



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ
ΥΠΟΥΡΓΕΙΟ ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΩΝ
ΓΕΝΙΚΗ ΓΡΑΜΜΑΤΕΙΑ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΕΣΟΔΩΝ
ΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ
ΥΠΟΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΝΟΜΙΚΩΝ ΘΕΜΑΤΩΝ
ΤΜΗΜΑ Β2 ΝΟΜΙΚΗΣ ΥΠΟΣΤΗΡΙΞΗΣ
Ταχ. Δ/ση : Αριστογείτονος 19
Ταχ. Κώδικας : 176 71 - Καλλιθέα
Τηλέφωνο : 210 9521792
ΦΑΞ : 210 9531321

Καλλιθέα, 27/02/2015

Αριθμός απόφασης: 12

ΑΠΟΦΑΣΗ
Ο ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΣ ΤΗΣ ΔΙΕΥΘΥΝΣΗΣ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ

Έχοντας υπ' όψη:

1. Τις διατάξεις :

α. Του άρθρου 70Β' «Ειδική Διοικητική Διαδικασία – Ενδικοφανής Προσφυγή» του ν. 2238/1994 (Κώδικας Φορολογίας Εισοδήματος, ΦΕΚ Α' 151), όπως αυτές προστέθηκαν με το ν.4152/2013, περίπτωση 1, υποπαράγραφος Α.5, παράγραφος Α, άρθρο πρώτο (ΦΕΚ Α'107), καθώς και τις διατάξεις της περίπτωσης 2α της ίδιας υποπαραγράφου του ίδιου νόμου.

β. Της αριθ. 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».

γ. Τις διατάξεις του Π.Δ. 111/14 (ΦΕΚ Α' 178/29.08.2014).

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 των παραγράφων 5, 6 και 7 του άρθρου 46, του άρθρου 55 καθώς και του άρθρου 63 του ν.4174/2013 (ΦΕΚ 170/Α'/26.07.2013), όπως ισχύουν.

4. Τις διατάξεις της Απόφασης του Γενικού Γραμματέα Δημοσίων Εσόδων ΠΟΛ.1282/31.12.2013 (Φ.Ε.Κ. 54/Β'/16.01.2014), που εκδόθηκε κατ' εξουσιοδότηση της παραγράφου 6 του άρθρου 46 του ν.4174/2013.
5. Τις διατάξεις της Απόφασης της Γενικής Γραμματέως Δημοσίων Εσόδων ΠΟΛ.1038/30.01.2015 (Φ.Ε.Κ. 239/Β'/17.2.2015) με την οποία τροποποιήθηκε και συμπληρώθηκε αριθ. ΠΟΛ.1282/31.12.2013.
6. Την ΠΟΛ 1069/04.03.2014 Εγκύκλιο της Γενικής Γραμματείας Δημοσίων Εσόδων του Υπουργείου Οικονομικών.
7. Την με αριθ. πρωτ. Δ.Ε.Δ. 0012895 ΕΞ 2014 (ΦΕΚ 975/τ. Β'/17-04-2014) απόφαση για «παροχή εξουσιοδότησης υπογραφής» του Προϊσταμένου της Δ/σης Επίλυσης Διαφορών.
8. Την ΠΟΛ 1005/30.12.2014 Εγκύκλιο της Γενικής Γραμματείας Δημοσίων Εσόδων του Υπουργείου Οικονομικών για την «Επιμήκυνση των προθεσμιών για την έκδοση αποφάσεων επί αιτήσεων αναστολών και επί ενδικοφανών προσφυγών ενώπιον της Υπηρεσίας Εσωτερικής Επανεξέτασης».
9. Την υπ' αριθ./30.10.2014 πράξη της Προϊσταμένης με την οποία γνωστοποιήθηκαν τα μέτρα διασφάλισης των συμφερόντων του Δημοσίου, σε βάρος της ανώνυμης εταιρείας με την επωνυμία «.....» με Α.Φ.Μ., αρμοδιότητας Δ.Ο.Υ. που εδρεύει στην, επί της οδού και αρ., καθώς και σε βάρος των νομίμων εκπροσώπων αυτής, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 46 του ν.4174/2013, όπως ισχύουν.
10. Την από 30.10.2014 Ειδική Έκθεση Ελέγχου, σχετικά με την ανωτέρω ανώνυμη εταιρεία, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 46 του ν.4174/2013, όπως ισχύουν.
11. Την με αριθμό πρωτ. και ημερομηνία/5.12.2014, κατατεθείσα, ενδικοφανή προσφυγή της υπό ειδική εκκαθάριση ανώνυμης εταιρείας, όπως νομίμως εκπροσωπείται, με την επωνυμία «.....», καθώς και τα συνημμένα σε αυτή, κατά της υπ' αριθ./30.10.2014 πράξης της Προϊσταμένης, για την ακύρωση της ως άνω πράξης με την επιβλήθηκαν σε βάρος της διασφαλιστικά του δημοσίου συμφέροντος μέτρα, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 46 του ν.4174/2013.
12. Την έκθεση απόψεων της Προϊσταμένης επί της ανωτέρω ενδικοφανούς προσφυγής, η οποία μας διαβιβάστηκε με το αριθ. πρωτ./15.12.2014 έγγραφο της ανωτέρω Υπηρεσίας.
13. Την από 24.02.2015 εικόνα φορολογούμενου, από το σύστημα TAXIS, της ως άνω ανώνυμης εταιρείας.

14. Την από 27.02.2015 εισήγηση του Β2 Τμήματος της Υποδιεύθυνσης Νομικών θεμάτων της Υπηρεσίας μας.

Επί της από 5.12.2014 και με αριθ. πρωτ. κρίνόμενης ενδικοφανούς προσφυγής της υπό ειδική εκκαθάριση ανώνυμης εταιρείας με την επωνυμία «.....» με Α.Φ.Μ., και μετά τη μελέτη και την αξιολόγηση όλων των υφιστάμενων στο σχετικό φάκελο εγγράφων καθώς και των προβαλλόμενων λόγων της προσφυγής, επαγόμαστε τα ακόλουθα:

Η προσφεύγουσα, με την υπό κρίση προσφυγή, αιτείται την επανεξέταση και ακύρωση της αριθ. πρωτ./30.10.2014 πράξης της Προϊσταμένης για τη διασφάλιση των συμφερόντων του δημοσίου, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 46 του ν.4174/2013, για τους κάτωθι, μεταξύ άλλων, λόγους:

1) Διότι, όσον αφορά τη διαπίστωση της φορολογικής αρχής περί μη δήλωσης και καταβολής φόρων από τόκους ομολογιακών δανείων, οι εν λόγω τόκοι κεφαλαιοποιήθηκαν και δεν αποδόθηκαν στους δικαιούχους. Σύμφωνα με τα οριζόμενα στην παράγραφο 6 του άρθρου 54 του ν.2238/1994, η παρακράτηση φόρου ενεργείται κατά την εξαργύρωση των τοκομεριδίων και άρα η υποχρέωση δήλωσης και απόδοσης παρακρατούμενου φόρου υπάρχει μόνο εφόσον επέλθει το γεγονός της εξαργύρωσης, η οποία όμως ουδέποτε έλαβε χώρα και ως εκ τούτου ουδέποτε ιδρύθηκε λόγος δήλωσης και καταβολής παρακρατούμενου φόρου και άρα ορθά η εταιρεία δεν υπέβαλλε δηλώσεις και δεν απέδωσε φόρο.

2) Διότι, έχουν ήδη επιβληθεί μέτρα διασφάλισης των συμφερόντων του δημοσίου, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 14 του ν.2523/97, τα οποία έχουν αρθεί μερικώς προκειμένου να εκδίδονται επιταγές σε διαταγή Ελληνικού Δημοσίου για φορολογικές υποχρεώσεις κατά την εκκαθάριση. Η εκ νέου επιβολή των μέτρων διασφάλισης, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 46 του ν.4174/13, ασκείται καταχρηστικώς και οδηγεί σε δέσμευση του συνόλου (100%) των λογαριασμών της υπό εκκαθάριση εταιρείας δυσχεραίνοντας με αυτό τον τρόπο την διεκπεραίωση και ολοκλήρωση της ειδικής εκκαθάρισης.

Όπως προκύπτει από την 24.02.2015 γενική εικόνα φορολογούμενου του συστήματος TAXIS, η εταιρεία «.....» έχει ληξιπρόθεσμες οφειλές προς το Δημόσιο ύψους 137.270.405,19 ευρώ (κεφάλαιο).

Επειδή, για πράξεις που εκδίδονται από 01.01.2014, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 63 του ν.4174/2013 όπως ισχύει: «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 ...».

Ειδικότερα, όσον αφορά την με αριθ. πρωτ./30.10.2014 προσβαλλόμενη πράξη της Προϊσταμένης, για την εφαρμογή των μέτρων διασφάλισης των συμφερόντων του Δημοσίου, σύμφωνα με την παρ. 1 του ίδιου άρθρου και νόμου (Κ.Φ.Δ.), αυτή εμπροθέσμως και παραδεκτώς προσβάλλεται στην παρούσα ενδικοφανή προσφυγή ενώπιον της Διεύθυνσης Επίλυσης Διαφορών.

Επειδή όμως η ως άνω προσβαλλόμενη πράξη είναι νόμιμη, πλήρως αιτιολογημένη και ορθώς εφαρμόστηκε σε βάρος του προσφεύγοντος, για τους κάτωθι λόγους:

Επειδή, σύμφωνα με τις διατάξεις των παρ. 5 έως 7 του άρθρου 46 του ίδιου νόμου, σε κάθε περίπτωση διαπίστωσης σημαντικής φοροδιαφυγής επιβάλλονται προληπτικά ή διασφαλιστικά του δημοσίου συμφέροντος μέτρα, άμεσου και επείγοντος χαρακτήρα.

Επειδή, σύμφωνα με τις διατάξεις της παραγράφου 5 του άρθρου 46 του ίδιου ως άνω νόμου: «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, σύμφωνα με τις διατάξεις της παραγράφου 6, σε συνδυασμό με τις διατάξεις της παρ. 1 του άρθρου 4 της ΠΟΛ 1282/13 (ΦΕΚ Β' 54/16.01.2014), 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 ίδιου ως άνω νόμου (Κ.Φ.Δ.) και δι' αυτής επιβάλλονται σε βάρος των παραβατών τα ως άνω προληπτικά ή διασφαλιστικά του δημοσίου συμφέροντος μέτρα. Η Ειδική Έκθεση Ελέγχου βασίζεται στις διαπιστώσεις του ελέγχου και πάνω στο σώμα αυτής αναφέρονται και αναλύονται τα πραγματικά περιστατικά, η επεξεργασία των στοιχείων - οι διαπιστώσεις επ' αυτών, οι διαπιστωθείσες παραβάσεις, το συμπέρασμα που ο έλεγχος κατέληξε καθώς και οι διατάξεις σύμφωνα με τις οποίες διενεργήθηκε ο φορολογικός έλεγχος.

Εν προκειμένω, στο σώμα της από 30.10.2014 Ειδικής Έκθεσης Ελέγχου, για την εφαρμογή των διατάξεων του άρθρου 46 του ν.4174/2013, αναφέρονται οι ισχύουσες διατάξεις, τα αποτελέσματα του ελέγχου και το συμπέρασμα αυτού, ενώ

περαιτέρω στην από 30.10.2014 Έκθεση προσωρινού / μερικού ελέγχου προσδιορισμού παρακρατούμενων φόρων επί εισοδημάτων από τόκους του ν.2238/94 (βάσει των άρθρων 23 έως 25 και 66 ν.4174/13) αναφέρεται η ισχύουσα νομοθεσία για τα εισοδήματα από τόκους και για τις προσυζητήσεις, οι διαπιστώσεις του φορολογικού ελέγχου και το πόρισμα αυτού.

Επειδή, ο πρώτος ισχυρισμός της προσφεύγουσας με τον οποίο αμφισβητείται το κύρος της καταλογιστικής πράξης δεν εμπίπτει στα πλαίσια εξέτασης της ορθής εφαρμογής των διατάξεων του άρθρου 46 του ν.4174/2013 και αλυσιτελώς προβάλλεται στην παρούσα, ενώ η συγκεκριμένη πράξη έχει ήδη προσβληθεί με ξεχωριστή ενδικοφανή προσφυγή.

Επειδή, σύμφωνα με τις ανωτέρω αναφερόμενες διατάξεις των παρ. 5 έως 7 του άρθρου 46 του Κ.Φ.Δ., τα προληπτικά ή διασφαλιστικά του δημοσίου συμφέροντος μέτρα επιβάλλονται κάθε φορά που η Φορολογική Διοίκηση διαπιστώνει παραβάσεις φοροδιαφυγής κατά την έννοια των περιπτώσεων β' και γ' της παρ. 1 του άρθρου 55 τους ως άνω νόμου ή κατά την έννοια των περιπτώσεων δ' και ε' της ίδιας παραγράφου του ως άνω άρθρου και νόμου και μετά την υπέρβαση των ορίων που τίθενται στο άρθρο αυτό. Συνεπώς, η τυχόν ύπαρξη προγενέστερων πράξεων επιβολής διασφαλιστικών του δημοσίου συμφέροντος μέτρων δεν αποκλείει την εκ νέου επιβολή τους, στην περίπτωση που διαπιστωθεί παράβαση φοροδιαφυγής για άλλη αιτία, σύμφωνα με τα ως άνω οριζόμενα. Ωστόσο, και αντίθετα με τα όσα η προσφεύγουσα ισχυρίζεται, σε καμία περίπτωση το αντικείμενο της νέας δέσμευσης δεν αφορά το εναπομένον της προηγούμενης δέσμευσης υπόλοιπο των καταθέσεων και των πάσης φύσεως λογαριασμών του. Συμπερασματικά, το δεσμευμένο ποσό υπέρ του Δημοσίου δεν μπορεί να ξεπεράσει το πενήντα τοις εκατό του τρέχοντος κάθε φορά υπολοίπου του δεσμευμένου λογαριασμού, ανεξάρτητα από τον αριθμό των πράξεων διασφάλισης που έχουν εκδοθεί, την αιτία της οφειλής και τον φορέα που την επιβάλλει.

Περαιτέρω, επισημαίνουμε ότι η δέσμευση των καταθέσεων, των πάσης φύσεως λογαριασμών και παρακαταθηκών, αφορά μόνο το πενήντα τοις εκατό (50%) αυτών ενώ το υπόλοιπο παραμένει στην διάθεσή τους και η χρήση του δεν υπόκειται σε κάποιου είδους περιορισμό. Επίσης, σύμφωνα με τα οριζόμενα στο άρθρο 3 της ΠΟΛ 1282/31.12.2013 Απόφασης του Γενικού Γραμματέα της Γενικής Γραμματείας Δημοσίων Εσόδων, όπως ισχύει, οι ως άνω δεσμεύσεις δεν εφαρμόζονται για μισθοδοσία εργαζομένων καθώς και για την εκπλήρωση φορολογικών και ασφαλιστικών υποχρεώσεων που καταβάλλονται από τον παραβάτη.

Επειδή, σύμφωνα με τα οριζόμενα στην παράγραφο 7 του άρθρου 6 της ΠΟΛ. 1038/2015 Απόφασης της Γενικής Γραμματέως Δημοσίων Εσόδων, με την οποία τροποποιήθηκε και συμπληρώθηκε ΠΟΛ. 1282/13 Απόφαση του Γενικού Γραμματέα Δημοσίων Εσόδων, προβλέπεται ότι: «7. Κατ' εξαίρεση των ως άνω οριζομένων, καθώς και σε περιπτώσεις που η εφαρμογή των διατάξεων του τρίτου εδαφίου της παραγράφου 5 του άρθρου 46 του ν.4174/2013 δυσχεραίνει την περάτωση των διαδικασιών πτώχευσης ή εκκαθάρισης δύναται να αρθεί το μέτρο της δέσμευσης του πενήντα τοις εκατό (50%) των λογαριασμών αυτών μερικά ή ολικά, κατά περίπτωση,

κατόπιν υποβολής κάθε φορά σχετικής αίτησης από τον παραβάτη στην αρμόδια φορολογική αρχή.».

Επειδή, κατόπιν των ανωτέρω, ορθώς εφαρμόστηκαν οι διατάξεις σύμφωνα με τις οποίες εκδόθηκε η αριθ./30.10.2014 πράξη της Προϊσταμένης, για τη διασφάλιση των συμφερόντων του Δημοσίου, σε βάρος του προσφεύγοντος καθώς οι προϋποθέσεις εφαρμογής των ως άνω μέτρων εξακολουθούν να υφίστανται.

Αποφασίζουμε

Απορρίπτουμε την με αριθ. πρωτ./5.12.2014 ενδικοφανή προσφυγή της υπό ειδική εκκαθάριση ανώνυμης εταιρείας με την επωνυμία «.....» με δ.τ. «.....» με Α.Φ.Μ., αρμοδιότητας Δ.Ο.Υ., με την οποία αιτείται την ακύρωση της αριθ./30.10.2014 πράξης της Προϊσταμένης με την οποία επιβλήθηκαν σε βάρος της διασφαλιστικά του δημοσίου συμφέροντος μέτρα, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 46 του ν.4174/2013.

Με εντολή του Προϊσταμένου της

Διεύθυνσης Επίλυσης Διαφορών

ΑΚΡΙΒΕΣ ΑΝΤΙΓΡΑΦΟ

Η ΥΠΑΛΛΗΛΟΣ ΤΟΥ ΤΜΗΜΑΤΟΣ

ΔΙΟΙΚΗΤΙΚΗΣ ΥΠΟΣΤΗΡΙΞΗΣ

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).