



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

Καλλιθέα, 30/09/2014

Αριθμός απόφασης: 67

Ταχ. Δ/ση : Αριστογείτονος 19
Ταχ. Κώδικας : 176 71 - Καλλιθέα
Τηλέφωνο : 210 9521792
ΦΑΞ : 210 9531321

**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/σης 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./28.05.2014 πράξη του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. με την οποία γνωστοποιήθηκαν τα μέτρα διασφάλισης των συμφερόντων του Δημοσίου, σε βάρος της ατομικής επιχείρησης του «.....» με Α.Φ.Μ., που κατοικεί στην επί της οδού αριθ., σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 14 του ν.2523/1997, όπως ίσχυαν μέχρι 31.12.2013.
9. Την από 02.04.2014 Ειδική Έκθεση Ελέγχου, σχετικά με την ανωτέρω ατομική επιχείρηση, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 14 του ν.2523/1997, όπως ίσχυαν μέχρι 31.12.2013.
10. Την με αριθμό και ημερομηνία/03.07.2014, κατατεθείσα στην Δ.Ο.Υ. ενδικοφανή προσφυγή της ατομικής επιχείρησης του «.....» καθώς και τα συνημμένα σε αυτή, για την ακύρωση της αριθ./28.05.2014 πράξης με την οποία εφαρμόστηκαν σε βάρος του τα μέτρα διασφάλισης των συμφερόντων του Δημοσίου.
11. Την από 09.07.2014 έκθεση απόψεων του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. επί της ανωτέρω ενδικοφανούς προσφυγής.
12. Το από 19.09.2014 κατατεθέν συμπληρωματικό υπόμνημα του προσφεύγοντα.
13. Την από 24.09.2014 εικόνα φορολογούμενου, από το σύστημα TAXIS, της εν λόγω ατομικής επιχείρησης.
14. Την από 29.09.2014 εισήγηση του Β2 Τμήματος της Υποδιεύθυνσης Νομικών θεμάτων της Υπηρεσίας μας.

Επί της από 03.07.2014 και με αριθ. πρωτ. κρίνόμενης ενδικοφανούς προσφυγής της ατομικής επιχείρησης 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 ακύρωση της αριθ. 21959/28.05.2014 πράξης του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. με την οποία εφαρμόστηκαν σε βάρος του τα μέτρα διασφάλισης των συμφερόντων του δημοσίου, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 46 του ν.4174/2013.

Σύμφωνα με τα αναφερόμενα στην ενδικοφανή προσφυγή του ο προσφεύγων ισχυρίζεται, μεταξύ άλλων, ότι:

α) Η φορολογική αρχή που φέρει το βάρος απόδειξης της εικονικότητας των συναλλαγών δεν πραγματοποίησε κανένα έλεγχο περί της εικονικότητας αυτών, ενώ ο προσφεύγων ισχυρίζεται ότι ενήργησε καλή τη πίστη ως προς τη λήψη αυτών.

β) Η Ειδική Έκθεση Ελέγχου του Σ.Δ.Ο.Ε. είναι αβάσιμη καθώς και η αιτιολογία ως προς την αποδιδόμενη εικονικότητα των φορολογικών στοιχείων είναι μη νόμιμη και ελλιπής.

γ) Είναι μη νόμιμος ο καταλογισμός παραβάσεων λόγω αποδοχής από μέρους του των σημειωμάτων περαίωσης των επίμαχων φορολογικών χρήσεων 2006-2009 και επειδή ελλείπουν νέα στοιχεία.

δ) Έλλειψη νομιμότητας των προσβαλλόμενων πράξεων λόγω ελλείψεως προηγούμενης ακρόασης.

ε) Οι διατάξεις του άρθρου 14 του ν.2523/1997, βάσει των οποίων έχει εκδοθεί η προσβαλλόμενη πράξη, έχουν ήδη καταργηθεί από 01.01.2014 με την έναρξη ισχύος του Κώδικα Φορολογικής Διαδικασίας και συνεπώς η εφαρμογή τους στην έκδοση της εν λόγω πράξης είναι απαράδεκτη.

Περαιτέρω, με το συμπληρωματικό υπόμνημα που ο προσφεύγων κατέθεσε στην υπηρεσία μας στις 19.09.2014, ισχυρίζεται, επιπλέον των ως άνω λόγων, ότι η προσβαλλόμενη Ειδική Έκθεση Ελέγχου, δεν συνιστά την εκ του νόμου έκθεση ελέγχου, αλλά απλό πληροφοριακό δελτίο αναρμόδιας υπηρεσίας για τον τακτικό έλεγχο ή επανέλεγχο της επιχείρησής του, συνεπώς για τον πρόσθετο αυτό λόγο τυγχάνει ακυρωτέα.

Όπως προκύπτει από την 24.09.2014 γενική εικόνα φορολογούμενου του συστήματος TAXIS, η εν λόγω ατομική επιχείρηση έχει ληξιπρόθεσμες οφειλές προς το Δημόσιο ύψους 983.482,98 ευρώ (κεφάλαιο) και μη ληξιπρόθεσμες ύψους 4.499.218,09 ευρώ (κεφάλαιο) στην Δ.Ο.Υ.

Επειδή, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 63 του ν.4174/2013, όπως ισχύει και εφαρμόζεται για πράξεις που εκδίδονται από 1.01.2014: «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 παραδεκτώς 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 ειδικότερα, 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, μολονότι οι λόγοι για τους οποίους εφαρμόστηκαν τα μέτρα διασφάλισης των συμφερόντων του Δημοσίου με την αριθ./28.05.2014 πράξη του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. υφίστανται, ωστόσο η αρμόδια Υπηρεσία εφάρμοσε τις διατάξεις του άρθρου 14 του ν.2523/1997 και τα οριζόμενα σε αυτές και όχι τις διατάξεις του άρθρου 46 του ν.4174/2013 ως ισχύουν εν προκειμένω.

Επειδή, παρέλκει η εξέταση των λοιπών προβαλλόμενων ισχυρισμών του αιτούντος στη συγκεκριμένη περίπτωση, με τους οποίους αμφισβητείται το κύρος της σχετικής Ειδικής Έκθεσης Ελέγχου

Επειδή πρέπει να γίνει δεκτή η προσφυγή κατά το μέρος που αιτείται την ακύρωση της με αριθ. πρωτ. /28.05.2014 πράξης του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. με την οποία επιβλήθηκαν σε βάρος του τα μέτρα διασφάλισης των συμφερόντων του Δημοσίου, καθόσον έγινε εσφαλμένη εφαρμογή του νόμου από τη Φορολογική Αρχή και η πράξη δεν εκδόθηκε σύμφωνα με τα οριζόμενα στις διατάξεις των παραγράφων 5, 6 και 7 του άρθρου 46 του Κώδικα Φορολογικής Διαδικασίας.

Αποφασίζουμε

Την ακύρωση της με αριθ. πρωτ. /28.05.2014 πράξης του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ., με την οποία γνωστοποιήθηκε η εφαρμογή των μέτρων διασφάλισης των συμφερόντων του Δημοσίου, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 14 του ν.2523/1997, σε βάρος της ατομικής επιχείρησης του «.....», με Α.Φ.Μ., αρμοδιότητας Δ.Ο.Υ., με Α.Δ.Τ., κατοίκου, επί της οδού αρ.

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

**Ο ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΣ ΤΗΣ ΥΠΟΔΙΕΥΘΥΝΣΗΣ
ΝΟΜΙΚΩΝ ΘΕΜΑΤΩΝ**

α/α

ΓΕΩΡΓΙΟΣ ΓΙΑΝΝΑΚΟΥΛΙΑΣ

Ακριβές Αντίγραφο

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).