



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ



ΑΑΔΕ

Ανεξάρτητη Αρχή
Δημοσίων Εσόδων

Καλλιθέα, 12-05-2017

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

Αριθμός Απόφασης: 60

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.

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.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 Γραμματεώς Δημοσίων Εσόδων (ΦΕΚ Β' 239/17-02-2015).

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

5. 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.

6. Την με αρ. πρωτοκόλλου/2016 πράξη του Προϊσταμένου του Κ.Ε.ΜΕ.ΕΠ. για τα μέτρα διασφάλισης των συμφερόντων του Δημοσίου, που εφαρμόστηκαν σε βάρος της επιχείρησης με την επωνυμία «.....» και τον διακριτικό τίτλο «.....» (Α.Φ.Μ.), καθώς και σε βάρος, μεταξύ άλλων, τουτου..... (Α.Φ.Μ.), κατοίκου Κηφισιάς, στην οδό αρ. ..., ως Προέδρου του ΔΣ αυτής από 01.01.2009 έως 11.07.2011, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθ. 46 του ν.4174/2013, όπως ισχύουν.
7. Την από/2016 Ειδική Έκθεση Ελέγχου του Κ.Ε.ΜΕ.ΕΠ., σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 46 του ν.4172/2013, όπως ισχύουν.
8. Την με αρ. πρωτοκόλλου/2017 ενδικοφανή προσφυγή τουτου..... (Α.Φ.Μ.), κατοίκου Κηφισιάς, στην οδό αρ. ..., με τα συνημμένα σε αυτή (που μας διαβίβασε το Κ.Ε.ΜΕ.ΕΠ., με το υπ' αρ. πρωτ./2017 έγγραφό του) κατά της υπ' αρ. πρωτ./2016 πράξης της ως άνω ελεγκτικής αρχής για τη διασφάλιση των συμφερόντων του Δημοσίου.
9. Την έκθεση απόψεων του Κ.Ε.ΜΕ.ΕΠ. 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, την οποία μας διαβίβασε το Κ.Ε.ΜΕ.ΕΠ. και μετά τη μελέτη και την αξιολόγηση όλων των υφιστάμενων στο σχετικό φάκελο εγγράφων καθώς και των προβαλλόμενων λόγων της προσφυγής, επαγόμαστε τα ακόλουθα:

Σε βάρος της εταιρείας με την επωνυμία «.....» και τον διακριτικό τίτλο «.....» (Α.Φ.Μ.), καθώς και σε βάρος, μεταξύ άλλων, τουτου..... (Α.Φ.Μ.), κατοίκου Κηφισιάς, στην οδό αρ. ..., ως Προέδρου του Δ.Σ. αυτής από 01.01.2009 έως 11.07.2011 (ΦΕΚ,, και (Τεύχος Α.Ε. - Ε.Π.Ε.)), εφαρμόστηκαν με την με αριθ. πρωτοκόλλου/2016 πράξη του Προϊσταμένου του Κ.Ε.ΜΕ.ΕΠ., 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 τη διαχειριστική περίοδο 01/01/2009 – 31/12/2009, σύμφωνα και με την από/2016 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/2016 πράξης του Προϊσταμένου του Κ.Ε.ΜΕ.ΕΠ., ισχυριζόμενος ότι:

1) Κατά τον χρόνο της θητείας του ως Προέδρου του Δ.Σ. της ελεγχόμενης επιχείρησης εκπλήρωσε με συνέπεια τα καθήκοντά του, τα βιβλία και στοιχεία της εταιρείας ήταν πλήρη και μετά την αποχώρησή του παρέμειναν διαθέσιμα και προσβάσιμα για έλεγχο και οιοσδήποτε χαρακτηρισμός τους ως ανακριβών αφορά αποκλειστικά και μόνο τη νέα Διοίκηση της εταιρείας και όχι τον ίδιο.

2) Τα διασφαλιστικά του δημοσίου συμφέροντος μέτρα λήφθηκαν εις βάρος του μη νομίμως, άλλως κατά παράβαση της αρχής της χρηστής διοίκησης, αλλά και της αρχής της προστατευόμενης εμπιστοσύνης του διοικούμενου, καθώς η αποδιδόμενη φορολογική παράβαση οφείλεται σε παράλειψη άλλων προσώπων και όχι σε δική του παράλειψη. Επίσης, παραβιάζεται η αρχή της αναλογικότητας.

3) Είναι πλημμελώς αιτιολογημένη η λήψη εις βάρος του διασφαλιστικών του δημοσίου συμφέροντος μέτρων, καθώς η κοινοποιηθείσα σ' αυτόν Ειδική Έκθεση Ελέγχου καταγράφει απλά τη διαπίστωση του χαρακτηρισμού των βιβλίων και στοιχείων της επιχείρησης ως ανακριβών και την εξ αυτού του λόγου συνέπεια του εξωλογιστικού προσδιορισμού των αποτελεσμάτων, χωρίς να αναφέρεται ποιες είναι οι πράξεις, παραλείψεις και παρατυπίες που οδήγησαν στην απόρριψη των βιβλίων ως ανακριβών και να αναλύονται οι διαπιστώσεις του ελέγχου και χωρίς να προσδιορίζεται ποια είναι η επείγουσα περίπτωση ή ο επικείμενος κίνδυνος προς αποτροπή του οποίου λαμβάνονται εις βάρος του τα εν λόγω μέτρα.

Επειδή, όπως ορίζεται στις διατάξεις της παρ. 1 του άρθ. 63 του ν.4174/2013: «1. 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 έκδοση της» και πρέπει να αναφέρει τους λόγους και τα έγγραφα στα οποία ο υπόχρεος βασίζει το αίτημα 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, όπως προκύπτει από τις συνημμένες στην εν λόγω ενδικοφανή προσφυγή εκθέσεις επίδοσης του Κ.Ε.ΜΕ.ΕΠ., η με αριθ. πρωτ./2016 πράξη διασφάλισης, η από/2016 Ειδική Έκθεση Ελέγχου, καθώς και η σχετική με αριθ. πρωτ./2016 κλήση προς ακρόαση άρθ. 6 ν.2690/1999, επιδόθηκαν στον προσφεύγοντα την/2016, ενώ η σχετική ενδικοφανής προσφυγή κατατέθηκε στο Κ.Ε.ΜΕ.ΕΠ. την/2017, ήτοι μετά την παρέλευση της οριζόμενης στην ως άνω παράγραφο 1 του άρθρου 63 του ν.4174/2013 προθεσμίας των τριάντα (30) ημερών .

Επειδή, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 63 του ν.4174/2013, εκπροθέσμως και κατά συνέπεια απαραδέκτως ασκείται η παρούσα προσφυγή ενώπιον της Διεύθυνσης Επίλυσης Διαφορών.

Αποφασίζουμε

Την απόρριψη της ενδικοφανούς προσφυγής τουτου..... (Α.Φ.Μ.), κατοίκου Κηφισιάς, στην οδό αρ. 14, για την ακύρωση της υπ' αριθ. πρωτοκόλλου/2016 πράξης του Προϊσταμένου του Κ.Ε.ΜΕ.ΕΠ., με την οποία εφαρμόστηκαν σε βάρος του τα μέτρα διασφάλισης των συμφερόντων του Δημοσίου ως Προέδρου της εταιρείας με την επωνυμία «.....» και τον διακριτικό τίτλο «.....» (Α.Φ.Μ.), 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.