



**ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ
ΥΠΟΥΡΓΕΙΟ ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΩΝ
ΓΕΝΙΚΗ ΓΡΑΜΜΑΤΕΙΑ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΕΣΟΔΩΝ
Δ/ΝΣΗ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ
ΥΠΟΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΝΟΜΙΚΩΝ ΘΕΜΑΤΩΝ
ΤΜΗΜΑ Β2**

Ταχ. Δ/ση: Αριστογείτονος 19

Ταχ. Κωδ.: 176 71, Καλλιθέα

Τηλ.: 213 1604...

Fax: 213 1604567

Καλλιθέα, 23/6/2016

Αριθμός απόφασης: 83

**ΑΠΟΦΑΣΗ
Ο ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΣ ΤΗΣ ΔΙΕΥΘΥΝΣΗΣ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ**

Έχοντας υπόψη:

1. Τις διατάξεις:

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

β.Των παραγράφων 5, 6 και 7 του άρθρου 46 του ν. 4174/2013 (Φ.Ε.Κ. 170/Α'/26.7.2013), όπως τροποποιήθηκαν και ισχύουν από 17/10/2015 (ν.4337/2015 - ΦΕΚ Α' 129/17.10.2015), σε συνδυασμό με τις διατάξεις του άρθρου 22 της από 24.12.2015 Πράξης Νομοθετικού Περιεχομένου σχετικά με την επιβολή προληπτικών ή διασφαλιστικών του δημοσίου συμφέροντος μέτρων.

γ. Του Π.Δ. 111/14 (ΦΕΚ Α' 178/29.8.2014).

2. 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 1/1/2014.

- 4.Τις διατάξεις της Απόφασης του Γενικού Γραμματέα Δημοσίων Εσόδων ΠΟΛ.1282/31.12.2013 (Φ.Ε.Κ. 54/Β'/16.1.2014), που εκδόθηκε κατ' εξουσιοδότηση της παραγράφου 6 του άρθρου 46 του ν. 4174/2013, όπως αυτή τροποποιήθηκε και ισχύει με την ΠΟΛ. 1038/30.1.2015 (Φ.Ε.Κ. 239/Β'/17.2.2015) Απόφαση της Γενικής Γραμματέως Δημοσίων Εσόδων.
- 6.Την ΠΟΛ 1069/04.03.2014 Εγκύκλιο της Γενικής Γραμματείας Δημοσίων Εσόδων του Υπουργείου Οικονομικών.
- 7.Την υπ' αριθ. πρωτ. Δ.Ε.Δ. 0012895 ΕΞ 2014 (ΦΕΚ 975/τ. Β'/17.4.2014) απόφαση για «παροχή εξουσιοδότησης» του Προϊσταμένου της Διεύθυνσης Επίλυσης Διαφορών.
- 8.Την ΠΟΛ 1081/06.04.2015 Εγκύκλιο της Γενικής Γραμματέως Δημοσίων Εσόδων «Διαδικασία υποβολής και εξέτασης ενδικοφανών προσφυγών από τα Αυτοτελή Τμήματα της Διεύθυνσης Επίλυσης Διαφορών που εδρεύουν στην Περιφερειακή Ενότητα Θεσσαλονίκης».
- 9.Την υπ' αριθ. ... πράξη της Δ.Ο.Υ. Πολυγύρου για τα μέτρα διασφάλισης των συμφερόντων του Δημοσίου, που εφαρμόστηκαν σε βάρος της ..., ως Αντιπροέδρου της ανώνυμης εταιρείας με την επωνυμία «...» και ΑΦΜ: ..., σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 46 του ν. 4172/2013, όπως ισχύουν μετά τη δημοσίευση των διατάξεων του ν. 4337/2015 (ΦΕΚ 129 Α'/17.10.2015), σύμφωνα με το άρθρο 7 του ως άνω νόμου, σε συνδυασμό με τις διατάξεις του άρθρου 22 της από 24.12.2015 Πράξης Νομοθετικού Περιεχομένου.
- 10.Την από ... Ειδική Έκθεση Ελέγχου του Σ.Δ.Ο.Ε. - Επιχειρησιακή Διεύθυνση Ειδικών Υποθέσεων Θεσσαλονίκης (Ε.Δ.Ε.Υ.Θ.), σχετικά με την ως άνω εταιρεία, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 46 του ν.4172/2013, όπως ίσχυαν πριν τη δημοσίευση των διατάξεων του ν. 4337/2015 (ΦΕΚ 129 Α'/17.10.2015), σύμφωνα με το άρθρο 7 του ως άνω νόμου, σε συνδυασμό με τις διατάξεις του άρθρου 22 της από 24.12.2015 Πράξης Νομοθετικού Περιεχομένου.
- 11.Την από ... ενδικοφανή προσφυγή της ..., με τα συνημμένα σε αυτή, που μας διαβίβασε η Δ.Ο.Υ. Πολυγύρου, με το υπ' αριθ. ... διαβιβαστικό κατά της υπ' αριθ. ... πράξης της ως άνω ελεγκτικής αρχής για τη διασφάλιση των συμφερόντων του Δημοσίου.
- 12.Την εισήγηση του ορισθέντος υπαλλήλου του Τμήματος Β2 όπως αποτυπώνεται στο σχέδιο της απόφασης.

Επί της από ... και με αριθμό πρωτοκόλλου ... ενδικοφανούς προσφυγής, την οποία μας διαβίβασε η Δ.Ο.Υ. Πολυγύρου και μετά την μελέτη και την αξιολόγηση όλων των

υφιστάμενων στο σχετικό φάκελο εγγράφων και των προβαλλόμενων λόγων της αίτησης, επαγόμαστε τα ακόλουθα:

Η αιτούσα, με την υπό κρίση προσφυγή, ζητά την ακύρωση της υπ' αριθ. ... πράξης της Δ.Ο.Υ. Πολυγύρου για την εφαρμογή των μέτρων διασφάλισης των συμφερόντων του Δημοσίου σε βάρος της, ως Αντιπροέδρου της εταιρείας με την επωνυμία «...» και ΑΦΜ: ..., που επιβλήθηκαν βάσει της από ... Ειδικής Έκθεσης Ελέγχου του Σ.Δ.Ο.Ε. - Επιχειρησιακή Διεύθυνση Ειδικών Υποθέσεων Θεσσαλονίκης (Ε.Δ.Ε.Υ.Θ.), επικαλούμενη ότι από το 2001, ήταν απλό μέλος του Δ.Σ. της εταιρείας, χωρίς αρμοδιότητα διαχείρισης και εκπροσώπησης αυτής, ενώ από το 2003 δεν συμμετείχε στο Δ.Σ. της εταιρείας. Εν συνεχεία διετέλεσε αντιπρόεδρος του Δ.Σ. της εταιρείας από το 2011 έως το 2014 χωρίς όμως να έχει λάβει ουδέποτε ενεργό μέρος στη διοίκηση και διαχείριση της εν λόγω Α.Ε. και χωρίς να υπάρξει ποτέ εκτελεστικό όργανο αυτής, δεσμεύοντας την με την υπογραφή της ή λαμβάνοντας αποφάσεις για τη διοίκηση αυτής.

Σύντομο Ιστορικό

Σε βάρος της ανώνυμης εταιρείας με την επωνυμία «...» και ΑΦΜ: ..., έδρα: ..., αντικείμενο εργασιών: ..., καθώς και σε βάρος, μεταξύ άλλων, ..., ως Αντιπροέδρου του Δ.Σ. αυτής, εφαρμόστηκαν με την υπ' αριθ. ... πράξη της Δ.Ο.Υ. Πολυγύρου, τα μέτρα για τη διασφάλιση των συμφερόντων του Δημοσίου, λόγω της διαπίστωσης - ύστερα από τη διενέργεια ελέγχου σε αυτή - της λήψης εικονικών και μερικώς εικονικών φορολογικών στοιχείων συνολικής καθαρής αξίας 748.991,43€, ποσού που υπερβαίνει τα όρια που προβλέπονται από τις διατάξεις του άρθρου 46 του ν. 4174/2013, όπως ίσχυαν πριν τη δημοσίευση των διατάξεων του ν. 4337/2015 (ΦΕΚ 129 Α'/17.10.2015), κατά τις χρήσεις 2001, 2002, 2003 και 2004, σύμφωνα με την από του Σ.Δ.Ο.Ε. - Επιχειρησιακή Διεύθυνση Ειδικών Υποθέσεων Θεσσαλονίκης (Ε.Δ.Ε.Υ.Θ.).

Απόψεις της Υπηρεσίας μας επί των ανωτέρω ισχυρισμών

Επειδή, με τις διατάξεις της παρ. 5 του άρθρου 46 του ν. 4174/2013 (Κ.Φ.Δ.), όπως ίσχυαν πριν την εφαρμογή των διατάξεων του άρθρου 7 του ν. 4337/2015 (ΦΕΚ 129 Α'/17.10.2015) σε συνδυασμό με τις διατάξεις του άρθρου 22 της από 24.12.2015 Πράξης Νομοθετικού Περιεχομένου σχετικά με την επιβολή προληπτικών ή διασφαλιστικών του

δημοσίου συμφέροντος μέτρων, οριζόταν ότι σε περιπτώσεις που η Φορολογική Διοίκηση διαπιστώνει παραβάσεις φοροδιαφυγής ... 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 300.000 ευρώ, μπορεί, βάσει Ειδικής Έκθεσης Ελέγχου να επιβάλλει προληπτικά ή διασφαλιστικά του δημοσίου συμφέροντος μέτρα, άμεσου και επείγοντος χαρακτήρα.

Επειδή, με τις διατάξεις της παρ. 6 του ως άνω άρθρου και νόμου όπως ίσχυαν πριν την δημοσίευση των διατάξεων του άρθρου 7 του ν. 4337/2015 (ΦΕΚ 129 Α'/17.10.2015) ορίζεται ότι τα ως άνω μέτρα επιβάλλονται σε βάρος των προσώπων που αναφέρονται σε αυτές 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 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. 1 του άρθρου 2 της ΠΟΛ 1282/2013 Απόφασης του Γενικού Γραμματέα Δημοσίων Εσόδων (Γ.Γ.Δ.Ε.), όπως αυτή τροποποιήθηκε και ισχύει, εξειδικεύονται τα πρόσωπα της παραγράφου 6 του ως άνω άρθρου και νόμου και ειδικότερα στην περ. α' ορίζεται ότι: «*Τα μέτρα της παρ. 5 του άρθρου 46 του ν. 4174/2013 επιβάλλονται ... προκειμένου για ημεδαπές ανώνυμες εταιρείες, στους προέδρους και αντιπροέδρους των Δ.Σ., διευθύνοντες συμβούλους ..., γενικούς 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 εταιρειών αυτών.*»

Επειδή, με τις διατάξεις του πρώτου εδαφίου της παρ. 1 του άρθρου 63 του Κ.Φ.Δ. όπως ισχύουν, ορίζεται ότι για πράξεις που εκδίδονται από 1.1.2014: «*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, σύμφωνα με το τελευταίο εδάφιο της παρ. 1 του άρθρου 63 του Κ.Φ.Δ. εμπροθέσμως και παραδεκτως ασκείται η παρούσα προσφυγή ενώπιον της Διεύθυνσης Επίλυσης Διαφορών.

Επειδή, από τον συνδυασμό των προαναφερόμενων διατάξεων του άρθρου 46 του ν. 4174/2013 και της ΠΟΛ 1282/2013 Απόφασης του Γ.Γ.Δ.Ε. προκύπτει ότι στην περίπτωση διαπίστωσης οποιασδήποτε παράβασης φοροδιαφυγής των περιπτώσεων δ' και ε' της παρ. 1 του άρθρου 55 του Κώδικα σε ανώνυμη εταιρεία, τα διασφαλιστικά μέτρα εφαρμόζονται σωρευτικά σε βάρος της εταιρείας και των προσώπων που είχαν μία από τις ιδιότητες της περ. α' της παρ. 1 του άρθρου 2 της ως άνω Απόφασης του ΓΓΔΕ κατά την τέλεση της παράβασης.

Επειδή, εν προκειμένω η προσφεύγουσα βάσει του υπ' αριθ. ... Πρακτικού του Δ.Σ. της ανώνυμης εταιρείας, το οποίο δημοσιεύθηκε στο υπ' αριθ. ΦΕΚ ... (Τεύχος ΑΕ -ΕΠΕ) ήταν απλό μέλος του πρώτου Διοικητικού Συμβουλίου που θα διοικούσε την εταιρεία μέχρι τη σύγκλιση της πρώτης τακτικής Γενικής Συνέλευσης, ενώ με το ίδιο πρακτικό ορίζεται ότι την εταιρεία εκπροσωπεί και δεσμεύει την εταιρεία με μόνη την υπογραφή του ο Πρόεδρος και Διευθύνων Σύμβουλος.

Επειδή, ακολούθως, με το υπ' αριθ. ΦΕΚ ... (Τεύχος Α.Ε. -Ε.Π.Ε.) δημοσιεύθηκε το υπ' αριθ. ... Πρακτικό του Δ.Σ. από το οποίο προκύπτει ότι στη νέα σύνθεση του Δ.Σ. έτσι όπως αυτό συγκροτήθηκε σε σώμα κατόπιν της εκλογής του από την Τακτική Γενική Συνέλευση των Μετόχων στις 30.6.2003 δεν συμπεριλαμβανόταν η προσφεύγουσα, ενώ όπως προκύπτει από τα δημοσιευμένα πρακτικά, εισάγεται εκ νέου στο Δ.Σ. της εταιρείας το 2011, αρχικά ως απλό μέλος και κατόπιν ως Αντιπρόεδρος (ΦΕΚ ... και ...)

Επομένως, κατά την τέλεση της παράβασης της λήψης των εικονικών φορολογικών στοιχείων και ειδικότερα κατά το χρονικό διάστημα 27/6/2001 έως 1/7/2003 η προσφεύγουσα ήταν απλό μέλος του Δ.Σ. της ανώνυμης εταιρείας, δηλαδή δεν ήταν πρόσωπο που είχε μία από τις ιδιότητες της περ. α' της παρ. 1 του άρθρου 2 της ΠΟΛ 1282/2013 Απόφασης του ΓΓΔΕ, ενώ από 2/7/2003 έως 31/12/2004 (τελευταία ελεγχόμενη φορολογική περίοδος, βάσει της από 31/12/2010 Ειδικής Έκθεσης Ελέγχου) δεν συμμετείχε στο Δ.Σ. της εταιρείας.

Επειδή, εκ των ανωτέρω προκύπτει ότι οι λόγοι για τους οποίους εφαρμόστηκαν τα μέτρα για τη διασφάλιση των συμφερόντων του Δημοσίου με την υπ' αριθ. ... πράξη της Δ.Ο.Υ. Πολυγύρου, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 46 του Κ.Φ.Δ., όπως ίσχυαν πριν τη δημοσίευση των διατάξεων του ν. 4337/2015 (ΦΕΚ 129 Α'/17.10.2015), σε βάρος της προσφεύγουσας, δεν υφίστανται,

Αποφασίζουμε

την ακύρωση της υπ' αριθ. ... πράξης της Δ.Ο.Υ. Πολυγύρου, για την εφαρμογή των μέτρων διασφάλισης των συμφερόντων του Δημοσίου, κατά το μέρος που αυτή αφορά την ..., με Α.Φ.Μ.: ..., διεύθυνση κατοικίας: ... σε βάρος της οποίας εφαρμόστηκαν, μεταξύ άλλων, τα ως άνω μέτρα ως Αντιπροέδρου της εταιρείας με την επωνυμία «...» και ΑΦΜ: ..., σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 46 του ν. 4174/2013, όπως ίσχυαν πριν τη δημοσίευση των διατάξεων του άρθρου 7 του ν. 4337/2015 (ΦΕΚ 129 Α'/17.10.2015).

Με εντολή του Προϊσταμένου της
Διεύθυνσης Επίλυσης Διαφορών

Ακριβές Αντίγραφο

**Η Υπάλληλος του Τμήματος
Διοικητικής Υποστήριξης**

**Ο ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΣ ΤΗΣ
ΥΠΟΔΙΕΥΘΥΝΣΗΣ ΝΟΜΙΚΩΝ
ΘΕΜΑΤΩΝ**

Γ. ΓΙΑΝΝΑΚΟΥΛΙΑΣ