



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ



ΑΑΔΕ
Ανεξάρτητη Αρχή
Δημοσίων Εσόδων

Θεσσαλονίκη 6/9/2018

Αριθμός απόφασης: 1573

**ΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ
ΥΠΟΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ &
ΝΟΜΙΚΗΣ ΥΠΟΣΤΗΡΙΞΗΣ**

ΤΜΗΜΑ : Α7' - Επανεξέτασης

Ταχ. Δ/ση : Εγνατία 45

Ταχ. Κώδικας : 54630 – Θεσ/νικη

Τηλέφωνο : 2313-333245

ΦΑΞ : 2313-333258

ΑΠΟΦΑΣΗ

Ο ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΣ ΤΗΣ ΔΙΕΥΘΥΝΣΗΣ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ

Έχοντας υπόψη:

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 1064/27-4-2017 Απόφασης του Διοικητή της Ανεξάρτητης Αρχής Δημοσίων Εσόδων (ΦΕΚ Β' 1440/27-4-2017).

2. Την ΠΟΛ 1069/04-03-2014 Εγκύκλιο της Γενικής Γραμματείας Δημοσίων Εσόδων του Υπουργείου Οικονομικών.

3. Την Δ.Ε.Δ. 1126366 ΕΞ 2016/30.08.2016 (ΦΕΚ Β' 2759/1.9.2016) Απόφαση του Προϊσταμένου της Διεύθυνσης Επίλυσης Διαφορών «Παροχή εξουσιοδότησης υπογραφής».

4. Την από 3/5/2018 και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανή προσφυγή της ΑΦΜ, κατοίκου, επί της οδού, κατά της με αρ. .../8-2-2018 Πράξης Επιβολής Προστίμου του προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. και τα προσκομιζόμενα με αυτήν σχετικά έγγραφα.

5. Την ανωτέρω προσβαλλόμενη πράξη της οποίας ζητείται η ακύρωση.

6. Την από Έκθεση Απόψεων του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ.

6. Την εισήγηση του ορισθέντος υπαλλήλου του Τμήματος Α7 - Επανεξέτασης, όπως αποτυπώνεται στο σχέδιο της απόφασης.

Επί της από 3/5/2018 και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανούς προσφυγής της, 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, επαγόμαστε τα ακόλουθα:

Με την με αριθμό .../8-2-2018 Απόφαση Επιβολής Προστίμου του προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ., καταλογίστηκε στην προσφεύγουσα ποσό 1.200,00 €, για τη διαχειριστική περίοδο 1/1/2006- 31/12/2006, σύμφωνα με τις διατάξεις των άρθρων 5, 9 και 24§4 του Ν.2523/97 και του άρθρου 10§3 του Ν. 1809/1988, για τη μη διαφύλαξη και απώλεια του βιβλιαρίου Συντήρησης και Επισκευών της Φ.Τ.Μ..

Η προσφεύγουσα διατηρούσε επιχείρηση – λιανικό εμπόριο διαφόρων τουριστικών και λοιπών παρομοίων ειδών λαϊκής τέχνης - με έδρα τη από το 1999 (ημερομηνία έναρξης της επιχείρησης βάσει των στοιχείων του Μητρώου – TAXIS : 19/08/1999). Την 08/02/2018 η ως άνω φορολογουμένη προσήλθε στη Δ.Ο.Υ(Δ.Ο.Υ έδρας) και προέβη σε εκπρόθεσμη δήλωση διακοπής των εργασιών της προαναφερόμενης επιχείρησης, με αιτούμενη ημερομηνία διακοπής την 31/12/2006 (αρ. δήλωσης: .../08-02-2018). Ακολούθως, το αρμόδιο τμήμα Κ.Β.Σ. της ανωτέρω Δ.Ο.Υ επέβαλε, δυνάμει της με αρ. πρωτοκόλλου/17-11-2017 υπεύθυνης δήλωσης της προσφεύγουσας περί απώλειας του βιβλίου της ταμειακής μηχανής, το προσβαλλόμενο πρόστιμο. Στη συνέχεια, η προσφεύγουσα με τη με αρ. πρωτ./18-4-2018 αίτησή της προς τη Δ.Ο.Υ. αιτήθηκε τη διαγραφή ή μείωση του ανωτέρω προστίμου, η οποία δεν έγινε δεκτή.

Η προσφεύγουσα, με την υπό κρίση ενδικοφανή προσφυγή, ζητά την ακύρωση της παραπάνω προσβαλλόμενης πράξης του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ., ισχυριζόμενη ότι εφόσον η διαπίστωση της απώλειας του βιβλιαρίου έγινε μετά την 1/1/2016 δεν δύναται να επιβληθεί πρόστιμο, καθώς η παράβαση της απώλειας του βιβλιαρίου δεν κατονομάζεται στις περιπτώσεις των παραβάσεων που ορίζονται στο άρθρο 54 του Ν.4174/2013. (ΠΟΛ 1026/2018).

Επειδή, σύμφωνα με το άρθρο 40 (Μεταβατικές διατάξεις) του Ν.4308/2014 : «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. 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. 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, στο άρθρο 8 (Υποχρεώσεις κατόχου/χρήστη Φ.Η.Μ.) της ΠΟΛ 1068/2015 της Γ.Γ.Δ.Ε. ορίζεται : «Ο κάτοχος/χρήστης Φ.Η.Μ. έχει τις κάτωθι υποχρεώσεις: ...8.2. Είναι υπεύθυνος για την φύλαξη του Βιβλίου Συντήρησης του Φ.Η.Μ., την σφράγιση και ενημέρωση του από κάθε τεχνικό (πιστοποιημένο ή μη) που επεμβαίνει στο Hardware ή το Software του Φ.Η.Μ. καθώς και την άμεση παράδοση του στα ελεγκτικά όργανα, αν και όταν αυτό ζητηθεί. ...»

Επειδή, στην ΠΟΛ 1026/2018 του Διοικητή της Α.Α.Δ.Ε. διευκρινίζεται : «**Ν. ΜΗ ΔΙΑΦΥΛΑΞΗ ΤΟΥ ΒΙΒΛΙΑΡΙΟΥ ΣΥΝΤΗΡΗΣΗΣ ΚΑΙ ΕΠΙΣΚΕΥΩΝ**

Σύμφωνα με το άρθρο 8.2 της ΠΟΛ.1068/2015 ο κάτοχος/χρήστης Φ.Η.Μ. είναι υπεύθυνος για τη φύλαξη του Βιβλίου Συντήρησης του Φ.Η.Μ. τη σφράγιση και ενημέρωσή του από κάθε τεχνικό (πιστοποιημένο ή μη) που επεμβαίνει στο Hardware ή το Software του Φ.Η.Μ. καθώς και την άμεση παράδοσή του στα ελεγκτικά όργανα αν και όταν αυτό ζητηθεί.

-Σημειώνεται ότι η μη διαφύλαξη του βιβλιαρίου Συντήρησης και Επισκευών, το οποίο δεν αποτελεί λογιστικό αρχείο, ούτε αρχείο που δημιουργούν οι ΦΗΜ, ούτε βέβαια δήλωση πληροφοριακού χαρακτήρα, δεν κατονομάζεται στις περιπτώσεις των παραβάσεων, που ορίζονται με τις διατάξεις της [παραγράφου 1 του άρθρου 54 του Ν. 4174/2013](#) , για την επιβολή των σχετικών κυρώσεων. Επομένως, δεν επιβάλλονται κυρώσεις για τη μη διαφύλαξη αυτού, όταν η διάπραξη (διαπίστωση απώλειας ή δήλωση απώλειας) ανάγεται σε περιόδους από 1.1.2016 και μετά.

-Διευκρινίζεται ότι η μη ανταπόκριση του φορολογούμενου σε αίτημα/πρόσκληση της φορολογικής αρχής για προσκόμιση του βιβλιαρίου Συντήρησης και Επισκευών, συνιστά παράβαση της περίπτωσης δ' της [παραγράφου 1 του άρθρου 54 του Κ.Φ.Δ.](#) (μη ανταπόκριση σε αίτημα της Φορολογικής Διοίκησης για παροχή πληροφοριών ή στοιχείων) και επιβάλλονται, κατά περίπτωση, οι κυρώσεις που προβλέπονται με τις διατάξεις των περιπτώσεων β', γ' και δ' της παραγράφου 2 του άρθρου 54 του νόμου αυτού.»

Επειδή στην υπό κρίση περίπτωση η προσφεύγουσα, προκειμένου να προβεί σε εκπρόθεσμη δήλωση διακοπής των εργασιών της επιχείρησής της, με αιτούμενη ημερομηνία διακοπής την 31/12/2006, υπέβαλε την με αρ. πρωτ./17-11-2017 υπεύθυνη δήλωση για την απώλεια του βιβλιαρίου συντήρησης και επισκευών της ταμειακής μηχανής της.

Επομένως, εφόσον η διάπραξη της παράβασης της απώλειας του ως άνω βιβλιαρίου αφορά στην περίοδο μετά της 1.1.2016, ήτοι στις 17.11.2017, δεν επιβάλλονται τα πρόστιμα της [παραγράφου 1 του άρθρου 54 του Ν. 4174/2013](#), καθώς δεν κατονομάζεται στις περιπτώσεις των

παραβάσεων, που ορίζονται με τις διατάξεις για την επιβολή των σχετικών κυρώσεων και εφόσον δεν αποδεικνύεται ότι η απώλεια ανάγεται σε προγενέστερο χρόνο, δεν τυγχάνουν εφαρμογής ούτε οι διατάξεις του άρθρου 10§3 του Ν. 1809/1988, περί μη διαφύλαξης και απώλειας του βιβλιαρίου Συντήρησης και Επισκευών της Φ.Τ.Μ., λόγω κατάργησης του άρθρου αυτού με το άρθρο 38 παρ. 2 του Ν.4308/2014, όπως τροποποιήθηκε με το άρθρο 6 του Ν.4337/2015 και ισχύει από 31/12/2015 και μετά και ως εκ τούτου ο σχετικός ισχυρισμός της προσφεύγουσας γίνεται αποδεκτός.

Επειδή περαιτέρω και όλως επικουρικώς, ο χρόνος διαφύλαξης του εν λόγω βιβλιαρίου για τη χρήση 2006 έχει παρέλθει λόγω παραγραφής, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 84 παρ. 1, σε συνδυασμό με τις διατάξεις του άρθρου 9 παρ. 5 του Ν.2523/97, εφόσον δεν χρήζουν εφαρμογής οι διατάξεις των νόμων περί παράτασης παραγραφής της χρήσης αυτής, καθώς θεωρούνται, κατ'εφαρμογή των αποφάσεων 1738/2017 ΟλΣτΕ, 2932/2017 ΣτΕ και 2642/2017 Πρακτικό της Ολομέλειας του ΝΣΚ ως αντισυνταγματικές.

Α π ο φ α σ ί ζ ο υ μ ε

Την **αποδοχή** της με ημερομηνία κατάθεσης 3/5/2018 και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανούς προσφυγής της, ΑΦΜ και την **ακύρωση** της με αριθμό 30/8-2-2018 Απόφασης Επιβολής Προστίμου του προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ.

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

Ακριβές Αντίγραφο
Η Υπάλληλος του Αυτοτελούς
Γραφείου Διοικητικής Υποστήριξης

ΜΕ ΕΝΤΟΛΗ ΤΟΥ ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΥ
ΤΗΣ ΔΙΕΥΘΥΝΣΗΣ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ

Ο ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΣ ΤΗΣ
ΥΠΟΔΙΕΥΘΥΝΣΗΣ ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ ΚΑΙ
ΝΟΜΙΚΗΣ ΥΠΟΣΤΗΡΙΞΗΣ

ΚΑΤΣΙΟΥΡΗΣ ΓΕΩΡΓΙΟΣ