



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 : 210 9521792
ΦΑΞ : 210 9531321

Καλλιθέα, 26/11/2014

Αριθμός απόφασης: 75

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.1282/2013 (ΦΕΚ 54/Β'/16.01.2014), που εκδόθηκε κατ' εξουσιοδότηση της παραγράφου 6 του άρθρου 46 του ν.4174/2013.

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 975/τ. Β'/17-04-2014) απόφαση για «παροχή εξουσιοδότησης υπογραφής» του Προϊσταμένου της Δ/νσης Επίλυσης Διαφορών.
7. Την υπ' αριθμ. 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.
8. Την υπ' αριθ./25.07.2014 πράξη του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. με την οποία γνωστοποιήθηκαν τα μέτρα διασφάλισης των συμφερόντων του Δημοσίου, σε βάρος με την επωνυμία «.....» με Α.Φ.Μ., αρμοδιότητας Δ.Ο.Υ. που εδρεύει στις, στο, καθώς και σε βάρος, μεταξύ άλλων, του πρώην διατελέσαντος Γενικού Διευθυντή αυτής, με Α.Φ.Μ., αρμοδιότητας Δ.Ο.Υ., κατοίκου, επί της οδού αρ., σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 46 του ν.4174/2013, όπως ισχύουν.
9. Την από 25.07.2014 Ειδική Έκθεση Ελέγχου της Δ.Ο.Υ., σχετικά με την ανωτέρω, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 46 του ν.4174/2013, όπως ισχύουν.
10. Την με αριθμό πρωτ. και ημερομηνία/29.09.2014, κατατεθείσα στην Δ.Ο.Υ. ενδικοφανή προσφυγή του, πρώην Γενικού Διευθυντή της ως άνω,, καθώς και τα συνημμένα σε αυτή, για την ακύρωση της αριθ./25.07.2014 πράξης με την οποία εφαρμόστηκαν σε βάρος του τα μέτρα διασφάλισης των συμφερόντων του Δημοσίου.
11. Την από 01.10.2014 έκθεση απόψεων του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. επί της ανωτέρω ενδικοφανούς προσφυγής.
12. Το με αριθ. πρωτ. και ημερομηνία/01.08.2014 υπόμνημα παροχής εξηγήσεων του προσφεύγοντος προς την Δ.Ο.Υ.
13. Την από 10.10.2014 συμπληρωματική έκθεση απόψεων του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. επί του ανωτέρω υπομνήματος παροχής εξηγήσεων.
14. Τα με αριθ. και ημερομηνία2011,2012 και2013 ΦΕΚ.
15. Την από 17.11.2014 εικόνα φορολογούμενου, από το σύστημα TAXIS, της ως άνω
16. Την από 25.11.2014 εισήγηση του Β2 Τμήματος της Υποδιεύθυνσης Νομικών θεμάτων της Υπηρεσίας μας.

Επί της από 29.09.2014 και με αριθ. πρωτ. κρινόμενης ενδικοφανούς προσφυγής του 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:

Ο προσφεύγων με την υπό κρίση προσφυγή του αιτείται την άρση των μέτρων διασφάλισης των συμφερόντων του Δημοσίου που επιβλήθηκαν σε βάρος του με την με την αριθ. πρωτ./25.07.2014 πράξη του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. καθώς και να μην του αποδοθεί καμία ευθύνη απορρέουσα από τις οφειλές που ο έλεγχος διαπίστωσε ότι βαρύνουν την «.....», σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 46 του ν.4174/2013.

Σύμφωνα με τα αναφερόμενα στην ενδικοφανή προσφυγή του, ο προσφεύγων,, ισχυρίζεται ότι ουδεμία ανάμειξη είχε στη διοίκηση και διαχείριση της ως άνω αλλά, ως και, αποδέχθηκε την πρόταση του Προέδρου και Διευθύνοντος Συμβούλου να βοηθήσει Είναι σε γνώση του το γεγονός ότι εκλέχτηκε μέλος του Δ.Σ. αυτής με την αριθ. απόφαση της Γενικής Συνέλευσης και με την ιδιότητα του απλού μέλους συμμετείχε χωρίς όμως ποτέ να υπογράψει σε πρακτικό συνεδρίασης Δ.Σ. Επίσης, ισχυρίζεται ότι είναι ανυπόστατη η αποδιδόμενη σε αυτόν ιδιότητα του Γενικού Διευθυντή αφού αφενός δεν έχουν καθοριστεί αρμοδιότητες που να του αναλογούν και αφετέρου δεν ενήργησε ως εντεταλμένος σύμβουλος οπότε και δεν μπορούν να του αποδοθούν διαχειριστικές ευθύνες. Οι ανάγκες διαβίωσης του καλύπτονταν από την εργασία του ως χωρίς ποτέ να εισπράξει οποιαδήποτε αμοιβή από την ενασχόλησή του

Επίσης, με την από 31.07.2014 αίτηση του ιδίου καθώς και των και προς τις αναζήτησε τα πρακτικά Δ.Σ., όμως σύμφωνα με το από 31.07.2014 απαντητικό έγγραφο αυτών, ενημερώθηκε ότι όσον αφορά το τηρούμενο βιβλίο πρακτικών Δ.Σ. σε αυτό είναι εγγεγραμμένα πρακτικά μέχρι 30.12.2007, για τα έτη 2008, 2009, 2010 βρέθηκαν αντίγραφα πρακτικών σε κινητά φύλλα χωρίς αρίθμηση και υπογραφές, ενώ για τα έτη 2011, 2012 και 2013 δεν βρέθηκαν καθόλου πρακτικά.

Επιπλέον, ισχυρίζεται ότι οι διατάξεις των άρθρων 46 και 50 του ν.4174/2013 επαναλαμβάνουν ουσιαστικά τη διατύπωση προγενέστερων νομοθετημάτων (των άρθρων 14 και 20 του ν.2523/1997) και σύμφωνα με τα οριζόμενα σε αυτά οι κυρώσεις των ως άνω διατάξεων επιβάλλονται στα μέλη των διοικητικών συμβουλίων των ημεδαπών ανωνύμων εταιρειών, εφόσον ασκούν πράγματι προσωρινά ή διαρκώς καθήκοντα διοίκησης ή διαχείρισης αυτών.

Επίσης, όπως προκύπτει από την 17.11.2014 γενική εικόνα φορολογούμενου του συστήματος TAXIS, η «.....» έχει ληξιπρόθεσμες οφειλές προς το Δημόσιο ύψους 901.009,79 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 ...».

Επειδή, σύμφωνα με την παρ. 1 του ίδιου άρθρου και νόμου (Κ.Φ.Δ.) εμπροθέσμως και παραδεκτως ασκείται η παρούσα προσφυγή ενώπιον της Διεύθυνσης Επίλυσης Διαφορών.

Επειδή περαιτέρω, σύμφωνα με τις διατάξεις των παρ. 5 έως 7 του άρθρου 46 του ίδιου νόμου, σε περιπτώσεις 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 επόμενης 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 25.07.2014 Ειδικής Έκθεσης Ελέγχου της Δ.Ο.Υ., για την εφαρμογή των διατάξεων του άρθρου 46 του ν.4174/2013, η οποία συντάχθηκε ύστερα από τη διενέργεια ελέγχου που η εν λόγω Υπηρεσία πραγματοποίησε, αναφέρονται τα αίτια του ελέγχου, οι ισχύουσες διατάξεις, η φοροδιαφυγή που διαπιστώθηκε, αναλυτικά ανά είδος φόρου και ανά διαχειριστική χρήση, το συμπέρασμα του φορολογικού ελέγχου καθώς και τα πρόσωπα σε βάρος των οποίων επιβάλλονται τα μέτρα διασφάλισης των

συμφερόντων του Δημοσίου.

Επειδή, η «.....», κατά τα οριζόμενα στο άρθρο 39 του καταστατικού σύστασής της (ΦΕΚ/ΤΑΕ-ΕΠΕ), λειτουργούσε με την μορφή Α.Ε., αντιμετωπίζεται ως Α.Ε. και για όσα θέματα δεν ρυθμίζονται από το καταστατικό της έχουν εφαρμογή οι διατάξεις του Κ.Ν. 2190/1920 «περί ανωνύμων εταιρειών» και του Ν.2725/1999 «.....»..

Επειδή, σύμφωνα με την περίπτωση α' της παραγράφου 1, του άρθρου 2 της ΠΟΛ 1282/31.12.2013 Απόφασης του Γενικού Γραμματέα της Γενικής Γραμματείας Δημοσίων Εσόδων, με την οποία εξειδικεύονται τα πρόσωπα σε βάρος των οποίων επιβάλλονται τα ως άνω μέτρα, ορίζεται ότι προκειμένου: *«α) Για ημεδαπές ανώνυμες εταιρείες, στους προέδρους και αντιπροέδρους των Δ.Σ., στους διευθύνοντες, εντεταλμένους, συμπράττοντες συμβούλους, στους διοικητές, στους γενικούς διευθυντές, στους διευθυντές, ως και εν γένει σε κάθε πρόσωπο εντεταλμένο είτε άμεσα από το 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, όσον αφορά τους ισχυρισμούς του προσφεύγοντος,, αυτός κατέχει τη θέση του Γενικού Διευθυντή της ανωτέρω για το χρονικό διάστημα από 31.12.2010 έως 02.06.2013, σύμφωνα με τα δημοσιευμένα πρακτικά Δ.Σ. στα με αριθ. ΦΕΚ2011, ΦΕΚ2012 και ΦΕΚ2013.

Επειδή, σε όλα τα ανωτέρω πρακτικά Δ.Σ., τα οποία έχουν καταχωρηθεί στο Μητρώο Ανωνύμων Εταιρειών και στο Γ.Ε.ΜΗ., έχουν δημοσιευτεί σε ΦΕΚ, αναγράφονται τα προσωπικά στοιχεία όλων των μελών του Διοικητικού Συμβουλίου, μεταξύ αυτών και του προσφεύγοντος (όπως ονοματεπώνυμο, πατρώνυμο, μητρώνυμο, αριθμός δελτίου αστυνομικής ταυτότητας, ημερομηνία και εκδούσα αρχή, Α.Φ.Μ., διεύθυνση κατοικίας), τα οποία ανταποκρίνονται στην πραγματικότητα, γεγονός που σημαίνει ότι ο ίδιος τα είχε θέσει σε γνώση των ενώ παράλληλα διαφαίνεται μια συνεχή και πολύχρονη σχέση με τη διοίκηση της.

Επειδή, ο προσφεύγων δεν προσκομίζει στοιχεία ικανά για να τεκμηριώσει τον ισχυρισμό του περί ανύπαρκτων, ανυπόστατων και τα πλαστών πρακτικών Δ.Σ.

Επειδή, όσον αφορά τα δημοσιευθέντα πρακτικά του Δ.Σ., επισημαίνουμε ότι έχει τηρηθεί η διαδικασία της δημοσίευσης των πράξεων και των στοιχείων των ανωνύμων εταιρειών όπως αυτή προβλέπεται από το άρθρο 20 του ν. 2190/1920 καθώς και ότι η δημοσίευση αυτή είναι μείζονος σημασίας. Επιπλέον, κατόπιν τηλεφωνικής επικοινωνίας με το Τμήμα Μητρώου της αρμόδιας Δ.Ο.Υ. και σύμφωνα με τα στοιχεία του φακέλου προκύπτει ότι δεν έχουν προσκομιστεί πρακτικά Δ.Σ. ούτε και έχουν δηλωθεί οι μεταβολές στη σύνθεση του Δ.Σ. παρά μόνο η από 04.04.2013 μεταβολή του Προέδρου και Διευθύνοντος Συμβούλου. Επίσης, σύμφωνα

με το από 31.07.2014 έγγραφο των για την ανεύρεση των πρακτικών Δ.Σ., προκύπτει ότι όσον αφορά το τηρούμενο βιβλίο πρακτικών Δ.Σ. σε αυτό είναι εγγεγραμμένα πρακτικά μέχρι 30.12.2007, για τα έτη 2008, 2009, 2010 βρέθηκαν αντίγραφα πρακτικών σε κινητά φύλλα χωρίς αρίθμηση και υπογραφές, ενώ για τα έτη 2011, 2012 και 2013 δεν βρέθηκαν καθόλου πρακτικά. Από τον συνδυασμό των ανωτέρω και λαμβάνοντας υπόψη τα τηρούντα στο αρχείο της αρμόδιας Δ.Ο.Υ., τα προσκομισθέντα από τον προσφεύγοντα στην ελεγκτική αρχή (τα οποία δεν αποδεικνύουν το αντίθετο των δημοσιευμένων) καθώς και στην Υπηρεσία μας στοιχεία και δεδομένου ότι δεν υπάρχουν στην διάθεσή μας αντίγραφα πρακτικών Δ.Σ., δεν μπορούμε να εξαγάγουμε ασφαλή συμπεράσματα αλλά ούτε και να αποφανθούμε περί της πλαστότητας αυτών.

Επειδή, σύμφωνα με τα προεκτεθέντα, οι λόγοι για τους οποίους εφαρμόστηκαν τα μέτρα διασφάλισης των συμφερόντων του Δημοσίου σε βάρος του προσφεύγοντος, εξακολουθούν να υφίστανται,

Αποφασίζουμε

Απορρίπτουμε την με αριθ. πρωτ. /29.09.2014 ενδικοφανή προσφυγή του με Α.Φ.Μ., αρμοδιότητας της Δ.Ο.Υ., με Α.Δ.Τ., κατοίκου επί της οδού αρ., για την άρση των μέτρων διασφάλισης των συμφερόντων του Δημοσίου που εφαρμόστηκαν σε βάρος του με την αριθ. /25.07.2014 πράξη του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ., σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 46 του ν.4174/2013.

Με εντολή του Προϊσταμένου της

Διεύθυνσης Επίλυσης Διαφορών

Ακριβές Αντίγραφο

Η Υπάλληλος του Τμήματος

Διοικητικής Υποστήριξης

Ο ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΣ ΤΗΣ ΥΠΟΔΙΕΥΘΥΝΣΗΣ

ΝΟΜΙΚΩΝ ΘΕΜΑΤΩΝ

α/α

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).