



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ



ΑΑΔΕ

Ανεξάρτητη Αρχή
Δημοσίων Εσόδων

Καλλιθέα, 26.11.2019

Αριθμός απόφασης: 3205

ΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ

ΥΠΟΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ

ΤΜΗΜΑ ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ Α3

Ταχ. Δ/ση : Αριστογείτονος 19

Ταχ. Κώδικας : 176 71 - Καλλιθέα

Τηλέφωνο : 2131604536

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), όπως τροποποιήθηκε και ισχύει

β. Του άρθρου 10 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.)», όπως αναριθμήθηκε, τροποποιήθηκε και ισχύει

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

4. Την με ημερομηνία κατάθεσης **24.10.2013** και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανής προσφυγή του, ΑΦΜ βαθμού, με έδρα στη, κατά του αρ./20.9.13 Οριστικού Φύλλου ελέγχου Παρακρατούμενου φόρου εισοδήματος Ξένων Καλλιτεχνών, ελ. Επαγγελματιών, αμοιβών αιρετών οικ. έτους 2010 (διαχειριστικής χρήσης 1.1.2009-31.12.2009) της Προϊσταμένης της, και τα προσκομιζόμενα με αυτήν σχετικά έγγραφα.

5. Το με αριθ./20.9.13 Οριστικό Φύλλο ελέγχου Παρακρατούμενου φόρου εισοδήματος ελ. Επαγγελματιών, αμοιβών αιρετών οικ. έτους 2010 (διαχειριστικής χρήσης 1.1.2009-31.12.2009) της Προϊσταμένης της, του οποίου ζητείται η ακύρωση.
6. Τις απόψεις της ανωτέρω Φορολογικής Αρχής.
7. Την με αριθ./9.1.2014 Απόφαση του Προϊσταμένου της Υπηρεσίας μας, με την οποία απορρίφθηκε η ως άνω ενδικοφανή προσφυγή ως απαράδεκτη, λόγω εκπρόθεσμης υποβολής.
8. Την με αριθ. καταχώρησης/24.2.2014 δικαστική προσφυγή του κατά της με αριθ./9.1.2014 Απόφασης του Προϊσταμένου της Υπηρεσίας μας.
9. Την με αριθ./2018 Απόφαση του ΙΕ΄ Μονομελούς Τμήματος του Διοικητικού Πρωτοδικείου επί της ως άνω δικαστικής προσφυγής, με την οποία δέχεται την εν λόγω δικαστική προσφυγή, ακυρώνει την με αριθ./9.1.2014 Απόφαση του Προϊσταμένου της Υπηρεσίας μας και αναπέμπει την υπόθεση στην Υπηρεσία μας, προκειμένου να εξεταστεί κατ' ουσίαν η ενδικοφανής προσφυγή κατά του με αρ./20.9.13 Οριστικού Φύλλου ελέγχου Παρακρατούμενου φόρου εισοδήματος ελ. Επαγγελματιών, αμοιβών αιρετών οικ. έτους 2010 (διαχειριστικής χρήσης 1.1.2009-31.12.2009) της Προϊσταμένης της
10. Την εισήγηση του ορισθέντος υπαλλήλου του Τμήματος Α3 όπως αποτυπώνεται στο σχέδιο της απόφασης.

Επί της με ημερομηνία κατάθεσης **24.10.13** και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανούς προσφυγής του, μετά την μελέτη και την αξιολόγηση όλων των υφιστάμενων στο σχετικό φάκελο εγγράφων και των προβαλλόμενων λόγων της ενδικοφανούς προσφυγής, επαγόμεστε τα ακόλουθα:

Με την αρ./2018 απόφαση του Διοικητικού Πρωτοδικείου (τμήμα ΙΕ΄ Μονομελές) έγινε δεκτό ότι παραδεκτώς είχε ασκηθεί η υπό κρίση ενδικοφανής προσφυγή, ακυρώθηκε η με αριθ./9.01.2014 σχετική απόφαση της Υπηρεσίας μας, και αναπέμφθηκε η εν λόγω υπόθεση στην Υπηρεσίας μας προκειμένου να αποφανθεί επί της υπό κρίση προσφυγής.

Με το αριθ./20.9.13 Οριστικό Φύλλο Ελέγχου παρακρατούμενου φόρου εισοδήματος ελ. επαγγ., αμοιβών αιρετών της Προϊσταμένης της επιβλήθηκε σε βάρος του προσφεύγοντος ποσό φόρου ύψους 598,32 ευρώ πλέον προσαυξήσεων ποσού 741,06 ευρώ, πλέον προσαυξήσεων τελών χαρτοσήμου & εισφοράς ΟΓΑ 1,18 ευρώ. Η εν λόγω πράξη εδράζεται επί της από 22.07.2013 έκθεση του ειδικού συνεργείου ελέγχου.

Ο προσφεύγων, με την υπό κρίση ενδικοφανή προσφυγή, ζητά την ακύρωση της προσβαλλόμενης πράξης της Προϊσταμένης της, προβάλλοντας τους παρακάτω ισχυρισμούς:

1. Μη νόμιμη επιβολή φορολογικών προστίμων σε βάρος
2. Ο δεν υπάγεται στις διατάξεις του άρθρου 99 του ν.2238/1994 και συνακόλουθα δεν υπάγεται στις διατάξεις του άρθρου 52 παρ. 4 του ίδιου νόμου.
3. Μη ορθώς καταλογίστηκαν εις βάρος του τα εν λόγω ποσά καθότι εφόσον έχει υπαχθεί σε ρύθμιση, πρέπει να απαλλαγεί σύμφωνα με τα οριζόμενα στην από 30.4.2012 Πράξη Νομοθετικού Περιεχομένου.

..... αποτελούν Νομικά Πρόσωπα Δημοσίου Δικαίου τα οποία κατατάσσονται από τη θεωρία ως χωρικά Ν.Π.Δ.Δ., ήτοι συνδεόμενα με το χωρικό στοιχείο (βλ. σχετικά Ελληνικό Διοικητικό Δίκαιο, Α.Ι. Τάχος, πρ. 60 διακρίσεις των Ν.Π.Δ.Δ., σελ. 335). Ως εκ τούτου, ο όρος Νομικά Πρόσωπα Δημοσίου Δικαίου αποτελεί ευρύτερη έννοια που περιλαμβάνει τους Το Κράτος αποτελεί το ύπατο Ν.Π.Δ.Δ. εντός του οποίου ιδρύονται και λειτουργούν όλα τα άλλα. Ως εκ τούτου, τυχόν αναφορά οιοδήποτε νόμου και οποιασδήποτε διάταξης σε Ν.Π.Δ.Δ. περιλαμβάνει και τους

Επειδή, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 9 παρ. 1 εδ. α' του ν.2523/1997: «1. Το πρόστιμο επιβάλλεται σε βάρος του παραβάτη φυσικού προσώπου και στις εταιρίες ομόρρυθμες, ετερόρρυθμες, περιορισμένης ευθύνης, ανώνυμες, καθώς και στους συνεταιρισμούς και στα λοιπά ημεδαπά ή αλλοδαπά νομικά πρόσωπα δημοσίου ή ιδιωτικού δικαίου, σε βάρος του νομικού προσώπου.». Οι δε διατάξεις των αρ. 86 έως 88 και 90 έως 97 του ν.2238/1994 και στις οποίες παραπέμπει το άρθρο 101 του ίδιου νόμου έπαυσαν να ισχύουν μετά την έναρξη ισχύος του ν.2523/97 βάσει του άρθρου 25 παρ. 1 του νόμου αυτού το οποίο ορίζει: «Από την έναρξη ισχύος των διατάξεων του παρόντος νόμου καταργείται κάθε άλλη διάταξη που προβλέπει την επιβολή πρόσθετων φόρων, προστίμων καθώς και διοικητικών και ποινικών κυρώσεων για παράβαση της φορολογικής εν γένει νομοθεσίας. Όπου στην κείμενη νομοθεσία προβλέπεται η επιβολή πρόσθετων φόρων, προστίμων και διοικητικών κυρώσεων νοούνται οι διατάξεις του παρόντος νόμου ...». Ως εκ τούτου απορρίπτεται ο σχετικός ο ισχυρισμός του προσφεύγοντος περί εφαρμογής άλλων διατάξεων της φορολογικής νομοθεσίας για την επιβολή προστίμων.

Τέλος, επισημαίνεται ότι η δυνατότητα της φορολογικής διοίκησης να προβεί σε φορολογικό έλεγχο και να καταλογίσει πρόστιμα περιγράφεται επακριβώς στο νόμο (άρθ. 66 του ν.2238/1994) και είναι ανεξάρτητη από την υπαγωγή ή μη του ελεγχόμενου σε φορολογία.

Περαιτέρω, ο προσφεύγων προβάλλει ότι ως μη υπαγόμενος στις διατάξεις του άρθρου 99 του ν.2238/1994 δεν υπάγεται συνακόλουθα και στις διατάξεις του άρθρου 52 παρ. 4 του ίδιου ως άνω νόμου. Η υποχρέωση του για παρακράτηση του φόρου και απόδοση αυτού

εξειδικεύεται στις διατάξεις του αρ. 58 παρ. 1 του ν.2238/1994, βάσει του οποίου εξεδόθη και το προσβαλλόμενο φύλλο ελέγχου και όχι βάσει του αρ. 52 παρ. 4, ανεξάρτητα από τυχόν υπαγωγή του σε φόρο με βάση τις γενικές διατάξεις για το φόρο εισοδήματος. Ως εκ τούτου τυχόν αναφορά του προσφεύγοντος σε άλλη διάταξη νόμου προβάλλεται αλυσιτελώς και οιαδήποτε εξέταση αυτού παρέλκει.

Αναφορικά με τα υπ' αριθ./2010,/2010 και/2010 χρηματικά εντάλματα πληρωμής τα οποία όλως αορίστως αναφέρει στην υπό κρίση προσφυγή, ο έλεγχος στην οικεία έκθεση ελέγχου (σελ. 102-103) έχει απαντήσει πλήρως και αιτιολογημένα σε αντίστοιχο ισχυρισμό του κατά το στάδιο της προηγούμενης ακρόασης. Ειδικότερα, δεν υπήρχε σχετική βεβαίωση της αρμόδιας Δ.Ο.Υ. περί μη υπαγωγής των εσόδων των συγκεκριμένων αντισυμβαλλόμενων νομικών προσώπων μη κερδοσκοπικού χαρακτήρα στη φορολογία εισοδήματος ούτε σχετική ρήτρα στο καταστατικό. Ως εκ τούτου ο ισχυρισμός του προσφεύγοντος περί παράβασης διάταξης νόμου πρέπει να απορριφθεί ως αόριστος, νόμω και ουσία αβάσιμος.

Επειδή, οι διαπιστώσεις του ελέγχου, όπως αυτές αναφέρονται στην από 22.07.2013 οικεία έκθεση του Ειδικού Συνεργείου Ελέγχου, επί της οποίας εδράζεται η προσβαλλόμενη πράξη κρίνονται βάσιμες, αποδεκτές και πλήρως αιτιολογημένες, οι ισχυρισμοί του προσφεύγοντος τυγχάνουν αβάσιμοι.

Επειδή, η από 30.04.2012 Πράξη Νομοθετικού Περιεχομένου που επικαλείται ο προσφεύγων αναφέρεται σε απαλλαγή κατόπιν συμψηφισμού λόγω υπαγωγής σε ρύθμιση, η διαδικασία της οποίας περιγράφεται επακριβώς στην σχετική ΠΟΛ 1086/2013. Ως εκ τούτου δεν υπάρχει αυτοδίκαιη υπαγωγή στη ρύθμιση και ο σχετικός ισχυρισμός του προσφεύγοντος απορρίπτεται ως αόριστος, νόμω και ουσία αβάσιμος.

Α π ο φ α σ ί ζ ο υ μ ε

Την **απόρριψη** της με ημερομηνία κατάθεσης **24.10.13** και με αρ. πρωτ. ενδικοφανούς προσφυγής του, ΑΦΜ και την επικύρωση του με αρ./20.9.13 Οριστικού Φύλλου ελέγχου Παρακρατούμενου φόρου εισοδήματος ελ. Επαγγελματιών, αμοιβών αιρετών οικ. έτους 2010 (διαχειριστικής χρήσης 1.1.2009-31.12.2009) της Προϊσταμένης της

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

• **Διαχειριστική Περίοδος 1.1.2009-31.12.2009**

Διαφορά κύριου φόρου	598,32 €
Πρόσθετος φόρος	741,06 €

Σύνολο	1.339,38 €
---------------	-------------------

Διαφορά τελών χαρτοσήμου μετά πρόσθετου φόρου	0,99 €
Σύνολο	0,99 €

Διαφορά από Εισφορά ΟΓΑ μετά πρόσθετου φόρου	0,19 €
Σύνολο	0,19 €

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

Ακριβές Αντίγραφο
Ο/Η Υπάλληλος του Τμήματος
Διοικητικής Υποστήριξης

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

ΣΤΑΥΡΙΔΗΣ ΓΕΩΡΓΙΟΣ

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.