



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ



ΑΑΔΕ

Ανεξάρτητη Αρχή
Δημοσίων Εσόδων

ΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ

ΥΠΟΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ

ΤΜΗΜΑ ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ Α3

Ταχ. Δ/ση : Αριστογείτονος 19

Ταχ. Κώδικας : 176 71 - Καλλιθέα

Τηλέφωνο : 2131604536

ΦΑΞ : 2131604567

Καλλιθέα 14/09/2018

Αριθμός Απόφασης: 4004

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. Του άρθρου 11 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)»

γ. Την ΠΟΛ 1064/12.04.2017 Απόφαση του Διοικητή της Α.Α.Δ.Ε.ΦΕΚ Β 1440/27-4-2017.

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. Τη με ημερομηνία κατάθεσης 26/04/2018 και με αριθμό πρωτοκόλλουενδικοφανή προσφυγή του του, ΑΦΜ, κατοίκου Ελληνικού Αττικής, οδός, Τ.Κ....., κατά της υπ' αριθμ. /09-03-2018 Πράξης Επιβολής Προστίμου - άρθ.54 του ν.4174/2013 – του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Ηλιούπολης, φορολογικού έτους 2017, και τα προσκομιζόμενα με αυτήν σχετικά έγγραφα.

5. Την υπ' αριθμ..... /09-03-2018 Πράξη Επιβολής Προστίμου - άρθ.54 του ν.4174/2013 – του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Ηλιούπολης, φορολογικού έτους 2017, της οποίας ζητείται η ακύρωση, καθώς και την από 09/03/2018 σχετική Έκθεση Ελέγχου Εφαρμογής Διατάξεων του Ν.4174/2013 και Ν.4308/2014 της ελέγκτριας της Δ.Ο.Υ. Ηλιούπολης.

6. Τις απόψεις της ως άνω φορολογικής αρχής.

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

Επί της με ημερομηνία κατάθεσης 26/04/2018 και με αριθμό πρωτοκόλλου..... ενδικοφανούς προσφυγής του 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, επαγόμαστε τα ακόλουθα:

Με την υπ' αριθμ./09-03-2018 Πράξη Επιβολής Προστίμου - άρθ.54 του ν.4174/2013 – του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Ηλιούπολης, επιβλήθηκε σε βάρος του προσφεύγοντος πρόστιμο συνολικού ποσού ύψους 2.500,00 €, για το φορολογικό έτος 2017, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 54 παρ. 2 περ. ε', λόγω παράβασης των διατάξεων του άρθ. 7 του Ν.4308/2014 και του άρθ.13 του Ν.4174/2013.

Η παράβαση αφορά τη μη διαφύλαξη του ΦΗΜ (ΑΔΗΜΕ ταξιμέτρου) με αριθμ. μητρώου ΤΞΒ..... του υπ' αριθμ. ΕΔΧ ταξί στο οποίο ο προσφεύγων είναι εκμισθωτής και εκμεταλλευτής. Η διαπίστωση της παράβασης προέκυψε από την με αριθμ. πρωτ./22-11-2017 Υπεύθυνη Δήλωση του άρθρου 8 §4 Ν.1599/86, με την οποία ο προσφεύγων δήλωσε την απώλεια του ως άνω ΦΗΜ (ΑΔΗΜΕ ταξιμέτρου) λόγω κλοπής και την οποία κατέθεσε την ως άνω ημερομηνία στην Δ.Ο.Υ. Ηλιούπολης, προσκομίζοντας επίσης τη με αριθμ. πρωτ./15-11-2017 βεβαίωση του Τμήματος Ασφαλείας Κολωνού.

Συνεπεία της ανωτέρω δήλωσης συντάχθηκε η από 09/03/2018 σχετική Έκθεση Εφαρμογής Διατάξεων του Ν.4174/2013 και Ν.4308/2014 και επιβλήθηκε το ανωτέρω πρόστιμο στον προσφεύγοντα.

Ο προσφεύγων, με την υπό κρίση ενδικοφανή προσφυγή, ζητά την ακύρωση της προσβαλλόμενης πράξης, προβάλλοντας λόγους ανωτέρας βίας.

Επειδή, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 7 του Ν. 4308/2014 (Ε.Λ.Π) ορίζεται :

Διαφύλαξη λογιστικών αρχείων

1. Το σύνολο των λογιστικών αρχείων που η οντότητα τηρεί, σύμφωνα με τις διατάξεις αυτού του νόμου διαφυλάσσονται για το μεγαλύτερο χρονικό διάστημα από:

α) Πέντε (5) έτη από τη λήξη της περιόδου.

β) Το χρόνο που ορίζεται από άλλη νομοθεσία.

2. Τα λογιστικά αρχεία μπορούν να διαφυλάσσονται σε οποιαδήποτε μορφή, εφόσον υπάρχει σύστημα αναζήτησης, εμφάνισης και εκτύπωσης ή αναπαραγωγής αυτών, για τη διευκόλυνση οποιουδήποτε ελέγχου

3. Ειδικά για κάθε τιμολόγιο, διαφυλάσσονται επιπλέον τα δεδομένα που διασφαλίζουν την αυθεντικότητα και την ακεραιότητα του περιεχομένου του, σύμφωνα με τις παραγράφους (1) και (2) του παρόντος άρθρου.

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 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 τις διατάξεις του άρθρου 54 παρ. 1 περ. η και παρ. 2 περ. ε του ιδίου ως άνω νόμου ορίζεται :

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` και ζ` και η` της παραγράφου 1».

Επειδή, σύμφωνα με το άρθρο 61 παρ. 1 του ν. 4174/2013 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.»

Επειδή, στην παρ. 13 της II ενότητας της ΠΟΛ 1252/2015 διευκρινίζεται ότι:

«13. Απαλλαγή λόγω ανωτέρας βίας (άρθρο 61)

Με τις διατάξεις του άρθρου 61 παρέχεται η δυνατότητα στον φορολογούμενο να ζητά απαλλαγή από τόκους και πρόστιμα λόγω ανωτέρας βίας, υπό την προϋπόθεση της εξόφλησης πριν την υποβολή του αιτήματος όλων των φόρων για τους οποίους επιβλήθηκαν τα πρόστιμα.

Απαλλαγή μπορεί να χορηγηθεί για τις εκπρόθεσμες δηλώσεις καθώς και για τόκους ή πρόστιμα που έχουν επιβληθεί λόγω παράλειψης υποβολής δήλωσης. Δεν χορηγείται απαλλαγή για τόκους και πρόστιμα που επιβάλλονται για ανακριβή δήλωση ή για παραβάσεις φοροδιαφυγής.

Λαμβάνοντας υπόψη την κείμενη νομοθεσία και νομολογία, ως περίπτωση ανωτέρας βίας γενικά θα μπορούσε να θεωρηθεί οποιοδήποτε ανυπαίτιο για το φορολογούμενο, έκτακτο ή εξαιρετικής φύσης γεγονός, το οποίο δεν αναμενόταν και δεν ήταν δυνατό να προληφθεί ή να αποτραπεί παρά την επίδειξη από πλευράς του κάθε δυνατής επιμέλειας και σύνεσης, ανεξάρτητα εάν το γεγονός είναι αντικειμενικό (φυσικές καταστροφές κλπ.) ή όχι. Τα γεγονότα αυτά, εφόσον αποδεικνύονται με τα στοιχεία που υποβάλλει ο φορολογούμενος, σύμφωνα με την παράγραφο 2 του άρθρου 61, εκτιμώνται από το αρμόδιο όργανο, το οποίο χορηγεί την απαλλαγή κατά την κρίση του.»

Επειδή, σύμφωνα με τα οριζόμενα στην ΠΟΛ 1064/2017 άρθρο 2 παρ.2 και παρ. 6:

«2. Η ενδικοφανής προσφυγή υποβάλλεται από τον υπόχρεο στη φορολογική αρχή που εξέδωσε την προσβαλλόμενη πράξη ή παρέλειψε την έκδοσή της και πρέπει να αναφέρει τους λόγους, τους ισχυρισμούς και τα έγγραφα στα οποία βασίζει το αίτημά του, να περιέχει τα ακριβή του στοιχεία, την προσβαλλόμενη πράξη, τη διεύθυνση στην οποία θα συντελούνται οι κοινοποιήσεις των αποφάσεων, των πράξεων και των λοιπών εγγράφων της Διεύθυνσης Επίλυσης Διαφορών, τη διεύθυνση του ηλεκτρονικού ταχυδρομείου και τα εν γένει στοιχεία επικοινωνίας του υπόχρεου. Σε κάθε περίπτωση μεταβολής των στοιχείων επικοινωνίας που επήλθε μετά την υποβολή του αιτήματος της ενδικοφανούς προσφυγής, ο υπόχρεος οφείλει να γνωστοποιεί εγγράφως αυτά στη Διεύθυνση Επίλυσης Διαφορών, διαφορετικά οι κοινοποιήσεις γίνονται νομίμως βάσει των αρχικά δηλωθέντων στοιχείων.

.....
6. Ο υπόχρεος, ταυτόχρονα με την υποβολή της ενδικοφανούς προσφυγής, συνυποβάλλει στην αρμόδια φορολογική αρχή και ηλεκτρονικό φάκελο (σε οπτικό δίσκο - CD ή USB κλπ.), στον οποίο περιλαμβάνονται σε μαγνητική μορφή και σε οποιαδήποτε αναγνώσιμη μορφή αρχείου:

- α) η υποβληθείσα ενδικοφανής προσφυγή,
- β) η αίτηση αναστολής σε περίπτωση αυτοτελούς υποβολής,
- γ) τα έγγραφα και δικαιολογητικά που επικαλείται, συνοδευόμενα από υπεύθυνη δήλωση του άρθρου 8 ν. 1599/1986, με την οποία δηλώνεται το ακριβές του περιεχομένου των στοιχείων του ηλεκτρονικού φακέλου.»

Επειδή, σύμφωνα με την εγκύκλιο 1120200/1612/0015/15.4.2008 του Υπουργείου Οικονομικών, η μη διαφύλαξη και η απώλεια λόγω κλοπής των φορολογικών στοιχείων και μηχανισμών μπορεί 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 εκθέσεις πραγματογνωμοσύνης, εκθέσεις αστυνομικής αρχής, κλπ., που θα προσκομίσει ο

φορολογούμενος, προκειμένου να αποδείξει ότι επέδειξε τη δέουσα επιμέλεια για τη διαφύλαξη των φορολογικών στοιχείων και μηχανισμών, στην αρμόδια φορολογική αρχή, στην οποία ανήκει και η αρμοδιότητα εξέτασης και εκτίμησης των πραγματικών περιστατικών .

Επειδή, στην υπό εξέταση περίπτωση, ο προσφεύγων κατέθεσε στις 22/11/2017 στην Δ.Ο.Υ. Ηλιούπολης την με αριθμ. πρωτ..... υπεύθυνη δήλωση του άρθρου 8 του Ν.1599/86, με την οποία δήλωσε την απώλεια του ΦΗΜ (ΑΔΗΜΕ ταξιμέτρου) με αριθμ. μητρώου ΤΞΒ....., λόγω κλοπής προσκομίζοντας επίσης, τη με αριθμ. πρωτ./15-11-2017 βεβαίωση του Τμήματος Ασφαλείας Κολωνού.

Επειδή, ο προσφεύγων με την υπό κρίση ενδικοφανή προσφυγή προσκόμισε την ως άνω βεβαίωση με αριθμ. πρωτ./15-11-2017 του Τμήματος Ασφαλείας Κολωνού, η οποία αναφέρει τα εξής: «Αναφέρεται ότι την 07:30 ώρα της 11-11-2017 προσήλθε στην Υπηρεσία μας, ο **ΤΟΥ** και της, γεν. την 02-01-1957 στην Αθήνα, κάτοχος του υπ' αριθμ.δελτίου ταυτότητας εκδοθέν την 03-11-2016, κάτοικος Κολωνού Αττικής, οδόςαρ.και μας κατέθεσε ενόρκως ότι κατά το χρονικό διάστημα από την 21:20 ώρα της 10-11-2017 έως την 02:00 ώρα της 11-11-2017, διαπίστωσε ότι άγνωστος δράστης αφού παραβίασε άγνωστο πως το υπ' αριθμ. ταξί, μάρκας ΤΟΥΤΑ, το οποίο έχει μισθώσει, εισήλθε εντός και αφαίρεσε την ταμειακή μηχανή του οχήματος. Το ανωτέρω όχημα ήταν σταθμευμένο στην ενταύθα αρ..... στον Κολωνό Αττικής.....»

Επειδή, στην υπό εξέταση περίπτωση, ο προσφεύγων προσκόμισε επίσης αντίγραφο του ιδιωτικού συμφωνητικού μεταξύ του ιδίου και του στο οποίο φέρεται ως μισθωτής του υπ' αριθμ..... ΕΔΧ ταξί από τον ως άνω εκμισθωτή, δύο τιμολόγια – δελτία αποστολής της εταιρείας με την επωνυμία «.....» με ημερομηνία έκδοσης την 23-11-2017 προς τον Κ..... τα οποία αφορούν την αγορά δύο ταξιμέτρων και μία βεβαίωση της επιχείρησης «.....» για την αντικατάσταση κρυστάλλου στο υπ' αριθμ. ΕΔΧ.

Επειδή, από έλεγχο που διενεργήσαμε μέσω του συστήματος TAXIS στο υποσύστημα Κ.Β.Σ. – ΦΤΜ- ΑΔΗΜΕ της Δ.Ο.Υ. Ηλιούπολης, διαπιστώσαμε ότι ο προσφεύγων προέβη στην παύση του ΦΗΜ (ΑΔΗΜΕ ταξιμέτρου) με αριθμ. μητρώου ΤΞΒ..... λόγω απώλειας, με ημερομηνία παύσης την 11/11/2017, χωρίς ωστόσο να δηλώσει έναρξη νέου ταξιμέτρου μέχρι σήμερα και ως εκ τούτου τα προσκομιζόμενα τιμολόγια – δελτία αποστολής για την αγορά νέων ταξιμέτρων από τον Κ..... δεν δύναται να ληφθούν υπόψη.

Επειδή, βάσει της με αριθμ. πρωτ./15-11-2017 βεβαίωσης του Τμήματος Ασφαλείας Κολωνού, η δήλωση της απώλειας λόγω κλοπής κάποιου ΦΗΜ (ΑΔΗΜΕ ταξιμέτρου) χωρίς να αναφέρεται ο αριθμός μητρώου αυτού, έγινε από κάποιον κύριο **ΤΟΥ**, ο οποίος

δήλωσε ότι ήταν μισθωτής του υπ' αριθμ. ταξί, μάρκας ΤΟΥΤΑ και επειδή από την συνολική εξέταση του φακέλου της υπόθεσης η ως άνω δήλωση δεν δύναται να συσχετιστεί με τον προσφεύγοντα και την επαγγελματική του δραστηριότητα όπως αυτή έχει δηλωθεί, ούτε να στοιχειοθετήσει την ύπαρξη ανωτέρας βίας και την επίδειξη από πλευράς του προσφεύγοντος κάθε δυνατής επιμέλειας και σύνεσης προς αποφυγή του γεγονότος, οι ισχυρισμοί του προσφεύγοντος κρίνονται αβάσιμοι και ως εκ τούτου απορριπτέοι.

Α π ο φ α σ ί ζ ο υ μ ε

Την απόρριψη της με ημερομηνία κατάθεσης **26/04/2018** και αριθμό πρωτοκόλλουενδικοφανούς προσφυγής του του με ΑΦΜ

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

Υπ'αριθμ...../2018 ΠΕΠ άρθρου 54 παρ. 2 περ.ε' του Ν.4174/2013
Μία (1) Παράβαση για την απώλεια του ΦΗΜ (ΑΔΗΜΕ ταξιμέτρου) με αριθμ. μητρώου ΤΞΒ.....
Συνολικό ποσό 2.500,00 ευρώ

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.