



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ

ΥΠΟΥΡΓΕΙΟ ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΩΝ

Καλλιθέα, 18/07/2016

ΓΕΝΙΚΗ ΓΡΑΜΜΑΤΕΙΑ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΕΣΟΔΩΝ

ΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ

Αριθμός απόφασης: **2606**

ΥΠΟΔ/ΝΣΗ ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ

ΤΜΗΜΑ Α6 ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ

Ταχ. Δ/ση : Αριστογείτονος 19

Ταχ. Κώδικας : 176 71 - Καλλιθέα

Τηλέφωνο : 2131604565

ΦΑΞ : 2131604567

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».

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

3. Την αριθμ. Δ.Ε.Δ. 0012895 ΕΞ 2014/09.04.2014 (ΦΕΚ 975 / τ. Β' / 17.04.2014) Απόφαση του Προϊσταμένου της Διεύθυνσης Επίλυσης Διαφορών.

4. Τη με ημερομηνία κατάθεσης και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανή προσφυγή της του, ΑΦΜ, κατοίκου, Τ.Κ., κατά της υπ' αριθμ./23-10-2015 Απόφασης Επιβολής Προστίμου του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Ν.

Ιωνίας Βόλου, διαχειριστικής περιόδου 01/01/2003-31/12/2003, και τα προσκομιζόμενα με αυτήν σχετικά έγγραφα.

5. Την υπ' αριθμ./23-10-2015 Απόφαση Επιβολής Προστίμου του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Ν. Ιωνίας Βόλου, διαχειριστικής περιόδου 01/01/2003-31/12/2003, της οποίας ζητείται η ακύρωση, καθώς και την από 22/10/2015 οικεία Έκθεση Ελέγχου.

6. Τις απόψεις της ως άνω φορολογικής αρχής.

7. Την εισήγηση του ορισθέντος Υπαλλήλου του Τμήματος Α6, όπως αποτυπώνεται στο σχέδιο.

Επί της με ημερομηνία κατάθεσης και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανούς προσφυγής της του, 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' αριθμ./23-10-2015 Απόφαση Επιβολής Προστίμου του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Ν. Ιωνίας Βόλου, διαχειριστικής περιόδου 01/01/2003-31/12/2003, επιβλήθηκε σε βάρος της προσφεύγουσας πρόστιμο συνολικού ποσού ύψους 4.102,00 €, 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.

Η παράβαση αφορά τη μη διαφύλαξη της ΦΤΜ με αριθμό μητρώου καθώς και του αντίστοιχου βιβλιαρίου συντήρησης. Την ως άνω απώλεια δήλωσε η προσφεύγουσα με την με αριθμ. πρωτ. Υπεύθυνη Δήλωση του άρθρου 8 § 4 του Ν.1599/86 στην Δ.Ο.Υ. Ν. Ιωνίας Βόλου.

Η προσφεύγουσα, με την υπό κρίση ενδικοφανή προσφυγή, ζητά την ακύρωση της προσβαλλόμενης πράξης, ισχυριζόμενη ότι βρήκε την ως άνω ΦΤΜ καθώς και το βιβλιάριο συντήρησης αυτής και ως εκ τούτου προέβη στην από 23-03-2016 υπεύθυνη δήλωσή της προς τη Δ.Ο.Υ. Ν. Ιωνίας Βόλου, η οποία μάλιστα κατατέθηκε στο τμήμα ΚΒΣ και έλαβε αριθμ. πρωτ.

Στα πλαίσια της διαδικασίας επανεξέτασης της προσβαλλόμενης πράξης η Υπηρεσία μας απέστειλε στην υπόχρεο την με αριθμ. πρωτ. ΔΕΔ κλήση σε ακρόαση, με την οποία την καλούσαμε σε ακρόαση με την υποβολή γραπτού υπομνήματος, εντός έξι εργασίμων ημερών, προκειμένου να εκφράσει τις απόψεις της και να αναπτύξει τους προβαλλόμενους με την με αρ. πρωτ. ενδικοφανή προσφυγή λόγους προσκομίζοντας επιπλέον ανάγνωση μνήμης της υπ αριθμ. ΦΤΜ στο αντίστοιχο βιβλιάριο συντήρησης, καθώς και κάθε επιπλέον σχετικό αποδεικτικό στοιχείο.

Εις απάντηση της ανωτέρω κλήσης προς ακρόαση ο αντίκλητος της προσφεύγουσας κος απέστειλε με συστημένη επιστολή γραπτό υπόμνημα με το οποίο προσκόμισε το

πρωτότυπο βιβλιário συντήρησης της ανωτέρω ΦΤΜ το οποίο φέρει ανάγνωση μνήμης από πιστοποιημένο τεχνικό ελεγκτή της εταιρείας «.....», το οποίο έλαβε αριθμό πρωτ. Δ.Ε.Δ.

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 υπάρχει η υποχρέωση 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 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, σύμφωνα με το άρθρο 5§2 του ν. 1809/1988: «2. Ο συντηρητής ή επισκευαστής υποχρεούται να καταχωρεί στο Βιβλιário 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./23.10.2015 Απόφαση Επιβολής Προστίμου του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Ν. Ιωνίας Βόλου επιβλήθηκε σε βάρος της προσφεύγουσας πρόστιμο συνολικού ποσού 4.102,00 € για τη διαχειριστική περίοδο 01/01/2003-31/12/2003, για μη διαφύλαξη της με αριθμ. μητρώου Φ.Τ.Μ. καθώς και του αντίστοιχου βιβλιαρίου συντήρησης. Η ως άνω προσβαλλόμενη Α.Ε.Π. εκδόθηκε κατόπιν του πορίσματος ελέγχου της από 22/10/2015 έκθεσης ελέγχου της ελέγκτριας της Δ.Ο.Υ. Ν. Ιωνίας Βόλου

Επειδή, η προσφεύγουσα υπέβαλε στην Υπηρεσία μας το υπ' αριθμ. πρωτ. Δ.Ε.Δ. υπόμνημα με συνημμένο το πρωτότυπο βιβλιάριο συντήρησης και επισκευών της με αριθμ. μητρώου Φ.Τ.Μ., στην τρίτη σελίδα του οποίου αναγράφεται ότι την 04/02/2016 έγινε

ανάγνωση μνήμης βάσει του τελευταίου δελτίου Ζ με Ν. Εκ των ανωτέρω σαφώς προκύπτει ότι τουλάχιστον κατά την 04/02/2016, ήτοι μετά την έκδοση της προσβαλλόμενης Α.Ε.Π., η υπ' αριθμ. μητρώου Φ.Τ.Μ., βρίσκεται εις χείρας της προσφεύγουσας και συνεπώς δεν υφίστανται οι καταλογισθείσες παραβάσεις απώλειας της ως άνω Φ.Τ.Μ. καθώς και του αντίστοιχου βιβλιαρίου συντήρησης αυτής.

Α π ο φ α σ ί ζ ο υ μ ε

Την αποδοχή της με ημερομηνία κατάθεσης και αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανούς προσφυγής της του, ΑΦΜ, και την ακύρωση της υπ' αριθ. /23.10.2015 Απόφασης Επιβολής Προστίμου του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Ν. Ιωνίας Βόλου, σύμφωνα με το ανωτέρω σκεπτικό.

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

Πρόστιμο Άρθ. 5 παρ.2 του ν.2523/1997 διαχειριστικής περιόδου 01/01/2003 - 31/12/2003 : **0,00 €.**

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/Ο Υπάλληλος του Τμήματος
Διοικητικής Υποστήριξης**

**Ο ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΣ ΤΗΣ
ΥΠΟΔΙΕΥΘΥΝΣΗΣ
ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ
ΓΕΩΡΓΙΟΣ ΦΑΚΟΣ**

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).