



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ



ΑΑΔΕ

Ανεξάρτητη Αρχή
Δημοσίων Εσόδων

**ΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ
ΥΠΟΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ
ΤΜΗΜΑ Α6**

Ταχ. Δ/νση : Αριστογείτονος 19

Ταχ. Κώδικας : 176 71 - Καλλιθέα

Τηλέφωνο : 213-1604537

ΦΑΞ : 213-1604567

Καλλιθέα, 22-12-2017

Αριθμός απόφασης: 6574

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. 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 Α.Α.Δ.Ε. (ΦΕΚ Β' 1440/27-4-2017).
- 2.** Την ΠΟΛ 1069/4-3-2014 Εγκύκλιο της Γενικής Γραμματείας Δημοσίων Εσόδων του Υπουργείου Οικονομικών.
- 3.** Την υπ' αριθμόν Δ.Ε.Δ. 1126366 ΕΞ 2016/30-8-2016 (ΦΕΚ 2759/τ.Β'/01-09-2016) Απόφαση του Προϊσταμένου της Διεύθυνσης Επίλυσης Διαφορών.
- 4.** Την από 4-8-2017 και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανή προσφυγή του, ΑΦΜ, κατοίκου ΓΕΡΑΚΑ, οδός κατά της με αριθμό/ 28-06-2017 οριστικής πράξης επιβολής προστίμου ν.4174/2013 για το φορολογικό έτος 2017 του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. ΠΑΛΛΗΝΗΣ και τα προσκομιζόμενα με αυτήν σχετικά έγγραφα.
- 5.** Την με αριθμό/ 28-06-2017 οριστική πράξη επιβολής προστίμου ν.4174/2013 για το φορολογικό έτος 2017 του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. ΠΑΛΛΗΝΗΣ, της οποίας ζητείται η ακύρωση, καθώς και την από 28-6-2017 οικεία έκθεση ελέγχου.
- 6.** Τις απόψεις της ανωτέρω φορολογικής αρχής.
- 7.** Την εισήγηση του ορισθέντος υπαλλήλου του Τμήματος Α6 όπως αποτυπώνεται στο σχέδιο της απόφασης.

Επί της από 4-8-2017 και με αριθμό πρωτοκόλλουενδικοφανούς 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 με αριθμό/ 28-06-2017 οριστική πράξη επιβολής προστίμου ν.4174/2013 για το φορολογικό έτος 2017 επιβλήθηκε πρόστιμο ν.4174/2013 στον προσφεύγοντα ποσού 2.500€,

διότι δεν είχε προμηθευτεί και δεν χρησιμοποιούσε Φ.Τ.Μ. και δεν διέθετε παραστατικά αγοράς ή διακίνησης των ειδών που πωλούσε.

Από το Σ.Δ.Ο.Ε. Π.Δ. ΑΤΤΙΚΗΣ-ΑΙΓΑΙΟΥ διαβιβάστηκε στη Δ.Ο.Υ. ΠΑΛΛΗΝΗΣ το με αριθμό/ 9-5-2017 δελτίο πληροφοριών, σύμφωνα με το οποίο στις 9-4-2017 ο προσφεύγων πωλούσε είδη από πάγκο πλανόδιου πωλητή, χωρίς να εκδίδει φορολογικά στοιχεία, χωρίς να έχει προμηθευτή ταμειακή μηχανή και χωρίς να έχει υποβάλει δήλωση έναρξης εργασιών. Ο έλεγχος του Σ.Δ.Ο.Ε. Π.Δ. ΑΤΤΙΚΗΣ-ΑΙΓΑΙΟΥ κατέσχεσε και κατέστρεψε 493 τεμάχια, τα οποία πωλούνταν προς 10€ το καθένα. Κατόπιν των ανωτέρω, εκδόθηκε η με αριθμό/2017 εντολή ελέγχου από τον Προϊστάμενο της Δ.Ο.Υ. ΠΑΛΛΗΝΗΣ, συνετάχθησαν οι από 28-6-2017 εκθέσεις μερικού ελέγχου εφαρμογής των διατάξεων των Ε.Λ.Π. (ν.4308/2014) και ν.4174/2013 (Κ.Φ.Δ.) και εκδόθηκε η με αριθμό/ 28-6-2017 προσβαλλόμενη οριστική πράξη επιβολής προστίμου ν.4174/2013 για μη υποβολή δήλωσης έναρξης εργασιών και η με αριθμό/ 28-6-2017 οριστική πράξη επιβολής προστίμου Ε.Λ.Π. για τη μη προμήθεια και χρήση Φ.Τ.Μ. και μη ύπαρξη παραστατικών αγοράς και διακίνησης των ειδών που πωλούσε. Οι οριστικές πράξεις επιβολής προστίμων και οι εκθέσεις ελέγχου εστάλησαν στον προσφεύγοντα με την με αριθμό/ 5-7-2017 συστημένη επιστολή.

Ο προσφεύγων με την υπό κρίση ενδικοφανή προσφυγή αιτείται την ακύρωση της προσβαλλόμενης πράξης, διότι ο ίδιος πωλούσε εμπορεύματα που ανήκαν στον πατέρα τουμε ΑΦΜ, ο οποίος είναι παλιός μικροπωλητής-έμπορος, έχει δηλώσει έναρξη εργασιών στις 13-6-1999 και δεν έχει πραγματοποιήσει διακοπή εργασιών – ο προσφεύγων δηλώνει εργαζόμενος σε εταιρία security. Στις 8-4-2017, ημέρα που πραγματοποιήθηκε ο έλεγχος από το Σ.Δ.Ο.Ε. Π.Δ. ΑΤΤΙΚΗΣ-ΑΙΓΑΙΟΥ, ο πατέρας του ήταν ασθενής και ο προσφεύγων ανέλαβε να βοηθήσει.

Επειδή, σύμφωνα με το άρθρο 13 «Βιβλία και στοιχεία» του ν.4174/2013: «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, σύμφωνα με το άρθρο 8 «Τιμολόγιο πώλησης» του ν.4308/2014: «5. Η οντότητα που πωλεί αγαθά ή υπηρεσίες έχει την ευθύνη να διασφαλίζει ότι εκδίδεται τιμολόγιο για κάθε πώληση. Ο πωλητής αγαθών ή υπηρεσιών εκδίδει το τιμολόγιο πώλησης.»

Επειδή, σύμφωνα με το άρθρο 12 «Εκδιδόμενα στοιχεία για λιανική πώληση αγαθών ή υπηρεσιών» του ν.4308/2014: *«1. Για κάθε πώληση αγαθών ή υπηρεσιών σε ιδιώτες καταναλωτές, μπορεί να εκδίδεται στοιχείο λιανικής πώλησης (απόδειξη λιανικής πώλησης ή απόδειξη παροχής υπηρεσιών), αντί έκδοσης τιμολογίου του άρθρου 8. Αντίτυπο αυτού του εγγράφου παραδίδεται, αποστέλλεται ή τίθεται στη διάθεση του πελάτη. ... 7. Η οντότητα που πωλεί αγαθά ή υπηρεσίες σε ιδιώτες καταναλωτές έχει την ευθύνη να διασφαλίζει ότι εκδίδεται στοιχείο λιανικής πώλησης ή εναλλακτικά τιμολόγιο, για κάθε σχετική πώληση. Η οντότητα αυτή εκδίδει το παραστατικό πώλησης. Εναλλακτικά, η οντότητα μπορεί με προηγούμενη συμφωνία να διασφαλίσει την έκδοση παραστατικού από τρίτο πρόσωπο εξ' ονόματος και για λογαριασμό της. 8. Η έκδοση στοιχείων λιανικής πώλησης (αποδείξεων λιανικής ή τιμολογίων) γίνεται με τη χρήση φορολογικών ηλεκτρονικών μηχανισμών που προβλέπει ο ν. 1809/1988 κατά τη θέση σε ισχύ του παρόντος νόμου.»*

Επειδή σε περίπτωση πώλησης ειδών οφείλει το φυσικό ή νομικό πρόσωπο να εκδίδει φορολογικά στοιχεία μέσω του φορολογικού ηλεκτρονικού μηχανισμού, όπως προβλέπεται στις προαναφερθείσες διατάξεις.

Επειδή, σύμφωνα με το άρθρο 28 «Αποτελέσματα φορολογικού ελέγχου» του ν.4174/2013: *«Η οριστική πράξη διορθωτικού προσδιορισμού του φόρου εκδίδεται με βάση έκθεση ελέγχου την οποία συντάσσει η Φορολογική Διοίκηση. Η έκθεση ελέγχου περιλαμβάνει εμπεριστατωμένα και αιτιολογημένα τα γεγονότα, τα στοιχεία και τις διατάξεις τις οποίες έλαβε υπόψη της η Φορολογική Διοίκηση για τον προσδιορισμό του φόρου.»*

Επειδή, σύμφωνα με το άρθρο 169 «Δημόσια και ιδιωτικά» του Κώδικα Διοικητικής Δικονομίας: *«1. Δημόσια είναι τα έγγραφα τα οποία έχουν συνταχθεί από δημόσιο όργανο.»*

Επειδή η έκθεση ελέγχου αποτελεί δημόσιο έγγραφο και κατ' επέκταση αποτελεί πλήρη απόδειξη για όσα βεβαιώνονται ότι έγιναν από το συντάκτη της ή ενώπιον αυτού. (βλ. σχετ. «Η διαδικασία μετά την ολοκλήρωση του φορολογικού ελέγχου, Πέτρος Πανταζόπουλος, 3^ο επιστημονικό συνέδριο).

Επειδή δεν υπάγεται στα συναλλακτικά ήθη η έκθεση ειδών (πουκαμίσων μάρκας «ροlo», απομιμητικά) και σε κάθε περίπτωση δεν απέδειξε ο προσφεύγων ότι πραγματοποιούσε έκθεση των συγκεκριμένων ειδών και δεν τα πωλούσε.

Επειδή, στη συγκεκριμένη περίπτωση, όπως φαίνεται στο σύστημα TAXIS, ο πατέρας του προσφεύγοντα εμφανίζεται να έχει δραστηριότητα «ΧΟΝΔΡΙΚΟ ΕΜΠΟΡΙΟ ΚΛΩΣΤΟΥΦΑΝΤΟΥΡΓΙΚΩΝ ΠΡΟΙΟΝΤΩΝ» με ημερομηνία έναρξης 13-6-1996. Επίσης, είναι ομόρρυθμο μέλος στην επιχείρησημε ΑΦΜ, η οποία έχει δραστηριότητα

«ΚΑΤΑΣΚΕΥΗ ΑΛΛΩΝ ΕΞΩΤΕΡΙΚΩΝ ΕΝΔΥΜΑΤΩΝ» με ημερομηνία έναρξης 2-2-1998. Ο πατέρας του προσφεύγοντα εμφανίζεται ως πτωχός.

Επειδή, ο προσφεύγων δεν εμφανίζεται να έχει σχέση με οιαδήποτε επιχείρηση, ούτε και εμφανίζεται να είναι επιτηδευματίας.

Επειδή, στη συγκεκριμένη περίπτωση, ο προσφεύγων:

α) δεν αποδεικνύει να έχει κάποια εργασιακή σχέση με την επιχείρηση με ΑΦΜπου είναι ομόρρυθμο μέλος ο πατέρας του

β) δεν αποδεικνύει να έχει εργασιακή σχέση με τον πατέρα του ως επιτηδευματία, ο οποίος άλλωστε εμφανίζεται να έχει πτωχεύσει

γ) πωλούσε είδη σε πάγκο, χωρίς να εκδίδει φορολογικά στοιχεία στο όνομα της ετερόρρυθμης επιχείρησης ή στο όνομα του πατέρα του

δ) δεν είχε ταμειακή μηχανή, όπως και ο ίδιος παραδέχτηκε στον έλεγχο, ούτε της ετερόρρυθμης επιχείρησης ούτε του πατέρα του.

Επειδή, κατόπιν των ανωτέρω, ο προσφεύγων δεν απέδειξε ότι εργάζεται για άλλο φυσικό ή νομικό πρόσωπο.

Επειδή ο προσφεύγων όφειλε να έχει δηλώσει έναρξη εργασιών, να έχει προμηθευτεί Φ.Τ.Μ. και να εκδίδει φορολογικά στοιχεία για τις πωλήσεις που πραγματοποιούσε.

Επειδή, σύμφωνα με το άρθρο 54 «Διαδικαστικές παραβάσεις» του ν.4174/2013, με τις τροποποιήσεις του άρθρου 40 του ν.4410/2016 και του άρθρου 33 του ν.4465/2017 (και ίσχυαν από 1-1-2017):

«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: ... η) δεν συμμορφώνεται με τις κατά το άρθρο 13 υποχρεώσεις του. ...

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 οι διαπιστώσεις του ελέγχου, όπως αυτές καταγράφονται στην από 28-6-2017 έκθεση ελέγχου της Δ.Ο.Υ. ΠΑΛΛΗΝΗΣ επί της οποίας εδράζεται η προσβαλλόμενη πράξη, κρίνονται βάσιμες, αποδεκτές και πλήρως αιτιολογημένες, η υπό κρίση ενδικοφανής προσφυγή πρέπει να απορριφθεί.

Α π ο φ α σ ί ζ ο υ μ ε

Την απόρριψη της με αριθμό/ 4-8-2017 ενδικοφανούς προσφυγής του με ΑΦΜ

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

Πρόστιμο για παράβαση του άρθρου 54 παρ.1 εδ.η του ν.4174/2013 για το φορολογικό έτος 2017: 2.500 €

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

Ακριβές Αντίγραφο

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.