



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ



ΑΑΔΕ

Ανεξάρτητη Αρχή
Δημοσίων Εσόδων

**ΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ
ΥΠΟΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ
ΤΜΗΜΑ ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ Α6**

Ταχ. Δ/ση : Αριστογείτονος 19

Ταχ. Κώδικας : 176 71 - Καλλιθέα

Τηλέφωνο : 2131604537

ΦΑΞ : 2131604567

Καλλιθέα 02/10/2017

Αριθμός Απόφασης: 5374

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 ισχύει.

β. Του άρθρου 11 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)»

γ. Την ΠΟΛ 1064/12.04.2017 Απόφαση του Διοικητή της Α.Α.Δ.Ε.ΦΕΚ Β 1440/27-4-2017.

2. Την ΠΟΛ 1069/4-3-2014 Εγκύκλιο της Γενικής Γραμματείας Δημοσίων Εσόδων του Υπουργείου Οικονομικών.

3. Την αριθμ. Δ.Ε.Δ. 1126366 ΕΞ 2016/30.08.2016 (ΦΕΚ 2759 / τ. Β' / 01.09.2016) Απόφαση του Προϊσταμένου της Διεύθυνσης Επίλυσης Διαφορών.

4. Τη με ημερομηνία κατάθεσης 04/05/2017 και με αριθμό πρωτοκόλλου «.....» ενδικοφανή προσφυγή του «.....», ΑΦΜ «.....», κατοίκου Κέρκυρας, περιοχή «.....», Τ.Κ. 49081, κατά της υπ' αριθμ. «.....»/28-11-2016 Πράξης Επιβολής Προστίμου - άρθ.54 του ν.4174/2013 – του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Κέρκυρας, φορολογικού έτους 2016, και τα προσκομιζόμενα με αυτήν σχετικά έγγραφα.

5. Την υπ' αριθμ. «.....»/28-11-2016 Πράξη Επιβολής Προστίμου - άρθ.54 του ν.4174/2013 – του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Κέρκυρας, φορολογικού έτους 2016, της οποίας ζητείται η ακύρωση, καθώς και την από 11/11/2016 σχετική Έκθεση Ελέγχου του Ν.4174/2013 των ελεγκτών της Δ.Ο.Υ. Κέρκυρας.

6. Τις απόψεις της ως άνω φορολογικής αρχής.

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

Επί της με ημερομηνία κατάθεσης 04/05/2017 και με αριθμό πρωτοκόλλου «.....» ενδικοφανούς προσφυγής 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. «.....»/28-11-2016 Πράξη Επιβολής Προστίμου - άρθ.54 του ν.4174/2013 – του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Κέρκυρας, επιβλήθηκε σε βάρος του προσφεύγοντος πρόστιμο συνολικού ποσού ύψους 2.500,00 €, για το φορολογικό έτος 2016, λόγω παράβασης των διατάξεων του άρθ. 7 του Ν.4308/2014 και του άρθ.13 του Ν.4174/2013.

Η παράβαση αφορά τη μη διαφύλαξη της ΦΤΜ με αριθμ. μητρώου «.....» του προσφεύγοντος, ο οποίος υπέβαλλε στην Δ.Ο.Υ. Κέρκυρας την με αρ. πρωτ. «.....»/02.03.2016 Υπεύθυνη Δήλωση του άρθρου 8 §4 Ν.1599/86, με την οποία δήλωσε την απώλεια της ως άνω ΦΤΜ.

Συνεπεία της ανωτέρω δήλωσης συντάχθηκε η από 11/11/2016 σχετική Έκθεση Ελέγχου του Ν.4174/2013 και επιβλήθηκε το ανωτέρω πρόστιμο στον προσφεύγοντα.

Ο προσφεύγων, με την υπό κρίση ενδικοφανή προσφυγή, ζητά την ακύρωση της προσβαλλόμενης πράξης, ισχυριζόμενος ότι:

1. Ως προς το εμπρόθεσμο της υπό κρίση ενδικοφανούς προσφυγής

Την 5/04/2017 με συστημένη επιστολή της Ανεξάρτητης Αρχής Δημοσίων Εσόδων του κοινοποιήθηκε ατομική ειδοποίηση καταβολής ληξιπρόθεσμων οφειλών ποσού ευρώ 4.435,18 μεταξύ των οποίων και το υπ'αριθμ. «.....»/2016 πρόστιμο ποσού 2.500,00 ευρώ. Όπως προκύπτει από το από 18/04/2017 έγγραφο του Ταχυδρομικού Πρακτορείου Επίσκεψης προς τα ΕΛΤΑ «.....», η συστημένη επιστολή με αριθμό κατάθεσης RE «.....»GR και παραλήπτη «.....», η οποία ενσωμάτωνε την προσβαλλόμενη απόφαση ουδέποτε του κοινοποιήθηκε αφού σύμφωνα με το περιεχόμενο του εν λόγω εγγράφου δεν παραδόθηκε από το πρακτορείο στις 30/12/2016 στον κ. «.....», λόγω συνωνυμίας και γνωρίζοντας ότι ο εν λόγω κύριος διατηρεί Μίνι Μάρκετ στην περιοχή «.....» και όχι Καφέ Μπαρ στην περιοχή «.....». Τόσο για την ύπαρξη όσο και για το περιεχόμενο της προσβαλλόμενης έλαβε γνώση την 04/05/2017 και αφού προηγουμένως κατέθεσε σχετική αίτηση με αρ. πρωτ. «.....»/04-05-2017 στη Δ.Ο.Υ. Κέρκυρας, η δε ατομική ειδοποίηση του κοινοποιήθηκε την 05/04/2017 όπως προκύπτει από σχετικό έγγραφο των ΕΛΤΑ «.....». Επειδή από δημόσια έγγραφα, ήτοι έγγραφα των ΕΛΤΑ, προκύπτει τόσο το ότι δεν έλαβε ποτέ γνώση της προσβαλλόμενης όσο και το γεγονός του χρόνου κοινοποίησης της ατομικής ειδοποίησης ληξιπρόθεσμων χρεών, συνεπεία της προσβαλλόμενης, η παρούσα ενδικοφανής προσφυγή ασκείται νομίμως και εμπροθέσμως, ήτοι μέσα στο χρονικό διάστημα των

30 ημερών από την κοινοποίηση της πράξης, όπου και τεκμαίρεται ότι έλαβε γνώση, η οποία έλαβε χώρα την 05/04/2017.

2. Επί της ουσίας της διαφοράς

Όπως προκύπτει από το με αρ. πρωτ. «.....»/25/4/2017 αντίγραφο του βιβλίου αδικημάτων του Α.Τ. «.....» την 15/11/2001 στο κατάστημα MINI MARKET, ήτοι στο κατάστημά του, εισέβαλαν άγνωστοι δράστες κατά τις νυχτερινές ώρες και αφαίρεσαν μία ταμειακή μηχανή μάρκας «.....», την οποία είχε χρησιμοποιήσει στο κατάστημά του μέχρι τον Οκτώβριο του 2000, το βιβλίο συντήρησης της μηχανής, βιβλίο εσόδων εξόδων του ανωτέρω καταστήματος και ενός ΚΑΦΕ – ΜΠΑΡ που λειτουργούσε τα έτη 1992 έως 1996 στην «.....», Δελτία αποστολής, τιμολόγια αξιοποίησης του ΜΝΙ MARKET, ένα τρυπάνι Β.Δ., ένα τηλέφωνο του Ο.Τ.Ε., δύο κουτιά αντηλιακό NIVEA, των οποίων η αξία ανέρχεται στις εξακόσιες χιλιάδες (600.000) δραχμές περίπου. Για λόγους λοιπόν που δεν οφείλονται σε δική του υπαιτιότητα δεν ήταν δυνατόν να προσκομίσει στην φορολογική αρχή κατά την διαδικασία της διακοπής των εργασιών της επιχείρησής του την φορολογική ταμειακή μηχανή, καθώς και τα σχετικά βιβλία της, αφού είχαν κλαπεί από το κατάστημά του την 14-15/11/2001.

Επειδή, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 5 του ν.4174/2013 ορίζεται ότι :

«1. Η κοινοποίηση πράξεων που εκδίδει, σύμφωνα με τον Κώδικα, η Φορολογική Διοίκηση προς φορολογούμενο ή άλλο πρόσωπο, γίνεται εγγράφως ή ηλεκτρονικώς.

2. Εάν η πράξη αφορά φυσικό πρόσωπο, η κοινοποίηση συντελείται εφόσον:

α)

β) αποσταλεί με συστημένη επιστολή στην τελευταία δηλωθείσα ταχυδρομική διεύθυνση κατοικίας ή επαγγελματικής εγκατάστασης του εν λόγω προσώπου, ή

.....

5. Πράξη που αποστέλλεται με συστημένη επιστολή θεωρείται ότι έχει νομίμως κοινοποιηθεί μετά την παρέλευση δεκαπέντε (15) ημερών από την ημέρα αποστολής, εάν η ταχυδρομική διεύθυνση του παραλήπτη κατά τα ανωτέρω βρίσκεται στην Ελλάδα. Σε περίπτωση που η ταχυδρομική διεύθυνση είναι εκτός Ελλάδας, η πράξη θεωρείται ότι έχει κοινοποιηθεί νομίμως μετά την παρέλευση τριάντα (30) ημερών από την ημέρα αποστολής της συστημένης επιστολής. Σε περίπτωση που η επιστολή δεν παραδοθεί και δεν κοινοποιηθεί στον φορολογούμενο ή στον εκπρόσωπο του για οποιονδήποτε λόγο, η Φορολογική Διοίκηση ζητά από την ταχυδρομική υπηρεσία την επιστροφή αυτής με συνοδευτικό κείμενο, στο οποίο περιλαμβάνονται οι ακόλουθες πληροφορίες: α) η ημερομηνία, κατά την οποία η συστημένη επιστολή προσκομίσθηκε και παρουσιάστηκε στην ως άνω διεύθυνση και β) ο λόγος για τη μη κοινοποίηση ή τη μη βεβαίωση της κοινοποίησης. Η Φορολογική Διοίκηση μεριμνά, προκειμένου αντίγραφο της συστημένης επιστολής να βρίσκεται στη διάθεση της αρμόδιας υπηρεσίας της Φορολογικής Διοίκησης και να

μπορεί αυτή να παραδοθεί στον φορολογούμενο ή εκπρόσωπο του οποιαδήποτε στιγμή και αδαπάνως.....»

Επειδή, στην υπό εξέταση υπόθεση και βάσει των ανωτέρω διατάξεων, δεν προκύπτει με σαφήνεια ότι η κοινοποίηση της προσβαλλόμενης πράξης έγινε σύμφωνα με τη σύννομη διαδικασία διότι τα προσκομιζόμενα έγγραφα των ΕΛΤΑ κρίνονται ασαφή και δεν παρέχουν τις απαιτούμενες πληροφορίες, σύμφωνα με τις ανωτέρω διατάξεις. Ως εκ τούτου και για λόγους χρηστής διοίκησης, η παρούσα ενδικοφανής προσφυγή κρίνεται ως εμπροθέσμως ασκηθείσα και εξετάζεται στην ουσία της.

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:

.....
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 την εγκύκλιο 1120200/1612/0015/15.4.2008 του Υπουργείου Οικονομικών, η μη διαφύλαξη και η απώλεια λόγω κλοπής των φορολογικών στοιχείων και μηχανισμών μπορεί να οφείλεται αποδεδειγμένα σε ανωτέρα βία. Το πότε υπάρχει ανωτέρα βία είναι θέμα πραγματικό και κρίνεται από τα πραγματικά περιστατικά και τα αποδεικτικά στοιχεία όπως εκθέσεις πραγματογνωμοσύνης, εκθέσεις αστυνομικής αρχής, κλπ., που θα προσκομίσει ο φορολογούμενος, προκειμένου να αποδείξει ότι επέδειξε τη δέουσα επιμέλεια για τη διαφύλαξη των φορολογικών στοιχείων και μηχανισμών, στην αρμόδια φορολογική αρχή, στην οποία ανήκει και η αρμοδιότητα εξέτασης και εκτίμησης των πραγματικών περιστατικών .

Επειδή, στην υπό εξέταση περίπτωση και σύμφωνα με τα προσκομιζόμενα έγγραφα που συνυποβλήθηκαν με την ενδικοφανή προσφυγή, ο προσφεύγων κατέθεσε στις 02/03/2016 στην Δ.Ο.Υ. Κέρκυρας την με αριθμ. πρωτ. «.....» υπεύθυνη δήλωση του άρθρου 8 του Ν.1599/86, με την οποία δήλωσε την απώλεια της ΦΤΜ με αριθμ. μητρώου «.....».

Επειδή, ο προσφεύγων προσκόμισε με την υπό κρίση ενδικοφανή προσφυγή το με αριθ. Πρωτ. «.....»/25/04/2017 αντίγραφο του βιβλίου αδικημάτων – συμβάντων – συλλήψεων συστάσεων και παραπόνων του Α.Τ. «.....» Κέρκυρας της Πέμπτης 15 Νοεμβρίου 2001 το οποίο αναφέρει τα εξής: «Την 10:00 ώρα της σήμερον προσήλθε στην Υπηρεσία μας ο «.....» και της «.....» γεννηθείς «.....» στην «.....» Κέρκυρας κατ. Ομοίως με ΑΔΤ «.....» και υπέβαλλε έγκληση κατ'αγνώστων δραστών οι οποίοι τις νυχτερινές ώρες της 14-14 /11/2001 εισήλθαν στο κατάστημά

του MINI MARKET στην «.....» Κέρκυρας και αφαίρεσαν μία ταμειακή μηχανή μάρκας «.....» την οποία είχε χρησιμοποιήσει στο κατάστημά του μέχρι τον Οκτώβριο του 2000, το βιβλίο συντήρησης της μηχανής, βιβλίο εσόδων εξόδων του ανωτέρω καταστήματος και ενός ΚΑΦΕ-ΜΠΑΡ που λειτουργούσε τα έτη 1992 έως 1996 στην «.....», Δελτία αποστολής, τιμολόγια αχρησιμοποίητα του MINI MARKET, ένα τρυπάνι B.D., ένα τηλέφωνο του Ο.Τ.Ε., δύο κουτιά αντηλιακό NIVEA. Η αξία των ανωτέρω ανέρχεται στις εξακόσιες χιλιάδες (600.000) δρχ. περίπου. «.....» Αριθ. Πρωτ. «.....»/843.»

Επειδή, στην προκειμένη περίπτωση, ο προσφεύγων δήλωσε την κλοπή μίας ΦΤΜ χωρίς να αναφέρεται ο αριθμός μητρώου αυτής, στο Αστυνομικό Τμήμα «.....» , **στις 15-11-2001**. Το γεγονός αυτό δεν δύναται σε καμία περίπτωση να ληφθεί υπόψη και να συσχετιστεί με την με αριθμ. πρωτ. «.....»/02-03-2016 υπεύθυνη δήλωσή του, του άρθρου 8 του Ν.1599/86, με την οποία δήλωσε την απώλεια της ΦΤΜ με αριθμ. μητρώου «.....». Κατ'αρχήν η απώλεια της ΦΤΜ, προκειμένου να μη επιφέρει την επιβολή προστίμου, πρέπει να οφείλεται αποδεδειγμένα σε ανωτέρα βία, πράγμα το οποίο δεν απέδειξε ο προσφεύγων. Από τα προσκομισθέντα στοιχεία, προκύπτει η κλοπή μίας Φορολογικής Ταμειακής Μηχανής του προσφεύγοντος μόνο κατά δήλωσή του 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 ο προσφεύγων παρά τα μέτρα που είχε λάβει, το γεγονός της κλοπής δεν μπορούσε να αποτραπεί. Επιπλέον, η δήλωση της απώλειας της φορολογικής ταμειακής μηχανής έπρεπε να κατατεθεί στην αρμόδια Δ.Ο.Υ. σε διάστημα 10 ημερών από το συμβάν σύμφωνα με τις ισχύουσες τότε διατάξεις του ν.1809/1988. Στην προκειμένη περίπτωση η δήλωση απώλειας της ΦΤΜ με αριθμ. μητρώου «.....» υποβλήθηκε στη Δ.Ο.Υ. Κέρκυρας το έτος 2016, ήτοι δεκαπέντε χρόνια μετά από την κλοπή που αναφέρεται κατά δήλωσή του κάποιας ΦΤΜ (χωρίς αριθμ. μητρώου) στο με αριθ. Πρωτ. «.....»/25/04/2017 αντίγραφο του βιβλίου αδικημάτων – συμβάντων – συλλήψεων συστάσεων και παραπόνων του Α.Τ. «.....». Βάσει των ανωτέρω οι ισχυρισμοί του προσφεύγοντος κρίνονται αβάσιμοι και ως εκ τούτου απορριπτέοι.

Α π ο φ α σ ί ζ ο υ μ ε

Την **απόρριψη** της με ημερομηνία κατάθεσης **04/05/2017** και αριθμό πρωτοκόλλου «.....» ενδικοφανούς προσφυγής του «.....», ΑΦΜ «.....».

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

Πρόστιμο άρθρου 54 παρ. 2 περ.ε΄ του Ν.4174/2013

Μία (1) Παράβαση για απώλεια της ΦΤΜ με αριθμ. μητρώου «.....»

Συνολικό ποσό 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**

Ακριβές Αντίγραφο

Η/Ο Υπάλληλος του Τμήματος

Διοικητικής Υποστήριξης

**Ο ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΣ ΤΗΣ
ΥΠΟΔΙΕΥΘΥΝΣΗΣ ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ
ΓΕΩΡΓΙΟΣ ΦΑΚΟΣ**

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.