



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ



ΑΑΔΕ

Ανεξάρτητη Αρχή
Δημοσίων Εσόδων

Αθήνα 28.04.25

Αριθμός απόφασης: 1173

ΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ

ΤΜΗΜΑ ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ Α5

Ταχ. Δ/ση : Φιλαδελφείας 8

Ταχ. Κωδικας : 104 40 - Αθήνα

Τηλέφωνο : 2131312347

2131312357

E-mail : ded.ath@aaade.gr

ΑΠΟΦΑΣΗ

Ο ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΣ ΤΗΣ ΔΙΕΥΘΥΝΣΗΣ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ

Έχοντας υπόψη:

1. Τις διατάξεις :

α. Του άρθρου 72 του Κώδικα Φορολογικής Διαδικασίας (ν. 5104/2024 Α' 58), εφεξής ΚΦΔ,
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)», όπως αναριθμήθηκε, τροποποιήθηκε και ισχύει,
γ. της ΠΟΛ 1064/12-04-2017 Απόφασης του Διοικητή της Α.Α.Δ.Ε (ΦΕΚ Β' 1440/27-04-2017),

δ. Της με αριθμό Α.1165/22.11.2022 απόφασης του Διοικητή της Ανεξάρτητης Αρχής Δημοσίων Εσόδων (ΑΑΔΕ) (ΦΕΚ Β' 6009),

2. Την ΠΟΛ 1069/4.3.2014 Εγκύκλιο της Γενικής Γραμματείας Δημοσίων Εσόδων του Υπουργείου Οικονομικών.

3. Την υπ' αριθμ. ΔΕΔ 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 και με αριθμό πρωτοκόλλουενδικοφανή προσφυγή της κατοίκου , κατά της υπ' αριθ.Πράξης Επιβολής Προστίμου άρθρου 53 του ν. 5104/24 της Προϊσταμένης της Δ.Ο.Υ. ΜΥΚΟΝΟΥ φορολογικής περιόδου 01.05 - 31.05.24, καθώς και τα προσκομιζόμενα με αυτήν σχετικά έγγραφα.

5. Την ανωτέρω Οριστική Πράξη της Προϊσταμένης της Δ.Ο.Υ. ΜΥΚΟΝΟΥ φορολογικής περιόδου 01.05 - 31.05.24 καθώς και την απόέκθεση άρθρου 53 § 1 του ν. 5104/24 επί της οποίας εδράζεται η προσβαλλόμενη πράξη της οποίας ζητείται η

ακύρωση.

6.Τις απόψεις της Προϊσταμένης της Δ.Ο.Υ. ΜΥΚΟΝΟΥ .

7.Την εισήγηση του ορισθέντος υπαλλήλου του Τμήματος Α5 όπως αποτυπώνεται στο σχέδιο της απόφασης.

Επί της με ημερομηνία κατάθεσηςκαι με αριθμό πρωτοκόλλουενδικοφανούς προσφυγής της η οποία υποβλήθηκε 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.Πράξη Επιβολής Προστίμου του άρθρου 53§§1&2 του ν. 5104/24, της Προϊσταμένης της Δ.Ο.Υ. ΜΥΚΟΝΟΥ , φορολογικού έτους 2024 επιβλήθηκε σε βάρος της προσφεύγουσας πρόστιμο ποσού 250,00 €, καθόσον υπέβαλε εκπρόθεσμα στιςτην υπ' αρθ. δήλωση παρακρατούμενου φόρου από μισθωτή εργασία που αφορούσε το μήνα παρακράτησης Μαΐου του έτους 2024.

Σύντομο Ιστορικό

Στις, στο λογιστικό γραφείοτο οποίο είχε αναλάβει την τήρηση των λογιστικών αρχείων -συμπεριλαμβανομένης της μισθοδοσίας- του προσφεύγοντος παρουσιάστηκε τεχνική βλάβη στον μοναδικό ηλεκτρονικό υπολογιστή που ήταν καταχωρημένα τα αρχεία μισθοδοσίας των πελατών.

Το λογιστικό γραφείο επικοινωνήσε αυθημερόν με τεχνικό ο οποίος παρέλαβε τον υπολογιστή στις και κατάφερε να επισκευάσει τη βλάβη την επόμενη μέρα 01.08.2024 και την μεθεπόμενηυπεβλήθησαν εκπρόθεσμα οι δηλώσεις Φ.Μ.Υ. Στα πλαίσια αυτά, το λογιστικό γραφείο υπέβαλε προς την αρμόδια Δ.Ο.Υ. Μυκόνου στιςτο υπ' αρθ'αίτημα, μέσω της πλατφόρμας «Τα Αιτήματά μου» αιτούμενο τον μη καταλογισμό προστίμων για εκπρόθεσμη υποβολή δήλωσης ΦΜΥ επικαλούμενο λόγους ανωτέρας βίας, ήτοι τεχνικού προβλήματος του ηλεκτρονικού υπολογιστή του λογιστικού γραφείου.

Παρόμοια αιτήματα υπεβλήθησαν προς τη Δ.Ο.Υ. Μυκόνου και τον Οκτώβριο και Δεκέμβριο του ίδιου έτους.

Τα ως άνω αιτήματα απαντήθηκαν αρνητικά με το υπ' αρθ' πρωτ.έγγραφο της ΔΟΥ Μυκόνου στο οποίο αναφέρεται ότι 'βάσει του ν. 5104/2024 άρθρο 71 δεν πληρούνται οι προϋποθέσεις απαλλαγής λόγω ανωτέρας βίας'.

Η προσφεύγουσα, με την υπό κρίση ενδικοφανή προσφυγή, ζητά την ακύρωση της προσβαλλόμενης πράξης, **προβάλλοντας τους παρακάτω λόγους:**

1) Για λόγους ασφαλείας ο ηλεκτρονικός υπολογιστής στον οποίο φυλάσσονταν τα αρχεία μισθοδοσίας ήταν μοναδικός και αυτόνομος. Συγκεκριμένα στην ενδικοφανή προσφυγή αναφέρεται:

‘Σημειώνω ότι, κατόπιν ενημέρωσης, είναι ο μοναδικός που έχει τα αρχεία της μισθοδοσίας, είναι αυτόνομος και περιέχει μόνο τα προγράμματα και στοιχεία που έχουν σχέση με την μισθοδοσία, και δεν είναι συνδεδεμένος με κάποιον σέρβερ .

Ο βασικός λόγος για την αυτονομία του, είναι η όσο το δυνατόν καλύτερη εξασφάλιση της ασφάλειας του κεντρικού σέρβερ του γραφείου (που περιέχει στοιχεία 30ετίας των πελατών) από κακόβουλα λογισμικά . Διότι από την 1η/7/2024, ενεργοποιήθηκαν οι κάρτες εργασίας, με αποτέλεσμα να υπάρχει καθημερινή αυτόματη και συνεχής λήψη αρχείων οροθέτησης τόσο από τους εργοδότες, όσο και από τους υπάλληλους, γεγονός το οποίο ενέχει κινδύνους, διότι λαμβάνονται πολλά στοιχεία, τα οποία δεν είναι σίγουρο ότι είναι όλα ασφαλή, και δεν περιέχουν ιούς.’

2) Η Φορολογική Αρχή κατά την έκδοση της προσβαλλόμενης πράξης δεν ακολούθησε τις διατάξεις του άρθρου 20 §2 του Συντάγματος και του άρθρου 6 του ν. 2690/99 (ΚΔΔ) στερώντας από τον προσφεύγοντα το δικαίωμα προηγούμενης ακρόασης

Προς επίρρωση των ισχυρισμών του η προσφεύγουσα προσκόμισε με την υπό κρίση προσφυγή:

- Αλληλογραφία με τη Δ.Ο.Υ. Μυκόνου μέσω της εφαρμογής «Τα Αιτήματα μου» με ημερομηνία
- Το υπ’ αρθ’Δελτίο Αποστολής που εξέδωσε το λογιστικό γραφείομε ΑΦΜ: με το οποίο μεταφέρθηκε ο χαλασμένος υπολογιστής από την έδρα του λογιστικού γραφείου στην έδρα της τεχνικής εταιρείας.
- Το υπ’ αρθ’Δελτίο Αποστολής που εξέδωσε η εταιρείαμε το οποίο επιστράφηκε ο επισκευασμένος υπολογιστής στο λογιστικό γραφείο.
- Το υπ’ αρθ’Τ.Π.Υ. που εξέδωσε η εταιρείαπρός το λογιστικό γραφείο » με ΑΦΜ: στο οποίο απεικονίζεται το είδος των παρασχεθεισών υπηρεσιών και η συμφωνηθείσα τιμή πώλησης .
- Το υπ’ αρθ’Τ.Δ.Α. που εξέδωσε η εταιρείαπρός το λογιστικό γραφείο » με ΑΦΜ: στο οποίο απεικονίζεται το είδος των χρησιμοποιηθέντων για την επισκευή υλικών και η συμφωνηθείσα τιμή πώλησης.
- Βεβαίωση επισκευής Η/Υ της εταιρείας

Επειδή, με τις διατάξεις του άρθρου **59 §§ 1 & 2** του **ν.4172/2013** ορίζεται, μεταξύ άλλων, ότι:

«1. Τα ακόλουθα πρόσωπα υποχρεούνται να παρακρατούν φόρο σύμφωνα με το σύστημα φορολόγησης στην πηγή:

α) κάθε φυσικό πρόσωπο που αποκτά κέρδη από επιχειρηματική δραστηριότητα ή νομικό πρόσωπο ή νομική οντότητα που διενεργεί πληρωμές ή δίνει παροχές σε είδος στους εργαζομένους τους ή υπαλλήλους τους.....

2. Το πρόσωπο, όπως αναφέρεται στην παράγραφο 1, το οποίο καταβάλλει εισόδημα για μισθωτή εργασία σύμφωνα με το άρθρο 12, φέρει την ευθύνη παρακράτησης φόρου και απόδοσής του στο κράτος. Εάν δεν διενεργείται παρακράτηση, ο υπόχρεος οφείλει να καταβάλλει το φόρο που δεν παρακρατήθηκε, καθώς και τυχόν πρόστιμα και ποινές που προβλέπονται στην κείμενη νομοθεσία.».

Επειδή στο άρθρο 60 §§ 1 & 5 του ν. 4172/13 ορίζεται ότι :

1. Το μηνιαίο εισόδημα από μισθωτή εργασία και συντάξεις, συμπεριλαμβανομένων των παροχών σε είδος «των ημερομισθίων» και των εφάπαξ παροχών, υπόκειται σε παρακράτηση φόρου με βάση την κλίμακα της παραγράφου 1 του άρθρου 15 και του άρθρου 16 μετά από προηγούμενη αναγωγή του σε ετήσιο. {.....}

5. Ο φόρος που παρακρατείται σύμφωνα με τις ανωτέρω παραγράφους αποδίδεται το αργότερο μέχρι το τέλος του δεύτερου μήνα από την ημερομηνία καταβολής του υποκειμένου σε παρακράτηση εισοδήματος.»

Επειδή στο άρθρο 53 του Ν.5104/24 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: γ) δεν υποβάλλει ή υποβάλει εκπρόθεσμα δήλωση παρακράτησης φόρου,

[...]2. Ειδικά σε φορολογούμενους που δεν υποβάλλουν ή υποβάλλουν εκπρόθεσμα φορολογική δήλωση, με εξαίρεση τις δηλώσεις πληροφοριακού χαρακτήρα, δεν υποβάλλουν ή υποβάλλουν εκπρόθεσμα δήλωση παρακράτησης φόρου ή δεν ανταποκρίνονται σε αίτημα της Φορολογικής Διοίκησης για παροχή πληροφοριών ή στοιχείων, επιβάλλεται πρόστιμο διακοσίων πενήντα (250) ευρώ ανά παράβαση αν είναι υπόχρεοι τήρησης απλογραφικού λογιστικού συστήματος [.....]

Επειδή στο άρθρο 4 (Προθεσμία υποβολής και απόδοσης του φόρου) της ΠΟΛ 1049/21.04.14 (ΦΕΚ 429 Β' 21.02.14) αναφέρεται ότι :

Όσοι παρακρατούν φόρο σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 60 και της περίπτωσης ε' της παραγράφου 1 του άρθρου 64 του ν. 4172/2013 (ΦΕΚ Α' 167) υποχρεούνται να υποβάλουν προσωρινή δήλωση το αργότερο μέχρι το τέλος του δεύτερου μήνα από την ημερομηνία καταβολής του υποκειμένου σε παρακράτηση εισοδήματος ή της υποκειμένης σε παρακράτηση πληρωμής του ασφαλίσματος, σύμφωνα με τις διατάξεις της παραγράφου 7 του άρθρου 64 του ν.4172/2013 (ΦΕΚ Α' 67).

Επειδή με διατάξεις του άρθρου **71 § 1, 2 & 3** του **N.5104/2024 «Απαλλαγή λόγω ανωτέρας βίας»** 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 Διοικητή και:

α) υποβάλλεται εγγράφως,

β) περιέχει τα στοιχεία και τον Αριθμό Φορολογικού Μητρώου του φορολογούμενου,

γ) φέρει την υπογραφή του φορολογούμενου ή νόμιμα εξουσιοδοτημένου προσώπου, και

δ) περιγράφει όλα τα γεγονότα και περιλαμβάνει τα αποδεικτικά στοιχεία που αποδεικνύουν την ανωτέρα βία.

3. Ο Διοικητής αποφαινεται επί του αιτήματος μέσα σε τριάντα (30) ημέρες και κοινοποιεί την απόφαση στον φορολογούμενο. Αν δεν ληφθεί απόφαση μέσα στην ανωτέρω περίοδο, το αίτημα θεωρείται ότι έχει απορριφθεί.

Επειδή, από τα στοιχεία του φακέλου προκύπτει ότι η προσφεύγουσα για τον μήνα Μάιο του έτους 2024 υπέβαλε εκπρόθεσμα στις την με αρθ. δήλωση παρακρατούμενου φόρου από μισθωτή εργασία και συντάξεις, ενώ έπρεπε να υποβάλει αυτήν έως την **31.07.24**.

Επειδή, το λογιστικό γραφείο της προσφεύγουσας υπέβαλε προς την αρμόδια Δ.Ο.Υ. Μυκόνου στιςτο υπ' αρθ'αίτημα, μέσω της πλατφόρμας «Τα Αιτήματά μου» στο οποίο αναφέρει επακριβώς ότι :

« ΚΑΛΗΣΠΕΡΑ ΣΑΣ .ΧΘΕΣ ΟΠΩΣ ΓΝΩΡΙΖΕΤΕ ΗΤΑΝ Η ΗΜΕΡΟΜΗΝΙΑ ΛΗΞΕΩΣ ΤΩΝ ΦΜΥ- ΠΑΡΑΚΡΑΤΟΥΜΕΝΩΝ ΦΟΡΩΝ ΑΠΟ ΜΙΣΘΩΤΕΣ ΕΡΓΑΣΙΕΣ -ΔΥΣΤΥΧΩΣ ΓΙΑ ΜΕΝΑ, ΤΟ ΠΡΩΙ ΠΟΥ ΠΡΟΣΗΛΘΑ ΣΤΟ ΓΡΑΦΕΙΟ ΜΟΥ Ο ΥΠΟΛΟΓΙΣΤΗΣ ΜΟΥ ΔΕΝ ΑΝΟΙΓΕ ΚΑΝ , ΕΙΝΑΙ Ο ΜΟΝΟΣ ΠΟΥ ΕΧΕΙ ΤΑ ΑΡΧΕΙΑ ΤΗΣ ΜΙΣΘΟΔΟΣΙΑΣ ΔΙΟΤΙ ΜΕ ΑΥΤΟ ΑΣΧΟΛΟΥΜΕ ΑΠΟΚΛΕΙΣΤΙΚΩΣ ΕΓΩ . ΜΕΤΑ ΑΠΟ ΑΠΕΙΡΕΣ ΠΡΟΣΠΑΘΕΙΕΣ ΕΠΑΝΑΦΟΡΑΣ

Κλπ ΑΠΟ ΕΜΕΝΑ ΔΕΝ ΑΝΟΙΓΕ . ΚΑΛΕΣΑ ΤΟ ΤΕΧΝΙΚΟ ΚΥΡΙΟ Ο ΟΠΟΙΟΣ ΕΚΑΝΕ ΤΑΑΔΥΝΑΤΑ ΔΥΝΑΤΑ ΜΗΠΩΣ ΜΠΟΡΕΣΕΙ ΝΑ ΤΟΝ ΕΠΑΝΑΦΕΡΕΙ ΩΣΤΕ ΝΑ ΜΠΟΡΕΣΩ ΝΑ ΣΤΕΙΛΩ ΤΑ ΔΕΟΝΤΑ ,ΔΥΣΤΥΧΩΣ ΔΕΝ ΚΑΤΑΦΕΡΕ ΝΑ ΚΑΝΕΙ ΚΑΤΙ ΠΑΡΑΠΑΝΩ ΣΤΟ ΓΡΑΦΕΙΟ ΜΟΥ ,ΚΑΙ ΑΝΑΓΚΑΣΤΙΚΑ ΜΗΠΩΣ ΚΑΙ ΚΑΤΑΦΕΡΕΙ ΝΑ ΚΑΝΕΙ ΚΑΤΙ ΣΤΟ ΕΡΓΑΣΤΗΡΙΟ ΤΟΥ ΩΣΤΕ ΝΑ ΠΡΟΛΑΒΩ ΤΗΝ ΠΡΟΘΕΣΜΙΑ ΥΠΟΒΟΛΗΣ ΤΟΝ ΑΠΕΓΚΑΤΕΣΤΗΣΕ ΚΑΙ ΤΟΝ ΠΗΡΕ ΜΑΖΙ ΤΟΥ. ΔΕΝ ΓΝΩΡΙΖΩ ΤΙ ΖΗΜΙΑ ΕΙΧΕ ΑΛΛΑ ΕΙΜΑΣΤΑΝ ΣΕ ΣΥΝΕΧΗ

ΕΠΙΚΟΙΝΩΝΙΑ ΚΑΙ ΔΕΝ ΚΑΤΑΦΕΡΕ ΩΣ ΧΘΕΣ ΤΟ ΒΡΑΔΥ ΝΑ ΤΟΝ ΚΑΝΕΙ ΝΑ ΛΕΙΤΟΥΡΓΗΣΕΙ.

ΣΗΜΕΡΑ ΤΟΝ ΕΦΕΡΕ ΣΤΟ ΓΡΑΦΕΙΟ ΣΤΙΣ 2 ΤΟ ΜΕΣΗΜΕΡΙ ΑΦΟΥ ΕΙΧΕ ΑΛΛΑΞΕΙ ΤΑ ΠΑΝΤΑ ΜΕΣΑ ΚΑΙ ΜΕ ΜΕΓΑΛΗ ΠΡΟΣΠΑΘΕΙΑ ΚΑΙ ΚΟΠΟ ΚΑΤΑΦΕΡΕ ΝΑ ΑΝΑΚΤΗΣΕΙ ΤΑ ΔΕΔΟΜΕΝΑ ΩΣΤΕ ΝΑ ΜΠΟΡΕΣΩ ΝΑ ΒΓΑΛΩ ΤΗΝ ΜΙΣΘΟΔΟΣΙΑ ΚΑΙ ΝΑ ΠΛΗΡΩΘΟΥΝ ΟΛΟΙ ΑΥΤΟΙ ΟΙ ΑΝΘΡΩΠΟΙ ΠΟΥ ΕΡΓΑΖΟΝΤΑΙ ΣΤΙΣ ΕΠΙΧΕΙΡΗΣΕΙΣ .

ΟΣΟ ΑΦΟΡΑ ΤΟ ΦΜΥ ΕΚΑΝΑ ΜΙΑ ΚΑΙ ΜΟΝΑΔΙΚΗ ΠΡΟΣΠΑΘΕΙΑ ΑΠΟΣΤΟΛΗΣ ΣΤΙΣ 02:44μμ ΓΙΑ ΤΗΝ ΕΤΑΙΡΙΑΗ ΟΠΟΙΑ ΕΝΟΕΙΤΑΙ ΒΓΗΚΕ ΕΚΠΡΟΘΕΣΜΗ - ΜΕΤΑ ΑΠΟ ΑΥΤΟ ΔΕΝ ΤΟΛΜΗΣΑ ΝΑ ΣΤΕΙΛΩ ΑΛΛΗ ΟΥΤΕ ΚΑΝ ΤΙΣ ΜΗΔΕΝΙΚΟΥ ΦΟΡΟΥ ΔΙΟΤΙ ΔΕΝ ΓΝΩΡΙΖΩ ΤΙ ΠΡΟΣΤΙΜΑ ΘΑ ΒΓΑΛΕΙ ΤΟ ΣΥΣΤΗΜΑ . ΓΙΑ ΑΥΤΟΥΣ ΤΟΥΣ ΛΟΓΟΥΣ ΚΑΙ ΔΙΟΤΙ ΔΕΝ ΗΤΑΝ ΚΑΤΙ ΠΟΥ ΜΠΟΡΟΥΣΕ ΝΑ ΑΠΟΦΕΥΘΕΙ- ΛΟΓΩ ΑΝΩΤΕΡΑΣ ΒΙΑΣ -ΠΑΡΑΚΑΛΩ ΝΑ ΜΗΝ ΚΑΤΑΛΟΓΙΣΤΟΥΝ ΠΡΟΣΤΙΜΑ ΓΙΑ ΑΥΤΟΥΣ ΤΟΥΣ ΠΕΛΑΤΕΣ ΠΟΥ ΑΝΑΦΕΡΟΝΤΑΙ ΣΤΗΝ ΕΠΙΣΥΝΑΠΤΟΜΕΝΗ ΛΙΣΤΑ -ΚΑΙ ΔΩΣΤΕ ΜΟΥ ΟΔΗΓΙΕΣ ΣΧΕΤΙΚΑ ΜΕ ΤΗΝ ΚΑΤΑΘΕΣΗ ΤΩΝ ΠΛΕΟΝ ΕΚΠΡΟΘΕΣΜΩΝ ΔΗΛΩΣΕΩΝ ΦΜΥ ΚΑΙ ΟΔΗΓΙΕΣ ΤΙ ΑΠΟΔΕΙΚΤΙΚΑ ,ΒΕΒΑΙΩΣΕΙΣ, Η ΟΤΙΔΗΠΟΤΕ ΘΕΩΡΗΣΕΤΕ ΔΕΟΝ ΓΙΑ ΤΗΝ ΑΠΟΔΕΙΞΗ ΤΩΝ ΠΑΡΑΠΑΝΩ ΑΝΑΦΕΡΟΜΕΝΩΝ»

Επειδή, το λογιστικό γραφείο υπέβαλε εκ μέρους των πελατών του και του ιδίου αίτημα απαλλαγής από τα προσβαλλόμενα πρόστιμα λόγω ανωτέρας βίας στο οποίο η Δ.Ο.Υ. Μυκόνου απάντησε αρνητικά με το με Α.Π. έγγραφό της ως ακολούθως:

«Σε απάντηση του ανωτέρω αιτήματος σας κάνουμε γνωστό ότι τα πρόστιμα στα οποία αναφέρεστε επιβλήθηκαν βάσει του ν. 5104/2024 άρθρο 53 παρ. 2....

Επίσης βάσει του Ν. 5104/2024 άρθρο 71 δεν πληρούνται οι προϋποθέσεις απαλλαγής λόγω ανωτέρας βίας»

Επειδή, στο άρθρο 13 της πολ. 1252/2015 αναφέρεται η έννοια της ανωτέρας βίας:

“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, στην Έκθεση Απόψεων της Δ.Ο.Υ. Μυκόνου αναφέρονται μεταξύ άλλων τα ακόλουθα:

«Σύμφωνα με τα οριζόμενα στην αριθμ. Δ6Α1036682 ΕΞ2014 25.2.2014 Απόφαση ΓΓΔΕ (Β'478 και 558), όπως ισχύει, το αίτημα της απαλλαγής απευθύνεται εγγράφως στον Προϊστάμενο της Δ.Ο.Υ. που είναι αρμόδιος για την επιδίωξη της είσπραξης της οφειλής, περιέχει τα στοιχεία και τον αριθμό φορολογικού μητρώου του φορολογούμενου και φέρει

την υπογραφή του ή του νόμιμα από αυτόν εξουσιοδοτημένου προσώπου και περιγράφει όλα τα γεγονότα και περιλαμβάνει τα αποδεικτικά στοιχεία που αποδεικνύουν την ανωτέρα βία. Επί της απαλλαγής εκδίδεται εντός τριάντα (30) ημερών απόφαση του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. που είναι αρμόδια για την επιδίωξη της είσπραξης της οφειλής «με εντολή Γενικού Γραμματέα», η οποία κοινοποιείται στο φορολογούμενο.....

Ύστερα από εξέταση των δικαιολογητικών που απέστειλε μέσω αιτημάτων και email στην υπηρεσία μας η κυρία, δεν τεκμαίρεται αδυναμία υποβολής δήλωσης παρακρατούμενου φόρου (ΦΜΥ) λόγω ανωτέρας βίας και για το λόγο αυτό δεν μπορεί να αποτελέσει τεκμήριο των ισχυρισμών του προσφεύγοντος..... Τέλος, ο προσφεύγων δεν εξουσιοδότησε – νομιμοποίησε τη έτσι ώστε να ενεργήσει στο όνομά του και για λογαριασμό του ενώπιον της υπηρεσίας μας. Όλες οι ενέργειες της στερούνται ενεργητικής νομιμοποίησης, με αποτέλεσμα να θεωρούνται ως μηδέποτε ασκηθείσες και ταυτόχρονα να καθιστούν την υπό κρίση προσφυγή κατ' ουσία αβάσιμη....»

Επειδή, η συνδρομή των περί ανωτέρας βίας προϋποθέσεων συνιστά γεγονός πραγματικό το οποίο κρίνεται από τη φορολογική αρχή η οποία μπορεί να διαπιστώσει, π.χ. διενεργώντας αυτοψία, τα περιστατικά εκείνα που στοιχειοθετούν τους ισχυρισμούς της προσφεύγουσας.

Επειδή, σε κάθε περίπτωση η προσφεύγουσα δεν επικαλείται ούτε αποδεικνύει ότι επέδειξε κάθε δυνατή επιμέλεια και σύνεση
Ως εκ τούτου ο πρώτος ισχυρισμός της προσφεύγουσας δεν γίνεται δεκτός.

Επειδή, η προσφεύγουσα, ισχυρίζεται ότι η Φορολογική Αρχή, κατά την έκδοση της προσβαλλόμενης πράξης, δεν ακολούθησε τις διατάξεις του άρθρου 20 §2 του Συντάγματος και του άρθρου 6 του ν. 2690/99 (ΚΔΔ) στερώντας από αυτήν το δικαίωμα προηγούμενης ακρόασης.

Επειδή, σύμφωνα με το άρθρο 20 παρ. 2 του Συντάγματος :

«Το δικαίωμα της προηγούμενης ακρόασης του ενδιαφερόμενου ισχύει και για κάθε διοικητική ενέργεια ή μέτρο που λαμβάνεται σε βάρος των δικαιωμάτων ή συμφερόντων του».

Επειδή, σύμφωνα με το άρθρο 65 παρ. 4 του Ν.5104/24 ορίζεται ότι :

Ο φορολογούμενος ή το ευθυνόμενο πρόσωπο καλείται εγγράφως από τον Διοικητή να υποβάλει ενδεχόμενες αντιρρήσεις του σχετικά με επικείμενη έκδοση πράξης επιβολής προστίμων τουλάχιστον είκοσι (20) ημέρες πριν από την έκδοσή της, με εξαίρεση τις υποχρεώσεις καταβολής προστίμων για παραβάσεις μη υποβολής ή ελλιπούς υποβολής φορολογικών δηλώσεων, καθώς και για πρόστιμα τα οποία προκύπτουν και επιβάλλονται κατά τον άμεσο, διοικητικό ή ενδιάμεσο προσδιορισμό του φόρου

Επειδή, με την ανωτέρω διάταξη θεσπίζεται ατομικό δικαίωμα του φορολογούμενου να αναπτύσσει τις απόψεις του πριν από κάθε διοικητική ενέργεια ή μέτρο που λαμβάνεται σε βάρος των δικαιωμάτων και συμφερόντων του. Το δικαίωμα δε αυτό εξειδικεύτηκε με το άρθρο 6 του Κώδικα Διοικητικής Διαδικασίας (ν.2690/1999), με το οποίο ορίζεται ότι:

«1. Οι διοικητικές αρχές, πριν από κάθε ενέργεια ή μέτρο σε βάρος των δικαιωμάτων ή συμφερόντων συγκεκριμένου προσώπου, οφείλουν να καλούν τον ενδιαφερόμενο να εκφράσει τις απόψεις του, εγγράφως ή προφορικά, ως προς τα σχετικά ζητήματα.

2. Η κλήση προς ακρόαση είναι έγγραφη, αναφέρει τον τόπο, την ημέρα και την ώρα της ακρόασης, προσδιορίζει δε το αντικείμενο του μέτρου ή της ενέργειας. Η κλήση κοινοποιείται στον ενδιαφερόμενο τουλάχιστον πέντε (5) πλήρεις ημέρες πριν από την ημέρα της ακρόασης. Ο ενδιαφερόμενος έχει το δικαίωμα να λάβει γνώση των σχετικών αποδεικτικών στοιχείων και να προβεί σε ανταπόδειξη. Η τήρηση της προαναφερόμενης διαδικασίας, καθώς και η λήψη υπόψη των απόψεων του ενδιαφερομένου, πρέπει να προκύπτουν από την αιτιολογία της διοικητικής πράξης. Το υιοθετούμενο μέτρο πρέπει να λαμβάνεται μέσα σε εύλογο χρονικό διάστημα από την ακρόαση του ενδιαφερομένου.

(...).

Επειδή, κατ' εφαρμογή της ανωτέρω συνταγματικής επιταγής περί τήρησης της προηγούμενης ακρόασης του ενδιαφερομένου ως ουσιώδους τύπου της διαδικασίας έκδοσης των ατομικών διοικητικών πράξεων, ορίστηκε η διαδικασία του **άρθρου 33 του ν.5104/24** σύμφωνα με το οποίο «1. . Η Φορολογική Διοίκηση κοινοποιεί στον φορολογούμενο το σημείωμα διαπιστώσεων και τον αντίστοιχο προσωρινό διορθωτικό προσδιορισμό φόρου. Ο φορολογούμενος με αίτησή του λαμβάνει αντίγραφα των εγγράφων, στα οποία βασίζεται ο προσωρινός διορθωτικός προσδιορισμός φόρου. Ο φορολογούμενος διατυπώνει εγγράφως τις απόψεις του, σχετικά με τον προσωρινό διορθωτικό προσδιορισμό φόρου μέσα σε είκοσι (20) ημέρες από την κοινοποίηση του σημειώματος διαπιστώσεων και του προσωρινού διορθωτικού προσδιορισμού φόρου

Επειδή, όπως έχει κριθεί με τις υπ' αριθ. **1724/2005** και **3134/2003** αποφάσεις του Συμβουλίου της Επικρατείας, «(...) το εύρος εφαρμογής του άρθρου 6 του Κώδικα Διοικητικής Διαδικασίας συμπίπτει με εκείνο του άρθρου 20 παρ. 2 του Συντάγματος και επομένως η διάταξη αυτή δεν έχει έδαφος εφαρμογής σε περιπτώσεις δυσμενών διοικητικών πράξεων, οι οποίες εκδίδονται βάσει αντικειμενικών προϋποθέσεων, ασυνδέτως προς οποιαδήποτε υποκειμενική συμπεριφορά του προσώπου, του οποίου τα συμφέροντα θίγουν». Από τις πιο πάνω αποφάσεις προκύπτει ότι το Δικαστήριο εξαρτά την άσκηση του δικαιώματος προηγούμενης ακρόασης από τη μορφή του μέτρου ή της ενέργειας που λαμβάνεται σε βάρος του προσφεύγοντος.

Επειδή, η προσβαλλόμενη Πράξη Επιβολής Προστίμου επιβλήθηκε για διαδικαστική παράβαση (εκπρόθεσμη υποβολή δήλωσης Φ.Μ.Υ.) η οποία δεν αμφισβητείται από την προσφεύγουσα.

Ως εκ τούτου ο δεύτερος ισχυρισμός της προσφεύγουσας δεν γίνεται δεκτός.

Κατόπιν αυτών,

Αποφασίζουμε

Την απόρριψη της με ημερομηνία κατάθεσηςκαι με αριθμό πρωτοκόλλουενδικοφανούς προσφυγής της και την επικύρωση της υπ' αριθ.Πράξης Επιβολής Προστίμου άρθρου 53 του ν. 5104/24 της Προϊσταμένης της Δ.Ο.Υ. ΜΥΚΟΝΟΥ φορολογικού έτους 2024.

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

Φορολογικό έτος 2024:

Πρόστιμο άρθρου 53§§1& 2 περ. γ' του ΚΦΔ : 250,00 € (ΠΕΠ)

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

ΜΕ ΕΝΤΟΛΗ ΤΟΥ ΠΡΟΙΣΤΑΜΕΝΟΥ ΤΗΣ Δ/ΝΣΗΣ

Ακριβές Αντίγραφο
Ο/Η Υπάλληλος του τμήματος
Διοικητικής Υποστήριξης

**ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ
Η ΠΡΟΙΣΤΑΜΕΝΗ ΤΗΣ ΥΠ/ΝΣΗΣ ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ**

ΣΚΟΥΡΑ ΓΡΑΜΜΑΤΩ

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