



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ



ΑΑΔΕ

Ανεξάρτητη Αρχή
Δημοσίων Εσόδων

**ΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ
ΥΠΟΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ
ΤΜΗΜΑ ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ Α2**

Ταχ. Δ/ση : Αριστογείτονος 19

Ταχ. Κώδικας : 176 71 - Καλλιθέα

Τηλέφωνο : **2131604553**

ΦΑΞ : 2131604567

Καλλιθέα, 08/12/2020

Αριθμός απόφασης: 2527

ΑΠΟΦΑΣΗ

Ο ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΣ ΤΗΣ ΔΙΕΥΘΥΝΣΗΣ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ

Έχοντας υπόψη:

1. Τις διατάξεις :

α. Του άρθρου 63 του ν. 4174/2013 (ΦΕΚ Α΄ 170) όπως τροποποιήθηκε και ισχύει.

β. Του άρθρου 10 της Δ.ΟΡΓ. Α 1125859 ΕΞ 2020/23.10.2020 Απόφασης του Διοικητή της Α.Α.Δ.Ε. (ΦΕΚ Β΄ 4738/26.10.2020) με θέμα «Οργανισμός της Ανεξάρτητης Αρχής Δημοσίων Εσόδων (Α.Α.Δ.Ε.)».

γ. Την ΠΟΛ 1064/12-04-2017 Εγκύκλιο της Ανεξάρτητης Αρχής Δημοσίων Εσόδων (Α.Α.Δ.Ε.).

δ. Του άρθρου έκτου, παράγραφος 4 της από 30/03/2020 Πράξης Νομοθετικού Περιεχομένου (Α΄ 75) όπως κυρώθηκε με τον νόμο 4684/2020 (Α΄ 86) καθώς και της υπ'αριθμ.Α1122/2020 Απόφασης του Υφυπουργού Οικονομικών και του Διοικητή της Α.Α.Δ.Ε. (ΦΕΚΒ2088/31-05-2020) .

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

3. Την αριθ. Δ.Ε.Δ. 1126366 ΕΞ 2016/30.08.2016 (ΦΕΚ 2759 / τ. Β΄/01.09.2016) Απόφαση του Προϊσταμένου της Διεύθυνσης Επίλυσης Διαφορών «Παροχή εξουσιοδότησης υπογραφής».

4. Την με ημερομηνία κατάθεσης **17/07/2020** και αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανή προσφυγή του, **ΑΦΜ** κατοίκου Ηλιούπολης Αττικής επί της οδού Αττικής με αριθμ. κατά της υπ'αριθμ...../10-03-2020 πράξης επιβολής προστίμου φορολογικού έτους 2019 του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Ηλιούπολης και τα προσκομιζόμενα με την υπό κρίση προσφυγή σχετικά έγγραφα.

5. Την υπ'αριθμ...../10-03-2020 πράξη επιβολής προστίμου φορολογικού έτους 2019 του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Ηλιούπολης καθώς και την οικεία έκθεση ελέγχου, της οποίας ζητείται η ακύρωση.

6. Τις απόψεις της **Δ.Ο.Υ. Ηλιούπολης** .

7. Την εισήγηση του ορισθέντος υπαλλήλου του Τμήματος Α2 όπως αποτυπώνεται στο σχέδιο της απόφασης.

Επί της με ημερομηνία κατάθεσης **17/07/2020** και 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' αριθμ...../10-03-2020 πράξης επιβολής προστίμου φορολογικού έτους 2019 του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Ηλιούπολης, επιβλήθηκε σε βάρος του προσφεύγοντος πρόστιμο ποσού 2.500,00 €, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 54 παρ. 1 περ. η' και παρ. 2 περ. ε' του ν. 4174/2013, λόγω παράβασης των διατάξεων του άρθρου 13 παρ.2 του ν. 4174/2013 και των άρθρων 1 παρ.2γ και 7παρ.1 του ν. 4308/2014 περί ΕΛΠ.

Η παράβαση καταλογίσθηκε κατόπιν των διαπιστώσεων της από 06/03/2020 έκθεσης ελέγχου εφαρμογής διατάξεων ν.4308/2014 (Ε.Λ.Π.) του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Ηλιούπολης, και αφορά στη μη διαφύλαξη θεωρηθέντων βιβλίων και φορολογικών στοιχείων. Συγκεκριμένα ο προσφεύγων δήλωσε με την με αριθμ./08-05-2019 υπεύθυνη δήλωση την απώλεια των παρακάτω βιβλίων και στοιχείων :

- 1.Του με αριθμό πράξης θεώρησης/2010 Βιβλίο Εσόδων-Εξόδων, με αρίθμηση 1- 49
2. Της με αριθμό πράξης θεώρησης/2010 Απόδειξης Παροχής Υπηρεσιών, με αρίθμηση 1- 50
3. Του με αριθμό πράξης θεώρησης/2010 Τιμολόγιο Παροχής Υπηρεσιών, με αρίθμηση 1- 50
4. Την με αριθμό πράξης θεώρησης/2011 Μηνιαία Κατάσταση Βιβλίου Εσόδων-Εξόδων με αρίθμηση 1- 30.

Ο προσφεύγων με την υπό κρίση ενδικοφανή προσφυγή, ζητά να γίνει δεκτή η υπό κρίση προσφυγή και να ακυρωθεί η ως άνω προσβαλλόμενη πράξη προβάλλοντας τους παρακάτω ισχυρισμούς:

- Έπεσε θύμα μιας ασυνήθιστης προκλητικής και παρακινδυνευμένης ενέργειας θρασύτατων κακοποιών οι οποίοι αψηφώντας τον κίνδυνο να γίνουν αντιληπτοί και να συλληφθούν επιτόπου από τους υπαλλήλους του πρατηρίου καυσίμων στο οποίο είχε σταθμεύσει, άνοιξαν την πόρτα του αυτοκινήτου του και αφαίρεσαν την τσάντα/χαρτοφύλακα που είχε αφήσει στο κάθισμα του συνοδηγού.
- Η πράξη του δεν ήταν αμελής και απερίσκεπτη αλλά στο πλαίσιο της συνηθισμένης πρακτικής που εφαρμόζουν οι οδηγοί όταν εισέρχονται σε ένα φυλασσόμενο και ασφαλές χώρο όπως είναι το πρατήριο βενζίνης και σταθμεύουν το αυτοκίνητο για μερικές στιγμές μέχρι να ολοκληρώσουν τον ανεφοδιασμό και την καταβολή του αντιτίμου στο ταμείο.
- Τηρούσε ανέκαθεν με επιμέλεια τα λογιστικά αρχεία που προβλέπονται στην περίπτωση της ατομικής επιχείρησης και ως εκ τούτου δεν έχει παραβιάσει τις διατάξεις του αρ.13 παρ.2 του ν.4174/2013 και 1 παρ.2γ και 7 παρ.1 του ν.4308/2014.

- Είναι άδικο να θεωρηθεί υπεύθυνος για μια θρασύτατη εγκληματική ενέργεια σε βάρος του που δεν μπόρεσε να αποτρέψει αν και κατέβαλε τη δέουσα επιμέλεια.

Επειδή, σύμφωνα με τις διατάξεις του **άρθρου 13 του ν. 4174/2013 (Κ.Φ.Δ.)**:

«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 την 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.

3. Με απόφαση του Γενικού Γραμματέα ορίζονται οι αναγκαίες λεπτομέρειες για την εφαρμογή του παρόντος άρθρου.»

Επειδή, σύμφωνα με τις διατάξεις του **άρθρου 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' και ζ' και η' της παραγράφου 1.».

Επειδή στο **άρθρο 61 παρ.1 του ν.4174/2013** ορίζεται:

«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.».

Επειδή στην Απόφαση της Γ.Γ.Δ.Ε. (νυν Α.Α.Δ.Ε.) **ΠΟΛ 1252/2015** μεταξύ άλλων ορίζεται:

« ζ) Μη συμμόρφωση του φορολογουμένου με τις κατά το άρθρο 13 υποχρεώσεις του (παρ. 1 περ. η)

Ως μη συμμόρφωση με τις κατά το άρθρο 13 υποχρεώσεις, θεωρείται, π.χ., η μη τήρηση των προβλεπόμενων από τις σχετικές διατάξεις βιβλίων, καθώς και η τήρηση βιβλίων κατώτερης κατηγορίας από την προβλεπόμενη. Επίσης, ως μη συμμόρφωση θεωρείται η μη διαφύλαξη των λογιστικών αρχείων (βιβλίων και στοιχείων), καθώς και η μη διαφύλαξη των φορολογικών ηλεκτρονικών μηχανισμών, φορολογικών μνημών, και αρχείων που δημιουργούν οι φορολογικοί ηλεκτρονικοί μηχανισμοί (άρθρο 13 παρ. 2, όπως ισχύει μετά την αντικατάστασή του με την περ. β' της παρ. 1 του άρθρου 3 του Ν. 4337/2015), στον χρόνο που ορίζουν οι διατάξεις της παραγράφου 2 του άρθρου 13.

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, η από 06/03/2018 έκθεση ελέγχου εφαρμογής διατάξεων ν.4308/2014 (Ε.Λ.Π.Π) της ελέγκτριας της Δ.Ο.Υ. Ηλιούπολης, συντάχθηκε συνεπεία της υποβολής από τον προσφεύγοντα στην ίδια Δ.Ο.Υ. της με αριθμό πρωτοκόλλου/08.05.2019 Υπεύθυνης Δήλωσης του άρθρου 8§4 του ν. 1599/1986 περί απώλειας λόγω κλοπής των κάτωθι θεωρηθέντων βιβλίων και φορολογικών στοιχείων:

1. Του με αριθμό πράξης θεώρησης/2010 Βιβλίο Εσόδων-Εξόδων, με αρίθμηση 1- 49
2. Της με αριθμό πράξης θεώρησης/2010 Απόδειξης Παροχής Υπηρεσιών, με αρίθμηση 1- 50
3. Του με αριθμό πράξης θεώρησης/2010 Τιμολόγιο Παροχής Υπηρεσιών, με αρίθμηση 1- 50
4. Την με αριθμό πράξης θεώρησης/2011 Μηνιαία Κατάσταση Βιβλίου Εσόδων-Εξόδων με αρίθμηση 1- 30.

Επειδή, με μια σειρά αποφάσεων του Συμβουλίου της Επικρατείας (ΣτΕ 4206/2011, ΣτΕ 4782/1996, ΣτΕ 3693/1992, ΣτΕ 935/1977) 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 εν προκειμένω από την οικεία έκθεση ελέγχου και τα στοιχεία του φακέλου της υπόθεσης ο προσφεύγων δήλωσε απώλεια βιβλίων και φορολογικών στοιχείων λόγω κλοπής και συγκεκριμένα από την από 03/05/2019 βεβαίωση του Τμήματος Ασφαλείας Ηλιούπολης αναφέρονται τα εξής:

«Βεβαιώνεται ότι την 21.30 ώρα της 10/04/2019 προσήλθε στην υπηρεσία μας ο και μας κατήγγειλε ότι την 10-04-2019 και ώρες 19.20 και 19.30 άγνωστος -οι δράστης-οι αφού άνοιξε την ανασφάλιστη πόρτα οδηγού του υπ.αρ. ΔΧΕ αυτ/του ... το οποίο ήταν σταθμευμένο σε πρατήριο αφαίρεσε την τσάντα του από το κάθισμα του συνοδηγού η οποία περιείχε την άδεια κυκλοφορίας, ασφαλιστήριο συμβόλαιο, έγγραφο ΚΤΕΟ και διάφορα προσωπικά μου έγγραφα. Επίσης αφαίρεσε και την κερματοθήκη η οποία περιείχε σε κέρματα και χαρτονομίσματα το ποσό των 500 ευρώ περίπου.

Συμπληρωματικά αναφέρεται ότι την 12/04/2019 και ώρα 21.30 προσήλθε στην Υπηρεσία μας ο και κατέθεσε συμπληρωματικά σχετικά με την κλοπή που έλαβε χώρα την 10/04/2019 Ότι έχουν κλαπεί ακόμα ένα (1) βιβλιάριο συντήρησης Φορολογικής Ταμειακής Μηχανής με αριθμό θεώρησης και ημερομηνία θεώρησης 28/01/2008 από Δ.Ο.Υ. Ηλιούπολης, ένα (1) μπλοκ απόδειξης παροχής υπηρεσιών με αριθμό θεώρησης και ημερομηνία θεώρησης 28/07/2010 από Δ.Ο.Υ. Ηλιούπολης και ένα (1) μπλοκ τιμολογίου παροχής υπηρεσιών αριθμό θεώρησης και ημερομηνία θεώρησης 28/07/2010 από Δ.Ο.Υ. Ηλιούπολης.

Επίσης την 24/04/2019 και ώρα 13.45 προσήλθε στην Υπηρεσία μας ο Και αναφερόμενος στην από 10/4/2019 αρχική ένορκη κατάθεση του και στην από 12/04/2019 συμπληρωματική του κατάθεση σχετικά με την κλοπή που έλαβε χώρα την 10/04/2019...δήλωσε ότι εκ παραδρομής ανέφερε ως κλαπέν το βιβλίο συντήρησης φορολογικής ταμειακής μηχανής το οποίο έχει στην κατοχή του πλην όμως διαπίστωσε ότι στα κλοπιμαία βρίσκονται και ένα βιβλίο εισόδων εξόδων με αριθμό και ημερομηνία θεώρησης 28/07/2010 και μια μηνιαία κατάσταση βιβλίου εισόδων εξόδων με αριθμό θεώρησης 24/02/2011....».

Από τα ανωτέρω διαπιστώνεται αρχικά ότι ο προσφεύγων δεν έλαβε τα απαιτούμενα μέτρα ώστε να αποτρέψει το γεγονός της κλοπής καθώς η πόρτα του αυτοκινήτου ήταν ανασφάλιστη ενώ επίσης και από το περιεχόμενο της δήλωσης προκύπτει ότι ο προσφεύγων δεν ήταν βέβαιος αρχικά για το αν στα κλαπέντα αντικείμενα ήταν και τα προαναφερθέντα βιβλία και στοιχεία καθώς η απώλεια αυτών δηλώθηκε από την πλευρά του στο αστυνομικό τμήμα μεταγενέστερα και συμπληρωματικά την 12^η και την 24^η Απριλίου.

Σύμφωνα με τις ανωτέρω διατάξεις και την σχετική νομολογία δεν επιβάλλεται πρόστιμο μη διαφύλαξης στην περίπτωση που 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, στην προκειμένη περίπτωση σύμφωνα με τα πραγματικά δεδομένα ως αναφέρονται στην βεβαίωση της αστυνομικής υπηρεσίας ο προσφεύγων δεν επέδειξε την δέουσα επιμέλεια για την διαφύλαξη αυτών.

Επειδή, συνεπώς, δεν υφίσταται δυνατότητα μη επιβολής του υπό κρίση προστίμου, το οποίο επιβάλλεται αντικειμενικά, χωρίς να εξετάζεται η ύπαρξη δόλου ή αμέλειας.

Επειδή οι διαπιστώσεις του ελέγχου, όπως αυτές καταγράφονται στην από 06/03/2020 έκθεση ελέγχου εφαρμογής διατάξεων ν.4308/2014 (Ε.Λ.Π.) του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Ηλιούπολης επί των οποίων εδράζεται η προσβαλλόμενη πράξη επιβολής προστίμου, κρίνονται βάσιμες, αποδεκτές και πλήρως αιτιολογημένες και η υπό κρίση ενδικοφανή προσφυγή πρέπει να απορριφθεί.

Α π ο φ α σ ί ζ ο υ μ ε

Την **απόρριψη** της με ημερομηνία κατάθεσης **17/07/2020** και αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανούς προσφυγής του **ΑΦΜ** και την επικύρωση της **υπ'αριθμ...../10-03-2020 πράξης επιβολής προστίμου** φορολογικού έτους 2019 του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Ηλιούπολης

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

Φορολογικό έτος 2019:

Πρόστιμο άρθρου 54§ 1^η και 2 περ. ε' του ν. 4174/2013 (ΚΦΔ): 2.500,00 €

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

**Με εντολή του Προϊσταμένου της Διεύθυνσης
Επίλυσης Διαφορών**

**Η Αναπληρώτρια Προϊσταμένη της
Υποδιεύθυνσης Επανεξέτασης**

ΕΛΠΙΔΑ ΝΙΝΟΥ

Ακριβές Αντίγραφο

**Η Υπάλληλος του Τμήματος
Διοικητικής Υποστήριξης**

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.