



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ

Καλλιθέα, 27-10-2017



ΑΑΔΕ

Ανεξάρτητη Αρχή
Δημοσίων Εσόδων

Αριθμός απόφασης: **165**

ΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ

ΥΠΟΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΝΟΜΙΚΩΝ ΘΕΜΑΤΩΝ

ΤΜΗΜΑ Β1 ΝΟΜΙΚΗΣ ΥΠΟΣΤΗΡΙΞΗΣ

Ταχ. Δ/ση : Αριστογείτονος 19

Ταχ. Κωδ. : 17671, Καλλιθέα

Τηλ. : 213 1604 522

FAX : 213 1604 524

ΑΠΟΦΑΣΗ

Ο ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΣ ΤΗΣ ΔΙΕΥΘΥΝΣΗΣ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ

Έχοντας υπόψη:

1. Τις διατάξεις :

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

β. Του άρθρου 11 της Δ. ΟΡΓ. Α 1036960 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 ΠΟΛ 1064/12.04.2017 Απόφασης του Διοικητή της Ανεξάρτητης Αρχής Δημοσίων Εσόδων (ΦΕΚ Β' 1440/27-04-2017).

2. Την ΠΟΛ 1069/04-03-2014 Εγκύκλιο της Γενικής Γραμματείας Δημοσίων Εσόδων του Υπουργείου Οικονομικών.

3. Την Δ.Ε.Δ. 1126366 ΕΞ 2016/30-08-2016 (ΦΕΚ Β' 2759/1.9.2016) Απόφαση του Προϊσταμένου της Διεύθυνσης Επίλυσης Διαφορών «Παροχή εξουσιοδότησης υπογραφής».

4. Την με αριθμό πρωτοκόλλου/.....-2017, κατατεθείσα στη Δ.Ο.Υ. Κέρκυρας, ενδικοφανή προσφυγή του ν.π.δ.δ. με την επωνυμία: «.....», με Α.Φ.Μ., όπως εκπροσωπείται νόμιμα, που εδρεύει στ..... (οδός αριθ.

.....), με την οποία συνυποβάλλεται αίτημα αναστολής καταβολής του συνολικά αμφισβητούμενου ποσού των με αριθμούς και/...../.....-2017 **Οριστικών Πράξεων Διορθωτικού Προσδιορισμού ΦΠΑ**, διαχ. περιόδου από 01/01-31/12/2010 και 01/01-31/12/2011 αντίστοιχα, συνολικού ποσού €11.421,96 και €5.948,80 αντίστοιχα, που εκδόθηκαν σε βάρος του, αμφοτέρων του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Κέρκυρας καθώς και της Επιβολής σε καθεστώς ΦΠΑ Υποχρεωτικά, με τα συνημμένα αυτής.

5. Την Έκθεση Απόψεων του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Κέρκυρας.
6. Την εισήγηση του ορισθέντος υπαλλήλου του Τμήματος Β1 Νομικής Υποστήριξης, όπως αποτυπώνεται στο σχέδιο της απόφασης.

Με την με αριθμό πρωτοκόλλου/.....-.....-2017 αίτησή του το ν.π.δ.δ. με την επωνυμία: «.....», με Α.Φ.Μ., όπως εκπροσωπείται νόμιμα, **ζητά την αναστολή καταβολής ποσοστού 50% των αμφισβητούμενων ποσών** των με αριθμούς και/...../.....-.....-2017 **Οριστικών Πράξεων Διορθωτικού Προσδιορισμού ΦΠΑ**, διαχ. περιόδου από 01/01-31/12/2010 και 01/01-31/12/2011 αντίστοιχα, ποσού €11.421,96 και €5.948,80 αντίστοιχα, του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Κέρκυρας, ήτοι του **συνολικού ποσού των €8.685,38** (δηλ. €11.421,96 + €5.948,80 = €17.370,76 X 50%).

Επί της κρινόμενης αίτησης, και μετά την μελέτη και την αξιολόγηση όλων των υφιστάμενων στο σχετικό φάκελο εγγράφων και των προβαλλόμενων λόγων του αιτήματος αναστολής, επαγόμαστε τα ακόλουθα:

Επειδή, σύμφωνα με την παρ. 3 του άρθρου 63 του Ν. 4174/2013: «*Με την άσκηση της ενδικοφανούς προσφυγής αναστέλλεται η καταβολή ποσοστού πενήντα τοις εκατό (50%) του αμφισβητούμενου ποσού, υπό την προϋπόθεση ότι έχει καταβληθεί το υπόλοιπο πενήντα τοις εκατό (50%)*».

Επειδή, όπως προβλέπεται στην παρ. 4 του ιδίου ανωτέρω άρθρου και νόμου: «Ο υπόχρεος έχει δικαίωμα να υποβάλει, ταυτόχρονα με την ενδικοφανή προσφυγή και αίτημα αναστολής της καταβολής που προβλέπεται στην παράγραφο 3. Η Υπηρεσία Εσωτερικής Επανεξέτασης δύναται να αναστείλει την εν λόγω πληρωμή, μέχρι την έκδοση της απόφασής της, μόνο στην περίπτωση κατά την οποία η πληρωμή θα είχε ως συνέπεια ανεπανόρθωτη βλάβη για τον υπόχρεο. Εάν δεν εκδοθεί απόφαση εντός τριάντα (30) ημερών από την υποβολή της αίτησης στη Φορολογική Διοίκηση, η αίτηση αναστολής θεωρείται ότι έχει απορριφθεί. Τυχόν αναστολή της πληρωμής δεν απαλλάσσει τον υπόχρεο από την υποχρέωση καταβολής των τόκων λόγω εκπρόθεσμης καταβολής του φόρου».

Επειδή, σύμφωνα με τις παρ. 1 και 2 του άρθρου 6 της ΠΟΛ 1064/12-04-2017 (ΦΕΚ 1440/27.04.2017, Τεύχος Β') Απόφασης του Διοικητή της Α.Α.Δ.Ε.: «1. Με την άσκηση της ενδικοφανούς προσφυγής αναστέλλεται η καταβολή ποσοστού πενήντα τοις εκατό (50%) του αμφισβητούμενου ποσού της πράξης, εφόσον καταβληθεί το υπόλοιπο πενήντα τοις εκατό (50%), εκτός αν υποβληθεί γι' αυτό και γίνει αποδεκτό αίτημα αναστολής ... 2. Εφόσον υποβληθεί από τον

υπόχρεο, ταυτόχρονα με την ενδικοφανή προσφυγή και αίτημα αναστολής του καταβλητέου ποσοστού πενήντα τοις εκατό (50%) του αμφισβητούμενου ποσού της πράξης, η Διεύθυνση Επίλυσης Διαφορών δύναται να αναστείλει την πληρωμή του εν λόγω ποσοστού μόνο στην περίπτωση κατά την οποία κρίνεται ότι αυτό θα είχε ως συνέπεια την ανεπανόρθωτη βλάβη για τον υπόχρεο. Η αναστολή αυτή ισχύει μέχρι την έκδοση της απόφασης επί της ενδικοφανούς προσφυγής στον υπόχρεο, άλλως μέχρι την άπρακτη πάροδο του προβλεπόμενου χρονικού διαστήματος για την έκδοσή της. Το αίτημα αναστολής υποβάλλεται με το έγγραφο της ενδικοφανούς προσφυγής ή αυτοτελώς με ιδιαίτερο έγγραφο που κατατίθεται την ίδια ημέρα με την άσκηση της ενδικοφανούς προσφυγής».

Επειδή, σύμφωνα με την παρ. 3 του ιδίου ανωτέρω άρθρου 6 της ίδιας ΠΟΛ: «Με την αίτηση αναστολής υποβάλλονται στη Διεύθυνση Επίλυσης Διαφορών και τα αποδεικτικά στοιχεία με τα οποία τεκμηριώνονται οι ισχυρισμοί του αιτούντος και απαραίτητως υπεύθυνη δήλωση του άρθρου 8 ν. 1599/1986 στην οποία ο αιτών δηλώνει :α) τα παγκόσμια έσοδα ή εισοδήματά του από κάθε πηγή κατά το προηγούμενο και κατά το τρέχον έτος και β) την περιουσιακή του κατάσταση στην Ελλάδα και οπουδήποτε στην αλλοδαπή κατά το χρόνο κατάθεσης της αίτησης αναστολής.

Αν ο αιτών είναι νομικό πρόσωπο ή οποιασδήποτε μορφής νομική οντότητα, δηλώνονται επιπλέον και τα παγκόσμια έσοδα ή εισοδήματα από κάθε πηγή κατά το προηγούμενο και κατά το τρέχον έτος, καθώς και η περιουσιακή κατάσταση οπουδήποτε στην Ελλάδα και στην αλλοδαπή, κατά το χρόνο κατάθεσης της αίτησης αναστολής, των νομικών προσώπων και νομικών οντοτήτων στο κεφάλαιο των οποίων συμμετέχει ο αιτών καθώς και των φυσικών προσώπων που σύμφωνα με τις εκάστοτε ισχύουσες διατάξεις ευθύνονται ατομικά για τις φορολογικές υποχρεώσεις του αιτούντος.

Η περιουσιακή κατάσταση περιλαμβάνει ιδίως τα εμπράγματα και ενοχικά δικαιώματα σε ακίνητα, τις καταθέσεις οποιουδήποτε είδους και τα συναφή τραπεζικά προϊόντα, τις επενδύσεις σε κινητές αξίες, τα μηχανοκίνητα ιδιωτικά μέσα μεταφοράς, τα δάνεια και τις δωρεές, τις μετοχές, τα μερίδια, τα δικαιώματα ψήφου ή συμμετοχής σε κεφάλαιο σε οποιασδήποτε μορφής νομική οντότητα, όπως ορίζεται στην παράγραφο 3 του Κ.Φ.Δ. και τα εμπράγματα και ενοχικά δικαιώματα σε κινητά αξίας άνω των δέκα χιλιάδων (10.000) ευρώ. Μαζί με την περιουσιακή κατάσταση δηλώνεται από τον αιτούντα και η εκτιμώμενη αγοραία αξία των περιουσιακών στοιχείων που περιλαμβάνονται σε αυτήν. Για τα ακίνητα δηλώνεται και η αντικειμενική αξία αυτών.

...».

Επειδή, σύμφωνα με τα οριζόμενα στην παρ. 4 του ιδίου ανωτέρω άρθρου 6 της ίδιας ΠΟΛ: «Αίτηση αναστολής για την οποία δεν προσκομίζονται τα προαναφερθέντα στοιχεία απορρίπτεται».

Επειδή, σύμφωνα με την ΠΟΛ 1069/04.03.2014, παράγραφος Γ': «....2. Εφόσον υποβληθεί από τον υπόχρεο, ταυτόχρονα με την ενδικοφανή προσφυγή και αίτημα αναστολής του καταβλητέου ποσοστού πενήντα τοις εκατό (50%) του αμφισβητούμενου ποσού της πράξης, η Διεύθυνση Επίλυσης Διαφορών δύναται να αναστείλει την πληρωμή του εν λόγω ποσοστού μόνο στην περίπτωση κατά την οποία κρίνεται ότι αυτό θα είχε ως συνέπεια την ανεπανόρθωτη βλάβη

για τον υπόχρεο. 3. Η Διεύθυνση Επίλυσης Διαφορών προκειμένου να εκτιμήσει την ανεπανόρθωτη βλάβη του υπόχρεου, λαμβάνει υπόψη της τους ισχυρισμούς αυτού, τα συνυποβαλλόμενα στοιχεία και ιδίως την περιουσιακή κατάσταση του υπόχρεου ... καθώς και κάθε άλλο πρόσφορο για την περίπτωση αυτή στοιχείο ...».

Επειδή από τις ανωτέρω διατάξεις συνάγεται ότι η Υπηρεσία μας δύναται να αναστείλει την καταβολή του ποσοστού πενήντα τοις εκατό (50%) του συνολικά αμφισβητούμενου ποσού, μόνο στην περίπτωση που ο αιτών επικαλεστεί κι αποδείξει ότι θα υποστεί ανεπανόρθωτη βλάβη από την καταβολή αυτή, οπότε, σε θετική περίπτωση, η αναστολή επενεργεί για το σύνολο αυτού.

Επειδή, στην υπό εξέταση υπόθεση, το αιτόν την αναστολή ν.π.δ.δ. ισχυρίζεται, κυρίως, ότι: **α)** όλα τα έσοδα και χρηματικά ποσά που διαθέτει πηγάζουν από έννομη σχέση δημοσίου δικαίου (τέλη και εισφορές από) και έχουν ταχθεί για την άμεση εξυπηρέτηση ειδικού δημοσίου σκοπού κι επομένως απαγορεύεται να κατασχεθούν κατά τα οριζόμενα στο άρθρο 4 παρ. 1 εδ. β' του ν. 3068/2002, **β)** για να συμμορφωθεί με τις προσβαλλόμενες αποφάσεις πρέπει να δώσει το συγκεκριμένο ποσό από άλλους πόρους που σήμερα ούτε έχει ούτε και μπορεί να εξασφαλίσει, **γ)** λόγω της γενικότερης δυσμενούς οικονομικής συγκυρίας που διανύει η χώρα μας και της εφαρμοζόμενης περιοριστικής πολιτικής, προσπαθεί με τις περιορισμένες οικονομικές του δυνατότητες να ανταπεξέλθει προκειμένου να καλύψει τις άκρως απαραίτητες και λειτουργικές του δαπάνες καθώς και το κόστος των αρμοδιοτήτων που του έχουν μεταφέρει, μη δυνάμενο να καταβάλει το απαιτούμενο ποσό χωρίς να τεθεί σε κίνδυνο η ίδια η λειτουργία του και η εκπλήρωση της αποστολής του, **δ)** υπάρχει σοβαρότερος κίνδυνος να προκληθεί στο δημόσιο συμφέρον μεγαλύτερη βλάβη από αυτήν που πρόκειται να προκαλέσει η μη άμεση καταβολή του επιβαλλόμενου ποσού, αν κινδυνεύσει να αποδυναμωθεί η δράση του αιτούντος, **ε)** το δημόσιο συμφέρον θα υποστεί αποφασιστικό πλήγμα σε περίπτωση διακοπής της εύρυθμης λειτουργίας του φορέα δοθέντος ότι η αποστολή του τελευταίου είναι απόλυτα συναφής με υπηρεσίες ζωτικής σημασίας για την ποιότητα ζωής των κατοίκων του, στενά συνυφασμένες με την έννοια του δημοσίου συμφέροντος, της παροχής των οποίων δε νοείται η διακοπή ή εν πάση περιπτώσει η διατάραξη κι ως εκ τούτου κανένα άλλο συμφέρον δεν δύναται να προταχθεί και να κριθεί υπέρτερο και άξιο μεγαλύτερης προστασίας από την ανάγκη διασφάλισης της αποστολής του, **στ)** η προσφυγή του είναι προδήλως βάσιμη και **ζ)** η διάταξη βάσει της οποίας προϋπόθεση για την υποβολή ενδικοφανούς προσφυγής είναι να έχει κατατεθεί το 50% του αμφισβητούμενου ποσού, προκειμένου ο φορολογούμενος να απολαύσει της αναστολής εκτέλεσης του υπολοίπου 50% είναι αντισυνταγματική ως αντιβαίνουσα στη διάταξη του άρθρου 20 παρ. 1 του Συντάγματος.

Επειδή, το υπό κρίση αίτημα είναι, σε κάθε περίπτωση, απορριπτέο ως αορίστως προβαλλόμενο κι αναπόδεικτο, δεδομένου ότι, στην υπό κρίση υπόθεση, το αιτόν ν.π.δ.δ. ούτε επικαλείται, ούτε εξειδικεύει, με την παράθεση συγκεκριμένων στοιχείων, αλλά ούτε κι αποδεικνύει με την προσκόμιση των απαραίτητων αποδεικτικών στοιχείων την προαπαιτούμενη -σύμφωνα με τις ανωτέρω διατάξεις- για τη χορήγηση της αναστολής αυτής ανεπανόρθωτη βλάβη που θα υποστεί από την ενδεχόμενη καταβολή των εν λόγω ποσών.

Οι ως άνω μάλιστα παραλείψεις είναι ιδιαιτέρως ουσιώδεις, δεδομένου ότι, κατά πάγια νομολογία, η οικονομική ζημία που προκαλείται από την εκτέλεση διοικητικής πράξης δεν συνιστά καταρχήν βλάβη ανεπανόρθωτη ή δυσχερώς επανορθώσιμη, ικανή να δικαιολογήσει την αποδοχή αίτησης αναστολής εκτέλεσης της πράξης, εκτός εάν αποδεικνύεται ότι έχει τέτοια έκταση ώστε να προκαλείται ο οικονομικός κλονισμός της επιχείρησης του αιτούντος ή η στέρηση των μέσων βιοπορισμού του (Επ. Αν. ΣτΕ 45/2010, 1041/2009, 732/2007, 463, 698, 707/2006, 181, 661/2001, 208/2000). Ως «ανεπανόρθωτη» δε βλάβη νοείται όχι μόνον η κατά κυριολεξία μη αναστρέψιμη, αλλά και εκείνη, της οποίας η αποκατάσταση, υπό τις συγκεκριμένες οικονομικές και λοιπές συνθήκες, είναι για τον διάδικο δυσχερής σε τέτοιο βαθμό, ώστε να αδυνατεί πράγματι να την επιτύχει (Επ.Αν. ΣτΕ 496/2011). Για την τεκμηρίωση δε της ανεπανόρθωτης βλάβης του αιτούντος από την καταβολή των οφειλόμενων ποσών, δεν αρκεί η αόριστη επίκληση υποθετικής ή ενδεχόμενης βλάβης, αλλά απαιτείται η συγκεκριμένη επίκληση πρόκλησης ισχυρού κλονισμού του από την άμεση εκτέλεση των προσβαλλόμενων πράξεων και η απόδειξη αυτού με συγκεκριμένα στοιχεία.

Επειδή, στην υπό εξέταση υπόθεση, το αιτόν ν.π.δ.δ. δεν προσκόμισε κανένα απολύτως αποδεικτικό στοιχείο, ούτε και την απαραίτητη προαναφερθείσα υπεύθυνη δήλωση του άρθρου 8 ν. 1599/1986, πρέπει η υπό κρίση αίτηση ν' απορριφθεί, σύμφωνα με τη διάταξη της παρ. 4 του άρθρου 6 της προαναφερθείσας ΠΟΛ 1064/12-04-2017 Απόφασης του Διοικητή της Α.Α.Δ.Ε.

Επειδή, προς την επίτευξη λήψης της αιτούμενης αναστολής καταβολής εκ μέρους του αιτούντος ν.π.δ.δ. προβάλλεται και το προδήλως βάσιμο της σχετικής ενδικοφανούς προσφυγής του. Όμως, όπως συνάγεται και από τις ανωτέρω αναφερόμενες νομοθετικές διατάξεις, η Υπηρεσία μας, κατά την εξέταση αιτημάτων αναστολής, δύναται να κρίνει αποκλειστικά και μόνο την πρόκληση στον υπόχρεο ανεπανόρθωτης βλάβης από την άμεση εκτέλεση των προσβαλλόμενων πράξεων και όχι την πιθανολόγηση της ευδοκίμησης της ενδικοφανούς προσφυγής.

Επειδή, από την απλή ανάγνωση των ανωτέρω νομοθετικών διατάξεων γίνεται ευχερώς αντιληπτό ότι η παραδεκτή άσκηση της ενδικοφανούς προσφυγής είναι πλήρως αποσυνδεδεμένη από την καταβολή του όποιου καταλογισθέντος ποσού. Άλλο, βεβαίως είναι το γεγονός ότι, με την καθιέρωση του ενδικοφανούς σταδίου δεν επηρεάζεται καθόλου ο οριστικός κι εκτελεστός χαρακτήρας της αρχικά εκδιδόμενης -από την αρμόδια κάθε φορά Δ.Ο.Υ.- φορολογικής καταλογιστικής πράξης, αφού η πράξη αυτή είναι οριστική και άμεσα εκτελεστή από τη στιγμή της έκδοσής της, σύμφωνα, άλλωστε, και με τις διατάξεις του άρθρου 78 παρ. 1 και 4 του Συντάγματος που κατοχυρώνουν την αρχή της νομιμότητας και βεβαιότητας του φόρου, με δυνατότητα, πάντως, του φορολογούμενου να επιτύχει, υπό τις προαναφερθείσες προϋποθέσεις, την αναστολή καταβολής του 50% του αμφισβητούμενου ποσού, η οποία τελικά επενεργεί για το σύνολο αυτού κατά τα ανωτέρω.

Επειδή, ενόψει όλων των ανωτέρω, αλλά και του ύψους του καταβλητέου 50%, ο ισχυρισμός του αιτούντος ν.π.δ.δ. περί πρόκλησης ανεπανόρθωτης βλάβης του από την καταβολή του συνολικού αμφισβητούμενου ποσού είναι απορριπτέος ως απαραδέκτως, αορίστως, αβασίμως και αναποδείκτως προβαλλόμενος.

Αποφασίζουμε

Την απόρριψη του με αριθμό πρωτοκόλλου/.....-.....-2017 αιτήματος του ν.π.δ.δ. με την επωνυμία: «.....», με Α.Φ.Μ., όπως εκπροσωπείται νόμιμα, για την **αναστολή καταβολής του ποσοστού πενήντα τοις εκατό (50%) των αμφισβητούμενων ποσών** των με αριθμούς και/...../.....-.....-2017 **Οριστικών Πράξεων Διορθωτικού Προσδιορισμού ΦΠΑ**, διαχ. περιόδου από 01/01-31/12/2010 και 01/01-31/12/2011 αντίστοιχα, ποσού €11.421,96 και €5.948,80 αντίστοιχα, του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Κέρκυρας, ήτοι του **συνολικού ποσού των €8.685,38** (δηλ. €11.421,96 + €5.948,80 = €17.370,76 X 50%) που εκδόθηκαν σε βάρος του.

Ακριβές Αντίγραφο
Ο/Η Υπάλληλος
του Τμήματος

Με εντολή του Προϊσταμένου της
Διεύθυνσης Επίλυσης Διαφορών
Ο ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΣ ΤΗΣ ΥΠΟΔΙΕΥΘΥΝΣΗΣ
ΝΟΜΙΚΩΝ ΘΕΜΑΤΩΝ

ΓΕΩΡΓΙΟΣ ΓΙΑΝΝΑΚΟΥΛΙΑΣ