



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

Καλλιθέα, 01.07.2016

Αριθμός απόφασης: 91

Ταχ. Δ/ση : Αριστογείτονος 19
Ταχ. Κώδικας : 176 71 - Καλλιθέα
Τηλέφωνο : 2131604502
ΦΑΞ : 2131604567

ΑΠΟΦΑΣΗ
Ο ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΣ ΤΗΣ ΔΙΕΥΘΥΝΣΗΣ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ

Έχοντας υπ' όψη:

1. Τις διατάξεις :
 - α. Του άρθρ. 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 τον ν. 4337/2015, σε συνδυασμό και με τις διατάξεις του άρθρου 22 της από 24.12.2015 Πράξης Νομοθετικού Περιεχομένου.
 - γ. Του Π.Δ. 111/14 (ΦΕΚ 178 Α'/29.08.2014).
2. Του άρθρου 6 της αρ. 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 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 01.01.2014.
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. 0012895 ΕΞ 2014 (ΦΕΚ/τ. Β΄/17-04-2014) απόφαση για «παροχή εξουσιοδότησης υπογραφής» του Προϊσταμένου της Διεύθυνσης Επίλυσης Διαφορών.

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

8. Την με αρ. πρωτ. πράξη του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Φ.Α.Ε. Θεσσαλονίκης για τα μέτρα διασφάλισης των συμφερόντων του Δημοσίου, που εφαρμόστηκαν σε βάρος της επιχείρησης με Α.Φ.Μ....., με έδρα, αρμοδιότητας Δ.Ο.Υ. ΦΑΕ Θεσσαλονίκης και αντικείμενο εργασιών και σωρευτικά σε βάρος του προσφεύγοντος, κατοίκου, με Α.Φ.Μ., ως μέλους αυτής, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθ. 46 του ν. 4174/2013, όπως ίσχυαν πριν τον ν. 4337/2015 σε συνδυασμό με αυτές της ΠΟΛ. 1282/2013 Απόφασης του Γ.Γ.Δ.Ε.

9. Την από Ειδική Έκθεση Ελέγχου του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Φ.Α.Ε. Θεσσαλονίκης, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθ. 46 του ν. 4174/2013, όπως ίσχυαν πριν τον ν. 4337/2015, σε συνδυασμό με αυτές της ΠΟΛ. 1282/2013 Απόφασης του Γ.Γ.Δ.Ε.

10. Την από και με αρ. πρωτοκόλλου, κατατεθείσα στη Δ.Ο.Υ. Φ.Α.Ε. Θεσσαλονίκης, ενδικοφανή προσφυγή του, με ΑΦΜ

11. Την από αντίκρουση του αρμόδιου Υπαλλήλου της Δ.Ο.Υ. Φ.Α.Ε. Θεσσαλονίκης επί της ανωτέρω ενδικοφανούς προσφυγής.

12. Την Εισήγηση του αρμοδίου υπαλλήλου, όπως αυτή ενσωματώνεται στο σχέδιο της παρούσας απόφασης.

Επί της από και με αρ. πρωτ. ενδικοφανούς προσφυγής τουγια την ακύρωση και εξαφάνιση της με αρ. πράξης του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. ΦΑΕ Θεσσαλονίκης, με την οποία εφαρμόστηκαν τα μέτρα διασφάλισης των συμφερόντων του Δημοσίου και σε βάρος του, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 46 του ν. 4174/2016, όπως ίσχυαν πριν το ν. 4337/2015 και μετά τη μελέτη και την αξιολόγηση όλων των υφιστάμενων στο σχετικό φάκελο εγγράφων και των προβαλλόμενων λόγων της προσφυγής, επαγόμαστε τα ακόλουθα:

Ο προσφεύγων, στην με αρ. πρωτ. ενδικοφανή προσφυγή του, κατατεθείσα στη Δ.Ο.Υ. ΦΑΕ Θεσσαλονίκης, η οποία μας διαβιβάσθηκε με το υπ' αρ. πρωτ. έγγραφο της εν λόγω Υπηρεσίας, αιτείται την ακύρωση και εξαφάνιση της με αρ.

πρωτ.πράξης του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. ΦΑΕ Θεσσαλονίκης, ισχυριζόμενος ότι ο ίδιος ουδέποτε υπήρξε μέλος ή καθ' οιονδήποτε τρόπο αναμείχθηκε στη διοίκηση, διαχείριση ή εκπροσώπηση της εταιρίας και ότι ουδέποτε υπέγραψε οιοδήποτε έγγραφο σχετικό με αυτή, αλλά ότι αντιθέτως οποιαδήποτε υπογραφή του είναι προϊόν πλαστογραφίας.

Ειδικότερα, σε βάρος της επιχείρησης με την επωνυμία με Α.Φ.Μ., που εδρεύει, αρμοδιότητας της Δ.Ο.Υ. ΦΑΕ Θεσσαλονίκης και με αντικείμενο εργασιών και σωρευτικά σε βάρος του προσφεύγοντος, επιβλήθηκε με την υπ' αρ. πράξη της Δ.Ο.Υ. ΦΑΕ Θεσσαλονίκης, η εφαρμογή των μέτρων για τη διασφάλιση των συμφερόντων του Δημοσίου, σύμφωνα με τις διατάξεις των παραγράφων 5, 6 και 7 του άρθρου 46 του ν. 4174/2013, όπως ίσχυαν πριν το ν. 4337/2015.

Οι εν λόγω διατάξεις εφαρμόζονται λόγω της διαπίστωσης -ύστερα από τη διενέργεια ελέγχου στην ως άνω επιχείρηση βάσει της υπ' αρ. εντολής ελέγχου του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. ΦΑΕ Θεσσαλονίκης- της έκδοσης και λήψης εικονικών φορολογικών στοιχείων για την υπερδωδεκάμηνη χρήση 19.09.2003 – 31.12.2004 συνολικής καθαρής αξίας 371.364 ευρώ, ήτοι ποσού που υπερβαίνει τα όρια που προβλέπονται από τις διατάξεις του πρώτου εδαφίου της παραγράφου 5 του άρθρου 46 του ν. 4174/2013, σύμφωνα με την απόΕιδική Έκθεση Ελέγχου του άρθρου 46 του ν. 4174/2013.

Επειδή, βάσει των διατάξεων της παραγράφου 1 του άρθρου 5 της ΠΟΛ 1038/2015 «*Κατά της πράξης διασφάλισης των συμφερόντων του Δημοσίου ο παραβάτης καθώς και τα πρόσωπα της παραγράφου 6 του άρθρου 46 του ν. 4174/2013, όπως εξειδικεύονται με το άρθρο 2 της παρούσας, μπορούν να υποβάλλουν ενδικοφανή προσφυγή σύμφωνα με το άρθρο 63 του ν. 4174/2013, όπως ισχύει. Η προθεσμία για την άσκηση ενδικοφανούς προσφυγής και η άσκησή της δεν αναστέλλουν την εφαρμογή των μέτρων*».

Επειδή, για πράξεις που εκδίδονται από 01.01.2014, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 63 του ν. 4174/2013 όπως ισχύει: «*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 αίτημά 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, εν προκειμένω, η με αρ. πρωτ. πράξη του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. ΦΑΕ Θεσσαλονίκης για την εφαρμογή των μέτρων διασφάλισης των συμφερόντων του

Δημοσίου, εμπροθέσμως και παραδεκτώσ προσβάλλεται με την παρούσα ενδικοφανή προσφυγή ενώπιον της Διεύθυνσης Επίλυσης Διαφορών.

Επειδή, σύμφωνα με τις διατάξεις των παρ. 5 έως 7 του άρθρου 46 του ίδιου νόμου, όπως ίσχυαν πριν την εφαρμογή του ν. 4337/2015, σε περιπτώσεις διαπίστωσης σημαντικής φοροδιαφυγής, επιβάλλονται προληπτικά ή διασφαλιστικά του δημοσίου συμφέροντος μέτρα, άμεσου και επείγοντος χαρακτήρα.

Επειδή, ειδικότερα, σύμφωνα με τις διατάξεις της παραγράφου 5 του άρθρου 46 του ίδιου ως άνω νόμου, όπως ίσχυε πριν τη δημοσίευση του ν. 4337/15: «5. Εφόσον η Φορολογική Διοίκηση διαπιστώνει παραβάσεις φοροδιαφυγής κατά την έννοια των περιπτώσεων β' και γ' της παρ. 1 του άρθρου 55 αθροιστικά άνω του ποσού των εκατό πενήντα χιλιάδων (150.000) ευρώ ή κατά την έννοια των περιπτώσεων δ' και ε' της παρ. 1 του άρθρου 55 του Κώδικα εφόσον η αξία των συναλλαγών των φορολογικών στοιχείων υπερβαίνει αθροιστικά το ποσό των τριακοσίων χιλιάδων (300.000) ευρώ, μπορεί βάσει ειδικής έκθεσης ελέγχου, να επιβάλλει σε βάρος του παραβάτη προληπτικά ή διασφαλιστικά του δημοσίου συμφέροντος μέτρα άμεσου και επείγοντος χαρακτήρα. Στην περίπτωση αυτή δεσμεύεται το πενήντα τοις εκατό (50%) των καταθέσεων, των πάσης φύσεως λογαριασμών και παρακαταθηκών και του περιεχομένου των θυρίδων του παραβάτη. Το μη χρηματικό περιεχόμενο θυρίδων και οι μη χρηματικές παρακαταθήκες, δεσμεύονται στο σύνολό τους».

Επειδή, σύμφωνα με τις διατάξεις της επόμενης παραγράφου του ίδιου ως άνω άρθρου και νόμου, όπως ίσχυαν πριν τη δημοσίευση του ν. 4337/2015: «6. Τα μέτρα της παραγράφου 5 επιβάλλονται σωρευτικά σε βάρος των ομορρύθμων εταίρων προσωπικών εταιριών, καθώς και σε βάρος κάθε προσώπου εντεταλμένου από οποιαδήποτε αιτία στη διοίκηση ή διαχείριση ή εκπροσώπηση οποιουδήποτε νομικού προσώπου ή νομικής οντότητας από την τέλεση της παράβασης και εφεξής, ανεξάρτητα αν έχουν αποβάλει την ιδιότητα αυτή στην περίπτωση οποιασδήποτε παράβασης φοροδιαφυγής των περιπτώσεων β' και γ' της παρ. 1 του άρθρου 55 και κατά την τέλεση αυτής στην περίπτωση οποιασδήποτε παράβασης φοροδιαφυγής των περιπτώσεων δ' και ε' της παρ. 1 του άρθρου 55 του Κώδικα.

Με απόφαση του Γενικού Γραμματέα εξειδικεύονται τα πρόσωπα της προηγούμενης παραγράφου, καθορίζονται οι περιπτώσεις κατά τις οποίες τα μέτρα αίρονται εν όλω ή εν μέρει και οι περιπτώσεις μη εφαρμογής τους, προσδιορίζεται ο χρόνος διατήρησης αυτών και κάθε άλλο ειδικότερο θέμα. Η προθεσμία και η άσκηση της ενδικοφανούς προσφυγής του άρθρου 63 του Κώδικα, δεν αναστέλλουν την εφαρμογή των μέτρων, εφαρμοζόμενων αναλογικά των οριζόμενων στην παρ. 4 του ίδιου άρθρου».

Επειδή, σύμφωνα με την περίπτωση α' της παραγράφου 1 του άρθρου 2 της ΠΟΛ 1282/31.12.2013 Απόφασης του Γενικού Γραμματέα της Γενικής Γραμματείας Δημοσίων Εσόδων, όπως αυτή τροποποιήθηκε και συμπληρώθηκε με την ΠΟΛ 1038/30.01.2015 Απόφαση της Γενικής Γραμματέως Δημοσίων Εσόδων, με την οποία εξειδικεύονται τα πρόσωπα σε βάρος των οποίων επιβάλλονται τα ως άνω μέτρα, ορίζεται ότι: «α) Για ημεδαπές ανώνυμες εταιρίες, στους

προέδρους και αντιπροέδρους των Δ.Σ., στους διευθύνοντες, εντεταλμένους, συμπράττοντες συμβούλους, στους διοικητές, στους γενικούς διευθυντές, στους διευθυντές, ως και εν γένει σε κάθε πρόσωπο εντεταλμένο είτε άμεσα από το νόμο είτε από ιδιωτική βούληση είτε με δικαστική απόφαση είτε από οποιαδήποτε αιτία στη διοίκηση ή διαχείριση ή εκπροσώπηση αυτών. Αν ελλείπουν όλα τα παραπάνω πρόσωπα, τα μέτρα επιβάλλονται στα μέλη των διοικητικών συμβουλίων των εταιριών αυτών».

Επειδή, επιπλέον, βάσει της παρ. 2 του άρθρου 2 της ίδιας ως άνω ΠΟΛ «Τα ίδια ως άνω μέτρα επιβάλλονται σωρευτικά, εφόσον οι διαπιστούμενες παραβάσεις του νομικού προσώπου ή της νομικής οντότητας υπερβαίνουν το τιθέμενο στις διατάξεις του α΄ εδαφίου της παραγράφου 5 του άρθρου 46 του ν. 4174/2013, ποσό, σε βάρος των παραβατών νομικών προσώπων ή νομικών οντοτήτων και σε όλα τα πρόσωπα που είχαν μία από τις παραπάνω ιδιότητες κατά την τέλεση οποιασδήποτε παράβασης φοροδιαφυγής των περιπτώσεων δ΄ και ε΄ της παραγράφου 1 του άρθρου 55 του ν. 4174/2013, όπως ισχύει».

Επειδή, σύμφωνα με τα οριζόμενα στις προαναφερόμενες διατάξεις του άρθρ. 46 παρ. 5, τα μέτρα εφαρμόζονται βάσει ειδικής έκθεσης ελέγχου, η οποία συντάσσεται με βάση τις εκάστοτε ισχύουσες διατάξεις, και στην προκειμένη περίπτωση με αυτές του ν. 4174/2013, ο ισχυρισμός του προσφεύγοντος περί εφαρμογής του προγενέστερου νομικού καθεστώτος λόγω διάπραξης των παραβάσεων κατά το χρονικό διάστημα 2003-2004 τυγχάνει απορριπτέος. Εξάλλου, σημειώνουμε ότι σύμφωνα με την υπ΄ αριθ. 90/2015 απόφαση του Διοικητικού Πρωτοδικείου Κομοτηνής «... δεν τίθεται ζήτημα αναδρομικότητας για το λόγο ότι τα επίδικα μέτρα λήφθηκαν μετά την εφαρμογή του ν. 4174/2013, ήτοι βάσει του ειδικού νομικού καθεστώτος που ίσχυε κατά τη σύνταξη της ειδικής έκθεσης ελέγχου και όχι βάσει αυτού που ίσχυε κατά το χρόνο τέλεσης της φορολογικής παράβασης...».

Επειδή κατά τα διδάγματα της κοινής πείρας και τις ακολουθούμενες πρακτικές, αλλά και ενόψει των συγκεκριμένων περιστάσεων υπάρχουν αμφιβολίες για το εάν ο προσφεύγων γνώριζε τις πράξεις ή παραλείψεις με τις οποίες εκπληρώθηκαν οι όροι της κρινόμενης παράβασης και του αδικήματος της φοροδιαφυγής.

Επειδή, όμως αυτός ουδέν προσκομίζει -πλην της κατάθεσης της έγκλησης κατά του βασικού μετόχου (για την περαιτέρω τύχη της οποίας ουδεμία πληροφορία υπάρχει) και επιπλέον η πιθανολογούμενη πλαστογράφηση της υπογραφής του σε οποιαδήποτε πρακτικά ή βιβλία της εν λόγω εταιρείας -και αληθής έστω- δεν αποδεικνύεται, όπως επίσης και το γεγονός ότι τα προσωπικά δεδομένα (π.χ. Αριθμός Δελτίου Αστυν. Ταυτότητας) “παραβιάστηκαν” και εμφανίζονται στα σχετικά ΦΕΚ εν αγνοία του, οπότε οι ισχυρισμοί του αιτούντος περί μη συμμετοχής του καθ’ οιοδήποτε τρόπο στη διοίκηση της εταιρείας, της εξαπάτησής του και της ευθύνης του κατονομαζόμενου ως δράστη της πλαστογραφίας τυγχάνουν απορριπτέοι ως αναπόδεικτοι.

Επειδή, εν προκειμένω, ο Πρόεδρος και Διευθύνων Σύμβουλος του ΔΣ της Ανώνυμης Εταιρείας κατά τον χρόνο τέλεσης της παράβασης, απεβίωσε την, όπως προκύπτει

από την απόΕιδική Έκθεση Ελέγχου του Προϊσταμένου της Φ.Α.Ε. Θεσ/κης. Ούτως ορθώς ελήφθησαν, βάσει των ανωτέρω διατάξεων, τα διασφαλιστικά του Δημοσίου Συμφέροντος Μέτρα με την προσβαλλόμενη απόφαση, πέρα από το νομικό πρόσωπο και κατά των φυσικών προσώπων που διετέλεσαν μέλη του ΔΣ της εταιρείας κατά τον χρόνο αυτό, μεταξύ των οποίων περιλαμβάνεται και ο προσφεύγων (ΦΕΚ).

Επειδή, σύμφωνα με τα προεκτεθέντα, οι λόγοι για τους οποίους εφαρμόστηκαν τα μέτρα για τη διασφάλιση των συμφερόντων του Δημοσίου με την υπ' αρ.πράξη διασφάλισης των συμφερόντων του Δημοσίου του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Φ.Α.Ε. Θεσσαλονίκης, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 46 του ν. 4174/2013, όπως ίσχυαν πριν την εφαρμογή του ν. 4337/2015, εξακολουθούν να υφίστανται.

Αποφασίζουμε

την απόρριψη της με αρ. πρωτ. ενδικοφανούς προσφυγής για την ακύρωση της υπ' αρ. πράξης με την οποία γνωστοποιήθηκε η εφαρμογή των μέτρων διασφάλισης των συμφερόντων του Δημοσίου, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 46 του ν. 4174/2013, όπως ίσχυαν πριν τον ν. 4337/2015.

Ακριβές Αντίγραφο
Ο/Η Υπάλληλος του Τμήματος
Διοικητικής Υποστήριξης

Με εντολή του Προϊσταμένου της
Διεύθυνσης Επίλυσης Διαφορών

Ο ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΣ ΤΗΣ ΥΠΟΔΙΕΥΘΥΝΣΗΣ
ΝΟΜΙΚΩΝ ΘΕΜΑΤΩΝ

Γ. 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).