



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ



ΑΑΔΕ

Ανεξάρτητη Αρχή
Δημοσίων Εσόδων

Καλλιθέα, 24-11-2017

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

Αριθμός Απόφασης: 80

Ταχ. Δ/ση : Αριστογείτονος 19
Ταχ. Κωδ. : 17671, Καλλιθέα
Τηλ. : 213 1604 502
FAX : 213 1604 567

ΑΠΟΦΑΣΗ

Ο ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΣ ΤΗΣ ΔΙΕΥΘΥΝΣΗΣ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ

Έχοντας υπ' όψη:

1. Τις διατάξεις :

α.Του άρθρου 63 του ν.4174/2013 (ΦΕΚ 170/Α'/26.07.2013), όπως ισχύουν μετά τη δημοσίευση του ν. 4446/2016 (Φ.Ε.Κ. 240/Α'/22.12.2016).

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 Α.Α.Δ.Ε. «Περί εφαρμογής των διατάξεων του άρθρου 63 του ν.4174/2013 (Ειδική Διοικητική Διαδικασία – Ενδικοφανής Προσφυγή)».

3. Τις διατάξεις της ΠΟΛ 1204/2016 Εγκυκλίου ΓΓΔΕ με θέμα «Κοινοποίηση διατάξεων του ν. 4446/2016 (Φ.Ε.Κ. 240/Α'/22.12.2016) «Πτωχευτικός Κώδικας, Διοικητική Δικαιοσύνη, Τέλη-Παράβολα, Οικειοθελής αποκάλυψη φορολογητέας ύλης παρελθόντων ετών, Ηλεκτρονικές συναλλαγές, Τροποποιήσεις του ν. 4270/2014 και λοιπές διατάξεις».

4. Τις διατάξεις της ΠΟΛ.1282/2013 (ΦΕΚ 54/Β'/16.01.2014) Απόφασης του Γενικού Γραμματέα Δημοσίων Εσόδων, 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 αρ. πρωτ. Δ.Ε.Δ. 1126366 ΕΞ 2016/30.08.2016 (ΦΕΚ 2759/τ. Β'/01-09-2016) απόφαση για «παροχή εξουσιοδότησης υπογραφής» του Προϊσταμένου της Διεύθυνσης Επίλυσης Διαφορών.

7. Την με αρ. πρωτοκόλλου/2017 πράξη του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Ζ' Θεσσαλονίκης για τα μέτρα διασφάλισης των συμφερόντων του Δημοσίου, που εφαρμόστηκαν σε βάρος της κοινοπραξίας με την επωνυμία «.....» (Α.Φ.Μ.), καθώς και σε βάρος, μεταξύ άλλων, τουτου.....(ΑΦΜ), σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθ. 46 του ν.4174/2013, όπως ισχύουν.

8. Την από/2017 Ειδική Έκθεση Ελέγχου της Δ.Ο.Υ. Ζ' Θεσσαλονίκης, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 46 του ν.4174/2013, όπως ισχύουν.

9. Την με αρ. πρωτοκόλλου/2017 ενδικοφανή προσφυγή του, κατοίκου Χαλκιδικής, με τα συνημμένα σε αυτή, που μας διαβίβασε η Δ.Ο.Υ. Ζ' Θεσσαλονίκης, με το υπ' αρ. πρωτ./2017 έγγραφό της, κατά της υπ' αρ. πρωτ./2017 πράξης της ως άνω ελεγκτικής αρχής για τη διασφάλιση των συμφερόντων του Δημοσίου.

10. Την από/2017 έκθεση απόψεων της Δ.Ο.Υ. Ζ' Θεσσαλονίκης επί της ανωτέρω ενδικοφανούς προσφυγής.

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

Επί της από/2017 και με αριθ. πρωτοκόλλουενδικοφανούς προσφυγής, την οποία μας διαβίβασε η Δ.Ο.Υ. Ζ' Θεσσαλονίκης και μετά τη μελέτη και την αξιολόγηση όλων των υφιστάμενων στο σχετικό φάκελο εγγράφων καθώς και των προβαλλόμενων λόγων της προσφυγής, επαγόμεστε τα ακόλουθα:

Σε βάρος της κοινοπραξίας με την επωνυμία «.....» (Α.Φ.Μ.), καθώς και σε βάρος, μεταξύ άλλων, τουτου.....(ΑΦΜ), ως Διευθύνοντος Συμβούλου της εταιρείας με την επωνυμία «.....» (Α.Φ.Μ.), μέλους της ελεγχόμενης κοινοπραξίας, εφαρμόστηκαν με την με αριθ. πρωτοκόλλου/2017 πράξη της Δ.Ο.Υ. Ζ' Θεσσαλονίκης, τα μέτρα για τη διασφάλιση των συμφερόντων του Δημοσίου, λόγω της διαπίστωσης - ύστερα από τη διενέργεια ελέγχου στην κοινοπραξία - της μη απόδοσης στο Δημόσιο Φ.Π.Α., ποσού που υπερβαίνει τα όρια που προβλέπονται από τις διατάξεις του άρθρου 46 του ν. 4174/2013, όπως ισχύουν, για τη χρήση 2004, σύμφωνα και με την από/2017 Ειδική Έκθεση Ελέγχου της ως άνω ελεγκτικής αρχής.

Ο προσφεύγων, με την υπό κρίση ενδικοφανή προσφυγή του, ζητά την ακύρωση ως προς

το πρόσωπό του της ως άνω προσβαλλόμενης με αριθ. πρωτοκόλλου/2017 πράξης του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Ζ΄ Θεσσαλονίκης, ισχυριζόμενος ότι:

1) Η εταιρεία, της οποίας ο ίδιος διετέλεσε Διευθύνων Σύμβουλος, δεν ευθύνεται για τις παραβάσεις που περιγράφονται στην προσβαλλόμενη πράξη διασφάλισης και σε κάθε περίπτωση, η εν λόγω πράξη έπρεπε να είχε κοινοποιηθεί στη σύνδικο της εταιρείας, η οποία είναι η μόνη που νομιμοποιείται παθητικά και μπορεί να προβάλει ισχυρισμούς κατά το μέρος που αφορούν τυχόν ευθύνη της ως άνω εταιρείας και κατά το ποσοστό της συμμετοχής της στην ελεγχόμενη κοινοπραξία, καθώς αυτή είχε κηρυχθεί σε κατάσταση πτώχευσης με την υπ' αριθ. απόφαση του Πολυμελούς Πρωτοδικείου Ορεστιάδας. Σε κάθε περίπτωση δε δεν στοιχειοθετείται προσωπική του φορολογική ευθύνη για τις παραβάσεις που περιγράφονται στην προσβαλλόμενη πράξη διασφάλισης, καθότι το γεγονός ότι διετέλεσε Διευθύνων Σύμβουλος της εταιρείας δεν τον καθιστά άνευ ετέρου υπόχρεο για τις παραβάσεις της ελεγχόμενης κοινοπραξίας.

2) Παραγραφή του δικαιώματος του Δημοσίου για την ελεγχόμενη χρήση 2004.

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, 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 των συμφερόντων του Δημοσίου εκδόθηκε στις/2017, ήτοι σε χρόνο μεταγενέστερο της 22/12/2016 (ημερομηνία δημοσίευσης του ν. 4446/2016) και συνεπώς, σύμφωνα με τα ανωτέρω, η υπό κρίση ενδικοφανής προσφυγή δεν ασκήθηκε παραδεκτώς ενώπιον της Υπηρεσίας μας, λόγω χρονικής αναρμοδιότητας αυτής να την εξετάσει.

Αποφασίζουμε

Την απόρριψη της ενδικοφανούς προσφυγής του (Α.Φ.Μ.), κατοίκου Χαλκιδικής, για την ακύρωση της υπ' αριθ. πρωτοκόλλου/2017 πράξης του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Ζ' Θεσσαλονίκης, με την οποία εφαρμόστηκαν σε βάρος του τα μέτρα διασφάλισης των συμφερόντων του Δημοσίου ως Διευθύνοντας Συμβούλου της εταιρείας με την επωνυμία «.....» (Α.Φ.Μ.), μέλους της ελεγχόμενης κοινοπραξίας «.....» (Α.Φ.Μ.), σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 46 του ν. 4174/2013, όπως ισχύουν, ως απαραδέκτως ασκηθείσας ενώπιον της Υπηρεσίας μας, σύμφωνα με τα όσα ορίζονται ανωτέρω.

Ακριβές Αντίγραφο

**ΜΕ ΕΝΤΟΛΗ ΤΟΥ ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΥ
ΤΗΣ Δ/ΝΣΗΣ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ**

**Ο ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΣ
ΤΗΣ ΥΠΟΔΙΕΥΘΥΝΣΗΣ ΝΟΜΙΚΩΝ
ΘΕΜΑΤΩΝ**

**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.