



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ



ΑΑΔΕ

Ανεξάρτητη Αρχή
Δημοσίων Εσόδων

Καλλιθέα.....

22.02.2018

**ΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ
ΥΠΟΔ/ΝΣΗ ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ**

Αριθμός απόφασης: 1490

ΤΜΗΜΑ Α6

Ταχ. Δ/ση : Αριστογείτονος 19

Ταχ. Κώδικας : 176 71 - Καλλιθέα

Τηλέφωνο : 2131604-537

ΦΑΞ : 2131604-566

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 **30.10.2017** και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανή προσφυγή του Α.Φ.Μ κατοίκου Νάξου Κυκλάδων, κατά 1) της με αριθ. /**2.10.2017** 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 1.750,54 ευρώ, και 2) της από 2-10-17 σχετικής έκθεσης ελέγχου της ΔΟΥ Σύρου και τα προσκομιζόμενα με αυτήν σχετικά έγγραφα.

5. Την με αριθ. /**2.10.2017** 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 1.750,54 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 **30.10.2017** και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανούς προσφυγής 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. **/2.10.2017** Πράξη Επιβολής Προστίμου αρθ. 58^A Ν. 4174/13 του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ ΣΥΡΟΥ για φορολ. έτος 2017 καταλογίστηκε συνολικά πρόστιμο ποσού 1.750,54 ευρώ.

Με την ως άνω προσβαλλόμενη πράξη καταλογίσθηκαν στον προσφεύγοντα:

- Μία (1) παράβαση για την μη έκδοση εκατόν έξι (106) Α.Λ.Π , συνολικής αξίας 3.023,89 € ,καθαρής αξίας 2.438,62€ ,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 02.10.2017 Έκθεσης Μερικού Ελέγχου της ΔΟΥ ΣΥΡΟΥ βάσει της με αριθ. /24.08.2017 εντολής ελέγχου εφαρμογής διατάξεων Ν.4174/2013 και Ν.4308/2014 (ΕΛΠ).

Συγκεκριμένα

Κατά τη διενέργεια του ελέγχου στις 24.08.2017 στην έδρα της προσφεύγουσας (εστιατόριο) διαπιστώθηκε ότι σε πέντε (5) τραπέζια πελατών ,ήδη σερβιρισμένα δεν είχαν εκδοθεί οι προβλεπόμενες ΑΛΠ αλλά υπήρχαν μόνο χειρόγραφα Δελτία Παραγγελίας αξίας 103,00€ , 29,50 € , 67,00 €, 29,00 €, και 35,50€ συνολικής αξίας 264,00€ συμπεριλαμβανομένου του ΦΠΑ 24%.

Επιπλέον ο έλεγχος διαπίστωσε ότι κάτω από την φ.τ.μ υπήρχε ένα κάδος απορριμμάτων με πάρα πολλά χειρόγραφα Δελτία Παραγγελίας. Απο αυτά διάλεξε μόνο αυτά που αναγράφανε δίπλα σε κάθε σερβιρισμένο είδος την αξία καθώς και την τελική αξία της κάθε παραγγελίας..

Εγινε άθροιση των χειρόγραφων Δελτίων Παραγγελίας τα οποία ήταν αξίας 4.213,00 €,ενώ το δελτίο «χ» που ελήφθη στις 24-8-2017 ανέγραφε αξία 435,10 και το «Ζ» με αριθ. /23-8-2017 ήταν αξίας 754,01€.

Ο έλεγχος κατέσχεσε, με την υπ' αριθ. /24-8-2017 έκθεση κατάσχεσης, εκατόν δύο (102) χειρόγραφα Δελτία Παραγγελίας την οποία αρνήθηκε να παραλάβει ο κ. και έγινε θυροκόλληση παρουσία του μάρτυρα

Για τη μη έκδοση των ως άνω φορολογικών στοιχείων ο έλεγχος συνέταξε το υπ' αριθ. /24-8-2017 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 ,καθώς και τον με αριθ. /24-8-2017 Προσωρινό Προσδιορισμό Προστίμου τα οποία αρνήθηκε να παραλάβει ο κ. και έγινε θυροκόλληση παρουσία του μάρτυρα

Κατά της ανωτέρω Πράξης ο προσφεύγων κατέθεσε εμπρόθεσμα την από **30.10.2017** και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανή προσφυγή με την οποία ζητά να ακυρωθεί η προσβαλλόμενη πράξη για τους εξής λόγους:

1) Ανυπαρξία παράβασης

Τα χειρόγραφα δελτία παραγγελίας που ευρέθησαν αφορούν προηγούμενες ημερομηνίες και για αυτά έχουν εκδοθεί όλα τα νόμιμα παραστατικά (αποδείξεις ταμειακής μηχανής), και σε κάθε περίπτωση για την ημέρα του ελέγχου δεν είχαν λάβει τιμολόγια αγοράς προϊόντων που να δικαιολογούν ότι είχαν σερβίρει 102 τραπέζια (κόβοντας ισάριθμες αποδείξεις) την ίδια ημέρα.

2) Αοριστία έκθεσης ελέγχου

Η έκθεση ελέγχου είναι παντελώς αόριστη και επομένως άκυρη (και συνακόλουθα είναι άκυρη και η επιβολή των σχετικών προστίμων) καθόσον δεν αναφέρεται σε αυτήν:

α) ποιοι ήταν αυτοί οι δήθεν πελάτες,

β) τί είδους προϊόντα ήταν αυτά που δήθεν σερβιρίστηκαν χωρίς απόδειξη ΦΤΜ, καθόσον δεν τιμολογούνται όλα τα προϊόντα και ιδίως τα ποτά με την ίδια τιμή. Εάν ήταν μη αλκοολούχα ποτά ή μπύρες, η τιμολόγηση είναι διαφορετική.

γ) Κυρίως ποια ημερομηνία αφορούν τα χειρόγραφα δελτία παραγγελίας, διότι όπως προανέφερα αυτά αφορούν προγενέστερες ημερομηνίες από τον έλεγχο.

3) Ακυρότητα διαδικασίας λόγω μη σύνταξης νομότυπης έκθεσης κατάσχεσης.

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 ο προσφεύγων με την υπ' αριθ. πρωτ./11.09.2017 αίτησή του προς την ΔΟΥ ΣΥΡΟΥ ζήτησε αντίγραφα όλων των κατασχεθέντων Δελτίων Παραγγελίας ώστε να τα διασταυρώσει με τις νόμιμα εκδοθείσες αποδείξεις. Από την ΔΟΥ του χορηγήθηκαν με το υπ' αριθ. πρωτ./13.09.2017 έγγραφο. Ποτέ όμως δεν προσκομίσθηκαν στην Υπηρεσία τα αντίστοιχα εκδοθέντα φορολογικά στοιχεία με τα Δελτία Παραγγελίας.

Επειδή κατά την διαδικασία του ελέγχου συντάχθηκε η υπ' αριθ. /24-8-2017 έκθεση κατάσχεσης των εκατόν δύο (102) Δελτίων Παραγγελίας με τα αναγραφόμενα είδη και τις αξίες την οποία αρνήθηκε να παραλάβει ο κ., καθώς επίσης και τον Προσωρινό Προσδιορισμό Προστίμου .Λόγω του ότι ο έλεγχος έγινε παρουσία της αστυνομίας όλα τα έγγραφα υπεγράφησαν και θυροκολλήθηκαν παρουσία του μάρτυρα

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 καθώς και από τα στοιχεία της προσβαλλόμενης πράξης, έχουν εκδοθεί εντός πενταετίας για τη ίδια παράβαση (μη έκδοση φορολ. στοιχείου (αρθ. 58^Α) οι με αριθ. 489/2016 και 82/2014 ΑΕΠ .

Επειδή, υπάρχει πραγματική διαπίστωση της μη έκδοσης φορολογικών στοιχείων και πλήρους περιγραφή των πραγματικών περιστατικών και των διαπιστώσεων του ελέγχου τα οποία περιγράφονται στο σώμα της 02.10.2017 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 εμπειριστατωμένη 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 **30.10.2017** και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανούς προσφυγής του, **Α.Φ.Μ**και 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 585,27χ200% (>1.000 €)=1.170,54 €.

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