



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ



ΑΑΔΕ

Ανεξάρτητη Αρχή
Δημοσίων Εσόδων

ΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ
ΥΠΟΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ
ΤΜΗΜΑ Α1

Ταχ. Δ/ση : Αριστογείτονος 19
Ταχ. Κώδικας : 176 71 - Καλλιθέα
Τηλέφωνο : 213 1604 534
ΦΑΞ : 213 1604 567

Καλλιθέα, 12/06/2018

Αριθμός απόφασης: 2984

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 Ανεξάρτητης Αρχής Δημοσίων Εσόδων.
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 Β' 2759/1.9.2016) Απόφαση του Προϊσταμένου της Διεύθυνσης Επίλυσης Διαφορών «*Παροχή εξουσιοδότησης υπογραφής*».
4. Τη με ημερομηνία κατάθεσης 27.02.2018 και αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανή προσφυγή του (**ΑΦΜ**), κάτοικο, κατά της υπ' αριθμ./...../2018 Πράξης Επιβολής Προστίμου φορ/κής περιόδου 01/01 – 31/12/2017 του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. ΑΓΡΙΝΙΟΥ, και τα προσκομιζόμενα με αυτήν σχετικά έγγραφα.
5. Την υπ' αριθμ./...../2018 Πράξη Επιβολής Προστίμου φορ/κής περιόδου 01/01 – 31/12/2017 του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. ΑΓΡΙΝΙΟΥ, της οποίας ζητείται η ακύρωση, καθώς και την οικεία έκθεση ελέγχου.
6. Τις απόψεις της ανωτέρω φορολογικής αρχής.
7. Την εισήγηση του ορισθέντος υπαλλήλου του Τμήματος Α1 όπως αποτυπώνεται στο σχέδιο της απόφασης.

Επί της από 27.02.2018 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./...../2018 προσβαλλόμενη Πράξη Επιβολής Προστίμου του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. ΑΓΡΙΝΙΟΥ επιβλήθηκε σε βάρος του προσφεύγοντος πρόστιμο συνολικού ποσού **2.500,00 €** για τη φορολογική περίοδο 01/01 – 31/12/2017 σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 54 παρ.1 ζ' και παρ.2 ε' του ν. 4174/2013 (Κ.Φ.Δ.) λόγω παράβασης των διατάξεων του άρθρου 36 του ν. 2859/2000 (Φ.Π.Α.) και του άρθρου 10 παρ.1 του ν. 4174/2013 (Κ.Φ.Δ.).

Η παράβαση αφορά τη μη υποβολή δήλωσης έναρξης εργασιών για τη δραστηριότητα "καφενείο" στην περιοχή

Ο προσφεύγων, με την υπό κρίση ενδικοφανή προσφυγή, ζητά την ακύρωση της παραπάνω Πράξης Επιβολής Προστίμου του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. ΑΓΡΙΝΙΟΥ προβάλλοντας τα εξής:

Ο προσφεύγων αναφέρει ότι ουδέποτε είχε ασκήσει το επάγγελμα του καφεπώλη στη, ενώ το κτίριο στο οποίο βρισκόταν κατά τη στιγμή του ελέγχου ανήκει στον υιό του από τον οποίο και φιλοξενείται. Κατά τη στιγμή του ελέγχου, ο προσφεύγων βρισκόταν στην αυλή και έπινε καφέ με τον ανιψιό του που ζει στην όταν έφτασε ένας υπάλληλος που του είπε ότι είναι από τη Δ.Ο.Υ. ΑΓΡΙΝΙΟΥ για έλεγχο. Ο προσφεύγων του είπε ότι το οίκημα πλέον δεν χρησιμοποιείται σαν κατάστημα εδώ και δύομισι χρόνια, από τότε που η σύζυγός του έπαθε εγκεφαλικό και τη συντηρεί, ενώ και ο ίδιος αντιμετωπίζει σοβαρά θέματα υγείας. Ο προσφεύγων ισχυρίζεται ότι κάλεσε τον ελεγκτή να διαπιστώσει και ο ίδιος ότι δεν υπήρχαν τα κατάλληλα σκεύη για τη λειτουργία καφενείου (φλιτζάνια, ποτήρια, σκεύη υγραερίου για κατασκευή καφέ). Επιπλέον, το οίκημα έχει μέσα κρεβάτι, καναπέ, μπαούλο με ρούχα, ραπτομηχανή, ψυγείο σπιτιού και οτιδήποτε έχει σχέση με οικιακή χρήση, ενώ στο χώρο δεν υπήρχαν άλλα άτομα ώστε να δημιουργείται η εντύπωση ότι πρόκειται για καφενείο, αλλά ούτε και αναψυκτικά ή άλλο παρόμοιο είδος.

Επειδή στην παρ.1 του άρθρου 23 του ν. 4174/2013 (Κ.Φ.Δ.) ορίζεται: «*Η Φορολογική Διοίκηση έχει την εξουσία να επαληθεύει, να ελέγχει και να διασταυρώνει την εκπλήρωση των φορολογικών υποχρεώσεων εκ μέρους του φορολογούμενου, την ακρίβεια των φορολογικών δηλώσεων που υποβάλλονται σε αυτήν και να επιβεβαιώνει τον υπολογισμό και την καταβολή του οφειλόμενου φόρου, διενεργώντας έλεγχο σε έγγραφα, λογιστικά στοιχεία και στοιχεία γνωστοποιήσεων και παρόμοιες πληροφορίες, θέτοντας ερωτήσεις στον φορολογούμενο και σε τρίτα πρόσωπα, ερευνώντας εγκαταστάσεις και μέσα μεταφοράς που χρησιμοποιούνται για τη διενέργεια επιχειρηματικών δραστηριοτήτων, σύμφωνα με τις διαδικασίες και χρησιμοποιώντας μεθόδους που προβλέπονται στον Κώδικα.*».

Επειδή στην παρ.1 του άρθρου 10 του ν. 4174/2013 (Κ.Φ.Δ.) ορίζεται: «*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.*».

Επειδή, στα άρθρα 1§1 και 4 της ΠΟΛ. 1006/31.12.2013 (ΦΕΚ Β' 19/10.01.2014) ορίζεται:

«*Άρθρο 1 .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. [...]

Άρθρο 4. Τα πρόσωπα του άρθρου 1 της παρούσας, που πρόκειται να ασκήσουν επιχειρηματική δραστηριότητα τα οποία εξαιρούνται από τη σύσταση τους στην Υπηρεσία Μέσης Στάσης (ΥΜΣ), υποχρεούνται, να υποβάλλουν στη Φορολογική Διοίκηση, δήλωση έναρξης επιχειρηματικής δραστηριότητας, πριν την πραγματοποίηση οποιασδήποτε συναλλαγής στα πλαίσια της δραστηριότητας τους. [...] 1. Τα φυσικά πρόσωπα υποβάλλουν το έντυπο Μ2 «Δήλωση Έναρξης/Μεταβολής Εργασιών Φυσικού Προσώπου», συμπληρώνοντας την ένδειξη «Έναρξη»..».

Επειδή στην παρ.1 περ.(α) του άρθρου 36 του ν. 2859/2000 (Φ.Π.Α.) ορίζεται: «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. Προκειμένου για νομικά πρόσωπα, ως χρόνος έναρξης θεωρείται ο χρόνος της νόμιμης σύστασης αυτών. Στην περίπτωση νομικών προσώπων, η καθυστέρηση υποβολής της δήλωσης έναρξης μέχρι 30 (τριάντα) ημέρες δεν συνεπάγεται την επιβολή κυρώσεων, εφόσον δεν έχουν πραγματοποιήσει καμία συναλλαγή, [...]».

Επειδή στις παρ1 και 2 του άρθρου 54 του ν.4174/2013 (ΚΦΔ) ορίζεται: «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' και ζ' και η' της παραγράφου 1 [...]».

Επειδή με τις διατάξεις του άρθρου 64 του ν. 4174/2013 (ΚΦΔ) προβλέπεται ότι: «Η Φορολογική Διοίκηση έχει την υποχρέωση να παρέχει **σαφή, ειδική και επαρκή αιτιολογία** για τη νομική βάση, τα γεγονότα και τις περιστάσεις που θεμελιώνουν την έκδοση πράξεως και τον προσδιορισμό φόρου».

Επειδή, εν προκειμένω, στην οικεία από 07.02.2018 έκθεση ελέγχου της Δ.Ο.Υ. ΑΓΡΙΝΙΟΥ αναφέρονται τα εξής: «Στις 11/07/2017 και ώρα 20:30 κλιμάκιο της υπηρεσίας μας αποτελούμενο από τους υπαλλήλους [...], διενεργώντας προληπτικό έλεγχο στην περιοχή του Ν. Αιτωλοακαρνανίας, διαπίστωσε ότι στη λειτουργούσε ατομική επιχείρηση με δραστηριότητα «καφενείο», χωρίς να έχει κάνει εγγραφή στο μητρώο επιτηδευματιών (δήλωση έναρξης εργασιών για την άσκηση οικονομικής δραστηριότητας), κατά παράβαση των διατάξεων [...]. Για την ανωτέρω διαπίστωση εκδόθηκε το υπ' αριθμ. /2017 Σημείωμα Διαπιστώσεων Ελέγχου – Κλήση σε ακρόαση, [...] Ο ελεγχόμενος με το υπ' αριθμ. /2017 έγγραφό του μας απάντησε ότι δεν υπήρχε επιχείρηση εκμετάλλευσης καφενείου, διότι είναι καρκινοπαθής με δύο σοβαρές εγχειρήσεις εντέρου και πνεύμονα και η ηλικία του είναι 80 ετών και ως εκ τούτου δεν μπορεί να λειτουργήσει επιχείρηση εκμετάλλευσης καφενείου, ούτε και η σύζυγός του επειδή εδώ

και δύο έτη είναι τετραπληγική. Προφορικά μας κατέθεσε ότι το κτίριο είναι παλαιό καφενείο το οποίο έκανε έναρξη δραστηριότητας το 1988 και διακοπή επαγγέλματος την 15-15-2011 λόγω υγείας και ηλικίας, τα πάγια ήταν από τότε. Το δε κατάστημα το χρησιμοποιεί για κατοικία επειδή είναι ισόγειο και επειδή δεν μπορεί να ανεβαίνει σκάλες, επίσης αντί για εμπορεύσιμα αγαθά, έχει καναπέδες για να ξεκουράζεται και μπαούλα, και ότι περνάνε κάποιοι χωριανοί του και του κάνουν παρέα. Ο έλεγχος δεν δέχεται τις απόψεις του ελεγχόμενου. [...] Καταλογίζουμε σε βάρος της επιχείρησης του (ΑΦΜ) με αντικείμενο δραστηριότητας «ΚΑΦΕΝΕΙΟ» και έδρα τη, ελεγκτικής αρμοδιότητας της Δ.Ο.Υ. Αγρινίου τις ακόλουθες παραβάσεις: Παράβαση μία (1) για μη εγγραφή στο φορολογικό μητρώο (μη υποβολή δήλωσης έναρξης εργασιών για τη δραστηριότητα ΚΑΦΕΝΕΙΟ), κατά παράβαση [...]».

Επειδή, βάσει των ανωτέρω, δεν προκύπτει από την ως άνω έκθεση ελέγχου ότι πράγματι ο προσφεύγων λειτουργούσε στο συγκεκριμένο χώρο καφενείο, καθώς δεν αναφέρει ποια είναι τα πραγματικά περιστατικά βάσει των οποίων κατέληξε στην εν λόγω διαπίστωση (πχ διαθέσιμα τραπέζια και καρέκλες, πελάτες, υπαλλήλους-σερβιτόρους, σκεύη και εγκαταστάσεις απαραίτητα για ένα καφενείο, συναλλαγές), ενώ δεν επεξηγεί τους λόγους για τους οποίους δεν αποδέχθηκε τις απόψεις του προσφεύγοντα κατά την κλήση του σε ακρόαση. Δεδομένου ότι η προσβαλλόμενη πράξη στηρίζεται στην οικεία έκθεση ελέγχου, η οποία στερείται σαφούς, ειδικής και επαρκούς αιτιολογίας, αυτή κρίνεται πλημμελής.

Α π ο φ α σ ί ζ ο υ μ ε

την αποδοχή της με ημερομηνία κατάθεσης 27.02.2018 και με αριθμ. πρωτ. ενδικοφανούς προσφυγής του (ΑΦΜ) και την ακύρωση της υπ' αριθμ./2018 Πράξης Επιβολής Προστίμου.

Οριστική φορολογική υποχρέωση του υπόχρεου με βάση την παρούσα απόφαση:

Υπ' αριθ./...../2018 Πράξη Επιβολής Προστίμου βάσει Άρθρ.54§1ζ' και §2ε' του Κ.Φ.Δ.:
Μηδέν

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

Ακριβές Αντίγραφο

**Η Υπάλληλος του Τμήματος
Διοικητικής Υποστήριξης**

**ΜΕ ΕΝΤΟΛΗ ΤΟΥ ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΥ
ΤΗΣ ΔΙΕΥΘΥΝΣΗΣ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ**

**Ο ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΣ ΤΗΣ ΥΠΟΔΙΕΥΘΥΝΣΗΣ
ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ**

ΓΕΩΡΓΙΟΣ ΦΑΚΟΣ

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.