



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ

ΤΟ ΕΛΕΓΚΤΙΚΟ ΣΥΝΕΔΡΙΟ

ΤΜΗΜΑ Ι

Συνεδρίασε δημόσια στο ακροατήριό του, στις 2 Οκτωβρίου 2018, με την εξής σύνθεση: Σωτηρία Ντούνη, Αντιπρόεδρος, Πρόεδρος του Τμήματος, Κωνσταντίνος Κρέπης και Αικατερίνη Μποκώρου, Σύμβουλοι, Χρυσούλα Μιχαλάκη και Γεράσιμος Σταματάτος, Πάρεδροι (με συμβουλευτική ψήφο).

Γενικός Επίτροπος της Επικρατείας: Παραστάθηκε ο Αντεπίτροπος της Επικρατείας Ευάγγελος Καραθανασόπουλος, ως νόμιμος αναπληρωτής της Γενικής Επιτροπής της Επικρατείας, η οποία είχε κώλυμα.

Γραμματέας: Πελαγία Κρητικού, Γραμματέας του Ι Τμήματος.

Για να δικάσει την από (με Α.Β.Δ.) αίτηση:

Της του και της, με ΑΦΜ κατοίκου (οδός), η οποία παραστάθηκε διά του πληρεξουσίου δικηγόρου (Α.Μ./Δ.Σ..... ..).

Κατά του Υπουργού Οικονομικών που κατ' εκτίμηση του δικογράφου εκπροσωπεί το Ελληνικό Δημόσιο που παραστάθηκε δια του Παρέδρου του Νομικού Συμβουλίου του Κράτους Κωνσταντίνου Παπαγεωργίου.

Η Ανεξάρτητη Αρχή Δημοσίων Εσόδων (Α.Α.Δ.Ε.) παραστάθηκε ομοίως δια του Παρέδρου του Νομικού Συμβουλίου του Κράτους Κωνσταντίνου Παπαγεωργίου.

Με την αίτηση αυτή ζητείται η αναστολή εκτέλεσης: α) της ΕΜΠ/...2017 καταλογιστικής πράξης της Οικονομικής Επιθεωρήτριας της Υποδιεύθυνσης Εσωτερικών Υποθέσεων ... της Ανεξάρτητης Αρχής Δημοσίων Εσόδων και β) κάθε άλλης συναφούς πράξης της Διοίκησης.

Κατά τη συζήτηση που ακολούθησε, το Δικαστήριο άκουσε:

Τον πληρεξούσιο δικηγόρο της αιτούσας, που ζήτησε την παραδοχή της αίτησης αναστολής.

Τον Πάρεδρο του Νομικού Συμβουλίου του Κράτους, ο οποίος δήλωσε ότι επαφίεται στην κρίση του Δικαστηρίου.

Τον Αντεπίτροπο της Επικρατείας στο Ελεγκτικό Συνέδριο, ο οποίος πρότεινε την παραδοχή της αίτησης.

Μετά τη δημόσια συνεδρίαση, το Δικαστήριο συνήλθε σε διάσκεψη σε αίθουσα του δικαστηρίου, με την παρουσία όλων των ανωτέρω μελών του.

Άκουσε την εισήγηση του Παρέδρου Γεράσιμου Σταματάτου.

Και Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα

Σκέφθηκε κατά το νόμο και

Αποφάσισε τα ακόλουθα:

I. Με την υπό κρίση αίτηση, για την οποία έχει καταβληθεί το νόμιμο παράβολο (βλ. το ... Σειράς Α έντυπο παραβόλου), ζητείται η αναστολή εκτέλεσης της ... ΕΜΠ/...2017 πράξης της Οικονομικής Επιθεωρήτριας της Υποδιεύθυνσης Εσωτερικών Υποθέσεων ... της Ανεξάρτητης Αρχής Δημοσίων Εσόδων, με την οποία καταλογίστηκε σε βάρος της αιτούσας, υπαλλήλου της ... Δ.Ο.Υ. ..., το ποσό των 67.496,58 ευρώ, που φέρεται ότι αντιστοιχεί σε παρανόμως επιστραφέν ποσό Φόρου Προστιθέμενης Αξίας (ΦΠΑ), πλέον προσαυξήσεων εκπρόθεσμης καταβολής ποσού 134.993,16 ευρώ, ήτοι το συνολικό ποσό των 202.489,74 ευρώ. Κατά της πράξης αυτής η αιτούσα έχει ήδη ασκήσει νομοτύπως και εμπροθέσμως ενώπιον του Δικαστηρίου τούτου την από ... έφεση (Α.Β.Δ.), η οποία παραμένει εκκρεμής ενώπιον του παρόντος Τμήματος.

II. Το π.δ. 1225/1981 «Περί εκτελέσεως των περί Ελεγκτικού Συνεδρίου διατάξεων» (Α', 304) ορίζει στο άρθρο 8, ότι «Διάδικοι εις την ενώπιον του Ελεγκτικού Συνεδρίου δίκην είναι το Δημόσιον και το φυσικόν ή νομικόν πρόσωπον, υπέρ ή καθ' ων εξεδόθη ή έχει συνεπείας η πράξις ή απόφασις. ...», στο άρθρο 11, ότι «Το Δημόσιον εκπροσωπείται εις την δίκην κατά τας κειμένας περί δικών του Δημοσίου διατάξεις.(...)», και στο άρθρο 15, ότι «1. Το Δημόσιον κατά την συζήτησιν παρίσταται δια του κατά το άρθρον 11 του παρόντος εκπροσωπούντος αυτό.(...)». Συναφώς, το άρθρο 1 του ν.δ. της 26ης Ιουνίου/10ης Ιουλίου 1944 «Περί κώδικος των νόμων περί δικών του Δημοσίου (Γενικά Διατάξεις)» (Α', 139), ορίζει ότι «1. Η ενώπιον των Δικαστηρίων εκπροσώπησις του Δημοσίου γίνεται δια του Υπουργού των Οικονομικών. 2. ... Κατ' εξαίρεσιν διάφορος εκπροσώπησις του Δημοσίου προβλέπεται παρ' ειδικών τινών διατάξεων ...». Περαιτέρω, με το άρθρο 1 παρ. 1 του ν. 4389/2016 (Α' 94) συστάθηκε Ανεξάρτητη Διοικητική Αρχή χωρίς νομική προσωπικότητα με την επωνυμία Ανεξάρτητη Αρχή Δημοσίων Εσόδων (Α.Α.Δ.Ε.), με σκοπό τον προσδιορισμό, τη βεβαίωση και την είσπραξη των φορολογικών, τελωνειακών και λοιπών δημοσίων εσόδων, που άπτονται του πεδίου των αρμοδιοτήτων της, ενώ στο άρθρο 36 του αυτού νόμου ορίζεται ότι «1. Η Αρχή εκπροσωπείται δικαστικώς και εξωδίκως από τον Διοικητή της και παρίσταται αυτοτελώς, εκπροσωπώντας το Δημόσιο, σε κάθε είδους δίκης που έχουν ως αντικείμενο πράξεις ή παραλείψεις της ή τις έννομες σχέσεις που την αφορούν. Οι επιδόσεις των δικογράφων στις δίκης

αυτές γίνονται σύμφωνα με τις κείμενες διατάξεις προς τον Διοικητή, αντί του Υπουργού των Οικονομικών. ...» Από τις παραπάνω διατάξεις συνάγεται ότι κύριοι διάδικοι στη δίκη ενώπιον του Ελεγκτικού Συνεδρίου είναι το Ελληνικό Δημόσιο και κάθε φυσικό ή νομικό πρόσωπο υπέρ ή εις βάρος του οποίου εκδόθηκε και έχει άμεσες συνέπειες η προσβαλλόμενη πράξη ή απόφαση. Στη δίκη αυτή το Ελληνικό Δημόσιο εκπροσωπείται κατ' αρχήν από τον Υπουργό Οικονομικών, με την επιφύλαξη ειδικότερων διατάξεων που ρυθμίζουν διαφορετικά την εκπροσώπησή του. Τέτοια ειδικότερη ρύθμιση περιλαμβάνει η διάταξη του άρθρου 36 του ν. 4389/2016, σύμφωνα με την οποία ο Διοικητής της Α.Α.Δ.Ε. είναι το όργανο που εκπροσωπεί, αντί του Υπουργού Οικονομικών, το Δημόσιο, στις δίκες που έχουν ως αντικείμενο πράξεις ή παραλείψεις της ανεξάρτητης αυτής αρχής ή τις έννομες σχέσεις που την αφορούν. Ενόψει των ανωτέρω, το Ελληνικό Δημόσιο νομιμοποιείται παθητικώς στην παρούσα δίκη, παρίσταται δε αποκλειστικά δια του Διοικητή της Α.Α.Δ.Ε. και όχι δια του Υπουργού Οικονομικών, δεδομένου ότι η προσβαλλόμενη πράξη έχει εκδοθεί από υπηρεσία της Α.Α.Δ.Ε.. Συνεπώς απαραδέκτως στρέφεται κατά του Υπουργού Οικονομικών, καθόσον σύμφωνα με όσα έγιναν δεκτά στην παρούσα δίκη το Ελληνικό Δημόσιο εκπροσωπείται αποκλειστικά από τον Διοικητή της Α.Α.Δ.Ε με την ιδιότητα του ως εκπροσώπου του Ελληνικού Δημοσίου. Επομένως, η ένδικη αίτηση πρέπει να γίνει τυπικά δεκτή κατά το μέρος που ζητείται η αναστολή εκτέλεσης της ανωτέρω καταλογιστικής πράξης και να ερευνηθεί περαιτέρω ως προς τη βασιμότητα των λόγων της, ενώ κατά το μέρος που με αυτήν ζητείται η αναστολή εκτέλεσης και κάθε άλλης συναφούς πράξης ή παράλειψης της Διοίκησης η αίτηση είναι απορριπτέα ως αόριστη και ανεπίδεκτη δικαστικής εκτίμησης (αποφ. Ι Τμ. 1912/2013, 6431/2015 κ.ά.).

III. Από τις διατάξεις του άρθρου 84 του Κώδικα Νόμων για το Ελεγκτικό Συνέδριο, που κυρώθηκε με το άρθρο πρώτο του ν. 4129/2013 (ΦΕΚ Α' 52), σε συνδυασμό με τις αντίστοιχες του άρθρου 51 παρ. 1 του π.δ/τος 1225/1981 «περί εκτελέσεως των περί Ελεγκτικού Συνεδρίου διατάξεων» (ΦΕΚ Α' 304), συνάγεται ότι η ενώπιον του Ελεγκτικού Συνεδρίου έφεση δεν αναστέλλει την εκτέλεση της προσβαλλόμενης πράξης ή απόφασης, εκτός εάν άλλως ειδικώς ορίζεται από το νόμο. Με την αίτηση του εκκαλούντος ή του Γενικού Επιτρόπου μπορεί να διαταχθεί η αναστολή εκτέλεσης αυτής με απόφαση του Ελεγκτικού Συνεδρίου πριν τούτο αποφασίσει επί της έφεσης. Η αίτηση πρέπει να διαλαμβάνει τους στη συγκεκριμένη περίπτωση ειδικούς λόγους που μπορούν να δικαιολογήσουν την αναστολή. Η έννοια των διατάξεων αυτών είναι ότι χορηγείται αναστολή εκτέλεσης πράξης ή απόφασης καταλογισμού, όταν από την εκτέλεσή της απειλείται άμεσος κίνδυνος οικονομικής ή άλλης βλάβης του αιτούντος, η

οποία, σε περίπτωση ευδοκίμησης της έφεσης, είτε δεν θα μπορεί να επανορθωθεί είτε θα είναι δυσχερώς επανορθώσιμη. Το βάρος δε της απόδειξης της συνδρομής των προϋποθέσεων αυτών φέρει ο αιτούμενος την αναστολή (αποφ. Ι Τμ. Ε.Σ. 2261/2005, 3274, 3066, 2811/2013 κ.ά.).

IV. Στην υπό κρίση υπόθεση, η αιτούσα προβάλλει ότι από την άμεση εκτέλεση της προσβαλλόμενης πράξης θα υποστεί ανεπανόρθωτη βλάβη, καθώς απειλούνται ευθέως τα μέσα βιοπορισμού της. Για την απόδειξη του ισχυρισμού της επικαλείται και προσκομίζει, μεταξύ άλλων, τα εξής: 1) φωτοαντίγραφα εκκαθαριστικών σημειωμάτων φόρου εισοδήματος της Δ.Ο.Υ. των φορολογικών ετών (χρήσεων) 2014, 2015 και 2016, από τα οποία προκύπτει ότι το συνολικό εισόδημά της ανήλθε σε 6.817,50, 8.943,23 και 10.007,64 ευρώ, αντίστοιχα, 2) φωτοαντίγραφο εκκαθαριστικού μισθοδοσίας μηνός Δεκεμβρίου 2017, από το οποίο προκύπτει ότι τον συγκεκριμένο μήνα μισθοδοτήθηκε με το ποσό των 1.466,48 ευρώ και 3) φωτοαντίγραφο της/2015 απόφασης του Ειρηνοδικείου ..., δυνάμει της οποίας υποχρεώθηκε από 1.3.2017 να καταβάλλει μηνιαίως το ποσό των 400,00 ευρώ στην Τράπεζα Πειραιώς. Το Δικαστήριο, εκτιμώντας τα υποβληθέντα από την αιτούσα αποδεικτικά στοιχεία, σε συνδυασμό με το ύψος του καταλογισθέντος σε βάρος της ποσού, πιθανολογεί ότι από την άμεση εκτέλεση της προσβαλλόμενης πράξης υπάρχει κίνδυνος να υποστεί ανεπανόρθωτη οικονομική βλάβη σε περίπτωση ευδοκίμησης της ήδη εκκρεμούσας έφεσής της.

V. Κατ' ακολουθίαν των ανωτέρω, η κρινόμενη αίτηση πρέπει να γίνει δεκτή, να ανασταλεί η εκτέλεση της προσβαλλόμενης πράξης μέχρι την έκδοση οριστικής απόφασης επί της με Α.Β.Δ. έφεσης ή την με άλλο τρόπο κατάργηση της δίκης που ξεκίνησε με αυτήν και να αποδοθεί στην αιτούσα το κατατεθέν παράβολο (άρθρο 73 παρ. 4 εδ. α' του Κώδικα Νόμων για το Ελεγκτικό Συνέδριο). Περαιτέρω, το αίτημα για χορήγηση προσωρινής διαταγής έχει καταστεί άνευ αντικειμένου, διότι αυτή χορηγήθηκε στις ... με απόφαση της Προέδρου του Τμήματος και μετά τη δημοσίευση της παρούσας απόφασης παύει πλέον να έχει ισχύ (Ε.Σ. 158/2016, 7585/2015). Τέλος, το παρεπόμενο αίτημα για καταδίκη του Ελληνικού Δημοσίου στη δικαστική δαπάνη της αιτούσας πρέπει να απορριφθεί, καθόσον η δίκη έχει αντικείμενο την προσωρινή δικαστική προστασία της και διεξάγεται αποκλειστικά προς το συμφέρον της (πρβλ. άρθρο 84 παρ. 2 του ν. 4194/2013 «Κώδικα Δικηγόρων», Α' 208, Ε.Σ. Ολομ. 2717/2014, Ι Τμ. 2138/2017, Ι Τμ. 72/2018 κ.α.).

Για τους λόγους αυτούς

Απορρίπτει ό,τι στο σκεπτικό κρίθηκε ως απορριπτέο.

Δέχεται την αίτηση.

Αναστέλλει την εκτέλεση της ΕΜΠ/.....2017 καταλογιστικής πράξης της Οικονομικής Επιθεωρήτριας του Τμήματος Δ΄ της Υποδιεύθυνσης Εσωτερικών Υποθέσεων της Ανεξάρτητης Αρχής Δημοσίων Εσόδων μέχρι την έκδοση οριστικής απόφασης επί της με Α.Β.Δ./2017 έφεσης ή την με άλλο τρόπο κατάργηση της δίκης που ξεκίνησε με αυτήν.

Διατάσσει την απόδοση του παραβόλου στην αιτούσα. Και

Κρίθηκε και αποφασίστηκε στην Αθήνα, στις 30 Οκτωβρίου 2018.

Η ΠΡΟΕΔΡΟΣ
ΣΩΤΗΡΙΑ ΝΤΟΥΝΗ

Ο ΕΙΣΗΓΗΤΗΣ ΠΑΡΕΔΡΟΣ
ΓΕΡΑΣΙΜΟΣ ΣΤΑΜΑΤΑΤΟΣ

Η ΓΡΑΜΜΑΤΕΑΣ
ΠΕΛΑΓΙΑ ΚΡΗΤΙΚΟΥ

Δημοσιεύτηκε σε δημόσια συνεδρίαση στο ακροατήριό του στις 15 Ιανουαρίου 2019.

Η ΠΡΟΕΔΡΟΣ
ΣΩΤΗΡΙΑ ΝΤΟΥΝΗ

Η ΓΡΑΜΜΑΤΕΑΣ
ΠΕΛΑΓΙΑ ΚΡΗΤΙΚΟΥ