



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ



ΑΑΔΕ

Ανεξάρτητη Αρχή
Δημοσίων Εσόδων

Καλλιθέα, 09/11/2018

Αριθμός απόφασης: 4608

ΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ

ΥΠΟΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ

ΤΜΗΜΑ Α2

Ταχ. Δ/ση : Αριστογείτονος 19

Ταχ. Κώδικας : 176 71 - Καλλιθέα

Τηλέφωνο : 213 1604526

ΦΑΞ : 213 1604567

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. 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.)*».

δ. Της ΠΟΛ 1064/28.04.2017 Απόφασης του Διοικητή της Ανεξάρτητης Αρχής Δημοσίων Εσόδων (ΦΕΚ Β' 1440/27-04-2014) «*Εφαρμογή των διατάξεων του άρθρου 63 του ν. 4174/2013 (Ειδική Διοικητική Διαδικασία - Ενδικοφανής προσφυγή), καθορισμός λεπτομερειών για τη λειτουργία της Διεύθυνσης Επίλυσης Διαφορών της Ανεξάρτητης Αρχής Δημοσίων Εσόδων (Α.Α.Δ.Ε.), την εφαρμοστέα διαδικασία και τον τρόπο έκδοσης των αποφάσεων αυτής και ρύθμιση ζητημάτων καταβολής και αναστολής καταβολής του οφειλόμενου ποσού σε περίπτωση άσκησης ενδικοφανούς προσφυγής*».

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. Την από 14/06/2018 και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανή προσφυγή της εταιρείας με την επωνυμία «.....», ΑΦΜ, που εδρεύει στον Άλιμο Αττικής επί της οδού, νομίμως εκπροσωπούμενης, κατά της υπ' αρ. /2017 Πράξης Επιβολής Προστίμου του άρθρου 54 παρ. 1 περ. η' και παρ. 2 περ. ε' του Ν. 4174/2013 διαχειριστικής περιόδου 2017, λόγω μη διαφύλαξης των τηρούμενων βιβλίων και στοιχείων του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Γλυφάδας και τα προσκομιζόμενα με αυτή σχετικά έγγραφα.

5. Την υπ' αρ. /2017 Πράξη Επιβολής Προστίμου του άρθρου 54 παρ. 1 περ. η' και παρ. 2 περ. ε' του Ν. 4174/2013 διαχειριστικής περιόδου 2017, λόγω μη διαφύλαξης των τηρούμενων

βιβλίων και στοιχείων της οποίας ζητείται η ακύρωση, καθώς και την από 09/05/2018 οικεία έκθεση ελέγχου προστίμου άρθρου 54 ΚΦΔ του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Γλυφάδας .

6. Τις απόψεις της Δ.Ο.Υ. Γλυφάδας.

7. Την εισήγηση του ορισθέντος υπαλλήλου του Τμήματος Α2, όπως αποτυπώνεται στο σχέδιο της απόφασης.

Επί της από 14/06/2018 και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανούς προσφυγής της εταιρείας με την επωνυμία «.....», 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' αριθ./2017 προσβαλλόμενη Πράξη Επιβολής Προστίμου του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Γλυφάδας, επιβλήθηκε σε βάρος της προσφεύγουσας πρόστιμο συνολικού ποσού 2.500,00 € για τη διαχειριστική περίοδο 2017, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 54 παρ. 1 και 2 του Ν 4174/2013 (ΚΦΔ) λόγω παράβασης των διατάξεων του άρθρου 13 παρ. 2 του ν. 4174/2013 σε συνδυασμό με τις διατάξεις του άρθρου 9 του Ν. 4093/2012 (ΚΦΑΣ) για διαφύλαξη βιβλίων και στοιχείων.

Η παράβαση αφορά την απώλεια από μέρους της προσφεύγουσας των τηρούμενων βιβλίων και στοιχείων της. Το γεγονός αυτό διαπιστώθηκε από τη Δ.Ο.Υ. Παλαιού Φαλήρου, όπου προσήλθε εκπρόσωπος της προσφεύγουσας προκειμένου να υποβάλει δήλωση διακοπής εργασιών της εταιρείας και προς τούτο εκδόθηκε από τη Δ.Ο.Υ. Γλυφάδας, λόγω μεταβίβασης των αρμοδιοτήτων της Δ.Ο.Υ. Παλαιού Φαλήρου, εντολή ελέγχου για τη διαπίστωση της εκπλήρωσης των φορολογικών υποχρεώσεων της προσφεύγουσας. Συνεπεία αυτού του ελέγχου εκδόθηκε η προσβαλλόμενη πράξη.

Η προσφεύγουσα, με την υπό κρίση ενδικοφανή προσφυγή, ζητά την ακύρωση ή τροποποίηση της παραπάνω Απόφασης Επιβολής Προστίμου του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Φ.Α.Ε. Γλυφάδας προβάλλοντας τους παρακάτω λόγους :

- Η βίαια αποβολή της προσφεύγουσας από το ακίνητο που μίσθωνε έγινε απροειδοποίητα και δεν υπήρχε χρόνος να παραλάβει τα προσωπικά της αντικείμενα, μεταξύ αυτών και τα φορολογικά της έγγραφα.
- Η αποβολή αυτή συνιστά ανωτέρα βία αφού σε αντίθετη περίπτωση θα υπήρχε επαρκής χρόνος ώστε να αποχωρήσει οικειοθελώς και να αναλάβει το σύνολο του εξοπλισμού της και τα φορολογικά της έγγραφα.
- Δεν στράφηκε δικαστικά εναντίον της ιδιοκτήτριας λόγω της δεινής οικονομικής κατάστασης της εταιρείας της, αφού όλες οι προσπάθειες εντός της τριετίας ήταν να πουληθεί ο εξοπλισμός της ώστε να εξοφληθούν τα ληξιπρόθεσμα μισθώματα στην ιδιοκτήτρια.
- Η προσφεύγουσα αυτοβούλως προσήλθε στην αρμόδια Δ.Ο.Υ. και εξέθεσε του λόγους μη προσκόμισης των φορολογικών εγγράφων, εφόσον λειτουργούσε νόμιμα και με διαφάνεια και δεν είχε λόγο απόκρυψης οποιοδήποτε εγγράφου.
- Από το 2014 που η προσφεύγουσα σταμάτησε τη λειτουργία της, οι πρώην εταίροι της παραμένουν άνεργοι.

Επειδή σύμφωνα με τις διατάξεις της παραγράφου 2 του άρθρου 13 του Ν. 4174/2013 :

«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 άρθρου 7 του Ν. 4308/2014 :

«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.»

Επειδή σύμφωνα με τις διατάξεις της παραγράφου 2 άρθρου 7 του Ν. 4093/2012 :

« 2. Κατά τη διάρκεια της διαχειριστικής περιόδου και μέχρι την υποβολή της δήλωσης φορολογίας εισοδήματος, τα βιβλία τηρούνται, τα δε στοιχεία, καθώς και τα λοιπά δικαιολογητικά εγγραφών, φυλάσσονται στην επαγγελματική εγκατάσταση που αφορούν και επιδεικνύονται άμεσα στο φορολογικό έλεγχο.

Με γνωστοποίηση στην αρμόδια δημόσια οικονομική υπηρεσία της έδρας του υπόχρεου απεικόνισης συναλλαγών μπορεί τα βιβλία να τηρούνται, τα δε στοιχεία, καθώς και τα λοιπά δικαιολογητικά εγγραφών, να φυλάσσονται σε άλλο τόπο, με την προϋπόθεση ότι επιδεικνύονται στην προθεσμία που ορίζεται από την αρμόδια φορολογική αρχή.

Επίσης, με τις προϋποθέσεις του προηγούμενου εδαφίου, μπορεί τα βιβλία να ενημερώνονται σε άλλο τόπο με τα πρωτογενή φορολογικά στοιχεία και λοιπά δικαιολογητικά εγγραφών, τα οποία, μετά την ενημέρωσή τους, επιστρέφονται στην επαγγελματική εγκατάσταση που αφορούν...»

Επειδή σύμφωνα με τις διατάξεις των παραγράφων 1 και 2 του άρθρου 54 του Ν. 4174/2013 :

«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', η' και ιδ' της παραγράφου 1

.....»

Επειδή σύμφωνα με τη ΠΟΛ 1252/20-11-2015 της Γενικής Γραμματείας Δημοσίων εσόδων, ενότητα 2 :

«2. Διαδικαστικές παραβάσεις (άρθρο 54)

....

ζ) Μη συμμόρφωση του φορολογουμένου με τις κατά το άρθρο 13 υποχρεώσεις του (παρ. 1 περ. η')

1. Για μη συμμόρφωση με τις κατά το άρθρο 13 υποχρεώσεις, επιβάλλεται πρόστιμο δύο χιλιάδων πεντακοσίων (2.500) ευρώ (άρθρο 54 παρ. 2 περ. ε').

Κατά την παράγραφο 1 του άρθρου 13, όπως ισχύει μετά την αντικατάστασή της με την περ. α' της παρ. 1 του άρθρου 3 του ν. 4337/2015, "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."

Ως μη συμμόρφωση με τις κατά το άρθρο 13 υποχρεώσεις, θεωρείται, π.χ., η μη τήρηση των προβλεπόμενων από τις σχετικές διατάξεις βιβλίων, καθώς και η τήρηση βιβλίων κατώτερης κατηγορίας από την προβλεπόμενη. Επίσης, ως μη συμμόρφωση θεωρείται η μη διαφύλαξη των λογιστικών αρχείων (βιβλίων και στοιχείων), καθώς και η μη διαφύλαξη των φορολογικών ηλεκτρονικών μηχανισμών, φορολογικών μνημών, και αρχείων που δημιουργούν οι φορολογικοί ηλεκτρονικοί μηχανισμοί (άρθρο 13 παρ. 2, όπως ισχύει μετά την αντικατάστασή του με την περ. β' της παρ. 1 του άρθρου 3 του ν. 4337/2015), στον χρόνο που ορίζουν οι διατάξεις της παραγράφου 2 του άρθρου 13.»

Επειδή με τον όρο ανωτέρα βία χαρακτηρίζεται οποιοδήποτε τυχαίο γεγονός του οποίου η επέλευση, ως εκ της φύσεως του, είναι για τις ανθρώπινες δυνάμεις απρόβλεπτη και αναπότρεπτη. Η επίκληση λόγου ανωτέρας βίας προϋποθέτει ακραία φαινόμενα και γεγονότα τα οποία δεν θα μπορούσαν να προληφθούν όχι μόνο από το μέσο άνθρωπο αλλά ακόμη και από τον πιο επιμελή και συνετό.

Επειδή σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 61 "Απαλλαγή λόγω ανωτέρας βίας" του Ν. 4174/2013 : «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 η προσφεύγουσα είχε την έδρα της σε μισθωμένο ακίνητο επί της οδούστον Άλιμο Αττικής, ιδιοκτησίας της κυρίας Εξαιτίας καθυστέρησης πληρωμής των μισθωμάτων από μέρους της προσφεύγουσας, η ιδιοκτήτρια του εκμισθωμένου ακινήτου, υπέβαλε αίτηση στις 16/09/2013 στο Πρωτοδικείο Αθηνών για έκδοση διαταγής απόδοσης χρήσης μισθίου καθώς και διαταγή πληρωμής των οφειλόμενων μισθωμάτων. Η εξώδικη διαμαρτυρία, πρόσκληση και η δήλωση της επιδόθηκαν στην προσφεύγουσα νομίμως,

όπως προκύπτει από τις υπ' αριθ..... Β-..... Β/12-07-2013 εκθέσεις επίδοσης της δικαστικής επιμελήτριας του Πρωτοδικείου Αθηνών Το Πρωτοδικείο Αθηνών έκανε δεκτή την αίτηση της ενάγουσας και εξέδωσε την υπ' αριθ...../7-11-2013 απόφαση περί Απόδοσης Χρήσεως Μισθίου του Μονομελούς Πρωτοδικείου Αθηνών, η οποία κοινοποιήθηκε στην προσφεύγουσα στις 19-11-2013.

Η με αριθ./7-11-2013 απόφαση του Πρωτοδικείου Αθηνών, εκτελέστηκε από το δικαστικό επιμελητή στις 14-03-2014, δηλαδή αρκετούς μήνες αργότερα από την έκδοση της απόφασης περί αποβολής της προσφεύγουσας εταιρείας από το ακίνητο, με τη σύνταξη της υπ' αριθ...../2014 Έκθεσης Βιαιάς Αποβολής. Επομένως η προσφεύγουσα είχε στη διάθεση της εύλογο χρονικό διάστημα για να δείξει τη δέουσα επιμέλεια, να τακτοποιήσει τις υποχρεώσεις της και να διαφυλάξει τα τηρούμενα βιβλία και στοιχεία της. Ο ισχυρισμός της περί ανωτέρας βίας επειδή τα βιβλία και στοιχεία της είχαν κατασχεθεί από την ιδιοκτήτρια κατά την εκτέλεση της απόφασης με την βίαιη αποβολής από το μίσθιο, απορρίπτεται ως αβάσιμος διότι η προσφεύγουσα δεν υπέβαλε αγωγή στην ιδιοκτήτρια όπως όφειλε, με την οποία να ζητάει την παράδοση των βιβλίων και στοιχείων της επιχείρησης.

Επειδή η προσφεύγουσα εταιρεία προσήλθε στις 10/04/2017 στη Δ.Ο.Υ. Παλαιού Φαλήρου προκειμένου να υποβάλει την με αριθμό/10-04-2017 δήλωση διακοπής εργασιών της, προσκομίζοντας μεταξύ άλλων και υπεύθυνες δηλώσεις των εκπροσώπων της, με αριθμούς πρωτοκόλλου/10-04-2017 και/10-04-2017, με τις οποίες δηλώθηκε η απώλεια των βιβλίων και των στοιχείων της προσφεύγουσας λόγω της βίαιης αποβολής της (έξωσης) από την έδρα της. Εφόσον διαπιστώθηκε η μη διαφύλαξη από μέρους της των τηρούμενων βιβλίων και στοιχείων, ύστερα από την υπ' αριθμ./26-03-2018 εντολή μερικού ελέγχου του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Γλυφάδας, η αρμόδια Δ.Ο.Υ. Γλυφάδας ορθώς προέβη σε έκδοση της προσβαλλόμενης Απόφασης Επιβολής Προστίμου με βάση τις προαναφερθείσες διατάξεις.

Επειδή η μη συμμόρφωση του φορολογούμενου με τις διατάξεις της παραγράφου 2 του άρθρου 13 του ν. 4174/2013, δηλαδή η μη διαφύλαξη των χρησιμοποιηθέντων βιβλίων και στοιχείων στον χρόνο που ορίζουν οι διατάξεις αυτές, συνιστά παράβαση της περίπτωσης η' της παραγράφου 1 του άρθρου 54 του Κ.Φ.Δ., η οποία και επισύρει τις κυρώσεις που προβλέπονται από τις διατάξεις της περίπτωσης ε' της παραγράφου 2 του ίδιου άρθρου και νόμου, ήτοι πρόστιμο 2.500 ευρώ.

Επειδή οι διαπιστώσεις του ελέγχου, όπως αυτές καταγράφονται στην από 09/05/2018 έκθεση ελέγχου προστίμου άρθρου 54 ΚΦΔ, επί της οποίας εδράζεται η προσβαλλόμενη πράξη, κρίνονται βάσιμες, αποδεκτές και πλήρως αιτιολογημένες.

Α π ο φ α σ ί ζ ο υ μ ε

την απόρριψη της με αριθ. πρωτ./14-06-2018 ενδικοφανούς προσφυγής εταιρείας με την επωνυμία «.....», ΑΦΜ στο και την επικύρωση της υπ' αριθμ./2017 απόφασης επιβολής προστίμου του άρθρου 54 παρ. 1 περ. η' και παρ. 2 περ. ε' του Ν. 4174/2013, διαχειριστικής περιόδου 2017 του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Γλυφάδας.

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

Συνολικό ποσό : 2.500,00 €.

Η παρούσα απόφαση να κοινοποιηθεί από αρμόδιο όργανο με τη νόμιμη διαδικασία στην υπόχρεη.

Ακριβές Αντίγραφο

**Με εντολή του Προϊσταμένου της
Διεύθυνσης Επίλυσης Διαφορών**

**Η Υπάλληλος του Τμήματος
Διοικητικής Υποστήριξης**

**Ο Προϊστάμενος της Υποδιεύθυνσης
Επανεξέτασης
ΦΑΚΟΣ 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.