



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 , 18.12. 2017

Αριθμός Απόφασης: 6442

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 26.7.2017 και με αριθμό πρωτοκόλλου «.....» ενδικοφανή προσφυγή της εταιρείας με την επωνυμία «.....» με ΑΦΜ «.....», με έδρα στον Πειραιά, οδός «.....», κατά της υπ' αριθμ. «.....»/29.6.2017 Πράξης Επιβολής Προστίμου - άρθ.54 του ν.4174/2013 – του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Α'Πειραιά, φορολογικής περιόδου 01/01-31/12/2015, και τα προσκομιζόμενα με αυτήν σχετικά έγγραφα.

5. Την υπ' αριθμ. «.....»/29.6.2017 Πράξη Επιβολής Προστίμου - άρθ.54 του ν.4174/2013 – του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Α'Πειραιά, φορολογικής περιόδου 01/01-31/12/2015, της οποίας ζητείται η ακύρωση, καθώς και την από 15.6.2017 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 26.7.2017 και με αριθμό πρωτοκόλλου «.....» ενδικοφανούς προσφυγής της εταιρείας με την επωνυμία «.....» με 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. «.....»/29.6.2017 Πράξη Επιβολής Προστίμου - άρθ.54 του ν.4174/2013 – του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Δ.Ο.Υ. Α΄Πειραιά 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 ιδίου νόμου και του άρθρου 7 του Ν. 4308/2014.

Η παράβαση αφορά στην απώλεια της με αριθμό μητρώου «.....» Φ.Τ.Μ. της προσφεύγουσας. Η ανωτέρω πράξη επιβολής προστίμου εκδόθηκε βάσει της από 15.6.2017 έκθεσης ελέγχου εφαρμογής των διατάξεων Ν. 4308/2014 (Ε.Λ.Π.) της Δ.Ο.Υ. Α΄Πειραιά , κατόπιν υποβολής από την προσφεύγουσα στη φορολογική αρχή υπεύθυνης δήλωσης του άρθ. 8 παρ. 4 του Ν. 1599/1986 με αρ. πρωτ. «.....»/18-5-2015, σύμφωνα με την οποία η εν λόγω Φ.Τ.Μ. απωλέσθη κατά την διάρρηξη του υποκαταστήματός της επί της οδού «.....» στον Πειραιά..

Η προσφεύγουσα ζητά να ακυρωθεί το επιβληθέν πρόστιμο με την υπ' αριθμ. «.....»/29.6.2017 πράξη επιβολής προστίμου και να γίνει δεκτή η υπό κρίση προσφυγή της, προβάλλοντας τους κάτωθι λόγους:

Η απώλεια φορολογικής ταμειακής μηχανής οφείλεται σε κλοπή όταν στις 7-5-2015, ειδοποιήθηκε, μέσα στη νύχτα από την αστυνομία, ότι άγνωστος δράστης με το φρεάτιο της ΕΥΔΑΠ έσπασε την τζαμαρία του υποκαταστήματος της επί της οδού «.....», στον Πειραιά και αφαίρεσε χρήματα και την «.....» ταμειακή μηχανή...

Η ίδια διαφύλαξε με κάθε τρόπο την ταμειακή της μηχανή εφ' όσον την είχε εντός του καταστήματος της το οποίο είχε κλειδωμένο και προστατευμένο με λουκέτο ασφαλείας τηρώντας όλους τους προβλεπόμενους κανόνες ασφαλείας τόσο στην έδρα όσο και στο υποκατάστημα της εταιρείας ...”.

Προς απόδειξη των όσων ισχυρίζεται επισυνάπτει βεβαίωση (απόσπασμα αντιγράφου συμβάντων) από το Τμήμα Ασφαλείας Πειραιά με ημερ/νία 13.5.2015 .

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 υπέρχρησιμη 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, με την υπ' αρ. 1120200/1612/0015/15-04-2008 εγκύκλιο, δόθηκαν διευκρινίσεις και οδηγίες όσον αφορά την επιβολή των προστίμων ως κάτωθι:

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.

Β) 7.

8. Κατά συνέπεια, για την αντιμετώπιση της απώλειας φορολογικού μηχανισμού (και του βιβλιαρίου συντήρησης αυτού) και την επιβολή ή μη προστίμου λόγω ύπαρξης ανωτέρας βίας στους λοιπούς επιτηδευματίες, εξακολουθούν να ισχύουν οι προαναφερόμενες θέσεις της διοίκησης και επομένως κάθε περίπτωση κρίνεται από τον Προϊστάμενο Δ.Ο.Υ., στην αποκλειστική αρμοδιότητα του οποίου ανήκει η εκτίμηση των πραγματικών περιστατικών και δεδομένων και συνεπακόλουθα η δυνατότητα απαλλαγής ή μη του επιτηδευματία από την επιβολή του προστίμου, κατά τα ειδικότερα οριζόμενα».

Επειδή στην υπό κρίση περίπτωση η προσφεύγουσα με την υπ αριθμ. πρωτ. «.....»/18-5-2015 υπεύθυνη δήλωση του ν.1599/86, την οποία υπέβαλε στη Δ.Ο.Υ Α΄Πειραιά, δήλωσε την απώλεια της ΦΤΜ με αρ. μητρώου «.....» προσκομίζοντας βεβαίωση (απόσπασμα αντιγράφου συμβάντων) από το Τμήμα Ασφαλείας Πειραιά με ημερ/νία 13.5.2015 σύμφωνα με την οποία:

«Στις 8-5-2015 ώρα 09:05 προσήλθε ο «.....» και κατήγγειλε ότι κατά το χρονικό διάστημα από τις 21:10 ώρα της 7.5.2015 έως τις 04:10 της 8.5.2015 στον Πειραιά επι της συμβολής των οδών ν«.....», σε κατάσταση με λευκά είδη που ανήκει στις κόρες του «.....» και «.....» άγνωστος δράστη χωρίς να γίνει αντιληπτός αφού έθραυσε την τζαμαρία της πόρτας με φρεάτιο της ΕΥΔΑΠ εισήλθε εντός και αφαίρεσε χρήματα και την «.....» ταμειακή μηχανή με το χρηματικό ποσό των εκατόν πενήντα περίπου ευρώ.

Επειδή η απώλεια της ΦΤΜ, προκειμένου να μη επιφέρει την επιβολή προστίμου, πρέπει να οφείλεται αποδεδειγμένα σε ανωτέρα βία, πράγμα το οποίο δεν απέδειξε η προσφεύγουσα. Από τα προσκομισθέντα στοιχεία, προκύπτει η κλοπή της Φορολογικής Ταμειακής Μηχανής της προσφεύγουσας μόνο κατά δήλωσή της 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 η ελεγχόμενη επιχείρηση παρά τα μέτρα που είχε λάβει, το γεγονός της κλοπής δεν μπορούσε να αποτραπεί.

Ως εκ τούτου ο Προϊστάμενος της Δ.Ο.Υ Α΄Πειραιά, 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 26.7.2017 και με αριθμό πρωτοκόλλου «.....» ενδικοφανούς προσφυγής της εταιρείας με την επωνυμία «.....» με 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.