



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ
ΥΠΟΥΡΓΕΙΟ ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΩΝ
ΓΕΝΙΚΗ ΓΡΑΜΜΑΤΕΙΑ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΕΣΟΔΩΝ
ΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ
ΥΠΟΔ/ΝΣΗ ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ
ΤΜΗΜΑ ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ Α6

Ταχ. Δ/ση : Αριστογείτονος 19
Ταχ. Κώδικας : 176 71 - Καλλιθέα
Τηλέφωνο : 2131604-563
ΦΑΞ : 2131604-566

Καλλιθέα

23.09.2016

Αριθμός απόφασης: 3211

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 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».

γ. 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».

δ. 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 αριθμ. Δ.Ε.Δ. 1126366 ΕΞ 2016/30.08.2016 (ΦΕΚ 2759 / τ. Β' / 01.09.2016) Απόφαση του Προϊσταμένου της Διεύθυνσης Επίλυσης Διαφορών.

4. Την από και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανή προσφυγή του , ΑΦΜ , κατοίκου , κατά της υπ' αριθμ..... αρνητικής απάντησης του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Λάρισας στην υπ' αριθμ..... αίτηση του προσφεύγοντα περί έκδοσης πιστοποιητικού φορολογικής ενημερότητας και τα προσκομιζόμενα με αυτήν σχετικά έγγραφα.

5. Την υπ' αριθμ. αρνητική απάντηση του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Φ.Α.Ε. Λάρισας στην υπ' αριθμ..... αίτηση του προσφεύγοντα περί έκδοσης πιστοποιητικού φορολογικής ενημερότητας , της οποίας ζητείται η ακύρωση.
6. Τις απόψεις της ανωτέρω φορολογικής αρχής.
7. Την εισήγηση του ορισθέντος υπαλλήλου του Α6 τμήματος της Υπηρεσίας μας, όπως αποτυπώνεται στα σχέδια..

Επί της από και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανούς προσφυγής του , η οποία κατατέθηκε εμπρόθεσμα και μετά την μελέτη και την αξιολόγηση όλων των υφιστάμενων στο σχετικό φάκελο εγγράφων και των προβαλλόμενων λόγων της ενδικοφανούς προσφυγής, επαγόμαστε τα ακόλουθα:

Με την υπ' αριθμ. απάντηση επί της υπ' αριθμ. αίτησης χορήγησης φορολογικής ενημερότητας του προσφεύγοντα, ο Προϊστάμενος της Δ.Ο.Υ. Λάρισας γνωρίζει στον προσφεύγοντα ότι :

1. Στο ατομικό ΑΦΜ υπάρχουν βεβαιωμένες και ληξιπρόθεσμες οφειλές ύψους 203.684,86 ευρώ.
2. Με το αριθ. έγγραφο του Δήμου Λαρισαίων έγινε δέσμευση της χορήγησης ΑΦΕ.
3. Με την αριθ. πράξη διασφάλισης των συμφερόντων του δημοσίου (Άρθρο 46 του Ν. 4174/2013 και ΠΟΛ 1282/31-12-2013)» του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Βόλου κατά της εταιρείας «.....» ΑΦΜ έγινε δέσμευση της χορήγησης ΑΦΕ στον προσφεύγοντα ως ειδικό πληρεξούσιο ,αντιπρόσωπο και αντίκλητο αυτής, κατά την ελεγχόμενη χρήση 2005. .
4. Σύμφωνα με το ηλεκτρονικό σύστημα **TAXIS** είναι συνυπεύθυνος για τα χρέη των κάτωθι εταιρειών :
 - «.....» Α.Φ.Μ ,ως Δ/νων Σύμβουλος για το διάστημα από 1/04/99 έως 07/04/2003 για ποσό 687.917,26 ευρώ ,πλέον των προσαυξήσεων που αφορά χρέη από ΦΠΑ κατόπιν ελέγχου.
 - «.....» Α.Φ.Μ ως Δ/νων Σύμβουλος για το διάστημα από 05/07/2002 έως 08/09/2004 για ποσό 19.233,58 ευρώ ,πλέον των προσαυξήσεων που αφορά χρέη από ΦΠΑ κατόπιν ελέγχου για την χρήση 2004
 - «.....» Α.Φ.Μως διαχ/στής από 18/01/2012 'εως 07/012/2014 για το ποσό 1.300,20 ευρώ πλέον των προσαυξήσεων που αφορά ΦΠΑ χρεωστικών δηλώσεων χρήσης 2014.

- «.....» Α.Φ.Μ ως διαχ/στής από 02/09/2003 η οποία δεν έχει υποβάλλει δηλώσεις Φόρου Εισοδήματος για το οικον. 2011 και εκκαθ.δηλώσεις ΦΠΑ για τις χρήσεις 202 και 2013.

Ο προσφεύγων , με την υπό κρίση ενδικοφανή ζητά, την ακύρωση της με αριθμ. πρωτ. απάντησης/απόφασης του Προϊσταμένου της Α΄ Δ.Ο.Υ. Λάρισας περί μη χορήγησης Αποδεικτικού Φορολογικής Ενημερότητας κατά το μέρος που εδράζεται στο ότι: «... **3. Με το αριθμ. έγγραφο της Δ.Ο.Υ. Α΄ Βόλου έγινε δέσμευση της χορήγησης ΑΦΕ**», ακυρουμένης και της με αριθμ. (και αρ. πρωτ.) «ΠΡΑΞΗΣ ΔΙΑΣΦΑΛΙΣΗΣ ΤΩΝ ΣΥΜΦΕΡΟΝΤΩΝ ΤΟΥ ΔΗΜΟΣΙΟΥ (Άρθρο 46 του Ν. 4174/2013 και ΠΟΛ 1282/31-12-2013)» του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Βόλου, προβάλλοντας τους παρακάτω ισχυρισμούς :

- Η πράξη διασφάλισης των συμφερόντων του δημοσίου (άρθρο 46 του ν. 4174/2013 και πολ 1282/31-12-2013), στην οποία ερείδεται η προσβαλλόμενη απάντηση περι χορήγησης ΑΦΕ, τυγχάνει παράνομη και ακυρωτέα ως μη νομίμως αιτιολογημένη
- Ουδεμία πράξη ως πληρεξούσιος ενήργησε και ούτε η εκδούσα Αρχή επικαλείται η αποδεικνύει κάτι τέτοιο.
- Αντιβαίνει σε κάθε Αρχή Δικαίου και ιδίως στην αρχή της αναλογικότητας
- Δεν είναι νόμιμη η επέκταση της ευθύνης των τρίτων και ότι δεν φέρει ουδεμία ευθύνη για τα χρέη της «.....».
- Παραβιάζεται η συνταγματική αρχή της ισότητας

Επειδή, με τις διατάξεις της παρ. **6 του άρθ. 26 του ν.1882/1990**, όπως ισχύει, ορίζεται ότι: «6. Για την έκδοση του αποδεικτικού φορολογικής ενημερότητας, που αναφέρεται στην παράγραφο 3 του παρόντος άρθρου, λαμβάνονται υπόψη και οι οφειλές προς κοινότητες - δήμους και Νομαρχιακή Αυτοδιοίκηση. Με κοινές αποφάσεις των Υπουργών Εσωτερικών, Δημόσιας Διοίκησης και Αποκέντρωσης και Οικονομικών, που δημοσιεύονται στην Εφημερίδα της Κυβερνήσεως, ορίζεται το ύψος των οφειλών αυτών, κάτω από το οποίο δεν παρεμποδίζεται η έκδοση του παραπάνω αποδεικτικού, η διαδικασία ενημέρωσης της αρμόδιας για τη φορολογία εισοδήματος Δ.Ο.Υ. του υποχρέου από το δικαιούχο δήμο-κοινότητα ή Νομαρχιακή Αυτοδιοίκηση, καθώς και η αντίστροφη ενημέρωση κατά την εξέταση αιτήματος χορήγησης του αποδεικτικού και το ύψος της δαπάνης που εισπράττεται από το Δημόσιο για τη λειτουργία αυτή. [...]».

Επειδή, με την αριθ. **45081/30-10-1997 ΚΥΑ των Υπουργών Εσωτερικών, Δημ. Διοίκησης και Αποκέντρωσης και Οικονομικών** ορίζεται ότι: «1. Κάθε φύσεως βασικές οφειλές προς Δήμους, Κοινότητες και Νομαρχιακές Αυτοδιοικήσεις που υπερβαίνουν το ποσό των εκατόν χιλιάδων (100.000) δραχμών κατά υπόχρεο, λαμβάνονται υπόψη από τις αρμόδιες για τη φορολογία εισοδήματος Δ.Ο.Υ. των οφειλετών για τη χορήγηση αποδεικτικού φορολογικής ενημερότητας, εφόσον έχει γίνει σχετική ενημέρωση, με ευθύνη των δικαιούχων δήμων, κοινοτήτων και νομαρχιακών αυτοδιοικήσεων. [...].

3. Η αρμόδια Δ.Ο.Υ. φορολογίας εισοδήματος του οφειλέτη μόλις παραλάβει το έγγραφο για τη δέσμευση χορήγησης του αποδεικτικού ενημερότητας, το καταχωρεί στη μερίδα του οφειλέτη. Σε κάθε αίτηση του οφειλέτη για τη χορήγηση αποδεικτικού ενημερότητας, [...], λαμβάνονται υπόψη και οι οφειλές προς δήμους, κοινότητες και νομαρχιακές αυτοδιοικήσεις, για τις οποίες έχει ενημερωθεί η Δ.Ο.Υ. Ακόμη και στην περίπτωση που ο αιτών το αποδεικτικό ενημερότητας, είναι ενήμερος για τα χρέη του προς το Δημόσιο, το αποδεικτικό ενημερότητας δεν χορηγείται αν προηγουμένως δεν γίνει άρση της δέσμευσης χορήγησής του με νεώτερο έγγραφο της ίδιας Υπηρεσίας που έχει στείλει το αρχικό έγγραφο. [...].

4. Σε όσες περιπτώσεις έχει δεσμευθεί η χορήγηση αποδεικτικού ενημερότητας με έγγραφη ενημέρωση της αρμόδιας Δ.Ο.Υ. του υπόχρεου, η δέσμευση αυτή αίρεται στις παρακάτω περιπτώσεις:

α) με την ολική εξόφληση της οφειλής

β) με τη χορήγηση διευκόλυνσης τμηματικής καταβολής από τα κατά νόμο αρμόδια όργανα και τη συμμόρφωση σ' αυτήν του οφειλέτη

γ) με την αναστολή πληρωμής που χορηγείται από τα ίδια ως άνω όργανα ή δικαστήρια

δ) με τη διαγραφή (με οποιαδήποτε διαδικασία) της οφειλής.».

Σημειώνουμε ότι με την ΠΟΛ. 1045/98 του Υπ. Οικονομικών δόθηκαν οδηγίες για την εφαρμογή της ως άνω ΚΥΑ.

Επειδή, με τις διατάξεις του άρθ. **12 παρ. 3 του Ν.4174/2013** ορίζεται ότι: «3. Η Φορολογική Διοίκηση δύναται να μη χορηγεί αποδεικτικό ενημερότητας εάν ο φορολογούμενος έχει ληξιπρόθεσμες οφειλές σε άλλη αρχή του δημόσιου τομέα. Με απόφαση του Γενικού Γραμματέα ορίζεται η διαδικασία που ακολουθούν οι ανωτέρω αρχές για να ενημερώνουν τη Φορολογική Διοίκηση σχετικά με φορολογούμενους που έχουν ληξιπρόθεσμες οφειλές προς αυτές, καθώς και κάθε αναγκαία λεπτομέρεια για την εφαρμογή της παρούσας παραγράφου.».

Επιπλέον, με τις διατάξεις του άρθ. 66 παρ. 20 του ίδιου νόμου, ορίζεται ότι: «20. Η κοινή απόφαση με αριθμό 45081/30.10.1997 των Υπουργών Εσωτερικών και Οικονομικών που έχει εκδοθεί κατ' εξουσιοδότηση της παρ. 6 του άρθρου 26 του ν. 1882/1990 (Α' 43) εξακολουθεί να ισχύει μέχρι την κατάργησή της.».

Επειδή, στις διατάξεις της παρ. 3 του άρθ. 3 της ΠΟΛ 1274/2013 Απόφασης του Γενικού Γραμματέα Δημοσίων Εσόδων ορίζεται ότι: «3. Για να χορηγηθεί αποδεικτικό ενημερότητας πρέπει να μην υπάρχει εντολή δέσμευσης χορήγησης από Τελωνείο ή άλλη Αρχή ή κατά τις διατάξεις των άρθρων 14 του ν. 2523/1997 και 46 του ν. 4174/2013.».

Επειδή σύμφωνα με τη διάταξη του άρθρου 46 παρ. 5, 6 του Ν. 4174/2013, , ορίζεται ότι: «...5. Εφόσον η Φορολογική Διοίκηση διαπιστώνει παραβάσεις φοροδιαφυγής κατά την έννοια των περιπτώσεων β' και γ' της παρ. 1 του άρθρου 55, και ανεξαρτήτως των χρηματικών ορίων που τίθενται στο δεύτερο εδάφιο της περίπτωσης β', αθροιστικά άνω του ποσού των εκατό πενήντα χιλιάδων (150.000) ευρώ ή κατά την έννοια των περιπτώσεων δ' και ε' της παρ.1 του άρθρου 55 του Κώδικα εφόσον η αξία των συναλλαγών των φορολογικών στοιχείων υπερβαίνει αθροιστικά το ποσό των τριακοσίων χιλιάδων (300.000) ευρώ, μπορεί, βάσει ειδικής έκθεσης ελέγχου, να επιβάλλει σε βάρος του 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 παραβάτη. Το μη χρηματικό περιεχόμενο θυρίδων και οι μη χρηματικές παρακαταθήκες, δεσμεύονται στο σύνολο τους.

6. Τα μέτρα της παραγράφου 5 επιβάλλονται σωρευτικά σε βάρος των ομορρύθμων εταιριών 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 τέλεση της παράβασης και εφεξής, ανεξάρτητα αν έχουν αποβάλει την ιδιότητα αυτή στην περίπτωση οποιασδήποτε παράβασης φοροδιαφυγής των περιπτώσεων β' και γ' της παρ. 1 του άρθρου 55, και ανεξαρτήτως των χρηματικών ορίων που τίθενται στο δεύτερο εδάφιο της περίπτωσης β', και κατά την τέλεση αυτής στην περίπτωση οποιασδήποτε παράβασης φοροδιαφυγής των περιπτώσεων δ' και ε' της παρ. 1 του άρθρου

55 του Κώδικα. 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, εφαρμοζομένων αναλογικά των οριζομένων στην παρ. 4 του ιδίου άρθρου...», ενώ σύμφωνα με τη διάταξη του άρθρου 55 παρ. 1 περ. β' του Ν. 4174/2013, όπως τροποποιήθηκε και ισχύει κατά το επίδικο χρονικό διάστημα, ορίζεται ότι: «1. Για τους σκοπούς του Κώδικα, ως «φοροδιαφυγή» νοείται: α) ... β) η μη απόδοση, ανακριβής απόδοση, συμψηφισμός, έκπτωση ή διακράτηση φόρου προστιθέμενης αξίας και παρακρατούμενων και επιρριπτόμενων φόρων, τελών ή εισφορών, καθώς και η μη υποβολή δήλωσης ή η υποβολή ανακριβούς δήλωσης με σκοπό τη μη πληρωμή των παραπάνω φόρων τελών ή εισφορών, εφόσον προβλέπεται από τις διατάξεις της φορολογικής νομοθεσίας που αφορά φόρους που εμπίπτουν στο πεδίο εφαρμογής του Κώδικα. Για την εφαρμογή της παρούσας περίπτωσης, ως μη απόδοση, ανακριβής απόδοση, συμψηφισμός, έκπτωση ή διακράτηση θεωρείται η μη απόδοση, ανακριβής απόδοση, συμψηφισμός, έκπτωση ή διακράτηση, για κάθε φορολογικό έτος ή διαχειριστική περίοδο και για καθεμία φορολογία, τουλάχιστον δέκα χιλιάδων (10.000) ευρώ, εφόσον πρόκειται για φυσικά πρόσωπα ή υπόχρεους τήρησης απλογραφικών βιβλίων και τουλάχιστον εξήντα χιλιάδων (60.000) ευρώ, εφόσον πρόκειται για υπόχρεους τήρησης διπλογραφικών βιβλίων...».

Επειδή σύμφωνα με την ΠΟΛ. 1282/31-12-2013 "Προληπτικά ή διασφαλιστικά του δημοσίου συμφέροντος μέτρα άμεσου και επείγοντος χαρακτήρα σε περίπτωση φοροδιαφυγής, σύμφωνα με τις διατάξεις των παραγράφων 5, 6 και 7 του άρθρου 46 του Ν.4174/2013, εξειδίκευση των προσώπων σε βάρος των οποίων αυτά επιβάλλονται, καθορισμός των περιπτώσεων ολικής ή μερικής άρσης των μέτρων και μη εφαρμογής αυτών, προσδιορισμός χρόνου διατήρησής τους και άλλων ειδικότερων θεμάτων" και ειδικότερα σύμφωνα με το άρθρο 2 αυτής ορίζονται τα εξής: «Πρόσωπα σε βάρος των οποίων επιβάλλονται τα μέτρα 1. Τα μέτρα της παραγράφου 5 του άρθρου 46 του Ν.4174/2013 , επιβάλλονται σωρευτικά 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 πρόεδρους 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 το 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...»

Στο άρθρο 4 της ίδιας ως άνω ΠΟΛ 1282/31-12-2013 ορίζονται τα εξής: «*Διαδικασία εφαρμογής των μέτρων 1. Για την εφαρμογή των μέτρων της παραγράφου 5 του άρθρου 46 του Ν.4174/2013, όπως ισχύει, συντάσσεται άμεσα, από την αρμόδια για την έκδοση των οικείων πράξεων προσδιορισμού των φόρων, τελών και εισφορών μετά των τόκων και προστίμων φορολογική αρχή, πράξη διασφάλισης των συμφερόντων του Δημοσίου, σύμφωνα με την Ειδική Έκθεση Ελέγχου. Η πράξη αυτή καταχωρείται αυθημερόν στο ηλεκτρονικό σύστημα της Γενικής Γραμματείας Πληροφοριακών Συστημάτων (ΤΑΧΙΣ), προκειμένου να ενημερωθούν όλες οι φορολογικές αρχές, κοινοποιείται με αντίγραφο της σχετικής Ειδικής Έκθεσης Ελέγχου στον παραβάτη και στα πρόσωπα της παραγράφου 6 του Ν.4174/2013, όπως εξειδικεύονται με το άρθρο 2 της παρούσας και γνωστοποιείται άμεσα με οποιονδήποτε τρόπο στη Δ/νση Ελέγχων του Υπουργείου Οικονομικών, στο Ταμείο Παρακαταθηκών και Δανείων και στην Τράπεζα της Ελλάδος, η οποία υποχρεούται να ενημερώσει σχετικά τα λειτουργούντα στην Ελλάδα πιστωτικά ιδρύματα. Οι ανωτέρω υπηρεσίες και φορείς υποχρεούνται να εφαρμόσουν αμέσως τα μέτρα της παραγράφου 5 του άρθρου 46 του Ν.4174/2013, χωρίς καμία άλλη διαδικασία ή διατύπωση...».*

Τέλος, σύμφωνα με το άρθρο 5 της ως άνω ΠΟΛ 1282/31-12-2013 ορίζεται ότι: «*Ενδικοφανής προσφυγή και αίτημα αναστολής εφαρμογής των μέτρων ενώπιον της Υπηρεσίας Εσωτερικής Επανεξέτασης στο πλαίσιο της ειδικής διοικητικής Διαδικασίας 1. Κατά της πράξης διασφάλισης των συμφερόντων του Δημοσίου ο παραβάτης καθώς και τα πρόσωπα της παραγράφου 6 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. Η προθεσμία για την άσκηση ενδικοφανούς προσφυγής και η άσκησή της δεν αναστέλλουν την εφαρμογή των μέτρων. Ταυτόχρονα με την ενδικοφανή προσφυγή μπορεί να υποβληθεί και αίτημα αναστολής εφαρμογής των μέτρων...».*

Επειδή εν προκειμένω η επίμαχη και με αριθμ. (αριθμ. πρωτ.) πράξη διασφάλισης των συμφερόντων του Δημοσίου του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Βόλου, επί της οποίας, μεταξύ άλλων, ερείδεται η προσβαλλόμενη αρνητική απάντηση του Προϊσταμένου της Α΄

Δ.Ο.Υ. Λάρισας περί άρνησης χορήγησης ΑΦΕ, **κοινοποιήθηκε νόμιμα**, σύμφωνα με τη διάταξη του άρθρου 5 του Κ.Φ.Δ. σε συνδυασμό με τις οικείες διατάξεις των άρθρων 50, 51 και 55 του Κ.Δ.Δ., στον προσφεύγοντα, ως ειδικό πληρεξούσιο, αντιπρόσωπο και αντίκλητο της εταιρίας «.....», με Α.Φ.Μ., την, όπως προκύπτει από το από αποδεικτικό θυροκόλλησης αυτής μετά της με αριθμ. πρωτ. Ειδικής Έκθεσης Ελέγχου στην τελευταία δηλωθείσα στη φορολογική διοίκηση από τον ίδιο διεύθυνση κατοικίας του στη, ωστόσο ο προσφεύγων δεν άσκησε εντός της 30νθήμερης προθεσμίας τη προβλεπόμενη ενδικοφανή προσφυγή κατά της επίμαχης πράξης διασφάλισης των συμφερόντων του Δημοσίου, με την οποία ελήφθησαν, μεταξύ άλλων, και εις βάρος του αντιδίκου τα μέτρα της παρ. 5 του άρθρου 46 του Ν. 4174/2013.

Επειδή η εν λόγω πράξη νομίμως επιδόθηκε σε αυτόν και ειδικότερα θυροκολλήθηκε στην τελευταία δηλωθείσα από τον ίδιο διεύθυνση κατοικίας του σύμφωνα με το άρθρο 4 παρ. 1 της ΠΟΛ 1282/2013, ο προσφεύγων δε με την με αριθμ. πρωτ. αίτησή του προς τη Δ.Ο.Υ. Βόλου ζήτησε αντίγραφο της επίμαχης πράξης διασφάλισης και του αποδεικτικού επίδοσης αυτής, τα οποία και του χορηγήθηκαν αυθημερόν την (βλ. αριθμ. πρωτ. αίτηση του προσφεύγοντος και την με ημ/νία θεώρησης του γνησίου της υπογραφής εξουσιοδότηση προς τους λογιστές του), ως εκ τούτου σε κάθε περίπτωση είχε λάβει γνώση της εν λόγω πράξης διασφάλισης σε χρόνο προγενέστερο της κοινοποίησης της προσβαλλόμενης απάντησης του Προϊσταμένου της Α΄ Δ.Ο.Υ. Λάρισας, ωστόσο δεν άσκησε κατ' αυτής την προβλεπόμενη ενδικοφανή προσφυγή εντός της νόμιμης προθεσμίας, μολονότι η αρμόδια Δ.Ο.Υ. Βόλου με σχετική σημείωση επί της εν λόγω πράξης διασφάλισης γνωστοποίησε στον προσφεύγοντα τη δυνατότητα προσβολής της πράξης αυτής με άσκηση ενδικοφανούς προσφυγής.

Επειδή από επικοινωνία με την αρμόδια Δ.Ο.Υ. Βόλου, προκύπτει ότι ο προσφεύγων άσκησε εκπρόθεσμα (περίπου δέκα μήνες μετά την επίδοση σε αυτόν της πράξης διασφάλισης) τη με αριθμ. πρωτ. Δ.Ο.Υ. Βόλου ενδικοφανή προσφυγή κατά της επίμαχης πράξης διασφάλισης μολονότι είχε λάβει γνώση αυτής.

Επειδή όπως προκύπτει από τη με ημερομηνία θεώρησης Ειδική Έκθεση Ελέγχου άρθρου 46 Ν. 4174/2016 του ελεγκτή της Δ.Ο.Υ. Βόλου, η ελεγχόμενη επιχείρηση με την επωνυμία «.....» για τη διαχειριστική περίοδο

26/11/2004 έως 31/12/2005 υπέβαλλε ανακριβώς ως προς τα ποσά δήλωση και δεν απέδωσε στο Δημόσιο ποσό Φ.Π.Α. ύψους 566.959,97 ευρώ (χωρίς προσαυξήσεις), το οποίο υπερβαίνει το όριο που προβλέπει το άρθρο 46 παρ. 5 του Ν. 4174/2013 και συνεπώς ορθώς και νομίμως λήφθηκαν μέτρα για τη διασφάλιση των συμφερόντων του Δημοσίου βάσει των διατάξεων του άρθρου 46 παρ. 5, 6 και 7 του Ν. 4174/2013, καθώς και της απόφασης της Γ.Γ.Δ.Ε. ΠΟΛ 1282/2013, εις βάρος του προσφεύγοντος ως ειδικού πληρεξουσίου, αντιπροσώπου και αντικλήτου της «.....» κατά την ελεγχόμενη χρήση (ΠΟΛ 1103/04), όπως προκύπτει από το με αριθμ. ειδικό πληρεξούσιο της συμβολαιογράφου Λάρισας, το οποίο, όπως προκύπτει από την ως άνω ειδική έκθεση ελέγχου, έχει κατατεθεί στο φυσικό αρχείο του Τμήματος Μητρώου της Δ.Ο.Υ. Βόλου, και σύμφωνα με το οποίο η δυνάμει του υπ' αριθμ. πρακτικού συνεδρίασης της «.....» διορίζει τον προσφεύγοντα ειδικό πληρεξούσιο, αντιπρόσωπο και αντίκλητο της ως άνω Α.Ε. με την επωνυμία «.....».

Επειδή ,- σχετικά με τον ισχυρισμό του προσφεύγοντος ότι το προαναφερόμενο και με αριθμ. ειδικό πληρεξούσιο της συμβολαιογράφου Λάρισαςτυγχάνει παράνομο ως αόριστο και ασαφές,- από το εν λόγω ειδικό πληρεξούσιο προκύπτει σαφέστατα η επωνυμία της ανώνυμης εταιρίας και ο διακριτικός της τίτλος, με αποτέλεσμα να συνάγεται με σαφήνεια για το ποια εταιρία πρόκειται .Άλλωστε, μνημονεύεται και ο αριθμός του Φ.Ε.Κ. δημοσίευσης της πράξης σύστασης και της τροποποίησης αυτής της εν λόγω εταιρίας, οπότε δεν ανακύπτει αμφιβολία για το είδος και την επωνυμία της εταιρίας, καθώς εύκολα μπορεί να γίνει σχετική διασταύρωση, οι δε λέξεις "περιορισμένης ευθύνης" προφανώς εκ παραδρομής παρατίθενται, ωστόσο, όπως προελέχθη η επωνυμία της Α.Ε. αναφέρεται σωστά.

Επειδή το ΣΤΕ με την αριθμ. 5/2014 απόφασή του έκανε δεκτό ότι τα μέτρα διασφάλισης των συμφερόντων του δημοσίου, τα οποία επιβάλλονται στις ειδικές περιπτώσεις που περιγράφονται στις προβλεπόμενες διατάξεις, αποβλέπουν στην εξυπηρέτηση σκοπού αναχθέντος από το νομοθέτη, επιτρεπώς κατά το Σύνταγμα, σε λόγο δημοσίου συμφέροντος, αναγόμενο στη διατήρηση των περιουσιακών στοιχείων του εκάστοτε παραβάτη, ώστε να είναι δυνατή η διασφάλιση των αξιώσεων του Δημοσίου, εν όψει του κινδύνου μεταβιβάσεως των στοιχείων αυτών ή αναλήψεως των τραπεζικών του καταθέσεων πριν από το στάδιο της οριστικοποίησης των σχετικών φορολογικών εγγραφών (πρβλ. ΣΤΕ 2797/2009 επταμ.). Ως τέτοια, τα ανωτέρω

μέτρα, παρά το νομοθετικό χαρακτηρισμό τους και ως κυρώσεων, δεν έχουν γνήσιο κυρωτικό χαρακτήρα ούτε, άλλωστε, προσλαμβάνουν τέτοιο χαρακτήρα λόγω του ότι ενδέχεται να κατατείνουν και στη συμμόρφωση του παραβάτη προς τις σχετικές καταλογιστικές πράξεις που εκδίδονται σε βάρος του. Περαιτέρω, τα εν λόγω μέτρα, ως μέτρα διασφάλισης χάριν δημόσιου σκοπού, δεν είναι δυσανάλογα προς τον προαναφερόμενο σκοπό τους και περιορίζουν θεμιτά την οικονομική και επαγγελματική ελευθερία του προσφεύγοντος και κατά συνέπεια επιτρεπώς επιβάλλονται (ΣΤΕ 2024/2010).

Επειδή πέραν της δέσμευσης χορήγησης ΑΦΕ με την με αριθμ. επίμαχη πράξη διασφάλισης της Δ.Ο.Υ. Βόλου, **υπάρχουν στον ατομικό Α.Φ.Μ. του προσφεύγοντος βεβαιωμένες και ληξιπρόθεσμες οφειλές ύψους 203.684,86 ευρώ, έγινε δέσμευση χορήγησης Α.Φ.Ε. και με το αριθμ. πρωτ. έγγραφο του Δήμου Λαρισαίων, ενώ ο προσφεύγων είναι συνυπεύθυνος και για χρέη άλλων ανώνυμων εταιριών και εταιριών περιορισμένης ευθύνης, στη Διοίκηση των οποίων μετείχε ή μετέχει ακόμα, όπως αναλυτικά τα χρέη αυτά μνημονεύονται ανά εταιρία στην προσβαλλόμενη με την παρούσα απάντηση του Προϊσταμένου της Α΄ Δ.Ο.Υ. Λάρισας.**

Ως εκ τούτου ισχυρισμοί του προσφεύγοντος περί δήθεν παραβίασης συνταγματικά κατοχυρωμένων αρχών, όπως της αρχής της αναλογικότητας, της ισότητας, του δικαιώματος ιδιοκτησίας που προστατεύεται από το άρθρο 17 παρ. 1 του Συντάγματος και του Πρώτου Πρόσθετου Πρωτοκόλλου της ΕΣΔΑ και της αρχής του κράτους δικαίου λόγω της επίμαχης πράξης διασφάλισης των συμφερόντων του Δημοσίου, με την οποία ελήφθησαν, μεταξύ άλλων, και εις βάρος του αντιδίκου τα μέτρα της παρ. 5 του άρθρου 46 του Ν. 4174/2013, δέον να απορριφθούν ως νόμω και ουσία αβάσιμοι και αναληθείς.

Επειδή, σε κάθε περίπτωση, ο έλεγχος της συνταγματικότητας, σύμφωνα με τις διατάξεις των άρθρων 87 παρ. 2 και 93 παρ. 4 του Συντάγματος, ανήκει στη δικαιοδοσία των Δικαστηρίων και δεν εμπίπτει στην αρμοδιότητα των οργάνων της Διοίκησης, τα οποία οφείλουν να εφαρμόζουν το υφιστάμενο νομοθετικό πλαίσιο.

Επειδή ο ισχυρισμός του προσφεύγοντος περί της πρόθεσής του να ρυθμίσει/εξοφλήσει τα λοιπά χρέη του είναι άνευ ουσίας, καθώς σύμφωνα με τη διάταξη του άρθρου 6 παρ. 3 της ΠΟΛ 1282/2013 στις περιπτώσεις ένταξης σε πρόγραμμα ρύθμισης καταβολής των φορολογικών οφειλών του παραβάτη σε δόσεις αίρεται περιοριστικά και μόνο το μέτρο της δέσμευσης του τρίτου

εδαφίου της παρ. 5 του άρθρου 46 του Ν. 4174/2013, ήτοι η δέσμευση του 50% των καταθέσεων,
το οποίο μέτρο αναβιώνει άμεσα σε περίπτωση που η ρύθμιση παύει να ισχύει σύμφωνα με τις
κείμενες διατάξεις.

Α π ο φ α σ ί ζ ο υ μ ε

Την απόρριψη της με αριθμ. πρωτ. ενδικοφανούς προσφυγής του προσφεύγοντα
..... και την επικύρωση της υπ' αριθμ. αρνητικής απάντησης του
Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Λάρισας .

Εντελλόμεθα όπως αρμόδιο όργανο κοινοποιήσει με τη νόμιμη διαδικασία την παρούσα
απόφαση στον υπόχρεο.

ΜΕ ΕΝΤΟΛΗ ΤΟΥ ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΥ
ΤΗΣ Δ/ΝΣΗΣ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ

Ο ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΣ ΤΗΣ ΥΠΟΔΙΕΥΘΥΝΣΗΣ
ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ

ΦΑΚΟΣ ΓΕΩΡΓΙΟΣ

Ακριβές Αντίγραφο
Η Υπάλληλος του Τμήματος
Διοικητικής Υποστήριξης

Σ η μ ε ί ω σ η : Κατά της απόφασης αυτής επιτρέπεται η άσκηση προσφυγής ενώπιον των αρμόδιων
Διοικητικών Δικαστηρίων εντός τριάντα (30) ημερών από την κοινοποίησή της με υποχρέωση, επί ποινή
απαραδέκτου άσκησης της προσφυγής, επίδοσης επικυρωμένου αντιγράφου αυτής στην Υπηρεσία μας
εντός είκοσι (20) ημερών από τη λήξη της προθεσμίας για την άσκησή της (άρθ. 126 ν. 2717/99).