



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ



ΑΑΔΕ

Ανεξάρτητη Αρχή
Δημοσίων Εσόδων

Καλλιθέα, 1/3/2021

Αριθμός Απόφασης: 808

ΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ

ΥΠΟΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ

ΤΜΗΜΑ ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ Α6

Ταχ. Δ/ση : Αριστογείτονος 19

Ταχ. Κώδικας : 176 71 - Καλλιθέα

Τηλέφωνο : 2131604529

ΦΑΞ : 2131604567

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 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. Της ΠΟΛ 1064/12.04.2017 Απόφασης του Διοικητή της Ανεξάρτητης Αρχής Δημοσίων Εσόδων (ΦΕΚ Β' 1440/27-04-2017)

δ. Του άρθρου έκτου, παράγραφος 4, της από 30/03/2020 Πράξης Νομοθετικού Περιεχομένου (ΦΕΚ Α' 75) όπως κυρώθηκε με το ν. 4648/2020 (ΦΕΚ Α' 86) και της Α 1273/2020 Απόφασης του Υφυπουργού Οικονομικών και του Διοικητή της Ανεξάρτητης Αρχής Δημοσίων Εσόδων (ΦΕΚ Τ. Β' 5597/21.12.2020).

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. Τη με ημερομηνία κατάθεσης **27.11.2020** και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανή προσφυγή της του ΑΦΜ κατοίκου, οδός, κατά της υπ' αριθμ. /2020

Πράξης Επιβολής Προστίμου του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. ΠΕΡΙΣΤΕΡΙΟΥ, φορολογικού έτους 2018, και τα προσκομιζόμενα με αυτήν σχετικά έγγραφα.

5. Την υπ' αριθμ./2020 Πράξη Επιβολής Προστίμου του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. ΠΕΡΙΣΤΕΡΙΟΥ, φορολογικού έτους 2018, της οποίας ζητείται η ακύρωση.

6. Τις απόψεις της ως άνω φορολογικής αρχής.

7. Την εισήγηση του ορισθέντος Υπαλλήλου του Τμήματος Α6, όπως αποτυπώνεται στο σχέδιο.

Επί της με ημερομηνία κατάθεσης **27.11.2020** 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, επαγόμεστε τα ακόλουθα:

Με την υπ' αριθμ./2020 Πράξη Επιβολής Προστίμου του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. ΠΕΡΙΣΤΕΡΙΟΥ, φορολογικού έτους 2018 επιβλήθηκε σε βάρος της προσφεύγουσας πρόστιμο συνολικού ποσού ύψους 2.500,00 € για το φορολογικό έτος 2018, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 54 παρ. 1η & 2 ε του ν. 4174/2013, λόγω παράβασης των διατάξεων του άρθρου 13 του ιδίου νόμου και του άρθρου 7 του Ν. 4308/2014.

Η παράβαση αφορά στην απώλεια της με αριθμό μητρώου της προσφεύγουσας.

Η ανωτέρω πράξη επιβολής προστίμου εκδόθηκε κατόπιν υποβολής από την προσφεύγουσα στη φορολογική αρχή (ΔΟΥ Β' Περιστερίου) υπεύθυνης δήλωσης του άρθ. 8 παρ. 4 του Ν. 1599/1986 με αρ. πρωτ./2018 με συνημμένη φωτοτυπία του υπ' αριθμ. πρωτ./....../2018 αντιγράφου βιβλίου αδικημάτων – συμβάντων του τμήματος ασφαλείας, με την οποία δηλώθηκε η κλοπή ενός Φορολογικού Μηχανισμού τύπου με σειριακό αριθμό του κατασκευαστή στις 10-04-2018 από το αυτοκίνητο με αριθμό κυκλοφορίας το οποίο επίσης εκλάπη, καθώς και το βιβλίο συντήρησης και επισκευών του Φ.Η.Μ.

Στη συνέχεια τα ανωτέρω διαβιβάστηκαν με το υπ' αριθμ. Πρωτοκόλλου/2018 δελτίο πληροφοριών από την Β' ΔΟΥ Περιστερίου στην τότε αρμόδια Δ.Ο.Υ. Ελέγχου Αγ. Αναργύρων.

Στις 23-07-2020 με το υπ' αριθμ. έγγραφο διαβιβάστηκαν τα ανωτέρω στην Δ.Ο.Υ. ΠΕΡΙΣΤΕΡΙΟΥ από την Δ.Ο.Υ. Αγ. Αναργύρων λόγω αρμοδιότητας.

Η προσφεύγουσα ζητά και να γίνει δεκτή η υπό κρίση προσφυγή της και να ακυρωθεί η υπ' αριθμ./2020 πράξη επιβολής προστίμου προβάλλοντας τους κάτωθι λόγους:

- Η απώλεια της ΦΤΜ οφείλεται σε γεγονός απρόβλεπτο το οποίο συνιστά λόγο ανωτέρας βίας, ήτοι σε κλοπή από πρόθεση για το οποίο δεν έχει καμία ευθύνη.
- Το γεγονός αυτό δεν μπορούσε να αποτραπεί με μέτρα άκρας επιμέλειας και σύνεσης.

Επειδή, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 13 παρ. 2 του ν. 4174/2013 όπως τροποποιήθηκε και ισχύει ορίζεται:

«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 τις διατάξεις του άρθρου 7 ν.4308/2014 ορίζεται:

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 54 παρ. 1 περ. η και παρ. 2 περ. ε του ιδίου ως άνω νόμου ορίζεται:

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, 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 του».

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 στην υπό κρίση περίπτωση η προσφεύγουσα με την υπ αριθμ. Πρωτ./2018 υπεύθυνη δήλωση του ν.1599/86, την οποία υπέβαλε στη Β' Δ.Ο.Υ ΠΕΡΙΣΤΕΡΙΟΥ δήλωσε την

απώλεια της ΦΤΜ με αρ. μητρώου προσκομίζοντας φωτοτυπία του υπ' αριθμ. πρωτ. / / / 2018 αντιγράφου βιβλίου αδικημάτων – συμβάντων του τμήματος ασφαλείας, σύμφωνα με την οποία δηλώθηκε η κλοπή ενός Φορολογικού Μηχανισμού τύπου με σειριακό αριθμό του κατασκευαστή στις 10-04-2018 από το αυτοκίνητο με αριθμό κυκλοφορίας το οποίο επίσης εκλάπη, καθώς και το βιβλίο συντήρησης και επισκευών του Φ.Η.Μ

Στο εν λόγω υπ' αρ. πρωτ. / / 74 ακριβές αντίγραφο από το βιβλίο συμβάντων της τμήματος ασφαλείας και ειδικότερα σε συμπληρωματική εγγραφή την 11/04/2018 αναφέρεται ότι:

“στις 12:00 ώρα της 11-4-2018 προσήλθε στην Υπηρεσία μας ο του και κατέθεσε ενόρκως ότι εντός του υπ' αριθμ. αυτοκινήτου μάρκας, μοντέλο, χρώματος λευκού, ιδιοκτησίας το οποίο αφαίρεσαν άγνωστοι δράστες κατά το χρονικό διάστημα από την 02.20' ώρα έως την 3.20' ώρα της 10-4-2018 και α) μια ταμειακή μηχανή στο όνομα, μαζί με το βιβλίο της ταμειακής με αριθμό μητρώου ταμειακής καθώς και β) τιμολόγια μαζί με τα «Ζ» όλου του έτους 2018 αμφοτέρων των ταμειακών μηχανών”.

Επειδή στην προκειμένη περίπτωση από τα προσκομισθέντα στοιχεία, **προκύπτει η κλοπή της Φορολογικής Ταμειακής Μηχανής της προσφεύγουσας μόνο κατά δήλωση (συμπληρωματική από τρίτο πρόσωπο, τον)** και δεν στοιχειοθετείται η ύπαρξη λόγων ανωτέρας βίας κατά την έννοια των προαναφερομένων διατάξεων, καθόσον δεν προσκομίσθηκαν αποδεικτικά στοιχεία (π.χ. εκθέσεις πραγματογνωμοσύνης, εκθέσεις αστυνομικής αρχής κ.λπ.), ώστε από τα πραγματικά περιστατικά σε συνδυασμό με τα αποδεικτικά στοιχεία να προκύπτει, ότι η ελεγχόμενη επιχείρηση παρά τα μέτρα που είχε λάβει, το γεγονός της κλοπής δεν μπορούσε να αποτραπεί.

Ως εκ τούτου ο Προϊστάμενος της Δ.Ο.Υ. ΠΕΡΙΣΤΕΡΙΟΥ, στον οποίο ανήκει και η αρμοδιότητα εξέτασης και εκτίμησης των πραγματικών αυτών περιστατικών, ορθώς εξέδωσε την προσβαλλόμενη πράξη.

Α Π Ο Φ Α Σ Ι Ζ Ο Υ Μ Ε

Την απόρριψη της ημερομηνία κατάθεσης **27.11.2020** και με αριθμό πρωτοκόλλου
ενδικοφανούς προσφυγής του, ΑΦΜ
.....

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

Φορολογικό έτος 2018

Υπ' αριθμ. /2020 Πράξη Επιβολής Προστίμου

Πρόστιμο του άρθρου 54 παρ.2 περ.ε' του ν. 4174/2013, λόγω παράβασης των διατάξεων του
άρθρου 13 του ιδίου νόμου: **2.500,00 ευρώ**

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

**ΜΕ ΕΝΤΟΛΗ ΤΟΥ ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΥ
ΤΗΣ Δ/ΝΣΗΣ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ
Η ΑΝΑΠΛΗΡΩΤΡΙΑ ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΗ ΤΗΣ
ΥΠΟΔΙΕΥΘΥΝΣΗΣ ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ**

ΓΡΑΜΜΑΤΩ ΣΚΟΥΡΑ

**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.