



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ



ΑΑΔΕ

Ανεξάρτητη Αρχή
Δημοσίων Εσόδων

Θεσσαλονίκη, 01.04.2019

ΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ
ΥΠΟΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ ΚΑΙ
ΝΟΜΙΚΗΣ ΥΠΟΣΤΗΡΙΞΗΣ

Αριθμός απόφασης: 769

ΤΜΗΜΑ Α8 - ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ

Ταχ. Δ/ση : Εγνατία 45

Ταχ. Κώδικας : 54630 - Θεσσαλονίκη

Τηλέφωνο : 2313-333254

ΦΑΞ : 2313-333258

E-Mail : ded.thess@aade.gr

ΑΠΟΦΑΣΗ

Ο ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΣ ΤΗΣ ΔΙΕΥΘΥΝΣΗΣ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ

Έχοντας υπ' όψη:

1. Τις διατάξεις :

α. Του άρθρου 63 του ν. 4174/2013 (ΦΕΚ Α' 170).

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. Της ΠΟΛ 1064/12.04.2017 Απόφασης του Διοικητή της Α.Α.Δ.Ε. (ΦΕΚ Β' 1440/27-04-2017).

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

3. Την Δ.Ε.Δ. 1126366 ΕΞ 2016/30.08.2016 (ΦΕΚ Β' 2759/1.9.2016) Απόφαση του Προϊσταμένου της Διεύθυνσης Επίλυσης Διαφορών «Παροχή εξουσιοδότησης υπογραφής».

4. Την από και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανή προσφυγή του, ΑΦΜ κατά της υπ' αριθ. πράξης επιβολής προστίμου αρ. 54 ν. 4174/2013 φορολογικού έτους 2018 του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. ΚΑΤΕΡΙΝΗΣ και τα προσκομιζόμενα με αυτήν σχετικά έγγραφα.

5. Την υπ' αριθ. πράξη επιβολής προστίμου αρ. 54 ν. 4174/2013 φορολογικού έτους 2018 του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. ΚΑΤΕΡΙΝΗΣ, της οποίας ζητείται η ακύρωση.

6. Τις απόψεις της Δ.Ο.Υ. ΚΑΤΕΡΙΝΗΣ.

7. Την εισήγηση του ορισθέντος υπαλλήλου του Τμήματος Α8 – Επανεξέτασης όπως αποτυπώνεται στο σχέδιο της απόφασης.

Επί της από και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανούς προσφυγής του, ΑΦΜ 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' αριθ. πράξη επιβολής προστίμου αρ. 54 ν. 4174/2013 φορολογικού έτους 2018 του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. ΚΑΤΕΡΙΝΗΣ επιβλήθηκε σε βάρος του προσφεύγοντα πρόστιμο ποσού 2.500,00 € για το φορολογικό έτος 2018 λόγω μη συμμόρφωσής του με τις κατά άρθρο 13 του ν. 4174/2013 υποχρεώσεις, που επισύρει τις κυρώσεις του άρθρου 54 παρ. 1 περ. η' και 2 περ. ε' του ν. 4174/2013. Η παράβαση αφορά τη μη διαφύλαξη του με Α.Π.Θ.02.2010 στέλεχος Τ.Δ.Α. (No 1-50) και του με Α.Π.Θ.05.2012 στελέχους Α.Λ.Π. (No 101-150), όπως διαπιστώθηκε με την υποβολή της υπ' αριθ. πρωτ.11.2018 υπεύθυνης δήλωσης, του προσφεύγοντα για την απώλεια των εν λόγω στοιχείων.

Ο προσφεύγων με την υπό κρίση ενδικοφανή προσφυγή, ζητά την ακύρωση της παραπάνω πράξης με την υπό κρίση ενδικοφανή, προβάλλοντας τους παρακάτω λόγους:

- Στις06.2013 άγνωστος δράστης αφαίρεσε το Ι.Χ.Ε. αυτοκίνητό του μάρκας BMW, με αριθμό πλαισίου με πινακίδες κυκλοφορίας το οποίο ήταν σταθμευμένο σε χώρο στάθμευσης του ξενοδοχείου στη ΓΛΥΦΑΔΑ ΑΤΤΙΚΗΣ επί της οδού και το οποίο προοριζόταν προς πώληση καθόσον υπήρχε υποψήφιος αγοραστής του αυτοκινήτου.
- Εντός του αυτοκινήτου υπήρχαν μεταξύ άλλων και το με αριθ. πράξης θεώρησης02.2010 στέλεχος Τ.Δ.Α. με α/α 1 έως 50 το οποίο είχε χρησιμοποιηθεί έως και τη σελίδα 41 και το με αριθ. πράξης θεώρησης05.2012 μπλοκ αποδείξεων λιανικής πώλησης αγαθών με α/α 100 έως 150 το οποίο είχε χρησιμοποιηθεί έως τη σελίδα 135.
- Αμέσως μετά το συμβάν έσπευσε στο Τμήμα Ασφαλείας Γλυφάδας για να δηλώσει το γεγονός.
- Τα περιγραφόμενα φορολογικά έγγραφα έπρεπε υποχρεωτικά να διαθέτει μαζί του, προκειμένου να εκδοθούν τα απαραίτητα παραστατικά αγοραπωλησίας, για το Ι.Χ..
- Είχε λάβει όλα τα αναγκαία μέτρα ώστε το Ι.Χ. να βρίσκεται σε χώρο προστατευμένο, για αυτό άλλωστε φρόντισε να μην το παρκάρει σε κάποιο δρόμο, αλλά στο πάρκινγκ κεντρικότατου ξενοδοχείου.
- Άνευ υπαιτιότητάς του και ενώ υπέδειξε μέγιστη προσοχή για την ασφάλεια του Ι.Χ. αυτοκινήτου του και των εντός αυτού εγγράφων (τιμολογίου και μπλοκ αποδείξεων), υπέπεσε θύμα κλοπής (ανωτέρα βία).

- Αντίγραφα των απωλεσθέντων τιμολογίων που είχαν συμπληρωθεί διαθέτει και σε ουδεμία περίπτωση συντρέχει δόλια απόκρυψη φορολογητέας ύλης εκ μέρους του.
- Η ως άνω καταλογιστική πράξη είναι όλως άδικη καθώς ουδεμία ευθύνη φέρει για την απώλεια του Τ.Δ.Α. και του μπλοκ αποδείξεων λιανικής πώλησης, λόγω κλοπής (ανωτέρα βία), αντιθέτως μάλιστα κατέβαλε το μέγιστο των δυνατοτήτων του για την ασφάλεια αυτού.

Επειδή, σύμφωνα με το άρθρο 9 παρ. 5 του Κ.Φ.Α.Σ. (ν. 4093/2012, παρ. ε', υποπαρ. ε1) ορίζεται ότι: «5. Τα βιβλία, τα στοιχεία, τα λοιπά δικαιολογητικά των εγγραφών στα βιβλία, καθώς και τα ηλεκτρομαγνητικά μέσα στα οποία αποθηκεύονται δεδομένα βιβλίων, για τα οποία δεν υπάρχει υποχρέωση εκτύπωσής τους, διατηρούνται στον εκάστοτε οριζόμενο από τις σχετικές φορολογικές διατάξεις χρόνο παραγραφής του δικαιώματος του Δημοσίου για επιβολή φόρου και οπωσδήποτε όσο χρόνο εκκρεμεί σχετική υπόθεση ενώπιον των Διοικητικών Δικαστηρίων ή του Συμβουλίου της Επικρατείας.»

Επειδή, σύμφωνα με το άρθρο 7 του ν. 4308/2014 ορίζεται ότι: «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 το άρθρο 13 του ν. 4174/2013 ορίζεται ότι: «1. Κάθε πρόσωπο με εισόδημα από επιχειρηματική δραστηριότητα υποχρεούται να τηρεί αξιόπιστο λογιστικό σύστημα και κατάλληλα λογιστικά αρχεία σύμφωνα με τα λογιστικά πρότυπα που προβλέπονται στην ελληνική νομοθεσία, για τη σύνταξη των χρηματοοικονομικών καταστάσεων και άλλων πληροφοριών σύμφωνα με τη φορολογική νομοθεσία. Για την εφαρμογή των διατάξεων του παρόντος νόμου, το λογιστικό σύστημα και τα λογιστικά αρχεία εξετάζονται ως ενιαίο σύνολο και όχι αποσπασματικά τα επιμέρους συστατικά τους, σε ό,τι αφορά την αξιοπιστία και την καταλληλότητά τους.

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 το άρθρο 54 παρ. 1 περ. η' και παρ. 2 περ. ε' 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 το άρθρο 61 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, σύμφωνα με την ΠΟΛ. 1252/2015 ορίζεται ότι: «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, με μια σειρά αποφάσεων του Συμβουλίου της Επικρατείας (ΣτΕ 4206/2011, ΣτΕ 4782/1996, ΣτΕ 3693/1992) είχε κριθεί στο παρελθόν, ότι σε περίπτωση απώλειας βιβλίων ή στοιχείων μέσα στο χρόνο που ορίζεται για τη διαφύλαξή τους, επιβάλλεται κατ' αρχήν πρόστιμο, εκτός εάν ο φορολογούμενος προβάλει και αποδείξει ότι η απώλεια των βιβλίων ή στοιχείων οφείλεται σε λόγους ανωτέρας βίας, ήτοι εάν επικαλεστεί και αποδείξει ότι η απώλεια έλαβε χώρα

παρά την καταβολή εκ μέρους του της άκρας επιμέλειας που επιβάλλεται από τις περιστάσεις για τη διαφύλαξή τους.

Επειδή, από τη δικαστηριακή και διοικητική νομολογία έχει γίνει δεκτό ότι για να μην επιβληθεί πρόστιμο για απώλεια φορολογικών στοιχείων που επήλθε συνεπεία ανωτέρας βίας, δηλαδή γεγονός απρόβλεπτου που δεν μπορούσε να αποτραπεί με μέτρα άκρας επιμέλειας και σύνεσης (π.χ. κλοπή, πυρκαγιά, πλημμύρα κ.λπ.), ο υπόχρεος πρέπει να έχει επιδείξει τη δέουσα επιμέλεια για τη διαφύλαξη αυτών. Πρέπει να προκύπτει δηλαδή ότι παρά τα μέτρα που έλαβε ο υπόχρεος, το γεγονός δεν μπόρεσε να αποτραπεί. (εγγ. 1038851/457/21.4.2003, 1042878/274/15.5.2007 και ΣτΕ 1664/1971, ΣτΕ 935/1977).

Επειδή, σύμφωνα με την με αριθμό πρωτοκόλλου06.2013 βεβαίωση του Τμήματος Ασφαλείας Γλυφάδας, στις/06/2013 και ώρα, προσήλθε στην ανωτέρω Υπηρεσία ο (ήτοι ο προσφεύγων) και κατήγγειλε ότι το χρονικό διάστημα από τις 00:30 έως τις 09:30 της/06/2013, άγνωστος-οι δράστης-ες αφαίρεσαν το Ι.Χ.Ε. αυτοκίνητό του, μάρκας BMW, χρώματος λευκό, με αριθμό πλαισίου και κινητήρα, με πινακίδες κυκλοφορίας με αριθμό, το οποίο ήταν σταθμευμένο στο χώρο στάθμευσης του ξενοδοχείου «.....» στη Γλυφάδα επί της και Εντός του αυτοκινήτου, υπήρχε: α) το υπ' αριθ.02.2012/Υ.Α. ΚΑΤΕΡΙΝΗΣ Δελτίο Αστυνομικής του Ταυτότητας, β) η άδεια οδήγησής του (νέου τύπου), γ) το υπ' αριθ. επ' ονόματί του ελληνικό διαβατήριο, με ημερομηνία έκδοσης/02/2012 και λήξης/02/2017, δ) το χρηματικό ποσό των 20.000,00 € περίπου, ε) η άδεια κυκλοφορίας του αυτοκινήτου, στ) το ασφαλιστήριο συμβόλαιο, ζ) ένα μπλοκ δελτίο αποστολής – τιμολόγιο για πώληση αγαθών με α/α 1 έως 50 επ' ονόματί του, το οποίο είχε χρησιμοποιηθεί έως και την σελίδα 41 και ένα μπλοκ αποδείξεων λιανικής πώλησης αγαθών, με α/α 100 έως 150, το οποίο είχε χρησιμοποιηθεί έως και την σελίδα 135 και η) διάφορα είδη ένδυσης. Επίσης ανέφερε ότι τις υπ' αριθ. πινακίδες κυκλοφορίας, του εν λόγω Ι.Χ. αυτοκινήτου είχε καταθέσει στην εφορία, ενώ είχε μόνο ένα κλειδί του εν λόγω Ι.Χ. αυτοκινήτου, καθόσον το έτερο, το είχε χάσει ο προηγούμενος ιδιοκτήτης.

Επειδή, σύμφωνα με την από/11/2018 βεβαίωση του Τμήματος Ασφαλείας Γλυφάδας το ανωτέρω όχημα δεν έχει ανευρεθεί έως και σήμερα.

Επειδή, το γεγονός της κλοπής δηλώθηκε αυθημερόν στο Τμήμα Ασφαλείας Γλυφάδας, όπως προκύπτει από την με αριθμό πρωτοκόλλου06.2013 βεβαίωση του Τμήματος Ασφαλείας Γλυφάδας.

Επειδή, ο προσφεύγων ενημέρωσε την11.2018 την αρμόδια φορολογική αρχή για την απώλεια του με Α.Π.Θ.02.2010 στελέχους Τ.Δ.Α. με αριθ. από 1 έως 50 και του με Α.Π.Θ.05.2012 στελέχους Α.Λ.Π. με αριθ. από 101 έως 150 υποβάλλοντας την με αριθμό πρωτοκόλλου11.2018 δήλωση απώλειας βιβλίων και στοιχείων Κ.Β.Σ..

Επειδή, όπως προκύπτει από το πληροφοριακό σύστημα οχημάτων το Ε.Ι.Χ. όχημα με αρ. πλαισίου και αρ. κυκλοφορίας τέθηκε σε εκούσια ακινησία από τον κάτοχό του από/04/2013.

Επειδή, το ως άνω γεγονός της απώλειας των φορολογικών στοιχείων οφείλεται αποδεδειγμένα σε ανωτέρα βία και ο προσφεύγων προέβη σε όλες τις απαραίτητες ενέργειες

προκειμένου να δηλωθεί η κλοπή στις αρμόδιες αρχές καθώς επίσης προσκόμισε και όλα τα στοιχεία προς απόδειξη του ισχυρισμού του, ο οποίος είναι βάσιμος και γίνεται αποδεκτός.

Α π ο φ α σ ί ζ ο υ μ ε

Την αποδοχή της υπ' αριθ. πρωτ./..... ενδικοφανούς προσφυγής του, ΑΦΜ και την ακύρωση της υπ' αριθ. πράξης επιβολής προστίμου φορολογικού έτους 2018 του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. ΚΑΤΕΡΙΝΗΣ.

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

Υπ' αριθ. πράξη επιβολής προστίμου φορολογικού έτους 2018

	Βάσει ελέγχου	Βάσει απόφασης
Πρόστιμο	2.500,00€	0,00€

Εντελλόμεθα όπως αρμόδιο όργανο κοινοποιήσει με τη νόμιμη διαδικασία την παρούσα απόφαση στον υπόχρεο.

Ακριβές αντίγραφο
Η υπάλληλος του Αυτοτελούς
Γραφείου Διοικητικής Υποστήριξης

ΜΕ ΕΝΤΟΛΗ ΤΟΥ ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΥ
ΤΗΣ Δ/ΝΣΗΣ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ

Ο ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΣ ΤΗΣ
ΥΠΟΔΙΕΥΘΥΝΣΗΣ ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ
ΚΑΙ ΝΟΜΙΚΗΣ ΥΠΟΣΤΗΡΙΞΗΣ

ΚΑΤΣΙΟΥΡΗΣ 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.