



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ



ΑΑΔΕ

Ανεξάρτητη Αρχή
Δημοσίων Εσόδων

Καλλιθέα, 25-10-2021

**ΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ
ΥΠΟΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ**

Αριθμός απόφασης: **3367**

ΤΜΗΜΑ : Α5

Ταχ. Δ/ση : Αριστογέιτονος 19

Ταχ. Κώδικας : 176 71 - Καλλιθέα

Τηλέφωνο : 213-1604538

E-Mail : ded.ath@aade.gr

ΑΠΟΦΑΣΗ

Ο ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΣ ΤΗΣ ΔΙΕΥΘΥΝΣΗΣ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ

Έχοντας υπόψη:

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 1125859 ΕΞ 2020/23.10.2020 Απόφασης του Διοικητή της Α.Α.Δ.Ε. (ΦΕΚ Β' 4738/26.10.2020) με θέμα «Οργανισμός της Ανεξάρτητης Αρχής Δημοσίων Εσόδων (Α.Α.Δ.Ε)».

γ. Την ΠΟΛ 1064/12-04-2017 Εγκύκλιο της Ανεξάρτητης Αρχής Δημοσίων Εσόδων (Α.Α.Δ.Ε.).

δ. Του άρθρου έκτου, παράγραφος 4, της από 30/03/2020 Πράξης Νομοθετικού Περιεχομένου (ΦΕΚ Α' 75) όπως κυρώθηκε με το ν. 4684/2020 (ΦΕΚ Α' 86), της υπ' αριθ. Α 1049/2021 Κοινής Απόφασης του Υφυπουργού Οικονομικών και του Διοικητή της Ανεξάρτητης Αρχής Δημοσίων Εσόδων (ΦΕΚ Β 984-12.03.2021), καθώς και των υπ' αριθ. Α.1273/2020 (ΦΕΚ Β' 5597/21.12.2020), Α.1241/2020 (ΦΕΚ Β' 4804/30.10.2020) και Α.1215/2020 (ΦΕΚ Β' 4254/30.09.2020) ομοίων κοινών αποφάσεων.

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 2016/30.08.2016 (ΦΕΚ 2759 / τ. Β'/01.09.2016) Απόφαση του Προϊσταμένου της Διεύθυνσης Επίλυσης Διαφορών «Παροχή εξουσιοδότησης

υπογραφής».

4. Την με αριθμό πρωτοκόλλου/11-5-2021 ενδικοφανή προσφυγή της Α.Φ.Μ. κατοίκου, κατά της με αριθμ./2021 Πράξης Επιβολής Προστίμου άρθρου 54 ν. 4174/2013, φορολογικού έτους 2015 του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. ΚΗΦΙΣΙΑΣ, και τα προσκομιζόμενα με αυτήν σχετικά έγγραφα.

5. Την με αριθμ./2021 Πράξης Επιβολής Προστίμου άρθρου 54 ν. 4174/2013, φορολογικού έτους 2015 του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. ΚΗΦΙΣΙΑΣ της οποίας ζητείται η ακύρωση.

6. Τις απόψεις του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. ΚΗΦΙΣΙΑΣ.

7. Την εισήγηση του ορισθέντος υπαλλήλου του Τμήματος Α5 όπως αποτυπώνεται στο σχέδιο της απόφασης.

Επί της με αριθμό/11-5-2021 ενδικοφανούς προσφυγής της Α.Φ.Μ. 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 με αριθμ./2021 προσβαλλόμενη Πράξη Επιβολής Προστίμου άρθρου 54 ν. 4174/2013, φορολογικού έτους 2015 του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. ΚΗΦΙΣΙΑΣ επιβλήθηκε στην προσφεύγουσα πρόστιμο ύψους 5.000,00€ για το φορολογικό έτος 2015, σύμφωνα με τις διατάξεις της παρ. 1 περ. ι' και της παρ. 2 περ. ζ' του άρθρου 54 του ν. 4174/2013, όπως προστέθηκαν κατόπιν των τροποποιήσεων του ιδίου άρθρου με το άρθρο 40 παρ. 14^α του ν. 4410/2016. Το ως άνω πρόστιμο επιβλήθηκε στην προσφεύγουσα καθώς παραβίασε τον φορολογικό μηχανισμό _ ΑΔΗΜΕ με Αριθμό Μητρώου που χρησιμοποιούσε στο Δ.Χ.Ε με αριθμ. κυκλοφορίας ιδιοκτησίας της, κατά παράβαση του άρθρου 10 του Ν. 1809/1988 ο οποίος παραμένει σε ισχύ σύμφωνα με τις διατάξεις της παρ. 2 του άρθρου 38 Ν. 4308/2014 σε συνδυασμό με τις διατάξεις του άρθρου 6 του ν. 4337/2015.

Η ως άνω προσβαλλόμενη Πράξη Επιβολής Προστίμου εκδόθηκε από τον Προϊστάμενο της Δ.Ο.Υ. ΚΗΦΙΣΙΑΣ κατόπιν της από 23-04-2021 Έκθεσης Ελέγχου Επιβολής Προστίμου άρθρου 54 ν. 4174/2013 (Κ.Φ.Δ της ίδιας Δ.Ο.Υ., η οποία έλαβε υπόψη τις διαπιστώσεις που αναφέρονται στο υπ' αριθμ. πρωτ./24-11-2015 έγγραφο του Τμήματος Τροχαίας Κηφισιάς με ελεγχόμενο το με αριθμ. ΤΑΒ Δ.Χ.Ε αυτοκίνητο TAXI με οδηγό τον, ΑΦΜ

Σύμφωνα με το ως άνω έγγραφο του Τμήματος Τροχαίας Κηφισιάς της Διεύθυνσης Τροχαίας Αττικής, από επιτόπιο έλεγχο που πραγματοποιήθηκε στο ως άνω Δ.Χ.Ε. - TAXI, ιδιοκτησίας της προσφεύγουσας, την 24-11-2015 και περί ώρα 22:00' στην, από την ως άνω Υπηρεσία διαπιστώθηκε ότι, ο, ΑΦΜ ο οποίος οδηγούσε το με αριθμ. Δ.Χ.Ε αυτοκίνητο Δ.Χ.Ε. (TAXI) ιδιοκτησίας α), ΑΦΜ και β), ΑΦΜ (προσφεύγουσα), κατελήφθη να έχει επέμβει μέσω παρεμβολής πρόσθετης καλωδίωσης στην ταμειακή μηχανή και στο ταξίμετρο. Η ανωτέρω επέμβαση γίνεται σκόπιμα στην ταμειακή μηχανή προκειμένου να μην εκδίδει αποδείξεις και να διαφεύγει την καταβολή του αναλογούντος φόρου. Στην ταμειακή μηχανή βρέθηκαν δύο (2) σφάλματα στην μετάδοση γεγονός που παραδέχθηκε και ο οδηγός του ανωτέρω Δ.Χ.Ε.

Η προσφεύγουσα, με την υπό κρίση ενδικοφανή προσφυγή, ζητά την ακύρωση, άλλως την τροποποίηση της παραπάνω Πράξης Επιβολής της Προϊσταμένης της Δ.Ο.Υ. ΚΗΦΙΣΙΑΣ, προβάλλοντας τους παρακάτω λόγους :

1) Παράνομη η επιβολή δεύτερης κύρωσης για την ίδια παράβαση (non bis in idem), διότι για την ίδια αιτία (παραβίαση φορολογικού μηχανισμού – ΑΔΗΜΕ με αρ. μητρώου στο ΔΧΕ) έχει ήδη επιβληθεί σε βάρος της προσφεύγουσας κύρωση ύψους 5.000,00€ από το Διευθυντή του Τμήματος Εμπορίου της Διεύθυνσης Ανάπτυξης Π.Ε. Πειραιά, με την υπ' αριθμ. πρωτ. /15-06-2016 απόφασή του, κατ' επίκληση τν Ν. 4177/2013 (ΦΕΚ 173Α/8-8-2013)

2) Αρχή της αναλογικότητας και αρχή επιείκειας.

Επειδή, σύμφωνα με την ΠΟΛ. 1026/15-02-2018 (Παροχή οδηγιών και διευκρινίσεων αναφορικά με την επιβολή κυρώσεων για παραβάσεις του άρθρου 54 του ν. 4174/2013 (ΚΦΔ) και λοιπές περιπτώσεις παραβάσεων) ισχύουν τα εξής : ΙΙ. ΔΙΕΥΚΡΙΝΙΣΕΙΣ ΓΙΑ ΤΗΝ ΕΦΑΡΜΟΓΗ ΤΩΝ ΔΙΑΤΑΞΕΩΝ ΤΗΣ ΠΑΡΑΓΡΑΦΟΥ 14 ΤΟΥ ΑΡΘΡΟΥ 40 ΤΟΥ Ν.4410/2016,ορίζεται ότι:

«Με τις διατάξεις της παραγράφου 14 του άρθρου 40 του ν. 4410/2016 (ΦΕΚ141Α) τροποποιήθηκε το άρθρο 54 του ν. 4174/2013 και ενσωματώθηκαν στον Κώδικα Φορολογικής Διαδικασίας (ΚΦΔ) παραβάσεις και αντίστοιχα πρόστιμα για τη με οποιονδήποτε τρόπο επέμβαση στη λειτουργία των φορολογικών ηλεκτρονικών μηχανισμών (ΦΗΜ), για την έκδοση στοιχείων λιανικής πώλησης χωρίς τη χρήση ή με τη χρήση μη εγκεκριμένου ΦΗΜ, καθώς και για την έκδοση δελτίων και αποδείξεων από το Ολοκληρωμένο Σύστημα Ελέγχου Εισροών - Εκροών, χωρίς τη χρήση εγκεκριμένου

μοντέλου μηχανισμού σήμανσης. Για την ομοιόμορφη εφαρμογή των διατάξεων αυτών, παρέχονται οι ακόλουθες οδηγίες και διευκρινίσεις:

Χρόνος εφαρμογής.

Οι υπόψη διατάξεις εφαρμόζονται για τις κατωτέρω παραβάσεις που διαπιστώνονται από 1.1.2016 και εφεξής, ανεξαρτήτως του χρόνου διάπραξης αυτών. Εφαρμόζονται δε για τις υποθέσεις εκείνες, για τις οποίες μέχρι τη δημοσίευση του ν. 4410/2016, δηλαδή μέχρι τις 3.8.2016, δεν είχαν εκδοθεί οι οριστικές πράξεις επιβολής προστίμου. 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 ακολούθως: α) πέντε χιλιάδες (5.000) ευρώ, όταν υπαίτιος της παράβασης είναι ο χρήστης ή ο κάτοχος ΦΗΜ».

Επειδή, ο ισχυρισμός της προσφεύγουσας περί επιβολής δεύτερης κύρωσης για την ίδια παράβαση (non bis in idem), προβάλλεται αλυσιτελώς, καθώς η κύρωση ύψους 5.000,00€ από το Διευθυντή του Τμήματος Εμπορίου της Διεύθυνσης Ανάπτυξης Π.Ε. Πειραιά, με την υπ' αριθμ. πρωτ./15-06-2016 απόφασή του, κατ' επίκληση τν Ν. 4177/2013 (ΦΕΚ 173Α/8-8-2013) είναι ανεξάρτητη από το προσβαλλόμενο πρόστιμο του άρθρου 54 του ν. 4174/2013 που επέβαλε στην προσφεύγουσα ο Προϊστάμενος της Δ.Ο.Υ. ΚΗΦΙΣΙΑΣ για το φορολογικό έτος 2015.

Επειδή, οι διαπιστώσεις του ελέγχου, όπως αυτές αναφέρονται στην από 23-04-2021 Έκθεση Ελέγχου Επιβολής Προστίμου της Δ.Ο.Υ. ΚΗΦΙΣΙΑΣ, επί της οποίας εδράζεται η προσβαλλόμενη πράξη κρίνονται βάσιμες, αποδεκτές και πλήρως αιτιολογημένες, η υπό κρίση ενδικοφανής προσφυγή πρέπει να απορριφθεί.

Αποφασίζουμε

Την **απόρριψη** της με αριθμό/11-5-2021 ενδικοφανούς προσφυγής της Α.Φ.Μ. και την επικύρωση της με αριθμό/2021 προσβαλλόμενης Πράξης Επιβολής Προστίμου του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. ΚΗΦΙΣΙΑΣ.

Οριστική φορολογική υποχρέωση της υπόχρεης- καταλογιζόμενο ποσό με βάση την παρούσα απόφαση:

Φορολογικό έτος 2015:

Πρόστιμο του άρθρου 54 του ν. 4174/2013 : **5.000,00 €**

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

Ακριβές Αντίγραφο

**Η Υπάλληλος του Τμήματος
Διοικητικής Υποστήριξης**

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

**Η ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΗ ΤΗΣ
ΥΠΟΔΙΕΥΘΥΝΣΗΣ
ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ
ΓΡΑΜΜΑΤΩ ΣΚΟΥΡΑ**

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.