



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ

ΥΠΟΥΡΓΕΙΟ ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΩΝ

ΓΕΝΙΚΗ ΓΡΑΜΜΑΤΕΙΑ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΕΣΟΔΩΝ

ΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ

Καλλιθέα 01-02-2016

Αριθμός απόφασης: 248

Ταχ. Δ/ση : Αριστογείτονος 19

Ταχ. Κώδικας : 176 71 - Καλλιθέα

Τηλέφωνο : 213 1604554

ΦΑΞ : 213 1604566-7

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. Την από και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανή προσφυγή του «....., με ΑΦΜ, κατοίκου, κατά της με αριθ. Πράξης Επιβολής Προστίμου, διαχειριστικής περιόδου 01/01-31/12/2009, του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Γλυφάδας και τα προσκομιζόμενα με αυτήν σχετικά έγγραφα.

5. Την με αρ. Πράξη Επιβολής Προστίμου, διαχειριστικής περιόδου 01/01-31/12/2009, του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Γλυφάδας, της οποίας ζητείται η ακύρωση, μετά της από οικείας έκθεσης ελέγχου.

6. Τις απόψεις της ανωτέρω φορολογικής αρχής.
7. Την από 29/01/2015 εισήγηση του Α5 τμήματος της Υπηρεσίας μας.

Επί της από και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανούς προσφυγής του «....., με 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' αριθ. Πράξη Επιβολής Προστίμου, του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ Γλυφάδας, διαχειριστικής περιόδου από 1/1 έως 31/12/2009, επιβλήθηκε στον προσφεύγοντα πρόστιμο συνολικού ποσού 9.376,00€, το οποίο αναλυτικά έχει ως εξής: α) ποσό 586,00€ λόγω μη τήρησης βιβλίου Εσόδων-Εξόδων, κατά παράβαση των διατάξεων των άρθρων 2 παρ. 1, 6 και 19 του Π.Δ. 186/92, και β) ποσό 8.790,00€ λόγω μη έκδοσης φορολογικών στοιχείων, χωρίς να προσδιορίζεται το πλήθος των συναλλαγών ως και η αξία ενός εκάστου στοιχείου ξεχωριστά, συνολικής αποκρυβείας αξίας 152.525,72€, κατά παράβαση των διατάξεων των άρθρων 2 παρ. 1, 11 παρ. 1 και 13 παρ. 1 & 3 του ίδιου ως άνω Π.Δ.

Οι ανωτέρω παραβάσεις επισύρουν τις κυρώσεις που προβλέπονται από τις διατάξεις των άρθρων 5 και 9 του Ν. 2523/1997.

Αιτία ελέγχου αποτέλεσε η από Έκθεση Ελέγχου επεξεργασίας - εφαρμογής διατάξεων του ΠΔ 186/1992 (ΚΒΣ) του Σ.Δ.Ο.Ε Π.Δ. Αττικής (Επιχειρησιακή Διεύθυνση Ειδικών Υποθέσεων Αθηνών Ε.Δ.Ε.Υ.Α. Β' Υποδιεύθυνση, Τμήμα Γ') Ελέγχου Ηλεκτρονικού Εμπορίου και Ηλεκτρονικού Εγκλήματος, με αριθ. πρωτ. ΕΜΠ. καθώς και το με αρ. πρωτ. ΕΜΠ. Πληροφοριακό Δελτίο εφαρμογής των διατάξεων του Ν. 2859/2000(Φ.Π.Α.)

Το τμήμα Ελέγχου ηλεκτρονικού εμπορίου και ηλεκτρονικού εγκλήματος της Επιχειρησιακής Διεύθυνσης Ειδικών Υποθέσεων του ΣΔΟΕ, στα πλαίσια των αρμοδιοτήτων του για την καταπολέμηση της φοροδιαφυγής που συντελείται μέσω του διαδικτύου ή με ηλεκτρονικά μέσα, ζήτησε με το με αρ. πρωτ. έγγραφό του προς τις Διευθύνσεις Κανονιστικής Συμμόρφωσης των ελληνικών τραπεζικών ιδρυμάτων, να του γνωστοποιήσουν αν για το χρονικό διάστημα των 5 ετών(2007-2011) υπήρχαν πιστώσεις χρηματικών ποσών άνω των 30.000 ευρώ από συγκεκριμένες ιστοσελίδες σε Έλληνες δικαιούχους καθώς και τα στοιχεία αυτών. Δηλαδή ποιοι εισέπραξαν χρηματικά ποσά για εμπορικές συναλλαγές μέσω των ιστοσελίδων διαμεσολάβησης διαδικτυακών πληρωμών. Ανάμεσά τους ήταν και ο προσφεύγων

Στις εμπορικές συναλλαγές που διενεργούνται στο χώρο του διαδικτύου, χρησιμοποιούνται τρίτες οντότητες - ιστοσελίδες, οι οποίες λειτουργούν ως μεσάζοντες και εισπράττουν προκαθορισμένες προμήθειες, εγγυόμενες την ασφαλή και αξιόπιστη ολοκλήρωση των συναλλαγών αυτών. Η πιο γνωστή ιστοσελίδα διαμεσολάβησης διαδικτυακών πληρωμών είναι το « Pay Pal », το οποίο λειτουργεί ως ενδιάμεσος στις συναλλαγές του χρήστη με «ηλεκτρονικά καταστήματα», αναλαμβάνοντας την διεκπεραίωση των πληρωμών από τις συναλλαγές που κάνει. Με το άνοιγμα ενός λογαριασμού στο « Pay Pal » είναι αναγκαίο να καταχωρήσει ο χρήστης μία πιστωτική ή μία προπληρωμένη κάρτα ή λογαριασμό τραπεζής.

Για την διενέργεια των συναλλαγών του και όπως προέκυψε και από την επεξεργασία των στοιχείων των τραπεζών, ο προσφεύγων τηρούσε στην Τράπεζα τον υπ' αρ. λογαριασμό και στην Τράπεζα τον υπ' αρ. λογαριασμό.

Κατόπιν της υπ' αριθ. πρόσκλησης για προσκόμιση βιβλίων και στοιχείων καθώς και όλων των συναφών εγγράφων που αφορούν στις κινήσεις των τραπεζικών του λογαριασμών, ο

προσφεύγων προσκόμισε βεβαιώσεις των τραπεζών με τα ακριβή ποσά ανά έτος, τα οποία πιστώθηκαν στους τραπεζικούς του λογαριασμούς, για τις χρήσεις 2007 έως και 2011. Σύμφωνα με τις βεβαιώσεις αυτές τα ποσά αυτά αποτελούν εισερχόμενα εμβάσματα από την BANK, με εντολέα την εταιρεία « Pay Pal », όπως απεικονίζονται στον ανωτέρω πίνακα:

ΧΡΗΣΗ	ΤΡΑΠΕΖΑ Αρ. λογαριασμού	ΤΡΑΠΕΖΑ Αρ. λογαριασμού	ΣΥΝΟΛΟ
2007	34.399,33€	4.004,00€	38.403,33€
2008	38.852,68€	12.781,41€	51.634,09€
2009	56.592,21€	95.933,51€	152.525,72€
2010	76.558,31€	124.931,26€	201.489,57€
2011	109.025,25€	33.448,97€	142.474,22€
ΣΥΝΟΛΟ	315.427,78€	271.099,15€	586.526,93€

Επειδή, από τον έλεγχο της Δ.Ο.Υ Γλυφάδας, θεωρήθηκε ότι ο προσφεύγων ασκούσε κατά σύστημα εμπορική δραστηριότητα, με σκοπό την επίτευξη κέρδους, κατά τα ελεγχόμενα έτη, για την οποία δεν προέβη σε έναρξη εργασιών, ούτε τήρησε τα προβλεπόμενα από τον Κ.Β.Σ βιβλία ούτε εξέδωσε τα προσήκοντα φορολογικά στοιχεία ως όφειλε, του επιβλήθηκαν τα αντίστοιχα πρόστιμα σύμφωνα με τις διατάξεις των άρθρων 5 & 9 του Ν. 2523/1997 και για το μη δηλωθέν εισόδημα του καταλογίστηκε ο αναλογούν φόρος εισοδήματος και ο Φ.Π.Α.

Ο προσφεύγων, με την υπό κρίση ενδικοφανή προσφυγή, ζητά να ακυρωθεί και να εξαφανιστεί η προσβαλλόμενη πράξη, ισχυριζόμενος τα εξής:

1) Δεν συνάγεται και δεν αιτιολογείται από την έκθεση ελέγχου, ότι οι καταθέσεις χρηματικών ποσών στους λογαριασμούς του ανάγονται σε εμπορικές συναλλαγές του.

2) Δεν εξειδικεύεται ποιες είναι αυτές οι πράξεις οι οποίες, έστω «μεμονωμένα» ή «συμπτωματικά», κατά το άρθρο 28 παρ. 2 του ν. 2238/1994, απέβλεπαν στην επίτευξη κέρδους με συνέπεια να θεωρηθούν άσκηση εμπορικής δραστηριότητας και να του προσδώσουν ιδιότητα του «επιτηδευματία».

3) Οι διαπιστώσεις της φορολογικής αρχής για την άσκηση εμπορικής δραστηριότητας κατά τις χρήσεις 2007-2011 δεν μπορεί, κατά τον νόμο, κατά τη λογική να βασίζονται στη μεταγενέστερη (κατά το έτος 2013) έναρξη επαγγέλματος με τη δραστηριότητα της πώλησης μεταχειρισμένων.

4) Δεν προσδιορίζεται το πλήθος των συναλλαγών και η αξία εκάστης, και συνεπώς δεν μπορεί να θεωρηθεί ότι έχουν ενεργηθεί πράξεις που να συνιστούν «εμπορική επιχείρηση».

5) Δεν στοιχειοθετείται καν η ύπαρξη κέρδους ή η συστηματικότητα των συναλλαγών, απαραίτητη προϋπόθεση για τον χαρακτηρισμό μεμονωμένων πράξεων ως εμπορική δραστηριότητα.

6) Οι πράξεις του δεν ήταν εμπορικές ώστε να υπαχθεί στις διατάξεις του Κ.Β.Σ.

7) Η πώληση ενός αντικειμένου, πρέπει να συνδέεται αιτιωδώς με μια αγορά που έγινε προηγουμένως με σκοπό ακριβώς τη μεταπώληση του αντικειμένου.

8) Προσδιορίστηκε αυθαίρετως ως εισόδημα το πλήρες ποσό των συναλλαγών, χωρίς να ληφθούν υπόψη έξοδα (ταχυδρομικές αποστολές κ.α.)

9) Τα ποσά που είχαν κατατεθεί στους τραπεζικούς του λογαριασμούς αφορούν την διάθεση κινητών πραγμάτων (οικοσκευής), τα οποία η οικογένειά του είχε μεταφέρει από την Ινδία στην Ελλάδα κατά την οριστική εγκατάστασή της σε αυτήν.

10) Η πώληση της οικοσκευής δεν συνιστά εμπορική πράξη.

- 11) Ο εξωλογιστικός προσδιορισμός του εισοδήματός του δεν έγινε σε κάποια λογική βάση ώστε να μην προσδιορίζεται αυθαιρέτως το εισόδημά του.
- 12) Δεν είχε καμία υποχρέωση απόδοσης Φ.Π.Α.
- 13) Δεν εκλήθη σε προηγούμενως σε ακρόαση ώστε να προβάλλει τους ισχυρισμούς του.
- 14) Πλημμελής, μη νόμιμη, ανεπαρκής και αόριστη η αιτιολογία της προσβαλλόμενης πράξης.

Επειδή με τις διατάξεις των παρ. 2 & 3 του άρθρου 4 του ν. 2238/1994 ορίζεται ότι: «2. Το εισόδημα ανάλογα με την πηγή της προέλευσης του διακρίνεται κατά τις επόμενες κατηγορίες ως εξής:

ΑΒ. Εισόδημα από ακίνητα.

Γ. Εισόδημα από κινητές αξίες.

Δ. Εισόδημα από εμπορικές επιχειρήσεις.

Ε. Εισόδημα από γεωργικές επιχειρήσεις.

ΣΤ. Εισόδημα από μισθωτές υπηρεσίες.

Ζ. Εισόδημα από υπηρεσίες ελευθέρων επαγγελματιών και από κάθε άλλη πηγή.

3. Για να βρεθεί το συνολικό εισόδημα, αθροίζονται τα επί μέρους εισοδήματα των κατηγοριών Α' έως Ζ' της προηγούμενης παραγράφου τα οποία αποκτώνται από κάθε φυσικό πρόσωπο είτε κατά το οικονομικό έτος το προηγούμενο από τη φορολογία, είτε κατά το ημερολογιακό ή διαχειριστικό ή γεωργικό έτος το οποίο έληξε μέσα στο προηγούμενο από τη φορολογία οικονομικό έτος. Κατά την άθροιση αυτή συμψηφίζονται τα θετικά και αρνητικά στοιχεία των επί μέρους εισοδημάτων.».

Επειδή με τις διατάξεις του άρθρου 28 του Ν. 2238/94, ορίζονται τα εξής: «**παρ.1.** Εισόδημα από εμπορικές επιχειρήσεις είναι το κέρδος που αποκτάται από ατομική ή εταιρική επιχείρηση εμπορική, βιομηχανική ή βιοτεχνική ή από την άσκηση οποιουδήποτε κερδοσκοπικού επαγγέλματος, το οποίο δεν υπάγεται στα ελευθέρια επαγγέλματα που αναφέρονται στο άρθρο 48.

παρ.2. Επιχείρηση αποτελεί και μεμονωμένη ή συμπτωματική πράξη που αποβλέπει στην επίτευξη κέρδους, καθώς και η πώληση μέσα σε δύο (2) χρόνια από την απόκτηση εξ επαχθούς αιτίας εδαφικών εκτάσεων που βρίσκονται εκτός σχεδίου πόλεως και έχουν μεγάλη αξία.».

Επειδή, σύμφωνα με την Ε.1340/Εγκ.5/22.1.1968 εγκύκλιο, εμπορική επιχείρηση αποτελεί και μεμονωμένη ή συμπτωματική πράξη αποβλέπουσα στην επίτευξη κέρδους, ιδίως όταν αυτή αναφέρεται σε σοβαρό αντικείμενο συναλλαγής π.χ. κάποιο πρόσωπο διαμεσολαβεί στην κατάρτιση σύμβασης από την οποία αμείβεται με προμήθεια και αποκομίζει κέρδος, η διαμεσολάβηση δε αυτή έγινε για επίτευξη κέρδους ή ωφελείας. Αν το πρόσωπο αυτό δεν προβεί στην συνέχεια στη διενέργεια παρομοίων πράξεων, θα υπαχθεί σε φόρο για το κέρδος που απεκόμισε από την μεμονωμένη αυτή πράξη. Επί ακινήτων επιχείρηση υπάρχει όχι μόνο σε κατά σύστημα άσκηση περισσοτέρων πράξεων αγοράς και πώλησης ακινήτων, αλλά και όταν διενεργείται και μία μόνο πράξη πώλησης.

Επειδή, από φορολογική άποψη, η έννοια της εμπορικής επιχείρησης είναι ευρύτερη αυτής που αναφέρεται στον εμπορικό νόμο, καθόσον είναι αδιάφορο αν οι διενεργούμενες πράξεις είναι εμπορικές ή αστικές ή αν ο φορολογούμενος έχει ή όχι την εμπορική ιδιότητα, αρκεί ότι αυτός πραγματοποίησε κέρδη από την κατά σύστημα άσκηση κερδοσκοπικού επαγγέλματος, δηλαδή απαιτείται συστηματική άσκηση επαγγέλματος που έχει κερδοσκοπικό χαρακτήρα (ΣΤΕ

Επειδή όταν κάποιος συλλέκτες ιστορικών αντικειμένων, φωτογραφιών, γραμματοσήμων **και λοιπών ειδών ή αντικειμένων**, αποφασίζουν να διαθέσουν τα προϊόντα της πολύχρονης προσπάθειάς τους και εφόσον η διάθεση αυτή πραγματοποιηθεί και στα πλαίσια οργανωμένης κατά σύστημα εκμετάλλευσης (στη συγκεκριμένη περίπτωση μέσω διαδικτύου, πληρωμή μέσω paypal), δηλαδή αποκτήσουν τα χαρακτηριστικά της κερδοσκοπικής εκμετάλλευσης, τότε το εισόδημά τους χαρακτηρίζεται ως εισόδημα από εμπορικές επιχειρήσεις. Σχετ. έγγρ. 103511/598/ΑΟΟ12/8.5.2001».

Επειδή με τις διατάξεις των παρ. 1 & 5 του άρθρου 2 του Π.Δ 186/92 (όπως ίσχυε στις κρινόμενες χρήσεις) ορίζεται ότι: «**παρ. 1.** Κάθε ημεδαπό ή αλλοδαπό φυσικό ή νομικό πρόσωπο ή κοινωνία του Αστικού Κώδικα, που ασκεί δραστηριότητα στην ελληνική επικράτεια και αποβλέπει στην απόκτηση εισοδήματος από εμπορική ή βιομηχανική ή βιοτεχνική ή γεωργική επιχείρηση ή από ελευθέριο επάγγελμα ή από οποιαδήποτε άλλη επιχείρηση, καθώς και οι αστικές κερδοσκοπικές ή μη εταιρείες/αναφερόμενοι στο εξής με τον όρο "επιτηδευματίας", τηρεί, εκδίδει, παρέχει, ζητά, λαμβάνει, υποβάλλει, διαφυλάσσει τα βιβλία, τα στοιχεία, τις καταστάσεις και κάθε άλλο μέσο σχετικό με την τήρηση βιβλίων και την έκδοση στοιχείων που ορίζονται από τον Κώδικα αυτό, κατά περίπτωση....»

παρ. 5. Απαλλάσσονται από την υποχρέωση της τήρησης των βιβλίων του Κώδικα αυτού και της έκδοσης των αποδείξεων λιανικής πώλησης αγαθών και παροχής υπηρεσιών οι επιτηδευματίες φυσικά πρόσωπα, που πραγματοποίησαν κατά την προηγούμενη ετήσια διαχειριστική περίοδο ακαθάριστα έσοδα μέχρι δέκα χιλιάδων (10.000) ευρώ από την πώληση αγαθών ή μέχρι το αυτό ποσό από την πώληση αγαθών και την παροχή υπηρεσιών, εφόσον στην περίπτωση αυτή τα ακαθάριστα έσοδα από την παροχή υπηρεσιών δεν υπερβαίνουν τις πέντε χιλιάδες (5.000) ευρώ, ή μέχρι τις πέντε χιλιάδες (5.000) ευρώ από την παροχή υπηρεσιών, καθώς και».

Επειδή με τις διατάξεις των παρ. 1, 2 & 3 του άρθρου 13 του Π.Δ 186/92 ορίζεται ότι: «**1.** Ο επιτηδευματίας που τηρεί βιβλία δεύτερης ή τρίτης κατηγορίας για κάθε πώληση αγαθών, για ίδιο λογαριασμό ή για λογαριασμό τρίτου, ή παροχή υπηρεσιών προς το κοινό ή προς τα μέλη προμηθευτικού συνεταιρισμού με βάση διατακτικές του, εκδίδει απόδειξη λιανικής πώλησης ή παροχής υπηρεσιών, κατά περίπτωση.» .

«2. Στην απόδειξη λιανικής πώλησης ή παροχής υπηρεσιών αναγράφεται κατά συντελεστή Φ.Π.Α. και η αξία της πώλησης ή το ποσό της αμοιβής, καθώς και το είδος των παρεχόμενων υπηρεσιών επί των αποδείξεων παροχής υπηρεσιών που εκδίδουν όσοι τηρούν πρόσθετα βιβλία της παραγράφου 5 του άρθρου 10.» .

«3. Η απόδειξη εκδίδεται κατά την παράδοση ή την έναρξη της αποστολής του αγαθού. Κατ' εξαίρεση, όταν για τη διακίνηση έχει εκδοθεί δελτίο αποστολής, η απόδειξη μπορεί να εκδίδεται το αργότερο μέχρι τη δέκατη πέμπτη (15η) ημέρα του επόμενου μήνα με ημερομηνία έκδοσης την τελευταία ημέρα του μήνα αποστολής και πάντως όχι πέραν της διαχειριστικής περιόδου. Όταν η αποστολή των αγαθών γίνεται σε τρίτο, με εντολή του αγοραστή, σε χρόνο μεταγενέστερο από την έκδοση της απόδειξης λιανικής πώλησης, στο δελτίο αποστολής αναγράφεται ο αριθμός της απόδειξης αυτής.....».

Επειδή με τις διατάξεις της παρ. 2 του άρθρου 5 του Ν. 2523/1997, ορίζεται ότι: « **2. Για την εφαρμογή του αντικειμενικού συστήματος δίδονται οι πιο κάτω εννοιολογικοί προσδιορισμοί:** α) **Βάση Υπολογισμού Νο1 (ΒΑΣ.ΥΠ.1)** είναι το αντικειμενικό ποσό επί του οποίου εφαρμόζονται οι συντελεστές βαρύτητας για συγκεκριμένες παραβάσεις, όπως στις κατ' ιδίαν διατάξεις ορίζεται. Το ποσό της βάσης αυτής κλιμακώνεται ανάλογα με την κατηγορία των βιβλίων, που υποχρεούται να τηρεί κάθε υπόχρεο πρόσωπο του Κ.Β.Σ., ως εξής:

α.α. Για μη υπόχρεους σε τήρηση βιβλίων ή τηρούντες βιβλία Α' κατηγορίας 293 ευρώ.
α.β. Για υπόχρεους σε τήρηση βιβλίων Β' κατηγορίας 586 ευρώ.....».

Επειδή με τις διατάξεις της παρ. 9 του άρθρου 5 του Ν. 2523/1997, ορίζεται ότι: « **9.Κάθε φορά που διενεργείται φορολογικός έλεγχος και διαπιστώνονται επαναλαμβανόμενες εντός της ίδιας διαχειριστικής περιόδου αυτοτελείς, κατά τις διατάξεις της προηγούμενης παραγράφου, παραβάσεις, για τις οποίες προβλέπεται η επιβολή προστίμων με βάση την κατηγορία βιβλίων, κατά τα οριζόμενα στην περίπτωση α' της παραγράφου 2, το ανώτατο όριο του προστίμου δεν μπορεί να υπερβεί κατά την πρώτη έκδοση απόφασης επιβολής προστίμου το δεκαπενταπλάσιο των προστίμων αυτών.....».**

Επειδή ο προσφεύγων ισχυρίζεται ότι από τον διενεργηθέντα έλεγχο δεν στοιχειοθετείται η ύπαρξη κέρδους ή η συστηματικότητα των συναλλαγών, που είναι απαραίτητη προϋπόθεση για τον χαρακτηρισμό μεμονωμένων πράξεων ως εμπορική δραστηριότητα και συνεπώς οι πράξεις του δεν ήταν εμπορικές ώστε να υπαχθεί στις διατάξεις του Κ.Β.Σ.

Από τον έλεγχο του Σ.Δ.Ο.Ε Αττικής, που διενεργήθηκε στα πλαίσια των αρμοδιοτήτων του για την καταπολέμηση της φοροδιαφυγής που συντελείται μέσω του διαδικτύου ή με ηλεκτρονικά μέσα, και από την επεξεργασία των στοιχείων που απεστάλησαν σ' αυτό από τις Ελληνικές Τράπεζες, διαπιστώθηκε η ύπαρξη πιστώσεων χρηματικών ποσών, για **εμπορικές συναλλαγές** μέσω της ιστοσελίδας διαμεσολάβησης διαδικτυακών πληρωμών Pay Pal, σε τραπεζικούς λογαριασμούς του προσφεύγοντα.

Το Pay Pal παρέχει υπηρεσίες διαμεσολάβησης που διευκολύνουν τον κόσμο κατά το ηλεκτρονικό εμπόριο και εκτελεί την επεξεργασία των πληρωμών για on line πωλήσεις για την οποία χρεώνει αμοιβή.

Ο προσφεύγων βρέθηκε να διατηρεί λογαριασμούς στηνΤράπεζα καθώς και στην Τράπεζα, στις οποίες πιστώθηκαν χρηματικά ποσά για τις χρήσεις 2007 έως 2011, ως εξής:

ΧΡΗΣΗ	ΤΡΑΠΕΖΑ Αρ. λογαριασμού	 ΤΡΑΠΕΖΑ Αρ. λογαριασμού	ΣΥΝΟΛΟ
2007	34.399,33€	4.004,00€	38.403,33€
2008	38.852,68€	12.781,41€	51.634,09€
2009	56.592,21€	95.933,51€	152.525,72€
2010	76.558,31€	124.931,26€	201.489,57€
2011	109.025,25€	33.448,97€	142.474,22€
ΣΥΝΟΛΟ	315.427,78€	271.099,15€	586.526,93€

Όπως προκύπτει από τον ανωτέρω πίνακα, οι πιστώσεις στους τραπεζικούς λογαριασμούς του προσφεύγοντα ήταν συστηματικές (επί μία πενταετία) και μεγαλύτερες από το όριο απαλλαγής της τήρησης βιβλίων (10.000,00€) της παρ. 5 του άρθρου 2 του ΠΔ 186/92 και

επομένως αφορούσαν σε οικονομική δραστηριότητά του, που συνδεόταν με τον σκοπό απόκτησης από αυτόν οικονομικών εσόδων διαρκούς χαρακτήρα. Συνεπώς, ορθώς χαρακτηρίστηκε ως επιτηδευματίας, ασκών εμπορική δραστηριότητα για την οποία είχε όλες τις φορολογικές υποχρεώσεις μιας εμπορικής επιχείρησης, ήτοι την υποχρέωση έναρξης εργασιών, τήρησης βιβλίων και έκδοσης στοιχείων όπως ορίζεται από τις διατάξεις του Κ.Β.Σ. Το δε εισόδημα που αποκτήθηκε μέσω των ηλεκτρονικών συναλλαγών αποτελεί εισόδημα από εμπορικές επιχειρήσεις, του άρθρου 28 παρ. 2 του Ν 2238/94.

Επειδή ο προσφεύγων ισχυρίζεται ότι οι πιστώσεις στους τραπεζικούς του λογαριασμούς αφορούσαν σε διάθεση κινητών πραγμάτων (οικοσκευής), τα οποία η οικογένειά του είχε μεταφέρει από την Ινδία στην Ελλάδα κατά την οριστική εγκατάστασή της σε αυτήν και όχι σε πωλήσεις εμπορευμάτων για τα οποία είχε προηγηθεί αγορά αυτών, πράγμα απαραίτητο για να χαρακτηριστεί μια πράξη ως εμπορική.

Ο προσφεύγων όμως δεν προσκομίζει στοιχεία από τα οποία να αποδεικνύεται με ποιου είδους δικαιοπραξία περιήλθε στην κυριότητά του η «οικοσκευή» την οποία διέθεσε ως κτήτωρ αυτής. Δηλαδή δεν απέδειξε αν η κτήση των εν λόγω κινητών πραγμάτων έλαβε χώρα αιτία θανάτου για την οποία θα έπρεπε να υποβάλλει δήλωση κληρονομιάς, αιτία γονικής παροχής ή αιτία δωρεάς για τις οποίες θα έπρεπε επίσης αντίστοιχα να υποβληθούν οι οικείες δηλώσεις και να επιβληθεί ο αναλογούν φόρος κατά τις κείμενες διατάξεις.

Επειδή στην Ελλάδα η φορολόγηση του ηλεκτρονικού εμπορίου λαμβάνει χώρα τόσο επί του εισοδήματος, που αντλείται από την ηλεκτρονική εμπορεία προϊόντων όσο και επί των σχετικών συναλλαγών. Το φυσικό πρόσωπο, που δραστηριοποιείται στην ηλεκτρονική εμπορεία προϊόντων φέρει την φορολογική υποχρέωση της τήρησης της Ελληνικής νομοθεσίας όσον αφορά: α) τη φορολόγηση του εισοδήματος από ηλεκτρονικό εμπόριο, β) την τήρηση των διατάξεων του Κ.Β.Σ., και γ) την απόδοση Φόρου Προστιθέμενης Αξίας (ΦΠΑ).

Καθώς ο προσφεύγων, στην προκειμένη περίπτωση, δεν τήρησε τις προβλεπόμενες από το ΠΔ 186/92 (περί Κ.Β.Σ.). υποχρεώσεις, τήρησης βιβλίων και έκδοσης στοιχείων, ορθώς από τον έλεγχο της Δ.Ο.Υ Γλυφάδας επεβλήθησαν τα προβλεπόμενα πρόστιμα για τις ως άνω διαπιστωθείσες παραβάσεις.

Επειδή κοινοποιήθηκαν στον προσφεύγοντα: το με αρ. βιβλίου Σημείωμα Διαπιστώσεων Ελέγχου, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 28 του Ν.4174/2013(Κ.Φ.Δ.) και ΔΕΛ Α1198404 ΕΞ 2013/31.12.2013 (Φ.Ε.Κ. Β'3366/31.12.13), Πρόσκληση του άρθρου 62 του Ν. 4174/13 (Κ.Φ.Δ.), κλήση σε ακρόαση (του άρθρου 6 Ν. 2690/1999) καθώς και οι από προσωρινοί διορθωτικοί προσδιορισμοί των φόρων (του άρθρου 28 Ν. 4174/2013), οι ισχυρισμοί του περί μη προηγούμενης κλήσης σε ακρόαση είναι ανυπόστατοι.

Επειδή, οι διαπιστώσεις του ελέγχου, όπως αυτές καταγράφονται στην από θεωρηθείσα έκθεση ελέγχου εφαρμογής των διατάξεων του Π.Δ. 186/1992 (Κ.Β.Σ.) του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ Γλυφάδας, επί της οποίας εδράζονται οι προσβαλλόμενες πράξεις, κρίνονται βάσιμες, αποδεκτές και πλήρως αιτιολογημένες.

Α π ο φ α σ ί ζ ο υ μ ε

Την **απόρριψη** της με αριθμό πρωτοκόλλου και με ημερομηνία κατάθεσης ενδικοφανούς προσφυγής του προσφεύγοντα, με ΑΦΜ: κατά της υπ' αριθ. πράξης επιβολής προστίμου.

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

Συνολικό ποσό προστίμου: 9.376,00 €

Ακριβές Αντίγραφο

Η Υπάλληλος του Τμήματος
Διοικητικής Υποστήριξης

ΜΕ ΕΝΤΟΛΗ ΤΟΥ ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΥ
ΤΗΣ Δ/ΝΣΗΣ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ

Ο ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΣ ΤΗΣ
ΥΠΟΔΙΕΥΘΥΝΣΗΣ
ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ
α/α
ΓΕΩΡΓΙΟΣ ΣΤΑΥΡΙΔΗΣ

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).