



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ



ΑΑΔΕ

Ανεξάρτητη Αρχή
Δημοσίων Εσόδων

ΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ

ΥΠΟΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ

ΤΜΗΜΑ Α6

Ταχ. Δ/ση : Αριστογείτονος 19

Ταχ. Κώδικας : 176 71 - Καλλιθέα

Τηλέφωνο : 213-1604537

ΦΑΞ : 213-1604567

Καλλιθέα, 8-3-2018

Αριθμός απόφασης: 1655

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 16-11-2017 και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανή προσφυγή του με ΑΦΜ, κατοίκου Τιγκάκι-Κω αρ. 0, τ.κ. 85300 κατά των υπ'αριθμ. / 07.07.2017 Πράξεων Επιβολής Προστίμου του άρθρου 54 ν. 4174/2013, κατά των υπ'αριθμ. / 2017 εκθέσεων ελέγχου και κατά των / 18-08-2017 και / 21-08-2017 Ταμειακών Βεβαιώσεων της Δ.Ο.Υ. ΡΟΔΟΥ.

5. Τις υπ'αριθμ. / 07.07.2017 Πράξεις Επιβολής Προστίμου του άρθρου 54 ν. 4174/2013, τις υπ'αριθμ. / 2017 εκθέσεις ελέγχου και τις / 18-08-2017 και / 21-08-2017 Ταμειακές Βεβαιώσεις της Δ.Ο.Υ. ΡΟΔΟΥ.

6. Τις απόψεις της αρμόδιας φορολογικής αρχής.

7. Την εισήγηση του ορισθέντος υπαλλήλου του Τμήματος Α6 όπως αποτυπώνεται στο σχέδιο της απόφασης.

Επί της με ημερομηνία κατάθεσης 16.11.2017 και με αριθμό πρωτοκόλλουενδικοφανούς προσφυγής τουμε ΑΦΜ, η οποία κατατέθηκε **εκπρόθεσμα** και μετά τη μελέτη και την αξιολόγηση όλων των υφιστάμενων στο σχετικό φάκελο εγγράφων και των προβαλλόμενων λόγων της ενδικοφανούς προσφυγής, επαγόμαστε τα ακόλουθα.

Με την υπ'αρίθμ. / 07.07.2017 Πράξη Επιβολής Προστίμου του άρθρου 54 ν. 4174/2013, του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. ΡΟΔΟΥ, επιβλήθηκε σε βάρος του προσφεύγοντα πρόστιμο ποσού 4.000€, διότι στις 05/08/2015 και ώρα 17:00 στην έδρα της επιχείρησής του, η οποία λειτουργεί ως εστιατόριο στην περιοχή Τιγκάκι της νήσου Κω, δεν εξέδωσε σε τέσσερις (4) παρέες πελατών που κατά την ώρα του ελέγχου είχαν ήδη σερβιριστεί με φαγητά και ποτά αξίας 10,70€, 23,70€, 11,70€ και 49€ αντίστοιχα, αποδείξεις λιανικών πωλήσεων από τις εν χρήσει ΦΤΜ με αριθμό μητρώου ΘΧ..... ΚΑΙ FGΓ..... ή άλλο φορολογικό στοιχείο αξίας. Σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 54 παρ.2 περ. γ' του ν. 4174/2013 επιβλήθηκε στον υπόχρεο για κάθε περίπτωση μη έκδοσης ή ανακριβούς έκδοσης αποδείξεων λιανικής πώλησης ή επαγγελματικών στοιχείων πρόστιμο 250€ για κάθε παράβαση, επειδή είναι υπόχρεος τήρησης απλογραφικού λογιστικού συστήματος, ήτοι, τέσσερις (4) περιπτώσεις x 250,00€ = 1.000,00€. Λαμβανομένου, δε, υπόψη ότι η ελεγχόμενη ατομική επιχείρηση είχε υποπέσει στην ίδια παράβαση «περί μη έκδοσης Α.Λ.Π.» άλλες δύο φορές εντός της τελευταίας πενταετίας και ότι εκδόθηκαν εις βάρος της από προγενέστερο έλεγχο οι οριστικές πράξεις επιβολής προστίμου με αριθμούς /2014 και /2017, εις βάρος της επιχείρησης επιβλήθηκε πρόστιμο στο τετραπλάσιο του αρχικώς επιβληθέντος προστίμου, ήτοι 1.000€ x 4 = 4.000€.

Με την υπ'αρίθμ. / 07.07.2017 Πράξη Επιβολής Προστίμου του άρθρου 54 ν. 4174/2013, του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. ΡΟΔΟΥ, επιβλήθηκε σε βάρος του προσφεύγοντα πρόστιμο ποσού 16.000€, διότι στις 02/09/2015 και ώρα 13:55 στην έδρα της επιχείρησής του, η οποία λειτουργεί ως εστιατόριο και από το οποίο μισθώνει ομπρέλες και ξαπλώστρες σε λουόμενους στην περιοχή Τιγκάκι της νήσου Κω, δεν εξέδωσε σε δεκαέξι (16) περιπτώσεις πελατών που κατά την ώρα του ελέγχου είχαν ήδη μισθώσει και χρησιμοποιούσαν από μία ομπρέλα θαλάσσης έχοντας καταβάλει το τίμημα των 6,00€ έκαστη, αποδείξεις λιανικών πωλήσεων από τις εν χρήσει ΦΤΜ με αριθμό μητρώου ΘΧ..... ΚΑΙ FGΓ..... ή άλλο φορολογικό στοιχείο αξίας. Σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 54 παρ.2 περ. γ' του ν. 4174/2013 επιβλήθηκε στον υπόχρεο για κάθε περίπτωση μη έκδοσης ή ανακριβούς έκδοσης αποδείξεων λιανικής πώλησης ή επαγγελματικών στοιχείων πρόστιμο 250€ για κάθε παράβαση, επειδή

είναι υπόχρεος τήρησης απλογραφικού λογιστικού συστήματος, ήτοι, δεκαέξι (16) περιπτώσεις x 250,00€ = 4.000,00€. Λαμβανομένου, δε, υπόψη ότι η ελεγχόμενη ατομική επιχείρηση είχε υποπέσει στην ίδια παράβαση «περί μη έκδοσης Α.Λ.Π.» άλλες τρεις φορές εντός της τελευταίας πενταετίας και ότι εκδόθηκαν εις βάρος της από προγενέστερο έλεγχο οι οριστικές πράξεις επιβολής προστίμου με αριθμούς/2014,/2017 και/2017, εις βάρος της επιχείρησης επιβλήθηκε πρόστιμο στο τετραπλάσιο του αρχικώς επιβληθέντος προστίμου, ήτοι 4.000€ x 4 =16.000€.

Ο προσφεύγων, με την υπό κρίση ενδικοφανή προσφυγή, ζητά την ακύρωση, των παραπάνω Αποφάσεων Επιβολής Προστίμου του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. ΡΟΔΟΥ, των σχετικών εκθέσεων ελέγχου και των υπ' αριθμ. / 18-08-2017 και / 21-08-2017 ταμειακών βεβαιώσεων διότι οι προσβαλλόμενες παραβάσεις είναι εσφαλμένες, εξεδόθησαν κατ'εσφαλμένη κρίση των πραγματικών περιστατικών και κατά παράβαση του Νόμου.

Επειδή, σύμφωνα με το άρθρο 63 «Ειδική Διοικητική Διαδικασία -Ενδικοφανής προσφυγή» του ν.4174/2013, με τις τροποποιήσεις του άρθρου 18 του ν.4446/2016: «1. 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 την επανεξέταση 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 προθεσμία του προηγούμενου εδαφίου αναστέλλεται κατά το χρονικό διάστημα από 1 έως 31 Αυγούστου. Η προθεσμία του προηγούμενου εδαφίου ορίζεται σε εξήντα (60) μέρες για φορολογούμενους κατοίκους εξωτερικού.»

Επειδή, σύμφωνα με τις διατάξεις του των παραγράφων 1,2 και 5 του άρθρου 5 του ν. 4174/2013

Άρθρο 5

Κοινοποίηση πράξεων

«1. Η κοινοποίηση πράξεων που εκδίδει, σύμφωνα με τον Κώδικα, η Φορολογική Διοίκηση προς φορολογούμενο ή άλλο πρόσωπο, γίνεται εγγράφως ή ηλεκτρονικώς.

2. Εάν η πράξη αφορά φυσικό πρόσωπο, η κοινοποίηση συντελείται εφόσον:

α) κοινοποιηθεί ηλεκτρονικά, σύμφωνα με τις οικείες διατάξεις του ν. 3979/2011 ή στο λογαριασμό του εν λόγω προσώπου ή του νομίμου αντιπροσώπου του ή του φορολογικού εκπροσώπου του στο πληροφοριακό σύστημα της Φορολογικής Διοίκησης, την οποία ακολουθεί ηλεκτρονική ειδοποίηση στη δηλωθείσα διεύθυνση ηλεκτρονικού ταχυδρομείου του,

β) **αποσταλεί με συστημένη επιστολή στην τελευταία δηλωθείσα ταχυδρομική διεύθυνση κατοικίας ή επαγγελματικής εγκατάστασης του εν λόγω προσώπου, ή**

γ) επιδοθεί στο εν λόγω πρόσωπο, κατά τις διατάξεις του Κώδικα Διοικητικής Δικονομίας, μόνο εφόσον δεν είναι δυνατή η επίδοση με άλλον τρόπο. Η κοινοποίηση σύμφωνα με τον Κώδικα Διοικητικής Δικονομίας, κατά το προηγούμενο εδάφιο, θεωρείται νόμιμη, εφόσον γίνει στην τελευταία δηλωθείσα στη Φορολογική Διοίκηση διεύθυνση κατοικίας ή επαγγελματικής εγκατάστασης του εν λόγω προσώπου.

3.....

4.....

5. Πράξη που αποστέλλεται με συστημένη επιστολή θεωρείται ότι έχει νομίμως κοινοποιηθεί μετά την παρέλευση δεκαπέντε (15) ημερών από την ημέρα αποστολής, εάν η ταχυδρομική διεύθυνση του παραλήπτη κατά τα ανωτέρω βρίσκεται στην Ελλάδα. Σε περίπτωση που η ταχυδρομική διεύθυνση είναι εκτός Ελλάδας, η πράξη θεωρείται ότι έχει κοινοποιηθεί νομίμως μετά την παρέλευση τριάντα (30) ημερών από την ημέρα αποστολής της συστημένης επιστολής. Σε περίπτωση που η επιστολή δεν παραδοθεί και δεν κοινοποιηθεί στον φορολογούμενο ή στον εκπρόσωπο του για οποιονδήποτε λόγο, η Φορολογική Διοίκηση ζητά από την ταχυδρομική υπηρεσία την επιστροφή αυτής με συνοδευτικό κείμενο, στο οποίο περιλαμβάνονται οι ακόλουθες πληροφορίες: α) η ημερομηνία, κατά την οποία η συστημένη επιστολή προσκομίσθηκε και παρουσιάστηκε στην ως άνω διεύθυνση και β) ο λόγος για τη μη κοινοποίηση ή τη μη βεβαίωση της κοινοποίησης. Η Φορολογική Διοίκηση μεριμνά, προκειμένου αντίγραφο της συστημένης επιστολής να βρίσκεται στη διάθεση της αρμόδιας υπηρεσίας της Φορολογικής Διοίκησης και να μπορεί αυτή να παραδοθεί στον φορολογούμενο ή εκπρόσωπο του οποιαδήποτε στιγμή και αδαπάνως.

Επειδή, η ενδικοφανής είναι απαράδεκτη κατά το μέρος που ασκείται κατά των εκθέσεων ελέγχου, οι οποίες συνιστούν προπαρασκευαστικές πράξεις του ελέγχου και στερούνται εκτελεστότητας.

Επειδή, ομοίως, απαραδέκτως ασκείται κατά των ταμειακών βεβαιώσεων (ΑΤΒ) αφού σύμφωνα με τις διατάξεις του Ν.2717/1999 (Κ.Δ.Δ.) κατά των ταμειακών βεβαιώσεων (ΑΤΒ) ή των

ατομικών ειδοποιήσεων χρεών που αφορούν βεβαιωμένα χρέη βάσει του Ν.Δ.356/1974 (Κ.Ε.Δ.Ε.), ασκείται ανακοπή στα αρμόδια διοικητικά δικαστήρια.

Επειδή στην προκειμένη περίπτωση, όπως προκύπτει από τα στοιχεία του φακέλου, οι προσβαλλόμενες υπ' αριθμ./ 07.07.2017 Πράξεις Επιβολής Προστίμου του άρθρου 54 ν. 4174/2013 του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. ΡΟΔΟΥ, και οι υπ' αριθμ./ 2017 οικείες εκθέσεις κοινοποιήθηκαν νόμιμα στον προσφεύγοντα, σύμφωνα με τις σχετικές διατάξεις του άρθρου 5 του ν. 4174/2013, με την με αριθμ. πρωτ./28.07.2017 συστημένη επιστολή (αριθμός συστημένου RE.....GR/ 31.07.2017) και συνεπώς σύμφωνα με τις ίδιες ως άνω διατάξεις η κοινοποίηση συντελέσθηκε **την 15.08.2017**.

Επειδή η υπό κρίση προσφυγή ασκήθηκε εκπρόθεσμα στις 16.11.2017, ήτοι μετά την πάροδο της προθεσμίας των τριάντα (30) ημερών από την κοινοποίηση της πράξης και ως εκ τούτου πρέπει να απορριφθεί ως απαράδεκτη.

Α π ο φ α σ ί ζ ο υ μ ε

Την **απόρριψη** της με αριθμό πρωτοκόλλου/16.11.2017 ενδικοφανούς προσφυγής τουμε ΑΦΜ, ως απαράδεκτης.

Εντελλόμεθα όπως αρμόδιο όργανο κοινοποιήσει με τη νόμιμη διαδικασία την παρούσα απόφαση στην υπόχρεη.

**Ακριβές Αντίγραφο
Υπάλληλος του Τμήματος
Διοικητικής Υποστήριξης**

ΜΕ ΕΝΤΟΛΗ ΤΟΥ ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΥ
ΤΗΣ ΔΙΕΥΘΥΝΣΗΣ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ

Ο ΥΠΟΔΙΕΥΘΥΝΤΗΣ ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ

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.