



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 , 17.10. 2017

Αριθμός Απόφασης: 5496

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 19.5.2017 και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανή προσφυγή του, ΑΦΜ, κατοίκου Αργυρούπολης Αττικής, οδός, κατά της υπ' αριθμ./2017 Πράξης Επιβολής Προστίμου - άρθ.54 του ν.4174/2013 – του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Ηλιούπολης, φορολογικής περιόδου 01/01-31/12/2016, και τα προσκομιζόμενα με αυτήν σχετικά έγγραφα.

5. Την υπ' αριθμ./2017 Πράξη Επιβολής Προστίμου - άρθ.54 του ν.4174/2013 – του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Ηλιούπολης, φορολογικής περιόδου 01/01-31/12/2016 της οποίας ζητείται η ακύρωση, καθώς και την από 7/2/2017 οικεία Έκθεση Ελέγχου.

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 19.5.2017 και με αριθμό πρωτοκόλλουενδικοφανούς 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, επαγόμαστε τα ακόλουθα:

Με την υπ' αριθμ./2017 Πράξη Επιβολής Προστίμου - άρθ.54 του ν.4174/2013 – του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Ηλιούπολης, επιβλήθηκε σε βάρος του προσφεύγοντος πρόστιμο συνολικού ποσού ύψους 2.500,00 € για το φορολογικό έτος 2016, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 54 παρ. 1η & 2 ε του ν. 4174/2013, λόγω παράβασης των διατάξεων του άρθρου 13 του ίδιου νόμου και του άρθρου 7 του Ν. 4308/2014.

Η παράβαση αφορά στην απώλεια των κάτωθι στοιχείων:

A/A	ΕΙΔΟΣ ΒΙΒΛΙΟΥ – ΣΤΟΙΧΕΙΟΥ	ΣΕΙΡΑ	ΑΡΙΘΜΗΣΗ	ΠΡΑΞΗ ΘΕΩΡΗΣΗΣ
1	ΤΙΜΟΛΟΓΙΟ (Πώληση Αγαθών) ΔΕΛΤΙΟ ΑΠΟΣΤΟΛΗΣ		ΑΠΟ 1 - 50	/28-07-2010
2	ΔΕΛΤΙΟ ΑΠΟΣΤΟΛΗΣ		ΑΠΟ 1 – 50	/28-07-2010
3	ΒΙΒΛΙΑΡΙΟ ΣΥΝΤΗΡΗΣΗΣ Φ.Τ.Μ		ΑΠΟ 1 - 39	/05-08-2010

Η ανωτέρω πράξη επιβολής προστίμου εκδόθηκε βάσει της από 7-2-2017 έκθεσης ελέγχου εφαρμογής των διατάξεων Ν. 4308/2014 (Ε.Λ.Π.) της Δ.Ο.Υ. Ηλιούπολης , κατόπιν υποβολής από τον προσφεύγοντα στη φορολογική αρχή υπεύθυνης δήλωσης του άρθ. 8 παρ. 4 του Ν. 1599/1986 με αρ. πρωτ./25-4-2016 για την απώλεια των ανωτέρω στοιχείων και του βιβλιαρίου συντήρησης Φ.Η.Μ. λόγω κλοπής.

Ο προσφεύγων ζητά να ακυρωθεί το επιβληθέν πρόστιμο με την υπ' αριθμ./2017 πράξη επιβολής προστίμου και να γίνει δεκτή η υπό κρίση προσφυγή του, προβάλλοντας τους κάτωθι λόγους:

- Η απώλεια των ως άνω φορολογικών στοιχείων οφείλεται σε λόγους ανωτέρας βίας(κλοπή) όταν άγνωστος έσπασε το τζάμι του Ι.Χ.Ε. ταξί με αριθμό κυκλοφορίας TAB και αφαίρεσε φάκελο που περιείχε μεταξύ άλλων και τα ανωτέρω .
- Η διαφύλαξη των βιβλίων και στοιχείων ήταν σύμφωνη με τα οριζόμενα από το νόμο(εντός του αυτοκινήτου) και με ιδιαίτερη επιμέλεια μέσα σε ειδικό φάκελο ,συνεπώς δεν είναι ο ίδιος υπαίτιος της απώλειας.

Προς απόδειξη των όσων ισχυρίζεται ενδεικτικά επισυνάπτει :α) το τιμολόγιο αντικατάστασης του κρυστάλλου του αυτοκινήτου, β) την δήλωση απώλειας αντικειμένου στην Ελληνική Αστυνομία με ημερομηνία 5/9/2015, γ) βεβαίωση (απόσπασμα αντιγράφου συμβάντων) από το Τμήμα Ασφαλείας Γλυφάδας με ημερ/νία 11/9/2015 και δ) Το με αριθμ. πρωτ./9.9.2015 Απόσπασμα Ημερήσιου Δελτίου Οχήματος του Α' Α.Τ. ΓΛΥΦΑΔΑΣ της 5.9.2015 και ώρες 07:00-15:00, σύμφωνα με το οποίο αξιωματικός της ως άνω Υπηρεσίας μετέβη στην οδό, στη

Γλυφάδα, όπου ανέμενε ο, όπου υπέδειξε το υπ' αριθμ. TAB-..... TAXI στο οποίο κατά τις πρωινές ώρες άγνωστοι δράστες έσπασαν τον υαλοπίνακα του οδηγού και αφαίρεσαν ιδιωτικά έγγραφα.

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:

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 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 στην υπό κρίση περίπτωση ο προσφεύγων με την υπ αριθμ. πρωτ./25-4-2016 υπεύθυνη δήλωση του ν.1599/86, την οποία υπέβαλε στη Δ.Ο.Υ. Ηλιούπολης, δήλωσε την απώλεια του βιβλιαρίου συντήρησης ΦΤΜ με αρ. μητρώου ΤΞΒ..... και πράξη θεώρησης/2010, του τιμολ. Πωλ.-δελτ. Αποστ με αρίθμηση 1-50 και πράξη θεώρησης/2010 και του Δελτίου Αποστολής με αρίθμηση 1-50 και πρ. θεώρησης/2010, προσκομίζοντας μεταξύ άλλων :

α) την δήλωση απώλειας αντικειμένου στην Ελληνική Αστυνομία με ημερομηνία 5/9/2015, β) βεβαίωση (απόσπασμα αντιγράφου συμβάντων) από το Τμήμα Ασφαλείας Γλυφάδας με ημερ/νία 11/9/2015 και γ) Το με αριθμ. πρωτ./9.9.2015 Απόσπασμα Ημερήσιου Δελτίου Οχήματος του Α' Α.Τ. ΓΛΥΦΑΔΑΣ της 5.9.2015 και ώρες 07:00-15:00, σύμφωνα με το οποίο αξιωματικός της ως άνω Υπηρεσίας μετέβη στην οδό, στη Γλυφάδα, όπου ανέμενε ο, όπου υπέδειξε το υπ'αριθμ. TAB-..... TAXI στο οποίο κατά τις πρωϊνές ώρες άγνωστοι δράστες έσπασαν τον υαλοπίνακα του οδηγού και αφαίρεσαν ιδιωτικά έγγραφα.

Επειδή η μη διαφύλαξη και η απώλεια λόγω κλοπής των φορολογικών στοιχείων, προκειμένου να μη επιφέρει την επιβολή προστίμου πρέπει να οφείλεται αποδεδειγμένα σε ανωτέρα βία. Το πότε υπάρχει ανωτέρα βία είναι θέμα πραγματικό και κρίνεται από τα πραγματικά περιστατικά και τα αποδεικτικά στοιχεία που θα προσκομίσει ο φορολογούμενος στην αρμόδια φορολογική αρχή, στην οποία ανήκει και η αρμοδιότητα εξέτασης και εκτίμησης των πραγματικών περιστατικών.

Θα πρέπει δε από τα πραγματικά περιστατικά σε συνδυασμό με τα αποδεικτικά στοιχεία που προσκομίζει ο φορολογούμενος να προκύπτει, ότι παρότι η ελεγχόμενη επιχείρηση επέδειξε τη δέουσα επιμέλεια και είχε λάβει μέτρα για τη διαφύλαξη των φορολογικών στοιχείων, το γεγονός της κλοπής δεν μπορούσε να αποτραπεί. (Σχετικά είναι τα με αριθμ. πρωτ. 1086245/562/0015/25.9.2007 και 1076635/16/0015/14.7.2008 έγγραφα της Διεύθυνσης Βιβλίων και Στοιχείων του Υπουργείου Οικονομικών καθώς και οι ΣτΕ 1664/1971, 935/1977).

Επειδή στην προκειμένη περίπτωση δεν στοιχειοθετείται η ύπαρξη λόγων ανωτέρας βίας, καθόσον ο προσφεύγων δεν προσκόμισε στοιχεία από τα οποία να προκύπτει, ότι παρά τα μέτρα που έλαβε το γεγονός της κλοπής δεν μπορούσε να αποτραπεί. Διότι όπως προκύπτει από την με αρ. πρωτ./25-4-2016 υπεύθυνη δήλωση του ιδίου, την από 7-2-2017 έκθεση ελέγχου εφαρμογής των διατάξεων Ν. 4308/2014 (Ε.Λ.Π.) της Δ.Ο.Υ. Ηλιούπολης και γενικά από τα στοιχεία του φακέλου της υπόθεσης, το περιστατικό έλαβε χώρα κατά το χρονικό διάστημα από 22:00 ώρα της 4^{ης} -09-2015 έως την 07:00 ώρα της 5^{ης} -09-2015 και ενώ το όχημα ήταν σταθμευμένο επί της οδού, στην Γλυφάδα. Συνεπώς η κλοπή δεν συνέβη εν ώρα

εργασίας του προσφεύγοντος, ώστε αυτός να υποχρεούται να έχει τα φορολογικά στοιχεία στο όχημά του, αλλά αντιθέτως, επειδή το όχημα θα παρέμενε σταθμευμένο στο δρόμο κατά τη διάρκεια της νύχτας, όφειλε να έχει επιδείξει την δέουσα επιμέλεια λαμβάνοντας μέτρα για τη διαφύλαξη αυτών, ώστε να αποτραπεί ενδεχόμενη κλοπή.

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

Α π ο φ α σ ί ζ ο υ μ ε

Την απόρριψη της με ημερομηνία κατάθεσης 19.5.2017 και με αριθμό πρωτοκόλλουενδικοφανούς προσφυγής του, ΑΦΜ

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

Πρόστιμο του άρθρου 54 παρ.2 περ.ε' του ν. 4174/2013, λόγω παράβασης των διατάξεων του άρθρου 13 του ίδιου νόμου, φορολογικού έτους 2017 : **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
Ο ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΣ ΤΗΣ
ΥΠΟΔΙΕΥΘΥΝΣΗΣ ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ**

ΓΕΩΡΓΙΟΣ ΦΑΚΟΣ

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.