



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ



ΑΑΔΕ

Ανεξάρτητη Αρχή
Δημοσίων Εσόδων

**ΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ
ΥΠΟΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΝΟΜΙΚΩΝ ΘΕΜΑΤΩΝ
ΤΜΗΜΑ Β2**

Καλλιθέα, 17/11/2017

Αριθ. απόφασης: 79

Ταχ. Δ/ση : Αριστογείτονος 19

Ταχ. Κώδικας : 176 71 – Καλλιθέα

Πληροφορίες : Ι. Τσολάκη

Τηλέφωνο : 213 1604 548

Fax : 213 1604 567

ΑΠΟΦΑΣΗ

Ο ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΣ ΤΗΣ ΔΙΕΥΘΥΝΣΗΣ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ

Έχοντας υπόψη:

1. Τις διατάξεις :

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

β. Των παραγράφων 5 και 6 του άρθρου 46 του ν.4174/2013 (ΦΕΚ 170/Α΄/26.07.2013), όπως ισχύουν μετά τη δημοσίευση του ν. 4337/2015.

γ. 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.)».

2. Τις διατάξεις της ΠΟΛ 1064/2017 (ΦΕΚ Β΄ 1440/27.04.2017) Απόφασης του Διοικητή της Ανεξάρτητης Αρχής Δημοσίων Εσόδων περί εφαρμογής των διατάξεων του άρθρου 63 του ν.4174/2013 (Ειδική Διοικητική Διαδικασία - Ενδικοφανής Προσφυγή).

3. Τις διατάξεις της Απόφασης του Γενικού Γραμματέα Δημοσίων Εσόδων ΠΟΛ.1282/31.12.2013 (Φ.Ε.Κ. 54/Β΄/16.1.2014), που εκδόθηκε κατ' εξουσιοδότηση της παραγράφου 6 του άρθρου 46 του ν. 4174/2013, όπως αυτή τροποποιήθηκε και ισχύει με

την ΠΟΛ. 1038/30.1.2015 (Φ.Ε.Κ. 239/Β'/17.2.2015) Απόφαση της Γενικής Γραμματέως Δημοσίων Εσόδων.

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

5. Την υπ' αριθ. πρωτ. Δ.Ε.Δ. 1126366 ΕΞ 2016 (ΦΕΚ 2759/τ. Β'/01.09.2016) Απόφαση του Προϊσταμένου της Διεύθυνσης Επίλυσης Διαφορών.

6. Την υπ' αριθ./2017 πράξη του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Α' Πατρών, για την εφαρμογή των μέτρων διασφάλισης, σε βάρος της επιχείρησης με την επωνυμία «.....», καθώς και σε βάρος τωνκαι, ως ομόρρυθμων εταίρων αυτής, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 46 του ν. 4174/2013, όπως ισχύουν.

7. Την από/2017 Ειδική Έκθεση Ελέγχου της Υ.Ε.Δ.Δ.Ε. Πάτρας.

8. Την από/2017 και με αριθ. πρωτοκόλλου ενδικοφανή προσφυγή, της επιχείρησης με την επωνυμία «.....», καθώς και τωνκαι, με τα συνημμένα σε αυτή.

9. Την από/2017 έκθεση απόψεων της Δ.Ο.Υ. Α' Πατρών επί της ανωτέρω ενδικοφανούς προσφυγής.

10. Την εισήγηση του ορισθέντος υπαλλήλου του Τμήματος Β2 όπως αποτυπώνεται στο σχέδιο της απόφασης.

Επί της από/2017 και με αριθ. πρωτοκόλλου ενδικοφανούς προσφυγής, η οποία κατατέθηκε στη Δ.Ο.Υ. Α' Πατρών, και μετά την μελέτη και την αξιολόγηση όλων των υφιστάμενων στο σχετικό φάκελο εγγράφων και των προβαλλόμενων λόγων της προσφυγής, επαγόμαστε τα ακόλουθα:

Σε βάρος της εταιρείας με την επωνυμία «.....», με Α.Φ.Μ.: , έδρα: , Πάτρα, αρμοδιότητας της Δ.Ο.Υ. Α' Πατρών και αντικείμενο εργασιών: Εμπόριο ενδυμάτων, καθώς και σε βάρος των , με Α.Φ.Μ.:..... , κατοίκου: – Πάτρα, αρμοδιότητας της Δ.Ο.Υ. Α' Πατρών, και, με Α.Φ.Μ.: , κατοίκου: – Πάτρα, αρμοδιότητας της Δ.Ο.Υ. Γ' Πατρών, ως ομόρρυθμων εταίρων αυτής, εφαρμόστηκαν με την με αριθ./2017 πράξη του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Α' Πατρών, τα μέτρα για τη διασφάλιση των συμφερόντων του Δημοσίου, σύμφωνα με τις διατάξεις των παρ. 5 και 6 του άρθ. 46 του ν.4174/2013, όπως ισχύουν, λόγω διαπίστωσης - ύστερα από τη διενέργεια ελέγχου σε αυτήν - της μη απόδοσης στο Δημόσιο Φ.Π.Α., για τα φορολογικά έτη 2011 -

2016, σε ύψος που υπερβαίνει το όριο που ορίζεται στις ανωτέρω διατάξεις, σύμφωνα με την από/2017 Ειδική Έκθεση Ελέγχου της Υ.Ε.Δ.Δ.Ε. Πάτρας.

Οι προσφεύγοντες, στην με αριθ./...../2017 ενδικοφανή προσφυγή τους, αιτούνται την ακύρωση της με αριθ./2017 πράξης του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Α' Πατρών, με την οποία εφαρμόστηκαν σε βάρος τους τα μέτρα διασφάλισης των συμφερόντων του Δημοσίου, σύμφωνα με τις διατάξεις των παρ. 5 και 6 του άρθ. 46 του ν.4174/2013, όπως ισχύουν, επικαλούμενοι τα κάτωθι:

- α) Η προσβαλλόμενη πράξη στερείται επαρκούς αιτιολογίας.
- β) Η διάταξη του άρθ. 46 του ν.4174/2013 αντίκειται στο Σύνταγμα και την Ε.Σ.Δ.Α.
- γ) Τα επιβληθέντα σε βάρος της εταιρείας και τους εταίρους της μέτρα αντίκεινται στην αρχή της αναλογικότητας.
- δ) Παραβίαση του συνταγματικώς κατοχυρωμένου δικαιώματος της προηγούμενης ακρόασης.

Επειδή, με τις διατάξεις των παρ. 4 και 5 του άρθ. 18 του ν. 4446/2016, ορίζεται ότι:
«4. Το πρώτο εδάφιο της περίπτωσης δ' της παραγράφου 2 του άρθρου 6 του Κώδικα Διοικητικής Δικονομίας αντικαθίσταται ως εξής:

«των διαφορών που προκύπτουν από την εφαρμογή των άρθρων 13 και 14 του ν. 2523/1997 (Α' 179), των παραγράφων 5 και 6 του άρθρου 46 του ν. 4174/2013 (Α' 170), του άρθρου 153 του ν. 2960/2001 (Α' 265) και των περιπτώσεων γ', δ' και ε' της παρ. 4 του άρθρου 1 του ν. 1406/1983 (Α' 182), η οποία προστέθηκε με την παρ. 1 του άρθρου 51 του ν. 3659/2008 (Α' 77), ανήκει στον πρόεδρο πρωτοδικών του διοικητικού πρωτοδικείου, ο οποίος αποφαινεται ανεκκλήτως».

5. Στο τέλος της παρ. 1 του άρθρου 63 του ν. 4174/2013 προστίθεται τελευταίο εδάφιο, ως ακολούθως:

«Η υποχρέωση άσκησης ενδικοφανούς προσφυγής δεν ισχύει στις περιπτώσεις των διαφορών που υπάγονται στην αρμοδιότητα του προέδρου πρωτοδικών του διοικητικού πρωτοδικείου, σύμφωνα με την περίπτωση δ' της παραγράφου 2 του άρθρου 6 του Κώδικα Διοικητικής Δικονομίας, όπως εκάστοτε ισχύει».

Επειδή, και στο σώμα της ίδιας της προσβαλλόμενης πράξης διασφάλισης των συμφερόντων του Δημοσίου γίνεται αναφορά στις διατάξεις του άρθ. 6 παρ. 2 του Ν.2717/1999 (ΚΔΔ), όπως ισχύουν, μετά την εφαρμογή του ν. 4446/2016.

Επειδή, με τις διατάξεις της ΠΟΛ 1204/2016 Εγκυκλίου ΓΓΔΕ, με την οποία κοινοποιήθηκαν οι διατάξεις του ν.4446/2016, ορίζεται ότι: «Κατόπιν των ανωτέρω, **δεν θα υποβάλλονται ενδικοφανείς προσφυγές ενώπιον της Δ.Ε.Δ. για πράξεις διασφάλισης των συμφερόντων του Δημοσίου που εκδίδονται από την 22/12/2016, ημερομηνία δημοσίευσης του Ν. 4446/2016, σύμφωνα με τις διατάξεις των παρ. 5 και 6 του άρθρου 46 του Κ.Φ.Δ. (Ν. 4174/13), οι οποίες θα προσβάλλονται απευθείας στο αρμόδιο διοικητικό δικαστήριο (Πρόεδρο Πρωτοδικών), κατά τα προβλεπόμενα στο α' εδ. της περ. δ' της παρ.2 του άρθρου 6 του Κώδικα Διοικητικής Δικονομίας.»**

Επειδή, εν προκειμένω, η προσβαλλόμενη πράξη Διασφάλισης εκδόθηκε στις/2017 και η υπό εξέταση ενδικοφανής προσφυγή, κατατέθηκε στη Δ.Ο.Υ. Α' Πατρών την/2016, ήτοι σε χρόνο μεταγενέστερο της 22/12/2016 (ημερομηνία δημοσίευσης του Ν. 4446/2016), κι επομένως, σύμφωνα με τα ανωτέρω προεκτεθέντα, η υπό κρίση ενδικοφανής προσφυγή δεν ασκήθηκε παραδεκτώς ενώπιον της Υπηρεσίας μας, λόγω χρονικής αναρμοδιότητας αυτής να την εξετάσει.

Αποφασίζουμε

Την απόρριψη της με αριθ./...../2017, κατατεθείσας στη Δ.Ο.Υ. Α' Πατρών, ενδικοφανούς προσφυγής, της εταιρείας με την επωνυμία «.....», με Α.Φ.Μ.: , έδρα: , Πάτρα, αρμοδιότητας της Δ.Ο.Υ. Α' Πατρών και αντικείμενο εργασιών: Εμπόριο ενδυμάτων, καθώς και των , με Α.Φ.Μ.:..... , κατοίκου: – Πάτρα, αρμοδιότητας της Δ.Ο.Υ. Α' Πατρών, και , με Α.Φ.Μ.: , κατοίκου: – Πάτρα, αρμοδιότητας της Δ.Ο.Υ. Γ' Πατρών, ως ομόρρυθμων εταίρων αυτής, για την ακύρωση της με αριθ./2017 πράξης του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Α' Πατρών, με την οποία εφαρμόστηκαν σε βάρος τους τα μέτρα διασφάλισης των συμφερόντων του Δημοσίου, σύμφωνα με τις διατάξεις των παρ. 5 και 6 του άρθ. 46 του ν.4174/2013, όπως ισχύουν, καθόσον αυτή ασκήθηκε απαραδέκτως, σύμφωνα με τα όσα ορίζονται ανωτέρω.

Ακριβές Αντίγραφο
Ο/Η Υπάλληλος του Τμήματος
Διοικητικής Υποστήριξης

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

ΓΕΩΡΓΙΟΣ ΓΙΑΝΝΑΚΟΥΛΙΑΣ

Σημείωση: Κατά της απόφασης αυτής επιτρέπεται η άσκηση προσφυγής ενώπιον των αρμοδίων διοικητικών δικαστηρίων εντός τριάντα (30) ημερών από την κοινοποίησή της.