



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ



ΑΑΔΕ

Ανεξάρτητη Αρχή
Δημοσίων Εσόδων

**ΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ
ΥΠΟΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ
ΤΜΗΜΑ Α5**

Ταχ. Δ/νση : Αριστογείτονος 19

Ταχ. Κώδικας : 176 71 - Καλλιθέα

Τηλέφωνο : 213-1604538

ΦΑΞ : 213-1604567

Καλλιθέα, 8-4-2019

Αριθμός απόφασης: 1183

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 17-12-2018 και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανή προσφυγή του με ΑΦΜ, κατοίκου κατά της με αριθ. / 15-11-2018 πράξης επιβολής προστίμου άρθρου 54§2 ν.4174/2013 για τη χρήση 2017 του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. ΤΡΙΠΟΛΗΣ και τα προσκομιζόμενα με αυτήν σχετικά έγγραφα.
- 5.** Την με αριθ. / 15-11-2018 πράξη επιβολής προστίμου άρθρου 54§2 ν.4174/2013 για τη χρήση 2017 του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. ΤΡΙΠΟΛΗΣ, της οποίας ζητείται η ακύρωση, καθώς και την από 15-11-2018 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 17-12-2018 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. / 15-11-2018 πράξη επιβολής προστίμου άρθρου 54§2 ν.4174/2013 για τη χρήση 2017 επιβλήθηκε πρόστιμο στον προσφεύγοντα ποσού 2.500,00€ λόγω μη τήρησης λογιστικών αρχείων κατά παράβαση των διατάξεων του άρθρου 3§1 του ν.4093/2012 (ΦΕΚ Α' 222).

Ιστορικό

Η προσβαλλόμενη πράξη εκδόθηκε βάσει της από 15-11-2018 οικείας έκθεσης ελέγχου, κατόπιν της με αριθμό / 9-3-2018 εντολής ελέγχου. Αφορμή του παρόντος ελέγχου ήταν η με αριθ. / 28-2-2018 καταγγελία του, ο οποίος ανέφερε ότι ο προσφεύγων παρείχε υπηρεσίες ως μουσικός στις κάτωθι εκδηλώσεις:

2017

Αποκριάτικος χορός των, αίθουσα

16/4 Πασχαλινό πρόγραμμα, (Ημερήσιο)

17/4 Πανηγύρι

23/4 Πανηγύρι

5/8 Πανηγύρι,

9/5 Πανηγύρι

2/7 Πανηγύρι

25/7 Πανηγύρι

26/7 Πανηγύρι,

17/8 Πανηγύρι

25/8 Γιορτή του

Έπειτα η Δ.Ο.Υ. ΤΡΙΠΟΛΗΣ την 12-3-2018 απέστειλε ταχυδρομικώς στον προσφεύγοντα την με αριθ. πρωτ. πρόσκληση προκειμένου ο προσφεύγων να προσκομίσει τα βιβλία και στοιχεία που τηρεί. Εν συνεχεία ο προσφεύγων υπέβαλε στην Δ.Ο.Υ. ΤΡΙΠΟΛΗΣ:

- Το τηρούμενο βιβλίο από την έναρξη 24-7-2014 έως και την διακοπή των εργασιών του την 31-10-2016, χωρίς να έχει καταχωρηθεί σε αυτό κανένα στοιχείο εσόδου και εξόδου και
- Μηδενικές Περιοδικές δηλώσεις Φ.Π.Α. του 4^{ου} τριμήνου του έτους 2014, του 1^{ου}, 2^{ου}, 3^{ου} και 4^{ου} τριμήνου του έτους 2015 καθώς και του 1^{ου}, 2^{ου}, 3^{ου} και 4^{ου} τριμήνου του έτους 2016.

Έπειτα η Δ.Ο.Υ. ΤΡΙΠΟΛΗΣ με το με αριθ. πρωτ. / 22-3-2018 έγγραφο ζήτησε από τον Περιφερειακό Υποκατάστημα Μισθωτών (Ε.Φ.Κ.Α.) τα εξής: «*Παρακαλούμε*

όπως μας γνωρίσετε την ακριβή χρονολογία και τα πλήρη στοιχεία των εργοδοτών (ονοματεπώνυμο ή επωνυμία, Α.Φ.Μ. κ.λ.π.) που απασχολήθηκε ο Α.Φ.Μ., από 01.01.2012 - 01.03.2018». Το Περιφερειακό Υποκατάστημα Μισθωτών (Ε.Φ.Κ.Α.) ανταποκρίθηκε στο ανωτέρω αίτημα της Δ.Ο.Υ. ΤΡΙΠΟΛΗΣ με το με αριθ. πρωτ. / 3-4-2018 έγγραφο, το οποίο αναφέρει τα εξής: «Σε απάντηση του ανωτέρω σχετικού για τον με ΑΦΜ, ΑΜΑ, όπως προκύπτει από τα στοιχεία του Πληροφοριακού μας συστήματος ο ανωτέρω την περίοδο από 01.01.2012 - 01.03.2018 απασχολήθηκε στις παρακάτω επιχειρήσεις:

-
- **7/2017** ΑΜΕ: ΑΦΜ:
- **7/2017** ΑΜΕ: ΑΦΜ:
- **8/2017** ΑΜΕ: ΑΦΜ:
-
- **Επομένως στις παρακάτω εκδηλώσεις**
- ...
- **2017**
- **25/7** Πανηγύρι.....
- **26/7** Πανηγύρι.....
- **17/8** Πανηγύρι.....

Κατόπιν των ανωτέρω, ο έλεγχος διαπίστωσε ότι ο προσφεύγων για την χρήση 2017 δεν τηρούσε λογιστικά αρχεία.

Εν συνεχεία ο έλεγχος συνέταξε το με αριθ. /2018 σημείωμα διαπιστώσεων ελέγχου (Σ.Δ.Ε.), προκειμένου ο προσφεύγων να εκφράσει γραπτώς τις απόψεις του, όπως και έγινε με το με αριθ. / 5-10-2018 υπόμνημά του, προσκομίζοντας βεβαιώσεις, βάσει των οποίων δεν έλαβε καμία αμοιβή από καμία εκδήλωση.

Τέλος ο έλεγχος απέρριψε τους ισχυρισμούς του προσφεύγοντος και συνέταξε την οικεία έκθεση ελέγχου και εξέδωσε την προσβαλλόμενη πράξη

Ο προσφεύγων με την υπό κρίση ενδικοφανή προσφυγή αιτείται την ακύρωση/ τροποποίηση της προσβαλλόμενης πράξης για τους εξής λόγους:

1. Παράβαση ουσιώδους διαδικασίας της από 15-11-2018 έκθεσης ελέγχου, η οποία δεν του κοινοποιήθηκε ολόκληρη, αλλά ένα μέρος αυτής και εκτός του αριθμού εντολής ελέγχου (..... / 9-3-2018) δεν φέρει ημερομηνία σύνταξης.

2. Ο έλεγχος βασίστηκε στην με αριθ. / 28-2-2018 καταγγελία, η οποία είναι ψευδής, μη λαμβάνοντας υπόψη το με αριθ. / 5-10-2018 υπόμνημα του προσφεύγοντος.
3. Παραβίαση της αρχής της αναλογικότητας.

Στα πλαίσια της διαδικασίας επανεξέτασης ο προσφεύγων κατέθεσε το με αριθ. ΔΕΔ ΕΙ2019/ 22-1-2019 υπόμνημα, το οποίο ελήφθη υπόψη στην εξέταση της παρούσας ενδικοφανούς προσφυγής, σύμφωνα με το οποίο πρέπει να ακυρωθεί η προσβαλλόμενη πράξη επιβολής προστίμου, λόγω του γεγονότος ότι παρείχε τις ανωτέρω υπηρεσίες χωρίς αμοιβή.

ΩΣ ΠΡΟΣ ΤΗΝ ΠΑΡΑΒΑΣΗ ΟΥΣΙΩΔΟΥΣ ΔΙΑΔΙΚΑΣΙΑΣ ΤΗΣ ΑΠΟ 15-11-2018 ΕΚΘΕΣΗΣ ΕΛΕΓΧΟΥ

Επειδή, σύμφωνα με τις διατάξεις της παρ. 2 του άρθρου 28 «Αποτελέσματα φορολογικού ελέγχου» του ν. 4174/2013 (ΦΕΚ Α' 170) ορίζεται ότι:

«2. Η Φορολογική Διοίκηση εκδίδει την οριστική πράξη διορθωτικού προσδιορισμού του φόρου, εντός μηνός από την ημερομηνία παραλαβής των απόψεων του φορολογούμενου ή, σε περίπτωση που ο φορολογούμενος δεν υποβάλλει τις απόψεις του, την εκπνοή της προθεσμίας που ορίζεται στην παράγραφο 1. Η οριστική πράξη διορθωτικού προσδιορισμού του φόρου εκδίδεται με βάση έκθεση ελέγχου την οποία συντάσσει η Φορολογική Διοίκηση. Η έκθεση ελέγχου περιλαμβάνει εμπεριστατωμένα και αιτιολογημένα τα γεγονότα, τα στοιχεία και τις διατάξεις τις οποίες έλαβε υπόψη της η Φορολογική Διοίκηση για τον προσδιορισμό του φόρου. Η οριστική πράξη διορθωτικού προσδιορισμού του φόρου μαζί με την έκθεση ελέγχου κοινοποιούνται στον φορολογούμενο.».

Επειδή, ο προσφεύγων υπέβαλε στην Υπηρεσία μας τις με αριθ., και / 17-12-2018 ενδικοφανείς προσφυγές, με τις οποίες προσβάλλει τις με αριθ., και / 15-11-2018 πράξεις επιβολής προστίμου φορολογικού έτους 2017, αντίστοιχα. Ως εκ τούτου ο ισχυρισμός του προσφεύγοντος, περί παράβασης ουσιώδους διαδικασίας της από 15-11-2018 έκθεσης ελέγχου, η οποία δεν του κοινοποιήθηκε ολόκληρη, αλλά ένα μέρος αυτής και εκτός του αριθμού εντολής ελέγχου (..... / 9-3-2018) δεν φέρει ημερομηνία σύνταξης, είναι αναπόδεικτος και προσβάλλεται αλυσιτελώς.

ΩΣ ΠΡΟΣ ΤΗΝ ΠΑΡΑΒΑΣΗ ΤΗΣ ΜΗ ΤΗΡΗΣΗΣ ΛΟΓΙΣΤΙΚΩΝ ΑΡΧΕΙΩΝ

Επειδή, σύμφωνα με την παρ.3 του άρθρου 21 «Κέρδη από επιχειρηματική δραστηριότητα» του ν.4172/2013 (ΦΕΚ Α' 167) ορίζεται ότι: «3. Για τους σκοπούς του παρόντος άρθρου ως

«επιχειρηματική συναλλαγή» θεωρείται κάθε μεμονωμένη πράξη με την οποία πραγματοποιείται συναλλαγή ή και η συστηματική διενέργεια πράξεων στην οικονομική αγορά με σκοπό την επίτευξη κέρδους. Κάθε τρεις ομοειδείς συναλλαγές που λαμβάνουν χώρα εντός ενός εξαμήνου θεωρούνται συστηματική διενέργεια πράξεων. ...».

Επειδή, σύμφωνα με την παρ. 5 του άρθρου 5 του ν. 4308/2014 ορίζεται ότι: « 5. Κάθε συναλλαγή και γεγονός που αφορά την οντότητα τεκμηριώνεται με κατάλληλα παραστατικά (τεκμήρια). Τα παραστατικά αυτά εκδίδονται είτε από την οντότητα είτε από τους συναλλασσόμενους με αυτήν είτε από τρίτους, σε έντυπη ή σε ηλεκτρονική μορφή, σύμφωνα με τα οριζόμενα στο νόμο αυτόν. Τα παραστατικά αναφέρουν όλες τις απαραίτητες πληροφορίες για την ασφαλή ταυτοποίηση κάθε μίας συναλλαγής ή γεγονότος, και σε κάθε περίπτωση όσα ορίζει ο παρών νόμος. ».

Επειδή, σύμφωνα με το άρθρο 7 «Διαφύλαξη λογιστικών αρχείων» του ν.4308/2014 (ΦΕΚ Α' 251) ορίζεται ότι: *«1. Το σύνολο των λογιστικών αρχείων που η οντότητα τηρεί, σύμφωνα με τις διατάξεις αυτού του νόμου διαφυλάσσονται για το μεγαλύτερο χρονικό διάστημα από:*

α) Πέντε (5) έτη από τη λήξη της περιόδου.

β) Το χρόνο που ορίζεται από άλλη νομοθεσία.».

Επειδή, σύμφωνα με το άρθρο 13 «Βιβλία και στοιχεία» του ν.4174/2013 (ΦΕΚ Α' 170), όπως τροποποιήθηκε και ισχύει με τις διατάξεις του άρθρου 3 του ν.4337/2015 (ΦΕΚ Α' 129), ορίζεται ότι:

«1. Κάθε πρόσωπο με εισόδημα από επιχειρηματική δραστηριότητα υποχρεούται να τηρεί αξιόπιστο λογιστικό σύστημα και κατάλληλα λογιστικά αρχεία σύμφωνα με τα λογιστικά πρότυπα που προβλέπονται στην ελληνική νομοθεσία, για τη σύνταξη των χρηματοοικονομικών καταστάσεων και άλλων πληροφοριών σύμφωνα με τη φορολογική νομοθεσία. Για την εφαρμογή των διατάξεων του παρόντος νόμου, το λογιστικό σύστημα και τα λογιστικά αρχεία εξετάζονται ως ενιαίο σύνολο και όχι αποσπασματικά τα επιμέρους συστατικά τους, σε ό,τι αφορά την αξιοπιστία και την καταλληλότητά τους.

2. Τα λογιστικά αρχεία, φορολογικοί ηλεκτρονικοί μηχανισμοί, φορολογικές μνήμες και αρχεία που δημιουργούν οι φορολογικοί ηλεκτρονικοί μηχανισμοί πρέπει να διαφυλάσσονται κατ' ελάχιστον:

α) για διάστημα πέντε (5) ετών από τη λήξη του αντίστοιχου φορολογικού έτους εντός του οποίου υπάρχει η υπάρχει η υποχρέωση υποβολής δήλωσης ή

β) εφόσον συντρέχουν οι προϋποθέσεις της παραγράφου 2 του άρθρου 36 του Κώδικα, έως ότου παραγραφεί το δικαίωμα έκδοσης από τη Φορολογική Διοίκηση πράξης προσδιορισμού του φόρου, σύμφωνα με τα οριζόμενα στην παράγραφο αυτή ή

γ) έως ότου τελεσιδικήσει η απαίτηση της Φορολογικής Διοίκησης σε συνέχεια διενέργειας φορολογικού ελέγχου ή έως ότου αποσβεστεί ολοσχερώς η απαίτηση λόγω εξόφλησης.

3. Με απόφαση του Γενικού Γραμματέα ορίζονται οι αναγκαίες λεπτομέρειες για την εφαρμογή του παρόντος άρθρου.»

Επειδή, σύμφωνα με το άρθρο 54 «Διαδικαστικές παραβάσεις» του ν.4174/2013: «1. Για καθεμία από τις παρακάτω παραβάσεις επιβάλλεται πρόστιμο στον φορολογούμενο ή οποιοδήποτε πρόσωπο, εφόσον υπέχει αντίστοιχη υποχρέωση από τον Κώδικα ή τη φορολογική νομοθεσία που αναφέρεται στο πεδίο εφαρμογής του: ... η) δεν συμμορφώνεται με τις κατά το άρθρο 13 υποχρεώσεις του.

2. Τα πρόστιμα για τις παραβάσεις που αναφέρονται στην παράγραφο 1 καθορίζονται ως εξής: ... ε) δύο χιλιάδες πεντακόσια (2.500) ευρώ, στις περιπτώσεις ε', ι, ζ', η' και ιδ' της παραγράφου 1.»

Επειδή, σύμφωνα με την ΠΟΛ.1122/ 28-4-2014 «Κοινοποίηση των διατάξεων των άρθρων 41, 43, 61, της περίπτωσης στ' της παραγράφου 1 και της παραγράφου 4 του άρθρου 62 , της περίπτωσης στ' της παραγράφου 1 και της παραγράφου 7 του άρθρου 64, του άρθρου 67Α καθώς και του άρθρου 72 του ν. 4172/2013, όπως αυτές ισχύουν ύστερα από την τροποποίηση τους με τον ν. 4254/2014 (ΦΕΚ Α' 85) σχετικά με τη μεταβίβαση ακίνητης περιουσίας από φυσικά πρόσωπα» αναφέρεται ότι: «Συγκεκριμένα, η παράγραφος 3 του άρθρου 21 του ν. 4172/2013 ορίζει ότι επιχειρηματική συναλλαγή θεωρείται κάθε μεμονωμένη ή συμπτωματική πράξη με την οποία πραγματοποιείται συναλλαγή ή και η συστηματική διενέργεια πράξεων στην οικονομική αγορά με σκοπό την επίτευξη κέρδους. Κάθε τρεις ομοειδείς συναλλαγές που λαμβάνουν χώρα εντός ενός εξαμήνου θεωρούνται συστηματική διενέργεια πράξεων. ...».

Επειδή, σύμφωνα με την ΠΟΛ.1252/ 20-11-2015 «Παροχή διευκρινίσεων για την εφαρμογή των διατάξεων του Δέκατου Κεφαλαίου του Κώδικα Φορολογικής Διαδικασίας (ν. 4174/2013, άρθρα 53-62)»:

«ζ) Μη συμμόρφωση του φορολογουμένου με τις κατά το άρθρο 13 υποχρεώσεις του (παρ. 1 περ. η')

1. Για μη συμμόρφωση με τις κατά το άρθρο 13 υποχρεώσεις, επιβάλλεται πρόστιμο δύο χιλιάδων πεντακοσίων (2.500) ευρώ (άρθρο 54 παρ. 2 περ. ε').

Κατά την παράγραφο 1 του άρθρου 13, όπως ισχύει μετά την αντικατάστασή της με την περ. α' της παρ. 1 του άρθρου 3 του ν. 4337/2015, "Κάθε πρόσωπο με εισόδημα από επιχειρηματική δραστηριότητα υποχρεούται να τηρεί αξιόπιστο λογιστικό σύστημα και κατάλληλα λογιστικά αρχεία σύμφωνα με τα λογιστικά πρότυπα που προβλέπονται στην ελληνική νομοθεσία, για τη σύνταξη των χρηματοοικονομικών καταστάσεων και άλλων πληροφοριών σύμφωνα με τη φορολογική νομοθεσία. Για την εφαρμογή των διατάξεων του παρόντος νόμου, το λογιστικό σύστημα και τα λογιστικά αρχεία εξετάζονται ως ενιαίο σύνολο και όχι αποσπασματικά τα επιμέρους συστατικά τους, σε ό,τι αφορά την αξιοπιστία και την καταλληλότητά τους."

Ως μη συμμόρφωση με τις κατά το άρθρο 13 υποχρεώσεις, θεωρείται, π.χ., η μη τήρηση των προβλεπόμενων από τις σχετικές διατάξεις βιβλίων, καθώς και η τήρηση βιβλίων κατώτερης κατηγορίας από την προβλεπόμενη.

Επίσης, ως μη συμμόρφωση θεωρείται η μη διαφύλαξη των λογιστικών αρχείων (βιβλίων και στοιχείων), καθώς και η μη διαφύλαξη των φορολογικών ηλεκτρονικών μηχανισμών, φορολογικών μνημών, και αρχείων που δημιουργούν οι φορολογικοί ηλεκτρονικοί μηχανισμοί (άρθρο 13 παρ. 2, όπως ισχύει μετά την αντικατάστασή του με την περ. β' της παρ. 1 του άρθρου 3 του ν. 4337/2015), στον χρόνο που ορίζουν οι διατάξεις της παραγράφου 2 του άρθρου 13.»

Επειδή, στην παράγραφο IV. ΜΗ ΔΙΑΦΥΛΑΞΗ ΑΧΡΗΣΙΜΟΠΟΙΗΤΩΝ ΘΕΩΡΗΜΕΝΩΝ ΒΙΒΛΙΩΝ ΚΑΙ ΣΤΟΙΧΕΙΩΝ της ΠΟΛ 1026/2018 διευκρινίζεται ότι:

«Η μη συμμόρφωση του φορολογούμενου με τις διατάξεις της παραγράφου 2 του άρθρου 13 του ν. 4174/2013, δηλαδή η μη διαφύλαξη των χρησιμοποιηθέντων βιβλίων και στοιχείων στον χρόνο που ορίζουν οι διατάξεις αυτές, συνιστά παράβαση της περίπτωσης η' της παραγράφου 1 του άρθρου 54 του Κ.Φ.Δ., η οποία και επισύρει τις κυρώσεις που προβλέπονται από τις διατάξεις της περίπτωσης ε' της παραγράφου 2 του ίδιου άρθρου και νόμου, ήτοι πρόστιμο 2.500 ευρώ.

...

Τέλος και ανεξάρτητα από τα προαναφερόμενα διευκρινίζεται ότι «ως μη συμμόρφωση με τις κατά το άρθρο 13 υποχρεώσεις», για την εφαρμογή των διατάξεων της περίπτωσης η' της παραγράφου 1 του άρθρου 54, όπως άλλωστε έχει διευκρινιστεί στο παρελθόν και με την εγκύκλιο ΠΟΛ.1252/2015, θεωρείται αποκλειστικά και μόνο, η μη τήρηση βιβλίων, η τήρηση βιβλίων κατώτερης κατηγορίας από την προβλεπόμενη, η μη διαφύλαξη των λογιστικών αρχείων (βιβλίων και στοιχείων), καθώς και η μη διαφύλαξη των ΦΗΜ, φορολογικών μνημών και αρχείων των ΦΗΜ.

Επισημαίνεται ότι οι προαναφερόμενες παραβάσεις, εφόσον διαπιστώνονται στο πλαίσιο διενέργειας του ίδιου ελέγχου εξετάζονται ως ενιαίο σύνολο και ως εκ τούτου επιβάλλεται ένα πρόστιμο 2.500 ευρώ. Επανάληψη παράβασης νοείται, εφόσον αυτές διαπιστώνονται σε διαφορετικό έλεγχο.».

Επειδή, στην υπό κρίση προσφυγή, σύμφωνα με την με αριθ. / 28-2-2018 καταγγελία του, ο προσφεύγων παρείχε υπηρεσίες ως μουσικός στις κάτωθι εκδηλώσεις:

2017

Αποκριάτικος χορός των

16/4 Πασχαλινό πρόγραμμα, (Ημερήσιο)

17/4 Πανηγύρι

23/4 Πανηγύρι

5/8 Πανηγύρι,

9/5 Πανηγύρι

2/7 Πανηγύρι

25/7 Πανηγύρι

26/7 Πανηγύρι,

17/8 Πανηγύρι

25/8 Γιορτή του

Επειδή, όπως προκύπτει από τον φάκελο της υπόθεσης, το γεγονός ότι ο προσφεύγων για το φορολογικό έτος 2017 συμμετείχε στις ανωτέρω εκδηλώσεις ως παρέχων υπηρεσίες εκτέλεσης μουσικών έργων δεν γεννά αφενός υποχρέωση τήρησης βιβλίων και στοιχείων. Όμως σύμφωνα με τις διατάξεις της παρ.3 του άρθρου 21 του ν.4172/2013, ο προσφεύγων για τις κάτωθι εκδηλώσεις:

- Αποκριάτικος χορός των
- 16/4 Πασχαλινό πρόγραμμα, (Ημερήσιο)
- 17/4 Πανηγύρι
- 25/8 Γιορτή του

παρείχε υπηρεσίες μουσικού έναντι αμοιβής σε παραπάνω από τρεις ομοειδείς συναλλαγές, θα έπρεπε στις τρεις τουλάχιστον εκδηλώσεις στις οποίες συμμετείχε να τηρήσει βιβλία και στοιχεία. Ως εκ τούτου ο σχετικός ισχυρισμός του απορρίπτεται ως αβάσιμος.

ΩΣ ΠΡΟΣ ΤΗΝ ΠΑΡΑΒΙΑΣΗ ΤΗΣ ΑΡΧΗΣ ΤΗΣ ΑΝΑΛΟΓΙΚΟΤΗΤΑΣ

Επειδή σε κάθε περίπτωση, ένα νομοθετικό μέτρο προσκρούει στην αρχή της αναλογικότητας μόνο αν δεν είναι πρόσφορο για την επιδίωξη και επίτευξη του σκοπού που επιδιώκει ο νόμος, είτε υπερακοντίζει, προφανώς, το σκοπό αυτό (ΣτΕ 3177/2008, η οποία παραπέμπει στις ΣτΕ 3882/2007, 1006/2002) και συγχρόνως είναι υπέρμετρα επαχθές εν σχέσει με τον επιδιωκόμενο σκοπό.

Επειδή σύμφωνα με τις διατάξεις των παραγράφων 1 και 5 του άρθρου 4 του Συντάγματος "Οι Έλληνες είναι ίσοι ενώπιον του νόμου" και "συνεισφέρουν χωρίς διακρίσεις στα δημόσια βάρη, ανάλογα με τις δυνάμεις τους" ενώ με τις διατάξεις της παρ. 4 του άρθρου 25 του Συντάγματος ορίζεται ότι: "Το Κράτος δικαιούται να αξιώνει από όλους τους πολίτες την εκπλήρωση του χρέους της κοινωνικής και εθνικής αλληλεγγύης."

Σε αντίθεση με τα ανωτέρω, η υπεξαίρεση και ιδιοποίηση εσόδων του Δημοσίου εξαιτίας της διάπραξης φοροδιαφυγής, σαφέστατα "δεν συμβάλλει στη συμμετοχή – συνεισφορά – χωρίς διακρίσεις στα δημόσια βάρη" αλλά αντίθετα "προσβάλλει τα δικαιώματα των άλλων και παραβιάζει τα χρηστά ήθη" (παρ. 1 άρθρου 5 του Συντάγματος).

Τέλος, με τις διατάξεις της παραγράφου 2 του άρθρου 106 του Συντάγματος, ορίζεται ότι: " Η ιδιωτική οικονομική πρωτοβουλία δεν επιτρέπεται ν' αναπτύσσεται σε βάρος της ελευθερίας και της ανθρωπίνης αξιοπρέπειας ή προς βλάβη της Εθνικής Οικονομίας."

Επειδή η δημόσια διοίκηση δεσμεύεται από την αρχή της νομιμότητας, όπως αυτή καθιερώνεται με τις διατάξεις των άρθρων 26 παρ. 2, 43, 50, 82, 83 και 95 & 1 του Συντάγματος (ΣτΕ 8721/1992, 2987/1994), και η οποία συνεπάγεται ότι η διοίκηση οφείλει ή μπορεί να προβαίνει μόνο σε ενέργειες που προβλέπονται και επιβάλλονται ή επιτρέπονται από τους κανόνες που θεσπίζουν το Σύνταγμα, οι νομοθετικές πράξεις, οι διοικητικές κανονιστικές πράξεις, που έχουν εκδοθεί βάσει νομοθετικής εξουσιοδότησης, καθώς και από κάθε κανόνα ανώτερης ή ισοδύναμης προς αυτούς τυπικής ισχύος.

Επειδή, εξάλλου, οι κανονιστικές αποφάσεις της Διοίκησης προσβάλλονται με αίτηση ακυρώσεως ενώπιον του ΣτΕ.

Επειδή, σε κάθε περίπτωση, οι ισχυρισμοί του προσφεύγοντος νομικής οντότητας βασίζονται σε συνταγματικούς κανόνες και υπερνομοθετικής ισχύος διατάξεις, ο έλεγχος των οποίων ανήκει στην αποκλειστική δικαιοδοσία των Δικαστηρίων, σύμφωνα με τις διατάξεις των άρθρων 87 παρ. 2 και 93 παρ. 4 του Συντάγματος και δεν εμπίπτει στην αρμοδιότητα της Διοίκησης, η οποία οφείλει να εφαρμόζει το υφιστάμενο νομοθετικό πλαίσιο.

Επειδή οι διαπιστώσεις του ελέγχου, όπως αυτές καταγράφονται στην από 15-11-2018 έκθεση ελέγχου της Δ.Ο.Υ. ΤΡΙΠΟΛΗΣ επί της οποίας εδράζεται η προσβαλλόμενη πράξη, κρίνονται βάσιμες, αποδεκτές και πλήρως αιτιολογημένες, η υπό κρίση ενδικοφανής προσφυγή πρέπει να απορριφθεί.

Α π ο φ α σ ί ζ ο υ μ ε

Την απόρριψη της με αριθμό/ 17-12-2018 ενδικοφανούς προσφυγής του με ΑΦΜ και την επικύρωση της με αριθ. / 15-11-2018 πράξης επιβολής προστίμου επί παράβασης μη τήρησης βιβλίων και στοιχείων του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. ΤΡΙΠΟΛΗΣ.

Οριστική φορολογική υποχρέωση του υπόχρεου - καταλογιζόμενο ποσό με βάση την παρούσα απόφαση:

Πρόστιμο άρθρου 54 παρ.2 του ν.4174/2013 συνολικού ποσού: 2.500,00 €

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

Ακριβές Αντίγραφο
Υπάλληλος του Τμήματος
Διοικητικής Υποστήριξης

ΜΕ ΕΝΤΟΛΗ ΤΟΥ ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΥ
ΤΗΣ ΔΙΕΥΘΥΝΣΗΣ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ

Ο ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΣ ΤΗΣ ΥΠΟΔΙΕΥΘΥΝΣΗΣ
ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ

ΓΕΩΡΓΙΟΣ ΦΑΚΟΣ

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.