



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

Καλλιθέα, 17/06/2014

Αριθμός απόφασης: 41

Ταχ. Δ/ση : Αριστογείτονος 19
Ταχ. Κώδικας : 176 71 - Καλλιθέα
Τηλέφωνο : 210 9521792
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 υποπαραγράφου 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».

2. 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.

3. Τις διατάξεις των παραγράφων 5, 6 και 7 του άρθρου 46, του άρθρου 55 καθώς και του άρθρου 63 του ν.4174/2013 (ΦΕΚ 170/Α'/26.07.2013), όπως ισχύουν.

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

5. 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.

6. Την ΠΟΛ 1069/04.03.2014 Εγκύκλιο της Γενικής Γραμματείας Δημοσίων Εσόδων του Υπουργείου Οικονομικών.

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

8. Την υπ' αριθ. /10.03.2014 πράξη της Δ.Ο.Υ. και την από 12.06.2014 ορθή επανάληψη αυτής για τα μέτρα διασφάλισης των συμφερόντων του Δημοσίου, που εφαρμόστηκαν σε βάρος της ανώνυμης εταιρείας με την επωνυμία «.....», με δ.τ. «.....» και Α.Φ.Μ., έδρα, καθώς και σε βάρος της Προέδρου και Διευθύνουσας Συμβούλου με Α.Φ.Μ., σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 46 του ν.4174/2013.
9. Την από 07.11.2013 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.
10. Την με αριθμό και ημερομηνία /22.04.2014, κατατεθείσα στη Δ.Ο.Υ. ενδικοφανή προσφυγή της εταιρείας «.....», καθώς και τα συνημμένα σε αυτή, για την ακύρωση της αριθ. /10.03.2014 πράξης και την από 12.06.2014 ορθή επανάληψη αυτής με την οποία εφαρμόστηκαν τα μέτρα διασφάλισης των συμφερόντων του Δημοσίου.
11. Την από 02.06.2014 εικόνα φορολογούμενου, από το σύστημα taxis, της εν λόγω εταιρείας.
12. Την από 17.06.2014 εισήγηση του Β2 Τμήματος Νομικής Υποστήριξης της Υπηρεσίας μας.

Επί της από 22.04.2014 και με αριθ. πρωτ. κρινόμενης ενδικοφανούς προσφυγής της εταιρείας με την επωνυμία «.....» και μετά τη μελέτη και την αξιολόγηση όλων των υφιστάμενων στο σχετικό φάκελο εγγράφων και των προβαλλόμενων λόγων της προσφυγής, επαγόμαστε τα ακόλουθα:

Η προσφεύγουσα με την υπό κρίση προσφυγή της ζητά την ακύρωση της αριθ. /10.03.2014 πράξης της Δ.Ο.Υ. και την από 12.06.2014 ορθή επανάληψη αυτής, 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.

Σύμφωνα με τα αναφερόμενα στην ενδικοφανή προσφυγή της η προσφεύγουσα, μεταξύ άλλων, ισχυρίζεται ότι

α) Οι προσβαλλόμενες πράξεις στερούνται νομίμου ερείσματος και σε κάθε περίπτωση έχουν εκδοθεί επί εσφαλμένης προϋποθέσεως. Οι αμφισβητούμενες που παρασχέθηκαν από την «.....» για την κατασκευή της είναι υπαρκτές και αποδεικτικές. Ο έλεγχος παντελώς αυθαίρετα κρίνει τις συναλλαγές με την εν λόγω εταιρεία εικονικές.

β) Η φορολογική αρχή εξέδωσε τις προσβαλλόμενες πράξεις κατά παράβαση της νομίμου διαδικασίας αφού δεν διενήργησε ουσιαστικό έλεγχο αλλά βασίστηκε σε πληροφορίες προερχόμενες εκτός της επιχείρησης και έκανε χρήση μη νομίμων αποδεικτικών μέσων.

γ) Δεν τηρήθηκε ο ουσιώδης τύπος της προηγούμενης ακρόασης επειδή δεν ικανοποιήθηκε το δικαίωμα πρόσβασής της στα έγγραφα.

δ) Σε κάθε περίπτωση ο υπολογισμός του προστίμου στο διπλάσιο της αξίας του τιμολογίου είναι αντίθετος με την αρχή της αναλογικότητας. Το ύψος των προστίμων που τους καταλογίστηκαν βρίσκεται σε προφανή δυσαναλογία με την υποτιθέμενη φοροδιαφυγή και σε εξωπραγματικά, σε σχέση με τις οικονομικές δραστηριότητες της επιχείρησης όρια.

Όπως προκύπτει από την 02.06.2014 γενική εικόνα φορολογούμενου του συστήματος taxis, η εν λόγω εταιρεία έχει ληξιπρόθεσμες οφειλές προς το Δημόσιο ύψους 1.107.493,53 ευρώ (κεφάλαιο) στη Δ.Ο.Υ.

Επειδή, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 63 του ν.4174/2013: «ο υπόχρεος, εφόσον αμφισβητεί οποιαδήποτε πράξη που έχει εκδοθεί σε βάρος του από τη Φορολογική Διοίκηση ή σε περίπτωση σιωπηρής άρνησης, οφείλει να υποβάλει ενδικοφανή προσφυγή με αίτημα επανεξέτασης της πράξης στο πλαίσιο διοικητικής διαδικασίας από την Υπηρεσία Εσωτερικής Επανεξέτασης της Φορολογικής Διοίκησης ...».

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, σύμφωνα με τις διατάξεις της παραγράφου 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 εκατό 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...».

Επειδή, η Ειδική Έκθεση Ελέγχου συντάσσεται από την Φορολογική Αρχή κάθε φορά που αυτή διαπιστώνει, κατόπιν φορολογικού ελέγχου, παραβάσεις φοροδιαφυγής, κατά την έννοια του άρθρου 55 του ν.4174/2013, επιβάλλοντας σε βάρος των παραβατών προληπτικά ή διασφαλιστικά του δημοσίου συμφέροντος μέτρα άμεσου και επείγοντος χαρακτήρα, σύμφωνα με τις ως άνω αναφερόμενες διατάξεις του άρθρου 46 του ν.4174/2013. Η Ειδική Έκθεση Ελέγχου βασίζεται στις διαπιστώσεις του ελέγχου και πάνω στο σώμα αυτής αναφέρονται και αναλύονται οι διαπιστώσεις, οι ελεγκτικές επαληθεύσεις καθώς και διατάξεις σύμφωνα με τις οποίες διενεργήθηκε ο φορολογικός έλεγχος. Εν προκειμένω, όπως αναφέρεται στην από 07.11.2013 Ειδική Έκθεση Ελέγχου, ο έλεγχος που διενήργησε η εν λόγω Υπηρεσία, διαπίστωσε την λήψη δεκαπέντε (15) εικονικών φορολογικών στοιχείων κατά τις χρήσεις 2007 και 2008. Επίσης στην από 07.11.2013 Έκθεση Ελέγχου Κ.Β.Σ. (Π.Δ. 186/92) της ίδιας Υπηρεσίας στις ελεγκτικές επαληθεύσεις αναφέρονται αναλυτικά τα εκδοθέντα φορολογικά στοιχεία από την εκδότρια εταιρεία «.....», οι διαπιστώσεις και το πόρισμα ελέγχου καθώς και ο καταλογισμός των διαπιστωθεισών παραβάσεων σύμφωνα με τις ισχύουσες διατάξεις.

Επειδή, σύμφωνα με τις διατάξεις της παραγράφου 3 του άρθρου 6 του ν.2690/1999: «Αν η άμεση λήψη του δυσμενούς μέτρου είναι αναγκαία για την αποτροπή κινδύνου ή λόγω επιτακτικού δημόσιου 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 άλλη ενέργεια, να ισχύει».

Από τον συνδυασμό των ως άνω αναφερομένων προκύπτει ότι με τις διατάξεις του άρθρου 46 του ν. 4174/2013 θεσπίστηκε η λήψη μέτρων διασφάλισης των οφειλών στο Δημόσιο σε περιπτώσεις που διαπιστώνεται μεγάλης έκτασης φοροδιαφυγή και επιδιώκεται με αυτά η προστασία των συμφερόντων του Δημοσίου και η ταχύτερη είσπραξη των βεβαιωμένων και ληξιπρόθεσμων απαιτήσεων του από τους αμελείς και δύστροπους οφειλέτες. Ο σκοπός αυτός έχει αναχθεί από το νομοθέτη, επιτρεπώς κατά το Σύνταγμα, σε σκοπό δημοσίου συμφέροντος,

που συνίσταται στην αποτροπή της απώλειας εσόδων του κρατικού προϋπολογισμού, με επακόλουθο την υστέρηση των δημοσίων εσόδων.

Παράλληλα, τα ως άνω προληπτικά μέτρα λαμβάνονται άμεσα και «εξαιρετικά», προτού ο παραβάτης φροντίσει να μεταβιβάσει τα περιουσιακά του στοιχεία και να αποσύρει τις καταθέσεις του, ιδιαίτερα σε περιπτώσεις διαπίστωσης είτε διακράτησης εκ μέρους των επιχειρήσεων – παραβατών εσόδων του Δημοσίου προερχόμενα από παρακρατούμενους ή επιρριπτόμενους φόρους, είτε έκδοσης εικονικών και πλαστών φορολογικών στοιχείων ή λήψης και χρήσης εικονικών φορολογικών στοιχείων ή νόθευσης φορολογικών στοιχείων.

Κατ' επέκταση, ορθά εκ του νόμου, για τις περιπτώσεις «λήψης των μέτρων διασφάλισης των συμφερόντων του Δημοσίου» (άρθρο 6 παρ. 3 ν. 2690/99), εξαιρείται η προηγούμενη ακρόαση των φορολογικών παραβατών, επειδή προέχει το Δημόσιο συμφέρον, και επίσης, ορθά προβλέπεται από το νόμο ότι στις συγκεκριμένες περιπτώσεις και μόνο όταν είναι δυνατόν η κατάσταση που ρυθμίστηκε να μεταβληθεί, η διοικητική αρχή, μέσα σε χρονικό διάστημα δεκαπέντε (15) ημερών, καλεί τον ενδιαφερόμενο να εκφράσει τις απόψεις του, οπότε και προβαίνει σε τυχόν νέα ρύθμιση.

Επειδή, ο ισχυρισμός της προσφεύγουσας για παραβίαση του δικαιώματος της προηγούμενης ακρόασης πρέπει να απορριφθεί, διότι όπως προκύπτει από το σχετικό φάκελο η ως άνω διαδικασία τηρήθηκε ορθώς από την αρμόδια Δ.Ο.Υ., αφού με την αριθ./10.03.2014 κλήση προς ακρόαση, η οποία νομίμως επιδόθηκε στις 21.03.2014 στην, Πρόεδρο και Διευθύνουσα Σύμβουλος της εταιρείας «.....», η προσφεύγουσα κλήθηκε να υποβάλλει εγγράφως τις απόψεις της επί της αριθ./10.03.2014 πράξης διασφάλισης των συμφερόντων του Δημοσίου.

Επειδή, όσον αφορά την επικαλούμενη εκ μέρους της προσφεύγουσας «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 τα ανωτέρω προεκτεθέντα, οι λόγοι για τους οποίους εφαρμόστηκαν τα μέτρα για τη διασφάλιση των συμφερόντων του Δημοσίου με την αριθ./10.03.2014 πράξη της Δ.Ο.Υ. και την από 12.06.2014 ορθή επανάληψη αυτής, σε βάρος της εταιρείας με την επωνυμία «.....», με δ.τ. «.....», αρμοδιότητας Δ.Ο.Υ. και ως προς τα τμήματα δικαστικού και ελέγχου Δ.Ο.Υ., με Α.Φ.Μ., έδρα, καθώς και σε βάρος της Προέδρου και Διευθύνουσας Συμβούλου με Α.Φ.Μ.,

Αποφασίζουμε

Απορρίπτουμε την ενδικοφανή προσφυγή της ανωτέρω εταιρείας με την οποία αιτείται την ακύρωση της πράξης διασφάλισης των συμφερόντων του Δημοσίου που εφαρμόστηκαν σε βάρος της με την αριθ./10.03.2014 πράξη της Δ.Ο.Υ. και την από 12.06.2014 ορθή επανάληψη αυτής, καθόσον οι λόγοι για τους οποίους εφαρμόστηκαν τα μέτρα

για τη διασφάλιση των συμφερόντων του Δημοσίου, σε βάρος της προσφεύγουσας, εξακολουθούν να υφίστανται.

Με εντολή του Προϊσταμένου της
Διεύθυνσης Επίλυσης Διαφορών

Ακριβές Αντίγραφο

Η Υπάλληλος του Τμήματος Διοικητικής

Υποστήριξης

**Ο ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΣ ΤΗΣ ΥΠΟΔΙΕΥΘΥΝΣΗΣ
ΝΟΜΙΚΩΝ ΘΕΜΑΤΩΝ**

α/α

ΓΕΩΡΓΙΟΣ ΓΙΑΝΝΑΚΟΥΛΙΑΣ

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).