



**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 : 2131604...
ΦΑΞ : 2131604567
e-mail : yee.ny@mofadm.gr

Καλλιθέα, 05/04/2016

Αριθμός απόφασης: 45

**ΑΠΟΦΑΣΗ
Ο ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΣ ΤΗΣ ΔΙΕΥΘΥΝΣΗΣ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ**

Έχοντας υπ' όψη:

1. Τις διατάξεις :
 - α. Του άρθρου 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.
 - γ. Του Π.Δ. 111/14 (ΦΕΚ 178 Α'/29.08.2014).
2. Της αρ. Δ6Α1198069 ΕΞ 2013/30.12.2013 Απόφασης του Γενικού Γραμματέα Δημοσίων Εσόδων του Υπουργείου Οικονομικών (ΦΕΚ 3367/31.12.2013, Τεύχος Β') «Μετονομασία και ανακαθορισμός των αρμοδιοτήτων και της εσωτερικής διάρθρωσης της Υπηρεσίας Εσωτερικής Επανεξέτασης της Γενικής Γραμματείας Δημοσίων Εσόδων του Υπουργείου Οικονομικών».
2. 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 1.01.2014.
3. 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).
4. Την ΠΟΛ 1069/04.03.2014 Εγκύκλιο της Γενικής Γραμματείας Δημοσίων Εσόδων του Υπουργείου Οικονομικών.

5. Την με αρ. 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.
6. 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».
7. Την ΠΟΛ 1140/01-07-2015 Απόφαση της Αναπληρώτριας Υπουργού Οικονομικών για την «Παράταση προθεσμιών άσκησης ενδικοφανών προσφυγών και αιτήσεων αναστολής ενώπιον της Υπηρεσίας Εσωτερικής Επανεξέτασης λόγω της Πράξης Νομοθετικού Περιεχομένου «Τραπεζική αργία βραχείας διάρκειας» (ΦΕΚ Α΄ 65/28.06.2015)».
8. Την με αρ. ΠΟΛ 1192/12.8.2014 με την οποία κοινοποιήθηκαν οι διατάξεις της υποπαραγράφου 1β΄ του άρθρου 232 του ν.4281/2014 (ΦΕΚ 160Α΄/8.8.2014) «Μέτρα στήριξης ανάπτυξης της ελληνικής οικονομίας, οργανωτικά θέματα Υπουργείου Οικονομικών και άλλες διατάξεις», αναφορικά με την αναστολή της προθεσμίας για την άσκηση της προβλεπόμενης από το άρθρο 63 του ν. 4174/2013 ενδικοφανούς προσφυγής ενώπιον της Υπηρεσίας Εσωτερικής Επανεξέτασης (ήδη μετονομασθείσας σε Διεύθυνση Επίλυσης Διαφορών), καθώς και της προθεσμίας για την έκδοση αποφάσεων επί ενδικοφανών προσφυγών από την ως άνω Υπηρεσία, κατά το χρονικό διάστημα από 1 έως 31 Αυγούστου.
9. Την με αρ. «...» πράξη του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Φ.Α.Ε. Πειραιά για τα μέτρα διασφάλισης των συμφερόντων του Δημοσίου, που εφαρμόστηκαν σε βάρος α) της εταιρίας με την επωνυμία «...», με ΑΦΜ «...», β) του «...», με ΑΦΜ «...» και γ) της «...», με ΑΦΜ «...», σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθ. 46 του ν.4174/2013, όπως ίσχυαν πριν τη δημοσίευση του ν. 4337/2015, σε συνδυασμό με αυτές της ΠΟΛ. 1282/2013 Απόφασης του Γ.Γ.Δ.Ε.
10. Την από «...» Ειδική Έκθεση Ελέγχου του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Φ.Α.Ε. Πειραιά, σχετικά με την ανωτέρω εταιρία, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθ. 46 του ν.4174/2013, όπως ίσχυαν πριν τη δημοσίευση του ν. 4337/2015, σε συνδυασμό με αυτές της ΠΟΛ. 1282/2013 Απόφασης του Γ.Γ.Δ.Ε. .
11. Την από «...» και με αρ. πρωτοκόλλου «...», κατατεθείσα στη Δ.Ο.Υ. Φ.Α.Ε. Πειραιά, ενδικοφανή προσφυγή **α) της «...», με ΑΦΜ «...», δραστηριότητα «...» και έδρα «...», στην οδό «...», β) του «...», κατοίκου «...», στην οδό «...», με ΑΦΜ «...» και γ) της «...», κατοίκου «...», στην οδό «...», με ΑΦΜ «...».**
12. Την από «...» έκθεση απόψεων του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Φ.Α.Ε. Πειραιά επί της ανωτέρω ενδικοφανούς προσφυγής.
13. Την από 31/03/2016 εικόνα φορολογούμενου από το σύστημα taxis.
14. Την από 01/04/2016 εισήγηση του Β2 Τμήματος Νομικής Υποστήριξης της Υπηρεσίας μας.

15. Επί της από ... και με αρ. πρωτ. ... ενδικοφανούς προσφυγής α) της εταιρίας με την επωνυμία «...» (ΑΦΜ «...»), β) του «...» (ΑΦΜ «...») και γ) της «...» (ΑΦΜ «...») για την ακύρωση και εξαφάνιση της με αρ. «...» πράξης του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Φ.Α.Ε. Πειραιά, με την οποία εφαρμόστηκαν τα μέτρα διασφάλισης των συμφερόντων του Δημοσίου σε βάρος τους, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 46 του ν.4174/2013, όπως ίσχυαν πριν τη δημοσίευση του ν. 4337/2015 και σε συνδυασμό με τις διατάξεις του άρ. 22 της από 24/12/2015 Πράξης Νομοθετικού Περιεχομένου, και μετά τη μελέτη και την αξιολόγηση όλων των υφιστάμενων στο σχετικό φάκελο εγγράφων και των προβαλλόμενων λόγων της προσφυγής, επαγόμαστε τα ακόλουθα:

Οι προσφεύγοντες με την ανωτέρω ενδικοφανή προσφυγή τους, κατατεθείσα στην Δ.Ο.Υ. Φ.Α.Ε. Πειραιά, η οποία μας διαβιβάστηκε με το από ... έγγραφο της εν λόγω υπηρεσίας, αιτούνται την ακύρωση της υπ' αρ. «...» πράξης του Προϊσταμένου της ως άνω Δ.Ο.Υ. ισχυριζόμενοι ότι:

- Δεν συντρέχουν οι προϋποθέσεις που θέτει το άρθρο 46,παρ. 5 του Ν. 4174/2013 ως προς την υπέρβαση του ορίου των 150.000 €, διότι το συνολικό μη καταβληθέν ποσό χαρτοσήμου ανέρχεται σε 77.792,68€ και, επομένως, τα μέτρα διασφάλισης επιβλήθηκαν σε βάρος τους μη νόμιμα.
- Η παράβαση που επισύρει την εφαρμογή των μέτρων είναι ακόμη επίδικη, λόγω του ότι εκκρεμούν στην Υπηρεσία μας οι με αρ. «...», «...» και «...» ενδικοφανείς προσφυγές κατά των οριστικών πράξεων και, επομένως, δεν έχει κριθεί εάν υφίσταται η εν λόγω παράβαση ή όχι.
- Τα εφαρμοζόμενα μέτρα διασφάλισης συνιστούν ανεπίτρεπτο και μη σύννομο περιορισμό της οικονομικής ελευθερίας, η οποία προστατεύεται με το άρθρο 5 του Συντάγματος. Συγκεκριμένα, οι προσφεύγοντες ισχυρίζονται ότι η επιβολή των μέτρων καθιστά αντικειμενικά αδύνατη την πραγματοποίηση των σκοπών της επιχείρησής τους.
- Η προσβαλλόμενη πράξη είναι ακυρωτέα διότι έχει εκδοθεί σε εφαρμογή αντισυνταγματικής διάταξης που παραβιάζει τις συνταγματικώς κατοχυρωμένες αρχές της αναλογικότητας, της ισότητας και της χρηστής διοίκησης.
- Η Υπηρεσία μας πρέπει να προβεί σε στάθμιση αφενός του βαθμού διασφάλισης που πιθανολογείται ότι θα επιτευχθεί στην προκειμένη περίπτωση και αφετέρου της έντασης της ζημίας που πιθανολογείται ότι θα υποστεί η επιχείρησή τους εξαιτίας της λήψης και διαχείρισης των μέτρων, τα οποία ισχυρίζονται ότι θα τους επιφέρουν ανεπανόρθωτη οικονομική βλάβη.

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

Επειδή, σύμφωνα με τις παραγράφους 1 και 5 του άρθρου 55 του Ν. 4174/2013 «1. Για τους σκοπούς του Κώδικα, ως «φοροδιαφυγή» νοείται: ...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....

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. 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, με τις διατάξεις του άρθρου 6, παρ. 2 περίπτωση β της προαναφερόμενης ΠΟΛ 1282/31.12.2013 Απόφασης του Γενικού Γραμματέα ορίζεται ότι «2. τα μέτρα της παραγράφου 5 του άρθρου 46 του ν. 4174/2013, όπως ισχύει, αίρονται υποχρεωτικά στο σύνολό τους:

β) εφόσον παύουν να υφίστανται οι προϋποθέσεις εφαρμογής, λόγω έκδοσης απόφασης από την Υπηρεσία Εσωτερικής Επανεξέτασης που ακυρώνει για λόγους ουσίας ή τροποποιεί τις οικείες των μέτρων πράξεις προσδιορισμού των φόρων, τελών, εισφορών ή επιβολής προστίμων...».

Επειδή, σύμφωνα με την από «...» Ειδική Έκθεση Ελέγχου του άρθρου 46 του ν.4174/2013 του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Φ.Α.Ε. Πειραιά, η οποία και αποτελεί την αιτιολογία της πράξης διασφάλισης διαπιστώθηκε ότι η ελεγχόμενη επιχείρηση «...» δεν απέδωσε στο Δημόσιο ποσά φόρων, τελών και εισφορών, η συνολική αξία των οποίων, όπως αναλύθηκε ανωτέρω, υπερβαίνει το όριο των 150.000,00€, ο σχετικός ισχυρισμός των προσφευγόντων ότι δεν συντρέχουν οι προϋποθέσεις του νόμου, λόγω μη υπέρβασης του ανωτέρω ορίου καθίσταται απορριπτέος ως ουσία αβάσιμος.

Επειδή, σε σχέση με τον ισχυρισμό των προσφευγόντων ότι η παράβαση που επισύρει την εφαρμογή των μέτρων είναι ακόμη επίδικη και ότι δεν έχει κριθεί ακόμη οριστικά το εάν υφίστανται οι εν λόγω παραβάσεις ή όχι, εφόσον μέχρι σήμερα δεν έχει εκδοθεί απόφαση της ΔΕΔ για καμία από τις τρεις ενδικοφανείς προσφυγές του νομικού προσώπου με τις οποίες αμφισβητούνται οι σχετικές καταλογιστικές πράξεις, επισημαίνουμε ότι η κάθε ενδικοφανής προσφυγή εξετάζεται από την Υπηρεσία μας ξεχωριστά και, σε κάθε περίπτωση, η τυχόν θετική έκβαση αυτών των εκκρεμών

ενδικοφανών προσφυγών θα επιφέρει την υποχρεωτική άρση των μέτρων διασφάλισης στο σύνολό τους, σύμφωνα και με την παρ. 2, περ. β του άρθρου 6 της ΠΟΛ 1282/2013 Απόφασης του Γενικού Γραμματέα Δημοσίων Εσόδων, όπως ισχύει.

Επειδή, οι τρεις τελευταίοι ισχυρισμοί των προσφευγόντων, πρέπει να απορριφθούν ως αβάσιμοι, καθώς καμία βλάβη δεν επέρχεται σε βάρος τους, αφού εξακολουθεί να υπάρχει η δυνατότητα πίστωσης και χρήσης των τραπεζικών καταθέσεων και λογαριασμών τους, οι οποίοι δεν δεσμεύονται εξ ολοκλήρου. Εξάλλου, μεταξύ δε των πιστοποιητικών που απαγορεύεται να χορηγηθούν, σε περίπτωση λήψης των ανωτέρω μέτρων, περιλαμβάνονται περιοριστικά και μόνο αυτά που απαιτούνται για την κατάρτιση συμβολαιογραφικών πράξεων μεταβίβασης περιουσιακών στοιχείων. Επομένως, τα επίμαχα μέτρα με κανέναν τρόπο δεν μπορούν να προκαλέσουν την οικονομική εξόντωση της επιχείρησής τους, καθώς τα περιουσιακά της στοιχεία δεν προσημειώνονται, κατάσχονται ή εκπλειστηριάζονται και οι προσφεύγοντες έχουν τη δυνατότητα να τα διαχειριστούν με κάθε τρόπο.

Επειδή, επιπλέον, η επικαλούμενη εκ μέρους των «αναλογικότητα» μεταξύ της διοικητικής κύρωσης και των διαπραχθεισών παραβάσεων, είναι προφανώς αβάσιμη αφού τέτοια σχέση «αναλογικότητας» δεν καθορίζεται από τις διατάξεις. Είναι γνωστό δε ότι στο φορολογικό δίκαιο οι διατάξεις ερμηνεύονται «γραμματικά» και όχι «αναλογικά». Τα επιβαλλόμενα μέτρα έχουν απολύτως αυστηρό χαρακτήρα και η Διοίκηση προβαίνει σε διαπιστωτικού χαρακτήρα αποτίμηση των πραγματικών περιστατικών και υπαγωγή τους στον κανόνα δικαίου πριν την εφαρμογή των διατάξεων. Είναι προφανές δε ότι με βάση τα προαναφερθέντα, τα μέτρα που λαμβάνονται από την Διοίκηση, προληπτικά και όχι κατασταλτικά, είναι 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).

Επειδή, τέλος, δεν εμπίπτει στην αρμοδιότητα της Υπηρεσίας μας η κρίση περί της συνταγματικότητας ή μη θεσπισμένων διατάξεων, καθότι αρμόδια για το θέμα αυτό είναι τα διοικητικά δικαστήρια, απορριπτέος τυγχάνει ο ισχυρισμός των προσφευγόντων περί αντισυνταγματικότητας των διατάξεων του άρθρου 46 του ν. 4174/2013 και της ΠΟΛ 1282/31.12.2013.

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

Επειδή, σύμφωνα με τα προεκτεθέντα, οι λόγοι για τους οποίους εφαρμόστηκαν τα μέτρα για τη διασφάλιση των συμφερόντων του Δημοσίου με την υπ' αρ. «...» πράξη διασφάλισης των συμφερόντων του Δημοσίου του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Φ.Α.Ε. Πειραιά, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 46 του ν.4174/2013, όπως ίσχυε πριν τη δημοσίευση του νόμου 4337/2015, σε βάρος των προσφευγόντων, εξακολουθούν να υφίστανται.

Αποφασίζουμε

την απόρριψη της με αρ. πρωτ. «...» ενδικοφανούς προσφυγής για την ακύρωση της υπ' αρ. «...» πράξης 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 ίσχυε πριν τη δημοσίευση του ν. 4337/2015, σε βάρος α) «...» (ΑΦΜ ...), β) του «...» (ΑΦΜ ...) και γ) της «...» (ΑΦΜ ...).

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

Ακριβές Αντίγραφο

**Ο ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΣ ΤΗΣ ΥΠΟΔΙΕΥΘΥΝΣΗΣ
ΝΟΜΙΚΩΝ ΘΕΜΑΤΩΝ
Γ. ΓΙΑΝΝΑΚΟΥΛΙΑΣ**

**Ο/Η Υπάλληλος του Τμήματος
Διοικητικής Υποστήριξης**

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).