



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ



ΑΑΔΕ

Ανεξάρτητη Αρχή
Δημοσίων Εσόδων

Καλλιθέα, 19-2-2020

**ΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ
ΥΠΟΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ
ΤΜΗΜΑ Α6**

Αριθμός απόφασης: 383

Ταχ. Δ/ση : Αριστογείτονος 19

Ταχ. Κώδικας : 176 71 - Καλλιθέα

Τηλέφωνο : 213-1604514

ΦΑΞ : 213-1604567

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' 1440/27-04-2017)

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 από **7-11-2019** και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανή προσφυγή του του με ΑΦΜ:, κατοίκου οδός, κατά της υπ' αριθμ. /2019 πράξης επιβολής προστίμου άρθρου 54 ν. 4174/2013 φορολογικού έτους 2019 του Προϊσταμένου της ΔΟΥ Αγίων Αναργύρων, και τα προσκομιζόμενα με αυτήν σχετικά έγγραφα.

5. Την υπ' αριθμ. /2019 πράξη επιβολής προστίμου άρθρου 54 ν. 4174/2013 φορολογικού έτους 2019 του Προϊσταμένου της ΔΟΥ Αγίων Αναργύρων της οποίας ζητείται η ακύρωση, καθώς και την από 09-10-2019 οικεία έκθεση ελέγχου

6. Τις απόψεις της ΔΟΥ Αγίων Αναργύρων.

7. Την εισήγηση του ορισθέντος υπαλλήλου του Τμήματος Α6 όπως αποτυπώνεται στο σχέδιο της απόφασης.

Επί της από **7-11-2019** και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανούς προσφυγής του του, 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. /2019 Πράξη Επιβολής Προστίμου του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Αγίων Αναργύρων, επιβλήθηκε σε βάρος του προσφεύγοντος πρόστιμο συνολικού ποσού 2.500,00 €, για το φορολογικό έτος 2019 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 άρθ. 7 του Ν.4308/2014 και του άρθ.13 του ν.4174/2013.

Το ως πάνω πρόστιμο επιβλήθηκε κατόπιν διενέργειας μερικού ελέγχου βάσει με αρ. /2019 εντολής μερικού ελέγχου για τη διαπίστωση ορθή εφαρμογής των διατάξεων του ν. 4174/2013 (ΚΦΔ) και ν. 4308/2014 (ΕΛΠ) του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Αγίων Αναργύρων η οποία εκδόθηκε συνεπεία του με αρ. /2019 Δελτίου Πληροφοριών της Δ.Ο.Υ. Α' Περιστερίου σύμφωνα με το οποίο ο προσφεύγων προσήλθε στην εν λόγω Δ.Ο.Υ. και υπέβαλλε την από **7-6-2019** ταυτάριθμη υπεύθυνη δήλωση του άρθ.8 ν. 1599/86 με την οποία δηλώθηκε η απώλεια λόγω κλοπής της με αριθμ. μητρώου Φ.Τ.Μ., προσκομίζοντας την με αρ. πρωτ. /.../...../2019 βεβαίωση της Δ/νσης Ασφάλειας Αττικής (Τμήμα Ασφάλειας). Από το αποτέλεσμα του διενεργηθέντος ελέγχου διαπιστώθηκε η παράβαση της μη διαφύλαξης της με αρ. μητρώου Φ.Τ.Μ. και του βιβλιαρίου συντήρησης αυτής σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 1 και 7 του ν. 4308/2014 και άρθ. 13 ν. 4174/2013 για την οποία συνετάχθη η από 9-10-2019 σχετική έκθεση ελέγχου και επιβλήθηκε το υπό κρίση πρόστιμο.

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

1. Τήρησε όλες τις πρέπεισες διαδικασίες προσφεύγοντας στο πλησιέστερο Αστυνομικό Τμήμα της περιοχής όπου προέβη στην καταγγελία της κλοπής. Την μεθεπόμενη μέρα (7-6-2019) προέβη στη γνωστοποίηση του συμβάντος και στη Δ.Ο.Υ. Α' Περιστερίου. Επιπρόσθετα την επόμενη μέρα της κλοπής (6-6-2019) αγόρασε νέα ταμειακή μηχανή και έκανε την γνωστοποίηση αυτή στο σύστημα TAXIS.
2. Επίκληση ανωτέρας βίας.

Επειδή, σύμφωνα με τις διατάξεις του **άρθρου 7 του ν. 4308/2014 (Ε.Λ.Π)** ορίζεται :

«Διαφύλαξη λογιστικών αρχείων

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 13 παρ. 2 του ν. 4174/2013** όπως τροποποιήθηκε και ισχύει με το άρθρο 3 του ν.4337/2015 ορίζεται ότι :

«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 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:

α)..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)...ε) δύο χιλιάδες πεντακόσια (2.500) ευρώ στις περιπτώσεις ε' και ζ' και η' της παραγράφου 1».

Επειδή, σύμφωνα με το **άρθρο 61 παρ. 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.

2. Το αίτημα απαλλαγής απευθύνεται στον Γενικό Γραμματέα και:

α) υποβάλλεται εγγράφως,

β) περιέχει τα στοιχεία και τον αριθμό φορολογικού μητρώου του φορολογουμένου, γ) φέρει την υπογραφή του φορολογουμένου ή νόμιμα εξουσιοδοτημένου προσώπου, και δ) περιγράφει όλα τα γεγονότα και περιλαμβάνει τα αποδεικτικά στοιχεία που αποδεικνύουν την ανωτέρα βία.»

Επειδή, σύμφωνα με την στην **ΠΟΛ 1252/2015** «Παροχή διευκρινίσεων για την εφαρμογή των διατάξεων του Δέκατου Κεφαλαίου του Κώδικα Φορολογικής Διαδικασίας (ν. 4174/2013, άρθρα 53-62)» διευκρινίστηκαν μεταξύ άλλων και τα εξής :

«II. ΕΡΜΗΝΕΙΑ ΤΩΝ ΑΡΘΡΩΝ 53-62

..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 την εγκύκλιο 1120200/1612/0015/15.4.2008 της Γ.Γ.Δ.Ε., δόθηκαν όσον αφορά την επιβολή των προστίμων σε περιπτώσεις απώλειας φορολογικού μηχανισμού οι κάτωθι διευκρινίσεις και οδηγίες:

«Α) Τόσο για την απώλεια φορολογικού μηχανισμού όσο και για την κλοπή αυτού, ισχύουν αναλόγως οι ίδιες οδηγίες που έχουν δοθεί στις Δ.Ο.Υ. 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 παραστατικών.»

Επειδή, στην προκειμένη περίπτωση, ο προσφεύγων κατέθεσε την με αρ. πρωτ./2019 Υπεύθυνη δήλωση στην αρμόδια Δ.Ο.Υ. Α' Περιστερίου, η οποία διαβιβάστηκε στη Δ.Ο.Υ. Αγίων Αναργύρων με το από 7-6-2019 ταυτάριθμο Δελτίο Πληροφοριών της, με συνημμένη σε αυτή την με αρ. πρωτ./.../...../2019 **Βεβαίωση** από τα υπηρεσιακά βιβλία της Διεύθυνσης Ασφάλειας Αττικής-Τμήμα Ασφάλειας, με την οποία δήλωσε την απώλεια λόγω κλοπής της με αρ. μητρώου ταμειακής μηχανής και του βιβλιαρίου συντήρησης αυτής. Συνεπεία της ανωτέρω δήλωσης, διενεργήθηκε έλεγχος από την αρμόδια Δ.Ο.Υ. βάσει της με αρ./2019 εντολής μερικού ελέγχου. Στο πλαίσιο του διενεργηθέντος ελέγχου και σε συνέχεια της με αρ. πρωτ./2019 Κλήσης προς Ακρόαση του ελέγχου, ο προσφεύγων κατέθεσε το με αρ. πρωτ./2019 απαντητικό υπόμνημα στο οποίο βεβαιώνει το γεγονός τη κλοπής της με αρ. μητρώου ΦΤΜ όπως αναφέρεται στην από 5-6-2019 βεβαίωση της Διεύθυνσης Ασφάλειας Αττικής.

Επειδή όπως προκύπτει από το υποσύστημα ΚΒΣ-ΦΤΜ του TAXIS και επικαλείται με την παρούσα, ο προσφεύγων προέβη στην αγορά νέας ΦΤΜ με αρ. μητρώου την **06-06-2019**. Η επικαλούμενη απώλεια (κλοπή) της με αρ. μητρώου ΦΤΜ έλαβε χώρα κατά δήλωση του προσφεύγοντα, σύμφωνα με την σχετική Βεβαίωση της Διεύθυνσης Ασφάλειας Αττικής, την **05-06-2019**, ενώ η ενημέρωση της αρμόδιας Δ.Ο.Υ. για την απώλεια (κλοπή) έγινε στις **7-6-2019** (αρ. πρωτ./2019 Υπεύθυνη δήλωση στη Δ.Ο.Υ. Α' Περιστερίου).

Επειδή όπως προκύπτει από την με αρ. πρωτ./.../...../2019 **Βεβαίωση** από τα υπηρεσιακά βιβλία της Διεύθυνσης Ασφάλειας Αττικής-Τμήμα Ασφάλειας, **κατά δήλωση** του προσφεύγοντα, αναφέρεται ότι: « ..κατέθεσε ενόρκως πως “Την 5-6-2019 και περί ώρα 17:00 στάθμευσα το υπ’ αριθμ. ΙΧ φορτηγό στη συμβολή των οδών και Επέστρεψα λίγα λεπτά αργότερα και διαπίστωσα ότι άγνωστος δράστης χωρίς να προκαλέσει εμφανή σημάδια παραβίασης κατάφερε να εισέλθει εντός και να αποσπάσει μία ταμειακή μηχανή και το βιβλιαράκι της.”»

Επειδή από τα ανωτέρω συνάγεται ότι ο προσφεύγων δεν επέδειξε τη δέουσα σύνεση και επιμέλεια για τη διαφύλαξη της εν λόγω ΦΤΜ ούτε άλλωστε προσκόμισε, εκτός της ως άνω σχετικής βεβαίωσης της Διεύθυνσης Ασφάλειας Αττικής, επαρκή αποδεικτικά στοιχεία από τα οποία να επιβεβαιώνεται τόσο το γεγονός της κλοπής αλλά και ότι επέδειξε τη δέουσα επιμέλεια για τη διαφύλαξη των απολεσθέντων στοιχείων αν και παρά τα μέτρα που λήφθηκαν δεν ήταν εφικτό να αποτραπεί το συγκεκριμένο γεγονός της κλοπής.

Συνεπώς στην προκειμένη περίπτωση στοιχειοθετείται πλήρως η επιβολή του υπό κρίση προστίμου και δεν μπορούν να τύχουν εφαρμογής οι διατάξεις του άρθρου 61 του ν. 4174/2013 περί απαλλαγής λόγω ανωτέρας βίας όταν δεν προκύπτει κατά τρόπο αδιαμφισβήτητο το γεγονός της επικαλούμενης απώλειας λόγω κλοπής και ότι επεδέχθη η δέουσα επιμέλεια.

Επειδή οι διαπιστώσεις του ελέγχου όπως αυτές καταγράφονται στην από 09-10-2019 έκθεση ελέγχου της Δ.Ο.Υ. Αγίων Αναργύρων επί της οποίας εδράζεται η προσβαλλόμενη πράξη επιβολής προστίμου, κρίνονται βάσιμες, αποδεκτές και πλήρως αιτιολογημένες, η υπό κρίση ενδικοφανής προσφυγή πρέπει να απορριφθεί.

Α π ο φ α σ ί ζ ο υ μ ε

Την **απόρριψη** της με αριθμό/7-11-2019 ενδικοφανούς προσφυγής του του με ΑΦΜ:, κατοίκου οδός , κατά της υπ' αριθμ./2019 πράξης επιβολής προστίμου άρθρου 54 ν. 4174/2013 φορολογικού έτους 2019 του Προϊσταμένου της ΔΟΥ Αγίων Αναργύρων.

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

Φορολογικό έτος 2019

Πρόστιμο της παρ. 1 περ. η' και παρ. 2 περ. ε' του άρθρου 54 ν. 4174/2013: **2.500,00€**

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

ΜΕ ΕΝΤΟΛΗ ΤΟΥ ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΥ
ΤΗΣ ΔΙΕΥΘΥΝΣΗΣ ΕΠΙΛΥΣΗΣ
ΔΙΑΦΟΡΩΝ

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

Ο ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΣ ΤΗΣ
ΥΠΟΔΙΕΥΘΥΝΣΗΣ ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ

ΣΤΑΥΡΙΔΗΣ ΓΕΩΡΓΙΟΣ

Σ η μ ε ι ω σ η : Κατά της απόφασης αυτής επιτρέπεται η άσκηση προσφυγής ενώπιον των αρμόδιων Διοικητικών Δικαστηρίων εντός τριάντα (30) ημερών από την κοινοποίησή της.