



Καλλιθέα, 31/3/ 2023

ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ



ΑΑΔΕ

Ανεξάρτητη Αρχή
Δημοσίων Εσόδων

Αριθμός απόφασης: 854

ΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ

ΥΠΟΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ

ΤΜΗΜΑ Α3

Ταχ. Δ/ση : Αριστογείτονος 19

Ταχ. Κώδικας : 176 71 - Καλλιθέα

Τηλέφωνο : 2131604552

E-mail : ded.ath@aade.gr

ΑΠΟΦΑΣΗ

Ο ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΣ ΤΗΣ ΔΙΕΥΘΥΝΣΗΣ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ

Έχοντας υπόψη:

1. Τις διατάξεις :

- α) του άρθρου 63 του Κώδικα Φορολογικής Διαδικασίας (ν.4987/2022 Α' 206), εφεξής ΚΦΔ,
- β) του άρθρου 10 της Δ. ΟΡΓ. Α 1036960 ΕΞ 2017/10-03-2017 Απόφασης του Διοικητή της ΑΑΔΕ (ΦΕΚ Β' 968/22-03-2017) με θέμα «Οργανισμός της Ανεξάρτητης Αρχής Δημοσίων Εσόδων (Α.Α.Δ.Ε.)», όπως αναριθμήθηκε, τροποποιήθηκε και ισχύει,
- γ) Της ΠΟΛ 1064/28.04.2017 Απόφασης του Διοικητή της Α.Α.Δ.Ε (Β' 1440),
- δ) 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 υπ' αριθ. Δ.Ε.Δ.1126366ΕΞ2016/30.08.2016 (Β' 2759) Απόφαση του Προϊσταμένου της Διεύθυνσης Επίλυσης Διαφορών «Παροχή εξουσιοδότησης υπογραφής».

4. Την από και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανή προσφυγή της, με ΑΦΜ κατοίκου, κατά της υπ' αριθ. πράξης επιβολής προστίμου άρθρου 54 Κ.Φ.Δ. του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Τρίπολης και τα προσκομιζόμενα με αυτή σχετικά έγγραφα.

5. Την υπ' αριθ..... πράξης επιβολής προστίμου άρθρου 54 Κ.Φ.Δ. του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Τρίπολης καθώς και την με ημερομηνία θεώρησης έκθεση μερικού ελέγχου εφαρμογής των διατάξεων του ν.4308/2014(Ε.Λ.Π.) και ν.4174/2013 (Κ.Φ.Δ.), της Υ.Ε.Δ.Δ.Ε. Πάτρας, των οποίων ζητείται η ακύρωση.

6. Την εισήγηση του ορισθέντος υπαλλήλου του Τμήματος Α3, όπως αποτυπώνεται στο σχέδιο της απόφασης.

Επί της από και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανούς προσφυγής της, με ΑΦΜ, η οποία κατατέθηκε **εμπρόθεσμα**, μετά τη 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. πράξη επιβολής προστίμου άρθρου 54 §§1, 2 Ν.4174/2013 , φορολογικού έτους 2020, του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Τρίπολης, επιβλήθηκε σε βάρος της προσφεύγουσας πρόστιμο ποσού 12.700,00 €, (ήτοι 127 ημέρες Χ100,00 €) σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 54 §§1γ , 2^α του Κ.Φ.Δ., επειδή δεν διαβίβασε ηλεκτρονικά τα δεδομένα των παραστατικών πωλήσεων που εκδίδονταν για πωλήσεις υγρών καυσίμων από τον Φ.Η.Μ. με, από 16/05/2020 έως και την 8/10/2020, ήτοι για εκατόν είκοσι επτά (127) ημέρες, κατά παράβαση των διατάξεων των παρ. 1 & 6 του άρθρου 20 του Ν. 3842/2010 όπως ισχύει, σε συνδυασμό με τις διατάξεις της απόφασης ΠΟΛ. 1218/2018 του Διοικητή της Α.Α.Δ.Ε. και της απόφασης ΠΟΛ. 1208/2018 της Υφυπουργού Οικονομικών.

ΙΣΤΟΡΙΚΟ

Δυνάμει της υπ' αριθμ. Εντολής Ελέγχου του Προϊσταμένου της Υ.Ε.Δ.Δ.Ε. Πάτρας διενεργήθηκε έλεγχος στο Πρατήριο Υγρών Καυσίμων, που διατηρεί η προσφεύγουσα στοτην, ημέρα Πέμπτη και ώρα 09:00,για τη διαπίστωση της ορθής εφαρμογής των διατάξεων του Ν. 4308/2014 (Ε.Λ.Π.), Ν. 2859/2000 (Φ.Π.Α.), Ν. 4172/2013 (Κ.Φ.Ε.) & Ν. 4174/2013 (Κ.Φ.Δ.).

Κατά τον διενεργηθέντα αντιπαραβολικό έλεγχο των επιδειχθέντων απλογραφικών βιβλίων των Δελτίων Ζ και των Σχετικών Εκτυπώσεων Πωλήσεων και των δεδομένων που διαβιβάστηκαν στην εφαρμογή e-send της Α.Α.Δ.Ε., διαπιστώθηκε, ότι για το χρονικό διάστημα από 15/5/2020 έως και την 8/10/2020, ήτοι για εκατόν είκοσι επτά (127) ημέρες, η ελεγχόμενη επιχείρηση,παρότι διενεργούσε πωλήσεις υγρών καυσίμων (βενζίνης και πετρελαίου) σχεδόν καθημερινά , δεν διαβίβαζε ηλεκτρονικά στη βάση δεδομένων της ΑΑΔΕ τα παραστατικά πωλήσεων κατά παράβαση των διατάξεων των παρ. 1 & 6 του άρθρου 20 του Ν. 3842/2010 όπως ισχύει, σε συνδυασμό με τις διατάξεις της απόφασης ΠΟΛ. 1218/2018 του Διοικητή της Α.Α.Δ.Ε. και της απόφασης ΠΟΛ. 1208/2018 της Υφυπουργού Οικονομικών και της διευκρινιστικής αυτής Ε 2056/2019 και της Ε.2154/2019.

Κατόπιν των ανωτέρω επιβλήθηκε στην προσφεύγουσα με την προσβαλλόμενη πράξη πρόστιμο

ποσού 12.700,00 €,σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 54 §§1γ , 2^α του Κ.Φ.Δ σε συνδυασμό με τις ΠΟΛ. 1218/2018 και ΠΟΛ. 1208/2018 και την Ε.2154/2019, ήτοι πρόστιμο 100 ευρώ ανά Φ.Η.Μ. για κάθε ημέρα, για την οποία δεν διαβιβάστηκαν τα δεδομένα των παραστατικών που εκδόθηκαν την ημέρα εκείνη και ανεξαρτήτως του πλήθους αυτών.

Ο προσφεύγων με την υπό κρίση ενδικοφανή προσφυγή ζητά να ακυρωθούν οι προσβαλλόμενες πράξεις προβάλλοντας τους κάτωθι ισχυρισμούς:

- Έλλειψη υπαιτιότητας - Αντικατάσταση φορολογικού μηχανισμού και μη ενεργοποίηση κλειδιού διαβίβασης εν αγνοία της επιχείρησης.
Όπως προκύπτει από το Τιμολόγιο που προσκομίζει, στις 15-05-2020 αγοράστηκε από την επιχείρηση νέος φορολογικός μηχανισμός, ο οποίος αντικατέστησε τον παλαιό, ωστόσο εκ παραδρομής δεν ενεργοποιήθηκε το κλειδί της διαβίβασης των δεδομένων των παραστατικών των πωλήσεων που εκδίδονται από το Φ.Η.Μ. στην ΑΑΔΕ, εν αγνοία της. Συνεπώς η μη διαβίβαση των δεδομένων δεν οφείλεται σε υπαιτιότητα της επιχείρησης, αλλά στη μη έγκαιρη σύνδεση του εκ του νόμου προβλεπόμενου εξοπλισμού με το σύστημα της ΑΑΔΕ.
- Δεν υπήρξε απόκρυψη φορολογητέας ύλης, όλα τα παραστατικά έχουν πλήρως καταγραφεί στα Βιβλία και Στοιχεία της επιχείρησης,αποδόθηκαν δε όλοι οι αναλογούντες φόροι επί των διενεργηθέντων λιανικών πωλήσεων του κρίσιμου χρονικού διαστήματος.

- Παράβαση ουσιαστικής διάταξης νόμου - εσφαλμένη ερμηνεία και εφαρμογή των διατάξεων του άρθρου 54 του ν.4174/2013 – Επιβολή άπαξ προστίμου.
Στην προκειμένη περίπτωση τυγχάνει εφαρμογής η επιβολή άπαξ προστίμου, ύψους 100,00€ και όχι πρόστιμο 100,00€ για κάθε ημέρα καθυστέρησης διαβίβασης των δεδομένων, ερμηνεία η οποία άγει στην επιβολή ενός υπέρογκου και άδικου φορολογικού προστίμου συνολικού ποσού 12.700 ευρώ.
- Παραβίαση αρχής αναλογικότητας (άρθρο 25, παράγραφος 1 του Συντάγματος)

Επειδή, σύμφωνα με το αρ. 20 του ν. 3842/2010 (όπως τροποποιήθηκε με το άρθρο 75 του ν. 4472/2017), ορίζεται ότι: «1. Τα υποκείμενα σε φόρο φυσικά και νομικά πρόσωπα των άρθρων 3 και 45 αντίστοιχα του ν. 4172/2013 (Α'167) υποχρεούνται να διαβιβάζουν ηλεκτρονικά σε βάση δεδομένων της Γενικής Γραμματείας Δημοσίων Εσόδων, τα δεδομένα των εκδιδόμενων λογιστικών αρχείων - στοιχείων, ανεξαρτήτως της μεθόδου έκδοσης αυτών..... 6. Με απόφαση του Υπουργού Οικονομικών, η οποία εκδίδεται μετά από πρόταση του Διοικητή της Ανεξάρτητης Αρχής Δημοσίων Εσόδων, καθορίζονται η έκταση εφαρμογής, οι εξαιρέσεις, οι ειδικότερες υποχρεώσεις των φορολογούμενων της παραγράφου 1, καθώς και κάθε άλλο θέμα σχετικό με τα ανωτέρω. Με απόφαση του Διοικητή της Ανεξάρτητης Αρχής Δημοσίων Εσόδων καθορίζεται η διαδικασία και οι τεχνικές προδιαγραφές για τη διαβίβαση, την ασφάλεια και την επεξεργασία των δεδομένων της παραγράφου 1, καθώς και κάθε άλλο θέμα σχετικό με τα ανωτέρω».

Επειδή, με τις διατάξεις της παραγράφου 7 του άρθρου 31 του ν. 3874/2009 ορίστηκε η υποχρέωση εγκατάστασης συστήματος εισροών - εκροών στα πρατήρια υγρών καυσίμων και τέθηκαν οι εξουσιοδοτικές διατάξεις για την έκδοση κοινών υπουργικών αποφάσεων. Στα πλαίσια αυτά με την ΚΥΑ Φ2-1617/07-12-2010 όπως τροποποιήθηκε με την ΚΥΑ Φ2-2022/14.11.2012, ορίστηκαν οι διαδικασίες και προδιαγραφές εγκατάστασης και ελέγχου ολοκληρωμένων συστημάτων παρακολούθησης εισροών - εκροών στα πρατήρια υγρών καυσίμων. Επιπλέον με την απόφαση με αριθμ. Δ.Σ.Σ. Α 1061419 ΕΞ 2018 (Φ.Ε.Κ. 1686/Β715-05-2018, η οποία εκδόθηκε στο πλαίσιο υλοποίησης του έργου Ε. 1.2.9 του επιχειρησιακού σχεδίου της Α.Α.Δ.Ε., προτάθηκε η εγκατάσταση συστήματος εισροών- εκροών πέρα από την αλυσίδα διακίνησης πετρελαιοειδών και για τον έλεγχο διακίνησης βιομηχανικού υγραερίου και υγραερίου κίνησης. Εκτός της τήρησης βιβλίου, προτάθηκε να υπάρχει on line διασύνδεση ταμειακών μηχανών με τις αντλίες διάθεσης, ώστε να εκδίδεται αυτομάτως απόδειξη και να αποδίδονται οι φόροι. Ειδικότερα δε, για τις τεχνικές προδιαγραφές των φορολογικών ηλεκτρονικών μηχανισμών και των συστημάτων και τις προδιαγραφές αποστελλόμενων αρχείων την ΑΑΔΕ, εκδόθηκαν οι ΠΟΛ.1220/2012, ΠΟΛ.1221/2012, ΠΟΛ.1076/2013, ΠΟΛ.1166/2018 και ΠΟΛ.1195/2018.

Επειδή, σύμφωνα με την ΠΟΛ.1208/2018, η οποία εκδόθηκε αναφορικά με τη διαβίβαση δεδομένων των παραστατικών πωλήσεων που εκδίδονται από Φ.Η.Μ., που είναι εγκατεστημένες σε πρατήρια καυσίμων, σε εγκαταστάσεις πωλητών πετρελαίου θέρμανσης και σε προμηθευτές υγραερίου ή πεπιεσμένου φυσικού αερίου σε πρατήρια, σε βάση δεδομένων της Ανεξάρτητης Αρχής Δημοσίων Εσόδων (Α.Α.Δ.Ε.), ορίζεται στο άρθρο 1 ότι : «Οι οντότητες με αντικείμενο δραστηριότητας την εμπορία καυσίμων μέσω πρατηρίων, την πώληση πετρελαίου θέρμανσης, καθώς και την προμήθεια υγραερίου ή πεπιεσμένου φυσικού αερίου σε πρατήρια, υποχρεούνται να διαβιβάζουν, ηλεκτρονικά, τα ακόλουθα δεδομένα των εκδιδόμενων παραστατικών πωλήσεων με τη χρήση Φ.Η.Μ., η έκδοση των οποίων ορίζεται με τις διατάξεις των άρθρων 8 και 12 του Ν. 4308/2014 : α) Για τα εκδιδόμενα λογιστικά στοιχεία χονδρικής πώλησης (τιμολόγια): α) Α.Φ.Μ. εκδότη, β) Α.Φ.Μ. αντισυμβαλλόμενου, γ) Είδος παραστατικού, δ) Ημερομηνία έκδοσης παραστατικού, ε) Είδος καυσίμου, στ) Ποσότητα καυσίμου, ζ) Αξία συναλλαγής προ Φ.Π.Α., η) Αξία Φ.Π.Α. που επιβαρύνει τη συναλλαγή, β) Για

τα εκδιδόμενα λογιστικά στοιχεία λιανικής πώλησης για λιανική πώληση αγαθών: α) Α.Φ.Μ. εκδότη, β) Είδος παραστατικού, γ) Ημερομηνία έκδοσης παραστατικού, δ) Είδος καυσίμου, ε) Ποσότητα καυσίμου, στ) Μικτή αξία πώλησης.» Στο άρθρο 2, ότι : «Τα δεδομένα των εκδιδόμενων παραστατικών πωλήσεων, που αναφέρονται στο προηγούμενο άρθρο, διαβιβάζονται από τις υπόχρεες οντότητες αποκλειστικά ηλεκτρονικά, σε βάση δεδομένων της Α.Α.Δ.Ε. ανά Φ.Η.Μ. και για κάθε ένα παραστατικό που εκδίδεται, το αργότερο με το πέρας των διενεργούμενων συναλλαγών, σε ημερήσια βάση. Οι τεχνικές προδιαγραφές πρωτοκόλλου επικοινωνίας και κρυπτογράφησης για τη διαβίβαση δεδομένων σε βάση δεδομένων της Α.Α.Δ.Ε. καθορίζονται στην Απόφαση Διοικητή Α.Α.Δ.Ε. ΠΟΛ.1166/2018 (Β' 3603).»

Επειδή, ακολούθως με την ΠΟΛ.1218/2018, δόθηκαν οδηγίες σχετικά με τη διασύνδεση των φορολογικών ηλεκτρονικών μηχανισμών (Φ.Η.Μ.) των πρατηρίων καυσίμων με τις αντλίες διάθεσης υγραερίου κίνησης ή πεπιεσμένου φυσικού αερίου για την έκδοση των παραστατικών πωλήσεων. Ειδικότερα με τις διατάξεις του άρθρου 2 της ως άνω ΠΟΛ., ορίζεται ότι : «Οι οντότητες - εκμεταλλευτές πρατηρίων καυσίμων που διαθέτουν λιανικώς ή χονδρικώς υγραέριο κίνησης ή πεπιεσμένο φυσικό αέριο προς πώληση μέσω αντλίας, εκδίδουν τα στοιχεία λιανικής πώλησης, τα τιμολόγια και τα παραστατικά διακίνησης υποχρεωτικά με τη χρήση φορολογικού ηλεκτρονικού μηχανισμού (Φ.Η.Μ.), συνδεδεμένου με την αντλία διάθεσης υγραερίου ή πεπιεσμένου φυσικού αερίου, άμεσα, όπου απαιτείται, με την 5 ολοκλήρωση κάθε παράδοσης αυτών από την αντλία διάθεσης. Οι οντότητες-προμηθευτές υγραερίου κίνησης ή πεπιεσμένου φυσικού αερίου σε πρατήρια, εκδίδουν τα παραστατικά (διακίνησης ή τιμολόγια πώλησης) με τη χρήση Φ.Η.Μ 3.Οι οντότητες - εκμεταλλευτές πρατηρίων καυσίμων, που χρησιμοποιούν ήδη φορολογικό ηλεκτρονικό μηχανισμό (Φ.Η.Μ.), για την έκδοση των παραστατικών πωλήσεων (όπως μικτά πρατήρια), δύνανται να εκδίδουν και τα στοιχεία λιανικής πώλησης υγραερίου κίνησης ή πεπιεσμένου φυσικού αερίου με τη χρήση του ίδιου φορολογικού μηχανισμού, εφόσον αυτός διασυνδεθεί με την αντλία διάθεσης υγραερίου ή πεπιεσμένου φυσικού αερίου. Ενώ με τις διατάξεις του άρθρου 4 αυτής, ορίζεται ότι : «Η παρούσα απόφαση ισχύει από 1 Μαρτίου 2019».

Επειδή, περαιτέρω, με την εγκύκλιο Ε.2154/2019, παρασχέθηκαν διευκρινίσεις αναφορικά με την επιβολή προστίμου για τη μη διαβίβαση δεδομένων παραστατικών πωλήσεων από οντότητες-εκμεταλλευτές πρατηρίων καυσίμων, από πωλητές πετρελαίου θέρμανσης και από προμηθευτές υγραερίου ή πεπιεσμένου φυσικού αερίου σε πρατήρια, για πωλήσεις καυσίμων. Ειδικότερα με την ως άνω εγκύκλιο της Διεύθυνσης Ελέγχων της Γενικής Διεύθυνσης Φορολογικής Διοίκησης, ορίζεται ότι : «1. Σύμφωνα με τις διατάξεις της παρ. 1 του άρθρου 20 του Ν.3842/2010, όπως ισχύει, τα υποκείμενα σε φόρο φυσικά και νομικά πρόσωπα των άρθρων 3 και 45 αντίστοιχα του ν.4172/2013 (Α' 167) υποχρεούνται να διαβιβάζουν ηλεκτρονικά σε βάση δεδομένων της Γενικής Γραμματείας Δημοσίων Εσόδων, τα δεδομένα των εκδιδόμενων λογιστικών αρχείων - στοιχείων, ανεξαρτήτως της μεθόδου έκδοσης αυτών. 2. Περαιτέρω, με τις διατάξεις της περίπτωσης ιγ' της παραγράφου 1 του άρθρου 54 του ν.4174/2013, η μη συμμόρφωση με τις υποχρεώσεις της παρ. 1 του άρθρου 20 του Ν.3842/2010 συνιστά παράβαση, για την οποία επιβάλλεται το πρόστιμο που ορίζεται στην περίπτωση α' της παραγράφου 2 του ίδιου άρθρου και νόμου, ήτοι ποσό 100 ευρώ. 3. Επιπλέον, με το άρθρο 2 της Απόφασης ΠΟΛ.1208/2018 της Υφυπουργού Οικονομικών ορίζεται ότι τα δεδομένα των εκδιδόμενων παραστατικών πωλήσεων, που αναφέρονται στο άρθρο 1 της ίδιας απόφασης, διαβιβάζονται από τις υπόχρεες οντότητες αποκλειστικά ηλεκτρονικά, στη βάση δεδομένων της Α.Α.Δ.Ε, ανά Φ.Η.Μ. και για κάθε ένα παραστατικό που εκδίδεται, το αργότερο με το πέρας των διενεργούμενων συναλλαγών, σε ημερήσια βάση. 4. Ενόψει των ανωτέρω, δεδομένου ότι με την παραπάνω Απόφαση η υποχρέωση ηλεκτρονικής διαβίβασης στην Α.Α.Δ.Ε. των δεδομένων των παραστατικών πωλήσεων καυσίμων, που εκδίδονται από Φ.Η.Μ. που είναι εγκαταστημένοι σε πρατήρια καυσίμων, σε εγκαταστάσεις πωλητών πετρελαίου θέρμανσης και σε προμηθευτές υγραερίου ή πεπιεσμένου φυσικού αερίου ορίζεται σε ημερήσια βάση, η μη διαβίβαση αυτών από την υπόχρεη οντότητα συνιστά

παράβαση της περ. ιγ' της παρ. 1 του άρθρου 54 του ν.4174/2013, για την οποία επιβάλλεται πρόστιμο 100 ευρώ ανά Φ.Η.Μ. για κάθε ημέρα, για την οποία δεν διαβιβάστηκαν 6 τα δεδομένα των παραστατικών που εκδόθηκαν την ημέρα εκείνη και ανεξαρτήτως του πλήθους αυτών»

Επειδή, σύμφωνα με το άρθρο 54 παρ. 1 του ν. 4174/2013 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:

ιγ') δεν συμμορφώνεται με τις υποχρεώσεις της παρ. 1 του άρθρου 20 του ν. 3842/2010 (Α' 58) ».

Επειδή, περαιτέρω, σύμφωνα με το άρθρο 54 παρ. 2 του ίδιου νόμου ορίζεται ότι: « 2. Τα πρόστιμα για τις παραβάσεις που αναφέρονται στην παράγραφο 1 καθορίζονται ως εξής:

α) εκατό (100) ευρώ, σε περίπτωση μη υποβολής ή εκπρόθεσμης υποβολής σχετικά με την περίπτωση α' της παραγράφου 1 και, στις φορολογίες κεφαλαίου, για κάθε παράβαση των περιπτώσεων α', β', γ', δ' στ' και ιγ' της παραγράφου 1,.....»

Επειδή, με βάση τις προαναφερθείσες διατάξεις, η υποχρέωση ηλεκτρονικής διαβίβασης στην Α.Α.Δ.Ε. των δεδομένων των παραστατικών πωλήσεων καυσίμων, που εκδίδονται από Φ.Η.Μ. που είναι εγκαταστημένοι σε πρατήρια καυσίμων, σε εγκαταστάσεις πωλητών πετρελαίου θέρμανσης και σε προμηθευτές υγραερίου ή πεπιεσμένου φυσικού αερίου ορίζεται σε ημερήσια βάση, η μη διαβίβαση αυτών από την υπόχρεη οντότητα συνιστά παράβαση της περ. ιγ' της παρ. 1 του άρθρου 54 του ν.4174/2013, για την οποία επιβάλλεται πρόστιμο 100 ευρώ ανά Φ.Η.Μ. για κάθε ημέρα, για την οποία δεν διαβιβάστηκαν τα δεδομένα των παραστατικών που εκδόθηκαν την ημέρα εκείνη και ανεξαρτήτως του πλήθους αυτών.

Επειδή στην προκειμένη περίπτωση, σύμφωνα με την με ημερομηνία θεώρησης έκθεση μερικού ελέγχου εφαρμογής των διατάξεων του ν.4308/2014(Ε.Λ.Π.) και ν.4174/2013 (Κ.Φ.Δ.), της Υ.Ε.Δ.Δ.Ε. Πάτρας, κατά τον υπό κρίση έλεγχο διαπιστώθηκε ότι για το χρονικό διάστημα από 15/5/2020 έως και την 8/10/2020, ήτοι για εκατόν είκοσι επτά (127) ημέρες, η επιχείρηση της προσφεύγουσας, παρότι διενεργούσε πωλήσεις υγρών καυσίμων σχεδόν καθημερινά, δεν διαβίβαζε τα παραστατικά πωλήσεων στο πρόγραμμα της Α.Α.Δ.Ε. κατά παράβαση των διατάξεων των παρ. 1 & 6 του άρθρου 20 του Ν. 3842/2010 όπως ισχύει, σε συνδυασμό με τις διατάξεις της απόφασης ΠΟΛ. 1218/2018 του Διοικητή της Α.Α.Δ.Ε. και της απόφασης ΠΟΛ. 1208/2018 και της διευκρινιστικής αυτής Ε 2056/2019.

Επειδή, κατ' εφαρμογή των προαναφερόμενων σχετικών διατάξεων σε συνδυασμό με τα πραγματικά περιστατικά, όπως αυτά αποτυπώνονται στην οικεία έκθεση ελέγχου, προκύπτει ότι στοιχειοθετείται πλήρως η διάπραξη της παράβασης που καταλογίστηκε σε βάρος της και ως εκ τούτου ορθά η φορολογική αρχή επέβαλε πρόστιμο ποσού 12.700,00 ευρώ, το οποίο υπολόγισε σε ημερήσια βάση, ήτοι για 127 ημέρες επιβάλλοντας πρόστιμο 100 ευρώ για κάθε ημέρα, για την οποία δεν διαβιβάστηκαν τα δεδομένα των παραστατικών.

Επειδή με το άρθρο 9 παρ. 2 του ν.4174/2013 (Κ.Φ.Δ.) ορίζεται ότι: «Οι ερμηνευτικές εγκύκλιοι είναι δεσμευτικές για τη Φορολογική Διοίκηση, έως ότου ανακληθούν ρητά ή τροποποιηθούν, λόγω αλλαγής της νομοθεσίας.»

Επειδή, η δημόσια διοίκηση δεσμεύεται από την αρχή της νομιμότητας, όπως αυτή καθιερώνεται με τις διατάξεις των άρθρων 26 παρ. 2, 43, 50, 82, 83 και 95 & 1 του Συντάγματος (ΣτΕ 8721/1992, 2987/1994), και η οποία συνεπάγεται ότι η διοίκηση οφείλει ή μπορεί να προβαίνει μόνο σε ενέργειες που προβλέπονται και επιβάλλονται ή επιτρέπονται από τους κανόνες που θεσπίζουν το Σύνταγμα, οι νομοθετικές πράξεις, οι διοικητικές κανονιστικές

πράξεις, που έχουν εκδοθεί βάσει νομοθετικής εξουσιοδότησης, καθώς και από κάθε κανόνα ανώτερης ή ισοδύναμης προς αυτούς τυπικής ισχύος.

Επειδή, ενόψει της αρχής της νομιμότητας του φόρου, η φορολογική διοίκηση έχει - κατ'αρχήν - δέσμια αρμοδιότητα σε σχέση με την έκδοση των καταλογιστικών πράξεων, υπό την έννοια ότι εφόσον διαπιστώσει 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) εκτός και αν ρητά ο νομοθέτης απαιτεί την ύπαρξη δόλου (ΣΤΕ 53/1992, ΣΤΕ 457/94).

Επειδή, στη συγκεκριμένη περίπτωση, η επιβολή του υπό κρίση προστίμου, λόγω μη διαβίβασης στην Α.Α.Δ.Ε. των δεδομένων των παραστατικών πωλήσεων καυσίμων, που εκδόθηκαν από Φ.Η.Μ. που είναι εγκαταστημένος στο εν λόγω πρατήριο καυσίμων, προβλέπεται από τις διατάξεις της περίπτωσης ιγ' της παρ.1 και της περ. α' της παρ. 2 του άρθρου 54 του ν. 4174/2013 σε συνδυασμό με τις εκδοθείσες αποφάσεις ΠΟΛ 1208/23-11-2018, την ΠΟΛ1218/11-12-2018 και την Ε.2154/2019, όπως ισχύουν κατά τον κρίσιμο χρόνο. Περαιτέρω η φορολογική αρχή ενόψει της δέσμιας αρμοδιότητας της σε σχέση με την εκτέλεση των φορολογικών νόμων, προέβη στον καταλογισμό του προστίμου βάσει της διαπιστωθείσας παράβασης, ήτοι της μη αποστολής των εκδοθέντων παραστατικών στοιχείων πωλήσεων στη βάση δεδομένων της Α.Α.Δ.Ε. Συνεπώς ενόψει των ανωτέρω, δε συντρέχει περίπτωση παραβίασης των αρχών αναλογικότητας και χρηστής διοίκησης που προβάλλεται με την παρούσα.

Α π ο φ α σ ί ζ ο υ μ ε

Την απόρριψη της από και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανούς προσφυγής της, με ΑΦΜ και την επικύρωση της υπ' αριθ. πράξης επιβολής προστίμου του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Τρίπολης

Οριστική φορολογική υποχρέωση της υπόχρεου - καταλογιζόμενο ποσό με βάση την παρούσα απόφαση.

Φορολογικό έτος 2020

Υπ' αριθ. πράξη επιβολής προστίμου άρθρου 54 §§1περ. ιγ' , 2 περ.α' Κ.Φ.Δ. ,
Ποσό προστίμου :12.700,00 € (127 X 100,00)

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

**Με εντολή του Προϊσταμένου της Διεύθυνσης
Επίλυσης Διαφορών**

Ακριβές Αντίγραφο

**Η Προϊσταμένη της
Υποδιεύθυνσης Επανεξέτασης**

**Ο/Η Υπάλληλος του Τμήματος
Διοικητικής Υποστήριξης**

ΓΡΑΜΜΑΤΩ ΣΚΟΥΡΑ

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.