



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ



ΑΑΔΕ

Ανεξάρτητη Αρχή
Δημοσίων Εσόδων

Καλλιθέα 4.04.2019

Αριθμός απόφασης: 1072

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).

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' 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. Τη με ημερομηνία κατάθεσης 6.12.2018 και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανή προσφυγή της, ΑΦΜ, κατοίκου, κατά της με αριθ. /2018 Πράξης Επιβολής Προστίμου του άρθρου 54 του ν.4174/2013 του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Αγίων Αναργύρων, φορολογικού έτους 2016, και τα προσκομιζόμενα με αυτήν σχετικά έγγραφα.

5. Τη με αριθ. /2018 Πράξη Επιβολής Προστίμου του άρθρου 54 του ν.4174/2013 του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Αγίων Αναργύρων, φορολογικού έτους 2016, της οποίας ζητείται η ακύρωση.

6. Τις από 12.12.2018 απόψεις του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Αγίων Αναργύρων.

7. Την εισήγηση του ορισθέντος υπαλλήλου του Τμήματος Α3 όπως αποτυπώνεται στο σχέδιο της απόφασης.

Επί της με ημερομηνία κατάθεσης 6.12.2018 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 την αριθ. /2018 Πράξη Επιβολής Προστίμου του άρθρου 54 του ν.4174/2013, φορολογικού έτους 2016, του Προϊστάμενου της Δ.Ο.Υ. Αγίων Αναργύρων, επιβλήθηκε σε βάρος της προσφεύγουσας πρόστιμο ύψους 5.000,00 ευρώ, επειδή διαπιστώθηκε ότι υπέπεσε στην παράβαση της επέμβασης στη λειτουργία του φορολογικού ηλεκτρονικού μηχανισμού (Φ.Η.Μ.) από κάτοχο – χρήστη και συγκεκριμένα στην με αριθ. μητρώου ΦΗΜ-Α.ΔΗ.Μ.Ε. Ταξιμέτρου, μη έχοντας κάνει έναρξη βάρδιας εκμεταλλευτή, ενώ το ταξίμετρο βρισκόταν σε λειτουργία, η οποία τελέστηκε την 8.07.2016 στο χώρο αναχωρήσεων του Διεθνή Αερολιμένα Αθηνών, κατά παράβαση των διατάξεων των άρθρων 12 και 40 του ν.4308/2014 (Ε.Λ.Π.), 13 και 54§1 περ. ι' του ν.4174/2013 (Κ.Φ.Δ.).

Η ως άνω προσβαλλόμενη πράξη εδράζεται επί της από 25.11.2018 Έκθεσης Ελέγχου Προστίμου του άρθρου 54 του ν.4174/2013 (ΚΦΔ) η οποία συντάχθηκε κατόπιν έκδοσης της με αριθ. /20.09.2018 εντολής ελέγχου του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Αγίων Αναργύρων και με αφορμή την λήψη του με αριθ. πρωτ. /1-β/9.07.2016 Δελτίου Πληροφοριών του Τμήματος Τροχαίας της Διεύθυνσης Αστυνόμευσης Αερολιμένα Αθηνών της Ελληνικής Αστυνομίας. Σύμφωνα με το πόρισμα ελέγχου η, με αντικείμενο εργασιών «υπηρεσίες ταξί ή αγοραίων με οδηγό μη ιδιοκτήτη», διαπιστώθηκε ότι υπέπεσε στην παράβαση της επέμβασης στη λειτουργία του φορολογικού ηλεκτρονικού μηχανισμού (Φ.Η.Μ.) από κάτοχο-χρήστη και συγκεκριμένα στη με αριθ. μητρώου ΦΗΜ-Α.ΔΗ.Μ.Ε. Ταξιμέτρου, μη έχοντας κάνει έναρξη βάρδιας εκμεταλλευτή, ενώ το ταξίμετρο βρισκόταν σε λειτουργία με αποτέλεσμα να μην εκδίδονται αποδείξεις. Η εν λόγω παράβαση τελέστηκε την 8.07.2016 στον χώρο αναχωρήσεων του Διεθνή Αερολιμένα Αθηνών, κατά παράβαση των διατάξεων των άρθρων 12 και 40 του ν.4308/2014 (Ε.Λ.Π.), 13 και 54§1 περ. ι' του ν.4174/2013 (Κ.Φ.Δ.) και επισύρει τις κυρώσεις που προβλέπονται από τις διατάξεις του άρθρου 54§1 περ. ι' και §2 περ. ζ' του ν.4174/2013.

Η προσφεύγουσα, με την υπό κρίση ενδικοφανή προσφυγή, ζητά την επανεξέταση της προσβαλλόμενης πράξης και την αναθεώρηση του ύψους του προστίμου, ισχυριζόμενη ότι η ίδια δεν οδήγησε ποτέ το ταξί που κληρονόμησε από το σύζυγό της καθόσον δεν έχει επαγγελματικό δίπλωμα και είχε προσλάβει οδηγό. Έμαθε για την παράβαση όταν κλήθηκε από την τροχαία του αεροδρομίου να δώσει κατάθεση και αμέσως προχώρησε στην απομάκρυνση του οδηγού, ενώ εκείνος είχε ήδη αναλάβει την ευθύνη των πράξεών του. Επίσης ζητά να γίνει χρήση της αγορανομικής διάταξης αριθμού 04/2013 του άρθρου 1 παρ. 3, σύμφωνα με την οποία οι

παραβάσεις βαρύνουν τον οδηγό αφού ένας ιδιοκτήτης δεν μπορεί να παρακολουθήσει τι συμβαίνει στο ταξί ενώ επικαλείται οικονομική αδυναμία καταβολής του προστίμου καθώς μεγαλώνει μόνη της δύο παιδιά που φοιτούν στο Πανεπιστήμιο.

Επειδή, για πράξεις που εκδίδονται από 01.01.2014, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 63 του ν.4174/2013 όπως ισχύει: «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 επανεξέτασης της πράξης στο πλαίσιο διοικητικής διαδικασίας από την Υπηρεσία Εσωτερικής Επανεξέτασης της Φορολογικής Διοίκησης...».

Ειδικότερα, όσον αφορά την ως άνω προσβαλλόμενη πράξη, σύμφωνα με την παρ. 1 του ίδιου άρθρου και νόμου (Κ.Φ.Δ.), αυτή εμπροθέσμως και παραδεκτώς προσβάλλεται με την παρούσα ενδικοφανή προσφυγή ενώπιον της Διεύθυνσης Επίλυσης Διαφορών.

Επειδή, με τις διατάξεις της παρ. 2 του άρθρου 1 του ν.4308/2014, ορίζεται ότι: «2. Οι παρακάτω οντότητες εφαρμόζουν τις ρυθμίσεις αυτού του νόμου:

- α) Τα νομικά πρόσωπα που έχουν τη μορφή της ανώνυμης εταιρείας, της εταιρείας περιορισμένης ευθύνης, της ετερόρρυθμης κατά μετοχές εταιρείας και της ιδιωτικής κεφαλαιουχικής εταιρείας.
- β) Τα νομικά πρόσωπα που έχουν τη μορφή της ομόρρυθμης ή ετερόρρυθμης εταιρείας, όταν όλοι οι άμεσοι ή έμμεσοι εταίροι των προσώπων αυτών έχουν περιορισμένη ευθύνη λόγω του ότι είναι είτε νομικά πρόσωπα της περίπτωσης α` της παρούσας παραγράφου ή άλλου νομικού τύπου συγκρίσιμου με τα νομικά πρόσωπα της περίπτωσης αυτής.
- γ) Η ετερόρρυθμη εταιρεία, η ομόρρυθμη εταιρεία, η ατομική επιχείρηση και κάθε άλλη οντότητα που υποχρεούται στην εφαρμογή αυτού του νόμου από φορολογική ή άλλη νομοθετική διάταξη».

Επειδή, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 12 του ίδιου ως άνω νόμου, σχετικά με τα εκδιδόμενα στοιχεία για λιανική πώληση αγαθών ή υπηρεσιών: «1. Για κάθε πώληση αγαθών ή υπηρεσιών σε ιδιώτες καταναλωτές, μπορεί να εκδίδεται στοιχείο λιανικής πώλησης (απόδειξη λιανικής πώλησης ή απόδειξη παροχής υπηρεσιών), αντί έκδοσης τιμολογίου του άρθρου 8. Αντίτυπο αυτού του εγγράφου παραδίδεται, αποστέλλεται ή τίθεται στη διάθεση του πελάτη. 8. Η έκδοση στοιχείων λιανικής πώλησης (αποδείξεων λιανικής ή τιμολογίων) γίνεται με τη χρήση φορολογικών ηλεκτρονικών μηχανισμών που προβλέπει ο ν. 1809/1988 κατά τη θέση σε ισχύ του παρόντος νόμου.».

Επειδή, σύμφωνα με τις μεταβατικές διατάξεις του άρθρου 40 του ν.4308/2014: «1. Οι φορολογικοί ηλεκτρονικοί μηχανισμοί (φορολογικές ταμειακές μηχανές και μηχανισμοί Ειδικών Ασφαλών Διατάξεων Σήμανσης Στοιχείων) του ν. 1809/1988 δύναται να συνεχίσουν να χρησιμοποιούνται, εκτός εάν, με απόφαση του Γενικού Γραμματέα Δημοσίων Εσόδων, κριθεί ότι δεν πληρούν τις τεχνικές προδιαγραφές και λοιπά χαρακτηριστικά της παραγράφου 9 του άρθρου 12 του παρόντος νόμου. 2. Οι αποφάσεις 1220/2012 και 1221/2012 του Υπουργείου Οικονομικών διατηρούνται σε ισχύ ως προς τις προβλεπόμενες ιδιότητες και τα τεχνικά χαρακτηριστικά των

φορολογικών ηλεκτρονικών μηχανισμών του ν. 1809/1980, εκτός εάν, με απόφαση του Γενικού Γραμματέα Δημοσίων Εσόδων, κριθεί ότι αυτές οι ιδιότητες και τα τεχνικά χαρακτηριστικά δεν πληρούν τις τεχνικές προδιαγραφές και λοιπά χαρακτηριστικά της παραγράφου 9 του άρθρου 12 του παρόντος νόμου. 3. Εγκρίσεις φορολογικών ηλεκτρονικών μηχανισμών με τις αποφάσεις 1220/2012 και 1221/2012 του Υπουργείου Οικονομικών δύναται να χορηγούνται αρμοδίως μέχρι την έκδοση της απόφασης της παραγράφου 9 του άρθρου 12 του παρόντος νόμου.».

Επειδή, οι διατάξεις του 13 του ν. 4174/2013, σχετικά με τα βιβλία και στοιχεία, ορίζουν ότι: «1. Κάθε πρόσωπο με εισόδημα από επιχειρηματική δραστηριότητα υποχρεούται να τηρεί αξιόπιστο λογιστικό σύστημα και κατάλληλα λογιστικά αρχεία σύμφωνα με τα λογιστικά πρότυπα που προβλέπονται στην ελληνική νομοθεσία, για τη σύνταξη των χρηματοοικονομικών καταστάσεων και άλλων πληροφοριών σύμφωνα με τη φορολογική νομοθεσία. Για την εφαρμογή των διατάξεων του παρόντος νόμου, το λογιστικό σύστημα και τα λογιστικά αρχεία εξετάζονται ως ενιαίο σύνολο και όχι αποσπασματικά τα επιμέρους συστατικά τους, σε ό,τι αφορά την αξιοπιστία και την καταλληλότητά τους.»

Επειδή, σύμφωνα με τις διατάξεις των παρ. 1 (περ. ι') και 2 (περ. ζ') του άρθρου 54 του ίδιου ως άνω νόμου, περί διαδικαστικών παραβάσεων:

«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: ι) παραβιάζει ή παραποιεί ή επεμβαίνει κατά οποιονδήποτε τρόπο στη λειτουργία των φορολογικών ηλεκτρονικών μηχανισμών,

2. Τα πρόστιμα για τις παραβάσεις που αναφέρονται στην παράγραφο 1 καθορίζονται ως εξής: ζ) πέντε, δέκα, και είκοσι χιλιάδες (5.000, 10.000, 20.000) ευρώ, για κάθε παράβαση της περίπτωσης ι' της παραγράφου 1, κατά περίπτωση και ως εξής: πέντε χιλιάδες (5.000) ευρώ, όταν υπαίτιος της παράβασης είναι ο κάτοχος-χρήστης του φορολογικού ηλεκτρονικού μηχανισμού, δέκα χιλιάδες (10.000) ευρώ, όταν υπαίτιος της παράβασης είναι η επιχείρηση μεταπώλησης ή τεχνικής υποστήριξης και είκοσι χιλιάδες (20.000) ευρώ σε περίπτωση που υπαίτιος της παράβασης είναι η επιχείρηση που έχει λάβει έγκριση λογισμικού (software) και υλισμικού (hardware) από τα αρμόδια όργανα».

Επειδή, περαιτέρω με τις διατάξεις της ΠΟΛ.1026/12.02.2018, με την οποία παρασχέθηκαν οδηγίες και διευκρινίσεις αναφορικά με την επιβολή κυρώσεων για παραβάσεις του άρθρου 54 του ν.4174/2013 (ΚΦΔ), ως εξής:

«.... Β. Παραβίαση ή παραποίηση ή επέμβαση στη λειτουργία των ΦΗΜ (άρθρο 54, παρ. 1 περ. ι' του ν. 4174/2013, όπως προστέθηκε με την περίπτωση α' της παραγράφου 14 του άρθρου 40 του ν.4410/2016): Για παραβάσεις που αφορούν την παραβίαση ή παραποίηση ή επέμβαση με οποιονδήποτε τρόπο στην λειτουργία των φορολογικών ηλεκτρονικών μηχανισμών, σύμφωνα με τις εκάστοτε ισχύουσες αποφάσεις περί τεχνικών προδιαγραφών καθώς και τις σχετικές αποφάσεις της αρμόδιας Επιτροπής καταλληλότητας ΦΗΜ, οι οποίες διαπιστώνονται από 1.1.2016 και εφεξής, ανεξαρτήτως του χρόνου διάπραξης αυτών, επιβάλλεται, για κάθε παράβαση, το πρόστιμο που προβλέπεται από τις διατάξεις της περίπτωσης ζ' της παραγράφου 2 του άρθρου 54, όπως αυτές προστέθηκαν με την περίπτωση β' της παραγράφου 14 του άρθρου 40 του ν.4410/2016, ως

ακολουθώντας: α)πέντε χιλιάδες (5.000) ευρώ, όταν υπαίτιος της παράβασης είναι ο χρήστης ή ο κάτοχος ΦΗΜ».

Επειδή, η δημόσια διοίκηση δεσμεύεται από την αρχή της νομιμότητας, όπως αυτή καθιερώνεται με τις διατάξεις των άρθρων 26 παρ. 2, 43, 50, 82, 83 και 95 & 1 του Συντάγματος (ΣτΕ 8721/1992, 2987/1994), και η οποία συνεπάγεται ότι η διοίκηση οφείλει ή μπορεί να προβαίνει μόνο σε ενέργειες που προβλέπονται και επιβάλλονται ή επιτρέπονται από τους κανόνες που θεσπίζουν το Σύνταγμα, οι νομοθετικές πράξεις, οι διοικητικές κανονιστικές πράξεις, που έχουν εκδοθεί βάσει νομοθετικής εξουσιοδότησης, καθώς και από κάθε κανόνα ανώτερης ή ισοδύναμης προς αυτούς τυπικής ισχύος.

Επειδή, σύμφωνα με την από 25.11.2018 Έκθεση Ελέγχου της Δ.Ο.Υ. Αγίων Αναργύρων, κατόπιν λήψης του αριθ. πρωτ./09.07.2016 Δελτίου Πληροφοριών του Τμήματος Τροχαίας της Διεύθυνσης Αστυνόμευσης Αερολιμένα Αθηνών της Ελληνικής Αστυνομίας, το οποίο αποτέλεσε την αιτία του ελέγχου, έγινε γνωστό ότι «κατελήφθη ο οδηγός την 8.07.2016 περί ώρα 20:00΄ από Αστυνομικούς της Διεύθυνσης Τροχαίας Αττικής/Ο.Ε.Π.Τ.Α., στον χώρο αναχωρήσεων του Διεθνή Αερολιμένα Αθηνών, να οδηγεί το υπ' αριθ. Δ.Χ.Ε. αυτοκίνητο ταξί, ιδιοκτησίας της και να μην έχει κάνει έναρξη βάρδιας εκμεταλλευτή για την ημέρα εκείνη με αποτέλεσμα να μην εκδίδονται αποδείξεις παρόλο που το ταξίμετρο ήταν κανονικά σε λειτουργία, επεμβαίνοντας σκόπιμα με αυτόν τον τρόπο στη λειτουργία ταξιμέτρου ταμειακής μηχανής προκειμένου να μην εκδίδονται αποδείξεις. Συγκεκριμένα, άφησε πελάτες στο χώρο αναχωρήσεων και δεν εξέδωσε απόδειξη για συνολικό ποσό 36,35 €. Από το Δελτίο Ημερίσας Κίνησης Εκμεταλλευτή προκύπτει ότι ο αριθμός μητρώου ΑΔΗΜΕ είναι και εκμεταλλευτής είναι ο ιδιοκτήτης του οχήματος».

Επειδή, σύμφωνα με τα στοιχεία φακέλου η προσφεύγουσα διατηρεί ατομική επιχείρηση, με ημερομηνία έναρξης εργασιών 24.05.2015, με δραστηριότητα: υπηρεσίες ταξί ή αγοραίων με οδηγό μη ιδιοκτήτη και η οποία τηρεί απλογραφικά βιβλία σύμφωνα με τα Ε.Λ.Π. (ν.4308/2014). Επιπλέον, σύμφωνα με το Ο.Π.Σ. Taxis – «Καρτέλα ΦΤΜ-ΑΔΗΜΕ Ταξιμέτρου» προκύπτει ότι η προσφεύγουσα είναι η κάτοχος-χρήστης της με αριθ. ΦΗΜ-ΑΔΗΜΕ Ταξιμέτρου.

Επειδή, κατόπιν των ανωτέρω, ορθώς επιβλήθηκε σε βάρος της προσφεύγουσας η προσβαλλόμενη πράξη, ενώ οι ισχυρισμοί της τυγχάνουν αβάσιμοι.

Επειδή, οι διαπιστώσεις του ελέγχου, όπως αυτές καταγράφονται στην από 25.11.2018 Έκθεση Ελέγχου Προστίμου άρθρου 54 του ν.4174/2013 της ελεγκτού της Δ.Ο.Υ. Αγίων Αναργύρων επί της οποίας εδράζεται η προσβαλλόμενη πράξη, κρίνονται βάσιμες, αποδεκτές και πλήρως αιτιολογημένες, η υπό κρίση προσφυγή πρέπει να απορριφθεί.

Α π ο φ α σ ί ζ ο υ μ ε

Την απόρριψη της με ημερομηνία κατάθεσης 6.12.2018 και με αρ. πρωτ. ενδικοφανούς προσφυγής της, με ΑΦΜ, κατοίκου, και

επικυρώνουμε την με αριθ./2018 Πράξη Επιβολής Προστίμου του αρ. 54 του ν.4174/2013 του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Αγίων Αναργύρων.

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

Φορολογικό Έτος 2016

Απόφαση Επιβολής Προστίμου αρ. 54 Κ.Φ.Δ.:

5.000,00 €

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**

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.