



**ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ
ΥΠΟΥΡΓΕΙΟ ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΩΝ
ΓΕΝΙΚΗ ΓΡΑΜΜΑΤΕΙΑ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΕΣΟΔΩΝ
ΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ
ΥΠΟΔ/ΝΣΗ ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ
ΤΜΗΜΑ ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ Α6**

Ταχ. Δ/ση : Αριστογείτονος 19

Ταχ. Κώδικας : 176 71 - Καλλιθέα

Τηλέφωνο :

ΦΑΞ :

Καλλιθέα, 27/12/2016

Αριθμός απόφασης: 4498

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 59 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».

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 .../.../... και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανή προσφυγή του, ΑΦΜ, κατοίκου, οδός, κατά της με αριθ. .../.../...-...-... Πράξης Επιβολής Προστίμου του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. για τη διαχειριστική περίοδο 01/01/2011 – 31/12/2011, και τα προσκομιζόμενα με αυτή σχετικά έγγραφα.

5. Την με αριθμό με αριθ. .../.../...-...-... Πράξη Επιβολής Προστίμου του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. για τη διαχειριστική περίοδο 01/01/2011 – 31/12/2011, της οποίας ζητά την ακύρωση, καθώς και την με ημερομηνία θεώρησης .../.../... Έκθεση Ελέγχου Εφαρμογής των διατάξεων του Κ.Β.Σ. (Π.Δ. 186/1992) της Δ.Ο.Υ.

6. Τις απόψεις της αρμόδιας Δ.Ο.Υ.

7. Την από .../.../... εισήγηση του Α6 τμήματος της Υπηρεσίας μας.

Επί της από .../.../.... 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 αριθμό .../.../....-.... Πράξη Επιβολής Προστίμου του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. επιβλήθηκε σε βάρος του προσφεύγοντος πρόστιμο ποσού **4.561,50€** για τη διαχειριστική περίοδο 01/01/2011 – 31/12/2011, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 5 του Ν. 2523/1997 και του άρθρου 7 παρ. 3 του Ν. 4337/2015, κατά παράβαση των διατάξεων των άρθρων 2, 4, 6, 13 και 17 του Π.Δ. 186/1992 (Κ.Β.Σ.).

Με την ως άνω προσβαλλόμενη πράξη καταλογίστηκαν σε βάρος του προσφεύγοντος για τη διαχειριστική περίοδο 01/01/2011 – 31/12/2011:

Α) παράβαση **για την μη έκδοση είκοσι τεσσάρων (24) φορολογικών στοιχείων – Α.Λ.Π.** αξίας < των 1.200€, και συνολικής αξίας 8.154,73€, κατά παράβαση των διατάξεων των άρθρων 13 και 2 του Π.Δ. 186/1992 (Κ.Β.Σ.).

Β) παράβαση **για την μη έκδοση ενός φορολογικού στοιχείου – Α.Λ.Π.** αξίας > των 1.200€, ήτοι αξίας 1.446,00€, κατά παράβαση των διατάξεων των άρθρων 13 και 2 του Π.Δ. 186/1992 (Κ.Β.Σ.).

Γ) παράβαση για **μη τήρηση των οριζόμενων από τον Κ.Β.Σ. βιβλίων και στοιχείων**, και στη συγκεκριμένη περίπτωση Β' κατηγορίας, κατά παράβαση των διατάξεων των άρθρων 2, 4, 6 και 17 του Π.Δ. 186/1992 (Κ.Β.Σ.).

Η διαπίστωση των παραβάσεων προέκυψε κατόπιν της με ημερομηνία θεώρησης .../.../.... Έκθεσης Ελέγχου Εφαρμογής των διατάξεων του Κ.Β.Σ. (Π.Δ. 186/1992) της ελέγκτριας της Δ.Ο.Υ.,, μετά από την υπ' αριθμ./...-...-.... εντολή ελέγχου του Προϊσταμένου της ως άνω Δ.Ο.Υ., η οποία εκδόθηκε συνεπεία του υπ' αριθμ. πρωτ. ΕΜΠ/...-...-.... (αρ. πρωτ. ΕΜΠ/...-...-....) εγγράφου του ΣΔΟΕ Ειδική Διεύθυνση Ελέγχου, Εθνικών και Κοινοτικών Δαπανών και Καταπολέμησης Απάτης και Διαφθοράς.

Με το υπ' αριθμ. ΕΜΠ/...-...-.... (.....) απόρρητο πληροφοριακό δελτίο της κεντρικής Υπηρεσίας του Σ.Δ.Ο.Ε. διαβιβάστηκαν στην Υπηρεσία του Σ.Δ.Ο.Ε. (αρ. πρωτ. ΕΜΠ/...-...-....) πληροφορίες σχετικά με τη λειτουργία παράνομου μέσω διαδικτύου με την επωνυμία Ένας από τους λήπτες εμβασμάτων και αποδέκτες των εντολών πληρωμής ήταν και ο προσφεύγων. Σε εκτέλεση της υπ' αριθμ./...../...-...-.... εντολής ελέγχου του Σ.Δ.Ο.Ε., οι ελεγκτές και αναζήτησαν τον προσφεύγοντα στο μητρώο elenxis και διαπίστωσαν ότι εμφανίζεται ως Στη συνέχεια με το υπ' αριθμ. πρωτ. ΕΜΠ/.../.../...-...-.... έγγραφο ζητήθηκε από την εταιρεία (αντιπρόσωπος της για την Ελλάδα) λίστα συναλλαγών – εμβασμάτων που έχουν παραλάβει ή αποστείλει εντός και εκτός Ελλάδας φυσικά πρόσωπα. Η εταιρεία απάντησε με το υπ' αριθμ. πρωτ./...-...-.... φαξ για το σύνολο των εμβασμάτων τα οποία έλαβε ο για το χρονικό διάστημα από .../.../.... ως .../.../.... Προς διασταύρωση των παραπάνω στοιχείων κλήθηκε τηλεφωνικά ο προσφεύγων προκειμένου να παράσχει εξηγήσεις, ο οποίος προσήλθε την ...-...-.... στα γραφεία του Σ.Δ.Ο.Ε. και στον οποίο επιδόθηκε η υπ'

αριθμ.-...-... πρόσκληση προσκόμισης βιβλίων, στοιχείων και λοιπών δηλώσεων, καθώς και φορολογικών παραστατικών για τα χρηματικά ποσά που είχε εισπράξει από την Ο προσφεύγων ενημέρωσε δεν πρόκειται να προσκομίσει κάτι δεδομένου του ότι δεν είναι επιτηδευματίας και με το υπ' αριθμ.-...-... αίτημα χορήγησης προθεσμίας ζήτησε παράταση για την προσκόμιση υπομνήματος, την οποία και έλαβε.

Στα πλαίσια του ελέγχου εκδόθηκε η υπ' αριθμ.-...-... Κλήση προς ακρόαση με συνημμένο το υπ' αριθμ.-...-... Υ.Σ.Ε. και εν συνεχεία ο προσφεύγων κατέθεσε το υπ' αριθμ. πρωτ.-...-... υπόμνημα, στο οποίο αναφέρει ότι εμμένει στις απόψεις που εξέφρασε στο υπ' αριθμ. πρωτ.-...-... υπόμνημά του, που κατέθεσε στον Σ.Δ.Ο.Ε.. Τα υπ' αριθμ. πρωτ.-...-... και-...-... υπομνήματα του προσφεύγοντος δεν αναιρούν τις παραβάσεις που περιγράφονται στο υπ' αριθμ.-...-... Υ.Σ.Ε., καθώς στο ονοματεπώνυμο του δικαιούχου των εμβασμάτων αναγράφεται ο προσφεύγων, ο οποίος εμφανίζεται και στα πληροφοριακά στοιχεία πελάτη της εταιρείας

Στη συνέχεια εκδόθηκαν το υπ' αριθμ. πρωτ.-...-... Σημείωμα Διαπιστώσεων, ο υπ' αριθμ.-...-... Προσωρινός Διορθωτικός Προσδιορισμός Φόρου Εισοδήματος, η με αριθμ. πρωτ.-...-... Προσωρινή Πράξη Επιβολής Προστίμου και η υπ' αριθμ.-...-... Προσωρινή Πράξη Επιβολής Προστίμου Φ.Π.Α.. Ο προσφεύγων υπέβαλε στη Δ.Ο.Υ. το υπ' αριθμ. πρωτ.-...-... υπόμνημα, το οποίο ο έλεγχος μελέτησε, αλλά δεν μετέβαλε τις απόψεις του.

Ο προσφεύγων με την υπό κρίση ενδικοφανή προσφυγή ζητά να:

- Γίνει δεκτή η παρούσα προσφυγή του.
- Επανεξεταστεί και να ακυρωθεί η προσβαλλόμενη πράξη, άλλως να τροποποιηθεί και να μεταρρυθμιστεί.

Προβάλλοντας του παρακάτω ισχυρισμούς:

- Οι ισχυρισμοί της φορολογικής αρχής στηρίζονται σε εικασίες και υπόνοιες, καθώς ουδόλως γίνεται αναφορά ή αποδεικνύεται η δήθεν επαγγελματική του δραστηριότητα μέσω διαδικτύου και η συνακόλουθη υποχρέωση έκδοσης και καταχώρησης φορολογικού στοιχείου ή των λοιπών παραβάσεων που του καταλογίζονται.
- Η είσπραξη από τον προσφεύγοντα των εμβασμάτων στην έγινε για λόγους εξυπηρέτησης του κ., ο οποίος αντιμετώπιζε πρόβλημα υγείας. Τα εμβάσματα στάλθηκαν στο όνομα του προσφεύγοντος ώστε να μπορέσει να γίνει η ανάληψη τους και εν συνεχεία η μεταφορά τους στον κ.
- Δεν υπάρχουν από μεριάς του προσφεύγοντος συνεχόμενες αναλήψεις εμβασμάτων επί μακρό χρονικό διάστημα ώστε να αποδεικνύεται η σύνδεσή του με την εν λόγω επιχείρηση.
- Σύμφωνα με τον προσφεύγοντα, η φορολογική αρχή θα μπορούσε να αναζητήσει εάν υπάρχουν άλλα πρόσωπα που να συνδέονται με την επιχείρηση ή αν έγιναν αναλήψεις για άλλες συναλλαγές του εν λόγω ηλεκτρονικού
- Ο προσφεύγων δεν έχει την οικονομική δυνατότητα να αγοράσει εμπορεύματα και να προμηθεύσει σε άλλους, ενώ είναι μηδενικές οι καταθέσεις χρηματικών ποσών στους τραπεζικούς του λογαριασμούς.

- Οι πράξεις δεν είναι νόμιμες και πρέπει να ακυρωθούν, καθώς γίνεται αόριστα αναφορά σε 25 συναλλαγές χωρίς να προκύπτει η ημερομηνία που πραγματοποιήθηκαν οι εν λόγω συναλλαγές και τι εμπορεύματα αφορούν.

Επειδή, από τις εκθέσεις ελέγχου του Σ.Δ.Ο.Ε. – Ε.Δ.Ε.Υ.Α. και της Δ.Ο.Υ. δεν προκύπτει η δυνατότητα του προσφεύγοντος να πουλήσει εμπορεύματα οποιουδήποτε είδους. Αναφέρεται ότι η ιστοσελίδα δεν υπάρχει αναρτημένη πλέον στο διαδίκτυο και επομένως δεν είναι δυνατή η εξαγωγή συμπερασμάτων σχετικά με τις συναλλαγές που τυχόν διενεργούνται μέσω της συγκεκριμένης ιστοσελίδας. Δεν αναζητήθηκαν τα πρόσωπα που διαχειρίζονταν την ιστοσελίδα, ενώ γενικά και αόριστα αναφέρεται ότι από πληροφορίες άλλων εμπλεκομένων οι συναλλαγές μέσω της ιστοσελίδας αφορούν χωρίς όμως να παρατίθενται συγκεκριμένα στοιχεία από τα οποία να προκύπτει ότι ο προσφεύγων ασκούσε εμπορική επιχείρηση και τι είδους εμπορεύματα ή υπηρεσίες πουλούσε και σε ποια πρόσωπα. Εν γένει δεν προκύπτει ο λόγος και η αιτία των εμβασμάτων και ιδίως ότι αυτά αφορούσαν σε έσοδα εμπορικής επιχείρησης.

Τα εν λόγω εμβάσματα σύμφωνα με όσα αναφέρονται στις οικείες εκθέσεις ελέγχου αφορούν τουλάχιστον προσαύξηση περιουσίας από άγνωστη πηγή και αιτία, όχι όμως εισόδημα από άσκηση εμπορικής επιχείρησης για το οποίο υπάρχει υποχρέωση τήρησης βιβλίων και στοιχείων.

Επειδή, το άρθρο 64 του Ν. 4174/2013 (ΚΦΔ) ορίζει 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, από τα στοιχεία του φακέλου δεν προκύπτει σαφής, ειδική και εμπεριστατωμένη αιτιολογία, η απόφαση επιβολής προστίμου είναι ακυρωτέα λόγω πλημμελούς αιτιολόγησης.

Επειδή, η χρήση 2011 παραγράφεται την 31/12/2017, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 36 του Ν. 4174/2013 (ΚΦΔ).

Α π ο φ α σ ί ζ ο υ μ ε

Την αποδοχή της με ημερομηνία κατάθεσης .../.../.... και με αριθ. πρωτ. ενδικοφανούς προσφυγής του προσφεύγοντος, ΑΦΜ, και την ακύρωση της υπ' αριθμ. .../.../...-...-.... Πράξης Επιβολής Προστίμου του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ.

Οριστική φορολογική υποχρέωση του υπόχρεου με βάση την παρούσα απόφαση:

Διαχειριστική Περίοδος 01/01/2011 – 31/1/2011:

Α) Μη έκδοση εικοσιτεσσάρων (24) φορολογικών στοιχείων – Α.Λ.Π. αξίας < 1.200,00€ (800,00€x24=19.200,00€)

Πρόστιμο άρθ. 5§9 του Ν. 2523/1997 σε συνδυασμό με το άρθ. 7§3 περ. ζ' του Ν. 4337/2015: ΜΗΔΕΝ (0,00€)

Β) Μη έκδοση ενός φορολογικού στοιχείου – Α.Λ.Π. αξίας > 1.200,00€, ήτοι αξίας 1.446,00€

Πρόστιμο σύμφωνα με το άρθ. 7§3 περ. στ' του Ν. 4337/2015: ΜΗΔΕΝ (0,00€)

Γ) Μη τήρηση βιβλίων Β' κατηγορίας

Πρόστιμο σύμφωνα με το άρθ. 7§3 περ. ζ' του Ν. 4337/2015: ΜΗΔΕΝ (0,00€)

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

**Ο ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΣ ΤΗΣ
ΔΙΕΥΘΥΝΣΗΣ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ**

ΤΙΜΟΛΕΩΝ ΠΑΠΑΔΟΠΟΥΛΟΣ

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 με υποχρέωση, επί ποινή απαραδέκτου άσκησης της προσφυγής, επίδοσης επικυρωμένου αντιγράφου αυτής στην Υπηρεσία μας εντός είκοσι (20) ημερών από τη λήξη της προθεσμίας για την άσκησή της (άρθ. 126 ν. 2717/99).