



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ



ΑΑΔΕ

Ανεξάρτητη Αρχή
Δημοσίων Εσόδων

Αριθμός Απόφασης: 739/15-03-2017

Διεύθυνση Επίλυσης Διαφορών

Υποδ/νση Επανεξέτασης και Νομικής Υποστήριξης

Τμήμα Α8 – Επανεξέτασης

Εγνατία 45, Τ.Κ.: 546 30 – Θεσσαλονίκη

Αριθ. τηλ.: 2313333254

Αριθ. fax: 2313333258

Ηλεκτρονική δ/νση: ded.thess@n3.syzefxis.gov.gr

Url: www.aade.gr

ΑΠΟΦΑΣΗ

Ο ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΣ ΤΗΣ ΔΙΕΥΘΥΝΣΗΣ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ

Έχοντας υπ' όψη:

1. Τις διατάξεις:

α. Του άρθρου 63 του Ν.4174/2013 (ΚΦΔ) (ΦΕΚ170Α/26-07-2013).

β. Του άρθρου 17 παράγραφος 1 του Ν.4389/2016 (ΦΕΚ94Α/2016).

γ. Του άρθρου 47 παράγραφος 3 του Ν.4331/2015 (ΦΕΚ69Α/2015).

δ. Του άρθρου 59 του Π.Δ.111/2014 (ΦΕΚ178Α/14) «Οργανισμός του Υπουργείου Οικονομικών».

ε. Της με αριθμό Δ6Α1118225ΕΞ2013/24-07-2013 Απόφασης του Γενικού Γραμματέα Δημοσίων Εσόδων του Υπουργείου Οικονομικών (ΦΕΚ1893Β/2013) «Καθορισμός της διάρθρωσης και των αρμοδιοτήτων της Υπηρεσίας Εσωτερικής Επανεξέτασης της Γενικής Γραμματείας Δημοσίων Εσόδων, καθώς και απαραίτητων λεπτομερειών λειτουργίας αυτής».

στ. Της με αριθμό Δ6Α1198069ΕΞ2013/30-12-2013 Απόφασης του Γενικού Γραμματέα Δημοσίων Εσόδων του Υπουργείου Οικονομικών (ΦΕΚ3367Β/2013) «Μετονομασία και ανακαθορισμός των αρμοδιοτήτων και της εσωτερικής διάρθρωσης της Υπηρεσίας Εσωτερικής Επανεξέτασης της Γενικής Γραμματείας Δημοσίων Εσόδων του Υπουργείου Οικονομικών».

ζ. Της με αριθμό Δ.ΟΡΓ.Α1159205ΕΞ2014 Απόφασης της Γενικής Γραμματείας Δημοσίων Εσόδων του Υπουργείου Οικονομικών (ΦΕΚ3250Β/04-12-2014) «Τροποποίηση και συμπλήρωση της με αριθμό Δ6Α1058824ΕΞ2014/08-04-2014 Απόφασης του Γ.Γ.Δ.Ε. του Υπουργείου Οικονομικών ως προς τις Διευθύνσεις Στρατηγικού Σχεδιασμού και Οικονομικής Διοίκησης, Επίλυσης Διαφορών και Εφαρμογής της Φορολογικής Πολιτικής και Νομοθεσίας».

η. Της με αριθμό Δ.ΟΡΓ.Α1006534ΕΞ2014 Απόφασης του Γ.Γ.Δ.Ε. του Υπουργείου Οικονομικών (ΦΕΚ165Β/19-01-2015) «Ανακαθορισμός της καθ' ύλην αρμοδιότητας και του χρόνου έναρξης λειτουργίας του Αυτοτελούς Τμήματος Επανεξέτασης της Διεύθυνσης Επίλυσης Διαφορών της Γ.Γ.Δ.Ε., καθώς και του χρόνου έναρξης λειτουργίας του Αυτοτελούς Τμήματος Επανεξέτασης, Νομικής και Διοικητικής Υποστήριξης της ίδιας Διεύθυνσης και της καθ' ύλην αρμοδιότητας του Γραφείου Επανεξέτασης του ίδιου Τμήματος».

θ. Της με αριθμό Δ.ΟΡΓ.Α1118063ΕΞ2016/05-08-2016 Απόφασης του Γ.Γ. της Γ.Γ.Δ.Ε. του Υπουργείου Οικονομικών (ΦΕΚ2562Β/19-08-2016) με θέμα «Τροποποίηση της με αριθμό Δ6Α1058824ΕΞ2014/08-04-2014 Απόφασης του Γ.Γ.Δ.Ε. του Υπουργείου Οικονομικών, ως προς τις Δ.Ε.Δ. και Εσωτερικού Ελέγχου της Γ.Γ.Δ.Ε.».

ι. Της με αριθμό Δ.Ε.Δ.1126366/ΕΞ2016/30-08-2016 Απόφασης του Προϊσταμένου της Διεύθυνσης Επίλυσης Διαφορών (ΦΕΚ2759Β/01-09-2016).

ια. Της Απόφασης ΠΟΛ.1002/31-12-2013 του Γ.Γ.Δ.Ε. (ΦΕΚ55Β/16-01-2014).

2. Την Εγκύκλιο ΠΟΛ.1069/04-03-2014 της Γ.Γ.Δ.Ε. του Υπουργείου Οικονομικών.

3. Την με ημερομηνία κατάθεσης .../.../2016 και με αριθμό πρωτοκόλλου Ενδικοφανή Προσφυγή τ... κ. του με Α.Φ.Μ.:, ... οποί... διατηρεί ατομική επιχείρηση στ... με κύρια δραστηριότητα το λιανικό εμπόριο ειδών παντοπωλείου, κατά της με αριθμό/.....-2016 Απόφασης Επιβολής Προστίμου [Ν.4308/2014 (Ε.Λ.Π.) και άρθρο 54 του Ν.4174/2013 (Κ.Φ.Δ.)] του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ.

....., για το φορολογικό έτος 2016 (01/01/2016 – 31/12/2016).

4. Την ως άνω οριστική πράξη του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. σε βάρος τ... προσφεύγο..... .

5. Την από .../.../2016 Έκθεση Απόψεων του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. επί της υπό κρίση Ενδικοφανούς Προσφυγής, με την οποία εισηγείται την απόρριψή της και την επικύρωση της προσβαλλόμενης πράξης.

6. Την Εισήγηση του ορισθέντος υπαλλήλου του Τμήματος Α8 – Επανεξέτασης της Διεύθυνσης Επίλυσης Διαφορών, όπως αποτυπώνεται στο σχέδιο της Απόφασης.

Επί της από .../.../2016 και με αριθμό πρωτοκόλλου Ενδικοφανούς Προσφυγής τ...
κ. του με Α.Φ.Μ.:, η οποία **κατατέθηκε εμπρόθεσμα** και μετά από μελέτη και αξιολόγηση όλων των υφιστάμενων στον σχετικό φάκελο εγγράφων και των προβαλλόμενων λόγων της υπό κρίση Ενδικοφανούς Προσφυγής, επαγόμαστε τα ακόλουθα:

Με την με αριθμό/...-...-2016 προσβαλλόμενη **Απόφαση Επιβολής Προστίμου [Ν.4308/2014 (Ε.Λ.Π.) και άρθρο 54 του Ν.4174/2013 (Κ.Φ.Δ.)]** του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ., για το **φορολογικό έτος 2016**, επιβλήθηκε σε βάρος τ... προσφεύγο..... **πρόστιμο 2.500,00 €**, επειδή, από τον φορολογικό έλεγχο που διενήργησε η Δ.Ο.Υ. στην ατομική τ... επιχείρηση, διαπιστώθηκε ότι **δεν διαφύλαξε – απώλεσε τον με αριθμό μητρώου φορολογικό ηλεκτρονικό μηχανισμό (Φ.Η.Μ.), τύπου SYNTHEX 700, με ημερομηνία έναρξης χρήσης την .../.../2007, τον οποίο διατηρούσε και χρησιμοποιούσε στην έδρα της ατομικής τ... επιχείρησης, γεγονός που συνεπάγεται την μη συμμόρφωσή τ... με τις κατά τις διατάξεις του άρθρου 13 του Ν.4174/2013 (Κ.Φ.Δ.) υποχρεώσεις τ...**,

κατά παράβαση των συνδυασμένων διατάξεων του άρθρου 7 παράγραφος 1 του Ν.4308/2014 (Ε.Λ.Π.) και του άρθρου 13 του Ν.4174/2013 (Κ.Φ.Δ.), όπως ισχύουν που επισύρει την κύρωση – πρόστιμο που προβλέπεται από τις διατάξεις του άρθρου 54 παράγραφος 1 περίπτωση η) και παράγραφος 2 περίπτωση ε) του Ν.4174/2013 (Κ.Φ.Δ.), δηλαδή **πρόστιμο 2.500,00 €**.

Η δε προσβαλλόμενη με αριθμό/...-...-2016 **Απόφαση Επιβολής Προστίμου [Ν.4308/2014 (Ε.Λ.Π.) και άρθρο 54 του Ν.4174/2013 (Κ.Φ.Δ.)]** εδράζεται στις ελεγκτικές επαληθεύσεις, στο πόρισμα και στη διαπιστωθείσα παράβαση του ελέγχου που καταγράφονται λεπτομερώς και αναλυτικά στην από/.../2016 Έκθεση Ελέγχου Ε.Λ.Π. (Ν.4308/2014) της Δ.Ο.Υ., για το φορολογικό έτος 2016 της ατομικής επιχείρησης τ... προσφεύγο..... .

... προσφεύγ.....κ. του με Α.Φ.Μ.:, με την με ημερομηνία κατάθεσης .../.../2016 και με αριθμό πρωτοκόλλου **Ενδικοφανή Προσφυγή**, ζητά να γίνει αυτή δεκτή και να ακυρωθεί άλλως τροποποιηθεί προς όφελός τ... η ως άνω προσβαλλόμενη πράξη του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ., προβάλλοντας τους ακόλουθους λόγους όπως αυτοί διατυπώθηκαν:

1.

... προσφεύγ.....στερήθηκε του δικαιώματος της προηγούμενης ακρόασης, πριν από την επιβολή, σε βάρος τ..., της προσβαλλόμενης διοικητικής πράξης, το οποίο θεμελιώνεται με τις διατάξεις του άρθρου 20 παράγραφος 2 του Συντάγματος. Εάν είχε τη δυνατότητα της προηγούμενης ακρόασης θα μπορούσε να προσκομίσει στον έλεγχο αποδεικτικά στοιχεία ότι κατείχε τον επίμαχο φορολογικό ηλεκτρονικό μηχανισμό, έως του χρονικού σημείου της κλοπής του, χωρίς λειτουργία ή με αναστολή λειτουργίας.

2.

Δεν πληρείται αντικειμενικά η υπόσταση της παράβασης των διατάξεων του άρθρου 13 του Ν.4174/2013 (Κ.Φ.Δ.), διότι η φορολογική μνήμη του επίμαχου φορολογικού ηλεκτρονικού μηχανισμού και τα αρχεία που αυτός είχε δημιουργήσει διαφυλάσσονταν από τ..ν προσφεύγο..... κανονικά και σε ασφαλές μέρος, απωλέσθησαν δε όχι από αμέλειά τ..., αλλά συνεπεία εγκληματικής ενέργειας που τελέσθηκε σε βάρος τ... . Το γεγονός δε ότι ανακάλυψε την απώλεια του επίμαχου

φορολογικού μηχανισμού μετά από τρία (3) έτη και εννέα (9) μήνες δεν σημαίνει ότι επέδειξε αμέλεια στη διαφύλαξή τους.

3.

Για τις παραβάσεις της μη διαφύλαξης – απώλειας των φορολογικών βιβλίων και στοιχείων που ανάγονται σε διαχειριστικές περιόδους πριν από την 01/01/2014, εφαρμόζονται οι μεταβατικές διατάξεις του άρθρου 7 παράγραφος 3 του Ν.4337/2015 και επιβάλλονται τα πρόστιμα της περίπτωσης ζ), τα οποία είναι μειωμένα στο ένα τρίτο (1/3) των οριζόμενων από τις διατάξεις του άρθρου 5 του Ν.2523/1997. Στην ένδικη υπόθεση, η μη διαφύλαξη – απώλεια, λόγω κλοπής, του επίμαχου φορολογικού μηχανισμού επήλθε, αδιαμφισβήτητα, κατά τη νύκτα της .../01/2012 προς .../01/2012 και, ως εκ τούτου, η καταλογισθείσα παράβαση ανάγεται σε διαχειριστική περίοδο πριν από την 01/01/2014. Συνεπώς, το πρόστιμο θα πρέπει να περιοριστεί στο ένα τρίτο (1/3) του επιβληθέντος.

Επειδή, με τις διατάξεις του άρθρου 2 παράγραφος 1 του Ν.4174/2013 (Κ.Φ.Δ.) (ΦΕΚ170Α/26-07-2013) ορίζεται το πεδίο εφαρμογής του Κώδικα Φορολογικής Διαδικασίας.

Επειδή, με τις διατάξεις του άρθρου 23 του Ν.4174/2013 (Κ.Φ.Δ.) ορίζονται οι εξουσίες της Φορολογικής Διοίκησης.

Επειδή, με τις διατάξεις του άρθρου 45 του Ν.4174/2013 (Κ.Φ.Δ.) απαριθμούνται οι εκτελεστοί τίτλοι για την είσπραξη των φόρων και των λοιπών εσόδων του Δημοσίου.

Αναφορικά με τους προβαλλόμενους λόγους τ... προσφεύγο.....:

Οι προβαλλόμενοι λόγοι και ισχυρισμοί τ... προσφεύγο..... απορρίπτονται ως νόμω και ουσία αβάσιμοι και αναπόδεικτοι, κρίνονται δε ως αλυσιτελώς και παρελκυστικώς προβαλλόμενοι, για τους λόγους που αναπτύσσονται στο κάτωθι σκεπτικό:

Επειδή, με τις διατάξεις του άρθρου 7 παράγραφος 1 του Ν.4308/2014 (Ε.Λ.Π.) (ΦΕΚ251Α/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 την λήξη της περιόδου.

β) Τον χρόνο που ορίζεται από άλλη νομοθεσία.».

Επειδή, με τις διατάξεις του άρθρου 13 του Ν.4174/2013 (Κ.Φ.Δ.) 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 την 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 στην 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 υποχρέωση υποβολής δήλωσης ή

β) εφόσον συντρέχουν οι προϋποθέσεις της παραγράφου 2 του άρθρου 36 του Κώδικα, έως ότου παραγραφεί το δικαίωμα έκδοσης από την 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.

3. Με απόφαση του Γενικού Γραμματέα ορίζονται οι αναγκαίες λεπτομέρειες για την εφαρμογή του παρόντος άρθρου.».

Επειδή, με τις διατάξεις του άρθρου 8 (υποχρεώσεις κατόχου/χρήστη Φορολογικών Ηλεκτρονικών Μηχανισμών (Φ.Η.Μ.) παράγραφος 8.4. της Απόφασης ΠΟΛ.1068/24-03-2015 (ΦΕΚ497Β/01-04-2015) του Γ.Γ.Δ.Ε. του ΥΠ.ΟΙΚ. (Διαδικασίες έγκρισης και ανάκλησης Φ.Η.Μ.. Υποχρεώσεις κατόχων άδειας καταλληλότητας Φ.Η.Μ., πωλητών Φ.Η.Μ., πιστοποιημένων τεχνικών Φ.Η.Μ., κατόχων – χρηστών Φ.Η.Μ.) ορίζεται ότι

«Ο κάτοχος/χρήστης Φ.Η.Μ. έχει τις κάτωθι υποχρεώσεις:

8.4. Είναι υπεύθυνος για την φύλαξη και την καλή λειτουργία του Φ.Η.Μ. πριν και μετά από την πλήρωση της φορολογικής μνήμης και ειδικότερα για τη δυνατότητα παραγωγής αναφορών ανάγνωσης φορολογικής μνήμης.».

Επειδή, με τις διατάξεις του άρθρου 7 (διαφύλαξη λογιστικών αρχείων) παράγραφος 1 περίπτωση 7.1.2. της εγκυκλίου ΠΟΛ.1003/31-12-2014 του Γ.Γ.Δ.Ε. του ΥΠ.ΟΙΚ. (Παροχή οδηγιών για την εφαρμογή των διατάξεων του Ν.4308/2014 (ΦΕΚ251Α/2014) περί των «Ελληνικών Λογιστικών Προτύπων, συναφείς ρυθμίσεις και άλλες διατάξεις») ορίζεται ότι

«7.1.2. Από τις διατάξεις του παρόντος νόμου (Ν.4308/2014) δεν ορίζεται ο τόπος τήρησης και διαφύλαξης των βιβλίων και των στοιχείων. Συνεπώς, αυτά μπορούν να τηρούνται και να φυλάσσονται οπουδήποτε, ακόμη και κατά τη διάρκεια της περιόδου που αφορούν, με την προϋπόθεση να επιδεικνύονται και να δίνονται στον έλεγχο όταν αυτά ζητηθούν, εντός ευλόγου χρόνου. Σημειώνεται, ωστόσο, ότι άλλα νομοθετήματα δύναται να ρυθμίζουν με διαφορετικό τρόπο το θέμα της διαφύλαξης των βιβλίων και των στοιχείων (σχετικές και οι διατάξεις της παραγράφου 2 του άρθρου 13 του Ν.4174/2013).».

Επειδή, με τις διατάξεις του άρθρου 54 παράγραφος 1 περίπτωση η) και παράγραφος 2 περίπτωση ε) του Ν.4174/2013 (Κ.Φ.Δ.) ορίζεται ότι

«1. Για κάθε μία από τις παρακάτω παραβάσεις επιβάλλεται πρόστιμο στον φορολογούμενο ή οποιοδήποτε πρόσωπο, εφόσον υπέχει αντίστοιχη υποχρέωση από τον Κώδικα ή την 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 ευρώ (2.500,00 €), στις περιπτώσεις ε), ζ), η), ι) και ιδ) της παραγράφου 1.».

Επειδή, με τις διατάξεις του άρθρου 62 παράγρ. 4 του Ν.4174/2013 (Κ.Φ.Δ.) ορίζεται ότι

«4. Ο φορολογούμενος ή το ευθυνόμενο πρόσωπο καλείται εγγράφως από τον Γενικό Γραμματέα να υποβάλλει ενδεχόμενες αντιρρήσεις του σχετικά με επικείμενη έκδοση πράξης επιβολής προστίμων τουλάχιστον είκοσι (20) ημέρες πριν από την έκδοσή της, με εξαίρεση τις υποχρεώσεις καταβολής προστίμων για διαδικαστικές παραβάσεις, καθώς και για πρόστιμα τα οποία προκύπτουν και επιβάλλονται κατά τον άμεσο, διοικητικό, εκτιμώμενο ή προληπτικό προσδιορισμό του φόρου.».

Επειδή, με τις διατάξεις της με αριθ. πρωτ. ΔΕΛ Α 1069048 ΕΞ 2014 και ημερομηνία 02/05/2014 ερμηνευτικής εγκυκλίου του Γ.Γ.Δ.Ε. του Υπουργείου Οικονομικών, περί παροχής οδηγιών για την εφαρμογή των διατάξεων των άρθρων 23, 25, 27, 28, 34, 62 και 66 του Ν.4174/2013 (Κ.Φ.Δ.), ορίζεται ότι

«Άρθρο 62.

..... **δεν κοινοποιείται σημείωμα διαπιστώσεων και προσωρινός προσδιορισμός προστίμου στις περιπτώσεις πράξεων επιβολής προστίμων που αφορούν διαδικαστικές παραβάσεις, καθώς και για τις πράξεις επιβολής προστίμων τα οποία προκύπτουν και επιβάλλονται κατά τον άμεσο, διοικητικό, εκτιμώμενο ή προληπτικό προσδιορισμό του φόρου.».**

Επειδή, αναφορικά με τον πρώτο προβαλλόμενο λόγο τ... προσφεύγο....., η με αριθμό/.../-2016 προσβαλλόμενη Απόφαση Επιβολής Προστίμου [Ν.4308/2014 (Ε.Λ.Π.) και άρθρο 54 του Ν.4174/2013 (Κ.Φ.Δ.)] του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. ερείδεται στην από .../.../2016 Έκθεση Ελέγχου Ε.Λ.Π (Ν.4308/2014) της ίδιας Δ.Ο.Υ. για το φορολογικό έτος 2016 της ατομικής επιχείρησης τ... προσφεύγο..... . Με την εν λόγω προσβαλλόμενη πράξη επιβλήθηκε σε βάρος

τ... προσφεύγο..... πρόστιμο που αφορά σε **διαδικαστική παράβαση του άρθρου 54 του Ν.4174/2013 (Κ.Φ.Δ.)**, για την οποία η Φορολογική Διοίκηση δεν ήταν υπόχρεη στη σύνταξη σημειώματος διαπιστώσεων και προσωρινής πράξης προστίμου (άρθρο 28 παράγραφος 1 του Ν.4174/2013) και, συνεπώς, ορθώς προέβη στην κατευθείαν έκδοση της οριστικής πράξης (άρθρο 28 παράγραφος 2 του Ν.4174/2013), η οποία, ακολούθως, κοινοποιήθηκε νόμιμα στ...ν προσφεύγο..... .

Επειδή, το γεγονός της διάρρηξης του καταστήματος – έδρας της ατομικής επιχείρησης τ... προσφεύγο..... συνέβη τη νύκτα της .../01/2012 προς .../01/2012 και δηλώθηκε από τ..ν ίδι.. στον αρμόδιο αστυνομικό σταθμό την .../01/2012, η δε κλοπή του με αριθμό μητρώου επίμαχου φορολογικού ηλεκτρονικού μηχανισμού (Φ.Η.Μ.) διαπιστώθηκε από τ..ν προσφεύγο..... την .../09/2015 και δηλώθηκε από την ίδια στον αρμόδιο αστυνομικό σταθμό την .../09/2015, **έχοντας, δηλαδή, παρέλθει χρονικό διάστημα τριών (3) ετών και οκτώ (8) μηνών.**

Επιπροσθέτως, ... προσφεύγ..... υπέβαλε στην αρμόδια Δ.Ο.Υ., κατά την .../01/2016, την με αριθμό πρωτοκόλλου/...-01-2016 γνωστοποίηση περί της προαναφερθείσας κλοπής του επίμαχου φορολογικού ηλεκτρονικού μηχανισμού, δηλαδή **μετά την πάροδο χρονικού διαστήματος μεγαλύτερου των τεσσάρων (4) μηνών** από την φερόμενη διαπίστωση του γεγονότος της κλοπής.

Τα ως άνω αναφερθέντα **δημιουργούν εύλογα ερωτήματα και απορίες αναφορικά με την κλοπή – απώλεια του επίμαχου φορολογικού ηλεκτρονικού μηχανισμού.**

Επειδή, για την παράβαση της μη διαφύλαξης – απώλειας χρόνος αναγωγής είναι εκείνος που έλαβε αποδεδειγμένα χώρα το γεγονός και σε περίπτωση μη απόδειξης από τον φορολογούμενο του χρόνου τέλεσης της παράβασης, ο χρόνος που δηλώνεται το γεγονός (**Ιωάννης Τζίμας, Παραβάσεις – Πρόστιμα Κ.Β.Σ., εκδόσεις PROSVASIS, 2008, σελίδα 58**).

Επειδή, αναφορικά με τον τρίτο προβαλλόμενο λόγο τ... προσφεύγο....., η ένδικη παράβαση της μη διαφύλαξης – απώλειας του με αριθμό μητρώου φορολογικού ηλεκτρονικού μηχανισμού (Φ.Η.Μ.) ανάγεται στον χρόνο κατά τον οποίο το γεγονός έγινε γνωστό στην Φορολογική Διοίκηση και όχι στον χρόνο που φέρεται να συνέβη το γεγονός της κλοπής του φορολογικού ηλεκτρονικού μηχανισμού που δεν αποδεικνύεται. Ειδικότερα, η Φορολογική Διοίκηση έλαβε γνώση του γεγονότος της μη διαφύλαξης – απώλειας του επίμαχου φορολογικού ηλεκτρονικού μηχανισμού κατά την .../01/2016, χρόνος κατά τον οποίο ... προσφεύγ..... υπέβαλε στην αρμόδια Δ.Ο.Υ. την με αριθμό πρωτοκόλλου/...-01-2016 γνωστοποίηση περί της κλοπής του εν λόγω φορολογικού ηλεκτρονικού μηχανισμού. Συνεπώς, ορθώς η Φορολογική Διοίκηση ανήγαγε την παράβαση στο φορολογικό έτος 2016 (01/01/2016 – 31/12/2016) και εφάρμοσε τις ισχύουσες συνδυασμένες διατάξεις του άρθρου 7 παράγραφος 1 του Ν.4308/2014 (Ε.Λ.Π.) και των άρθρων 13 και 54 του Ν.4174/2013 (Κ.Φ.Δ.).

Επειδή, κατά γενική αρχή του δικαίου, άγνοια περί την ύπαρξη ή την ισχύ κανόνα δικαίου δεν συγχωρείται.

Επειδή, με τις διατάξεις του **άρθρου 65 του Ν.4174/2013 (Κ.Φ.Δ.)** ορίζεται ότι *«Σε περίπτωση αμφισβήτησης πράξης προσδιορισμού φόρου στα πλαίσια Ενδικοφανούς Προσφυγής, ο φορολογούμενος ή οποιοδήποτε άλλο πρόσωπο που προβαίνει στην εν λόγω αμφισβήτηση φέρει το βάρος της απόδειξης της πλημμέλειας της πράξης προσδιορισμού του φόρου.»*, πλην, όμως, ... προσφεύγ..... **δεν επικαλείται κανένα νέο στοιχείο προς επίρρωση των ισχυρισμών τ... .**

Επειδή, από την από .../.../2016 οικεία Έκθεση Ελέγχου Ε.Λ.Π. (Ν.4308/2014) της Δ.Ο.Υ. για την ατομική επιχείρηση τ... προσφεύγο....., **συνάγεται πλήρης και βεβαία**

πεποίθηση αναφορικά με τη διαπιστωθείσα, σε βάρος τ..., παράβαση της μη διαφύλαξης – απώλειας του με αριθμό μητρώου φορολογικού ηλεκτρονικού μηχανισμού (Φ.Η.Μ.), τον οποίο διατηρούσε στην έδρα, γεγονός που συνεπάγεται την μη συμμόρφωσή τ... με τις κατά τις διατάξεις του άρθρου 13 του Ν.4174/2013 (Κ.Φ.Δ.) υποχρεώσεις τ... .

Επειδή, ο φορολογικός έλεγχος στην ατομική τ... επιχείρηση διενεργήθηκε στα πλαίσια της νομιμότητας και της χρηστής διοίκησης, όπως αποδεικνύεται από τις βάσιμες και πλήρως αιτιολογημένες διαπιστώσεις που διατυπώνονται στην από .../.../2016 οικεία Έκθεση Ελέγχου Ε.Λ.Π. (Ν.4308/2014) της Δ.Ο.Υ., στην οποία αιτιολογείται πλήρως, εμπεριστατωμένα και σύμφωνα με τα πραγματικά δεδομένα και γεγονότα που έλαβαν χώρα, το φορολογικό αδίκημα – παράβαση που περιγράφεται στη σελίδα 2 της παρούσας. Για τους λόγους αυτούς, **οι διαπιστώσεις του ελέγχου, όπως διατυπώνονται στην προαναφερθείσα οικεία Έκθεση Ελέγχου, γίνονται πλήρως αποδεκτές.**

Για όλους τους ανωτέρω λόγους

Αποφασίζουμε

Την απόρριψη στο σύνολο της με ημερομηνία κατάθεσης .../.../2016 και με αριθμό πρωτοκόλλου Ενδικοφανούς Προσφυγής τ... κ. του με Α.Φ.Μ.:

**Οριστική φορολογική υποχρέωση τ... προσφεύγο..... –
Καταλογιζόμενο πρόστιμο με βάση την παρούσα Απόφαση:**

Φορολογικό έτος 2016 (01/01/2016 – 31/12/2016)

Η με αριθμό/...-2016 Απόφαση Επιβολής Προστίμου [Ν.4308/2014 (Ε.Λ.Π.) και άρθρο 54 του Ν.4174/2013 (Κ.Φ.Δ.)] του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ., με βάση τις διατάξεις του άρθρου 54 παράγραφος 1 περίπτωση η) και παράγραφος 2 περίπτωση ε) του Ν.4174/2013 (Κ.Φ.Δ.), ως ακολούθως:

Πρόστιμο **2.500,00 €.**

Εντελλόμεθα όπως αρμόδιο όργανο κοινοποιήσει με τη νόμιμη διαδικασία την παρούσα Απόφαση στ...ν προσφεύγο..... .

Με εντολή του Προϊσταμένου της
Διεύθυνσης Επίλυσης Διαφορών

Ο Προϊστάμενος της
Υποδιεύθυνσης Επανεξέτασης
και Νομικής Υποστήριξης

Σημείωση :

Κατά της Απόφασης αυτής επιτρέπεται η άσκηση Προσφυγής ενώπιον των αρμόδιων Διοικητικών Δικαστηρίων εντός τριάντα (30) ημερών από την κοινοποίησή της.