



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ  ΑΑΔΕ Ανεξάρτητη Αρχή Δημοσίων Εσόδων ΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ ΥΠΟΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ ΤΜΗΜΑ Α6		
	Καλλιθέα	09/01/2017
	Αριθμός απόφασης:	115

Ταχ. Δ/ση : Αριστογείτονος 19

Ταχ. Κώδικας : 176 71 - Καλλιθέα

Τηλέφωνο : 2131604-563

ΦΑΞ : 2131604-566

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

γ. 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 «*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' 55/16-01-2014

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 από και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανή προσφυγή της ΑΦΜ με έδρα κατά της με αριθ.

..... Απόφασης Επιβολής Προστίμου του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ Α΄ ΠΕΙΡΑΙΑ επιβλήθηκε σε βάρος της προσφεύγουσας πρόστιμο συνολικού ποσού 3.000,00 € για το φορολ. έτος 2015 και τα προσκομιζόμενα με αυτή σχετικά έγγραφα .

5. Την με αριθμό Απόφαση Επιβολής Προστίμου του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ Α΄ ΠΕΙΡΑΙΑ επιβλήθηκε σε βάρος της προσφεύγουσας πρόστιμο συνολικού ποσού 3.000,00 € για το φορολ. έτος 2015 της οποίας αιτείται η ακύρωση.

6. Τις απόψεις της Υπηρεσίας

7. Την εισήγηση του ορισθέντος υπαλλήλου του Α6 τμήματος της Υπηρεσίας μας, όπως αποτυπώνεται στα σχέδια

Επί της από και με 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, επαγόμεστε τα ακόλουθα:

Με την υπό υπ' αριθ. Απόφαση Επιβολής Προστίμου του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ Α΄ ΠΕΙΡΑΙΑ επιβλήθηκε σε βάρος της προσφεύγουσας πρόστιμο συνολικού ποσού 3.000,00 € για το φορολ. έτος 2015 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.

ΙΣΤΟΡΙΚΟ

Η διαπίστωση της παράβασης προέκυψε από τον έλεγχο που έγινε κατόπιν της με αρ. πρωτ. Υπεύθυνης Δήλωσης ν.1599/86 της προσφεύγουσας με την οποία δήλωσε ότι απώλεσε τον αρ. μητρώου ΦΗΜ, λόγω κλοπής προσκόμιζοντας την με αρ.πρωτ. βεβαίωση εκ του Βιβλίου Αδικημάτων - Συμβάντων του Τμήματος Ασφαλείας Πειραιά με την οποία βεβαιώνεται ότι άγνωστοι δράστες την διέρρηξαν την είσοδο του καταστήματος ,σπάζοντας την εξωτερική τζαμαρία του καταστήματος επί της οδού και αφαίρεσαν την προαναφερόμενη φ.τ.μ με 200 ευρώ στο ταμείο της .

Κατά της ανωτέρω ΑΕΠ η προσφεύγουσα κατέθεσε την ενδικοφανή προσφυγή με την οποία ζητά την ακύρωση τους για τους εξής λόγους:

-Η απώλεια της Ξ.Τ.Μ επήλθε συνεπεία ανωτέρας βίας

-Δεν ευθύνεται για την απώλεια της Ξ.Τ.Μ η οποία προέκυψε λόγω κλοπής από αγνώστους και δεν οφείλεται σε δόλο ή αμέλεια.

-Η αστυνομία ειδοποιήθηκε αμέσως από τον φύλακα και η δήλωση στις Αστυνομικές Αρχές έγινε την ίδια ημέρα από τον νόμιμο εκπρόσωπο της, ο οποίος υπέβαλε στο Τμήμα Ασφαλείας Πειραιά μήνυση κατ' αγνώστου δράστη για παράβαση του άρθρου 372 ΠΚ, ήτοι για κλοπή, που αποκλείει οποιαδήποτε σκοπιμότητα.

- Την επομένη ημέρα από το συμβάν οι εταίροι της ΟΕ προέβησαν στην αντικατάσταση της υαλόθυρας, η οποία κόστισε 400,00 €, και ενημέρωσαν την Ασφαλιστική τους Εταιρεία για το συμβάν της διαρρήξεως και την κλοπή υποβάλλοντας τη σχετική δήλωση και μετά από αυτοψία εκδόθηκε η από Έκθεση Πραγματογνωμοσύνης της ασφαλιστικής εταιρείας

- Παράβαση των αρχών χρηστής Διοίκησης και της αρχής της αναλογικότητας.

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 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 βιβλιário 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 βιβλιário συντήρησης και επισκευών, το οποίο συνοδεύει πάντοτε το φορολογικό ηλεκτρονικό μηχανισμό επιδεικνύεται άμεσα σε κάθε απαίτηση φορολογικών ελέγχων.

Επειδή η μη διαφύλαξη και η απώλεια λόγω κλοπής της ΦΤΜ πρέπει να οφείλεται αποδεδειγμένα σε ανωτέρα βία. Το πότε υπάρχει ανωτέρα βία είναι θέμα πραγματικό και κρίνεται από τα πραγματικά περιστατικά και τα αποδεικτικά στοιχεία όπως πυροσβεστικές εκθέσεις πραγματογνωμοσύνης, εκθέσεις αστυνομικής αρχής κλπ., που θα προσκομίσει ο φορολογούμενος στην αρμόδια φορολογική αρχή προκειμένου να αποδείξει ότι επέδειξε τη δέουσα επιμέλεια για τη φύλαξη της ΦΤΜ και στην οποία ανήκει η αρμοδιότητα εξέτασης και εκτίμησης των πραγματικών περιστατικών .

Επειδή στις , τη νύχτα άγνωστος δράστης έθραυσε την εξωτερική τζαμαρία του καταστήματος της προσφεύγουσας με τη χρήση μεταλλικού καλύμματος από παρακείμενο φρεάτιο, εισήλθε εντός του καταστήματος και αφήρεσε την ταμειακή μηχανή της προσφεύγουσας με ΑΜ μαζί με το ποσό των 200 ευρώ που βρισκόταν σε αυτήν. Αμέσως ειδοποιήθηκαν αφενός μεν η Αστυνομία από το φύλακα και αφετέρου δε ο νόμιμος εκπρόσωπος της προσφεύγουσας , ο οποίος την ίδια ημέρα υπέβαλε στο Τμήμα Ασφαλείας Πειραιά μήνυση κατ' αγνώστου δράστη για παράβαση του άρθρου 372 ΠΚ, ήτοι για κλοπή, όπως προκύπτει από την Βεβαίωση εκ του Βιβλίου Αδικημάτων - Συμβάντων του Τμήματος Ασφαλείας Πειραιά.

Επειδή την επομένη ημέρα από το συμβάν η προσφεύγουσα προέβη στην αντικατάσταση της υαλόθυρας, η οποία κόστισε 400,00 €, όπως προκύπτει από το Νο

..... Δελτίο Αποστολής - Τιμολόγιο του Ταμειακές Μηχανές του οποίου έχει συνημμένο φωτοαντίγραφο.

Επειδή η προσφεύγουσα ενημέρωσε την Ασφαλιστική της Εταιρεία για το συμβάν της διαρρήξεως και την κλοπή υποβάλλοντας τη σχετική δήλωση και ορίσθηκε ημερομηνία αυτοψίας η όπως προκύπτει από τη σχετική δήλωση που υπέβαλε στην ανωτέρω ασφαλιστική εταιρεία, προκειμένου να αποζημιωθεί και για την αντικατάσταση της υαλόθυρας αλλά και για την κλοπή της ταμειακής μηχανής. Κατόπιν τούτων, συνετάχθη η από Έκθεση Πραγματογνωμοσύνης της ασφαλιστικής εταιρείας στην οποία επισυνάπτονται όλα τα παραπάνω κρίσιμα αποδεικτικά στοιχεία, ήτοι η Βεβαίωση της Αστυνομίας, τα τιμολόγια και φωτογραφίες από τον τόπο του συμβάντος.

Επειδή η προσφεύγουσα ενημέρωσε την αρμόδια φορολογική αρχή για την απώλειά του εν λόγω ΦΗΜ (κλοπή) εντός δέκα ημερών από της βεβαίωση της Αστυνομίας στην αρμόδια φορολογική αρχή με την αρ. πρωτ. Υπεύθυνη Δήλωση ν.1599/86.

Επειδή το ως άνω γεγονός οφείλεται αποδεδειγμένα σε ανωτέρα βία και η προσφεύγουσα προέβη σε όλες τις απαραίτητες ενέργειες προκειμένου να δηλωθεί η κλοπή στις αρμόδιες αρχές καθώς επίσης προσκόμισε και όλα τα αποδεικτικά στοιχεία που επιβεβαιώνουν προκειμένου να αποδείξει τα ανωτέρω.

Αποφασίζουμε

Την αποδοχή της ενδικοφανούς προσφυγής με αρ. πρωτ. της και την ακύρωση της υπ' αριθ. Απόφασης Επιβολής Προστίμου του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ Α΄ ΠΕΙΡΑΙΑ

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

Ακριβές αντίγραφο

ΦΑΚΟΣ ΓΕΩΡΓΙΟΣ

Η Υπάλληλος του τμήματος

Διοικητικής Υποστήριξης

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 με υποχρέωση, επί ποινή απαραδέκτου άσκησης της προσφυγής, επίδοσης επικυρωμένου αντιγράφου αυτής στην Υπηρεσία μας εντός είκοσι (20) ημερών από τη λήξη της προθεσμίας για την άσκησή της (άρθ. 126 ν. 2717/99).