



**ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ
ΥΠΟΥΡΓΕΙΟ ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΩΝ
ΓΕΝΙΚΗ ΓΡΑΜΜΑΤΕΙΑ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΕΣΟΔΩΝ
ΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ
ΥΠΟΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΝΟΜΙΚΩΝ ΘΕΜΑΤΩΝ
ΤΜΗΜΑ Β2**

Καλλιθέα, 05/05/2014

Αριθμός απόφασης: 29

Ταχ. Δ/ση : Αριστογείτονος 19
Ταχ. Κώδικας : 176 71 - Καλλιθέα
Τηλέφωνο : 210 9525111
ΦΑΞ : 210 9531321

**ΑΠΟΦΑΣΗ
Ο ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΣ ΤΗΣ ΔΙΕΥΘΥΝΣΗΣ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ**

Έχοντας υπ' όψη:

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 το ν.4152/2013, περίπτωση 1, υποπαράγραφος Α.5, παράγραφος Α, άρθρο πρώτο (ΦΕΚ Α'107), καθώς και τις διατάξεις της περίπτωσης 2α της ίδιας υποπαράγραφου του ίδιου νόμου.

β. Της αριθ. Δ6Α1198069 ΕΞ 2013/30.12.2013 Απόφασης του Γενικού Γραμματέα Δημοσίων Εσόδων του Υπουργείου Οικονομικών (ΦΕΚ 3367/31.12.2013, Τεύχος Β') «Μετονομασία και ανακαθορισμός των αρμοδιοτήτων και της εσωτερικής διάρθρωσης της Υπηρεσίας Εσωτερικής Επανεξέτασης της Γενικής Γραμματείας Δημοσίων Εσόδων του Υπουργείου Οικονομικών».

γ. Του πρώτου εδαφίου της παραγράφου 1 του άρθρου 5 της ΠΟΛ 1209/06.09.2013 Απόφασης του Γενικού Γραμματέα Δημοσίων Εσόδων (ΦΕΚ 2371/23.09.2013, Τεύχος Β'), περί αρμοδιότητας έκδοσης των αποφάσεων της Υπηρεσίας Εσωτερικής Επανεξέτασης, καθώς και τις λοιπές διατάξεις της ίδιας απόφασης.

2. Την ΠΟΛ 1211/12.09.2013 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) Απόφασης 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 1.01.2014.

4. Τις διατάξεις των παραγράφων 5, 6 και 7 του άρθρου 46 καθώς και του άρθρου 63 του ν.4174/2013 (ΦΕΚ 170/Α'/26.07.2013), 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 (ΦΕΚ 54/Β'/16.01.2014), που εκδόθηκε κατ' εξουσιοδότηση της παραγράφου 6 του άρθρου 46 του ν.4174/2013.

7. Την ΠΟΛ 1069/04.03.2014 Εγκύκλιο της Γενικής Γραμματείας Δημοσίων Εσόδων του Υπουργείου Οικονομικών.
8. Τις διατάξεις του άρθρου 14 του ν.2523/1997, όπως ίσχυαν μέχρι 31.12.2013.
9. Τα Φ.Ε.Κ. με αριθ. φύλλου και (τ. Α.Ε. & Ε.Π.Ε.)
10. Την υπ' αριθ./21.01.2014 πράξη για τα μέτρα διασφάλισης των συμφερόντων του Δημοσίου, που εφαρμόστηκαν σε βάρος της ανώνυμης εταιρείας με την επωνυμία «.....» με δ.τ. «.....» καθώς και σε βάρος των: 1) με Α.Φ.Μ., Προέδρου αυτής για το χρονικό διάστημα από 29.12.2009 – 10.06.2010, 2) με Α.Φ.Μ., Αντιπροέδρου και Διευθύνοντος Συμβούλου αυτής για το χρονικό διάστημα από 29.12.2009 – 10.06.2010, 3) με Α.Φ.Μ., Προέδρου και Διευθύνοντος Συμβούλου αυτής για το χρονικό διάστημα από 10.06.2010 – 09.11.2010, 4) με Α.Φ.Μ., Προέδρου και Διευθύνοντος Συμβούλου αυτής για το χρονικό διάστημα από 09.11.2010 – 21.12.2011, 5) με Α.Φ.Μ., Προέδρου και Διευθύνοντος Συμβούλου αυτής για το χρονικό διάστημα από 21.12.2011 – 22.12.2011 και 6) με Α.Φ.Μ., Προέδρου και Διευθύνοντος Συμβούλου αυτής για το χρονικό διάστημα από 22.12.2011 – 22.12.2016, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 46 του ν.4174/2013.
11. Την από 31.12.2013 Ειδική Έκθεση Ελέγχου, σχετικά με την ανωτέρω εταιρεία, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 14 του ν.2523/1997, όπως ίσχυαν μέχρι 31.12.2013.
12. Την με αριθμό και ημερομηνία/05.03.2014, κατατεθείσα ενδικοφανή προσφυγή του, καθώς και τα συνημμένα σε αυτή, για την ακύρωση της αριθ./21.01.2014 πράξης με την οποία εφαρμόστηκαν τα μέτρα διασφάλισης των συμφερόντων του Δημοσίου.
13. Την από 02.05.2014 εικόνα φορολογούμενου, από το σύστημα taxis, της εν λόγω εταιρείας.
14. Την από 05.05.2014 εισήγηση του Β2 Τμήματος Νομικής Υποστήριξης της Υπηρεσίας μας.

Επί της από 05.03.2014 και με αριθ. πρωτ. κρινόμενης ενδικοφανούς προσφυγής του και μετά τη μελέτη και την αξιολόγηση όλων των υφιστάμενων στο σχετικό φάκελο εγγράφων και των προβαλλόμενων λόγων της προσφυγής, επαγόμεστε τα ακόλουθα:

Ο προσφεύγων με την υπό κρίση προσφυγή του ζητά την ακύρωση, ως προς το τμήμα που αφορά τον ίδιο, της αριθ./21.01.2014 πράξης, με την οποία εφαρμόστηκαν σε βάρος του τα μέτρα διασφάλισης των συμφερόντων του δημοσίου, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 46 του ν.4174/2013, ώστε να αρθούν ολικά τα εν λόγω μέτρα.

Σύμφωνα με τα αναφερόμενα στην ενδικοφανή προσφυγή του ο προσφεύγων, μεταξύ άλλων, ισχυρίζεται ότι κατά το χρόνο αποχώρησής του από την εταιρεία είχε παραδώσει τα λογιστικά βιβλία και στοιχεία στην επόμενη διοίκηση, η οποία όφειλε να τα τηρεί. Εκ των υστέρων πληροφορήθηκε, με την κοινοποίηση της αριθ./21.01.2014 πράξης διασφάλισης των συμφερόντων του Δημοσίου, ότι αυτά δεν έχουν τεθεί στη διάθεση των ελεγκτικών φορολογικών

αρχών, γεγονός όμως για το οποίο δεν ευθύνεται αυτός, και κατόπιν αυτού προέβη σε σύνταξη και επίδοση εξώδικων διαμαρτυριών και προσκλήσεων προς τη διάδοχη αυτού διοίκηση και στη συνέχεια σε μηνυτήρια αναφορά σε βάρος της. Ο παρών δεν καταλογισμός οφείλεται αποκλειστικά στην παράνομη συμπεριφορά της διοίκησης και εκπροσώπησης της εταιρείας κατά το χρόνο διενέργειας του φορολογικού ελέγχου (διαχείριση 2013) και ιδίως στην μη, από αυτή, προσκόμιση ενώπιον της φορολογικής αρχής και κατ' ουσία απόκρυψη από αυτή των βιβλίων και στοιχείων του Κ.Β.Σ. της εταιρείας, απόκρυψη που οδήγησε στον εκτός πραγματικών περιστατικών (τεκμαρτός) και κάθε συναλλακτικής λογικής εξωλογιστικό προσδιορισμό κυρίων φόρων και προσαυξήσεων (εισοδήματος και Φ.Π.Α.). Ο προσφεύγων ισχυρίζεται επίσης ότι: α) δεν τηρήθηκε η συνταγματικά ερειδόμενη υποχρέωση της Διοίκησης για ειδική, πλήρη και εμπειριστατωμένη αιτιολογία των δυσμενών πράξεων, β) η προσβαλλόμενη ενέργεια που εφαρμόστηκε με το άρθρο 46 του ν.4174/2013 αποτελεί καταναγκαστικό και όχι προληπτικό μέτρο, γ) είναι συνταγματικά μη ανεκτός ο περιορισμός των ατομικών του δικαιωμάτων, ιδίως της οικονομικής ανάπτυξης και της ιδιοκτησίας, δ) παραβιάζεται η συνταγματική αρχή της αναλογικότητας αφού η οριστική και ανεπανόρθωτη βλάβη που ήδη υπέστη από την λήψη των εν λόγω μέτρων βρίσκεται σε προφανή δυσαναλογία όχι μόνο με την προσδοκώμενη μελλοντική ωφέλεια του Δημοσίου από τη λήψη του μέτρου αυτού, αλλά και με την ενεστώσα δυσχέρεια αυτού, λόγω της δυσχερούς κατάστασης στην οποία βρίσκεται (άνεργος, πατέρας δύο ανήλικων τέκνων) και ε) παραβιάστηκε η αρχή της δικαιολογημένης εμπιστοσύνης και του συνταγματικά κατοχυρωμένου δικαιώματος της προηγούμενης ακρόασης.

Επειδή, σύμφωνα με τις διατάξεις της παραγράφου 4 του άρθρου 14 του ν.2523/1997, έτσι όπως ίσχυαν μέχρι 31.12.2013: «Η ενέργεια της φορολογικής αρχής κοινοποιείται με αντίγραφο της σχετικής Ειδικής Έκθεσης Ελέγχου, καθώς και στο φορολογούμενο ..., ο οποίος μπορεί να ζητήσει με αίτηση στον Υπουργό Οικονομικών ..., την ολική ή μερική άρση των απαγορευτικών μέτρων».

Επειδή, σύμφωνα με την παρ. 23 του άρθρου 50 του ν.4223/2013, εμπροθέσμως και παραδεκτώς ασκείται η παρούσα προσφυγή ενώπιον της Διεύθυνσης Επίλυσης Διαφορών.

Επειδή, η έλλειψη αιτιολογίας στο σώμα της προσβαλλόμενης πράξης δεν αποτελεί λόγο ακύρωσης της με αριθ./21.01.2014 πράξης διασφάλισης συμφερόντων του Δημοσίου, αφού δεν είναι ανάγκη να εμπεριέχεται στο σώμα αυτής αλλά να προκύπτει και από το σχετικό φάκελο. Σε κάθε περίπτωση όμως το αιτιολογικό της ειδικής έκθεσης και το αποδεικτικό υλικό του φακέλου είναι φανερό ότι ελήφθησαν υπόψη των αρμοδίων αρχών όλα εκείνα τα απαραίτητα στοιχεία προκειμένου να σχηματιστεί η κρίση τους.

Επειδή, σύμφωνα με τις διατάξεις των παραγράφων 5 του άρθρου 46 του ν.4174/2013: «5. Εφόσον η Φορολογική Διοίκηση διαπιστώνει παραβάσεις φοροδιαφυγής κατά την έννοια των περιπτώσεων β' και γ' της παρ. 1 του άρθρου 55 αθροιστικά άνω του ποσού των εκατόν πενήντα χιλιάδων (150.000) ευρώ ή κατά την έννοια των περιπτώσεων δ' και ε' της παρ. 1 του άρθρου 55 του Κώδικα εφόσον η αξία των συναλλαγών των φορολογικών στοιχείων υπερβαίνει αθροιστικά το ποσό των τριακοσίων χιλιάδων (300.000) ευρώ, μπορεί, βάσει ειδικής έκθεσης ελέγχου, να επιβάλλει σε βάρος του παραβάτη προληπτικά ή διασφαλιστικά του δημοσίου συμφέροντος μέτρα άμεσου και επείγοντος χαρακτήρα. Ειδικότερα η Φορολογική Διοίκηση μπορεί να μην παραλαμβάνει και να μην χορηγεί έγγραφα που απαιτούνται για τη μεταβίβαση περιουσιακών στοιχείων. Στη περίπτωση αυτή δεσμεύεται το πενήντα τοις εκατό (50%) των καταθέσεων, των πάσης φύσεως λογαριασμών και παρακαταθηκών και του περιεχομένου των θυρίδων του παραβάτη. Το μη χρηματικό περιεχόμενο και οι μη χρηματικές παρακαταθήκες, δεσμεύονται στο σύνολό τους.» και «6. Τα μέτρα της παραγράφου 5 επιβάλλονται σωρευτικά σε βάρος των

ομορρύθμων εταιρών προσωπικών εταιριών, καθώς και σε βάρος κάθε προσώπου εντεταλμένου από οποιαδήποτε αιτία στη διοίκηση ή διαχείριση ή εκπροσώπηση οποιουδήποτε νομικού προσώπου ή νομικής οντότητας από την τέλεση της παράβασης και εφεξής, ανεξάρτητα αν έχουν αποβάλει την ιδιότητα αυτή στην περίπτωση οποιασδήποτε παράβασης φοροδιαφυγής των περιπτώσεων β' και γ' της παρ. 1 του άρθρου 55 και κατά την τέλεση αυτής στην περίπτωση οποιασδήποτε παράβασης φοροδιαφυγής των περιπτώσεων δ' και ε' της παρ. 1 του άρθρου 55 του Κώδικα».

Επειδή, σύμφωνα με το άρθρο 2 της ΠΟΛ.1282/31.12.2013 Απόφασης του Γενικού Γραμματέα της Γενικής Γραμματείας Δημοσίων Εσόδων, σχετικά με τα πρόσωπα σε βάρος των οποίων επιβάλλονται τα προληπτικά ή διασφαλιστικά του δημοσίου συμφέροντος μέτρα άμεσου και επείγοντος χαρακτήρα σε περίπτωση φοροδιαφυγής, σύμφωνα με τις διατάξεις των παραγράφων 5, 7 και 7 του άρθρου 46 του ν.4174/2013, προκειμένου: «α) Για ημεδαπές ανώνυμες εταιρείες, στους προέδρους και αντιπροέδρους των Δ.Σ., στους διευθύνοντες, εντεταλμένους, συμπράττοντες συμβούλους, στους διοικητές, στους γενικούς διευθυντές, στους διευθυντές, ως και εν γένει σε κάθε πρόσωπο εντεταλμένο είτε άμεσα από νόμο είτε από ιδιωτική βούληση είτε με δικαστική απόφαση είτε από οποιαδήποτε αιτία στη διοίκηση ή διαχείριση ή εκπροσώπηση αυτών. Αν ελλείπουν όλα τα παραπάνω πρόσωπα, τα μέτρα επιβάλλονται στα μέλη των διοικητικών συμβουλίων των εταιρειών αυτών».

Επειδή, όσον αφορά το αίτημά του περί διαχωρισμού και αποδέσμευσης, τουλάχιστον του αντιστοιχούντος των λοιπών συνδικαιούχων των τραπεζικών λογαριασμών, τραπεζικού υπολοίπου, σύμφωνα με την παράγραφο 2 του άρθρου 1 της ΠΟΛ.1282/31.12.2013 Απόφασης του Γενικού Γραμματέα της Γενικής Γραμματείας Δημοσίων Εσόδων: «2. Ειδικότερα, η Φορολογική Διοίκηση απαγορεύεται να παραλαμβάνει ή να χορηγεί κάθε έγγραφο που απαιτείται κατά τις κείμενες διατάξεις για τη μεταβίβαση των περιουσιακών στοιχείων, όπως ιδίως δηλώσεις, συμφωνητικά, βεβαιώσεις, ή πιστοποιητικά και δεσμεύεται το πενήντα τοις εκατό (50%) των καταθέσεων, των πάσης φύσης λογαριασμών, όπως ιδίως των κοινών, υφιστάμενων ή νέων, των χρηματικών παρακαταθηκών και του περιεχομένου των θυρίδων του παραβάτη στα λειτουργούντα στην Ελλάδα πιστωτικά ιδρύματα και στο Ταμείο Παρακαταθηκών και Δανείων. Το μη χρηματικό περιεχόμενο θυρίδων και οι μη χρηματικές παρακαταθήκες, δεσμεύονται στο σύνολό τους».

Επειδή, σύμφωνα με τα Φ.Ε.Κ./τ. ΑΕ & ΕΠΕ με αριθ. και ο διετέλεσε Πρόεδρος και Διευθύνων Σύμβουλος της ανωτέρω εταιρείας για το χρονικό διάστημα από 09.11.2010 έως 21.12.2011.

Επειδή, οι περιορισμοί που επιβάλλονται στην απόλαυση του δικαιώματος της ιδιοκτησίας του διοικούμενου με τα θεσπιζόμενα ως άνω μέτρα δεν επιφέρουν μόνιμη αλλαγή στην περιουσιακή του κατάσταση, δεν αναιρούν τον πυρήνα του δικαιώματος αλλά περιορίζουν για συγκεκριμένο χρονικό διάστημα ορισμένους τρόπους άσκησης του προκειμένου να αποτραπεί η εξαφάνιση από το τελευταίο κάθε περιουσιακού στοιχείο μέχρι το χρόνο που θα καταστεί από το Δημόσιο η αναγκαστική εκτέλεση για την ικανοποίηση των απαιτήσεών του και η εν γένει εξασφάλιση της εκπλήρωσης της υποχρέωσης συνεισφοράς στα φορολογικά βάρη.

Επειδή, η επικαλούμενη εκ μέρους του προσφεύγοντος «αναλογικότητα» μεταξύ της διοικητικής κύρωσης και των διαπραχθεισών παραβάσεων, είναι ουσιαστικά αβάσιμη διότι τέτοια σχέση «αναλογικότητας» δεν καθορίζεται από τις διατάξεις. Είναι γνωστό δε ότι στο φορολογικό δίκαιο οι διατάξεις ερμηνεύονται «γραμματικά» και όχι «αναλογικά». Τα επιβαλλόμενα μέτρα έχουν απολύτως αυστηρό χαρακτήρα και η Διοίκηση προβαίνει σε διαπιστωτικού χαρακτήρα αποτίμηση των πραγματικών περιστατικών και υπαγωγή τους στον κανόνα δικαίου πριν την εφαρμογή των

διατάξεων. Είναι προφανές δε ότι με βάση τα προαναφερθέντα, τα μέτρα που λαμβάνονται από τη Διοίκηση, προληπτικά και όχι κατασταλτικά, είναι κατάλληλα και αποτελεσματικά για την επίτευξη του επιδιωκόμενου σκοπού, χωρίς τα επερχόμενα μειονεκτήματα να υπερσκελίζουν τα πλεονεκτήματα (σχετ. ΣτΕ 1149/88, ΣτΕ 4050/90, ΣτΕ 3112/90, ΣτΕ 2775/89).

Επειδή, σύμφωνα με τις διατάξεις της παραγράφου 3 του άρθρου 6 (προηγούμενη ακρόαση του ενδιαφερομένου) του ν.2690/1999: «*Αν η άμεση λήψη του δυσμενούς μέτρου είναι αναγκαία για την αποτροπή κινδύνου ή λόγω επιτακτικού δημοσίου συμφέροντος, είναι, κατ' εξαίρεση, δυνατή η, χωρίς προηγούμενη κλήση του ενδιαφερομένου ρύθμιση. Αν η κατάσταση που ρυθμίστηκε είναι δυνατόν να μεταβληθεί, η διοικητική αρχή, μέσα σε χρονικό διάστημα δεκαπέντε (15) ημερών, καλεί τον ενδιαφερόμενο να εκφράσει τις απόψεις του σύμφωνα με τις προηγούμενες παραγράφους, οπότε και προβαίνει σε τυχόν νέα ρύθμιση. Αν η πιο πάνω προθεσμία παρέλθει άπρακτη, το μέτρο παύει αυτοδικαίως, και χωρίς καμία άλλη ενέργεια, να ισχύει*».

Επειδή ο προσφεύγων κλήθηκε να διατυπώσει εγγράφως τις απόψεις του, με την αριθ. πρωτ./21.01.2014 κλήση προς ακρόαση του άρθρου 6 του Ν.2690/99, η οποία επεδώθη νομίμως σε αυτόν σύμφωνα με την αριθ. της 03.02.2014 έκθεση επίδοσης του κ., δικαστικού επιμελητή του Πρωτοδικείου

Αποφασίζουμε

Απορρίπτουμε την ενδικοφανή προσφυγή του, με Α.Φ.Μ., κατοίκου επί της οδού και αριθμού , αρμοδιότητας Δ.Ο.Υ., με την οποία αιτείται την ολική άρση των διασφαλιστικών μέτρων που εφαρμόστηκαν σε βάρος του με την αριθ./21.01.2014 πράξη, ως Προέδρου (για το χρονικό διάστημα από 09.11.2010 έως 21.12.2011) της εταιρείας με την επωνυμία «.....» (Α.Φ.Μ.), καθόσον οι λόγοι για τους οποίους εφαρμόστηκαν τα μέτρα για τη διασφάλιση των συμφερόντων του Δημοσίου, σε βάρος της εν λόγω εταιρείας και του προσφεύγοντα, εξακολουθούν να υφίστανται.

Ακριβές Αντίγραφο

Ο ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΣ

Η Υπάλληλος του Τμήματος Διοικητικής

ΤΗΣ ΔΙΕΥΘΥΝΣΗΣ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ

Υποστήριξης

ΓΕΩΡΓΙΟΣ 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 τη λήξη της προθεσμίας για την άσκησή της (άρθ. 126 ν. 2717/99).