



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ



ΑΑΔΕ

Ανεξάρτητη Αρχή
Δημοσίων Εσόδων

ΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ

ΥΠΟΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ

ΤΜΗΜΑ ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ Α6

Ταχ. Δ/ση : Αριστογείτονος 19

Ταχ. Κώδικας : 176 71 - Καλλιθέα

Τηλέφωνο : 2131604520

ΦΑΞ : 2131604567

Καλλιθέα 18/07/2017

Αριθμός Απόφασης: 4054

ΑΠΟΦΑΣΗ

Ο ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΣ ΤΗΣ ΔΙΕΥΘΥΝΣΗΣ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ

Έχοντας υπ' όψη:

1. Τις διατάξεις :

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

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 1440/ τ. Β'/27.04.2017).

2. Την ΠΟΛ 1069/4.03.2014 Εγκύκλιο της Γενικής Γραμματείας Δημοσίων Εσόδων του Υπουργείου Οικονομικών.

3. Την με αριθ. πρωτ. Δ.Ε.Δ. 1126366 ΕΞ 2016/30.08.2016 (ΦΕΚ 2759/ τ. Β' / 01.09.2016) Απόφαση του Προϊσταμένου της Διεύθυνσης Επίλυσης Διαφορών «Παροχή εξουσιοδότησης υπογραφής».

4. Την με ημερομηνία κατάθεσης 28/03/2017 και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανή προσφυγή της ετερόρρυθμης εταιρείας με την επωνυμία «.....» που εδρεύει στη Νέα Ερυθραία Αττικής, οδόςΤ.Κ.:14671 (ΑΦΜ: Δ.Ο.Υ. ΚΗΦΙΣΙΑΣ), κατά :

α) Της Δημόσιας Οικονομικής Υπηρεσίας (Δ.Ο.Υ.) Κηφισιάς όπως νόμιμα εκπροσωπείται από τον Προϊστάμενο αυτής.

β) της υπ' αριθμ./06.02.2017 Πράξης Επιβολής Προστίμου του άρθ.54 του ν.4174/2013 – της Προϊσταμένης της Δ.Ο.Υ. Κηφισιάς, φορολογικής περιόδου 01/01-31/12/2016, και τα προσκομιζόμενα με αυτήν σχετικά έγγραφα.

5. Την υπ' αριθμ./06.02.2017 Πράξη Επιβολής Προστίμου - άρθ. 54 του ν.4174/2013 – της Προϊσταμένης της Δ.Ο.Υ. Κηφισιάς, φορολογικής περιόδου 01/01-31/12/2016 της οποίας ζητείται

η επανεξέταση και μερική ακύρωση - μεταρρύθμιση, καθώς και την από 06/02/2017 σχετική Έκθεση Ελέγχου της ελέγκτριας της Δ.Ο.Υ. Κηφισιάς.

6. Τις απόψεις της ως άνω φορολογικής αρχής.

7. Την εισήγηση του ορισθέντος Υπαλλήλου του Τμήματος Α6, όπως αποτυπώνεται στο σχέδιο της απόφασης.

Επί της με ημερομηνία κατάθεσης 28/03/2017 και με αριθμό πρωτοκόλλουενδικοφανούς προσφυγής της ετερόρρυθμης εταιρείας με την επωνυμία «.....», η οποία κατατέθηκε εμπρόθεσμα (επίδοση πράξης επιβολής Προστίμου 08/03/2017) και μετά την μελέτη και την αξιολόγηση όλων των υφιστάμενων στο σχετικό φάκελο εγγράφων και των προβαλλόμενων λόγων της ενδικοφανούς προσφυγής, επαγόμεστε τα ακόλουθα:

Με την υπ' αριθμ./06.02.2017 Πράξη Επιβολής Προστίμου - άρθ.54 του ν.4174/2013 – του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Κηφισιάς, επιβλήθηκε σε βάρος της προσφεύγουσας εταιρείας πρόστιμο συνολικού ποσού ύψους 2.500,00 € για το φορολογικό έτος 2016, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 54 παρ. 1η & 2 ε του ν. 4174/2013, λόγω παράβασης των διατάξεων του άρθρου 13 του ίδιου νόμου.

Η παράβαση αφορά τη μη διαφύλαξη ενός (1) θεωρημένου μπλοκ Α.Π.Υ. σελίδες 1-50 με ΑΠΘ/12 της προσφεύγουσας εταιρείας, η οποία κατέθεσε στις 29/12/2016 στην Δ.Ο.Υ. Κηφισιάς την με αριθμ. πρωτ./29.12. 2016 υπεύθυνη δήλωση του άρθρου 8 §4 του Ν.1599/86, (προσήλθε ο διαχειριστής της προσφεύγουσας,- δια της πληρεξουσίου του) στην Δ.Ο.Υ. Κηφισιάς με την οποία δήλωσε την απώλεια του ως άνω φορολογικού στοιχείου .

Συνεπεία της ανωτέρω δήλωσης συντάχθηκε η από 06/02/2017 σχετική Έκθεση Ελέγχου και επιβλήθηκε το ανωτέρω πρόστιμο στην προσφεύγουσα.

Η προσφεύγουσα εταιρεία , με την υπό κρίση ενδικοφανή προσφυγή, ζητά την επανεξέταση και μερική ακύρωση – μεταρρύθμιση της προσβαλλόμενης πράξης, ισχυριζόμενη ότι η απώλεια των φορολογικών της στοιχείων (ένα μπλοκ Α.Π.Υ.) οφείλεται σε λόγους ανωτέρας βίας. Συγκεκριμένα, υποστηρίζει ότι ο λόγος ανωτέρας βίας συνίσταται σε ανακαίνιση που έλαβε χώρα στο υπόγειο του σπιτιού του διαχειριστήτο καλοκαίρι του 2013 όπου ισχυρίζεται ότι χάθηκε το επίμαχο μπλόκ των αποδείξεων, το οποίο δεν χρειάστηκε ποτέ κατά τις εργασίες της εταιρείας, αφού η δραστηριότητα της εταιρείας απευθυνόταν αποκλειστικά σε νομικά πρόσωπα και όχι σε ιδιώτες. .

Επειδή, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 13 παρ. 2 του ν. 4174/2013 όπως τροποποιήθηκε και ισχύει ορίζεται:

« 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 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 54 παρ. 1 περ. η και παρ. 2 περ. ε του ιδίου ως άνω νόμου ορίζεται :

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 το άρθρο 61 παρ. 1 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.»

Επειδή, στην παρ. 13 της II ενότητας της ΠΟΛ 1252/2015 διευκρινίζεται ότι:

«13. Απαλλαγή λόγω ανωτέρας βίας (άρθρο 61)

Με τις διατάξεις του άρθρου 61 παρέχεται η δυνατότητα στον φορολογούμενο να ζητά απαλλαγή από τόκους και πρόστιμα λόγω ανωτέρας βίας, υπό την προϋπόθεση της εξόφλησης πριν την υποβολή του αιτήματος όλων των φόρων για τους οποίους επιβλήθηκαν τα πρόστιμα.

Απαλλαγή μπορεί να χορηγηθεί για τις εκπρόθεσμες δηλώσεις καθώς και για τόκους ή πρόστιμα που έχουν επιβληθεί λόγω παράλειψης υποβολής δήλωσης. Δεν χορηγείται απαλλαγή για τόκους και πρόστιμα που επιβάλλονται για ανακριβή δήλωση ή για παραβάσεις φοροδιαφυγής.

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 υπό εξέταση περίπτωση και σύμφωνα με τα προσκομιζόμενα έγγραφα που συνυποβλήθηκαν με την ενδικοφανή προσφυγή, η προσφεύγουσα (προσήλθε ο διαχειριστής της προσφεύγουσας,- δια της πληρεξουσίου του) κατέθεσε στις 29/12/2016 στην Δ.Ο.Υ. Κηφισιάς την με αριθμ. πρωτ. υπεύθυνη δήλωση του άρθρου 8 §4 του Ν.1599/86, με την οποία δήλωσε την απώλεια ενός (1) θεωρημένου μπλοκ Α.Π.Υ. σελίδες 1-50 με ΑΠΘ/12.

Επειδή, το πρόστιμο επιβάλλεται κατά τον χρόνο που διαπιστώνεται ή πιστοποιείται η απώλεια των στοιχείων (χρόνος υποβολής της υπεύθυνης δήλωσης 29/12/2016), εκτός αν αποδειχθεί με στοιχεία ότι η απώλεια πραγματοποιήθηκε σε προγενέστερο χρόνο κατά τον οποίον ίσχυαν διαφορετικές διατάξεις(άρθρο 5 Ν 2523/97).

Επειδή, στην υπό κρίση υπόθεση δεν μπορεί να πιστοποιηθεί η απώλεια σε προγενέστερο χρόνο, όπως αναγνωρίζει και ο προσφεύγων στη σελίδα δύο (2) της προσφυγής, η απώλεια λαμβάνει χώρα στον χρόνο κατά τον οποίο δηλώθηκε στην αρμόδια ελεγκτική αρχή (χρόνος διάπραξης παράβασης η 29/12/2016), κατά την οποία ισχύουν οι διατάξεις των άρθρων 13 και 54 Ν 4174/2013 που επικαλείται ο έλεγχος και όχι οι διατάξεις του άρθρου 5 Ν 2523/97. Συνεπώς με βάση τα παραπάνω, για την απώλεια στοιχείων στην εξεταζόμενη υπόθεση , επιβάλλεται το πρόστιμο του άρθρου 54 παρ.2 ε Ν 4174/2013 που ανέρχεται σε 2.500 ευρώ (€).

Βάσει των ανωτέρω δεν δύναται να τύχει απαλλαγής του προστίμου σύμφωνα με το άρθρο 61 του ν. 4174/2013 και με τα οριζόμενα στην προαναφερθείσα ΠΟΛ 1252/2015, ούτε να μεταρρυθμιστεί με βάση τις διατάξεις του άρθρου 5 Ν 2523/97

Α π ο φ α σ ί ζ ο υ μ ε

Την απόρριψη της με ημερομηνία κατάθεσης **28/03/2017** και αριθμό πρωτοκόλλουενδικοφανούς προσφυγής της εταιρείας με την επωνυμία «.....», ΑΦΜ :

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

Πρόστιμο άρθρου 54 παρ.2 περ. ε του ν.4174/2013

Συνολικό ποσό 2.500,00 ευρώ

Εντελλόμεθα όπως αρμόδιο όργανο κοινοποιήσει με τη νόμιμη διαδικασία την παρούσα απόφαση στον υπόχρεο.

**Ακριβές Αντίγραφο
Η/Ο Υπάλληλος του Τμήματος
Διοικητικής Υποστήριξης**

**ΜΕ ΕΝΤΟΛΗ ΤΟΥ ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΥ
ΤΗΣ Δ/ΝΣΗΣ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ
Ο ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΣ ΤΗΣ
ΥΠΟΔΙΕΥΘΥΝΣΗΣ ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ
α/α**

ΓΕΩΡΓΙΟΣ ΣΤΑΥΡΙΔΗΣ

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.