



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ



ΑΑΔΕ

Ανεξάρτητη Αρχή
Δημοσίων Εσόδων

ΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ
ΥΠΟΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ
ΤΜΗΜΑ Α3 ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ

Ταχ. Δ/ση : Αριστογείτονος 19

Ταχ. Κώδικας : 176 71 - Καλλιθέα

Τηλέφωνο : 213 1604 529

ΦΑΞ : 213 1604 567

Καλλιθέα, 14/02/2017

Αριθμός απόφασης: **1441**

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 π.δ. 111/2014 (Α' 178) «Οργανισμός του Υπουργείου Οικονομικών».

δ. Του άρθρου 6 της αριθμ. Δ6Α 1058824 ΕΞ 2014 (ΦΕΚ Β' 865, 1079 και 1846) Απόφασης του Γενικού Γραμματέα Δημοσίων Εσόδων του Υπουργείου Οικονομικών «Ανακαθορισμός της εσωτερικής διάρθρωσης και των αρμοδιοτήτων οργανικών μονάδων της Γενικής Γραμματείας Δημοσίων Εσόδων του Υπουργείου Οικονομικών και μετονομασία ορισμένων από αυτές», όπως τροποποιήθηκε και ισχύει.

ε. Της ΠΟΛ 1002/31.12.2013 Απόφασης του Γενικού Γραμματέα Δημοσίων Εσόδων (ΦΕΚ Β' 55/16-1-2014) «Εφαρμογή των διατάξεων του άρθρου 63 του ν. 4174/2013 (Ειδική Διοικητική Διαδικασία – Ενδικοφανής προσφυγή), όπως αυτό τροποποιήθηκε και ισχύει από 1/1/2014 και καθορισμός λεπτομερειών για τη λειτουργία της Διεύθυνσης Επίλυσης Διαφορών (πρώην Υπηρεσίας Εσωτερικής Επανεξέτασης) της Γενικής Γραμματείας Δημοσίων Εσόδων, την εφαρμοστέα διαδικασία και τον τρόπο έκδοσης των αποφάσεων αυτής».

στ. Της παρ. 1 του άρθρου 17 του ν. 4389/2016 (ΦΕΚ Α' 94).

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. Τη με ημερομηνία κατάθεσης 18/10/2016 και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανή προσφυγή του, ΑΦΜ, κατοίκου ΒΟΛΟΥ, οδός, κατά **A)** της υπ' αριθμ./2016 (...../2016) οριστικής πράξης επιβολής προστίμου επί παραβάσεων του κώδικα Φ.Π.Α. του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. ΒΟΛΟΥ, φορολογικής περιόδου 01/01/2015- 31/12/2015, **B)** της υπ' αριθμ./2016 (...../22.09.2016) πράξης επιβολής προστίμου επί παραβάσεων τήρησης βιβλίων και έκδοσης στοιχείων του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. ΒΟΛΟΥ, φορολογικής περιόδου 01/01/2015- 31/12/2015, και τα προσκομιζόμενα με αυτήν σχετικά έγγραφα.

5. **A)** Την υπ' αριθμ./22.09.2016 οριστική πράξη επιβολής προστίμου επί παραβάσεων του κώδικα Φ.Π.Α. του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. ΒΟΛΟΥ, φορολογικής περιόδου 01/01/2015- 31/12/2015, **B)** την υπ' αριθμ./2016 (...../22.09.2016) πράξη επιβολής προστίμου επί παραβάσεων τήρησης βιβλίων και έκδοσης στοιχείων του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. ΒΟΛΟΥ, φορολογικής περιόδου 01/01/2015- 31/12/2015, των οποίας ζητείται η ακύρωση, καθώς και τις από 22/09/2016 οικείες Εκθέσεις Ελέγχου.

6. Τις απόψεις της ως άνω φορολογικής αρχής.

7. Την εισήγηση του ορισθέντος υπαλλήλου του Α3 τμήματος της Υπηρεσίας μας, όπως αποτυπώνεται στο σχέδιο της απόφασης.

Επί της με ημερομηνία κατάθεσης 18/10/2016 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:

A) Με την υπ' αριθμ./22.09.2016 οριστική πράξη επιβολής προστίμου επί παραβάσεων του κώδικα Φ.Π.Α. του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. ΒΟΛΟΥ, φορολογικής περιόδου 01/01/2015- 31/12/2015, επιβλήθηκε σε βάρος του προσφεύγοντος πρόστιμο συνολικού ποσού 100,00 €, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 54 του ν. 4174/2013, λόγω παράβασης των διατάξεων του άρθρου 36§1 του ν. 2859/2000. Η παράβαση αφορά στη μη υποβολή δήλωσης πληροφοριακού χαρακτήρα, και συγκεκριμένα στη μη υποβολή δήλωσης έναρξης εργασιών τουλάχιστον μέχρι την 18/02/2015.

B) Με την υπ' αριθμ./2016 (...../22.09.2016) πράξη επιβολής προστίμου επί παραβάσεων τήρησης βιβλίων και έκδοσης στοιχείων του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. ΒΟΛΟΥ, φορολογικής περιόδου 01/01/2015- 31/12/2015, επιβλήθηκε σε βάρος του προσφεύγοντος πρόστιμο συνολικού ποσού 250,00 €, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 54 του ν. 4174/2013, λόγω παράβασης των διατάξεων του άρθρου 1§1, 5§§5-9, 8§§10 & 11 και 9 του Ν. 4308/2014. Η παράβαση αφορά στη μη έκδοση ή ανακριβή έκδοση απόδειξης λιανικής πώλησης ή επαγγελματικού στοιχείου < 5.000,00 €,

καθόσον δεν ζήτησε, δεν έλαβε, ούτε εξέδωσε ο ίδιος τουλάχιστον ένα τιμολόγιο για αγορά χύμα τσίπουρου από οντότητα υπαγόμενη ή μη στις διατάξεις των ΕΛΠ, τουλάχιστον μέχρι την 18/02/2015.

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

1. Κατά παράβαση του νόμου και της αρχής προηγούμενης ακροάσεως εκδόθηκαν και του κοινοποιήθηκαν οι προσβαλλόμενες πράξεις προ της λήξεως της νομίμου εικοσαήμερης προθεσμίας, από την κοινοποίηση του σημειώματος διαπιστώσεων ελέγχου με τις συνημμένες προσωρινές πράξεις προσδιορισμών προστίμων, για τη διατύπωση εγγράφων απόψεων του σχετικά με τα αποτελέσματα του ελέγχου.

2. Οι προσβαλλόμενες πράξεις είναι ανατιολόγητες καθόσον την ποσότητα των 1.520 λίτρων προμηθεύτηκε και κατέχει νόμιμα, δυνάμει των τιμολογίων, που προσκόμισε στο και δεν γνωρίζει με ποιον άλλο τρόπο μπορεί να αποδείξει ότι δεν τέλεσε την παράβαση για την οποία κατηγορείται. Το, όπως και η Δ.Ο.Υ. Βόλου στοιχειοθετούν την παράβαση που του αποδίδεται στο γεγονός ότι τα παραστατικά κτήσης έχουν εκδοθεί από παλιά και ότι κατά τη Δήλωση Διακοπής των εργασιών της επιχείρησής του στην αρμόδια Δ.Ο.Υ. δεν δήλωσε ότι είχε απόθεμα χύμα τσίπουρου σε απόθεμα, ώστε να προβεί στην πώληση ή στην αυτοπαράδοσή του. Τα ανωτέρω όμως δεν συνιστούν στοιχεία και δη επαρκή και κρίσιμα που να αναιρούν και να αποδεικνύουν την τέλεση της παράβασης καθώς, αφενός τα τιμολόγια είναι παλιά, διότι πολύ απλά τότε προμηθεύτηκε το τσίπουρο, αφετέρου, η φορολογική παράβαση, που πιθανόν να έχει τελέσει εν αγνοία του, δεν σημαίνει ότι τέλεσε και λαθρεμπορία, δεδομένου ότι αποδεικνύει, ότι προμηθεύτηκε και κατέχει την παραπάνω ποσότητα, δυνάμει και γνήσιων τιμολογίων.

Επειδή στο άρθρο 28§§1 και 2 του ν. 4174/2013 (Κ.Φ.Δ.) ορίζεται ότι:

«1. Η Φορολογική Διοίκηση κοινοποιεί εγγράφως στο φορολογούμενο τα αποτελέσματα του φορολογικού ελέγχου και τον προσωρινό διορθωτικό προσδιορισμό φόρου, εφόσον προκύπτει διαφοροποίηση της φορολογικής οφειλής σε σχέση με τις δηλώσεις που έχει υποβάλλει ο φορολογούμενος, καθώς και τα στοιχεία που αιτιολογούν τη διαφοροποίηση ο οποίος πρέπει να είναι πλήρως αιτιολογημένος. Ο φορολογούμενος δύναται να ζητά να λαμβάνει αντίγραφα των εγγράφων στα οποία βασίζεται ο διορθωτικός προσδιορισμός φόρου. Ο φορολογούμενος έχει τη δυνατότητα να διατυπώσει «εγγράφως» τις απόψεις του σχετικά με τον προσωρινό διορθωτικό προσδιορισμό φόρου εντός είκοσι (20) ημερών από την κοινοποίηση της έγγραφης γνωστοποίησης.

2. Η Φορολογική Διοίκηση εκδίδει την οριστική πράξη διορθωτικού προσδιορισμού του φόρου, εντός μηνός από την ημερομηνία παραλαβής των απόψεων του φορολογούμενου ή, σε περίπτωση που ο φορολογούμενος δεν υποβάλλει τις απόψεις του, την εκπνοή της προθεσμίας που ορίζεται στην παράγραφο 1. 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. Η οριστική πράξη διορθωτικού προσδιορισμού του φόρου μαζί με την έκθεση ελέγχου κοινοποιούνται στον φορολογούμενο.»

Επειδή, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 5§§1, 2 περ. α' και 5 εδάφιο 1^ο του ν. 4174/2013 (Κ.Φ.Δ.):

«1. Η κοινοποίηση πράξεων που εκδίδει, σύμφωνα με τον Κώδικα, η Φορολογική Διοίκηση προς φορολογούμενο ή άλλο πρόσωπο, γίνεται εγγράφως ή ηλεκτρονικώς.

2. Εάν η πράξη αφορά φυσικό πρόσωπο, η κοινοποίηση συντελείται εφόσον:

β) αποσταλεί με συστημένη επιστολή στην τελευταία δηλωθείσα ταχυδρομική διεύθυνση κατοικίας ή επαγγελματικής εγκατάστασης του εν λόγω προσώπου. ...

5. Πράξη που αποστέλλεται με συστημένη επιστολή θεωρείται ότι έχει νομίμως κοινοποιηθεί μετά την παρέλευση δεκαπέντε (15) ημερών από την ημέρα αποστολής, εάν η ταχυδρομική διεύθυνση του παραλήπτη κατά τα ανωτέρω βρίσκεται στην Ελλάδα.»

Επειδή, εν προκειμένω, η Δ.Ο.Υ. ΒΟΛΟΥ, την 07/07/2016, απέστειλε στον προσφεύγοντα, στην τελευταία δηλωθείσα ταχυδρομική διεύθυνσή του, το υπ' αριθμ. πρωτ./06.07.2016 (RE.....) έγγραφο με συνημμένες τις υπ' αριθμ./...../06.07.2016 και/...../06.07.2016 προσωρινές πράξεις επιβολής προστίμου καθώς και το υπ' αριθμ./06.07.2016 σημείωμα διαπιστώσεων, κατά τις ισχύουσες διατάξεις του άρθρου 5 του ν. 4174/2013 και συνεπώς, σύμφωνα με τις ίδιες διατάξεις, η κοινοποίηση θεωρείται ότι συντελέστηκε την 22/07/2016.

Επειδή οι προσβαλλόμενες πράξεις εκδόθηκαν την 22/09/2016, ήτοι μετά την πάροδο εικοσαημέρου από την κοινοποίηση του ως άνω σημειώματος διαπιστώσεων, ο σχετικός ισχυρισμός του προσφεύγοντος είναι αβάσιμος.

Επειδή στις από 22/09/2016 οικείες εκθέσεις ελέγχου παρέχεται σαφής, ειδική και επαρκής αιτιολογία για τη νομική βάση, τα γεγονότα και τις περιστάσεις που θεμελιώνουν την έκδοση των προσβαλλόμενων πράξεων και τον προσδιορισμό των προστίμων.

Επειδή ο προσφεύγων διατηρούσε στο παρελθόν επιχείρηση με δραστηριότητα «μπαρ-καφενείο με τεχνικά μηχανικά παιχνίδια», η οποία έπαυσε τις εργασίες της την 02/07/2008. Κατά

την διαδικασία παύσης εργασιών ο προσφεύγων υπέβαλε υπεύθυνη δήλωση βάσει των διατάξεων του άρθρου 8 του ν. 1599/1986, δηλώνοντας ότι δεν κατέχει κανένα πάγιο ή εμπορεύσιμο περιουσιακό στοιχείο.

Επειδή αρμόδιοι υπάλληλοι του, μετά από επανειλημμένες καταγγελίες των περιοίκων, μετέβησαν, την 18/02/2015, σε ημιυπόγειο διαμέρισμα πολυκατοικίας ιδιοκτησίας του προσφεύγοντος, επί της οδού, στο, και διαπίστωσαν την ύπαρξη εννέα (9) δεξαμενών, χωρητικότητας χιλίων (1.000) λίτρων έκαστη, σε πέντε εκ των οποίων βρέθηκε συνολική ποσότητα χιλίων πεντακοσίων είκοσι (1.520) ένυδρων λίτρων αποστάγματος μικρού αποσταγματοποιού με γλυκάνισο (τοίπουρο). Επιπρόσθετα, όπως προκύπτει από την υπ' αριθμ./2015 καταλογιστική πράξη του Διευθυντή του, οι αρμόδιοι ελεγκτές διαπίστωσαν ότι στην πόρτα του ως άνω διαμερίσματος σε διακριτή θέση υπήρχε ξύλινη ετικέτα με κινητά τηλέφωνα επικοινωνίας.

Επειδή ο προσφεύγων, προς αιτιολόγηση της προέλευσης της παραπάνω ποσότητας τοίπουρου, προσκόμισε, μετά από πρόσκληση του ελέγχου, το υπ' αριθμ...../17.12.1999 Τιμολόγιο- Δελτίο Αποστολής (για αγορά αγροτικών προϊόντων) για την αγορά 1.544 λίτρων τοίπουρου από τον παραγωγό

Επειδή ο προσφεύγων διατηρούσε επί οκτώ έτη μετά την ως άνω αγορά επιχείρηση με δραστηριότητα μπαρ- καφενείο, στην παραλία του Βόλου, δεν αποδεικνύεται ότι τα 1.520 λίτρα που βρήκαν οι ελεγκτές του Τελωνείου, την 18/02/2015, αποτελούν μέρος των 1.544, που αγοράσθηκαν την 17/12/1999.

Επειδή από τα ανωτέρω καθίσταται σαφές ότι ο προσφεύγων είχε αδήλωτη δραστηριότητα διακίνησης χύμα τοίπουρου, το οποίο δεν απέκτησε με νόμιμα παραστατικά, χωρίς να έχει υποβάλει τις σχετικές δηλώσεις που ορίζονται από τις φορολογικές διατάξεις.

Επειδή το αποδιδόμενο αδίκημα της λαθρεμπορίας δεν αποτελεί φορολογική αλλά τελωνειακή παράβαση, ο σχετικός ισχυρισμός του προσφεύγοντος προβάλλεται αλυσιτελώς.

Επειδή κατόπιν των ανωτέρω ορθά εκδόθηκαν οι προσβαλλόμενες πράξεις του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. ΒΟΛΟΥ, με τις οποίες επιβλήθηκαν στον προσφεύγοντα πρόστιμα καθόσον α) δεν υπέβαλε δήλωση έναρξης εργασιών και β) δεν ζήτησε, δεν έλαβε, ούτε εξέδωσε ο ίδιος τουλάχιστον ένα τιμολόγιο για αγορά χύμα τοίπουρου από οντότητα υπαγόμενη ή μη στις διατάξεις των ΕΛΠ.

Α π ο φ α σ ί ζ ο υ μ ε

την απόρριψη της με ημερομηνία κατάθεσης 18/10/2016 και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανούς προσφυγής του, ΑΦΜ

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

Φορολογική περίοδος 01/01/2015- 31/12/2015:

--Πρόστιμο επί παραβάσεων του κώδικα Φ.Π.Α.: **100,00 €**

--Πρόστιμο επί παραβάσεων τήρησης βιβλίων και έκδοσης στοιχείων: **250,00 €**

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

Ακριβές Αντίγραφο

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

**Ο ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΣ ΤΗΣ ΥΠΟΔΙΕΥΘΥΝΣΗΣ
ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ**

**Η Υπάλληλος του Τμήματος
Διοικητικής Υποστήριξης**

ΓΕΩΡΓΙΟΣ ΦΑΚΟΣ

Σ η μ ε ι ω σ η : Κατά της απόφασης αυτής επιτρέπεται η άσκηση προσφυγής ενώπιον των αρμόδιων Διοικητικών Δικαστηρίων εντός τριάντα (30) ημερών από την κοινοποίησή της.