



**ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ
ΥΠΟΥΡΓΕΙΟ ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΩΝ
ΓΕΝΙΚΗ ΓΡΑΜΜΑΤΕΙΑ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΕΣΟΔΩΝ
ΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ**

Καλλιθέα 28/03/2016

Αριθμός απόφασης: **1251**

Ταχ. Δ/ση : Αριστογείτονος 19
Ταχ. Κώδικας : 176 71 – Καλλιθέα
Τηλέφωνο : 213 1604529
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 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. 0012895 ΕΞ 2014/09.04.2014 (ΦΕΚ 975 / τ. Β' / 17.04.2014) Απόφαση του Προϊσταμένου της Διεύθυνσης Επίλυσης Διαφορών.

4. Τη με ημερομηνία κατάθεσης 03/12/2015 και αριθμό πρωτοκόλλου ... ενδικοφανή προσφυγή του ..., ΑΦΜ ..., κατοίκου Αθηνών, οδός ..., κατά της υπ' αριθ. ...Πράξης Επιβολής

Προστίμου άρθρου 54 ν. 4174/2013 της Προϊσταμένης της Δ.Ο.Υ. ... και τα προσκομιζόμενα με αυτήν σχετικά έγγραφα.

5. Την υπ' αριθ. ...Πράξη Επιβολής Προστίμου άρθρου 54 ν. 4174/2013 της Προϊσταμένης της Δ.Ο.Υ. ..., της οποίας ζητείται η ακύρωση, καθώς και την από 13/10/2015 οικεία έκθεση ελέγχου.
6. Τις απόψεις της ανωτέρω φορολογικής αρχής.
7. Την από 18/03/2016 εισήγηση του Α3 τμήματος της Υπηρεσίας μας.

Επί της με ημερομηνία κατάθεσης 03/12/2015 και 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' αριθμόν ... προσβαλλόμενη Πράξη Επιβολής Προστίμου άρθρου 54 ν. 4174/2013 της Προϊσταμένης της Δ.Ο.Υ. ... επιβλήθηκε σε βάρος του προσφεύγοντος πρόστιμο ποσού 2.500,00 €, για το φορολογικό έτος 01/01/2014- 31/12/2014, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 54 του ν. 4174/2013 λόγω παράβασης των συνδυασμένων διατάξεων των άρθρων 10§1 του ν. 4174/2013 (Κ.Φ.Δ.) και 36§1 του ν. 2859/2000 και συγκεκριμένα της μη εγγραφής στο φορολογικό μητρώο.

Ο προσφεύγων, με την υπό κρίση ενδικοφανή προσφυγή, ζητά την ακύρωση, άλλως την τροποποίηση, της παραπάνω Πράξης Επιβολής Προστίμου της Προϊσταμένης της Δ.Ο.Υ. ..., προβάλλοντας τους παρακάτω λόγους:

- Δυνάμει της με αριθμό ... άδειας άσκησης στάσιμου υπαίθριου εμπορίου ν. 3377/2005 στο όνομα του κυρίου ..., ΑΦΜ ..., με ισχύ από 31/01/2012 έως 31/12/2014, εκχωρήθηκε στον προσφεύγοντα δικαίωμα άσκησης βοηθητικής εργασίας στον ως άνω δικαιούχο, λόγω λανθάνουσας όρασης αυτού.
- Δεν άσκησε ουδέποτε δραστηριότητα επιχειρηματικού περιεχομένου παρά μόνο βοηθητική εργασία. Η εν λόγω δε απασχόλησή του δεν εγείρει υποχρέωση υποβολής οποιασδήποτε δήλωσης που εμπίπτει στο πεδίο εφαρμογής του σχετικού κώδικα.
- Ουδέποτε αγόρασε προϊόντα στο όνομά του και στον αριθμό φορολογικού μητρώου του και συνεπώς δεν θα μπορούσε σε οποιαδήποτε στιγμή να προβεί σε μεταπώληση μη έχοντας απόθεμα για το σκοπό αυτό και συνεπώς να ασκήσει επιχειρηματική δραστηριότητα.
- Την 16/07/2015, ημερομηνία κατά την οποία διενεργήθηκε έλεγχος από υπαλλήλους της Διεύθυνσης Ελέγχων της Γενικής Γραμματείας Καταναλωτή, εκδόθηκαν Δελτία Αποστολής-Τιμολόγια με στοιχεία πελάτη ... (ΑΦΜ: ...), δείγμα ενεργούς δραστηριότητας του κατόχου της άδειας.
- Η υποχρέωση για εγγραφή στο φορολογικό μητρώο δεν ήταν δική του αλλά του έχοντος

την άδεια άσκησης στάσιμου υπαιθρίου εμπορίου, ήτοι του

- Κατά τη χρονική στιγμή του ελέγχου δεν είχε την οποιαδήποτε έγγραφη ή προφορική ενημέρωση για μη τήρηση βιβλίων και στοιχείων από την πλευρά του επιτηδευματία ..., όπως και για τη μεταβολή της άδειας του, η οποία έληγε την 31/12/2014.
- Το άρθρο 10 του ν. 4174/2013, όπως τροποποιήθηκε με το ν. 4337/2015 έχει εφαρμογή μόνο σε πρόσωπα που αποκτούν εισόδημα από επιχειρηματική δραστηριότητα.
- Η διαχείριση της άδειας και του ατομικού επιτηδεύματος ως επιχειρηματική δραστηριότητα με όλα τα έννομα αποτελέσματα που αυτή παράγει δεν είναι επί του πρακτέου και επί της ουσίας δική του υποχρέωση και αρμοδιότητα.

Επειδή σύμφωνα με το άρθρο 10§1 του ν. 4174/2013, όπως τροποποιήθηκε με το άρθρο 40§1 του ν.4223/2013 και ισχύει από 31/12/2013 σύμφωνα με την παράγραφο 59 του ιδίου νόμου:

«1. 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 σύμφωνα με το άρθρο 36§1 περ. α' του ν. 2859/2000 (Φ.Π.Α.):

«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 τριάντα (30) ημέρες δεν συνεπάγεται την επιβολή κυρώσεων, εφόσον δεν έχουν πραγματοποιήσει καμία συναλλαγή.»

Επειδή στο άρθρο 54§1 περ. ζ' του ν. 4174/2013, όπως τροποποιήθηκε με το άρθρο 48§4 του ν.4223/2013 (ΦΕΚ Α 287/31.12.2013), ορίζεται ότι:

«1. Για καθεμία από τις παρακάτω παραβάσεις επιβάλλεται πρόστιμο στον φορολογούμενο 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.»

Επειδή στο άρθρο 54§2 περ. ε' του ως άνω νομοθετήματος ορίζεται ότι:

«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, το Πταισματοδικείο Αθηνών- 9^ο Προανακριτικό Τμήμα απέστειλε στη Δ.Ο.Υ. ... το υπ' αριθμ. πρωτοκόλλου ... έγγραφο, το οποίο έλαβε αριθμό πρωτοκόλλου Δ.Ο.Υ. ..., και στο οποίο αναφέρονται τα ακόλουθα:

«Σε εκτέλεση της με αριθμό ... Παραγγελίας της κ. Εισαγγελέως Πρωτοδικών Αθηνών, διενεργούμε προκαταρκτική προανάκριση και παρακαλούμε να μας γνωρίσετε τα στοιχεία υπαλλήλου της Υπηρεσίας σας, ο οποίος θα προσέλθει να καταθέσει ως μάρτυρας στις 29/01/2015 (ώρες 09.30' - 12.00) σχετικά με τυχόν άσκηση ελέγχου εις βάρος του φορολογούμενου ... (ΑΦΜ: ...) για έκδοση εικονικών τιμολογίων, της τυχόν υποβολής μηνυτήριας αναφοράς ή επίτευξης διοικητικής επίλυσης της διαφοράς. Παρακαλούμε να προσκομίσει αντίγραφα τυχόν σχετικών με την υπόθεση υπηρεσιακών εγγράφων.»

Επειδή την 29/01/2015 εμφανίστηκε στο Πταισματοδικείο Αθηνών αρμόδια υπάλληλος της ως άνω Δ.Ο.Υ. και έλαβε γνώση του περιεχομένου των εγγράφων της δικογραφίας. Κατόπιν τούτου εκδόθηκε η υπ' αριθμ. ... εντολή ελέγχου της Προϊσταμένης της Δ.Ο.Υ.

Επειδή στο υπ' αριθμ. ... έγγραφο της Διεύθυνσης Ελέγχων της Γενικής Γραμματείας Καταναλωτή του Υπουργείου Ανάπτυξης και Ανταγωνιστικότητας, το οποίο διαβιβάστηκε από τη Δ.Ο.Υ. ... στη Δ.Ο.Υ. ... λόγω αρμοδιότητας με το υπ' αριθμ. ... έγγραφο, αναφέρονται τα εξής:

«Σας γνωρίζουμε ότι ο κος ... κάτοχος αδειας στάσιμου υπαιθρίου εμπορίου (άδεια τυφλού για πώληση κουλουριών στην Ευελπίδων έμπροσθεν Δικαστηρίου, με δηλωμένο βοηθό τον κ. ...), κατέθεσε στην Υπηρεσία μας στις 11/07/2014 δήλωση, στην οποία αναφέρει ότι παρέδωσε την άδειά του στο Δήμο Αθηναίων (αριθμ. πρωτ. ...) και ως εκ τούτου παύει η ισχύς της από την παραπάνω ημερομηνία.

Στις 16/7/14 η Υπηρεσία μας διενήργησε έλεγχο στα Δικαστήρια της πρώην Σχολής Ευελπίδων και διαπιστώθηκε η πώληση κουλουριών και άλλων αρτοπαρασκευασμάτων από τον εν λόγω βοηθό.

Στην ερώτηση των ελεγκτών αν κατέχει άδεια ασκήσεως υπαιθρίου εμπορίου επέδειξε την άδεια του κου. ... και μάλιστα είχε εκδώσει Δελτία Αποστολής- Τιμολόγια Αγοράς στο όνομα του πρώην αδειούχου χρησιμοποιώντας τα φορολογικά του στοιχεία. Κατόπιν τούτου επιβλήθηκε το προβλεπόμενο πρόστιμο του ν. 4264/14 για έλλειψη αδειας στάσιμου υπαιθρίου εμπορίου ύψους πέντε χιλιάδων Ευρώ (5.000,00 €).»

Επειδή, όπως προκύπτει από το υποσύστημα του μητρώου του πληροφοριακού συστήματος TAXIS, ο προσφεύγων ουδέποτε υπέβαλε δήλωση έναρξης εργασιών.

Επειδή κατά τον διενεργηθέντα από τους υπαλλήλους της Διεύθυνσης Ελέγχων της Γενικής Γραμματείας Καταναλωτή του Υπουργείου Ανάπτυξης και Ανταγωνιστικότητας έλεγχο διαπιστώθηκε η πώληση κουλουριών και αρτοπαρασκευασμάτων από τον προσφεύγοντα.

Επειδή κατόπιν των ανωτέρω ορθώς επιβλήθηκε το προβλεπόμενο από τις διατάξεις του άρθρου 54§2 περ. ε' του ν. 4174/2013 πρόστιμο και εκδόθηκε η υπ' αριθμ. ... Πράξη Επιβολής Προστίμου της Προϊσταμένης της Δ.Ο.Υ.

Επειδή ο ισχυρισμός του προσφεύγοντος ότι δεν είχε την οποιαδήποτε έγγραφη ή προφορική ενημέρωση για μη τήρηση βιβλίων και στοιχείων από την πλευρά του επιτηδεύματία ..., όπως και για τη μεταβολή της αδείας του, δεν δύναται να ελεγχθεί από την Υπηρεσία μας, αλλά ανήκει στην δικαιοδοσία των αστικών δικαστηρίων.

Επειδή οι διαπιστώσεις του ελέγχου, όπως αυτές καταγράφονται στην από 13/10/2015 έκθεση ελέγχου εφαρμογής των διατάξεων των ν. 2859/2000 (Φ.Π.Α.) και ν. 4174/2013 (Κ.Φ.Δ.) της ελεγκτού της Δ.Ο.Υ. ... επί της οποίας εδράζεται η προσβαλλόμενη πράξη, κρίνονται βάσιμες, αποδεκτές και πλήρως αιτιολογημένες.

Α π ο φ α σ ί ζ ο υ μ ε

την απόρριψη της με ημερομηνία κατάθεσης 03/12/2015 και αριθμό πρωτοκόλλου ... ενδικοφανούς προσφυγής του ..., ΑΦΜ

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

Φορολογικό έτος 01/01/2014- 31/12/2014:

Πρόστιμο άρθρου 54§§1 περ. ζ' και 2 περ. ε' του Ν 4174/2013 (ΚΦΔ): **2.500,00 €**

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
α/α**

**Η Υπάλληλος του Τμήματος
Διοικητικής Υποστήριξης**

ΓΕΩΡΓΙΟΣ ΣΤΑΥΡΙΔΗΣ

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 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 άσκηση της (άρθ. 126 ν. 2717/99).