



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ



ΑΑΔΕ

Ανεξάρτητη Αρχή
Δημοσίων Εσόδων

ΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ

ΥΠΟΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ

ΤΜΗΜΑ Α2 ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ

Ταχ. Δ/ση: Αριστογείτονος 19

Ταχ. Κωδ. : 17671, Καλλιθέα

Τηλέφωνο : 213 1604 553

FAX : 213 1604 567

ΚΑΛΛΙΘΕΑ 04.12.2018

ΑΡΙΘΜΟΣ ΑΠΟΦΑΣΗΣ: 4896

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 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.)*»

δ. Της ΠΟΛ 1064/12.04.2017 Απόφασης του Διοικητή της Ανεξάρτητης Αρχής Δημοσίων Εσόδων (ΦΕΚ 1440 /τ. Β' /27.04.2017) «*Εφαρμογή των διατάξεων του άρθρου 63 του ν. 4174/2013 (Ειδική Διοικητική Διαδικασία – Ενδικοφανής προσφυγή), καθορισμός λεπτομερειών για τη λειτουργία της Διεύθυνσης Επίλυσης Διαφορών της Ανεξάρτητης Αρχής Δημοσίων Εσόδων (Α.Α.Δ.Ε.), την εφαρμοστέα διαδικασία και τον τρόπο έκδοσης των αποφάσεων αυτής και ρύθμιση ζητημάτων καταβολής και αναστολής καταβολής του οφειλόμενου ποσού σε περίπτωση άσκησης ενδικοφανούς προσφυγής*».

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

3. Την αριθμ. Δ.Ε.Δ. 1126366 ΕΞ 2016/30.08.2016 (ΦΕΚ 2759 / τ. Β' / 01.09.2016) Απόφαση του Προϊσταμένου της Διεύθυνσης Επίλυσης Διαφορών.

4. Τη με αριθμ./2018 προδικαστική απόφαση του Διοικητικού Πρωτοδικείου ΤΡΙΠΟΛΗΣ – Τμήμα 2^ο ΜΟΝΟΜΕΛΕΣ (ΜΕΤΑΒΑΤΙΚΗ ΕΔΡΑ ΣΠΑΡΤΗΣ), επί της υπ' αριθμ. με Αριθμό Κατάθεσης/...../2012 ΠΡΟΣΦΥΓΗΣ (Με αίτημα Διοικητικής Επίλυσης της Διαφοράς), ενώπιον του Διοικητικού Πρωτοδικείου ΤΡΙΠΟΛΕΩΣ, του '.....', ΑΦΜ, κατοίκου, κατά: **1)** της υπ' αριθμ./**2012** Απόφασης Επιβολής Προστίμου ΚΒΣ, του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. ΣΠΑΡΤΗΣ, διαχειριστικής χρήσης 01.01. – 31.12.2004, **2)** της υπ' αριθμ./**2012** Απόφασης Επιβολής Προστίμου ΚΒΣ, του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. ΣΠΑΡΤΗΣ, διαχειριστικής χρήσης 01.01. – 31.12.2005, **3)** της υπ' αριθμ./**2012** Απόφασης Επιβολής Προστίμου ΚΒΣ, του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. ΣΠΑΡΤΗΣ, διαχειριστικής χρήσης 01.01. – 31.12.2006, **4)** της υπ' αριθμ./**2012** Απόφασης Επιβολής Προστίμου ΚΒΣ, του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. ΣΠΑΡΤΗΣ, διαχειριστικής χρήσης 01.01. – 31.12.2007, και τα προσκομιζόμενα με αυτή σχετικά έγγραφα.

5. Το υπ' αριθμ. πρωτ./19.07.2018 (αριθμ. πρωτ. ΔΕΔ/2018) έγγραφο της Δ.Ο.Υ. ΣΠΑΡΤΗΣ.

6. Την εισήγηση του ορισθέντος υπαλλήλου του Τμήματος Α2, όπως αποτυπώνεται στο σχέδιο της απόφασης.

Επί της υπ' αριθμ. με Αριθμό Κατάθεσης/...../2012 ΠΡΟΣΦΥΓΗΣ (Με αίτημα Διοικητικής Επίλυσης της Διαφοράς), του '.....', ΑΦΜ, , και την μελέτη των επικαλούμενων λόγων του αιτήματος, τις απόψεις της αρμόδιας φορολογικής αρχής και την αξιολόγηση όλων των υφιστάμενων στο σχετικό φάκελο εγγράφων, επαγόμαστε τα ακόλουθα:

1) Με την υπ' αριθ./**2012** Απόφαση Επιβολής Προστίμου ΚΒΣ, του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. ΣΠΑΡΤΗΣ, διαχειριστικής χρήσης 01.01. – 31.12.2004, καταλογίσθηκε σε βάρος του προσφεύγοντα, συνολικό πρόστιμο 2.808,00 €, επειδή, **α)** δεν τήρησε βιβλίο εσόδων-εξόδων, κατά παράβαση των διατάξεων των άρθρων 19 παρ. 1,2, 2 παρ. 1 και 6 παρ. 1 του Π.Δ. 186/1992 (Κ.Β.Σ.), **β)** δεν τήρησε βιβλίο κίνησης πελατών, κατά παράβαση των διατάξεων των άρθρων 10 παρ. 5α, 2 παρ. 1 του Π.Δ. 186/1992 (Κ.Β.Σ.), **γ)** δεν εξέδωσε μία (1) Α.Π.Υ. αξίας 1.050,00 €, κατά παράβαση των διατάξεων των άρθρων 13 παρ. 2, 17 παρ. 10β και 2 παρ. 1 του Π.Δ. 186/1992 (Κ.Β.Σ.), που επισύρουν τις προβλεπόμενες από τις διατάξεις του άρθρου 5 παρ. 3, 6 και 1^ο του Ν. 2523/97, κυρώσεις.

2) Με την υπ' αριθ./**2012** Απόφαση Επιβολής Προστίμου ΚΒΣ, του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. ΣΠΑΡΤΗΣ, διαχειριστικής χρήσης 01.01. – 31.12.2005, καταλογίσθηκε σε βάρος του προσφεύγοντα, συνολικό πρόστιμο 7.032,00 €, επειδή, **α)** δεν τήρησε βιβλίο εσόδων-εξόδων, κατά παράβαση των διατάξεων των άρθρων 19 παρ. 1,2, 2 παρ. 1 και 6 παρ. 1 του Π.Δ. 186/1992 (Κ.Β.Σ.), **β)** δεν τήρησε βιβλίο κίνησης πελατών, κατά παράβαση των διατάξεων των άρθρων 10 παρ. 5α, 2 παρ. 1 του Π.Δ. 186/1992 (Κ.Β.Σ.), **γ)** δεν εξέδωσε εννέα (9) Α.Π.Υ. συνολικής αξίας 805,00 €, κατά παράβαση των διατάξεων των άρθρων 13 παρ. 2, 17 παρ. 10β και 2 παρ. 1 του Π.Δ. 186/1992 (Κ.Β.Σ.), που επισύρουν τις προβλεπόμενες από τις διατάξεις του άρθρου 5 παρ. 3, 6 και 1^ο του Ν. 2523/97, κυρώσεις.

3) Με την υπ' αριθ./**2012** Απόφαση Επιβολής Προστίμου ΚΒΣ, του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. ΣΠΑΡΤΗΣ, διαχειριστικής χρήσης 01.01. – 31.12.2006, καταλογίσθηκε σε βάρος του προσφεύγοντα, συνολικό πρόστιμο 10.548,00 €, επειδή, **α)** δεν τήρησε βιβλίο εσόδων-εξόδων, κατά παράβαση των διατάξεων των άρθρων 19 παρ. 1,2, 2 παρ. 1 και 6 παρ. 1 του Π.Δ. 186/1992 (Κ.Β.Σ.), **β)** δεν τήρησε βιβλίο κίνησης πελατών, κατά παράβαση των διατάξεων των άρθρων 10 παρ. 5α, 2 παρ. 1 του Π.Δ. 186/1992 (Κ.Β.Σ.), **γ)** δεν εξέδωσε δέκα επτά (17) Α.Π.Υ. συνολικής αξίας 2.485,00 €, κατά παράβαση των διατάξεων των άρθρων 13 παρ. 2, 17 παρ. 10β και 2 παρ. 1 του Π.Δ. 186/1992 (Κ.Β.Σ.), που επισύρουν τις προβλεπόμενες από τις διατάξεις του άρθρου 5 παρ. 3, 6 και 1^ο του Ν. 2523/97, κυρώσεις.

4) Με την υπ' αριθ./**2012** Απόφαση Επιβολής Προστίμου ΚΒΣ, του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. ΣΠΑΡΤΗΣ, διαχειριστικής χρήσης 01.01. – 31.12.2007, καταλογίσθηκε σε βάρος του προσφεύγοντα, συνολικό πρόστιμο 3.516,00 €, επειδή, **α)** δεν τήρησε βιβλίο εσόδων-εξόδων, κατά παράβαση των διατάξεων των άρθρων 19 παρ. 1,2, 2 παρ. 1 και 6 παρ. 1 του Π.Δ. 186/1992 (Κ.Β.Σ.), **β)** δεν τήρησε βιβλίο κίνησης πελατών, κατά παράβαση των διατάξεων των άρθρων 10 παρ. 5α, 2 παρ. 1 του Π.Δ. 186/1992 (Κ.Β.Σ.), **γ)** δεν εξέδωσε τρεις (3) Α.Π.Υ. συνολικής αξίας 335,00 €, κατά παράβαση των διατάξεων των άρθρων 13 παρ. 2, 17 παρ. 10β και 2 παρ. 1 του Π.Δ. 186/1992 (Κ.Β.Σ.), που επισύρουν τις προβλεπόμενες από τις διατάξεις του άρθρου 5 παρ. 3, 6 και 1^ο του Ν. 2523/97, κυρώσεις.

Τα παραπάνω ποσά προστίμου προέκυψαν σύμφωνα με την από 21.03.2012 Έκθεση Ελέγχου Εφαρμογής Διατάξεων του Π.Δ. 186/1992 περί Κ.Β.Σ., του Σ.Δ.Ο.Ε. Περιφερειακή Διεύθυνση Πελοποννήσου.

Οι ανωτέρω Αποφάσεις Επιβολής Προστίμου Κ.Β.Σ., κοινοποιήθηκαν στον προσφεύγοντα την 23.04.2012, και ο προσφεύγων την 12.06.2012 κατέθεσε την με Αριθμό Κατάθεσης/...../2012 ΠΡΟΣΦΥΓΗ (Με αίτημα Διοικητικής Επίλυσης της Διαφοράς), στο Διοικητικού Πρωτοδικείου ΤΡΙΠΟΛΕΩΣ.

Ο προσφεύγων, στην ως άνω προσφυγή, προβάλλει αίτημα διοικητικής επίλυσης της διαφοράς και ζητά την ακύρωση ή τη διαγραφή των παραπάνω αποφάσεων επιβολής προστίμου ΚΒΣ, προβάλλοντας τους παρακάτω λόγους:

1.στο χωριό, λειτουργούσε ξενώνας προς εξυπηρέτηση επισκεπτών, κυρίως μεταναστών και φίλων του χωριού, οι οποίοι πλήρωναν τίμημα τριάντα πέντε ευρώ, οι οποίοι ελάμβαναν άτυπη απόδειξη είσπραξης χρημάτων για τη διαμονή τους. Τα χρήματα αυτά χρησιμοποιούνταν από το Δήμο για κάλυψη δαπανών καθαριότητας κλπ.

2.σε καμία περίπτωση δεν προκύπτει ότι ο ασκούσε δραστηριότητα που απέβλεπε στην απόκτηση εισοδήματος, ούτε αποτελούσε κερδοσκοπική επιχείρηση, και οι πράξεις παροχής υπηρεσιών, ήταν εντελώς συμβολικές.

3.σύμφωνα με το ν. 2859/2000 οι Δήμοι δεν θεωρούνται υποκείμενοι στο φόρο για τις πράξεις παροχής υπηρεσιών.

Το Διοικητικό Πρωτοδικείο Τριπόλεως – Τμήμα 2^ο Μονομελές (Μεταβατική Έδρα Σπάρτης), με την υπ' αριθ./2018 απόφαση στο διατακτικό του αναφέρει: «..... Κατά των ανωτέρω αποφάσεων το προσφεύγων κατέθεσε στις 12.6.2012 την κρινόμενη προσφυγή, που επιγράφεται «ΠΡΟΣΦΥΓΗ (Με αίτημα Διοικητικής Επίλυσης της Διαφοράς)». Όμως, δεν προκύπτει από κάποιο στοιχείο του φακέλου της δικογραφίας ότι έλαβε χώρα απόπειρα διοικητικής επίλυσης της διαφοράς ούτε εξάλλου υπάρχει πράξη ματαίωσης αυτής επάνω στον εν λόγω δικόγραφο. Επειδή, το Δικαστήριο, εν όψει των ανωτέρω πραγματικών δεδομένων και σύμφωνα με τις διατάξεις που παρατέθηκαν όπως αυτές ερμηνεύτηκαν, κρίνει ότι δεν τηρήθηκε νομίμως η σχετική προδικασία εξώδικης επίλυσης της διαφοράς και, συνεπώς, πρέπει να απόσχει από την εκδίκαση της υπόθεσης και να την αναπέμψει στη φορολογική αρχή, ώστε να τηρηθεί η διαδικασία του συμβιβασμού. ΔΙΑ ΤΑΥΤΑ Απέχει από την εκδίκαση της υπόθεσης. Αναπέμπει την υπόθεση στη Δ.Ο.Υ. Σπάρτης, προκειμένου να εξεταστεί το αίτημα του προσφεύγοντος για διοικητική επίλυση της διαφοράς.»

Η αρμόδια Δ.Ο.Υ. ΣΠΑΡΤΗΣ, σε εκτέλεση της ανωτέρω απόφασης, κοινοποίησε σχετική πρόσκληση στον προσφεύγοντα. Ειδικότερα, όπως προκύπτει, από το φάκελο της υπόθεσης, στάλθηκε στις 09.07.2018, με συστημένη επιστολή (αρ. συστημένου RE.....GR), στον προσφεύγοντα, η με αρ. πρωτ./2018 “ΠΡΟΣΚΛΗΣΗ” με την οποία ενημερώθηκε, ότι “Σε εκτέλεση της εν λόγω δικαστικής απόφασης, παρακαλείστε όπως εντός αποκλειστικής προθεσμίας πέντε (5) ημερών από τη λήψη της παρούσης πρόσκλησης, προσέλθετε στη Δ.Ο.Υ. Σπάρτης προκειμένου να δηλώσετε αν αποδέχεστε ή όχι τις υπ’ αριθμ./2012,/2012,/2012 και/2012 προσβαλλόμενες πράξεις, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 72 παρ. 10 του ν. 4174/2013.”

Ο προσφεύγων ανταποκρίθηκε στην ανωτέρω πρόσκληση, και στις 19.07.2018 συνετάγει “ΠΡΑΚΤΙΚΟ” το οποίο υπέγραψε ο Διευθυντής της ανωτέρω Δ.Ο.Υ. και ο ως νόμιμος εκπρόσωπος του Ν.Π.Δ.Δ. με την επωνυμία «.....», ο οποίος δήλωσε ότι «δεν αποδέχεται τις προσβαλλόμενες υπ’ αριθμ./2012,/2012,/2012 και/2012 αποφάσεις επιβολής προστίμου ΚΒΣ του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Σπάρτης.»

Εν συνεχεία, η προαναφερόμενη Δ.Ο.Υ., διαβίβασε το σχετικό φάκελο με το αριθμ. πρωτ./2018 (αριθμ. πρωτ. ΔΕΔ/2018) έγγραφο της, στη Διεύθυνση Επίλυσης Διαφορών, ώστε η Υπηρεσία μας να προβεί στις απαραίτητες ενέργειες για διοικητική επίλυση της διαφοράς, κατ’ εφαρμογή της διάταξης του άρθρου 72 § 10 του ν. 4174/2013.

Επειδή, στο άρθρο 72 § 10 του Ν 4174/2013 ορίζεται ότι: «Σε περίπτωση έκδοσης απόφασης διοικητικού δικαστηρίου με την οποία κηρύσσεται απαράδεκτη η συζήτηση ενδίκου βοηθήματος ή μέσου και αναπέμπεται η υπόθεση στη Φορολογική Διοίκηση για να τηρηθεί η διαδικασία διοικητικής επίλυσης της διαφοράς, το αίτημα για διοικητική επίλυση εξετάζεται από την Υπηρεσία Εσωτερικής Επανεξέτασης, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 63 του Κώδικα Φορολογικής Διαδικασίας, εκτός εάν ο φορολογούμενος αποδεχθεί την προσβαλλόμενη πράξη εντός αποκλειστικής προθεσμίας πέντε ημερών από την κοινοποίηση σε αυτόν της δικαστικής απόφασης ή σχετικής πρόσκλησης της Φορολογικής Διοίκησης.»

Επειδή, τηρήθηκε η διαδικασία που προβλέπεται από τις διατάξεις του άρθρου 72 § 10 του Ν. 4174/2013.

Επειδή, οι διατάξεις του Π.Δ. 186/1992 ορίζουν:

Άρθρο 2. Υπόχρεοι σε τήρηση βιβλίων και στοιχείων

“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 ελεύθεριο 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.

3. Το Δημόσιο, το ημεδαπό ή αλλοδαπό νομικό πρόσωπο ή επιτροπή ή ένωση προσώπων μη κερδοσκοπικού χαρακτήρα, το αλλοδαπό νομικό πρόσωπο που δεν έχει εγκατάσταση στην Ελλάδα και αποκτά κυριότητα ή άλλο εμπράγματο δικαίωμα επί ακινήτου στην ημεδαπή, οι ξένες αποστολές και οι διεθνείς οργανισμοί υποχρεούνται μόνο στη λήψη, έκδοση, υποβολή και διαφύλαξη των στοιχείων που ορίζονται ρητά από τον Κώδικα αυτόν. Τα πρόσωπα αυτά, εκτός από το Δημόσιο όταν ενεργούν πράξεις παράδοσης αγαθών ή παροχής υπηρεσιών που υπάγονται στο φόρο προστιθέμενης αξίας (Φ.Π.Α.) ή στο φόρο εισοδήματος θεωρούνται επιτηδευματίες μόνο για τις δραστηριότητες αυτές και έχουν τις υποχρεώσεις της παραγράφου 1 του άρθρου αυτού.”

Άρθρο 10. Πρόσθετα βιβλία

“5. Ο επιτηδευματίας της παραγράφου αυτής, ανεξάρτητα από την κατηγορία των βιβλίων που τηρεί ή την απαλλαγή του από την τήρηση βιβλίων, τηρεί και τα ακόλουθα βιβλία, κατά περίπτωση: α) ο εκμεταλλευτής οίκου ευγηρίας, ξενοδοχείου, ξενώνα, επιπλωμένων διαμερισμάτων και οικιών, καθώς και ο εκμεταλλευτής κάμπινγκ, τηρεί βιβλίο κίνησης πελατών (πόρτας), στο οποίο καταχωρεί το ονοματεπώνυμο του πελάτη, το ονοματεπώνυμο ή την επωνυμία εκείνου κατ’ εντολή του οποίου διαμένει ο πελάτης (ένοικος), την ημερομηνία άφιξης και αναχώρησης του και τον αριθμό του δωματίου.....”

Άρθρο 13. Αποδείξεις λιανικής πώλησης αγαθών. Αποδείξεις παροχής υπηρεσιών.

“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.”

Επειδή, οι διατάξεις του Ν. 2859/2000, ορίζουν, ότι:

Άρθρο 2. Αντικείμενο του φόρου

“1. Αντικείμενο του φόρου είναι:

α) η παράδοση αγαθών και η παροχή υπηρεσιών, εφόσον πραγματοποιούνται από επαχθή αιτία στο εσωτερικό της χώρας από υποκείμενο στο φόρο που ενεργεί με αυτή την ιδιότητα,.....”

Άρθρο 3. Υποκείμενοι στο φόρο

“2. Το ελληνικό Δημόσιο, οι δήμοι, οι κοινότητες και τα άλλα νομικά πρόσωπα δημοσίου δικαίου θεωρούνται υποκείμενοι στο φόρο για τις πράξεις παράδοσης αγαθών και παροχής υπηρεσιών που ενεργούν

κατά την εκπλήρωση της αποστολής τους, ακόμη και αν εισπράττουν τέλη, δικαιώματα ή εισφορές. Εν τούτοις τα πρόσωπα αυτά θεωρούνται ως υποκείμενοι στο φόρο κατά το μέτρο που η μη υπαγωγή στο φόρο των δραστηριοτήτων τους οδηγεί σε στρέβλωση των όρων του ανταγωνισμού. Τα πρόσωπα αυτά έχουν οπωσδήποτε την ιδιότητα του υποκειμένου στο φόρο, εφόσον ασκούν τις δραστηριότητες που απαριθμούνται στο παράρτημα Ι του παρόντος νόμου, εκτός αν αυτές είναι ασήμαντες.

3. Η αληθής έννοια της παραγράφου 2 είναι ότι, τα πρόσωπα που αναφέρονται στις διατάξεις της παραγράφου αυτής, εξαιρούνται μόνο για τις πράξεις που ενεργούν ως δημόσια εξουσία.”

Άρθρο 36. Υποχρεώσεις των υποκειμένων στο φόρο

“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 αντικείμενου 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 αυτές...”

Επειδή, στο Δ.Δ. του πρώην και νυν μετά την συγχώνευση των Δήμων με τον ΚΑΛΛΙΚΡΑΤΗ, βρίσκεται ο ξενώνας που αποτελείται από τρία ισόγεια δωμάτια και ο οποίος κατασκευάστηκε από το και ανήκει στον Δήμο.

Ο ως άνω ξενώνας, κατασκευάστηκε σε οικοπέδο του Δήμου, μέσω προγράμματος τουρισμού Ξενώνας. Μετά το πέρας της κατασκευής μέσω διαγωνισμού παραχωρήθηκε σε ιδιώτη, ο οποίος το καλοκαίρι του 2003 κατέστη έκπτωτος με απόφαση του Δημοτικού Συμβουλίου. Έκτοτε, παρά τις προσπάθειες του Δήμου δεν ευρέθη ενδιαφερόμενος προς ενοικίαση και εκμετάλλευση αυτού, με αποτέλεσμα ο ίδιος ο Δήμος να προχωρήσει στην εκμετάλλευσή του, ως προκύπτει από τα στοιχεία του φακέλου.

Επειδή, ως αναφέρεται στο υπ’ αρ. πρωτ./2011 υπόμνημα του, ο προσφεύγων, λειτούργησε άτυπα τον ξενώνα με συμβολική χρέωση 35,00 € ανά δωμάτιο, εκδίδοντας αποδείξεις Είσπραξης

Επειδή, ο, εκμεταλλεύτηκε τον ξενώνα, εισπράττοντας χρηματικά ποσά από τους επισκέπτες για τη διαμονή τους, λειτουργώντας με καθαρά ιδιωτικοοικονομικά κριτήρια, δραστηριότητα η οποία όταν πραγματοποιείται από ιδιωτικό φορέα υπάγεται σε ΦΠΑ και χωρίς να τηρεί για τη δραστηριότητα αυτή βιβλία και να εκδίδει φορολογικά στοιχεία, σύμφωνα με τις προαναφερόμενες διατάξεις.

Επειδή, σύμφωνα με τις διατάξεις των [άρθρων 2, 3, 4 και 8](#) του Κώδικα ΦΠΑ ([ν. 2859/2000](#)), υπάγονται στο φόρο η παράδοση αγαθών και η παροχή υπηρεσιών, εφόσον πραγματοποιούνται από επαχθή αιτία στο εσωτερικό της χώρας από υποκείμενο στο φόρο που ενεργεί με αυτή την ιδιότητα.

Σύμφωνα με την [παρ. 2 του άρθρου 3](#) του ίδιου Κώδικα, εξαιρούνται από το φόρο οι πράξεις παράδοσης αγαθών και παροχής υπηρεσιών που διενεργούνται από το Ελληνικό Δημόσιο, τους Δήμους, τις Κοινότητες και τα άλλα ΝΠΔΔ, καθώς θεωρείται ότι ενεργούν στα πλαίσια της αποστολής τους, ακόμη και αν εισπράττουν τέλη, δικαιώματα ή εισφορές.

Η αληθής έννοια της παραγράφου αυτής είναι ότι τα εν λόγω πρόσωπα εξαιρούνται για τις πράξεις που ενεργούν ως δημόσια εξουσία ([παρ. 3 άρθρου 3](#) ίδιου Κώδικα).

Εν τούτοις, τα πρόσωπα αυτά θεωρούνται ως υποκείμενα στο φόρο, κατά το μέτρο που η μη υπαγωγή στο φόρο των προαναφερθέντων πράξεων οδηγεί σε στρέβλωση των όρων του ανταγωνισμού.

Επειδή, με την παρ. 3 του άρθρου 3 του ν. 2859/2000, ορίζεται η εξαίρεση από το Φ.Π.Α. του Δημοσίου και των Ν.Π.Δ.Δ. η οποία αφορά μόνο τις πράξεις παράδοσης αγαθών και παροχής υπηρεσιών που ενεργούν κατά την άσκηση δημόσιας εξουσίας και όχι τις παραδόσεις αγαθών και τις παροχές υπηρεσιών που ενεργούν κατά την άσκηση επιχειρηματικής δραστηριότητας ή οποία ασκούμενη από ιδιώτη θα υπαγόταν στο Φ.Π.Α.. Επομένως το Δημόσιο, Ο.Τ.Α. και άλλα Ν.Π.Δ.Δ. υπάγονται στο φόρο για τις δραστηριότητες που ασκούν ως επιχειρηματικοί φορείς, όπως υπάγεται και κάθε άλλο πρόσωπο που ασκεί την ίδια δραστηριότητα.

Επειδή, όταν τα πρόσωπα της παρ. 3 του άρθρου 2 του Π.Δ. 186/92, εκτός από το Δημόσιο ενεργούν πράξεις παράδοσης αγαθών ή παροχής υπηρεσιών που υπάγονται στο φόρο προστιθέμενης αξίας (Φ.Π.Α.) ή στο φόρο εισοδήματος θεωρούνται επιτηδευματίες μόνο για τις δραστηριότητες αυτές και έχουν τις υποχρεώσεις της παραγράφου 1 του άρθρου αυτού, ήτοι υπόχρεοι σε τήρηση βιβλίων και έκδοση στοιχείων.

Επειδή, ο, έδρασε ως επιτηδευματίας με την εκμετάλλευση του ξενώνα, ασκώντας καθαρά εμπορική δραστηριότητα, η οποία εκφεύγει της αποστολής του ως φορέας άσκησης δημόσιας εξουσίας, για την οποία δραστηριότητα ήταν υποκείμενος σε φπα και υπόχρεος σε τήρηση βιβλίων και έκδοσης στοιχείων. Συνεπώς, ορθώς η αρμόδια Δ.Ο.Υ. εξέδωσε τις προσβαλλόμενες πράξεις, και οι περί του αντιθέτου ισχυρισμοί του προσφεύγοντος Δήμου, δεν ευσταθούν ως νόμω και ουσία αβάσιμοι.

Επειδή δεν υφίστανται λόγοι ουσίας που να καθιστούν τις ανωτέρω πράξεις της φορολογικής αρχής άκυρες.

Α π ο φ α σ ί ζ ο υ μ ε

την **απόρριψη** της με Αριθμό Κατάθεσης/...../2012 ΠΡΟΣΦΥΓΗΣ (Με αίτημα Διοικητικής Επίλυσης της Διαφοράς) ως προς τη διοικητική επίλυση της διαφοράς, και παρακαλούμε για την αποστολή της παρούσας στο Διοικητικό Πρωτοδικείο Τρίπολης – Τμήμα 2^ο Μονομελές.

Ακριβές Αντίγραφο

**ΜΕ ΕΝΤΟΛΗ ΤΟΥ ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΥ
ΤΗΣ Δ/ΝΣΗΣ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ**

**Ο ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΣ
ΤΗΣ ΥΠΟΔ/ΝΣΗΣ ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ**

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

ΓΕΩΡΓΙΟΣ ΦΑΚΟΣ