



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ



ΑΑΔΕ

Ανεξάρτητη Αρχή
Δημοσίων Εσόδων

Καλλιθέα 23/9/2020

Αριθμός Απόφασης:1832

ΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ
ΥΠΟΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ
ΤΜΗΜΑ Α1

Ταχ. Δ/ση : Αριστογείτονος 19
Ταχ. Κώδικας : 176 71 - Καλλιθέα
Τηλέφωνο : 213 1604559
Fax: 213 1604567

Α Π Ο Φ Α Σ Η

Ο ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΣ ΤΗΣ ΔΙΕΥΘΥΝΣΗΣ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ

Έχοντας υπ' όψη:

1. Τις διατάξεις :

α. Του άρθρου 63 του ν. 4174/2013 (ΦΕΚ Α' 170), όπως τροποποιήθηκε και ισχύει
β. Του άρθρου 10 της Δ. ΟΡΓ. Α 1036990 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), όπως αναριθμήθηκε, τροποποιήθηκε και ισχύει .»

γ. Της ΠΟΛ 1064/12.04.2017 Απόφασης του Διοικητή της Ανεξάρτητης Αρχής Δημοσίων Εσόδων.

δ. της ΠΟΛ 1076/23-04-2018 Απόφασης του Διοικητή της Ανεξάρτητης Αρχής Δημοσίων Εσόδων (ΦΕΚ 1456 /26-04-2018).

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

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

4. 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 εξουσιοδότησης υπογραφής»

5. Το άρθρο 6 περ. 4 ΠΝΠ Α' 75/30.3.2020, όπως κυρώθηκε και ισχύει με το άρθρο 1 ν. 4684/2020 και Α.1122/2020 Κοινή Απόφαση Υπουργού Οικονομικών και Διοικητή ΑΑΔΕ.

6. Την από 06/2/2020 και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανή προσφυγή της

Ένωσης Προσώπων με την επωνυμία «.....», με αντικείμενο

δραστηριότητας «.....», που εδρεύει στην, οδός

..... αρ., με Α.Φ.Μ., κατά α) της υπ' αριθμ./2019

Απόφασης Επιβολής Προστίμου άρθρου 4 ν. 2523/1997 φορολογικού έτους 2003 και β) της υπ'

αριθμ./2019 Πράξης Επιβολής Προστίμου άρθρου 54 Ν. 4174/2013 του Προϊσταμένου

της Δ.Ο.Υ. Α' Αθηνών και τα προσκομιζόμενα με αυτήν σχετικά έγγραφα.

7. Τις ως άνω προσβαλλόμενες πράξεις, του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ Α' Αθηνών, των οποίων ζητείται η ακύρωση.

8. Τις απόψεις της ανωτέρω φορολογικής αρχής.

9. Την εισήγηση του ορισθέντος υπαλλήλου του τμήματος Α1, όπως αποτυπώνεται στο σχέδιο της απόφασης.

Επί της από 06/2/2020 και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανούς προσφυγής, 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:

ΙΣΤΟΡΙΚΟ ΕΛΕΓΧΟΥ

Στην προσφεύγουσα Δυνάμει της υπ' αριθμ. /2019 εντολής ελέγχου του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Α' Αθηνών, διενεργήθηκε μερικός επιτόπιος έλεγχος εκπλήρωσης φορολογικών υποχρεώσεων, ορθής τήρησης βιβλίων και έκδοσης στοιχείων δυνάμει των διατάξεων του Ν. 2523/1997 και του άρθρου 54 Ν. 4174/2013 (Κ.Φ.Δ.).

Από τον έλεγχο διαπιστώθηκε: α) Η προσφεύγουσα δεν υπέβαλλε την προβλεπόμενη από τις διατάξεις του άρθρου 36 παρ.1 ν.2859/2000 και του άρθρου 10 ν.4174/2013 έναρξη εργασιών για το έτος 2003, παράβαση που επισύρει πρόστιμο του άρθρου 54 ν.4174/2013 ποσού 2.500,00 ευρώ και β) δεν υπέβαλλε δήλωση φορολογίας εισοδήματος για το διαχειριστικό έτος 2003 κατά παράβαση του άρθρου 107 ν.2238/1994, παράβαση που επισύρει τις κυρώσεις του άρθρου 4 ν.2523/97 ποσού 300,00 ευρώ.

Με την από 06/2/2020 και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανή προσφυγή της η προσφεύγουσα ζητά την ακύρωση των παραπάνω Οριστικής Πράξεων του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ Α ΑΘΗΝΩΝ, προβάλλοντας τους παρακάτω λόγους:

«Σύμφωνα με το υπ' αριθμ. Αριθ. 1027411/842/ΔΜ/26.2.1998 έγγραφο του Υπουργείου Οικονομικών με θέμα: «Υποχρεωτική χορήγηση Αριθμού Φορολογικού Μητρώου (ΑΦΜ) και διαδικασίες απόδοσής του» ορίζονται τα ακόλουθα: «Άρθρο 5 - Δήλωση απόδοσης Α.Φ.Μ./Δικαιολογητικά: 4. Για την απόδοση ΑΦΜ στα Νομικά πρόσωπα και Ενώσεις Προσώπων υποβάλλεται το έντυπο "Δήλωση Έναρξης /Μεταβολής Εργασιών Μη Φυσικού Προσώπου».

Εν προκειμένω, όπως εκτέθηκε αναλυτικώς και με το νομίμως υποβληθέν ενώπιον του ελέγχου Υπόμνημά μας, συνέβαινε επί σειρά ετών, ήτοι από το 2003 έως και το 2014, το εξής παράδοξο:

Όπως συνάγεται από τις διατάξεις του ανωτέρω εγγράφου, καθώς και από προφορικές υποδείξεις και συζητήσεις με την αρμοδία τότε υπάλληλο της Δ.Ο.Υ., απαραίτητη προϋπόθεση, προκειμένου να μας χορηγηθεί Α.Φ.Μ. ήταν η προσκόμιση στη Δ.Ο.Υ. αντιγράφου του Καταστατικού μας, το οποίο έπρεπε να είναι νομίμως και αρμοδίως καταχωρημένο στο οικείο μητρώο, ήτοι στο Ειρηνοδικείο ή στο Πρωτοδικείο Δεν αρκούσε, δηλαδή, απλό αντίγραφο του Καταστατικού της Ένωσης.

Ωστόσο, τέτοια δυνατότητα καταχώρισής του δεν υπήρχε, δεδομένου ότι, αφ' ενός δεν αποτελούμε Σωματείο, ώστε να μπορούμε να καταθέσουμε το Καταστατικό στο αρχείο Σωματείων του Πρωτοδικείου, αφ' ετέρου, δε, υποχρέωση, αλλά και δυνατότητα κατάθεσης του Καταστατικού τους στο Ειρηνοδικείο έχουν μόνο οι Ενώσεις Προσώπων εμπορικής δημοσιότητας (όπως π.χ. ήταν οι συνδικαλιστικές οργανώσεις του Ν. 1264/1982), προϋπόθεση, η οποία δεν συντρέχει στην περίπτωση μας. Δυνάμει, δε, της υπ' αριθμ. /2008 απόφασης του Α.Π. αναγνωρίσθηκε ρητώς η οντότητά μας (.....) ως Ένωση Προσώπων. Σύμφωνα, δε, με τις διατάξεις του άρθρου 1 παρ. 1 του Ν. 3419/2005 (Φ.Ε.Κ. Α' 298/2005) με τίτλο: «Γενικό Εμπορικό Μητρώο - Υπόχρεοι Καταχώρησης» προβλέπονται τα ακόλουθα: «1. Καθιερώνεται Γενικό Εμπορικό Μητρώο (Γ.Ε.ΜΗ.), στο οποίο εγγράφονται υποχρεωτικά τα κατωτέρω πρόσωπα και ενώσεις προσώπων (εφεξής «οι υπόχρεοι»). [...]β. Η ένωση προσώπων που ασκεί εμπορία μέσω κύριας ή δευτερεύουσας εγκατάστασης στην ημεδαπή και κάθε εμπορική εταιρία, εφόσον συστάθηκε κατά το ελληνικό δίκαιο, ήτοι η ομόρρυθμη και ετερόρρυθμη (απλή ή κατά μετοχές) εταιρεία, ο αστικός συνεταιρισμός, στον οποίο περιλαμβάνεται ο αλληλοασφαλιστικός και ο πιστωτικός συνεταιρισμός, η εταιρεία περιορισμένης ευθύνης και η ανώνυμη εταιρεία. Από την εγγραφή στο Γ.Ε.ΜΗ. εξαιρούνται οι οικοδομικοί συνεταιρισμοί που προβλέπονται στο Π.Δ. 53/1987 (ΦΕΚ 52 Α'), οι Ναυτικές Εταιρείες που συνιστώνται κατά το Ν. 959/1979 (ΦΕΚ 192 Α') και οι Ναυτιλιακές Εταιρείες Πλοίων Αναψυχής που συνιστώνται κατά το Ν. 3182/2003 (ΦΕΚ 220 Α'). στ. Οι υπόχρεοι που αναφέρονται στις προηγούμενες περιπτώσεις και έχουν την κύρια εγκατάσταση ή την έδρα τους στην ημεδαπή έχουν αυτοτελή υποχρέωση εγγραφής, ως προς τα υποκαταστήματα που διατηρούν στην ημεδαπή.

θ. Άλλα φυσικά ή νομικά πρόσωπα ή ενώσεις προσώπων που έχουν την κύρια εγκατάσταση ή την έδρα τους στην αλλοδαπή και δεν εμπίπτουν στις περιπτώσεις ζ' και η', ως προς τα υποκαταστήματα ή πρακτορεία μέσω των οποίων ασκούν εμπορία στην ημεδαπή.»

Από τα ανωτέρω συνάγεται ότι δεν υπήρχε υποχρέωση, αλλά και ούτε δυνατότητα κατάθεσης του Καταστατικού της Ένωσής μας στο Ειρηνοδικείο, δεδομένου ότι δεν συνέτρεχαν οι προϋποθέσεις που έθετε ο νόμος ως προς τις Ενώσεις Προσώπων που ασκούν εμπορία, αλλά ούτε και στο Πρωτοδικείο, δεδομένου ότι δεν διαθέτουμε τη νομική μορφή του Σωματείου. Παρά τις συνεχείς και επίμονες επισκέψεις μας στη Δ.Ο.Υ., όπου εκθέταμε αναλυτικώς το θέμα και επεξηγούσαμε την κατάσταση, η Φορολογική Αρχή αρνιόταν συστηματικά να μας χορηγήσει Α.Φ.Μ., με αποτέλεσμα να μην είμαστε σε θέση να υποβάλλουμε Δηλώσεις Φορολογίας Εισοδήματος. Τελικώς, το 2015, καταφέραμε να αποκτήσουμε Α.Φ.Μ., δια της προσκόμισης απλού αντιγράφου του , όπως το καταστατικό αυτό τροποποιήθηκε και κωδικοποιήθηκε δια της από 18-10-2000 απόφαση της Γ.Σ., το οποίο, βέβαια, επί σειρά ετών η ίδια η Φορολογική Αρχή δεν δέχονταν και αρνιόταν συστηματικά να καταχωρίσει!! Καθίσταται, λοιπόν, σαφές ότι η δήθεν παραβατική συμπεριφορά, που μας αποδίδεται, απορρέει από την αδυναμία του ελληνικού συστήματος και την άρνηση της Φορολογικής Αρχής να κατανοήσει το παράδοξο σχήμα, που επανειλημμένως και επιμόνως της γνωστοποιούσαμε και για το οποίο, τελικώς, πείστηκε δώδεκα (12) έτη αργότερα, ήτοι το έτος 2015, ότε και δέχτηκε ένα απλό αντίγραφο του Καταστατικού μας και μας χορήγησε Α.Φ.Μ.!

Επειδή, σύμφωνα με το άρθρο 36 ν.2859/2000,ορίζεται ότι:1. Ο υποκείμενος στο φόρο υποχρεούται να υποβάλλει τις δηλώσεις που προβλέπονται στο άρθρο 10 του ν. 4174/2013 (Κώδικας Φορολογικής Διαδικασίας, Α'170)."

Επειδή, σύμφωνα με το άρθρο 101 ν.2238/1994,ορίζεται ότι:
2. Επίσης, στο φόρο αυτό υπόκεινται και τα μη κερδοσκοπικού χαρακτήρα ημεδαπά ή αλλοδαπά νομικά πρόσωπα δημόσιου ή ιδιωτικού δικαίου, στα οποία περιλαμβάνονται και τα κάθε είδους ιδρύματα.
Περαιτέρω με τη παράγραφο 1 του άρθρου 107 του ν.2238/1994 Κάθε νομικό πρόσωπο του άρθρου 101 υποχρεούται να υποβάλλει δήλωση φόρου εισοδήματος στον αρμόδιο προϊστάμενο της δημόσιας οικονομικής υπηρεσίας.

Επειδή, με το άρθρο 4 παρ.1 του ν.2523/1997,τα πρόσωπα που παραβαίνουν τις υποχρεώσεις τους που απορρέουν από την κείμενη φορολογική νομοθεσία υπόκεινται για κάθε παράβαση σε πρόστιμο που ορίζεται από "εκατόν δεκαεπτά (117) ευρώ μέχρι χίλια εκατόν εβδομήντα (1.170) ευρώ. Το πρόστιμο αυτό επιβάλλεται στις περιπτώσεις που δεν προβλέπεται η επιβολή πρόσθετου φόρου ή δεν προκύπτει ποσό φόρου για καταβολή.

Επειδή, με το άρθρο 54 ν.4174/2013 ορίζονται τα ακόλουθα:
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:

.....
ζ) δεν προβαίνει σε εγγραφή στο φορολογικό μητρώο

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

.....

ε) δύο χιλιάδες πεντακόσια (2.500) ευρώ, στις περιπτώσεις ε', ζ', η' και ιδ' της παραγράφου 1.

Επειδή, οι διαπιστώσεις του ελέγχου των υπαλλήλων της Δ.Ο.Υ Α ΑΘΗΝΩΝ, όπως αυτές περιγράφονται αναλυτικά στην από 31-12-2019 έκθεση μερικού ελέγχου ν.2523/97 & ν.4174/2013 και επί της οποίας εδράζονται οι προσβαλλόμενες αποφάσεις επιβολής προστίμων, κρίνονται βάσιμες αποδεκτές και πλήρως αιτιολογημένες.

Αποφασίζουμε

Την απόρριψη της από 06/2/2020 και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανούς προσφυγής της Ένωσης Προσώπων με την επωνυμία με Α.Φ.Μ.

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

Διαχειριστική περίοδος 01/01/2003-31/12/2003

A. πρόστιμο άρθρου 4 ν.2523/97: 300,00 ευρώ

B. πρόστιμο άρθρου 54 ν.4174/2013: 2.500,00 ευρώ.

Η παρούσα απόφαση να κοινοποιηθεί από αρμόδιο όργανο με τη νόμιμη διαδικασία στον υπόχρεο.

Ακριβές Αντίγραφο

Η Υπάλληλος του Τμήματος

Διοικητικής Υποστήριξης

ΜΕ ΕΝΤΟΛΗ ΤΟΥ ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΥ
ΤΗΣ ΔΙΕΥΘΥΝΣΗΣ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ
Ο ΥΠΟΔΙΕΥΘΥΝΤΗΣ ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ

ΓΕΩΡΓΙΟΣ ΣΤΑΥΡΙΔΗΣ

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 .