



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ
ΥΠΟΥΡΓΕΙΟ ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΩΝ
ΓΕΝΙΚΗ ΓΡΑΜΜΑΤΕΙΑ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΕΣΟΔΩΝ
ΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ

Θεσσαλονίκη 27-10-2015

Αρ.απόφασης: 59

Ταχ. Δ/ση : Εγνατία 45

Ταχ. Κώδικας : 546 30 Θεσσαλονίκη

Τηλέφωνο : 2313 333249

ΦΑΞ : 2313 333258

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 παρ. 3 του άρθρου 47 του Ν. 4331/2015 (ΦΕΚ Α' 69)

γ. Του άρθρου 59 του π.δ. 111/2014 (Α' 178) «Οργανισμός του Υπουργείου Οικονομικών»

δ. 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».

ε. 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».

στ. Της αριθ. Δ.ΟΡΓ.Α. 1159205ΕΞ2014 Απόφασης της Γενικής Γραμματείας Δημοσίων Εσόδων του Υπουργείου Οικονομικών (ΦΕΚ Β3250/4-12-2014) «Τροποποίηση και συμπλήρωση της αριθμ. Δ6Α 1058824ΕΞ2014/8-4-2014 απόφασης του Γενικού Γραμματέα Δημοσίων Εσόδων του Υπουργείου Οικονομικών, ως προς τις Διευθύνσεις Στρατηγικού Σχεδιασμού και Οικονομικής Διοίκησης, Επίλυσης Διαφορών και Εφαρμογής της Φορολογικής Πολιτικής και Νομοθεσίας».

ζ. Της αριθμ. Δ.ΟΡΓ.Α 1006534ΕΞ2014 (ΦΕΚ Β' 165/19-1-2015) Απόφασης του Γενικού Γραμματέα Δημοσίων Εσόδων του Υπουργείου Οικονομικών «Ανακαθορισμός της καθ' ύλην αρμοδιότητας και του χρόνου έναρξης λειτουργίας του Αυτοτελούς Τμήματος Επανεξέτασης της Διεύθυνσης Επίλυσης Διαφορών της Γενικής Γραμματείας Δημοσίων Εσόδων, καθώς και του χρόνου έναρξης λειτουργίας του Αυτοτελούς Τμήματος Επανεξέτασης, Νομικής και Διοικητικής Υποστήριξης της ίδιας Διεύθυνσης και της καθ' ύλην αρμοδιότητας του Γραφείου Επανεξέτασης του ίδιου Τμήματος».

η. Της αριθμ. Δ.Ε.Δ. Β1 1052867ΕΞ2015/21-4-2015 (ΦΕΚ Β' 815/7-5-2015) Απόφασης του Προϊσταμένου της Διεύθυνσης Επίλυσης Διαφορών.

θ. 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 από 30-9-2015 και με αριθμό πρωτοκόλλου «...» ενδικοφανή προσφυγή της κοινοπραξίας «...» με ΑΦΜ «...» που εδρεύει στην «...», κατά των με αρ. «...»/20-7-2015 πράξεων επιβολής προστίμου επί παραβάσεων τήρησης βιβλίων και έκδοσης στοιχείων του Προϊσταμένου της «...» Δ.Ο.Υ. Θεσ/νίκης και τα προσκομιζόμενα με αυτήν σχετικά έγγραφα.

4. Την από 30-9-2015 και με αριθμό πρωτοκόλλου «...» αίτηση αναστολής της κοινοπραξίας «...» με ΑΦΜ «...» που εδρεύει στην «...» για αναστολή καταβολής του ποσοστού πενήντα τοις εκατό (50%) των αμφισβητούμενων ποσών των ως άνω πράξεων και τα προσκομιζόμενα με το αίτημα αυτό σχετικά έγγραφα.

5. Τις απόψεις της ανωτέρω φορολογικής αρχής.

6. Την από 23/10/2015 εισήγηση του Τμήματος Επανεξέτασης, Νομικής και Διοικητικής Υποστήριξης της Υπηρεσίας μας.

Επί της από 30-9-2015 και με αριθμό πρωτοκόλλου «...» αίτηση αναστολής καταβολής του ποσοστού πενήντα τοις εκατό (50%) των αμφισβητούμενου ποσών των με αρ. «...»/20-7-2015 πράξεων επιβολής προστίμου επί παραβάσεων τήρησης βιβλίων και έκδοσης στοιχείων του Προϊσταμένου της «...» Δ.Ο.Υ. Θεσ/νίκης το οποίο κατατέθηκε εμπρόθεσμα και μετά την μελέτη και την αξιολόγηση όλων των υφιστάμενων στο σχετικό φάκελο εγγράφων και των προβαλλόμενων λόγων του αιτήματος αναστολής, επαγόμεστε τα ακόλουθα:

Επειδή η αιτούσα είναι κοινοπραξία με αντικείμενο την ανέγερση οικοδομών σε αγροτεμάχια εκτός σχεδίου πόλης στην περιοχή της «...» με αντιπαροχή και σύσταση οριζοντίων ιδιοκτησιών προς πώληση σε τρίτους, εξαντλούμενου του σκοπού της στην πραγματοποίηση αυτής της εμπορικής επιχείρησης. Η διάρκεια της κοινοπραξίας ορίστηκε από την ημερομηνία υπογραφής του συμφωνητικού σύστασης έως την πλήρη αποπεράτωση της κατασκευής των οικοδομών, την εκκαθάριση των λογαριασμών της και γενικά μέχρι την εκπλήρωση του σκοπού της. Κατά τις ελεγχόμενες φορολογικές περιόδους 2002-2012 αξιοποιήθηκαν 33 αγροτεμάχια και ανεγέρθηκαν 125 κατοικίες συνολικά. Στα πλαίσια του ελέγχου και σε εκτέλεση εισαγγελικής παραγγελίας, προκειμένου να διακριβωθούν τα πραγματικά καταβληθέντα τιμήματα αγοράς των ακινήτων που κατασκεύασε και πούλησε η κοινοπραξία, ο έλεγχος προέβη σε άρση του τραπεζικού απορρήτου των τραπεζικών λογαριασμών της κοινοπραξίας και των φυσικών προσώπων-μελών που συμμετέχουν σ' αυτή. Στη συνέχεια αφού έλαβε υπόψη τα δεδομένα των τραπεζικών λογαριασμών τόσο της κοινοπραξίας, όσο και των μελών αυτής, αλλά και όλες τις διαπιστώσεις που στοιχειοθετήθηκαν από την αλληλογραφία που ανέπτυξε ο έλεγχος με τα πιστωτικά ιδρύματα καθώς και τις έγγραφες εξηγήσεις των μελών της στα πλαίσια κλήσεων για παροχή εξηγήσεων που τους επιδόθηκαν, διαπίστωσε αποκλίσεις μεταξύ του πραγματικά καταβληθέντος τιμήματος και της δηλωθείσας αντικειμενικής αξίας των πωληθέντων ακινήτων πλέον του 100%, οπότε συντάχθηκε η με αρ. ID «...»/30-6-2015 έκθεση ελέγχου Κ.Β.Σ. και καταλογίστηκαν σε βάρος της αιτούσας οι παραβάσεις α) της ανακριβούς αναγραφής των τιμημάτων στα συμβόλαια πώλησης και μεταβίβασης ακινήτων προς διάφορους αγοραστές που συνιστούν έκδοση ανακριβών στοιχείων πώλησης Κ.Β.Σ. και β) της μη έκδοσης φορολογικού στοιχείου εσόδων για τις ελεγχόμενες περιόδους.

Επισημαίνεται ότι η αιτούσα κοινοπραξία υπέβαλε για τις ελεγχόμενες χρήσεις δηλώσεις φορολογίας εισοδήματος με τα αντίστοιχα ακαθάριστα έσοδα και καθαρά κέρδη, όπως αυτά αναφέρονται στο σχετικό πίνακα της σελίδας 3 της οικείας έκθεσης ελέγχου.

Επειδή σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 63 παρ 1 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. Η αίτηση υποβάλλεται στη φορολογική αρχή που εξέδωσε την πράξη ή παρέλειψε την έκδοση της και πρέπει να αναφέρει τους λόγους και τα έγγραφα στα οποία ο υπόχρεος βασίζει το αίτημα του. Η αίτηση πρέπει να υποβάλλεται από τον υπόχρεο εντός τριάντα ημερών από την ημερομηνία κοινοποίησης της πράξης σε αυτόν ή από τη συντέλεση της παράλειψης. Η προθεσμία του προηγούμενου εδαφίου αναστέλλεται κατά το χρονικό διάστημα από 1 έως 31 Αυγούστου»

Επειδή σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 63 παρ.4 Ν.4174/2013 «ο υπόχρεος έχει δικαίωμα να υποβάλει, ταυτόχρονα με την ενδικοφανή προσφυγή και αίτημα αναστολής της καταβολής που προβλέπεται στην παράγραφο 3. Η Υπηρεσία Εσωτερικής Επανεξέτασης δύναται να αναστείλει την εν λόγω πληρωμή, μέχρι την έκδοση της απόφασης της στον υπόχρεο, μόνο στην περίπτωση κατά την οποία η πληρωμή θα είχε ως συνέπεια ανεπανόρθωτη βλάβη για τον υπόχρεο. Εάν δεν εκδοθεί απόφαση εντός τριάντα ημερών από την υποβολή της αίτησης στη Φορολογική Διοίκηση, η αίτηση αναστολής θεωρείται ότι έχει απορριφθεί...»

Επειδή κατά τις διατάξεις του άρθρου 2 της ΠΟΛ 1002/2014 ορίζεται ότι : «1. Με την άσκηση της ενδικοφανούς προσφυγής αναστέλλεται η καταβολή ποσοστού πενήντα τοις εκατό (50%) του αμφισβητούμενου ποσού της πράξης, υπό την προϋπόθεση ότι έχει καταβληθεί το υπόλοιπο ποσοστό πενήντα τοις εκατό (50%), εκτός αν υποβληθεί γι' αυτό και γίνει αποδεκτό αίτημα αναστολής. Στην τελευταία αυτή περίπτωση, εφόσον δηλαδή υποβληθεί από τον υπόχρεο, ταυτόχρονα με την ενδικοφανή προσφυγή και αίτημα αναστολής του καταβλητέου ποσοστού πενήντα τοις εκατό (50%) του αμφισβητούμενου ποσού της πράξης, η Διεύθυνση Επίλυσης Διαφορών δύναται να αναστείλει την πληρωμή του εν λόγω ποσοστού μόνο στην περίπτωση κατά την οποία κρίνεται ότι αυτό θα είχε ως συνέπεια την ανεπανόρθωτη βλάβη για τον υπόχρεο. ...

2. Με την αίτηση αναστολής υποβάλλονται στην Διεύθυνση Επίλυσης Διαφορών και τα αποδεικτικά στοιχεία με τα οποία τεκμηριώνονται οι ισχυρισμοί του αιτούντος και απαραίτητως υπεύθυνη δήλωση του άρθρου 8 ν.1599/1986 στην οποία ο αιτών δηλώνει : α) τα παγκόσμια έσοδα ή εισοδήματά του από κάθε πηγή κατά το προηγούμενο και κατά το τρέχον έτος και β) την περιουσιακή κατάσταση στην Ελλάδα και οπουδήποτε στην αλλοδαπή κατά το χρόνο κατάθεσης της αίτησης αναστολής.

Αν ο αιτών είναι φυσικό πρόσωπο, δηλώνονται επιπλέον και τα παγκόσμια έσοδα ή εισοδήματα από κάθε πηγή κατά το προηγούμενο και κατά το τρέχον έτος , καθώς και η περιουσιακή κατάσταση οπουδήποτε στην Ελλάδα και στην αλλοδαπή του ή της συζύγου και των ανήλικων τέκνων αυτού κατά το χρόνο κατάθεσης της αίτησης αναστολής.

Αν ο αιτών είναι νομικό πρόσωπο ή οποιασδήποτε μορφής νομική οντότητα, δηλώνονται επιπλέον και τα παγκόσμια έσοδα ή εισοδήματα από κάθε πηγή κατά το προηγούμενο και κατά το τρέχον έτος, καθώς και η περιουσιακή κατάσταση οπουδήποτε στην Ελλάδα και στην αλλοδαπή, κατά το χρόνο κατάθεσης της αίτησης αναστολής, των νομικών προσώπων και νομικών οντοτήτων στο κεφάλαιο των οποίων συμμετέχει ο αιτών καθώς και των φυσικών προσώπων που σύμφωνα με τις εκάστοτε ισχύουσες διατάξεις ευθύνονται ατομικά για τις φορολογικές υποχρεώσεις του αιτούντος.

Η περιουσιακή κατάσταση περιλαμβάνει ιδίως τα εμπράγματα και ενοχικά δικαιώματα σε ακίνητα, τις καταθέσεις οπουδήποτε είδους και τα συναφή τραπεζικά προϊόντα, τις επενδύσεις σε κινητές αξίες, τα μηχανοκίνητα ιδιωτικά μέσα μεταφοράς, τα δάνεια και τις δωρεές, τις μετοχές, τα μερίδια, τα δικαιώματα ψήφου ή συμμετοχής σε κεφάλαιο σε οποιασδήποτε μορφής νομική οντότητα, όπως ορίζεται στην παράγραφο 3 του Κ.Φ.Δ. (Ν. 4174/2013) και τα εμπράγματα και ενοχικά δικαιώματα σε κινητά αξίας άνω των δέκα χιλιάδων (10.000) ευρώ. Μαζί με την περιουσιακή κατάσταση δηλώνεται από τον αιτούντα και η εκτιμώμενη αγοραία αξία των περιουσιακών στοιχείων που περιλαμβάνονται σε αυτήν. Για τα ακίνητα δηλώνεται και η αντικειμενική αξία αυτών.

Αν ο αιτών τηρεί λογιστικά βιβλία του Κ.Φ.Α.Σ. κατά τη διπλογραφική μέθοδο, με την αίτηση αναστολής συνυποβάλλονται ο τελευταίος ισολογισμός και το τελευταίο αναλυτικό ισοζύγιο γενικής λογιστικής του τρέχοντος έτους.

Αν ο αιτών είναι νομικό πρόσωπο ... τηρεί λογιστικά βιβλία του Κ.Φ.Α.Σ κατά τη διπλογραφική μέθοδο , με την αίτηση αναστολής συνυποβάλλονται ο τελευταίος ισολογισμός και το τελευταίο αναλυτικό ισοζύγιο γενικής λογιστικής του τρέχοντος έτους.

3. Αίτηση αναστολής για την οποία δεν προσκομίζονται τα προαναφερθέντα στοιχεία απορρίπτεται.»

Επειδή όπως κρίθηκε με την 496/2011 απόφαση της Επιτροπής Αναστολών της Ολομέλειας του Συμβουλίου της Επικρατείας, η οποία συνήλθε βάσει του άρθρου 1 παρ 1 του Ν.3900/2010, ως «ανεπανόρθωτη» βλάβη, η αποσόβηση της οποίας καθιστά, σύμφωνα με τα άρθρα 94 και 95 του Συντάγματος, επιβεβλημένη την παροχή προσωρινής προστασίας, νοείται όχι μόνον η κατά κυριολεξία μη αναστρέψιμη, αλλά και εκείνη, της οποίας η αποκατάσταση, υπό τις συγκεκριμένες οικονομικές και λοιπές συνθήκες, είναι για τον διάδοχο δυσχερής σε τέτοιο βαθμό, ώστε να αδυνατεί πράγματι να την επιτύχει (496/2011 Ολ.Επ.Αν.ΣτΕ). Εξάλλου, προκειμένου περί φορολογικών, τελωνειακών και διαφορών με χρηματικό αντικείμενο, σε περίπτωση αποδοχής του αιτήματος προσωρινής δικαστικής προστασίας δεν αναστέλλεται η εκτέλεση της προσβαλλόμενης πράξης καθ' αυτήν, αλλά απαγορεύεται η λήψη από τη Διοίκηση των αναφερομένων στην παράγραφο 2 του άρθρου 202 μέτρων. Τούτο δε ισχύει όταν ο αιτών επικαλείται ως λόγο αναστολής ανεπανόρθωτη βλάβη από την λήψη των συγκεκριμένων μέτρων.

Επειδή επομένως για να δοθεί αναστολή είσπραξης θα πρέπει να προβάλλεται κατά τρόπο σαφή και ορισμένο προσωπικός λόγος ανεπανόρθωτης βλάβης από την εκτέλεση της προσβαλλόμενης πράξης (ΕπΑνΣτΕ 46, 162, 172/1990, ΕλλΔνη 34, 921). Δεν χορηγείται αναστολή, εφόσον ο αιτών δεν επικαλείται, ούτε αποδεικνύει συγκεκριμένη βλάβη (ΕπΕνΣτΕ 377, 386/1989, ΔιοικΔνη 29, 301). Έχει γίνει δεκτό επίσης, ότι η χρηματική μόνο ζημία δεν δικαιολογεί βλάβη ανεπανόρθωτη ή δυσχερώς δυνάμενη να επανορθωθεί, εκτός αν αποδεικνύεται, στη συγκεκριμένη περίπτωση, ότι η προκαλούμενη χρηματική ζημία έχει τέτοια έκταση , ώστε προκαλεί ανεπανόρθωτο ή δυσχερώς επανορθώσιμο οικονομικό κλονισμό της επιχείρησης ή στέρηση των μέσων βιοπορισμού του (ΣτΕ 732/2007, ΕπΑνΣτΕ 548-550/1990, ΕλλΔνη 34, 914)

Επειδή εν προκειμένω, η αιτούσα και τα μέλη της δε ζητούν την αναστολή εκτέλεσης της προσβαλλόμενης πράξης κατά το μέρος που συνεπάγεται τη λήψη κάποιου συγκεκριμένου μέτρου αναγκαστικής εκτέλεσης κατά τον Κ.Ε.Δ.Ε. ή διοικητικού μέτρου, λόγω της επελθούσας ειδικά οριζόμενης βλάβης και μάλιστα ανεπανόρθωτης (βλ. και ΔΕΦ ΑΘ 28/2012 Συμβ), αλλά ισχυρίζονται ότι από την πληρωμή των αμφισβητούμενων ποσών προστίμων θα υποστούν ανεπανόρθωτη βλάβη.

Επειδή όπως προκύπτει από τις φορολογικές δηλώσεις οικονομικού έτους 2014 (χρήση 2013) και φορολογικού έτους 2014 του διαχειριστή και μέλους της αιτούσας«...», το συνολικό εισόδημά του για τα

αντίστοιχα έτη ανέρχεται στο ποσό των 41.039,78 € και 32.876,57 €, ενώ για το οικονομικό έτος 2013 (χρήση 2012) το συνολικό εισόδημά του ανέρχεται σε 204.568,13 €. Από την προσκομισθείσα βεβαίωση δηλωθείσας περιουσιακής κατάστασης προκύπτει ότι αυτός έχει στην κατοχή του ποσοστά πλήρους κυριότητας σε διάφορα περιουσιακά στοιχεία και συγκεκριμένα: Στο νομό Χαλκιδικής, «...» σε αγροτεμάχιο έκτασης 4.029,94 τ.μ. με εξοχική κατοικία 161,30τ.μ. και στη θέση «...» δασική έκταση 20.438 τ.μ.

Επειδή όπως προκύπτει από τις φορολογικές δηλώσεις οικονομικού έτους 2014 (χρήση 2013) και φορολογικού έτους 2014 του μέλους της αιτούσας «...», το συνολικό εισόδημά του για τα αντίστοιχα έτη ανέρχεται στο ποσό των 22.317,31 € και 47.523,21€. Από την προσκομισθείσα βεβαίωση δηλωθείσας περιουσιακής κατάστασης προκύπτει ότι αυτός έχει ποσοστά συνιδιοκτησίας σε πλήθος περιουσιακών στοιχείων και συγκεκριμένα ποσοστά πλήρους κυριότητας δύο διαμερισμάτων στη«...»140,17 τ.μ. και 70 τ.μ. επί των οδών «...» αντίστοιχα και μίας κατοικίας 161, 30 τ.μ. σε αγροτεμάχιο έκτασης 4.029,94 τ.μ. στο «...» Χαλκιδικής, όπως και δύο κληροτεμαχίων έκτασης 152 τ.μ. στη «...» Χαλκιδικής.

Επειδή όπως προκύπτει από τις φορολογικές δηλώσεις οικονομικού έτους 2014 (χρήση 2013) και φορολογικού έτους 2014 του μέλους της αιτούσας «...» το συνολικό εισόδημά του για τα αντίστοιχα έτη ανέρχεται στο ποσό των 15.610,83€ και 65.673,26€. Από τη βεβαίωση δηλωθείσας περιουσιακής κατάστασης την 18-3-2015 προκύπτει ότι αυτός έχει στην κατοχή του πλήθος περιουσιακών στοιχείων και συγκεκριμένα την πλήρη κυριότητα δύο επαγγελματικών χώρων 64,93 και 62,37 τ.μ. στη Θεσσαλονίκη επί της οδού «...» και μίας θέσης στάθμευσης 10,92 τ.μ. επί της οδού «...»Επίσης έχει ποσοστά συνιδιοκτησίας α)σε αποθήκη 7,79 τ.μ. στη Θεσσαλονίκη«...» , β) σε οικόπεδο επί της οδού «...» έκτασης 3.195,13 τ. μ. γ) σε κατοικία 161,30 τ.μ. σε αγροτεμάχιο έκτασης 4.029,94 τ.μ. στο «...» Χαλκιδικής, όπως και δ) σε αγροτεμάχιο έκτασης 3.114 τ.μ. στο «...»Χαλκιδικής

Επειδή όπως προκύπτει από τις φορολογικές δηλώσεις οικονομικού έτους 2014 (χρήση 2013) και φορολογικού έτους 2014 του μέλους της αιτούσας «...» το συνολικό εισόδημά του για τα αντίστοιχα έτη ανέρχεται στο ποσό των 19.043,45 € και 11.031,53 €. Από τη βεβαίωση δηλωθείσας περιουσιακής κατάστασης την 18-3-2015 προκύπτει ότι αυτός έχει στην κατοχή του διάφορα περιουσιακά στοιχεία και συγκεκριμένα την πλήρη κυριότητα διαμερίσματος 95,80 τ.μ. επί της οδού «...» καθώς και ποσοστά συνιδιοκτησίας α) σε οικόπεδο 1.339,98 τ.μ. επί της οδού «...»,Θεσσαλονίκη β) σε κατοικία 161,30 τ.μ. σε αγροτεμάχιο έκτασης 4.029,94 στο «...» Χαλκιδικής.

Επειδή όπως προκύπτει από τις φορολογικές δηλώσεις οικονομικού έτους 2014 (χρήση 2013) και φορολογικού έτους 2014 του μέλους της αιτούσας «...» το συνολικό εισόδημά του για τα αντίστοιχα έτη ανέρχεται στο ποσό των 126.943,14 € και 109.588,68 €, ενώ για το οικονομικό έτος 2013 (χρήση 2012) το συνολικό εισόδημά του ανέρχεται σε 226.316,16€. Από τη βεβαίωση δηλωθείσας περιουσιακής κατάστασης προκύπτει ότι αυτός έχει ποσοστά συνιδιοκτησίας α) σε οικόπεδο έκτασης 473 τ.μ. στη Θεσσαλονίκη επί της οδού «...» β) σε κατοικία 161,30 τ.μ. σε αγροτεμάχιο έκτασης 4.029,94 στο «...»Χαλκιδικής.

Επειδή όπως προκύπτει από τις φορολογικές δηλώσεις οικονομικού έτους 2014 (χρήση 2013) και φορολογικού έτους 2014 του μέλους της αιτούσας «...» το συνολικό εισόδημά του για τα αντίστοιχα έτη ανέρχεται στο ποσό των 11.129,37 (με ζημία 1.481,77) και 44.599,98 €. Από τη βεβαίωση δηλωθείσας περιουσιακής κατάστασης προκύπτει ότι αυτός έχει ποσοστά συνιδιοκτησίας α) σε οικόπεδο έκτασης 386 τ.μ. στο «...» Χαλκηδόνας, β) σε επαγγελματική στέγη 67,05 τ.μ. στη Θεσσαλονίκη επί της οδού «...» και γ) σε κατοικία 161,30 τ.μ. και σε επικαρπία κατοικίας 162,37 τ.μ. στο «...» Χαλκιδικής

Επειδή όπως προαναφέρθηκε η αιτούσα κοινοπραξία έχει σκοπό την ανέγερση οικοδομών σε αγροτεμάχια εκτός σχεδίου πόλης στην περιοχή της «...» με αντιπαροχή και σύσταση οριζοντίων ιδιοκτησιών, ώστε οι αυτοτελείς χώροι των παραπάνω οικοδομών που αντιστοιχούν στην κοινοπραξία να πωληθούν από αυτήν σε τρίτους με κέρδος, εξαντλούμενου του σκοπού της στην πραγματοποίηση αυτής της εμπορικής επιχείρησης.

Επειδή περαιτέρω και τα μέλη της κοινοπραξίας δεν αποδεικνύουν το βάσιμο των προβαλλόμενων λόγων αναστολής και την οικονομική τους αδυναμία καθώς από όλα τα ανωτέρω στοιχεία συνάγεται, ότι δεν θα πληγεί ανεπανόρθωτα η περιουσιακή τους κατάσταση, υπό την έννοια ότι θα διακινδυνεύσει ο βιοπορισμός των ίδιων και των οικογένειών τους, ενώ η παρούσα οικονομική κρίση δεν αναιρεί την δυνατότητα ανάλωσης κεφαλαίου παλαιότερων ετών, με την έννοια της δυνατότητας χρήσης των ποσών αυτών προς κάλυψη υφιστάμενων οικονομικών υποχρεώσεων. Επιπλέον και τα μέλη της εταιρίας παρουσιάζουν πολύ καλή οικονομική εικόνα και διαθέτουν ακίνητα, κάποια από τα οποία τους αποφέρουν εισόδημα, ενώ παράλληλα συμμετέχουν και σε άλλες εταιρίες. Κατέχουν επιπλέον ΙΧΕ αυτοκίνητα μεγάλου κυβισμού.

Επειδή η καταβολή ποσοστού 50% των βεβαιωθέντων φόρων, λαμβανομένων υπόψη των προεκτεθέντων αναφορικά με το αντικείμενο εργασιών και το σκοπό της κοινοπραξίας και την περιουσιακή

κατάσταση των μελών αυτής, δεν οδηγεί σε ανεπανόρθωτο οικονομικό κλονισμό αυτής ή σε στέρηση των μέσων βιοπορισμού των μελών της ατομικά, δεδομένης μάλιστα της ύπαρξης δυνατότητας καταβολής τους με ρύθμιση ληξιπροθέσμων οφειλών

Επειδή από τον συνδυασμό των παραγράφων 3 και 4 του άρθρου 63 Ν.4174/2013 συνάγεται ότι με την άσκηση της ενδικοφανούς προσφυγής αναστέλλεται η καταβολή ποσοστού 50% του αμφισβητούμενου ποσού της πράξης υπό την προϋπόθεση ότι έχει ήδη καταβληθεί το υπόλοιπο ποσοστό πενήντα τοις εκατό, εκτός αν υποβληθεί για αυτό και γίνει αποδεκτό αίτημα αναστολής, οπότε στη συγκεκριμένη περίπτωση ο αιτών δεν έχει καμία απολύτως υποχρέωση καταβολής. Επομένως δίνεται στον φορολογούμενο δυνατότητα με την άσκηση ενδικοφανούς προσφυγής και αίτησης αναστολής να διεκδικήσει την δυνατότητα μη καταβολής του αμφισβητούμενου φόρου σε περίπτωση δε απόρριψης της αναστολής, η υποχρέωση καταβολής ποσοστού 50% του φόρου δεν μπορεί να θεωρηθεί ως αντίθετη στο Σύνταγμα. Η αναφορά του άρθρου 17 του Συντάγματος στο γενικό συμφέρον καθιστά θεμιτή την επιβολή αυξημένων σε σχέση με τα άλλα δικαιώματα περιορισμών στην άσκηση του δικαιώματος της ιδιοκτησίας, πάντα υπό την προϋπόθεση ότι, για την εξυπηρέτηση του γενικού συμφέροντος, δεν εξαφανίζεται ή αδρανοποιείται η ιδιοκτησία σε σχέση με τον προορισμό της. Η υποχρέωση καταβολής ποσοστού 50% του βεβαιωθέντος φόρου δεν αδρανοποιεί την ιδιοκτησία καθώς σε περίπτωση δικαίωσης του προσφεύγοντος, αυτός δύναται να αναζητήσει τα ποσά που κατέβαλε, σε περίπτωση δε απόρριψης της προσφυγής του θα έχει απολύτως ορθά καταβάλει ένα δίκαιο ποσοστό της οφειλής του.

Θεσπίζοντας εξάλλου ο νομοθέτης την υποχρέωση για ποσοστό 50%, στάθμισε αφενός μεν, τις συνέπειες από την καταβολή του ποσοστού αυτού για τον φορολογούμενο -οι οποίες όπως ήδη αναφέρθηκε δεν συνιστούν στέρηση του συνταγματικά κατοχυρωμένου δικαιώματος της ιδιοκτησίας αυτού-, αφετέρου δε, την βλάβη των συμφερόντων του Δημοσίου από το προηγούμενο καθεστώς της προβεβαίωσης ελάχιστου ποσοστού φόρου με την άσκηση δικαστικής προσφυγής που είχε ως αποτέλεσμα την άσκηση πληθώρας αβάσιμων προσφυγών οι οποίες στόχευαν καταρχήν στην αποφυγή καταβολής του φόρου εκ μέρους των φορολογούμενων με άμεση συνέπεια την -για μεγάλο χρονικό διάστημα- στέρηση εσόδων του Δημόσιου μέχρι την έκδοση απόφασης επί της προσφυγής αλλά και την άσκοπη υπερφόρτωση των διοικητικών δικαστηρίων [βλ. και την αιτιολογική έκθεση του Ν. 4152/2013, βάσει του οποίου εισήχθη το άρθρο 70 Β' στον Κώδικα Φορολογίας Εισοδήματος (Ν. 2238/1994), και δια του οποίου προβλέφθηκε για πρώτη φορά η διαδικασία της ενδικοφανούς προσφυγής για όλες τις φορολογικές διαφορές ενώπιον της νεοσυσταθείσας Υπηρεσίας Εσωτερικής Επανεξέτασης (πλέον Διεύθυνσης Επίλυσης Διαφορών)]

Επειδή αναφορικά με τον ισχυρισμό περί παραβίασεως του δικαιώματος ακρόασης του άρθρου 20 παρ.1 του Συντάγματος που καθιερώνει ατομικό δικαίωμα με την έννοια της αξίωσης έναντι της πολιτείας, να μην εμποδίζει, με νομοθετικούς ή άλλους περιορισμούς, την επιδίωξη δικαστικής ακρόασης και προστασίας, επισημαίνονται τα εξής: Με το άρθρο 63 του Ν. 4174/2013 (Κ.Φ.Δ.) θεσπίστηκε η διαδικασία της ενδικοφανούς προσφυγής κατά πράξης ή «σε περίπτωση σιωπηρής άρνησης» της φορολογικής διοίκησης. Σύμφωνα με την αιτιολογική έκθεση του νόμου, η διαδικασία αυτή θεσπίστηκε για να εξυπηρετήσει τις περιπτώσεις υποθέσεων που επιδέχονται άμεσης επιλύσεως, όπως και να λειτουργήσει ως στάδιο προελέγχου σε υποθέσεις που πρόκειται να εισαχθούν ενώπιον της δικαιοσύνης, ώστε αναδεικνύονται τα βασικά νομικά ζητήματα και να έχουν τεθεί υπό επεξεργασία τα πραγματικά ζητήματα που χρήζουν αναλύσεων και παρατηρήσεων. Ειδικότερα δε, βάσει της αιτιολογικής έκθεσης του Κ.Φ.Δ., με την παράγραφο 7 του άρθρου 63 εισάγεται ρύθμιση που αποσκοπεί στη διασφάλιση της ανεξαρτησίας της κρίσης του προσωπικού λαμβάνοντας υπόψη την φύση των καθηκόντων και το εύρος των αρμοδιοτήτων της υπηρεσίας.

Η ενδικοφανής προσφυγή προβλέπεται από τη διάταξη του άρθρου 25 του νόμου 2690/1999 ως ειδικό διοικητικό βοήθημα, το οποίο, εφόσον προκύπτει από ειδική διάταξη, όπως εν προκειμένω το άρθρο 63 του Ν.4174/2014, μπορεί να χρησιμοποιηθεί από το φορολογούμενο προκειμένου να αποκατασταθεί ηθική ή υλική βλάβη των εννόμων συμφερόντων του που προκαλείται από τη διοικητική πράξη. Σύμφωνα με τη διάταξη της παραγράφου 2 του άρθ. 25 Ν.2690/1999 «*Το διοικητικό όργανο, ανάλογα με την πρόβλεψη των σχετικών διατάξεων, είτε εξετάζει μόνο τη νομιμότητα της πράξης, οπότε και μπορεί να την ακυρώσει εν όλω ή εν μέρει ή να απορρίψει την προσφυγή (ειδική διοικητική προσφυγή), είτε εξετάζει τόσο τη νομιμότητα της πράξης όσο και την ουσία της υπόθεσης, οπότε και μπορεί να ακυρώσει εν όλω ή εν μέρει ή να τροποποιήσει την πράξη ή να απορρίψει την προσφυγή (ενδικοφανής προσφυγή).....*» και σύμφωνα με την παράγραφο 6 του άρθρου 63 Ν. 4174/2013 «*Αν με την απόφαση ακυρώνεται, μερικά ή ολικά, ή τροποποιείται η πράξη της φορολογικής αρχής, η Υπηρεσία Εσωτερικής Επανεξέτασης οφείλει να αιτιολογεί την απόφαση αυτή επαρκώς με νομικούς ή και πραγματικούς ισχυρισμούς. ...*» .

Από το συνδυασμό των παραπάνω διατάξεων προκύπτει με σαφήνεια ότι με την διαδικασία της ενδικοφανούς προσφυγής κατοχυρώνεται το δικαίωμα του φορολογούμενου τόσο για έλεγχο τυπικής

πλημμέλειας της πράξης όσο και για ουσιαστική κρίση της. Άλλωστε, η άσκηση ενδικοφανούς προσφυγής μεταβιβάζει την αποφασιστική αρμοδιότητα για την υπο κρίση υπόθεση σε ειδικώς κατεστημένο διοικητικό όργανο, το οποίο δικαιούται να προβεί σε ολική ή μερική εξαφάνιση της προσβληθείσας ενώπιον του πράξης ενώ το όργανο που είχε αρχικώς αποφασίσει σχετικά με τη προσβληθείσα πράξη, δεν μπορεί πλέον να επιληφθεί επί του θέματος (βλ. Α.Ι.Τάχος «Ελληνικό Διοικητικό Δίκαιο», 2003, Εκδ. Σάκκουλα, σελ. 790 επ.).

Επίσης, όπως προκύπτει και από την αιτιολογική έκθεση του Ν. 4152/2013, βάσει του οποίου εισήχθη το άρθρο 70 Β' στον Κώδικα Φορολογίας Εισοδήματος (Ν. 2238/1994), και δια του οποίου προβλέφθηκε για πρώτη φορά η διαδικασία της ενδικοφανούς προσφυγής για όλες τις φορολογικές διαφορές ενώπιον της νεοσυσταθείσας Υπηρεσίας Εσωτερικής Επανεξέτασης (πλέον Διεύθυνσης Επίλυσης Διαφορών), σκοπός της νέας αυτής διαδικασίας και Υπηρεσίας, είναι η αποφόρτιση των διοικητικών δικαστηρίων από υποθέσεις που μπορεί να επιλυθούν σε επίπεδο φορολογικής διοίκησης. Περαιτέρω ορίζονται ως σκοποί της υποχρεωτικής κατάθεσης της ενδικοφανούς προσφυγής, αφενός η άμεση επίλυση των υποθέσεων και αφετέρου ο προέλεγχος των υποθέσεων εκείνων που πρόκειται να εισαχθούν ενώπιον των διοικητικών δικαστηρίων. Κατά πάγια αποδοχή της θεωρίας, *«οι τρεις είναι οι βασικές λειτουργίες που επιτελεί η ενδικοφανής προσφυγή: 1) ο αυτοέλεγχος της Διοίκησης και η διόρθωση των πλημμελειών των πράξεών της από την ίδια 2) η πληρέστερη, οικονομικότερη και απλούστερη έννομη προστασία του διοικουμένου, αφού η Διοίκηση έχει εξ ορισμού περισσότερες δυνατότητες επέμβασης στην πράξη της από τον δικαστή, ιδίως τον ακυρωτικό αλλά και τον δικαστή της ουσίας· 3) η αποσυμφόρηση των δικαστηρίων, καθόσον η διαφορά είτε επιλύεται σε διοικητικό επίπεδο, είτε ο διοικούμενος πείθεται για την ορθότητα της απόφασής της ή για την έλλειψη πιθανοτήτων ευδοκίμησης τυχόν ενδίκου βοηθήματος, είτε η υπόθεση φθάνει ενώπιον του δικαστή εκκαθαρισμένη κατά το νομικό και πραγματικό μέρος της, τουλάχιστον δε απαλλαγμένη από τυπικά ελαττώματα, όπως αναρμοδιότητα και έλλειψη αιτιολογίας»* (βλ. Ε. Β. ΠΡΕΒΕΔΟΥΡΟΥ, «Οι Ενδικοφάνεις προσφυγές ως μέσον επιτάχυνσης της διοικητικής δίκης», Επιμορφωτικό Σεμινάριο Δικαστών της Διοκ. Δικαιοσύνης, σελ 2 επ.).

Συνεπώς η διαδικασία της ενδικοφανούς προσφυγής ενώπιον της Διεύθυνσης Επίλυσης Διαφορών ως μέσο δευτεροβάθμιου ελέγχου της υπόθεσης συμβάλλει ουσιαστικά στην εξωδικαστική επίλυση των διαφορών εξαντλώντας την κατά το νόμο δυνατότητα άσκησης περαιτέρω διοικητικού ελέγχου και προκαλώντας αποσυμφόρηση των δικαστηρίων, εκπληρώνοντας το σκοπό για τον οποίο θεσπίστηκε. Επομένως, σε καμία περίπτωση, δεν παρεμποδίζεται το συνταγματικά κατοχυρωμένο ατομικό δικαίωμα της έννομης προστασίας από τα Δικαστήρια.

Α π ο φ α σ ί ζ ο υ μ ε

Την απόρριψη της από 30-9-2015 και με αρ. πρωτ. «...» αίτησης αναστολής καταβολής ποσοστού 50% των ποσών των με αρ. «...»/20-7-2015 πράξεων επιβολής προστίμου επί παραβάσεων τήρησης βιβλίων και έκδοσης στοιχείων του Προϊσταμένου της «...» Δ.Ο.Υ. Θεσ/νίκης.

ΜΕ ΕΝΤΟΛΗ ΤΟΥ ΠΡΟΙΣΤΑΜΕΝΟΥ
ΤΗΣ ΔΙΕΥΘΥΝΣΗΣ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ

Ο ΠΡΟΙΣΤΑΜΕΝΟΣ ΤΟΥ ΑΥΤΟΤΕΛΟΥΣ
ΤΜΗΜΑΤΟΣ ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ, ΝΟΜΙΚΗΣ ΚΑΙ
ΔΙΟΙΚΗΤΙΚΗΣ ΥΠΟΣΤΗΡΙΞΗΣ

ΚΩΝΣΤΑΝΤΙΝΑ ΜΑΥΡΙΔΟΥ