



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

Ταχ. Δ/ση : Αριστογείτονος 19

Ταχ. Κώδικας : 176 71 - Καλλιθέα

Τηλέφωνο : 2131604502

ΦΑΞ : 2131604567

Καλλιθέα, 17.06.2016

Αριθμός απόφασης: 80

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 τη δημοσίευση του ν. 4337/2015, σε συνδυασμό με τις διατάξεις του αρ. 22 της από 24.12.2015 Πράξης Νομοθετικού Περιεχομένου.

γ. 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 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/νσης 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 ΠΟΛ 1081/06.04.2015 Εγκύκλιο της Γενικής Γραμματείας Δημοσίων Εσόδων *«Διαδικασία υποβολής και εξέτασης ενδικοφανών προσφυγών από τα Αυτοτελή Τμήματα της Διεύθυνσης Επίλυσης Διαφορών που εδρεύουν στην Περιφερειακή Ενότητα Θεσσαλονίκης»*.
9. Την με αριθ. πράξη του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Πρέβεζας για τα μέτρα διασφάλισης των συμφερόντων του Δημοσίου, που εφαρμόστηκαν σε βάρος του, καθώς και των κάτωθι: 1), 2) και 3), 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.
10. Την από Ειδική Έκθεση Ελέγχου της Δ.Ο.Υ. Πρέβεζας, σχετικά με τους ανωτέρω.
11. Τις με αριθ., και, κατατεθείσες στη Δ.Ο.Υ. Πρέβεζας, ενδικοφανείς προσφυγές του, του και του, αντίστοιχα.
12. Τις από, και αντίστοιχες εκθέσεις απόψεων του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Πρέβεζας επί των ανωτέρω ενδικοφανών προσφυγών.
13. Την εισήγηση του ορισθέντος υπαλλήλου του Τμήματος Β2 όπως αποτυπώνεται στο σχέδιο της απόφασης.

Επί των με αριθ., και κρινόμενων ενδικοφανών προσφυγών του, του και του, αντίστοιχα, για την ακύρωση της με αριθ. πράξης του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Πρέβεζας, 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, όπως ίσχυαν, και οι οποίες συνεξετάζονται εν προκειμένω λόγω συνάφειας, επαγόμεστε τα ακόλουθα:

Σε βάρος του με Α.Φ.Μ., έδρα: και αντικείμενο εργασιών, αρμοδιότητας της Δ.Ο.Υ. Πρέβεζας, καθώς και σωρευτικά σε βάρος των κάτωθι: 1) του, κατοίκου..... αρμοδιότητας της Δ.Ο.Υ. Πρέβεζας, ως Αντιπροέδρου αυτού, 2) του, με Α.Φ.Μ.:....., κατοίκου:, αρμοδιότητας της Δ.Ο.Υ. Πρέβεζας, ως Ταμία αυτού και 3) του, με Α.Φ.Μ.:, κατοίκου Υδραγωγείου Πρέβεζας, αρμοδιότητας της Δ.Ο.Υ. Πρέβεζας ως Γραμματέα αυτού,

γνωστοποιήθηκε με την υπ' αριθ. πράξη του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Πρέβεζας, η εφαρμογή των μέτρων για τη διασφάλιση των συμφερόντων του Δημοσίου, σύμφωνα με τις διατάξεις των παρ. 5, 6 και 7 του άρθρου 46 του ν. 4174/2013 και της ΠΟΛ. 1282/2013, λόγω της διαπίστωσης – ύστερα από τη διενέργεια ελέγχου σε αυτή – της μη απόδοσης στο Δημόσιο Φ.Π.Α. σε ύψος που υπερβαίνει τα όρια του παραπάνω άρθρου και νόμου και της λήψης εικονικών φορολογικών στοιχείων η συνολική καθαρή αξία των οποίων υπερβαίνει τα προβλεπόμενα όρια, σύμφωνα με την από Ειδική Έκθεση Ελέγχου της ανωτέρω Υπηρεσίας.

Οι προσφεύγοντες, στις με αριθ. και ενδικοφανείς προσφυγές τους αιτούνται την ακύρωση της με αριθ. πράξης του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Πρέβεζας, 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, όπως ίσχυαν, επικαλούμενοι τα κάτωθι:

Ειδικότερα, οι ισχυρισμοί του και του είναι οι εξής:

1) Η προσβαλλόμενη πράξη είναι ακυρωτέα, γιατί δεν αποτελεί κατά τον ίδιο εκτελεστή διοικητική πράξη, καθώς αναφέρεται μόνο η αιτιολογία και οι ισχύουσες διατάξεις, χωρίς να επιβάλλεται κύρωση.

2) Η προσβαλλόμενη πράξη είναι ακυρωτέα, γιατί δεν προσδιορίζει το ύψος του ΦΠΑ που δεν έχει αποδοθεί, ούτε την καθαρή αξία των εικονικών φορολογικών στοιχείων.

3) Η προσβαλλόμενη πράξη είναι ακυρωτέα, καθώς ο προσφεύγων δεν είναι συνυπεύθυνος βάσει του άρθρου 50 ΚΦΔ, ούτε άσκησε πράξεις διαχείρισης στο κρίσιμο χρονικό διάστημα.

4) Η προσβαλλόμενη πράξη είναι ακυρωτέα λόγω πλημμελούς αιτιολογίας, καθώς δεν αναφέρει συγκεκριμένες πράξεις διαχειρίσεως ή διοικήσεως του προσφεύγοντος κατά το κρίσιμο χρονικό διάστημα (ήτοι κατά τα έτη 2007 και 2008), παρά μόνο το γεγονός ότι ήταν Αντιπρόεδρος του Διοικητικού Συμβουλίου από έως

Περαιτέρω, οι ισχυρισμοί του είναι οι κάτωθι:

1) Η προσβαλλόμενη πράξη είναι ακυρωτέα ως νομικώς πλημμελής, γιατί η αιτιολογία της δεν είναι ειδική και εμπεριστατωμένη.

2) Η προσβαλλόμενη πράξη είναι ακυρωτέα λόγω μη τήρησης του ουσιώδους τύπου της προηγούμενης ακρόασης.

3) Η προσβαλλόμενη πράξη είναι ακυρωτέα ως μη νόμιμη, καθώς ο προσφεύγων συμμετείχε στο συνεταιρισμό μόνο κατά το χρονικό διάστημα από την έως και την ως γραμματέας, χωρίς δηλαδή να έχει ουδεμία σχέση με τη διοίκηση ή διαχείριση ή εκπροσώπηση, όπως ορίζει η διάταξη του άρθρου 46 του ν. 4174/2013.

4) Η προσβαλλόμενη πράξη είναι ακυρωτέα ως μη νόμιμη λόγω αντίθεσής της στα άρθρα 5 παρ. 1, 17 παρ. 1 και 25 παρ. 1 του Συντάγματος, όπως και στο άρθρο 1 του Πρώτου Προσθέτου Πρωτοκόλλου της ΕΣΔΑ.

Επειδή, με τις διατάξεις της παραγράφου 5 του άρθρου 46 του ν. 4174/2013, όπως ίσχυαν, 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 σύνολό τους».

Επειδή, σύμφωνα με τις διατάξεις της προαναφερόμενης παραγράφου 5 του άρθρου 46 του Κ.Φ.Δ., όπως ίσχυαν πριν την εφαρμογή των διατάξεων του ν. 4337/2015 (ΦΕΚ 129 Α'/17.10.2015) σε συνδυασμό με τις διατάξεις της παρ. 1 του άρθρου 4 της ΠΟΛ 1282/2013 Απόφασης του Γενικού Γραμματέα Δημοσίων Εσόδων (ΦΕΚ 54/Β'/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. 1 του άρθρου 4 της ΠΟΛ 1038/2015 «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 των μέτρων πράξεων προσδιορισμού των φόρων, τελών και εισφορών ή των πράξεων επιβολής προστίμων φορολογική αρχή, πράξη επιβολής μέτρων διασφάλισης των συμφερόντων του Δημοσίου, σύμφωνα με την Ειδική Έκθεση Ελέγχου Η ως άνω πράξη κοινοποιείται σύμφωνα με τις ισχύουσες διατάξεις, με αντίγραφο της σχετικής ειδικής Έκθεσης Ελέγχου, στον παραβάτη και στα πρόσωπα της παραγράφου 6 του άρθρου 46 του ν. 4174/2013, όπως εξειδικεύονται με το άρθρο 2 της παρούσας».

Επειδή, ήδη σε βάρος του είχαν ληφθεί τα μέτρα διασφάλισης των συμφερόντων του Δημοσίου με την πράξη του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Πρέβεζας, ερειδόμενης επί της από όμοιας έκθεσης ελέγχου που είχε συνταχθεί για την ίδια παράβαση και με αφορμή τον ίδιο έλεγχο.

Επειδή, στην προκειμένη περίπτωση, σε αντίθεση με τις παραπάνω διατάξεις, η προσβαλλόμενη υπ' αρ. πράξη διασφάλισης, συνοδευόμενη από την Ειδική

Έκθεση Ελέγχου ως αιτιολογία της, είναι εντελώς νέα πράξη, σε σχέση με την προγενέστερή της - ακόμα ισχύουσα βάσει και της υπ' αρ. Απόφασης της Υπηρεσία μας- υπ' αρ. πράξη διασφάλισης και την αντίστοιχη Ειδική Έκθεση Ελέγχου, χωρίς όμως να τιτλοφορείται ως συμπληρωματική της. Επιπλέον, από το σώμα της ίδιας της προσβαλλόμενης πράξης δεν προκύπτει ορισμένη νέου είδους φοροδιαφυγή, καθώς αφορά τις ίδιες παραβάσεις και τις ίδιες διαχειριστικές χρήσεις, απλά και μόνο αναφέρεται σε άλλα πρόσωπα σε βάρος των οποίων επιβάλλονται τα μέτρα.

Επειδή, κατά τα λοιπά, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 63 του ν.4174/2013, εμπροθέσμως και παραδεκτώς ασκούνται οι παρούσες προσφυγές ενώπιον της Διεύθυνσης Επίλυσης Διαφορών.

Αποφασίζουμε

Την ακύρωση της με αριθ. πράξης του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Πρέβεζας, με την οποία γνωστοποιήθηκε η εφαρμογή των μέτρων διασφάλισης των συμφερόντων του Δημοσίου, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 46 του ν. 4174/2013, όπως ίσχυαν, σε συνδυασμό με τις διατάξεις της ΠΟΛ 1282/2013 Απόφασης του Γενικού Γραμματέα Δημοσίων Εσόδων, όπως τροποποιήθηκε και ισχύει με την ΠΟΛ 1038/2015 Απόφαση της Γενικής Γραμματέως Δημοσίων Εσόδων, σε βάρος του(Α.Φ.Μ.:), καθώς και σε βάρος των αναφερόμενων στην ανωτέρω πράξη προσώπων που έφεραν μία εκ των κατανομαζόμενων στις διατάξεις της προαναφερθείσας ΠΟΛ 1282/2013 ιδιότητα.

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

**Ο ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΣ ΤΗΣ ΥΠΟΔΙΕΥΘΥΝΣΗΣ
ΝΟΜΙΚΩΝ ΘΕΜΑΤΩΝ**

Ακριβές Αντίγραφο

Ο/Η Υπάλληλος του Τμήματος

Διοικητικής Υποστήριξης

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).