



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ
ΥΠΟΥΡΓΕΙΟ ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΩΝ
ΓΕΝΙΚΗ ΓΡΑΜΜΑΤΕΙΑ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΕΣΟΔΩΝ
ΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ
ΥΠΟΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΝΟΜΙΚΩΝ ΘΕΜΑΤΩΝ
ΤΜΗΜΑ Β2

Καλλιθέα, 23.06.2016

Αριθμός απόφασης: 85

Ταχ. Δ/ση : Αριστογείτονος 19
Ταχ. Κώδικας : 176 71 - Καλλιθέα
Τηλέφωνο : 2131604502
ΦΑΞ : 2131604567

ΑΠΟΦΑΣΗ
Ο ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΣ ΤΗΣ ΔΙΕΥΘΥΝΣΗΣ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ

Έχοντας υπ' όψη:

1. Τις διατάξεις :
 - α. Του άρθρ. 63 του ν.4174/2013 (ΦΕΚ 170/Α'/26.07.2013), όπως ισχύουν.
 - β. Τις διατάξεις των παραγράφων 5, 6 και 7 του άρθρου 46 του ν. 4174/2013 (ΦΕΚ 170/Α'/26.07.2013), όπως ίσχυαν πριν την τροποποίησή τους με το ν. 4337/2015, σε συνδυασμό και με τις διατάξεις του άρθρου 22 της από 24.12.2015 Πράξης Νομοθετικού Περιεχομένου.
 - γ. Του Π.Δ. 111/14 (ΦΕΚ 178 Α'/29.08.2014).
2. Του άρθρου 6 της αρ. 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 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 01.01.2014.

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. 0012895 ΕΞ 2014 (ΦΕΚ/τ. Β'/17-04-2014) 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, «Επιμήκυνση των προθεσμιών για την έκδοση αποφάσεων επί ενδικοφανών προσφυγών ενώπιον της Υπηρεσίας Εσωτερικής Επανεξέτασης».
8. Την με αριθ. πράξη της Δ.Ο.Υ. Ζ' Θεσσαλονίκης για τα μέτρα διασφάλισης των συμφερόντων του Δημοσίου, που εφαρμόστηκαν σε βάρος της επιχείρησης και σωρευτικά σε βάρος του ως Διαχειριστή αυτής, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθ. 46 του ν. 4174/2013 σε συνδυασμό με αυτές της ΠΟΛ. 1282/2013 Απόφασης του Γ.Γ.Δ.Ε.
9. Την από Ειδική Έκθεση Ελέγχου της Δ.Ο.Υ. Ζ' Θεσσαλονίκης σχετικά με τον ανωτέρω φορολογούμενο.
10. Την απόκαι με αριθ. πρωτοκόλλου, κατατεθείσα στη Δ.Ο.Υ. Ζ' Θεσσαλονίκης, ενδικοφανή προσφυγή της εταιρίας με την επωνυμία, η οποία εδρεύει, επί της οδού και εκπροσωπείται νόμιμα (Α.Φ.Μ.) και του, κατοίκου, επί της οδού (Α.Φ.Μ.).
11. Το υπ' αρ. πρωτ. υπόμνημα περί υποβολής συμπληρωματικών στοιχείων.
12. Τις απόαπόψεις της Δ.Ο.Υ. Ζ' Θεσσαλονίκης επί της ανωτέρω ενδικοφανούς προσφυγής.
13. Την Εισήγηση του αρμοδίου υπαλλήλου, όπως αυτή ενσωματώνεται στο σχέδιο της παρούσας απόφασης.

Επί της από και με αρ. πρωτ. ενδικοφανούς προσφυγής της εταιρίας με την επωνυμία, η οποία εδρεύειεπί της οδούκαι εκπροσωπείται νόμιμα και του, κατοίκου

..... επί της οδού και μετά τη μελέτη και την αξιολόγηση όλων των υφιστάμενων στο σχετικό φάκελο εγγράφων και των προβαλλόμενων λόγων στην ενδικοφανή προσφυγή, επαγόμαστε τα ακόλουθα:

Σε βάρος της επιχείρησης με την επωνυμία, με Α.Φ.Μ., που εδρεύει στην και με αντικείμενο εργασιών, επιβλήθηκε, με την υπ' αρ. πράξη της Δ.Ο.Υ. Ζ' Θεσσαλονίκης, η εφαρμογή των μέτρων για τη διασφάλιση των συμφερόντων του Δημοσίου, σύμφωνα με τις διατάξεις των παραγράφων 5, 6 και 7 του άρθρου 46 του ν. 4174/2013, όπως ίσχυαν πριν την τροποποίησή τους με τον ν. 4337/2015 σε συνδυασμό και με την από Πράξη Νομοθετικού Περιεχομένου, καθώς, σύμφωνα με την από Ειδική Έκθεση Ελέγχου, η οποία συντάχθηκε κατόπιν διενέργειας ελέγχου βάσει της υπ' αρ. εντολής του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Ζ' Θεσσαλονίκης και στηρίχθηκε στην Πληροφοριακή Έκθεση Ελέγχου για Διασφάλιση Συμφερόντων Δημοσίου από το Σώμα Δίωξης Οικονομικού Εγκλήματος (Σ.Δ.Ο.Ε.) της Περιφερειακής Διεύθυνσης Κεντρικής και Ανατολικής Μακεδονίας-Θράκης, η ελεγχόμενη επιχείρηση κατά τη χρήση 2010 είχε εκδώσει μερικώς εικονικά φορολογικά στοιχεία συνολικής αξίας 356.709 ευρώ, ποσό που υπερβαίνει τα όρια τα οποία προβλέπονται από τις διατάξεις του πρώτου εδαφίου της παραγράφου 5 του άρθρου 46 του ν. 4174/2013.

Οι προσφεύγοντες με την υπ' αρ. πρωτ. και ημερομηνία ενδικοφανή προσφυγή τους, κατατεθείσα στη Δ.Ο.Υ. Ζ' Θεσσαλονίκης, η οποία διαβιβάσθηκε στην Υπηρεσία μας με το υπ' αρ. πρωτ. έγγραφο της ανωτέρω Δ.Ο.Υ., αιτούνται την ακύρωση και εξαφάνιση της με αρ. πρωτ. πράξης του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Ζ' Θεσσαλονίκης, με την οποία εφαρμόστηκαν σε βάρος τους τα μέτρα διασφάλισης των συμφερόντων του Δημοσίου, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 46 του ν. 4174/2013.

Σύμφωνα με τα αναφερόμενα στην ενδικοφανή προσφυγή, οι προσφεύγοντες αιτούνται την ακύρωση της προσβαλλόμενης πράξης διασφάλισης των συμφερόντων του Δημοσίου προβάλλοντας τους κάτωθι ισχυρισμούς:

1. Η προσβαλλόμενη πράξη είναι νόμω αβάσιμη και παράνομη, καθώς αντιβαίνει ευθέως στις διατάξεις του άρθρου 46 του ν. 4174/2013.

2. Η προσβαλλόμενη πράξη προσκρούει ευθέως στην αρχή της αναλογικότητας και στην ελευθερία της οικονομικής και επαγγελματικής δραστηριότητας αποτελώντας αθέμιτη επέμβαση στα οικεία περιουσιακά δικαιώματα, τα οποία προστατεύονται από το άρθρο 17 του Συντάγματος και το άρθρο 1 του Πρώτου Προσθέτου Πρωτοκόλλου της ΕΣΔΑ.

3. Η προσβαλλόμενη πράξη είναι ακυρωτέα λόγω της νομικής και ουσιαστικής αβασιμότητας της καταλογισθείσας στην εταιρία παράβασης.

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 την επανεξέταση της πράξης στο πλαίσιο διοικητικής διαδικασίας από την Υπηρεσία Εσωτερικής Επανεξέτασης της Φορολογικής Διοίκησης...».

Επειδή, βάσει της παρ. 1 του άρθρου 5 της ΠΟΛ 1282/2013, όπως αυτή τροποποιήθηκε και συμπληρώθηκε με την ΠΟΛ 1038/2015 «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 υποβάλλουν 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».

Επειδή, σύμφωνα με τις διατάξεις της παραγράφου 5 του άρθρου 46 του ν. 4174/2013, όπως ίσχυαν πριν την τροποποίησή τους με τις διατάξεις του ν. 4337/2015, «5. Εφόσον η Φορολογική Διοίκηση διαπιστώνει παραβάσεις φοροδιαφυγής κατά την έννοια των περιπτώσεων β' και γ' της παρ. 1 του άρθρου 55 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 σύνολό τους».

Επειδή, σύμφωνα με τις διατάξεις της προαναφερόμενης παραγράφου 5 του άρθρου 46 του Κ.Φ.Δ., σε συνδυασμό με τις διατάξεις της παρ. 1 του άρθρου 4 της ΠΟΛ 1282/13 Απόφασης του Γενικού Γραμματέα Δημοσίων Εσόδων (ΦΕΚ Β' 54/16.01.2014), όπως αυτή τροποποιήθηκε και συμπληρώθηκε με την ΠΟΛ 1038/2015 Απόφαση της Γενικής Γραμματέως Δημοσίων Εσόδων, η Ειδική Έκθεση Ελέγχου συντάσσεται από την Φορολογική Αρχή κάθε φορά που αυτή διαπιστώνει, κατόπιν φορολογικού ελέγχου,

παραβάσεις φοροδιαφυγής, κατά την έννοια του άρθρου 55 του ιδίου ως άνω νόμου (Κ.Φ.Δ.) και δι' αυτής επιβάλλονται σε βάρος των παραβατών τα ως άνω προληπτικά ή διασφαλιστικά του δημοσίου συμφέροντος μέτρα.

Επειδή, βάσει της παρ. 6 του άρθρου 46 του ν. 4174/2013 «*Τα μέτρα της παραγράφου 5 επιβάλλονται σωρευτικά σε βάρος των ομορρύθμων εταίρων 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*».

Επειδή, με τις διατάξεις της παρ. 7 του άρθρου 7 του ν. 4337/2015, όπως ισχύει βάσει της από Πράξης Νομοθετικού Περιεχομένου προβλέφθηκε ότι «*Οι διατάξεις των παραγράφων 5 και 6 του άρθρου 46 του ν. 4174/2013, όπως ίσχυαν πριν τη δημοσίευση του παρόντος, εφαρμόζονται για τις υποθέσεις για τις οποίες έχουν διαπιστωθεί παραβάσεις των περιπτώσεων β', γ', δ' και ε' της παρ. 1 του άρθρου 55 του ν. 4174/2013 και έχουν συνταχθεί ειδικές εκθέσεις ελέγχου μέχρι την 1.2.2016*».

Επειδή, επιπλέον, βάσει της παρ. 9 του ιδίου ως άνω άρθρου και νόμου, όπως αυτή τροποποιήθηκε με την παρ. 3 του άρθρου 51 του ν. 4342/2015 «*Η ισχύς των περ. α' και β' της παρ. 2 και της περ. α' της παρ. 4 του άρθρου 3 αρχίζει την 1.2.2016*».

Επειδή, εν προκειμένω, η Ειδική Έκθεση Ελέγχου συντάχθηκε την , ήτοι πριν την 01.02.2016, έχουν ισχύ οι διατάξεις του άρθρου 46 του ν. 4174/2013, όπως ίσχυαν πριν την τροποποίησή τους με το ν. 4337/2015.

Επειδή, βάσει των προαναφερθέντων, ορθώς και νομίμως εξεδόθη η προσβαλλόμενη πράξη, ο πρώτος ισχυρισμός των προσφευγόντων τυγχάνει αβάσιμος.

Επειδή, τα επιβαλλόμενα μέτρα του άρθρου 46 του ν. 4174/2013 έχουν άμεσο, επείγοντα και απολύτως αυστηρό χαρακτήρα και λαμβάνονται από τη Διοίκηση, προληπτικά και όχι κατασταλτικά, είναι δε κατάλληλα και αποτελεσματικά για την επίτευξη του επιδιωκόμενου σκοπού, χωρίς τα επερχόμενα μειονεκτήματα να υπερσκελίζουν τα πλεονεκτήματα (σχετ. ΣτΕ 1149/88, ΣτΕ 4050/90, ΣτΕ 3112/90, ΣτΕ 2775/89), δεν τίθεται θέμα παραβίασης της αρχής της αναλογικότητας, δεδομένου ότι υφίσταται εύλογη σχέση μεταξύ του συγκεκριμένου διοικητικού μέτρου και του επιδιωκόμενου νόμιμου σκοπού, που όπως ορίζει και η αιτιολογική έκθεση του ν. 4174/2013 είναι η καταπολέμηση της φοροδιαφυγής.

Επειδή, επίσης, ουδεμία βλάβη επέρχεται σε βάρος των προσφευγόντων, καθώς έχουν κάθε δυνατότητα πίστωσης και χρήσης των τραπεζικών καταθέσεων και λογαριασμών τους, οι οποίοι δε δεσμεύονται εξ ολοκλήρου, ενώ μεταξύ των πιστοποιητικών που απαγορεύεται να χορηγούνται σε περίπτωση λήψης των ανωτέρω μέτρων περιλαμβάνονται περιοριστικά και μόνο αυτά που απαιτούνται για την κατάρτιση συμβολαιογραφικών πράξεων μεταβίβασης περιουσιακών στοιχείων και τα οποία με κανέναν τρόπο δεν οδηγούν σε οικονομική εξόντωση, αφού τα στοιχεία αυτά δεν προσημειώνονται, κατάσχονται ή εκπλειστηριάζονται και έχουν τη δυνατότητα να τα διαχειριστούν με κάθε τρόπο.

Επειδή, βάσει των προαναφερθέντων, ο ισχυρισμός των προσφευγόντων περί παραβίασης της αρχής της αναλογικότητας και της ελευθερίας της οικονομικής και επαγγελματικής δραστηριότητας λόγω αθέμιτης επέμβασης στα οικεία περιουσιακά δικαιώματα καθίσταται αβάσιμος.

Επειδή λοιπές αιτιάσεις της προσφεύγουσας αβασίμως και αλυσιτελώς προβάλλονται.

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

Αποφασίζουμε

την **απόρριψη** της υπ' αρ. ενδικοφανούς προσφυγής, για την ακύρωση της υπ' αρ. πράξης, με την οποία εφαρμόστηκαν σε βάρος των προσφευγόντων τα μέτρα διασφάλισης των συμφερόντων του Δημοσίου, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 46 του ν. 4174/2013.

Ακριβές Αντίγραφο
Ο/Η Υπάλληλος του Τμήματος
Διοικητικής Υποστήριξης

**Με εντολή του Προϊσταμένου της
Διεύθυνσης Επίλυσης Διαφορών**

**Ο ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΣ ΤΗΣ
ΥΠΟΔΙΕΥΘΥΝΣΗΣ ΝΟΜΙΚΩΝ
ΘΕΜΑΤΩΝ**

ΓΕΩΡΓΙΟΣ ΓΙΑΝΝΑΚΟΥΛΙΑΣ

Σημείωση: Κατά της απόφασης αυτής επιτρέπεται η άσκηση προσφυγής ενώπιον των αρμοδίων 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).