



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ



ΑΑΔΕ

Ανεξάρτητη Αρχή
Δημοσίων Εσόδων

ΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ

ΥΠΟΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΝΟΜΙΚΩΝ ΘΕΜΑΤΩΝ

ΤΜΗΜΑ Β2

ΥΠΟΥΡΓΕΙΟ ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΩΝ

ΓΕΝΙΚΗ ΓΡΑΜΜΑΤΕΙΑ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΕΣΟΔΩΝ

Ταχ. Δ/ση : Αριστογείτονος 19

Ταχ. Κώδικας : 176 71 - Καλλιθέα

Τηλέφωνο : 2131604502

ΦΑΞ : 2131604567

e-mail : yee.ny@mofadm.gr

Καλλιθέα, 13/03/2017

Αριθμός απόφασης: 18

ΑΠΟΦΑΣΗ

Ο ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΣ ΤΗΣ ΔΙΕΥΘΥΝΣΗΣ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ

Έχοντας υπ' όψη:

1.Τις διατάξεις :

α. Του άρθ. 63 του ν.4174/2013 (ΦΕΚ 170/Α'/26.07.2013), όπως ισχύουν.

β. Του άρθρου 17 § 1 του Ν.4389/2016 (ΦΕΚ Α' 94/27-5-2016).

γ. Των παραγράφων 5, 6 και 7 του άρθρου 46 του ν.4174/2013 (ΦΕΚ 170/Α'/26.07.2013), όπως ισχύουν.

δ. Του Π.Δ. 111/14 (ΦΕΚ 178 Α'/29.08.2014).

2.Τις διατάξεις του άρθρου 6 της αριθ. 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 του Υπουργείου Οικονομικών 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 1.01.2014.

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. 1126366 ΕΞ 2016 (ΦΕΚ 2759/τ. Β΄/01-09-2016) 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./2009 πράξη του Προϊσταμένου του ΔΕΚ Αθηνών για τα μέτρα διασφάλισης των συμφερόντων του Δημοσίου, που εφαρμόστηκαν σε βάρος της επιχείρησης με την επωνυμία «.....» (ΑΦΜ), έδρα στην οδό , στο Περιστέρι και αντικείμενο εργασιών το καθώς και σε βάρος μεταξύ άλλων, τουτου..... (ΑΦΜ), σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 14 του ν.2523/1997, όπως ίσχυαν μέχρι 31.12.2013.

9.Την από/2009 Ειδική Έκθεση Ελέγχου του ΔΕΚ Αθηνών σχετικά με την ανωτέρω επιχείρηση, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 14 του ν.2523/1997, όπως ίσχυαν μέχρι 31.12.2013.

10. Την από/2016 και με αρ. πρωτοκόλλου , κατατεθείσα στη Δ.Ο.Υ. ΦΑΕ Αθηνών, ενδικοφανή προσφυγή τουτου..... (ΑΦΜ).

11. Την από/2016 έκθεση απόψεων του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. ΦΑΕ Αθηνών επί της ανωτέρω ενδικοφανούς προσφυγής.

12.Την εισήγηση του ορισθέντος υπαλλήλου του Τμήματος Β2 της Υπηρεσίας μας, όπως αποτυπώνεται στο σχέδιο της Απόφασης.

Επί της από/2016 και με αρ. πρωτ. ενδικοφανούς προσφυγής τουτου..... (ΑΦΜ), για την ακύρωση της με αρ./2009 πράξης του Προϊσταμένου του ΔΕΚ Αθηνών, με την οποία εφαρμόστηκαν τα μέτρα διασφάλισης των συμφερόντων του Δημοσίου σε βάρος του, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 14 του Ν. 2523/1997 όπως ίσχυαν μέχρι 31.12.2013 και μετά τη μελέτη και την αξιολόγηση όλων των υφιστάμενων στο σχετικό φάκελο εγγράφων και των προβαλλόμενων λόγων της προσφυγής, επαγόμαστε τα ακόλουθα:

Σε βάρος της επιχείρησης με την επωνυμία «.....» (ΑΦΜ), έδρα στην οδό , στο Περιστέρι και αντικείμενο εργασιών το καθώς και σε βάρος (μεταξύ άλλων) του προσφεύγοντος, εφαρμόστηκαν με την με αρ./2009 πράξη του Προϊσταμένου του ΔΕΚ Αθηνών, τα μέτρα για τη διασφάλιση των συμφερόντων του Δημοσίου, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 14 του Ν. 2523/1997, όπως ίσχυαν μέχρι 31.12.2013, λόγω της διαπίστωσης – ύστερα

από τη διενέργεια ελέγχου— ότι η ανωτέρω επιχείρηση για τη διαχειριστική περίοδο 2002 έλαβε και καταχώρησε στα βιβλία ένα εικονικό τιμολόγιο αξίας που υπερέβαινε το όριο που προσδιόριζε η παράγραφος 1 του άρθρου 14 του Ν. 2523/1997, όπως ίσχυαν μέχρι 31.12.2013, σύμφωνα με την από/2009 Ειδική Έκθεση Ελέγχου της ανωτέρω Υπηρεσίας, που συντάχθηκε σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 14 του Ν. 2523/1997, όπως ίσχυαν μέχρι 31.12.2013.

Ο προσφεύγων με την υπό κρίση προσφυγή του, κατατεθείσα στη Δ.Ο.Υ. ΦΑΕ Αθηνών, η οποία μας διαβιβάστηκε με το υπ' αρ. πρωτ. /2016 έγγραφο της εν λόγω υπηρεσίας, ζητά την ακύρωση και εξαφάνιση της ως άνω υπ' αριθ. πρωτ./2009 πράξης διασφάλισης των συμφερόντων του Δημοσίου, ισχυριζόμενος τα εξής:

α) Η διάταξη του άρθρου 14 του Ν. 2523/1997 είναι αντισυνταγματική, αφενός διότι επιβάλλει τα διασφαλιστικά μέτρα σε περιουσία που δεν είναι υπέγγυα για τα φορολογικά χρέη της εταιρίας και, αφετέρου, επειδή έχουν παραβιαστεί τα άρθρα 20, παρ. 1 και 17 του Συντάγματος.

β) Τα επίμαχα μέτρα πρέπει να αρθούν κατ' εφαρμογή των διατάξεων της περίπτωσης (γ) της παραγράφου 2 του άρθρου 6 της ΠΟΛ 1282/2014 Απόφασης του Γενικού Γραμματέα Δημοσίων Εσόδων του Υπουργείου Οικονομικών, που πρέπει με βάση την αρχή της ισότητας να τύχει εφαρμογής και στις περιπτώσεις που ελήφθησαν τα διασφαλιστικά μέτρα με βάση τις διατάξεις που ίσχυαν προ της έναρξη εφαρμογής του ΚΦΔ.

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, ακολούθως, με τις διατάξεις του άρθρου 50 του Ν. 4223/2013, μεταξύ άλλων, προστέθηκε νέα παράγραφος 24 στο άρθρο 66 (πλέον 72) του Ν. 4174/2013, σύμφωνα με την οποία: «Στις περιπτώσεις που έχουν ληφθεί μέτρα διασφάλισης σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 14 του Ν. 2523/1997, όπως ισχύει μέχρι την 31/12/2013, και δεν έχει υποβληθεί μέχρι την 31/12/2013 αίτηση της παραγράφου 4 του ανωτέρω άρθρου, ούτε έχει ασκηθεί προσφυγή ενώπιον του διοικητικού δικαστηρίου κατά των μέτρων, ο υπόχρεος δύναται να υποβάλει αίτημα επανεξέτασης στην Υπηρεσία Εσωτερικής Επανεξέτασης του άρθρου 63 του Κώδικα Φορολογικής Διαδικασίας, εντός ανατρεπτικής προθεσμίας (60) εξήντα ημερών από το χρόνο έναρξης ισχύος του Κώδικα.».

Επειδή, περαιτέρω, με τις διατάξεις του άρθρου 6 παρ. 8 της ΠΟΛ 1282/2013, όπως αυτή τροποποιήθηκε και ισχύει με την ΠΟΛ. 1038/2015 Απόφαση της Γενικής Γραμματέως Δημοσίων Εσόδων, ορίζεται ότι: «*Ειδικά, τα μέτρα διασφάλισης των συμφερόντων του Δημοσίου σε περίπτωση φοροδιαφυγής, που εφαρμόστηκαν με προϊσχύουσες του Ν. 4174/2013, όπως ισχύει, διατάξεις, αίρονται υποχρεωτικά στο σύνολό τους μετά την πάροδο πέντε (5) ετών από την έναρξη ισχύος του Κώδικα Φορολογικής Διαδικασίας (ν. 4174/2013 ΦΕΚ Α' /170/26.07.2013), ήτοι 1.1.2014. Η ανωτέρω προθεσμία δεν αφετηριάζεται πριν καταστούν ληξιπρόθεσμες οι οικείες των μέτρων φορολογικές οφειλές, σύμφωνα με τις κείμενες διατάξεις.*».

Επειδή, καταρχήν, σύμφωνα με τις προμνησθείσες μεταβατικές διατάξεις της παραγράφου 24 του άρθρου 72 του Ν. 4174/2013, όπως τροποποιήθηκε και ισχύει, το αίτημα για την επανεξέταση της με αρ./2009 πράξης διασφάλισης των συμφερόντων του Δημοσίου, σύμφωνα με το άρθρο 14 του ν. 2523/1997, όπως ίσχυε, δεν δύναται πλέον παραδεκτώς να υποβληθεί ενώπιον της Διεύθυνσης Επίλυσης Διαφορών, καθώς έχει παρέλθει η προθεσμία που ορίζεται στις εν λόγω μεταβατικές διατάξεις, ήτοι η προθεσμία των (60) εξήντα ημερών από το χρόνο έναρξης ισχύος του Ν. 4174/2013.

Επειδή, επιπλέον, όσον αφορά το αίτημα του προσφεύγοντος για την άρση των εις βάρος του ληφθέντων διασφαλιστικών μέτρων, λόγω παρέλευσης πέντε ετών από την έκδοση των οικείων των μέτρων πράξεων προσδιορισμού φόρων, τελών ή επιβολής προστίμων, με βάση την τρίτη περίπτωση της παραγράφου 2 του άρθρου 6 της ΠΟΛ 1282/2014 Απόφασης του Γενικού Γραμματέα Δημοσίων Εσόδων του Υπουργείου Οικονομικών, επισημαίνουμε ότι η εν λόγω διάταξη αφορά τις πράξεις διασφάλισης που εκδόθηκαν κατ' εφαρμογή του άρθρου 46, παρ. 5 του Ν. 4174/2013 και όχι εκείνες που εκδόθηκαν με βάση τις προϊσχύουσες διατάξεις (οι οποίες σύμφωνα με την παράγραφο 8 του άρθρου 6 του ανωτέρω νόμου αίρονται υποχρεωτικά στο σύνολό τους μετά την πάροδο πέντε ετών από την έναρξη ισχύος του ΚΦΔ).

Επειδή, επιπρόσθετα, σημειώνουμε, ότι η κρίση περί της συνταγματικότητας ή μη των νόμων δεν εμπίπτει στη δικαιοδοτική αρμοδιότητα της Υπηρεσίας μας, αλλά σύμφωνα με την παρ. 4 του άρθ. 93 του Συντάγματος ανήκει στη δικαιοδοσία των δικαστηρίων της Επικράτειας.

Επειδή, από τα ανωτέρω προκύπτει ότι η παρούσα προσφυγή απαραδέκτως ασκείται ενώπιον της Διεύθυνσης Επίλυσης Διαφορών, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 63 του ν.4174/2013.

Αποφασίζουμε

την απόρριψη, ως απαράδεκτης, της με αρ. πρωτ./2016 ενδικοφανούς προσφυγής για την ακύρωση της υπ' αρ./2009 πράξης με την οποία γνωστοποιήθηκε η εφαρμογή των

μέτρων διασφάλισης των συμφερόντων του Δημοσίου, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 14 του Ν. 2523/1997, όπως ίσχυαν μέχρι 31.12.2013, σε βάρος τουτου..... (με ΑΦΜ).

Ακριβές Αντίγραφο

**Ο ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΣ ΤΗΣ ΥΠΟΔΙΕΥΘΥΝΣΗΣ
ΝΟΜΙΚΩΝ ΘΕΜΑΤΩΝ
Γ. ΓΙΑΝΝΑΚΟΥΛΙΑΣ**

**Ο/Η Υπάλληλος του Τμήματος
Διοικητικής Υποστήριξης**

Σημείωση: Κατά της απόφασης αυτής επιτρέπεται η άσκηση προσφυγής ενώπιον των αρμοδίων Διοικητικών Δικαστηρίων εντός τριάντα (30) ημερών από την κοινοποίησή της.