



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ
ΥΠΟΥΡΓΕΙΟ ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΩΝ
ΓΕΝΙΚΗ ΓΡΑΜΜΑΤΕΙΑ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΕΣΟΔΩΝ
Δ/ΝΣΗ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ
Ταχ. Δ/ση: Αριστογείτονος 19
Ταχ. Κωδ.: 176 71, Καλλιθέα
Τηλ.: 210 9566817
Fax: 210 9531321

Καλλιθέα, 24/4/2014
Αριθμός απόφασης: 17

ΑΠΟΦΑΣΗ

Ο ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΣ ΤΗΣ ΔΙΕΥΘΥΝΣΗΣ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ

Έχοντας υπόψη:

1. Τις διατάξεις:

α. Του άρθρου 70Β' «Ειδική Διοικητική Διαδικασία - Ενδικοφανής Προσφυγή» του ν.2238/1994 (Κώδικας Φορολογίας Εισοδήματος, ΦΕΚ Α'151), όπως αυτές προστέθηκαν με τον ν.4152/2013, περίπτωση 1, υποπαράγραφος Α.5, παράγραφος Α, άρθρο πρώτο (ΦΕΚ Α'107), καθώς και τις διατάξεις της περίπτωσης 2α της ίδιας υποπαραγράφου του ίδιου νόμου.

β. Της υπ' αριθμ. Δ6Α1198069 ΕΞ 2013/30.12.2013 Απόφασης του Γενικού Γραμματέα Δημοσίων Εσόδων του Υπουργείου Οικονομικών (ΦΕΚ Β' 3367) «Μετονομασία και ανακαθορισμός των αρμοδιοτήτων και της διάρθρωσης της Υπηρεσίας Εσωτερικής Επανεξέτασης της Γενικής Γραμματείας Δημοσίων Εσόδων του Υπουργείου Οικονομικών».

γ. Του πρώτου εδαφίου της παραγράφου 1 του άρθρου 5 της απόφασης ΠΟΛ 1209/6.9.2013 Απόφασης του Γενικού Γραμματέα Δημοσίων Εσόδων (ΦΕΚ Β' 2371), περί αρμοδιότητας έκδοσης των αποφάσεων της Υπηρεσίας Εσωτερικής Επανεξέτασης, καθώς και τις λοιπές διατάξεις της ίδιας απόφασης.

2. Την εγκύκλιο ΠΟΛ 1211/12.9.2013 Εγκύκλιο της Γενικής Γραμματείας Δημοσίων Εσόδων του Υπουργείου Οικονομικών.

3. Τις διατάξεις του άρθρου 7 της ΠΟΛ 1002/2013 (ΦΕΚ Β' 55/16.1.2014) Απόφαση του Γενικού Γραμματέα Δημοσίων Εσόδων περί εφαρμογής των διατάξεων του άρθρου 63 του ν.4174/2013 (Ειδική Διοικητική Διαδικασία - Ενδικοφανής Προσφυγή), όπως αυτό τροποποιήθηκε και ισχύει από 1/1/2014.

4. Τις διατάξεις των παραγράφων 5, 6 και 7 του άρθρου 46 του ν. 4174/2013 (Φ.Ε.Κ. 170/Α'/26.7.2013), όπως ισχύουν.

5. Τις διατάξεις του άρθρου 50 του ν.4223/2013 (ΦΕΚ Α' 287/31.12.2013).

6. Τις διατάξεις της Απόφασης του Γενικού Γραμματέα Δημοσίων Εσόδων ΠΟΛ.1282/2013 (Φ.Ε.Κ. 54/Β'16.1.2014), που εκδόθηκε κατ' εξουσιοδότηση της παραγράφου 6 του άρθρου 46 του ν. 4174/2013.

7. Τις διατάξεις του άρθρου 14 του ν.2523/1997, όπως ίσχυαν μέχρι 31.12.2013.

8. Την υπ' αριθμ./31.7.2013 ενέργεια του Κ.Ε.ΜΕ.ΕΠ. για τα μέτρα διασφάλισης των συμφερόντων του Δημοσίου, που εφαρμόστηκαν σε βάρος της εταιρείας «.....» με διακριτικό τίτλο «.....», καθώς και σε βάρος, μεταξύ άλλων τουτου, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 14 του ν. 2523/1997, όπως ίσχυαν μέχρι 31.12.2013.

9.Τη από 31.7.2013 Ειδική Έκθεση Ελέγχου του Κ.Ε.ΜΕ.ΕΠ., σχετικά με την ανωτέρω εταιρεία, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 14 του ν. 2523/1997, όπως ίσχυαν μέχρι 31.12.2013.

10. Την υπ' αριθμ./7.3.2008 ενέργεια της Δ.Ο.Υ. Φ.Α.Ε.Ε. Αθηνών για τα μέτρα διασφάλισης των συμφερόντων του Δημοσίου, που εφαρμόστηκαν σε βάρος της ως άνω εταιρείας, καθώς και την υπ' αριθμ./5.11.2008 ενέργεια της Δ.Ο.Υ. Φ.Α.Ε.Ε. Αθηνών για την ολική άρση των μέτρων που εφαρμόστηκαν με την προαναφερόμενη ενέργεια.

11. Την από 4.2.2014 ενδικοφανή προσφυγή, με τα συνημμένα σε αυτή, τουπου διαβίβασε στην Υπηρεσία μας το Κ.Ε.ΜΕ.ΕΠ..

12. Τις υπ' αριθμ. 91/2004, 484/2004 και 26/2011 Γνωμοδοτήσεις του Ν.Σ.Κ.

13. Τα υπ' αριθμ. ΦΕΚ/15.10.2001 και/13.8.2002 (ΤΕΥΧΟΣ ΑΕ ΚΑΙ ΕΠΕ).

14. Το υπ' αριθμ. πρωτ./14.11.2013 του Κ.Ε.ΜΕ.ΕΠ. σχετικά με την ως άνω εταιρεία.

14. Την από 9.4.2014 εισήγηση του Β1 Τμήματος της Διεύθυνσης Επίλυσης Διαφορών.

Επί της από 4.2.2014 και με αριθμό πρωτοκόλλουενδικοφανή προσφυγή τουτου και μετά την μελέτη και την αξιολόγηση όλων των υφιστάμενων στο σχετικό φάκελο εγγράφων και των προβαλλόμενων λόγων της ενδικοφανούς προσφυγής, επαγόμαστε τα ακόλουθα:

Ο αιτών, με την υπό κρίση ενδικοφανή προσφυγή, ζητά την άρση των διασφαλιστικών μέτρων που εφαρμόστηκαν σε βάρος του με την υπ' αριθμ./31.7.2013 ενέργεια του Κ.Ε.ΜΕ.ΕΠ., σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 14 του ν. 2523/1997, όπως ίσχυαν μέχρι 31.12.2013, ισχυριζόμενος ότι δεν άσκησε ποτέ διοίκηση ή διαχείριση στην εν λόγω εταιρεία. Οι δικές του αρμοδιότητες περιορίζονταν αποκλειστικά και μόνο στην σύγκληση του Δ.Σ. όπως ορίζεται από τον ν.2190/1920. Η μοναδική του ασχολία ήταν η νομική εκπροσώπηση της εταιρείας και ουδεμία εμπλοκή είχε στην Διοίκηση αυτής και δεν διατηρούσε πάγια αντιμισθία. Επίσης, επισημαίνει ότι σε παλαιότερους ελέγχους που πραγματοποιήθηκαν από άλλες ελεγκτικές αρχές δεν αναφέρεται πουθενά στις Εκθέσεις το όνομά του. Ενώ αναφέρει ότι οι καταλογισμοί έχουν ως αφετηρία χρόνο σαφώς προγενέστερο της ημέρας αναλήψεως των καθηκόντων του 10/2001 και επεκτείνονται σε χρόνο πολύ μεταγενέστερο της αποχωρήσεώς μου 6/2002. Τελειώνοντας, αναφέρει ότι η επιβολή

των εν λόγω μέτρων έχει επιφέρει δυσανάλογες επιβαρύνσεις κατά την άσκηση του επαγγέλματός του, αφού στερείται φορολογικής ενημερότητας και αδυνατεί να εξοφλήσει τον ΦΠΑ μέσω τραπεζικών λογαριασμών.

Επειδή, σύμφωνα με τις διατάξεις της παρ. 2 του άρθρου 14 του ν.2523/97 «.... οι κυρώσεις της παραγράφου 1 επιβάλλονται και σε όλα τα πρόσωπα που είχαν μία από τις ιδιότητες των παραγράφων 1 έως και 4 του άρθρου 20 του ν.2523/97 από τη γένεση της υποχρέωσης απόδοσης του Φ.Π.Α., Φ.Κ.Ε., παρακρατούμενων και επιρριπτόμενων φόρων, τελών και εισφορώνστις περιπτώσεις λήψης και χρήσης εικονικών φορολογικών στοιχείων, έκδοσης εικονικών, πλαστών φορολογικών στοιχείων και νόθευσης τέτοιων στοιχείων, οι ίδιες κυρώσεις επιβάλλονται και για τα πρόσωπα που είχαν μία από τις ιδιότητες των παραγράφων 1 έως και 4 του άρθρου 20 κατά την τέλεση της παράβασης».

Επειδή, σύμφωνα με το άρθρο 20 παρ. 1 εδ. α' ν. 2523/97, ως αυτουργοί του αδικήματος της φοροδιαφυγής θεωρούνται : «α) Στις ημεδαπές ανώνυμες εταιρείες, οι πρόεδροι των Δ.Σ., οι διευθύνοντες ή εντεταλμένοι ή συμπράττοντες σύμβουλοι, οι διοικητές, οι γενικοί διευθυντές ή διευθυντές, ως και εν γένει κάθε πρόσωπο εντεταλμένο είτε άμεσα από το νόμο είτε από ιδιωτική βούληση είτε με δικαστική απόφαση στη διοίκηση ή διαχείριση αυτών. Αν ελλείπουν όλα τα παραπάνω πρόσωπα, ως αυτουργοί θεωρούνται τα μέλη των διοικητικών συμβουλίων των εταιρειών αυτών, εφόσον ασκούν πράγματι προσωρινά ή διαρκώς ένα από τα καθήκοντα που αναφέρονται πιο πάνω».

Επειδή, σύμφωνα με την υπ' αριθμ. 91/2004 γνωμοδότηση της Ολομέλειας του Ν.Σ.Κ, την οποία έκανε αποδεκτή ο Γενικός Γραμματέας του Υπουργείου Οικονομίας και Οικονομικών, κρίθηκε ότι η διάταξη της παρ. 1 του άρθρ. 14 του ν. 2523/97, όπως αρχικά ίσχυσε, επεξέτεινε τη λήψη των μέτρων σε βάρος όλων των προσώπων που κατά τις παρ. 1 έως και 4 του άρθρ. 20 του ν. 2523/97, θεωρούνται αυτουργοί για το αδίκημα της φοροδιαφυγής για μη απόδοση ή ανακριβή απόδοση Φ.Π.Α και παρακρατούμενων φόρων, τελών ή εισφορών (άρθρο 18 ν. 2523/97), χωρίς να επιμερίζει την ευθύνη τους ανάλογα με το χρονικό διάστημα που είχαν τη σχετική ιδιότητα. Αρκεί δηλαδή για την επιβολή των μέτρων σε βάρος των παραπάνω προσώπων, ότι αυτοί είχαν μία από τις ιδιότητες των παρ. 1 έως και 4 του ως άνω άρθρου 20 του ν. 2523/97 από τη γένεση της υποχρέωσης προς απόδοση στο Δημόσιο των παρακρατούμενων φόρων μέχρι το χρόνο λήψης των μέτρων.

Επειδή, σύμφωνα με την υπ' αριθμ. 484/2004 Γνωμοδότηση της ολομέλειας του Ν.Σ.Κ., η οποία έγινε αποδεκτή από τον Υφυπουργό Οικονομίας και Οικονομικών, γίνεται δεκτό ότι : «Κατά την έννοια των διατάξεων των άρθρων 14 και 20 του ν. 2523/97, οι οποίες αποσκοπούν στην άμεση περιστολή της φοροδιαφυγής, αφού ο νόμος αναφέρεται αδιαστίκτως στους προέδρους των διοικητικών συμβουλίων ημεδαπών ΑΕ, νοεί όλους τους προέδρους άνευ διακρίσεως, έστω και αν

ακόμη αυτοί δεν ασκούν καθήκοντα εκπροσωπήσεως της εταιρίας και διαχειρίσεως της εταιρικής περιουσίας.

Ο νόμος τουτέστι αρκείται στην ιδιότητα του προέδρου της Α.Ε., που έχει, ως εκ της θέσεώς του γνώση της πορείας των εταιρικών υποθέσεων, χωρίς να συναρτά τη λήψη των μέτρων του άρθρου 14 ούτε από το εύρος των εξουσιών αυτού, ούτε από τους λόγους οι οποίοι οδήγησαν το διοικητικό συμβούλιο της εταιρίας στην επιλογή αυτού. Άλλωστε, στην περί Α.Ε. νομοθεσία δεν απαντάται η έννοια "τιμητικός Πρόεδρος" ή άλλη παρεμφερής».

Επειδή, με την υπ' αριθμ. 26/2011 Γνωμοδότηση της ολομέλειας του Ν.Σ.Κ., η οποία έγινε αποδεκτή από τον Υφυπουργό Οικονομικών, γίνεται δεκτό ότι: « εφόσον ύστερα από έλεγχο του Κώδικα Βιβλίων και Στοιχείων δεν έχει εκδοθεί καταλογιστική πράξη, η φορολογική αρχή δύναται ακωλύτως και χωρίς καμία δέσμευση από προηγηθέντες φορολογικούς ελέγχους και τα πορίσματα αυτών να διενεργεί τακτικό (οριστικό) έλεγχο προς διακρίβωση των φορολογικών υποχρεώσεων του ήδη ελεγχθέντος επιτηδευματία».

Επειδή, από την από 31.7.2013 Ειδική Έκθεση Ελέγχου του άρθρου 14 του ν. 2523/1997, όπως ισχύει, του Κέντρου Ελέγχου Μεγάλων Επιχειρήσεων (Κ.Ε.ΜΕ.ΕΠ.), προκύπτει ότι για την περίοδο 2.10.2001 έως 12.7.2002 (ΦΕΚ και Τεύχος Α.Ε. και Ε.Π.Ε.) ο προσφεύγων,, διετέλεσε Πρόεδρος του Δ.Σ. της ελεγχόμενης εταιρείας.

Αποφασίζουμε

Αίρουμε το μέτρο της δέσμευσης του πενήντα τοις εκατό (50%) των καταθέσεων και των λογαριασμών σε τράπεζες ή άλλα πιστωτικά ιδρύματα που εφαρμόστηκε με την υπ' αριθμ./31.7.2013 ενέργεια του Κ.Ε.ΜΕ.ΕΠ., σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 14 του ν. 2523/1997, όπως ίσχυαν μέχρι 31.12.2013, σε βάρος του του, με Α.Φ.Μ.:, διεύθυνση κατοικίας:, ΑΔΤ: αρμοδιότητας της Δ.Ο.Υ. Δ' ΑΘΗΝΩΝ, ως Προέδρου της εταιρείας με την επωνυμία «.....» και διακριτικό τίτλο «.....», περιοριστικά και μόνο για τη χρέωση των τηρουμένων εκ μέρους του λογαριασμών σε αντίστοιχη πίστωση λογαριασμών του Δημοσίου, προκειμένου να ανταποκρίνεται στις φορολογικές του υποχρεώσεις.

Κατά τα λοιπά εξακολουθεί να ισχύει η υπ' αριθμ./31.7.2013 ενέργεια του Κ.Ε.ΜΕ.ΕΠ.

Ακριβές Αντίγραφο

**Η Υπάλληλος του Τμήματος
Διοικητικής Υποστήριξης**

**Ο ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΣ ΤΗΣ Δ/ΝΣΗΣ
ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ**

Γ. ΠΛΑΝΗΣ

Σημείωση: Κατά της απόφασης αυτής επιτρέπεται η άσκηση προσφυγής ενώπιον των αρμοδίων 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 την λήξη της προθεσμίας για την άσκησή της (αρθρ. 126, ν. 2717/1999).

ΠΙΝΑΚΑΣ ΔΙΑΝΟΜΗΣ

I.ΑΠΟΔΕΚΤΕΣ ΓΙΑ ΕΝΕΡΓΕΙΑ

ΥΠΟΥΡΓΕΙΟ ΟΙΚΟΝΟΜΙΑΣ ΚΑΙ ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΩΝ

Κέντρο Ελεγχού Μεγάλων Επιχειρήσεων (Κ.Ε.ΜΕ.ΕΠ)

Κηφισίας 32, 151 25, Μαρούσι

-Για τις παραπέρα δικές της ενέργειες

-Με την υποχρέωση να κοινοποιήσει με αποδεικτικό την απόφαση αυτή στον
του

II.ΑΠΟΔΕΚΤΕΣ ΓΙΑ ΚΟΙΝΟΠΟΙΗΣΗ

α) Δημόσια Οικονομική Υπηρεσία (Δ.Ο.Υ) Δ' ΑΘΗΝΩΝ

Κωλλέτη 14α, 100 10, Αθήνα

β) Οικονομική Επιθεώρηση Αθηνών

Κολωνού 2, 104 37, Αθήνα

γ) Οικονομική Επιθεώρηση Ανατολικής Αττικής

Κολωνού 2, 104 37, Αθήνα

III.ΕΣΩΤΕΡΙΚΗ ΔΙΑΝΟΜΗ

1. Δ/ση Ελέγχων

2. Δ/ση Επίλυσης Διαφορών - Τμήμα Β1