



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ



ΑΑΔΕ

Ανεξάρτητη Αρχή
Δημοσίων Εσόδων

Καλλιθέα 4.12.2018

Αριθμός απόφασης: 4900

ΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ

ΥΠΟΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ

ΤΜΗΜΑ ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ Α3

Ταχ. Δ/ση : Αριστογείτονος 19

Ταχ. Κώδικας : 176 71 - Καλλιθέα

Τηλέφωνο : 2131604536

Fax : 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).

β. Του άρθρου 11 της Δ. ΟΡΓ. Α 1036960 ΕΞ 2017/10.03.2017 Απόφασης του Διοικητή της Α.Α.Δ.Ε. (ΦΕΚ 968 Β'/22.03.2017) με θέμα «Οργανισμός της Ανεξάρτητης Αρχής Δημοσίων Εσόδων (Α.Α.Δ.Ε.)»

γ. Της ΠΟΛ 1064/12.4.2017 Απόφασης του Διοικητή της Ανεξάρτητης Αρχής Δημοσίων Εσόδων.

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

3. Την υπ' αριθ. Δ.Ε.Δ. 1126366 ΕΞ 2016/30.8.16 (ΦΕΚ 2759 / τ. Β' / 1.9.16) Απόφαση του Προϊσταμένου της Διεύθυνσης Επίλυσης Διαφορών.

4. Τη με ημερομηνία κατάθεσης 6.07.2018 και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανή προσφυγή της **του**, ΑΦΜ, κατοίκου, οδός, αρ., κατά της με αριθ./2018 Πράξης Επιβολής Προστίμου του άρθρου 13Α§8 του ν.2523/1997, φορολογικού έτους 2017, του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Κηφισιάς και τα προσκομιζόμενα με αυτήν σχετικά έγγραφα.

5. Την με αριθ./2018 Πράξη Επιβολής Προστίμου του άρθρου 13Α§8 του ν.2523/1997, φορολογικού έτους 2017, του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Κηφισιάς, της οποίας ζητείται η ακύρωση, καθώς και την από 26.02.2018 οικεία έκθεση ελέγχου.

6. Την έκθεση απόψεων της Προϊσταμένης της Δ.Ο.Υ. Κηφισιάς.

7. Την εισήγηση του ορισθέντος υπαλλήλου του Τμήματος Α3 όπως αποτυπώνεται στο σχέδιο της απόφασης.

Επί της με ημερομηνία κατάθεσης 6.07.2018 και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανούς προσφυγής της **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 αριθ./2018 Πράξη Επιβολής Προστίμου, φορολογικού έτους 2017, του Προϊστάμενου της Δ.Ο.Υ. Κηφισιάς, επιβλήθηκε σε βάρος της προσφεύγουσας πρόστιμο ύψους 1.200,00 ευρώ, διότι δεν εξέδωσε φορολογικά στοιχεία για πράξεις που επιβαρύνονται με Φ.Π.Α., κατά παράβαση των διατάξεων των άρθρων 8, 10, 12, 14 των Ε.Λ.Π. και του άρθρου 13§Α του Ν.2523/1997.

Σύμφωνα με την από 26.02.2018 Έκθεση Ελέγχου Επιβολής Ειδικής Χρηματικής Κύρωσης της παρ. 8 του άρθρου 13 Α του ν.2523/1997, του Τμήματος Α3 της Α΄ Υποδ/νσης της Υ.Ε.Δ.Δ.Ε., κατόπιν έκδοσης της με αριθ./...../2017 εντολής ελέγχου του Προϊσταμένου της ως άνω Υπηρεσίας, διενεργήθηκε έλεγχος στο κτήμα «.....» επί της στη, όπου βρισκόταν σε εξέλιξη χριστουγεννιάτικη παιδική εκδήλωση. Η εκδήλωση διοργανώθηκε από την εταιρεία «.....» με σκοπό τη διασκέδαση των παιδιών των εργαζομένων στην εν λόγω εταιρεία. Για το καλλιτεχνικό μέρος της παιδικής χριστουγεννιάτικης γιορτής υπεγράφη ιδιωτικό συμφωνητικό μεταξύ της διοργανώτριας εταιρείας και της προσφεύγουσας, η οποία τηρεί την ατομική επιχείρηση με τον διακριτικό τίτλο «.....», όπου συμφωνήθηκαν τα εξής: η κα θα εγκαταστήσει στο χώρο της εκδήλωσης τον εξοπλισμό και τα υλικά για τη διασκέδαση των παιδιών (διθέσιο έλκηθρο, ξύλινοι λευκοί διακοσμητικοί φράκτες, στολισμένα χιονισμένα χριστουγεννιάτικα δέντρα, σκηνικό κεντρικής σκηνής, χριστουγεννιάτικο σαλόνι κ.λπ.), επίσης στο χώρο της εκδήλωσης θα εγκατασταθούν σταθμοί απασχόλησης των παιδιών όπως παιχνίδια-κατασκευές-αθλητικά παιχνίδια και παιδότοπος. Η αμοιβή για τα ανωτέρω συμφωνηθέντα ανέρχονταν στο ποσό των 2.886,00 ευρώ πλέον Φ.Π.Α. 692,64 ευρώ (24%), ήτοι συνολική αξία 3.578,64 ευρώ. Κατά την ημέρα και ώρα που πραγματοποιήθηκε η εκδήλωση, ο έλεγχος μετέβη στο χώρο της εκδήλωσης όπου διαπίστωσε ότι ενώ ο σχετικός εξοπλισμός της εκδήλωσης ήταν εγκαταστημένος και γινόταν χρήση αυτού, η ελεγχόμενη δεν επέδειξε τα παραστατικά που της ζητήθηκαν (Δ/Α για τη μεταφορά του εξοπλισμού από την έδρα στο χώρο της εκδήλωσης – άρθρο 12§7 Ε.Λ.Π.) με αποτέλεσμα οι ελεγκτές υπάλληλοι της Υ.Ε.Δ.Δ.Ε. να προβούν στην έκδοση του με αριθ./17 Σημειώματος Διαπιστώσεων & κλήση σε ακρόαση, ώστε να διατυπώσει τις απόψεις της. Σε απάντηση της εν λόγω κλήσης, η προσφεύγουσα κατέθεσε το συναφθέν συμφωνητικό, το οποίο όμως δεν ήταν κατατεθειμένο στην αρμόδια Δ.Ο.Υ., ενώ υποστήριξε ότι η υποχρέωση έκδοσης τιμολογίου προβλέπεται μέχρι την 15η ημέρα του επόμενου μήνα και μετά την ολοκλήρωση των υπηρεσιών (άρθρο 11 του ν.4308/2014). Οι ισχυρισμοί της προσφεύγουσας δεν έγιναν δεκτοί με συνέπεια την έκδοση της προβαλλόμενης πράξης.

Η προσφεύγουσα, με την υπό κρίση ενδικοφανή προσφυγή, ζητά την ακύρωση της προσβαλλόμενης πράξης, προβάλλοντας τους παρακάτω ισχυρισμούς:

- Ουδέποτε της ζητήθηκε από τον έλεγχο να επιδείξει Δελτίο Αποστολής, το οποίο δεν θα είχε αναστολή να επιδείξει αφού βρισκόταν στο ΦΙΧ της εταιρείας που βρισκόταν στο πάρκιν του κτήματος και το οποίο χρησιμοποιήθηκε για τη μεταφορά του εξοπλισμού.
- Το συναφθέν ιδιωτικό συμφωνητικό είναι νόμιμο, σφραγισμένο, υπογεγραμμένο και πρωτοκολλημένο τουλάχιστον ένα μήνα πριν την υλοποίηση της εκδήλωσης ενώ η υποχρέωση ηλεκτρονικής υποβολής είναι μέχρι την 20ή ημέρα των μηνών Ιανουαρίου, Απριλίου, Ιουλίου και Οκτωβρίου εκάστου έτους για τα συμφωνητικά που καταρτίστηκαν το αμέσως προηγούμενο ημερολογιακό τρίμηνο.
- Η εταιρεία «.....» είναι μια μεγάλη Α.Ε., τυπική και καθ' όλα νόμιμη στις φορολογικές της υποχρεώσεις-απαιτήσεις και καθώς η μεταξύ τους συνεργασία οριζόταν από ιδιωτικό συμφωνητικό, νόμιμο, σφραγισμένο, υπογεγραμμένο και πρωτοκολλημένο τουλάχιστον 1 μήνα νωρίτερα της υλοποίησης της εκδήλωσης, θα ήταν αδύνατον να μας καταβάλει την οριζόμενη αμοιβή εάν δεν εξέδιδε και δεν παράδιδε το σχετικό παραστατικό. Συνεπώς η κατηγορία της αποφυγής έκδοσης του εν λόγω φορολογικού στοιχείου είναι ανυπόστατη και απαράδεκτη, δεν βασίζεται σε απτές αποδείξεις αλλά υποψίες όπου σύμφωνα με τα παραπάνω σε συνδυασμό με το νομικό πλαίσιο καταρρίπτονται ως αβάσιμες.

Επειδή, για πράξεις που εκδίδονται από 01.01.2014, σύμφωνα με τις διατάξεις της παραγράφου 1 του άρθρου 63 του ν.4174/2013 (Κ.Φ.Δ.) όπως ισχύει: «ο υπόχρεος, εφόσον αμφισβητεί οποιαδήποτε πράξη που έχει εκδοθεί σε βάρος του από τη Φορολογική Διοίκηση ή σε περίπτωση σιωπηρής άρνησης, οφείλει να υποβάλει ενδικοφανή προσφυγή με αίτημα επανεξέτασης της πράξης στο πλαίσιο διοικητικής διαδικασίας από την Υπηρεσία Εσωτερικής Επανεξέτασης της Φορολογικής Διοίκησης. Η αίτηση υποβάλλεται στη φορολογική αρχή που εξέδωσε την πράξη ή παρέλειψε την έκδοσή της και πρέπει να αναφέρει τους λόγους και τα έγγραφα στα οποία ο υπόχρεος βασίζει το αίτημά του. Η αίτηση πρέπει να υποβάλλεται από τον υπόχρεο εντός τριάντα (30) ημερών από την ημερομηνία κοινοποίησης της πράξης σε αυτόν ή από τη συντέλεση της παράλειψης. Η υποχρέωση άσκησης ενδικοφανούς προσφυγής δεν ισχύει στις περιπτώσεις των διαφορών που υπάγονται στην αρμοδιότητα του προέδρου πρωτοδικών του διοικητικού πρωτοδικείου, σύμφωνα με την περίπτωση δ' της παραγράφου 2 του άρθρου 6 του Κώδικα Διοικητικής Δικονομίας, όπως εκάστοτε ισχύει. 8. Κατά της απόφασης της Υπηρεσίας Εσωτερικής Επανεξέτασης ή της σιωπηρής απόρριψης της ενδικοφανούς προσφυγής λόγω παρόδου της προθεσμίας προς έκδοση της απόφασης, ο υπόχρεος δύναται να ασκήσει προσφυγή ενώπιον του αρμόδιου Διοικητικού Δικαστηρίου σύμφωνα με τις διατάξεις του Κώδικα Διοικητικής Δικονομίας.».

Επειδή, όμως σύμφωνα με τα οριζόμενα στις διατάξεις του άρθρου 13Α του ν.2523/1997, περί αναστολής λειτουργίας επαγγελματικών εγκαταστάσεων και επιβολής ειδικής χρηματικής

κύρωσης: «1. Εφόσον, από τον ίδιο μερικό επιτόπιο φορολογικό έλεγχο διαπιστώνεται η μη έκδοση ή η κατά την έννοια του Κώδικα Φορολογικής Διαδικασίας ανακριβής έκδοση πλέον των δέκα (10) προβλεπόμενων παραστατικών πώλησης, ή, ανεξαρτήτως του πλήθους, η αξία των αγαθών ή των υπηρεσιών για τα οποία δεν εκδόθηκε παραστατικό πώλησης ή αυτό εκδόθηκε ανακριβώς υπερβαίνει τα πεντακόσια (500) ευρώ, αναστέλλεται άμεσα για σαράντα οκτώ (48) ώρες, η λειτουργία της επαγγελματικής εγκατάστασης στην οποία διενεργήθηκε ο έλεγχος. Εάν, εντός του ίδιου ή του επόμενου φορολογικού έτους από τη διαπίστωση των ως άνω παραβάσεων διαπιστωθεί εκ νέου, από τον ίδιο μερικό επιτόπιο έλεγχο η μη έκδοση ή η ανακριβής έκδοση τουλάχιστον τριών (3) παραστατικών πώλησης, ανεξαρτήτως αξίας αυτών, στην ίδια ή σε άλλη επαγγελματική εγκατάσταση του υπόχρεου, η λειτουργία της επαγγελματικής εγκατάστασης στην οποία διενεργήθηκε ο έλεγχος αναστέλλεται αμελλητί για ενενήντα έξι (96) ώρες. Σε κάθε επόμενη διαπίστωση από τον ίδιο μερικό επιτόπιο έλεγχο των παραβάσεων του προηγούμενου εδαφίου εντός δύο (2) φορολογικών ετών από τη διαπίστωσή τους σε οποιαδήποτε επαγγελματική εγκατάσταση του υπόχρεου, η λειτουργία της επαγγελματικής εγκατάστασης στην οποία διενεργήθηκε ο έλεγχος αναστέλλεται αμελλητί για δέκα (10) ημέρες.

.....

8. Σε κατηγορίες υπόχρεων μπορεί, αντί της αναστολής λειτουργίας, να επιβάλλεται, με τους όρους και τις προϋποθέσεις των οριζόμενων ανωτέρω, κατά περίπτωση, ειδική χρηματική κύρωση ως εξής: α) εφόσον συντρέχουν οι διαπιστώσεις του πρώτου εδαφίου της παραγράφου 1 από χίλια (1.000) έως δύο χιλιάδες πεντακόσια (2.500) ευρώ, β) εφόσον συντρέχουν οι διαπιστώσεις του δεύτερου εδαφίου της παραγράφου 1 από δύο χιλιάδες πεντακόσια ένα (2.501) έως πέντε χιλιάδες (5.000) ευρώ, γ) εφόσον συντρέχουν οι διαπιστώσεις του τρίτου εδαφίου της παραγράφου 1 και της παραγράφου 3 του παρόντος άρθρου πέντε χιλιάδες (5.000) ευρώ. Με την επιφύλαξη των οριζόμενων στις διατάξεις του παρόντος άρθρου, για τις πράξεις επιβολής της ειδικής χρηματικής κύρωσης της παρούσας παραγράφου εφαρμόζονται αναλόγως οι διατάξεις του άρθρου 62 του ν. 4174/2013 (Α` 170).

9. Κατ' εξαίρεση των οριζόμενων στις διατάξεις του άρθρου 63 του ν. 4174/2013 για τις πράξεις και τις αποφάσεις που εκδίδονται σύμφωνα με τα οριζόμενα στο παρόν άρθρο, έχουν ανάλογη εφαρμογή οι διατάξεις της παρ. 9 του άρθρου 13 του ν. 2523/1997.

11. Η εφαρμογή των διατάξεων του παρόντος άρθρου είναι ανεξάρτητη από την εφαρμογή των διατάξεων του ν. 4174/2013 ή άλλων διατάξεων με τις οποίες επιβάλλονται διοικητικές ή λοιπές φορολογικές κυρώσεις.».

Επειδή, περαιτέρω με τις διατάξεις της παραγράφου 9 του άρθρου 13 του ν.2523/1997 ορίζεται ότι: «9. Κατά των αποφάσεων που εκδίδονται με βάση το άρθρο αυτό, επιτρέπεται η άσκηση προσφυγής κατά τον Κώδικα Διοικητικής Δικονομίας ενώπιον του προέδρου πρωτοδικών του διοικητικού πρωτοδικείου του τόπου της κατοικίας του φορολογουμένου ή της έδρας της επιχείρησης και, στην περίπτωση αναστολής λειτουργίας της επαγγελματικής εγκατάστασης, του τόπου, όπου βρίσκεται η επαγγελματική εγκατάσταση, στην οποία αναφέρεται η απόφαση του Υπουργού Οικονομικών.».

Επειδή, κατ' ακολουθίαν των ανωτέρω, στην υπό κρίση περίπτωση η εκδίκαση της διαφοράς που προκύπτει από την εφαρμογή του άρθρου 13 και 13Α του ν.2523/1997, κατ' εξαίρεση, ανήκει στον πρόεδρο πρωτοδικών του διοικητικού πρωτοδικείου της έδρας της επιχείρησης και δεν προσβάλλεται με ενδικοφανή προσφυγή.

Α π ο φ α σ ί ζ ο υ μ ε

Την **απόρριψη** της με ημερομηνία κατάθεσης **6.07.2018** και με αρ. πρωτ. ενδικοφανούς προσφυγής της **του**, με ΑΦΜ, κατοίκου, οδός, αρ.

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

**Ακριβές Αντίγραφο
Ο/Η Υπάλληλος του Τμήματος
Διοικητικής Υποστήριξης**

**Με εντολή του Προϊσταμένου της
Διεύθυνσης Επίλυσης Διαφορών
Ο Προϊστάμενος της Υποδιεύθυνσης
Επανεξέτασης**

ΓΕΩΡΓΙΟΣ ΦΑΚΟΣ

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.