



**ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ
ΥΠΟΥΡΓΕΙΟ ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΩΝ
ΓΕΝΙΚΗ ΓΡΑΜΜΑΤΕΙΑ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΕΣΟΔΩΝ
ΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ
ΥΠΟΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ ΚΑΙ ΝΟΜΙΚΗΣ
ΥΠΟΣΤΗΡΙΞΗΣ
ΤΜΗΜΑ Β4΄ ΝΟΜΙΚΗΣ ΥΠΟΣΤΗΡΙΞΗΣ**

Θεσσαλονίκη, 3/11/2016

Αριθμός απόφασης: 336

Ταχ. Δ/ση : Εγνατία 45
Ταχ. Κώδικας : 546 30 - Θεσσαλονίκη
Τηλέφωνο : 2313333255
ΦΑΞ : 2313333258

ΑΠΟΦΑΣΗ

Ο ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΣ ΤΗΣ ΔΙΕΥΘΥΝΣΗΣ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ

Έχοντας υπ' όψη:

1. Τις διατάξεις :
 - α. Του άρθρου 63 του ν. 4174/2013 (ΦΕΚ Α΄ 170).
 - β. Της παρ.3 του άρθρου 47 του Ν 4331/2015 (ΦΕΚ Α΄ 69).
 - γ. Του άρθρου 59 του πδ 111/2014 (Α΄ 178) «Οργανισμός του Υπουργείου Οικονομικών».
 - δ. Της αριθ. Δ6Α1118225 ΕΞ 2013/24.07.2013 Απόφασης του Γενικού Γραμματέα Δημοσίων Εσόδων του Υπουργείου Οικονομικών (ΦΕΚ Β΄ 1893) «Καθορισμός της διάρθρωσης και των αρμοδιοτήτων της Υπηρεσίας Εσωτερικής Επανεξέτασης της Γενικής Γραμματείας Δημοσίων Εσόδων, καθώς και απαραίτητων λεπτομερειών λειτουργίας αυτής».
 - ε. Της αριθ. Δ6Α1198069 ΕΞ 2013/30.12.2013 Απόφασης του Γενικού Γραμματέα Δημοσίων Εσόδων του Υπουργείου Οικονομικών (ΦΕΚ Β΄ 3367) «Μετονομασία και ανακαθορισμός των αρμοδιοτήτων και της εσωτερικής διάρθρωσης της Υπηρεσίας Εσωτερικής Επανεξέτασης της Γενικής Γραμματείας Δημοσίων Εσόδων του Υπουργείου Οικονομικών».
 - στ. Της αριθ. Δ.ΟΡΓ.Α. 1159205ΕΞ2014 Απόφασης της Γενικής Γραμματείας Δημοσίων Εσόδων του Υπουργείου Οικονομικών (ΦΕΚ Β3250/4-12-2014) «Τροποποίηση και συμπλήρωση της αριθμ. Δ6Α 1058824ΕΞ2014/8-4-2014 απόφασης του Γενικού Γραμματέα Δημοσίων Εσόδων του Υπουργείου Οικονομικών, ως προς τις Διευθύνσεις Στρατηγικού Σχεδιασμού και Οικονομικής Διοίκησης, Επίλυσης Διαφορών και Εφαρμογής της Φορολογικής Πολιτικής και Νομοθεσίας».
 - ζ. Της αριθμ. Δ.ΟΡΓ.Α 1006534ΕΞ2014 Απόφασης του Γενικού Γραμματέα Δημοσίων Εσόδων του Υπουργείου Οικονομικών (ΦΕΚ Β165/19-1-2015) «Ανακαθορισμός της καθ' ύλην αρμοδιότητας και του χρόνου έναρξης λειτουργίας του Αυτοτελούς Τμήματος Επανεξέτασης της Διεύθυνσης Επίλυσης Διαφορών της Γενικής Γραμματείας Δημοσίων Εσόδων, καθώς και του χρόνου έναρξης λειτουργίας του Αυτοτελούς Τμήματος Επανεξέτασης, Νομικής και Διοικητικής Υποστήριξης της ίδιας Διεύθυνσης και της καθ' ύλην αρμοδιότητας του Γραφείου Επανεξέτασης του ίδιου Τμήματος».

η. Της αριθμ. Δ.ΟΡΓ.Α 1118063 ΕΞ2016/5-8-2016 (ΦΕΚ Β΄ 2562/19-8-2016) Απόφασης του Γενικού Γραμματέα της Γ.Γ.Δ.Ε «Τροποποίηση της αριθμ. Δ6Α1058824ΕΞ 2014/8-4-2014 (Β΄865,1079 &1846) απόφασης της Γενικού Γραμματέα Δημοσίων Εσόδων του Υπουργείου Οικονομικών ως προς τις Διευθύνσεις Επίλυσης Διαφορών και Εσωτερικού Ελέγχου της Γενικής Γραμματείας Δημοσίων Εσόδων».

θ. Της αριθμ. ΔΕΔ 1126366 ΕΞ 2016/30.8.2016 (ΦΕΚ Β΄2759/1.9.2016) Απόφασης του Προϊσταμένου της ΔΕΔ περί παροχής εξουσιοδότησης υπογραφής.

ι. Της ΠΟΛ 1002/31.12.2013 Απόφασης του Γενικού Γραμματέα Δημοσίων Εσόδων (ΦΕΚ Β΄ 55/16-1-2014).

2. Την ΠΟΛ 1069/4-3-2014 Εγκύκλιο της Γενικής Γραμματείας Δημοσίων Εσόδων του Υπουργείου Οικονομικών.

3. Την με αριθμό πρωτοκόλλου «...»/4-10-2016 ενδικοφανή προσφυγή της πτωχής εταιρείας με την επωνυμία «...», ΑΦΜ «...», με έδρα στη Βέροια, «...», διά του τελευταίου διαχειριστή αυτής, «...», με ΑΦΜ «...», κατά των ακόλουθων πράξεων του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Βέροιας: α) της με αριθ. πρωτ. «...»/1-8-2016 Οριστικής Πράξης Διορθωτικού Προσδιορισμού Φόρου Εισοδήματος, οικονομικού έτους 2008, β) της με αριθ. πρωτ. «...»/1-8-2016 Οριστικής Πράξης Επιβολής Προστίμου επί Παραβάσεων Τήρησης Βιβλίων και Έκδοσης Στοιχείων, διαχειριστικής περιόδου 2007, γ) της με αριθ. πρωτ. «...»/26-8-2016 Πράξης Επιβολής Προστίμου επί Παραβάσεων Τήρησης Βιβλίων και Έκδοσης Στοιχείων, φορολογικού έτους 2015, δ) της με αριθ. πρωτ. «...»/1-8-2016 Οριστικής Πράξης Διορθωτικού Προσδιορισμού Φ.Π.Α., διαχειριστικής περιόδου 2007.

4. Το ταυτόριθμο αίτημα αναστολής της εταιρείας με την επωνυμία «...», ΑΦΜ «...», με έδρα στη Βέροια, «...», διά του τελευταίου διαχειριστή αυτής, «...», με ΑΦΜ «...», κατά των ανωτέρω πράξεων του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Βέροιας και τα προσκομιζόμενα με αυτήν σχετικά έγγραφα.

5. Τις απόψεις της ανωτέρω φορολογικής αρχής.

6. Την εισήγηση του ορισθέντος υπαλλήλου του Τμήματος Β4΄-Νομικής Υποστήριξης, όπως αποτυπώνεται στο σχέδιο της απόφασης.

Επί του με αριθμό πρωτοκόλλου «...»/4-10-2016 αιτήματος αναστολής καταβολής του ποσοστού πενήντα τοις εκατό (50%) του αμφισβητούμενου ποσού των ανωτέρω πράξεων, το οποίο κατατέθηκε εκπρόθεσμα, και μετά τη μελέτη και την αξιολόγηση όλων των υφιστάμενων στον σχετικό φάκελο εγγράφων και των προβαλλόμενων λόγων του αιτήματος αναστολής, επαγόμαστε τα ακόλουθα:

Επειδή, κατά τη διάταξη της παρ. 1 του άρθρου 63 του ν. 4174/2013, ορίζεται ότι: «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 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, 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 του ν. 4174/2013: «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... Τυχόν αναστολή της πληρωμής δεν απαλλάσσει τον υπόχρεο από την υποχρέωση καταβολής των τόκων λόγω εκπρόθεσμης καταβολής του φόρου».

Επειδή, κατά τις διατάξεις της παρ. 1 του άρθρου 2 της ΠΟΛ 1002/2014 ορίζεται ότι : «1....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 τις ως άνω διατάξεις, η ενδικοφανής προσφυγή κατά πράξεων των φορολογικών αρχών και το αίτημα αναστολής καταβολής του ποσοστού πενήντα τοις εκατό (50%) του αμφισβητούμενου ποσού των πράξεων αυτών υποβάλλονται εντός ανατρεπτικής προθεσμίας τριάντα (30) ημερών που αρχίζει από την κοινοποίηση των πράξεων.

Επειδή οι προσβαλλόμενες με την ενδικοφανή προσφυγή καταλογιστικές πράξεις επιδόθηκαν νόμιμα στον σύνδικο της πτώχευσης, σύμφωνα με τις σχετικές διατάξεις του Κώδικα Διοικητικής Δικονομίας, στις οποίες παραπέμπει η διάταξη του άρθρ. 5 παρ. 3 περ. δ' του Κώδικα Φορολογικής Διαδικασίας (ν. 4174/2013), την 2-9-2016, όπως αποδεικνύεται από τις οικείες εκθέσεις επίδοσης που περιέχονται στον διοικητικό φάκελο. Η νομιμότητα μάλιστα των επιδόσεων δεν θίγεται από το γεγονός ότι αυτές έλαβαν χώρα στο κατάστημα της φορολογικής αρχής, καθώς στο σώμα των σχετικών εκθέσεων περιέχεται η φράση «δεδομένου ότι αυτός (ο παραλαβών) συναίνεσε στην επίδοση», όπως, δε, προβλέπεται κατ' άρθρ. 47 παρ. 1 εδ. β' Κώδικα Διοικητικής Δικονομίας, «Αν η επίδοση διενεργηθεί σε τόπο ή χρόνο άλλο από εκείνον που προβλέπεται για κάθε περίπτωση, είναι άκυρη μόνο αν δεν συναινεί το πρόσωπο προς το οποίο αυτή γίνεται».

Επειδή η ίδια η αιτούσα, στο αιτητικό της ενδικοφανούς προσφυγής – αίτησης αναστολής της, ομολογεί ότι της κοινοποιήθηκαν οι προσβαλλόμενες καταλογιστικές πράξεις την 2/9/2016, ήτοι αναγνωρίζει –και πάντως δεν αμφισβητεί- τη νομιμότητα των γενόμενων ως άνω επιδόσεων στον σύνδικο της πτώχευσης.

Επειδή, συνεπώς, η ενδικοφανής προσφυγή και το υπό κρίση αίτημα αναστολής καταβολής του ποσοστού πενήντα τοις εκατό (50%) του αμφισβητούμενου ποσού υποβλήθηκαν εκπρόθεσμα την 4-10-2016, ήτοι μετά την πάροδο της προθεσμίας των τριάντα (30) ημερών από την κοινοποίηση των προσβαλλόμενων με την ενδικοφανή προσφυγή πράξεων.

Επειδή, εξάλλου, σύμφωνα με την ΠΟΛ1002/2014 Απόφαση (άρθρο 3 παρ. 3), «Ειδικότερα, η ενδικοφανής προσφυγή ασκείται, προκειμένου για σχολάζουσα κληρονομιά από τον κηδεμόνα, για επιδικία από τον προσωρινό διαχειριστή, για μεσεγγύηση από το μεσεγγυούχο, για πτωχεύσαντα από το σύνδικο, για ανήλικο από τον ασκούντα τη γονική μέριμνα ή τον επίτροπο και επί πλειόνων από τον έναν από αυτούς ή γι' αυτόν που τελεί σε δικαστική συμπαράσταση από το δικαστικό συμπαραστάτη και προκειμένου για θανόντα φορολογούμενο από τους κληρονόμους του και εν γένει από κάθε πρόσωπο του άρθρου 64 παρ. 1 του Κώδικα Διοικητικής Δικονομίας».

Επειδή, άλλωστε, με τη διάταξη του άρθρου 17 παρ. 1 ν. 3588/2007 (Πτωχευτικός Κώδικας) ορίζεται ότι: «Ο οφειλέτης δεν νομιμοποιείται μετά την κήρυξη της πτώχευσης σε δίκες που αφορούν την Πτωχευτική περιουσία. Μόνο σε περίπτωση κατεπείγοντος και αδράνειας του συνδίκου νομιμοποιείται, κατ' εξαίρεση, στη λήψη των αναγκαίων μέτρων για την προστασία της πτωχευτικής περιουσίας...». Όπως προβλέπεται δε κατ' άρθρ. 24 παρ. 3 & 4 Κώδικα Διοικητικής Δικονομίας, «3. Αν το πρόσωπο δεν έχει δικανική ικανότητα για τη διενέργεια διαδικαστικών πράξεων αποφασίζει ο νόμιμος αντιπρόσωπός του. 4. Κατ' εξαίρεση, για να αποτραπεί τυχόν επικείμενος κίνδυνος, επιτρέπεται και σε μη ικανό πρόσωπο να αποφασίζει για τη διενέργεια διαδικαστικών πράξεων ύστερα από άδεια του προέδρου του συμβουλίου, ή του δικαστή, που διευθύνει το δικαστήριο ενώπιον του οποίου πρόκειται να εισαχθεί ή εκκρεμεί η υπόθεση».

Επειδή, όπως συνάγεται από την αδιάστικτη διατύπωση των ανωτέρω διατάξεων και έχει κριθεί και από την Ολομέλεια του ΣτΕ (Απόφ. 1375/2013), από την κήρυξη της πτώχευσης μέχρι την παύση των εργασιών της, ο πτωχεύσας, στις δίκες που αφορούν την πτωχευτική περιουσία, παύει καταρχήν να νομιμοποιείται ενεργητικώς και παθητικώς, εκπροσωπείται δε από τον σύνδικο δυνάμενος μόνο κατ' εξαίρεση να ασκήσει ένδικα βοηθήματα και μέσα υπό τους όρους του άρθρου 24 παρ. 4 Κ.Δ.Δ., δηλαδή για να αποτραπεί επικείμενος κίνδυνος, λόγω της αδράνειας ή της αδυναμίας του συνδίκου της πτώχευσης να ενεργήσει δικαστικώς. Σύμφωνα δε με την υπ' αριθ. 302/2009 Γνωμοδότηση Ν.Σ.Κ., η οποία εκδόθηκε μεν βάσει του προ της θέσπισης της κατ' άρθρ. 63 ν. 4174/2013 ενδικοφανούς προσφυγής νομοθετικού καθεστώτος, ωστόσο αφορά και την περίπτωση του διοικητικού συμβιβασμού επί φορολογικών πράξεων, που προσομοιάζει στην ενδικοφανή διαδικασία, μετά την κήρυξη της πτώχευσης δικαίωμα άσκησης προσφυγής και υποβολής πρότασης διοικητικής επίλυσης της διαφοράς (διοικητικός ή δικαστικός συμβιβασμός) έχει μόνον ο σύνδικος της πτώχευσης, μόνο δε κατ' εξαίρεση, σε περίπτωση κατεπείγοντος και αδράνειας του συνδίκου της πτώχευσης, νομιμοποιείται ο ίδιος ο πτωχός στη λήψη των αναγκαίων μέτρων για την προστασία της πτωχευτικής περιουσίας και των συμφερόντων του, ασκώντας προσφυγή κατά των πράξεων της φορολογικής αρχής ή υποβάλλοντας πρόταση διοικητικής επίλυσης της διαφοράς.

Επειδή, εν προκειμένω το αίτημα αναστολής υποβάλλεται από την ίδια την τελούσα σε πτώχευση εταιρεία, η οποία, μολοντί επικαλείται τη συνδρομή επικείμενου κινδύνου, ωστόσο περιορίζεται σε παράθεση νομικών διατάξεων από τις οποίες δήθεν αντλεί τη νομιμοποίησή της, χωρίς κατ' ελάχιστον να εξειδικεύει τα πραγματικά περιστατικά που στοιχειοθετούν την επικαλούμενη αδράνεια του συνδίκου (βλ. ΣτΕ 399/2012).

Επειδή, εν όψει των ανωτέρω, το υπό κρίση αίτημα αναστολής καταβολής του ποσοστού πενήντα τοις εκατό (50%) του αμφισβητούμενου ποσού θα πρέπει να απορριφθεί τόσο ως εκπροθέσμως υποβληθέν όσο και λόγω έλλειψης έννομου συμφέροντος στο πρόσωπο της αιτούσας πτωχής εταιρείας.

Α π ο φ α σ ί ζ ο υ μ ε

την απόρριψη του αιτήματος αναστολής καταβολής του ποσοστού πενήντα τοις εκατό (50%) του αμφισβητούμενου ποσού των προσβαλλόμενων πράξεων του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Βέροιας, ήτοι του ποσού των 109.131,52 ευρώ (218.263,04 ευρώ X 50%).

**ΜΕ ΕΝΤΟΛΗ ΤΟΥ ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΥ ΤΗΣ
ΔΙΕΥΘΥΝΣΗΣ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ
Ο ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΣ ΤΗΣ ΥΠΟΔΙΕΥΘΥΝΣΗΣ
ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ ΚΑΙ ΝΟΜΙΚΗΣ ΥΠΟΣΤΗΡΙΞΗΣ**

α.α.

ΚΥΡΑΤΣΑ ΜΑΒΙΝΙΔΟΥ