



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ



ΑΑΔΕ

Ανεξάρτητη Αρχή
Δημοσίων Εσόδων

Καλλιθέα, 17/04/2018

Αριθμός απόφασης: 2102

ΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ

ΥΠΟΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ

ΤΜΗΜΑ Α4

Ταχ. Δ/ση : Αριστογείτονος 19

Ταχ. Κώδικας : 176 71 - Καλλιθέα

Τηλέφωνο : 213 1604526

ΦΑΞ : 213 1604567

ΑΠΟΦΑΣΗ

Ο ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΣ ΤΗΣ ΔΙΕΥΘΥΝΣΗΣ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ

Έχοντας υπ' όψη:

1. Τις διατάξεις :

α. Του άρθρου 63 του ν. 4174/2013 (ΦΕΚ Α' 170), όπως ισχύει.

β. Της παρ. 3 του άρθρου 47 του ν. 4331/2015 (ΦΕΚ Α' 69).

γ. 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.)*».

δ. Της ΠΟΛ 1064/28.04.2017 Απόφασης του Διοικητή της Ανεξάρτητης Αρχής Δημοσίων Εσόδων (ΦΕΚ Β' 1440/27-04-2014) «*Εφαρμογή των διατάξεων του άρθρου 63 του ν. 4174/2013 (Ειδική Διοικητική Διαδικασία - Ενδικοφανής προσφυγή), καθορισμός λεπτομερειών για τη λειτουργία της Διεύθυνσης Επίλυσης Διαφορών της Ανεξάρτητης Αρχής Δημοσίων Εσόδων (Α.Α.Δ.Ε.), την εφαρμοστέα διαδικασία και τον τρόπο έκδοσης των αποφάσεων αυτής και ρύθμιση ζητημάτων καταβολής και αναστολής καταβολής του οφειλόμενου ποσού σε περίπτωση άσκησης ενδικοφανούς προσφυγής*».

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 2759 / τ. Β' / 01.09.2016) Απόφαση του Προϊσταμένου της Διεύθυνσης Επίλυσης Διαφορών.

4. Την από 19/12/2017 και με αριθμό πρωτοκόλλουενδικοφανή προσφυγή του, ΑΦΜ, κατοίκου Κορίνθου, οδός, κατά της υπ' αρ. /03-11-2017 απόφασης επιβολής προστίμου επί διαδικαστικών παραβάσεων (περίπτωση γ του άρθρου 54 του ΚΦΔ) φορολογικού έτους 2014 του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Κορίνθου και τα προσκομιζόμενα με αυτή σχετικά έγγραφα.

5. Την υπ' αρ. /03-11-2017 απόφαση επιβολής προστίμου επί διαδικαστικών παραβάσεων (περίπτωση γ του άρθρου 54 του ΚΦΔ) φορολογικού έτους 2014 του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Κορίνθου, της οποίας ζητείται η επανεξέταση.

6. Τις απόψεις της Δ.Ο.Υ. Κορίνθου.

7. Την εισήγηση του ορισθέντος υπαλλήλου του Τμήματος Α4, όπως αποτυπώνεται στο σχέδιο της απόφασης.

Επί της από 19/12/2017 και με αριθμό πρωτοκόλλουενδικοφανούς προσφυγής 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' αρ./03-11-2017 απόφαση επιβολής προστίμου επί διαδικαστικών παραβάσεων (περίπτωση γ του άρθρου 54 του ΚΦΔ) φορολογικού έτους 2014 του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Κορίνθου, επιβλήθηκε σε βάρος του προσφεύγοντος πρόστιμο ύψους 250,00 € επειδή υπέβαλε εκπρόθεσμα την υπ' αριθμ./14 αρχική προσωρινή δήλωση παρακρατούμενου φόρου από επιχειρηματική δραστηριότητα για τη περίοδο παρακράτησης 3^{ου}/2014 από την οποία προέκυψε υποχρέωση καταβολής φόρου. Το γεγονός αυτό αποτελεί φορολογική παράβαση σύμφωνα με την περίπτωση γ' του άρθρου 54 του Ν. 4174/2013.

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

- Η συναλλαγή που συντελέστηκε αφορούσε τιμολόγιο παροχής υπηρεσιών για αμοιβή τεχνικού για το τεχνικό έργο συντήρησης του ανελκυστήρα και ήταν αξίας 60 €, , δηλαδή κατά πολύ μικρότερη του ποσού των 300 € που τάσσει ο νόμος ως προϋπόθεση ενεργοποίησης της υποχρέωσης παρακράτησης φόρου και της συνακόλουθης απόδοσης του.
- Εφόσον δεν υπήρχε υποχρέωση παρακράτησης φόρου και συνακόλουθης απόδοσης του, η αρχική προσωρινή δήλωση σε καμία περίπτωση δεν μπορεί να χαρακτηριστεί ως εκπρόθεσμη και να δημιουργήσει έτσι λόγο επιβολής προστίμου.
- Το επίμαχο πρόστιμο επεβλήθη κατά παράβαση των άρθρων 62 και 64 του Ν. 4172/2013, δεδομένου ότι ουδέποτε συνέτρεξαν οι λόγοι και οι προϋποθέσεις επιβολής του.

Επειδή σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 61 του Ν. 4172/2013: «Κάθε νομικό πρόσωπο ή νομική οντότητα ή φυσικό πρόσωπο που ασκεί επιχειρηματική δραστηριότητα και έχει τη φορολογική κατοικία του στην Ελλάδα, οι φορείς γενικής κυβέρνησης ή κάθε φορολογούμενος που δεν έχει τη φορολογική κατοικία του στην Ελλάδα, αλλά δραστηριοποιείται μέσω μόνιμης εγκατάστασης στην Ελλάδα, και προβαίνει σε πληρωμές σύμφωνα με τα αναφερόμενα στο άρθρο 62, καθώς και οι συμβολαιογράφοι για τις συναλλαγές της περίπτωσης στ' του άρθρου 62 υποχρεούνται σε παρακράτηση φόρου όπως ορίζεται στο άρθρο 64.»

Επειδή σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 62 του Ν. 4172/2013: «1. Οι ακόλουθες πληρωμές υπόκειται σε παρακράτηση φόρου:

α) μερίσματα,

β) τόκοι,

γ) δικαιώματα (royalties),

δ) αμοιβές για τεχνικές υπηρεσίες, αμοιβές διοίκησης, αμοιβές για συμβουλευτικές υπηρεσίες και άλλες αμοιβές για παρόμοιες υπηρεσίες, ανεξαρτήτως εάν έχουν παρασχεθεί στην Ελλάδα, όταν ο λήπτης της αμοιβής είναι φυσικό πρόσωπο,

ε),

στ) ...»

Επειδή σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 64 του Ν. 4172/2013: «1. Οι συντελεστές παρακράτησης φόρου είναι οι εξής: α)...., β)...., γ)...., δ) για αμοιβές για τεχνικά έργα, αμοιβές διοίκησης, αμοιβές για συμβουλευτικές ή παρόμοιες υπηρεσίες είκοσι τοις εκατό (20%).....

7. Ο φόρος που παρακρατείται σύμφωνα με τις ανωτέρω παραγράφους αποδίδεται το αργότερο μέχρι το τέλος του δεύτερου μήνα από την ημερομηνία καταβολής της υποκείμενης σε παρακράτηση πληρωμής

8. Σε περίπτωση που ο λήπτης της αμοιβής σύμφωνα με την περίπτωση δ' της παραγράφου 1 του άρθρου 62 είναι φορολογικός κάτοικος Ελλάδας, παρακράτηση φόρου σύμφωνα με την παράγραφο 1 ενεργείται μόνον εφόσον η συναλλαγή υπερβαίνει τα τριακόσια (300) ευρώ...»

Επειδή σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 54 του Ν. 4172/2013: «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:

α) ...

β)

γ) δεν υποβάλλει ή υποβάλει εκπρόθεσμα δήλωση παρακράτησης φόρου,

2. Τα πρόστιμα για τις παραβάσεις που αναφέρονται στην παράγραφο 1 καθορίζονται ως εξής:

α) ...

β) ...

γ) διακόσια πενήντα (250) ευρώ, για κάθε παράβαση των περιπτώσεων "β", γ', δ' και στ σε περίπτωση που ο φορολογούμενος είναι υπόχρεος τήρησης βιβλίων και στοιχείων με βάση απλοποιημένα λογιστικά πρότυπα και

δ) ...»

Επειδή, όπως προκύπτει από την εξέταση των στοιχείων του φακέλου, ο προσφεύγων τηρεί βιβλία Β' κατηγορίας. Η υπό κρίση δήλωση που υπέβαλε (προσωρινή δήλωση παρακρατούμενου φόρου από επιχειρηματική δραστηριότητα) στις 18/06/2014 αφορά την περίοδο παρακράτησης του 3^{ου}/2014 και όφειλε να είχε υποβληθεί μέχρι τις 31/05/2014. Με την ανωτέρω εκπρόθεσμη δήλωση δηλώθηκε και αποδόθηκε παρακρατούμενος φόρος από επιχειρηματική δραστηριότητα ύψους 60 €. Η εκπρόθεσμη αυτή απόδοση συνιστά παράβαση του άρ. 54 παρ. 1 περ. γ του Ν. 4174/2013 και προς τούτο επιβλήθηκε στον προσφεύγοντα το πρόστιμο της περ. γ' του άρ. 54 παρ. 2, ύψους 250 €.

Επειδή ο προσφεύγων επικαλείται ότι η συναλλαγή που συντελέστηκε αφορούσε τιμολόγιο παροχής υπηρεσιών για αμοιβή τεχνικού για το τεχνικό έργο συντήρησης του ανελκυστήρα και ήταν αξίας 60 €, δηλαδή κατά πολύ μικρότερη του ποσού των 300 € που τάσσει ο νόμος ως προϋπόθεση ενεργοποίησης της υποχρέωσης παρακράτησης φόρου και της συνακόλουθης απόδοσης του κι εφόσον δεν υπήρχε υποχρέωση παρακράτησης φόρου και συνακόλουθης απόδοσης του, η αρχική προσωρινή δήλωση σε καμία περίπτωση δεν μπορεί να χαρακτηριστεί ως εκπρόθεσμη και να δημιουργήσει έτσι λόγο επιβολής προστίμου.

Ο προσφεύγων όντως δεν είχε την υποχρέωση να παρακρατήσει φόρο από επιχειρηματική δραστηριότητα λόγω του ύψους της αξίας του τιμολογίου, ωστόσο εφόσον προέβη σε παρακράτηση φόρου με συντελεστή παρακράτησης 20% που αφορά αμοιβές για τεχνικά έργα, όφειλε να τον αποδώσει στο σωστό χρόνο, ήτοι εμπρόθεσμα στις 31/05/2014, σύμφωνα με τις προαναφερόμενες διατάξεις της παραγράφου 7 του άρθρου 64 του Ν. 4172/2013.

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. Συνεπώς, η διοίκηση μπορεί να ενεργήσει μόνο με βάση ό,τι επιτρέπεται από τους κανόνες αυτούς.

Εν προκειμένω, ορθώς εφαρμόστηκαν οι διατάξεις του άρθρου 54 του Ν. 4174/2013 και επιβλήθηκε πρόστιμο της παρ. 2, ύψους 250 €. Η διοίκηση, στη συγκεκριμένη περίπτωση, δεσμεύεται από τους κανόνες του Ν. 4174/2013 όπως αυτοί προαναφέρθηκαν ως προς την επιβολή προστίμου στην περίπτωση της εκπρόθεσμης υποβολής δήλωσης παρακράτησης φόρου, και οι ισχυρισμοί του περί μη υποχρέωσης παρακράτησης φόρου και συνακόλουθης απόδοσης του δεν επαρκούν για την απαλλαγή του από το πρόστιμο.

Επειδή οι διαπιστώσεις του ελέγχου, όπως αυτές καταγράφονται στη από 03/11/2016 έκθεση ελέγχου επί εκπρόθεσμης υποβολής προσωρινής δήλωσης από επιχειρηματική δραστηριότητα επί της οποίας εδράζεται η προσβαλλόμενη πράξη, κρίνονται βάσιμες, αποδεκτές και πλήρως αιτιολογημένες, **η υπό κρίση ενδικοφανής προσφυγή πρέπει να απορριφθεί στο σύνολό της.**

Α π ο φ α σ ί ζ ο υ μ ε

Την απόρριψη της με αριθμό πρωτοκόλλουενδικοφανούς προσφυγής του, ΑΦΜ, στο σύνολο της και την επικύρωση:

της υπ' αρ./03-11-2017 απόφασης επιβολής προστίμου επί διαδικαστικών παραβάσεων (περίπτωση γ του άρθρου 54 του ΚΦΔ) φορολογικού έτους 2014 του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Κορίνθου.

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

Συνολικό ποσό : 250,00 €.

Η παρούσα απόφαση να κοινοποιηθεί από αρμόδιο όργανο με τη νόμιμη διαδικασία στον υπόχρεο.

Ακριβές Αντίγραφο

**ΜΕ ΕΝΤΟΛΗ ΤΟΥ ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΥ
ΤΗΣ Δ/ΝΣΗΣ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ**

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

**Ο ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΣ
ΤΗΣ ΥΠΟΔ/ΝΣΗΣ 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 .