



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ		
ΥΠΟΥΡΓΕΙΟ ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΩΝ ΓΕΝΙΚΗ ΓΡΑΜΜΑΤΕΙΑ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΕΣΟΔΩΝ ΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ	Καλλιθέα	20.12.2016
ΥΠΟΔ/ΝΣΗ ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ ΤΜΗΜΑ ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ Α6	Αριθμός απόφασης:	4441

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 αριθ. Δ6Α1118225 ΕΞ 2013/24.07.2013 Απόφασης του Γενικού Γραμματέα Δημοσίων Εσόδων του Υπουργείου Οικονομικών (ΦΕΚ Β' 1893) «Καθορισμός της διάρθρωσης και των αρμοδιοτήτων της Υπηρεσίας Εσωτερικής Επανεξέτασης της Γενικής Γραμματείας Δημοσίων Εσόδων, καθώς και απαραίτητων λεπτομερειών λειτουργίας αυτής».

γ. Της αριθ. Δ6Α1198069 ΕΞ 2013/30.12.2013 Απόφασης του Γενικού Γραμματέα Δημοσίων Εσόδων του Υπουργείου Οικονομικών (ΦΕΚ Β' 3367) «Μετονομασία και ανακαθορισμός των αρμοδιοτήτων και της εσωτερικής διάρθρωσης της Υπηρεσίας Εσωτερικής Επανεξέτασης της Γενικής Γραμματείας Δημοσίων Εσόδων του Υπουργείου Οικονομικών».

δ. 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 από και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανή προσφυγή της κάτοικο κατά της με αριθ. Απόφασης Επιβολής Προστίμου του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ ΛΙΒΑΔΕΙΑΣ επιβλήθηκε σε βάρος της προσφεύγουσας πρόστιμο συνολικού ποσού 3.000,00 € για την διαχ/κή περίοδο 2012 και τα προσκομιζόμενα με αυτή σχετικά έγγραφα .

5. Την με αριθμό Απόφαση Επιβολής Προστίμου του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ ΛΙΒΑΔΕΙΑΣ επιβλήθηκε σε βάρος της προσφεύγουσας πρόστιμο συνολικού ποσού 3.000,00 € για την διαχ/κή περίοδο 2012 .

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, επαγόμαστε τα ακόλουθα:

Με την υπό υπ' αριθ. Απόφαση Επιβολής Προστίμου του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ ΛΙΒΑΔΕΙΑΣ επιβλήθηκε σε βάρος της προσφεύγουσας πρόστιμο συνολικού ποσού 3.000,00 € για την διαχ/κή περίοδο 2012 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 του υπ' αριθ.πρωτ. έγγραφου της ΔΟΥ ΘΗΒΑΣ με το οποίο έστειλε την με αρ. πρωτ. Υπεύθυνη Δήλωση ν.1599/86 της προσφεύγουσας στην με την οποία δήλωσε ότι απώλεσε την φ.τ.μ με αρ. μητρ. λόγω κλοπής προσκόμιζοντας την με αρ.πρωτ. βεβαίωση του Τμήματος Ασφάλειας ΘΗΒΩΝ με την οποία βεβαιώνεται ότι άγνωστοι δράστες την 4-5/07/12 διέρρηξαν την είσοδο του καταστήματος ,σπάζοντας τις κλειδαριές και αφαίρεσαν την προαναφερόμενη φ.τ.μ με 50 ευρώ στο ταμείο της . Αναφέρεται επίσης ότι διενεργείται προανάκριση. Μετά τα ανωτέρω η ΔΟΥ ΛΙΒΑΔΕΙΑΣ έστειλε την με αριθ. πρόσκληση στην προσφεύγουσα σχετικά με την προσκόμιση αποδεικτικών στοιχείων η πραγματογνωμοσύνη, η οποία δεν ανταποκρίθηκε.

Με το υπ' αριθ. έγγραφο το Τμήμα Ασφαλείας Θηβών απάντησε στο υπ' αριθ. με το έγγραφο της ΔΟΥ ΛΙΒΑΔΕΙΑΣ , ότι διενεργήθηκαν όλες οι προβλεπόμενες προανακριτικές πράξεις και η σχετική δικογραφία υποβλήθηκε στην Εισαγγελία Πρωτοδικών Θηβών.

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

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

-Δεν ευθύνεται για την απώλεια της Φ.Τ.Μ η οποία προέκυψε λόγω κλοπής από αγνώστους και δεν οφείλεται σε δόλο ή αμέλεια αφού την είχε τοποθετήσει ειδικό χώρο μη αντιληπτό.

-Η δήλωση στις Αστυνομικές Αρχές έγινε 12/7/2012 που αποκλείει οποιαδήποτε σκοπιμότητα.

- Η δήλωση στην αρμόδια ΔΟΥ έγινε καθυστερημένα γιατί περίμενε το πόρισμα των Αστυνομικών Αρχών.

- Η φορολογική αρχή έχει το βάρος της απόδειξης των ισχυρισμών της.

Επειδή, σύμφωνα με τη διάταξη του άρθρου 4 § 2 του Ν. 1809/88.

2. Ο αγοραστής ή χρήστης 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.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.

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 τη διάταξη του άρθρου 10 § 3 περ.στ (2)' του 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:

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 τις διατάξεις του **αρθ.6 του Ν.4337/2015** το άρθρο 10 του Ν. 1809/88 ισχύει ως έχει μέχρι 31/12/2015.

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.

Επειδή σύμφωνα με το άρθρο **5 παρ. 2 του Ν. 2523/97**

1. Όποιος παραβαίνει τις διατάξεις του Κώδικα Βιβλίων και Στοιχείων (π.δ. 186/1992 ΦΕΚ 84 Α') τιμωρείται με πρόστιμο που προσδιορίζεται κατ' αντικειμενικό τρόπο.

Για το σκοπό αυτόν καθιερώνονται δύο βάσεις υπολογισμού, συντελεστές βαρύτητας, και ανώτατα όρια (οροφές). Οι παραβάσεις διακρίνονται σε δύο κατηγορίες, γενικές και αυτοτελείς.

2. Για την εφαρμογή του αντικειμενικού συστήματος δίδονται οι πιο κάτω εννοιολογικοί προσδιορισμοί:

α) Βάση Υπολογισμού Νο 1 (ΒΑΣ.ΥΠ. 1) είναι το αντικειμενικό ποσό επί του οποίου εφαρμόζονται οι συντελεστές βαρύτητας για συγκεκριμένες παραβάσεις, όπως στις κατ' ιδίαν διατάξεις ορίζεται. Το ποσό της βάσης αυτής κλιμακώνεται ανάλογα με την κατηγορία των βιβλίων, που υποχρεούται να τηρεί κάθε υπόχρεο πρόσωπο του Κ.Β.Σ., ως εξής:

α.α).....

β.β) «...Για υπόχρεους σε τήρηση βιβλίων Β' κατηγορίας το πρόστιμο για παράβαση των διατάξεων του Κ.Φ.Α.Σ. ορίζεται σε **εξακόσια (600) ευρώ.**»

Επειδή σύμφωνα με τις διατάξεις του **αρθ.61 παρ.1 κα 2 του Ν.4337/2015** ορίζεται ότι:

1.« Ο φορολογούμενος δύναται να ζητά απαλλαγή από τόκους ή πρόστιμα σε περίπτωση ανωτέρας βίας. Απαλλαγή δεν χορηγείται, αν δεν έχουν εξοφληθεί, πριν από το αίτημα απαλλαγής, όλοι οι φόροι για τους οποίους επιβλήθηκαν τα πρόστιμα. Απαλλαγή δεν χορηγείται

για τόκους και πρόστιμα που επιβάλλονται για ανακριβή δήλωση, καθώς και για τα πρόστιμα που επιβάλλονται για παραβάσεις φοροδιαφυγής.»

2. Το αίτημα απαλλαγής απευθύνεται στον Γενικό Γραμματέα και:

α) υποβάλλεται εγγράφως,

β) περιέχει τα στοιχεία και τον αριθμό φορολογικού μητρώου του φορολογουμένου,

γ) φέρει την υπογραφή του φορολογουμένου ή νόμιμα εξουσιοδοτημένου προσώπου, και

δ) περιγράφει όλα τα γεγονότα και περιλαμβάνει τα αποδεικτικά στοιχεία που αποδεικνύουν την ανωτέρα βία.

Επειδή η μη διαφύλαξη και η απώλεια λόγω κλοπής της ΦΤΜ πρέπει να οφείλεται αποδεδειγμένα σε ανωτέρα βία. Το τότε 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 η προσφεύγουσα δήλωσε εκπρόθεσμα την παύση της φ.τ.μ (λογω κλοπής) από τις 05/7/2012 στις 25/01 2016 με αρ. πρωτ. Δήλωσης

Επειδή η ΔΟΥ ΛΙΒΑΔΕΙΑΣ έστειλε την με αριθ. πρόσκληση στην προσφεύγουσα σχετικά με την προσκόμιση αποδεικτικών στοιχείων η πραγματογνωμοσύνη.

Επειδή η προσφεύγουσα δεν προσήλθε προκειμένου να ζητήσει απαλλαγή από τόκους ή πρόστιμα σε περίπτωση ανωτέρας βίας ούτε προσκόμισε κανένα αποδεικτικό στοιχείο, όπως π.χ έκθεση αστυνομικής αρχής η πραγματογνωμοσύνη προκειμένου να αποδείξει ότι επέδειξε τη δέουσα επιμέλεια για τη φύλαξη της ΦΤΜ,αν και έχουν παρέλθει περισσότερα από τέσσερα έτη από την κλοπή.

Επειδή η προσφεύγουσα ,όπως προκύπτει από το σύστημα TAXIS ,υπέβαλλε δήλωση διακοπής δραστηριότητας στις 25/07 2016 με ημερομηνία διακοπής 31/01/2011.

Επειδή δεν έχει υποβάλλει δηλώσεις φορολογίας εισοδήματος μετά την ημερομηνία διακοπής εργασιών(31.01.2011).Στην δήλωση φορολογίας εισοδήματος που υπέβαλλε μαζί με τον σύζυγό της για το οικον. έτος 2012 (χρήση 2011) δήλωσε ακαθάριστα έσοδα από ατομική επιχείρηση 945,41 ευρώ.

Επειδή οι διαπιστώσεις του ελέγχου, όπως αυτές καταγράφονται στην από Έκθεσης Ελέγχου της ΔΟΥ ΛΙΒΑΔΕΙΑΣ επί της οποίας εδράζεται η προσβαλλόμενη απόφαση, κρίνονται βάσιμες, αποδεκτές και πλήρως αιτιολογημένες, η υπό κρίση ενδικοφανής προσφυγή πρέπει να απορριφθεί

Αποφασίζουμε

Την απόρριψη της ενδικοφανούς προσφυγής με αρ..... της και την επικύρωση της υπ' αριθ. Απόφασης Επιβολής Προστίμου του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ ΛΙΒΑΔΕΙΑΣ

Η Οριστική φορολογική υποχρέωση του υπόχρεου με βάση την παρούσα απόφαση διαμορφώνεται ως εξής :

Κ.Β.Σ

Πρόστιμο του αρθ. 10 § 3 περ.στ (2) του Ν. 1809/88:600,00Χ5 =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

Ακριβές Αντίγραφο
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).