



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ



ΑΑΔΕ

Ανεξάρτητη Αρχή
Δημοσίων Εσόδων

**ΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ
ΥΠΟΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ**

ΤΜΗΜΑ : Α5 Επανεξέτασης

Ταχ. Δ/νση : Αριστογείτονος 19

Ταχ. Κώδικας : 176 71 - Καλλιθέα

Τηλέφωνο : 213-1604538

ΦΑΞ : 213-1604567

Καλλιθέα, 2-4-2019

Αριθμός απόφασης: 1039

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. 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 1064/2017 Απόφασης του Διοικητή της Α.Α.Δ.Ε. (ΦΕΚ Β' 1440/27-4-2017).

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

3. Την υπ' αριθμόν Δ.Ε.Δ. 1126366 ΕΞ 2016/30-8-2016 (ΦΕΚ 2759/τ.Β'/01-09-2016) Απόφαση του Προϊσταμένου της Διεύθυνσης Επίλυσης Διαφορών.

4. Την από 13-12-2018 και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανή προσφυγή του με ΑΦΜ, κατοίκου, κατά της με αριθ. / 13-11-2018 πράξης επιβολής ειδικής χρηματικής κύρωσης της Προϊσταμένης της Δ.Ο.Υ. ΣΥΡΟΥ, φορολογικού έτους 2017 και τα προσκομιζόμενα με αυτή σχετικά έγγραφα.

5. Την με αριθ. / 13-11-2018 πράξη επιβολής ειδικής χρηματικής κύρωσης της Προϊσταμένης της Δ.Ο.Υ. ΣΥΡΟΥ, φορολογικού έτους 2017, της οποίας ζητείται η ακύρωση καθώς και την από 26-4-2018 οικεία έκθεση ελέγχου.

6. Τις απόψεις της ανωτέρω φορολογικής αρχής.

7. Την εισήγηση του ορισθέντος υπαλλήλου του Τμήματος Α5 όπως αποτυπώνεται στο σχέδιο της απόφασης.

Επί της από 13-12-2018 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 με αριθ. / 13-11-2018 πράξη επιβολής ειδικής χρηματικής κύρωσης της Προϊσταμένης της Δ.Ο.Υ. ΣΥΡΟΥ επιβλήθηκε σε βάρος του προσφεύγοντος πρόστιμο συνολικού ποσού 3.500,00€ για το φορολογικό έτος 2017 σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 138^Α παρ.1 του ν.2523/1997 (ΦΕΚ Α' 179), λόγω μη έκδοσης οκτώ (8) Α.Λ.Σ. αξίας 2,20€, 2,20€, 1,10€, 1,10€, 2,20€, 2,20€, 1,10€ και 3,30€, αντίστοιχα, ήτοι συνολικής αξίας 15,40€ συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α. 13%.

Ιστορικό

Αφορμή του παρόντος ελέγχου ήταν η με αριθ. / 27-9-2017 εντολή ελέγχου, για την διαπίστωση της εφαρμογής των διατάξεων του ν.4308/2014 (Ε.Λ.Π.) καθώς και του ν.4174/2013 (Κ.Φ.Δ.) . Βάσει της ανωτέρω εντολής ελέγχου, διενεργήθηκε φορολογικός έλεγχος την 30-9-2017, ημέρα Σάββατο και ώρα 12:15, στο με αριθ. κυκλοφορίας φορτηγό ιδιωτικής χρήσης (Φ.Ι.Χ.) του προσφεύγοντος, το οποίο μετέφερε αρτοποιήματα σε πελάτες της περιοχής Ο έλεγχος διαπίστωσε πως ο προσφεύγων σε οκτώ (8) περιπτώσεις πελατών, οι οποίοι αγόρασαν άρτο αξίας 2,20€, 2,20€, 1,10€, 1,10€, 2,20€, 2,20€, 1,10€ και 3,30€, αντίστοιχα, ήτοι συνολικής αξίας 15,40€ συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α. 13%, δεν είχε εκδώσει τις αντίστοιχες Α.Λ.Σ. από τον εν χρήσει Φ.Η.Μ. ή άλλα φορολογικά στοιχεία εσόδων. Εν συνεχεία οι ελεγκτές, εφόσον γνωστοποίησαν την ιδιότητά τους στον προσφεύγοντα επιδεικνύοντας την ανωτέρω εντολή ελέγχου και τις αστυνομικές τους ταυτότητες, ζήτησαν την έκδοση της με αριθ. 10/ 30-9-2017 απόδειξης αξίας 0,10€ καθώς και το ημερήσιο δελτίο αναφοράς (Χ) από τον εν χρήσει Φ.Η.Μ. με αριθ. μητρώου Ο προσφεύγων παραδέχτηκε την παράβαση, στην οποία υπέπεσε, επικαλούμενος αμέλεια και εν συνεχεία εξέδωσε εκ των υστέρων τις με αριθ. 15, 16, 17, 18, 19, 20, 21 και 22 Α.Λ.Σ. αξίας 2,20€, 2,20€, 1,10€, 1,10€, 2,20€, 2,20€, 1,10€ και 3,30€, αντίστοιχα, ήτοι συνολικής αξίας 15,40€ συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α. 13%.

Κατόπιν των ανωτέρω, ο έλεγχος συνέταξε το με αριθ. / 30-9-2017 σημείωμα διαπιστώσεων ελέγχου (Σ.Δ.Ε.) - κλήση σε ακρόαση, προκειμένου ο προσφεύγων να εκφράσει τις απόψεις του, ως προς τις διαπιστωθείσες παραβάσεις, εντός είκοσι (20) ημερών προσκομίζοντας οποιοδήποτε σχετικό έγγραφο στοιχείο. Επιπλέον ο έλεγχος εξέδωσε την με αριθ. / 30-9-2017 πράξη προσωρινού προσδιορισμού προστίμου. Ο προσφεύγων δεν ανταποκρίθηκε στο ανωτέρω Σ.Δ.Ε. – κλήση σε ακρόαση .

Τέλος ο έλεγχος προέβη στην σύνταξη της από 26-4-2018 έκθεσης ελέγχου και της ανωτέρω προσαλλόμενης πράξης για μη έκδοση οκτώ (8) Α.Λ.Σ. αξίας 2,20€, 2,20€, 1,10€, 1,10€, 2,20€,

2,20€, 1,10€ και 3,30€, αντίστοιχα, ήτοι συνολικής αξίας 15,40€ συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α. 13%.

Ο προσφεύγων με την υπό κρίση ενδικοφανή προσφυγή, ζητά την ακύρωση της ανωτέρω πράξης της Προϊσταμένης της Δ.Ο.Υ. ΣΥΡΟΥ προβάλλοντας τους εξής λόγους :

- Οικονομική αδυναμία, δεδομένου ότι το αρτοποιείο του προσφεύγοντος, ιδίως την περίοδο του χειμώνα, παράγει πολύ λίγα ψωμιά με συνέπεια να μην υπάρχουν έσοδα και να το λειτουργεί μέρα παρά μέρα. Επιπλέον σε περίπτωση που αναγκαστεί να πληρώσει έστω και το ήμισυ του ανωτέρω επιβληθέντος προστίμου, η ατομική του επιχείρηση κινδυνεύει να κλείσει οριστικά.

Επειδή, σύμφωνα με το άρθρο 63 «Ειδική Διοικητική Διαδικασία -Ενδικοφανής προσφυγή» του ν.4174/2013 (ΦΕΚ Α' 170), όπως τροποποιήθηκε και ισχύει με τις διατάξεις άρθρου 18 του ν.4446/2016 (ΦΕΚ Α' 240) ορίζεται ότι: *«1. 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 την επανεξέταση της πράξης στο πλαίσιο διοικητικής διαδικασίας από την Υπηρεσία Εσωτερικής Επανεξέτασης της Φορολογικής Διοίκησης.*

...

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.».

Επειδή, σύμφωνα με το άρθρο 13^A «Αναστολή λειτουργίας επαγγελματικών εγκαταστάσεων και επιβολή ειδικής χρηματικής κύρωσης» του ν.2523/1997 ορίζεται ότι: *«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.».*

Επειδή, σύμφωνα με το άρθρο 13 « Αναστολή λειτουργίας επαγγελματικών εγκαταστάσεων» 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.*

Η προθεσμία για την άσκηση προσφυγής και η άσκηση της δεν αναστέλλει την εκτέλεση των αποφάσεων αυτών.

Αν συντρέχουν οι λόγοι αναστολής του άρθρου 202 του Κώδικα Διοικητικής Δικονομίας, ύστερα από αίτηση του ενδιαφερομένου, μπορεί ο πρόεδρος πρωτοδικών ή ο οριζόμενος απ' αυτόν πρωτοδίκης να αναστείλει την εκτέλεση της απόφασης κατά της οποίας ασκήθηκε προσφυγή, εφαρμοζομένων αναλόγως των διατάξεων των άρθρων 200 και επόμενων του Κώδικα Διοικητικής Δικονομίας.

Ο διοικητικός φάκελος με αναλυτική έκθεση των απόψεων της διοικητικής αρχής αποστέλλεται στο δικαστήριο εντός δεκαπέντε ημερών από την επίδοση, κατά την παράγραφο 1 του άρθρου 126 του Κώδικα Διοικητικής Δικονομίας, της προσφυγής.

Η δικάσιμος ορίζεται σε διάστημα δύο μηνών το πολύ από την περιέλευση στο Δικαστήριο του φακέλου και η απόφαση δημοσιεύεται εντός δύο μηνών από τη συζήτηση της υπόθεσης. Η απόφαση που δημοσιεύεται επί της προσφυγής κοινοποιείται μέσα σε προθεσμία δύο μηνών από τη δημοσίευσή της στη διάδικο αρχή, η οποία φροντίζει για την εκτέλεση αυτής μέσα σε προθεσμία ενός μηνός από την κοινοποίηση. Άσκηση έφεσης κατά της απόφασης του προέδρου πρωτοδικών δεν χωρεί».

Περαιτέρω, στην με αριθ. / 13-11-2018 πράξη επιβολής ειδικής χρηματικής κύρωσης της παρ.8 του άρθρου 13^Α του ν.2523/1997 υπάρχει σημείωση στην οποία αναφέρεται ότι: «Κατά της παρούσας πράξης, μπορείτε να προσφύγετε στο αρμόδιο Δικαστήριο, σύμφωνα με τις διατάξεις της παρ.9 του άρθρου 13 του ν.2523/1997 και της παρ.9 του άρθρου 13 Α του ίδιου νόμου, εντός των οριζόμενων στον Κώδικα Διοικητικής Δικονομίας προθεσμιών.».

Ως εκ τούτου, η υπό κρίση προσφυγή, ως προς την με αριθ. / 13-11-2018 προσβαλλόμενη πράξη επιβολής ειδικής χρηματικής κύρωσης της παρ.8 του άρθρου 13^Α του ν.2523/1997, απορρίπτεται ως απαράδεκτη.

Α π ο φ α σ ί ζ ο υ μ ε

Την απόρριψη της με ημερομηνία κατάθεσης 13-12-2018 και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανούς προσφυγής του με ΑΦΜ, ως απαράδεκτης.

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

Ακριβές Αντίγραφο
Υπάλληλος του Τμήματος

ΜΕ ΕΝΤΟΛΗ ΤΟΥ ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΥ
ΤΗΣ ΔΙΕΥΘΥΝΣΗΣ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ

Ο ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΣ ΤΗΣ ΥΠΟΔΙΕΥΘΥΝΣΗΣ
ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ

Σ η μ ε ι ω σ η : Κατά της απόφασης αυτής επιτρέπεται η άσκηση προσφυγής ενώπιον των αρμόδιων Διοικητικών Δικαστηρίων εντός τριάντα (30) ημερών από την κοινοποίησή της.