



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ



ΑΑΔΕ

Ανεξάρτητη Αρχή
Δημοσίων Εσόδων

Θεσσαλονίκη, 03.05.2017

ΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ

Αριθμός απόφασης: 1113

ΥΠΟΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ ΚΑΙ

ΝΟΜΙΚΗΣ ΥΠΟΣΤΗΡΙΞΗΣ

ΤΜΗΜΑ Α8 - ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ

Ταχ. Δ/ση : Εγνατία 45

Ταχ. Κώδικας : 54630 - Θεσσαλονίκη

Τηλέφωνο : 2313-333267

ΦΑΞ : 2313-333258

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 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 1064/12.04.2017 Απόφασης του Διοικητή της Α.Α.Δ.Ε. (ΦΕΚ Β' 1440/27-04-2017).

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

3. Την Δ.Ε.Δ. 1126366 ΕΞ 2016/30.08.2016 (ΦΕΚ Β' 2759/1.9.2016) Απόφαση του Προϊσταμένου της Διεύθυνσης Επίλυσης Διαφορών «Παροχή εξουσιοδότησης υπογραφής».

4. Την από .../2017 και με αριθμό πρωτοκόλλου ... ενδικοφανή προσφυγή του . . του ..., ΑΦΜ ..., κατά της υπ' αριθ./....2016 πράξης επιβολής προστίμου ν. 4174/2013 διαχειριστικής περιόδου 01/01-31/12/2015 του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. ... και τα προσκομιζόμενα με αυτήν σχετικά έγγραφα.

5. Την υπ' αριθ. .../...2016 πράξη επιβολής προστίμου ν. 4308/2014 διαχειριστικής περιόδου 01/01-31/12/2015 του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ., της οποίας ζητείται η ακύρωση.

6. Τις απόψεις της ανωτέρω φορολογικής αρχής.

7. Την εισήγηση του ορισθέντος υπαλλήλου του Τμήματος Α8 – Επανεξέτασης όπως αποτυπώνεται στο σχέδιο της απόφασης.

Επί της από2017 και με αριθμό πρωτοκόλλου ... ενδικοφανούς προσφυγής του του ..., ΑΦΜ ..., 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. .../....2016 πράξη επιβολής προστίμου ν. 4174/2013 του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ... διαχειριστικής περιόδου 01/01-31/12/2015 επιβλήθηκε σε βάρος του προσφεύγοντα πρόστιμο ποσού 2.500,00 € , λόγω μη έκδοσης αποδείξεων λιανικής πώλησης σε δέκα (10) περιπτώσεις εξερχόμενων μεμονωμένων πελατών για πωληθέντα αγαθά αξίας 4,00 € έκαστο.

Ο προσφεύγων, με την υπό κρίση ενδικοφανή, ζητά την ακύρωση της παραπάνω πράξεως προβάλλοντας τους παρακάτω λόγους:

- 1) Το βράδυ που διενεργήθηκε ο έλεγχος, ο Δήμος Θεσσαλονίκης διοργάνωσε έμπροσθεν του καταστήματός του, υπαίθρια εκδήλωση με συναυλίες και χάπενινγκ, το οποίο είχε ως αποτέλεσμα την αθρόα και μη αναμενόμενη προσέλευση πλήθους παρευνών νεαρών ατόμων εντός του καταστήματός του, οι οποίοι απαιτούσαν την άμεση εξυπηρέτησή τους με την πώληση ποτών για κατανάλωση εκτός του χώρου της επιχείρησής του (πακέτο). Ο προσωρινά υπεύθυνος του καταστήματος, παρόλο που έπραξε ότι ήταν ανθρωπίνως δυνατό για να εξυπηρετήσει το σύνολο της πελατείας, όπως ο ίδιος ομολόγησε στους εφοριακούς υπαλλήλους, είναι πιθανό να του διέφυγαν τρεις (3) ή τέσσερεις (4) παραγγελίες που προορίζονταν για κατανάλωση εκτός του καταστήματος. Σε κάθε περίπτωση, μόλις θα επέρχονταν κάποια αποσυμφόρηση στην καφετέρια θα προέβαινε και στην έκδοση των σχετικών αποδείξεων λιανικής πώλησης γι' αυτές, πλην όμως δεν πρόλαβε να το πράξει διότι μεσολάβησε η γνωστοποίηση της ιδιότητας των ελεγκτών – εφοριακών υπαλλήλων και ο αντίστοιχος έλεγχος.
- 2) Ο τρόπος που διενεργήθηκε ο έλεγχος και διαπιστώθηκαν οι φερόμενες παραβάσεις από τους εφοριακούς υπαλλήλους – ελεγκτές, έγινε με καταμέτρηση εξ' αποστάσεως, δεν επιχειρήθηκε ο έλεγχος των ιδίων των πελατών. Τα παραπάνω δημιουργούν αφενός μεν αοριστία ως προς τη διαδικασία βεβαίωσης των παραβάσεων, αφετέρου δε εύλογες αμφιβολίες για τον πραγματικό συνολικό αριθμό των αποδείξεων λιανικής πώλησης, που δεν εκδόθηκαν από τον Φ.Η.Μ.
- 3) Αλλαγή θεσμικού πλαισίου και κυρώσεων επί το ευνοϊκότερον, δυνάμει του ν. 4337/2015 και του ν. 4410/2016. Βάσει της αρχής της χρηστής διοίκησης, της αναλογικότητας, καθώς και την αρχή της αναδρομικής εφαρμογής της ηπιότερης, ως προς την επιβολή κυρώσεων, διάταξης, είναι νόμιμο παραδεκτό και βάσιμο το αίτημά του για εφαρμογή της νεότερης ηπιότερης διάταξης.

Επειδή, σύμφωνα με το άρθρο 8 παρ. 1 του ν. 4308/2014, ορίζεται ότι: «1. 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 παρ. 1 του ανωτέρω νόμου, ορίζεται ότι: «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 13 περ. α' του ανωτέρω νόμου, ορίζεται ότι: «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.»

Επειδή, σύμφωνα με το άρθρο 54 παρ. 1 του ν. 4174/2013, όπως ίσχυε την κρίσιμη περίοδο, ορίζεται ότι: «1. Για καθεμία από τις παρακάτω παραβάσεις επιβάλλεται πρόστιμο στον φορολογούμενο ή οποιοδήποτε πρόσωπο, εφόσον υπέχει αντίστοιχη υποχρέωση από τον Κώδικα ή τη φορολογική νομοθεσία που αναφέρεται στο πεδίο εφαρμογής του: ... θ) δεν εκδίδει ή εκδίδει ανακριβώς αποδείξεις λιανικής πώλησης ή επαγγελματικά στοιχεία.»

Επειδή, σύμφωνα με το άρθρο 54 παρ. 2 του ανωτέρω νόμου, όπως ίσχυε την κρίσιμη περίοδο, ορίζεται ότι: «2. Τα πρόστιμα για τις παραβάσεις που αναφέρονται στην παράγραφο 1 καθορίζονται ως εξής: ... γ) διακόσια πενήντα (250) ευρώ, για κάθε παράβαση των περιπτώσεων β', γ', δ', στ' και θ' της παραγράφου 1, με ανώτατο όριο το ποσό ύψους τριάντα χιλιάδων (30.000) ευρώ ανά φορολογικό έλεγχο, στην περίπτωση της μη έκδοσης ή έκδοσης ανακριβών φορολογικών στοιχείων, σε περίπτωση που ο φορολογούμενος είναι υπόχρεος τήρησης βιβλίων και στοιχείων με βάση απλοποιημένα λογιστικά πρότυπα ...»

Επειδή, όπως προκύπτει από την οικεία έκθεση ελέγχου, το συνεργείο ελέγχου εισήλθε στην επιχείρηση χωρίς να κάνει γνωστή την ιδιότητά του και παρέμεινε σε σταντ το οποίο βρισκόταν απέναντι από το μπαρ έχοντας οπτική επαφή με τον Φ.Η.Μ. Κατά την ώρα του ελέγχου, το κατάστημα εξυπηρετούσε πλήθος πελατών από το μπαρ, οι οποίοι ελάμβαναν τα ποτά τους σε πλαστικό ποτήρι με σκοπό να καταναλωθούν εκτός της οντότητας.

Κατά τη διάρκεια της διακριτικής παρακολούθησης, οι ελέγχοντες υπάλληλοι διαπίστωσαν ότι οι πελάτες λάμβαναν το ποτό τους και πλήρωναν ο καθένας ξεχωριστά χωρίς στην πραγματικότητα να μπορεί να σχηματιστεί η εικόνα ομάδας ή παρέας πελατών. Τα μέλη του συνεργείου καταμέτρησαν δέκα περιπτώσεις μεμονωμένων πελατών στους οποίους πωλήθηκαν από το μπαρ δέκα (10) αγαθά (ποτά – κοκτέιλ σε πλαστικό ποτήρι) και εξήλθαν του καταστήματος, και για τους οποίους δεν εκδόθηκε η προβλεπόμενη Α.Λ.Π. ή άλλο φορολογικό στοιχείο αξίας.

Επειδή, βάσει των ανωτέρω δεν προκύπτει καμία διαφωνία μεταξύ των υπαλλήλων που ενήργησαν τον έλεγχο, ούτε και αοριστία ή αμφιβολία ως προς το πλήθος των παραβάσεων.

Επειδή, το νομικό πλαίσιο που διέπει τις παραβάσεις που διαπράχθηκαν κατά την ημερομηνία ελέγχου, ήτοι την2015, είναι το ανωτέρω αναλυτικά εκτεθέν και δεν δύναται να ληφθεί υπόψη το μετέπειτα καθεστώς το οποίο ορίστηκε βάσει του ν. 4337/2015 και έχει εφαρμογή από2015.

Επειδή, οι διαπιστώσεις του ελέγχου, όπως αυτές καταγράφονται στην οικεία έκθεση ελέγχου του Β2 ΤΜΗΜΑΤΟΣ ΕΡΕΥΝΩΝ της Υ.Ε.Δ.Δ.Ε. ΑΤΤΙΚΗΣ επί των οποίων εδράζεται η προσβαλλόμενη πράξη, κρίνονται βάσιμες, αποδεκτές και πλήρως αιτιολογημένες, η υπό κρίση ενδικοφανής προσφυγή πρέπει να απορριφθεί.

Α π ο φ α σ ί ζ ο υ μ ε

Την απόρριψη της υπ' αριθ./.....2017 ενδικοφανούς προσφυγής του . . του ..., ΑΦΜ:

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

Υπ' αριθ./.....2016 πράξη επιβολής προστίμου Ν. 4174/2013 (Κ.Φ.Δ.)

Πρόστιμο	2.500,00€
----------	-----------

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

Ακριβές αντίγραφο
Η υπάλληλος του Αυτοτελούς
Γραφείου Διοικητικής Υποστήριξης

ΜΕ ΕΝΤΟΛΗ ΤΟΥ ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΥ
ΤΗΣ Δ/ΝΣΗΣ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ

Ο ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΣ ΤΗΣ
ΥΠΟΔΙΕΥΘΥΝΣΗΣ ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ
ΚΑΙ ΝΟΜΙΚΗΣ ΥΠΟΣΤΗΡΙΞΗΣ

ΚΑΤΣΙΟΥΡΗΣ 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.