



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ



ΑΑΔΕ

Ανεξάρτητη Αρχή
Δημοσίων Εσόδων

Καλλιθέα, 28-2-2017

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

Αριθμός Απόφασης: 16

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 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 και 6 του άρθρου 46 του ν.4174/2013 (ΦΕΚ 170/Α'/26.07.2013), όπως ισχύουν μετά τη δημοσίευση του ν. 4337/2015, σε συνδυασμό με τις διατάξεις του άρθ. 22 της από 24/12/2015 Πράξης Νομοθετικού Περιεχομένου.

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 Απόφασης του Γενικού Γραμματέα Δημοσίων Εσόδων ΠΟΛ.1282/2013 (ΦΕΚ 54/Β'/16.01.2014), 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 αριθ. 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 Δ/σης 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 αριθ. πρωτοκόλλου/2016 πράξη του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. ΦΑΕ Αθηνών για τα μέτρα διασφάλισης των συμφερόντων του Δημοσίου, που εφαρμόστηκαν σε βάρος α)της ανώνυμης εταιρείας με την επωνυμία «.....» (Α.Φ.Μ.), β)του (Α.Φ.Μ.) ως Προέδρου αυτής απόέως, γ)του (Α.Φ.Μ.) ως Αντιπροέδρου αυτής απόέως και δ)του(Α.Φ.Μ.), ως Μέλους αυτής απόέως
9. Την από/2016 Ειδική Έκθεση Ελέγχου της Δ.Ο.Υ. ΦΑΕ Αθηνών.
10. Την με αριθ. πρωτοκόλλου/2016 ενδικοφανή προσφυγή της ανώνυμης εταιρείας με την επωνυμία «.....» και τον διακριτικό τίτλο «.....» (Α.Φ.Μ.), που εδρεύει στο αριθ. ..., με τα συνημμένα σε αυτή, που μας διαβίβασε η Δ.Ο.Υ. ΦΑΕ Αθηνών, με το υπ' αριθ./2016 διαβιβαστικό κατά της υπ' αριθ./2016 πράξης της ως άνω ελεγκτικής αρχής για τη διασφάλιση των συμφερόντων του Δημοσίου.
11. Τις από/2016 απόψεις του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. ΦΑΕ Αθηνών επί της ανωτέρω ενδικοφανούς προσφυγής.
12. Την εισήγηση του ορισθέντος υπαλλήλου του Τμήματος Β2 όπως αποτυπώνεται στο σχέδιο της απόφασης.

Επί της από2016 και με αριθ. πρωτοκόλλουενδικοφανούς προσφυγής της ως άνω προσφεύγουσας, την οποία μας διαβίβασε η Δ.Ο.Υ. ΦΑΕ Αθηνών 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 α)της ανώνυμης εταιρείας με την επωνυμία «.....» (Α.Φ.Μ.), β)του(Α.Φ.Μ.) ως Προέδρου αυτής απόέως, γ)του(Α.Φ.Μ.) ως Αντιπροέδρου αυτής απόέως σήμερα και δ)του(Α.Φ.Μ.), ως Μέλους αυτής απόέως, εφαρμόστηκαν με την υπ' αριθ./2016 πράξη του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. ΦΑΕ Αθηνών, τα μέτρα για τη διασφάλιση των συμφερόντων του Δημοσίου, λόγω της διαπίστωσης - ύστερα από τη διενέργεια ελέγχου – ότι η ανωτέρω επιχείρηση δεν απέδωσε τέλη χαρτοσήμου πλέον εισφοράς ΟΓΑ, σύμφωνα με τις διατάξεις των άρθρων 14 παρ. 1 και 15 παρ.1^α του Κ.Τ.Χ., το συνολικό ποσό των οποίων υπερβαίνει τα όρια της παρ. 5 του άρθρου 46 του ν.4174/2013, όπως ισχύει, για τη διαχειριστική περίοδο 11/05/2005 έως 31/12/2006, σύμφωνα και με την από/2016 Ειδική Έκθεση Ελέγχου της ως άνω ελεγκτικής αρχής. Συγκεκριμένα, από τις ελεγκτικές επαληθεύσεις που πραγματοποίησε ο έλεγχος για τη διαχειριστική περίοδο/2005 έως/2006, διαπιστώθηκε ότι την/2005

εμβάστηκαν σε τραπεζικό λογαριασμό που τηρεί η ελεγχόμενη επιχείρηση στην Τράπεζα, από τρίτη αλλοδαπή εταιρεία και συγκεκριμένα την, δύο ποσά συνολικού ύψους 217.691.130€, για λογαριασμό των μετόχων της ελεγχόμενης (δύο νομικά πρόσωπα), προκειμένου να συμμετάσχουν στην αύξηση του μετοχικού κεφαλαίου, τόσο με την καταβολή μετρητών 60.000€ όσο και για τη διαφορά υπέρ το άρτιο 217.631.130€. Ο έλεγχος κατέληξε στο συμπέρασμα ότι το ως άνω ποσό των 217.691.130€ αποτελεί προϊόν δανεισμού της αλλοδαπής εταιρείας προς την ελεγχόμενη, η οποία όφειλε να καταβάλει το τέλος χαρτοσήμου 2% πλέον την εισφορά υπέρ ΟΓΑ 20% επί του συνολικού ως άνω ποσού των 217.691.130€, σύμφωνα με τις διατάξεις των άρθρων 14 παρ. 1 και 15 παρ.1^α του Κ.Τ.Χ.

Η προσφεύγουσα, με την υπό κρίση ενδικοφανή προσφυγή της, ζητά την ακύρωση της ως άνω υπ' αριθ./2016 πράξης του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. ΦΑΕ Αθηνών για την εφαρμογή των μέτρων διασφάλισης των συμφερόντων του Δημοσίου σε βάρος της, ισχυριζόμενη ότι η αρμόδια φορολογική αρχή παρανόμως επέβαλε εις βάρος της διασφαλιστικά του δημοσίου συμφέροντος μέτρα βάσει της παρ. 5 του άρθρου 46 του ν.4174/2013, λόγω φερόμενης μη απόδοσης εκ μέρους της τέλους χαρτοσήμου και εισφοράς υπέρ ΟΓΑ επί του τέλους χαρτοσήμου, καθόσον δεν πρόκειται για φορολογία που δικαιολογεί τη λήψη των συγκεκριμένων μέτρων, διότι τα τέλη χαρτοσήμου δεν εμπίπτουν στο πεδίο εφαρμογής της ως άνω διάταξης. Προς επίρρωση δε του ισχυρισμού της επικαλείται την σχετική υπ' αριθ. 147/2016 γνωμοδότηση του Νομικού Συμβουλίου του Κράτους.

Επιπλέον, η προσφεύγουσα αιτείται να κληθεί να παραστεί ενώπιον της Υπηρεσίας μας, προς ανάπτυξη των ισχυρισμών της.

Επειδή, σύμφωνα με την παρ. 1 του άρθρου 63 του ν. 4174/2013 (Κ.Φ.Δ.) εμπροθέσμως και παραδεκτώς ασκείται η παρούσα προσφυγή ενώπιον της Διεύθυνσης Επίλυσης Διαφορών.

Επειδή, με τις διατάξεις της παρ. 5 του άρθρου 46 του ν. 4174/2013, όπως ισχύουν μετά τη δημοσίευση του ν. 4337/2015, σχετικά με την επιβολή προληπτικών ή διασφαλιστικών του δημοσίου συμφέροντος μέτρων, ορίζεται ότι: *«Εφόσον η Φορολογική Διοίκηση διαπιστώνει μη απόδοση, ανακριβή απόδοση, συμψηφισμό, έκπτωση ή διακράτηση Φ.Π.Α., Φ.Κ.Ε., φόρου ασφαλιστρών, παρακρατούμενων, επιρριπτόμενων φόρων, τελών και εισφορών με σκοπό τη μη πληρωμή συνολικά στο Δημόσιο ποσού πάνω από εκατόν πενήντα χιλιάδες (150.000) ευρώ, καθώς και είσπραξη επιστροφής των παραπάνω φόρων κατόπιν παραπλάνησης της Φορολογικής Διοίκησης με την παράσταση ψευδών γεγονότων ως αληθινών ή με την αθέμιτη παρασιώπηση ή απόκρυψη αληθινών γεγονότων, μπορεί, βάσει ειδικής έκθεσης ελέγχου, να επιβάλλει σε βάρος του υπόχρεου παραβάτη προληπτικά ή διασφαλιστικά του δημοσίου συμφέροντος μέτρα άμεσου και επείγοντος χαρακτήρα. Ειδικότερα η Φορολογική Διοίκηση μπορεί να μην παραλαμβάνει και να μην χορηγεί έγγραφα που απαιτούνται για τη μεταβίβαση περιουσιακών στοιχείων. Στην περίπτωση αυτή δεσμεύεται το πενήντα τοις εκατό (50%) των καταθέσεων, των πάσης φύσεως λογαριασμών*

και παρακαταθηκών και του περιεχομένου των θυρίδων του υπόχρεου παραβάτη. Το μη χρηματικό περιεχόμενο θυρίδων και οι μη χρηματικές παρακαταθήκες, δεσμεύονται στο σύνολό τους».

Επειδή, με τις διατάξεις της παρ. 6 του ιδίου ως άνω άρθρου και νόμου ορίζεται: «Τα μέτρα της παραγράφου 5 επιβάλλονται σωρευτικά σε βάρος των ομορρύθμων εταιρών 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 γένεση της υποχρέωσης απόδοσης ή από το χρόνο της διάπραξης, κατά περίπτωση, και μέχρι την ενεργοποίηση των μέτρων, ανεξάρτητα αν έχουν αποβάλει την ιδιότητα αυτή με οποιονδήποτε τρόπο ή για οποιαδήποτε αιτία.

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 οριζομένων στην παρ. 4 του ιδίου άρθρου.».

Επειδή, με τις διατάξεις της παρ. 1 του άρθρου 2 της ΠΟΛ 1282/2013 Απόφασης του Γενικού Γραμματέα Δημοσίων Εσόδων, όπως αυτή τροποποιήθηκε και ισχύει με την ΠΟΛ. 1038/2015 Απόφαση της Γενικής Γραμματέως Δημοσίων Εσόδων, ορίζεται ότι: «1. Τα μέτρα της παραγράφου 5 του άρθρου 46 του Ν.4174/2013, 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 βάρος νομικών ή φυσικών προσώπων ή οντοτήτων που έχουν ή είχαν μία από τις παρακάτω ιδιότητες από την τέλεση οποιασδήποτε παράβασης φοροδιαφυγής των περιπτώσεων β' και γ' της παραγράφου 1 του άρθρου 55 του Ν.4174/2013 , όπως ισχύει και μέχρι την επιβολή των μέτρων, ανεξάρτητα εάν κατά την επιβολή των μέτρων έχουν αποβάλει την ιδιότητα αυτή με οποιοδήποτε τρόπο ή για οποιαδήποτε αιτία, και προκειμένου:

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 τον 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, επιπροσθέτως, σύμφωνα με την παράγραφο 1 του άρθρου 1 της ΠΟΛ 1038/2015 (ΦΕΚ Β' 239/17.02.2015) Απόφασης της Γενικής Γραμματέως Δημοσίων Εσόδων με την οποία

τροποποιήθηκε και συμπληρώθηκε η ΠΟΛ 1282/13, «1. Τα μέτρα της παραγράφου 5 του άρθρου 46 του Ν. 4174/2013, όπως ισχύει, επιβάλλονται άμεσα σε βάρος του παραβάτη σε κάθε περίπτωση που η Φορολογική Διοίκηση διαπιστώνει, κατά το φορολογικό έλεγχο, παραβάσεις φοροδιαφυγής, κατά τα οριζόμενα στην ίδια ως άνω παράγραφο...».

Επειδή, με τις διατάξεις της παρ. 1 του άρθρου 5 της ως άνω ΠΟΛ 1282/2013 Απόφασης του ΓΓΔΕ ορίζεται ότι: «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 υποβάλουν ενδικοφανή προσφυγή σύμφωνα με το άρθρο 63 του ν. 4174/2013, όπως ισχύει ...».

Επειδή, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 63 του ν.4174/2013: «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 επανεξέτασης της πράξης στο πλαίσιο διοικητικής διαδικασίας από την Υπηρεσία Εσωτερικής Επανεξέτασης της Φορολογικής Διοίκησης ...».

Επειδή, τέλος, στην ΠΟΛ 1255/2015 Εγκύκλιο του Αναπληρωτή Γενικού Γραμματέα Δημοσίων Εσόδων, με την οποία κοινοποιήθηκαν οι διατάξεις των ν.4337/15 και 4342/2015 σχετικά με την επιβολή μέτρων για τη διασφάλιση του δημοσίου συμφέροντος, ορίζεται ότι: «Τέλος, σε σχέση με τα προληπτικά ή διασφαλιστικά του δημοσίου συμφέροντος μέτρα άμεσου και επείγοντος χαρακτήρα επισημαίνεται ότι έχει εκδοθεί η αριθ. ΠΟΛ 1282/31.12.2013 [...] Απόφαση του Γ.Γ.Δ.Ε., όπως αυτή τροποποιήθηκε με την αριθ. ΠΟΛ 1038/30.01.2015 [...] Απόφαση της Γ.Γ.Δ.Ε., οι διατάξεις της οποίας συνεχίζουν και ισχύουν κατά το μέρος που τυγχάνουν εφαρμογής κατόπιν των ανωτέρω τροποποιήσεων.».

Επειδή, σύμφωνα με τις διατάξεις της παραγράφου 5 του άρθρου 46 του ν.4174/2013, όπως ισχύουν, προληπτικά ή διασφαλιστικά του δημοσίου συμφέροντος μέτρα άμεσου και επείγοντος χαρακτήρα επιβάλλονται, εφόσον η Φορολογική Διοίκηση διαπιστώνει μη απόδοση, ανακριβή απόδοση, συμψηφισμό, έκπτωση ή διακράτηση Φ.Π.Α., Φ.Κ.Ε., φόρου ασφαλίσεων, παρακρατούμενων, επιρριπτόμενων φόρων, τελών και εισφορών με σκοπό τη μη πληρωμή συνολικά στο Δημόσιο ποσού πάνω από εκατόν πενήντα χιλιάδες (150.000) ευρώ, καθώς και είσπραξη επιστροφής των παραπάνω φόρων κατόπιν παραπλάνησης της Φορολογικής Διοίκησης με την παράσταση ψευδών γεγονότων ως αληθινών ή με την αθέμιτη παρασιώπηση ή απόκρυψη αληθινών γεγονότων, βάσει ειδικής έκθεσης ελέγχου.

Επειδή, σύμφωνα και με το σκεπτικό της 147/2016 Γνωμοδότησης του Νομικού Συμβουλίου του Κράτους (Β' Τμήμα), η οποία έγινε αποδεκτή από το Γενικό Γραμματέα Δημοσίων Εσόδων με το υπ' αριθ. πρωτ. ΔΕ/Β137538ΕΞ2016ΕΜΠ/28-7-2016 έγγραφο, «.....Ωστόσο, κατά

την αληθή έννοια της διατάξεως του άρθρου 46&5 του ΚΦΔ, η επιβολή των διασφαλιστικών μέτρων σε περίπτωση κατά την οποία η φορολογική διοίκηση διαπιστώνει μη απόδοση, ανακριβή απόδοση, συμψηφισμό, έκπτωση ή διακράτηση ΦΠΑ, ΦΚΕ, φόρου ασφαλίστρων, παρακρατούμενων, επιρριπτόμενων φόρων, τελών και εισφορών, καθόσον αφορά στα τέλη και τις εισφορές, δεν περιλαμβάνονται τα πάσης φύσεως τέλη και εισφορές, αλλά μόνον αυτά που έχουν τον χαρακτήρα παρακρατούμενου ή επιρριπτόμενου τέλους ή εισφοράς και αποδίδονται στο Δημόσιο ή άλλο δικαιούχο φορέα από πρόσωπο διαφορετικό από το βαρυνόμενο. Υπέρ της απόψεως συνηγορεί τόσο η εν γένει γραμματική διατύπωση της διατάξεως και ιδίως η από το νομοθέτη χρησιμοποίηση των φράσεων «μη απόδοση», «ανακριβή απόδοση», οι οποίες συνάδουν με παρακρατούμενους ή επιρριπτόμενους φόρους, τέλη και εισφορές, όσο και η προεκτεθείσα ιστορική καταγωγή της διατάξεως..... Κατ' ακολουθία των προεκτεθέντων, στα τεθέντα ερωτήματα το Νομικό Συμβούλιο του Κράτους (Τμήμα Β') γνωμοδοτεί ως εξής: **15.** Κατά την έννοια του άρθρου 46&5 του Κώδικα Φορολογικής Διαδικασίας [ΚΦΔ, Ν.4174/2013. Α'174], για την επιβολή των διασφαλιστικών μέτρων, σε περίπτωση που η φορολογική διοίκηση διαπιστώνει «μη απόδοση, ανακριβή απόδοση, συμψηφισμό, έκπτωση ή διακράτηση ΦΠΑ, ΦΚΕ, φόρου ασφαλίστρων, παρακρατούμενων, επιρριπτόμενων φόρων, τελών και εισφορών», δεν περιλαμβάνονται τα πάσης φύσεως τέλη και εισφορές, αλλά μόνον αυτά που έχουν κατά νόμο τον χαρακτήρα παρακρατούμενου ή επιρριπτόμενου τέλους ή εισφοράς και αποδίδονται στο Δημόσιο ή άλλο δικαιούχο φορέα από πρόσωπο διαφορετικό από το βαρυνόμενο.....».

Επειδή, τα τέλη χαρτοσήμου, και ειδικότερα τα τέλη χαρτοσήμου εκ δανείου, δεν έχουν το χαρακτήρα επιρριπτόμενου φόρου ή τέλους, καθώς δεν επιρρίπτονται σε βάρος άλλων προσώπων αλλά ούτε και στην κατανάλωση εν γένει, βαρύνουν δε αποκλειστικά τα συμβαλλόμενα μέρη κατά την υπό αυτών κατάρτιση των πράξεων και συναλλαγών που αποτελούν αντικείμενο του τέλους χαρτοσήμου. Επιπλέον, δεν αποτελούν ούτε παρακρατούμενο φόρο ή τέλος, καθώς υπόχρεοι για την απόδοσή τους στο Δημόσιο είναι τα κατά νόμον υποκείμενα στα τέλη χαρτοσήμου πρόσωπα, ήτοι οι συμβαλλόμενοι στην κατάρτιση των υπαγόμενων στα τέλη χαρτοσήμου συναλλαγών, τα οποία κατά την καταβολή των τελών χαρτοσήμου στο Δημόσιο εκπληρώνουν ίδια φορολογική υποχρέωση, και όχι φορολογική υποχρέωση τρίτου.

Επειδή κατά τα ανωτέρω, η παράβαση που αναφέρεται στην προσβαλλόμενη πράξη και στη σχετική από/2016 Ειδική Έκθεση Ελέγχου, λόγω της οποίας επιβλήθηκαν τα επίμαχα μέτρα διασφάλισης των συμφερόντων του Δημοσίου εις βάρος της προσφεύγουσας, ήτοι η μη απόδοση τελών χαρτοσήμου πλέον εισφοράς ΟΓΑ, σύμφωνα με τις διατάξεις των άρθρων 14 παρ. 1 και 15 παρ. 1^α του Κ.Τ.Χ. (ΦΕΚ Α 239/28.07.1931), δεν εμπίπτει στο πεδίο εφαρμογής των διατάξεων της παρ. 5 του άρθ. 46 του ν.4174/2013, όπως ισχύει.

Επειδή, η Δ.Ο.Υ. ΦΑΕ Αθηνών δεν προέβη στην άρση των επίμαχων διασφαλιστικών μέτρων που εφαρμόστηκαν εις βάρος της προσφεύγουσας με την προσβαλλόμενη υπ' αριθ. πρωτ./2016 πράξη της, ούτε στα πλαίσια της διαδικασίας επιγενόμενης ακρόασης σύμφωνα με

την παρ. 3 του άρθρου 6 του Κώδικα Διοικητικής Διαδικασίας (ν. 2690/1999), την παρ. 1 του άρθρου 4 της ΠΟΛ 1282/2013 Απόφασης του Γενικού Γραμματέα Δημοσίων Εσόδων και τις διατάξεις της ΠΟΛ 1103/20.4.2012 Εγκυκλίου της Διεύθυνσης Παρακολούθησης Νομικών Υποθέσεων Ελέγχου και Αναγκαστικής Είσπραξης στην περίπτωση ιν του άρθρου 3 της οποίας ορίζεται ότι «Στις περιπτώσεις που με βάση τις έγγραφες απόψεις του υπόχρεου αποδειχθεί ότι δεν πληρούνται για οποιονδήποτε λόγο οι προϋποθέσεις για την σε βάρος του εφαρμογή των μέτρων διασφάλισης των συμφερόντων του Δημοσίου.....εκδίδεται από την αρμόδια αρχή τροποποιητική ενέργεια, βάσει της οποίας ο υπόχρεος απαλλάσσεται των εν λόγω μέτρων και η οποία κοινοποιείται αντιστοίχως στους αποδέκτες της αρχικής ενέργειας.». Σημειωτέον ότι η προσφεύγουσα είχε υποβάλει στη Δ.Ο.Υ. ΦΑΕ Αθηνών το με αριθ. πρωτ./2016 έγγραφο απόψεων, ανταποκρινόμενη στην υπ' αριθ./2016 κλήση προς ακρόαση κατ' άρθρο 6 ν.2690/1999, που της κοινοποιήθηκε με την υπ' αριθ./2016 έκθεση επίδοσης, αιτούμενη την άρση των σε βάρος της ληφθέντων διασφαλιστικών μέτρων λόγω μη συνδρομής των κατ' άρθρο 46 παρ. 5 του ν.4174/2013 προϋποθέσεων για την επιβολή τους, ενόψει του ότι το τέλος χαρτοσήμου, μη αποτελούν φόρο παρακρατούμενο ή επιρριπτόμενο, δεν εμπίπτει στο πεδίο εφαρμογής της ως άνω διάταξης.

Επειδή, σύμφωνα και με τις διατάξεις του άρθρου 4 της ΠΟΛ 1002/2013 (ΦΕΚ Β'55/16.1.2014) Απόφασης του Γενικού Γραμματέα Δημοσίων Εσόδων, δεν κρίνεται απαραίτητη η κλήση της προσφεύγουσας σε ακρόαση.

Αποφασίζουμε

Την ακύρωση της με αριθ. πρωτοκόλλου/2016 πράξης του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. ΦΑΕ Αθηνών, με την οποία εφαρμόστηκαν τα μέτρα διασφάλισης των συμφερόντων του Δημοσίου, σε βάρος α)της ανώνυμης εταιρείας με την επωνυμία «.....» (Α.Φ.Μ.), β)του (Α.Φ.Μ.) ως Προέδρου αυτής απόέως, γ)του(Α.Φ.Μ.) ως Αντιπροέδρου αυτής απόέωςκαι δ)του(Α.Φ.Μ.), ως Μέλους αυτής απόέως

Ακριβές Αντίγραφο

**ΜΕ ΕΝΤΟΛΗ ΤΟΥ ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΥ
ΤΗΣ Δ/ΝΣΗΣ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ**

**Ο ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΣ
ΤΗΣ ΥΠΟΔΙΕΥΘΥΝΣΗΣ ΝΟΜΙΚΩΝ
ΘΕΜΑΤΩΝ**

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