

Αθήνα 29 ΙΧΝ. 1988

Αριθ. Πρωτοδ. 10

Προς

το Δικηγορικό Σύλλογο Αγρινίου

Αγρίνιο

Εις απάντηση του ερωτήματός που διατυπώνετε στο συνημμένο υπ' αριθ. 100/2.6.1988 έγγραφό σας, η γνώμη μας είναι η ακόλουθη:

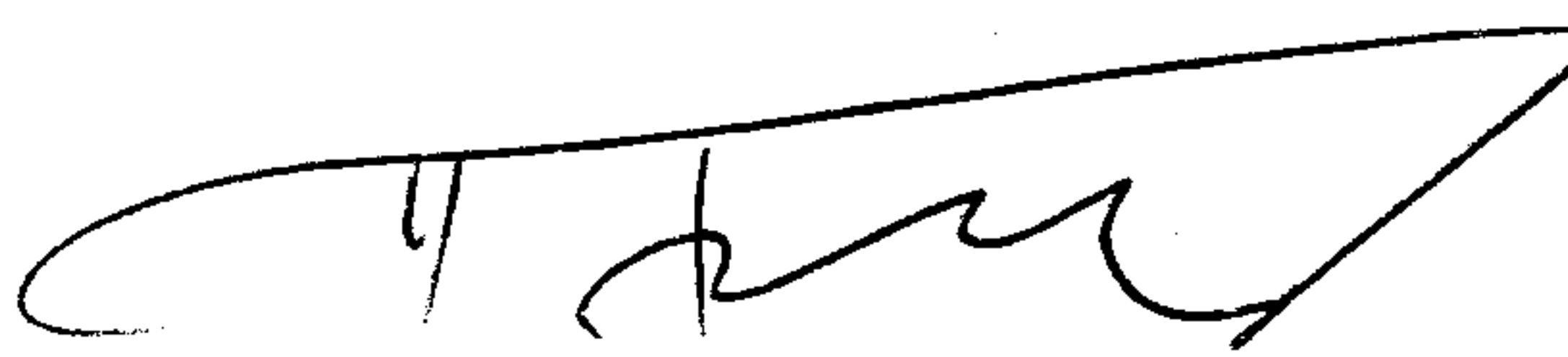
Από τις διατάξεις του Π.Δ.960/1978 προκύπτει ότι η συσταθείσα με το διάταγμα αυτό (άρθρο 17) ειδική φορολογική περιφερειακή υπηρεσία υπό τον τίτλον "Υπηρεσία Ελέγχου Διακίνησης Αγαθών" (ΥΠ.Ε.Δ.Α.) σκοπόν έχει και αρμοδιότητα τον έλεγχο της τηρήσεως των διατάξεων του Κώδικος Φορολογικών Στοιχείων καθ' όσον αφορά τα υπό του Κώδικος τούτου στοιχεία εν γένει και ειδικώς τα αφορώντα την διακίνηση αγαθών και παροχών υπηρεσιών (αρθρ.19). Από τις διατάξεις του άρθρου 19 του ως άνω Π.Δ.960/ και τις διατάξεις των άρθρων 45 παρ.4 του Π.Δ.99/77 "περί κώδικος Φορολογικών στοιχείων" και 25 παρ.1 και 2 του Ν.820/1978, οι οποίες αναφέρονται στις διαδικασίες έρευνας και κατάσχεσης αποκρουπτομένων εις την επαγγελματική εγκατάσταση του επιτηδευματίου βιβλίων, εγγράφων και άλλων στοιχείων, τα οποία ασκούν επιρροή επί του ακριβούς προσδιορισμού της φορολογητέας ύλης, προκύπτει ότι δια των διατάξεων αυτών ουσιστικώς καθιερούται προς επίτευξη των οικονομικών του κράτους σκοπών, η άρση του ιδιωτικού ή οικογενειακού απορρήτου, αφού δίδεται στους διενεργούντες τον έλεγχον οικονομικούς υπαλλήλους το δικαίωμα, να λαμβάνουν γνώση των τηρουμένων κατά νόμον βιβλίων, εγγράφων

και κάθε στοιχείου που ασκεί επιρροή δια τον ακριβέστερο προσδιορισμό της φορολογητέας ύλης. Είναι φανερό, ότι ο νομοθέτης με την θέσπιση των παραπάνω διατάξεων δεν θέλησε να λάβει ιδιαίτερη μέριμνα δια την διαφύλαξη του ιδιωτικού ή οικογενειακού απορρήτου, προκειμένου να επιτύχει τον ακριβή προσδιορισμό της φορολογητέας ύλης, θεωρήσας ότι το απόρρητο τούτο, προστατεύεται επαρκώς δια της εν συνεχεία επιβολής εις αυτούς (τους οικονομικούς υπαλλήλους), δυνάμει του άρθρου 48 παρ.3 ΚΦΣ. και 252 ΠΚ. της υποχρέωσης διαφυλάξεως του επαγγελματικού μυστικού, όπως είναι το ιδιωτικό ή οικογενειακό απόρρητο, με το ίδιο δε άρθρο προβλέπονται ποινικές κυρώσεις σε περίπτωση παραβιάσεως του απορρήτου. Στηνπροκειμένη περίπτωση υπάρχει μία μορφή συγκρούσεως καθηκόντων, ήτοι του καθήκοντος της μή παραβιάσεως του ιδιωτικού ή οικογενειακού απορρήτου και του καθήκοντος της διαφυλάξεως του δημοσίου συμφέροντος και όπως γενικά συμβαίνει σε κάθε σύγκρουση καθηκόντων διαφυλακτέο είναι το σπουδαιότερο που καθορίζεται μετά από επιμελή στάθμιση με νομικά ή ηθικά κριτήρια, θεωρείται δε επικρατέστερο στην περίπτωση που εξετάζεται το γενικώτερο συμφέρον του κοινωνικού συνόλου (βλ. Μπουροπούλου Ερμ. Ποιν. Κώδικος Τομ. Β' σελ. 693, Ν. Χωραφά Ποιν. Δικ. εκδ. 9 σελ. 222, Ηλ. Γάφου Ποιν. Δικ. τεύχος Ε' εκδ. 1965 σελ. 198 (208), Γ. Α. Μαγιάνη: Η σύγκρουση καθηκόντων σελ. 124, Τ. Φιλιππίδου: Η παράβαση της επαγγελματικής εχεμύθειας Ποιν. Χρ. Β' σελ. 97, Ζησιάδου Ποιν. Δικ. τόμος Α' σελ. 275 επ. Γνωμ. Εισ. Α. Π. Κ. Φαφούτη 11/1984 Ποιν. Χρ. ΛΕ' /183, Γνωμ. Αντεισ. Α. Π. Σπ. Σταμούλη 9/1988. Τέλος ενδιαφέρουσα είναι και η 717/1984 απόφαση του Α. Π. Ποιν. Χρ. ΛΔ' /1030).

Εν όψει των προεκτεθέντων, φρονούμε ότι οι διενεργούντες τον ως άνω φορολογικόν έλεγχο οικονομικοί υπάλληλοι δικαιούνται να ζητήσουν με έγγραφό τους από τον αρμόδιο Προϊστάμενο της Δικαστικής Υπηρεσίας, όπως λάβουν γνώση των τηρουμένων

βιβλίων, εγγράφων και άλλων στοιχείων, τα οποία ασκούν επιρροή επί του προσδιορισμού της φορολογητέας ύλης, καθώς επίσης και των αντιστοίχων δικογραφιών, πολιτικών και ποινικών των διαδίκων πολιτών, υπό την επίβλεψη δικαστικού υπαλλήλου, ο οποίος και οφείλει να θέσει υπ' όψει, σε κάθε περίπτωση, σ' αυτούς (τους οικονομικούς υπαλλήλους), τα αναγκαιούντα δια τον έλεγχο έγγραφα και στοιχεία.- 6

Ο Αντεισαγγελέας του Αρείου Πάγου 7



Παναγιώτης Ταρασουλέας

1
σ
ο
ε
.
ε
1
1
1
1
ε