



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ



ΑΑΔΕ

Ανεξάρτητη Αρχή
Δημοσίων Εσόδων

Θεσσαλονίκη 02-02-2021

Αριθμός απόφασης: 408

ΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ

ΥΠΟΔ/ΝΣΗ ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ

ΚΑΙ ΝΟΜΙΚΗΣ ΥΠΟΣΤΗΡΙΞΗΣ

ΤΜΗΜΑ Α7-ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ

Ταχ. Δ/ση : Εγνατία 45

Ταχ. Κώδικας : 546 30 Θεσσαλονίκη

Τηλέφωνο : 2313333245

ΦΑΞ : 2313333258

E-Mail : ded.thess@aade.gr

Url : www.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), όπως τροποποιήθηκε και ισχύει.

β. 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.

γ. Της ΠΟΛ 1064/12.04.2017 Απόφασης του Διοικητή της Ανεξάρτητης Αρχής Δημοσίων Εσόδων (ΦΕΚ Β' 1440/27-07-2017).

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. Τη με **ημερομηνία κατάθεσης 16/09/2020 και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανή προσφυγή του του**, με ΑΦΜ:....., κατά της υπ' αριθμ...../24-06-2020 πράξης επιβολής προστίμου (άρθρου 54 Ν 4174/2013) φορολογικού έτους 2019 του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Αμπελοκήπων και τα προσκομιζόμενα με αυτή σχετικά έγγραφα.

5. Την υπ' αριθμ./24-06-2020 πράξη επιβολής προστίμου (άρθρου 54 Ν 4174/2013) φορολογικού έτους 2019 του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Αμπελοκήπων, της οποίας ζητείται η ακύρωση.

6. Τις απόψεις της ανωτέρω φορολογικής αρχής.

7. Την εισήγηση του ορισθέντος υπαλλήλου του Τμήματος Α7-Επανεξέτασης της Διεύθυνσης Επίλυσης Διαφορών, όπως αποτυπώνεται στο σχέδιο της απόφασης.

Επί της υπ.αρ.πρωτ...../16-09-2020 ενδικοφανούς προσφυγής του του με 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 με αριθμό/24-06-2020 πράξη επιβολής προστίμου (άρθρου 54 Ν 4174/2013) φορολογικού έτους 2019, επιβλήθηκε στον προσφεύγοντα πρόστιμο ύψους 2.500,00€, λόγω μη συμμόρφωσής του με τις κατά το άρθρο 13 του Ν 4174/2013 υποχρεώσεις, που επισύρει τις κυρώσεις του άρθρου 54 παρ. 1 περ. η' και παρ. 2 περ. ε' του ν. 4174/2013. Η παράβαση αφορά τη μη διαφύλαξη των λογιστικών του στοιχείων, μπλόκ τιμολογίου πώλησης (Νο 1-50), τιμολόγιο αγοράς απο ιδιώτη (Νο 1-50) και το μπλόκ Δ.Α., καθώς και ότι παραστατικά είχε μέσα στην τσάντα του, όπως διαπιστώθηκε με την υποβολή της υπ'αριθμ.πρωτ...../31-10-2019 υπεύθυνης δήλωσης, του προσφεύγοντα για την απώλεια των εν λόγω στοιχείων.

Ο προσφεύγων, με την υπό κρίση ενδικοφανή προσφυγή του ζητά την ακύρωση της υπ'αριθμ. /24-06-2020 πράξης επιβολής προστίμου (άρθρου 54 Ν 4174/2013) φορολογικού έτους 2019 του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Αμπελοκήπων προβάλλοντας τους εξής ισχυρισμούς:

1)Στις 04-10-2019, άγνωστος/οι δράστης/ες διέρρηξαν την μπροστά αριστερή θήρα του αυτοκινήτου του με αριθμό κυκλοφορίας, μάρκας VOLKS WAGEN χρώματος λευκό, παραβιάζοντας την κλειδαριά, το οποίο είχε σταθμευμένο εσωτερικά στον ανοιχτό χώρο στάθμευσης της Διεύθυνσης Μεταφορών και Επικοινωνιών Δυτικής Θεσσαλονίκης στο ύψος της οδού Πόντου 4 και του αφαίρεσαν μια μαύρη τσάντα, η οποία περιείχε διάφορα έγγραφα της επιχείρησής του και συγκεκριμένα την άδεια περιβάλλοντος στο όνομά του, δελτίο αποστολής τιμολογίων αγοράς και πωλήσεων και το βιβλίο μεταβολών από επαγγελματικό του όχημα.

2)Σύμφωνα με την από 07-10-2019 βεβαίωση του Τ.Α. Αμπελοκήπων – Μενεμένης, ο προσφεύγων υπέβαλε μήνυση την 07-10-2019 σε βάρος αγνώστου/ων δράστη/ων, ο/οι οποίος/οι την 04-10-2019 και ώρα 11:00-12:00 διέρρηξαν το με αριθμό κυκλοφορίας μάρκας ΤΟΥΟΤΑ χρώματος λευκό, αυτοκίνητο του. Κατόπιν της από 24-06-2020 έκθεσης μερικού ελέγχου εφαρμογής διατάξεων ΚΦΔ (Ν. 4174/2013), με την οποία διαπιστώθηκε ότι ο προσφεύγων δεν έχει στην κατοχή του το προαναφερθέν αυτοκίνητο, με την υπό κρίση ενδικοφανή προσφυγή, προσκομίσθηκε η από 10-08-2020 βεβαίωση του ιδίου ως άνω Τ.Α. όπου ο αριθμός κυκλοφορίας του αυτοκινήτου είναι και η μάρκα του οχήματος VOLKS WAGEN.

3)Το όχημά του ήταν σταθμευμένο εσωτερικά στον ανοιχτό χώρο σταύθμευσης της Διεύθυνσης Μεταφορών και Επικοινωνιών Δυτικής Θεσσαλονίκης, όπου είναι ένας χώρος που φυλάσσεται και που εντός και γύρω από αυτόν υπάρχουν κάμερες. Επιπλέον, η τσάντα που του αφαιρέσανε ήταν τοποθετημένη εντός της ιδιοκτησίας του (εντός του αυτοκινήτου του) και όχι σε

εμφανές σημείο αλλά κάτω από το κάθισμα του συνοδηγού. Συνεπώς, η απώλεια των φορολογικών στοιχείων οφείλεται σε περίπτωση ανωτέρας βίας.

Επειδή, σύμφωνα με το άρθρο 13 του ν. 4174/2013 (Α' 170), 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 3 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.”.

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: α) ..., β) ..., γ) ..., δ) ..., ε) ..., στ) ..., ζ) ..., 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: α) ..., β) ..., γ) ..., δ) ..., 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 **“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 παράγραφο 13 της 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 τις διατάξεις του άρθρου 7 του ν. 4308/2014 (Α' 251), 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, με στο υπ' αριθμ. 1076635/16/0015/14-07-2008 έγγραφο της 15ης Δ/νσης του Υπ. Οικ. αναφέρονται μεταξύ των 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.

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, στην προκειμένη περίπτωση ο προσφεύγων, με την με αριθμό πρωτ...../31-10-2019 υπεύθυνη δήλωση ζήτησε την απαλλαγή του από την επιβολή του προστίμου λόγω ανωτέρας βίας και ειδικότερα λόγω της κλοπής των λογιστικών του στοιχείων (μπλοκ τιμ. Πωλ. Νο 1-50, τιμολόγιο αγοράς Νο 1-50, καθώς και ότι παραστατικό είχε μέσα στην τσάντα του) μέσα από το αυτοκίνητό του, σύμφωνα με την από 07-10-2019 προσκομιζόμενη βεβαίωση του Τ.Α. Αμπελοκήπων – Μενεμένης.

Η αρμόδια ΔΟΥ Αμπελοκήπων, μετά την υπ'αριθμ...../2019 εντολή ελέγχου και τη σύνταξη της από 24-06-2020 έκθεσης μερικού ελέγχου εφαρμογής διατάξεων Κ.Φ.Δ. (Ν. 4174/2013), επέβαλε το πρόστιμο για την απώλεια των φορολογικών στοιχείων, καθώς δεν δέχθηκε τον ισχυρισμό του προσφεύγοντα περί ανωτέρας βίας, με το αιτιολογικό ότι ο προσφεύγων δεν έλαβε μέτρα άκρας επιμέλειας και σύνεσης και δεν επέδειξε τη δέουσα επιμέλεια για τη διαφύλαξη των φορολογικών του στοιχείων. Επιπροσθέτως, ο έλεγχος διαπίστωσε ότι ο προσφεύγων δεν έχει στην κατοχή του το αυτοκίνητο που αναγράφεται στην από 07-10-2019 βεβαίωση του Τ.Α. Αμπελοκήπων – Μενεμένης.

Με την υπό κρίση ενδικοφανή προσφυγή, ο προσφεύγων ισχυρίζεται ότι η αναγραφή λανθασμένου αριθμού κυκλοφορίας και μάρκας οχήματος οφείλεται σε λάθος του ανακριτικού υπαλλήλου και προσκομίζει την από 10-08-2020 βεβαίωση του ιδίου Τ.Α. με τα ορθά στοιχεία αυτοκινήτου, ήτοι αριθμό κυκλοφορίας και μάρκα VOLKS WAGEN.

Επειδή, ο προσφεύγων ισχυρίζεται ότι το αυτοκίνητό του ήταν σταθμευμένο εσωτερικά σε ανοιχτό χώρο στάθμευσης της Διεύθυνσης Μεταφορών και Επικοινωνιών Δυτικής Θεσσαλονίκης, και η τοποθέτηση της τσάντας με τα φορολογικά στοιχεία έτους 2019 ήταν εντός του αυτοκινήτου του, εντός της καμπίνας και προφανώς σε ορατό σημείο και όχι στον κλειστό και μη ορατό χώρο του αυτοκινήτου του (πορτ μπαγκαζ), κάτι που δεν αποδεικνύει επιμέλεια για τη διαφύλαξή τους.

Επειδή, ο προσφεύγων δεν απέδειξε ότι είχε καταβάλει την επιβαλλόμενη εκ των περιστάσεων δέουσα επιμέλεια για τη διαφύλαξη των ανωτέρω στοιχείων, γεγονός που θα μπορούσε να αποτραπεί με μέτρα άκρας επιμέλειας και σύνεσης εκ μέρους του.

Α π ο φ α σ ί ζ ο υ μ ε

Την απόρριψη της από 16-09-2020 και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανούς προσφυγής του του με ΑΦΜ:..... και την επικύρωση της με αριθμ...../24-06-2020 πράξης επιβολής προστίμου του προϊσταμένου της ΔΟΥ Αμπελοκήπων.

Οριστική φορολογική υποχρέωση του προσφεύγοντα βάσει της παρούσας απόφασης

Είδος παράβασης	Βάσει ελέγχου (σε ευρώ)	Βάσει Απόφασης Δ.Ε.Δ. (σε ευρώ)
Πράξη Επιβολής Προστίμου/24-06-2020	2.500,00	<u>2.500,00</u>

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

Ακριβές Αντίγραφο

**ΜΕ ΕΝΤΟΛΗ ΤΟΥ ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΥ
ΤΗΣ ΔΙΕΥΘΥΝΣΗΣ ΕΠΙΛΥΣΗΣ
ΔΙΑΦΟΡΩΝ**

**Ο ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΣ ΤΗΣ ΥΠΟΔΙΕΥΘΥΝΣΗΣ
ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ ΚΑΙ
ΝΟΜΙΚΗΣ ΥΠΟΣΤΗΡΙΞΗΣ**

**Η υπάλληλος του Αυτοτελούς Γραφείου
Διοικητικής Υποστήριξης**

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