



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ



ΑΑΔΕ

Ανεξάρτητη Αρχή
Δημοσίων Εσόδων

**ΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ
ΥΠΟΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ**

ΤΜΗΜΑ : Α6 Επανεξέτασης
Ταχ. Δ/ση : Αριστογείτονος 19
Ταχ. Κώδικας : 176 71 - Καλλιθέα
Τηλέφωνο : 2131604537
ΦΑΞ : 2131604567

Καλλιθέα

21-02-2017

:

Αριθμός απόφασης

1626

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

γ. Του άρθρου 59 του Π.Δ. 111/14 (ΦΕΚ Α' 178) «Οργανισμός του Υπουργείου Οικονομικών»

δ. Του άρθρου 6 της αριθ. Δ6Α 1058824 ΕΞ 2014 (ΦΕΚ Β' 865, 1079 ΚΑΙ 1846) Απόφασης του Γενικού Γραμματέα Δημοσίων Εσόδων του Υπουργείου Οικονομικών (ΦΕΚ Β' 1893) «Ανακαθορισμός της εσωτερικής διάρθρωσης και των αρμοδιοτήτων οργανικών μονάδων της Γενικής Γραμματείας Δημοσίων Εσόδων 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».

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

3. Την αριθ. Δ.Ε.Δ. 1126366 ΕΞ 2016/30.08.2016 (ΦΕΚ 2759 / τ. Β'/01.09.2016) Απόφαση του Προϊσταμένου της Διεύθυνσης Επίλυσης Διαφορών <<Παροχή εξουσιοδότηση υπογραφής>>.

4. Την με αριθμό πρωτοκόλλου/26-10-2016 ενδικοφανή προσφυγή του του με Α.Φ.Μ., κατοίκου, Τ.Κ., κατά των : 1) υπ' αριθμ./07-07-2016 Πράξης Επιβολής Προστίμου φορολογικού έτους 2015 και 2) υπ' αριθμ./07-07-2016 Πράξης Επιβολής Προστίμου φορολογικού έτους 2015, του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. ΤΡΙΚΑΛΩΝ και τα προσκομιζόμενα με αυτήν σχετικά έγγραφα.

Ειδικότερα δε :

A/A	Αριθμός πράξης	Ημερομηνία πράξης	Ημερομηνία κοινοποίησης της πράξης	Είδος φόρου ή προστίμου	Διαχειριστική φορολογική περίοδος	ΣΥΝΟΛΙΚΟ ΠΟΣΟ ΚΑΤΑΛΟΓΙΣΜΟΥ
1		07-07-2016	06-10-2016 *	1809/88, 2523/97	2015	3.000,00
2		>>	.>>	1809/88, 2523/97	2015	1.200,00

* Εστάλησαν ταχυδρομικά στις 19/09/2016 αριθ. πρωτ. 34172

5. Τις υπ' αριθ. &/2016 Πράξεις Επιβολής Προστίμου του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. ΤΡΙΚΑΛΩΝ, των οποίων ζητείται η ακύρωση καθώς και τις από 04-10-2016 οικείες εκθέσεις ελέγχου.

6. Τις απόψεις της Δ.Ο.Υ. ΤΡΙΚΑΛΩΝ

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

Επί της με αριθμό πρωτοκόλλου/26-10-2026 ενδικοφανούς προσφυγής του του με Α.Φ.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, επαγόμαστε τα ακόλουθα:

Με την υπ' αριθμ./07-07-2016 Απόφαση Επιβολής Προστίμου του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Τρικάλων διαχειριστικής περιόδου 01/01/2015-31/12/2015, επιβλήθηκε σε βάρος του προσφεύγοντος πρόστιμο ύψους 3.000,00 €, λόγω μη διαφύλαξης της υπ, αριθ. μητρώου Φ.Τ.Μ, σύμφωνα με τις διατάξεις των άρθρων 10§§1 και 2 και 10§3 περ. ζ' και περ. στ 2' του ν. 1809/1988 και 5§2 του ν. 2523/1997, λόγω παράβασης των διατάξεων του άρθρου 5§1 του ν. 1809/1988.

Με την υπ' αριθμ./07-07-2016 Απόφαση Επιβολής Προστίμου του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Τρικάλων διαχειριστικής περιόδου 01/01/2015-31/12/2015, επιβλήθηκε σε βάρος του προσφεύγοντος πρόστιμο ύψους 1.200,00 €, λόγω μη διαφύλαξης Βιβλίου Συντήρησης της υπ, αριθ. μητρώου Φ.Τ.Μ, σύμφωνα με τις διατάξεις των άρθρων 10§3 περ. ζ' και περ. στ 2' του ν. 1809/1988 και 5§2 του ν. 2523/1997, λόγω παράβασης των διατάξεων του άρθρου 5§1 του ν. 1809/1988.

Οι παραβάσεις τη μη διαφύλαξης της ΦΤΜ με αριθμό μητρώου καθώς και του αντίστοιχου βιβλιαρίου συντήρησης προέκυψαν από την με αριθμ. πρωτ./16-07-2015 Υπεύθυνη Δήλωση του άρθρου 8 § 4 του Ν.1599/ που υπέβαλε ο προσφεύγων στην Δ.Ο.Υ. Τρικάλων.

Ο προσφεύγων, με την υπό κρίση ενδικοφανή προσφυγή, ζητά την ακύρωση της προσβαλλόμενης πράξης, ισχυριζόμενος τα πιο κάτω :

- Η Δ.Ο.Υ. Τρικάλων απέρριψε τη διαδικασία διακοπής εργασιών και παύσης της Φ.Τ.Μ. με αριθ., που υπέβαλλε και προγενέστερα, το έτος 2003.

- Αναγκάστηκε από την εφορία να συνεχίσει να λειτουργεί επιζήμια και ότι τα τελευταία πέντε έτη ο τζίρος του δεν υπερέβαινε τα χίλια (1.000,00) ευρώ.

- Δεν έπρεπε να επιβληθούν πρόστιμα του Ν2523/1997 διότι πρόκειται για τυπική παράβαση

- Ότι βρήκε την ως άνω ΦΤΜ καθώς και το βιβλιάριο συντήρησης αυτής και ως εκ τούτου προέβη στην από 25-10-2016 υποβολή υπομνήματος με θέμα << Προσκόμιση Βιβλιαρίου Συντήρησης και ΦΗΜ>> προς τη Δ.Ο.Υ. Τρικάλων, η οποία μάλιστα κατατέθηκε και έλαβε αριθμ. πρωτ./25-10-2016.

Επειδή, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 13 παρ. 2 του ν. 4174/2013 όπως τροποποιήθηκε και ισχύει με το άρθρο 3 του ν.4337/2015 ορίζεται ότι :

«2. Τα «λογιστικά αρχεία, φορολογικοί ηλεκτρονικοί μηχανισμοί, φορολογικές μνήμες και αρχεία που δημιουργούν οι φορολογικοί ηλεκτρονικοί μηχανισμοί» πρέπει να διαφυλάσσονται κατ' ελάχιστον:

α) για διάστημα πέντε (5) ετών «από τη λήξη του αντίστοιχου φορολογικού έτους εντός του οποίου υπάρχει η υπαρχείωση υποβολής δήλωσης» ή
β) εφόσον συντρέχουν οι προϋποθέσεις της παραγράφου 2 του άρθρου 36 του Κώδικα, έως ότου παραγραφεί το δικαίωμα έκδοσης από τη Φορολογική Διοίκηση πράξης προσδιορισμού του φόρου, σύμφωνα με τα οριζόμενα στην παράγραφο αυτή ή
γ) έως ότου τελεσιδικήσει η απαίτηση της Φορολογικής Διοίκησης σε συνέχεια διενέργειας φορολογικού ελέγχου ή έως ότου αποσβεστεί ολοσχερώς η απαίτηση λόγω εξόφλησης.»

Επειδή, σύμφωνα με το άρθρο 5§1 του ν. 1809/1988: «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 5§2 του ν. 1809/1988: «2. Ο συντηρητής ή επισκευαστής υποχρεούται να καταχωρεί στο Βιβλιάριο Συντήρησης και Επισκευών του φορολογικού μηχανισμού κάθε τεχνική διάγνωση, επέμβαση, επισκευή ή συντήρηση του, υπογράφοντας και θέτοντας τη σφραγίδα του. Αν διαπιστώσει ότι ο μηχανισμός δεν διαθέτει πλέον τη δυνατότητα και τα χαρακτηριστικά που εξασφαλίζουν την αξιοπιστία του, λόγω βλάβης ή άλλης αιτίας, υποχρεούται να γνωστοποιήσει τούτο άμεσα και εγγράφως στην αρμόδια για τη φορολογία του χρήστη Δ.Ο.Υ., καθώς και στην αρμόδια Διεύθυνση Κ.Β.Σ.

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).

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, εν προκειμένω με την υπ' αριθ./07-07-2016 Απόφαση Επιβολής Προστίμου του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Τρικάλων διαχειριστικής περιόδου 01/01/2015-31/12/2015, επιβλήθηκε σε βάρος του προσφεύγοντος πρόστιμο ύψους 3.000,00 €, λόγω μη διαφύλαξης της υπ, αριθ. μητρώου Φ.Τ.Μ, σύμφωνα με τις διατάξεις των άρθρων 10§§1 και 2 και 10§3 περ. ζ' και περ. στ 2' του ν. 1809/1988 και 5§2 του ν. 2523/1997, λόγω παράβασης των διατάξεων του άρθρου 5§1 του ν. 1809/1988.και με την υπ' αριθμ./07-07-2016 Απόφαση Επιβολής Προστίμου του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Τρικάλων διαχειριστικής περιόδου 01/01/2015-31/12/2015, επιβλήθηκε σε βάρος του προσφεύγοντος πρόστιμο ύψους 1.200,00 €, λόγω μη διαφύλαξης Βιβλίου Συντήρησης της υπ, αριθ. μητρώου Φ.Τ.Μ, σύμφωνα με τις διατάξεις των άρθρων 10§3 περ. ζ' και περ. στ 2' του ν.

1809/1988 και 5§2 του ν. 2523/1997, λόγω παράβασης των διατάξεων του άρθρου 5§1 του ν. 1809/1988.

Οι ως άνω προσβαλλόμενες Α.Ε.Π. εκδόθηκαν κοινοποιήθηκαν σύννομα, κατόπιν του πορίσματος ελέγχου των από 11-03-2016 εκθέσεων ελέγχου του ελεγκτή της Δ.Ο.Υ. Τρικάλων Ο δε περί του αντιθέτου ισχυρισμός του προσφεύγοντα απορρίπτεται ως αβάσιμος.

Επειδή, ο προσφεύγων προκειμένου να στηρίξει τον ισχυρισμό του - << Ότι βρήκε την ως άνω ΦΤΜ καθώς και το βιβλιário συντήρησης αυτής >> υπέβαλε στην Δ.Ο.Υ Τρικάλων το από 25-10-2016 υπόμνημα με θέμα << Προσκόμιση Βιβλίου Συντήρησης και ΦΗΜ>> αριθμ. πρωτ. /25-10-2016.

Το πρωτότυπο αυτό υπόμνημα εστάλη από την αρμόδια Δ.Ο.Υ Τρικάλων στην υπηρεσία μας μαζί με τον φάκελο της υπόθεσης.

Επίσης σχετικά με αυτό συνυποβάλλονται με την ενδικοφανή προσφυγή και τα πιο κάτω στοιχεία :

1. Η με αριθ. πρωτ. ΜΑΙ. 2003 της Δ.Ο.Υ. Τρικάλων ΔΗΛΩΣΗ ΠΑΥΣΗΣ ΛΕΙΤΟΥΡΓΙΑΣ Φ.Τ.Μ. (που αφορά τη Φ.Τ.Μ. με αριθ.), η οποία υπογράφεται από τον επιτηδευματία στις 20/05/2003).
2. Το με Νο/06-05-2003 ΕΙΔΙΚΟ ΣΤΟΙΧΕΙΟ ΑΥΤΟΠΑΡΑΔΟΣΗΣ ΑΓΑΘΩΝ, αξίας €100,00 πλέον Φ.Π.Α. €18,00 που εκδόθηκε για την αυτοπαράδοση της παραπάνω Φ.Τ.Μ.
3. Το με ημερομηνία 09/05/2003 ΠΡΑΚΤΙΚΟ ΑΝΑΓΝΩΣΗΣ ΦΥΣΙΚΗΣ ΜΝΗΜΗΣ Η.Τ.Μ., το οποίο υπογράφει ο αρμόδιος τεχνικός, και αφορά τη μνήμη της προαναφερόμενης Φ.Τ.Μ.
4. ΣΗΜΕΙΩΜΑ Κ.Β.Σ. (ΘΕΩΡΗΣΗ – ΑΚΥΡΩΣΗ – ΑΠΩΛΕΙΑ ΒΙΒΛΙΩΝ ΚΑΙ ΣΤΟΙΧΕΙΩΝ,), με ημερομηνία 20/05/2003, το οποίο συνυποβλήθηκε στις 20/05/2003 με την προαναφερόμενη παραπάνω (με α/α 4) ΔΗΛΩΣΗ ΠΑΥΣΗΣ ΛΕΙΤΟΥΡΓΙΑΣ Φ.Τ.Μ. με αριθ. πρωτ.-05-2003.
5. Το ΒΙΒΛΙΟ ΕΠΙΣΚΕΥΗΣ ΚΑΙ ΣΥΝΤΗΡΗΣΗΣ ΦΟΡΟΛΟΓΙΚΗΣ ΗΛΕΚΤΡΟΝΙΚΗΣ ΤΑΜΕΙΑΚΗΣ ΜΗΧΑΝΗΣ, στο οποίο: α) στην πρώτη εσωτερική σελίδα αναγράφεται ως ημερομηνία έναρξης λειτουργίας μηχανής 07/09/2000, β) στη δεύτερη σελίδα υπογράφει ο τεχνικός την ανάγνωση φορολογικής μνήμης λόγω παύσης στις 09/05/2003, γ) στην τελευταία σελίδα φέρει το αυτοκόλλητο της θεώρησης από τη Δ.Ο.Υ. Τρικάλων (αριθ. πράξης/15-09-2000).
6. Το με ημερομηνία εκτύπωσης 15/09/2000 ΑΠΟΔΕΙΚΤΙΚΟ ΘΕΩΡΗΣΗΣ του τμήματος Κ.Β.Σ. της Δ.Ο.Υ. Τρικάλων, που αφορά τη συγκεκριμένη Φ.Τ.Μ.
7. Εκτύπωση της Φ.Τ.Μ. με ένδειξη **ΠΑΡΑΝΟΜΗ ΑΠΟΔΕΙΞΗ** και ημερομηνία 09-05-03 ΑΝΑΓΝΩΣΗ ΦΟΡΟΛΟΓΙΚΗΣ ΜΝΗΜΗΣ.
8. Η με ημερομηνία 20/05/2003 Υπεύθυνη Δήλωση διακοπής της ταμιακής μηχανής.
9. ΚΑΤΑΣΤΑΣΗ ΔΕΛΤΙΩΝ Ζ. κ.λ.π.
10. Το με αριθ. πρωτ. /25-10-2016 έγγραφό προς τη Δ.Ο.Υ. Τρικάλων, με το οποίο δηλώνεται ότι δεν έχουν απολεσθεί ούτε το Βιβλιário Συντήρησης, ούτε η Φ.Τ.Μ

. Τα έγγραφα με α.α (1-9) άπαντα σε φωτοτυπία.

Τα ανωτέρω επικαλούμενα στοιχεία αφορούν προγενέστερη διαδικασία διακοπής και συγκεκριμένα στις 20-05-2003 που δεν ολοκληρώθηκε. Από την φωτοτυπία του βιβλίου Επισκευής και Συντήρησης της Φ.Τ.Μ και από τα υπόλοιπα στοιχεία προκύπτει , << ανάγνωση μνήμης στις 09-05-2003>>. Κατόπιν δε τηλεφωνικής επικοινωνίας με τον Κ.Β.Σ της Δ.Ο.Υ Τρικάλων μας ενημέρωσαν ότι δεν προσκομίστηκε σε αυτούς (ούτε γίνεται κάποια αναφορά στην αντίκρουση της προσφυγής της Δ.Ο.Υ) το Πρωτότυπο βιβλίο Επισκευής και Συντήρησης της Φ.Τ.Μ.

Κατόπιν των προεκτεθέντων ο ισχυρισμός του προσφεύγοντος << Ότι βρήκε την ως άνω ΦΤΜ καθώς και το βιβλιário συντήρησης αυτής>> απορρίπτεται ως αναπόδεικτος.

Αποφασίζουμε

Την απόρριψη της με αριθμ. πρωτ. /26-10-2016 ενδικοφανή προσφυγή του του με Α.Φ.Μ.

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

Διαχειριστική περίοδος : 01/01-31/12/2015

Πρόστιμο άρθρου 10 ν. 1809/1988 και άρθρου 5 του ν. 2523/97 ποσό : **3.000,00 €**

Πρόστιμο άρθρου 10 ν. 1809/1988 και άρθρου 5 του ν. 2523/97 ποσό : **1.200,00 €**

Η παρούσα απόφαση να κοινοποιηθεί από αρμόδιο όργανο με τη νόμιμη διαδικασία στον υπόχρεο

**ΜΕ ΕΝΤΟΛΗ ΤΟΥ ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΥ
ΤΗΣ Δ/ΝΣΗΣ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ**

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

**Ο ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΣ ΤΗΣ ΥΠΟΔΙΕΥΘΥΝΣΗΣ
ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ**

ΓΕΩΡΓΙΟΣ ΦΑΚΟΣ

Ση 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