



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ



ΑΑΔΕ

Ανεξάρτητη Αρχή
Δημοσίων Εσόδων

ΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ
ΥΠΟΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ
ΤΜΗΜΑ ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ Α3

Ταχ. Δ/ση : Αριστογείτονος 19

Ταχ. Κώδικας : 176 71 - Καλλιθέα

Τηλέφωνο : 213 1604529

ΦΑΞ : 2131604567

Καλλιθέα 03.03.2017

αριθμός απόφασης 1782

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. Της παρ. 3 του άρθρου 47 του ν. 4331/2015 (ΦΕΚ Α' 69).

γ. Του άρθρου 59 του π.δ. 111/2014 (Α' 178) «Οργανισμός του Υπουργείου Οικονομικών».

δ. Του άρθρου 6 της αριθμ. Δ6Α 1058824 ΕΞ 2014 (ΦΕΚ Β' 865, 1079 και 1846) Απόφασης του Γενικού Γραμματέα Δημοσίων Εσόδων του Υπουργείου Οικονομικών «Ανακαθορισμός της εσωτερικής διάρθρωσης και των αρμοδιοτήτων οργανικών μονάδων της Γενικής Γραμματείας Δημοσίων Εσόδων του Υπουργείου Οικονομικών και μετονομασία ορισμένων από αυτές», όπως τροποποιήθηκε και ισχύει.

ε. Της ΠΟΛ 1002/31.12.2013 Απόφασης του Γενικού Γραμματέα Δημοσίων Εσόδων (ΦΕΚ Β' 55/16-1-2014) «Εφαρμογή των διατάξεων του άρθρου 63 του ν. 4174/2013 (Ειδική Διοικητική Διαδικασία - Ενδικοφανής προσφυγή), όπως αυτό τροποποιήθηκε και ισχύει από 1/1/2014 και καθορισμός λεπτομερειών για τη λειτουργία της Διεύθυνσης Επίλυσης Διαφορών (πρώην Υπηρεσίας Εσωτερικής Επανεξέτασης) της Γενικής Γραμματείας Δημοσίων Εσόδων, την εφαρμοστέα διαδικασία και τον τρόπο έκδοσης των αποφάσεων αυτής».

στ. Της παρ. 1 του άρθρου 17 του ν. 4389/2016 (ΦΕΚ Α' 94)

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

3. Την αριθμ.Δ.Ε.Δ.1126366ΕΞ2016/30.08.2016(ΦΕΚ2759/τ.β'/01.09.2016) Απόφαση του Προϊσταμένου της Διεύθυνσης Επίλυσης Διαφορών.

4. Την από 03.11.2016 και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανή προσφυγή τηςτου, ΑΦΜ, κατοίκου οδός κατά της υπ' αριθμ. /2016 Πράξης Επιβολής Προστίμου φορολογικού έτους 01/01/2015-16/07/2015

του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Τρικάλων και τα προσκομιζόμενα με αυτήν σχετικά έγγραφα.

5. Την υπ' αριθμ./2016 Πράξη Επιβολής Προστίμου φορολογικού έτους 01/01/2015-16/07/2015 του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Τρικάλων της οποίας ζητείται η ακύρωση, καθώς και την από 18.03.2016 οικεία έκθεση ελέγχου.

6. Τις απόψεις της Δ.Ο.Υ Τρικάλων

7. Την εισήγηση του ορισθέντος υπαλλήλου του Τμήματος Α3 όπως αυτή αποτυπώνεται στο σχέδιο της απόφασης.

Επί της από 03.11.2016 και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανούς προσφυγής τηςτου, 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 υπ' αρ./2016 Πράξη Επιβολής Προστίμου φορολογικού έτους 01/01/2015-16/07/2015 του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Τρικάλων επιβλήθηκε σε βάρος της προσφεύγουσας πρόστιμο ύψους 3.000,00 ευρώ σύμφωνα με τις διατάξεις της παρ. 3 περ. στ του άρθρου 10 του ν. 1809/88.

Το ως άνω πρόστιμο επιβλήθηκε κατόπιν της με αριθμ. πρωτ./20.7.2016 υπεύθυνης δήλωσης άρθρου 8 ν.1599/86 υποβληθείσας από την προσφεύγουσα στην Δ.Ο.Υ. Τρικάλων, περί απώλειας της ΦΤΜ με αρ. μητρώου

Η προσφεύγουσα , με την υπό κρίση ενδικοφανή προσφυγή, ζητά την ακύρωση της παραπάνω πράξης προβάλλοντας τους παρακάτω λόγους :

- Στις 04.09.2006 δηλώθηκε παύση της ΦΤΜ αλλά ως αιτία παύσης πιθανόν από λάθος του υπαλλήλου δεν δηλώθηκε ο κωδικός 23 (παύση λόγω πλήρωσης) αλλά αναστολή λειτουργίας ΦΗΜ.
- Έχουν γίνει όλες οι νόμιμες ενέργειες για την οριστική παύση λόγω πλήρωσης μνήμης στις 04.09.2006 στη Δ.Ο.Υ Τρικάλων.
- Δεν υφίσταται απώλεια διότι βάσει του με αριθμ. πρωτ. εγγραφου του Υπ. Οικονομικών έχει παρέλθει ο χρόνος διαφύλαξης της εν λόγω ΦΗΜ.

Επειδή, με τις διατάξεις του άρθρου 12 παρ. 8 και 14 του ν.4308/2014 ορίζονται ότι:

«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

.....

14. 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 με την περιπτ. Β.3.2.4 (Αυτοπαράδοση) του Παραρτήματος Β' (Διαδικασίες μεταβίβασης ΦΗΜ) της ΠΟΛ 1068/24.04.2015 Απόφασης της ΓΓΔΕ (Διαδικασίες έγκρισης και ανάκλησης ΦΗΜ. Υποχρεώσεις κατόχων άδειας καταλληλότητας ΦΗΜ, πωλητών ΦΗΜ, πιστοποιημένων τεχνικών ΦΗΜ, κατόχων -χρηστών ΦΗΜ, ορίζονται:

«Β.3.2.4 (Αυτοπαράδοση)

.....

Ο ΦΗΜ και το ΒΣΕ (Βιβλιάριο Συντήρησης Επισκευών) φυλάσσεται με ευθύνη του φυσικού προσώπου – κατόχου για όσο χρονικό διάστημα προβλέπεται από τις διατάξεις, και είναι στη διάθεση των ελεγκτικών οργάνων σε κάθε περίπτωση ελέγχου.

.....»

Επειδή με το άρθρο 13§2 περιπτ. α' του ν. 4174/2013, ορίζονται:

«2. Τα βιβλία και στοιχεία πρέπει να διαφυλάσσονται κατ' ελάχιστον:

α) για διάστημα πέντε (5) ετών από τη λήξη του αντίστοιχου φορολογικού έτους εντός του οποίου υπάρχει υποβολή δήλωσης,

β).....

γ).....»

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

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 τις διατάξεις του άρθρου 10§§1, 2 και 3 περ. ζ' και περ. στ.2' του ν. 1809/1988:

«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 (ΦΕΚ 179 Α').

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

...

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.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 τις παραγρ. 4 και 7 του υπ' αριθμ. Δ15Α 1028163 ΕΞ 2010 εγγράφου του Υπουργείου Οικονομικών ορίζεται ότι:

«4. Σημειώνεται ότι στις περιπτώσεις διακοπής εργασιών υπάρχει υποχρέωση προσκόμισης για ακύρωση των θεωρημένων και μη χρησιμοποιηθέντων φορολογικών στοιχείων, προκειμένου να αποκλειστεί η παράνομη χρησιμοποίησή τους.

Επομένως εφόσον δεν προσκομίζονται για ακύρωση τα εν λόγω στοιχεία, επιβάλλεται κατά περίπτωση το προβλεπόμενο πρόστιμο του άρθρου 5 του ν.2523/1997 (σχετικά εγκύκλιος Σ 1956/168/ΠΟΛ.194/18.6.1987 και /863/ΠΟΛ.1264/6.11.2000, 1011014/60/0015/5.2.1999 και 1094876/812/0015/14.12.2004 έγγραφά μας).

5..... 6.....

7.Επιπρόσθετα, επειδή στη φορολογική μνήμη της εγκεκριμένης και δηλωμένης ταμειακής μηχανής καθώς και στις χάρτινες ταινίες (στελέχη) που εκδίδονται από αυτήν, καταγράφονται - ενταμιεύονται οι ημερήσιες συναλλαγές των λιανικών πωλήσεων αγαθών και υπηρεσιών από το χρήστη επιτηδεύματία, τα ανωτέρω εξομοιούνται με τα θεωρημένα και μη χρησιμοποιηθέντα φορολογικά στοιχεία ,κι έτσι στις περιπτώσεις διακοπής εργασιών, υπάρχει η υποχρέωση προσκόμισης των απαιτούμενων δικαιολογητικών προκειμένου να γίνει η διαδικασία παύσης και φύλαξης του ΦΗΜ, προκειμένου να αποκλειστεί η παράνομη χρησιμοποίηση της από τρίτους και η έκδοση εικονικών φορολογικών στοιχείων.»

Επειδή με το άρθρο 1 παρ. 1 περ. 34 της ΠΟΛ 1005/2013 ορίζεται ότι :

« 1.1 Κωδικοί - Περιπτώσεις αιτιών έναρξης Φ.Η.Μ

1,...2....., 33.....

34 - Αναστολή λειτουργίας ΦΗΜ λόγω μη χρησιμοποίησης της, για οποιοδήποτε αιτία πλην οριστικής διακοπής εργασιών (προαιρετικό - δεν έχει προθεσμία)»

Επειδή εν προκειμένω με την υπ' αριθ./2016 Πράξη Επιβολής Προστίμου του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Τρικάλων επιβλήθηκε σε βάρος της προσφεύγουσας πρόστιμο συνολικού ποσού 3.000,00 € για το φορολογικό έτος 2015, για την απώλεια της ΦΗΜ με αριθμ. η οποία απώλεια δηλώθηκε με την υπ' αριθμ. πρωτ./20.07.2015 υπ.. δήλωση άρθρου 8 ν. 1599/86 που υπέβαλε η προσφεύγουσα στη Δ.Ο.Υ Τρικάλων..

Επειδή σύμφωνα με το σύστημα taxis της υπηρεσίας μας η ΦΗΜ με αριθμ. στις 31.08.2006 τέθηκε σε αναστολή λειτουργίας.

Επειδή η προσφεύγουσα με την από 01.09.2006 υπεύθυνα δήλωση του του άρθρου 8 του ν. 1599/186 δήλωσε ότι « *κάνω παύση με κωδ. 34 τη ΦΤΜ αρ. μητρώου τύπου θα βρίσκεται στο σπίτι μου στα*».

Επιπλέον η προσφεύγουσα με την υπ αριθμ. πρωτ./04.09.2006 Δήλωση Μεταβολής ΦΤΜ προέβη στην από 31.08.2006 αναστολή λειτουργίας της ΦΗΜ **(κωδ 34).**

Ως εκ τούτου ο ισχυρισμός της ότι από λάθος του υπαλλήλου δεν δηλώθηκε ο κωδ. Παύσης 23 [παύση της ΦΗΜ (αλλά όχι της επιχείρησης) λόγω πλήρωσης μνήμης] απορρίπτεται ως αβάσιμος.

Επειδή σύμφωνα με το σύστημα taxis η προσφεύγουσα με την υπ' αριθμ./16.07.2015 δήλωση προέβη σε παύση εργασιών με ημερομηνία διακοπής 16.07.2015 .

Επειδή η εν λόγω ΦΗΜ είχε τεθεί σε αναστολή λειτουργίας.

Επειδή σύμφωνα με το υπ' αριθμ. έγγραφο του Υπ. Οικονομικών , η φορολογική μνήμη εγκεκριμένης και δηλωμένης ταμειακής μηχανής καθώς και οι χάρτινες ταινίες (στελέχη) που εκδίδονται από αυτήν εξομοιούνται με θεωρημένα και μη χρησιμοποιηθέντα φορολογικά στοιχεία καθώς επίσης με τα οριζόμενα στο άρθρο 13§2 περ. α' του ν. 4174/2013 για το χρόνο διαφύλαξης κατ' ελάχιστον των βιβλίων και στοιχείων που απεικονίζουν τις συναλλαγές μιας επιχείρησης, σε συνδυασμό με την ΠΟΛ. 1068/24.3.2015 Απόφαση της ΓΤΔΕ ο ισχυρισμός της προσφεύγουσας ότι έχει παρέλθει ο χρόνος διαφύλαξης της εν λόγω ΦΗΜ απορρίπτεται ως αβάσιμος.

Α π ο φ α σ ί ζ ο υ μ ε

Την απόρριψη της από 03.11.2016 και με αρ. πρωτ. ενδικοφανούς προσφυγής τηςτου, ΑΦΜ

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

Φορολογικό Έτος 01-01-2015 / 16-07- 2015

Πρόστιμο άρθρου 10 παρ 3 περ. στ2 του Ν 1809/88 ποσό: 3000,00 ευρώ

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

Ακριβές αντίγραφο η υπάλληλος του
τμήματος Διοικητικής Υποστήριξης

ΜΕ ΕΝΤΟΛΗ ΤΟΥ ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΥ
ΤΗΣ Δ/ΝΣΗΣ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ

Ο ΠΡΟΙΣΤΑΜΕΝΟΣ 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 .