



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ



ΑΑΔΕ

Ανεξάρτητη Αρχή
Δημοσίων Εσόδων

Αθήνα, 21/06/2024

Αριθμός απόφασης: 1902

ΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ

ΥΠΟΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ

ΤΜΗΜΑ Α6

Ταχ. Δ/ση : Φιλαδελφείας 8 και Σάμου

Ταχ. Κώδικας : 104 40 - Αθήνα

Τηλέφωνο : 213 1312351

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. 4987/2022 (ΦΕΚ Α' 206).

β. Του άρθρου 72 του ν. 5104/2024 «Κώδικας Φορολογικής Διαδικασίας και άλλες διατάξεις» (ΦΕΚ Α' 58)

γ. 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)».

δ. της ΠΟΛ 1064/12-04-2017 Απόφασης του Διοικητή της Α.Α.Δ.Ε (ΦΕΚ Β' 1440/27-04-2017),

ε. Την με αριθμό Α.1165/22.11.2022 απόφαση του Διοικητή της Ανεξάρτητης Αρχής Δημοσίων Εσόδων (ΑΑΔΕ) με θέμα «Υποβολή ενδικοφανών προσφυγών και αιτημάτων αναστολής του άρθρου 63 του Κώδικα Φορολογικής Διαδικασίας (ν.4987/2022), αποκλειστικά ψηφιακά μέσω διαδικτύου από το δικτυακό τόπο της Α.Α.Δ.Ε.» (ΦΕΚ Β' 6009),

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

3. Την αριθ. 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. Την από **26.02.2024** και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανή προσφυγή της εταιρείας με την επωνυμία «..... ΑΕ» με Α.Φ.Μ. με έδρα στις

..... ΚΡΗΤΗΣ Τ.Κ., κατά της υπ' αριθμ. /16-1-2024 Πράξης Επιβολής Προστίμου άρθρου 58Α του ν. 4987/2022 φορολογικού έτους 2023 της Προϊσταμένης της Δ.Ο.Υ. ΗΡΑΚΛΕΙΟΥ ΚΡΗΤΗΣ.

5. Την ως άνω προσβαλλόμενη πράξη, της οποίας ζητείται η ακύρωση, καθώς και την από 13/11/2023 Έκθεση Μερικού Επιτόπιου Ελέγχου της Υ.Ε.Δ.Δ.Ε. Αττικής.
6. Τις απόψεις της Δ.Ο.Υ. Ηρακλείου Κρήτης.
7. Την εισήγηση του ορισθέντος υπαλλήλου του Τμήματος Α6, όπως αποτυπώνεται στο σχέδιο της απόφασης.

Επί της από **26.02.2024** και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανούς προσφυγής της εταιρείας με την επωνυμία ΑΕ 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, επαγόμεστε τα ακόλουθα:

Με την υπ' αριθμ. /16-01-2024 Πράξη Επιβολής Προστίμου άρθρου 58Α παρ.1 του ν. 4987/2022, φορολογικού έτους 2023, της Προϊσταμένης της Δ.Ο.Υ. ΗΡΑΚΛΕΙΟΥ ΚΡΗΤΗΣ, επιβλήθηκε σε βάρος της προσφεύγουσας εταιρείας πρόστιμο ύψους **500,00 €** για το φορολογικό έτος 2023, επειδή κατά τον έλεγχο που διενεργήθηκε την 01/06/2023 από την Υ.Ε.Δ.Δ.Ε. Αττικής διαπιστώθηκε ότι δεν εξέδωσε τρία (3) φορολογικά στοιχεία για πράξεις που επιβαρύνονται με ΦΠΑ, κατά παράβαση των διατάξεων των άρθρων 8,10,12,14 των Ε.Λ.Π. και του άρθρου 13 παρ.1 του Κ.Φ.Δ.

Η ως άνω προσβαλλόμενη πράξη εδράζεται επί της με ημερομηνία θεώρησης 13/11/2023 Έκθεσης Μερικού Επιτόπιου Ελέγχου εφαρμογής διατάξεων ν.4308/2014 (Ε.Λ.Π.) και ν.4987/2022 της Υ.Ε.Δ.Δ.Ε. Αττικής.

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

1) Ο έλεγχος δεν αποδέχθηκε τις με αρ. πρωτ. /12-06-2023 έγγραφες απόψεις της σε αντίκρουση του με αρ. πρωτ. /01-06-2023 Σημειώματος Διαπιστώσεων Ελέγχου (Σ.Δ.Ε.)- κλήση σε ακρόαση και ενέμεινε στις αρχικές διαπιστώσεις ελέγχου, επικαλούμενος διάφορα νομοθετήματα και παραθέτοντας αυτούσιο το κείμενο από τις σχετικές διατάξεις και ειδικότερα Ν.4987/2022 άρθ. 58Α σε συνδυασμό με την ΠΟΛ. 1112/25-07-2016, που αφορούν τα πρόστιμα που επιβάλλονται για παραβάσεις σχετικές με τον ΦΠΑ.Ο έλεγχος επικαλείται επίσης τον ν.4308/2014 και ειδικότερα το άρθρο 13, που αφορά τον χρόνο έκδοσης παραστατικών, επιλέγοντας να μην παραθέσει ολόκληρο το άρθρο παρά μόνο το πρώτο εδάφιο περ. α που αφορά σε πώληση αγαθών. Λανθασμένα η φορολογική αρχή υπήγαγε την περίπτωση της (που αφορά παροχή υπηρεσιών) στην παραπάνω διάταξη που (που αφορά πώληση αγαθών).

2) Σε αντίθεση με τα παραπάνω νομοθετήματα που επικαλείται η φορολογική αρχή παραθέτοντας το κείμενο τους, γίνεται απλή αναφορά στην αριθ. πρωτ ΔΕΛ Β

...../13.06.2019 Οδηγία της ΑΑΔΕ χωρίς να ακολουθεί κείμενο, στο οποίο βασίστηκε για να απορρίψει τις έγγραφες απόψεις της. Συνεπώς η προσβαλλόμενη πράξη στερείται αιτιολογίας επαρκούς και εμπεριστατωμένης.

3) Από την έκθεση ελέγχου προκύπτει έμμεσα η θέση της αρμόδιας φορολογικής αρχής ότι η ενοικίαση ομπρελών θαλάσσης, σύμφωνα με την αριθ. πρωτ. ΔΕΛ Β/13.06.2019 οδηγία της ΑΑΔΕ, υπάγεται στην περίπτωση απόκτησης δικαιώματος λήψης υπηρεσίας και εξ αυτού του λόγου το φορολογικό στοιχείο θα έπρεπε να εκδοθεί με την απόκτηση του δικαιώματος αυτού. Η ερμηνεία αυτή, την οποία αγνοεί, ενδέχεται να αφορά οργανωμένες πλαζ με είσοδο, όπου η πρόσβαση επιτρέπεται μόνο με εισιτήριο. Στην περίπτωση της η παραλία δεν είναι περιφραγμένη και δεν διαθέτει είσοδο, είναι ανοιχτή και ελεύθερη στον οποιοδήποτε λουόμενο, είτε αυτός επιθυμεί να λάβει την υπηρεσία του σετ «ομπρέλα με δύο ξαπλώστρες», είτε όχι. Είναι προφανές ότι σε όποιον επιλέξει το πρώτο, παρέχεται άμεσα «υπηρεσία» και όχι «δικαίωμα λήψης υπηρεσίας». Σε κάθε περίπτωση την παραπάνω οδηγία, κατέστη αδύνατον να την εξεύρει μέσω μηχανών αναζήτησης και της τράπεζας νομικών πληροφοριών Επομένως καθίσταται αδύνατος ο έλεγχος και η αντίκρουση των αιτιάσεων της οικείας έκθεσης ελέγχου, καθότι δεν έχει πρόσβαση στα στοιχεία που επικαλείται.

4) Η πληθώρα των διοικητικών λύσεων και των αλληλοαναιρούμενων αποφάσεων, πόσω μάλλον όταν αυτές δεν δημοσιοποιούνται εκ των προτέρων ώστε να μπορούν να τύχουν εφαρμογής, επιτείνουν την ανασφάλεια δικαίου και θίγουν την αρχή της χρηστής διοίκησης και της δικαιολογημένης εμπιστοσύνης του ιδιώτη.

5) Το σκεπτικό της έκθεσης ελέγχου εμφανίζεται αντιφατικό γιατί από τη μία κάνει λόγο περί «δικαιώματος λήψης υπηρεσίας», από την άλλη την υπαγάγει στην περίπτωση «πώλησης αγαθών». Η περίπτωσή της υπάγεται ξεκάθαρα στη κατηγορία «παροχή υπηρεσιών».

6) Η προσβαλλόμενη έχει εκδοθεί κατά παράβαση ουδιώδους τύπου, καθώς στερείται ειδικής, σαφούς, επαρκούς και εμπεριστατωμένης αιτιολογίας κατά τον ΚΔΔ.

7) Εξάντληση αυστηρότητας καθώς της επιβλήθηκε πρόστιμο ύψους 500,00€ για δήθεν απόκρυψη εσόδων στα οποία αντιστοιχεί ΦΠΑ ύψους 4,65€.

Επειδή σύμφωνα με το άρθρο 12 «Εκδιδόμενα στοιχεία για λιανική πώληση αγαθών ή υπηρεσιών» του ν.4308/2014 ορίζεται ότι:

«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.

2. Το στοιχείο λιανικής πώλησης φέρει υποχρεωτικά τις ακόλουθες ενδείξεις:

...

5. Με στοιχείο λιανικής πώλησης εξομοιώνεται κάθε άλλο έγγραφο που περιλαμβάνει τα δεδομένα του στοιχείου λιανικής πώλησης και αντίτυπο αυτού παραδίδεται, αποστέλλεται ή τίθεται στη διάθεση του πελάτη.

6. Το στοιχείο λιανικής πώλησης μπορεί να φέρει ανάλογη ονομασία, σύμφωνα με τις επικρατούσες συναλλακτικές πρακτικές ή τις απαιτήσεις άλλης νομοθεσίας.

...

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.

...

10. Οι οντότητες δύνανται να εκδίδουν τα στοιχεία λιανικής πώλησης με τη χρήση υπηρεσιών παρόχου ηλεκτρονικής έκδοσης στοιχείων λιανικής πώλησης, αντί της χρήσης φορολογικών ηλεκτρονικών μηχανισμών της παραγράφου 8. ...»

Επειδή σύμφωνα με το άρθρο 13 «Χρόνος έκδοσης στοιχείων λιανικής πώλησης» του ν.4308/2014 ορίζεται ότι:

«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.

β) Σε περίπτωση παροχής υπηρεσιών, με την ολοκλήρωση της παροχής της υπηρεσίας.

γ) Σε περίπτωση απόκτησης δικαιώματος λήψης υπηρεσίας, με την απόκτηση του δικαιώματος αυτού.

δ) Σε περίπτωση συνεχιζόμενης παροχής αγαθών, υπηρεσίας ή κατασκευής έργου, το παραστατικό της πώλησης εκδίδεται όταν μέρος της αμοιβής καθίσταται απαιτητό για το μέρος της υπηρεσίας ή του έργου που έχει ολοκληρωθεί και σε κάθε περίπτωση με την ολοκλήρωση της υπηρεσίας ή του έργου.»

Επειδή σύμφωνα με την ΠΟΛ. 1003/31.12.2014 «Παροχή οδηγιών για την εφαρμογή των διατάξεων του ν.4308/2014 (ΦΕΚ Α' 251) περί των Ελληνικών Λογιστικών Προτύπων, συναφείς ρυθμίσεις και άλλες διατάξεις»:

«13.1.4 Στην περίπτωση απόκτησης δικαιώματος λήψης υπηρεσιών που θα παρασχεθούν σε μελλοντικό χρόνο για συγκεκριμένο ή μη χρονικό διάστημα, τα στοιχεία λιανικής εκδίδονται με την απόκτηση του δικαιώματος αυτού, ανεξάρτητα του τρόπου καταβολής (μετρητοίς, επιταγές, πιστωτικές κάρτες κ.λπ.). Τέτοιες περιπτώσεις είναι, μεταξύ άλλων, τα εισιτήρια θεαμάτων, τα εισιτήρια μεταφοράς προσώπων κ.λπ. Ο χρόνος αυτός μπορεί να είναι πριν από την έναρξη ή με την έναρξη της παροχής της υπηρεσίας, και η έκδοση του σχετικού παραστατικού μπορεί να τίθεται ως προϋπόθεση για να αποκτήσει και να μπορεί να ασκήσει ο πελάτης το δικαίωμα λήψης ή χρήσης των υπηρεσιών, για ορισμένο ή μη χρονικό διάστημα. Σημειώνεται ότι το πλήθος των λήψεων των υπηρεσιών μπορεί να είναι, ή να μην είναι, καθορισμένο.»

Επειδή σύμφωνα με το άρθρο 28 «Αποτελέσματα φορολογικού ελέγχου» του ν.4987/2022 ορίζεται ότι:

«...
2. ...

Η οριστική πράξη διορθωτικού προσδιορισμού του φόρου εκδίδεται με βάση έκθεση ελέγχου, την οποία συντάσσει η Φορολογική Διοίκηση. Η έκθεση ελέγχου περιλαμβάνει εμπεριστατωμένα 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 σύμφωνα με το άρθρο 64 «Επαρκής αιτιολογία» του ν.4987/2022 ορίζεται ότι:

«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 πράξης και τον προσδιορισμό φόρου.»

Επειδή σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 171§§1,4 Ν.2717/1999 Κ.Δ.Δ. ορίζεται ότι:

« 1. Τα δημόσια έγγραφα που έχουν συνταχθεί από το αρμόδιο όργανο και κατά τους νόμιμους τύπους αποτελούν πλήρη απόδειξη για όσα βεβαιώνεται σε αυτά, είτε ότι ενήργησε ο συντάκτης τους είτε ότι έγιναν ενώπιον του, 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.»

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 σύμφωνα με το άρθρο 63 «Ειδική διοικητική διαδικασία – Ενδικοφανής προσφυγή» του ν.4987/2022 ορίζεται ότι:

«6. Αν με την απόφαση ακυρώνεται, μερικά ή ολικά, ή τροποποιείται η πράξη της φορολογικής αρχής, η Διεύθυνση Επίλυσης Διαφορών οφείλει να αιτιολογεί την απόφαση αυτή επαρκώς με νομικούς ή και πραγματικούς ισχυρισμούς. Σε περίπτωση απόρριψης της ενδικοφανούς προσφυγής, η αιτιολογία μπορεί να συνίσταται στην αποδοχή των διαπιστώσεων της οικείας πράξης της φορολογικής αρχής. Σε κάθε περίπτωση η απόφαση πρέπει να περιέχει τουλάχιστον την οριστική φορολογική υποχρέωση του υπόχρεου, το καταλογιζόμενο ποσό και την προθεσμία καταβολής του. Η φορολογική αρχή, της οποίας η πράξη ακυρώνεται για τυπικές πλημμέλειες, εκδίδει νέα πράξη, σύμφωνα με τα οριζόμενα στην απόφαση της Διεύθυνσης Επίλυσης Διαφορών.»

Επειδή σύμφωνα με το άρθρο 65 «Βάρος απόδειξης» του ν.4987/2022 ορίζεται ότι:
«Σε περίπτωση αμφισβήτησης πράξης προσδιορισμού φόρου στο πλαίσιο ενδικοφανούς προσφυγής, ο φορολογούμενος ή οποιοδήποτε άλλο πρόσωπο που προβαίνει στην εν λόγω αμφισβήτηση φέρει το βάρος της απόδειξης της πλημμέλειας της πράξης προσδιορισμού του φόρου.»

Επειδή στην από 13/11/2023 έκθεση μερικού επιτόπιου ελέγχου εφαρμογής των διατάξεων ν.4308/2014 (Ε.Λ.Π.) και 4987/2022 [(4174/2013) (Κ.Φ.Δ.)] της Υ.Ε.Δ.Δ.Ε. Αττικής αναφέρεται ότι:

« Την 01-06-2023, ημέρα Πέμπτη και ώρα 10:48 π.μ., διενεργώντας μερικό επιτόπιο φορολογικό έλεγχο, σύμφωνα με την υπ' αριθ. εντολή ελέγχου του Προϊσταμένου της Υπηρεσίας μας, εισήλθαμε στην επιχείρηση «..... - -, Τ.Κ. - Α.Φ.Μ.....» αρμοδιότητας της Δ.Ο.Υ. Ηρακλείου.

Αφού επιδείξαμε την εντολή ελέγχου και τις υπηρεσιακές μας ταυτότητες στον υπεύθυνο της επιχείρησης, λάβαμε την αριθ. 13 Α.Λ.Π. αξίας 0,50 € από τον εν χρήσει Φ.Η.Μ. με αριθμό μητρώου

Αρχικά διενεργήθηκε έλεγχος στην καφετέρια της ελεγχόμενης και δεν διαπιστώθηκαν παραβάσεις. Στη συνέχεια διενεργήθηκε αντιπαραβολικός έλεγχος για την παροχή υπηρεσίας στις ενοικιαζόμενες ομπρέλες και ξαπλώστρες, που διέθετε σε πελάτες η ελεγχόμενη. Από τον αντιπαραβολικό έλεγχο στα εκδοθέντα παραστατικά σε συνδυασμό με την παροχή υπηρεσίας για τα σετ ομπρέλας – ξαπλώστρας, τα οποία ήταν κατελημμένα από πελάτες, διαπιστώθηκε πως σε τρία (3) από αυτά, δεν είχε εκδοθεί παραστατικό πώλησης, Τιμολόγιο ή Απόδειξη Λιανικής Πώλησης από τον εν χρήσει ΦΗΜ ή άλλο αντίστοιχο παραστατικό αξίας, για παροχή υπηρεσίας (σετ ομπρέλας – ξαπλώστρας) συνολικής αξίας (με Φ.Π.Α. 24%) 8,00€ έκαστη. Συνολική αξία μη εκδοθέντων φορολογικών στοιχείων 24,00€ κατά παράβαση των συνδυασμένων διατάξεων των άρθρων 8, 12 και 13 του ν.4308/2014 (Ε.Λ.Π.) και της Α.Υ.Ο. ΠΟΛ. 1003/31-12-2014.»

Επειδή σύμφωνα με την ως άνω έκθεση ελέγχου για την παραπάνω παράβαση εκδόθηκαν και επιδόθηκαν στον προσφεύγοντα το με αρ./01-06-2023 Σημείωμα Διαπιστώσεων Ελέγχου (Σ.Δ.Ε.) και η με αρ...../01-06-2023 πράξη προσωρινού προσδιορισμού προστίμου. Σε αντίκρουση του ως άνω Σ.Δ.Ε. η προσφεύγουσα, εντός της προβλεπόμενης προθεσμίας απέστειλε ταχυδρομικώς τις απόψεις της, σχετικά με τις διαπιστωθείσες παραβάσεις του ελέγχου. Ειδικότερα, στην οικεία έκθεση ελέγχου αναφέρεται ότι με το υπ' αριθμ./12-06-2023 έγγραφο, η προσφεύγουσα υπέβαλε υπόμνημα στο οποίο ισχυρίστηκε ότι υπήρχαν την ώρα του ελέγχου δυο σετ για τα οποία δεν είχε εισπράξει τα χρήματα από τους πελάτες και γι' αυτό δεν είχε εκδόσει τις αποδείξεις, ενώ εκείνη την στιγμή κατελήφθη και ένα τρίτο σετ στο οποίο επίσης εκκρεμούσε η έκδοση και επιπλέον πως όταν πληρώθηκε το αντίτιμο για καθένα από τα παραπάνω σετ, τότε εκδόθηκε και το φορολογικό στοιχείο. Οι ισχυρισμοί της προσφεύγουσας δεν έγιναν δεκτοί από τον έλεγχο της Υ.Ε.Δ.Δ.Ε. Αττικής με το αιτιολογικό ότι: «Η ενοικίαση ομπρελών θαλάσσης, σύμφωνα με την υπ' αριθ. πρωτ. ΔΕΛ Β

135494/13-06-2019 Οδηγία Ελέγχου της Α.Α.Δ.Ε., υπάγεται στην περίπτωση απόκτησης δικαιώματος λήψης υπηρεσίας, όπου στην §ΙV. περ. 4.4 αναφέρεται ρητά, ότι το φορολογικό στοιχείο εκδίδεται με την απόκτηση του δικαιώματος αυτού.»

Επειδή ο χρόνος έκδοσης στοιχείου αξίας για την παρεχόμενη υπηρεσία (χρήση σετ ομπρέλας – ξαπλώστρας) εμπίπτει στις διατάξεις της περ. γ' του άρθρου 13 του ν.4308/2014 και όχι στις διατάξεις της περ. β' του άρθρου 13 του ν.4308/2014 (ΔΕΔ 1278/15-3-2024 παρόμοιο θέμα).

Επειδή, η φορολογική διοίκηση, ενόψει της αρχής της νομιμότητας του φόρου, έχει -κατ' αρχήν - δέσμια αρμοδιότητα σε σχέση με την έκδοση των καταλογιστικών του φόρου πράξεων, υπό την έννοια ότι εφόσον διαπιστώνει τη διάπραξη μιας παράβασης και τη συνδρομή των προϋποθέσεων του νόμου, είναι υποχρεωμένη να προβεί στην έκδοση πράξης καταλογισμού φόρου ή προστίμου, χωρίς να λαμβάνεται υπόψη η υπαιτιότητα, ο δόλος ή η αμέλεια του φορολογούμενου που υπέπεσε στην παράβαση (ΣτΕ 1253/1992, ΣτΕ 3278/1992, ΣτΕ 2266/1995, ΣτΕ 3333/1995). Η θέση αυτή της νομολογίας αιτιολογείται στο ότι, οι παραβάσεις αυτές αποτελούν διοικητικές κυρώσεις, οι οποίες δεν έχουν το χαρακτήρα ποινής, αλλά είναι διοικητικό μέτρο με το οποίο σκοπείται ο εξαναγκασμός του φορολογούμενου στην εκπλήρωση των υποχρεώσεών του που απορρέουν από τη φορολογική νομοθεσία.

Επειδή από τις προαναφερόμενες διατάξεις σε συνδυασμό με τα πραγματικά περιστατικά όπως αυτά αποτυπώνονται στην από 13/11/2023 σχετική έκθεση ελέγχου προκύπτει ότι στην προκειμένη περίπτωση στοιχειοθετείται πλήρως η αποδιδόμενη από τον κρινόμενο έλεγχο παράβαση περί μη έκδοσης φορολογικού στοιχείου για τις ως άνω τρεις (3) περιπτώσεις παρεχόμενης υπηρεσίας σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 12 και 13 του ν. 4308/2014 και του αρθ. 58Α παρ. 1 του 4987/2022, ενώ σε κάθε περίπτωση η προσφεύγουσα οντότητα που πωλεί αγαθά ή παρέχει υπηρεσίες σε ιδιώτες καταναλωτές, έχει την ευθύνη σε κάθε περίπτωση παρεχόμενης υπηρεσίας, όπως και στην κρινόμενη, να διασφαλίζει ότι εκδίδεται στοιχείο λιανικής πώλησης ή εναλλακτικά τιμολόγιο, για κάθε σχετική πώληση/παροχή και να επιδεικνύει αυτό σε περίπτωση φορολογικού ελέγχου.

Επειδή, οι διαπιστώσεις του ελέγχου, όπως αυτές καταγράφονται στην από 13/11/2023 Έκθεση Μερικού Επιτόπιου Ελέγχου της Υ.Ε.Δ.Δ.Ε. Αττικής, επί της οποίας εδράζεται η προσβαλλόμενη πράξη, κρίνονται βάσιμες αποδεκτές και πλήρως αιτιολογημένες, η υπο κρίση ενδικοφανής προσφυγή πρέπει να απορριφθεί.

Αποφασίζουμε

Την **απόρριψη** της με ημερομηνία κατάθεσης 26.02.2024 και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανούς προσφυγής της προσφεύγουσας εταιρείας ΑΕ Α.Φ.Μ.

..... και την επικύρωση της υπ' αριθμ. /16-1-2024 Πράξης Επιβολής Προστίμου άρθρου 58Α του ν. 4987/2022 φορολογικού έτους 2023 της Προϊσταμένης της Δ.Ο.Υ. ΗΡΑΚΛΕΙΟΥ ΚΡΗΤΗΣ.

Οριστική φορολογική υποχρέωση του υπόχρεου - καταλογιζόμενο ποσό με βάση την παρούσα απόφαση:

Υπ' αριθμ. /16-1-2024 Πράξη Επιβολής Προστίμου: 500,00€

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

ΑΚΡΙΒΕΣ ΑΝΤΙΓΡΑΦΟ
Ο/Η ΥΠΑΛΛΗΛΟΣ ΤΟΥ ΑΥΤΟΤΕΛΟΥΣ
ΤΜΗΜΑΤΟΣ ΔΙΟΙΚΗΤΙΚΗΣ ΥΠΟΣΤΗΡΙΞΗΣ

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.