



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ



ΑΑΔΕ

Ανεξάρτητη Αρχή
Δημοσίων Εσόδων

**ΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ
ΥΠΟΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ**

ΤΜΗΜΑ Α6

Ταχ. Δ/ση : Αριστογείτονος 19

Ταχ. Κώδικας : 176 71 - Καλλιθέα

Τηλέφωνο : 213 1604 529

ΦΑΞ : 213 1604 567

Καλλιθέα, 2.10.2018

Αριθμός απόφασης: 4258

ΑΠΟΦΑΣΗ

Ο ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΣ ΤΗΣ ΔΙΕΥΘΥΝΣΗΣ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ

Έχοντας υπ' όψη:

1. Τις διατάξεις :

α. Του άρθρου 63 του ν. 4174/2013 (ΦΕΚ Α' 170).

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. Της ΠΟΛ 1064/12.04.2017 Απόφασης του Διοικητή της Ανεξάρτητης Αρχής Δημοσίων Εσόδων.

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 Β' 2759/1.9.2016) Απόφαση του Προϊσταμένου της Διεύθυνσης Επίλυσης Διαφορών «*Παροχή εξουσιοδότησης υπογραφής*».

4. Τη με ημερομηνία κατάθεσης 4.5.2018 και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανή προσφυγή των: α), ΑΦΜ, κατοίκου β), ΑΦΜ, κατοίκου, γ), ΑΦΜ, κατοίκου και δ), ΑΦΜ, κατοίκου, ως κληρονόμων του αποβιώσαντος, με ΑΦΜ, κατά: α) της υπ' αριθμ. /13.3.2018 απάντησης του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Λιβαδειάς στην με αιθμ. Πρωτοκ. /12.3.2018 αίτηση των προσφευγόντων και β) της υπ' αριθμ. /2017 Πράξης Επιβολής Προστίμου του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Λιβαδειάς, φορολογικού έτους 2016, και τα προσκομιζόμενα με αυτήν σχετικά έγγραφα.

5. Τις υπ' αριθμ. α) /13.3.2018 απάντηση του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Λιβαδειάς στην με αιθμ. Πρωτοκ. /12.3.2018 αίτηση των προσφευγόντων και β) /2017 Πράξη Επιβολής Προστίμου του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Λιβαδειάς, φορολογικού έτους 2016, των

οποίων ζητείται η ακύρωση, καθώς και την από 8.5.2017 οικεία Έκθεση Ελέγχου εφαρμογής των διατάξεων του ν.4174/2013 της Δ.Ο.Υ. Βόλου.

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 4.5.2018 και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανούς προσφυγής των: α), ΑΦΜ, β), ΑΦΜ, γ), ΑΦΜκαι δ), ΑΦΜ, ως κληρονόμων του αποβιώσαντος, με ΑΦΜ, η οποία κατατέθηκε **εκπρόθεσμα** και μετά την μελέτη και την αξιολόγηση όλων των υφιστάμενων στο σχετικό φάκελο εγγράφων και των προβαλλόμενων λόγων της ενδικοφανούς προσφυγής, επαγόμαστε τα ακόλουθα:

A) Με την υπ' αριθμ./2017 Πράξης Επιβολής Προστίμου του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Λιβαδειάς, φορολογικού έτους 2016, επιβλήθηκε σε βάρος του αποβιώσαντος ΑΦΜ, πρόστιμο συνολικού ποσού ύψους 2.500,00 €, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 54 παρ.2 περ.ε' του ν. 4174/2013, λόγω παράβασης των διατάξεων του άρθρου 13 του ίδιου νόμου και του άρθ.7 του ν.4308/2014.

Η παράβαση αφορά τη μη διαφύλαξη ενός (1) μπλοκ Τ.Π.Υ. [1-50] με αρ. πράξης θεώρησης/2001, του οποίου ο προσφεύγων δήλωσε την απώλεια με την με αριθμ. πρωτ./15.12.2016 Υπεύθυνη Δήλωση του άρθρου 8 § 4 του Ν.1599/86, την οποία κατέθεσε στην Δ.Ο.Υ. ΘΗΒΑΣ λόγω διακοπής εργασιών και η οποία διαβιβάσθηκε λόγω αρμοδιότητας στην Δ.Ο.Υ.ΛΙΒΑΔΕΙΑΣ.

B) Με την υπ' αριθμ.πρωτοκ./12.3.2018/13.3.2018 απάντηση του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Λιβαδειάς στην με αρθμ. Πρωτοκ./12.3.2018 αίτηση των προσφευγόντων (ως κληρονόμων του αποβιώσαντος) απορρίφθηκε το αίτημά τους για ακύρωση της ως άνω με αριθμ./2017 Πράξης Επιβολής Προστίμου του Προϊσταμένου της ίδιας Δ.Ο.Υ. , φορολογικού έτους 2016, με την αιτιολογία ότι:

- Ο αποβιώσας, όταν κατέθεσε την υπεύθυνη δήλωση στη Δ.Ο.Υ. ΘΗΒΑΣ, δεν δήλωσε ότι τα φορολογικά στοιχεία που απώλεσε (ένα μπλοκ Τ.Π.Υ. [1-50] με αρ. πράξης θεώρησης/2001) δεν είχαν χρησιμοποιηθεί, ούτε προσκόμισε αποδεικτικά στοιχεία γι αυτό, ώστε να εφαρμοσθεί η ΠΟΛ 1163/2016, σύμφωνα με την οποία δεν υφίσταται υποχρέωση ακύρωσης των αχρησιμοποίητων θεωρημένων στοιχείων, η θεώρηση των οποίων διενεργήθηκε από το χρόνο παραγωγικής λειτουργίας του συστήματος TAXIS , καθώς και η ΔΕΛ Ζ ΚΦΑΣΕΞ 2016/1.9.2016, σύμφωνα με την οποία δεν αποτελεί παράβαση η απώλεια ή η μη διαφύλαξη των των μη χρησιμοποιηθέντων βιβλίων και στοιχείων.

- Η υπ' αριθμ./2017 Πράξης Επιβολής Προστίμου του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Λιβαδειάς, φορολογικού έτους 2016, με την οποία επιβλήθηκε σε βάρος του αποβιώσαντος

....., ΑΦΜ, πρόστιμο συνολικού ποσού ύψους 2.500,00 €, κοινοποιήθηκε νόμιμα στον αποβιώσαντα την 6.6.2017 με την με αριθμό πρωτοκόλλου/22.5.2017 συστημένη επιστολή σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 5 του ν. 4174/2013.

Σύμφωνα δε με τις διατάξεις της παραγράφου 1 του άρθρου 63 του ν. 4174/2013, εφόσον ο αποβιώσας αμφισβητούσε την πράξη που είχε εκδοθεί σε βάρος του, όφειλε να υποβάλει ενδικοφανή προσφυγή εντός ανατρεπτικής προθεσμίας τριάντα (30) ημερών που αρχίζει από την κοινοποίηση της πράξης ήτοι μέχρι την 6.7.2017, πράγμα το οποίο δεν έπραξε, κατέβαλε δε έναντι του συνολικού προστίμου ποσού 2.500,00 ευρώ, το ποσό των 937,53 ευρώ με ρύθμιση του ν. 4152/13 την 13.7.2017. Αντί αυτού οι κληρονόμοι του μετά το θάνατό του ελεγχόμενου, ο οποίος απεβίωσε την 16.2.2018, ζητούν με την υπ' αριθμ./12.3.2018 την ακύρωση της πράξης και την επιστροφή του ποσού που κατέβαλε ο προσφεύγων.

Οι προσφεύγοντες, με την υπό κρίση ενδικοφανή προσφυγή, ζητούν την ακύρωση των προσβαλλομένων πράξεων, ισχυριζόμενοι ότι :

- Το απωλεσθέν μπλοκ των θεωρημένων αποδείξεων ευρέθη αχρησιμοποίητο σε άριστη κατάσταση και συνυποβλήθηκε από τους προσφεύγοντες με την/12.3.2018 αίτησή τους προς τη Δ.Ο.Υ. Λιβαδειάς, με την οποία ζητούσαν την ακύρωση της υπ' αριθμ./2017 Πράξης Επιβολής Προστίμου.
- Σύμφωνα με την ΠΟΛ.1163/15.11.2016 (άρθρο 2, παρ. Γ') ορίζεται ότι κατά την διακοπή εργασιών επιχειρηματικής δραστηριότητας δεν υφίσταται υποχρέωση ακύρωσης των αχρησιμοποίητων θεωρημένων στοιχείων, η θεώρηση των οποίων διενεργήθηκε από το χρόνο παραγωγικής λειτουργίας του συστήματος TAXIS σε κάθε Δ.Ο.Υ.
- Σύμφωνα με την ΠΟΛ.1026/12.2.2018 ορίζεται ότι η απώλεια ή η μη διαφύλαξη των μη χρησιμοποιηθέντων θεωρημένων βιβλίων και στοιχείων δεν αποτελεί παράβαση των εν λόγω διατάξεων του ΚΦΔ ούτε κάποια άλλη παράβαση, επομένως δεν επιβάλλονται κυρώσεις.

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 7 του ν.4308/2014 ορίζεται ότι :

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' όπως τροποποιήθηκε και ισχύει με το άρθρο 3 του ν.4337/2015 ορίζεται ότι:

«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 τις διατάξεις της παραγράφου 1 του άρθρου 63 του ν 4174/2013 σε συνδυασμό με τις διατάξεις της παρ. 1 του άρθρου 3 της απόφασης Γεν. Γραμ. Δημ. Εσόδων ΠΟΛ.1002/31-12-2013, η ενδικοφανής προσφυγή ασκείται κατά πράξεων των φορολογικών αρχών, εντός ανατρεπτικής προθεσμίας τριάντα (30) ημερών που αρχίζει από την κοινοποίηση της πράξης.

Επειδή, σύμφωνα με τις διατάξεις του των παραγράφων 1,2 και 5 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) κοινοποιηθεί ηλεκτρονικά, σύμφωνα με τις οικείες διατάξεις του ν. 3979/2011 ή στο λογαριασμό του εν λόγω προσώπου ή του νομίμου αντιπροσώπου του ή του φορολογικού εκπροσώπου του στο πληροφοριακό σύστημα της Φορολογικής Διοίκησης, την οποία ακολουθεί ηλεκτρονική ειδοποίηση στη δηλωθείσα διεύθυνση ηλεκτρονικού ταχυδρομείου του,

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

γ) επιδοθεί στο εν λόγω πρόσωπο, κατά τις διατάξεις του Κώδικα Διοικητικής Δικονομίας, μόνο εφόσον δεν είναι δυνατή η επίδοση με άλλον τρόπο. Η κοινοποίηση σύμφωνα με τον Κώδικα Διοικητικής Δικονομίας, κατά το προηγούμενο εδάφιο, θεωρείται νόμιμη, εφόσον γίνει στην τελευταία δηλωθείσα στη Φορολογική Διοίκηση διεύθυνση κατοικίας ή επαγγελματικής εγκατάστασης του εν λόγω προσώπου.

3.....4.....

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, εν προκειμένω η υπ' αριθμ. /2017 Πράξη Επιβολής Προστίμου του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Λιβαδειάς, φορολογικού έτους 2016, με την οποία επιβλήθηκε σε βάρος του αποβιώσαντος, ΑΦΜ, πρόστιμο συνολικού ποσού ύψους 2.500,00 €, πρόστιμο ποσού 2.500,00 € για το φορολογικό έτος 2016 για μη διαφύλαξη ενός (1) μπλοκ Τ.Π.Υ. [1-50] με αρ. πράξης θεώρησης /30.8.2007, κοινοποιήθηκε νόμιμα στον αποβιώσαντα, σύμφωνα με τις σχετικές διατάξεις του άρθρου 5 του ν. 4174/2013, με την με αριθμ. πρωτ. /18.5.2017 συστημένη επιστολή (αριθμός συστημένου RE GR/22.5.2017) και συνεπώς σύμφωνα με τις ίδιες ως άνω διατάξεις η κοινοποίηση συντελέσθηκε **την 6.6.2017.**

Επειδή η υπό κρίση προσφυγή ασκήθηκε εκπρόθεσμα την 4.5.2018, ήτοι μετά την πάροδο της προθεσμίας των τριάντα (30) ημερών από την κοινοποίηση της πράξης **και ως εκ τούτου πρέπει να απορριφθεί ως απαράδεκτη.**

Επειδή οι προσφεύγοντες μετά την παρέλευση της ως άνω προθεσμίας και συγκεκριμένα μετά τον θάνατο του, ο οποίος απεβίωσε την 16.2.2018, υπέβαλαν ως κληρονόμοι του την υπ' αριθμ. /12.3.2018 αίτηση στον Προϊστάμενο της Δ.Ο.Υ. Λιβαδειάς με την οποία ζητούσαν την ακύρωση της με αριθμ. /2017 Πράξης Επιβολής Προστίμου και την επιστροφή του ποσού που κατέβαλε ο αποβιώσας. Επί της εν λόγω αίτησης εκδόθηκε η υπ' αριθμ.

...../13.3.2018 αρνητική απάντηση του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Λιβαδειάς, η οποία συμπεροβάλλεται με την υπό κρίση ενδικοφανή προσφυγή.

Επειδή η ως άνω/13.3.2018 αρνητική απάντηση του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Λιβαδειάς έχει πληροφοριακό χαρακτήρα σε σχέση με την αρχική υπ' αριθμ./2017 πράξη επιβολής προστίμου και απαραδέκτως συμπεροβάλλεται από τους προσφεύγοντες με την υπό κρίση ενδικοφανή προσφυγή, καθόσον ο αποβιώσας έλαβε το πρώτον γνώση για το επιβληθέν σε βάρος του πρόστιμο με την/2017 Πράξη Επιβολής Προστίμου, της οποίας η κοινοποίηση συντελέσθηκε **την 6.6.2017** και κατά της οποίας δεν ασκήσε ενδικοφανή προσφυγή με αποτέλεσμα να οριστικοποιηθεί η πράξη.

Α π ο φ α σ ί ζ ο υ μ ε

Την απόρριψη της με ημερομηνία κατάθεσης 4.5.2018 και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανούς προσφυγής των: α), ΑΦΜ, β), ΑΦΜ, γ), ΑΦΜ και δ), ΑΦΜ ως κληρονόμων του αποβιώσαντος, με ΑΦΜ

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

Υπ' αριθμ./2017 Πράξη Επιβολής Προστίμου του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Λιβαδειάς, φορολογικού έτους 2016.

Πρόστιμο του άρθρου 54 παρ.2 περ.ε' του ν. 4174/2013, λόγω παράβασης των διατάξεων του άρθρου 13 του ίδιου νόμου, φορολογικού έτους 2016 : **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 .