



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ



ΑΑΔΕ

Ανεξάρτητη Αρχή
Δημοσίων Εσόδων

Καλλιθέα, 08/08/2019

Αριθμός απόφασης: 94

**ΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ
ΥΠΟΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΝΟΜΙΚΩΝ ΘΕΜΑΤΩΝ
ΤΜΗΜΑ Β2 ΝΟΜΙΚΗΣ ΥΠΟΣΤΗΡΙΞΗΣ**

Ταχ. Δ/ση : Αριστογείτονος 19

Ταχ. Κωδ. : 17671, Καλλιθέα

Τηλ. : 213 1604 560

FAX : 213 1604 567

ΑΠΟΦΑΣΗ

Ο ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΣ ΤΗΣ ΔΙΕΥΘΥΝΣΗΣ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ

Έχοντας υπόψη:

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 Ανεξάρτητης Αρχής Δημοσίων Εσόδων (ΦΕΚ Β' 1440/27-04-2017), η οποία αντικατέστησε την ΠΟΛ 1002/31.12.2013 Απόφαση του Γενικού Γραμματέα Δημοσίων Εσόδων

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 αριθμό πρωτοκόλλου/12.07.2019 , κατατεθείσα στη Δ.Ο.Υ. Ηρακλείου Κρήτης, ενδικοφανή προσφυγή της ομόρρυθμης εταιρείας με την επωνυμία «.....», με Α.Φ.Μ., η οποία εδρεύει στο Ηράκλειο Κρήτης,, όπως νομίμως εκπροσωπείται, με αντικείμενο εργασιών το χονδρικό εμπόριο εξαρτημάτων και ανταλλακτικών κινητής τηλεφωνίας, κατά των κάτωθι πράξεων του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Ηρακλείου Κρήτης: α)της με αριθ./07-06-2019 Οριστικής Πράξης Διορθωτικού Προσδιορισμού Φόρου Εισοδήματος, οικονομικού έτους 2014, με την οποία καταλογίστηκε σε βάρος του φόρος εισοδήματος ύψους 35.970,01€ και πρόσθετος φόρος λόγω ανακρίβειας ύψους 26.322,85€, ήτοι συνολικό ποσό 62.292,86€ και β)της με αριθ./07-06-2019 Οριστικής Πράξης Διορθωτικού

Προσδιορισμού/Επιβολής Προστίμου Φόρου Εισοδήματος, φορολογικού έτους 2014, με την οποία καταλογίστηκε σε βάρος του φόρος εισοδήματος ύψους 87.377,69€ και πρόστιμο άρθρου 58 Κ.Φ.Δ. λόγω ανακρίβειας ύψους 26.322,85€, ήτοι συνολικό ποσό 113.591,00€.

4. Την συνυποβληθείσα με την ως άνω ενδικοφανή προσφυγή και με όμοιο αριθμό πρωτοκόλλου/12.07.2019 Αίτηση Αναστολής της ίδιας ως άνω προσφεύγουσας για αναστολή καταβολής του ποσοστού πενήντα τοις εκατό (50%) του συνολικά αμφισβητούμενου ποσού των ως άνω προσβαλλόμενων πράξεων του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Ηρακλείου Κρήτης, ήτοι ποσού 87.941,93€ (175.883,86€ X 50%).
5. Την από 17.07.2019 Έκθεση Απόψεων της Δ.Ο.Υ. Ηρακλείου Κρήτης.
6. Την εισήγηση του ορισθέντος υπαλλήλου του Τμήματος Β2 Νομικής Υποστήριξης της Διεύθυνσης Επίλυσης Διαφορών (Δ.Ε.Δ.), όπως αποτυπώνεται στο σχέδιο της απόφασης.

Με την με ημερομηνία κατάθεσης 12.07.2019 και με αριθμό πρωτοκόλλουκατατεθείσα στη Δ.Ο.Υ. Ηρακλείου Κρήτης αίτησή της, η ομόρρυθμη εταιρεία με την επωνυμία «.....», με Α.Φ.Μ., η οποία εδρεύει στο Ηράκλειο Κρήτης,, όπως νομίμως εκπροσωπείται, ζητά την αναστολή εκτέλεσης των ως άνω προσβαλλόμενων πράξεων του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Ηρακλείου Κρήτης.

Επί της κρινόμενης αίτησης, και μετά την μελέτη και την αξιολόγηση όλων των υφιστάμενων στο σχετικό φάκελο εγγράφων και των προβαλλόμενων λόγων του αιτήματος αναστολής, επαγόμαστε τα ακόλουθα:

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 ίδιου ανωτέρω άρθρου και νόμου, *«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. Εάν δεν εκδοθεί απόφαση εντός τριάντα (30) ημερών από την υποβολή της αίτησης στη Φορολογική Διοίκηση, η αίτηση αναστολής θεωρείται ότι έχει απορριφθεί. Τυχόν αναστολή της πληρωμής δεν απαλλάσσει τον υπόχρεο από την υποχρέωση καταβολής των τόκων λόγω εκπρόθεσμης καταβολής του φόρου»*.

Επειδή, σύμφωνα με τις παρ. 1 και 2 του άρθρου 6 της ΠΟΛ 1064/12-04-2017 (ΦΕΚ 1440/27.04.2017, Τεύχος Β') Απόφασης του Διοικητή της Α.Α.Δ.Ε.: «1. Με την άσκηση της ενδικοφανούς προσφυγής αναστέλλεται η καταβολή ποσοστού πενήντα τοις εκατό (50%) του αμφισβητούμενου ποσού της πράξης, εφόσον καταβληθεί το υπόλοιπο πενήντα τοις εκατό (50%), εκτός αν υποβληθεί γι' αυτό και γίνει αποδεκτό αίτημα αναστολής ... 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».

Επειδή, σύμφωνα με την παρ. 3 του ιδίου ανωτέρω άρθρου 6 της ίδιας ΠΟΛ: «Με την αίτηση αναστολής υποβάλλονται στη 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 του κατάσταση στην Ελλάδα και οπουδήποτε στην αλλοδαπή 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.».

Επειδή, σύμφωνα με την παράγραφο 4 του άρθρου 6 της ίδιας ως άνω ΠΟΛ: «Αίτηση αναστολής για την οποία δεν προσκομίζονται τα προαναφερθέντα στοιχεία απορρίπτεται.».

Επειδή, από τις ανωτέρω διατάξεις συνάγεται ότι η Υπηρεσία μας δύναται να αναστείλει την καταβολή του ποσοστού πενήντα τοις εκατό (50%) του συνολικά αμφισβητούμενου ποσού, στην περίπτωση που ο αιτών επικαλεσθεί και αποδείξει ότι θα υποστεί ανεπανόρθωτη βλάβη από την καταβολή αυτή.

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, στην υπό εξέταση υπόθεση, η αιτούσα ζητά να ανασταλεί η εκτέλεση των ως άνω προσβαλλόμενων πράξεων, ισχυριζόμενη ότι ευρίσκεται σε πραγματική και πλήρη αδυναμία καταβολής του καταβλητέου ποσού και ότι κινδυνεύει από τις επαπειλούμενες πράξεις αναγκαστικής εκτέλεσης, που προβλέπονται από τις διατάξεις του ΚΕΔΕ, και ειδικότερα από την επικείμενη αναγκαστική κατάσχεση της κινητής και ακίνητης περιουσίας και των τραπεζικών λογαριασμών της εταιρείας και της ατομικής περιουσίας των νομίμων εκπροσώπων της και την άσκηση ποινικής δίωξης σε βάρος τους. Διατείνεται, ειδικότερα, η αιτούσα ότι η εκτέλεση των προσβαλλόμενων πράξεων, καθώς και η συνεπεία αυτής άρνηση της Διοίκησης να τους χορηγήσει φορολογική ενημερότητα, θα τους επιφέρει ανεπανόρθωτη υλική και ηθική βλάβη, συνιστάμενη όχι μόνο σε χρηματική ζημία, αλλά σε ολοσχερή οικονομική καταστροφή, καθώς θα στερηθούν παντελώς ρευστότητας, περιερχόμενοι έτσι σε πλήρη αδυναμία εκπληρώσεως ανειλημμένων υποχρεώσεών τους (καταβολή φόρων, μισθών, εργοδοτικών και ασφαλιστικών εισφορών, εξόδων

συντήρησης εγκαταστάσεων, καταβολή τοκοχρεωλυτικών δόσεων ρυθμίσεων τμηματικής καταβολής) και συνακόλουθα θα οδηγηθούν σε οριστική παύση της δραστηριότητάς τους.

Επειδή ωστόσο, δεν προβλέπεται κατά την παρούσα διαδικασία (άρθ. 63 ν.4174/2013) η αναστολή εκτέλεσης των προσβαλλόμενων πράξεων, ως αντικείμενο της υπό κρίση αίτησης λογίζεται καθ' ερμηνεία η αναστολή καταβολής του καταβλητέου ποσοστού πενήντα τοις εκατό (50%) του συνολικά αμφισβητούμενου ποσού αυτών, ήτοι του ποσού των 87.941,93€ (175.883,86€ X 50%).

Επειδή καταρχήν, όπως σαφώς προκύπτει από τις ανωτέρω διατάξεις, για τη χορήγηση της διοικητικής αναστολής, απαιτείται επίκληση και απόδειξη εκ μέρους του αιτούντος, της ανεπανόρθωτης βλάβης που θα υποστεί από την ενδεχόμενη πληρωμή του ποσοστού 50% του συνολικά αμφισβητούμενου ποσού. Ωστόσο εν προκειμένω, η αιτούσα δεν εξειδικεύει με την παράθεση συγκεκριμένων στοιχείων, καθώς δεν αναφέρεται συγκεκριμένα στις βραχυπρόθεσμες υποχρεώσεις της, στο τρέχον κόστος μισθοδοσίας των υπαλλήλων της και στο ύψος των λοιπών ανελαστικών δαπανών και υποχρεώσεών της, αλλά ούτε κι αποδεικνύει με την προσκόμιση των απαραίτητων αποδεικτικών, την ανεπανόρθωτη βλάβη που ισχυρίζεται ότι θα υποστεί από την καταβολή του εν λόγω ποσού.

Επειδή εξάλλου, η αιτούσα δεν συνυποβάλλει με την αίτηση αναστολής την απαραίτητη, κατά τις ανωτέρω διατάξεις, υπεύθυνη δήλωση του άρθρου 8 του ν. 1599/1986, στην οποία να δηλώνει α)τα παγκόσμια έσοδα ή εισοδήματά της από κάθε πηγή κατά το προηγούμενο και κατά το τρέχον έτος και β)την περιουσιακή της κατάσταση στην Ελλάδα και οπουδήποτε στην αλλοδαπή κατά το χρόνο κατάθεσης της αίτησης αναστολής, καθώς και αυτά των φυσικών προσώπων που σύμφωνα με τις ισχύουσες διατάξεις ευθύνονται ατομικά για τις φορολογικές της υποχρεώσεις.

Επειδή περαιτέρω, η αιτούσα ισχυρίζεται ότι κινδυνεύει από τις επαπειλούμενες πράξεις αναγκαστικής εκτέλεσης που προβλέπονται από τις διατάξεις του ΚΕΔΕ και ειδικότερα από την επικείμενη αναγκαστική κατάσχεση της κινητής και ακίνητης περιουσίας και των τραπεζικών λογαριασμών της εταιρείας και της ατομικής περιουσίας των νομίμων εκπροσώπων της, χωρίς ωστόσο να δηλώνει τους τραπεζικούς λογαριασμούς που τηρούν και το ύψος των καταθέσεων αυτών ούτε τα ακίνητά τους. Ως εκ τούτου, ανεξαρτήτως του αν η ανωτέρω παράλειψη αποτελεί, κατά τα ανωτέρω, αυτοτελώς λόγο απόρριψης της κρινόμενης αίτησης κατά τις παρ. 3 και 4 του

άρθρου 6 της ΠΟΛ 1064/12-04-2017 Απόφασης του Διοικητή της Α.Α.Δ.Ε., δημιουργούνται αμφιβολίες και δεν προκύπτει η τρέχουσα οικονομική κατάσταση και περιουσία της αιτούσης, ώστε να εκτιμηθεί και το ανεπανόρθωτο ή μη της βλάβης της από την εκτέλεση των προσβαλλόμενων πράξεων (βλ. και ΕΑ ΣτΕ 321,322/2013, 496/2011, καθώς και Ν604/2016 ΔΠρωτΠειρ).

Επειδή και η επικαλούμενη από την αιτούσα ηθική βλάβη δεν δικαιολογεί τη χορήγηση της επιδιωκόμενης αναστολής αφού, άλλωστε, η βλάβη αυτή θα επανορθωθεί σε περίπτωση ευδοκιμήσεως του κυρίου ενδίκου βοηθήματος (Ε.Α. Σ.Τ.Ε. 322/2013, 172/2012). Επιπλέον, όσα προβάλλονται περί της άσκησης ποινικής δίωξης σε βάρος των νομίμων εκπροσώπων της είναι απορριπτέα, δοθέντος ότι η άσκηση ποινικής δίωξης δεν αποτελεί αναγκαστικό μέτρο είσπραξης ή διοικητικό μέτρο, αλλά μέτρο στα πλαίσια προβλεπόμενης διαδικασίας ενώπιον των ποινικών δικαστηρίων.

Επειδή, επιπλέον, όπως έχει κριθεί νομολογιακά η ανεπανόρθωτη βλάβη που ισχυρίζεται η αιτούσα ότι θα υποστεί από την άρνηση χορήγησης πιστοποιητικού φορολογικής ενημερότητας είναι ενδεχόμενη και υποθετική, αφού συναρτάται με την υποβολή εκ μέρους της σχετικού αιτήματος για χορήγηση του εν λόγω πιστοποιητικού [πρβλ. ΕΑ ΣτΕ 211/2001, 770/1998, Δ.Εφ.ΑΘ. (Συμβ) 87/2011].

Επειδή, υπό αυτά τα δεδομένα η Υπηρεσία μας αδυνατεί να σχηματίσει, σε κάθε περίπτωση, πλήρη εικόνα για την πραγματική οικονομική και την εν γένει περιουσιακή κατάσταση της αιτούσης κατά το χρόνο κατάθεσης της αίτησης αναστολής και κατ' επέκταση να προβεί σε ασφαλή συμπεράσματα και ν' αποφανθεί περί της ανεπανόρθωτης ή μη βλάβης της από την καταβολή του ποσοστού πενήντα τοις εκατό (50%) του αμφισβητούμενου ποσού.

Επειδή συνεπώς, σύμφωνα με τα οριζόμενα στην παρ. 4 του άρθρου 63 του ν. 4174/2013 και στο άρθρο 6 της ΠΟΛ 1064/12-04-2017 (ΦΕΚ 1440/27.04.2017, Τεύχος Β') Απόφασης του Διοικητή της Α.Α.Δ.Ε., η υπό κρίση αίτηση αναστολής πρέπει να απορριφθεί.

Αποφασίζουμε

την απόρριψη της αιτήσεως της ομόρρυθμης εταιρείας με την επωνυμία «.....», με Α.Φ.Μ., όπως νομίμως εκπροσωπείται, **για την αναστολή καταβολής** του ποσοστού πενήντα τοις εκατό (50%) του συνολικά αμφισβητούμενου ποσού των 175.883,86€, ήτοι ποσού

87.941,93€ (175.883,86€ X 50%), των ως άνω προσβαλλόμενων πράξεων του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Ηρακλείου Κρήτης.

Ακριβές Αντίγραφο

**ΜΕ ΕΝΤΟΛΗ ΤΟΥ ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΥ
ΤΗΣ Δ/ΝΣΗΣ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ**

**Ο ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΣ
ΤΗΣ ΥΠΟΔΙΕΥΘΥΝΣΗΣ ΝΟΜΙΚΩΝ
ΘΕΜΑΤΩΝ**

Η Υπάλληλος του Τμήματος Β1

ΓΕΩΡΓΙΟΣ ΓΙΑΝΝΑΚΟΥΛΙΑΣ