



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ



ΑΑΔΕ

Ανεξάρτητη Αρχή
Δημοσίων Εσόδων

ΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ

ΥΠΟΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ

ΤΜΗΜΑ Α1

Ταχ. Δ/ση : Αριστογείτονος 19

Ταχ. Κώδικας : 176 71 - Καλλιθέα

Τηλέφωνο : 2131604534

Fax : 2131604567

Καλλιθέα 20.5.2020

Αριθμός απόφασης: 905

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 τροποποιήθηκε και ισχύει.

β. Του άρθρου 10 της Δ. ΟΡΓ. Α 1036960 ΕΞ 2017/10.03.2017 Απόφασης του Διοικητή της Α.Α.Δ.Ε. (ΦΕΚ 968 Β'/22.03.2017) με θέμα «Οργανισμός της Ανεξάρτητης Αρχής Δημοσίων Εσόδων (Α.Α.Δ.Ε.)», όπως αναριθμήθηκε, τροποποιήθηκε και ισχύει.

γ. Της ΠΟΛ 1064/12.4.2017 Απόφασης του Διοικητή της Ανεξάρτητης Αρχής Δημοσίων Εσόδων.

δ. Της ΠΟΛ. 1076/23.4.2018 Απόφασης του Διοικητή της Ανεξάρτητης Αρχής Δημοσίων Εσόδων (ΦΕΚ 1456/26.4.18)

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

3. Την υπ' αριθμ. Δ.Ε.Δ. 1126366 ΕΞ 2016/30.8.16 (ΦΕΚ 2759 / τ. Β' / 1.9.16) Απόφαση του Προϊσταμένου της Διεύθυνσης Επίλυσης Διαφορών.

4. Τη με ημερομηνία κατάθεσης **24.1.2020** και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανή προσφυγή της, ΑΦΜ, κατοίκου επί της οδού, κατά της με αρ. /13.12.19 Πράξης Επιβολής Προστίμου της Δ.Ο.Υ. ΑΓΙΩΝ ΑΝΑΡΓΥΡΩΝ, χρήσης 2011, και τα προσκομιζόμενα με αυτήν σχετικά έγγραφα.

5. Την ανωτέρω προσβαλλόμενη πράξη, της οποίας ζητείται η ακύρωση, καθώς και τις από 13.12.19 Έκθεση Ελέγχου, της Δ.Ο.Υ. ΑΓΙΩΝ ΑΝΑΡΓΥΡΩΝ.

6. Τις απόψεις της Δ.Ο.Υ. ΑΓΙΩΝ ΑΝΑΡΓΥΡΩΝ.

7. Την εισήγηση του ορισθέντος υπαλλήλου του Τμήματος Α1 όπως αποτυπώνεται στο σχέδιο της απόφασης.

Επί της με ημερομηνία κατάθεσης **24.1.2020** 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 αρ./13.12.19 Πράξη Επιβολής Προστίμου της Δ.Ο.Υ. ΑΓΙΩΝ ΑΝΑΡΓΥΡΩΝ, επιβλήθηκε στην προσφεύγουσα πρόστιμο συνολικού ύψους 8.400,00 €, και συγκεκριμένα:

α. πρόστιμο ποσού 3.000,00 € (= 600,00 € X 1 X 5), σύμφωνα με το άρθρο 10 του ν.1809/88, λόγω μη διαφύλαξης (απώλειας) της με αριθμό μητρώου φορολογικής ταμειακής μηχανής, κατά παράβαση των άρθρων 1§1 και 4§2 του ν.1809/88.

β. πρόστιμο ποσού 1.200,00 € (= 600,00 € X 1 X 2), σύμφωνα με το άρθρο 10 του ν.1809/88, λόγω μη διαφύλαξης (απώλειας) του βιβλιαρίου συντήρησης και επισκευών της με αριθμό μητρώου φορολογικής ταμειακής μηχανής με ΑΠΘ/2002, κατά παράβαση των άρθρων 1§1 και 4§2 του ν.1809/88.

γ. πρόστιμο ποσού 3.000,00 € (= 600,00 € X 1 X 5), σύμφωνα με το άρθρο 10 του ν.1809/88, λόγω μη διαφύλαξης (απώλειας) της με αριθμό μητρώου φορολογικής ταμειακής μηχανής, κατά παράβαση των άρθρων 1§1 και 4§2 του ν.1809/88.

δ. πρόστιμο ποσού 1.200,00 € (= 600,00 € X 1 X 2), σύμφωνα με το άρθρο 10 του ν.1809/88, λόγω μη διαφύλαξης (απώλειας) του βιβλιαρίου συντήρησης και επισκευών της με αριθμό μητρώου φορολογικής ταμειακής μηχανής με ΑΠΘ/2007, κατά παράβαση των άρθρων 1§1 και 4§2 του ν.1809/88.

Η ανωτέρω προσβαλλόμενη πράξη εδράζεται επί της από 13.12.19 έκθεσης ελέγχου επί παραβάσεων τήρησης βιβλίων και έκδοσης στοιχείων της Δ.Ο.Υ. ΑΓΙΩΝ ΑΝΑΡΓΥΡΩΝ. Σύμφωνα με το αρ./20.12.18 Δελτίο Πληροφοριών της Δ.Ο.Υ. Α' ΠΕΡΙΣΤΕΡΙΟΥ η προσφεύγουσα, κατά τη διαδικασία εκπρόθεσμης διακοπής εργασιών (με ημερομηνία διακοπής την 31.12.11), υπέβαλε την αρ./20.12.18 υπεύθυνη δήλωση περί απώλειας των με αρ. μητρώου Φ.Τ.Μ. και των βιβλιαρίων συντήρησής τους.

Η προσφεύγουσα, με την υπό κρίση ενδικοφανή προσφυγή ζητά την ακύρωση της ως ανωτέρω προβαλλόμενης πράξης, επικαλούμενη ότι δεν υφίστανται παραβάσεις και το δικαίωμα του Δημοσίου για την επιβολή των εν λόγω προστίμων έχει παραγραφεί.

Επειδή, στο άρθρο 13§2 του Ν. 4174/2013 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 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, στο άρθρο 21§2 του Π.Δ. 186/92 ορίζεται ότι: «Τα βιβλία, οι οπτικοί δίσκοι και γενικά όλα τα ηλεκτρομαγνητικά μέσα στα οποία αποθηκεύονται δεδομένα βιβλίων, για τα οποία δεν υπάρχει υποχρέωση εκτύπωσης τους, τα στοιχεία που ορίζονται από τον Κώδικα αυτό, καθώς και τα λοιπά δικαιολογητικά των εγγραφών στα βιβλία διατηρούνται στον εκάστοτε οριζόμενο από τις σχετικές φορολογικές διατάξεις χρόνο παραγραφής του δικαιώματος του Δημοσίου για επιβολή φόρου».

Επειδή, στο άρθρο **54§§1 & 2 του Ν. 4174/2013** ορίζεται ότι: «1. Για καθεμία από τις παρακάτω παραβάσεις επιβάλλεται πρόστιμο στον φορολογούμενο ή οποιοδήποτε πρόσωπο, εφόσον υπέχει αντίστοιχη υποχρέωση από τον Κώδικα ή τη φορολογική νομοθεσία που αναφέρεται στο πεδίο εφαρμογής του: η) δεν συμμορφώνεται με τις κατά το άρθρο 13 υποχρεώσεις του 2. Τα πρόστιμα για τις παραβάσεις που αναφέρονται στην παράγραφο 1 καθορίζονται ως εξής:....ε) δύο χιλιάδες πεντακόσια (2.500) ευρώ, στις περιπτώσεις ε', ζ', η' και ιδ' της παραγράφου 1».

Επειδή, σύμφωνα με την **ΠΟΛ 1026/12-02-18**: «ΙV. ΜΗ ΔΙΑΦΥΛΑΞΗ ΑΧΡΗΣΙΜΟΠΟΙΗΤΩΝ ΘΕΩΡΗΜΕΝΩΝ ΒΙΒΛΙΩΝ ΚΑΙ ΣΤΟΙΧΕΙΩΝ. Τέλος και ανεξάρτητα από τα προαναφερόμενα διευκρινίζεται ότι «ως μη συμμόρφωση με τις κατά το άρθρο 13 υποχρεώσεις», για την εφαρμογή των διατάξεων της περίπτωσης η' της παραγράφου 1 του άρθρου 54, όπως άλλωστε έχει διευκρινιστεί στο παρελθόν και με την εγκύκλιο ΠΟΛ. 1252/2015, θεωρείται αποκλειστικά και μόνο, η μη τήρηση βιβλίων, η τήρηση βιβλίων κατώτερης κατηγορίας από την προβλεπόμενη, η μη διαφύλαξη των λογιστικών αρχείων (βιβλίων και στοιχείων), καθώς και η μη διαφύλαξη των ΦΗΜ, φορολογικών μνημών και αρχείων των ΦΗΜ.

Επισημαίνεται ότι οι προαναφερόμενες παραβάσεις, εφόσον διαπιστώνονται στο πλαίσιο διενέργειας του ίδιου ελέγχου εξετάζονται ως ενιαίο σύνολο και ως εκ τούτου επιβάλλεται ένα πρόστιμο 2.500 ευρώ.

Επανάληψη παράβασης νοείται, εφόσον αυτές διαπιστώνονται σε διαφορετικό έλεγχο.....

V. ΜΗ ΔΙΑΦΥΛΑΞΗ ΤΟΥ ΒΙΒΛΙΑΡΙΟΥ ΣΥΝΤΗΡΗΣΗΣ ΚΑΙ ΕΠΙΣΚΕΥΩΝ.....Σημειώνεται ότι η μη διαφύλαξη του βιβλιαρίου Συντήρησης και Επισκευών, το οποίο δεν αποτελεί λογιστικό αρχείο, ούτε αρχείο που δημιουργούν οι ΦΗΜ, ούτε βέβαια δήλωση πληροφοριακού χαρακτήρα, δεν κατονομάζεται στις περιπτώσεις των παραβάσεων, που ορίζονται με τις διατάξεις της παραγράφου 1 του άρθρου 54 του ν. 4174/2013, για την επιβολή των σχετικών κυρώσεων. Επομένως, δεν επιβάλλονται κυρώσεις για τη μη διαφύλαξη αυτού, όταν η διάπραξη (διαπίστωση απώλειας ή δήλωση απώλειας) ανάγεται σε περιόδους από 1.1.2016 και μετά.»

Επειδή στο άρθρο **38§2 του Ν.4308/2014**, όπως τροποποιήθηκε με το άρθρο 6 του Ν.4337/2015 και ισχύει, ορίζεται ότι: «2. 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 την **ΠΟΛ 1252/20-11-2015**: «..... 2. Σχετικά με τους φορολογικούς ηλεκτρονικούς μηχανισμούς (ΦΗΜ) επισημαίνεται ότι για παραβάσεις που διαπράττονται έως την 31.12.2015 επιβάλλονται τα πρόστιμα του άρθρου 10 του ν. 1809/1988 (άρθρο 38 παρ. 2 ν. 4308/2014, όπως ισχύει μετά την τροποποίησή του με το άρθρο 6 του ν. 4337/2015)».

Επειδή, εν προκειμένω, η αρμόδια Δ.Ο.Υ. επέβαλε στην προσφεύγουσα, κατόπιν της με αρ. πρωτοκόλλου/20.12.18 υπεύθυνης δήλωσης περί απώλειας των με αρ. μητρώου & Φ.Τ.Μ. και των βιβλιαρίων συντήρησής τους, πρόστιμο μη διαφύλαξης των εν λόγω Φ.Τ.Μ. καθώς και των βιβλιαρίων συντήρησης και επισκευών αυτών στη χρήση 2011.

Επειδή, η διαπίστωση της παράβασης της μη διαφύλαξης Φ.Τ.Μ. έλαβε χώρα στις 20.12.18, χρόνος στον οποίο η προσφεύγουσα υπέβαλε την ανωτέρω υπεύθυνη δήλωση.

Αναφορικά, δε, με την παράβαση της μη διαφύλαξης των δύο βιβλιαρίων επισκευής και συντήρησης, δεδομένου ότι η διάπραξη αυτής ανάγεται σε περίοδο μετά την 01.01.2016 και συγκεκριμένα στις 20.12.18, δεν θα έπρεπε να επιβληθεί κανένα πρόστιμο από την φορολογική αρχή κατ' εφαρμογή της ΠΟΛ 1026/2018.

Την αποδοχή της με ημερομηνία κατάθεσης **24.1.2020** και με αρ. πρωτ.
ενδικοφανούς προσφυγής της, ΑΦΜ και την ακύρωση της υπ' αρ.
...../13.12.19 πράξης επιβολής προστίμου άρθρου 10§3 του Ν. 1809/88 διαχειριστικής
περιόδου 01.01-31.12.2011, λόγω εσφαλμένης νομικής βάσης και έτους επιβολής του προστίμου.

Πρόστιμο του άρθρου 10 του ν.1809/88 **0,00 €**

**Με εντολή του Προϊσταμένου της
Διεύθυνσης Επίλυσης Διαφορών
Ο Προϊστάμενος της Υποδιεύθυνσης
Επανεξέτασης**

ΓΕΩΡΓΙΟΣ ΣΤΑΥΡΙΔΗΣ

4