



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ



ΑΑΔΕ
Ανεξάρτητη Αρχή
Δημοσίων Εσόδων

Θεσσαλονίκη 27/2/2018

Αριθμός απόφασης : 519

**ΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ
ΥΠΟΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ &
ΝΟΜΙΚΗΣ ΥΠΟΣΤΗΡΙΞΗΣ**

ΤΜΗΜΑ : Α7' - Επανεξέτασης

Ταχ. Δ/ση : Εγνατία 45

Ταχ. Κώδικας : 54630 – Θεσ/νικη

Τηλέφωνο : 2313-333245

ΦΑΞ : 2313-333258

ΑΠΟΦΑΣΗ

Ο ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΣ ΤΗΣ ΔΙΕΥΘΥΝΣΗΣ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ

Έχοντας υπόψη:

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 1064/27-4-2017 Απόφασης του Διοικητή της Ανεξάρτητης Αρχής Δημοσίων Εσόδων (ΦΕΚ Β' 1440/27-4-2017).

2. Την ΠΟΛ 1069/04-03-2014 Εγκύκλιο της Γενικής Γραμματείας Δημοσίων Εσόδων του Υπουργείου Οικονομικών.

3. Την 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. Την με ημερομηνία κατάθεσης 27/11/2017 και αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανή προσφυγή της, ΑΦΜ, κατοίκου, Τ.Κ., κατά της με αρ. /25-10-2017 πράξης επιβολής προστίμου φορολογικού έτους 2017 του προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. και τα προσκομιζόμενα με αυτήν σχετικά έγγραφα.

5. Την ανωτέρω προσβαλλόμενη πράξη, της οποίας ζητείται η ακύρωση.

6. Την από 6/12/2017 Έκθεση Απόψεων του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ.

7. Την εισήγηση του ορισθέντος υπαλλήλου του Τμήματος Α7 - Επανεξέτασης, όπως αποτυπώνεται στο σχέδιο της απόφασης.

Επί της με αρ. πρωτ./27-11-2017 ενδικοφανούς προσφυγής της , 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./25-10-2017 πράξη επιβολής προστίμου της ΔΟΥ , επιβλήθηκε σε βάρος της προσφεύγουσας, πρόστιμο 2.500,00€ λόγω απώλειας ενός στελέχους Δελτίου Αποστολής, με αριθμηση 51-100 και αρ. πράξης θεώρησης/31-5-2006, κατά παράβαση του άρθρου 13 του Ν 4174/2013, που επισύρει τις κυρώσεις του άρθρου 54, παράγραφος 1 η' και παράγραφος 2 περίπτωση ε', του Ν 4174/2013.

Η ανωτέρω πράξη εκδόθηκε, μετά την κατάθεση στη φορολογική αρχή, από την προσφεύγουσα, της υπ' αριθμ. πρωτ. .../3-1-2017 υπεύθυνης δήλωσης, με την οποία δήλωσε την απώλεια λόγω κλοπής του υπό κρίση στελέχους. Με την με αρ. πρωτ. .../3-1-2017 αίτησή της επικαλέστηκε τις διατάξεις του άρθρου 61 του Ν.4174/2013, για απαλλαγή από το πρόστιμο που προβλέπεται για απώλεια στοιχείου, λόγω ανωτέρας βίας. Το αίτημα της προσφεύγουσας απορρίφθηκε από τον έλεγχο της Δ.Ο.Υ. και εκδόθηκε το προσβαλλόμενο πρόστιμο.

Η προσφεύγουσα, με την υπό κρίση ενδικοφανή προσφυγή, ζητά την ακύρωση της προσβαλλόμενης πράξης επιβολής προστίμου για το λόγο ότι βρέθηκε το απωλεσθέν στέλεχος με πράξη θεώρησης/31-5-2006, το οποίο προσκόμισε στη Δ.Ο.Υ. και το οποίο ακυρώθηκε, σύμφωνα με το προσκομιζόμενο από 25/4/2017 αποδεικτικό ακύρωσης της Δ.Ο.Υ.

Επειδή, σύμφωνα με την παράγραφο 2 του άρθρου 13 του Ν 4174/2013 «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, στην περίπτωση η', της παραγράφου 1 του άρθρου 54, του Ν 4174/2013, όπως ίσχυε κατά την 31/12/2014, ορίζεται ότι «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: α).....,β).....,η)δεν συμμορφώνεται με τις κατά το άρθρο 13 υποχρεώσεις του.».

Επειδή, σύμφωνα με την περίπτωση ε', της παραγράφου 2, του άρθρου 54 του Ν 4174/2013 «Τα πρόστιμα για τις παραβάσεις που αναφέρονται στην παράγραφο 1 καθορίζονται ως

εξής: α)....., β).....ε)δύο χιλιάδες πεντακόσια (2.500) ευρώ στις περιπτώσεις ε` και ζ` και η` της παραγράφου 1»."

Επειδή, στην παράγραφο 1 του άρθρου 63 του Ν 4174/2013 ορίζεται ότι «Ο υπόχρεος, εφόσον αμφισβητεί οποιαδήποτε πράξη που έχει εκδοθεί σε βάρος του από τη Φορολογική Διοίκηση, ή σε περίπτωση σιωπηρής άρνησης οφείλει να υποβάλει ενδικοφανή προσφυγή με αίτημα την επανεξέταση της πράξης στο πλαίσιο διοικητικής διαδικασίας από την Υπηρεσία Εσωτερικής Επανεξέτασης της Φορολογικής Διοίκησης. Η αίτηση υποβάλλεται στη φορολογική αρχή που εξέδωσε την πράξη ή παρέλειψε την έκδοση της και πρέπει να αναφέρει τους λόγους και τα έγγραφα στα οποία ο υπόχρεος βασίζει το αίτημα του. Η αίτηση πρέπει να υποβάλλεται από τον υπόχρεο εντός τριάντα (30) ημερών από την ημερομηνία κοινοποίησης της πράξης σε αυτόν ή από τη συντέλεση της παράλειψης.».

Επειδή, στην παράγραφο 5 του άρθρου 63 του Ν 4174/2013 ορίζεται ότι «Αν η Υπηρεσία Εσωτερικής Επανεξέτασης το κρίνει απαραίτητο, δύναται να καλέσει τον υπόχρεο σε ακρόαση. Σε περίπτωση που προσκομισθούν νέα στοιχεία στην Υπηρεσία Εσωτερικής Επανεξέτασης ή γίνει επίκληση νέων πραγματικών περιστατικών, ο υπόχρεος πρέπει να καλείται σε ακρόαση.»

Επειδή, περαιτέρω με το αρ. πρωτ.: ΔΕΛ Α 1069048 2.5.2014 (ΟΡΘΗ ΕΠΑΝΑΛΗΨΗ) Παροχή οδηγιών για την εφαρμογή των διατάξεων των άρθρων 23, 25, 27, 28, 34, 62 και 66 του ν.4174/2013 "Κώδικας Φορολογικής Διαδικασίας" έγγραφο του Υπουργείου Οικονομικών στις μεταβατικές διατάξεις του ως άνω νόμου διευκρινίζεται ότι ως νέο στοιχείο θεωρείται οποιοδήποτε στοιχείο δεν τελούσε σε γνώση της αρμόδιας για τον τακτικό (οριστικό) έλεγχο φορολογικής αρχής, κατά το χρόνο διενέργειάς του.

Επειδή, με την 165/1990 γνωμοδότηση της Ολομέλειας του Ν.Σ.Κ., έγινε δεκτό ότι οι Δ.Ο.Υ. δεν έχουν εξουσία ανάκλησης των καταλογιστικών τους πράξεων (έστω και μη νόμιμων), μπορούν όμως κατά τη διαδικασία της εξώδικης λύσης της διαφοράς να περιορίσουν ή να διαγράψουν το επιβληθέν πρόστιμο (Εγκ. 1011629/124 ΠΟΛ 1025/1-2-91).

Επειδή, με τις διατάξεις του Ν 4174/2013 επιχειρήθηκε η υιοθέτηση μίας νέας προδικασίας επίλυσης των φορολογικών διαφορών. Ειδικότερα, ο φορολογούμενος, προκειμένου να αμφισβητήσει οποιοδήποτε σε βάρος του φορολογικό καταλογισμό, υποχρεούται να απευθυνθεί στη Διεύθυνση Επίλυσης Διαφορών, με ενδικοφανή προσφυγή. Διά του ως άνω τρόπου, καθιερώνεται η ανατροπή του ισχύοντος, μέχρι την έκδοση του ως άνω νόμου, καθεστώτος, κατά το οποίο πράξη φορολογικού καταλογισμού αρμόδιας Αρχής ήταν δυνατόν να ακυρωθεί μόνο με δικαστική απόφαση, αποκλεισμένης της περιπτώσεως συμμετοχής μίας άλλης (δεύτερης) διοικητικής Αρχής στον καθορισμό της φορολογικής επιβαρύνσεως των φορολογουμένων.

Επειδή, εν προκειμένω, η προσφεύγουσα δήλωσε, με την με αρ. πρωτ. .../3-1-2017 υπεύθυνη δήλωσή της, την απώλεια ενός μπλοκ Δελτίου Αποστολής με πράξη θεώρησης

...../2006. Η προσφεύγουσα, αφού της κοινοποιήθηκε το με αρ. ../2017 Σημείωμα Διαπιστώσεων με τον προσωρινό προσδιορισμό προστίμου από τη Δ.Ο.Υ., προσκόμισε το απωλεσθέν στέλεχος στη Δ.Ο.Υ., το οποίο και ακυρώθηκε, χωρίς να ενημερωθεί για το γεγονός ο έλεγχος της Δ.Ο.Υ., με αποτέλεσμα την έκδοση του προσβαλλόμενου προστίμου.

Επειδή, κατόπιν όλων των ανωτέρω, δεν στοιχειοθετείται πλέον η διαδικαστική παράβαση του άρθρ. 54 παρ. 1 και 2 ν. 4174/2013, διότι το απωλεσθέν στέλεχος έχει ήδη προσκομιστεί και ακυρωθεί.

Α π ο φ α σ ί ζ ο υ μ ε

την **αποδοχή** της από 27/11/2017 και με αριθμό πρωτ. ενδικοφανούς προσφυγής της, ΑΦΜ και την ακύρωση της με αριθμό/25-10-2017 πράξης επιβολής προστίμου, άρθρου 54 ν 4174/2013 φορολογικού έτους 2017 του προϊσταμένου της ΔΟΥ

Εντελλόμεθα όπως αρμόδιο όργανο κοινοποιήσει με τη νόμιμη διαδικασία την παρούσα απόφαση στην υπόχρεη.

Ακριβές Αντίγραφο
Η Υπάλληλος του Αυτοτελούς
Γραφείου Διοικητικής Υποστήριξης

ΜΕ ΕΝΤΟΛΗ ΤΟΥ ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΥ
ΤΗΣ ΔΙΕΥΘΥΝΣΗΣ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ

Ο ΠΡΟΙΣΤΑΜΕΝΟΣ ΤΗΣ
ΥΠΟΔΙΕΥΘΥΝΣΗΣ ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ ΚΑΙ
ΝΟΜΙΚΗΣ ΥΠΟΣΤΗΡΙΞΗΣ

ΚΑΤΣΙΟΥΡΗΣ ΓΕΩΡΓΙΟΣ