



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ



ΑΑΔΕ

Ανεξάρτητη Αρχή
Δημοσίων Εσόδων

ΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ

ΥΠΟΔ/ΝΣΗ ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ

ΤΜΗΜΑ Α6

Ταχ. Δ/ση : Αριστογείτονος 19

Ταχ. Κώδικας : 176 71 - Καλλιθέα

Τηλέφωνο : 2131604-537

ΦΑΞ : 2131604-566

Καλλιθέα.....

07.02.2018

Αριθμός απόφασης: 1225

ΑΠΟΦΑΣΗ

Ο ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΣ ΤΗΣ ΔΙΕΥΘΥΝΣΗΣ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ

Έχοντας υπ' όψη:

1. Τις διατάξεις :

α. Του άρθρου 63 του ν. 4174/2013 (ΦΕΚ Α' 170).

β. Του άρθρου 11 της Δ.ΟΡΓ. Α 1036960ΕΞ 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 1064/2017 Απόφασης του Διοικητή της Α.Α.Δ.Ε (ΦΕΚ Β' 1440/27-4-2017)

/31.12.2013 Απόφασης του Γενικού Γραμματέα Δημοσίων Εσόδων (ΦΕΚ Β' 55/16-1-2014)

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. Την από **18.10.2017** και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανή προσφυγή του, με ΑΦΜκατοίκου Ερμούπολης Σύρου, κατά της με αριθ. /**25.09.2017** Πράξης Επιβολής Προστίμου αρθ. 58^Α Ν. 4174/13 του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ ΣΥΡΟΥ για το φορολ. έτος 2017 με την οποία καταλογίστηκε πρόστιμο ποσού 3.586,96 ευρώ, και τα προσκομιζόμενα με αυτήν σχετικά έγγραφα.

5. Την με αριθ. /**25.09.2017** Πράξη Επιβολής Προστίμου αρθ. 58^Α Ν. 4174/13 του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ ΣΥΡΟΥ για το φορολ. έτος 2017 με την οποία καταλογίστηκε πρόστιμο ποσού 3.586,96 ευρώ

6. Τις απόψεις της αρμόδιας ελεγκτικής αρχής

7. Την εισήγηση του ορισθέντος υπαλλήλου του Α6 τμήματος της Υπηρεσίας μας, όπως αποτυπώνεται στα σχέδια.

Επί της από **18.10.2017** και με αριθμό πρωτοκόλλουενδικοφανούς προσφυγής τουη 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.**/25.09.2017** Πράξη Επιβολής Προστίμου αρθ. 58^Α Ν. 4174/13 του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ ΣΥΡΟΥ για φορολ. έτος 2017 καταλογίστηκε συνολικά πρόστιμο ποσού 3.586,96 ευρώ.

Με την ως άνω προσαλλόμενη πράξη καταλογίσθηκαν στον προσφεύγοντα:

- Μία (1) παράβαση για την μη έκδοση τουλάχιστον τριάντα (30) Α.Λ.Π, συνολικής αξίας 18.532,62€, κατά παράβαση των διατάξεων των άρθρων 12 και 13 του ν.4308/2014 Ε.Λ.Π που επισύρει τις κυρώσεις που προβλέπονται από τις συνδυασμένες διατάξεις του άρθρου 58Α ν.4174/2013 (Κ.Φ.Δ).

Οι συναλλαγές για τις οποίες διαπιστώθηκε η μη έκδοση παραστατικών υπόκειται σε συντελεστή Φ.Π.Α 24%.

Η διαπίστωση της παράβασης προέκυψε κατόπιν της από 25/09/2017 Έκθεσης Μερικού Ελέγχου της ΔΟΥ ΣΥΡΟΥ βάσει της με αριθ.**/03.07.2017** εντολής ελέγχου εφαρμογής διατάξεων Ν.4174/2013 και Ν.4308/2014 (ΕΛΠ).

Συγκεκριμένα

Κατά τη διενέργεια του ελέγχου στις 03-07-2017 διαπιστώθηκε ότι είχαν εκδοθεί οι ΑΛΠ σε σερβιρισμένα τραπέζια πελατών. Εν συνεχεία ζητήθηκε να ελεγχθεί το τελευταίο τιμολόγιο που είχε λάβει η επιχείρηση με ποτά το οποίο βρισκόταν μέσα σε ένα βιβλίο-ημερολόγιο χρώματος πράσινο το οποίο και ζητήθηκε από τον έλεγχο. Ο ιδιοκτήτης της επιχείρησης το έδωσε και διαπιστώθηκε ότι αποτελούσε ημερολόγιο του 2017, στο οποίο ήταν καταχωρημένα τα έσοδα και αναλυτικά τα έξοδα της επιχείρησης. Από τον διασταυρωτικό έλεγχο που πραγματοποιήθηκε από το συγκεκριμένο βιβλίο-ημερολόγιο σε σχέση με τα Ημερήσια Δελτία Κίνησης «Ζ» που υπήρχαν στην επιχείρηση κατά την στιγμή του ελέγχου, διαπιστώθηκε ότι συστηματικά και επανειλημμένα τα ποσά των Ημερησίων Δελτίων Κίνησης «Ζ» υπολείπονταν από αυτά που καταγράφονταν στο βιβλίο-ημερολόγιο.

Κατόπιν των ανωτέρω ο έλεγχος συνέταξε τα εξής:

Την υπ' αρ.**/03-07-2017** Έκθεση Κατάσχεσης Βιβλίων και Στοιχείων με την οποία προέβη σε κατάσχεση για: Ένα ημερολόγιο του 2017, χρώματος πράσινο, στο οποίο ήταν καταχωρημένα αναλυτικά τα έξοδα της επιχείρησης καθώς και τα εισπραχθέντα ποσά για τις ημερομηνίες 01/01/2017 έως και 03/07/2017. Από τον έλεγχο δόθηκε αρίθμηση (1 έως 180) στις σελίδες που παρείχαν πληροφορίες, οι συγκεκριμένες σελίδες μονογραφήθηκαν από τους ελεγκτές και από τον ελεγχόμενο.

Από τα Ημερήσια Δελτία Κίνησης «Ζ» που υπήρχαν κατά την στιγμή του ελέγχου στην επιχείρηση και συγκεκριμένα των ημερών 01/06/2017 έως και 02/07/2017 έγινε διασταυρωτικός έλεγχος και διαπιστώθηκε ότι δεν είχαν εκδοθεί τουλάχιστον τριάντα (30) Α.Λ.Σ. κατά παράβαση των διατάξεων του άρθρου 12 παρ. 1 του Ν. 4308/2014 σε συνδυασμό με το άρθρο 13 του ιδίου Νόμου, συνολικής αξίας δεκαοκτώ χιλιάδων πεντακοσίων τριάντα δύο ευρώ και εξήντα δύο λεπτών (18.532,62 €) συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ 24%.

Για τη μη έκδοση των αποδείξεων λιανικής πώλησης ο έλεγχος συνέταξε το υπ' αριθ./03-07-2017 Σημείωμα Διαπιστώσεων Ελέγχου (Σ.Δ.Ε.) με τις διαπιστώσεις του ελέγχου, με Κλήση προς ακρόαση του Ν. 2690/1999 με το οποίο κλήθηκε η ελεγχόμενη επιχείρηση να υποβάλλει στην Υπηρεσία μας εγγράφως ή προφορικώς τις απόψεις της επί των διαπιστώσεων του ελέγχου εντός είκοσι (20) ημερών.

Στο ίδιο Σημείωμα Διαπιστώσεων έγινε υποσημείωση ότι η ελεγχόμενη επιχείρηση λόγω των διαπιστώσεων εμπίπτει στις διατάξεις του άρθρου 13α του Ν. 2523/97 περί αναστολής λειτουργίας επαγγελματικών εγκαταστάσεων. Το εν λόγω Σημείωμα Διαπιστώσεων γνωστοποιήθηκε αυθημερόν στην Προϊσταμένη ΔΟΥ Σύρου κατ' εφαρμογή της ΠΟΛ 1117/29.07.2016 (ΦΕΚ Β' 2402) του Γ.Γ.Δ.Ε. όπως ισχύει. Από την Προϊσταμένη ΔΟΥ Σύρου εκδόθηκε η με αριθμό/03-07-2017 Ειδική Εντολή της παρ. 1 του άρθρου 13 του Ν. 2523/1997 και για το λόγο αυτό εκδόθηκε και παραδόθηκε στην ελεγχόμενη επιχείρηση η σχετική απόφαση αναστολής λειτουργίας επαγγελματικής εγκατάστασης σύμφωνα με την παρ. 1 του άρθρου 13 του Ν. 2523/1997 με έναρξη εφαρμογής την 04/07/2017 ημέρα Τρίτη και ώρα 08:00 και λήξη την 06/07/2017 ημέρα της εβδομάδος Πέμπτη και ώρα 08:00.

Τα ανωτέρω επιδόθηκαν στον ίδιο τον ελεγχόμενο, κο

Μέχρι τη σύνταξη της παρούσας η ελεγχόμενη επιχείρηση δεν ανταποκρίθηκε και δεν εξέφρασε τις απόψεις της επί των διαπιστώσεων του ελέγχου.

Κατά της ανωτέρω Πράξης ο προσφεύγων κατέθεσε εμπρόθεσμα την από **18.10.2017** και με αριθμό πρωτοκόλλουενδικοφανή προσφυγή με την οποία ζητά να ακυρωθεί η προσβαλλόμενη πράξη για τους εξής λόγους:

- Οι προσβαλλόμενες πράξεις, έχουν όλες έρεισμα σε ένα πρόχειρο, χειρόγραφο σημείωμα, στο οποίο χειρόγραφα έχουν αναφερθεί τα έξοδα της επιχείρησής μου και χρηματικά ποσά.
- Κατά τον επιτόπιο έλεγχο της, η φορολογική αρχή, διαπίστωσε ότι στα τραπέζια των θαμώνων της επιχείρησής μου (καφενείο), υπήρχαν παραστατικά τα οποία ανταποκρίνονταν ακριβώς στα προϊόντα που υπήρχαν πάνω στα τραπέζια.
- Στην πραγματικότητα όμως, πρόκειται για αναγραφή εξόδων και όχι εσόδων της επιχείρησής, ενώ συγκεντρωτική αναγραφή εσόδων δεν χρειαζόταν να σημειώνεται αφού, αυτή προκύπτει από την συγκεντρωτική κατάσταση της ταμειακής μηχανής που ημερησίως, κατά το Νόμο, εκδίδεται, και ως εκ τούτου, η διπλή φορολόγηση του εισοδήματος δεν επιτρέπεται από τις διατάξεις του νόμου και του Συντάγματος. Δεν βρέθηκαν δε προϊόντα τα οποία να έχουν πωληθεί και για τα οποία να μην έχει εκδοθεί απόδειξη.
- Σύμφωνα με τις διατάξεις της 884/2016 απόφασης του Συμβουλίου της Επικρατείας, Κατά την έννοια των διατάξεων των άρθρων 4 παρ. 5 και 78 παρ. 1 του Συντάγματος, η φορολογούμενη ύλη (εν προκειμένω, εισόδημα) δεν επιτρέπεται να είναι πλασματική, αλλά πρέπει να είναι πραγματική

Επειδή σύμφωνα με τη διάταξη του άρθρου **12 § 1 του Ν. 4308/2014**

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.

Επειδή σύμφωνα με τη διάταξη του άρθρου 13 του Ν. 4308/2014

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.
- 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 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 ,ως αναφέρεται, τόσο στην έκθεση ελέγχου της ΔΟΥ ΣΥΡΟΥ στο Κεφ. «ΠΡΑΓΜΑΤΙΚΑ ΠΕΡΙΣΤΑΤΙΚΑ –ΔΙΑΠΙΣΤΩΣΕΙΣ ΕΛΕΓΧΟΥ» όσο και στις απόψεις της ως άνω φορολογικής αρχής, στο ημερολόγιο του 2017 το οποίο κατασχέθηκε με την υπ' αριθ./03.07.2017 Έκθεση Κατάσχεσης ,ήταν καταχωρημένα αναλυτικά κατά ημερομηνία τα έξοδα της επιχείρησης από 01/01/2017 έως και την ημερομηνία του ελέγχου (03/07/2017) και αντίστοιχα τα συνολικά εισπραχθέντα ποσά από 01/01/2017 -03/07/2017.

Επειδή ο έλεγχος έχοντας στην διάθεσή του τα Ημερήσια Δελτία Κίνησης «Ζ» που υπήρχαν στην επιχείρηση και συγκεκριμένα από 01/06/2017 έως και 02/07/2017 διαπίστωσε ότι: τα έσοδα της ελεγχόμενης από τα εκδοθέντα “Ζ” ήταν 9.801,38 ευρώ με έξοδα 13.234,43 ευρώ ,ενώ τα αντίστοιχα αναγραφόμενα έσοδα στο κατασχεμένο ημερολόγιο του 2017 ήταν 28.334,00 ευρώ. Επισημάνεται δε ότι η ανακρίβεια των δηλωθέντων εσόδων αποδεικνύεται από το γεγονός της μεγάλης υστέρησης σε σχέση με τις καταγεγραμμένες δαπάνες. Ως εκ τούτου ,ο ισχυρισμός του προσφεύγοντα ότι στο κατασχεθέν ημερολόγιο αναγράφονται μόνο τα έξοδα ,προσωπικά και της επιχείρησης, δεν ισχύει καθότι προκύπτει ότι βάσει των δηλωθέντων εσόδων και των εσόδων των δελτίων «Ζ» δεν υφίσταται η δυνατότητα να πραγματοποιήθηκαν αυτές οι δαπάνες, τις οποίες και αποδέχεται ο προσφεύγων.

Επειδή σύμφωνα με τη διάταξη του άρθρου 58Α του Ν. 4174/2013

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.

Επειδή σύμφωνα με τις **μεταβατικές διατάξεις ν. 4337/2015** με το άρθρο 3παρ.8 του ν. 4337/2015 τέθηκαν απαραίτητες μεταβατικές διατάξεις προς τον σκοπό της εφαρμογής των τροποποιήσεων των διατάξεων περί προστίμων του ΚΦΔ.

8. Μετά το άρθρο 58 του ν. 4174/2013 προστίθεται το άρθρο 58Α ως εξής:

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.

2.....

3.....

4.....

Επειδή όπως προκύπτει από σύστημα TAXIS έχει εκδοθεί εντός πενταετίας για τη ίδια παράβαση (μη έκδοση φορολ. στοιχείου (αρθ. 58^Α) η με αριθ. 346/2016 ΑΕΠ .

Επειδή, υπάρχει πραγματική διαπίστωση της μη έκδοσης φορολογικών στοιχείων και πλήρης περιγραφή των πραγματικών περιστατικών και των διαπιστώσεων του ελέγχου τα οποία περιγράφονται στο σώμα της 25/09/2017 Έκθεσης Ελέγχου Εφαρμογής των διατάξεων του Ν.4308/2014 (Ε.Λ.Π)& Ν.4174/2013 (Κ.Φ.Δ) της ΔΟΥ ΣΥΡΟΥ, με επαρκή στοιχεία , μετά από κατάσχεση και επεξεργασία αυτών, και την απαιτούμενη ειδική και εμπεριστατωμένη αιτιολογία, καθόσον η φορολογική αρχή χρησιμοποιώντας όλα τα

επιτρεπόμενα αποδεικτικά μέσα εκθέτει σ' αυτή τα κρίσιμα πραγματικά περιστατικά, με σαφήνεια, πληρότητα και χωρίς αντιφάσεις ή λογικά κενά.

Α π ο φ α σ ί ζ ο υ μ ε

Την **απόρριψη** της από **18.10.2017** και με αριθμό πρωτοκόλλουενδικοφανούς προσφυγής του, με ΑΦΜκαι την επικύρωση της υπ'αριθμ./2017 Πράξης Επιβολής Προστίμου αρθ. 58^Α Ν. 4174/13 του κ. Προϊσταμένου της **Δ.Ο.Υ. ΣΥΡΟΥ**

Η Οριστική φορολογική υποχρέωση του υπόχρεου με βάση την παρούσα απόφαση διαμορφώνεται ως εξής :

Κ.Β.Σ (φορολογικό έτος 2017)

Πρόστιμο αρθ. 58Α παρ. 1 του Ν.4174/2013 3.586,96χ100% (>500 €)=3.586,96 €.

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

ΜΕ ΕΝΤΟΛΗ ΤΟΥ ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΥ
ΤΗΣ Δ/ΝΣΗΣ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ
Ο ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΣ ΤΗΣ ΥΠΟΔΙΕΥΘΥΝΣΗΣ
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