

ΠΡΩΤΟΔΙΚΕΙΟ ΚΑΒΑΛΑΣ

Τμήμα Β' Μονομελές

Συνεδρίασε δημόσια στο ακροατήριό του, την 20^η Ιανουαρίου 2015, με δικαστή την Μαρία Χαριτοπούλου, Πρωτόδικη Δ.Δ., και γραμματέα την -Δήμητρα Ταγκοπούλου, δικαστική υπάλληλο,

για να δικάσει την υπ' αριθμό καταχώρισης ...-2012 προσφυγή

των 1. του Δήμου Καβάλας, που εκπροσωπείται νομίμως από την Δήμαρχό του, και 2. του ... του ... κατοίκου Καβάλας ..., οι οποίοι παραστάθηκαν διά του πληρεξουσίου δικηγόρου τους Αποστόλου Αγγελράκη,

κατά του Ελληνικού Δημοσίου, που εκπροσωπείται νομίμως, στην προκειμένη, περίπτωση, από τον Προϊστάμενο του Τελωνείου Καβάλας και παραστάθηκε διά της εξουσιοδοτημένης υπαλλήλου, του ανωτέρω Τελωνείου ...

Κατά τη συζήτηση, οι διάδικοι ανέπτυξαν τους ισχυρισμούς τους και ζήτησαν όσα αναφέρονται στα πρακτικά.

Η κρίση του Δικαστηρίου είναι η εξής:

1. Επειδή, με την κρινόμενη προσφυγή, για την άσκηση της οποίας δεν απαιτείται κατά νόμον καταβολή παράβολου (άρθρο 276 παρ.1 του ν.3463/2006, ΦΕΚ 114 Α'), και η οποία επιδόθηκε νομίμως και εμπροθέσμως στο Τελωνείο Καβάλας την 8-11-2012 (βλ. Την ...11-2012 έκθεση επίδοσης του δικαστικού επιμελητή του Πρωτοδικείου Καβάλας Κωνσταντίνου Γογολόπουλου), προσφεύγοντες, οι οποίοι παραδεκτώς ομοδικούν, ζητούν παραδεκτώς την ακύρωση της ...-7-2012 καταλογιστικής πράξης του Προϊσταμένου του Τελωνείου Καβάλας. Με την καταλογιστική αυτή πράξη επιβλήθηκαν σε βάρος του δεύτερου προσφεύγοντος (...), τότε Δημάρχου του πρώτου προσφεύγοντος Δήμου Καβάλας, ως υπαίτιου τέλεσης τελωνειακής παράβασης λαθρεμπορίας, δασμοφορολογικές επιβαρύνσεις, ύψους 6,84 ευρώ, και πολλαπλά τέλη, ύψους 1.500 ευρώ, ενώ ο πρώτος προσφεύγων Δήμος Καβάλας κηρύχθηκε αστικώς συνυπεύθυνος και αλληλεγγύως και εις ολόκληρον συνυπόχρεος για την καταβολή των ως άνω δασμοφορολογικών επιβαρύνσεων και πολλαπλών τελών.

1. Επειδή, στο άρθρο 35 παρ.2 του ν.2093/1992 (ΦΕΚ 181 Α') ορίζεται ότι: «2. Απαγορεύεται η καθ' οιονδήποτε τρόπο νόθευση, διάθεση, χρησιμοποίηση ή μεταφορά του πετρελαίου θέρμανσης για άλλες, εκτός από θέρμανση, χρήσεις. Οι παραβάτες υπόκεινται στις κυρώσεις των άρθρων 28, 29 και 30 του ν. 1650/1986 (ΦΕΚ 160 Α'), όπως ισχύουν, επκρυλασσομένων και των περί λαθρεμπορίας διατάξεων του Τελωνειακού Κώδικα...». Περαιτέρω, στο άρθρο 53 του Εθνικού Τελωνειακού Κώδικα (Ε.Τ.Κ., ν.2960/2001, ΦΕΚ 265 Α'), όπως αυτό αντικαταστάθηκε από το άρθρο 1 παρ.1 του ν.3336/2005 (ΦΕΚ 96 Α'), με τον οποίο (νόμο) εναρμονίστηκε η ελληνική νομοθεσία προς την Οδηγία 2003/96/ΕΚ περί επιβολής ειδικού φόρου κατανάλωσης, ορίζεται ότι: «Επιβάλλεται Ειδικός Φόρος Κατανάλωσης (Ε.Φ.Κ.) στα ενεργειακά προϊόντα,..., σύμφωνα με τις διατάξεις του παρόντα Κώδικα.», στο άρθρο 73 του ίδιου Κώδικα, όπως αυτό αντικαταστάθηκε από το άρθρο 1 παρ.3 του ν.3336/2005, προβλέπονται οι επιμέρους συντελεστές του Ειδικού Φόρου Κατανάλωσης για τα ενεργειακά προϊόντα, μεταξύ των οποίων περιλαμβάνονται το πετρέλαιο εσωτερικής καύσης (DIESEL), που χρησιμοποιείται ως καύσιμο κινητήρων (περίπτωση στ'), και το πετρέλαιο εσωτερικής καύσης (DIESEL), που χρησιμοποιείται ως καύσιμο θέρμανσης (περίπτωση ζ'), ενώ στην παράγραφο 2 περ. β' του εν λόγω άρθρου 73 ορίζεται ότι: «β) Για την εφαρμογή των διατάξεων των παραπάνω περιπτώσεων στ',..., ως καύσιμα κινητήρων θεωρούνται τα καύσιμα που χρησιμοποιούνται σε μηχανές ή συσκευές, στις οποίες η χημική ενέργεια του καυσίμου μέσω της καύσης μετατρέπεται σε θερμική ενέργεια και εν συνεχεία σε κινητική ενέργεια, ενώ για την εφαρμογή των διατάξεων των παραπάνω περιπτώσεων ζ',..., ως καύσιμα θέρμανσης θεωρούνται τα προοριζόμενα να χρησιμοποιηθούν αποκλειστικά και μόνο για τη λειτουργία κεντρικών συστημάτων θέρμανσης (καλοριφέρ) ή άλλων μέσων για τη θέρμανση ανθρώπων στους χώρους κατοικίας, διαμονής ή εργασίας τους.». Περαιτέρω, ο ως άνω Εθνικός Τελωνειακός Κώδικας ορίζει στο άρθρο 74 παρ.2, όπως το άρθρο αυτό αντικαταστάθηκε από το άρθρο 1 παρ.4 του ν.3336/2005, ότι: «2. Ο Ειδικός Φόρος Κατανάλωσης των ενεργειακών προϊόντων...

καθίσταται απαιτητός και στις περιπτώσεις που διαπιστώνεται ότι δεν πληρούνται ή δεν πληρούνται πλέον κάποιος όρος τελικής χρήσης για την απαλλαγή ή την εφαρμογή μειωμένου συντελεστή Ειδικού Φόρου Κατανάλωσης», στο άρθρο 119Α παρ.2, το οποίο προστέθηκε με άρθρο 85 παρ.28 του ν.3842/2010 (ΦΕΚ 58 Α'), ότι: «2. Η με οποιονδήποτε τρόπο διαφυγή ή απόπειρα διαφυγής της καταβολής των οφειλό μενών φόρων και λοιπών επιβαρύνσεων, καθώς και η μη τήρηση των διατυπώσεων που προβλέπονται από το τρίτο μέρος του παρόντος Κώδικα [πρόκειται για το μέρος που αφορά τους ειδικούς φόρους κατανάλωσης], με σκοπό τη μη καταβολή των ως άνω φόρων και λοιπών επιβαρύνσεων, χαρακτηρίζονται και τιμωρούνται διοικητικώς και ποινικώς ως λαθρεμπορία, κατά τις διατάξεις των άρθρων 142 και επόμενα του παρόντος Κώδικα...», στο άρθρο 142 παρ.2 ότι: «2. Ως τελωνειακή παράβαση χαρακτηρίζεται, επίσης, η με οποιονδήποτε τρόπο, από τους αναφερόμενους στο άρθρο 155 του παρόντα Κώδικα, διαφυγή ή απόπειρα διαφυγής της πληρωμής των δασμών, φόρων και / λοιπών επιβαρύνσεων, καθώς και η μη τήρηση των καθοριζόμενων στο άρθρο 155 του παρόντα Κώδικα διατυπώσεων, και επισύρουν κατά των υπευθύνων πολλαπλό τέλος, σύμφωνα με τις διατάξεις του παρόντα Κώδικα, ακόμη και αν κρινόταν, αρμοδίως, ότι δεν συντρέχουν τα στοιχεία αξιόποινης λαθρεμπορίας», στο άρθρο 150 παρ.1, όπως αυτό τροποποιήθηκε από το άρθρο 1 παρ.57 του ν.3583/2007 (ΦΕΚ 142 Α'), ότι: «1. Κατά των με οποιονδήποτε τρόπο συμμετεχόντων στην τελωνειακή παράβαση, σύμφωνα με την παράγραφο 2 του άρθρου 142 του παρόντος Κώδικα, και ανάλογα με το βαθμό συμμετοχής εκάστου, άσχετα από την ποινική δίωξη αυτών, επιβάλλεται, σύμφωνα με τις διατάξεις των άρθρων 152, 155 και επόμενων του παρόντος Κώδικα, ιδιαίτερα στον καθένα και αλληλέγγυα, πολλαπλό τέλος, από το τριπλάσιο μέχρι το πενταπλάσιο των δασμοφορολογικών επιβαρύνσεων που αναλογούν στο αντικείμενο αυτής, συνολικά για όλους τους συνυπαίτους. Για το σκοπό αυτόν, οι δασμοφορολογικές επιβαρύνσεις υπολογίζονται σύμφωνα με τις διατάξεις του κοινοτικού τελωνειακού κώδικα και τις συναφείς εθνικές διατάξεις περί γένεσης της τελωνειακής οφειλής... Στην περίπτωση που το

τριπλάσιο των δασμών και λοιπών φόρων, που αντιστοιχούν στο αντικείμενο της λαθρεμπορίας, είναι μικρότερο των χιλίων πεντακοσίων (1.500) ευρώ, το πρόστιμο καθορίζεται στο ποσό αυτό, προκειμένου για προϊόντα που υπόκεινται σε -ειδικούς φόρους κατανάλωσης...» και στο άρθρο 155, όπως τροποποιήθηκε από το άρθρο 1 παρ.60 του ν.3583/2007, ότι: «1. Λαθρεμπορία είναι: α)... β) οποιαδήποτε ενέργεια, που αποσκοπεί να στερήσει το Ελληνικό Δημόσιο ή την Ευρωπαϊκή Ένωση των υπ' αυτών εισπρακτέων δασμών, φόρων και λοιπών επιβαρύνσεων από τα εισαγόμενα ή εξαγόμενα εμπορεύματα, και αν ακόμη αυτά εισπράχθηκαν κατά χρόνο και τρόπο διάφορο εκείνου που ορίζει ο νόμος. Οι παραβάσεις της παραγράφου αυτής επισύρουν κατά των υπευθύνων πολλαπλό τέλος, σύμφωνα με τις διατάξεις του παρόντα Κώδικα, και αν ακόμη ήθελε κριθεί αρμοδίως ότι δεν συντρέχουν τα στοιχεία αξιοποιήσιμης λαθρεμπορίας. 2. Ως λαθρεμπορία θεωρείται: α) η διάθεση στην κατανάλωση, χωρίς έγγραφη άδεια της αρμόδιας Τελωνειακής Αρχής και πληρωμή του εισαγωγικού δασμού, φόρου και λοιπών επιβαρύνσεων, εμπορευμάτων, τα οποία έχουν εισαχθεί δυνάμει νόμου ή σύμβασης, ατελώς ή με μειωμένες επιβαρύνσεις για ορισμένες ειδικές χρήσεις ή η χρησιμοποίηση αυτών των εμπορευμάτων σε άλλες χρήσεις εκτός των ορισμένων ειδικών τοιούτων. β)...». Τέλος, στο άρθρο 152 του Εθνικού Τελωνειακού Κώδικα, όπως η παρ.2 του άρθρου αυτού τροποποιήθηκε από το άρθρο 6 παρ.2 του ν.3583/2007, ορίζεται ότι: «1... 2. Οι διατάξεις των άρθρων 161 και επόμενα του παρόντα Κώδικα περί αστικής ευθύνης εφαρμόζονται κατ' αναλογία και στις τελωνειακές παραβάσεις. Η άγνοια των αστικώς συνυπευθύνων για την πρόθεση των χαρακτηρισθέντων ως κυρίως υπαιτίων της τέλεσης της παράβασης δεν απαλλάσσει αυτούς από την ευθύνη, εκτός αν ήθελε αποδειχθεί ότι οι ανωτέρω δεν ηδύνατο να έχουν γνώση περί της πιθανότητας τέλεσης της παράβασης. 3... 6. Ο καθ' ου εκδόθηκε η πράξη ή αυτοί, οι οποίοι κηρύχθηκαν αστικώς συνυπεύθυνοι με αυτόν, δικαιούνται προσφυγής, σύμφωνα με τις οικείες προβλεπόμενες διατάξεις του Κώδικα Διοικητικής Δικονομίας. Καθένας καταλογιζόμενος με πρόσθετο ή πολλαπλό τέλος ή κηρυσσόμενος αστικώς συνυπεύθυνος

υποβάλλει μόνο τη δική του προσφυγή. Σε περίπτωση προσφυγής κάποιου εκ των καταλογιζομένων προσώπων. επωφελείται από την τυχόν εκδιδόμενη επεικέστερη απόφαση και ο δι' αυτής' κηρυχθείς αστικώς συνυπεύθυνος. ακόμη και αν δεν άσκησε ο ίδιος προσφυγή ή άλλο ένδικο μέσο. 7...» και στο άρθρο 161 του ίδιου Κώδικα ορίζεται ότι: «Το ποινικό δικαστήριο, που εκδικάζει την κατηγορία για λαθρεμπορία, δύναται, με την καταδικαστική απόφαση του, να κηρύξει αλληλέγγυα συνυπεύθυνο αστικά μετά του καταδικασθέντος..., τον κύριο ή τον παραλήπτη των εμπορευμάτων, τα οποία αποτελούν το αντικείμενο της λαθρεμπορίας, και όταν ακόμα αυτός δεν έχει ποινική ευθύνη για τη λαθρεμπορία, όταν ο καταδικασθείς ενήργησε επί των αντικειμένων της λαθρεμπορίας, ως εντολοδόχος, διαχειριστής ή αντιπρόσωπος του κυρίου ή του παραλήπτη..., εκτός αν ήθελε αποδειχθεί ότι οι ανωτέρω δεν ηδύναντο να έχουν γνώση περί της πιθανότητας τέλεσης λαθρεμπορίας.».

3. Επειδή, κατά την έννοια των προαναφερθεισών διατάξεων του Εθνικού Τελωνειακού Κώδικα, η αντικειμενική υπόσταση της τελωνειακής παράβασης της λαθρεμπορίας στοιχειοθετείται, όταν, κατά την εισαγωγή ειδών από την αλλοδαπή ή την εξαγωγή τους από τη Χώρα ή την κατ' άλλον τρόπο θέση στην κατανάλωση ειδών βαρυνομένων με δασμούς, τέλη και λοιπά δικαιώματα, το Δημόσιο απολέσει, συνεπεία διαφυγής της καταβολής, τους οφειλόμενους κατά νόμο δασμούς, τέλη και φόρους ή, στην περίπτωση απόπειρας διαφυγής, όταν η απόπειρα θα οδηγούσε στο ίδιο αποτέλεσμα, αν τελεσφορούσε. Για την επιβολή της προβλεπομένης στις ως άνω διατάξεις των άρθρων Μ2 και 150 κύρωσης, δηλαδή του πολλαπλού τέλους, απαιτείται, περαιτέρω, κατά την έννοια των διατάξεων αυτών, η τέλεση με δόλο των πράξεων ή παραλείψεων που συνιστούν την τελωνειακή παράβαση, δηλαδή απαιτείται η γνώση του τελούντος τελωνειακή παράβαση ή του συμμετέχοντος σε αυτή ότι με τις εν λόγω πράξεις ή παραλείψεις και εν γένει ενέργειες το Δημόσιο θα αποστερηθεί από τους ανήκοντες σε αυτό δασμούς και λοιπές δημοσιονομικές επιβαρύνσεις, χωρίς να είναι αναγκαίο να σκοπείται από τον δράστη ή σύνεργό της

τελωνειακής παράβασης βλάβη της περιουσίας του Δημοσίου. Η κατά τα ανωτέρω τέλεση των πράξεων ή παραλείψεων και εν γένει ενεργειών πρέπει να διαπιστώνεται αιτιολογημένα από την τελωνειακή αρχή που επιβάλλει το πολλαπλό τέλος και, σε περίπτωση αμφισβήτησης, από τα διοικητικά δικαστήρια (πρβλ. ΣτΕ 4564/2014, 4051/2014, 2285/2014, 11-2/2014, 4610-1/2013, 4597-8/2013, 3865-71/2013, 2959- 60/2013, 1064-7/2013, 662/2013, 4161-2/2012 7μ., 1989-9/2010 7μ., 990/2004 Ολομ. κ.ά.). Περαιτέρω, από τις προαναφερθείσες περί λαθρεμπορίας διατάξεις του Εθνικού Τελωνειακού Κώδικα, σε συνδυασμό με τις διατάξεις των άρθρων 152 παρ.2 και 161 τού ίδιου Κώδικα περί αστικής συνυπευθυνότητας, συνάγεται ότι ο αστικός συνυπεύθυνος απαλλάσσεται, εάν η πράξη επιβολής πολλαπλών τελών ακυρωθεί ως προς όλους τους κυρίως υπευθύνους (πρβλ. ΣτΕ 3260-1/2014, 5370/2012, 639/2012).

Επειδή, στην προκειμένη περίπτωση από τα στοιχεία της δικογραφίας, στα οποία περιλαμβάνεται η από 3-5-2011 έκθεση ελέγχου των υπαλλήλων του * Τελωνείου Καβάλας ... και ..., προκύπτουν τα εξής: Την 21-3-2011 και κατόπιν της .../2011 εντολής ελέγχου του Προϊσταμένου του Τελωνείου Καβάλας, αρμόδιοι υπάλληλοι της εν λόγω υπηρεσίας διεγύργησαν επιτόπιο έλεγχο στο ευρισκόμενο στην περιοχή «Περιγιάλι» αμαξοστάσιο του προσφεύγοντος Δήμου Καβάλας, προκειμένου να προβούν σε δειγματοληπτικό έλεγχο του καυσίμου που χρησιμοποιείτο στα οχήματα του Δήμου. Στο εν λόγω αμαξοστάσιο υπήρχαν δύο ανεξάρτητες αντλίες συνδεδεμένες με δύο δεξαμενές αποθήκευσης καυσίμων. Από τις ως άνω δεξαμενές αποθήκευσης ελήφθη δείγμα καυσίμου (πετρελαίου κίνησης) στο οποίο πραγματοποιήθηκε έλεγχος με ειδικό χημικό αντιδραστήριο (road test - solvent yellow 124).

κατά τον έλεγχο αυτόν προέκυψαν υπόνοιες νόθευσης του πετρελαίου κίνησης μίας εκ των ως άνω δεξαμενών. Από την εν λόγω δεξαμενή, η οποία περιείχε 700 λίτρα πετρελαίου (βλ. το από ...3 -2011 πρωτόκολλο ποσοτικής καταμέτρησης των αρμοδίων τελωνειακών υπαλλήλων), ελήφθησαν δύο δείγματα (βλ. το από ...-3-2011 πρωτόκολλο δειγματοληψίας των αρμοδίων τελωνειακών υπαλλήλων). Κατόπιν δε σχετικού ελέγχου που πραγματοποιήθηκε από τη Δ' Χημική Υπηρεσία

Θεσσαλονίκης του Γενικού Χημείου του Κράτους, προέκυψε ότι το παραληφθέν από την προαναφερθείσα δεξαμενή καυσίμων του προσφεύγοντος Δήμου δείγμα πετρελαίου κίνησης ήταν νοθευμένο με πετρέλαιο θέρμανσης σε ποσοστό 2%, καθότι παρουσίαζε συγκέντρωση «solvent yellow 124» 0,1 μικρογραμμαρίων ανά λίτρο, αντί της προβλεπόμενης μηδενικής, και περιεκτικότητα σε θείο 36,7 (\pm 3,1) μικρογραμμαρίων ανά κιλό, αντί της προβλεπόμενης 10 μικρογραμμαρίων ανά κιλό (βλ. Την ...-4-2011 έκθεση κατ' έφεση εξέτασης δείγματος της Δ' Χημικής Υπηρεσίας Θεσσαλονίκης του Γενικού Χημείου του Κράτους). Περαιτέρω, την ημέρα του ελέγχου (21-3-2011), πραγματοποιήθηκε επιτόπου δειγματοληπτικός έλεγχος με ειδικό χημικό αντιδραστήριο (road test - solvent yellow 124) σε πετρέλαιο κίνησης από τις δεξαμενές καυσίμων τεσσάρων φορτηγών αυτοκινήτων του προσφεύγοντος Δήμου (με στοιχεία κυκλοφορίας ..., ..., ... και ...), το οποίο βρέθηκε κανονικό. Κατόπιν τούτων, τα τελωνειακά όργανα Κατέληξαν στο συμπέρασμα ότι τελέστηκε η τελωνειακή παράβαση της λαθρεμπορίας καυσίμων, λόγω της ύπαρξης στην προαναφερθείσα δεξαμενή αποθήκευσης καυσίμων, η οποία χρησιμοποιείτο για τον ανεφοδιασμό των οχημάτων του προσφεύγοντος Δήμου Καβάλας, 700 λίτρων πετρελαίου κίνησης νοθευμένου με πετρέλαιο θέρμανσης σε ποσοστό 2%. Οι ανωτέρω διαπιστώσεις των αρμοδίων τελωνειακών οργάνων αποτυπώθηκαν στην από ...-5-2011 έκθεση ελέγχου. Ακολούθως, συνετάγη η από ...-5-2011 έκθεση προσδιορισμού δασμών και φόρων, με την οποία υπολογίσθηκε η διαφορά μεταξύ του φόρου κατανάλωσης της ποσότητας πετρελαίου θέρμανσης που είχε βρεθεί στην ανωτέρω δεξαμενή (2% των 700 λίτρων, ήτοι 14 λίτρα) και του αναλογούντος φόρου πετρελαίου κίνησης, διαφορά η οποία ανήλθε συνολικώς σε 6,84 ευρώ, καθώς και το ...11-10-2011 πρωτόκολλο τελωνειακής παράβασης του Τελωνείου Καβάλας. Εξάλλου, την 14-3-2012 επιδόθηκε στον δεύτερο προσφεύγοντα, τόσο ατομικώς, όσο και ως νόμιμο εκπρόσωπο του πρώτου προσφεύγοντος Δήμου Καβάλας, η ...-10-2011 κλήση σε απολογία (βλ. το από ...-3-2012 αποδεικτικό επίδοσης της τελωνειακής υπαλλήλου ...). Ο δεύτερος προσφεύγων υπέβαλε προς το Τελωνείο Καβάλας το ...-4-2012 απολογητικό υπόμνημα, με το οποίο προέβαλε ότι αγνοούσε παντελώς τον λόγο για τον οποίο εντοπίστηκε η ανωτέρω ποσότητα πετρελαίου θέρμανσης στην ένδικη δεξαμενή αποθήκευσης πετρελαίου κίνησης. Υποστήριξε, δε, ότι στον χώρο του αμαξοστασίου του Δήμου Καβάλας υπάρχουν τέσσερις δεξαμενές αποθήκευσης καυσίμων, δύο νεότερης κατασκευής (No1 και No5) και δύο παλαιότερες (No2 και No4), ότι η ένδικη

δεξαμενή No2, που χρησιμοποιείται για αποθήκευση πετρελαίου κίνησης, εφάπτεται με τη δεξαμενή Νο6, που χρησιμοποιείται για αποθήκευση πετρελαίου θέρμανσης, το μόνο δε που τις διαχωρίζει είναι ένα απλό μεταλλικό τοίχιο. Ενόψει των ανωτέρω, απέδωσε την παρουσία της προαναφερθείσας ποσότητας πετρελαίου θέρμανσης στην ένδικη δεξαμενή No2 είτε σε ανθρώπινο σφάλμα, που εμφιλοχώρησε κατά τη διαδικασία εφοδιασμού της ευρισκόμενης στον ίδιο χώρο δεξαμενής πετρελαίου θέρμανσης με τοποθέτηση ελάχιστης ποσότητας πετρελαίου θέρμανσης στην ένδικη δεξαμενή No2, είτε σε πιθανή μικρή διαρροή πετρελαίου θέρμανσης στην ένδικη δεξαμενή No2 από την όμορη αυτής Νο6, λόγω πιθανής διάβρωσης της μεταξύ τους ευρισκόμενης η προσβαλλόμενη ...-7-2012 καταλογιστική πράξη του Προϊσταμένου του Τελωνείου Καβάλας, με την οποία χαρακτηρίστηκε ως τελωνειακή παράβαση λαθρεμπορίας η πράξη της χρησιμοποίησης 14 λίτρων πετρελαίου θέρμανσης αντί πετρελαίου κίνησης για την κίνηση των οχημάτων του Δήμου Καβάλας, κρίθηκε ως υπαίτιος αυτής ο δεύτερος προσφεύγων, τότε Δήμαρχος του Δήμου Καβάλας, επιβλήθηκαν σε βάρος του δασμοφορολογικές επιβαρύνσεις, ύψους 6,84 ευρώ, και πολλαπλά τέλη, ύψους 1.500 ευρώ, ενώ ο πρώτος προσφεύγων Δήμος Καβάλας κηρύχθηκε αστικώς συνυπεύθυνος και αλληλεγγύως και εις ολόκληρον συνυπόχρεος για την καταβολή των ως άνω δασμοφορολογικών επιβαρύνσεων και πολλαπλών τελών. Ήδη, με την κρινόμενη προσφυγή, όπως αυτή αναπτύσσεται με το παραδεκτώσ κατατεθέν την ...-2015 υπόμνημά τους, οι προσφεύγοντες ζητούν την ακύρωση της προσβαλλόμενης ...-7-2012 καταλογιστικής πράξης του Προϊσταμένου του Τελωνείου Καβάλας, επαναλαμβάνοντας τα-όσα είχε προβάλλει ο δεύτερος προσφεύγων με το απολογητικό υπόμνημά του ενώπιον του Τελωνείου Καβάλας και υποστηρίζοντας ότι στην προκειμένη περίπτωση δεν συνέτρεχε δόλος στο πρόσωπο του δεύτερου προσφεύγοντος, ενόψει μάλιστα της ελάχιστης ποσότητας πετρελαίου θέρμανσης που βρέθηκε στην ένδικη δεξαμενή και της αντίστοιχης ελάχιστης διαφοράς του αναλογούντος φόρου κατανάλωσης, καθώς και του γεγονότος ότι στον δειγματοληπτικό έλεγχο που πραγματοποιήθηκε αυθημερόν από τα αρμόδια τελωνειακά όργανα στις δεξαμενές καυσίμων τεσσάρων φορτηγών αυτοκινήτων του Δήμου Καβάλας δεν βρέθηκε νοθευμένο καύσιμο. Προς απόδειξη δε των ισχυρισμών τους επικαλούνται και προσκομίζουν, μεταξύ άλλων: α) το ...-1-2015 έγγραφο του Τμήματος Συντήρησης Οχημάτων του Δήμου Καβάλας, στο οποίο βεβαιώνεται ότι στο ευρισκόμενο στην περιοχή «...» αμαξοστάσιο του Δήμου

Καβάλας υπάρχουν τέσσερις δεξαμενές δύο νεότερης κατασκευής (Νοί και Νο5) και δύο παλαιότερες (Νο2 και Νο6), εκ των οποίων οι τρεις (Νοί, Νο2 και Νο5) χρησιμοποιούνται για αποθήκευση πετρελαίου κίνησης και η μία (Νοό) χρησιμοποιείται για αποθήκευση πετρελαίου θέρμανσης, καθώς και ότι οι δύο δεξαμενές (Νο2 και Νο6) αποτελούν μία ενιαία κατασκευή που χωρίζεται σε δύο τμήματα μέσω ενός διαχωριστικού μεταλλικού φύλλου, και β) την από ...-4-2011 τεχνική έκθεση του χημικού μηχανικού ..., στην οποία επαναλαμβάνονται τα όσα εκτίθενται στο ως άνω έγγραφο του Τμήματος Συντήρησης Οχημάτων του Δήμου Καβάλας, ενώ επιπλέον αναφέρεται ότι η διαρροή πετρελαίου θέρμανσης από τη δεξαμενή Νοό στη δεξαμενή Νο2 μπορεί να προήλθε είτε από διάβρωση του μεταξύ τους διαχωριστικού τοιχώματος, είτε από διαρροή της βάνας απομόνωσης της δεξαμενής Νοό, λόγω παλαιότητας ή λόγω στερεών υπολειμμάτων στη σφαίρα της που δεν επιτρέπουν την πλήρη στεγανοποίησή της. Αντιθέτως, το καθ' ου η προσφυγή Ελληνικό Δημόσιο, με την από ...-12-2014 έκθεση απόψεων του Προϊσταμένου του Τελωνείου Καβάλας, ζητεί την απόρριψη της κρινόμενης προσφυγής, προβάλλοντας ότι · τελέστηκε με δόλο η αποδιδόμενη παράβαση και υποστηρίζοντας την ορθότητα και νομιμότητα της προσβαλλόμενης πράξης. Επειδή, με τα δεδομένα αυτά και ενόψει των διατάξεων που προαναφέρθηκαν. λαμβάνοντας υπόψη: α) ότι από · κανένα στοιχείο του διενεργηθέντος ελέγχου δεν προκύπτει, ούτε η τελωνειακή αρχή επικαλείται, ούτε αποδεικνύει ότι ο δεύτερος προσφεύγων, ως Δήμαρχος του πρώτου προσφεύγοντος Δήμου Καβάλας, ο οποίος προσωπικά είχε την επίβλεψη και εποπτεία επί της προμήθειας και παράδοσης καυσίμων στις ευρισκόμενες στο αμαξοστάσιο του Δήμου δεξαμενές καυσίμων και επί της εν γένει λειτουργίας των εν λόγω εγκαταστάσεων, β) ότι το ποσοστό νόθευσης του πετρελαίου κίνησης με πετρέλαιο θέρμανσης στην ένδικη δεξαμενή του προαναφερθέντος αμαξοστασίου του Δήμου Καβάλας ήταν ιδιαιτέρως χαμηλό (2%), καθώς και ότι η οφειλόμενη στη νόθευση αυτή διαφυγή φόρου κατανάλωσης ανέρχεται σε μόλις 6,84 ευρώ, και γ) ότι στους δειγματοληπτικούς ελέγχους που πραγματοποιήθηκαν αυθημερόν στις λοιπές δεξαμενές αποθήκευσης καυσίμων του ως άνω αμαξοστασίου του Δήμου Καβάλας, αλλά και στις δεξαμενές καυσίμων τεσσάρων φορτηγών αυτοκινήτων του εν λόγω Δήμου, δεν εντοπίστηκαν στοιχεία νόθευσης καυσίμων, και συνεκτιμώντας τους προβληθέντες με το απολογητικό υπόμνημα ενώπιον της τελωνειακής αρχής ισχυρισμούς των προσφευγόντων περί ύπαρξης στον ως άνω χώρο του αμαξοστασίου του Δήμου Καβάλας

μίας δεξαμενής αποθήκευσης πετρελαίου θέρμανσης, που εφάπτεται με την ένδικη δεξαμενή αποθήκευσης πετρελαίου κίνησης, από την οποία χωρίζεται με ένα μεταλλικό τοιχίο, και περί πιθανής διαρροής ελάχιστου ποσοστού πετρελαίου θέρμανσης από την πρώτη στη δεύτερη, ισχυρισμοί οι οποίοι στηρίζονται στα προσκομισθέντα ενώπιον του Δικαστηρίου έγγραφα (στο ...-1-2015. έγγραφο του Τμήματος Συντήρησης Οχημάτων του Δήμου Καβάλας και στην από 19-4-2011 τεχνική έκθεση του χημικού μηχανικού ... και δεν ερευνήθηκαν, ούτε απαντήθηκαν ειδικώς από την αρμόδια τελωνειακή αρχή, το Δικαστήριο κρίνει ότι στην προκειμένη περίπτωση δεν στοιχειοθετείται ο απαιτούμενος από τις ισχύουσες διατάξεις δόλος του δεύτερου προσφεύγοντος για την τέλεση της αποδιδόμενης τελωνειακής παράβασης λαθρεμπορίας, διότι δεν αποδείχθηκε ότι αυτός γνώριζε τη νόθευση του ευρισκομένου σε μία εκ των τεσσάρων δεξαμενών του αμαξοστασίου του Δήμου Καβάλας πετρελαίου κίνησης με πετρέλαιο θέρμανσης σε ποσοστό 2% και την, συνεπεία αυτής, αποστέρηση του Ελληνικού Δημόσιου από τις αναλογούσες φορολογικές επιβαρύνσεις, ύψους 6,84 ευρώ. Κατά συνέπεια, η προσβαλλόμενη ...-7-2012 καταλογιστική πράξη του Προϊσταμένου του Τελωνείου Καβάλας, κατά το μέρος με το οποίο επιβλήθηκαν σε βάρος του δεύτερου προσφεύγοντος (...), τότε Δημάρχου του πρώτου προσφεύγοντος Δήμου Καβάλας, ως υπαίτιου τέλεσης τελωνειακής παράβασης λαθρεμπορίας, δασμοφορολογικές επιβαρύνσεις, ύψους 6,84 ευρώ, και πολλαπλά τέλη, ύψους 1.500 ευρώ, δεν είναι ορθή και νόμιμη και πρέπει να ακυρωθεί, όπως βάσιμα προβάλλεται με την κρινόμενη προσφυγή. Δεδομένου, δε, ότι η προσβαλλόμενη καταλογιστική πράξη ακυρώνεται ως προς τον μοναδικό κυρίως υπεύθυνο δεύτερο προσφεύγοντα, πρέπει να ακυρωθεί και ως προς τον κηρυχθέντα αστικώς συνυπεύθυνο και συνυπόχρεο για την καταβολή των ως άνω δασμοφορολογικών επιβαρύνσεων και πολλαπλών τελών πρώτο προσφεύγοντα Δήμο Καβάλας, κατά τα προεκτεθέντα στη σκέψη 3 της παρούσας απόφασης. Επειδή, κατ' ακολουθία των ανωτέρω η κρινόμενη προσφυγή πρέπει να γίνει δεκτή και να ακυρωθεί η .../2011/25-7-2012 καταλογιστική πράξη του Προϊσταμένου του Τελωνείου Καβάλας, ενώ, κατ' εκτίμηση των περιστάσεων της παρούσας υπόθεσης, πρέπει να απαλλαγεί το-καθ' ου η προσφυγή Ελληνικό Δημόσιο από τα. δυκαστικά έξοδα των προσφευγόντων. κατ' άρθρο 275 παρ.1 εδάφιο τελευταίο του ίδιου ως άνω Κώδικα.

ΔΙΑ ΤΑΥΤΑ

Δέχεται την προσφυγή.

Ακυρώνει την ...-7-2012 καταλογιστική πράξη του Προϊσταμένου του Τελωνείου Καβάλας.

Απαλλάσσει το καθ' ου η προσφυγή Ελληνικό Δημόσιο από τα δικαστικά έξοδα των προσφευγόντων.
Κρίθηκε, αποφασίστηκε και δημοσιεύτηκε στην Καβάλα, σε έκτακτη δημόσια συνεδρίαση

στο ακροατήριο του Δικαστηρίου, την 26^η Ιουνίου 2015.

Η ΔΙΚΑΣΤΗΣ

Η ΓΡΑΜΜΑΤΕΑΣ