



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

Ταχ. Δ/ση : Αριστογείτονος 19
Ταχ. Κώδικας : 176 71 - Καλλιθέα
Τηλέφωνο : 213 1604 548
ΦΑΞ : 213 1604 567

Καλλιθέα, 25/04/2016

Αριθμός απόφασης: 53

**ΑΠΟΦΑΣΗ
Ο ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΣ ΤΗΣ ΔΙΕΥΘΥΝΣΗΣ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ**

Έχοντας υπ' όψη:

1. Τις διατάξεις :

α. Του άρθ. 63 του ν.4174/2013 (ΦΕΚ 170/Α'/26.07.2013), όπως ισχύουν.

β. Τις διατάξεις των παραγράφων 5, 6 και 7 του άρθρου 46 του ν.4174/2013 (ΦΕΚ 170/Α'/26.07.2013), όπως ίσχυαν πριν τη δημοσίευση του ν. 4337/2015, σε συνδυασμό με τις διατάξεις του άρθ. 22 της από 24/12/2015 Πράξης Νομοθετικού Περιεχομένου.

γ. Του Π.Δ. 111/14 (ΦΕΚ 178 Α'/29.08.2014).

2. Τις διατάξεις του άρθρου 6 της αριθ. Δ6Α 1058824 ΕΞ 2014 (ΦΕΚ Β' 865, 1079 και 1846) Απόφασης του Γενικού Γραμματέα Δημοσίων Εσόδων του Υπουργείου Οικονομικών «Ανακαθορισμός της εσωτερικής διάρθρωσης και των αρμοδιοτήτων οργανικών μονάδων της Γενικής Γραμματείας Δημοσίων Εσόδων του Υπουργείου Οικονομικών και μετονομασία ορισμένων από αυτές», όπως τροποποιήθηκε και ισχύει.

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 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, όπως αυτή τροποποιήθηκε και ισχύει με την ΠΟΛ 1038/2015 Απόφαση της Γενικής Γραμματέως Δημοσίων Εσόδων (ΦΕΚ Β' 239/17-02-2015).

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/τ. Β'/17-04-2014) απόφαση για «παροχή εξουσιοδότησης υπογραφής» του Προϊσταμένου της Δ/σης Επίλυσης Διαφορών.

7. Την ΠΟΛ 1144/03-07-2015 Εγκύκλιο της Γενικής Γραμματείας Δημοσίων Εσόδων του Υπουργείου Οικονομικών, «Επιμήκυνση των προθεσμιών για την έκδοση αποφάσεων επί ενδικοφανών προσφυγών ενώπιον της Υπηρεσίας Εσωτερικής Επανεξέτασης».

8. Την ΠΟΛ 1081/06.04.2015 Εγκύκλιο της Γενικής Γραμματέως Δημοσίων Εσόδων « Διαδικασία υποβολής και εξέτασης ενδικοφανών προσφυγών από τα Αυτοτελή Τμήματα της Διεύθυνσης Επίλυσης Διαφορών που εδρεύουν στην Περιφερειακή Ενότητα Θεσσαλονίκης».

9. Την αριθ. «.....» πράξη του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Έδεσσας για τα μέτρα διασφάλισης των συμφερόντων του Δημοσίου, που εφαρμόστηκαν σε βάρος της δημοτικής επιχείρησης με την επωνυμία «.....», καθώς και του «.....», ως Προέδρου αυτής από «.....» έως «.....», σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθ. 46 του ν.4174/2013 σε συνδυασμό με αυτές της ΠΟΛ. 1282/2013 Απόφασης του Γ.Γ.Δ.Ε.
10. Την από «.....» Ειδική Έκθεση Ελέγχου της Δ.Ο.Υ. Έδεσσας, σχετικά με τον ανωτέρω.
11. Την από «.....» και με αριθ. πρωτοκόλλου «.....», κατατεθείσα στη Δ.Ο.Υ. Έδεσσας, ενδικοφανή προσφυγή του «.....».
12. Την από «.....» έκθεση απόψεων του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Έδεσσας επί της ανωτέρω ενδικοφανούς προσφυγής.
13. Την εισήγηση του ορισθέντος υπαλλήλου του Τμήματος Β2 όπως αποτυπώνεται στο σχέδιο της απόφασης.

Επί της από «.....» και με αριθ. πρωτοκόλλου «.....» κρινόμενης ενδικοφανούς προσφυγής του «.....» για την ακύρωση της με αριθ. «.....» πράξης του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Έδεσσας, 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, όπως ισχύουν, επαγόμαστε τα ακόλουθα:

Σε βάρος της δημοτικής επιχείρησης με την επωνυμία «.....», με Α.Φ.Μ.: «.....», έδρα: «.....» - Γιαννισά, αντικείμενο εργασιών: «.....», αρμοδιότητας της Δ.Ο.Υ. Γιαννισών, καθώς και μεταξύ άλλων του «.....», με Α.Φ.Μ.: «.....», κατοίκου: «.....» - Πέλλα, αρμοδιότητας της Δ.Ο.Υ. Γιαννισών, ως Προέδρου αυτής από «.....» έως «.....», γνωστοποιήθηκε με την αριθ. «.....» πράξη του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Έδεσσας, η εφαρμογή των μέτρων για τη διασφάλιση των συμφερόντων του Δημοσίου, σύμφωνα με τις διατάξεις των παρ. 5, 6 και 7 του άρθρου 46 του ν.4174/2013 και της ΠΟΛ. 1282/2013, λόγω της διαπίστωσης – ύστερα από τη διενέργεια ελέγχου σε αυτή – της μη απόδοσης - ανακριβούς απόδοσης στο Δημόσιο Φ.Π.Α., για τις χρήσεις «.....», συνολικού ποσού που υπερβαίνει τα όρια του παραπάνω άρθρου και νόμου, σύμφωνα με την από «.....» Ειδική Έκθεση Ελέγχου της ανωτέρω Υπηρεσίας.

Ο προσφεύγων, στην αριθ. «.....» ενδικοφανή προσφυγή του αιτείται την ακύρωση της με αριθ. «.....» πράξης του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Έδεσσας, 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, όπως ισχύουν, επικαλούμενος τα κάτωθι:

- α) Τα διασφαλιστικά μέτρα θα πρέπει να αρθούν στο σύνολό τους κατ' εφαρμογή των διατάξεων της παρ. 5 του άρθ. 6 της ΠΟΛ 1282/2013. Συγκεκριμένα, η ίδια η εταιρεία (δηλ. η καθολική διάδοχος όπως αναφέρεται παρακάτω) προτείνει την εγγραφή προσημειώσεων

στο σύνολο της ακίνητης περιουσίας της, η αξία της οποίας υπερκαλύπτει το καταλογιζόμενο ποσό.

β) Η προσβαλλόμενη πράξη είναι παράνομη και πρέπει να ακυρωθεί αφού στην ουσία δεν υπάρχει φοροδιαφυγή κατά τα οριζόμενα στις διατάξεις της παρ. 5 του άρθ. 46 ΚΦΔ, αλλά μετάθεση του χρόνου απόδοσης του φόρου ανά χρήση, κατά παράβαση του αρθ. 16 παρ. 1 και 2 του ίδιου νόμου.

γ) Η προσβαλλόμενη πράξη πρέπει να εξαφανισθεί καθόσον ο έλεγχος έσφαλε επειδή αρνήθηκε στην Δημοτική Επιχείρηση το δικαίωμα έκπτωσης, στο μέτρο που χρησιμοποιούνται οι εν λόγω δαπάνες για τις υποκείμενες στο φόρο πράξεις.

δ) Κατά το χρόνο έκδοσης και κοινοποίησης των πράξεων οι χρήσεις μέχρι και το έτος 2006 είχαν παραγραφεί.

ε) Με την εφαρμογή των διασφαλιστικών μέτρων του άρθ. 46 παρ. 5 ν.4174/2013 παραβιάζεται η αρχή της αναλογικότητας. Στην προκειμένη περίπτωση το ποσό του μη αποδοθέντος φόρου κατά την περίοδο που διετέλεσε Πρόεδρος ΔΣ, και για την οποία ευθύνεται κατ' άρθ. 115 ν.2238/1994, δεν υπερβαίνει τα όρια που προβλέπονται στις ανωτέρω διατάξεις.

στ) Στις διατάξεις του άρθ. 55 του ν.2859/2000, καθώς και σε αυτές του άρθ. 115 του ν.2238/1994 αλλά και του άρθ. 50 του ν.4174/2013 αναφέρονται τα πρόσωπα που ευθύνονται προσωπικώς και αλληλεγγύως για την πληρωμή των φόρων που οφείλονται από τα νομικά πρόσωπα και τις νομικές οντότητες που εκπροσωπούν. Επιπλέον, με τις διατάξεις του άρθ. 10 του ν.4071/2012, όπως αυτές συμπληρώθηκαν με τις διατάξεις του άρθ. 77 του ν.4170/2013, θεσπίστηκε η διαγραφή των χρεών των δημοτικών επιχειρήσεων και η ταυτόχρονη βεβαίωση αυτών σε βάρος των οικείων ΟΤΑ, γεγονός που συνεπάγεται την απαλλαγή των διοικούντων τις δημοτικές επιχειρήσεις από την προσωπική και αλληλέγγυα ευθύνη τους. Επομένως, ουδεμία ευθύνη έχει για τα καταλογιζόμενα ποσά και συνεπώς δεν μπορούν να επιβληθούν εις βάρος του τα επίμαχα μέτρα διασφάλισης.

Επειδή, όπως ορίζεται στις διατάξεις της παρ. 1 του άρθ. 63 του ν.4174/2013: «1. 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 την επανεξέταση της πράξης στο πλαίσιο διοικητικής διαδικασίας από την Υπηρεσία Εσωτερικής Επανεξέτασης της Φορολογικής Διοίκησης. Η αίτηση υποβάλλεται στη φορολογική αρχή που εξέδωσε την πράξη «ή παρέλειψε την έκδοσή της» και πρέπει να αναφέρει τους λόγους και τα έγγραφα στα οποία ο υπόχρεος βασίζει το αίτημα του. Η αίτηση πρέπει να υποβάλλεται από τον υπόχρεο εντός τριάντα (30) ημερών από την ημερομηνία κοινοποίησης της πράξης σε αυτόν «ή από τη συντέλεση της παράλειψης.»

Επειδή, όπως προκύπτει από το με αριθ. «.....», συνημμένο στην εν λόγω ενδικοφανή προσφυγή, Αποδεικτικό Επίδοσης του αρμόδιου δικαστικού επιμελητή, η προσβαλλόμενη πράξη διασφάλισης καθώς και η σχετική Ειδική Έκθεση Ελέγχου, επιδόθηκαν στον προσφεύγοντα στις «.....», ενώ η σχετική ενδικοφανής προσφυγή κατατέθηκε στη Δ.Ο.Υ. Έδεσσας την «.....».

Επειδή, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 63 του ν.4174/2013, εκπροθέσμως και απαραδέκτως ασκείται η παρούσα προσφυγή ενώπιον της Διεύθυνσης Επίλυσης Διαφορών.

Επειδή τέλος, δεν υφίσταται έννομο συμφέρον του αιτούντος, καθόσον η προσβαλλόμενη πράξη με αριθ. «.....» ήδη ακυρώθηκε από 21/04/2016 με την υπ' αριθ. 52/21.04.2016 απόφασή μας,

Αποφασίζουμε

Την απόρριψη της αριθ. «.....» ενδικοφανούς προσφυγής, που κατατέθηκε στη Δ.Ο.Υ. Έδεσσας, από τον «.....», με Α.Φ.Μ.: «.....», κατοίκου: «.....» - Πέλλα, αρμοδιότητας της Δ.Ο.Υ. Γιαννιτσών, με την οποία αιτείται την ακύρωση της με αριθ. «.....» πράξης του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Έδεσσας, με την οποία εφαρμόστηκαν σε βάρος του τα μέτρα διασφάλισης των συμφερόντων του Δημοσίου, σύμφωνα με τις διατάξεις των παρ. 5 και 6 του άρθ. 46 του Ν.4174/2013 σε συνδυασμό με τις διατάξεις της ΠΟΛ. 1282/2013 Απόφασης του Γενικού Γραμματέα Δημοσίων Εσόδων σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 46 του ν.4174/2013, όπως ισχύουν, ως Προέδρου από «.....» έως «.....» της δημοτικής επιχείρησης με την επωνυμία «.....» (Α.Φ.Μ.: «.....»).

**Με εντολή του Προϊσταμένου της
Διεύθυνσης Επίλυσης Διαφορών**

**Ο ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΣ ΤΗΣ ΥΠΟΔΙΕΥΘΥΝΣΗΣ
ΝΟΜΙΚΩΝ ΘΕΜΑΤΩΝ**

Ακριβές Αντίγραφο

Ο/Η Υπάλληλος του Τμήματος Διοικητικής

Υποστήριξης

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).