεται ότι: «1. Τα δημόσια έγγραφα που έχουν συνταχθεί από το αρμόδιο όργανο και κατά τους νόμιμους τύπους αποτελούν πλήρη απόδειξη για όσα βεβαιώνονται σε αυτά, είτε ότι ενήργησε ο συντάκτης τους είτε ότι έγιναν ενώπιον τους ως προς τα οποία είναι δυνατή η ανταπόδειξη μόνο εφόσον τα έγγραφα αυτά προσβληθούν ως πλαστά. ... 4. Οι εκθέσεις ελέγχου που συντάσσονται από φορολογικά όργανα έχουν, εκτός από τις αναφερόμενες σε αυτές πληροφορίες ή ομολογίες του ελεγχόμενου, την κατά την παρ. 1 αποδεικτική δύναμη...».

Σύμφωνα με τα ανωτέρω, η έκθεση ελέγχου που συντάσσεται από τα φορολογικά όργανα αποτελεί δημόσιο έγγραφο (άρθρο 169§1 ΚΔΔ) και έχει την αποδεικτική αξία που ορίζει το άρθρο 171 §§1 & 4 ΚΔΔ, αποτελεί δηλαδή πλήρη απόδειξη για όσα βεβαιώνονται ότι έγιναν από τον συντάκτη της ή ενώπιον αυτού, προς τα οποία μόνο για πλαστότητα μπορεί να προσβληθεί.

Επειδή ο προσφεύγων κατά την ώρα του ελέγχου είχε σεργίρει μία (1) παρέα με ποτά συνολικής αξίας 4,00 € (καθαρά αξία 3,23 € πλέον ΦΠΑ 0,77 €) χωρίς να εκδώσει το προβλεπόμενο από τις ισχύουσες διατάξεις παραστατικό ορθά η Φορολογική Αρχή του επέβαλε το πρόστιμο που προβλέπουν οι σχετικές διατάξεις. Όσον αφορά το μοναδικό ισχυρισμό του προσφεύγοντος δεν ευσταθεί καθόσον από τα πραγματικά περιστατικά και τις διαπιστώσεις ελέγχου δεν προκύπτει ότι είχε εκδοθεί σχετικό παραστατικό και ως εκ τούτου ο ισχυρισμός είναι αβάσιμος και απορριπτέος.

Αποφασίζουμε

Την **απόρριψη** της με ημερομηνία κατάθεσης 27-03-2019 και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανούς προσφυγής, του ΤΟΥ, ΑΦΜ και την **επικύρωση** της υπ. αρ της υπ' αρθ'/19 (Αριθμός Πράξης ελεγχis) Πράξης Επιβολής Προστίμου Αρθρου 58Α του Ν.4174/2013 του κ. Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. ΡΟΔΟΥ

Οριστική Φορολογική Υποχρέωση

ΠΡΟΣΤΙΜΟ ΑΡΘ.7 § 3 & § 5 Ν.4337/2015

1 Χ 1.000,00 € = 1.000,00 €

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

Ακριβές Αντίγραφο

Ο Υπάλληλος του Τμήματος

Διοικητικής Υποστήριξης

ΜΕ ΕΝΤΟΛΗ ΤΟΥ ΠΡΟΙΣΤΑΜΕΝΟΥ ΤΗΣ

ΔΙΕΥΘΥΝΣΗΣ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ

Ο ΠΡΟΙΣΤΑΜΕΝΟΣ ΤΗΣ ΥΠ/ΝΣΗΣ

ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ

ΦΑΚΟΣ 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.