



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ



ΑΑΔΕ
Ανεξάρτητη Αρχή
Δημοσίων Εσόδων

Θεσσαλονίκη 3/9/2018

Αριθμός απόφασης: 1546

**ΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ
ΥΠΟΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ &
ΝΟΜΙΚΗΣ ΥΠΟΣΤΗΡΙΞΗΣ**

ΤΜΗΜΑ : Α7' - Επανεξέτασης

Ταχ. Δ/ση : Εγνατία 45

Ταχ. Κώδικας : 54630 – Θεσ/νικη

Τηλέφωνο : 2313-333245

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 1064/2017 Απόφασης του Διοικητή της Ανεξάρτητης Αρχής Δημοσίων Εσόδων (ΦΕΚ Β' 1440/27-4-2017).

2. Την ΠΟΛ 1069/04-03-2014 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 10/4/2018 και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανή προσφυγή του, Α.Φ.Μ., κατοίκου ΤΚ, κατά της με αρ./19-3-2018 Πράξης Επιβολής Προστίμου φορολογικού έτους 2017 και της με αρ./19-3-2018 Πράξης Επιβολής Προστίμου φορολογικού έτους 2017 του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. και τα προσκομιζόμενα με αυτήν σχετικά έγγραφα.

5. Τις ανωτέρω προσβαλλόμενες πράξεις των οποίων ζητείται η ακύρωση.

6. Την από 13/4/2018 έκθεση απόψεων του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ.

7. Την εισήγηση του ορισθέντος υπαλλήλου του τμήματος Α7' - Επανεξέτασης της Υπηρεσίας μας όπως αποτυπώνεται στο σχέδιο απόφασης.

Επί της από 10/4/2018 και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανούς προσφυγής του, Α.Φ.Μ., 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, επαγόμεστε τα ακόλουθα:

Με την με αριθμό **.../19-3-2018** Πράξη Επιβολής Προστίμου του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. επιβλήθηκε σε βάρος του προσφεύγοντος για το φορολογικό έτος 2017 πρόστιμο ποσού 500,00 €, λόγω υποτροπής στην ίδια παράβαση εντός πενταετίας. Το πρόστιμο αφορά στη μη έκδοση Απόδειξης Λιανικής Πώλησης (Α.Λ.Π.) σε πελάτη για αγορά υποδημάτων αξίας 20,00 €, κατά παράβαση των διατάξεων των άρθρων 8, 12 και 13 του Ν.4308/2014 (Ε.Λ.Π.), που επισύρει τις κυρώσεις των διατάξεων της παρ. 1 του άρθρου 58Α του ν. 4174/2013, όπως τροποποιήθηκαν και ισχύουν με τις διατάξεις του άρθρου 51 του Ν.4410/2016.

Με την με αριθμό **.../19-3-2018** προσβαλλόμενη Απόφαση Επιβολής Προστίμου φορολογικής περιόδου 01/01/2017 – 31/12/2017 του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ., επιβλήθηκε σε βάρος του προσφεύγοντος πρόστιμο ποσού 2.500,00 €, διότι δεν συνεργάστηκε κατά τη διάρκεια του φορολογικού ελέγχου, κατά παράβαση των διατάξεων της παρ. 6 του άρθρου 25 του Ν.4174/2013, που επισύρει τις κυρώσεις του άρθρου 54 παρ. 1 ε' και 2 ε' του Ν.4174/2013.

Δυνάμει της με αρ. **../2017** εντολής ελέγχου του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ., στις 21/9/2017, ημέρα Πέμπτη και ώρα 17:30, στην εμποροπανήγυρη του, συνεργείο ελέγχου των υπαλλήλων της Δ.Ο.Υ., διενήργησε έλεγχο για την νομότυπη έκδοση φορολογικών στοιχείων στην επιχείρηση του προσφεύγοντος και διαπίστωσε τη μη έκδοση απόδειξης λιανικής πώλησης κατά την πώληση υποδημάτων σε μία περίπτωση. Με τη διαπίστωση της παράβασης το συνεργείο ελέγχου ενημέρωσε την κυρία που πραγματοποίησε την πώληση, η οποία ισχυρίστηκε ότι η πελάτισσα δεν αγόρασε υποδήματα αλλά προέβη σε αλλαγή σε ήδη αγορασμένα υποδήματα. Η πελάτισσα αρνήθηκε το γεγονός και υποστήριξε ότι αγόρασε τα υποδήματα εκείνη τη στιγμή. Το συνεργείο ελέγχου ζήτησε τα στοιχεία της επιχείρησης και του προσώπου που εμφανιζόταν ως υπεύθυνος. Ο φερόμενος ως υπεύθυνος του πάγκου(επιχείρησης) αρνήθηκε να γνωστοποιήσει τα στοιχεία της επιχείρησής του και φώναζε συνεχώς αρνούμενος οποιοδήποτε έλεγχο. Μετά από παρέμβαση των αστυνομικών οργάνων, οι οποίοι συνόδευαν το συνεργείο, ταυτοποιήθηκε ο υπεύθυνος (..... του) και τα στοιχεία της ελεγχόμενης επιχείρησης (.....). Στη συνέχεια και μετά από τη συνεχή άρνηση του υπεύθυνου να συνεργαστεί στον διενεργούμενο έλεγχο, το συνεργείο ελέγχου απομακρύνθηκε από το σημείο και σε έναν χώρο της εμποροπανηγύρης, όπου έχει διατεθεί στην αστυνομία, προέβη στην καταγραφή των παραβάσεων με το με αρ. **.../2017** Σημείωμα Διαπιστώσεων Ελέγχου. Τη μη συνεργασία κατά την διάρκεια του ελέγχου από τον Κο επιβεβαίωσαν και τα αστυνομικά όργανα, με τη συνδρομή των οποίων διενεργήθηκε ο έλεγχος, με την υπογραφή τους στο παραπάνω Σημείωμα

Διαπιστώσεων Ελέγχου. Για τις ανωτέρω διαπιστωθείσες παραβάσεις της μη έκδοσης φορολογικού στοιχείου και της μη συνεργασίας με τον έλεγχο καταλογίστηκαν στον προσφεύγοντα τα προσβαλλόμενα πρόστιμα από την αρμόδια Δ.Ο.Υ..

Ο προσφεύγων, με την υπό κρίση ενδικοφανή προσφυγή, ζητά την ακύρωση των ανωτέρω προσβαλλόμενων πράξεων προβάλλοντας τους παρακάτω λόγους:

- Νομική πλημμέλεια ένεκα αντισυνταγματικότητας, λόγω παράβασης των αρχών της καθολικότητας του φόρου και της φορολογικής ισότητας, της προστασίας της ανθρώπινης αξιοπρέπειας και της αρχής του κοινωνικού κράτους δικαίου.
- Νομική πλημμέλεια ένεκα ασυμβατότητας προς την ΕΣΔΑ, λόγω παραβίασης του δικαιώματος στην περιουσία.

Επειδή, στο άρθρο 63 παρ. 1 του Ν.4174/2013 ορίζεται : «Ο υπόχρεος, εφόσον αμφισβητεί οποιαδήποτε πράξη που έχει εκδοθεί σε βάρος του από τη Φορολογική Διοίκηση ή σε περίπτωση σιωπηρής άρνησης, οφείλει να υποβάλει ενδικοφανή προσφυγή με αίτημα την επανεξέταση της πράξης στο πλαίσιο διοικητικής διαδικασίας από την Υπηρεσία Εσωτερικής Επανεξέτασης της Φορολογικής Διοίκησης. Η αίτηση υποβάλλεται στη φορολογική αρχή που εξέδωσε την πράξη ή παρέλειψε την έκδοσή της και πρέπει να αναφέρει τους λόγους και τα έγγραφα στα οποία ο υπόχρεος βασίζει το αίτημά του. Η αίτηση πρέπει να υποβάλλεται από τον υπόχρεο εντός τριάντα (30) ημερών από την ημερομηνία κοινοποίησης της πράξης σε αυτόν ή από τη συντέλεση της παράλειψης. Η προθεσμία του προηγούμενου εδαφίου αναστέλλεται κατά το χρονικό διάστημα από 1 έως 31 Αυγούστου.»

Επειδή, στην ΠΟΛ 1064/2017 «Ειδική Διοικητική Διαδικασία - Ενδικοφανής προσφυγή» ορίζεται : «Άρθρο 2 : Προθεσμία, περιεχόμενο και διαδικασία άσκησης της ενδικοφανούς προσφυγής. 1. ...2. Η ενδικοφανής προσφυγή υποβάλλεται από τον υπόχρεο στη φορολογική αρχή που εξέδωσε την προσβαλλόμενη πράξη ή παρέλειψε την έκδοσή της και πρέπει να αναφέρει τους λόγους, τους ισχυρισμούς και τα έγγραφα στα οποία βασίζει το αίτημά του, να περιέχει τα ακριβή του στοιχεία, την προσβαλλόμενη πράξη, τη διεύθυνση στην οποία θα συντελούνται οι κοινοποιήσεις των αποφάσεων, των πράξεων και των λοιπών εγγράφων της Διεύθυνσης Επίλυσης Διαφορών, τη διεύθυνση του ηλεκτρονικού ταχυδρομείου και τα εν γένει στοιχεία επικοινωνίας του υπόχρεου...».

Επειδή, στο άρθρο 65 του Ν.4174/2013 ορίζεται «Σε περίπτωση αμφισβήτησης πράξης προσδιορισμού φόρου στα πλαίσια 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, σε κάθε περίπτωση, ο έλεγχος της συνταγματικότητας του νόμου, σύμφωνα με τις διατάξεις των άρθρων 87 παρ. 2 και 93 παρ. 4 του Συντάγματος, ανήκει στη δικαιοδοσία των Δικαστηρίων και δεν εμπίπτει στην αρμοδιότητα των οργάνων της διοίκησης.

Επειδή, οι προβαλλόμενοι με την υπό κρίση ενδικοφανή προσφυγή λόγοι, στη συντριπτική τους πλειοψηφία, διατυπώνονται όλως αορίστως, αφού δεν προκύπτουν οι συγκεκριμένες αιτιάσεις που προβάλλονται κατά των προσβαλλόμενων πράξεων και είναι ανεπίδεκτοι αντίκρουσης εκ μέρους της Διοίκησης (ΣτΕ 2045, 2046/95). Ο προσφεύγων δεν εξειδικεύει ούτε αιτιολογεί επαρκώς τους λόγους για τους οποίους προσβάλλει την συγκεκριμένη πράξη, ούτε αποδεικνύει την όποια πλημμέλεια στη δράση της αρμόδιας φορολογικής αρχής ή τις συγκεκριμένες διατάξεις των νόμων που παραβιάστηκαν.

Επίσης, οι γενικόλογες αναφορές στις αρχές της καθολικότητας του φόρου και της φορολογικής ισότητας, της προστασίας της ανθρώπινης αξιοπρέπειας και της αρχής του κοινωνικού κράτους δικαίου, που προβάλλονται σαν λόγοι της υπό κρίση ενδικοφανούς προσφυγής, αποτελούν στην πραγματικότητα μια θεωρητικού τύπου προσέγγιση των σχετικών θεμάτων, χωρίς την οποιαδήποτε σύνδεση με την επίδικη υπόθεση και την αναφορά συγκεκριμένης πλημμέλειας που πλήττει το κύρος της προσβαλλόμενης πράξης στην υπό κρίση υπόθεση. Ως εκ τούτου, συνιστούν λόγους προσφυγής που προβάλλονται αορίστως και ως εκ τούτου είναι απορριπτέοι ως ανεπίδεκτοι κρίσης εκ μέρους της Υπηρεσίας μας.

Επειδή ωστόσο, η από 6/10/2017 έκθεση μερικού επιτόπιου ελέγχου της Δ.Ο.Υ., η οποία αποτελεί την αιτιολογία των προσβαλλόμενων πράξεων (Ι.Δ. Αναστόπουλος - Θ.Π. Φορτσάκης, Φορολογικό Δίκαιο, εκδόσεις Αντ. Ν. Σάκκουλα 2003, σελ. 504), αναγράφει τις διατάξεις εκείνες που αποτελούν το νόμιμο έρεισμα για την έκδοση των προσβαλλόμενων πράξεων. Στην έκθεση ελέγχου, επίσης, εκτίθεται λεπτομερειακά η συνδρομή των πραγματικών καταστάσεων (ΠΡΑΓΜΑΤΙΚΑ ΠΕΡΙΣΤΑΤΙΚΑ – ΔΙΑΠΙΣΤΩΣΕΙΣ ΕΛΕΓΧΟΥ), όπου τα πραγματικά περιστατικά παρατίθενται εμπειριστατωμένα. Στην ίδια έκθεση (ΔΙΑΠΙΣΤΩΘΕΙΣΕΣ ΠΑΡΑΒΑΣΕΙΣ) γίνεται η υπαγωγή των πραγματικών περιστατικών στον κανόνα δικαίου, ενώ στις προσβαλλόμενες πράξεις γίνεται ο προσδιορισμός των προστίμων σε συνέχεια των διαπιστώσεων του ελέγχου.

Επειδή περαιτέρω, από τον γενόμενο σε βάρος του προσφεύγοντος έλεγχο διαγνώσθηκαν αντικειμενικά στοιχεία που στοιχειοθετούν το πραγματικό των φορολογικών παραβάσεων και ως εκ τούτου η επιβολή των προστίμων δεν καταλείπεται στη διακριτική εξουσία της φορολογικής αρχής, αλλά αποτελεί δέσμια ενέργεια, υπό την έννοια ότι η φορολογική αρχή, εφόσον διαπιστώσει τη διάπραξη της παράβασης και τη συνδρομή των τασσόμενων από το νόμο προϋποθέσεων, να είναι υποχρεωμένη να προβεί στην επιβολή του προστίμου

Α π ο φ α σ ί ζ ο υ μ ε

την **απόρριψη** της με ημερομηνία κατάθεσης 10/4/2018 και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανούς προσφυγής του, Α.Φ.Μ.

Οριστική φορολογική υποχρέωση του υπόχρεου - καταλογιζόμενα ποσά με βάση την παρούσα απόφαση (ταυτίζεται με της φορολογικής αρχής):

Φορολογικό έτος 2017

Α) Μη έκδοση Απόδειξης Λιανικής Πώλησης (Α.Λ.Π.) σε πελάτη για αγορά υποδημάτων αξίας 20,00 €, κατά παράβαση των διατάξεων των άρθρων 8, 12 και 13 του Ν.4308/2014 (Ε.Λ.Π.), που επισύρει τις κυρώσεις των διατάξεων της παρ. 1 του άρθρου 58Α του ν. 4174/2013, όπως τροποποιήθηκαν και ισχύουν με τις διατάξεις του άρθρου 51 του Ν.4410/2016.

Ποσό καταλογισμού 500,00 €

Β) Μη συνεργασία κατά τη διάρκεια του φορολογικού ελέγχου, κατά παράβαση των διατάξεων της παρ. 6 του άρθρου 25 του Ν.4174/2013, που επισύρει τις κυρώσεις του άρθρου 54 παρ. 1 ε' και 2 ε' του Ν.4174/2013.

Ποσό καταλογισμού 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 ΔΙΕΥΘΥΝΣΗΣ 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.