



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ



ΑΑΔΕ

Ανεξάρτητη Αρχή
Δημοσίων Εσόδων

**ΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ
ΥΠΟΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ
ΚΑΙ ΝΟΜΙΚΗΣ ΥΠΟΣΤΗΡΙΞΗΣ
ΤΜΗΜΑ Β4 – ΝΟΜΙΚΗΣ ΥΠΟΣΤΗΡΙΞΗΣ**

Αριθμός Απόφασης: 115
Θεσσαλονίκη, 07-03-2019

Ταχ. Δ/ση : Εγνατία 45
Ταχ. Κώδικας : 54630 Θεσσαλονίκη
Τηλέφωνο : 2313- 333261
Fax : 2313-333258
e-mail: ded.thess@aaade.gr
Url : www.aaade.gr

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. Του άρθρου 11 της Δ. ΟΡΓ. Α 1036960 ΕΞ 2017/10.03.2017 Απόφασης του Διοικητή της Α.Α.Δ.Ε. (ΦΕΚ 968 Β'/22.03.2017) με θέμα «*Οργανισμός της Ανεξάρτητης Αρχής Δημοσίων Εσόδων (Α.Α.Δ.Ε.)*»

γ. Της ΠΟΛ 1064/12.04.2017 Απόφασης του Διοικητή της Α.Α.Δ.Ε. (ΦΕΚ Β' 1440/27-04-2017).

δ. Την ΠΟΛ 1069/04-03-2014 Εγκύκλιο της Γενικής Γραμματείας Δημοσίων Εσόδων του Υπουργείου Οικονομικών.

2. Την Δ.Ε.Δ. 1126366 ΕΞ 2016/30.08.2016 (ΦΕΚ Β' 2759/1.9.2016) Απόφαση του Προϊσταμένου της Διεύθυνσης Επίλυσης Διαφορών «Παροχή εξουσιοδότησης υπογραφής».

3. Την με ημερομηνία κατάθεσης ...2019 και με αριθμό πρωτοκόλλου ... ενδικοφανή προσφυγή και αίτηση αναστολής του ..., ασκούντος ατομική επιχείρηση στην περιοχή ..., με ΑΦΜ ..., κατά: 1) της με αριθμ. ...-2018 Οριστικής Πράξης Διορθωτικού Προσδιορισμού Τελών Χαρτοσήμου, 2) της με αριθμ. ...-2018 Οριστικής Πράξης Διορθωτικού Προσδιορισμού Φόρου Εισοδήματος οικ. έτους 2013, 3) της με αριθμ. ...-2018 Πράξης Επιβολής Προστίμου επί Παραβάσεων Τήρησης Βιβλίων και Έκδοσης Στοιχείων, 4) της με αριθμ. ...-2018 Πράξης Επιβολής Προστίμου ΦΠΑ, 5) της με αριθμ. ...-2018 Οριστικής Πράξης Διορθωτικού Προσδιορισμού ΦΠΑ του

Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. ... και κάθε συναφούς πράξης ή παράλειψης και τα προσκομιζόμενα με αυτήν σχετικά έγγραφα.

4. Τις απόψεις της ανωτέρω φορολογικής αρχής.

5. Την εισήγηση του ορισθέντος υπαλλήλου του Τμήματος Β4-ΝΟΜΙΚΗΣ ΥΠΟΣΤΗΡΙΞΗΣ, όπως αποτυπώνεται στο σχέδιο της απόφασης.

Με την με ημερομηνία κατάθεσης ...-2019 και με αριθμό πρωτοκόλλου ... αίτηση αναστολής που υποβλήθηκε μαζί με την ταυτόριθμη ενδικοφανή προσφυγή του ..., ασκούντος ατομική επιχείρηση στην περιοχή ..., με ΑΦΜ ..., ο αιτών ζητά την ακύρωση των ως άνω αναφερόμενων πράξεων του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. ... και την αναστολή εκτέλεσης αυτών.

Επί της με ημερομηνία κατάθεσης ...-2019 και με αριθμό πρωτοκόλλου ... αίτησης αναστολής που υποβλήθηκε μαζί με την ταυτόριθμη ενδικοφανή προσφυγή του ..., με ΑΦΜ ..., για αναστολή καταβολής του ποσοστού πενήντα τοις εκατό (50%) του αμφισβητούμενου ποσού συνολικού ύψους (33,94+ 77.841,39+ 2.866,66+ 100,00+ 1.119,53= 81.961,52) Χ50%, ήτοι ποσού 40.980,76€, η οποία κατατέθηκε εμπρόθεσμα και μετά την μελέτη και την αξιολόγηση όλων των υφιστάμενων στο σχετικό φάκελο εγγράφων και των προβαλλόμενων λόγων της αίτησης αναστολής, επαγόμεστε τα ακόλουθα:

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 την παρ. 3 του άρθρου 63 του ν. 4174/2013: «Με την άσκηση της ενδικοφανούς προσφυγής αναστέλλεται η καταβολή ποσοστού πενήντα τοις εκατό (50%) του αμφισβητούμενου ποσού, υπό την προϋπόθεση ότι έχει καταβληθεί το υπόλοιπο πενήντα τοις εκατό (50%)».

Επειδή, όπως προβλέπεται στην παρ. 4 του ιδίου ανωτέρω άρθρου του 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 απόφασής της, μόνο στην περίπτωση κατά την οποία η πληρωμή θα είχε ως συνέπεια ανεπανόρθωτη βλάβη για τον

υπόχρεο... Τυχόν αναστολή της πληρωμής δεν απαλλάσσει τον υπόχρεο από την υποχρέωση καταβολής των τόκων λόγω εκπρόθεσμης καταβολής του φόρου».

Επειδή, κατά τις διατάξεις του άρθρου 6 της ΠΟΛ 1064/2017 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. Η αναστολή, σύμφωνα με το προηγούμενο εδάφιο, δεν ισχύει επί του άμεσου προσδιορισμού του φόρου, καθώς και επί πράξης διοικητικού προσδιορισμού του φόρου που εκδίδεται με βάση στοιχεία που έχουν παρασχεθεί από τον φορολογούμενο σε φορολογική του δήλωση (άρθρο 63 παρ. 3 , β' εδάφιο). 2.Εφόσον 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. Η αναστολή αυτή ισχύει μέχρι την έκδοση της απόφασης επί της ενδικοφανούς προσφυγής στον υπόχρεο, άλλως μέχρι την άπρακτη πάροδο του προβλεπόμενου χρονικού διαστήματος για την έκδοσή της. Το αίτημα αναστολής υποβάλλεται με το έγγραφο της ενδικοφανούς προσφυγής ή αυτοτελώς με ιδιαίτερο έγγραφο που κατατίθεται την ίδια ημέρα με την άσκηση της ενδικοφανούς προσφυγής.

3. 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 οποιουδήποτε 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 αρχεία, σύμφωνα με τα Ε.Λ.Π. κατά τη διπλογραφική μέθοδο, με την αίτηση αναστολής συνυποβάλλονται ο τελευταίος ισολογισμός και το τελευταίο αναλυτικό ισοζύγιο γενικής λογιστικής του τρέχοντος έτους.

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

5. Η απόφαση επί της αιτήσεως αναστολής καταβολής εκδίδεται εντός προθεσμίας τριάντα (30) ημερών από την ημερομηνία υποβολής της ενδικοφανούς προσφυγής.»

Επειδή, σύμφωνα με την ΠΟΛ 1069/04.03.14, παράγραφος 2 Κεφαλαίου Γ': «....2. Εφόσον 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... 3. Η Διεύθυνση Επίλυσης Διαφορών προκειμένου να εκτιμήσει την ανεπανόρθωτη βλάβη του υπόχρεου, λαμβάνει υπόψη της του ισχυρισμούς αυτού, τα συνυποβαλλόμενα στοιχεία και ιδίως την περιουσιακή κατάσταση του υπόχρεου, σύμφωνα με την ΠΟΛ 1002/31.12.2013, καθώς και κάθε άλλο πρόσφορο για την περίπτωση αυτή στοιχείο.».

Επειδή, κατά πάγια νομολογία, η οικονομική ζημία που προκαλείται από την εκτέλεση διοικητικής πράξης δεν συνιστά καταρχήν βλάβη ανεπανόρθωτη ή δυσχερώς επανορθώσιμη, ικανή να δικαιολογήσει την αποδοχή αίτησης αναστολής εκτέλεσης της πράξης, εκτός εάν αποδεικνύεται ότι έχει τέτοια έκταση ώστε να προκαλείται ο οικονομικός κλονισμός της επιχείρησης του αιτούντος ή η στέρηση των μέσων βιοπορισμού του (Επ. Αν. ΣτΕ 45/2010, 1041/2009, 732/2007, 463, 698, 707/2006, 181, 661/2001, 208/2000). Ως «ανεπανόρθωτη» δε βλάβη 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 διάδικο δυσχερής σε τέτοιο βαθμό, ώστε να αδυνατεί πράγματι να την επιτύχει (Επ.Αν. ΣτΕ 496/2011).

Επειδή, ο αιτών, προκειμένου να αποδείξει την ανεπανόρθωτη βλάβη που θα υποστεί από την καταβολή του βεβαιωθέντος σε βάρος του ποσού προσκόμισε Δήλωση Περιουσιακής Κατάστασης του άρ. 203 του ν. 2717/1999, με την οποία δηλώνει ότι: Α) τα παγκόσμια έσοδα ή εισοδήματά του από κάθε πηγή κατά το έτος 2016 ανήλθαν στο ποσό των 2.536,42€ για τον ίδιο και στο ποσό των 42,33€ για τη σύζυγό του και κατά το έτος 2017 ανήλθαν στο ποσό των 3.789,66€ για τον ίδιο και στο ποσό των 8.100,00€ για τη σύζυγό του, Β) η τρέχουσα περιουσιακή του κατάσταση

στην Ελλάδα και οπουδήποτε στην αλλοδαπή, συνολικής αντικειμενικής αξίας 107.198,83€, βρίσκεται στο Νομό ... και αποτελείται από το 100% της πλήρους κυριότητας ενός κτίσματος αντικειμενικής αξίας 58.136,40€, το 100% της ψιλής κυριότητας τεσσάρων κτισμάτων και το 50% της πλήρους κυριότητας ενός οικοπέδου- του οποίου συγκυριότητα κατά το 50% έχει η σύζυγός του, Γ) η σύζυγός του είναι ομόρρυθμος εταίρος στην εταιρεία με ΑΦΜ ..., στην οποία ανήκει κατά πλήρη κυριότητα ακίνητο 500,00τμ μετά του επ' αυτού κτίσματος 655,90τμ στην ..., αντικειμενικής αξίας 404.374,00€, Δ) το συνολικό ποσό των οικογενειακών τραπεζικών τους καταθέσεων ανέρχεται σε 1.314,75€, Ε) έχει στην ιδιοκτησία του τα με αρ. κυκλοφορίας ..., ... και ...οχήματα και εξ ημισείας με τη σύζυγό του το με αρ. κυκλοφορίας ... όχημα, η δε σύζυγός του έχει στην ιδιοκτησία της και το με αρ. κυκλοφορίας ... όχημα. Επισημαίνεται δε ότι ενώ όλοι οι πίνακες της Δήλωσης Περιουσιακής Κατάστασης έχουν συμπληρωθεί με παύλες δηλωτικές της ανυπαρξίας σχετικών εγγραφών, ο πίνακας 1.4.β. περί ύπαρξης θυρίδων σε τράπεζες, ταμειευτήρια και άλλα ημεδαπά ή αλλοδαπά πιστωτικά ιδρύματα παρατίθεται απλά κενός.

Επειδή, ο αιτών, επικαλείται την πρόκληση ανεπανόρθωτης βλάβης από τυχόν εκτέλεση των προσβαλλόμενων πράξεων για τις οποίες αιτείται την αναστολή εκτέλεσης, ισχυριζόμενος ότι αφενός έχει πολύ χαμηλά εισοδήματα λόγω της κρίσης που υπέστη η επιχείρησή του κατά τα τελευταία έτη και αφετέρου ότι το ύψος του καταβλητέου ποσού είναι τέτοιο που θα του στερήσει τα απαραίτητα κεφάλαια κίνησης για τη λειτουργία της επιχείρησής του και θα τον οδηγήσει σε ισχυρό κλονισμό, συνυπολογιζόμενων και των υψηλότατων εισφορών σε ΙΚΑ και ΕΦΚΑ που καλείται να καταβάλλει για το προσωπικό. Επιπλέον ισχυρίζεται ότι οι αυξημένες οικογενειακές του δαπάνες- ανηλικότητα των τέκνων του και φοίτηση του ενός στην τάξη της γ' λυκείου- καθιστούν αδύνατη την καταβολή του οφειλόμενου ποσού και πάντως δεν στοιχειοθετείται λόγος δημοσίου συμφέροντος υπέρτερος της βλάβης του.

Επειδή, κατά την τελευταία τριετία ο αιτών, ενώ εμφανίζει υψηλά ακαθάριστα έσοδα, δηλώνει ζημίες από την επιχειρηματική του δραστηριότητα και συγκεκριμένα κατά το φορολογικό έτος 2015 δηλώνει ακαθάριστα έσοδα ύψους 144.493,56€ και ζημία 18.962,02€, το φορολογικό έτος 2016 δηλώνει ακαθάριστα έσοδα ύψους 126.319,76€ και ζημία 5.527,20€ και το φορολογικό έτος 2017 δηλώνει ακαθάριστα έσοδα ύψους 134.380,56€ και ζημία 17.739,26€. Ωστόσο καταβάλλει κανονικά τη μισθοδοσία του προσωπικού που απασχολεί, καλύπτει πλήρως τις ασφαλιστικές και φορολογικές του οφειλές, οι οποίες εμφανίζονται εξοφλημένες πλην των βεβαιωμένων ποσών του ελέγχου, όπως προκύπτει δε και από τη σελίδα 23-24 του δικογράφου, για το έτος 2018 κατέβαλε για ΦΠΑ το ποσό των 10.297,04€ και για τη μισθοδοσία των υπαλλήλων το ποσό των 9.273,47€. Από τα παραπάνω προκύπτει ότι η ζημιογόνος πορεία της επιχείρησής του δεν συνεπάγεται άνευ ετέρου τη μη βιωσιμότητά της.

Επειδή, από την εκτίμηση των ανωτέρω και λαμβανομένου υπόψη αφενός του ύψους του οφειλόμενου ποσού και αφετέρου της αξιολογής περιουσίας, συνολικής αντικειμενικής αξίας ύψους 107.198,83€, η οποία θα μπορούσε να αξιοποιηθεί ποικιλοτρόπως, προκύπτει σαφώς ότι η

καταβολή του υπό κρίση ποσού δε φαίνεται ικανή να προκαλέσει ανεπανόρθωτη βλάβη τέτοιας έκτασης, ώστε να τίθεται σε διακινδύνευση η επαγγελματική ζωή του προσφεύγοντος. Σημειώνεται δε ότι η κατάσχεση των ακινήτων ή η εγγραφή υποθήκης προς διασφάλιση των συμφερόντων του Δημοσίου δεν συνεπάγονται απώλεια κυριότητάς του επ' αυτών, ούτε τον αποξενώνουν από τα εν λόγω περιουσιακά στοιχεία και τη χρήση τους, δεδομένου ότι, κατά πάγια τακτική, μεσεγγυούχος στις κατασχέσεις ορίζεται ο ίδιος ο οφειλέτης ενώ η υποθήκη αποτελεί μέτρο διασφάλισης και όχι αναγκαστικής εκτέλεσης. Εξάλλου η λήψη των μέτρων αυτών δεν σημαίνει απαραίτητα τη την άμεση επίσπευση των διαδικασιών του πλειστηριασμού εκ μέρους του Δημοσίου. Συνεπώς, κατά τα προεκτεθέντα, δεν αποδεικνύεται εν προκειμένω η προαπαιτούμενη ανεπανόρθωτη βλάβη του αιτούντος και ως εκ τούτου το υπό κρίση αίτημα αναστολής, είναι απορριπτικό, σύμφωνα με τα οριζόμενα στην ΠΟΛ 1069/2014 απόφαση του Διοικητή της Α.Α.Δ.Ε..

Αποφασίζουμε

την απόρριψη του αιτήματος αναστολής καταβολής του ποσοστού πενήντα τοις εκατό (50%) του αμφισβητούμενου ποσού των ως άνω πράξεων.

ΜΕ ΕΝΤΟΛΗ ΤΟΥ ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΥ
ΤΗΣ ΔΙΕΥΘΥΝΣΗΣ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ

Ο ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΣ ΤΗΣ ΥΠΟΔΙΕΥΘΥΝΣΗΣ
ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ ΚΑΙ ΝΟΜΙΚΗΣ
ΥΠΟΣΤΗΡΙΞΗΣ

ΓΕΩΡΓΙΟΣ ΚΑΤΣΙΟΥΡΗΣ