



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ

ΥΠΟΥΡΓΕΙΟ ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΩΝ

Καλλιθέα 20 .07.2016

ΓΕΝΙΚΗ ΓΡΑΜΜΑΤΕΙΑ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΕΣΟΔΩΝ

ΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ

Αριθμός απόφασης: 2636

Ταχ. Δ/ση : Αριστογείτονος 19

Ταχ. Κώδικας : 176 71 - Καλλιθέα

Τηλέφωνο : 210 9564037

ΦΑΞ : 210 9531321

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. ΔΕΔ 0012895 ΕΞ 2014/09.04.2014(ΦΕΚ 975/τ.β'/17.04.2014) Απόφαση του Προϊσταμένου της Διεύθυνσης Επίλυσης Διαφορών.

4. Την με αριθμό πρωτοκόλλου ../23.3.2016 ενδικοφανή προσφυγή της ατομικής επιχείρησης, ΑΦΜ, με έδρα στον, κατά της υπ' αριθμ./2016 Πράξης Επιβολής Προστίμου του

άρθρου 10 ν.1809/88 του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ....., φορολογικού έτους 01/01/2015-31/12/2015, και τα προσκομιζόμενα με αυτήν σχετικά έγγραφα.

5. Την υπ' αριθμ. .../2016 Πράξη Επιβολής Προστίμου του άρθρου 10 ν.1809/88 του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. φορολογικού έτους 01/01/2015-31/12/2015, της οποίας ζητείται η ακύρωση άλλως η τροποποίηση αυτής καθώς και την από 16.02.2016 οικεία έκθεση ελέγχου.

6. Τις απόψεις της Δ.Ο.Υ

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

Επί της με αριθμό πρωτοκόλλου/23.3.2016 ενδικοφανούς προσφυγής της ατομικής επιχείρησης, ΑΦΜ, 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./2016 προσβαλλόμενη Πράξη Επιβολής Προστίμου του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. επιβλήθηκε σε βάρος της προσφεύγουσας επιχείρησης πρόστιμο του άρθρου 10 του ν. 1809/1988 ποσού 3.000,00 € για το φορολογικό έτος 01/01/2015-31/12/2015.

Η παράβαση αφορά στη μη διαφύλαξη της με αριθμ. μητρώου Φορολογικής Ταμειακής Μηχανής κατά παράβαση του άρθρου 5 παρ. 1 Ν1809/88.

Η ως άνω Πράξη Επιβολής Προστίμου εκδόθηκε από τον Προϊστάμενο της Δ.Ο.Υ.... βάσει του πορίσματος ελέγχου της από 16.2.2016 Έκθεσης ελέγχου προστίμου ΚΒΣ της υπαλλήλου της ως άνω ΔΟΥ

Η προσφεύγουσα ατομική επιχείρηση, με την υπό κρίση ενδικοφανή προσφυγή, ζητά την ακύρωση άλλως την τροποποίηση και μεταρρύθμιση επί τα βελτίω της παραπάνω Πράξης Επιβολής Προστίμου του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. ισχυριζόμενη ότι:

- Στην υπο κρίση έκθεση ελέγχου αναφέρονται μεν, στην αρχή αυτής, οι υπάλληλοι που διεξήγαγαν τον έλεγχο κκ. και πλην όμως στο τέλος αυτής ελλείπει παντελώς όχι μόνο η υπογραφή τους, αλλά ακόμη και η αναφορά των ονομάτων τους. Αντιθέτως αντ' αυτών αναφέρονται οι υπάλληλοι κκ. και, ήτοι πρόσωπα απολύτως διαφορετικά των προαναφερθέντων. Κατά τον τρόπο αυτό, δεν καθίσταται ευκρινές ποιοι υπάλληλοι τελικώς διεξήγαγαν τον έλεγχο, ως και ποιοι συνέταξαν και υπέγραψαν την έκθεση ελέγχου. Κατά συνέπεια, δεν δύναται να ελεγχθεί η αρμοδιότητα των εν λόγω προσώπων, που ευθέως αντανakλά στη νομιμότητα των εκδοθεισών καταλογιστικών πράξεων.
- Η απώλεια της ταμειακής μηχανής οφείλεται σε γεγονός ανωτέρας βίας.

Επειδή σύμφωνα με το άρθρο 1 παρ. 1 του Ν. 4093/12 (ΚΦΑΣ) *υπόχρεοι απεικόνισης συναλλαγών* ορίζεται ότι « Κάθε ημεδαπό πρόσωπο των παρ. 1 και 4 του άρθρου 2 και των παραγράφων 1 και 2 του άρθρου 101 του ν. 2238/94, κοινοπραξία, κοινωνία ή νομική οντότητα

που ασκεί δραστηριότητα στην ελληνική επικράτεια και αποβλέπει στην απόκτηση εισοδήματος από εμπορική ή βιοτεχνική ή γεωργική επιχείρηση ή από ελευθέριο επάγγελμα ή από οποιαδήποτε άλλη επιχείρηση, καθώς και οι αστικές κερδοσκοπικές ή μη εταιρείες, έχει τις υποχρεώσεις του παρόντος νόμου σχετικά με την τήρηση βιβλίων , έκδοση στοιχείων και υποβολή δεδομένων για διασταύρωση».

Επειδή σύμφωνα με το άρθρο 1 παρ. 1 εδάφιο α΄ του Ν. 1809/88 ορίζεται ότι « Οι επιτηδευματίες που πωλούν αγαθά λιανικώς ή κυρίως λιανικώς ή παρέχουν υπηρεσίες στο κοινό και τηρούν βιβλία δεύτερης ή τρίτης κατηγορίας του ΚΒΣ υποχρεούνται να χρησιμοποιούν φορολογικές ταμειακές μηχανές για την έκδοση αποδείξεων λιανικής πώλησης αγαθών και παροχής υπηρεσιών.....».

Επειδή σύμφωνα με την παράγραφο 1 του άρθρου 5 ν. 1809/1988 *Καθιέρωση φορολογικών μηχανισμών και άλλες διατάξεις*.

«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 ΚΒΣ, για τη διαφύλαξη των φορολογικών στοιχείων»

Επειδή σύμφωνα με το αριθμ. πρωτ. 1086245/562/0015/25.9.2007 της Διεύθυνσης Βιβλίων και Στοιχείων (Κ.Β.Σ.) του Υπουργείου Οικονομίας και Οικονομικών «1.....

2.....

3. Επειδή στη φορολογική μνήμη της ταμειακής μηχανής καθώς και στις χάρτινες ταινίες που περιέχονται στο σώμα αυτής από τις οποίες προέρχονται και τα ημερήσια δελτία αναφοράς, καταγράφονται- ενταμιεύονται οι ημερήσιες συναλλαγές των λιανικών πωλήσεων αγαθών και υπηρεσιών από το χρήστη επιτηδευματία, τα ανωτέρω εξομοιούνται με φορολογικά στοιχεία και πρέπει να φυλάσσονται ως τέτοια, για όσο χρόνο ορίζεται κάθε φορά από τις ισχύουσες διατάξεις του Κ.Β.Σ.

4. Περαιτέρω, από τη δικαστηριακή και διοικητική νομολογία έχει γίνει δεκτό ότι για να μην επιβληθεί πρόστιμο για απώλεια φορολογικών στοιχείων (συμπεριλαμβανομένης της φ.τ.μ.) που επήλθε συνεπεία ανωτέρας βίας, δηλαδή γεγονότος απρόβλεπτου που δεν μπορούσε να αποτραπεί με μέτρα άκρας επιμέλειας και σύνεσης (π.χ. κλοπή, πυρκαγιά, πλημμύρα κ.λ.π.), ο υπόχρεος πρέπει να έχει επιδείξει τη δέουσα επιμέλεια για τη διαφύλαξη αυτών. Πρέπει να προκύπτει δηλαδή ότι παρά τα μέτρα που έλαβε ο υπόχρεος, το γεγονός δεν μπόρεσε να

αποτραπεί (έγγραφά μας 1038851/457/0015/21.4.2003, 1042878/274/15.5.2007 και ΣτΕ 1664/1971, 935/1977).

5. Τέλος, το πότε υπάρχει ανωτέρα βία είναι θέμα πραγματικό και κρίνεται από πραγματικά περιστατικά και τα αποδεικτικά στοιχεία που θα προσκομίσει ο φορολογούμενος (π.χ. εκθέσεις πραγματογνωμοσύνης, εκθέσεις αστυνομικής αρχής κ.α.) στον Προϊστάμενο της Δ.Ο.Υ., στον οποίο ανήκει και η αρμοδιότητα εξέτασης και εκτίμησης των πραγματικών αυτών περιστατικών.»

Επειδή στην υπό κρίση περίπτωση η προσφεύγουσα ατομική επιχείρηση με την υπ αριθμ. πρωτ./28.12.2015 δήλωση του ν.1599/86 την οποία υπέβαλε στη Δ.Ο.Υς δήλωσε την απώλεια της ταμειακής μηχανής, με αριθμ. μητρώου, προσκομίζοντας και αντίγραφο από το βιβλίο αδικημάτων και συμβάντων του Τμήματος Ασφαλείας (αριθμ. πρωτ.) από το οποίο προκύπτει ότι ο κ. υπέβαλε μήνυση για παράβαση αρ. 372 ΠΚ «κλοπή» σε βάρος άγνωστου δράστη καθώς κατά το χρονικό διάστημα από 11-12-2015 έως την 19:30 ώρα της 12-12-2015 άγνωστος δράστης έθραυσε τη τζαμαρία του συνεργείου, εισήρθε εντός αυτού και αφαίρεσε την ταμειακή μηχανή του συνεργείου μάρκας Casio FE 811 χρώματος λευκό.

Επειδή, σύμφωνα με τις ως άνω διατάξεις, για να μην επιβληθεί πρόστιμο για απώλεια φορολογικών στοιχείων θα πρέπει ο υπόχρεος να έχει επιδείξει τη δέουσα επιμέλεια για τη διαφύλαξη αυτών. Εντούτοις η προσφεύγουσα ατομική επιχείρηση δεν προσκόμισε στοιχεία σύμφωνα με τα οποία να προκύπτει ότι παρά τα μέτρα που έλαβε, το γεγονός (κλοπή) δεν μπόρεσε να αποτραπεί. Ως εκ τούτου ο Προϊστάμενος της Δ.Ο.Υ, στον οποίο ανήκει και η αρμοδιότητα εξέτασης και εκτίμησης των πραγματικών αυτών περιστατικών, ορθώς εξέδωσε την προσβαλλόμενη πράξη.

Επειδή ο έλεγχος πραγματοποιήθηκε από τους υπαλλήλους της Δ.Ο.Υ (ελεγκτής) και (επόπτης), όπως αναγράφεται στην πρώτη σελίδα της έκθεσης ελέγχου, η οποία φέρει την υπογραφή των εν λόγω υπαλλήλων στην Τρίτη σελίδα αυτής.

Επειδή η νομιμότητα της προσβαλλόμενης πράξεως δεν βλάπτεται από το γεγονός ότι εκ παραδρομής στην τρίτη σελίδα της έκθεσης ελέγχου κάτω από τις υπογραφές τόσο της ελέγκτριας όσο και του τμηματάρχη εκ παραδρομής αναγράφονται τα ονόματα των υπαλλήλων και Ως εκ τούτου οι περί του αντιθέτου ισχυρισμοί της προσφεύγουσας απορρίπτονται ως αβάσιμοι.

Επειδή οι διαπιστώσεις του ελέγχου, όπως αυτές καταγράφονται στην με ημερομηνία θεώρησης 23.2.2016 έκθεση ελέγχου προστίμου ΚΒΣ του Προϊσταμένου της ΔΟΥ επί της οποίας εδράζεται η προσβαλλόμενη πράξη, κρίνονται βάσιμες, αποδεκτές και πλήρως αιτιολογημένες.

Α π ο φ α σ ί ζ ο υ μ ε

Την απόρριψη της με αριθμ. πρωτ./23.3.2016 ενδικοφανούς προσφυγής της ατομικής επιχείρησης «.....», ΑΦΜ

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

Φορολογικό Έτος 01-01-2015 / 31-12- 2015

Πρόστιμο άρθρου 10 παρ 3 περ. στ2 του Ν 1809/88 ποσό: **3.000 ευρώ** (600,00€ Χ5)

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

ΜΕ ΕΝΤΟΛΗ ΤΟΥ ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΥ
ΤΗΣ Δ/ΝΣΗΣ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ

**Ακριβές Αντίγραφο
Η Υπάλληλος του Τμήματος
Διοικητικής Υποστήριξης**

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 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).