



**ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ
ΥΠΟΥΡΓΕΙΟ ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΩΝ
ΓΕΝΙΚΗ ΓΡΑΜΜΑΤΕΙΑ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΕΣΟΔΩΝ
ΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ**

Καλλιθέα 04-02-2015

Αριθμός απόφασης: **430**

Ταχ. Δ/ση : Αριστογείτονος 19

Ταχ. Κώδικας : 176 71 - Καλλιθέα

Τηλέφωνο : 210 9564037

ΦΑΞ : 210 9531321

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. Της αριθ. Δ6Α1118225 ΕΞ 2013/24.07.2013 Απόφασης του Γενικού Γραμματέα Δημοσίων Εσόδων του Υπουργείου Οικονομικών (ΦΕΚ Β' 1893) «Καθορισμός της διάρθρωσης και των αρμοδιοτήτων της Υπηρεσίας Εσωτερικής Επανεξέτασης της Γενικής Γραμματείας Δημοσίων Εσόδων, καθώς και απαραίτητων λεπτομερειών λειτουργίας αυτής».

γ. Της αριθ. Δ6Α1198069 ΕΞ 2013/30.12.2013 Απόφασης του Γενικού Γραμματέα Δημοσίων Εσόδων του Υπουργείου Οικονομικών (ΦΕΚ Β' 3367) «Μετονομασία και ανακαθορισμός των αρμοδιοτήτων και της εσωτερικής διάρθρωσης της Υπηρεσίας Εσωτερικής Επανεξέτασης της Γενικής Γραμματείας Δημοσίων Εσόδων του Υπουργείου Οικονομικών».

δ. Της ΠΟΛ 1002/31.12.2013 Απόφασης του Γενικού Γραμματέα Δημοσίων Εσόδων (ΦΕΚ Β' 55/16-1-2014).

2. Την ΠΟΛ 1069/4-3-2014 Εγκύκλιο της Γενικής Γραμματείας Δημοσίων Εσόδων του Υπουργείου Οικονομικών.

3. Την με αριθμό πρωτοκόλλου/06-11-2014 ενδικοφανή προσφυγή του, ΑΦΜ, διεύθυνση κατά της υπ' αριθμ./26-09-2014 Απόφασης Επιβολής Προστίμου του άρθρου 10 ν.1809/88 του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ., διαχειριστικής περιόδου 01/01/2013-31/12/2013, και τα προσκομιζόμενα με αυτήν σχετικά έγγραφα.

4. Την υπ' αριθμ.26-09-2014 Απόφαση Επιβολής Προστίμου του άρθρου 10 ν.1809/88 του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ., διαχειριστικής περιόδου 01/01/2013-31/12/2013 της οποίας ζητείται η ακύρωση, καθώς και την οικεία έκθεση ελέγχου.

5. Τις απόψεις της Δ.Ο.Υ
6. Την από 04/02/2015 εισήγηση του Α3 τμήματος της Υπηρεσίας μας.

Επί της με αριθμό πρωτοκόλλου/06-11-2014 ενδικοφανούς προσφυγής του , 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 υπ' αριθμ./2014 προσβαλλόμενη Οριστική Πράξη Επιβολής Προστίμου Εφαρμογής Διατάξεων Ν.4093/2012 (ΚΦΑΣ) του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. επιβλήθηκε σε βάρος του προσφεύγοντος πρόστιμο συνολικού ποσού 30.000,00 €, για τη διαχειριστική περίοδο από 01/01/2013 έως 31/12/2013, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 10 ν.1809/88.

Η παράβαση αφορά την παρέμβαση στη λειτουργία της με αριθμό ΑΔΗΜΕ ταμειακής μηχανής προκειμένου να μην εκδίδονται αποδείξεις, κατά παράβαση των διατάξεων των άρθρων 1§1, 7§§1,4, του ν. 4093/2012 (ΚΦΑΣ) και του άρθρου 1 παρ. 1 του Ν. 1809/88.

Η ως άνω Απόφαση Επιβολής Προστίμου εκδόθηκε από τον Προϊστάμενο της Δ.Ο.Υ. ..' βάσει του πορίσματος ελέγχου της από 07/08/2014 Έκθεσης Ελέγχου εφαρμογής των διατάξεων του ν.4093/2012 της υπαλλήλου της ως άνω ΔΟΥ και του συνημμένου σε αυτή με αριθμ. πρωτ./6/313/07-07-2013 εγγράφου της Υποδ/σης Τροχαίας

Η προσφεύγουσα, με την υπό κρίση ενδικοφανή προσφυγή, ζητά την ακύρωση ή την τροποποίηση της προσβαλλόμενης απόφασης (ΑΕΠ/2014) του Προϊσταμένου της ΔΟΥ, προβάλλοντας τους παρακάτω λόγους:

1. Με το από 18-04-2013 ιδιωτικό συμφωνητικό εκμετάλλευσης προσοδοφόρου πράγματος συμφώνησε με τον και του παραχώρησε την αποκλειστική εκμετάλλευση (κατά ποσοστό 100%) του υπ' αριθμόν κυκλοφορίας-..... αγοραίου μετά μετρητού αυτοκινήτου -ΤΑΞΙ.
2. Σύμφωνα με τους όρους του ιδιωτικού συμφωνητικού οι παραβάσεις που διαπράττει ο οδηγός (ΚΟΚ, κανονισμός λειτουργίας ΕΔΧ και φορολογικές παραβάσεις) βαρύνουν αποκλειστικά αυτόν και είναι ο μόνος υπόχρεος στην καταβολή των επιβληθέντων προστίμων ή χρηματικών ποινών.
3. Ουδμία ανάμιξη είχε στην καθημερινή κίνηση – λειτουργία του αυτοκινήτου, διότι αποκλειστικός αρμόδιος για την επιλογή πελατών και διαδρομών του αυτοκινήτου είναι ο οδηγός. Η μοναδική του απασχόληση είναι η παράδοση στον λογιστή των παραστατικών εσόδων και εξόδων του αυτοκινήτου για να καταχωρηθούν στα φορολογικά του στοιχεία.
4. Δεν είχε αντιληφθεί ότι ο είχε προβεί σε τέτοιες ενέργειες διότι

καθημερινά του παρέδιδε όλες τις εκδοθείσες αποδείξεις της ταμειακής μηχανής του ταξί.

5. Ουδεμία υπαιτιότητα φέρει για την ενδεχόμενη παράνομη συμπεριφορά του οδηγού. Με την προσβαλλόμενη πράξη αυθαίρετα και αναπόδεδικτα επιβάλλεται σε αυτόν χρηματικό πρόστιμο 30.000ευρώ, χωρίς να αιτιολογείται η συμμετοχή του στην φορολογική παράβαση – αξιόποινη συμπεριφορά του οδηγού. Από κανένα στοιχείο δεν προκύπτει η υπαιτιότητά του .
6. Η χρηστή διοίκηση πρέπει να διαπνέεται από την αρχή της αναλογικότητας μεταξύ της επιβαλλόμενης κύρωσης και της παράβασης του κανόνα δικαίου. Με την προσβαλλόμενη εξαντλήθηκε η αυστηρότητα, λαμβανομένου υπ' όψη του γεγονότος ότι ουδέποτε στο παρελθόν έχει υποπέσει σε έτερο παράπτωμα και ουδέποτε έχει διωχθεί ή τιμωρηθεί.

Επειδή σύμφωνα με το άρθρο 1 παρ. 1 του Ν. 4093/12 (ΚΦΑΣ) *υπόχρεοι απεικόνισης συναλλαγών* ορίζεται ότι « Κάθε ημεδαπό πρόσωπο των παρ. 1 και 4 του άρθρου 2 και των παραγράφων 1 και 2 του άρθρου 101 του ν. 2238/94, κοινοπραξία, κοινωνία ή νομική οντότητα που ασκεί δραστηριότητα στην ελληνική επικράτεια και αποβλέπει στην απόκτηση εισοδήματος από εμπορική ή βιοτεχνική ή γεωργική επιχείρηση ή από ελευθέριο επάγγελμα ή από οποιαδήποτε άλλη επιχείρηση, καθώς και οι αστικές κερδοσκοπικές ή μη εταιρείες, έχει τις υποχρεώσεις του παρόντος νόμου σχετικά με την τήρηση βιβλίων , έκδοση στοιχείων και υποβολή δεδομένων για διασταύρωση».

Επειδή σύμφωνα με το άρθρο 7 παρ 1 του ν. 4093/2012 « 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.»

Επειδή σύμφωνα με την ΠΟΛ 1004/2013 άρθρο 9 παρ 1 του Υφυπουργού Οικονομικών, *Διασφάλιση συναλλαγών και διαφύλαξη δεδομένων* «..... Οι αποδείξεις λιανικής για την πώληση ή την παροχή υπηρεσιών του άρθρου 7 του παρόντος κώδικα , εκδίδονται υποχρεωτικά με τη χρήση φορολογικών ταμειακών μηχανών ή μηχανογραφικά με τη χρήση Η/Υ και με σήμανση από φορολογικό μηχανισμό ΕΑΦΔΣΣ του ν.1809/1988(ΦΕΚ Α΄ 222) βάσει των διατάξεων του άρθρου 1 του νόμου αυτού.....».

Επειδή σύμφωνα με το άρθρο 1 παρ. 1 του Ν. 1809/88 ορίζεται ότι « Οι επιτηδεύματιες που πωλούν αγαθά λιανικώς ή κυρίως λιανικώς ή παρέχουν υπηρεσίες στο κοινό και τηρούν βιβλία δεύτερης ή τρίτης κατηγορίας του ΚΒΣ υποχρεούνται να χρησιμοποιούν φορολογικές ταμειακές μηχανές για την έκδοση αποδείξεων λιανικής πώλησης αγαθών και παροχής υπηρεσιών.....».

Επειδή σύμφωνα με το άρθρου 922 του Α.Κ (ΠΔ 456/1984)*Ευθύνη του προστήσαντος* «Ο κύριος ή ο προστήσας κάποιον άλλον σε μια υπηρεσία ευθύνεται για τη ζημιά που ο υπηρέτης ή ο προστηθείς προξένησε σε τρίτον παράνομα κατά την υπηρεσία του.»

Επειδή με τις διατάξεις του άρθρου 922ΑΚ καθιερώνεται αντικειμενική ευθύνη του προστήσαντος για τις πράξεις των τρίτων που διορίζει κατά την εκτέλεση της υπηρεσίας που τους έχει ανατεθεί.

Επειδή, στην υπο κρίση περίπτωση η καταλογισθείσα παράβαση στηρίχθηκε στον έλεγχο που πραγματοποιήθηκε από Αστυνομικούς της Δ/σης Τροχαίας στο με αριθμ. κυκλοφορίας Δ.Χ.Ε, ιδιοκτησίας του προσφεύγοντος, την 06-07-2013 στα ΚΤΕΛ στην όπου κατελήφθη ο οδηγός του, του, να παρεμβαίνει σκόπιμα στην ταμειακή μηχανή, με συσκευή – καλώδιο τύπου τηλεφώνου, προκειμένου να μην εκδίδονται αποδείξεις.

Επειδή ο οδηγός του με αριθμ. κυκλοφορίας Δ.Χ.Ε,, ενεργούσε προστηθείς του προσφεύγοντος, και συγκεκριμένα ως υπάλληλός του και όχι ως ανεξάρτητος επιτηδευματίας. Ως εκ τούτου ο προσφεύγων ευθύνεται για τις παραβάσεις που διαπράττει ο οδηγός του. Η δε ύπαρξη ιδιωτικού συμφωνητικού μεταξύ προστήσαντος και προστηθέντος ανάγεται στις εσωτερικές τους σχέσεις και ουδόλως επηρεάζει την επιβολή του υπό κρίση προστίμου στον κατά νόμο υπόχρεο επιτηδευματία.

Επειδή ο ισχυρισμός του προσφεύγοντος περί παραβίασης της αρχής της αναλογικότητας όπως προβλέπεται από το άρθρο 25 του Συντάγματος είναι αβάσιμος, διότι δεν παραβιάζεται η αρχή της αναλογικότητας δεδομένου ότι ο τρόπος υπολογισμού του προστίμου προβλέπεται ευθέως στο νόμο (άρθρο 10 του Ν. 1809/1988 Καθιέρωση Φορολογικών Μηχανισμών και άλλες διατάξεις) και η φορολογική αρχή προέβη στην επιβολή του με βάση τη διαπιστωθείσα παράβαση. Κι αυτό επειδή το κρίσιμο στοιχείο που διέπει την αρχή της αναλογικότητας είναι η ύπαρξη εύλογης σχέσης μεταξύ συγκεκριμένου διοικητικού μέτρου και επιδιωκόμενου νομίμου σκοπού. Τη σχέση αυτή την έχει σταθμίσει ο νομοθέτης του Ν. 1809/1988, λαμβάνοντας υπόψη τον επιδιωκόμενο σκοπό, που δεν είναι άλλος από την πάταξη της φοροδιαφυγής, τη σύλληψη της φορολογητέας ύλης και την προάσπιση του δημοσίου συμφέροντος, διαμέσου της εξασφάλισης της καταβολής των οφειλομένων φόρων.

Η διάταξη του άρθρου 10 παρ. 3 περ. ε'3 του ν. 1809/1988, καθιστά τυπική την παράβαση της παραβίασης ή παραποίησης φορολογικών μηχανισμών και συστημάτων , περιορίζοντας την σχετική διακριτική ευχέρεια της φορολογικής αρχής. Όπως έχει άλλωστε κριθεί με την πρόσφατη 2402/2010 ΣτΕ, «...όταν η ίδια η φορολογική αρχή, θεμιτώς κατά το Σύνταγμα, εν όψει των αναφερθέντων, δεν διαθέτει διακριτική ευχέρεια να προσδιορίζει το ύψος του προστίμου αναλόγως των ειδικότερων συνθηκών της παραβάσεως, θέμα παραβιάσεως της αρχής της αναλογικότητας ή του δικαιώματος παροχής έννομης προστασίας ως εκ του ότι το δικαστήριο που ελέγχει τη

νομιμότητα της σχετικής πράξεως της ως άνω αρχής δεν διαθέτει ούτε αυτό τέτοια εξουσία, δεν μπορεί να τεθεί».

Επειδή οι διαπιστώσεις του ελέγχου, όπως αυτές καταγράφονται στην με ημερομηνία θεώρησης 26-09-2014 έκθεση ελέγχου του Προϊσταμένου της ΔΟΥ, επί της οποίας εδράζεται η προσβαλλόμενη απόφαση, κρίνονται βάσιμες, αποδεκτές και πλήρως αιτιολογημένες, η υπό κρίση ενδικοφανής προσφυγή πρέπει να απορριφθεί.

Αποφασίζουμε

την απόρριψη της με αριθμ. Πρωτ./06-11-2014 ενδικοφανούς προσφυγής του, **ΑΦΜ**

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

ΔΙΑΧΕΙΡΙΣΤΙΚΗ ΠΕΡΙΟΔΟΣ 01/01/2013- 31/12/2013

Πρόστιμο άρθρου 10 παρ 3 περ. ε.3 του Ν 1809/88: ποσό **30.000,00** ευρώ (50x 600,00€).

Ο ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΣ ΤΗΣ ΔΙΕΥΘΥΝΣΗΣ
ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ α/α

**Ακριβές Αντίγραφο
Η Υπάλληλος του Τμήματος
Διοικητικής Υποστήριξης**

ΓΕΩΡΓΙΟΣ ΚΑΚΙΩΡΑΣ

Σημείωση : Κατά της απόφασης αυτής επιτρέπεται η άσκηση προσφυγής ενώπιον των αρμόδιων Διοικητικών Δικαστηρίων εντός τριάντα (30) ημερών από την κοινοποίησή της με υποχρέωση, επί ποινή απαραδέκτου άσκησης της προσφυγής, επίδοσης επικυρωμένου αντιγράφου αυτής στην Υπηρεσία μας εντός είκοσι (20) ημερών από τη λήξη της προθεσμίας για την άσκησή της (άρθ. 126 ν. 2717/99).