



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ



ΑΑΔΕ

Ανεξάρτητη Αρχή
Δημοσίων Εσόδων

ΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ

ΥΠΟΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ

ΤΜΗΜΑ : Α6 Επανεξέτασης

Ταχ. Δ/νση : Αριστογείτονος 19

Ταχ. Κώδικας : 176 71 - Καλλιθέα

Τηλέφωνο : 2131604568

ΦΑΞ : 2131604567

Καλλιθέα, 9/4/2019

Αριθμός απόφασης: 1207

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. 1 του άρθρου 17 του ν. 4389/2016 (ΦΕΚ Α' 94).

γ. Του άρθρου 59 του Π.Δ. 111/14 (ΦΕΚ Α' 178) «Οργανισμός του Υπουργείου Οικονομικών»

δ. Του άρθρου 6 της αριθ. Δ6Α 1058824 ΕΞ 2014 (ΦΕΚ Β' 865, 1079 ΚΑΙ 1846) Απόφασης του Γενικού Γραμματέα Δημοσίων Εσόδων του Υπουργείου Οικονομικών (ΦΕΚ Β' 1893) «Ανακαθορισμός της εσωτερικής διάρθρωσης και των αρμοδιοτήτων οργανικών μονάδων της Γενικής Γραμματείας Δημοσίων Εσόδων 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 αριθ. Δ.Ε.Δ. 1126366 ΕΞ 2016/30.08.2016 (ΦΕΚ 2759 / τ. Β'/01.09.2016) Απόφαση του Προϊσταμένου της Διεύθυνσης Επίλυσης Διαφορών <<Παροχή εξουσιοδότηση υπογραφής>>.

4. Την από 12.12.2018 και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανή προσφυγή του, με Α.Φ.Μ., που εδρεύει στο κατά των με αριθμό/8.11.2018 και/8.11.2018 Πράξεων Επιβολής Προστίμου φορολογικού έτους 2018 του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Τρίπολης και τα προσκομιζόμενα αυτή σχετικά έγγραφα.

5. Τις με αριθ./8.11.2018 και/8.11.2018 Πράξεις Επιβολής Προστίμου φορολογικού έτους 2018, του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Τρίπολης καθώς και την από 8.11.2018 οικεία έκθεση ελέγχου, των οποίων ζητείται η ακύρωση.
6. Τις απόψεις της Δ.Ο.Υ. Τρίπολης.
7. Την εισήγηση του ορισθέντος υπαλλήλου του Τμήματος Α6, όπως αποτυπώνεται στο σχέδιο της απόφασης.

Επί της από 12.12.2018 και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανούς προσφυγής του η οποία κατατέθηκε εμπρόθεσμα και μετά τη μελέτη και την αξιολόγηση όλων των υφιστάμενων στο σχετικό φάκελο εγγράφων και των προβαλλόμενων λόγων της ενδικοφανούς προσφυγής, επαγόμαστε τα ακόλουθα:

A) Με την υπ' αριθ./2018 Πράξη Επιβολής Προστίμου άρθρου του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Τρίπολης φορολογικού έτους 2018 επιβλήθηκε σε βάρος του προσφεύγοντος πρόστιμο συνολικού ποσού **500,00 €** για το φορολογικό έτος 2018, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 54 §2 περ. η' του ν. 4174/2013, όπως τροποποιήθηκε και ισχύει με τις διατάξεις του Ν. 4474/2017, λόγω παράβασης των διατάξεων της παρ. 1 περ. ιε' του ιδίου άρθρου και νόμου καθώς και των άρθρων 8,12, και 13 του ν. 4308/2014. Η παράβαση αφορά στη μη έκδοση δέκα πέντε (15) φορολογικών στοιχείων εσόδου ή άλλου φορολογικού στοιχείου αξίας, για πράξεις που δεν επιβαρύνονται με Φ.Π.Α., σε ισάριθμες παρέες για πώληση σερβιρισμένων ειδών συνολικής αξίας 69,5 €.

B) Με την υπ' αριθ./8.11.2018 Πράξη ειδικής χρηματικής κύρωσης της παραγράφου 8 του άρθρου 13Α του Ν. 2523/1997 του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Τρίπολης φορολογικού έτους 2018 επιβλήθηκε σε βάρος του προσφεύγοντος πρόστιμο (ειδική χρηματική κύρωση) συνολικού ποσού **1.000,00€** για το φορολογικό έτος 2018, σύμφωνα με τις διατάξεις της παραγράφου 8 του άρθρου 13Α του Ν. 2523/1997 σε συνδυασμό με τις διατάξεις του άρθρου 2 της ΠΟΛ 1047/2017 και της ΠΟΛ 1102/2017. Η εν λόγω χρηματική κύρωση επιβλήθηκε αντί της άμεσης αναστολής λειτουργίας της εγκατάστασης για 48 ώρες που επισύρει η ως άνω διαπιστωθείσα παράβαση της μη έκδοσης φορολογικών στοιχείων.

Όπως προκύπτει από την από 8.11.2018 έκθεση μερικού επιτόπιου ελέγχου εφαρμογής των διατάξεων του ν. 4308/2014 και 4174/2013 των ελεγκτών της Δ.Ο.Υ. Τρίπολης και στις 11.8.2018, πραγματοποιήθηκε έλεγχος, σύμφωνα με την υπ' αριθμ./2018 Εντολή διενέργειας Ελέγχου του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Τρίπολης, στον όπου ελάμβανε χώρα εκδήλωση του προσφεύγοντος με σκοπό την οικονομική του ενίσχυση.

Από τον αντιπαραβολικό έλεγχο των σερβιρισθέντων ειδών με τα εκδοθέντα φορολογικά στοιχεία διαπιστώθηκε ότι σε δεκαπέντε (15) παρέες - πελάτες, στις οποίες είχαν σερβιριστεί συγκεκριμένα στην 1η παρέα μπίρες αξίας 3€, στην 2η παρέα αναψυκτικά αξίας 3€, στην 3η παρέα σάντουιτς - μπίρες αξίας 4,5€, στην 4η παρέα μπίρες αξίας 9€, στην 5η παρέα αναψυκτικά αξίας 6€, στην 6η παρέα νερό - σάντουιτς αξίας 3€, στην 7η παρέα μπίρες αξίας 3€, στην 8η παρέα μπίρες αξίας 4,5€, στην 9η παρέα

σάντουιτς αξίας 4€, στην 10η παρέα μπύρες αξίας 4,5€, στην 11η παρέα νερά αξίας 2€, στην 12η παρέα αναψυκτικά αξίας 4€, στην 13η παρέα μπύρες αξίας 4,5€, στην 14η παρέα αναψυκτικά και σάντουιτς αξίας 7,5€ και στην 15η παρέα αναψυκτικά αξίας 7€, δεν είχαν εκδοθεί αντίστοιχα δεκαπέντε (15) Φορολογικά στοιχεία εσόδου ή άλλα φορολογικά στοιχεία αξίας, κατά παράβαση των συνδυασμένων διατάξεων των άρθρων 8, 12 και 13 περίπτωση α' του Ν.4308/2014 περί Ελληνικών Λογιστικών Προτύπων.

Οι παραβάσεις που διαπιστώθηκαν επισύρουν τις κυρώσεις που προβλέπονται από τις διατάξεις του άρθρου 54 του Ν.4174/2013 όπως έχει τροποποιηθεί με τον Ν. 4474/2017.

Επίσης, για τις ανωτέρω παραβάσεις έχουν εφαρμογή οι διατάξεις του άρθρου 13Α παρ.1 του Ν.2523/1997 περί άμεσης αναστολής της εγκατάστασης για 48 ώρες. Αντί της αναστολής λειτουργίας επιβάλλεται χρηματική κύρωση 1000€ έως 1500€ σύμφωνα με τις διατάξεις της παραγράφου 8 του άρθρου 13Α του Ν. 2523/1997 και τις διατάξεις του άρθρου 2 της ΠΟΛ 1047/2017 και της ΠΟΛ 1102/2017.

Ο προσφεύγων, με την υπό κρίση ενδικοφανή προσφυγή, ζητά την ακύρωση των παραπάνω Πράξεων Επιβολής Προστίμου του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Τρίπολης προβάλλοντας τους εξής λόγους :

- Ο Σύλλογος είναι Νομικό Πρόσωπο μη κερδοσκοπικού χαρακτήρα που δεν ασκεί επιχειρηματική δραστηριότητα και ως εκ τούτου που απαλλάσσεται της τήρησης βιβλίων και δεν υπάγεται σε καθεστώς Φ.Π.Α..Διαχρονικά τα έσοδά του προέρχονται από συνδρομές των μελών του.
- Είχε τύχει της έγκρισης απαλλαγής από το Φ.Π.Α. για τα έσοδα της συγκεκριμένης εκδήλωσης που προορίζονταν για την οικονομική του ενίσχυση και είναι έσοδα που πραγματοποιούνται κατά την επιδίωξη της εκπλήρωσης του σκοπού τους, και όχι έσοδα που αποκτώνται από δραστηριότητα η οποία δεν συνιστά άσκηση της μη κερδοσκοπικής αποστολής τους (έστω και αν διατίθενται για την εκπλήρωση του μη κερδοσκοπικού σκοπού τους), που φορολογούνται με τις γενικές διατάξεις και κατά συνέπεια τα έσοδα αυτά δεν μπορούν να θεωρηθούν ως έσοδα από επιχειρηματική δραστηριότητα όπως εσφαλμένα υποστηρίζεται χωρίς να τεκμηριώνεται στην έκθεση ελέγχου της Δ.Ο.Υ. Τρίπολης.
- Από τον επιτόπιο έλεγχο που διενεργήθηκε δεν προέκυψε ούτε υπέρβαση των διατεθέντων προϊόντων τόσο σε ποσότητα όσο και στα προσφερόμενα είδη. Πρόκειται περί συναυλίας στον, με καθίσματα τοποθετημένα σε σειρά, χωρίς τραπέζια και δεν προσφέρονταν αλκοολούχα ποτά (ούισκι βότκα κλπ,) ούτε είδη ταβέρνας όπως σουβλάκια, γουρουνόπουλα κλπ.. Ο έλεγχος δεν διαπίστωσε ότι υπήρχε εκ μέρους του συλλόγου υπέρβαση των όρων της απαλλαγής που είχαμε λάβει.»
- Με τις προισχύουσες διατάξεις προβλέπονταν ρητά ταυτόχρονα και απαλλαγή από την έκδοση φορολογικών στοιχείων ενώ με την εφαρμογή του ν.4308/2014 (Ε.Λ.Π.) από καμία διάταξη ή

θέση της Φορολογικής Διοίκησης δεν έχει διατυπωθεί η υποχρέωση των εν λόγω προσώπων για τις εκδηλώσεις αυτές που πραγματοποιούν για την οικονομική τους ενίσχυση κατά την εκπλήρωση του σκοπού τους να εκδίδουν φορολογικά στοιχεία».

Α) Ως προς την υπ' αριθ. /2018 Πράξη Επιβολής Προστίμου.

Επειδή, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 1 «Πεδίο εφαρμογής» του ν. 4308/2014 (ΦΕΚ Α' 251/ 24-112014) ορίζεται ότι : « 2 . Οι παρακάτω οντότητες εφαρμόζουν τις ρυθμίσεις αυτού του νόμου : ... γ) Η ετερόρρυθμη εταιρεία, η ομόρρυθμη εταιρεία, η ατομική επιχείρηση και κάθε άλλη οντότητα που υποχρεούται στην εφαρμογή αυτού του νόμου από φορολογική ή άλλη νομοθετική διάταξη. »

Επειδή, όπως αναφέρεται στο παράρτημα Α ΟΡΙΣΜΟΙ του ν.4308/2014 (ΦΕΚ Α' 251/ 24-112014): « Οντότητα (entity): Οντότητα είναι κάθε φυσικό ή νομικό πρόσωπο ή ένωση προσώπων, με ή χωρίς νομική προσωπικότητα, επιχείρηση ή οργανισμός κερδοσκοπικού ή μη κερδοσκοπικού χαρακτήρα, που ανήκει στον ιδιωτικό ή στον δημόσιο τομέα ».

Επειδή με την ΠΟΛ. 1003/ 31-12-2014 «Παροχή οδηγιών για την εφαρμογή των διατάξεων του ν. 4308/2014 (ΦΕΚ Α' 251) περί των «Ελληνικών Λογιστικών Προτύπων, συναφείς ρυθμίσεις και άλλες διατάξεις» ορίζεται ότι :

« 1 . 2 . 2 Ενδεικτικά, στην περίπτωση (γ) της παραγράφου 2 εντάσσονται οι αστικές εταιρείες κερδοσκοπικού ή μη χαρακτήρα, οι κοινωνίες αστικού δικαίου, οι συνεταιρισμοί, οι δικηγορικές εταιρίες, οι κοινοπραξίες, καθώς και οποιαδήποτε άλλη οντότητα του ιδιωτικού τομέα, που αποκτά εισόδημα από επιχειρηματική δραστηριότητα. Ακόμη εντάσσονται τα Ν.Π.Ι.Δ., τα σωματεία, οι σύλλογοι, οι ενώσεις προσώπων και γενικά μη κερδοσκοπικού χαρακτήρα πρόσωπα, εφόσον αποκτούν εισόδημα από επιχειρηματική δραστηριότητα

3.12.9 Συνοπτικά, απλογραφικό λογιστικό σύστημα εφαρμόζουν οι πολύ μικρές οντότητες της παρ. 2γ του άρθρου 1 που δεν συντάσσουν ισολογισμό. Ενδεικτικά: ... γ) Τα μη κερδοσκοπικά Ν . Π . Ι . Δ . (σωματεία, σύλλογοι, ενώσεις προσώπων κ.λπ.) , εφόσον αποκτούν εισόδημα από επιχειρηματική δραστηριότητα, με κύκλο εργασιών μέχρι και 1.500.000 ευρώ ».

Επειδή, σύμφωνα με το **άρθρο 5** «Διασφάλιση αξιοπιστίας λογιστικού συστήματος» του **ν.4308/2014:** «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 12** «Εκδιδόμενα στοιχεία για λιανική πώληση αγαθών ή υπηρεσιών» του **ν.4308/2014:** «1. Για κάθε πώληση αγαθών ή υπηρεσιών σε ιδιώτες καταναλωτές, μπορεί να εκδίδεται στοιχείο λιανικής πώλησης (απόδειξη λιανικής πώλησης ή απόδειξη παροχής

υπηρεσιών), αντί έκδοσης τιμολογίου του άρθρου 8. Αντίτυπο αυτού του εγγράφου παραδίδεται, αποστέλλεται ή τίθεται στη διάθεση του πελάτη.»

Επειδή, σύμφωνα με το **άρθρο 13** «Χρόνος έκδοσης στοιχείων λιανικής πώλησης» του **ν.4308/2014**: «Το στοιχείο λιανικής πώλησης (απόδειξη ή τιμολόγιο) εκδίδεται: α) Σε περίπτωση πώλησης αγαθών, κατά το χρόνο παράδοσης ή την έναρξη της αποστολής» β) Σε περίπτωση παροχής υπηρεσιών, με την ολοκλήρωση της παροχής της υπηρεσίας.

Επειδή, σύμφωνα με το **άρθρο 54** του **ν.4174/2013**, όπως έχει τροποποιηθεί με τον Ν. 4474/2017 ορίζεται ότι :

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:.....

«ιε) δεν εκδίδει λογιστικά αρχεία ή εκδίδει ή λαμβάνει ανακριβή λογιστικά αρχεία (παραστατικά), για πράξεις που δεν επιβαρύνονται με Φ.Π.Α.,

2. Τα πρόστιμα για τις παραβάσεις που αναφέρονται στην παράγραφο 1 καθορίζονται ως εξής:.....

«η) πεντακόσια (500) ευρώ, ανά φορολογικό έλεγχο, σε περίπτωση που ο φορολογούμενος είναι υπόχρεος τήρησης απλογραφικού λογιστικού συστήματος, και χίλια (1.000) ευρώ, ανά φορολογικό έλεγχο, αν ο φορολογούμενος είναι υπόχρεος τήρησης διπλογραφικού λογιστικού συστήματος στις περιπτώσεις ιε και ιστ της παραγράφου 1.

Επειδή σύμφωνα με την παρ. γ' του άρθρου 45 του Ν. 4172/2013 ορίζεται ότι: «Σε φόρο εισοδήματος νομικών προσώπων και νομικών οντοτήτων υπόκεινται... γ) **τα μη κερδοσκοπικού χαρακτήρα νομικά πρόσωπα δημοσίου ή ιδιωτικού δικαίου που συστάθηκαν στην ημεδαπή ή την αλλοδαπή και στα οποία περιλαμβάνονται και τα κάθε είδους σωματεία και ιδρύματα, με εξαίρεση μόνο τα κάθε είδους έσοδα που πραγματοποιούνται κατά την επιδίωξη της εκπλήρωσης του σκοπού τους, τα οποία δεν αποτελούν αντικείμενο φόρου**».

Επειδή σύμφωνα με την ΠΟΛ.1044/10.2.2015, Φορολογία εισοδήματος Ν.Π. και νομικών οντοτήτων άρθρου 44, 45 και 46 Ν. 4172/13 :

«...2β....Τα μη κερδοσκοπικού χαρακτήρα νομικά πρόσωπα δημοσίου ή ιδιωτικού δικαίου υπόκεινται σε φόρο εισοδήματος νομικών προσώπων και νομικών **οντοτήτων με εξαίρεση τα κάθε είδους έσοδα που πραγματοποιούνται κατά την επιδίωξη της εκπλήρωσης του σκοπού τους, τα οποία δεν αποτελούν αντικείμενο επιβολής φόρου εισοδήματος**. Ενδεικτικά αναφέρονται περιπτώσεις τέτοιων εσόδων, όπως οι εισφορές (συνδρομές) και τα δικαιώματα εγγραφής των μελών τους, τα έσοδα από εράνους, κρατικές επιχορηγήσεις, χορηγίες ιδιωτών ή επιχειρήσεων, δωρεές τρίτων, λαχειοφόρους κληρώσεις, από διαφημίσεις που καταχωρούνται σε περιοδικά που εκδίδονται και διανέμονται μόνο στα μέλη τους δωρεάν, καθώς και τα έσοδα από τη διάθεση φυλλαδίων και λοιπών εντύπων πνευματικού περιεχομένου των Ιερών Μονών (σχετική η Γνμδ ΝΣΚ 389/2000).

Αντίθετα, τα έσοδα που αποκτούν τα πιο πάνω πρόσωπα από δραστηριότητα η οποία δεν συνιστά άσκηση της μη κερδοσκοπικής αποστολής τους αποτελούν αντικείμενο φορολογίας, έστω και αν διατίθενται για την εκπλήρωση του μη κερδοσκοπικού σκοπού τους, δεδομένου ότι σύμφωνα με τις διατάξεις της περ. γ' του άρθρου 45 του ν. 4172/2013, μόνο τα έσοδα που πραγματοποιούνται κατά την επιδίωξη της εκπλήρωσης του σκοπού τους δεν αποτελούν αντικείμενο φορολογίας.

Επισημαίνεται ότι σε κάθε περίπτωση η διαπίστωση της πραγματοποίησης εσόδων κατά την επιδίωξη της εκπλήρωσης του σκοπού των πιο πάνω προσώπων ανάγεται, ως θέμα πραγματικό, στην ελεγκτική αρμοδιότητα της φορολογικής αρχής, η οποία κρίνει επί του τεταγμένου σκοπού τους και για τον τρόπο κτήσης και διάθεσης των εσόδων τους».

Σχετική με το ζήτημα είναι και η υπ' αριθ. 383/1973 Γνωμοδότηση του Νομικού Συμβουλίου του Κράτους, σύμφωνα με την οποία «τα εισοδήματα των νομικών προσώπων μη κερδοσκοπικού χαρακτήρα που προκύπτουν από δραστηριότητα η οποία δεν συνιστά άσκηση της μη κερδοσκοπικής αποστολής αυτών, δεν απαλλάσσονται του φόρου εισοδήματος, έστω και αν διατίθενται προς εκπλήρωση του μη αποβλέποντος σε κέρδη σκοπού τους, αφού ο νόμος θέτει ως προϋπόθεση ότι τα εισοδήματα πρέπει να πραγματοποιούνται κατά την επιδίωξη της εκπλήρωσης του σκοπού αυτών και όχι απλώς, ότι διατίθενται προς εκπλήρωση του σκοπού αυτών.

Επειδή, σύμφωνα με το άρθρο 22 του ν.2859/2000 (ΚΩΔΙΚΑΣ ΦΠΑ): Απαλλαγές στο εσωτερικό της χώρας ορίζεται ότι:

1 . Απαλλάσσονται από το φόρο:

.....
η) η παροχή υπηρεσιών από σωματεία ή ενώσεις προσώπων προς τα μέλη τους, τα οποία μέλη ασκούν δραστηριότητα απαλλασσόμενη από το φόρο ή μη υποκείμενη στο φόρο, εφόσον οι υπηρεσίες αυτές είναι άμεσα αναγκαίες για την άσκηση της δραστηριότητας αυτής και παρέχονται έναντι συνεισφοράς στα κοινά έξοδα,
.....
.....

ιστ) η Παροχή υπηρεσιών πολιτιστικής ή μορφωτικής φύσης και η στενά συνδεδεμένη με αυτές Παράδοση αγαθών, από νομικά πρόσωπα ή άλλους οργανισμούς ή ιδρύματα μη κερδοσκοπικού χαρακτήρα, τα οποία λειτουργούν νόμιμα και έχουν σκοπούς πολιτιστικούς ή μορφωτικούς, εφόσον δεν οδηγούν σε στρέβλωση των όρων του ανταγωνισμού. Στις υπηρεσίες αυτές περιλαμβάνονται ιδίως οι παρεχόμενες σε επισκέπτες μουσείων, μνημείων, αρχαιολογικών ή άλλων παρόμοιων χώρων, καθώς και η οργάνωση καλλιτεχνικών εκδηλώσεων, εκθέσεων και διαλέξεων,

Επειδή στη συγκεκριμένη περίπτωση, όπως προκύπτει από τα στοιχεία του φακέλου της υπόθεσης, ο προσφεύγων, ο οποίος λειτουργεί με τη νομική μορφή Νομικού προσώπου μη κερδοσκοπικού, την 11.8.2018 πραγματοποίησε ευκαιριακή μουσική εκδήλωση-συναυλία ,που είναι η πρώτη που πραγματοποίησε για το έτος 2018 , με σκοπό την οικονομική του ενίσχυση στον

Ο προϊστάμενος της Δ.Ο.Υ. Τρίπολης, κατόπιν αιτήσεως του συλλόγου πριν την πραγματοποίηση της εκδήλωσης, με την υπ' αριθμ./2018 απόφαση απαλλαγής ενέκρινε βάσει του άρθρου 22 παρ.1 περ. η' του ν. 2859/2000 Φ.Π.Α την απαλλαγή από το Φ.Π.Α. : α) 800 εισιτηρίων έναντι αξίας 10 ευρώ έκαστο και συνολικής αξίας 8.000 ευρώ και β) των εσόδων που θα εισέπρατε ο Σύλλογος από τη διάθεση αγαθών όπως αυτά περιγράφονταν στην αίτηση του Συλλόγου συνολικής αξίας 1.625,00 ευρώ.

Εν συνεχεία κατά την διάρκεια της συναυλίας διενεργήθηκε έλεγχος από την αρμόδια Δ.Ο.Υ. Τρίπολης και καταλογίσθηκε σε βάρος του προσφεύγοντος παράβαση λόγω μη έκδοσης δέκα πέντε (15) φορολογικών στοιχείων εσόδου ή άλλου φορολογικού στοιχείου αξίας, για πράξεις που δεν επιβαρύνονται με Φ.Π.Α., σε ισάριθμες παρέες για πώληση σερβιρισμένων ειδών (αναψυκτικών) συνολικής αξίας 69,5 € και επιβλήθηκε πρόστιμο 500,00 ευρώ σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 54§2 περ. η' ν.4174/2013.

Επειδή όπως αναφέρεται στην υπ' αριθ./1979 απόφαση έγκριση του καταστατικού του προσφεύγοντος Μορφωτικού Συλλόγου :

Άρθρο 2

Σκοπός του Σωματείου είναι:

1) Η ανάπτυξη του πολιτιστικού και μορφωτικού επιπέδου καθώς και η βελτίωση των κοινωνικών σχέσεων και των γενικότερων όρων ζωής των μελών του συλλόγου και κατοίκων της περιοχής.

2) Να γίνει ο φορέας της συλλογικής κι υπεύθυνης μελέτης των τοπικών προβλημάτων και να καθιερώσει πρακτικά και δημιουργικά τη συμμετοχή του πολίτη στη λύση των κοινωνικών προβλημάτων.

3) Να κάνει τον καθένα κοινωνό της πολιτιστικής κληρονομιάς και δημιουργό ενός ανωτέρου τρόπου ζωής.

Άρθρο 3: Μέσα για την πραγματοποίηση των σκοπών του Σωματείου είναι διάφορες εκδηλώσεις όπως:

Διαλέξεις και συζητήσεις, κινηματογραφικές προβολές και θεατρικές παραστάσεις, εκθέσεις και μουσικές εκδηλώσεις, εκδρομές χοροί, έκδοση εντύπων, η λειτουργία βιβλιοθήκης και αναγνωστηρίου.....

Συνεπώς η εν λόγω μουσική συναυλία έλαβε χώρα στα πλαίσια πραγματοποίησης του πολιτιστικού σκοπού του Σωματείου, ο οποίος προφανώς δεν είναι δυνατόν να υλοποιηθεί χωρίς την πραγματοποίηση διαφόρων εκδηλώσεων, όπως αυτές περιγράφονται ως άνω στο άρθρο 3 του καταστατικού του . Ως εκ τούτου τα προερχόμενα από αυτή έσοδα, επειδή πραγματοποιήθηκαν κατά την επιδίωξη εκπλήρωσης του σκοπού του, δεν μπορεί να θεωρηθούν έσοδα από επιχειρηματική δραστηριότητα, ώστε να αποτελέσουν αντικείμενο επιβολής φόρου εισοδήματος σύμφωνα με τα οριζόμενα στο άρθρο 45 Ν. 4172/13 και την διευκρινιστική εγκύκλιο ΠΟΛ 1044/2015.

Κατόπιν των ανωτέρω η υπ' αριθμ./2018 Πράξη Επιβολής Προστίμου πρέπει να ακυρωθεί και το επιβληθέν με αυτή πρόστιμο να διαγραφεί.

Β) Ως προς την υπ' αριθ./8.11.2018 Πράξη ειδικής χρηματικής κύρωσης της παραγράφου 8 του άρθρου 13Α του Ν. 2523/1997.

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.....

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 δευτέρου 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 οριζομένων 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 οριζομένων 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: «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 μερική αποδοχή της από 12.12.2018 και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανούς προσφυγής του ΑΦΜκαι συγκεκριμένα:

Α) Την αποδοχή αυτής ως προς την προσβαλλόμενη υπ' αριθμ. /2018 Πράξη Επιβολής Προστίμου άρθρου 54 ν. 4174/2013.

Οριστική φορολογική υποχρέωση:

Διαχειριστική περίοδος: 01/01-31/12/2018

Υπ' αριθμ. /2018 Πράξη Επιβολής Προστίμου άρθρου 54 ν. 4174/2013

Πρόστιμο άρθρου 54§2 περ. η' ν.4174/2013 για το φορολογικό έτος 2018: 0,00 €

Β) Την απόρριψη αυτής ως απαράδεκτης ως προς την προσβαλλόμενη υπ' αριθμ./2018 Πράξη Επιβολής Ειδικής χρηματικής κύρωσης άρθρου 13Α §8 Ν.2523/1997.

Η παρούσα απόφαση να κοινοποιηθεί από αρμόδιο όργανο με τη νόμιμη διαδικασία στην υπόχρεη.

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

**Ο ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΣ ΤΗΣ ΥΠΟΔΙΕΥΘΥΝΣΗΣ
ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ**

ΓΕΩΡΓΙΟΣ ΦΑΚΟΣ

Ακριβές Αντίγραφο

**Η Υπάλληλος του Τμήματος
Διοικητικής Υποστήριξης**

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.