



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ



ΑΑΔΕ

Ανεξάρτητη Αρχή
Δημοσίων Εσόδων

Καλλιθέα,

06.04.2017

**ΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ
ΥΠΟΔ/ΝΣΗ ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ**

Αριθμός απόφασης:

2383

ΤΜΗΜΑ Α6

Ταχ. Δ/ση : Αριστογείτονος 19

Ταχ. Κώδικας : 176 71 - Καλλιθέα

Τηλέφωνο : 2131604565

ΦΑΞ : 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), όπως ισχύει.

β. Του άρθρου 11 της Δ.ΟΡΓ. Α 1036960ΕΞ 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 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 αριθμ. Δ.Ε.Δ. 1126366 ΕΞ 2016/30.08.2016 (ΦΕΚ 2759 / τ. Β' / 01.09.2016) Απόφαση του Προϊσταμένου της Διεύθυνσης Επίλυσης Διαφορών.

4. Την με αριθμό πρωτοκόλλου/19-12-2016 ενδικοφανή προσφυγή του του ΑΦΜ, με έδρα οδός Τ.Κ κατά α) της με αριθμό/30-9-2016 Πράξης Επιβολής Προστίμου του Προϊσταμένου **Δ.Ο.Υ. ΤΡΙΚΑΛΩΝ** με την οποία επεβλήθη σε βάρος του πρόστιμο συνολικού ποσού 1.200,00 € για τη διαχειριστική περίοδο 2014, και β) με αριθμό/30-9-2016 Πράξης Επιβολής Προστίμου του Προϊσταμένου **Δ.Ο.Υ. ΤΡΙΚΑΛΩΝ** με την οποία επεβλήθη σε βάρος του πρόστιμο συνολικού ποσού 3.000,00 € για τη διαχειριστική περίοδο 2014, τα συνημμένα με αυτή έγγραφα.

5. Τις α) με αριθ.**/30-9-2016** Πράξη Επιβολής Προστίμου και β) με αριθ.**/30-9-2016** Πράξη Επιβολής Προστίμου του Προϊσταμένου **Δ.Ο.Υ. ΤΡΙΚΑΛΩΝ**, των οποίων αιτείται τον περιορισμό τους στο 1/3.

6. Τις απόψεις της ως άνω ελεγκτικής αρχής.

7. Την εισήγηση του ορισθέντος υπαλλήλου του Τμήματος Α6 όπως αποτυπώνεται στο σχέδιο της απόφασης.

Επί της με αριθμό πρωτοκόλλου**/19-12** 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:

Α) Με την αριθμό**/30-9-2016** Πράξη Επιβολής Προστίμου του Προϊσταμένου **Δ.Ο.Υ. ΤΡΙΚΑΛΩΝ** με την οποία καταλογίστηκε εις βάρος του προσφεύγοντα για τη διαχειριστική περίοδο 2014 πρόστιμο συνολικού ποσού 1.200,00 € για μη διαφύλαξη του βιβλιαρίου συντήρησης του φορολογικού μηχ. με αριθμ. μητρώου (Π.Θ), λόγω παράβασης των διατάξεων του άρθρου 9 παρ.2 του ν. 4093/2012 (Κ.Φ.Α.Σ.) και των διατάξεων του άρθρου 10 παρ.1, 2, 3 περ. γ' και ζ' του ν.1809/1988.

Η ως άνω παράβαση επισύρει κυρώσεις που προβλέπονται από το αρθ.10 Ν.1809/88 (αρθ.38 παρ.2 Ν.4308/14 όπως ισχύει μετά την τροποποίηση με το από το αρθ.6 Ν.4337/2015).

Η διαπίστωση της παράβασης προέκυψε με βάσει την με αριθ.....**/9-12-2014** υποβληθείσα από τον προσφεύγοντα Υπεύθυνη Δήλωση του άρθρου 8 § 4 του Ν.1599/86, με την οποία δήλωσε την απώλεια του ως άνω βιβλιαρίου συντήρησης.

Συνεπεία της ανωτέρω δήλωσης, διενεργήθηκε έλεγχος και συντάχθηκε η από 26.02.2016 σχετική Έκθεση Ελέγχου του Ν.1809/88, σύμφωνα με την οποία επιβλήθηκε το προσβαλλόμενο πρόστιμο στον προσφεύγοντα.

Β) Με την αριθμό**/30-9-2016** Πράξη Επιβολής Προστίμου του Προϊσταμένου **Δ.Ο.Υ. ΤΡΙΚΑΛΩΝ** με την οποία καταλογίστηκε εις βάρος του προσφεύγοντα για τη διαχειριστική περίοδο 2014 πρόστιμο συνολικού ποσού 3.000,00 € για την απώλεια του φορολογικού μηχ. με αριθμ. μητρώου, με ημερομηνία παύσης 31-12-2014, σύμφωνα με την εφαρμογή διατάξεων του αρθ.10 παρ.3 ν. 1809/88 σε συνδυασμό με το αρθ.5 ν.2523/97 όπως ίσχυαν στο χρόνο που διαπιστώθηκε η παράβαση.

Η διαπίστωση της παράβασης προέκυψε βάσει του υποβληθέντος από τον προσφεύγοντα εντύπου B2TAXIS με αριθ.....**/22-01-2015** με το οποίο δήλωσε την απώλεια της ως άνω φ.τ.μ

Συνεπεία της ανωτέρω δήλωσης, διενεργήθηκε έλεγχος και συντάχθηκε η από 22.02.2016 σχετική Έκθεση Ελέγχου του Ν.1809/88, σύμφωνα με την οποία επιβλήθηκε το προσβαλλόμενο πρόστιμο στον προσφεύγοντα.

Κατά των ανωτέρω ΑΕΠ η προσφεύγουσα κατέθεσε την**/19-12-2016** ενδικοφανή προσφυγή με την οποία ζητά την επανεξεταστεί το ύψος του επιβληθέντος για τους εξής λόγους:

- Το ύψος του προστίμου θα πρέπει να επιβληθεί με βάση τα προβλεπόμενα του άρθρου 54 του ν.4174/2013.

Επειδή σύμφωνα με το άρθρο 4 § 2 Ν. 1809/88 όπως αντικατάστηκε και ισχύει με το αρθ.16 παρ.2 του Ν.2579/98:

2. Ο αγοραστής ή χρήστης ή κάτοχος υποχρεούται να υποβάλλει στη Δ.Ο.Υ. της έδρας που υπάγεται, μέσα σε δέκα (10) ημέρες από την ημέρα αγοράς ή απόκτησης της χρήσης κάθε φορολογικής ταμειακής μηχανής ή συστήματος, 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.λπ. 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 σε περίπτωση μεταβίβασης ή παραχώρησης χρήσης ακολουθεί τη φορολογική ταμειακή μηχανή ή σύστημα και παραδίδεται στο νέο χρήστη ή κάτοχο, ο οποίος έχει τις υποχρεώσεις του νόμου αυτού.»

Επειδή, σύμφωνα με τη διάταξη του άρθρου 5 § 1 του Ν. 1809/88.

1. 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' αυτά 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 σύμφωνα με το άρθρο 10 § 3δ Ν. 1809/88:

3. Για όλες τις παραβάσεις εφαρμόζεται η Βάση Υπολογισμού Νο 1 (ΒΑΣ.ΥΠ.1) και συντελεστής βαρύτητας με αριθμητική τιμή που ορίζεται ως εξής:

.....
«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. Για κάθε εκπρόθεσμη δήλωση φορολογικού μηχανισμού ή συστήματος, μετά την προθεσμία που ορίζεται με τις διατάξεις του άρθρου 4 του νόμου αυτού, καταλογίζεται μία παράβαση ανά εκπρόθεσμη δήλωση ανεξάρτητα του χρόνου υποβολής της και του πλήθους των φορολογικών μηχανισμών ή συστημάτων που περιλαμβάνονται σε αυτή και επιβάλλεται το πρόστιμο που ορίζεται με τις διατάξεις της περίπτωσης α' της παραγράφου 2 του άρθρου 5 του ν. [2523/1997](#), (α.β. Για υπόχρεους σε τήρηση βιβλίων Β' κατηγορίας εξακόσια (600) ευρώ).

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).»

στ) Στην περίπτωση απώλειας φορολογικού μηχανισμού ή συστήματος εφαρμόζεται η Βάση Υπολογισμού Νο 1 (ΒΑΣ.ΥΠ. 1) και ο συντελεστής βαρύτητας ορίζεται ανά υπαίτιο ως εξής:

στ.1. Σε περίπτωση που υπαίτιος της παράβασης είναι η επιχείρηση που έχει λάβει, από την αρμόδια Επιτροπή του άρθρου 7, άδεια καταλληλότητας ή επιχείρηση μεταπώλησης ή τεχνικής υποστήριξης σε είκοσι (20).

στ.2. Σε περίπτωση που υπαίτιος της παράβασης είναι ο χρήστης ή κάτοχος του φορολογικού μηχανισμού ή συστήματος ή άλλος τρίτος σε πέντε (5).

Επειδή σύμφωνα με το άρθρο 38 παρ.2 Ν. 4308/2014

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 σε ισχύ το **άρθρο 10 του ν. [1809/1988](#) για παραβάσεις που διαπράττονται μέχρι τις 31 Δεκεμβρίου 2015.**

Επειδή σύμφωνα με το άρθρο 6 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 άρθρο 7 Ν. 4337/2015

6. Οι διατάξεις του άρθρου 5 του ν. [2523/1997](#) (Α'179), που εφαρμόζονται για παραβάσεις που διαπράχθηκαν στο χρονικό διάστημα μέχρι την έναρξη ισχύος των άρθρων 54 και 55 του ν. [4174/2013](#) καταργούνται από τη δημοσίευση του παρόντος ήτοι από 17-10-2015.

Επειδή σύμφωνα με την **ΠΟΛ.1252/20-10-2015** (Η ερμηνευτική εγκύκλιος των προστίμων του Κ.Φ.Δ ν. 4174/2013, 2.Διαδικαστικές παραβάσεις άρθρο 54)

2. Σχετικά με τους φορολογικούς ηλεκτρονικούς μηχανισμούς (ΦΗΜ) επισημαίνεται ότι για παραβάσεις που διαπράττονται έως την 31.12.2015 επιβάλλονται τα πρόστιμα του άρθρου 10 του ν. 1809/1988 (άρθρο 38 παρ. 2 ν. 4308/2014, όπως ισχύει μετά την τροποποίησή του με το άρθρο 6 του ν. 4337/2015). Σημειώνεται ότι, για τις παραβάσεις μη διαφύλαξης (απώλειας) φορολογικών βιβλίων και στοιχείων, οι οποίες ανάγονται σε φορολογικές περιόδους πριν την 1.1.2014, εφαρμόζονται οι μεταβατικές διατάξεις των παραγράφων 3 και 4 του άρθρου 7 του ν. 4337/2015 και επιβάλλονται τα πρόστιμα της περίπτωσης ζ' της παραγράφου 3 του άρθρου αυτού, δηλαδή ποσό ίσο με το 1/3 του επιβαλλόμενου προστίμου από τις διατάξεις του άρθρου 5 του ν. 2523/1997, κατά περίπτωση, για κάθε παράβαση.

Επειδή όπως έχει δεχθεί η Διοίκηση με τα κάτωθι έγγραφα:

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

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

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

τα πρόστιμα **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**.

Επειδή ο προσφεύγων υπέβαλλε την με αριθ...../9-12-2014 Υπεύθυνη Δήλωση του άρθρου 8 § 4 του Ν.1599/86, με την οποία δήλωσε την απώλεια του βιβλιαρίου συντήρησης της φ.τμ με αριθμ. μητρώου και το έντυπο B2TAXIS με αριθ...../22-01-2015 με το οποίο δήλωσε την απώλεια της ως άνω φ.τ.μ

Επειδή στις εν λόγω ημερομηνίες (**9-12-2014 και 22-01-2015**) που υπεβλήθησαν από την προσφεύγουσα είχαν ισχύ οι διατάξεις του άρθρου 5 ν.2523/97.

Αποφασίζουμε

Την απόρριψη της με αριθ./19-12-2016 ενδικοφανούς προσφυγής του ΑΦΜ, κατά των με αριθ./30-9-2016 και/30-9-2016 Πράξεων Επιβολής Προστίμου του Προϊσταμένου **Δ.Ο.Υ. ΤΡΙΚΑΛΩΝ**.

Οριστική φορολογική υποχρέωση του υπόχρεου με βάση την παρούσα απόφαση:

α)Για την απώλεια βιβλιαρίου συντ. της φ.τμ με αριθμ. μητρώου

Πρόστιμο αρθ.5 παρ.2αβ ν.2523/97 και αρθ.3 περ.ζ' του άρθρου 10 του Ν.1809/88

$$\underline{600,00 (\Sigma 2) \times 2 = 1.200,00 \text{ €}}$$

β) Για την απώλεια φ.τ.μ με αριθμ. μητρώου

Πρόστιμο αρθ.5 παρ.2αβ ν.2523/97 και αρθ.3 περ.στ2'του άρθρου 10 του Ν.1809/88

600,00 (Σ5) χ5 = 3.000,00 €

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

ΜΕ ΕΝΤΟΛΗ ΤΟΥ ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΥ
ΤΗΣ Δ/ΝΣΗΣ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ
Ο ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΣ ΤΗΣ ΥΠΟΔΙΕΥΘΥΝΣΗΣ
ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ

ΦΑΚΟΣ ΓΕΩΡΓΙΟΣ

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 .