



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ



ΑΑΔΕ

Ανεξάρτητη Αρχή
Δημοσίων Εσόδων

Καλλιθέα, 04-05-2018

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

Αριθμός Απόφασης: 1

Ταχ. : Αριστογείτονος 19
Δ/ση
Ταχ. : 17671, Καλλιθέα
Κωδ.
Τηλ. : 213 1604 560
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. Δ' Θεσσαλονίκης για τα μέτρα διασφάλισης των συμφερόντων του Δημοσίου, που εφαρμόστηκαν σε βάρος α)της εταιρείας με την επωνυμία «.....» (Α.Φ.Μ.), με κύρια δραστηριότητα:, β)του(Α.Φ.Μ.), ως διαχειριστή αυτής από 10/05/2010 έως 27/11/2015 και γ)του(Α.Φ.Μ.), ως διαχειριστή αυτής από 27/11/2015 έως σήμερα, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρ. 46 του ν.4174/2013, όπως ισχύουν.
8. Την από/2017 Ειδική Έκθεση Ελέγχου της Δ.Ο.Υ. Δ' Θεσσαλονίκης, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 46 του ν.4174/2013, όπως ισχύουν.
9. Την με αρ. πρωτοκόλλου/2018 ενδικοφανή προσφυγή α)της εταιρείας με την επωνυμία «.....» και τον διακριτικό τίτλο «.....», με Α.Φ.Μ., ήδη Μονοπρόσωπης ΙΚΕ με την επωνυμία «.....», που εδρεύει στη Θεσσαλονίκη, οδόςαρ....., όπως νομίμως εκπροσωπείται, β)του(Α.Φ.Μ.), κατοίκου Αγίου Στεφάνου Αττικής,αρ..... και γ)του(Α.Φ.Μ.), κατοίκου Καισαριανής Αττικής, οδόςαρ....., με τα συνημμένα σε αυτή, που μας διαβίβασε η Δ.Ο.Υ. Δ' Θεσσαλονίκης, με το υπ' αρ. πρωτ./2018 έγγραφό της, κατά της υπ' αρ. πρωτ./2017πράξης της ως άνω ελεγκτικής αρχής για τη διασφάλιση των συμφερόντων του Δημοσίου.
10. Την από/2018 έκθεση απόψεων της Δ.Ο.Υ. Δ' Θεσσαλονίκης επί της ανωτέρω ενδικοφανούς προσφυγής.
11. Την εισήγηση του ορισθέντος υπαλλήλου του Τμήματος Β2 όπως αποτυπώνεται στο σχέδιο της απόφασης.

Επί της από/2018 και με αριθ. πρωτοκόλλουενδικοφανούς προσφυγής, την οποία μας διαβίβασε η Δ.Ο.Υ. Δ' 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 α)της εταιρείας με την επωνυμία «.....» (Α.Φ.Μ.), με κύρια δραστηριότητα:, β)του(Α.Φ.Μ.), ως διαχειριστή αυτής από

10/05/2010 έως 27/11/2015 και γ)του(Α.Φ.Μ.), ως διαχειριστή αυτής από 27/11/2015 έως σήμερα, εφαρμόστηκαν με την με αριθ. πρωτοκόλλου/2017 πράξη της Δ.Ο.Υ. Δ΄ Θεσσαλονίκης, τα μέτρα για τη διασφάλιση των συμφερόντων του Δημοσίου, λόγω της διαπίστωσης - ύστερα από τη διενέργεια ελέγχου - 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 τις διαχειριστικές περιόδους 01/01/2012-31/12/2012 και 01/01/2013-31/12/2013, σύμφωνα και με την από/2017 Ειδική Έκθεση Ελέγχου της ως άνω ελεγκτικής αρχής.

Οι προσφεύγοντες, με την υπό κρίση ενδικοφανή προσφυγή τους, ζητούν την ακύρωση της ως άνω προσβαλλόμενης πράξης του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Δ΄ Θεσσαλονίκης, ισχυριζόμενοι ότι είναι άκυρη, αυθαίρετη, ανατιολόγητη και αόριστη, διότι:

- 1) Ο διενεργηθείς έλεγχος και κατ' ακολουθία το σημείωμα διαπιστώσεων είναι παντελώς αόριστα, αβάσιμα, ανυπόστατα, ανατιολόγητα και αυθαίρετα, καθώς στηρίχθηκαν σε παραβάσεις της εκδότριας εταιρείας των επίμαχων τιμολογίων, για προηγούμενες των ελεγχόμενων συναλλαγές, ενώ η ίδια η προσφεύγουσα εταιρεία είναι καλόπιστη λήπτρια, η οποία συναλλάχθηκε καλόπιστα με υπαρκτή φορολογικώς εταιρεία και οι πραγματοποιηθείσες συναλλαγές της είναι έγκυρες και πραγματικές, και ως εκ τούτου δεν δύναται να ανακύψει καμία αμφιβολία για την καλή της πίστη και τη νόμιμη δυνατότητα έκπτωσης του αναλογούντος φόρου εισροών από το φόρο εκροών των επίμαχων συναλλαγών.
- 2) Ο διενεργηθείς έλεγχος και το σημείωμα διαπιστώσεων πάσχουν παντελή ακυρότητα, διότι, ενώ η προσφεύγουσα εταιρεία φέρεται ως λήπτρια μερικώς εικονικών τιμολογίων, δεν αναφέρουν ποια είναι τα συγκεκριμένα μερικώς εικονικά τιμολόγια και ποιο το ποσό του κάθε τιμολογίου, αλλά αναφέρονται σε συνολικά ποσά μερικής αξίας όλων των μερικώς εικονικών τιμολογίων κάθε διαχειριστικής περιόδου.
- 3) Το σημείωμα διαπιστώσεων εντελώς αόριστα, ανατιολόγητα και αυθαίρετα προσδιόρισε, με βάση εξωλογιστικό έλεγχο, την αξία των φορολογητέων κερδών, το φόρο που αναλογεί και τον πρόσθετο φόρο λόγω ανακρίβειας και επέβαλε το συνολικό ποσό φόρων, τελών και προστίμων, το οποίο είναι υπέρογκο, ανατιολόγητο και αυθαίρετο.

Επειδή, σύμφωνα με τις διατάξεις της περίπτωσης δ΄ της παραγράφου 2 του άρθρου 6 του Κώδικα Διοικητικής Δικονομίας, όπως τροποποιήθηκε με την παράγραφο 4 του άρθρου 18 του ν. 4446/2016 (ΦΕΚ Α 240/22.12.2016): «2. Η εκδίκαση:δ)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».

Επειδή περαιτέρω, με τις διατάξεις της παραγράφου 5 του άρθ. 18 του ν. 4446/2016, ορίζεται ότι: «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 09/11/2017, 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 με αριθ. πρωτ./2018 , κατατεθείσας στη Δ.Ο.Υ. Δ΄ Θεσσαλονίκης, ενδικοφανούς προσφυγής, για την ακύρωση της υπ΄ αριθ./2017 πράξης του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Δ΄ Θεσσαλονίκης, με την οποία εφαρμόστηκαν σε βάρος των προσφευγόντων τα μέτρα διασφάλισης των συμφερόντων του Δημοσίου, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 46 του ν.4174/2013, όπως ισχύουν.

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.