



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ

ΑΑΔΕ

Ανεξάρτητη Αρχή
Δημοσίων Εσόδων

ΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ

ΤΜΗΜΑ ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ Α6

Ταχ. Δ/ση : Αριστογείτονος 19

Ταχ. Κώδικας : 176 71 - Καλλιθέα

Τηλέφωνο : 213160437

ΦΑΞ : 2131604567

Καλλιθέα,

28-07-2017

Αριθμός απόφασης:

4136

ΑΠΟΦΑΣΗ

Ο ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΣ ΤΗΣ ΔΙΕΥΘΥΝΣΗΣ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ

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 31-03-2017 και με αριθμό πρωτοκόλλου «.....» ενδικοφανή προσφυγή της «.....» με ΑΦ.Μ «.....» με έδρα την «.....» Τ.Κ 84002 κατά της με αριθμό «.....» Πράξης Επιβολής Προστίμου του Προϊσταμένου Δ.Ο.Υ. ΠΑΛΛΗΝΗΣ, με την οποία επεβλήθη σε βάρος της πρόστιμο συνολικού ποσού 600,00 € για το φορολογικό έτος 1/1/2015 έως 31/12/2015, και τα συνημμένα με αυτή έγγραφα.
5. Την υπ' αριθ. «.....» Πράξη Επιβολής Προστίμου του Προϊσταμένου Δ.Ο.Υ. ΠΑΛΛΗΝΗΣ της οποίας ζητείται η ακύρωση.
6. Τις απόψεις της ανωτέρω φορολογικής αρχής.
7. Την εισήγηση του ορισθέντος υπαλλήλου του Α6 τμήματος της Υπηρεσίας μας, όπως αποτυπώνεται στα σχέδια.

Επί της από 31-03-2017 και με αριθμό πρωτοκόλλου «.....» ενδικοφανούς προσφυγής της «.....» με ΑΦ.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, επαγόμεστε τα ακόλουθα:

Με την αριθμό «.....» προσβαλλόμενη Πράξη Επιβολής Προστίμου επί παραβάσεων τήρησης βιβλίων και στοιχείων του Προϊσταμένου Δ.Ο.Υ ΠΑΛΛΗΝΗΣ επιβλήθηκε σε βάρος της προσφεύγουσας πρόστιμο συνολικού ποσού 600,00 € για το φορολογικό έτος 01/01-31/12/2015, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 5§2 περίπτ. α' ν.2523/1997 λόγω παράβασης των συνδυασμένων διατάξεων των άρθρων 10 παραγρ. 3 περίπτ. δ' ν. 1809/88, του άρθρου 38 § 2 ν.4308/2014 (Ε.Λ.Π.), όπως τροποποιήθηκε και ισχύει με τις διατάξεις του άρθρου 6 ν. 4337/2015 και του άρθρου 12§14 Ν. 4308/2014 (Ε.Λ.Π.).

Η παράβαση αφορά στη μη δήλωση εκ μέρους της προσφεύγουσας της έναρξης λειτουργίας του φορολογικού ηλεκτρονικού μηχανισμού (ΦΗΜ) με αριθμό μητρώου «.....», ο οποίος χρησιμοποιούνταν από την επιχείρηση από τις 10.9.2015.

Η υπό κρίση Πράξη Επιβολής Προστίμου εκδόθηκε από τον Προϊστάμενο της Δ.Ο.Υ. ΠΑΛΛΗΝΗΣ βάσει της έκθεσης μερικού επιτόπιου ελέγχου των υπαλλήλων της Υπηρεσίας Δ.Ο.Υ Α ΑΘΗΝΩΝ «.....»

Η προσφεύγουσα, με την υπό κρίση ενδικοφανή προσφυγή, ζητά την ακύρωση της προσβαλλόμενης πράξης, προβάλλοντας τα εξής:

- Κατά τον έλεγχο διαπιστώθηκε ότι τα ημερήσια «Ζ» τους ως άνω Φ.Η.Μ είχαν καταχωρηθεί εμπρόθεσμα και είχε καταβληθεί ο αναλογούν ΦΠΑ.
- Εκ παραδρομής είχε δηλωθεί εμπρόθεσμα από την επιχείρηση στις 14/9/2015 ο Φ.Η.Μ με αρ. «.....» με το έντυπο (Δ13). το οποίο είχε αποθηκευτή αντί να υποβληθεί οριστικά
- Κατά την ημερομηνία διαπίστωση της παράβασης την 22-07-2015 δεν ίσχυαν οι διατάξεις του άρθρου 10 του Ν.1809/88 αφού είχαν καταργηθεί με το άρθρο 38 παρ.2 του Ν.4308/2014 .Το άρθρο 10 του Ν.1809/88 επανήλθε στις 17-10-2015 με το άρθρο 6 του Ν .4337/15 .Οπότε για το διάστημα 01-01-2015 έως 16-10-2015 πρέπει να επιβληθεί πρόστιμο σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 54 παρ.2 του Ν 4174/2013 που ανέρχεται σε 100,00 ευρώ.

Επειδή σύμφωνα με το άρθρο 4§ 2 Ν. 1809/88:

2. Ο αγοραστής ή χρήστης ή κάτοχος υποχρεούται να υποβάλλει στη Δ.Ο.Υ. της έδρας που υπάγεται, μέσα στην προθεσμία που ορίζεται στην παράγραφο 1 του παρόντος άρθρου, υπεύθυνη δήλωση του άρθρου 8 του ν. 1599/1986, στην οποία αναγράφονται ο τρόπος και η ημερομηνία απόκτησης, τα στοιχεία του οικείου παραστατικού, καθώς και ο ακριβής τόπος (διεύθυνση της έδρας, υποκαταστήματος ή άλλου χώρου), στον οποίο πρόκειται να εγκαταστήσει και να λειτουργήσει τη συγκεκριμένη μηχανή. Σε περίπτωση οποιασδήποτε μεταβολής, όπως μεταφορά σε άλλη εγκατάσταση, παύση δραστηριότητας, πλήρωση μνήμης, αλλαγή κατόχου κ.λ.π. ο ως άνω υπόχρεος δηλώνει τη μεταβολή αυτή μέσα στην πιο πάνω προθεσμία και κατά

τον ίδιο τρόπο. Οι αγοραστές ή χρήστες, στην ίδια προθεσμία, υποχρεούνται να προσκομίσουν στην αρμόδια Δ.Ο.Υ. και το βιβλιάριο συντήρησης κάθε καινούργιας φορολογικής ταμειακής μηχανής ή συστήματος προς θεώρηση. Η ίδια υποχρέωση υφίσταται και στην περίπτωση αντικατάστασης της φυσικής μνήμης της μηχανής. Το βιβλιάριο συντήρησης ακολουθεί το φορολογικό μηχανισμό ή σύστημα σε κάθε περίπτωση μεταβολής εγκατάστασης του χρήστη ή κατόχου, ο οποίος έχει τις υποχρεώσεις του νόμου αυτού.

Επειδή σύμφωνα με την **ΠΟΛ.1024/15.2.2007** περί «Κοινοποίησης των διατάξεων των άρθρων 27-35 του 3522/2006 (ΦΕΚ Α' 276/22.12.2006) «Μεταβολές στη φορολογία εισοδήματος, απλουστεύσεις στον Κώδικα Βιβλίων και Στοιχείων και άλλες διατάξεις», που αφορούν θέματα του Κ.Β.Σ. (π.δ. 186/1992), των προστίμων του Κ.Β.Σ. (άρθρο 5 του 2523/1997) και των Φορολογικών Ηλεκτρονικών Μηχανισμών (ν. 1809/1988) και παροχή οδηγιών για την εφαρμογή τους»

Παράγραφος 34.8. Επέκταση της προθεσμίας δήλωσης απόκτησης του φορολογικού μηχανισμού - Υποχρέωση υποβολής του δελτίου «Ζ» εγκατάστασης - έναρξης του φορολογικού μηχανισμού από τον πωλητή αυτού (έναρξη ισχύος από 22/12/2006).

Με τις διατάξεις της παραγράφου αυτής αντικαθίστανται το πρώτο και δεύτερο εδάφιο της παραγράφου 1 του Άρθρου 4 και επέρχονται οι εξής τροποποιήσεις: Επεκτείνεται η προθεσμία δήλωσης απόκτησης κάθε φορολογικού μηχανισμού στη Δ.Ο.Υ. από δέκα (10) ημερολογιακές ημέρες που ίσχυε σε δεκαπέντε (15) τόσο για τον πωλητή όσο και για τον αγοραστή, με σκοπό την διευκόλυνση των υπόχρεων ως προς την εκπλήρωση της υποχρέωσης αυτής και την αποφυγή του καταλογισμού τυπικών παραβάσεων. Εξυπακούεται ότι μέσα στην ίδια νέα προθεσμία υποβάλλεται και η δήλωση -κατάσταση που προβλέπεται με τις διατάξεις της Α.Υ.Ο.Ο.ΠΟΛ.1082/2.6.2003.

Επειδή σύμφωνα με το άρθρο 12 παρ.14 Ν. 4308/2014 (Ε.Λ.Π.)

Η οντότητα που εκδίδει στοιχεία λιανικής πώλησης με τη χρήση φορολογικών ηλεκτρονικών μηχανισμών της παραγράφου 8, διαβιβάζει εντός δέκα (10) ημερών από την έναρξη ή την παύση της χρήσης του εν λόγω μέσου στη Διεύθυνση Υποστήριξης Ηλεκτρονικών Υπηρεσιών της Γενικής Διεύθυνσης Δημοσίων Εσόδων του Υπουργείου Οικονομικών τις ακόλουθες, κατά περίπτωση πληροφορίες:

α) Τον τύπο και το σειριακό αριθμό (κωδικό) του κατασκευαστή του χρησιμοποιούμενου μέσου που απαιτείται για την ταυτοποίηση του εν λόγω μέσου.

β) Την ημερομηνία απόκτησης και την ημερομηνία οριστικής παύσης της χρήσης του μέσου.

Επειδή σύμφωνα με το άρθρο 10 § 3δ Ν. 1809/88:

δ) Η μη δήλωση κάθε φορολογικού μηχανισμού ή συστήματος θεωρείται γενική παράβαση και επιβάλλεται το πρόστιμο που ορίζεται με τις διατάξεις της περίπτωσης α' της παραγράφου 2 του άρθρου 5 του ν. 2523/1997, κατά περίπτωση.

Επειδή σύμφωνα με το άρθρο 5 παρ. 2 περίπτ. α' του Ν. 2523/97

α.β. Για υπόχρεους σε τήρηση βιβλίων Β` κατηγορίας το πρόστιμο ορίζεται σε εξακόσια (600) ευρώ.

Επειδή ο προσφύγων με την ενδικοφανή προσφυγή του προβάλλει ως λόγο, ότι δεν ισχύουν οι διατάξεις του άρθρου **5 του Ν. 2523/97**.

Επειδή στην προκειμένη περίπτωση η προσφεύγουσα δεν προέβη στην προβλεπόμενη από το νόμο γνωστοποίηση και δεν δήλωσε την αγορά-έναρξη λειτουργίας του φορολογικού ηλεκτρονικού μηχανισμού (ΦΗΜ) με αριθμό μητρώου «.....», ο οποίος χρησιμοποιούνταν από την επιχείρηση από τις **22.7.2015** και σύμφωνα με τις προαναφερόμενες διατάξεις του άρθρου **4§ 2 Ν. 1809/88** υποχρεούται να δηλώσει την απόκτησή του εντός (15) ημερών από την αγορά αυτού, ήτοι την **22.07.2015**.

Επειδή σύμφωνα με το άρθρο **38 παρ.2 Ν. 4308/2014**, όπως αυτό ίσχυε κατά το χρόνο διάπραξης της παράβασης και μέχρι τις **17.10.2015**, πριν την τροποποίησή του με το άρθρο **6 του Ν. 4337/17.10.2015**:

Ο ν. 1809/1988 καταργείται από 1η Ιανουαρίου 2015, καθώς και κάθε διάταξη, ερμηνευτική εγκύκλιος ή Οδηγία έχει εκδοθεί δυνάμει εκείνου του νόμου. Κατ' εξαίρεση, παραμένει σε ισχύ το άρθρο 10 του ν. 1809/1988 για παραβάσεις που διαπράττονται μέχρι τις **31 Δεκεμβρίου 2014**.

Επειδή σύμφωνα με ίδιο ως άνω άρθρο **38 παρ.2 Ν. 4308/2014**, όπως αυτό ισχύει μετά την τροποποίησή του με το άρθρο **6 Ν. 4337/17.10.2015**

«.... Κατ' εξαίρεση, παραμένει σε ισχύ το άρθρο 10 του ν. 1809/1988 για παραβάσεις που διαπράττονται μέχρι τις **31 Δεκεμβρίου 2015**.»

Συνεπώς, σύμφωνα με τα παραπάνω, με το άρθρο **38 παρ.2 Ν. 4308/2014** καταργείται από **1.1.2015**, κάθε διάταξη σχετική με τον ν. 1809/1988 μέχρι την αναβίωση του άρθρου 10 με το άρθρο **6 Ν. 4337/17.10.2015**

Επειδή όπως έχει δεχθεί η Διοίκηση με τα κάτωθι έγγραφα:

α) το με αριθμό πρωτοκ. ΔΕΛ Ζ ΚΦΑΣ 1048539/22.3.2016 της Δ/σης ελέγχων, τμήμα Ζ', Κ.Φ.Α.Σ.

β) το με αριθμό πρωτοκ. ΔΕΑΦΔ 1142915/30.9.2016 της Δ/σης εφαρμογής άμεσης φορολογίας, τμήμα Δ' φορολογικής απεικόνισης συναλλαγών

γ) το με αριθμό πρωτοκ. ΔΕΛ Ζ ΚΦΑΣ 1061218/15.4.2016 της Δ/σης Ελέγχων, τμήμα Ζ' Κ.Φ.Α.Σ.

τα πρόστιμα των παραγράφων 8β' και 9 του άρθρου 5 ν.2523/97 επιβάλλονται για παραβάσεις που έχουν διαπραχθεί κατά το χρόνο ισχύος των διατάξεων του άρθρου 10 του ν. 1809/88 ήτοι από **17.10.2015 έως 31.12.2015** καθώς και γι αυτές που έχουν διαπραχθεί μέχρι την **31.12.2014**.

Κατά συνέπεια, σύμφωνα με τα παραπάνω, η προσφυγή πρέπει να γίνει μερικώς δεκτή και να επιβληθεί το πρόστιμο της περίπτωσης α' της παραγράφου 2 του άρθρου 54 του ν. 4174/2013

σε συνδυασμό με τις διατάξεις της περίπτωσης α' της παραγράφου 1 του άρθρου αυτού, για μη υποβολή δήλωσης πληροφοριακού χαρακτήρα (100 ευρώ).

Επειδή σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 54§1 περ. α' του ν. 4174/2013:

«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:

α) δεν υποβάλλει ή υποβάλλει εκπρόθεσμα «ή υποβάλει ελλιπή» δήλωση πληροφοριακού χαρακτήρα ή φορολογική δήλωση από την οποία δεν προκύπτει φορολογική υποχρέωση καταβολής φόρου.»

Επειδή περαιτέρω στην παράγραφο 2 περ. α' του ως άνω νόμου και άρθρου ορίζεται ότι:

«2. Τα πρόστιμα για τις παραβάσεις που αναφέρονται στην παράγραφο 1 καθορίζονται ως εξής:

α) εκατό (100) ευρώ, σε περίπτωση μη υποβολής ή εκπρόθεσμης υποβολής σχετικά με την περίπτωση α της παραγράφου 1».

Α π ο φ α σ ί ζ ο υ μ ε

Την μερική αποδοχή της από 31-03-2017 και με αριθμό πρωτοκόλλου «.....» ενδικοφανούς προσφυγής της «.....» με ΑΦ.Μ «.....» και την επιβολή του προστίμου του άρθρου 54 παρ.2 ν.4174/2013 σε συνδυασμό με τις διατάξεις της περ. α'της παραγρ. 1 του ιδίου άρθρου και νόμου

Οριστική φορολογική υποχρέωση του υπόχρεου με βάση την παρούσα απόφαση:

Πρόστιμο άρθρου 54 παρ.2 περίπτωση α'ν.4174/2013 σε συνδυασμό με τις διατάξεις της περ. α'της παραγρ. 1 του ιδίου άρθρου και νόμου.

Φορολογικό έτος 01/01-31/12/2015

Ποσό : 100 €

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 αα
ΚΑΜΠΟΣΟΣ ΙΩΑΝΝΗΣ

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