



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ



ΑΑΔΕ
Ανεξάρτητη Αρχή
Δημοσίων Εσόδων

Θεσσαλονίκη 4/7/2018

Αριθμός απόφασης: 1338

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

ΤΜΗΜΑ : Α7' – Επανεξέτασης

Πληροφορίες : Κ. Μαβινίδου

Ταχ. Δ/ση : Εγνατία 45

Ταχ. Κώδικας : 54630 – Θεσ/νίκη

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 1064/27-4-2017 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 7/3/2018 και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανή προσφυγή της ΑΦΜ, κατοίκου, Τ.Κ., κατά της με αρ. .../.../24-1-2018 Πράξης Επιβολής Προστίμου του άρθρου 54 του Ν.4174/2013 φορολογικού έτους 2016 του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. και τα προσκομιζόμενα με αυτήν σχετικά έγγραφα.

5. Την ανωτέρω προσβαλλόμενη πράξη της οποίας ζητείται η ακύρωση.

6. Την από 15/3/2018 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 7/3/2018 και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανούς προσφυγής της, 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. .../.../24-1-2018 προσβαλλόμενη Πράξη Επιβολής Προστίμου φορολογικού έτους 2016 του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ., επιβλήθηκε σε βάρος της προσφεύγουσας πρόστιμο ποσού 2.500,00 €, λόγω μη δήλωσης έναρξης εργασιών, συνεπώς μη εγγραφής στο φορολογικό μητρώο, κατά παράβαση του άρθρου 36 παρ. 1 περ. α' του Ν.2859/2000 (Φ.Π.Α.) που επισύρει τις κυρώσεις του άρθρου 54 παρ. 1 η' και 2 ε' του Ν.4174/2013.

Στις 15/12/2016 εστάλη στην Δ.Ο.Υ. το με αρ. πρωτ. .../.../.../11-12-2016 έγγραφο του Α.Τ. Σύμφωνα με το ανωτέρω έγγραφο, κατά τον επιτόπιο έλεγχο του Α.Τ. διαπιστώθηκε ότι η προσφεύγουσα είχε σε λειτουργία κατάστημα υγειονομικού ενδιαφέροντος χωρίς να έχει την κατά τον νόμο άδεια ίδρυσης και λειτουργίας καθώς και στερούνταν ταμειακής μηχανής. Στη συνέχεια, εκδόθηκε η με α/α/31-1-2017 εντολή μερικού ελέγχου του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. για την ορθή εφαρμογή του Ν.4308/2014 σχετικά με την τήρηση βιβλίων και την έκδοση στοιχείων. Από τον διασταυρωτικό έλεγχο μέσω του υποσυστήματος του Μητρώου TAXIS και βάσει του ανωτέρω σχετικού εγγράφου του Α.Τ., διαπιστώθηκε η μη υποβολή δήλωσης έναρξης εργασιών και η μη τήρηση απλογραφικών βιβλίων και έκδοση φορολογικών στοιχείων ως είχε υποχρέωση, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθ. 1 του ΚΕΦ. 1 και άρθ. 3 του ΚΕΦ. 2 του Ν.4308/2014. Κατόπιν αυτού, ο έλεγχος επέδωσε στην προσφεύγουσα το με αρ.../31-1-2017 σημείωμα διαπιστώσεων περί μη υποβολής δήλωσης έναρξης δραστηριότητας, καθώς και τον υπ' αριθμ./31-1-2017 προσωρινό διορθωτικό προσδιορισμό προστίμου. Στη συνέχεια η προσφεύγουσα κατέθεσε στη Δ.Ο.Υ. το με αρ. πρωτ./14-2-2017 απαντητικό - επεξηγηματικό σημείωμα, το οποίο ο έλεγχος, αφού έλαβε υπόψη, εξέδωσε την προσβαλλόμενη πράξη. Σημειώνεται ότι μετά την έλεγχο της αστυνομικής αρχής η προσφεύγουσα υπέβαλε τη με α/α/23-12-2016 δήλωση έναρξης εργασιών με ΚΑΔ 56301014 «Υπηρεσίες που παρέχονται από παραδοσιακό καφενείο».

Η προσφεύγουσα, με την υπό κρίση ενδικοφανή προσφυγή, ζητά την εξαφάνιση άλλως την τροποποίηση της προσβαλλόμενης πράξης για τους παρακάτω λόγους :

- Είχε δρομολογήσει τη διαδικασία έκδοσης λογιστικού συστήματος και λογιστικών αρχείων, αλλά λόγω της διαπίστωσης διπλού ΑΜΚΑ που υπήρχε στο σύστημα, δεν κατέστη δυνατή η πραγματοποίηση έναρξης εργασιών με αποτέλεσμα την καθυστέρηση της διαδικασίας. Αυτό

είχε ως αποτέλεσμα να μην μπορεί να ασφαλιστεί στον Ο.Γ.Α. απαραίτητη προϋπόθεση για την έκδοση των λογιστικών στοιχείων του καταστήματος.

- Την ημέρα που έγινε ο έλεγχος ήταν ο γιατρός στο χωριό και την παρακάλεσε ο Πρόεδρος του Συλλόγου και οι χωριανοί να ανοίξει το κατάστημα για να μην κάθονται στο κρύο, όπως και έγινε και ανθρώπινα τους έφτιαξε καφέ χωρίς αντίτιμο. Το ίδιο έκανε και στον αστυνομικό που έκανε τον έλεγχο, ο οποίος για το ευχαριστώ επέδειξε ασυνήθιστο ζήλο και της έκανε έλεγχο.
- Το κατάστημά της βρίσκεται σε ένα χωριό που κατά τους χειμερινούς μήνες προσέρχονται στο καφενείο 4-5 άτομα ημερησίως άνω των 80 ετών και βρίσκεται σε υψόμετρο 1000 μέτρων.
- Επισυνάπτει την από 23/12/2016 δήλωση έναρξης εργασιών στη Δ.Ο.Υ. που υπέβαλε λίγες μέρες μετά το συμβάν.

Επειδή στο άρθρο 10 του Ν.4174/2013 ορίζεται ότι : «1. Κάθε πρόσωπο που πρόκειται να ασκήσει δραστηριότητες επιχειρηματικού περιεχομένου ή να καταστεί υπόχρεο σε καταβολή ή παρακράτηση φόρου, σύμφωνα με τη φορολογική νομοθεσία ή σε υποβολή οποιασδήποτε δήλωσης που εμπίπτει στο πεδίο εφαρμογής του Κώδικα υποβάλλει δήλωση εγγραφής στο φορολογικό μητρώο κατά τον τρόπο και το χρόνο που ορίζεται με απόφαση του Γενικού Γραμματέα. Με όμοια απόφαση είναι δυνατόν να ορίζονται άλλες κατηγορίες προσώπων, για τις οποίες απαιτείται εγγραφή στο φορολογικό μητρώο.» και στο άρθρο 13 του ίδιου νόμου ορίζεται ; «1. Κάθε πρόσωπο με εισόδημα από επιχειρηματική δραστηριότητα υποχρεούται να τηρεί αξιόπιστο λογιστικό σύστημα και κατάλληλα λογιστικά αρχεία σύμφωνα με τα λογιστικά πρότυπα που προβλέπονται στην ελληνική νομοθεσία, για τη σύνταξη των χρηματοοικονομικών καταστάσεων και άλλων πληροφοριών σύμφωνα με τη φορολογική νομοθεσία. Για την εφαρμογή των διατάξεων του παρόντος νόμου, το λογιστικό σύστημα και τα λογιστικά αρχεία εξετάζονται ως ενιαίο σύνολο και όχι αποσπασματικά τα επιμέρους συστατικά τους, σε ό,τι αφορά την αξιοπιστία και την καταλληλότητά τους.»

Επειδή, στην παρ. 1 περ. α' του άρθρου 36 του ν.2859/2000 ορίζεται ότι: «1. Ο υποκείμενος στο φόρο υποχρεούται να υποβάλλει τις παρακάτω δηλώσεις : α) δήλωση έναρξης των εργασιών του, η οποία υποβάλλεται πριν από την έναρξη των εργασιών αυτών. Ως έναρξη εργασιών θεωρείται ο χρόνος πραγματοποίησης της πρώτης συναλλαγής στα πλαίσια της επιχείρησης. ...»

Επειδή, στην ΠΟΛ 1006/2014 του ΓΓΔΕ όπως τροποποιήθηκε με την ΠΟΛ 1178/2015 ορίζεται : «1. Σε κάθε πρόσωπο, φυσικό ή νομικό ή νομική οντότητα όπως αυτό ορίζεται στο [άρθρο 3 του Κώδικα Φορολογικής Διαδικασίας \(κ.Φ.Δ.\) Ν. 4174/2013](#) (170/Α') ημεδαπό ή αλλοδαπό, που πρόκειται να ασκήσει δραστηριότητες επιχειρηματικού περιεχομένου ή να καταστεί υπόχρεο σε καταβολή ή παρακράτηση φόρου σύμφωνα με τη φορολογική διαδικασία ή σε υποβολή οποιασδήποτε δήλωσης που εμπίπτει στο πεδίο εφαρμογής του Κώδικα αυτού, αποδίδεται από τη φορολογική διοίκηση ενιαίος και μοναδικός Αριθμός Φορολογικού Μητρώου (Α.Φ.Μ.) ανεξάρτητα

του αριθμού των εγκαταστάσεων (υποκαταστημάτων, γραφείων, αποθηκών) που διαθέτει εντός και εκτός της Ελληνικής Επικράτειας, προκειμένου να εγγραφεί στο Φορολογικό Μητρώο.»

Επειδή, στο άρθρο 54 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: ...,ζ) δεν προβαίνει σε εγγραφή στο φορολογικό μητρώο ή εγγράφεται στο φορολογικό μητρώο περισσότερες φορές 2. Τα πρόστιμα για τις παραβάσεις που αναφέρονται στην παράγραφο 1 καθορίζονται ως εξής: ...ε) δύο χιλιάδες πεντακόσια (2.500) ευρώ, στις περιπτώσεις ε`, ζ`, η` και ιδ` της παραγράφου 1...»

Επειδή, σύμφωνα με την από 24/1/2018 έκθεση ελέγχου προστίμου Κ.Φ.Δ. της Δ.Ο.Υ., η οποία έχει την αποδεικτική δύναμη της παρ. 1 του άρθρου 171 του Κ.Δ.Δ. προκύπτουν τα εξής : Στις 15/12/2016 και ώρα 10:00 στο Δ.Δ. του Δήμου αστυνομικός του Α.Τ από επιτόπιο έλεγχο διαπίστωσε ότι η προσφεύγουσα είχε σε λειτουργία κατάστημα υγειονομικού ενδιαφέροντος (καφενείο), χωρίς να έχει την κατά τον νόμο άδεια ίδρυσης και λειτουργίας και στερούνταν ταμειακής μηχανής. Στη συνέχεια, συνέταξε την με αρ. πρωτ. .../.../.../11-12-2016 Έκθεση Προφορικής Μηνύσεως την οποία γνωστοποίησε στη Δ.Ο.Υ. Ακολούθως, εκδόθηκε η με α/α .../31-01-2017 εντολή μερικού ελέγχου του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. ως προς την ορθή εφαρμογή του Ν.4308/2014 σχετικά με την τήρηση βιβλίων και την έκδοση στοιχείων της επιχείρησης της προσφεύγουσας. Από τον διασταυρωτικό έλεγχο, μέσω του υποσυστήματος του Μητρώου TAXIS και βάσει του ανωτέρω σχετικού εγγράφου του Α.Τ , διαπιστώθηκε η μη υποβολή δήλωσης έναρξης εργασιών και η μη τήρηση απλογραφικών βιβλίων και έκδοση φορολογικών στοιχείων ως είχε υποχρέωση.

Επειδή, από τον γενόμενο σε βάρος της προσφεύγουσας έλεγχο διαγνώσθηκαν αντικειμενικά στοιχεία που στοιχειοθετούν το πραγματικό της φορολογικής παράβασης, ήτοι της μη δήλωσης έναρξης εργασιών για παρεχόμενες υπηρεσίες «καφενείου» και ως εκ τούτου η επιβολή του προστίμου 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

Επειδή, σύμφωνα με τα ανωτέρω, οι διαπιστώσεις του ελέγχου, όπως αυτές καταγράφονται στην από 24/1/2018 έκθεση ελέγχου προστίμου Κ.Φ.Δ. της Δ.Ο.Υ. επί της οποίας εδράζεται η προσβαλλόμενη πράξη, κρίνονται βάσιμες, αποδεκτές και πλήρως αιτιολογημένες.

Α π ο φ α σ ί ζ ο υ μ ε

την **απόρριψη** της με ημερομηνία κατάθεσης 7/3/2018 και με αριθμό πρωτοκόλλου
ενδικοφανούς προσφυγής της, ΑΦΜ

**Οριστική φορολογική υποχρέωση της υπόχρεης - καταλογιζόμενο ποσό με βάση την
παρούσα απόφαση (ταυτίζεται με της φορολογικής αρχής):**

Φορολογικό έτος 2016

Ποσό προστίμου : 2.500,00 €

Εντελλόμεθα όπως αρμόδιο όργανο κοινοποιήσει με τη νόμιμη διαδικασία την παρούσα
απόφαση στην υπόχρεη.

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