



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ



ΑΑΔΕ

Ανεξάρτητη Αρχή
Δημοσίων Εσόδων

Θεσσαλονίκη, 13/11/2017

**ΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ
ΥΠΟΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ ΚΑΙ
ΝΟΜΙΚΗΣ ΥΠΟΣΤΗΡΙΞΗΣ
ΤΜΗΜΑ Α8 - ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ**

Αριθμός απόφασης: 2185

Ταχ. Δ/ση : Εγνατία 45
Ταχ. Κώδικας : 54630 - Θεσσαλονίκη
Τηλέφωνο : 2313-333267
ΦΑΞ : 2313-333258
E-Mail : ded.thess1@n3.syzefxis.gov.gr

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 (ΦΕΚ Β' 1440/27-04-2017).

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' 2759/01-09-2016) Απόφαση του Προϊσταμένου της Διεύθυνσης Επίλυσης Διαφορών «*Παροχή εξουσιοδότησης υπογραφής*».

4. Την με ημερομηνία κατάθεσης**6/2017** και με αριθμό πρωτοκόλλου **ενδικοφανή προσφυγή** τηςμε Α.Φ.Μ.:..... ως πρώην ομόρρυθμου εταίρου και νόμιμου εκπροσώπου της λυθείσας ομόρρυθμης εταιρείας «.....» με **Α.Φ.Μ.:.....** κατά της με αριθ. .../**2017** και αρ. πρωτ. .../**2017** **Πράξης Επιβολής Προστίμου άρθρου 54 Ν.4174/2013 φορολογικής περιόδου 2016** του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. και τα προσκομιζόμενα με αυτή σχετικά έγγραφα.

5. Την με αριθ. .../**2017** και αρ. πρωτ. .../**2017** **Πράξη Επιβολής Προστίμου άρθρου 54 Ν.4174/2013 φορολογικής περιόδου 2016** του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ., της οποίας ζητείται η ακύρωση.

6. Τις απόψεις της Δ.Ο.Υ.

7. Την εισήγηση του ορισθέντος υπαλλήλου του Αυτοτελούς Τμήματος Επανεξέτασης της Υπηρεσίας μας, όπως αποτυπώνεται στο σχέδιο της απόφασης.

Επί της από6/2017 και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανούς προσφυγής τηςως πρώην ομόρρυθμου εταίρου και νόμιμου εκπροσώπου της λυθείσας ομόρρυθμης εταιρείας «....» με **Α.Φ.Μ.:**, 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 με αριθμό .../2017 και αρ. πρωτ. ...5/2017 **Πράξη Επιβολής Προστίμου άρθρου 54 Ν.4174/2013 φορολογικής περιόδου 2016** του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. επιβλήθηκε σε βάρος της ομόρρυθμης εταιρείας «....» πρόστιμο συνολικού ύψους **2.500,00€** για τη μη συμμόρφωση με τις κατά το άρθρο 13 του Ν. 4174/2013 υποχρεώσεις της, που επισύρει τις κυρώσεις του άρθρου 54 της παραγράφου 1 περίπτωση η' σε συνδυασμό με την παράγραφο 2 περίπτωση ε' του Ν. 4174/2013 και συγκεκριμένα για την απώλεια ενός στελέχους Αποδείξεων Λιανικής Πώλησης (αρ. 1 - 50) με Α.Π.Θ./2006 και ενός στελέχους Δελτίων Αποστολής (αρ. 1 - 50) με Α.Π.Θ. .../2006. Το παραπάνω ποσό βεβαιώθηκε από την Δ.Ο.Υ. με τον Α.Χ.Κ. .../2017.

Η ως άνω προσβαλλόμενη πράξη εκδόθηκε από την Δ.Ο.Υ. βάσει της από5/2017 **Έκθεσης Μερικού Ελέγχου Εφαρμογής των διατάξεων Κ.Φ.Δ. (Ν.4174/2013)**. Αιτία του ελέγχου αποτέλεσε η με αριθ.10/2016 αίτηση της προσφεύγουσας για απαλλαγή από πρόστιμο λόγω κλοπής των προαναφερόμενων φορολογικών στοιχείων που υπέβαλλε στην Δ.Ο.Υ. ... και η οποία την διαβίβασε στην αρμόδια για έλεγχο Δ.Ο.Υ. με το με αριθ. πρωτ. .../10/2016 έγγραφό της (αριθ. πρωτ./11/2016 Δ.Ο.Υ.).

Η προσφεύγουσα, με την υπό κρίση **ενδικοφανή προσφυγή**, ζητά την ακύρωση της προσβαλλόμενης πράξης της Δ.Ο.Υ., προβάλλοντας άμεσα ή έμμεσα τον παρακάτω λόγο:

- ✓ Η διοίκηση μη ορθώς επέβαλε το συγκεκριμένο πρόστιμο για την μη συμμόρφωση της ως άνω ομόρρυθμης εταιρείας στις κατά το άρθρο 13 Ν.4174/2013 υποχρεώσεις της, καθώς η απώλεια των εν λόγω φορολογικών στοιχείων, οφείλεται στο γεγονός της κλοπής τους, τα φορολογικά στοιχεία βρίσκονταν σε φακέλους στα ράφια της αποθήκης όπου σημειώθηκε η κλοπή, ήτοι σε γεγονός ανωτέρας βίας, το οποίο δεν μπορούσε ούτε να αποτραπεί ούτε να προβλεφθεί από την προσφεύγουσα, η οποία είχε δείξει την απαιτούμενη επιμέλεια και σύνεση ως προς την τήρηση και φύλαξή τους.

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 των **παρ. 1 και 2 του άρθρου 13 του Ν.4174/2013** ορίζεται ότι: «1. Κάθε πρόσωπο με εισόδημα από επιχειρηματική δραστηριότητα υποχρεούται να τηρεί αξιόπιστο λογιστικό σύστημα και κατάλληλα λογιστικά αρχεία σύμφωνα με τα λογιστικά πρότυπα που προβλέπονται στην ελληνική νομοθεσία, για τη σύνταξη των χρηματοοικονομικών καταστάσεων και άλλων πληροφοριών σύμφωνα με τη φορολογική νομοθεσία. Για την εφαρμογή των διατάξεων του παρόντος νόμου, το λογιστικό σύστημα και τα λογιστικά αρχεία εξετάζονται ως ενιαίο σύνολο και όχι αποσπασματικά τα επιμέρους συστατικά τους, σε ό,τι αφορά την αξιοπιστία και την καταλληλότητά τους... 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 την 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 των **παρ. 1 περ. η' και παρ. 2 περ. ε' του άρθρου 54 του Ν.4174/2013** 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', ζ' και η' της παραγράφου 1».

Επειδή, σύμφωνα με τις διατάξεις του **άρθρου 61 του Ν.4174/2013** ορίζεται ότι: «1. Ο φορολογούμενος δύναται να ζητά απαλλαγή από τόκους ή πρόστιμα σε περίπτωση ανωτέρας βίας. Απαλλαγή δεν χορηγείται, αν δεν έχουν εξοφληθεί, πριν από το αίτημα απαλλαγής, όλοι οι φόροι για τους οποίους επιβλήθηκαν τα πρόστιμα. Απαλλαγή δεν χορηγείται για τόκους και πρόστιμα που επιβάλλονται για ανακριβή δήλωση, καθώς και για τα πρόστιμα που επιβάλλονται για παραβάσεις φοροδιαφυγής. 2. Το αίτημα απαλλαγής απευθύνεται στον Γενικό Γραμματέα και: α) υποβάλλεται εγγράφως, β) περιέχει τα στοιχεία και τον αριθμό φορολογικού μητρώου του φορολογουμένου, γ) φέρει την υπογραφή του φορολογουμένου ή νόμιμα εξουσιοδοτημένου προσώπου, και δ) περιγράφει όλα τα γεγονότα και περιλαμβάνει τα αποδεικτικά στοιχεία που αποδεικνύουν την ανωτέρα βία. 3. Ο Γενικός Γραμματέας αποφαινεται επί του αιτήματος εντός τριάντα (30) ημερών και κοινοποιεί την

απόφαση στον φορολογούμενο. Αν δεν ληφθεί απόφαση εντός της ανωτέρω περιόδου, το αίτημα θεωρείται ότι έχει απορριφθεί».

Επειδή, σύμφωνα με τις διατάξεις της **παρ. 13 της ΠΟΛ.1252/2015 του Υπουργείου Οικονομικών** ορίζεται ότι: «Λαμβάνοντας υπόψη την κείμενη νομοθεσία και νομολογία, ως περίπτωση ανωτέρας βίας γενικά θα μπορούσε να θεωρηθεί οποιοδήποτε ανυπαίτιο για το φορολογούμενο, έκτακτο ή εξαιρετικής φύσης γεγονός, το οποίο δεν αναμενόταν και δεν ήταν δυνατό να προληφθεί ή να αποτραπεί παρά την επίδειξη από πλευράς του κάθε δυνατής επιμέλειας και σύνεσης, ανεξάρτητα εάν το γεγονός είναι αντικειμενικό (φυσικές καταστροφές κλπ.) ή όχι. Τα γεγονότα αυτά, εφόσον αποδεικνύονται με τα στοιχεία που υποβάλλει ο φορολογούμενος, σύμφωνα με την παράγραφο 2 του άρθρου 61, εκτιμώνται από το αρμόδιο όργανο, το οποίο χορηγεί την απαλλαγή κατά την κρίση του».

Επειδή στην προκειμένη περίπτωση:

- ✓ Η προσβαλλόμενη πράξη εκδόθηκε βάσει της από5/2017 Έκθεσης Μερικού Ελέγχου Εφαρμογής των διατάξεων Κ.Φ.Δ. Ν.4174/2013 της ΔΟΥ, σε εκτέλεση της με αρ.../2016 εντολής ελέγχου, μετά την με αριθ. .../10/2016 αίτηση της προσφεύγουσας στην Δ.Ο.Υ. ... κατά την παύση της δραστηριότητας της, για απαλλαγή από τα πρόστιμα που προβλέπονται λόγω απώλειας στοιχείων εξαιτίας ανωτέρας βίας.
- ✓ Η προσφεύγουσα δήλωσε με την με αριθ. .../10/2016 αίτησή της, ότι είχαν κλαπεί από την έδρα της, μεταξύ άλλων ένα μπλοκ Απόδειξη Λιανικής Πώλησης (αρ. 1 - 50) και ένα μπλοκ Δελτίο Αποστολής (αρ. 1 - 50) και επικαλέστηκε το άρθρο 61 του Ν.4174/2013, για την απαλλαγή από τα πρόστιμα που προβλέπονται για απώλεια λόγω ανωτέρας βίας.
- ✓ Στον έλεγχο προσκομίσθηκε α) η με αριθ. πρωτ...../11/2013 βεβαίωση του Τμήματος Ασφαλείας Εχεδώρου της Διεύθυνσης Ασφάλειας Θεσσαλονίκης με την οποία δηλώθηκε από την προσφεύγουσα η κατά την/11/2013 κλοπή στην έδρα της, διαφόρων εμπορευμάτων και συγκεκριμένα ειδών ένδυσης και β) η από ...10/2016 συμπληρωματική δήλωση κλοπής της προσφεύγουσας στην Εισαγγελία Θεσσαλονίκης με την οποία δήλωσε ότι μεταξύ των κλαπέντων στις ...11/2013 στην έδρα της, περιλαμβάνονται και επίμαχα φορολογικά στοιχεία.
- ✓ Από τα στοιχεία που προσκόμισε η προσφεύγουσα, δεν προκύπτει ιδιαίτερη επιμέλεια και σύνεση από μέρους της να προληφθεί ή να αποτραπεί η κλοπή, συνυπολογίζοντας το γεγονός ότι τρία χρόνια από την κλοπή δηλώθηκε συμπληρωματικά η κλοπή των επίμαχων φορολογικών στοιχείων, και ενώ από το σύστημα Taxis προκύπτει δραστηριότητά της στο ενδιάμεσο διάστημα.
- ✓ Ως εκ τούτου λαμβάνοντας υπόψη και τα οριζόμενα στην ΠΟΛ.1252/2015 του Υπουργείου Οικονομικών, η Δ.Ο.Υ. ορθώς προέβη στην έκδοση της προσβαλλόμενης πράξης προστίμου.

Κατόπιν των ανωτέρω, ο ισχυρισμός της προσφεύγουσας περί μη ορθής επιβολής του επίμαχου προστίμου στερείται βασιμότητας και απορρίπτεται ως αλυσιτελώς προβαλλόμενος.

Α π ο φ α σ ί ζ ο υ μ ε

Την απόρριψη της με αριθ. πρωτ. -6/2017 ενδικοφανούς προσφυγής τηςως πρώην ομόρρυθμου εταίρου και νόμιμου εκπροσώπου της λυθείσας ομόρρυθμης εταιρείας «.....» με Α.Φ.Μ.:

Οριστική Φορολογική Υποχρέωση της υπόχρεης με βάση την παρούσα απόφαση:

Φορολογική Περίοδος 2016

Η με αριθ. .../2017 και αρ. πρωτ. ...5/2017 Πράξη Επιβολής Προστίμου άρθρου 54 Ν.4174/2013

	Ποσό
Πρόστιμο	2.500,00€

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

**ΜΕ ΕΝΤΟΛΗ ΤΟΥ ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΥ
ΤΗΣ ΔΙΕΥΘΥΝΣΗΣ ΕΠΙΛΥΣΗΣ
ΔΙΑΦΟΡΩΝ**

**Ο ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΣ ΤΟΥ ΤΜΗΜΑΤΟΣ
Α8 ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ
α.α**

**Ο ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΣ ΤΗΣ
ΥΠΟΔΙΕΥΘΥΝΣΗΣ ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ
ΚΑΙ ΝΟΜΙΚΗΣ ΥΠΟΣΤΗΡΙΞΗΣ**

ΖΑΧΑΡΑΚΗ ΚΑΤΕΡΙΝΑ

ΚΑΤΣΙΟΥΡΗΣ ΓΕΩΡΓΙΟΣ

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 με υποχρέωση