



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ



ΑΑΔΕ

Ανεξάρτητη Αρχή
Δημοσίων Εσόδων

ΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ

ΥΠΟΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ

ΤΜΗΜΑ : Α1 ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ

Ταχ. Δ/ση : Αριστογείτονος 19

Ταχ. Κώδικας : 176 71 - Καλλιθέα

Τηλέφωνο : 213 1604559

Fax : 213 1604567

Καλλιθέα, 14-05-2020

Αριθμός Απόφασης:885

Α Π Ο Φ Α Σ Η

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.

β. Της παρ.3 του άρθρου 47 του Ν.4331/2015 (ΦΕΚ Α'69).

γ. 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.

δ. Της ΠΟΛ 1064/12-04-2017 Απόφασης του Διοικητή της Ανεξάρτητης Αρχής Δημοσίων Εσόδων (ΦΕΚ 1440/Τ.Β'/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 2759/01-09-2016) Απόφαση του Προϊσταμένου της Διεύθυνσης Επίλυσης Διαφορών «Παροχή εξουσιοδότησης υπογραφής».

4.Την με αριθμό πρωτοκόλλου/20-01-2020 ενδικοφανή προσφυγή του, με ΑΦΜ, κατοίκου Βύρωνα Αττικής, οδός, κατά της υπ' αριθ./2019 Πράξης Επιβολής Προστίμου του άρθρου 54 του Ν.4174/2013 φορολογικού έτους 2019 της Προϊσταμένης της ΔΟΥ ΙΖ' Αθηνών και τα προσκομιζόμενα με αυτή σχετικά έγγραφα.

5 Την ανωτέρω περιγραφόμενη πράξη της Προϊσταμένης της ΔΟΥ ΙΖ' Αθηνών της οποίας ζητείται η ακύρωση

6.Τις απόψεις της Δ.Ο.Υ. ΙΖ' Αθηνών.-

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

Επί της με αριθμό πρωτ./20-01-2020 ενδικοφανούς προσφυγής του, με ΑΦΜ, η οποία κατατέθηκε εμπρόθεσμα και μετά τη 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./2019 Πράξη Επιβολής Προστίμου του άρθρου 54 του Ν.4174/2013 φορολογικού έτους 2019, της Προϊσταμένης της ΔΟΥ ΙΖ' Αθηνών, επιβλήθηκε στον προσφεύγοντα πρόστιμο συνολικού ποσού 250,00 €, διότι δεν ανταποκρίθηκε στο με αριθ. πρωτ./4-9-2019 έγγραφο αίτημα παροχής πληροφοριών ή στοιχείων, με το οποίο ο έλεγχος ζητούσε να προσκομίσει ο προσφεύγων τα βιβλία και στοιχεία του για τις χρήσεις 2013-2017, τις δηλώσεις μεταβίβασης ακινήτου και άλλα στοιχεία, που αφορούσαν ακίνητό του επί της οδού στην Αθήνα.

Η προσβαλλόμενη πράξη εκδόθηκε στα πλαίσια φορολογικού ελέγχου, τον οποίο διενήργησε η ΔΟΥ ΙΖ' Αθηνών δυνάμει της με αριθ./23-01-2019 εντολής ελέγχου.

Ο προσφεύγων με την κρινόμενη προσφυγή του ζητά την ακύρωση της προσβαλλόμενης πράξης ισχυριζόμενος ότι ο ίδιος ευρισκόταν σε αδυναμία προσκόμισης των αιτηθέντων εντύπων και εγγράφων και ιδίως στοιχείων αναφορικά με τον προϋπολογισμό του έργου και του πίνακα ελάχιστου κόστους κατασκευής της οικοδομής, παραστατικών δαπανών ανέγερσης λόγω του ότι όλα αυτά τα έγγραφα έχουν απολεσθεί από τον λογιστή του.

Επειδή, σύμφωνα με το **άρθρο 54 παρ. 1 περ. δ' και της παρ. 2 περ. γ' του Ν. 4174/2013** «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: ... δ) δεν ανταποκριθεί σε αίτημα της Φορολογικής Διοίκησης για παροχή πληροφοριών ή στοιχείων ...

2. Τα πρόστιμα για τις παραβάσεις που αναφέρονται στην παράγραφο 1 καθορίζονται ως εξής: ..., γ) «διακόσια πενήντα (250) ευρώ, για κάθε παράβαση των περιπτώσεων β', γ', δ' και στ' της παραγράφου 1, σε περίπτωση που ο φορολογούμενος είναι υπόχρεος τήρησης βιβλίων και στοιχείων με βάση απλοποιημένα λογιστικά πρότυπα ...».

Επειδή, σύμφωνα με τις διατάξεις του **άρθρου 61§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 το».

Επειδή, με το υπ' αριθμ. **1076635/16/0015/14-07-2008** έγγραφο της 15ης Δ/σης του Υπ. Οικ. αναφέρονται, μεταξύ άλλων, και τα ακόλουθα:

«5) Περαιτέρω, από τη δικαστηριακή και διοικητική νομολογία έχει γίνει δεκτό ότι για να μην επιβληθεί πρόστιμο για απώλεια φορολογικών στοιχείων (συμπεριλαμβανομένου του φορολογικού μηχανισμού -φ.τ.μ., ταξιμέτρου κ.λπ) που επήλθε συνεπεία ανωτέρας βίας, δηλαδή γεγονότος απρόβλεπτου που δεν μπορούσε να αποτραπεί με μέτρα άκρας επιμέλειας και σύνεσης (πχ, πυρκαγιά, πλημμύρα κ.λπ.), ο υπόχρεος πρέπει να έχει επιδείξει τη δέουσα επιμέλεια για τη διαφύλαξη αυτών. Ουσιαστικά η διοίκηση με την ρητή αναφορά στις διατάξεις του άρθρου 5 παρ. 8θ', ότι δεν επιβάλλεται πρόστιμο αν η μη διαφύλαξη οφείλεται αποδεδειγμένα σε ανωτέρα βία, υιοθέτησε την σχετική δικαστηριακή νομολογία: ΣτΕ 1664/1971: Δεν υπόκειται σε πρόστιμο ο επιτηδευματίας που εκλυθεί στην τήρηση των βιβλίων και στοιχείων ή την κανονική τήρησή τους λόγω ανωτέρας βίας, δηλαδή από γεγονός απρόβλεπτο που δεν μπορούσε να αποτραπεί με μέτρα άκρας επιμέλειας και σύνεσης. ΣτΕ 935/1977: Δεν επιβάλλεται πρόστιμο στον επιτηδευματία που δεν διαφύλαξε τα βιβλία και τα στοιχεία συνεπεία κλοπής, εφόσον αποδείξει ότι έδειξε την δέουσα επιμέλεια για τη διαφύλαξή τους. 6) **Με την εγκύκλιο 1120200/1612/0015/15.4.2008**, έγινε υπόμνηση των ανωτέρω ισχυουσών διατάξεων και δόθηκαν όσον αφορά την επιβολή των προστίμων διευκρινίσεις και οδηγίες ως εξής: Α) Τόσο για την απώλεια φορολογικού μηχανισμού όσο και για την κλοπή αυτού, ισχύουν αναλόγως οι ίδιες οδηγίες που έχουν δοθεί στις ΔΟΥ για μη επιβολή προστίμων και για τις περιπτώσεις μη διαφύλαξης στοιχείων (αφού και οι μηχανισμοί ενταμιεύουν τα φορολογικά δεδομένα στοιχείων), όταν από τα πραγματικά περιστατικά αποδεικνύεται στη φορολογική αρχή από το φορολογούμενο ότι η δήλωση απώλειας φορολογικού μηχανισμού λόγω ανωτέρας βίας, δεν είναι πρόσχημα και σε συνδυασμό με τα αποδεικτικά στοιχεία που θα προσκομίσει (π.χ. εκθέσεις πραγματογνωμοσύνης, εκθέσεις αστυνομικής αρχής κ.λπ.) να

προκύπτει ότι επέδειξε τη δέουσα επιμέλεια για τη φύλαξή τους, αλλά παρά τα μέτρα που είχε λάβει, το γεγονός δεν μπόρεσε να αποτραπεί. Το πότε υπάρχει ανωτέρα βία είναι θέμα πραγματικό και κρίνεται από τα πραγματικά περιστατικά και τα προαναφερόμενα αποδεικτικά στοιχεία που θα προσκομίσει ο φορολογούμενος στον Προϊστάμενο της Δ.Ο.Υ., στον οποίο ανήκει και η αρμοδιότητα εξέτασης και εκτίμησης των πραγματικών αυτών περιστατικών, ...»

Περαιτέρω, κατά την πάγια νομολογία ανωτέρα βία αποτελεί κάθε γεγονός απρόβλεπτο, το οποίο δεν μπορούσε να αποτραπεί ούτε με την επίδειξη άκρας επιμέλειας και σύνεσης και λόγω του οποίου καθίσταται ανέφικτο στον υπόχρεο να προβεί ο ίδιος ή με άλλο πρόσωπο στην επιβαλλόμενη σε αυτόν ενέργεια (ΣΤΕ 4228/2011, 2546/2008, 239/2003, 2192/2002).

Επειδή, κατόπιν της με αριθ./23-01-2019 εντολής μερικού φορολογικού ελέγχου της Προϊσταμένης της ΔΟΥ ΙΖ' Αθηνών, διενεργήθηκε στον προσφεύγοντα έλεγχος για την περίοδο 01/01/2013 έως 31/12/2017, προκειμένου να διερευνηθούν τα αναφερόμενα στην με αριθ. πρωτ./06-10-2017 Δ.Ο.Υ. Βύρωνα ταχυδρομική καταγγελία της οποίας , σχετικά με φορολογικές παραβάσεις και παρατυπίες κατά την ανέγερση οικοδομής από αυτόν στην οδό στην Αθήνα. Ο έλεγχος διενεργήθηκε, λαμβάνοντας υπόψη τις διατάξεις των παρ. 1 και 3 του άρθρου 28 του ν. 4174/2013 και των εγκυκλίων αποφάσεων Αριθ. ΔΕΛ Α 1198404 ΕΞ 2013 & ΔΕΛ Α 1069048 ΕΞ 2014/2 Μαΐου 2014.

Μεταξύ των λοιπών ελεγκτικών ενεργειών η Δ.Ο.Υ. ΙΖ' Αθηνών, απέστειλε στον προσφεύγοντα την με αριθμό πρωτ./04-09-2019 Πρόσκληση Ελέγχου, ούτως ώστε να προσκομίσει στον έλεγχο εντός πέντε ημερών από την κοινοποίησή της, τα βιβλία και στοιχεία του, Δηλώσεις Μεταβίβασης Ακινήτου ως ειδικές Δηλώσεις Φ.Π.Α. (μεταβίβασης, αυτοπαράδοσης), ιδιωτικά συμφωνητικά μίσθωσης κλπ, που αφορούσαν το ακίνητο επί της οδού στην Αθήνα με αριθμό άδειας/2007. Η ανωτέρω πρόσκληση επιδόθηκε στον ίδιο τον ελεγχόμενο στις 04/09/2019 στην κατοικία του επί της οδούστην Αθήνα, όπως αποδεικνύεται από την σχετική έκθεση επίδοσης του ελεγκτή της Υπηρεσίας μας

Ο προσφεύγων δεν ανταποκρίθηκε στο αίτημα της φορολογικής αρχής και δεν προσκόμισε κανένα στοιχείο για την ανωτέρω υπόθεση.

Επειδή, με την υπό κρίση ενδικοφανή προσφυγή ο προσφεύγων ισχυρίζεται ότι η αδυναμία προσκόμισης των στοιχείων που του ζητήθηκαν με την με αριθμό πρωτ./04-09-2019 Πρόσκληση Ελέγχου, οφειλόταν σε λόγο ανωτέρας βίας, ήτοι στο γεγονός ότι αυτά είχαν απολεσθεί από τον λογιστή του.

Επειδή 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 κ.λ.π.) που προσκομίζει ο φορολογούμενος αρχικά στον προϊστάμενο της αρμόδιας Δ.Ο.Υ, προκειμένου να αποδείξει ότι επέδειξε τη δέουσα επιμέλεια για τη φύλαξη των βιβλίων και στοιχείων (σχετικό έγγραφο του Υπουργείου Οικονομικών Δ15Α 1028163 ΕΞ 2010/02-03-2010 , ΣΤΕ1664/1971 και ΣΤΕ935/1977).

Επειδή από τα στοιχεία του φακέλου δεν προκύπτει αποδεδειγμένη ανωτέρα βία όπως ορίζουν οι ανωτέρω διατάξεις ως εκ τούτου ο σχετικός προβαλλόμενος ισχυρισμός απορρίπτεται ως αναπόδεικτος.

Επειδή, εν προκειμένω, δεδομένου ότι ο προσφεύγων δεν ανταποκρίθηκε στην με αριθ./04-09-2019 πρόσκληση ελέγχου του άρθρου 14 του Ν. 4174/2013 εντός πέντε ημερών από την κοινοποίησή της, ορθά ο έλεγχος προέβη στην έκδοση σε βάρος του, της με αριθ./19-12-2019 πράξης επιβολής προστίμου ποσού 250,00 €, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 54 του Ν.4174/2013.

Α π ο φ α σ ί ζ ο υ μ ε

Την απόρριψη της με αρ. πρωτ./20-01-2020 ενδικοφανούς προσφυγής του, με ΑΦΜ

Οριστική φορολογική υποχρέωση του υπόχρεου - καταλογιζόμενα ποσά με βάση την παρούσα απόφαση:

Επί Πράξης Επιβολής Προστίμου άρθρου 54 Ν.4174/2013

Πρόστιμο άρθρου 54 παρ. 1 περ. δ' και παρ. 2 περ. γ' : 250,00 €.

Η παρούσα απόφαση να κοινοποιηθεί από αρμόδιο όργανο με τη νόμιμη διαδικασία στον υπόχρεο.

**Ακριβές Αντίγραφο
Η Υπάλληλος του Τμήματος
Διοικητικής Υποστήριξης**

**ΜΕ ΕΝΤΟΛΗ ΤΟΥ ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΥ
ΤΗΣ Δ/ΝΣΗΣ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ
Ο ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΣ
ΤΗΣ ΥΠΟΔ/ΝΣΗΣ ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ
ΓΕΩΡΓΙΟΣ ΣΤΑΥΡΙΔΗΣ**

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.