



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ



ΑΑΔΕ

Ανεξάρτητη Αρχή
Δημοσίων Εσόδων

ΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ

ΥΠΟΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ

ΤΜΗΜΑ ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ Α3

Ταχ. Δ/ση : Αριστογείτονος 19

Ταχ. Κώδικας : 176 71 - Καλλιθέα

Τηλέφωνο :

ΦΑΞ :

Καλλιθέα, 16/01/2017

Αριθμός απόφασης: 396

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. Της παρ. 3 του άρθρου 47 του ν. 4331/2015 (ΦΕΚ Α' 69).

γ. Της παρ. 1 του άρθρου 17 του ν. 4389/2016 (ΦΕΚ Α' 94).

δ. Του άρθρου 59 του π.δ. 111/2014 (Α' 178) «Οργανισμός του Υπουργείου Οικονομικών».

ε. Του άρθρου 6 της αριθμ. Δ6Α 1058824 ΕΞ 2014 (ΦΕΚ Β' 865, 1079 και 1846) Απόφασης του Γενικού Γραμματέα Δημοσίων Εσόδων του Υπουργείου Οικονομικών «Ανακαθορισμός της εσωτερικής διάρθρωσης και των αρμοδιοτήτων οργανικών μονάδων της Γενικής Γραμματείας Δημοσίων Εσόδων του Υπουργείου Οικονομικών και μετονομασία ορισμένων από αυτές», όπως τροποποιήθηκε και ισχύει.

στ. Της ΠΟΛ 1002/31.12.2013 Απόφασης του Γενικού Γραμματέα Δημοσίων Εσόδων (ΦΕΚ Β' 55/16-1-2014) «Εφαρμογή των διατάξεων του άρθρου 63 του ν. 4174/2013 (Ειδική Διοικητική Διαδικασία – Ενδικοφανής προσφυγή), όπως αυτό τροποποιήθηκε και ισχύει από 1/1/2014 και καθορισμός λεπτομερειών για τη λειτουργία της Διεύθυνσης Επίλυσης Διαφορών (πρώην Υπηρεσίας Εσωτερικής Επανεξέτασης) της Γενικής Γραμματείας Δημοσίων Εσόδων, την εφαρμοστέα διαδικασία και τον τρόπο έκδοσης των αποφάσεων αυτής».

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 2759 / τ. Β' / 01.09.2016) Απόφαση του Προϊσταμένου της Διεύθυνσης Επίλυσης Διαφορών.

4. Τη με ημερομηνία κατάθεσηςκαι αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανή προσφυγή της, ΑΦΜ, κατοίκου επί της οδού, κατά

της υπ'αριθμ.....Απόφασης Επιβολής Προστίμου φορολογικού έτους 2014, του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ., και τα προσκομιζόμενα με αυτήν σχετικά έγγραφα.

5. Την υπ'αριθμ.....Απόφαση Επιβολής Προστίμου φορολογικού έτους 2014, του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. καθώς και την από 11/07/2016 έκθεση μερικού ελέγχου Κ.Φ.Α.Σ., του ελεγκτή της Δ.Ο.Υ., των οποίων ζητείται η ακύρωση άλλως η τροποποίηση.

6. Τις απόψεις της Δ.Ο.Υ.

7. Την εισήγηση του ορισθέντος υπαλλήλου του Τμήματος Α3 όπως αποτυπώνεται στο σχέδιο της απόφασης.

Επί της με ημερομηνία κατάθεσηςκαι αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανούς προσφυγής της, 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.....Απόφαση Επιβολής Προστίμου φορολογικού έτους 2014 του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. επιβλήθηκε στην προσφεύγουσα πρόστιμο σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 54 του ν.4174/2013 (Κ.Φ.Δ.) λόγω παράβασης του άρθρου 13 του ιδίου νόμου και του άρθρου 9 παρ.5 του ν.4093/2012 (Κ.Φ.Α.Σ.) ποσού **2.500,00 ευρώ**.

Η παράβαση αφορά σε απώλεια ενός στελέχους Δελτίων Αποστολής με αριθμό πράξης θεώρησηςκαι αρίθμηση 1-50 κατά παράβαση των διατάξεων του άρθρου 9 παρ.5 του ν.4093/2012 (Κ.Φ.Α.Σ.).

Η ως άνω προσβαλλόμενη πράξη εκδόθηκε κατόπιν των διαπιστώσεων που αναφέρονται στην από 11/07/2016 έκθεση μερικού ελέγχου Κ.Φ.Α.Σ., του ελεγκτή της Δ.Ο.Υ.,

Η προσφεύγουσα, με την υπό κρίση ενδικοφανή προσφυγή, ζητά να γίνει δεκτή η εν λόγω προσφυγή και να ακυρωθεί ολικά άλλως μερικά η ως άνω προσβαλλόμενη πράξη, προβάλλοντας τους παρακάτω ισχυρισμούς:

- Προκειμένου να πραγματοποιήσει τις απαραίτητες διαδικασίες οριστικής διακοπής εργασιών της ζητήθηκε η παράδοση των σχετικών φορολογικών βιβλίων και στοιχείων που είχε στην κατοχή της. Παρέδωσε ό,τι της ζητήθηκε πλην ενός στελέχους Δελτίων Αποστολής με αριθμό πράξης θεώρησηςκαι αρίθμηση 1-50, το οποίο απώλεσε κατά την αποχώρηση του πρώην συζύγου της λόγω διαζυγίου από το περίπτερο που διατηρούσαν.
- Σε περίπτωση απώλειας βιβλίων ή στοιχείων επιτηδευματία εντός του χρόνου διαφυλάξεως τους ο επιτηδευματίας υπόκειται κατ' αρχήν σε πρόστιμο, εκτός εάν προβάλει και αποδείξει απώλεια βιβλίων ή στοιχείων οφείλεται σε λόγους ανωτέρας βίας. Στην υπό κρίση περίπτωση πρέπει να γίνει δεκτό ότι η απώλεια του εν λόγω στοιχείου έλαβε χώρα εκ γεγονότος απρόβλεπτου και αιφνιδίου, ήτοι την αποχώρηση του συζύγου της εν μέσω αντιδικιών. Ως εκ τούτου το επιβληθέν σε βάρος της πρόστιμο οφείλει να ακυρωθεί ή να

τροποποιηθεί σύμφωνα με τα ισχύοντα κατά τον χρόνο πραγματικής απώλειάς του.

- Επικουρικώς και στην περίπτωση στην οποία δεν ήθελε, γίνει δεκτός ο ανωτέρω ισχυρισμός της οφείλει να ληφθεί υπόψη το άρθρο 13 του Κ.Φ.Δ. όπου βάσει αυτού τα λογιστικά αρχεία πρέπει να διαφυλάσσονται κατ' ελάχιστον για διάστημα πέντε ετών από την λήξη του αντίστοιχου φορολογικού έτους εντός του οποίου υπάρχει η υποχρέωση υποβολής δήλωσης. Συνεπώς στην υπό κρίση περίπτωση από το έτος 2008 μέχρι το έτος 2014 έχει παρέλθει η πενταετία.
- Παράβαση του συνταγματικά κατοχυρωμένου δικαιώματος της προηγούμενης ακρόασης του διοικούμενου.
- Παραβίαση της αρχής της αναλογικότητας (άρθρο 25 του Συντάγματος) και παραβίαση του δικαιώματος στη δίκαιη δίκη (άρθρο 6 της Ε.Σ.Δ.Α.).
- Το προσβαλλόμενο πρόστιμο εξεδόθη κατά παράβαση κατ' ουσίαν διάταξης νόμου και πρέπει να ακυρωθεί κατά παραδοχή του λόγου αυτού της προσφυγής της.

Επειδή στην παρ.5 του άρθρου 9 του ν.4093/2012 (Κ.Φ.Α.Σ.) ορίζεται:

«Τα βιβλία, τα στοιχεία, τα λοιπά δικαιολογητικά των εγγραφών στα βιβλία, καθώς και τα ηλεκτρομαγνητικά μέσα στα οποία αποθηκεύονται δεδομένα βιβλίων, για τα οποία δεν υπάρχει υποχρέωση εκτύπωσής τους, διατηρούνται στον εκάστοτε οριζόμενο από τις σχετικές φορολογικές διατάξεις χρόνο παραγραφής του δικαιώματος του Δημοσίου για επιβολή φόρου και οπωσδήποτε όσο χρόνο εκκρεμεί σχετική υπόθεση ενώπιον των Διοικητικών Δικαστηρίων ή του Συμβουλίου της Επικρατείας.».

Επειδή στην παρ.2 του άρθρου 13 του ν.4174/2013 (Κ.Φ.Δ.) ορίζεται:

«1. Κάθε πρόσωπο με εισόδημα από επιχειρηματική δραστηριότητα υποχρεούται να τηρεί βιβλία και στοιχεία που απεικονίζουν πλήρως τις συναλλαγές της επιχείρησης, σύμφωνα με τη φορολογική νομοθεσία και τα λογιστικά πρότυπα που προβλέπονται στην ελληνική νομοθεσία.

2. Τα βιβλία και στοιχεία 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 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 στις παρ.1 και 2 του άρθρου 54 (Διαδικαστικές παραβάσεις) του ν.4174/2013 (Κ.Φ.Δ.) ως ισχύει κατά την διαπίστωση της απώλειας (**Όπως το εν λόγω άρθρο τροποποιήθηκε με την περίπτωση 9 της υποπαραγράφου Δ.2 της παρ. Δ του άρθρου πρώτου του Ν.4254/2014**

(ΦΕΚ Α΄ 85/07-04-2014) και σύμφωνα με την περίπτωση 24 της ίδια υποπαραγράφου του ίδιου νόμου ισχύει από 1/1/2014 και μετά) 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:

- α) δεν υποβάλλει ή υποβάλλει εκπρόθεσμα δήλωση ή υποβάλει ελλιπή πληροφοριακού χαρακτήρα ή φορολογική δήλωση από την οποία δεν προκύπτει φορολογική υποχρέωση καταβολής φόρου,
- β) δεν υποβάλλει ή υποβάλλει εκπρόθεσμα φορολογική δήλωση,
- γ) δεν υποβάλλει ή υποβάλει εκπρόθεσμα δήλωση παρακράτησης φόρου,
- δ) δεν ανταποκριθεί σε αίτημα της Φορολογικής Διοίκησης για παροχή πληροφοριών ή στοιχείων,
- ε) δεν συνεργαστεί στη διάρκεια φορολογικού ελέγχου,
- στ) δεν γνωστοποιήσει στη Φορολογική Διοίκηση το διορισμό του φορολογικού εκπροσώπου του,
- ζ) δεν προβαίνει σε εγγραφή στο φορολογικό μητρώο ή εγγράφεται στο φορολογικό μητρώο περισσότερες φορές,
- η) δεν συμμορφώνεται με κάθε υποχρέωση σχετική με την τήρηση βιβλίων, όπως ορίζονται στο Άρθρο 13 του Κώδικα.

θ) δεν εκδίδει ή εκδίδει ανακριβώς αποδείξεις λιανικής πώλησης ή επαγγελματικά στοιχεία.

2. Τα πρόστιμα για τις παραβάσεις που αναφέρονται στην παράγραφο 1 καθορίζονται ως εξής:

- α) εκατό (100) ευρώ, σε περίπτωση μη υποβολής ή εκπρόθεσμης υποβολής σχετικά με την περίπτωση α΄ της παραγράφου 1,
- β) εκατό (100) ευρώ, για κάθε παράβαση των περιπτώσεων β΄, γ΄, και δ΄ της παραγράφου 1, που ο φορολογούμενος δεν είναι υπόχρεος τήρησης λογιστικών βιβλίων,
- γ) διακόσια πενήντα (250) ευρώ, για κάθε παράβαση των περιπτώσεων β΄, γ΄, δ΄, στ΄ και θ΄ της παραγράφου 1, με ανώτατο όριο το ποσό ύψους τριάντα χιλιάδων (30.000) ευρώ ανά φορολογικό έλεγχο, στην περίπτωση της μη έκδοσης ή έκδοσης ανακριβών φορολογικών στοιχείων, σε περίπτωση που ο φορολογούμενος είναι υπόχρεος τήρησης βιβλίων και στοιχείων με βάση απλοποιημένα λογιστικά πρότυπα και
- δ) πεντακόσια (500) ευρώ, για κάθε παράβαση των περιπτώσεων β΄, γ΄, δ΄, στ΄ και θ΄ της παραγράφου 1, με ανώτατο όριο το ποσό ύψους τριάντα χιλιάδων (30.000) ευρώ ανά φορολογικό έλεγχο, στην περίπτωση της μη έκδοσης ή έκδοσης ανακριβών φορολογικών στοιχείων», σε περίπτωση που ο φορολογούμενος είναι υπόχρεος τήρησης βιβλίων και στοιχείων με βάση πλήρη λογιστικά πρότυπα.
- ε) δύο χιλιάδες πεντακόσια (2.500) ευρώ στις περιπτώσεις ε΄ και ζ΄ και η΄ της παραγράφου 1.

Δεν επιβάλλονται τα πρόστιμα του παρόντος άρθρου, σε περίπτωση υποβολής εκπρόθεσμης τροποποιητικής δήλωσης ΦΠΑ ή δήλωσης παρακρατούμενου φόρου, εφόσον η σχετική αρχική δήλωση έχει υποβληθεί εμπρόθεσμα».

Επειδή η διάταξη του άρθρου 54 παρ.1 περ.η του ν.4174/2013 (Κ.Φ.Δ.) «δεν συμμορφώνεται με κάθε υποχρέωση σχετική με την τήρηση βιβλίων, όπως ορίζονται στο Άρθρο 13 του Κώδικα.» αντικαταστάθηκε σε «δεν συμμορφώνεται με τις κατά το άρθρο 13 υποχρεώσεις του» με την

περίπτωση α της παρ.3 του άρθρου 3 του Ν.4337/2015 (ΦΕΚ Α 129/17/10/2015) και σύμφωνα με το άρθρο 23 του ίδιου νόμου **ισχύει από 17/10/2015 και μετά.**

Επειδή εν προκειμένω η προσφεύγουσα υπέβαλε την υπ' αριθμ.....δήλωση διακοπής εργασιών με την οποία δήλωσε ημερομηνία διακοπής την 31.03.2014. Προς τούτο ζητήθηκε από την Δ.Ο.Υ., η προσκόμιση των φορολογικών βιβλίων και στοιχείων και από πλευρά της παρέδωσε το σύνολο των βιβλίων και στοιχείων πλην ενός στελέχους Δελτίων Αποστολής με αριθμό πράξης θεώρησηςκαι αρίθμηση 1-50, για το οποίο δήλωσε την δεδομένη στιγμή, απώλεια με την υπ' αριθμ...../08-04-2014 υπεύθυνη δήλωση που υπέβαλε στην εν λόγω Δ.Ο.Υ. Ως εκ τούτου η διαπίστωση της απώλειας προκύπτει εντός του έτους 2014, δεδομένου ότι δεν υφίσταται στο αρχείο της εν λόγω Δ.Ο.Υ. προγενέστερη δήλωση απώλειας για το υπό κρίση στοιχείο-στέλεχος .

Επειδή η προσφεύγουσα σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 9 του ν.4093/2012 (Κ.Φ.Α.Σ.) και του άρθρου 13 του ν.4174/2013, ως επιτηδευματίας υπόχρεη εφαρμογής των εν λόγω διατάξεων οφείλει να διαφυλάττει τα βιβλία και στοιχεία ως ορίζουν οι διατάξεις αυτές, ωστόσο κατά τον χρόνο διαπίστωσης της απώλειας του προαναφερομένου στελέχους Δελτίων Αποστολής η εν λόγω παράβαση δεν συμπεριλαμβάνεται στις παραβάσεις που κατονομάζονται στο άρθρο 54 του ν.4174/2013 για τις οποίες επιβάλλεται πρόστιμο. Η καταλογισθείσα από τον Προϊστάμενο της Δ.Ο.Υ. παράβαση του άρθρου 54 παρ.1^η του ν.4174/2013 «μη συμμόρφωση με τις κατά άρθρο 13 του ν.4174/2013 υποχρεώσεις» δεν υφίσταται κατά τον χρόνο διαπίστωσης της απώλειας (08-04-2014) δεδομένου ότι στις ισχύουσες κατά τον χρόνο δήλωσης απώλειας, διατάξεις η εν λόγω παράβαση αναφέρεται συγκεκριμένα ως εξής «δεν συμμορφώνεται με κάθε υποχρέωση σχετική με την τήρηση βιβλίων, όπως ορίζονται στο Άρθρο 13 του Κώδικα.».

Ως εκ τούτου πρόστιμο επιβάλλεται για παραβάσεις που αφορούν περιπτώσεις ως προς την τήρηση των βιβλίων και όχι ως προς τις περιπτώσεις που αφορούν στοιχεία και εν προκειμένω την απώλεια στοιχείων .

Επειδή στο άρθρο 64 του ν.4174/2013 ορίζεται:

«Η Φορολογική Διοίκηση έχει την υποχρέωση να παρέχει σαφή, ειδική και επαρκή αιτιολογία για τη νομική βάση, τα γεγονότα και τις περιστάσεις που θεμελιώνουν την έκδοση πράξεως και τον προσδιορισμό φόρου.»

Επειδή εν προκειμένω βάσει των ανωτέρω, τα γεγονότα και οι περιστάσεις δεν θεμελιώνουν παράβαση που να επισύρει καταλογισθέν πρόστιμο ως εκ τούτου η προσβαλλόμενη πράξη πρέπει να ακυρωθεί.

Α Π Ο Φ Α Σ Ι Ζ Ο Υ Μ Ε

Την αποδοχή της με ημερομηνία κατάθεσηςκαι αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανούς προσφυγής της προσφεύγουσας, ΑΦΜ και την **ακύρωση** της υπ'αριθμ.....Απόφαση Επιβολής Προστίμου φορολογικού έτους 2014 του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ.

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

Φορολογικό έτος 2014

Πρόστιμο του άρθρου 54 παρ.2ε του ν.4174/2013 (Κ.Φ.Δ.) κατά παράβαση των διατάξεων της παρ.1η του ιδίου άρθρου του Κ.Φ.Δ : 0,00 €

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**

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 με υποχρέωση, επί ποινή απαραδέκτου άσκησης της προσφυγής, επίδοσης επικυρωμένου αντιγράφου αυτής στην Υπηρεσία μας εντός είκοσι (20) ημερών από τη λήξη της προθεσμίας για την άσκησή της (άρθ. 126 ν. 2717/99).