



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ



ΑΑΔΕ

Ανεξάρτητη Αρχή
Δημοσίων Εσόδων

**ΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ
ΥΠΟΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ
ΤΜΗΜΑ ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ Α5**

Ταχ. Δ/ση : Αριστογείτονος 19
Ταχ. Κώδικας : 176 71 – Καλλιθέα
Τηλέφωνο : 213 1604553
ΦΑΞ : 213 1604567

Καλλιθέα: 03/10/2017

Αριθμός απόφασης: 5396

**ΑΠΟΦΑΣΗ
Ο ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΣ ΤΗΣ ΔΙΕΥΘΥΝΣΗΣ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ**

Έχοντας υπ' όψη:

1. Τις διατάξεις :

α. Του άρθρου 63 του ν. 4174/2013 (ΦΕΚ Α' 170), όπως ισχύει.

β. Του άρθρου 11 της Δ. ΟΡΓ. Α 1036990 ΕΞ 2017/10.03.2017 Απόφασης του Διοικητή της Α.Α.Δ.Ε. (ΦΕΚ 968 Β'/22.03.2017) με θέμα «Οργανισμός της Ανεξάρτητης Αρχής Δημοσίων Εσόδων (Α.Α.Δ.Ε.).»

γ. Της παρ.3 του άρθρου 47 του ν.4331/2015 (ΦΕΚ Α' 69).

δ. Την ΠΟΛ 1064/12-04-2017 Εγκύκλιο της Ανεξάρτητης Αρχής Δημοσίων Εσόδων (Α.Α.Δ.Ε.).

2. Την ΠΟΛ 1069/4-3-2014 Εγκύκλιο της Γενικής Γραμματείας Δημοσίων Εσόδων του Υπουργείου Οικονομικών.

3. Την αριθμ. Δ.Ε.Δ. 1126366 ΕΞ 2016/30.08.2016 (ΦΕΚ 2759 / τ. Β' / 01.09.2016) Απόφαση του Προϊσταμένου της Διεύθυνσης Επίλυσης Διαφορών.

4. Την με ημερομηνία κατάθεσης **29/05/2017** και με αριθμό πρωτοκόλλου **ΔΕΔ «.....»2017ΕΜΠ (ΕΜΕΙΣ«.....»ΕΙ2017)** ενδικοφανή προσφυγή του «.....», **ΑΦΜ «.....»**, κάτοικο Ν. Ερυθραίας Αττικής , επί της οδού «.....» κατά της **υπ'αριθμ.ΕΜΕΙΣ Β «.....»ΕΞ06-04-2017** και με αριθμό ειδικού βιβλίου «.....»/2017 περίληψης έγγραφης υποθήκης υπέρ του Ελληνικού Δημοσίου της Επιχειρησιακής Μονάδας Είσπραξης με τον συνημμένο πίνακα χρεών της Δ.Ο.Υ. Φ.Α.Ε. ΑΘΗΝΩΝ (και με αριθμό καταχώρησης «.....»/2017 στα βιβλία του κτηματολογικού Γραφείου Ν. Ερυθραίας Αττικής) που ενεγράφη σε βάρος της ατομικής του περιουσίας, ως Προέδρου της εταιρείας με την επωνυμία «.....» και τα προσκομιζόμενα με αυτήν σχετικά έγγραφα.

5. Την **υπ'αριθμ.ΕΜΕΙΣ Β «.....»ΕΞ06-04-2017** και με αριθμό ειδικού βιβλίου «.....»/2017 περίληψη έγγραφης υποθήκης υπέρ του Ελληνικού Δημοσίου της Επιχειρησιακής Μονάδας Είσπραξης, της οποίας ζητείται η ακύρωση.

6. Τις απόψεις της Επιχειρησιακής Μονάδας Είσπραξης.

7. Την εισήγηση του ορισθέντος υπαλλήλου του Τμήματος Α5 όπως αποτυπώνεται στο σχέδιο της απόφασης.

Επί της με ημερομηνία κατάθεσης **29/05/2017** και με αριθμό πρωτοκόλλου **ΔΕΔ«.....»ΕΙ2017ΕΜΠ (ΕΜΕΙΣ«.....»ΕΙ2017)** ενδικοφανούς προσφυγής του «.....» η οποία κατατέθηκε εμπρόθεσμα και μετά την μελέτη και την αξιολόγηση όλων των υφιστάμενων στο σχετικό φάκελο εγγράφων και των προβαλλόμενων λόγων της ενδικοφανούς προσφυγής, επαγόμαστε τα ακόλουθα:

Με την υπ' αριθμ.ΕΜΕΙΣ Β «.....» ΕΞ06-04-2017 και με αριθμό ειδικού βιβλίου «.....»/2017 της Δ.Ο.Υ. ΦΑΕ ΑΘΗΝΩΝ περίληψη καταχώρησης εγγραπτέας πράξης του άρθρου 14 παρ.4 του ν.2664/1998 η Επιχειρησιακή Μονάδα Είσπραξης προέβη σε έγγραφη υποθήκη σύμφωνα με το άρθρο 1262 ΑΚ, προς ασφάλεια των απαιτήσεων του Δημοσίου μετά των τόκων και προστίμων υπερημερίας που ανέρχονται στο ποσό των **3.629.805,20 ευρώ** για χρέη του οφειλέτη του Δημοσίου «.....», ΑΦΜ «.....», που είναι βεβαιωμένα στη Δ.Ο.Υ. Φ.Α.Ε. ΑΘΗΝΩΝ στην εταιρεία με επωνυμία «.....» με διακριτικό τίτλο «.....» και ΑΦΜ «.....»για τα οποία ευθύνεται ως πρόεδρος αυτής από την 02/01/2015 σύμφωνα με το άρθρο 50 του ν.4174/2013 (Κ.Φ.Δ.).

Ο προσφεύγων με την υπό κρίση ενδικοφανή προσφυγή, ζητά την ακύρωση εν συνόλω της έγγραφης υποθήκης επί της περιουσίας του προβάλλοντας τους παρακάτω ισχυρισμούς:

- Όπως προκύπτει εξ επισήμων «δημοσιεύσεων» του ΓΕΜΗ αλλά και των ΦΕΚ, ουδέποτε υπήρξε πρόεδρος της εταιρείας «.....» ενασχολούμενου με θέματα διοίκησης – διαχείρισης και εκπροσώπησης αλλά ορίστηκε ως πρόεδρος «μη εκτελεστικός». Οπότε πρόκειται για πρόδηλη «εσφαλμένη εφαρμογή» των διατάξεων των άρθρων 46 και 50 του ν.4174/2013 από την πλευρά της φορολογικής διοίκησης και κακώς ενεγράφη υποθήκη για χρέη της εταιρείας στην προσωπική του περιουσία.
- Ουδέποτε έχει κοινοποιηθεί σε αυτόν «ατομική ειδοποίηση» της παρ.1 του άρθρου 4 του ΚΕΔΕ, από την Δ.Ο.Υ. ΦΑΕ ΑΘΗΝΩΝ, ότι έχει καταστεί ατομικά υπεύθυνος για τα χρέη του ανωτέρω νομικού προσώπου.
- Ουδέποτε του έχει κοινοποιηθεί πράξη επιβολής μέτρων διασφάλισης καθώς και ειδική έκθεση ελέγχου με την οποία, να του καταλογίζεται ,βάσει συγκεκριμένων διαπιστώσεων, ευθύνη ατομική σε σχέση το αποτέλεσμα, ήτοι την μη φορολογική συμμόρφωση της εταιρείας κατά παράβαση των διατάξεων του άρθρου 46 του ν.4174/2013 και επιπλέον ουδέποτε του δόθηκε το δικαίωμα της ακρόασης προ της λήψης του εν λόγω μέτρου γεγονός που προσκρούει τόσο στο άρθρο 6 της ΕΣΔΑ, όσο και στο πρώτο πρόσθετο πρωτόκολλο ΕΣΔΑ περί προστασίας της ιδιοκτησίας του.

Επειδή στην παρ.1 του άρθρου 46 του ν.4174/2013 (Κ.Φ.Δ.) ορίζεται:

«Η Φορολογική Διοίκηση, προκειμένου να διασφαλίζει την είσπραξη φόρων, μπορεί σε επείγουσες περιπτώσεις ή για να αποτραπεί επικείμενος κίνδυνος για την είσπραξη των φόρων, να προβαίνει με βάση τον εκτελεστό τίτλο του άρθρου 45 του Κώδικα πριν τη λήξη της προθεσμίας καταβολής της οφειλής και χωρίς δικαστική απόφαση στην επιβολή συντηρητικής κατάσχεσης κινητών, ακινήτων, εμπορευμάτων δικαιωμάτων σε αυτά, απαιτήσεων και γενικά όλων των περιουσιακών στοιχείων του οφειλέτη του Δημοσίου είτε βρίσκονται στα χέρια του είτε στα χέρια τρίτου. Η συντηρητική κατάσχεση τρέπεται αυτοδίκαια σε αναγκαστική με την πάροδο της νόμιμης προθεσμίας καταβολής της οφειλής και έχει τις συνέπειες της αναγκαστικής κατάσχεσης από το χρόνο της εγγραφής της. Κατά τα λοιπά εφαρμόζονται αναλογικά τα άρθρα 707-723 του Κώδικα Πολιτικής Δικονομίας, εξαιρουμένων των άρθρων 715 παρ. 5 και 722 του ανωτέρω Κώδικα.».

Επειδή στις παρ. 1 και 2 του άρθρου 47 του Κ.Φ.Δ. ορίζεται:

«1. Σε περίπτωση μη καταβολής των ποσών που αναφέρονται στην πράξη προσδιορισμού του φόρου ή στην πράξη επιβολής προστίμων ή στην πράξη εκκαθάρισης του φόρου μετά την έκδοση οριστικής δικαστικής απόφασης μέχρι την προβλεπόμενη σε αυτά ημερομηνία πληρωμής η Φορολογική Διοίκηση κοινοποιεί στον φορολογούμενο ατομική ειδοποίηση καταβολής των οφειλών του που δεν έχουν καταβληθεί εντός των νομίμων προθεσμιών πριν τη διενέργεια οποιασδήποτε πράξης εκτέλεσης σύμφωνα με όσα ορίζονται στα επόμενα άρθρα του Κώδικα

2. Σε περίπτωση μη καταβολής των ποσών που αναφέρονται στην ατομική ειδοποίηση εντός τριάντα (30) ημερών από την κοινοποίηση της ατομικής ειδοποίησης καταβολής οφειλής, το αρμόδιο όργανο η Φορολογική Διοίκηση μπορεί να προβεί στη λήψη μέτρων αναγκαστικής εκτέλεσης σύμφωνα με όσα ορίζονται στον Κώδικα. Δεν απαιτείται η κοινοποίηση της ειδοποίησης για την επιβολή κατάσχεσης στις περιπτώσεις κατάσχεσης χρηματικών ποσών ή απαιτήσεων στα χέρια του φορολογούμενου ή τρίτου.».

Επειδή στην παρ.1 του άρθρου 48 του Κ.Φ.Δ. ορίζεται:

«Εξαιρουμένων των θεμάτων που ρυθμίζονται διαφορετικά από τον παρόντα Κώδικα, η αναγκαστική είσπραξη των φόρων και λοιπών εσόδων του Δημοσίου που εμπίπτουν στο πεδίο εφαρμογής του Κώδικα διενεργείται σύμφωνα με τα οριζόμενα στο Ν.Δ. 356/1974 περί Κώδικα Εισπράξεως Δημοσίων Εσόδων.».

Επειδή στο άρθρο 8 του ν.356/1974 (Κ.Ε.Δ.Ε.) ορίζεται:

«Κατ' εξαίρεσιν προκειμένου περί οφειλετών υπόπτων φυγής ή και γενικώς εάν εκ της μη αμέσου λήψεως αναγκαστικών μέτρων πιθανολογείται κίνδυνος ζημίας του Δημοσίου, ο Διευθυντής του Δημοσίου Ταμείου δικαιούται να προέλθη εις την λήψιν αναγκαστικών μέτρων και πριν ή το χρέος καταστή ληξιπρόθεσμον δέον όμως προς τούτο να έχη την σύμφωνον γνώμην του Ειρηνοδίκου ή της Αστυνομικής Αρχής της έδρας του Ταμείου όπου δεν εδρεύει Ειρηνοδικείον. Περί τούτου συντάσσεται πρακτικόν.

Υπό τας αυτάς ως άνω προϋποθέσεις και κατά τον αυτόν τρόπον δύναται να εγγραφή υποθήκη διά παν χρέος προς το Δημόσιον...».

Επειδή στην απρ.1 του άρθρου 73 του Κ.Ε.Δ.Ε. ορίζεται:

« Η προ της ενάρξεως της εκτελέσεως ανακοπή του οφειλέτου ασκείται: α) κατά της εκδοθείσης ατομικής ειδοποιήσεως, β) κατά του εκδοθέντος και μη εκτελεσθέντος εντάλματος προσωπικής κρατήσεως και γ) κατά του νομίμου τίτλου, εκδικάζεται δε υπό των καθ' ύλην αρμοδίων δικαστηρίων κατά τας διατάξεις των άρθρων 583-585 του Κώδικος Πολιτικής Δικονομίας.».

Επειδή, σύμφωνα με την παρ. 1 του άρθρου 217 του Κώδικα Διοικητικής Δικονομίας «Ανακοπή χωρεί κατά κάθε πράξης που εκδίδεται στα πλαίσια της διαδικασίας της διοικητικής εκτέλεσης και, ιδίως, κατά: α) της πράξης της ταμειακής βεβαίωσης του εσόδου, β) της κατασχετήριας έκθεσης, γ) του προγράμματος πλειστηριασμού, δ) της έκθεσης πλειστηριασμού και ε) του πίνακα κατάταξης».

Επειδή η παρ. 1 του άρθρου 63 του ν. 4174/2013 (Κώδικας Φορολογικής Διαδικασίας) ορίζει πως 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.

Επειδή, στην παρ. 8 του άρθρου 63 του Κώδικα Φορολογικής Διαδικασίας ορίζεται ότι «κατά της απόφασης της Υπηρεσίας Εσωτερικής Επανεξέτασης ή της σιωπηρής απόρριψης της ενδικοφανούς προσφυγής λόγω παρόδου της προθεσμίας προς έκδοση της απόφασης, ο υπόχρεος δύναται να ασκήσει προσφυγή ενώπιον του αρμόδιου Διοικητικού Δικαστηρίου σύμφωνα με τις διατάξεις του Κώδικα Διοικητικής Δικονομίας... Προσφυγή στα διοικητικά δικαστήρια απευθείας κατά οποιασδήποτε πράξης που εξέδωσε η Φορολογική Διοίκηση είναι απαράδεκτη».

Επειδή, από τις ανωτέρω διατάξεις του άρθρου 63 του Κώδικα Φορολογικής Διαδικασίας, συνάγεται σαφώς ότι σκοπός της θέσπισης της διαδικασίας της ενδικοφανούς προσφυγής είναι μεταξύ άλλων η λειτουργία ενός σταδίου προελέγχου για εκείνες τις υποθέσεις που πρόκειται να εισαχθούν ενώπιον της δικαιοσύνης με το ένδικο βοήθημα της προσφυγής, κατά συνέπεια, στο πεδίο εφαρμογής της ενδικοφανούς προσφυγής υπάγονται οι πράξεις, οι οποίες με βάση το προϊσχύον καθεστώς προσβάλλονταν απευθείας στα δικαστήρια με το ένδικο βοήθημα της προσφυγής (άρθρο 63 επ. Κ.Δ.Δ.).

Επειδή, εξάλλου, η δυνατότητα άσκησης προσφυγής αφορά σε πράξεις, εκ των οποίων απορρέουν διαφορές ουσίας που αναφύονται στο στάδιο προσδιορισμού των οικονομικών βαρών

(π.χ. πράξη καταλογισμού φόρου ή προστίμου) και όχι σε πράξεις που εκδίδονται στα πλαίσια της διαδικασίας της διοικητικής εκτέλεσης, κατά των οποίων προβλέπεται η άσκηση ανακοπής προς επίλυση διαφορών αναφερόμενων στο στάδιο της είσπραξης των βαρών αυτών (πρβλ. ΣτΕ 2864/1996, 3354/1991).

Επειδή, εν προκειμένω με την υπ' αριθμ.ΕΜΕΙΣ Β «.....»ΕΞ06-04-2017 και με αριθμό ειδικού βιβλίου «.....»/2017 της Δ.Ο.Υ. ΦΑΕ ΑΘΗΝΩΝ περίληψη καταχώρησης εγγραπτέας πράξης του άρθρου 14 παρ.4 του ν.2664/1998, η Επιχειρησιακή Μονάδα Είσπραξης (ΕΜΕΙΣ) προέβη σε έγγραφη υποθήκη σύμφωνα με το άρθρο 1262 ΑΚ, προς ασφάλεια των απαιτήσεων του Δημοσίου μετά των τόκων και προστίμων υπερημερίας που ανέρχονται στο ποσό των **3.629.805,20 ευρώ** για χρέη του οφειλέτη του Δημοσίου «.....», ΑΦΜ «.....», που είναι βεβαιωμένα στη Δ.Ο.Υ. Φ.Α.Ε. ΑΘΗΝΩΝ στην εταιρεία με επωνυμία «.....» με διακριτικό τίτλο «.....» και ΑΦΜ «.....» για τα οποία ευθύνεται ως πρόεδρος αυτής από την 02/01/2015 σύμφωνα με το άρθρο 50 του ν.4174/2013 (Κ.Φ.Δ.).

Όπως προκύπτει από τα στοιχεία του φακέλου της υπόθεσης η ΕΜΕΙΣ απέστειλε την με αριθμ.πρωτ.ΕΜΕΙΣΒ«.....»ΕΞ2016ΕΜΠ ατομική ειδοποίηση καταβολής-υπερημερίας στον προσφεύγοντα με θέμα «τακτοποίηση ληξιπρόθεσμων οφειλών» και με αναλυτική κατάσταση ληξιπρόθεσμων οφειλών που εκκρεμούν στην Δ.Ο.Υ. Φ.Α.Ε. ΑΘΗΝΩΝ για την ως άνω εταιρεία και για τις οποίες ευθύνεται ως πρόεδρος.

Εν συνεχεία, στα πλαίσια λήψης μέτρων αναγκαστικής εκτέλεσης λόγω μη καταβολής ληξιπρόθεσμων οφειλών και σύμφωνα με το άρθρο 47 του ν.4174/2013, εκδόθηκε η προσβαλλόμενη εγγραφή υποθήκης.

Για την εν λόγω προσβαλλόμενη πράξη η οποία αποτελεί διοικητική πράξη εκδοθείσα στα πλαίσια της αναγκαστικής εκτέλεσης και για την οποία δεν έχουν εφαρμογή οι επικαλούμενες από τον προσφεύγοντα διατάξεις του άρθρου 46 του Κ.Φ.Δ., καθώς αυτές αφορούν μέτρα διασφάλισης του Δημοσίου στα οποία προβαίνει η Διοίκηση προληπτικά και πριν την προθεσμία καταβολής των οφειλών **απαράδεκτως** υποβάλλεται στην Υπηρεσία μας ενδικοφανή προσφυγή καθότι η αναφεύμενη διαφορά εξ' αυτής ανάγεται στο στάδιο της διοικητικής- αναγκαστικής εκτέλεσης και όχι στο στάδιο προσδιορισμού του φόρου, εμπίπτει στο πεδίο εφαρμογής του Κώδικα Είσπραξης Δημοσίων Εσόδων (Κ.Ε.Δ.Ε.) και οπότε κατά της ανωτέρω πράξης είναι δυνατή μόνο η άσκηση ανακοπής σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 73 του Κ.Ε.Δ.Ε, σε συνδυασμό με τα οριζόμενα στην παρ. 1 του άρθρου 217 του Κώδικα Διοικητικής Δικονομίας.

Α π ο φ α σ ί ζ ο υ μ ε

Την απόρριψη της με ημερομηνία κατάθεσης **29/05/2017** και με αριθμό πρωτοκόλλου **ΔΕΔ«.....»ΕΙ2017ΕΜΠ (ΕΜΕΙΣ«.....»ΕΙ2017)** ενδικοφανούς προσφυγής του «.....», **ΑΦΜ** «.....», ως απαράδεκτης.

Η παρούσα απόφαση να κοινοποιηθεί από αρμόδιο όργανο με τη νόμιμη διαδικασία στον υπόχρεο.

**ΜΕ ΕΝΤΟΛΗ ΤΟΥ ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΥ
ΤΗΣ Δ/ΝΣΗΣ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ
Ο ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΣ ΤΗΣ
ΥΠΟΔΙΕΥΘΥΝΣΗΣ
ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ**

ΓΕΩΡΓΙΟΣ ΦΑΚΟΣ

Ακριβές Αντίγραφο

**Η Υπάλληλος του Τμήματος
Διοικητικής Υποστήριξης**

Σ η μ ε ί ω σ η : Κατά της απόφασης αυτής επιτρέπεται η άσκηση προσφυγής ενώπιον των αρμόδιων Διοικητικών Δικαστηρίων εντός τριάντα (30) ημερών από την κοινοποίησή της .