



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

Ταχ. Δ/ση : Αριστογείτονος 19
Ταχ. Κώδικας : 176 71 - Καλλιθέα
Τηλέφωνο : 2131604-563
ΦΑΞ : 2131604-566

Καλλιθέα 30.11.2015

Αριθμός απόφασης: 4614

ΑΠΟΦΑΣΗ

Ο ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΣ ΤΗΣ ΔΙΕΥΘΥΝΣΗΣ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ

Έχοντας υπ' όψη:

1. Τις διατάξεις :

α. Του άρθρου 63 του ν. 4174/2013 (ΦΕΚ Α' 170).

β. Της αριθ. Δ6Α118225 ΕΞ 2013/24.07.2013 Απόφασης του Γενικού Γραμματέα Δημοσίων Εσόδων του Υπουργείου Οικονομικών (ΦΕΚ Β' 1893) «Καθορισμός της διάρθρωσης και των αρμοδιοτήτων της Υπηρεσίας Εσωτερικής Επανεξέτασης της Γενικής Γραμματείας Δημοσίων Εσόδων, καθώς και απαραίτητων λεπτομερειών λειτουργίας αυτής».

γ. Της αριθ. Δ6Α1198069 ΕΞ 2013/30.12.2013 Απόφασης του Γενικού Γραμματέα Δημοσίων Εσόδων του Υπουργείου Οικονομικών (ΦΕΚ Β' 3367) «Μετονομασία και ανακαθορισμός των αρμοδιοτήτων και της εσωτερικής διάρθρωσης της Υπηρεσίας Εσωτερικής Επανεξέτασης της Γενικής Γραμματείας Δημοσίων Εσόδων του Υπουργείου Οικονομικών».

δ. Της ΠΟΛ 1002/31.12.2013 Απόφασης του Γενικού Γραμματέα Δημοσίων Εσόδων (ΦΕΚ Β' 55/16-1-2014).

2. Την ΠΟΛ 1069/4-3-2014 Εγκύκλιο της Γενικής Γραμματείας Δημοσίων Εσόδων του Υπουργείου Οικονομικών.

3. Την με αριθ. 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 της κάτοικο, κατά :

α) της υπ' αριθ. Απόφασης επιβολής προστίμου ΚΦΑΣ χρήσης 2013 και β) της υπ' αριθ. πράξης προστίμου Φ.Π.Α χρήσης 2013 του κ. Προϊσταμένου της **ΔΟΥ ΑΓΡΙΝΙΟΥ** και τα προσκομιζόμενα με αυτές σχετικά έγγραφα.

5. Τις α) με αριθμό απόφαση επιβολής προστίμου Κ.Φ.Α.Σ. του Προϊσταμένου **ΔΟΥ ΑΓΡΙΝΙΟΥ** , με την οποία επιβλήθηκε σε βάρος της πρόστιμο συνολικού ποσού 2.000,00 € για διαχ/κή περίοδο 2013. β) με αριθμό πράξης προστίμου Φ.Π.Α του Προϊσταμένου **ΔΟΥ ΑΓΡΙΝΙΟΥ**, με την οποία επιβλήθηκε σε βάρος της πρόστιμο συνολικού ποσού 300,00 € για τη φορολογική περίοδο 1/1-31/12/ 2013, των οποίων ζητείται η ακύρωση.

6. Τις απόψεις της ανωτέρω φορολογικής αρχής.

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

Επί της από και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανούς προσφυγής της 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:

1) Με την αριθμό απόφαση επιβολής προστίμου ΚΦΑΣ του κ. Προϊσταμένου της ΔΟΥ ΑΓΡΙΝΙΟΥ , καταλογίστηκε εις βάρος της προσφεύγουσας για τη διαχειριστική περίοδο 2013 πρόστιμο ποσού 2.000,00 ευρώ και αφορά_ :

Α) Την μη τήρηση πρόσθετων βιβλίων πελατών η βιβλίων υπό μορφή καταστάσεων μηχανογραφικών τα οποία θα σημαίνονται με την χρήση των φορολογικών μηχανισμών (ΕΕΦΔΣΣ) η χειρόγραφα θεωρημένα ,για την παροχή πληροφοριών για συναλλαγές μέχρι την έκδοση φορολογικού στοιχείου κατά παράβαση των διατάξεων των αρθ. 1παρ. 1, ,4 παρ. 23 και και 6 παρ.14 Κ.Φ.Α.Σ που επισύρουν κυρώσεις κατά τις διατάξεις του αρθ.5 Ν.2523/97 όπως ισχύουν με το Ν.3842/2010 και του αρθ. 10 του Ν.1809/1988.(πρόστιμο $600 \times 2 = 1.200,00$ ευρώ)

Β) Μη έκδοση φορολογικού στοιχείου για χρηματικό ποσό που έλαβε για εκμίσθωση διαμερίσματος σε ένα άτομο με ημερήσια χρέωση κατά παράβαση των διατάξεων των αρθ.1 παρ.1, 5 παρ.1, 6 παρ.1 και 7παρ.1 του Ν.4093/2012 Κ.Φ.Α.Σ που επισύρει κυρώσεις κατά τις διατάξεις του αρθ.5 Ν.2523/97 όπως ισχύουν με το Ν.3842/2010 (πρόστιμο $800 \times 1 = 800,00$ ευρώ)

2) Με την Πράξη Προστίμου Φ.ΠΑ καταλογίστηκε πρόστιμο για την χρήση 2013 ποσού 300,00 ευρώ , που αφορά την μη δήλωση επέκτασης δραστηριότητας στην αρμόδια Δ.Ο.Υ , κατά παράβαση των διατάξεων του αρθ. 36 παρ.1 του ν.2850/2000 και επισύρει κυρώσεις του άρθρου 4 παρ.1 του Ν. 2523/97.

Η διαπίστωση των παραβάσεων προέκυψε κατόπιν των από Έκθεσης Ελέγχου Εφαρμογής διατάξεων Ν.4093/12(Κ.Φ.Α.Σ) και Έκθεσης Ελέγχου Εφαρμογής διατάξεων Ν.2859/200 (Φ.Π.Α) του ΣΔΟΕ ΘΕΣΣΑΛΙΑΣ-ΣΤΕΡΕΑΣ ΕΛΛΑΔΟΣ ,κατόπιν της με αριθ. Εισαγγελικής Παραγγελίας από την Εισαγγελία Πρωτοδικών Άμφισσας.

Κατά των ανωτέρω πράξεων η προσφεύγουσα κατέθεσε την με αριθ.πρωτ..... ενδικοφανή προσφυγή με την οποία ζητά την ακύρωση τους ολικά ,για τους εξής λόγους:

- Ανακριβής περιγραφή στις εκθέσεις ελέγχου των πραγματικών περιστατικών .
- Στο με αριθ..... Υπηρ. Σημείωμα ελέγχου δεν υπήρχε ακριβής προσδιορισμός των πραγματικών περιστατικών που συνιστούν το παράπτωμα που καταλογίστηκε ώστε να αντιπαραταθεί επ' αυτού..
- Ουδέποτε διατηρούσε ακίνητο που απαιτούσε ειδική σήμανση ΕΟΤ.
- Λόγοι αναλογικότητας επιβάλλουν να επιβληθεί χαμηλότερο πρόστιμο ήτοι 600 ευρώ για μη τήρηση βιβλίου και 300 για την μη έκδοση.

ΙΣΤΟΡΙΚΟ

Αφορμή για την διενέργεια του εν λόγω ελέγχου ήταν ο έλεγχος που διενεργήθηκε στις από κλιμάκιο επιθεωρητών του Ε.Ο.Τ μετά από καταγγελία και διαπιστώθηκε ότι κατά την ημέρα του ελέγχου (.....)είχε πελάτη σε διαμέρισμα ,ο οποίος έκανε διακοπές .Δυνάμει της έκθεσης ελέγχου με διαπιστώσεις -συμπεράσματα των επιθεωρητών Ε.Ο.Τ ελέγχου επιβλήθηκε πρόστιμο εις βάρος της προσφεύγουσας από την Υπηρεσία Τουρισμού Στερεάς Ελλάδος ποσού 146,74 ευρώ, βάσει της με αριθ. Απόφασης.

Επειδή σύμφωνα με τις διατάξεις του **αρθ.4 παρ.23 Ν.4093/12** ορίζεται ότι :Ο υπόχρεος απεικόνισης συναλλαγών ,**εκμεταλλευτής χώρου διαμονής η φιλοξενίας** παρέχουν ασφαλείς πληροφορίες για τις συναλλαγές τους μέχρι την έκδοση του στοιχείου ,για το οποίο έχουν υποχρέωση .Η διασφάλιση των πληροφοριών αυτών γίνεται είτε με την καταχώρηση χειρόγραφα σε θεωρημένα έντυπα η επί μηχ/κής τήρησης ,με την χρήση ειδικών ασφαλών διατάξεων σήμανσης του ν.1809/99.
Η παρούσα παύει να ισχύει από την 01/01/2014.

Επειδή σύμφωνα με την έκθεση των επιθεωρητών του Ε.Ο.Τ διαπιστώθηκε ότι κατά την ημέρα του ελέγχου (.....) η προσφεύγουσα είχε πελάτη σε διαμέρισμα ακινήτου στην περιοχή ο οποίος έκανε διακοπές και βάσει της εν λόγω έκθεσης επεβλήθη πρόστιμο με την αριθ. Απόφαση από την Υπηρεσία Τουρισμού Στερεάς Ελλάδος ,με την αιτιολογία «παράνομη λειτουργία ενοικιαζομένων διαμερισμάτων στην περιοχή».

Επειδή, στην από την αριθ. έκθεση ελέγχου επιθεωρητών του Ε.Ο.Τ ,ως αναφέρεται στη σελ.4 της Έκθεσης Ελέγχου Εφαρμογής διατάξεων Ν.4093/12(Κ.Φ.Α.Σ) ,προκύπτει ότι κατά την ημέρα του ελέγχου (.....),μετά από απαίτηση για την προσκόμιση στοιχείων ταυτότητας του πελάτη η προσφεύγουσα παραδέχτηκε ότι πρόκειται για πελάτη ,ότι νοικιάζει την γκαρσονιέρα με τον χρόνο και η εκμίσθωση με την ημέρα ήταν συμπτωματική.

Επειδή όπως προκύπτει από το Ε2 οικον. έτους 2014 τα ακίνητα που δηλώνει η προσφεύγουσα τα οποία είναι α)Ισόγειο 39 τ.μ με ποσοστό συνιδιοκτησίας 100% β) Ισόγειο 63 τ.μ με ποσοστό συνιδιοκτησίας 50% γ)Ισόγειο 38 τ.μ με ποσοστό συνιδιοκτησίας 50% εμφανίζονται ως κενά.

Επειδή η επίκληση από την προσφεύγουσα ,ότι αδυνατούσε να κατανοήσει τι ακριβώς της ζητήθηκε με την αρ. κλήση προς ακρόαση του ΣΔΟΕ δεν ευσταθεί γιατί οι έγγραφες εξηγήσεις της προς το ΣΔΟΕ με το αριθ..... έγγραφο της αποτελούσαν απάντηση σε όσα της καταλογίστηκαν, με την οποία δεν τεκμηρίωσε την θέση της ήτοι την άρνηση της ότι ενοικιάζε με ημερήσια χρέωση ένα διαμέρισμα στην περιοχή σε ένα άτομο.

Επειδή η προσφεύγουσα ,προκειμένου να αποδείξει ότι ενοικίαζε τις δύο γκαρσονιέρες της σε ιδιώτες για μακροχρόνια και μόνιμη ενοικιάσή τους ,και κατά συνέπεια δεν είχε υποχρέωση να εκδίδει φορολογικά στοιχεία, προσκόμισε μισθωτήρια τα οποία όμως αφορούσαν την διαχ/κή περίοδο 1/1-31/12/2014 και όχι την χρήση 2013 που αφορούσε η αποδιδόμενη παράβαση.

Επειδή σύμφωνα με τις διατάξεις του **αρθ.36 παρ.1 Ν.2859/2000** ορίζεται ότι :

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,

β) δήλωση μεταβολών-μετάταξης, με την οποία δηλώνει οποιαδήποτε μεταβολή, όπως αλλαγή της επωνυμίας, του τόπου επαγγελματικής του εγκατάστασης, του αντικειμένου εργασιών, την πραγματοποίηση ενδοκοινοτικών αποκτήσεων αγαθών και παραδόσεων αγαθών που απαλλάσσονται, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 28, την ίδρυση ή κατάργηση υποκαταστημάτων, την αλλαγή των τηρούμενων βιβλίων Κώδικα Βιβλίων και Στοιχείων και του καθεστώτος φόρου προστιθέμενης αξίας που ανήκει.

Η δήλωση αυτή υποβάλλεται εντός τριάντα (30) ημερών από το χρόνο που έγιναν οι μεταβολές .

Επειδή σύμφωνα με τις διατάξεις του **αρθ.4 παρ.1 Ν.2523/97** ορίζεται ότι :

«Τα πρόσωπα που παραβαίνουν τις υποχρεώσεις τους που απορρέουν από την κείμενη φορολογική νομοθεσία υπόκεινται για κάθε παράβαση σε πρόστιμο που ορίζεται από εκατόν δεκαεπτά (117) Ευρώ μέχρι χίλια εκατόν εβδομήντα (1.170) Ευρώ. Το πρόστιμο αυτό επιβάλλεται στις περιπτώσεις που δεν προβλέπεται η επιβολή πρόσθετου φόρου ή δεν προκύπτει ποσό φόρου για καταβολή.

Επειδή η προσφεύγουσα όπως προκύπτει από το σύστημα TAXIS είχε δηλώσει μόνο την δραστηριότητα της «διακοσμήτριας καταστημάτων» με ημερομηνία έναρξης 23-5-2003 και δεν είχε προβεί στην υποβολή δήλωσης επέκτασης δραστηριότητας για την εκμετάλλευση των ενοικιαζομένων δωματίων στην αρμόδια φορολογική αρχή.

Επειδή ο ισχυρισμός της προσφεύγουσας για την παραβίαση της συνταγματικής αναλογικότητας είναι νόμω και ουσία αβάσιμος καθόσον, σύμφωνα με την αρχή της αναλογικότητας του άρθρου 25 παρ. 1 του Συντάγματος, οι επιβαλλόμενοι από τον κοινό νομοθέτη και τη διοίκηση περιορισμοί στην άσκηση των ατομικών δικαιωμάτων πρέπει να είναι μόνον οι αναγκαίοι και να συνάπτονται προς τον υπό του νόμου επιδιωκόμενο σκοπό. Ένα μέτρο που προβλέπεται από διάταξη νόμου ως κύρωση για παράβαση διατάξεως, τότε μόνο αντίκειται στην αρχή της αναλογικότητας, όταν από το είδος του ή τη φύση του είναι προδήλως ακατάλληλο για την επίτευξη του επιδιωκόμενου σκοπού ή όταν οι δυσμενείς συνέπειες του μέτρου τελούν σε προφανή δυσαναλογία ή υπερακοντίζουν τον επιδιωκόμενο σκοπό (ΣτΕ 2112/1984, 1149/1988, 2153/1989, 268, 393/1993, 990/2004 Ολ., 564/2006, 596/2007, 628/2008).

Είναι σαφές λοιπόν ότι στην υπό κρίση περίπτωση δεν παραβιάζεται η αρχή της αναλογικότητας δεδομένου ότι τα όρια προστίμων προβλέπονται ευθέως στο νόμο (άρθρο 4 και 5 του Ν. 2523/1997 Κώδικας Φορολογικών Κυρώσεων,) και η φορολογική αρχή προέβη στην επιβολή τους με βάση τη διαπιστωθείσα παράβαση. Κι αυτό επειδή το κρίσιμο στοιχείο που διέπει την αρχή της αναλογικότητας είναι η ύπαρξη εύλογης σχέσης μεταξύ συγκεκριμένου διοικητικού μέτρου και επιδιωκόμενου νομίμου σκοπού. Τη σχέση αυτή την έχει σταθμίσει ο νομοθέτης του π.δ. 186/92 και ν. 2523/97, λαμβάνοντας υπόψη τον επιδιωκόμενο σκοπό, που δεν είναι άλλος από την πάταξη της φοροδιαφυγής, τη σύλληψη της φορολογητέας ύλης και την προάσπιση του δημοσίου συμφέροντος, διαμέσου της εξασφάλισης της καταβολής των οφειλομένων φόρων.

Όπως έχει άλλωστε κριθεί με την πρόσφατη 2402/2010 ΣτΕ, «...όταν η ίδια η φορολογική αρχή, θεμιτώς κατά το Σύνταγμα, εν όψει των αναφερθέντων, δεν διαθέτει διακριτική ευχέρεια να προσδιορίζει το ύψος του προστίμου αναλόγως των ειδικότερων συνθηκών της παραβάσεως, θέμα παραβιάσεως της αρχής της αναλογικότητας ή του δικαιώματος παροχής έννομης προστασίας ως εκ του ότι το δικαστήριο που ελέγχει τη νομιμότητα της σχετικής πράξεως της ως άνω αρχής δεν διαθέτει ούτε αυτό τέτοια εξουσία, δεν μπορεί να τεθεί».

Επειδή υπάρχει πραγματική διαπίστωση των παραβάσεων του Κώδικα Βιβλίων και Στοιχείων, όπως καταγράφεται στην Έκθεση Ελέγχου Εφαρμογής διατάξεων Ν.4093/12 (Κ.Φ.Α.Σ), με επαρκή στοιχεία και την απαιτούμενη ειδική και εμπεριστατωμένη αιτιολογία αφού εκθέτει σ' αυτήν, κατά την παραδεκτή αλληλοσυμπλήρωση σκεπτικού και διατακτικού, με σαφήνεια, πληρότητα και χωρίς αντιφάσεις ή λογικά κενά, τα πραγματικά περιστατικά που αποδείχθηκαν από την αποδεικτική διαδικασία.

Α Π Ο Φ Α Σ Ι Ζ Ο Υ Μ Ε

Την απόρριψη της με αρ..... ενδικοφανούς προσφυγής της κατά
α) της υπ' αριθ..... Απόφασης επιβολής προστίμου ΚΦΑΣ χρήσης 2013 και β) της υπ'
αριθ. πράξης προστίμου Φ.Π.Α χρήσης 2013 του κ. Προϊσταμένου της ΔΟΥ
ΑΓΡΙΝΙΟΥ.

Η οριστική φορολογική υποχρέωση του υπόχρεου με βάση την παρούσα απόφαση
διαμορφώνεται ως εξής :

Α) Κ.Β.Σ

1.Πρόστιμο αρθ.10 παρ.5 Ν. 1809/1988 (χρήση 2013) 600 Χ 2	= 1.200,00	ευρώ
2.Πρόστιμο αρθ.5 Ν.2523/97 (χρήση 2013) 800Χ1	= 800,00	ευρώ
ΣΥΝΟΛΟ	2.000,00	ευρώ

Β) ΠΡΟΣΤΙΜΟ Φ.Π.Α

1.Πρόστιμο αρθ. 4παρ.1 του Ν.2523/97 (χρήση 2013)	300,00	ευρώ
---	---------------	-------------

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

ΜΕ ΕΝΤΟΛΗ ΤΟΥ ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΥ
ΤΗΣ Δ/ΝΣΗΣ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ

Ο ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΣ ΤΗΣ ΥΠΟΔΙΕΥΘΥΝΣΗΣ
ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ
α/α

ΓΕΩΡΓΙΟΣ ΣΤΑΥΡΙΔΗΣ

Ακριβές Αντίγραφο

Η Υπάλληλος του Τμήματος

Διοικητικής Υποστήριξης

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).