



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ



ΑΑΔΕ
Ανεξάρτητη Αρχή
Δημοσίων Εσόδων

Θεσσαλονίκη: 09/07/2024

Αριθμός απόφασης: 1679

ΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ
ΥΠΟΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ &
ΝΟΜΙΚΗΣ ΥΠΟΣΤΗΡΙΞΗΣ
ΤΜΗΜΑ : Α7' - Επανεξέτασης

Ταχ. Δ/ση : Τακαντζά 8 -10

Ταχ. Κώδικας : 54639 – Θεσσαλονίκη

Τηλέφωνο : 2313332246

e mail : ded.thess@aade.gr

ΑΠΟΦΑΣΗ

Ο ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΣ ΤΗΣ ΔΙΕΥΘΥΝΣΗΣ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ

Έχοντας υπ' όψη:

1. Τις διατάξεις :

α. Του άρθρου 72 του ν.5104/2024 (ΦΕΚ 58/19-04-2024) εφεξής Κ.Φ.Δ..

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

δ. Την με αριθμό Α 1165/22-11-2022 απόφαση του Διοικητή της Ανεξάρτητης Αρχής Δημοσίων Εσόδων (ΑΑΔΕ) με θέμα «Υποβολή ενδικοφανών προσφυγών και αιτημάτων αναστολής του άρθρου 63 του Κώδικα Φορολογικής Διαδικασίας (ν. 4987/2022), αποκλειστικά ψηφιακά μέσω διαδικτύου από το δικτυακό τόπο της Α.Α.Δ.Ε.» (ΦΕΚ Β' 6009)

2. Την ΠΟΛ 1069/04-03-2014 Εγκύκλιο της Γενικής Γραμματείας Δημοσίων Εσόδων του Υπουργείου Οικονομικών.

3. Την με αριθμό και ημερομηνία πρωτοκόλλου Δ.Ε.Δ. 1126366ΕΞ 2016/30-08-2016 Απόφαση του Προϊσταμένου της Διεύθυνσης Επίλυσης Διαφορών (ΦΕΚ 2759Β/01-09-2016) με θέμα «Παροχή εξουσιοδότησης υπογραφής».

4. Την από 13/03/2024 και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανή προσφυγή του με ΑΦΜ, κατοίκου, επί της οδού, κατά

της με αριθμό/20-02-2024 Πράξης Επιβολής Προστίμου φορολογικού έτους 2024 του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Ε' Θεσσαλονίκης και τα προσκομιζόμενα με αυτήν σχετικά έγγραφα.

5. Την ανωτέρω προσβαλλόμενη πράξη, της οποίας ζητείται η ακύρωση.

6. Την Έκθεση Απόψεων του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Ε' Θεσσαλονίκης.

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

Επί της από 13/03/2024 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 με αριθμό/20-02-2024 προσβαλλόμενη Πράξη Επιβολής Προστίμου φορολογικού έτους 2024 του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Ε' Θεσσαλονίκης επιβλήθηκε σε βάρος του προσφεύγοντος πρόστιμο συνολικού ποσού **2.500,00 €**, για τη απώλεια της Φορολογικής Ταμειακής Μηχανής (Φ.Τ.Μ.), με αριθμό Μητρώου, κατά παράβαση των διατάξεων του άρθρου 13 του Ν. 4987/2022, που επισύρει τις κυρώσεις του άρθρου 54 παρ. 1 περ. η' και παρ. 2 περ. ε' του ίδιου νόμου.

Ο προσφεύγων κατέθεσε στην Δ.Ο.Υ. Ε' Θεσσαλονίκης την με αριθμ. πρωτ./15-02-2024 υπεύθυνη δήλωση, για την απώλεια, λόγω κλοπής, της Φ.Τ.Μ. με αριθμό Μητρώου Ακολούθως, εκδόθηκε η με αριθμό/15-02-2024 εντολή ελέγχου του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Ε' Θεσσαλονίκης, προκειμένου να εξεταστούν τα στοιχεία που προσκόμισε ο προσφεύγων. Σύμφωνα με την από 15/02/2024 έκθεση μερικού ελέγχου Ν.4987/2022 της Δ.Ο.Υ. Ε' Θεσσαλονίκης, ο προσφεύγων κατέθεσε στη Δ.Ο.Υ. την με αρ. πρωτ./15-02-2024 δήλωση παύσης λειτουργίας της ανωτέρω Φ.Τ.Μ., προσκόμισε επιπλέον βεβαίωση του Τ.Α. Αμπελοκήπων - Μενεμένης με αρ .πρωτ./..... - β'/03-02-2024, σύμφωνα με την οποία, στις 03/02/2024 και ώρα 18:20, ο προσφεύγων προσήλθε στο αστυνομικό τμήμα και υπέβαλε μήνυση σε βάρος αγνώστου-ων δραστών διότι στις 03/02/2024, το χρονικό διάστημα από 16:00 έως 16:30 ώρα, στους Αμπελόκηπους Θεσσαλονίκης, στην οδό Καλλιθέας αρ. 54, όπου είχε σταθμευμένο το υπ' αριθμ. Φ.Ι.Χ. αυτοκίνητο ιδιοκτησίας του, εισήλθε-αν εντός από ανασφάλιστη πόρτα και χωρίς να γίνει αντιληπτός-οί αφαίρεσαν ένα μπλε τσαντάκι ώμου, το οποίο περιείχε διάφορα προσωπικά του έγγραφα και ένα τσαντάκι ώμου, χρώματος μαύρου, το οποίο περιείχε την ταμειακή μηχανή χωρίς συρτάρι, με το βιβλίο της και την άδεια λαϊκής αγοράς.

Ο έλεγχος της Δ.Ο.Υ. Ε' Θεσσαλονίκης έκρινε ότι ο προσφεύγων δεν επέδειξε τη δέουσα επιμέλεια για τη διαφύλαξη της φορολογικής ταμειακής μηχανής και καταλόγισε το προσβαλλόμενο πρόστιμο.

Ο προσφεύγων, με την υπό κρίση ενδικοφανή προσφυγή, ζητά την ακύρωση της ανωτέρω προσβαλλόμενης πράξης, ισχυριζόμενος ότι είναι πωλητής λαϊκών αγορών και στις 03/02/2024 εργαζόταν στη λαϊκή αγορά της, όταν στις 15:35 ώρα τον ειδοποίησαν ότι το λάστιχο του Φ.Ι.Χ. αυτοκινήτου του ήταν ξεφούσκωτο. Προσπάθησε να αλλάξει το λάστιχο όταν τον ειδοποίησαν ότι τα απορριμματοφόρα του Δήμου

ήρθαν να καθαρίσουν και προκειμένου να αποφύγει το πρόστιμο λόγω παραβίασης του ωραρίου λαϊκών αγορών, φόρτωσε τα πράγματά του (εμπορεύματα, Φ.Τ.Μ., ζυγαριά κλπ.) βεβαιωμένα στο αυτοκίνητό του. Μετά την επιστροφή του από το βουλκανιζατέρ, όπου μετέφερε το Φ.Ι.Χ. αυτοκίνητό του, προκειμένου να αλλάξει το λάστιχο, διαπίστωσε ότι η Φ.Τ.Μ. είχε αφαιρεθεί από το αυτοκίνητό του και άμεσα το δήλωσε στην αστυνομία. Επισημαίνει δε ότι το λάστιχο του Φ.Ι.Χ. αυτοκινήτου του είχε σκιστεί με μαχαίρι, προκειμένου να τον αποπροσανατολίσουν και να τον κλέψουν. Ζητά να γίνει δεκτή η προσφυγή του διότι, εκτός ότι εκλάπη η Φ.Τ.Μ., αναγκάστηκε να αγοράσει καινούρια, να χάσει δύο ημέρες από τη δουλειά του και να πετάξει τα εμπορεύματά του, καθώς είναι ευπαθή, προσθέτοντάς του επιπλέον οικονομικά βάρη.

Επειδή, στο άρθρο 13 του Ν.4987/2022 ορίζεται :

« 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 βιβλία και στοιχεία πρέπει να διαφυλάσσονται κατ' ελάχιστον:

α) για διάστημα πέντε (5) ετών από τη λήξη του αντίστοιχου φορολογικού έτους εντός του οποίου 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, στο άρθρο 54 του Ν. 4987/2022 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, σύμφωνα με το άρθρο 61 παρ. 1 του Ν. 4987/2022 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 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 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 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 περιστατικών.».

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 ωστόσο, για τη θεμελίωση της αμέλειας απαιτείται η διαπίστωση ότι δεν καταβλήθηκε από τον δράστη η επιμέλεια που απαιτείται κατά κρίση αντικειμενική, την οποία κάθε συνετός άνθρωπος οφείλει να επιδείξει κάτω από τις ίδιες πραγματικές περιστάσεις με βάση τους νομικούς κανόνες και συνθήκες και την κοινή πείρα και λογική.

Επειδή εν προκειμένω, ο προσφεύγων με την ενδικοφανή προσφυγή του προσκομίζει την με αρ. πρωτ./.../.... – β'/03-02-2024 βεβαίωση του Τ.Α. Αμπελοκήπων – Μενεμένης, το με αριθμό/06-02-2024 τιμολόγιο αγοράς νέας φορολογικής ταμειακής μηχανής με αριθμό μητρώου, την οποία και δήλωσε στο Μητρώο της Δ.Ο.Υ., την εκ νέου έκδοση, λόγω κλοπής, με αρ. άδεια λαϊκών αγορών και φωτογραφίες του ΦΙΧ αυτοκινήτου του με το κομμένο λάστιχο. Ως εκ τούτου με βάση τα ανωτέρω προσκομιζόμενα αποδεικνύεται η κλοπή της εν λόγω Φ.Τ.Μ..

Επειδή περαιτέρω στην υπό κρίση περίπτωση, δεν αποδεικνύεται αμέλεια από την πλευρά του προσφεύγοντα για τη διαφύλαξη της εν λόγω ΦΤΜ, διότι έδρασε κάτω από αντίξοες συνθήκες και υπό πίεση, εξάλλου η επιμέλεια που οφείλει να επιδείξει ο φορολογούμενος πρέπει να είναι τέτοια ώστε να μην υποχρεώνεται στα αδύνατα. Επομένως, λαμβάνοντας υπόψη τα ανωτέρω και στα πλαίσια της χρηστής διοίκησης, η οποία επιβάλλει στα διοικητικά όργανα να ασκούν τις αρμοδιότητές τους σύμφωνα με το αίσθημα δικαίου που επικρατεί, ώστε κατά την εφαρμογή των σχετικών διατάξεων να αποφεύγονται οι ανεπιεικείς και απλώς δογματικές ερμηνευτικές εκδοχές.

Α π ο φ α σ ί ζ ο υ μ ε

την αποδοχή της με ημερομηνία κατάθεσης 13/03/2024 και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανούς προσφυγής του, ΑΦΜ και την ακύρωση της προσβαλλόμενης πράξης.

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

Φορολογική περίοδος 1/1/2024 – 31/12/2024

Η με αριθμό/20-02-2024 Πράξη Επιβολής Προστίμου φορολογικού έτους 2024 του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Ε' Θεσσαλονίκης.

Ποσό προστίμου : 0,00 €

Το αρμόδιο όργανο να κοινοποιήσει με τη νόμιμη διαδικασία την παρούσα απόφαση στον υπόχρεο.

Ακριβές Αντίγραφο
Η Υπάλληλος του Αυτοτελούς
Γραφείου Διοικητικής Υποστήριξης

ΜΕ ΕΝΤΟΛΗ ΤΟΥ ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΥ
ΤΗΣ ΔΙΕΥΘΥΝΣΗΣ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ

Ο ΠΡΟΙΣΤΑΜΕΝΟΣ ΤΗΣ
ΥΠΟΔΙΕΥΘΥΝΣΗΣ ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ ΚΑΙ ΝΟΜΙΚΗΣ
ΥΠΟΣΤΗΡΙΞΗΣ

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.