



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ  ΑΑΔΕ Ανεξάρτητη Αρχή Δημοσίων Εσόδων ΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ ΥΠΟΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ ΤΜΗΜΑ Α6		
	Καλλιθέα	02.02.2018
	Αριθμός απόφασης:	1155

Ταχ. Δ/ση : Αριστογέitonος 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 **06.10.2017** και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανή προσφυγή του ΑΦΜ κατοίκου Άνω Λιοσίων Αττικής, οδός ,κατά της με αριθ./**23.08.2017** πράξης επιβολής προστίμου επί παραβάσεων τήρησης βιβλίων και στοιχείων του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ Αγίων Αναργύρων επιβλήθηκε σε βάρος της προσφεύγουσας πρόστιμο συνολικού ποσού 3.000,00 € για το φορολ. έτος 2015 και τα προσκομιζόμενα με αυτή σχετικά έγγραφα .

5. Την με αριθμό/23.08.2017 πράξη επιβολής προστίμου επί παραβάσεων τήρησης βιβλίων και στοιχείων του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ Αγίων Αναργύρων επιβλήθηκε σε βάρος της προσφεύγουσας πρόστιμο συνολικού ποσού 3.000,00 € για το φορολ. έτος 2015 της οποίας αιτείται η ακύρωση.

6. Τις απόψεις της αρμόδιας Φορολ. Αρχής

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

Επί της από **06.10.2017** 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./23.08.2017 πράξη επιβολής προστίμου επί παραβάσεων τήρησης βιβλίων και στοιχείων πράξη επιβολής προστίμου επί παραβάσεων τήρησης βιβλίων και στοιχείων του Προϊσταμένου της **Δ.Ο.Υ ΑΓ. ΑΝΑΡΓΥΡΩΝ** επιβλήθηκε σε βάρος του προσφεύγοντα πρόστιμο συνολικού ποσού 3.000,00 € για το φορολ. έτος 2015 σύμφωνα με την εφαρμογή διατάξεων του αρθ.10 παρ.1,2,3 ν. 1809/88 σε συνδυασμό με το αρθ.5 ν.2523/97 όπως ίσχυαν στο χρόνο που διαπιστώθηκε η παράβαση.

Η παράβαση αφορά τη μη διαφύλαξη της με αριθ. μητρ. Φ.Τ.Μ την οποία ο προσφεύγων δήλωσε την απώλεια με την με αριθμ. πρωτ./06.03.2015 Υπεύθυνη Δήλωση του άρθρου 8 § 4 του Ν.1599/86, την οποία κατέθεσε στην αρμόδια Δ.Ο.Υ. ΑΓ.ΑΝΑΡΓΥΡΩΝ

ΙΣΤΟΡΙΚΟ

Η διαπίστωση της παράβασης προέκυψε από τον έλεγχο που έγινε κατόπιν της με αρ. πρωτ./06.03.2015 Υπεύθυνης Δήλωσης ν.1599/86 του προσφεύγοντα με την οποία δήλωσε ότι απώλεσε τον αρ. μητρώου

Κατόπιν τούτου και μετά την με αριθ./23.06.2017 εντολή μερικού ελέγχου απεστάλη με συστημένη επιστολή στην κατοικία του προσφεύγοντα η με αριθ. πρωτ./4.7.2017 Κλήση προς Ακρόαση με την οποία εκαλείτο εντός πέντε (5)ημερών να υποβάλει τις όποιες διευκρινήσεις.

Ο προσφεύγων προσήλθε στις 1.8.2017 στην εν λόγω ΔΟΥ και με το υπ'αριθ. πρωτ./1.8.2017 υπόμνημά του δήλωσε ότι φ.τ.μ καταστράφηκε από πλημμύρα η οποία προήλθε από την αποχέτευση της πολυκατοικίας προσκομίζοντας αντίγραφο αυτοψίας του Β'ΑΤ ΠΕΡΙΣΤΕΡΙΟΥ.

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

Η εν λόγω η ταμειακή μηχανή καταστράφηκε πλήρως μετά από πλημμύρα, η οποία προήλθε από την αποχέτευση της πολυκατοικίας (Περιστερί), όπου και στεγαζόταν η ατομική μου επιχείρηση (στην υπόγεια μισθωμένη αποθήκη).

Καμμία ενέργεια ή παράλειψη, ούτε δόλος ή αμέλειά, συντέλεσαν στην επέλευση του αποτελέσματος και, συνεπώς, εντελώς εσφαλμένα, αδικαιολόγητα και αναιτιολόγητα επεβλήθη το ανωτέρω πρόστιμο με την προσβαλλόμενη πράξη.

Επειδή όλοι οι ισχυρισμοί αποδεικνύονται από το ανωτέρω βέβαιης χρονολογίας δημόσιο έγγραφο (του Β' Α.Τ. Περιστερίου), αλλά και από μάρτυρες .

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 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 τη διάταξη του άρθρου **10 § 3 περ.στ (2)´ του Ν. 1809/88**.

3. Για όλες τις παραβάσεις εφαρμόζεται η Βάση Υπολογισμού Νο 1 (ΒΑΣ.ΥΠ. 1) και συντελεστής βαρύτητας με αριθμητική τιμή 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.1. Σε περίπτωση που υπαίτιος της παράβασης είναι η επιχείρηση που έχει λάβει, από την αρμόδια Επιτροπή του άρθρου 7, άδεια καταλληλότητας ή επιχείρηση μεταπώλησης ή τεχνικής υποστήριξης σε είκοσι (20).

στ.2. Σε περίπτωση που υπαίτιος της παράβασης είναι ο χρήστης ή κάτοχος του φορολογικού μηχανισμού ή συστήματος ή άλλος τρίτος σε πέντε (5).

Επειδή σύμφωνα με το άρθρο **38 παρ.2 Ν. 4308/2014** «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 τις διατάξεις του **αρθ.6 του Ν.4337/2015** το άρθρο 10 του Ν. 1809/88 ισχύει ως έχει μέχρι 31/12/2015.

Επειδή σύμφωνα με το άρθρο **7 Ν. 4337/2015**

6. Οι διατάξεις του άρθρου 5 του ν. [2523/1997](#) (Α'179), που εφαρμόζονται για παραβάσεις που διαπράχθηκαν στο χρονικό διάστημα μέχρι την έναρξη ισχύος των άρθρων 54 και 55 του ν. [4174/2013](#) καταργούνται από τη δημοσίευση του παρόντος.

Επειδή σύμφωνα με το άρθρο **5 παρ. 2 του Ν. 2523/97**

1. Όποιος παραβαίνει τις διατάξεις του Κώδικα Βιβλίων και Στοιχείων (π.δ. 186/1992 ΦΕΚ 84 Α') τιμωρείται με πρόστιμο που προσδιορίζεται κατ' αντικειμενικό τρόπο.

Για το σκοπό αυτόν καθιερώνονται δύο βάσεις υπολογισμού, συντελεστές βαρύτητας, και ανώτατα όρια (οροφές). Οι παραβάσεις διακρίνονται σε δύο κατηγορίες, γενικές και αυτοτελείς.

2. Για την εφαρμογή του αντικειμενικού συστήματος δίδονται οι πιο κάτω εννοιολογικοί προσδιορισμοί:

α) Βάση Υπολογισμού Νο 1 (ΒΑΣ.ΥΠ. 1) είναι το αντικειμενικό ποσό επί του οποίου εφαρμόζονται οι συντελεστές βαρύτητας για συγκεκριμένες παραβάσεις, όπως στις κατ' ιδίαν διατάξεις ορίζεται. Το ποσό της βάσης αυτής κλιμακώνεται ανάλογα με την κατηγορία των βιβλίων, που υποχρεούται να τηρεί κάθε υπόχρεο πρόσωπο του Κ.Β.Σ., ως εξής:

α.α).....

β.β) «....Για υπόχρεους σε τήρηση βιβλίων Β' κατηγορίας το πρόστιμο για παράβαση των διατάξεων του Κ.Φ.Α.Σ. ορίζεται σε **εξακόσια (600) ευρώ.**»

Επειδή σύμφωνα με τις διατάξεις του αρθ.61 παρ.1 κα 2 του Ν.4337/2015 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.»

2. Το αίτημα απαλλαγής απευθύνεται στον Γενικό Γραμματέα και:

α) υποβάλλεται εγγράφως,

β) περιέχει τα στοιχεία και τον αριθμό φορολογικού μητρώου του φορολογουμένου,

γ) φέρει την υπογραφή του φορολογουμένου ή νόμιμα εξουσιοδοτημένου προσώπου, και

δ) περιγράφει όλα τα γεγονότα και περιλαμβάνει τα αποδεικτικά στοιχεία που αποδεικνύουν την ανωτέρα βία.

Επειδή ο προσφεύγων δήλωσε την απώλεια της φ.τ.μ αρ. μητρώου στις 06.03.2015 με αρ. πρωτ. Δήλωσης/2015.

Επειδή η μη διαφύλαξη της ΦΤΜ πρέπει 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 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 η ΔΟΥ Αγ. Αναργύρων έστειλε την με αριθ./4.7.2017 Κλήση προς Ακρόαση στον προσφεύγοντα σχετικά με την προσκόμιση αποδεικτικών στοιχείων, στην οποία ανταποκρίθηκε προσκομίζοντας αντίγραφο αυτοψίας του Β'ΑΤ ΠΕΡΙΣΤΕΡΙΟΥ με αριθ. πρωτ./1.8.2017, προκειμένου να αποδείξει ότι η φ.τ.μ καταστράφηκε πλήρως από ακάθαρτα ύδατα που προήλθαν από βλάβη αποχέτευσης της πολυκατοικίας. Ομως το εν λόγω έγγραφο δεν ισχύει καθότι δεν προκύπτει ότι έγινε αυτοψία από του αστυνομικούς προκειμένου να διαπιστωθεί το γεγονός. Συγκεκριμένα το έγγραφο της αστυνομίας αναφέρει ότι « μεταβήκαμε στο σημείο (.....-Περιστερί) όπου μας ανέμενε ο Κος,ο οποίος κατά δήλωση του ανέφερε για φθορές στα ανταλλακτικά μοτοσυκλετών αξίας 15.000,00 ευρώ και για μια μία φ.τ.μ».

Επειδή δεν προσκομίστηκε κάποιο άλλο στοιχείο από άλλη Υπηρεσία ,ειδικότερα από Ε.Υ.Δ.Α.Π ,που να έχει καταγραφεί κάποια βλάβη η πρόβλημα με το αποχετευτικό δίκτυο.

Επειδή οι διαπιστώσεις του ελέγχου, όπως αυτές καταγράφονται στην από 23.08.2017 Έκθεση Ελέγχου της ΔΟΥ ΑΓ.ΑΝΑΡΓΥΡΩΝ επί της οποίας εδράζεται η προσβαλλόμενη απόφαση,

κρίνονται βάσιμες, αποδεκτές και πλήρως αιτιολογημένες, η υπό κρίση ενδικοφανής προσφυγή πρέπει να απορριφθεί.

Α π ο φ α σ ί ζ ο υ μ ε

Την απόρριψη της ενδικοφανούς προσφυγής με αρ. πρωτ./06.10.2017 του ΑΦΜ κατά της με αριθ./2017 πράξης επιβολής προστίμου επί παραβάσεων τηρησης βιβλίων και στοιχείων του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ Αγίων Αναργύρων.

Οριστική φορολογική υποχρέωση του υπόχρεου με βάση την παρούσα απόφαση:

Για την απώλεια φ.τ.μ με αρ. μητρώου

Πρόστιμο του αρθ. 10 § 3 περ.στ (2)΄ του Ν. 1809/88:600,00Χ5 =3.000,00 €

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 .