



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ



ΑΑΔΕ

Ανεξάρτητη Αρχή
Δημοσίων Εσόδων

**ΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ
ΥΠΟΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ
ΤΜΗΜΑ Α6**

Ταχ. Δ/νση : Αριστογείτονος 19

Ταχ. Κώδικας : 176 71 - Καλλιθέα

Τηλέφωνο : 213-1604537

ΦΑΞ : 213-1604567

ΑΠΟΦΑΣΗ

Καλλιθέα, 8/1/2018

Αριθμός απόφασης: 141

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 30-10-2017 και με αριθμό πρωτοκόλλου «.....» ενδικοφανή προσφυγή του «.....», ΑΦΜ «.....», κατοίκου ΠΕΤΡΟΥΠΟΛΗΣ ΑΤΤΙΚΗΣ, οδός «.....», Τ.Κ. 13231 κατά της με αριθμό «.....»/3-10-2017 Οριστικής Πράξης Επιβολής Προστίμου, του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. ΑΓΙΩΝ ΑΝΑΡΓΥΡΩΝ και τα προσκομιζόμενα με αυτήν σχετικά έγγραφα.
- 5.** Την με αριθμό «.....»/3-10-2017 Οριστική Πράξη Επιβολής Προστίμου του ν. 4093/2012 και ν. 1809/1988 του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. ΑΓΙΩΝ ΑΝΑΡΓΥΡΩΝ, της οποίας ζητείται η ακύρωση.
- 6.** Τις απόψεις της ανωτέρω φορολογικής αρχής.
- 7.** Την εισήγηση του ορισθέντος υπαλλήλου του Τμήματος Α6 όπως αποτυπώνεται στο σχέδιο της απόφασης.

Επί της με ημερομηνία κατάθεσης 30-10-2017 και με αριθμό πρωτοκόλλου «.....» ενδικοφανούς προσφυγής του «.....», ΑΦΜ «.....», 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, επαγόμεστε τα ακόλουθα:

Με την υπ' αριθ. «.....»/3-10-2017 Οριστική Πράξη Επιβολής Προστίμου του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. ΑΓΙΩΝ ΑΝΑΡΓΥΡΩΝ, επιβλήθηκε σε βάρος του προσφεύγοντος πρόστιμο ύψους 30.000,00 €.

Σύμφωνα με τα διαλαμβανόμενα στην από 10/04/2017 Έκθεση ελέγχου επί εφαρμογής διατάξεων του ν. 4093/2012 (ΚΦΑΣ) και του ν. 1809/1988 (περί ΦΤΜ) της Δ.Ο.Υ. ΑΓΙΩΝ ΑΝΑΡΓΥΡΩΝ: «Σύμφωνα το με αριθμό πρωτ. «.....»/28-6-2013 έγγραφο της Ελληνικής Αστυνομίας - Τμήμα Τροχαίας Αερολιμένα Αθηνών, την 27-6-2013 περί ώρα 23:21 μ.μ., κατελήφθη από όργανα της Διεύθυνσης Τροχαίας Αερολιμένα Αθηνών της Ελληνικής Αστυνομίας ο «.....», στο χώρο στάθμευσης Δ.Χ.Ε. του Διεθνούς Αερολιμένα Αθηνών, στην είσοδο 3, να οδηγεί το υπ' αριθμ. κυκλοφορίας «.....» Δ.Χ.Ε. αυτοκίνητο, με αριθμό ταξίμετρου «.....» ΦΗΜ – Α.ΔΗ.Μ.Ε., ιδιοκτησίας και εκμετάλλευσης του «.....», στο οποίο διαπιστώθηκε επέμβαση η οποία συνίστατο στην σκόπιμη αποσύνδεση της ταμειακής μηχανής, παρά το γεγονός ότι το ταξίμετρο λειτουργούσε, με αποτέλεσμα να μην εκδίδονται αποδείξεις, αναγράφοντας την ένδειξη «δεν υπάρχουν αποδείξεις ημέρας».

Συνεπώς ο έλεγχος αποφαίνεται ότι ο ελεγχόμενος υπέπεσε στις ακόλουθες παραβάσεις:

1. Παραβίαση του υπ' αριθμ. «.....» ΦΗΜ – Α.ΔΗ.Μ.Ε. ταξίμετρου.

Ο προσφεύγων, με την υπό κρίση ενδικοφανή προσφυγή, ζητά την ακύρωση της ανωτέρω πράξης επιβολής προστίμου, προβάλλοντας τους ακόλουθους ισχυρισμούς:

- Απουσία κινήτρου.
- Αδυναμία εκτύπωσης – κακή τροφοδοσία, η οποία αναφέρθηκε στον αρμόδιο τεχνικό την 28/6/2013 περί ώρα 12:40 μ.μ.

Επειδή σύμφωνα με το άρθρο 7 του ν. 4093/2012 (ΦΕΚ Α 222/12-11-2012) Παράγραφος Ε, Υποπαράγραφος Ε.1. «Κώδικας Φορολογικής Απεικόνισης Συναλλαγών και λοιπές Φορολογικές Διατάξεις», όπως ίσχυε για την κρινόμενη χρήση 2013:

«1. Ο υπόχρεος απεικόνισης συναλλαγών εκδίδει απόδειξη λιανικής, τουλάχιστον διπλότυπη, για κάθε πώληση αγαθού, για ίδιο λογαριασμό ή για λογαριασμό τρίτου, ή παροχή υπηρεσίας προς φυσικό πρόσωπο, για την ικανοποίηση ατομικών ή οικογενειακών αναγκών ή προς τα μέλη προμηθευτικού συνεταιρισμού με βάση διατακτικές του ή αλλαγή λιανικώς πωληθέντος αγαθού.

4. Ο χρόνος έκδοσης των αποδείξεων, ορίζεται, κατά περίπτωση ως εξής: β) Στην παροχή υπηρεσιών, στο χρόνο που ορίζεται από τις διατάξεις της παραγράφου 14 και του πρώτου εδαφίου της παραγράφου 15 του άρθρου 6, με εξαίρεση την περίπτωση παροχής υπηρεσιών από τους ασκούντες ελευθέριο επάγγελμα προς το Δημόσιο και τα Νομικά Πρόσωπα Δημοσίου Δικαίου, όπου η απόδειξη εκδίδεται με κάθε επαγγελματική τους είσπραξη, καθώς και στη περίπτωση παροχής

υπηρεσιών θεάματος ή μεταφοράς προσώπων, όπου η έκδοση πραγματοποιείται το αργότερο, κατά το χρόνο έναρξης του θεάματος ή της μεταφοράς.»

Επειδή σύμφωνα με τις διατάξεις των παραγράφων 1, 2, και 3 περίπτωση ε. 3 του άρθρου 10 του ν. 1809/1988:

«1. Όποιος παραβαίνει τις διατάξεις του νόμου αυτού, των αποφάσεων που εκδίδονται κατ' εξουσιοδότησή του και των διατάξεων που αναφέρονται στις τεχνικές προδιαγραφές των φορολογικών ταμειακών μηχανών και συστημάτων τιμωρείται με πρόστιμο που προσδιορίζεται κατ' αντικειμενικό τρόπο.

2. Για την εφαρμογή του αντικειμενικού συστήματος ισχύουν οι εννοιολογικοί προσδιορισμοί της παραγράφου 2 του άρθρου 5 του ν. 2523/1997 (ΦΕΚ 179Α').

3. Για όλες τις παραβάσεις εφαρμόζεται η Βάση Υπολογισμού Νο 1 (ΒΑΣ.ΥΠ.1) και συντελεστής βαρύτητας με αριθμητική τιμή που ορίζεται ως εξής:

α)

β)

γ) Για τους χρήστες ή κατόχους φορολογικών μηχανισμών και συστημάτων σε ένα (1).

γ.1.

γ.2. Η έκδοση στοιχείων από μη εγκεκριμένο ή από εγκεκριμένο και παραβιασμένο ή παραποιημένο φορολογικό μηχανισμό ή σύστημα λογίζεται ως μη έκδοση αυτών. Για την επιβολή του αντικειμενικού προστίμου θεωρείται αυτοτελής παράβαση, για την οποία εφαρμόζονται αναλόγως οι διατάξεις των παραγράφων 8 περίπτωση α' και 9 του άρθρου 5 του ν. 2523/1997, με την επιφύλαξη των διατάξεων της παραγράφου 10 περίπτωση α' του ίδιου άρθρου και νόμου.

γ.3.

δ)

ε) Ειδικά στην περίπτωση παραβάσεων λόγω παραβίασης ή παραποίησης φορολογικών μηχανισμών και συστημάτων, που έχουν άδεια καταλληλότητας από την αρμόδια Επιτροπή του άρθρου 7 ή επέμβασης κατά οποιονδήποτε τρόπο στη λειτουργία του μηχανισμού ή διάθεσης ή χρησιμοποίησης παραβιασμένου ή διαφοροποιημένου ή παραποιημένου τέτοιου μηχανισμού, εφαρμόζεται η Βάση Υπολογισμού Νο 1 (ΒΑΣ.ΥΠ.1) και ο συντελεστής βαρύτητας ορίζεται ανά υπαίτιο ως εξής:

ε.1.

ε.2.

ε.3. Σε περίπτωση που υπαίτιος της παράβασης είναι ο χρήστης ή κάτοχος του φορολογικού μηχανισμού ή συστήματος ή άλλος τρίτος σε πενήντα (50).»

Επειδή με τις διατάξεις του άρθρου 6 του ν. 4337/2015: «Τροποποιήσεις του ν. 4308/2014» ορίζεται ότι: *«Το δεύτερο εδάφιο της παρ. 2 του άρθρου 38 του ν. 4308/2014 (Α' 251) αντικαθίσταται από τότε που ίσχυσε ως εξής: «Κατ' εξαίρεση, παραμένει σε ισχύ το άρθρο 10 του ν. 1809/1988 για παραβάσεις που διαπράττονται μέχρι τις 31 Δεκεμβρίου 2015.»*

Επειδή σύμφωνα με τις διατάξεις της παραγράφου 1 και της υποπερίπτωσης α.β' της περίπτωσης α' της παραγράφου 2 του άρθρου 5 του ν. 2523/1997 ορίζεται:

«1. Όποιος παραβαίνει τις διατάξεις του Κώδικα Βιβλίων και Στοιχείων (π.δ. 186/1992 ΦΕΚ 84^Α) τιμωρείται με πρόστιμο που προσδιορίζεται κατ' αντικειμενικό τρόπο. Για το σκοπό αυτόν καθιερώνονται δύο βάσεις υπολογισμού, συντελεστές βαρύτητας και ανώτατα όρια (οροφές). Οι παραβάσεις διακρίνονται σε δύο κατηγορίες, γενικές και αυτοτελείς.

2. Για την εφαρμογή του αντικειμενικού συστήματος δίδονται οι πιο κάτω εννοιολογικοί προσδιορισμοί:

α) Βάση Υπολογισμού Νο 1 (ΒΑΣ.ΥΠ.1) είναι το αντικειμενικό ποσό επί του οποίου εφαρμόζονται οι συντελεστές βαρύτητας για συγκεκριμένες παραβάσεις, όπως στις κατ'ιδίαν διατάξεις ορίζεται. Το ποσό της βάσης αυτής κλιμακώνεται ανάλογα με την κατηγορία των βιβλίων, που υποχρεούται να τηρεί κάθε υπόχρεο πρόσωπο του Κ.Β.Σ., ως εξής:

α.α.

α.β. Για υπόχρεους σε τήρηση βιβλίων Β' κατηγορίας εξακόσια (600) ευρώ και για τις αυτοτελείς παραβάσεις των περιπτώσεων α' και η' της παραγράφου 8 του άρθρου αυτού σε οκτακόσια (800) ευρώ.

α.γ. »

Επειδή, με τις διατάξεις της περίπτωσης α' της παραγράφου 2 του άρθρου 23 του ν. 4174/2013 (Κ.Φ.Δ) ορίζεται:

«2. Ο έλεγχος «εκπλήρωσης των φορολογικών υποχρεώσεων» του φορολογούμενου που διενεργείται από τη Φορολογική Διοίκηση είναι δυνατόν να έχει τη μορφή φορολογικού ελέγχου από τα γραφεία της Φορολογικής Διοίκησης ή επιτόπιου φορολογικού ελέγχου:
α) Η Φορολογική Διοίκηση «δύναται να» διενεργεί φορολογικό έλεγχο από τα γραφεία της με βάση τις οικονομικές καταστάσεις, δηλώσεις, και λοιπά έγγραφα που υποβάλλει ο φορολογούμενος, καθώς και έγγραφα και πληροφορίες που έχει στην κατοχή της. »

Επειδή, στην προκειμένη περίπτωση, από την «.....»/3-10-2017 έκθεση ελέγχου Κ.Β.Σ. των ελεγκτών της Δ.Ο.Υ. ΑΓΙΩΝ ΑΝΑΡΓΥΡΩΝ, α) «.....» και β) «.....», κατόπιν της υπ' αριθμόν «.....»/10-4-2017 (σε τροποποίηση της υπ' αριθμόν «.....»/2016 εντολής ελέγχου), που αποτελεί νόμιμη αιτιολογία της προσβαλλόμενης Πράξης προκύπτει ότι ο έλεγχος έλαβε υπόψη τις διαπιστώσεις ελέγχου που αναφέρονται στο υπ' αριθμ. πρωτ. «.....»/28-6-2013 έγγραφο του

Τμήματος Τροχαίας Αερολιμένα Αθηνών, το οποίο διαβιβάστηκε στην ως άνω Δ.Ο.Υ. μέσω του ΣΔΟΕ Π.Δ. ΑΤΤΙΚΗΣ με το αριθμ. πρωτ. «.....»/10-10-2013 διαβιβαστικό έγγραφο.

Στην ως άνω έκθεση ελέγχου της Δ.Ο.Υ. ΑΓΙΩΝ ΑΝΑΡΓΥΡΩΝ λεπτομερειακά αναφέρονται με σαφήνεια και πλήρη τεκμηρίωση οι λόγοι από τους οποίους προκύπτει ότι ο προσφεύγων υπέπεσε στην επίμαχη παράβαση της παραβίασης της ταμειακής μηχανής του με αριθμ. κυκλοφορίας «.....» Δ.Χ.Ε. ιδιοκτησίας του.

Συγκεκριμένα αναφέρεται ότι από έλεγχο που πραγματοποιήθηκε στο προσφεύγοντα την 27-06-2013 στο χώρο του Διεθνούς Αερολιμένος Αθηνών/ Τμήμα αναχωρήσεων, πύλη 3, από την Ελληνική Αστυνομία, Τμήμα Τροχαίας Αερολιμένος Αθηνών, Τμήμα, όργανο αρμόδιο προς τούτο σύμφωνα με τις διατάξεις των άρθρων 30 & 11 Ν.4249/2014 διαπιστώθηκε ότι ο προσφεύγων οδηγούσε το ως άνω Δ.Χ.Ε. (ΤΑΞΙ) και είχε αποσυνδέσει σκόπιμα την ταμειακή μηχανή του εν λόγω οχήματος καθιστώντας αδύνατη την λειτουργία της και την έκδοση αποδείξεων, αποφεύγοντας με αυτό τον τρόπο την καταβολή του ανάλογου φόρου.

Μετά την ολοκλήρωση του ελέγχου, η αστυνομική υπηρεσία σχημάτισε σχετική δικογραφία την οποία και διαβίβασε στην Εισαγγελία Πρωτοδικών Αθηνών με το υπ.αριθμ. πρωτ. «.....»/28-6-2013 έγγραφό της, στο οποίο αποτυπώνονται όλες οι διαπιστώσεις του ελέγχου, και το κοινοποίησε στις αρμόδιες υπηρεσίες προκειμένου, με βάση αυτές, να προβούν σε ενέργειες της αρμοδιότητάς τους.

Επειδή, ο ισχυρισμός του προσφεύγοντος περί αδυναμίας εκτύπωσης και κακής τροφοδοσίας του συστήματος κρίνεται ως αβάσιμος και απορριπτέος, διότι σύμφωνα με την με αριθμό πράξη θεώρησης «.....»/2010 του Βιβλίου Συντήρησης και Επισκευής (Β.Σ.Ε.) του με αριθμό Μητρώου «.....» ΦΗΜ – Α.ΔΗ.Μ.Ε. ταξιμέτρου, ο εξουσιοδοτημένος τεχνικός αντικατέστησε τον εκτυπωτή και κατέγραψε ότι ο εκτυπωτής δεν τύπωνε καθαρά τα «Ζ» και τις αποδείξεις.

Το πεδίο εφαρμογής της παρ. 4 του άρθρου 26 Ν.4177/2013 περιορίζεται αποκλειστικά στις αποφάσεις επιβολής διοικητικού προστίμου οι οποίες εκδίδονται με βάση τις διατάξεις του ν.4177/2013.

Από τα παραπάνω συνάγεται ότι ο ισχυρισμός του προσφεύγοντος περί επιβολής νέου προστίμου για την ίδια αιτία και περίπτωση, είναι αβάσιμος.

Επειδή, οι διατάξεις της παρ. 48 του άρθρου 72 του ν .4174/2013 (το άρθρο 66 αναριθμήθηκε σε 72 με το άρθρο 8 του ν. 4337/2015) με τις οποίες προβλέπεται η εφαρμογή των διατάξεων της παρ. 6 του αρθρ.9 του ν.2523/1997 για τις παραβάσεις οι οποίες διαπράχθηκαν μέχρι τις 31.12.2013, καταργήθηκαν με την παρ. 6 του άρθρου 7 ν.4337/2015 ήτοι από 17-10-2015 κατά το μέρος που αφορούν τις παραβάσεις του άρθρου 5 του ν.2523/1997.

Επειδή, ο προσφεύγων, προς επίρρωση των ισχυρισμών του επικαλείται

αντισυνταγματικότητα των εφαρμοστέων διατάξεων, ωστόσο ο σχετικός έλεγχος εμπίπτει στην αρμοδιότητα των δικαστηρίων, κατ' άρθρο 99§4 του Συντάγματος και όχι της διοίκησης, η οποία οφείλει να εφαρμόσει το υφιστάμενο νομοθετικό πλαίσιο.

Επειδή, οι διαπιστώσεις του ελέγχου, όπως αυτές καταγράφονται στην από έκθεση ελέγχου Κ.Β.Σ. των ελεγκτών της Δ.Ο.Υ. ΑΓΙΩΝ ΑΝΑΡΓΥΡΩΝ, α) «.....» και β) «.....» επί της οποίας εδράζεται η προσβαλλόμενη πράξη, κρίνονται βάσιμες, αποδεκτές και πλήρως αιτιολογημένες, η υπό κρίση ενδικοφανής προσφυγή πρέπει να απορριφθεί.

Α π ο φ α σ ί ζ ο υ μ ε

Την απόρριψη της με ημερομηνία κατάθεσης 30-10-2017 και με αριθ. πρωτ. «.....» ενδικοφανούς προσφυγής του «.....» με ΑΦΜ «.....».

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

Διαχειριστική περίοδος : 01/01/2013-19/12/2013

Πρόστιμο άρθρου 10 ν. 1809/1988 σε συνδυασμό με το άρθρο 5 ν. 2523/1997 για το οικονομικό έτος 2014: 30.000 €

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

**Ακριβές Αντίγραφο
Υπάλληλος του Τμήματος
Διοικητικής Υποστήριξης**

**ΜΕ ΕΝΤΟΛΗ ΤΟΥ ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΥ
ΤΗΣ ΔΙΕΥΘΥΝΣΗΣ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ**

**Ο ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΣ ΤΗΣ ΥΠΟΔΙΕΥΘΥΝΣΗΣ
ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ**

ΓΕΩΡΓΙΟΣ ΦΑΚΟΣ

Σ η μ ε ι ω σ η : Κατά της απόφασης αυτής επιτρέπεται η άσκηση προσφυγής ενώπιον των αρμόδιων Διοικητικών Δικαστηρίων εντός τριάντα (30) ημερών από την κοινοποίησή της.