



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ



ΑΑΔΕ

Ανεξάρτητη Αρχή
Δημοσίων Εσόδων

ΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ

ΥΠΟΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΝΟΜΙΚΩΝ ΘΕΜΑΤΩΝ

ΤΜΗΜΑ Β1 ΝΟΜΙΚΗΣ ΥΠΟΣΤΗΡΙΞΗΣ

Ταχ. Δ/ση : Αριστογείτονος 19

Ταχ. Κωδ. : 17671, Καλλιθέα

Τηλ. : 213 1604 525

FAX : 213 1604 524

Καλλιθέα, 22.3.2018

Αριθμός απόφασης: 69

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 αρ. πρωτοκόλλου/22.2.2018 ενδικοφανή προσφυγή μετά αιτήσεως αναστολής της ατομικής επιχείρησης (ΑΦΜ) κατά: α) της υπ' αρ./28.12.2017 οριστικής πράξης διορθωτικού προσδιορισμού Φ.Π.Α. χρήσης 2011 του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Ελευσίνας, β) της υπ' αρ./28.12.2017 οριστικής απόφασης επιβολής προστίμου Κ.Β.Σ. χρήσης 2017, γ) της υπ' αρ./28.12.2017 οριστικής πράξης διορθωτικού προσδιορισμού φόρου εισοδήματος οικονομικού έτους 2012.

5. Την με αρ. πρωτ./28.2.2018 Έκθεση Απόψεων του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Ελευσίνας επί της αιτήσεως αναστολής.
6. Την εισήγηση του ορισθέντος υπαλλήλου του Τμήματος Β1 Νομικής Υποστήριξης, όπως αποτυπώνεται στο σχέδιο της απόφασης.

Με την με αριθμό πρωτοκόλλου/22.2.2018 ενδικοφανή προσφυγή μετά αιτήσεως αναστολής της ατομικής επιχείρησης και ήδη λυθείσης την 31.12.2014 του (ΑΦΜ) ζητείται η αναστολή καταβολής ποσοστού πενήντα τοις εκατό (50%) του αμφισβητούμενου ποσού των κάτωθι προσβαλλόμενων πράξεων, ήτοι α) της υπ' αρ./28.12.2017 οριστική πράξη διορθωτικού προσδιορισμού Φόρου Εισοδήματος Φυσικών Προσώπων ποσού (50% X 772625,11 - ποσό 322.402,35 ευρώ διαφορά φόρου πλέον 386.882,82 ευρώ πρόσθετος φόρος πλέον 28790,88 ευρώ εισφορά αλληλεγγύης πλέον 34.549,06 πρόσθετος φόρος εισφοράς αλληλεγγύης) 386.312,55 ευρώ, β) της υπ' αρ./28.12.2017 οριστικής πράξης προσδιορισμού Φ.Π.Α. διαχειριστικής περιόδου 1.1-31.12.2011 ποσού (50% X 325.778,60) 162.889,3 ευρώ, γ) της υπ' αρ./28.12.2017 οριστική απόφαση επιβολής προστίμου ποσού (50%X 500) 250 ευρώ, δηλαδή για συνολικό ποσό 549.451,86 ευρώ.

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.: «*Ι.*

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 φυσικό πρόσωπο, 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 του ή της συζύγου και των ανηλίκων τέκνων αυτού κατά το χρόνο κατάθεσης της αίτησης αναστολής..... 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. 3 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 του ισχυρισμούς αυτού, τα συνυποβαλλόμενα στοιχεία και ιδίως την περιουσιακή κατάσταση του υπόχρεου, σύμφωνα με την ΠΟΛ 1002/31.12.2013, καθώς και κάθε άλλο πρόσφορο για την περίπτωση αυτή στοιχείο ...».

Με το υπό κρίση αίτημα αναστολής ο αιτών ισχυρίζεται ότι θα υποστεί ανεπανόρθωτη βλάβη, λόγω απόλυτης αντικειμενικής οικονομικής αδυναμίας να καταβάλλει οποιοδήποτε ποσό, η δε επιχείρησή του λόγω οικονομικής καταστροφής που υπέστη κατά τα τελευταία έτη χωρίς ουσιαστική δραστηριότητα και έσοδα είχε ως αποτέλεσμα τη διακοπή των εργασιών της την 31.12.2014.

Προς απόδειξη των ισχυρισμών του, ο αιτών δηλώνει ότι :

α) έχει ατομικές οφειλές ύψους 709.805,16 €, πέραν των κρινόμενων με το παρόν αίτημα αναστολής οφειλών, εκ των οποίων έχει ρυθμίσει το ποσό των 39.298,90 €,

β) το ατομικό του εισόδημα είναι ανύπαρκτο, επισυνάπτοντας σχετικό εκκαθαριστικό σημείωμα και δήλωση φορολογίας εισοδήματος για το φορολογικό έτος 2016,

γ) δεν διαθέτει ακίνητη περιουσία προς εκποίηση, επισυνάπτοντας το έντυπο Ε9 της βεβαιωθείσας δήλωσης περιουσιακής κατάστασης (έως την 21/02/2018) του ιδίου και της συζύγου του.

Επειδή, 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 βλάβη νοείται όχι μόνο 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 πετύχει (Επ. Αν. ΣτΕ 496/2011).

Επειδή, όπως έχει κριθεί νομολογιακά, η ανεπανόρθωτη βλάβη που επικαλείται ο αιτών ότι θα υποστεί από την άρνηση χορήγησης πιστοποιητικού φορολογικής ενημερότητας είναι ενδεχόμενη και υποθετική, αφού συναρτάται με την υποβολή εκ μέρους του σχετικού αιτήματος για χορήγηση του εν λόγω πιστοποιητικού [πρβλ. ΕΑ ΣτΕ 211/2001, 770/1998, Δ.Εφ.ΑΘ. (Συμβ) 87/2011]. Επιπλέον, όσα προβάλλονται περί της άσκησης ποινικής δίωξης σε βάρος του είναι απορριπτέα, δοθέντος ότι η άσκηση ποινικής δίωξης δεν αποτελεί αναγκαστικό μέτρο είσπραξης ή διοικητικό μέτρο, αλλά μέτρο στα πλαίσια προβλεπόμενης διαδικασίας ενώπιον των ποινικών δικαστηρίων, κατ' εφαρμογή διατάξεων του Κώδικα Ποινικής Δικονομίας (πρβλ. ενδεικτικά ΔΠρωτΑθ 1186/2016, 1439/2016).

Επειδή περαιτέρω ο αιτών δηλώνει ότι, σε περίπτωση εκτέλεσης των προσβαλλόμενων πράξεων κινδυνεύει με τη λήψη σε βάρος του όλων των κατά τον ΚΕΔΕ μέτρων και μέσων εκτέλεσης, και πρωτίστως της κατάσχεσης των τραπεζικών του λογαριασμών, χωρίς ωστόσο να προσδιορίζει τους τραπεζικούς λογαριασμούς που τηρεί και το ύψος των καταθέσεων αυτών. Ως εκ τούτου, ανεξαρτήτως του αν η ανωτέρω παράλειψη αποτελεί, αυτοτελώς, λόγο απόρριψης της κρινόμενης αίτησης κατά τις παρ. 3 και 4 του άρθρου 6 της ΠΟΛ 1064/12-04-2017 Απόφασης του Διοικητή της Α.Α.Δ.Ε., ενόψει πάντως όσων ως άνω αναφέρει ο αιτών ως προς τους τραπεζικούς του λογαριασμούς, δημιουργούνται αμφιβολίες και δεν προκύπτει, επαρκώς, η τρέχουσα οικονομική κατάσταση και περιουσία του αιτούντος, ώστε να εκτιμηθεί και το ανεπανόρθωτο ή μη της βλάβης του από την εκτέλεση των προσβαλλόμενων πράξεων (βλ. και ΕΑ ΣτΕ 321,322/2013, 496/2011, καθώς και Ν604/2016 ΔΠρωτΠειρ).

Επειδή από τα στοιχεία του συστήματος TAXIS, όπως άλλωστε επισημαίνει και ο ίδιος, προκύπτει ότι ο αιτών έχει ήδη ληξιπρόθεσμες οφειλές συνολικού ύψους 709.872,12 ευρώ προς το Δημόσιο εκ των οποίων 39.298,90 ευρώ σε ρύθμιση. Κατά συνέπεια, δεν αποδεικνύεται ο ισχυρισμός ότι εξαιτίας της κρινόμενης οφειλής θα κινδυνεύσει με τη λήψη σε βάρος του μέτρων και μέσων εκτέλεσης, θα απωλέσει την πιστολητική του ικανότητα, δεν θα είναι φορολογικά ενήμερος και θα διωχθεί ποινικά για χρέη προς το δημόσιο, και ως εκ τούτου θα υποστεί ανεπανόρθωτη βλάβη.

Επειδή, ενόψει των ανωτέρω, δεν αποδεικνύονται οι ισχυρισμοί του αιτούντος περί πρόκλησης ανεπανόρθωτης βλάβης από την εκτέλεση των πράξεων, κατά συνέπεια η αίτηση αναστολής είναι απορριπτέα, σύμφωνα με τα οριζόμενα στην παρ. 4 του άρθρου 63 του ν. 4174/2013, σε συνδυασμό με τις παρ. 3 και 4 του άρθρου 6 της ΠΟΛ 1064/12-04-2017 Απόφασης του Διοικητή της Α.Α.Δ.Ε.

Αποφασίζουμε

Την απόρριψη του αιτήματος για την αναστολή καταβολής του ποσοστού πενήντα τοις εκατό (50%) του αμφισβητούμενου ποσού των προσβαλλόμενων πράξεων.

**Με εντολή του Προϊσταμένου της
Διεύθυνσης Επίλυσης Διαφορών**

Ακριβές Αντίγραφο

Η Υπάλληλος του Τμήματος

**Ο ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΣ ΤΗΣ ΥΠΟΔΙΕΥΘΥΝΣΗΣ
ΝΟΜΙΚΩΝ ΘΕΜΑΤΩΝ**

ΓΕΩΡΓΙΟΣ ΓΙΑΝΝΑΚΟΥΛΙΑΣ