



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ



ΑΑΔΕ

Ανεξάρτητη Αρχή
Δημοσίων Εσόδων

Καλλιθέα 12.5.17

Αριθμός απόφασης: 2892

ΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ

ΥΠΟΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ

ΤΜΗΜΑ Α1

Ταχ. Δ/ση : Αριστογείτονος 19

Ταχ. Κώδικας : 176 71 - Καλλιθέα

Τηλέφωνο : 2131604534

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 αριθμ. Δ.Ε.Δ. 1126366 ΕΞ 2016/16.11.16 (ΦΕΚ 2759 / τ. Β' / 1.9.16) Απόφαση του Προϊσταμένου της Διεύθυνσης Επίλυσης Διαφορών.

4. Τη με ημερομηνία κατάθεσης **12.1.17** και αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανή προσφυγή της, ΑΦΜ:, κατοίκου, κατά της με αρ./18.11.16 Πράξης Επιβολής Προστίμου του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Ν. ΙΩΝΙΑΣ ΒΟΛΟΥ για τη φορολογική περίοδο 1.1.2015-31.12.2015, και τα προσκομιζόμενα με αυτήν σχετικά έγγραφα.

5. Τη με αρ./18.11.16 Πράξη Επιβολής Προστίμου του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Ν. ΙΩΝΙΑΣ ΒΟΛΟΥ για τη φορολογική περίοδο 1.1.2015-31.12.2015, της οποίας ζητείται η ακύρωση, καθώς και την από 16.11.16 Έκθεση Ελέγχου ΕΛΠ (ν.4308/2014), της Δ.Ο.Υ. Ν. ΙΩΝΙΑΣ ΒΟΛΟΥ.

6. Τις απόψεις της Δ.Ο.Υ. Ν. ΙΩΝΙΑΣ ΒΟΛΟΥ.

7. Την εισήγηση του ορισθέντος υπαλλήλου του Τμήματος Α1 όπως αποτυπώνεται στο σχέδιο της απόφασης.

Επί της με ημερομηνία κατάθεσης **12.1.17** και 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 υπ' αριθ./18.11.16 Πράξη Επιβολής Προστίμου, επιβλήθηκε σε βάρος της προσφεύγουσας πρόστιμο σύμφωνα με τα άρθρα 5, 9 του ν. 2523/97 και το άρθρο 10 του ν.1809/88, λόγω παράβασης των άρθρων 4 & 5 του ν.1809/88, για τη φορολογική περίοδο

1.1.2015-31.12.2015, συνολικού ποσού 1.200,00 €, λόγω μη διαφύλαξης (απώλειας) του βιβλιαρίου συντήρησης και επισκευών της με αριθμό μητρώου φορολογικής ταμειακής μηχανής.

Η ως άνω προσβαλλόμενη πράξη εδράζεται επί της από 16.11.16 Έκθεσης Ελέγχου ΕΛΠ (ν.4308/2014) της Δ.Ο.Υ. Ν. ΙΩΝΙΑΣ ΒΟΛΟΥ, σύμφωνα με τη οποία η προσφεύγουσα δε διαφύλαξε το βιβλιάριο συντήρησης και επισκευών της με αριθμό μητρώου φορολογικής ταμειακής μηχανής, όπως αυτό πρόέκυψε από την με αρ. πρωτ./30.7.15 υπεύθυνη δήλωσή της, που κατέθεσε στην ως άνω Δ.Ο.Υ., περί απώλειάς του.

Η προσφεύγουσα με την υπό κρίση ενδικοφανή προσφυγή, ζητά την ακύρωση της ως άνω προσβαλλόμενης πράξης, επικαλούμενη παραβίαση της συνταγματικά κατοχυρωμένης αρχής της προηγούμενης κλήσης σε ακρόαση, και ισχυριζόμενη ότι οι διατάξεις του άρθρου 10 του ν. 1809/1988 εφαρμόζονται για παραβάσεις που διαπράχθηκαν το διάστημα από 17.10.2015 έως και 31.12.2015 καθώς επίσης και για αυτές που έχουν διαπραχθεί μέχρι την 31.12.2014.

Επειδή, σύμφωνα με όσα ορίζονται στις διατάξεις των παρ. 1 και 8 του άρθρου 12 του Ν. 4308/2014 (Ε.Λ.Π.): «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 το άρθρο 4 του ν.1809/88 «5. Σε κάθε περίπτωση απώλειας βιβλιαρίου συντήρησης και επισκευών, εκδίδεται νέο βιβλιάριο, το οποίο θεωρείται στην αρμόδια Δ.Ο.Υ και στο οποίο αναγράφεται η ένδειξη 'Σε αντικατάσταση'».

Επειδή, σύμφωνα με το άρθρο 5 του ν.1809/88 «Ο χρήστης ή κάτοχος φορολογικού μηχανισμού ή συστήματος οφείλει να τηρεί και να διαφυλάσσει το βιβλιάριο συντήρησης, το οποίο του παραδίδεται από τον κάτοχο της άδειας καταλληλότητας ή εξουσιοδοτημένο από αυτόν τεχνικό αντιπρόσωπο, κατά την απόκτηση, καθώς και το φορολογικό μηχανισμό ή το μέρος του συστήματος με τα ενταμιευμένα σ' αυτό δεδομένα για χρονικό διάστημα ίσο με το χρόνο που κάθε φορά ορίζεται από τις αντίστοιχες διατάξεις του Κ.Β.Σ., για τη διαφύλαξη των φορολογικών στοιχείων. Επίσης οφείλει να μεριμνά για την ενημέρωση του βιβλιαρίου με ό,τι έχει σχέση με τη μηχανή, όπως συγκεντρωτικά δεδομένα φορολογικής μνήμης, συντηρήσεις, επισκευές, καθώς και να καλεί αμέσως για αποκατάσταση τυχόν βλάβης της μηχανής. Με απόφαση του Υπουργού Οικονομίας και Οικονομικών καθορίζονται οι λεπτομέρειες εφαρμογής των υποχρεώσεων αυτών. Το βιβλιάριο συντήρησης και επισκευών, το οποίο συνοδεύει πάντοτε το φορολογικό ηλεκτρονικό μηχανισμό επιδεικνύεται άμεσα σε κάθε απαίτηση φορολογικών ελέγχων.

Επειδή, με το άρθρο 10 του ν.1809/88 ορίζεται ότι: «1. Όποιος παραβαίνει τις διατάξεις του νόμου αυτού, των αποφάσεων που εκδίδονται κατ' εξουσιοδότησή του και των διατάξεων που αναφέρονται στις τεχνικές προδιαγραφές των φορολογικών ταμειακών μηχανών και συστημάτων τιμωρείται με πρόστιμο που προσδιορίζεται κατ' αντικειμενικό τρόπο.

2. Για την εφαρμογή του αντικειμενικού συστήματος ισχύουν οι Εννοιολογικοί προσδιορισμοί της παραγράφου 2 του άρθρου 5 του ν. 2523/1997.

3. Για όλες τις παραβάσεις εφαρμόζεται η Βάση Υπολογισμού Νο 1 (ΒΑΣ.ΥΠ.1) και συντελεστής βαρύτητας με αριθμητική τιμή που ορίζεται ως εξής: ζ) Σε περίπτωση μη διαφύλαξης ή μη επίδειξης του Βιβλιαρίου Συντήρησης και Επισκευών εφαρμόζεται η Βάση Υπολογισμού Νο 1 (ΒΑΣ.ΥΠ.1) και ο συντελεστής βαρύτητας ορίζεται σε δύο (2).»

Επειδή σύμφωνα με το άρθρο 38 παρ. 2 του ν. 4803/2014 :

«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 σ ισχύ το άρθρο 10 του ν. 1809/1988 για παραβάσεις που διαπράττονται μέχρι τις 31.12.2014.»

Επειδή σύμφωνα με το άρθρο 6 του ν. 4337/2015:

Το δεύτερο εδάφιο της παρ. 2 του άρθρου 38 του ν. 4308/2014 (Α` 251) αντικαθίσταται από τότε που ίσχυσε ως εξής:

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

Επειδή σύμφωνα με το ΔΕΑΦ Δ 1142915ΕΞ 2016 έγγραφο της ΓΓΔΕ Δ/νσης εφαρμογής άμεσης φορολογίας : « ... Τέλος, σημειώνεται ότι οι διατάξεις του άρθρου 10 του ν. 1809/1988 καθορίζουν τις κυρώσεις που επιβάλλονται για την παραβίαση των διατάξεων αυτού και των αποφάσεων που έχουν εκδοθεί κατ' εξουσιοδότηση αυτού του νόμου, εφαρμόζονται δε επί παραβάσεων των ΦΗΜ, που έχουν διαπραχθεί κατά το χρόνο ισχύος αυτών, δηλαδή από 17.10.2015 έως και την 31.12.2015, καθώς επίσης και για αυτές που έχουν διαπραχθεί μέχρι τις 31.12.2014.»

Επειδή σύμφωνα με το ΔΕΛ Ζ ΚΦΑΣ 1048539ΕΞ 2016 έγγραφο της ΓΓΔΕ Δ/νσης ελέγχων:

«Σύμφωνα με τις διατάξεις της περίπτωσης γ.1 της παραγράφου 3 του άρθρου 10 του ν. 1809/1988, η έκδοση στοιχείων από εγκριμένο και μη δηλωμένο φορολογικό μηχανισμό ή σύστημα λογίζεται, ως έκδοση αθεωρήτων στοιχείων. ... Τα προαναφερόμενα εφαρμόζονται για παραβάσεις, που έχουν διαπραχθεί κατά το χρόνο ισχύος των διατάξεων του άρθρου 10 του ν. 1809/1988, δηλαδή από 17.10.2015 έως και την 31.12.2015, καθώς επίσης και για αυτές που έχουν διαπραχθεί μέχρι τις 31.12.2014.»

Επειδή σύμφωνα με την από 16.11.16 Έκθεση Ελέγχου της Δ.Ο.Υ. Ν. ΙΩΝΙΑΣ ΒΟΛΟΥ, η προσφεύγουσα δε διαφύλαξε το βιβλιάριο συντήρησης και επισκευών της με αριθμό μητρώου φορολογικής ταμειακής μηχανής, όπως αυτό πρόκευψε από την με αρ. πρωτ./30.7.15 υπεύθυνη δήλωσή της, που κατέθεσε στην ως άνω Δ.Ο.Υ., περί απώλειάς του.

Επειδή οι διατάξεις του άρθρου 10 του ν. 1809/1988 εφαρμόζονται για παραβάσεις που διαπράττονται μέχρι τις 31.12.2014 καθώς και το χρονικό διάστημα από 17.10.2015 έως και την 31.12.2015, και δεδομένου ότι η προσφεύγουσα δήλωσε την απώλεια του βιβλιαρίου συντήρησης της με αριθμό μητρώου φορολογικής ταμειακής μηχανής, στις 30.7.15 με τη με αρ. πρωτ./30.7.15 υπεύθυνη δήλωσή της, συνεπώς στην υπό κρίση περίπτωση δεν έχουν εφαρμογή οι διατάξεις του άρθρου 10 του ν. 1809/1988, και ως εκ τούτου ο σχετικός ισχυρισμός της προσφεύγουσας είναι βάσιμος και το επιβληθέν πρόστιμο του άρθρου 10§3ζ' του ν.1809/88 πρέπει να ακυρωθεί.

Α π ο φ α σ ί ζ ο υ μ ε

Την **αποδοχή** της με ημερομηνία κατάθεσης **12.1.17** και αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανούς προσφυγής της, ΑΦΜ

Οριστική φορολογική υποχρέωση του υπόχρεου με βάση την παρούσα απόφαση:

Φορολογική περίοδος 1.1.2015-31.12.2015

Πρόστιμο του άρθρου 10§3ζ' του ν.1809/88

0,00 €

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

Ακριβές Αντίγραφο

**Με εντολή του Προϊσταμένου της
Διεύθυνσης Επίλυσης Διαφορών
Ο Προϊστάμενος της Υποδιεύθυνσης
Επανεξέτασης**

**Ο/Η Υπάλληλος του Τμήματος
Διοικητικής Υποστήριξης**

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.