



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ



ΑΑΔΕ

Ανεξάρτητη Αρχή
Δημοσίων Εσόδων

Καλλιθέα 22.11.2019

**ΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ
ΥΠ/ΝΣΗ ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ**

Αριθμός απόφασης: **3161**

ΤΜΗΜΑ Α3

Ταχ. Δ/ση : Αριστογείτονος 19

Ταχ. Κώδικας : 176 71 - Καλλιθέα

Τηλέφωνο : 213-1604536

ΦΑΞ : 213-1604567

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 02-07-2019 και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανή προσφυγή της «.....» **ΑΦΜ**

..... νομίμως εκπροσωπούμενης από τον

..... του με αντικείμενο εργασιών «Υπηρεσίες που παρέχονται από καφετέρια» με έδρα τον δήμο και

κατάστημα επί της οδού αριθ. Τ.Κ.,

κατά της υπ' αριθ'/19 (Αριθμός Πράξης elenxis) Πράξης

Επιβολής Προστίμου Αρθρου 58 Α του Ν. 4174/2013 συνολικού ποσού

ύψους 500,00 € του κ. Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. ΗΡΑΚΛΕΙΟΥ ΚΡΗΤΗΣ και τα προσκομιζόμενα με αυτήν σχετικά έγγραφα.

5. Την υπ' αριθ'/19 (Αριθμός Πράξης ελεγχis) Πράξης Επιβολής Προστίμου Αρθρου 58 Α του Ν. 4174/2013 συνολικού ποσού ύψους 500,00 € του κ. Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. ΗΡΑΚΛΕΙΟΥ ΚΡΗΤΗΣ 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 02-07-2019 και αριθμό πρωτοκόλλουενδικοφανούς προσφυγής της προσφεύγουσας «.....» ΑΦΜ νομίμως εκπροσωπούμενης από τον του 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' αριθ'/19 (Αριθμός Πράξης ελεγχis) Πράξη Επιβολής Προστίμου Αρθρου 58 Α του Ν. 4174/2013 καταλογίσθηκε σε βάρος της προσφεύγουσας πρόστιμο ύψους 500,00 € .

Η ως άνω πράξη εδράζεται στην από 22.05.2019 έκθεση ελέγχου της Δ.Ο.Υ. ΗΡΑΚΛΕΙΟΥ, σύμφωνα με την οποία η προσφεύγουσα κατά την άσκηση της επαγγελματικής της δραστηριότητας ενώ είχε σερβίρει διάφορα ποτά σε μια (1) παρέα πελατών, συνολικής αξίας 18,80€ (καθαράς αξίας 15,16 € και αναλογούντος ΦΠΑ 3,64 €, 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,

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

Ο υπάλληλος της Φορολογούσας Αρχής προχώρησε σε έλεγχο των τραπεζοκαθισμάτων, κατά τη διάρκεια του οποίου δεν μπόρεσε να βεβαιώσει παράβαση ή απώλεια αποδείξεων. Το μόνο που διαπίστωσε ήταν δύο αποδείξεις στο ίδιο τραπέζι, με ώρα εκτύπωσης 17:32 και 18:07 που εκ προοιμίου θεώρησε «ύποπτες» και παράνομες.

Στο αίτημα της προσφεύγουσας να υποβάλει ερώτηση προς τον πελάτη για την ώρα έλευσης του, ο υπάλληλος αρνήθηκε πεισματικά. Ο υπάλληλος παράλληλα αρνήθηκε τους ισχυρισμούς της προσφεύγουσας ότι όντως ο πελάτης βρισκονταν στην επιχείρηση από τις 17:15 περίπου. Στην προσπάθεια της προσφεύγουσας να αποδείξει την ορθότητα έκδοσης της απόδειξης και την πλήρη τήρηση της νομιμότητας, κάλεσε τον πελάτη να βεβαιώσει την ώρα έλευσης και παραγγελίας του, κάτι που ο ίδιος δέχτηκε να κάνει πρόθυμα, αν και ο υπάλληλος της Φορολογούσας Αρχής απέρριψε την δήλωση του, και δήλωσε πως εκείνος θα βεβαιώσει την παράβαση κι εφόσον η προσφεύγουσα θεωρεί άδικη την απόφαση του θα πρέπει να υποβάλει ένσταση εντός 20ημέρου και απευθυνόμενος στον πελάτη με όχι και τον καλύτερο τρόπο του είπε την γνώμη του να την πει στο δικαστήριο

Όταν η προσφεύγουσα παρέλαβε τη βεβαίωση παράβασης με επιφύλαξη, διαπίστωσε ότι ψευδώς αναφέρεται εντός της, πως το σερβίρισμα πραγματοποιήθηκε κατά την ώρα ελέγχου, ενώ οι πελάτες είχαν ήδη πληρώσει κι ήταν έτοιμοι να αποχωρήσουν.

Προς ενημέρωση η προσφεύγουσα αναφέρει ότι λειτουργεί σε ένα μεγάλο ποσοστό με πελάτες που παραμένουν για μεγάλο χρονικό διάστημα σε αυτή με δεδομένο ότι τους παρέχονται ηλεκτρονικές συσκευές, ενώ υπάρχει και χώρος αναγνωστηρίου.

Τέλος η προσφεύγουσα αναφέρει πως τα στοιχεία του ελεγχόμενου πελάτη βρίσκονται στη διάθεση της Φορολογούσας Αρχής εφόσον επιθυμεί να επικοινωνήσει μαζί του.

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 υποχρεούνται στην εφαρμογή αυτού του νόμου από φορολογική ή άλλη νομοθετική διάταξη.

Επειδή σύμφωνα με το **Άρθρο 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. 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 η προσφεύγουσα 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 την υπ' αριθ'/2017 Πράξη Επιβολής Προστίμου η οποία οριστικοποιήθηκε (ΑΧΚ:/...../2017)

Επειδή, όπως προκύπτει από την έκθεση ελέγχου (σελίδα 6) αντίγραφο της οποίας βρίσκεται στον φάκελο της Υπηρεσίας μας, τα όργανα της Φορολογούσας Αρχής κατά τον πραγματοποιηθέντα την 09.02.19 και ώρα 23.00 έλεγχο, διαπίστωσαν ότι η προσφεύγουσα είχε σερβίρει ποτά αξίας 18,80 € σε μία (1) παρέα πελατών τα οποία έως την έναρξη του ελέγχου δεν είχαν καταναλωθεί από αυτήν, χωρίς να έχει η προσφεύγουσα εκδώσει αντίστοιχη ΑΛΠ από την εν χρήσει ΦΤΜ του ν.1809/88 .

Επειδή, όπως προκύπτει από την ίδια σελίδα της ίδιας έκθεσης ελέγχου ο υπεύθυνος της προσφεύγουσας κατά την διάρκεια του ελέγχου προσκόμισε στην Φορολογούσα Αρχή μία απόδειξη αξίας 3,80 € με ώρα έκδοσης 18:07 και μία απόδειξη αξίας 15,00 € με ώρα έκδοσης αυτής 17: 32.

Επειδή η Φορολογούσα Αρχή έκρινε ότι ο φερόμενος χρόνος έκδοσης των ως άνω αποδείξεων αφίσταται χρονικά πολύ από τον χρόνο πραγματοποίησης του ελέγχου και ως εκ τούτου έκρινε ότι οι επιδειχθείσες στον έλεγχο αποδείξεις αξίας δεν αφορούν την συγκεκριμένη συναλλαγή αλλά διάφορη αυτής που πραγματοποιήθηκε κατά την ώρα έναρξης του ελέγχου.

Επειδή μετά το πέρας του ελέγχου, οι ελεγκτές συνέταξαν και επέδωσαν για την παραπάνω αναφερόμενη παράβαση την με αριθμό/2019 Κλήση προς Ακρόαση-Σημείωμα Διαπιστώσεων Ελέγχου, με την οποία κάλεσαν την προσφεύγουσα εντός είκοσι (20) ημερών από την ημερομηνία της επίδοσης αυτής να υποβάλει εγγράφως τις απόψεις της ως προς τη διαπιστωθείσα παράβαση και να προσκομίσει οποιοδήποτε σχετικό αποδεικτικό στοιχείο χωρίς όμως αυτή 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 μοναδικός ισχυρισμός της προσφεύγουσας 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 02-07-2019 και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανούς προσφυγής της «.....» ΑΦΜ και την **επικύρωση** της υπ' αριθ'/19 (Αριθμός Πράξης ελεγχis) Πράξης Επιβολής Προστίμου Αρθρου 58 Α του Ν. 4174/2013 του κ. Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. ΗΡΑΚΛΕΙΟΥ ΚΡΗΤΗΣ

Οριστική Φορολογική Υποχρέωση

ΠΡΟΣΤΙΜΟ ΑΡΘ. 58^A Ν.4174/2013

1 X 500,00 € = 500,00 €

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

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.