



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ
ΥΠΟΥΡΓΕΙΟ ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΩΝ
ΓΕΝΙΚΗ ΓΡΑΜΜΑΤΕΙΑ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΕΣΟΔΩΝ
ΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ
ΥΠΟΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ
ΤΜΗΜΑ ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ Α6
Ταχ. Δ/ση: Αριστογείτονος 19
Ταχ. Κώδικας: 176 71 - Καλλιθέα
Τηλέφωνο: 2131604565
ΦΑΞ: 2131604566

Καλλιθέα, 28-12-2016

Αριθμός απόφασης: 4537

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

δ. 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.

ε. 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 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.

4. Τη με ημερομηνία κατάθεσης 25-08-2016 και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανή προσφυγή της, ΑΦΜ, κατοίκου, οδός, κατά της με αριθμό/27-06-2016 Απόφασης Επιβολής Προστίμου του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Νέας Ιωνίας Βόλου, φορολογικής περιόδου από 01-01-2015 έως 31-12-2015, και τα προσκομιζόμενα με αυτήν σχετικά έγγραφα.

5. Τη με αριθμό/27-06-2016 Απόφαση Επιβολής Προστίμου του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Στοιχείων (από 01-01-2014 και μετά) του Προϊσταμένου της ως άνω Δ.Ο.Υ.. Νέας Ιωνίας Βόλου, φορολογικής περιόδου από 01-01-2015 έως 31-12-2015, της οποίας ζητείται η ακύρωση, καθώς και την από 09-06-2016 οικεία Έκθεση Ελέγχου Εφαρμογής των Διατάξεων του Ν. 4308/2014 για Μη Διαφύλαξη Βιβλίων και
6. Τις απόψεις της Δ.Ο.Υ. Νέας Ιωνίας Βόλου.
7. Την εισήγηση του ορισθέντος υπαλλήλου του Τμήματος Επανεξέτασης Α6, όπως αποτυπώνεται στο σχέδιο της απόφασης.

Επί της από 25-08-2016 και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανούς προσφυγής της, η οποία κατατέθηκε εμπρόθεσμα και μετά τη μελέτη και την αξιολόγηση όλων των υφιστάμενων στο σχετικό φάκελο εγγράφων και των προβαλλόμενων λόγων της ενδικοφανούς προσφυγής, επαγόμεστε τα ακόλουθα:

Με τη με αριθμό/27-06-2016 Απόφαση Επιβολής Προστίμου του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Νέας Ιωνίας Βόλου επιβλήθηκε σε βάρος της προσφεύγουσας, για τη φορολογική περίοδο από 01-01-2015 έως 31-12-2015, πρόστιμο ποσού ύψους €2.500,00, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 54 παρ. 1 περ. η' και παρ. 2 περ. ε' του Ν. 4174/2013, λόγω μη συμμόρφωσης με την υποχρέωση διαφύλαξης φορολογικών στοιχείων που έχουν θεωρηθεί από τη φορολογική αρχή, κατά παράβαση των διατάξεων του άρθρου 7 του Ν. 4308/2014 και του άρθρου 13 του Ν. 4174/2013 σε συνδυασμό με τις διατάξεις του Ν. 4254/2014 και του Ν. 4337/2015.

Η ως άνω προσβαλλόμενη Απόφαση Επιβολής Προστίμου εδράζεται επί της από 09-06-2016 οικείας Έκθεσης Ελέγχου Εφαρμογής των Διατάξεων του Ν. 4308/2014 για Μη Διαφύλαξη Βιβλίων και Στοιχείων (από 01-01-2014 και μετά) του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Νέας Ιωνίας Βόλου, σύμφωνα με την οποία την 16-12-2015 υποβλήθηκε στη Δ.Ο.Υ. Νέας Ιωνίας Βόλου από την με ΑΔΤ και ΑΦΜ η με αριθμό πρωτοκόλλου/16-12-2015 υπεύθυνη δήλωση του άρθρου 8 του Ν. 1599/1986 με συνημμένη τη με αριθμό πρωτοκόλλου/10-12-2015 Βεβαίωση εκ του Βιβλίου Αδικημάτων – Συμβάντων της Υποδιεύθυνσης Ασφαλείας Βόλου, με την οποία δήλωσε ότι απώλεσε λόγω κλοπής δυο (2) μπλοκ Δελτίων Αποστολής (Νο. 101-150 και 201-250) με πράξη θεώρησης/2012 της ανωτέρω Δ.Ο.Υ., κατά παράβαση των διατάξεων του άρθρου 7 του Ν. 4308/2014 και του άρθρου 13 του Ν. 4174/2013 σε συνδυασμό με τις διατάξεις του Ν. 4254/2014 και του Ν. 4337/2015.

Η προσφεύγουσα, με την υπό κρίση ενδικοφανή προσφυγή, ζητά την ακύρωση της ανωτέρω προσβαλλόμενης Απόφασης Επιβολής Προστίμου του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Νέας Ιωνίας Βόλου, προβάλλοντας τους ακόλουθους λόγους:

- Δεν τηρήθηκε η αρχή της προηγούμενης ακρόασης του ενδιαφερομένου.

- Η προσβαλλόμενη Απόφαση Επιβολής Προστίμου καθίσταται ακυρωτέα, λόγω πλημμέλειας των αναγραφόμενων σε αυτήν στοιχείων, καθώς και λόγω έλλειψης ουσιαστικής αιτιολογίας επιβολής προστίμου.
- Δεν ευθύνεται για την απώλεια των ως άνω φορολογικών στοιχείων, η οποία οφείλεται σε κλοπή που έλαβε χώρα μεταξύ της 23-03-2015 και της 24-03-2015 στο κατάστημα ταχυμεταφορών εγγράφων και αντικειμένων (courier) που διατηρούσε, και, ως εκ τούτου, επήλθε συνεπεία ανωτέρας βίας.

Επειδή, με τις διατάξεις του άρθρου 7 «Διαφύλαξη λογιστικών αρχείων» του Ν. 4308/2014 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 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.

3. Ειδικά για κάθε τιμολόγιο, διαφυλάσσονται επιπλέον τα δεδομένα που διασφαλίζουν την αυθεντικότητα και την ακεραιότητα του περιεχομένου του, σύμφωνα με τις παραγράφους (1) και (2) του παρόντος άρθρου.».

Επειδή, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 13 του Ν. 4174/2013, όπως τροποποιήθηκε και ισχύει:

«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 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.

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.

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

Επειδή, με τις διατάξεις των παρ. 1 και 2 του άρθρου 54 του Ν. 4174/2013 ορίζεται ότι:

«1. Για καθεμία από τις παρακάτω παραβάσεις επιβάλλεται πρόστιμο στο φορολογούμενο ή οποιοδήποτε πρόσωπο, εφόσον υπέχει αντίστοιχη υποχρέωση από τον Κώδικα ή τη φορολογική νομοθεσία που αναφέρεται στο πεδίο εφαρμογής του: α) ..., β) ..., γ) ..., δ) ..., ε) ..., στ) ..., ζ) ..., η) **δε συμμορφώνεται με τις κατά το άρθρο 13 υποχρεώσεις του.**

2. Τα πρόστιμα για τις παραβάσεις που αναφέρονται στην παράγραφο 1 καθορίζονται ως εξής: α) ..., β) ..., γ) ..., δ) ..., ε) **δύο χιλιάδες πεντακόσια (2.500) ευρώ στις περιπτώσεις ε` και ζ` και η` της παραγράφου 1.**».

Επειδή, με τις διατάξεις της παρ. 4 του άρθρου 62 του Ν. 4174/2013 ορίζεται ότι:

«4. Ο φορολογούμενος ή το ευθυνόμενο πρόσωπο καλείται εγγράφως από το Γενικό Γραμματέα να υποβάλλει ενδεχόμενες αντιρρήσεις του σχετικά με επικείμενη έκδοση πράξης επιβολής προστίμων τουλάχιστον είκοσι (20) ημέρες πριν την έκδοση 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, στην προκειμένη περίπτωση, η από 09-06-2016 Έκθεση Ελέγχου Εφαρμογής των Διατάξεων του Ν. 4308/2014 για Μη Διαφύλαξη Βιβλίων και Στοιχείων (από 01-01-2014 και μετά) του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Νέας Ιωνίας Βόλου, επί της οποίας εδράζεται η προσβαλλόμενη Απόφαση Επιβολής Προστίμου, συντάχθηκε συνεπεία υποβολής στο αρμόδιο τμήμα της ως άνω Δ.Ο.Υ. της με αριθμό πρωτοκόλλου/16-12-2015 υπεύθυνης δήλωσης του άρθρου 8 του Ν. 1599/1986 της προσφεύγουσας (με συνημμένη τη με αριθμό πρωτοκόλλου/10-12-2015 Βεβαίωση εκ του Βιβλίου Αδικημάτων – Συμβάντων της Υποδιεύθυνσης Ασφαλείας Βόλου), με την οποία δήλωσε την απώλεια λόγω κλοπής δυο (2) μπλοκ Δελτίων Αποστολής (No. 101-150 και 201-250) με πράξη θεώρησης/2012 της ανωτέρω Δ.Ο.Υ., κατά την προσκόμιση των θεωρημένων βιβλίων και στοιχείων της στα πλαίσια της διαδικασίας υποβολής δήλωσης παύσης εργασιών της ατομικής της επιχείρησης.

Επειδή, η μη διαφύλαξη και η απώλεια λόγω κλοπής των ως άνω φορολογικών στοιχείων **πρέπει να οφείλεται αποδεδειγμένα σε ανωτέρα βία**. 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 κ.λπ.) που θα προσκομίσει ο φορολογούμενος, προκειμένου να αποδείξει ότι επέδειξε τη δέουσα επιμέλεια για τη φύλαξη της Φ.Τ.Μ., στην αρμόδια φορολογική αρχή, στην οποία ανήκει και η αρμοδιότητα εξέτασης και εκτίμησης των πραγματικών αυτών περιστατικών.

Επειδή, στην υπό κρίση περίπτωση, η προσφεύγουσα ισχυρίζεται ότι δεν ευθύνεται για την απώλεια των ως άνω φορολογικών στοιχείων, η οποία οφείλεται σε κλοπή, και, ως εκ τούτου, επήλθε συνεπεία ανωτέρας βίας, πλην όμως, προσκόμισε μόνο τη με αριθμό πρωτοκόλλου/16-12-2015 υπεύθυνη δήλωση του άρθρου 8 του Ν. 1599/1986 με συνημμένη τη με αριθμό πρωτοκόλλου/10-12-2015 Βεβαίωση εκ του Βιβλίου Αδικημάτων – Συμβάντων της Υποδιεύθυνσης

Ασφαλείας Βόλου, από τις οποίες δεν αποδεικνύεται επαρκώς ότι το ως άνω γεγονός οφείλεται σε ανωτέρα βία, ούτε προκύπτει ότι η υπόχρεη είχε επιδείξει, ως όφειλε, τη δέουσα επιμέλεια για τη διαφύλαξη των εν λόγω φορολογικών στοιχείων και ότι, παρά το ότι είχε λάβει τα απαιτούμενα μέτρα, το γεγονός δε μπόρεσε να αποτραπεί.

Επειδή, η ανωτέρω παράβαση επισύρει τις κυρώσεις του άρθρου 54 του Ν. 4174/2013, και πιο συγκεκριμένα, συνεπάγεται την επιβολή προστίμου, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 54 παρ. 1 περ. η' και παρ. 2 περ. ε' του Ν. 4174/2013, ορθώς επιβλήθηκε σε βάρος της προσφεύγουσας από τον Προϊστάμενο της Δ.Ο.Υ. Νέας Ιωνίας Βόλου το προσβαλλόμενο πρόστιμο.

Επειδή, εν προκειμένω, οι διαπιστώσεις του ελέγχου, όπως αυτές καταγράφονται στην από 09-06-2016 Έκθεση Ελέγχου Εφαρμογής των Διατάξεων του Ν. 4308/2014 για Μη Διαφύλαξη Βιβλίων και Στοιχείων (από 01-01-2014 και μετά) του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Νέας Ιωνίας Βόλου, επί της οποίας εδράζεται η προσβαλλόμενη Απόφαση Επιβολής Προστίμου του Προϊσταμένου της ως άνω Δ.Ο.Υ., κρίνονται βάσιμες, αποδεκτές και πλήρως αιτιολογημένες, η υπό κρίση ενδικοφανής προσφυγή πρέπει να απορριφθεί.

Αποφασίζουμε

Την **απόρριψη** της με ημερομηνία κατάθεσης 25-08-2016 και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανούς προσφυγής της με ΑΦΜ και την **επικύρωση** της με αριθμό/27-06-2016 Απόφασης Επιβολής Προστίμου του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Νέας Ιωνίας Βόλου.

Εντελλόμεθα όπως αρμόδιο όργανο κοινοποιήσει με τη νόμιμη διαδικασία την παρούσα απόφαση στην υπόχρεη.

Ακριβές Αντίγραφο

**ΜΕ ΕΝΤΟΛΗ ΤΟΥ ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΥ
ΤΗΣ Δ/ΝΣΗΣ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ**

**Η Υπάλληλος του Τμήματος
Διοικητικής Υποστήριξης**

**Ο ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΣ ΤΗΣ
ΥΠΟΔΙΕΥΘΥΝΣΗΣ
ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ**

ΓΕΩΡΓΙΟΣ ΦΑΚΟΣ

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).