



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ



ΑΑΔΕ

Ανεξάρτητη Αρχή
Δημοσίων Εσόδων

Καλλιθέα, 13/04/2018

Αριθμός απόφασης: 2058

ΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ

ΥΠΟΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ

ΤΜΗΜΑ Α4

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 14/12/2017 και με αριθμό πρωτοκόλλουενδικοφανή προσφυγή της εταιρείας με την επωνυμία «.....», ΑΦΜ, που εδρεύει στο Πέραμα επί της κατά της υπ' αρ. /25-10-2017 Απόφασης Επιβολής Προστίμου του άρθρου 54 παρ. 1 περ. η' και παρ. 2 περ. ε' του Ν. 4174/2013 διαχειριστικής περιόδου 2017, λόγω απώλειας τριών (3) στελεχών Δελτίων Αποστολής Αθεώρητων της Προϊσταμένης της Δ.Ο.Υ. Φ.Α.Ε. Πειραιά και τα προσκομιζόμενα με αυτή σχετικά έγγραφα.

5. Την υπ' αριθμ. /25-10-2017 Απόφαση Επιβολής Προστίμου του άρθρου 54 παρ. 1 περ. η' και παρ. 2 περ. ε' του Ν. 4174/2013 διαχειριστικής περιόδου 2017, λόγω απώλειας τριών (3) στελεχών Δελτίων Αποστολής Αθεώρητων της Προϊσταμένης της Δ.Ο.Υ. Φ.Α.Ε. Πειραιά της οποίας ζητείται η επανεξέταση.

6. Τις απόψεις της Δ.Ο.Υ. Φ.Α.Ε. Πειραιά.

7. Την εισήγηση του ορισθέντος υπαλλήλου του Τμήματος Α4, όπως αποτυπώνεται στο σχέδιο της απόφασης.

Επί της από 14/12/2017 και με αριθμό πρωτοκόλλουενδικοφανούς 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./25-10-2017 προσβαλλόμενη Απόφαση Επιβολής Προστίμου του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Φ.Α.Ε. Πειραιά 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 της ενότητας 2, περ. ζ' της ΠΟΛ 1252/20-11-2015 για τη μη διαφύλαξη λογιστικών αρχείων.

Η παράβαση αφορά την απώλεια από μέρους της προσφεύγουσας των παρακάτω φορολογικών στοιχείων : τριών (3) στελεχών Δελτίων Αποστολής Αθεωρήτων, ΣΕΙΡΑ Β, Νο 601-750, από τα οποία οι σελίδες 601-707 έχουν χρησιμοποιηθεί. Το γεγονός αυτό διαπιστώθηκε από τη Δ.Ο.Υ. Φ.Α.Ε. Πειραιά, όπου προσήλθε η προσφεύγουσα στις 17/10/2017 προκειμένου να υποβάλει την με αρ. πρωτ./17-10-2017 Υπεύθυνη Δήλωση Απώλειας των προαναφερθέντων στοιχείων.

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

- Δεν διενεργήθηκε αιφνιδιαστικός έλεγχος αλλά η προσφεύγουσα αυτοβούλως προσήλθε στη Δ.Ο.Υ. Φ.Α.Ε. Πειραιά και κατέθεσε την από 17/10/2017 υπεύθυνη δήλωση του Διευθύνοντος Συμβούλου της περί απώλειας τριών στελεχών Δ.Α
- Η απώλεια των στελεχών οφείλεται στη βύθιση του Δ/Ξ, πάνω στο οποίο βρίσκονταν τα τρία στελέχη Δ.Α, διότι την ημέρα της βύθισης του, είχαν προγραμματιστεί με το εν λόγω δεξαμενόπλοιο πέντε παραδόσεις φορτίων ναυτιλιακών καυσίμων προς πελάτες της προσφεύγουσας, που θα συνοδεύονταν από αντίστοιχα δελτία αποστολής.
- Η προσφεύγουσα δεν παραβίασε διατάξεις καθόσον η απώλεια των στοιχείων δεν οφείλεται σε πράξη ή παράλειψη της αλλά σε γεγονός ανωτέρας βίας.

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 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:

α) ...,

β),

γ),

δ),

ε),

στ) ...,

ζ),

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:

α) ...,

β) ...,

γ),

δ),

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.

2. Το αίτημα απαλλαγής απευθύνεται στον Γενικό Γραμματέα και:

α) υποβάλλεται εγγράφως,

β) περιέχει τα στοιχεία και τον αριθμό φορολογικού μητρώου του φορολογουμένου,

γ) φέρει την υπογραφή του φορολογουμένου ή νόμιμα εξουσιοδοτημένου προσώπου, και

δ) περιγράφει όλα τα γεγονότα και περιλαμβάνει τα αποδεικτικά στοιχεία που αποδεικνύουν την ανωτέρα βία.

3. Ο Γενικός Γραμματέας αποφαινεται επί του αιτήματος εντός τριάντα (30) ημερών και κοινοποιεί την απόφαση στον φορολογούμενο. Αν δεν ληφθεί απόφαση εντός της ανωτέρω περιόδου, το αίτημα θεωρείται ότι έχει απορριφθεί. »

Επειδή η προσφεύγουσα προσήλθε στις 17/10/2017 στη Δ.Ο.Υ. Φ.Α.Ε. Πειραιά προκειμένου να υποβάλει την με αρ. πρωτ./17-10-2017 Υπεύθυνη Δήλωση του Διευθύνοντος Συμβούλου της για απώλεια από μέρους της τριών (3) στελεχών Δελτίων Αποστολής Αθεωρήτων, ΣΕΙΡΑ Β, Νο 601-750, από τα οποία οι σελίδες 601-707 είχαν χρησιμοποιηθεί. Στη συνέχεια η Δ.Ο.Υ. Φ.Α.Ε. Πειραιά προέβη ως όφειλε με βάση τις προαναφερθείσες διατάξεις σε έκδοση της προσβαλλόμενης Απόφασης Επιβολής Προστίμου.

Η προσφεύγουσα ετεροχρονισμένα και συγκεκριμένα την 9^η/11/2017, δηλαδή στο χρονικό διάστημα που μεσολάβησε από την έκδοση της προσβαλλόμενης Απόφασης Επιβολής Προστίμου και μέχρι τη κοινοποίηση αυτής (14/11/2017), υπέβαλε στη Δ.Ο.Υ. Φ.Α.Ε. Πειραιά την με αρ. πρωτ./09-11-2017 γνωστοποίηση με την οποία αιτιολογούσε ότι η απώλεια οφείλονταν σε λόγους ανωτέρας βίας, μέσω της προσκόμισης του σχετικού έντυπου σήματος του λιμεναρχείου για την αναφορά του συμβάντος της βύθισης του δεξαμενόπλοιου Ο σχετικός

ισχυρισμός της, ο οποίος προβάλλεται και με τη κατάθεση της υπό εξέταση ενδικοφανούς προσφυγής, απορρίπτεται ως αβάσιμος καθόσον εκτός του ότι προβλήθηκε ετεροχρονισμένα σε σχέση με την από με τη με αρ. πρωτ./17-10-2017 αρχική Υπεύθυνη Δήλωση του Διευθύνοντος Συμβούλου της περί απώλειας των φορολογικών στοιχείων, ταυτοχρόνως είναι και αναπόδεικτος εφόσον στο έντυπο σήμα του λιμεναρχείου, το οποίο προσκομίστηκε από την προσφεύγουσα ως δικαιολογητικό έγγραφο απόδειξης της επικαλούμενης ανωτέρας βίας, δεν περιλαμβάνονται στα απολεσθέντα έγγραφα τα ως άνω απολεσθέντα Δελτία Αποστολής, παρά μόνο αναφέρεται ότι : *«αναφέρουμε απώλεια απάντων ναυτιλιακών εγγράφων πλοίου και πιστοποιητικών προσωπικών εγγράφων πληρώματος»*.

Επομένως ορθώς η φορολογική αρχή διαπίστωσε ότι στην τρέχουσα φορολογική περίοδο 01/01/2017-31/12-2017 η προσφεύγουσα απώλεσε φορολογικά στοιχεία, κατά παράβαση των διατάξεων του άρθρου 13 του Ν. 4174/2013 σε συνδυασμό με τις διατάξεις του άρθρου 7 του Ν.4308/2014 και τις διατάξεις της ενότητας 2, περ. ζ' της ΠΟΛ 1252/20-11-2015 για μη διαφύλαξη λογιστικών αρχείων (βιβλίων και στοιχείων) και ορθώς επέβαλε το προβλεπόμενο πρόστιμο του άρθρου 54 του Ν. 4174/2013.

Επειδή οι διαπιστώσεις του ελέγχου, όπως αυτές καταγράφονται στην από 25/10/2017 έκθεση ελέγχου ΕΛΠ &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./14-12/2017 ενδικοφανούς προσφυγής της εταιρείας με την επωνυμία «.....», ΑΦΜστο σύνολό της και την επικύρωση: της υπ' αριθμ../25-10-2017 απόφασης επιβολής προστίμου του άρθρου 54 παρ. 1 περ. η' και παρ. 2 περ. ε' του Ν. 4174/2013 ,διαχειριστικής περιόδου 2017 της Προϊσταμένης της Δ.Ο.Υ. Φ.Α.Ε. Πειραιά

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 στον υπόχρεο.

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.