



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

Καλλιθέα, 19/09/2014

Αριθμός απόφασης: 61

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».

γ. Τις διατάξεις του Π.Δ. 111/14 (ΦΕΚ Α' 178'/29.08.2014).

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 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.

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

6. Την με αριθ. πρωτ. Δ.Ε.Δ. 0012895 ΕΞ 2014 (ΦΕΚ 975/τ. Β'/17-04-2014) απόφαση για «παροχή εξουσιοδότησης υπογραφής» του Προϊσταμένου της Δ/σης Επίλυσης Διαφορών.

7. Την υπ'αριθμ. ΠΟΛ 1192/12.8.2014 με την οποία κοινοποιήθηκαν οι διατάξεις της υποπαραγράφου 1β' του άρθρου 232 του ν.4281/2014 (ΦΕΚ 160Α'/8.8.2014) «Μέτρα στήριξης

ανάπτυξης της ελληνικής οικονομίας, οργανωτικά θέματα Υπουργείου Οικονομικών και άλλες διατάξεις», αναφορικά με την αναστολή της προθεσμίας για την άσκηση της προβλεπόμενης από το άρθρο 63 του ν. 4174/2013 ενδικοφανούς προσφυγής ενώπιον της Υπηρεσίας Εσωτερικής Επανεξέτασης (ήδη μετονομασθείσας σε Διεύθυνση Επίλυσης Διαφορών), καθώς και της προθεσμίας για την έκδοση αποφάσεων επί ενδικοφανών προσφυγών από την ως άνω Υπηρεσία, κατά το χρονικό διάστημα από 1 έως 31 Αυγούστου.

8. Την υπ' αριθ./27.06.2014 πράξη του Προϊσταμένου με την οποία επεβλήθησαν τα μέτρα διασφάλισης των συμφερόντων του Δημοσίου σε βάρος της ανώνυμης εταιρείας με την επωνυμία «.....» με Α.Φ.Μ., που εδρεύει στους επί της οδού αριθ., καθώς και σε βάρος των νομίμων εκπροσώπων αυτής: α) με Α.Φ.Μ., αρμοδιότητας Δ.Ο.Υ., β) με Α.Φ.Μ., αρμοδιότητας Δ.Ο.Υ. και γ) με Α.Φ.Μ., αρμοδιότητας Δ.Ο.Υ., σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 14 του ν.2523/1997.

9. Την από 27.06.2014 Ειδική Έκθεση Ελέγχου, σχετικά με την ανωτέρω ανώνυμη εταιρεία, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 14 του ν.2523/1997, όπως ίσχυαν μέχρι 31.12.2013.

10. Την με αριθμό και ημερομηνία/06.08.2014, κατατεθείσα ενδικοφανή προσφυγή του καθώς και τα συνημμένα σε αυτή, για την ακύρωση και εξαφάνιση, άλλως τη μεταρρύθμιση της αριθ./27.06.2014 πράξης με την οποία εφαρμόστηκαν σε βάρος του τα μέτρα διασφάλισης των συμφερόντων του Δημοσίου.

11. Την με αριθμό και ημερομηνία/05.09.2014, κατατεθείσα ενδικοφανή προσφυγή της ανώνυμης εταιρείας με την επωνυμία «.....», νομίμως εκπροσωπούμενης από τον οριστικό σύνδικο αυτής, για την ακύρωση και εξαφάνιση, άλλως τη μεταρρύθμιση της αριθ./27.06.2014 πράξης με την οποία εφαρμόστηκαν σε βάρος της τα μέτρα διασφάλισης των συμφερόντων του Δημοσίου.

12. Την από 01.09.2014 έκθεση απόψεων του Προϊσταμένου επί της ενδικοφανούς προσφυγής του

13. Την από 10.09.2014 έκθεση απόψεων του Προϊσταμένου επί της ενδικοφανούς προσφυγής της ανώνυμης εταιρείας με την επωνυμία «.....».

14. Την από 15.09.2014 εικόνα φορολογούμενου, από το σύστημα TAXIS, της εν λόγω εταιρείας.

15. Την από 19.09.2014 εισήγηση του Β2 Τμήματος της Υποδιεύθυνσης Νομικών θεμάτων της Υπηρεσίας μας.

Επί των με αριθ. και ημερομηνία/06.08.2014 και/05.09.2014 κρινόμενων ενδικοφανών προσφυγών του με Α.Φ.Μ. και της ανώνυμης εταιρείας με την επωνυμία «.....» με Α.Φ.Μ. και μετά τη μελέτη και την αξιολόγηση όλων των υφιστάμενων στο σχετικό φάκελο εγγράφων και των προβαλλόμενων λόγων των προσφυγών, επαγόμαστε τα ακόλουθα:

Οι προσφεύγοντες με τις υπό κρίση προσφυγές τους, αιτούνται την ακύρωση και εξαφάνιση, άλλως την μεταρρύθμιση της αριθ./27.06.2014 προσβαλλόμενης πράξης του Προϊσταμένου με την οποία εφαρμόστηκαν σε βάρος τους τα μέτρα διασφάλισης των συμφερόντων του δημοσίου, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 14 του ν.2523/1997.

Σύμφωνα με τα αναφερόμενα στις ενδικοφανείς προσφυγές τους οι προσφεύγοντες ισχυρίζονται, μεταξύ άλλων, ότι:

α) Η ως ανώνυμη εταιρεία «.....», της οποίας ο προσφεύγων διετέλεσε Πρόεδρος και Διευθύνων Σύμβουλος, βρίσκεται σε κατάσταση πτώχευσης, η οποία κηρύχθηκε με την αριθ. απόφαση του Πολυμελούς Πρωτοδικείου, και συνεπώς σύμφωνα με τα ισχύοντα στις διατάξεις του Πτωχευτικού Κώδικα (Ν.3588/2007) απαγορεύεται η αναγκαστική εκτέλεση και η λήψη προσωρινών, συντηρητικών ή προφυλακτικών μέτρων κατά της πτωχευτικής περιουσίας καθώς και οι ατομικές διώξεις σε βάρος του πτωχού.

β) Ο έλεγχος έκρινε, χωρίς να αιτιολογήσει νομίμως και επαρκώς ως όφειλε, αδύνατη τη διενέργεια ελεγκτικών επαληθεύσεων και προέβη σε εξωλογιστικό προσδιορισμό των αποτελεσμάτων της εν λόγω εταιρείας, διότι δεν επεδείχθησαν σε αυτόν τα τηρηθέντα βιβλία και στοιχεία.

γ) Ο έλεγχος δεν τήρησε τον ουσιώδη τύπο της διαδικασίας και συγκεκριμένα δεν κοινοποίησε στον φορολογούμενο σημείωμα με τις διαπιστώσεις του, ώστε να έχει τη δυνατότητα εισαγωγής της υποθέσεώς του ενώπιον της Επιτροπής του άρθρου 30§5 του Κ.Β.Σ.

δ) Στο πλαίσιο εφαρμογής της μεθόδου εξωλογιστικού προσδιορισμού των αποτελεσμάτων της εταιρείας αγνοήθηκαν ιδιαίτερα και μοναδικά στοιχεία αυτής, η συνεκτίμηση των οποίων θα οδηγούσε σε νόμιμη εξαγωγή συμπερασμάτων.

ε) Δεν έγινε αυτοτελής και ιδιαίτερος προσδιορισμός των υποκειμένων στο Φ.Π.Α. ακαθαρίστων εξόδων (αξία φορολογητέων εκροών) της εν λόγω εταιρείας αλλά αυτά ελήφθησαν όπως προσδιορίστηκαν στη φορολογία εισοδήματος.

στ) Ο εξωλογιστικός προσδιορισμός των ακαθαρίστων εσόδων και, με την εφαρμογή Μικτών Συντελεστών Καθαρού Κέρδους, των καθαρών κερδών των επιχειρήσεων καταλήγει σε νομοθετική παραβίαση των συνταγματικών διατάξεων των άρθρων 4§§1,5, 20§1, 25§1 και 78§1 αλλά και των διατάξεων του άρθρου 6 της Ε.Σ.Δ.Α.

Επιπλέον των ως άνω ισχυρισμών, ο προσφεύγων, προσθέτει τους εξής:

i) Ο έλεγχος δεν επιμέρισε το ποσό του μη αποδοθέντος Φ.Π.Α. που αντιστοιχούσε στη θητεία εκάστου προσώπου με αποτέλεσμα να μην γνωρίζει ο πρώτος των προσφευγόντων ποιο συγκεκριμένα είναι το ποσό με το οποίο βαρύνεται ατομικώς και εάν αυτό υπερβαίνει το όριο.

ii) Η Ειδική Έκθεση Ελέγχου δεν έχει συνταχθεί έως 31.12.2013, επομένως εσφαλμένα εφαρμόστηκαν οι διατάξεις του άρθρου 46 του ν.4174/2013.

Επίσης, όπως προκύπτει από την 15.09.2014 γενική εικόνα φορολογούμενου του συστήματος TAXIS, η εν λόγω εταιρεία έχει ληξιπρόθεσμες οφειλές προς το Δημόσιο ύψους 131.639.781,21 ευρώ (κεφάλαιο) και μη ληξιπρόθεσμες ύψους 604,13 ευρώ (κεφάλαιο).

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. 1 του ίδιου άρθρου και νόμου, όπως ισχύει, εμπροθέσμως και παραδεκτώς ασκούνται οι παρούσες προσφυγές ενώπιον της Διεύθυνσης Επίλυσης Διαφορών.

Επειδή, με τις διατάξεις των παρ. 5 έως 7 του άρθρου 46 του ίδιου νόμου, σε περιπτώσεις σημαντικής φοροδιαφυγής, επιβάλλονται προληπτικά ή διασφαλιστικά του δημοσίου συμφέροντος μέτρα, άμεσου και επείγοντος χαρακτήρα.

Επειδή ειδικότερα, 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. Στην 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 θυρίδων και οι μη χρηματικές παρακαταθήκες, δεσμεύονται στο σύνολό τους.».

Επειδή, σύμφωνα με τις διατάξεις της επόμενης παραγράφου 6, σε συνδυασμό με τις διατάξεις της παρ.1 του άρθρου 4 της ΠΟΛ 1282/13 (ΦΕΚ Β'54/16.01.2014), 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 ίδιου ως άνω νόμου (Κ.Φ.Δ.), προκειμένου να επιβληθούν σε βάρος των παραβατών τα ως άνω προληπτικά ή διασφαλιστικά του δημοσίου συμφέροντος μέτρα. Η Ειδική Έκθεση Ελέγχου βασίζεται στις διαπιστώσεις του ελέγχου και πάνω στο σώμα αυτής αναφέρονται και αναλύονται τα πραγματικά περιστατικά, η επεξεργασία των στοιχείων - οι διαπιστώσεις επ' αυτών, οι διαπιστωθείσες παραβάσεις, το συμπέρασμα που ο έλεγχος κατέληξε καθώς και οι διατάξεις σύμφωνα με τις οποίες διενεργήθηκε ο φορολογικός έλεγχος. Εν προκειμένω, στο σώμα της από 27.06.2014 Ειδικής Έκθεσης Ελέγχου, για την εφαρμογή των διατάξεων του άρθρου 14 του ν.2523/1997, η οποία συντάχθηκε ύστερα από τη διενέργεια ελέγχου που η εν λόγω Υπηρεσία πραγματοποίησε, περιγράφεται ανά διαχειριστική περίοδο η μη απόδοση Φ.Π.Α., συνολικού ύψους τριάντα ενός εκατομμυρίων τετρακοσίων τριάντα τριών χιλιάδων εκατόν ενενήντα τεσσάρων ευρώ και είκοσι δύο λεπτών (31.433.194,22 €).

Επειδή, η έλλειψη αιτιολογίας από το σώμα της ειδικής έκθεσης ελέγχου και της προσβαλλόμενης πράξης δεν αποτελεί λόγο ακύρωσης της με αριθ. πρωτ./27.06.2014 πράξης του Προϊσταμένου για τη διασφάλιση των συμφερόντων του Δημοσίου, αφού δεν είναι ανάγκη να εμπεριέχεται στο σώμα αυτής, αλλά να προκύπτει και από το σχετικό φάκελο. Σε κάθε περίπτωση όμως από 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, μολοντί οι λόγοι για τους οποίους εφαρμόστηκαν τα μέτρα διασφάλισης των συμφερόντων του Δημοσίου με την αριθ./27.06.2014 πράξη του Προϊσταμένου υφίστανται, ωστόσο η αρμόδια Υπηρεσία εφάρμοσε τις διατάξεις του άρθρου 14 του ν.2523/1997 και τα οριζόμενα σε αυτές και όχι τις διατάξεις του άρθρου 46 του ν.4174/2013 ως ισχύουν εν προκειμένω.

Επειδή, η ανώνυμη εταιρεία με την επωνυμία «.....» κηρύχθηκε σε κατάσταση πτωχεύσεως με την υπ' αριθ./2012 Απόφαση του Πολυμελούς Πρωτοδικείου, οπότε, κατ' εφαρμογή των διατάξεων του άρθρου 25 του ισχύοντα

Πτωχευτικού Κώδικα (ν.3588/07), απαγορεύεται η έκδοση σε βάρος της οποιασδήποτε πράξης διοικητικής ή φορολογικής φύσης.

Επειδή, οι λοιποί προβαλλόμενοι ισχυρισμοί των αιτούντων δεν μπορούν να ληφθούν υπόψη στη συγκεκριμένη περίπτωση, καθόσον με αυτούς αμφισβητείται το κύρος των σχετικών καταλογιστικών πράξεων, οι οποίες δεν αποτελούν αίτημα των κρινόμενων ενδικοφανών προσφυγών, μοναδικό αίτημα των οποίων είναι η ακύρωση ή μεταρρύθμιση της/27.06.2014 πράξης του Προϊσταμένου με την οποία επιβλήθηκαν σε βάρος τους τα μέτρα διασφάλισης των συμφερόντων του Δημοσίου,

Αποφασίζουμε

Την ακύρωση της αριθ./27.06.2014 πράξης του Προϊσταμένου, με την οποία εφαρμόστηκαν τα μέτρα διασφάλισης των συμφερόντων του Δημοσίου, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 14 του ν.2523/1997, σε βάρος της ανώνυμης εταιρείας με την επωνυμία «.....», με Α.Φ.Μ., αρμοδιότητας Δ.Ο.Υ., έδρα στους επί της οδού και αντικείμενο εργασιών:, καθώς και σε βάρος των νομίμων εκπροσώπων αυτής: α), με Α.Φ.Μ., αρμοδιότητας Δ.Ο.Υ., με Α.Δ.Τ., κάτοικο, επί της οδού, αρ....., β), με Α.Φ.Μ., αρμοδιότητας Δ.Ο.Υ., με Α.Δ.Τ., κάτοικο, επί της οδού, αρ. και γ), με Α.Φ.Μ., αρμοδιότητας Δ.Ο.Υ., κάτοχο του υπ' αριθ., κάτοικο, επί της οδού, αρ.

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).