



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ



ΑΑΔΕ

Ανεξάρτητη Αρχή
Δημοσίων Εσόδων

Καλλιθέα 5.7.19
Αριθμός απόφασης: 2207

ΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ

ΥΠΟΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ

ΤΜΗΜΑ Α1

Ταχ. Δ/νση : Αριστογείτονος 19

Ταχ. Κώδικας : 176 71 - Καλλιθέα

Τηλέφωνο : 2131604534

Fax : 2131604567

ΑΠΟΦΑΣΗ

Ο ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΣ ΤΗΣ ΔΙΕΥΘΥΝΣΗΣ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ

Έχοντας υπ' όψη:

1. Τις διατάξεις :

α. Του άρθρου 63 του ν. 4174/2013 (ΦΕΚ Α' 170).

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 1064/12.4.2017 Απόφασης του Διοικητή της Ανεξάρτητης Αρχής Δημοσίων Εσόδων.

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

3. Την υπ' αριθμ. Δ.Ε.Δ. 1126366 ΕΞ 2016/30.8.16 (ΦΕΚ 2759 / τ. Β' / 1.9.16) Απόφαση του Προϊσταμένου της Διεύθυνσης Επίλυσης Διαφορών.

4. Τη με ημερομηνία κατάθεσης **8.3.19** και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανή προσφυγή της, ΑΦΜ, με έδρα στην, κατά της αρ. /19 Πράξης Επιβολής Προστίμου του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. ΙΓ' ΑΘΗΝΩΝ για το φορολογικό έτος 2015 σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 54 του ν. 4174/13, και τα προσκομιζόμενα με αυτήν σχετικά έγγραφα.

5. Τις απόψεις της Δ.Ο.Υ. ΙΓ' ΑΘΗΝΩΝ.

6. Την εισήγηση του ορισθέντος υπαλλήλου του Τμήματος Α1 όπως αποτυπώνεται στο σχέδιο της απόφασης.

Επί της με ημερομηνία κατάθεσης **8.3.19** και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανούς προσφυγής της, 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 τη αριθ./19 Πράξη Επιβολής Προστίμου του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. ΙΓ' ΑΘΗΝΩΝ, επιβλήθηκε πρόστιμο σε βάρος της προσφεύγουσας για το φορολογικό έτος 2015, που κατά το υπό κρίση χρονικό διάστημα ήταν ενεργή επιχείρηση με δραστηριότητα καφέ-ζαχαροπλαστείο, ποσού 2.500,00 € σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 54 του ν. 4174/13, λόγω μη αναγγελίας ΦΤΜ κατά παράβαση των διατάξεων των άρθρων 13 και 54§1 του ν. 4174/13.

Η προσβαλλομένη πράξη εδράζεται επί της από 7.2.19 έκθεσης ελέγχου προστίμου άρθρου 54 του ν. 4174/13 της Δ.Ο.Υ. ΙΓ' ΑΘΗΝΩΝ, σύμφωνα με την οποία, κατά τη διαδικασία διακοπής (ημερομηνία έναρξης 8.4.15, ημερομηνία διακοπής 30.7.15) διαπιστώθηκε ότι η προσφεύγουσα δεν ανήγγειλε ΦΤΜ ως όφειλε λόγω της δραστηριότητάς της (καφέ-ζαχαροπλαστείο) σύμφωνα και με τη σχετική υπεύθυνη δήλωση του ν. 1599/1986 που προσκόμισε.

Η προσφεύγουσα, με την υπό κρίση ενδικοφανή προσφυγή, ζητά την ακύρωση της προσβαλλόμενης πράξης του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. ΙΓ' ΑΘΗΝΩΝ, ισχυριζόμενη ότι επί της ουσίας η επιχείρηση δε λειτούργησε, ουδέποτε ενέργησε για το σκοπό της ίδρυσής της και για αυτό δεν έγινε αγορά ταμειακής μηχανής και συνεπώς ούτε και αναγγελία αυτής. Υπήρξε μόνο έκδοση 6 τιμολογίων από προμηθευτή για ποτήρια τα οποία δεν είναι εμπορεύματα που θα πωλούσε η επιχείρηση καθώς ήταν καφέ-ζαχαροπλαστείο. Από τα 6 δε αυτά τιμολόγια τα 2 ήταν πιστωτικά καθώς επιστράφηκε μέρος των ποτηριών.

Επειδή, στο άρθρο 12 παρ. 14 του ν.4308/2014 (Ε.Λ.Π.) ορίζεται : «14. Η οντότητα που εκδίδει στοιχεία λιανικής πώλησης με τη χρήση φορολογικών ηλεκτρονικών μηχανισμών της παραγράφου 8, διαβιβάζει εντός δέκα (10) ημερών από την έναρξη ή την παύση της χρήσης του εν λόγω μέσου στη Διεύθυνση Υποστήριξης Ηλεκτρονικών Υπηρεσιών της Γενικής Διεύθυνσης Δημοσίων Εσόδων του Υπουργείου Οικονομικών τις ακόλουθες, κατά περίπτωση πληροφορίες:

α) Τον τύπο και το σειριακό αριθμό (κωδικό) του κατασκευαστή του χρησιμοποιούμενου μέσου που απαιτείται για την ταυτοποίηση του εν λόγω μέσου. β) Την ημερομηνία απόκτησης και την ημερομηνία οριστικής παύσης της χρήσης του μέσου. 15. Οι οντότητες, οι οποίες επιλέγουν να εκδίδουν τα στοιχεία λιανικής πώλησης μέσω τρίτου προσώπου (πάροχος) διαβιβάζουν προς τη Διεύθυνση Υποστήριξης Ηλεκτρονικών Υπηρεσιών της Γενικής Διεύθυνσης Δημοσίων Εσόδων του Υπουργείου Οικονομικών την επωνυμία και τα στοιχεία επικοινωνίας του τρίτου προσώπου, καθώς και την ημερομηνία έναρξης και παύσης της χρήσης των υπηρεσιών του παρόχου. Η διαβίβαση των πληροφοριών αυτών γίνεται εντός δέκα (10) ημερών από την έναρξη ή την παύση χρήσης των υπηρεσιών του παρόχου.»

Επειδή, σύμφωνα με το άρθρο 13 του ν. 4174/2013, όπως ίσχυε κατά το υπό κρίση χρονικό διάστημα: «1. Κάθε πρόσωπο με εισόδημα από επιχειρηματική δραστηριότητα υποχρεούται να τηρεί βιβλία και στοιχεία που απεικονίζουν πλήρως τις συναλλαγές της επιχείρησης, σύμφωνα με τη φορολογική νομοθεσία και τα λογιστικά πρότυπα που προβλέπονται στην ελληνική νομοθεσία.

2. Τα βιβλία και στοιχεία 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.»

Επειδή, σύμφωνα με το άρθρο 54 του ν. 4174/2013, όπως ίσχυε κατά το υπό κρίση χρονικό διάστημα: « 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 κάθε υποχρέωση σχετική με την τήρηση βιβλίων, όπως ορίζονται στο Άρθρο 13 του Κώδικα. 2. Τα πρόστιμα για τις παραβάσεις που αναφέρονται στην παράγραφο 1 καθορίζονται ως εξής:... ε) δύο χιλιάδες πεντακόσια (2.500) ευρώ στις περιπτώσεις ε` και ζ` και η` της παραγράφου 1...»

Επειδή, εν προκειμένω, σύμφωνα με την από 7.2.19 έκθεσης ελέγχου προστίμου άρθρου 54 του ν. 4174/13 της Δ.Ο.Υ. ΙΓ' ΑΘΗΝΩΝ, σύμφωνα με την οποία, κατά τη διαδικασία διακοπής (ημερομηνία έναρξης 8.4.15, ημερομηνία διακοπής 30.7.15) διαπιστώθηκε ότι η προσφεύγουσα δεν ανήγγειλε ΦΤΜ ως όφειλε λόγω της δραστηριότητάς της (καφέ- ζαχαροπλαστείο) σύμφωνα και με τη σχετική υπεύθυνη δήλωση του ν. 1599/1986 που προσκόμισε.

Επειδή, σύμφωνα με τις ανωτέρω διατάξεις του άρθρου 12 παρ. 14 του ν.4308/2014 η οντότητα όταν εκδίδει στοιχεία λιανικής πώλησης με φορολογικό ηλεκτρονικό μηχανισμό προβαίνει στην αναγγελία του φορολογικού ηλεκτρονικού μηχανισμού εντός δέκα (10) ημερών από την έναρξη ή την παύση της χρήσης του εν λόγω μέσου. Όμως σύμφωνα με την ανωτέρω έκθεση ελέγχου το υπό κρίση πρόστιμο επιβλήθηκε καθώς η προσφεύγουσα όφειλε λόγω της δραστηριότητας της να αναγγείλει φορολογικό ηλεκτρονικό μηχανισμό, χωρίς να αναφέρει στοιχεία για την ύπαρξη δραστηριότητας της επιχείρησης σε σχέση με το αντικείμενο εργασιών της, τη χρήση ή μη του εν λόγω μηχανισμού και την έκδοση ή μη στοιχείων λιανικών πωλήσεων. Σύμφωνα, δε, με την υπό κρίση προσφυγή, η επιχείρηση στην ουσία δε λειτούργησε, ουδέποτε ενέργησε για το σκοπό της ίδρυσής της και για αυτό δεν έγινε αγορά ταμειακής μηχανής και συνεπώς για αυτό ούτε και αναγγελία αυτής.

Επειδή, σύμφωνα με το άρθρο 64 του ν. 4174/2013: «Η Φορολογική Διοίκηση έχει την υποχρέωση να παρέχει σαφή, ειδική και επαρκή αιτιολογία για τη νομική βάση, τα γεγονότα και τις περιστάσεις που θεμελιώνουν την έκδοση πράξεως και τον προσδιορισμό φόρου.»

Επειδή με τις διατάξεις των παρ. 1 και 2 του άρθρου 17 του Ν. 2690/1999 (Κώδικας Διοικητικής Διαδικασίας) ορίζεται ότι: «1. Η ατομική διοικητική πράξη πρέπει να περιέχει αιτιολογία, η οποία να περιλαμβάνει τη διαπίστωση της συνδρομής των κατά νόμο προϋποθέσεων για την έκδοσή της. 2. Η αιτιολογία πρέπει να είναι σαφής, ειδική, επαρκής και να προκύπτει από τα στοιχεία του φακέλου, εκτός αν προβλέπεται ρητώς στο νόμο ότι πρέπει να περιέχεται στο σώμα της πράξης...».

Επειδή, τα διαλαμβανόμενα στην έκθεση ελέγχου της φορολογικής αρχής κρίνονται αόριστα ως προς τη στοιχειοθέτηση της πραγματικής βάσης της παράβασης, εάν σε αυτή δεν ιστορείται ο τρόπος με τον οποίο τα ελεγκτικά όργανα προέβησαν σε ουσιαστικό έλεγχο και κατέληξαν στο κρίσιμο συμπέρασμα (σχετ. ΔΠρΑθ 9964/2003, ΔΦΝ 2004. 766). Περαιτέρω δε, όπως έχει γίνει νομολογιακά δεκτό, είναι απαραίτητο στην οικεία έκθεση ελέγχου να προσδιορίζονται με σαφήνεια τα πραγματικά δεδομένα στα οποία θεμελιώνει η φορολογική αρχή την τέλεση των σχετικών παραβάσεων.

Επειδή, από την ως άνω έκθεση ελέγχου της Δ.Ο.Υ. ΙΓ' ΑΘΗΝΩΝ, δεν προκύπτουν στοιχεία που να αποδεικνύουν ότι παραβιάστηκαν οι κατ' άρθρο 13 του ν. 4174/2013 και κατ' άρθρο 12 παρ. 14 του ν.4308/2014 (Ε.Λ.Π.) διατάξεις. Ως εκ τούτου, στην υπό κρίση περίπτωση η φορολογική αρχή δεν παρείχε την απαιτούμενη από τις ανωτέρω διατάξεις σαφή, ειδική και επαρκή αιτιολογία για τη νομική βάση, τα γεγονότα και τις περιστάσεις που να θεμελιώνουν την έκδοση της προσβαλλομένης πράξης επιβολής προστίμου σε βάρος της προσφεύγουσας.

Α π ο φ α σ ί ζ ο υ μ ε

Την αποδοχή της με ημερομηνία κατάθεσης **8.3.19** και με αρ. πρωτ. ενδικοφανούς προσφυγής της, ΑΦΜ και την ακύρωση της υπ' αριθμ. /19 Πράξης Επιβολής Προστίμου άρθρου 54 του ν.4174/2013, του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. ΙΓ' ΑΘΗΝΩΝ για το φορολογικό έτος 2015.

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

Φορολογικό έτος 2015

Πρόστιμο του άρθρου 54 του ν. 4174/2013

Συνολικό ποσό προστίμου: 0,00 €

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

Ακριβές Αντίγραφο

**Με εντολή του Προϊσταμένου της
Διεύθυνσης Επίλυσης Διαφορών
Ο Προϊστάμενος της Υποδιεύθυνσης
Επανεξέτασης**

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

ΓΕΩΡΓΙΟΣ ΦΑΚΟΣ

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.