



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ



ΑΑΔΕ

Ανεξάρτητη Αρχή
Δημοσίων Εσόδων

ΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ
ΥΠΟΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ
ΤΜΗΜΑ Α4

Ταχ. Δ/ση : Αριστογείτονος 19

Ταχ. Κώδικας : 176 71 - Καλλιθέα

Τηλέφωνο : 213 1604526

ΦΑΞ : 213 1604567

Καλλιθέα, 23/09/2019

Αριθμός απόφασης: 2696

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. Της παρ. 3 του άρθρου 47 του ν. 4331/2015 (ΦΕΚ Α' 69).

γ. 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.)».

δ. Της ΠΟΛ 1064/28.04.2017 Απόφασης του Διοικητή της Ανεξάρτητης Αρχής Δημοσίων Εσόδων (ΦΕΚ Β' 1440/27-04-2014) «Εφαρμογή των διατάξεων του άρθρου 63 του ν. 4174/2013 (Ειδική Διοικητική Διαδικασία - Ενδικοφανής προσφυγή), καθορισμός λεπτομερειών για τη λειτουργία της Διεύθυνσης Επίλυσης Διαφορών της Ανεξάρτητης Αρχής Δημοσίων Εσόδων (Α.Α.Δ.Ε.), την εφαρμοστέα διαδικασία και τον τρόπο έκδοσης των αποφάσεων αυτής και ρύθμιση ζητημάτων καταβολής και αναστολής καταβολής του οφειλόμενου ποσού σε περίπτωση άσκησης ενδικοφανούς προσφυγής».

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.

4. Τη με ημερομηνία κατάθεσης 24/04/2019 και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανή προσφυγή της εταιρείας με την επωνυμία « I.K.E.», ΑΦΜ , με έδρα το ΑΤΤΙΚΗΣ, οδός , κατά της υπ' αριθμ. /12-03-2019 οριστικής πράξης επιβολής προστίμου της Προϊσταμένης της Δ.Ο.Υ. Χολαργού, φορολογικής περιόδου 01/01/2018-31/12/2018, καθώς και τα προσκομιζόμενα με αυτήν σχετικά έγγραφα.

5. Την υπ' αριθμ. /12-03-2019 οριστική πράξη επιβολής προστίμου της Προϊσταμένης της Δ.Ο.Υ. Χολαργού, φορολογικής περιόδου 01/01/2018-31/12/2018, της οποίας ζητείται η ακύρωση.
6. Τις απόψεις της Δ.Ο.Υ. Χολαργού.
7. Την εισήγηση του ορισθέντος υπαλλήλου του Τμήματος Α4, όπως αποτυπώνεται στο σχέδιο της απόφασης.

Επί της από 24/04/2019 και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανούς προσφυγής της εταιρείας « I.K.E.», ΑΦΜ , 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:

Με την υπ' αριθμ. /12-03-2019 οριστική πράξη επιβολής προστίμου της Προϊσταμένης της Δ.Ο.Υ. Χολαργού, φορολογικής περιόδου 01/01/2018-31/12/2018, επιβλήθηκε στην προσφεύγουσα εταιρεία πρόστιμο ποσού 500,00 ευρώ σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 58Α του ν. 4174/2013, όπως ισχύει, λόγω παράβασης των συνδυασμένων διατάξεων των άρθρων 8, 12 και 13 του ν. 4308/2014 (Ε.Λ.Π.) και της ΠΟΛ. 1003/2014, όπως τροποποιήθηκαν και ισχύουν. Συγκεκριμένα, η παράβαση καταλογίστηκε διότι η προσφεύγουσα εταιρεία δεν εξέδωσε δώδεκα (12) Αποδείξεις Λιανικών Συναλλαγών (Α.Λ.Σ.) από την εν χρήσει Φ.Η.Μ. ή άλλο φορολογικό στοιχείο εσόδου σε ισάριθμους πελάτες για την πώληση διάφορων φαγητών αξίας 22,00 ευρώ, 19,00 ευρώ, 14,00 ευρώ, 14,00 ευρώ, 63,00 ευρώ, 49,80 ευρώ, 45,70 ευρώ, 22,00 ευρώ, 16,00 ευρώ, 70,00 ευρώ, 36,70 ευρώ και 49,00 ευρώ αντίστοιχα, ήτοι συνολικής αξίας 421,20 ευρώ (συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α. 24%).

Η παραπάνω πράξη επιβολής προστίμου εκδόθηκε κατόπιν διενέργειας μερικού επιτόπιου ελέγχου από τη Δ.Ο.Υ. Χολαργού, σύμφωνα με τις διατάξεις του ν.4308/2014 (Ε.Λ.Π.) και του ν.4174/2013 (Κ.Φ.Δ.), στην προσφεύγουσα επιχείρηση, κατόπιν της υπ' αριθμ. /2018 εντολής ελέγχου της Προϊσταμένης της ως άνω Δ.Ο.Υ.

Σύμφωνα με την παραπάνω έκθεση κατά τη διάρκεια του επιτόπιου ελέγχου, που έλαβε χώρα την 21/8/2018, ημέρα Τρίτη και ώρα 15:30, διαπιστώθηκε ότι σε δώδεκα (12) πελάτες της προσφεύγουσας επιχείρησης (συγκεκριμένα σε τρεις (3) παρέες-τραπέζια πελατών και σε εννέα (9) πελάτες για τη διανομή-delivery διάφορων φαγητών προς αυτούς) δεν εκδόθηκαν ισάριθμες Αποδείξεις Λιανικών Συναλλαγών (Α.Λ.Σ.) από την εν χρήσει Φ.Η.Μ. ή άλλο φορολογικό στοιχείο εσόδου σε ισάριθμους πελάτες για την πώληση διάφορων φαγητών (ψάρια κλπ), αξίας 22,00 ευρώ, 19,00 ευρώ, 14,00 ευρώ, 14,00 ευρώ, 63,00 ευρώ, 49,80 ευρώ, 45,70 ευρώ, 22,00 ευρώ, 16,00 ευρώ για τη διανομή-delivery διάφορων φαγητών και 70,00 ευρώ, 36,70 ευρώ και 49,00 ευρώ αντίστοιχα σε τρεις (3) παρέες-τραπέζια πελατών, ήτοι συνολικής αξίας 421,20 ευρώ (συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α. 24%).

Με την ολοκλήρωση των ελεγκτικών επαληθεύσεων ο έλεγχος, για τις παραπάνω αναφερόμενες παραβάσεις, εξέδωσε το με αριθμ. /2018 Σημείωμα Διαπιστώσεων Ελέγχου (Σ.Δ.Ε.) – Κλήση σε Ακρόαση και τον με αριθμ. /2018 προσωρινό προσδιορισμό προστίμου, τα

οποία κοινοποίησε στον υπεύθυνο του καταστήματος κο κατά την ώρα του ελέγχου. Με το εν λόγω Σημείωμα Διαπιστώσεων η προσφεύγουσα κλήθηκε, εντός είκοσι (20) ημερών, να διατυπώσει εγγράφως τις απόψεις της αναφορικά με τις διαπιστώσεις και τα αποτελέσματα του ελέγχου προσκομίζοντας και οποιοδήποτε σχετικό έγγραφο στοιχείο. Η προσφεύγουσα διατύπωσε εγγράφως τις απόψεις της με το με αριθμ. /22-08-2018 έγγραφο υπόμνημά της, οι οποίες δεν έγιναν δεκτές από τον έλεγχο

Η προσφεύγουσα εταιρεία, με την υπό κρίση ενδικοφανή προσφυγή, ζητά την επανεξέταση και ακύρωση της ως άνω προσβαλλόμενης πράξης, προβάλλοντας τους παρακάτω λόγους:

- Πλημμελής η διενέργεια επιτόπιου έλεγχου κατ' άρθρο 23 του ν. 4174/2013 και η προσβαλλόμενη απόφαση εκδόθηκε κατά παράβαση ουσιώδους τύπου της διαδικασίας, καθώς κατά την διαπίστωσή της δεν διενεργήθηκε κανενός είδους πραγματικός έλεγχος. Συγκεκριμένα, δε θεωρήθηκε κανένα φορολογικό στοιχείο της επιχείρησης, δε συντάχθηκε έκθεση κατάσχεσης, δε διενεργήθηκε καταμέτρηση του ταμείου και δεν πραγματοποιήθηκε καμία ελεγκτική επαλήθευση, προκειμένου να διαπιστωθεί με αρτιότητα και σαφήνεια η τέλεση φορολογικής παράβασης.
- Έλλειψη νόμιμης και ειδικής αιτιολογίας, η κρίση της υπηρεσίας που προέβη σε έλεγχο είναι σε αντίθεση με τις απαιτήσεις του νόμου, παντελώς ανατιολόγητη και ανεπαρκής, ενώ δεν εκπληρώθηκε η υποχρέωσή να αποδείξει τυχόν διαπραχθείσα παράβαση, καθιστώντας έτσι την επιβολή προστίμου παράνομη.

Επειδή στα άρθρα 23, 24 και 25 του ν. 4174/2013 ορίζεται:

«Άρθρο 23 Εξουσίες Φορολογικής Διοίκησης

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 στον 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.

.....

Άρθρο 24 Πρόσβαση στα βιβλία και στοιχεία

1. Η Φορολογική Διοίκηση έχει δικαίωμα να λαμβάνει αντίγραφα των βιβλίων και στοιχείων, καθώς και λοιπών εγγράφων, για τα οποία ο φορολογούμενος δηλώνει ότι αντιπροσωπεύουν ακριβή αντίγραφα. Σε περίπτωση που ο φορολογούμενος αρνείται να προβεί στην ανωτέρω δήλωση, ο οριζόμενος από τη Φορολογική Διοίκηση υπάλληλος προβαίνει σε σχετική επισημείωση επί των εγγράφων. Ο οριζόμενος υπάλληλος δύναται ταυτόχρονα να απαιτεί από το φορολογούμενο ή τον φορολογικό εκπρόσωπό του να παρίσταται στον τόπο όπου διενεργείται ο φορολογικός έλεγχος και να απαντά σε ερωτήματα που του τίθενται, ώστε να διευκολύνεται η διενέργεια του φορολογικού ελέγχου.

2. Εάν τα βιβλία και τα στοιχεία τηρούνται σε ηλεκτρονική μορφή, η φορολογική διοίκηση έχει δικαίωμα πρόσβασης σε οποιαδήποτε σχετιζόμενα αρχεία. Ειδικότερα, ο φορολογούμενος υποχρεούται να παράσχει κάθε απαραίτητη πληροφορία για την απρόσκοπτη πρόσβαση στον οριζόμενο υπάλληλο της φορολογικής διοίκησης, ανεξάρτητα από τον τόπο της αποθήκευσης και της μορφής των δεδομένων αυτών. Την ίδια υποχρέωση έχουν και όσοι τρίτοι παρέχουν ψηφιακές υπηρεσίες προς τον φορολογούμενο, οι οποίες σχετίζονται με την αποθήκευση και επεξεργασία ψηφιακών δεδομένων, εφόσον αυτό ζητηθεί από τη φορολογική διοίκηση. Η φορολογική διοίκηση δικαιούται να λαμβάνει τα ηλεκτρονικά αρχεία σε αναγνώσιμη ηλεκτρονική ή έντυπη μορφή.

3. Ο υπάλληλος που έχει ορίσει η Φορολογική Διοίκηση δύναται να κατάσχει βιβλία και στοιχεία που τηρούνται ή διαφυλάσσονται σύμφωνα με τη φορολογική νομοθεσία και οποιαδήποτε άλλα ανεπίσημα βιβλία, έγγραφα, αρχεία ή στοιχεία, εφόσον το θεωρήσει αναγκαίο, προκειμένου να διασφαλισθεί η αποδεικτική αξία αυτών.

4. Για την εφαρμογή της προηγούμενης παραγράφου συντάσσεται έκθεση κατάσχεσης, η οποία υπογράφεται από το όργανο της Φορολογικής Διοίκησης που ενεργεί την κατάσχεση και τον ίδιο τον φορολογούμενο ή τον παρόντα κατά τη διενέργεια της κατάσχεσης υπάλληλο ή εκπρόσωπό του ή λογιστή του, ή, στην περίπτωση των νομικών προσώπων και οντοτήτων, εκτός των ανωτέρω προσώπων, από οποιονδήποτε εταίρο ή οποιοδήποτε μέλος της διοίκησής τους ή φορολογικό εκπρόσωπό τους. Αντίγραφο της έκθεσης κατάσχεσης παραδίδεται στον φορολογούμενο ή στα πρόσωπα του προηγούμενου εδαφίου. Σε περίπτωση άρνησης των παραπάνω προσώπων να υπογράψουν, η έκθεση θυροκολλείται. Ο φορολογούμενος δικαιούται να λάβει αντίγραφα ή φωτοτυπίες των κατασχεθέντων με δαπάνες του. Για την κατάσχεση βιβλίων, εγγράφων και λοιπών στοιχείων τρίτου φορολογούμενου δεν απαιτείται επίδοση της έκθεσης κατάσχεσης σε αυτόν.

Άρθρο 25

.....

3. Ο επιτόπιος φορολογικός έλεγχος διενεργείται στις εγκαταστάσεις του φορολογούμενου κατά το επίσημο ωράριο εργασίας της Φορολογικής Διοίκησης και μπορεί να παρατείνεται μέχρι την ολοκλήρωσή του. Η Φορολογική Διοίκηση δύναται να διενεργεί επιτόπιο φορολογικό έλεγχο και εκτός του επίσημου ωραρίου εργασίας εφόσον απαιτείται από το είδος των δραστηριοτήτων του φορολογούμενου. Στην περίπτωση αυτή θα πρέπει να γίνεται ειδική μνεία στην εντολή φορολογικού ελέγχου. Η είσοδος στην κατοικία του φορολογουμένου επιτρέπεται μόνο με εντολή του αρμόδιου Εισαγγελέα και ο έλεγχος πραγματοποιείται μόνο με την παρουσία δικαστικού λειτουργού.

.....»

Επειδή, σύμφωνα με το **άρθρο 5 του ν. 4308/2014 (Ε.Λ.Π.)** “Διασφάλιση αξιοπιστίας λογιστικού συστήματος”:

«5. 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, στις διατάξεις του **άρθρου 12 του ν. 4308/2014** “Εκδιδόμενα στοιχεία για λιανική πώληση αγαθών ή υπηρεσιών” 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.

.....

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 σύμφωνα με τις διατάξεις του **άρθρου 13 του ν. 4308/2014** “Χρόνος έκδοσης στοιχείων λιανικής πώλησης”:

«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, εν προκειμένω, σύμφωνα με την από 12/03/2019 Έκθεση Μερικού Επιτόπιου Φορολογικού Ελέγχου Εφαρμογής των Διατάξεων του ν. 4308/2014 (Ε.Λ.Π.) και του ν.4174/2013 (Κ.Φ.Δ.) της Δ.Ο.Υ. Χολαργού, αρμόδιοι ελεγκτές της ανωτέρω φορολογικής αρχής μετέβησαν στις 21/08/2018 ημέρα Τρίτη και ώρα 15:00 στην έδρα της προσφεύγουσας εταιρείας, προκειμένου να διαπιστώσουν την ορθή εφαρμογή των διατάξεων των Ε.Λ.Π. Όπως αναλυτικά αναφέρεται στην παραπάνω έκθεση, στην ενότητα 3 «ΠΡΑΓΜΑΤΙΚΑ ΠΕΡΙΣΤΑΤΙΚΑ – ΔΙΑΠΙΣΤΩΣΕΙΣ ΕΛΕΓΧΟΥ» και στην ενότητα 6 «ΕΠΙ ΤΗΣ ΑΠΑΝΤΗΣΗΣ ΤΗΣ ΕΛΕΓΧΟΜΕΝΗΣ ΣΤΟ ΠΑΡΑΠΑΝΩ ΣΗΜΕΙΩΜΑ ΔΙΑΠΙΣΤΩΣΕΩΝ», κατά την ημέρα και ώρα του ελέγχου διαπιστώθηκε εντός του καταστήματος-έδρα της προσφεύγουσας η ύπαρξη περισσότερων από εννέα (9) το πλήθος ροζ χειρόγραφων χαρτιών παραγγελιών πακέτου στα οποία αναγράφονταν τα είδη (φαγητά-ποτά) τα οποία είχαν παραγγελθεί, η ώρα λήψης και κυρίως η ώρα παράδοσης της παραγγελίας, τα στοιχεία (όνομα, τηλέφωνο, διεύθυνση) του πελάτη που έδωσε την παραγγελία και η χρηματική αξία της παραγγελίας. Για καθένα ξεχωριστά ροζ χαρτάκι παραγγελίας πακέτου διενεργήθηκε κατά την ημέρα και ώρα του ελέγχου επιτόπια επεξεργασία αυτών, παρουσία και με την συναίνεση του νόμιμου εκπροσώπου της προσφεύγουσας κ. Από την επιτόπια επεξεργασία των στοιχείων αυτών και

τον αντιπαραβολικό έλεγχο της έκδοσης του προβλεπόμενου από τις διατάξεις του Ν.4308/14 (Ε.Λ.Π.) φορολογικού στοιχείου εσόδου (Α.Λ.Σ.) με τα αντίγραφα των φορολογικών αποδείξεων που ζήτησε και έλαβε ο έλεγχος από τον κο , κατά την ημέρα και ώρα του ελέγχου της 21/8/2018, με τη μορφή αναλυτικής αναφοράς ηλεκτρονικού αρχείου από την εν χρήσει Φ.Η.Μ.. Από τον αντιπαραβολικό έλεγχο που διενεργήθηκε, ο έλεγχος ταυτοποίησε τόσο την ώρα παράδοσης, όσο και τη χρηματική αξία που αναγράφονταν σε όλα τα ροζ χειρόγραφα χαρτάκια παραγγελιών πακέτου που βρέθηκαν εντός του καταστήματος της ελεγχόμενης οντότητας, πλην των εννέα (9) περιπτώσεων ροζ χαρτιών παραγγελιών πακέτου, για τα οποία ο έλεγχος διαπίστωσε ότι δεν έχουν εκδοθεί οι αντίστοιχες Α.Λ.Σ. από την εν χρήσει Φ.Η.Μ. αξίας 22,00 €, 19,00 €, 14,00 €, 14,00 €, 63,00 €, 49,80 €, 45,70 €, 22,00 €, 16,00 € αντίστοιχα. Ο έλεγχος απευθυνόμενος στον υπεύθυνο της ελεγχόμενης οντότητας κο τον ρώτησε αν έχουν εκδοθεί οι σχετικές Α.Λ.Σ. για τα εννέα (9) ως άνω ροζ χαρτάκια παραγγελιών πακέτου και έλαβε την απάντηση ότι αυτές δεν εκδόθηκαν. Σε ερώτηση του ελέγχου προς τον κο αν εκδόθηκαν χειρόγραφες Α.Λ.Σ. για τις εννέα (9) ως άνω παραγγελίες πακέτου, ο κος Σ απάντησε ότι αυτές δεν εκδόθηκαν. Αναφορικά με τις διαπιστωθείσες παραβάσεις τρείς (3) το πλήθος για τα τραπέζια ο έλεγχος προέβη σε επιτόπια αντιπαραβολή των σερβιρισμένων φαγητών-ποτών στα συγκεκριμένα τραπέζια και διαπίστωσε παραβάσεις αξίας έκαστης 70,00 €, 36,70 € και 49,00 € για τα σερβιρισμένα ψάρια, όπως άλλωστε και η ίδια η προσφεύγουσα παραδέχθηκε σύμφωνα με τους ισχυρισμούς της στο με αριθμό πρωτοκόλλου /22-08-2018 έγγραφο υπόμνημα της που υποβλήθηκε στην υπηρεσία μας.

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

Επειδή με βάση τα ανωτέρω, και νόμιμα εκδόθηκε η προσβαλλόμενη πράξη, καθώς διενεργήθηκαν όλες οι ελεγκτικές επαληθεύσεις που προβλέπονται, και οι ισχυρισμοί της προσφεύγουσας περί του αντιθέτου απορρίπτονται ως αβάσιμοι. Ειδικότερα, ο έλεγχος δεν είχε καμία υποχρέωση να συντάξει έκθεση κατάσχεσης, καθώς δεν παρέλαβε προς επεξεργασία κανένα στοιχείο, πλην όσων ρητά προβλέπονται από τις ισχύουσες διατάξεις, ενώ η διενέργεια καταμέτρησης ταμείου δεν προβλέπεται κατά την διενέργεια προληπτικού φορολογικού ελέγχου. Τέλος, όπως αναφέρεται στην ενότητα 3 «ΠΡΑΓΜΑΤΙΚΑ ΠΕΡΙΣΤΑΤΙΚΑ – ΔΙΑΠΙΣΤΩΣΕΙΣ ΕΛΕΓΧΟΥ» της οικείας έκθεσης ελέγχου, ζητήθηκε από τον υπεύθυνο του καταστήματος κατά την ώρα του ελέγχου να επιδείξει στον έλεγχο τα τηρούμενα λογιστικά αρχεία και στοιχεία, καθώς και τις υποβληθείσες δηλώσεις Φ.Π.Α. έτους 2018, προκειμένου να θεωρηθούν, να διαπιστωθεί το εμπρόθεσμο της ενημέρωσης αυτών και να διενεργηθούν οι απαραίτητες ελεγκτικές επαληθεύσεις-διασταυρώσεις που άπτονται της απόδοσης του Φ.Π.Α. στο Ελληνικό Δημόσιο, ωστόσο αυτά δεν επεδείχθησαν.

Επειδή, στις διατάξεις του άρθρου 58Α παρ. 1 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 και των δύο χιλιάδων (2.000) ευρώ, σε περίπτωση που ο φορολογούμενος είναι υπόχρεος τήρησης διπλογραφικού λογιστικού συστήματος.»

Επειδή στις διατάξεις του **άρθρου 62 του ν. 4174/2013** ορίζεται:

«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.

2. Η πράξη επιβολής προστίμων κοινοποιείται στον φορολογούμενο ή το ευθυνόμενο πρόσωπο:

α) μαζί με την πράξη προσδιορισμού του φόρου ή

β) αυτοτελώς, εάν η πράξη προσδιορισμού του φόρου δεν εκδίδεται ταυτόχρονα.

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

4. Ο φορολογούμενος ή το ευθυνόμενο πρόσωπο καλείται εγγράφως από τον Γενικό Γραμματέα να υποβάλλει ενδεχόμενες αντιρρήσεις του σχετικά με επικείμενη έκδοση πράξης επιβολής προστίμων τουλάχιστον είκοσι (20) ημέρες πριν την έκδοσή της, με εξαίρεση τις υποχρεώσεις καταβολής προστίμων για διαδικαστικές παραβάσεις, καθώς και για πρόστιμα, τα οποία προκύπτουν και επιβάλλονται κατά τον άμεσο, διοικητικό, εκτιμώμενο ή προληπτικό προσδιορισμό του φόρου.

5. Πρόστιμα καταβάλλονται εφάπαξ έως και την τριακοστή ημέρα μετά την κοινοποίηση της πράξης επιβολής με εξαίρεση τις περιπτώσεις των άρθρων 57 και 59.»

Επειδή, στην από 12/03/2019 Έκθεση Μερικού Επιτόπιου Φορολογικού Ελέγχου Εφαρμογής των Διατάξεων του ν. 4308/2014 (Ε.Λ.Π.) και του ν.4174/2013 (Κ.Φ.Δ.) της Δ.Ο.Υ. Χολαργού αναγράφονται οι διατάξεις εκείνες που αποτελούν το νόμιμο έρεισμα για την έκδοση των προσβαλλόμενων πράξεων και παρατίθενται εμπεριστατωμένα και λεπτομερειακά τα πραγματικά περιστατικά. Επομένως, οι διαπιστώσεις του ελέγχου, όπως αυτές καταγράφονται στην ανωτέρω έκθεση ελέγχου, κρίνονται βάσιμες, αποδεκτές και πλήρως αιτιολογημένες.

Α π ο φ α σ ί ζ ο υ μ ε

Την **απόρριψη** της με ημερομηνία κατάθεσης 24/04/2019 και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανούς προσφυγής της εταιρείας « I.K.E.», ΑΦΜ , και την επικύρωση της υπ' αριθμ. /12-03-2019 οριστικής πράξης επιβολής προστίμου της Προϊσταμένης της Δ.Ο.Υ. Χολαργού, φορολογικής περιόδου 01/01/2018-31/12/2018.

Οριστική φορολογική υποχρέωση της υπόχρεης εταιρείας - καταλογιζόμενο ποσό με βάση την παρούσα απόφαση :

Πρόστιμο του άρθρου 58Α του ν. 4174/2013: **500,00 €**

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

Ακριβές Αντίγραφο

**Με εντολή του Προϊσταμένου της Διεύθυνσης
Επίλυσης Διαφορών**

**Η Υπάλληλος του Τμήματος
Διοικητικής Υποστήριξης**

**Ο Αναπληρωτής Προϊστάμενος της
Υποδιεύθυνσης Επανεξέτασης
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.