



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ
ΥΠΟΥΡΓΕΙΟ ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΩΝ
ΓΕΝΙΚΗ ΓΡΑΜΜΑΤΕΙΑ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΕΣΟΔΩΝ
ΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ

Καλλιθέα 17/07/2015

Αριθμός απόφασης:3086

Ταχ. Δ/ση : Αριστογέιτονος 19
Ταχ. Κώδικας : 176 71 - Καλλιθέα
Τηλέφωνο : 2131604534
ΦΑΞ : 2131604567

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 του, ΑΦΜ, κατοίκου, οδός κατά της με αρ. /2015 Απόφασης Επιβολής Προστίμου Κ.Β.Σ. διαχειριστικής περιόδου 01-01/31-12-2012 και τα προσκομιζόμενα με αυτήν σχετικά έγγραφα.

5. Την με αριθ./2015 (αρ./2015) Απόφαση Επιβολής Προστίμου Κ.Β.Σ. διαχειριστικής περιόδου 01-01/31-12-2012 που υπεβλήθη σύμφωνα με τις διατάξεις των άρθρων 5 παρ. 10α & 9 του ν. 2523/1997 λόγω παράβασης των διατάξεων των άρθρων 2 παρ. 1, 13 και 18 του Π.Δ. 186/1992 του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. του οποίου ζητείται η ακύρωση, καθώς και την από οικεία έκθεση ελέγχου.
6. Τις απόψεις της ανωτέρω φορολογικής αρχής.
7. Την από εισήγηση του Α1 τμήματος της Υπηρεσίας μας.

Επί της από και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανή προσφυγή του του, ΑΦΜ, η οποία κατατέθηκε εμπρόθεσμα και μετά την μελέτη και την αξιολόγηση όλων των υφιστάμενων στο σχετικό φάκελο εγγράφων και των προσβαλλόμενων λόγων της ενδικοφανούς προσφυγής, επαγόμαστε τα ακόλουθα:

Με την υπ' αριθ./2015 (αρ./2015) προσβαλλόμενη Απόφαση Επιβολής Προστίμου του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. επιβλήθηκε σε βάρος του προσφεύγοντος πρόστιμο συνολικού ποσού 142.025,00 € για τη διαχειριστική περίοδο 01-01/31-12-2012 σύμφωνα με τις διατάξεις των άρθρων 5 παρ. 10α & 9 του ν. 2523/1997 λόγω παράβασης των διατάξεων των άρθρων 2 παρ. 1, 13 και 18 του Π.Δ. 186/1992.

Η παράβαση αφορά την μη έκδοση ενός φορολογικού στοιχείου στην διαχειριστική περίοδο 01-01/31-12-2012 στον συνολικής αξίας 142.025,00€ για την εργολαβική κατασκευή τεχνικού έργου που αφορούσε επισκευή ιδιωτικής κατοικίας με διεύθυνση «.....».

Ο προσφεύγων, με την υπό κρίση ενδικοφανή προσφυγή, ζητά την ακύρωση /τροποποίηση της παραπάνω Απόφασης Επιβολής Προστίμου του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. προβάλλοντας τους παρακάτω λόγους :

- Έλλειψη υποχρέωσης έκδοσης παραστατικών για εργασίες που δεν πραγματοποιήθηκαν λόγω διακοπής της συνεργασίας.
- Έκδοση παραστατικών, κατά εφαρμογή της νόμιμης διαδικασίας, για ποσά που έχουν εισπραχθεί.

Επειδή από τον Π.Δ.186/1992 (Κ.Β.Σ.) που ίσχυε έως 31-12-2012 προβλέπονται τα εξής: Άρθρο: « Υπόχρεοι σε τήρηση βιβλίων και στοιχείων»

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.

Άρθρο 13 «Αποδείξεις λιανικής πώλησης αγαθών Αποδείξεις παροχής υπηρεσιών»

3. Η απόδειξη εκδίδεται κατά την παράδοση ή την έναρξη της αποστολής του αγαθού.....

Σε περίπτωση παροχής υπηρεσιών η απόδειξη εκδίδεται στο χρόνο που ορίζεται από τις διατάξεις των παραγράφων 14 και 15 του άρθρου 12 για το τιμολόγιο, με εξαίρεση την περίπτωση παροχής υπηρεσιών από τους ασκούντες ελευθέριο επάγγελμα προς το Δημόσιο και τα Ν.Π.Δ.Δ., όπου η απόδειξη εκδίδεται με κάθε επαγγελματική τους είσπραξη, καθώς και την περίπτωση παροχής υπηρεσιών θεάματος ή μεταφοράς προσώπων όπου τα εισιτήρια εκδίδονται το αργότερο κατά το χρόνο έναρξης του θεάματος ή της μεταφοράς.

Επί εκτελέσεως οποιουδήποτε τεχνικού έργου ή εγκατάστασης που ανήκει σε ιδιώτη, η απόδειξη εκδίδεται κατά την παράδοση του έργου ή της εγκατάστασης και πάντως πριν από το τέλος της διαχειριστικής περιόδου για το έργο που έχει εκτελεστεί. Στην απόδειξη αυτή αναγράφεται και το ονοματεπώνυμο, η διεύθυνση του πελάτη και το είδος του έργου ή της εγκατάστασης.

Επειδή σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 19 του Ν.820/1978, όποιος αναθέτει σε εργολάβο ή υπεργολάβο την εκτέλεση τεχνικών έργων αξίας μεγαλύτερης των 6.000 ευρώ θα πρέπει να γνωστοποιεί με δήλωση του, πριν από την έναρξη των εργασιών, στην αρμόδια για την φορολογία Δ.Ο.Υ., τα στοιχεία του εργολάβου ή υπεργολάβου που ανέλαβε την εκτέλεση του έργου ή να καταθέσει, αντίγραφο του συμφωνητικού ανάληψης των εργασιών. Το όριο των 6.000 ευρώ (όπως τέθηκε με το άρθρο 2 παρ. 5 του Ν.2954/2001) ισχύει από 1/1/2002 και μετά.

Επειδή εν προκειμένω βάσει ιδιωτικού συμφωνητικού χωρίς ημερομηνία υπογραφής, συνταχθέν σύμφωνα με τους συμβαλλομένους τον Μάιο του 2012, με φέρουσα ημερομηνία έναρξης των εργασιών την, (μη κατατεθειμένου στην αρμόδια φορολογική αρχή όπως προβλέπεται από τις διατάξεις του άρθρου 19 του Ν.820/1978) συμφωνήθηκε μεταξύ του προσφεύγοντος και του η κατασκευή τεχνικού έργου (χωρίς να περιλαμβάνεται η διεύθυνση του έργου) με εργασίες συνολικής αξίας 104.500€ και περάτωση σε τέσσερις μήνες από την έναρξη.

Από τα στοιχεία του φακέλου και τον έλεγχο της φορολογικής αρχής το έργο αφορούσε επισκευή ιδιωτικής κατοικίας του με διεύθυνση «.....».

Επειδή από τα εκτιθέμενα και το αποδεικτικό υλικό στην από έκθεση της του Σ.Δ.Ο.Ε. προκύπτει ότι ο προσφεύγων δηλώνει και ισχυρίζεται ότι εκτέλεσε τεχνικό έργο της επισκευής ιδιωτικής κατοικίας του με διεύθυνση, στην χρήση 2012 και έως την 16-10-2012 όπου διεκόπησαν οι εκτελεσθείσες από τον προσφεύγοντα εργασίες (συμφωνηθείσες βάσει του παραπάνω συμφωνητικού και πρόσθετες όπως αυτές λεπτομερώς περιγράφονται στην με αρ. κατάθεσης/2013 Αγωγή του προσφεύγοντα ενώπιον του Μονομελούς Πρωτοδικείου), οι οποίες είχαν σύμφωνα με την προσβαλλόμενη από τον προσφεύγοντα αξίωσή του έναντι του, είχαν ολοκληρωθεί πλην της προμήθειας και εγκατάστασης των κουζινών.

Επειδή τα παραπάνω προκύπτουν αναμφίβολα από το απόσπασμα της κατατεθείσας από τον προσφεύγοντα αγωγής με αρ. κατάθεσης

...../2013 ενώπιον του Μονομελούς Πρωτοδικείου, που παρατίθεται παρακάτω:

Όμως μετά από 15ημερες περίπου και αφού από τα οσα υπέφερα από την αντισυμβατική και τρόπον τινα 'εκβιαστική' συμπεριφορά του αντιδίκου έφτασα να εργάζομαι λαμβάνοντας φαρμακευτική αγωγή για την καρδιά μου, του απέστειλα για δεύτερη φορά, την από 16-10-2012 Εξώδικη δήλωση μου με την οποία, διαμαρτυρόμενος για μία ακόμη φορά για οσα διέπραττε σε βάρος μου, παραβιάζοντας κατάφωρα τα συμφωνημένα μεταξύ μας, τον καλούσα ΝΑ ΜΕ ΕΞΟΦΛΗΣΕΙ – καταβάλλοντας μου το ποσόν των /52.000/ευρω –ΕΧΟΝΤΑΣ ΟΛΟΚΛΗΡΩΣΕΙ ΚΑΙ ΠΑΡΑΔΩΣΕΙ ΚΑΝΟΝΙΚΑ ΤΟ ΣΥΜΦΩΝΗΘΕΝ ΕΡΓΟ- αλλά και ΟΛΕΣ τις ΕΞΤΡΑ εργασίες, (πλην των κουζινών για τις οποίες η προσφορά μου ήταν αξίας / 8.000/ ευρώ τις οποίες δεν μπορούσα να τοποθετήσω λόγω των οικονομικών προβλημάτων, που με την συμπεριφορά του μου δημιούργησε ο εναγόμενος με την εκτέλεση ΟΛΩΝ ΤΩΝ ΕΞΤΡΑ

εργασιών για τις οποίες δεν είχα ποτέ εξοφληθεί, παρά τις αντίθετες υποσχέσεις του).

Επειδή η προσδιορισθείσα από τον προσφεύγοντα αξία του παραπάνω εκτελεσθέντος τεχνικού έργου (συμβατικών και προσθέτων εργασιών) στην χρήση 2012 (σύμφωνα με τις αξιώσεις του βάσει της με αρ. κατάθεσης/2013 Αγωγής του ενώπιον του Μονομελούς Πρωτοδικείου ανήλθε στο ποσό των 142.025,00€, ήτοι ποσό 150.025,00€ μείον την αξία των μη εκτελεσθέντων σύμφωνα με τον προσφεύγοντα εργασιών για την αγορά και τοποθέτηση κουζινών, ενώ λεκτέο είναι ότι μέρος 87.850,00€ της αμοιβής, εκ του τιμήματος των εκτελεσθέντων εργασιών ο ίδιος ο προσφεύγων δηλώνει ότι έχει εισπράξει, γεγονός που προκύπτει από το σχετικό απόσπασμα που παρατίθεται παρακάτω:

Οθεν απομένει υπόλοιπον οφειλής του εναγομένου προς εμέ ποσού 54.175 ευρώ (ήτοι 150.025 μείον 87.850 μείον 8.000 ίσον 54.175 ευρώ), αφού η έναντι του έργου, απλού η σύνθετου αμοιβή είναι μια, έστω και αν στη σύμβαση εμφανίζεται αυτή ως άθροισμα μερικότερων αμοιβών που αντιστοιχούν στα μέρη σύνθετου έργου, συνέπεια δε τούτου είναι ότι οι ανωτέρω καταβολές του εναγομένου -συνολικού ποσού 87.850 ευρώ-που μου καταβλήθηκαν έναντι, επιφέρουν εξόφληση του σχετικού μέρους της αμοιβής και όχι εξόφληση μιας η περισσότερων από τις άνω αναφερόμενες λεπτομερώς μερικότερες αμοιβές, και αντίστοιχα εγώ ο εργολάβος διατηρώ απαίτηση για το υπόλοιπο της αμοιβής και όχι απαίτηση για μια η περισσότερες από τις μερικότερες αμοιβές. (Α.Π. 543/2007 Α Πολιτικό τμήμα)

Επειδή από τις διατάξεις των άρθρων 2 παρ.1 και 13 παρ. 3 του Κ.Β.Σ. ο προσφεύγων για το εκτελεσθέν έως τεχνικό έργο της επισκευής ιδιωτικής κατοικίας του με διεύθυνση «..... είχε υποχρέωση έκδοσης απόδειξης λιανικής πώλησης αγαθών-υπηρεσιών έως την, κατά συνέπεια η επιβληθείσα παράβαση για την μη έκδοση της ως άνω απόδειξης είναι επαρκώς αιτιολογημένη από την φορολογική αρχή.

Ακόμα επειδή, δεν επεδείχθησαν ούτε βρέθηκαν ανάμεσα στα κατασχεθέντα από την φορολογική αρχή βιβλία και στοιχεία, συνεπώς δεν προέκυψαν εκδοθέντα φορολογικά στοιχεία αξίας ύψους 45.000€ προς τον στην χρήση 2012 όπως ισχυρίζεται ο προσφεύγων. Επειδή οι αποδείξεις είσπραξης με αρ. /2012 αξίας 10.000€, /2012 αξίας 3.000€, /2012 αξίας 1500€, /2012 αξίας 2500€, /2012 αξίας 1000€ και /2012 αξίας 5000€ ΔΕΝ συνιστούν φορολογικά παραστατικά τιμολόγησης αμοιβής βάσει του άρθρου 13 του ΚΒΣ αλλά στοιχεία για την είσπραξη της- εάν σε αυτά αναφέρεται ο προσφεύγων. Κατά συνέπεια αλυσιτελώς προβάλλεται ο ισχυρισμός αυτός, ο οποίος άλλωστε είναι αναπόδεικτος και δεν συνοδεύεται από τα προσήκοντα φορολογικά στοιχεία και για τους λόγους αυτούς δεν είναι δυνατόν να γίνει δεκτός.

Επειδή βάσει των διατάξεων του άρθρου 5 παρ. 10 α του ν.2523/1997 «10. Οι παρακάτω περιπτώσεις, επίσης, θεωρούνται αυτοτελείς παραβάσεις, για τις οποίες εφαρμόζεται η Βάση Υπολογισμού Νο2 (ΒΑΣ. ΥΠ. 2), όπως ειδικότερα προσδιορίζεται στις κατ' ιδία διατάξεις, με τις οποίες προσδιορίζεται και η τιμή του κατά περίπτωση ισχύοντος συντελεστή βαρύτητας:

α) Όταν η παράβαση αναφέρεται σε μη έκδοση ή σε ανακριβή έκδοση των στοιχείων, που ορίζονται από τον Κ.Β.Σ. και έχει ως αποτέλεσμα την απόκρυψη της συναλλαγής ή μέρους αυτής η δε αποκρυβείσα αξία είναι μεγαλύτερη των χιλίων διακοσίων (1.200) ευρώ, επιβάλλεται πρόστιμο για κάθε παράβαση ίσο με την αξία της συναλλαγής ή του μέρους αυτής που αποκρύφτηκε. Θεωρείται απόκρυψη της συναλλαγής και επιβάλλεται πρόστιμο ίσο με τη συνολική της αξία και η περίπτωση διακίνησης αγαθών χωρίς το συνοδευτικό φορολογικό στοιχείο, που προβλέπεται από τον Κώδικα Βιβλίων και Στοιχείων».

Επειδή εν προκειμένω η αποκρυβείσα αξία της συγκεκριμένης συναλλαγής, η οποία αν και απαιτήθηκε από τον προσφεύγοντα σε ύψος 142.025,00€, ωστόσο ουδέποτε νομίμως τιμολογήθηκε εντός την χρήσης 2012 ως όφειλε, νομίμως επεβλήθη από την φορολογική αρχή το πρόστιμο της παρ. 10^α του ν.2523/1997 με ύψος το ισόποσο της αποκρυβείσας αξίας ύψους 142.025,00€.

Για τους λόγους αυτούς,

Α π ο φ α σ ί ζ ο υ μ ε

Την απόρριψη της από και με Α.Π. ενδικοφανούς προσφυγής του στο σύνολό της.

Οριστική φορολογική υποχρέωση του υπόχρεου - καταλογιζόμενο ποσό με βάση την παρούσα απόφαση για την διαχειριστική περίοδο 01-01/31-12-2012 :

Πρόστιμο της με αριθ./2015 (αρ./2015) Απόφασης Επιβολής Προστίμου το οποίο καταλογίζεται βάσει των διατάξεων του άρθρου 5 παρ. 10α & 9 του ν. 2523/1997: εκατόν σαράντα δύο χιλιάδες είκοσι πέντε ευρώ (142.025,00€).

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

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).