



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ



ΑΑΔΕ

Ανεξάρτητη Αρχή
Δημοσίων Εσόδων

Καλλιθέα

03.12.2018

ΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ

ΥΠΟΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ

Αριθμός απόφασης:

4835

ΤΜΗΜΑ Α 6

Ταχ. Δ/ση : Αριστογείτονος 19

Ταχ. Κώδικας : 176 71 - Καλλιθέα

Τηλέφωνο : 2131604514

ΦΑΞ : 2131604567

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 1064/2017 Απόφασης του Διοικητή της Α.Α.Δ.Ε. (ΦΕΚ Β' 1440/27-4-2017).

2. Την ΠΟΛ 1069/4-3-2014 Εγκύκλιο της Γενικής Γραμματείας Δημοσίων Εσόδων του Υπουργείου Οικονομικών.

3. Την Δ.Ε.Δ. 1126366ΕΞ2016/30.08.2016(ΦΕΚ2759/τ.Β'/01.09.2016) Απόφαση του Προισταμένου της Διεύθυνσης Επίλυσης Διαφορών

4.Την υπ' αριθμ./2018 προδικαστική απόφαση του Διοικητικού Πρωτοδικείου Αθήνας (Τμήμα 32ο Μον/λές) ,επί της από 12.03.2012 προσφυγής με αίτημα διοικητικής επίλυσης της προσφεύγουσας επιχείρησης..... ΑΦΜμε έδρα ,κατά της υπ' αριθ./03.01.2012 Απόφασης επιβολής Προστίμου ΚΒΣ για τη διαχειριστική περίοδο 1/1-31/12/2011 του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ ΦΑΕ ΑΘΗΝΩΝ με την οποία επιβλήθηκε σε βάρος της προσφεύγουσας ποσό προστίμου 900,00 €, και τα προσκομιζόμενα με αυτήν σχετικά έγγραφα.

5. Την υπ' αριθμ. πρωτ./04.06.2018 πρόσκληση άρθρου 72§10του ν. 4174/2013,της αρμόδιας Δ.Ο.Υ. ΦΑΕ ΑΘΗΝΩΝ

6.Τις απόψεις της ανωτέρω φορολογικής αρχής.

7. Την εισήγηση του ορισθέντος υπαλλήλου του Α6 τμήματος της Υπηρεσίας μας, όπως αποτυπώνεται στα σχέδια.

Επί της από 12.03.2012 και με αρ. κατάθεσης προσφυγής τηςκαι μετά την μελέτη και την αξιολόγηση όλων των υφιστάμενων στο σχετικό φάκελο εγγράφων και των προβαλλόμενων λόγων της προσφυγής, επαγόμαστε τα ακόλουθα:

Με την υπ' αριθ. /03.01.2012 Απόφασης επιβολής Προστίμου ΚΒΣ του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ ΦΑΕ ΑΘΗΝΩΝ επιβλήθηκε σε βάρος της προσφεύγουσας εταιρείας ποσό προστίμου 900,00 € για τη διαχειριστική περίοδο 1/1-31/12/2011 σύμφωνα με τις διατάξεις των άρθρων 5 & 9 του ν. 2523/1997 λόγω μη διαφύλαξης ενός στελέχους Δελτίου –Αποστολής με Π.Θ /2003 (No) κατά παράβαση των διατάξεων των άρθρων 2§1, 21§2 του ΠΔ 186/92 (ΚΒΣ).

Η ως άνω προσβαλλόμενη πράξη εδράζεται επί της από 02.01.2012 έκθεσης ελέγχου Κ.Β.Σ εφαρμογής των διατάξεων του ΠΔ 186/92, της Δ.Ο.Υ ΦΑΕ ΑΘΗΝΩΝ .

Κατά της ανωτέρω πράξης, η προσφεύγουσα κατέθεσε ενώπιον του Διοικητικού Πρωτοδικείου Αθηνών την από 12.03.2012 και με αρ. κατάθεσης προσφυγή με αίτημα διοικητικής επίλυσης της διαφοράς, με την οποία αιτείται την ακύρωση της ως άνω πράξης προβάλλοντας τους κάτωθι λόγους:

-ΛΟΓΟΙ ΝΟΜΙΚΗΣ ΠΛΗΜΜΕΛΕΙΑΣ ΠΟΥ ΚΑΘΙΣΤΟΥΝ ΑΚΥΡΗ ΤΗΝ ΠΡΟΣΒΑΛΛΟΜΕΝΗ ΑΠΟΦΑΣΗ

1. Εξεδόθη μη νόμιμα καθ' υπερβαση της φορολ. Αρχής.
2. Δεν τηρήθηκε το δικαίωμα της προηγούμενης ακρόασης.
3. Η προσβαλλόμενη απόφαση εκδόθηκε μη νόμιμα ,κατά παράβαση του ουσιώδους τύπου της προβλεπόμενης από τον νόμο διαδικασίας αναφορικά με την διενέργεια ελέγχων.

-ΛΟΓΟΙ ΟΥΣΙΑΣΤΙΚΗΣ ΠΛΗΜΜΕΛΕΙΑΣ.

Η μη διαφύλαξη οφείλεται σε ανωτέαρ βία και όχι σε αμέλεια(κλοπή)

Το Διοικητικό Πρωτοδικείο Αθηνών (Τμήμα 32^ο Μονομελές)εξέδωσε επί της ως άνω προσφυγής την υπ' αριθμ. /2018 απόφαση σύμφωνα με την οποία αναπέμπει την υπόθεση στον Προϊστάμενο της Δ.Ο.Υ. ΦΑΕ ΑΘΗΝΩΝ, προκειμένου να τηρηθεί νομίμως η προταθείσα με το δικόγραφο της προσφυγής διαδικασία διοικητικής επίλυσης της διαφοράς.

Η αρμόδια Δ.Ο.Υ. ΦΑΕ ΑΘΗΝΩΝ επέδωσε στην προσφεύγουσα στις 07.06.2018 την με αριθμ. πρωτ. /04.06.2018 κλήση του άρθρου 72§10 του ν. 4174/2013, με την οποία κλήθηκε να προσέλθει στα γραφεία της Δ.Ο.Υ., σύμφωνα με τις διατάξεις του ανωτέρω άρθρου, προκειμένου να αποδεχθεί την προσβαλλόμενη πράξη.

Σε απάντηση της ως άνω προσκλήσης η προσφεύγουσα δια του νομίμου εκπροσώπου της Κου κατέθεσε στην ΦΑΕ ΑΘΗΝΩΝ την με αριθμ.πρωτ. /11.66.2018 αίτηση της με την οποία γνωστοποίησε την μη αποδοχή την εκδοθείσα πράξη.

Επι του αντιγράφου της ως άνω προσκλήσης τέθηκαν με σφραγήδα το πρακτικό ματαίωσης της αποδοχής ,λόγω μη συμφωνίας των απόψεων τα οποία υπεγράφησαν από τον νόμιμο εκπρόσωπο.

Επειδή σύμφωνα με τα οριζόμενα στο άρθρο 72 § 10 του Ν 4174/2013, όπως αναριθμήθηκε με τον ν.4337/2015 (πρώην 66 § 10 του Ν. 4174/2013),ορίζεται ότι:

«Σε περίπτωση έκδοσης απόφασης διοικητικού δικαστηρίου με την οποία κηρύσσεται απαράδεκτη η συζήτηση ενδίκου βοηθήματος ή μέσου και αναπέμπεται η υπόθεση στη Φορολογική Διοίκηση για να τηρηθεί η διαδικασία διοικητικής επίλυσης της διαφοράς, το αίτημα για διοικητική επίλυση εξετάζεται από την Υπηρεσία Εσωτερικής Επανεξέτασης, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 63 του Κώδικα Φορολογικής Διαδικασίας, εκτός εάν ο φορολογούμενος αποδεχθεί την προσβαλλόμενη πράξη εντός αποκλειστικής προθεσμίας πέντε ημερών από την κοινοποίηση σε αυτόν της δικαστικής απόφασης ή σχετικής πρόσκλησης της Φορολογικής Διοίκησης.»

Επειδή, τηρήθηκε η διαδικασία που προβλέπεται από τις διατάξεις του άρθρου 72§10 του Ν.4174/2013 καθόσον σε εκτέλεση της υπ' αριθ./2012 απόφασης του Διοικητικού Πρωτοδικείου Αθηνών (Τμήμα 32^ο Μονομελές), η αρμόδια Δ.Ο.Υ. ΦΑΕ ΑΘΗΝΩΝ επέδωσε στην προσφεύγουσα στις 07.06.2018 την με αριθμ. πρωτ.6/2018 κλήση του άρθρου 72§10 του ν. 4174/2013, με την οποία κλήθηκε να προσέλθει στα γραφεία της Δ.Ο.Υ., σύμφωνα με τις διατάξεις του ανωτέρω άρθρου, προκειμένου να αποδεχθεί την προσβαλλόμενη πράξη

Επειδή ο νόμιμος εκπρόσωπος της προσφεύγουσας δήλωσε ότι δεν αποδέχεται την προσβαλλόμενη πράξη, όπως αυτό προκύπτει από το από 11.06.2018 σχετικό πρακτικό. Κατά συνέπεια το υπό κρίση αίτημα συμβιβασμού πρέπει να απορριφθεί στο σύνολό του.

Επειδή,σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 21 παρ. 2 του Π.Δ. 186/1992 ορίζεται ότι:

«2.Τα βιβλία, οι οπτικοί δίσκοι και γενικά όλα τα ηλεκτρομαγνητικά μέσα στα οποία αποθηκεύονται δεδομένα βιβλίων, για τα οποία δεν υπάρχει υποχρέωση εκτύπωσής τους, τα στοιχεία που ορίζονται από τον Κώδικα αυτό, καθώς και τα λοιπά δικαιολογητικά των εγγραφών στα βιβλία διατηρούνται «στον εκάστοτε οριζόμενο από τις σχετικές φορολογικές διατάξεις χρόνο παραγραφής του δικαιώματος του Δημοσίου για επιβολή φόρου.»

Επειδή,σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 5 παρ.1, 2αγ'και 8θ' του Ν.2523/97 ορίζεται
1. Όποιος παραβαίνει τις διατάξεις του Κώδικα Βιβλίων και Στοιχείων (π.δ. 186/1992 ΦΕΚ 84 Α') τιμωρείται με πρόστιμο που προσδιορίζεται κατ' αντικειμενικό τρόπο.

Για το σκοπό αυτόν καθιερώνονται δύο βάσεις υπολογισμού, συντελεστές βαρύτητας, και ανώτατα όρια (οροφές). Οι παραβάσεις διακρίνονται σε δύο κατηγορίες, **γενικές και αυτοτελείς**

2. Για την εφαρμογή του αντικειμενικού συστήματος δίδονται οι πιο κάτω εννοιολογικοί προσδιορισμοί:

α) Βάση Υπολογισμού Νο 1 (ΒΑΣ.ΥΠ. 1) είναι το αντικειμενικό ποσό επί του οποίου εφαρμόζονται οι συντελεστές βαρύτητας για συγκεκριμένες παραβάσεις, όπως στις κατ' ιδίαν διατάξεις ορίζεται. Το ποσό της βάσης αυτής κλιμακώνεται ανάλογα με την κατηγορία των βιβλίων, που υποχρεούται να τηρεί κάθε υπόχρεο πρόσωπο του Κ.Β.Σ., ως εξής:

¹ α.α. Για μη υπόχρεους σε τήρηση βιβλίων ή τηρούντες βιβλία Α' κατηγορίας τριακόσια (300) ευρώ και για τις αυτοτελείς παραβάσεις των περιπτώσεων α' και η' της παραγράφου 8 του άρθρου αυτού σε τετρακόσια (400) ευρώ.

α.β*1 και για τις αυτοτελείς παραβάσεις των περιπτώσεων α' και η' της παραγράφου 8 του άρθρου αυτού σε οκτακόσια (800) ευρώ.

α.γ. Για υπόχρεους σε τήρηση βιβλίων Γ' κατηγορίας εννιακόσια (900) ευρώ και για τις αυτοτελείς παραβάσεις των περιπτώσεων α' και η' της παραγράφου 8 του άρθρου αυτού σε χίλια διακόσια (1.200) ευρώ.

8. Οι παρακάτω περιπτώσεις, για την επιβολή του αντικειμενικού προστίμου, θεωρούνται αυτοτελείς παραβάσεις, για τις οποίες εφαρμόζεται η Βάση Υπολογισμού Νο 1 (ΒΑΣ.ΥΠ. 1) ο δε συντελεστής βαρύτητας, εφόσον δεν ορίζεται διαφορετικά, έχει αριθμητική τιμή ένα (1).

.....
θ) Η μη διαφύλαξη κάθε βιβλίου και στελέχους στοιχείων των πενήντα (50) φύλλων ή ανά πενήντα (50) κινητά φύλλα, που ορίζονται από τις διατάξεις του Κ.Β.Σ. και για όσο χρόνο ορίζεται, εκτός αν η μη διαφύλαξη οφείλεται αποδειγμένα σε ανωτέρα βία.

Επειδή η προσβαλλόμενη πράξη εκδόθηκε βάσει της υποβληθείσας από την προσφεύγουσα στη Δ.Ο.Υ ΦΑΕ ΑΘΗΝΩΝ υπεύθυνη δήλωση άρθρου 8 ν. 1599/86 με αριθμ. πρωτ./27.12.2011, χωρίς καμία πίεση και επι πλέον δήλωσε εγγράφως την απώλεια του επίμαχου φορολ.στοιχείου ,ως εκ τούτου δεν τίθεται θέμα για το «δικαίωμα της προηγούμενης ακρόασης» αφού προσήλθε οικειοθελώς να δηλώσει την απώλεια.

Επειδή η μη διαφύλαξη φορολογικών στοιχείων πρέπει να οφείλεται αποδεδειγμένα σε ανωτέρα βία πράγμα το οποίο δεν απέδειξε η προσφεύγουσα επιχείρηση . Το πότε υπάρχει ανωτέρα βία είναι θέμα πραγματικό και κρίνεται από τα πραγματικά περιστατικά και τα αποδεικτικά στοιχεία όπως πυροσβεστικές εκθέσεις πραγματογνωμοσύνης, εκθέσεις αστυνομικής αρχής κλπ., που θα προσκομίσει ο φορολογούμενος στην αρμόδια φορολογική αρχή στην οποία ανήκει η αρμοδιότητα εξέτασης και εκτίμησης των πραγματικών περιστατικών .

Επειδή από τα προσκομισθέντα στοιχεία και συγκεκριμένα μία φωτοτυπία Βεβαίωσης Δήλωσης Απώλειας από Αστυνομικό Τμήμα Ασφάλειας Παγκρατίου, προκύπτει η απώλεια του επίμαχου στελέχους Δ-Αποστολής μόνο κατά δήλωσή της προσφεύγουσας και όχι από πραγματικά περιστατικά που αποτυπώνονται σε έκθεση πραγματογνωμοσύνης, η έκθεση αστυνομικής αρχής.Επιπλέον αναφέρεται ρητά επι της δήλωσης ότι επέχει «θέση βεβαίωσης δήλωσης απώλειας» χωρίς να αποτελεί αποδεικτικό κατοχής των απολεσθέντων.

Επειδή η έκθεση ελέγχου που συντάσσεται από τα φορολογικά όργανα αποτελεί δημόσιο έγγραφο (άρθρο 169 § 1 ΚΔΔ) και έχει την αποδεικτική αξία που ορίζει το άρθρο 171§§1 & 4 ΚΔΔ, αποτελεί δηλαδή πλήρη απόδειξη για όσα βεβαιώνονται ότι έγιναν από τον συντάκτη της ή ενώπιον αυτού, προς τα οποία μόνον για πλαστότητα μπορεί να προσβληθεί.

Επειδή οι διαπιστώσεις του ελέγχου, όπως αυτές καταγράφονται στην από 02.01.2012 έκθεση ελέγχου Κ.Β.Σ.της Δ.Ο.Υ. ΦΑΕ ΑΘΗΝΩΝ ,επί της οποίας εδράζεται η προσβαλλόμενη πράξη, κρίνονται βάσιμες, αποδεκτές και πλήρως αιτιολογημένες και ως εκ τούτου οι ισχυρισμοί που προβάλλονται από την προσφεύγουσα επιχειρήση είναι αβάσιμοι και συνεπώς απορριπτέοι.

Α π ο φ α σ ί ζ ο υ μ ε

Την απόρριψη, επί του από 12.03.2012 αιτήματος διοικητικής επίλυσης της διαφοράς και την αποστολή της υπόθεσης για συζήτηση ενώπιον του Διοικητικού Πρωτοδικείου Αθήνας (Τμήμα 32ο΄Μον/λές) σύμφωνα με την υπ' αριθ./2018 απόφαση του.

ΜΕ ΕΝΤΟΛΗ ΤΟΥ ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΥ
ΤΗΣ Δ/ΝΣΗΣ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ

Ο ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΣ ΤΗΣ ΥΠΟΔΙΕΥΘΥΝΣΗΣ
ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ

ΦΑΚΟΣ ΓΕΩΡΓΙΟΣ

Ακριβές Αντίγραφο
Η Υπάλληλος του Τμήματος
Διοικητικής Υποστήριξης