



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ  ΑΑΔΕ Ανεξάρτητη Αρχή Δημοσίων Εσόδων ΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ ΥΠΟΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ ΤΜΗΜΑ Α6	Καλλιθέα Αριθμός απόφασης	02.05.2018 2223
--	----------------------------------	------------------------

Ταχ. Δ/ση : Αριστογείτονος 19

Ταχ. Κώδικας : 176 71 - Καλλιθέα

Τηλέφωνο : 2131604-537

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), όπως ισχύει.

β. Του άρθρου 11 της Δ.ΟΡΓ. Α 1036960ΕΞ 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. Της ΠΟΛ 1064/2017 Απόφασης 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. Την από **02.01.2018** και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανή προσφυγή του του ΑΦΜ -«Παντοπωλείο - Κρεοπωλείο» με έδρα κατά της με αριθ./2017 Πράξη Επιβολής Προστίμου του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ ΖΑΚΥΝΘΟΥ επιβλήθηκε σε βάρος του προσφεύγοντα πρόστιμο συνολικού ποσού 2.500,00 € για το φορολ. έτος 2017 και τα προσκομιζόμενα με αυτή σχετικά έγγραφα .

5. Την με αριθμό/2017 Πράξη Επιβολής Προστίμου του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ ΖΑΚΥΝΘΟΥ επιβλήθηκε σε βάρος του προσφεύγοντα πρόστιμο συνολικού ποσού 2.500,00 € για το φορολ. έτος 2017 της οποίας αιτείται η ακύρωση.

6. Τις απόψεις της ΔΟΥ ΠΥΡΓΟΥ.

7. Την εισήγηση του ορισθέντος υπαλλήλου του Α6 τμήματος της Υπηρεσίας μας, όπως αποτυπώνεται στα σχέδια

Επί της από **02.01.2018** και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανούς προσφυγής 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 υπό υπ' αριθ./2017 Πράξη Επιβολής Προστίμου του Προϊσταμένου της **Δ.Ο.Υ ΖΑΚΥΝΘΟΥ** επιβλήθηκε σε βάρος του προσφεύγοντα πρόστιμο συνολικού ποσού 2.500,00 € για το φορολ. έτος 2017 σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 54 παρ.2 περ. ε' του ν. 4174/2013, λόγω παράβασης των διατάξεων του άρθρου 13 του ιδίου νόμου και του άρθ.7 του ν.4308/2014.

Η παράβαση αφορά τη μη διαφύλαξη της με αριθ. μητρ. φ.τ.μ της οποία ο προσφεύγων δήλωσε την απώλεια με την με αριθμ. πρωτ./2017 Δήλωση Παύσης , την οποία κατέθεσε στην αρμόδια Δ.Ο.Υ. ΖΑΚΥΝΘΟΥ.

Ο προσφεύγων , με την υπό κρίση ενδικοφανή προσφυγή, ζητά την ακύρωση της προσβαλλόμενης πράξης για τους εξής λόγους:

1) «Με την υποβολή δήλωσης απώλειας υποβλήθηκε και το με αριθμ.πρωτ...../2017 απόσπασμα από το βιβλίο συμβάντων του Αστυνομικού Τμήματος Ασφαλείας Ζακύνθου από το οποίο προκύπτει η από 13.05.2017 διαπίστωση κλοπής του καταστήματος και συγκεκριμένα κλοπή της ταμειακής μηχανής για το περιεχόμενο των χρημάτων.

Η απώλεια της ταμειακής μηχανής προήλθε διαπιστωμένα από λόγους ανωτέρας βίας, (παραβίαση του καταστήματος)

2) Η απόφαση επιβολής προστίμου στερείται πλήρους αιτιολογίας.

3) Η απόφαση επιβολής προστίμου στηρίζεται σε εσφαλμένο σκεπτικό ως προς την εφαρμογή των διατάξεων . Η απώλεια διαπιστωμένα διεπράχθη πριν την εφαρμογή των διατάξεων του Ν.4174 και εάν συνέτρεχε λόγος επιβολής προστίμου τότε θα έπρεπε να εφαρμοστούν οι σχετικές διατάξεις του Ν. 2523/97.

4) Παραβιάστηκε το δικαίωμα της προηγούμενης ακρόασης.

Επειδή, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 7 του ν.4308/2014 ορίζεται ότι :

«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 υπαρχεί 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' όπως τροποποιήθηκε και ισχύει με το άρθρο 3 του ν.4337/2015 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' και ζ' και η' της παραγράφου 1»

Επειδή, ο προσφεύγων κατά την παύση λειτουργίας της με αριθμ. μητρώου «.....» Φορολογικής Ταμειακής Μηχανής (Φ.Τ.Μ.), την 17.05.2017 , δήλωσε και την απώλεια αυτής (αριθμ. πρωτ. δήλωσης/2016) και επειδή τυγχάνουν εφαρμογής οι παραπάνω αναφερόμενες διατάξεις των άρθρων 13 του ν. 4174/2013 και 54 του ιδίου νόμου, η αρμόδια φορολογική αρχή (Δ.Ο.Υ. Ζακύνθου) νομίμως προέβη στην έκδοση της προσβαλλόμενης πράξης.

Επειδή το ύψος το προστίμου στο σώμα της πράξης εκδόθηκε και καταλογίστηκε ορθώς σύμφωνα με τις διατάξεις του αρθ.54 παρ.1 Ν.4174/2013 (2.500,00 ευρώ).

Επειδή με το Αρ. Πρωτ.:/2007 έγγραφο η ΓΕΝΙΚΗ Δ/ΝΣΗ ΦΟΡΟΛΟΓΙΑΣ-Δ/ΝΣΗ 15η ΒΙΒΛΙΩΝ & ΣΤΟΙΧΕΙΩΝ, απάντησε σε ερώτημα σχετικά με την επιβολή προστίμου σε περίπτωση κλοπής ταμειακής μηχανής λαμβανομένου υπόψη ότι το γεγονός αυτό βεβαιώνεται με σχετικό έγγραφο της αστυνομίας «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 τα)ν πραγματικών αυτών περιστατικών.

Η βούληση του Νομοθέτη με τις διατάξεις του Ν. 4174 είναι η τιμωρία, της πρόθεσης και όχι των καταστάσεων που προκύπτουν από λόγους ανωτέρας βίας.»

Επειδή η μη διαφύλαξη της ΦΤΜ πρέπει να οφείλεται αποδεδειγμένα σε ανωτέρα βία πράγμα το οποίο δεν απέδειξε ο προσφεύγων . Το πότε 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 από τα προσκομισθέντα στοιχεία και συγκεκριμένα φωτοτυπία αποσπάσματος από το βιβλίο συμβάντων της Ασφάλειας Αστυνομικού Τμήματος Ζακύνθου, προκύπτει μόνο κατά δήλωσή του και όχι από πραγματικά περιστατικά που αποτυπώνονται σε έκθεση πραγματογνωμοσύνης, η έκθεση αστυνομικής αρχής.

Επειδή στην εν λόγω περίπτωση το Σημείωμα Διαπιστώσεων εκδόθηκε κατόπιν δήλωσης του ιδίου του φορολογούμενου και όχι κατόπιν φορολογικού ελέγχου ώστε να τυγχάνει εφαρμογής η παρ.1 του αρθ.28 Ν.4174/2013 και να δοθεί η δυνατότητα σε αυτόν να αντιτάξει τις απόψεις του επί των αποτελεσμάτων του φορολογικού ελέγχου

Α π ο φ α σ ί ζ ο υ μ ε

Την απόρριψη της ενδικοφανούς προσφυγής με αρ. πρωτ./02.01.2018 του του ΑΦΜ κατά της με αριθ./2017 Απόφασης Επιβολής Προστίμου του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ ΖΑΚΥΝΘΟΥ .

Οριστική φορολογική υποχρέωση του υπόχρεου με βάση την παρούσα απόφαση:
Πρόστιμο αρθ.54 παρ.2 περ. ε' του ν. 4174/2013 1x2.500,00 x1 = 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
Ο ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΣ 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 .