



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ



ΑΑΔΕ

Ανεξάρτητη Αρχή
Δημοσίων Εσόδων

**ΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ
ΥΠΟΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ**

ΤΜΗΜΑ Α2

Ταχ. Δ/ση : Αριστογείτονος 19
Ταχ. Κώδικας : 176 71 - Καλλιθέα
Τηλέφωνο : 213 1604561
Fax : 213 1604567

Καλλιθέα 26/ 02/ 2021

Αριθμός Απόφασης 715

Α Π Ο Φ Α Σ Η

Ο ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΣ ΤΗΣ ΔΙΕΥΘΥΝΣΗΣ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ

Έχοντας υπ. όψη:

1. Τις διατάξεις:
 - α. του άρθρου 63 του ν. 4174/2013 (ΦΕΚ Α' 170), όπως τροποποιήθηκε και ισχύει
 - β. του άρθρου 10 της Δ.ΟΡΓ.Α 1125859 ΕΞ 2020/23.10.2020 Απόφασης του Διοικητή της Α.Α.Δ.Ε. (ΦΕΚ Β' 4738/26.10.2020) 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 Β' 1440/27-04-2017)
 - δ. του άρθρου 6 παρ.4 της από 30/03/2020 Π.Ν.Π.(Α. 75)
2. Την ΠΟΛ 1069/04-03-2014 Εγκύκλιο της Γενικής Γραμματείας Δημοσίων Εσόδων του Υπουργείου Οικονομικών.
3. Την υπ' αριθμόν Δ.Ε.Δ.1126366 ΕΞ 2016/30-08-2016 (ΦΕΚ 2759/ τ. Β' / 01-09-2016) Απόφαση του Προϊσταμένου της Διεύθυνσης Επίλυσης Διαφορών «Παροχής εξουσιοδότησης υπογραφής».
4. Την από **29/10/2020** και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανή προσφυγή που υπέβαλε η αστική μη κερδοσκοπική επιχείρηση, με ΑΦΜ, που έχει έδρα στο -....., επί της οδού αρ.-ΤΚ κατά:
 - Της υπ' αριθμ...../2020 Οριστικής Πράξης Επιβολής Προστίμου (άρθρου 54 ν. 4174/2013), της Προϊσταμένης της Δ.Ο.Υ. ΙΖ' ΑΘΗΝΩΝ για το φορολογικό έτος 2019 και τα προσκομιζόμενα με αυτήν σχετικά έγγραφα.

5. Την ως άνω προσβαλλόμενη πράξη, της Προϊσταμένης της Δ.Ο.Υ. ΙΖ' ΑΘΗΝΩΝ της οποίας ζητείται η ακύρωση.

6. Τις απόψεις της ανωτέρω φορολογικής αρχής.

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

Επί της από **29-10-2020** και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανούς προσφυγής της αστικής μη κερδοσκοπικής επιχείρησης, με 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:

ΙΣΤΟΡΙΚΟ

A. Με το με αρ. πρωτ. /2019 έγγραφο της, η Δ.Ο.Υ. ΙΓ' ΑΘΗΝΩΝ διαβίβασε στην Δ.Ο.Υ. ΙΖ' ΑΘΗΝΩΝ (αριθ. πρωτ. Δ.Ο.Υ. /2019) την από 27-09-2019 έκθεση μερικού ελέγχου [βάσει διατάξεων του ΠΔ 186/1992 (ΚΒΣ), Ν.4093/2012 (ΚΦΑΣ), Ν.4174/2013 (ΚΦΔ) & Ν. 4308/2014 (ΕΛΠ)] από την οποία προκύπτει ότι η επιχείρηση, με ΑΦΜ (η προσφεύγουσα) είναι λήπτρια για την χρήση 2013 ενός (1) εικονικού φορολογικού στοιχείου, καθαρής αξίας 2.000,00€, εκδόσεως της ατομικής επιχείρησης " του με ΑΦΜ

B. Κατόπιν αυτού, η Δ.Ο.Υ. ΙΖ' ΑΘΗΝΩΝ, διενήργησε έλεγχο, για την διαχειριστική περίοδο 01/01-31/12/2013 με την υπ' υπ' αριθ. /2019 εντολή μερικού ελέγχου της προϊσταμένης της ανωτέρω Δ.Ο.Υ., για ΚΦΑΣ, Εισόδημα και ΦΠΑ.

Αρχικά ο έλεγχος εξέδωσε και κοινοποίησε, 1η πρόσκληση προσκόμισης των βιβλίων και στοιχείων της επιχείρησης την με αριθ. πρωτ. /2019.

Συνεπεία της μη προσκόμισης κατόπιν της 1ης πρόσκλησης, κοινοποιήθηκε και 2η πρόσκληση με αριθ. πρωτ. /2020.

Εκ μέρους της επιχείρησης την 19-12-2019, προσήλθε στην Δ.Ο.Υ., ο νόμιμος εκπρόσωπος ο οποίος προσκόμισε βεβαίωση με ημερομηνία 13/07/2018 εκδοθείσα από το Τμήμα Ασφαλείας, περί κλοπής στοιχείων της επιχείρησης. Συγκεκριμένα:

Όπως αναφέρεται στο κείμενο της βεβαίωσης ότι: «την 12η του μήνα Ιουλίου του έτους 2018 προσήλθε στην Υπηρεσία μας ο του και της

..... γεν. 27/09/1963 στο κάτοικος –..... και κατέθεσε ότι το χρονικό διάστημα δύο (2) μηνών χωρίς να μπορεί να προσδιοριστεί ακριβώς πότε καθότιν έλειπε, άγνωστος δράστης παραβίασε παράθυρο της στην οδό και από μέσα αφαίρεσε δύο τσάντες samsonite έναν φορητό υπολογιστή και usb stick με υλικό για δουλειές πελατών του, όλα τα φορολογικά του στοιχεία περασμένων ετών.

Σχηματίστηκε η υπ' αριθ./...../..... δικογραφία .»

Από τον έλεγχο δε που διενεργήθηκε από την ελέγκτρια, λαμβάνοντας υπόψη αφενός την ανωτέρω Έκθεση Ελέγχου και αφετέρου τις δικές της διαπιστώσεις, συντάχθηκε και επιδόθηκε νόμιμα, το υπ' αριθ/2020 Σημείωμα Διαπιστώσεων του άρθρου 28 & 62 του Ν. 4174/2013 μαζί με τις αντίστοιχες Προσωρινές Πράξεις.

Επί του ως άνω Σημειώματος η προσφεύγουσα, στις 20-07-2020 υπέβαλε εγγράφως με αριθ. πρωτ. υπόμνημα σε απάντηση του.

Εν συνεχεία η ελέγκτρια εξέδωσε το πόρισμα της, το οποίο περιλαμβάνεται στις από 18/09/2020 εκθέσεις μερικού ελέγχου:

1) Φορολογίας ΚΦΑΣ, 2) Φορολογίας Εισοδήματος & 3) Φόρου Προστιθέμενης Αξίας, με βάση τις οποίες η προϊστάμενη της Δ.Ο.Υ. ΙΖ' ΑΘΗΝΩΝ, εξέδωσε τις κατωτέρω προσβαλλόμενες Πράξεις.

Κ.Φ.Α.Σ.

- Την υπ' αριθμ...../2020 Οριστική Πράξη Επιβολής Προστίμου (άρθρου 7§3&5 ν.4337/2015) για την διαχειριστική περίοδο 01/01-31/12/2013, με την οποία επιβλήθηκε σε βάρος της προσφεύγουσας πρόστιμο συνολικού ποσού 200,00€ (2.000,00€x 10%), διότι:

ζήτησε, έλαβε και καταχώρησε στα βιβλία της, ένα (1) εικονικό φορολογικό στοιχείο ως προς το σύνολο της συναλλαγής (η λήψη του οποίου δεν είχε ως αποτέλεσμα τη μείωση του φόρου εισοδήματος του οικείου φορολογικού έτους), καθαρής αξίας 2.000,00€, εκδόσεως της ατομικής επιχείρησης “..... του” με ΑΦΜ, κατά παράβαση των διατάξεων του άρθρου 2§3 του ΚΦΑΣ (περιλαμβάνεται στο ν. 4093/2012) και επισύρει τις κυρώσεις του άρθρου 7§3 περ. ε' του Ν. 4337/2015, όπως εφαρμόζονται και για προγενέστερες χρήσεις σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 7§5 του ίδιου νόμου.

ΠΡΟΣΤΙΜΟ ΤΟΥ ΑΡΘΡΟΥ 54 ν. 4174/2013

-Την υπ' αριθ./2020 Οριστική Πράξη Επιβολής Προστίμου (άρθρου 54 ν.4174/2013), για το φορολογικό έτος 2019, με την οποία επιβλήθηκε σε βάρος της προσφεύγουσας επιχείρησης πρόστιμο συνολικού ποσού 2.500,00€ διότι:

Δεν διαφύλαξε τα τηρηθέντα βιβλία και στοιχεία, τους φορολογικούς ηλεκτρονικούς μηχανισμούς και τις φορολογικές μνήμες, κατά παράβαση των διατάξεων του άρθρου 13§2 του ΚΦΔ και του άρθρου 9 του ΚΦΑΣ και επισύρει τις κυρώσεις του άρθρου 54 §§1 περ. η' & 2 περ. ε' του ν.4174/2013.

ΕΙΣΟΔΗΜΑ

-Την υπ' αριθμ./2020 Οριστική Πράξη Διορθωτικού Προσδιορισμού Φόρου Εισοδήματος, διαχειριστικής περιόδου 01/01-31/12/2013 με την οποία καταλογίστηκε σε βάρος της προσφεύγουσας, κύριος φόρος εισοδήματος ποσού 543.98€, πλέον πρόσθετου φόρου, λόγω επιεικέστερης κύρωσης (άρθρο 49§1 ν. 4509/17) ποσού 581,73€, ήτοι συνολικού ποσού 1.125,71€.

Η προσφεύγουσα δεν έθεσε υπόψιν του ελέγχου τα βιβλία και στοιχεία της και επειδή " το ακαθάριστο εισόδημα προσδιορίζεται με βάση τα στοιχεία και τις πληροφορίες που διαθέτει η ελεγκτική αρχή για την έκταση της συναλλακτικής δράσης και τις συνθήκες λειτουργίας της επιχείρησης " δεδομένων των διατάξεων του άρθρου 32 του Ν. 2238/1994 όπως τροποποιήθηκε με τον Ν. 4110/2013 Άρθρο 4 και επειδή από το τηρούμενο αρχείο δηλώσεων της ΑΑΔΕ Συγκεντρωτικές Καταστάσεις Πελατών – Προμηθευτών έτους 2013 προκύπτουν από δηλώσεις τρίτων, έσοδα της προσφεύγουσας, ποσού ύψους 18.450,00 € Τα ακαθάριστα έσοδα της προσφεύγουσας επιχείρησης της πιο πάνω διαχειριστικής περιόδου προσδιορίζονται κατ' αντικειμενικό τρόπο, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 4 του Ν. 4110/2013 ως ακολούθως:

Δηλωθέντα ακαθάριστα έσοδα στις Συγκεντρωτικές Καταστάσεις και στις δηλώσεις φορολογίας Εισοδήματος	18.450,00 €
Πλέον προσαύξηση ελέγχου ακαθάριστα Έσοδα	1.476,00 €
Σύνολο ακαθαρίστων εσόδων ελέγχου	19.926,00 €

Τα καθαρά κέρδη προσδιορίστηκαν σύμφωνα με τις διατάξεις του 32 παρ. 2β' του Ν 2238/1994 [ήτοι σε 2.092,23€(19.926,00€x 10,50%), αντί του ποσού της ζημιάς των 5.518,70€ της δήλωσης].

Η προσφεύγουσα, με την αρ. πρωτ.//29-10-2020 ενδικοφανή προσφυγή, ζητά την ακύρωση, της υπ' αριθ.//2020 Οριστικής Πράξης Επιβολής Προστίμου (άρθρου 54 ν.4174/2013), της Προϊσταμένης της Δ.Ο.Υ. ΙΖ'ΑΘΗΝΩΝ για το φορολογικό έτος 2019, προβάλλοντας τους παρακάτω λόγους:

-Περί παραγραφής του δικαιώματος της Φορολογικής Διοίκησης για επιβολή φορολογικών κυρώσεων για υποτιθέμενες παραβάσεις εκ μέρους της προσφεύγουσας του ΚΒΣ, που έλαβαν χώρα το 2013.

-Περί άρνησης αποδοχής εκ μέρους της Φορολογικής Διοίκησης πως η κλοπή των φορολογικών παραστατικών της προσφεύγουσας συνιστά γεγονός ανωτέρας βίας για το οποίο δεν υπέχει ευθύνη.

-Ότι λόγω αναρμοδιότητας της Προϊσταμένης της Δ.Ο.Υ. ΙΖ'ΑΘΗΝΩΝ για υπογραφή της προσβαλλόμενης πράξης επιβολής προστίμου του άρθρου 7 του Ν. 4337/2015.

-Περί εσφαλμένης κρίσης πως δεν τηρήθηκαν οι υποχρεώσεις της προσφεύγουσας επιχείρησης που απορρέουν από το άρθρο 13 του ΚΦΔ.

-Ότι το πρόστιμο για τη μη τήρηση βιβλίων και στοιχείων που επιβλήθηκε στην προσφεύγουσα επιχείρηση έπρεπε να υπολογιστή βάσει των ευνοϊκότερων διατάξεων του άρθρου 5 του ν. 2523/1997, όπως τροποποιήθηκε από το άρθρο 7 του ν. 4337/2015 και όχι βάσει του άρθρου 54 του ΚΦΔ.

-Μη νόμιμης διπλής κύρωσης εκ μέρους της Φορολογικής Διοίκησης για την απώλεια των φορολογικών βιβλίων και στοιχείων της προσφεύγουσας του έτους 2013.

Επειδή, σύμφωνα με την παρ. 1 του αρθρ. 14 του Ν.4174/2013 ορίζεται ότι: «1. Πληροφορίες, τις οποίες ζητά εγγράφως η Φορολογική Διοίκηση από τον φορολογούμενο, πρέπει να παρέχονται εντός πέντε (5) εργασίμων ημερών από την κοινοποίηση του σχετικού αιτήματος, εκτός εάν ο φορολογούμενος προσκομίσει επαρκείς αποδείξεις για πιθανές δυσχέρειες κατά την προετοιμασία και υποβολή των πληροφοριών που του ζητήθηκαν, εφόσον οι δυσχέρειες αυτές οφείλονται σε πράξεις ή παραλείψεις της Δημόσιας Διοίκησης ή σε λόγους ανωτέρας βίας. »

Επειδή, σύμφωνα με το έγγραφο ΔΕΛ Ζ ΚΦΑΣ 1137542 ΕΞ 2015με θέμα: «Χρόνος διαφύλαξης βιβλίων και στοιχείων» αναφέρεται ότι:« 1. Με τις διατάξεις της παραγράφου 2 του άρθρου 21 του Κ.Β.Σ. (Π.Δ. 186/1992), όπως ίσχυε μέχρι την 31.12.2012, οριζόταν ότι 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. Τα βιβλία και τα στοιχεία αυτά διατηρούνται οπωσδήποτε όσο χρόνο εκκρεμεί σχετική υπόθεση ενώπιον των Διοικητικών Δικαστηρίων ή του Συμβουλίου της Επικρατείας.

2. Με τις διατάξεις της παραγράφου 5 του άρθρου 9 του ΚΦΑΣ, ο οποίος ίσχυσε από 1/1/2013 μέχρι 31/12/2014, οριζόταν ότι, 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 εκτύπωσης 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, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 84 «Παραγραφή» του ν.2238/1994 ορίζεται ότι: «1. Η κοινοποίηση φύλλου ελέγχου, κατά τις διατάξεις του άρθρου 69, δεν μπορεί να γίνει μετά την πάροδο πενταετίας από το τέλος του έτους μέσα στο οποίο λήγει η προθεσμία για την επίδοση της δήλωσης. Το δικαίωμα του Δημοσίου για Επιβολή του φόρου παραγράφεται μετά την πάροδο της πενταετίας.

Επειδή, σύμφωνα με τις διατάξεις της παρ.5 του άρθρου 9 «Επιβολή προστίμων - Διοικητική επίλυση της διαφοράς» του ν.2523/1997 (ΦΕΚ Α' 179) ορίζεται ότι: «5. Οι διατάξεις περί παραγραφής του δικαιώματος του Δημοσίου για την ενέργεια αρχικής ή συμπληρωματικής φορολογικής έγγραφης στην κύρια φορολογία εφαρμόζονται ανάλογα και για την επιβολή των προστίμων. Η προθεσμία αρχίζει από τη λήξη της διαχειριστικής περιόδου που έπεται εκείνης, στην οποία αφορά η παράβαση. Στα πρόστιμα του Κ.Β.Σ. ως και σε άλλα πρόστιμα που δεν συνδέονται με αντίστοιχη φορολογία, ως κύρια φορολογία νοείται η φορολογία εισοδήματος.».

Επειδή, σύμφωνα με τις διατάξεις της παρ.4 του άρθρου 34 του Π.Δ.186/1992 (ΦΕΚ Α' 84/ 26-05-1992): «... Οι περί παραγραφής του δικαιώματος του Δημοσίου προς ενέργεια αρχικής ή συμπληρωματικής φορολογικής έγγραφης στη φορολογία εισοδήματος διατάξεις, όπως ισχύουν κάθε φορά, εφαρμόζονται αναλόγως και για την επιβολή του προστίμου του άρθρου αυτού. Η προθεσμία αρχίζει από τη λήξη της διαχειριστικής περιόδου που έπεται εκείνης στην οποία αφορά η παράβαση.».

Επειδή, στην προκείμενη περίπτωση βάσει των ανωτέρω διατάξεων, κατά τη ημερομηνία εκδόσεως της πράξης ήτοι 18-09-2020, είχε παρέλθει η πενταετής προθεσμία, για την διαφύλαξη των βιβλίων και στοιχείων για την κρινόμενη χρήση 2013 και ως εκ τούτου η πράξη ακυρώνεται και το πρόστιμο διαγράφεται.

Επειδή, παρέλκει η εξέταση των λοιπών λόγων της παρούσας ενδικοφανούς προσφυγής.

Α π ο φ α σ ί ζ ο υ μ ε

Την **αποδοχή** της με αριθμ. πρωτ.**/29-10-2020** ενδικοφανούς προσφυγής που υπέβαλε η αστική μη κερδοσκοπική επιχείρηση, με ΑΦΜ και την **ακύρωση** της υπ' αριθ.**/2020** Οριστικής Πράξης Επιβολής Προστίμου (άρθρου 54 ν.4174/2013), της Προϊσταμένης της Δ.Ο.Υ. ΙΖ΄ ΑΘΗΝΩΝ για το φορολογικό έτος 2019.

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

Φορολογική περίοδο : 01/01-31/12-2019

Πρόστιμο του άρθρου 54 ν.4174/2013: 0,00€

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

Ακριβές Αντίγραφο
Η Υπάλληλος του Τμήματος
Διοικητικής Υποστήριξης

ΜΕ ΕΝΤΟΛΗ ΤΟΥ ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΥ
ΤΗΣ Δ/ΝΣΗΣ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ
Η ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΗ ΤΗΣ ΥΠΟΔΙΕΥΘΥΝ-
ΣΗΣ ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ

ΣΚΟΥΡΑ ΓΡΑΜΜΑΤΩ

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.