



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ



ΑΑΔΕ

Ανεξάρτητη Αρχή
Δημοσίων Εσόδων

ΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ

ΥΠΟΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ

ΤΜΗΜΑ ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ Α2

Ταχ. Δ/ση : Αριστογείτονος 19

Ταχ. Κώδικας : 176 71 – Καλλιθέα

Τηλέφωνο : 213 1604553

ΦΑΞ : 213 1604567

Καλλιθέα: 25/07/2018

Αριθμός απόφασης: 3594

ΑΠΟΦΑΣΗ

Ο ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΣ ΤΗΣ ΔΙΕΥΘΥΝΣΗΣ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ

Έχοντας υπ' όψη:

1. Τις διατάξεις :

α. Του άρθρου 63 του ν. 4174/2013 (ΦΕΚ Α' 170), όπως ισχύει.

β. Του άρθρου 11 της Δ. ΟΡΓ. Α 1036990 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 παρ.3 του άρθρου 47 του ν.4331/2015 (ΦΕΚ Α' 69).

δ. Την ΠΟΛ 1064/12-04-2017 Εγκύκλιο της Ανεξάρτητης Αρχής Δημοσίων Εσόδων (Α.Α.Δ.Ε.).

2. Την ΠΟΛ 1069/4-3-2014 Εγκύκλιο της Γενικής Γραμματείας Δημοσίων Εσόδων του Υπουργείου Οικονομικών.

3. Την αριθμ. Δ.Ε.Δ. 1126366 ΕΞ 2016/30.08.2016 (ΦΕΚ 2759 / τ. Β' / 01.09.2016) Απόφαση του Προϊσταμένου της Διεύθυνσης Επίλυσης Διαφορών.

4. Την με ημερομηνία κατάθεσης **02/04/2018** και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανούς προσφυγής του του, **ΑΦΜ** κάτοικο επί της οδού κατά του υπ' αριθμ...../2018 Φύλλου ελέγχου για ανάκτηση Κρατικών ενισχύσεων που χορηγήθηκαν με τη σύσταση ειδικών αφορολόγητων αποθεματικών των άρθρων 2 & 3 ν. 3220/2004 (άρθρο 169 παρ.1 του ν.4099/2012), διαχειριστικής περιόδου 01/01/2003-31/12/2003 του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Φ.Α.Ε. ΑΘΗΝΩΝ, το οποίο εκδόθηκε στο όνομα της εταιρείας «.....» **ΑΦΜ** και επιδόθηκε στον προσφεύγοντα ως νόμιμο εκπρόσωπο της εν λόγω εταιρείας, και τα προσκομιζόμενα με αυτήν σχετικά έγγραφα.

5. Το υπ' αριθμ...../2018 Φύλλο ελέγχου για ανάκτηση Κρατικών ενισχύσεων που χορηγήθηκαν με τη σύσταση ειδικών αφορολόγητων αποθεματικών των άρθρων 2 & 3 ν. 3220/2004 (άρθρο 169 παρ.1 του ν.4099/2012), διαχειριστικής περιόδου 01/01/2003-31/12/2003 του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Φ.Α.Ε. ΑΘΗΝΩΝ, το οποίο εκδόθηκε στο όνομα της εταιρείας «.....» **ΑΦΜ** και επιδόθηκε

στον προσφεύγοντα ως νόμιμο εκπρόσωπο της εν λόγω εταιρείας, καθώς και την οικεία έκθεση ελέγχου, των οποίων ζητείται η ακύρωση.

6. Τις απόψεις της **Δ.Ο.Υ. Φ.Α.Ε. ΑΘΗΝΩΝ**.

7. Την εισήγηση του ορισθέντος υπαλλήλου του Τμήματος Α2 όπως αποτυπώνεται στο σχέδιο της απόφασης.

Επί της με ημερομηνία κατάθεσης **02/04/2018** και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανούς προσφυγής του του, η οποία κατατέθηκε εμπρόθεσμα και μετά την μελέτη και την αξιολόγηση όλων των υφιστάμενων στο σχετικό φάκελο εγγράφων και των προβαλλόμενων λόγων της ενδικοφανούς προσφυγής, επαγόμαστε τα ακόλουθα:

Με το υπ' αριθμ...../2018 Φύλλο ελέγχου για ανάκτηση Κρατικών ενισχύσεων που χορηγήθηκαν με τη σύσταση ειδικών αφορολόγητων αποθεματικών των άρθρων 2 & 3 ν. 3220/2004 (άρθρο 169 παρ.1 του ν.4099/2012), διαχειριστικής περιόδου 01/01/2003-31/12/2003, του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Φ.Α.Ε. ΑΘΗΝΩΝ, καταλογίσθηκε σε βάρος της «.....» **ΑΦΜ**, ποσό ενίσχυσης προς ανάκτηση **136.906,59 €** πλέον αναλογούντες τόκοι **67.348,97€** ήτοι συνολικό ποσό για καταβολή **204.255,56 €**.

Συγκεκριμένα με την υπ' αριθμ..... εντολή ελέγχου πραγματοποιήθηκε έλεγχος ανάκτησης κρατικών ενισχύσεων-αφορολόγητων αποθεματικών βάσει του άρθρου 169 παρ.1 του ν.4099/2012, για την διαχειριστική περίοδο 01/01/2003-31/12/2003 από την Δ.Ο.Υ. Φ.Α.Ε. ΑΘΗΝΩΝ, στην εταιρεία «.....» .

Η ως άνω εταιρεία στην χρήση 2003 προέβη στην δημιουργία αφορολογήτου αποθεματικού επενδύσεων του ν.3220/2004 ποσού 391.161,68 ευρώ και συνεπώς έτυχε ενίσχυσης ποσού 136.906,59 ευρώ (391.161,68 ευρώ Χ35%) με την υποβολή της δήλωσης φορολογίας εισοδήματος για το οικείο οικονομικό έτος 2004.

Από τον έλεγχο που διενεργήθηκε από το ΔΕΚ ΑΘΗΝΩΝ για την εν λόγω διαχειριστική περίοδο δεν προέκυψαν διαφορές σε ότι αφορά τον σχηματισμό των αφορολογήτων αποθεματικών του ν.3220/2004. Με τον παρόντα έλεγχο εξετάσθηκε η ορθή εφαρμογή των διατάξεων του άρθρου 169 του ν.4099/2012 και της ΠΟΛ 1231/2013 και ο έλεγχος αφού έλαβε υπόψη :

-το γεγονός ότι η εν λόγω εταιρεία έχει σχηματίσει ειδικό αφορολόγητο αποθεματικό για την χρήση 2003 κατά τις διατάξεις του άρθρου 2 του ν.3220/2004 ποσού 391.161,68 ευρώ,

-το γεγονός ότι η εν λόγω εταιρεία δεν έχει υποβάλλει δήλωση ανάκτησης του αποθεματικού σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 47 του ν.3614/2007,

-το γεγονός ότι δεν προσκόμισε στον έλεγχο για την κρινόμενη χρήση, βιβλία και στοιχεία, τα πρωτότυπα τιμολόγια των επενδύσεων, τα επενδυτικά σχέδια στα οποία εντάσσονται αυτά προκειμένου να ελεγχθεί η συμβατότητά τους,

προέβη στην ανάκτηση της κρατικής ενίσχυσης που χορηγήθηκε ως κάτωθι:

ΧΡΗΣΗ	2003
ΣΧΗΜΑΤΙΣΘΕΝ ΑΦΟΡΟΛΟΓΗΤΟ ΑΠΟΘΕΜΑΤΙΚΟ	391.161,68

ΧΟΡΗΓΗΘΕΙΣΑ ΕΝΙΣΧΥΣΗ (35% Χ ΣΧΗΜΑΤΙΣΘΕΝΤΟΣ ΑΠΟΘΕΜΑΤΙΚΟΥ)	136.906,59
ΕΝΙΣΧΥΣΗ ΣΥΜΒΑΤΗ ΜΕ ΤΗΝ ΕΣΩΤΕΡΙΚΗ ΑΓΟΡΑ (ΠΑΡΟΥΣΑ ΑΞΙΑ ΕΠΙΛΕΞΙΜΩΝ ΔΑΠΑΝΩΝ Χ ΜΕΓΙΣΤΗ ΕΝΤΑΣΗ ΕΝΙΣΧΥΣΗΣ)	0,00
ΕΝΙΣΧΥΣΗ ΠΡΟΣ ΑΝΑΚΤΗΣΗ	136.906,59
ΕΝΙΣΧΥΣΗ ΠΟΥ ΑΝΑΚΤΗΘΗΚΕ ΒΑΣΕΙ ΤΟΥ ΑΡΘΡΟΥ 47 ν.3614/2017	0,00
ΤΕΛΙΚΟ ΠΟΣΟ ΕΝΙΣΧΥΣΗΣ ΠΡΟΣ ΑΝΑΚΤΗΣΗ	136.906,59
ΑΝΑΛΟΓΟΥΝΤΕΣ ΤΟΚΟΙ	67.348,97
ΤΕΛΙΚΟ ΠΟΣΟ ΠΡΟΣ ΚΑΤΑΒΟΛΗ	204.255,56

Ο προσφεύγων με την υπό κρίση ενδικοφανή προσφυγή, ζητά να γίνει δεκτή η εν λόγω προσφυγή προβάλλοντας ως βασικό ισχυρισμό την μη ορθή αναφορά στο προσβαλλόμενο φύλλο ελέγχου ότι είναι νόμιμος εκπρόσωπος της εν λόγω εταιρείας. Ισχυρίζεται ότι εκπρόσωποι της εταιρείας είναι οι:

α)....., σύνδικος πτώχευσης

β)..... Πρόεδρος και Διευθύνων Σύμβουλος.

Ο προσφεύγων ισχυρίζεται ότι η φορολογική αρχή παρέβλεψε τις διατάξεις του ν.2523/1997 και του ν.2238/1994, τον συμπεριέλαβε στους συνυπόχρεους της εταιρείας για πράξη η οποία νομίμως έλαβε χώρα την διαχειριστική περίοδο 01/01/2003-31/12/2003. Την περίοδο αυτή αλλά και την περίοδο έγκρισης των οικονομικών καταστάσεων της υπό κρίση χρήσης 2003, ο προσφεύγων δεν συνεργαζόταν με την εταιρεία ούτε μετείχε στο Διοικητικό Συμβούλιο αυτής. Επίσης και κατά την περίοδο που η φορολογική αρχή απαίτησε την επιστροφή των κρατικών ενισχύσεων δεν συμμετείχε στο Διοικητικό Συμβούλιο της εταιρείας καθώς είχε παραιτηθεί από την εκπροσώπηση της εταιρείας την 19/11/2012, όπως προκύπτει από το με αριθμ.πρωτ..... έγγραφο της Γενικής Γραμματείας Εμπορίου του Υπουργείου Ανάπτυξης και Ανταγωνιστικότητας.

Επειδή στην παρ.1 του άρθρου 115 του ν.2238/1994 ορίζεται:

«Τα πρόσωπα που είναι διευθυντές, διαχειριστές ή διευθύνοντες σύμβουλοι και εκκαθαριστές των ημεδαπών ανώνυμων εταιριών ή συνεταιρισμών κατά το χρόνο της διάλυσης ή συγχώνευσής τους, ευθύνονται προσωπικώς και αλληλεγγύως για την πληρωμή του φόρου που οφείλεται από αυτά τα νομικά πρόσωπα σύμφωνα με τον παρόντα, καθώς και του φόρου που παρακρατείται, ανεξάρτητα από το χρόνο βεβαίωσής τους. Στις ανώνυμες εταιρίες, που συγχωνεύονται, ευθύνεται αλληλεγγύως μαζί με τα πιο πάνω πρόσωπα, για την πληρωμή των κατά το προηγούμενο εδάφιο οφειλόμενων φόρων της διαλυόμενης εταιρίας και εκείνη που την απορρόφησε ή η νέα εταιρία που συστήθηκε ανεξάρτητα από το χρόνο βεβαίωσής τους. Τα πρόσωπα που αναφέρονται πιο πάνω έχουν δικαίωμα αναγωγής κατά των προσώπων που διατέλεσαν σύμβουλοι, καθώς και μέλη ή μέτοχοι του νομικού προσώπου κατά το χρόνο της διάλυσής του ως προς τους φόρους που αφορούν σε χρήσεις προγενέστερες από την έναρξη της εκκαθάρισης ανεξάρτητα από το χρόνο βεβαίωσής τους.».

Επειδή στις παρ.1 και 7 του άρθρου 50 του ν.4174/2013 (Κ.Φ.Δ.) ορίζεται:

«1. Τα πρόσωπα που είναι πρόεδροι, διευθυντές, διαχειριστές, διευθύνοντες σύμβουλοι, εντεταλμένοι στη διοίκηση και εκκαθαριστές των νομικών προσώπων και νομικών οντοτήτων κατά το χρόνο της διάλυσης ή συγχώνευσής τους, ευθύνονται προσωπικά και αλληλέγγυα για την πληρωμή του φόρου, τόκων και προστίμων που οφείλονται από αυτά τα νομικά πρόσωπα και τις νομικές οντότητες καθώς και του φόρου που παρακρατείται, ανεξάρτητα από το χρόνο βεβαίωσής τους. Στα νομικά πρόσωπα που συγχωνεύονται, ευθύνεται αλληλεγγύως μαζί με τα πιο πάνω πρόσωπα, για την πληρωμή των κατά το προηγούμενο εδάφιο οφειλόμενων φόρων του διαλυόμενου νομικού προσώπου και εκείνο που το απορρόφησε ή το νέο νομικό πρόσωπο που συστήθηκε ανεξάρτητα από το χρόνο βεβαίωσής τους.

7. Πρόσωπα ευθυνόμενα για την καταβολή φόρου εκ μέρους του νομικού προσώπου ή της νομικής οντότητας σύμφωνα με το παρόν άρθρο δύνανται να ασκήσουν έναντι της Φορολογικής Διοίκησης, παράλληλα με το νομικό πρόσωπο ή τη νομική οντότητα, οποιοδήποτε δικαίωμα θα είχε στη διάθεσή του το νομικό πρόσωπο ή η νομική οντότητα.».

Επειδή στο άρθρο 37 του ν.4174/2013 (Κ.Φ.Δ.) ορίζεται:

«Η κατά τα άρθρα 32, 33, 34 και 35 πράξη προσδιορισμού φόρου υπογράφεται από τον Γενικό Γραμματέα ή άλλον ειδικά οριζόμενο υπάλληλο της Φορολογικής Διοίκησης. Η πράξη προσδιορισμού φόρου περιέχει τις εξής πληροφορίες:

- α) το ονοματεπώνυμο ή την επωνυμία του φορολογούμενου,
- β) τον αριθμό φορολογικού μητρώου του φορολογούμενου, εφόσον έχει αποδοθεί στον φορολογούμενο,
- γ) την ημερομηνία έκδοσης της πράξης,
- δ) το είδος προσδιορισμού του φόρου και το θέμα στο οποίο αφορά η πράξη,
- ε) το ποσό της φορολογικής οφειλής,
- στ) την ημερομηνία μέχρι την οποία πρέπει να εξοφληθεί ο φόρος,
- ζ) τους λόγους για τους οποίους η Φορολογική Διοίκηση προέβη στον προσδιορισμό φόρου και τον τρόπο με τον οποίο υπολογίστηκε το ποσό του φόρου,
- η) το χρόνο, τον τόπο και τον τρόπο αμφισβήτησης του προσδιορισμού φόρου, και
- θ) τυχόν αλληλεγγύως υπεύθυνα πρόσωπα
- ι) λοιπές πληροφορίες.

Η πράξη προσδιορισμού φόρου κοινοποιείται στο πρόσωπο στο οποίο αφορά ο προσδιορισμός φόρου.

Με την πράξη διορθωτικού προσδιορισμού του φόρου κοινοποιείται ταυτόχρονα και η οικεία έκθεση ελέγχου εκτός από την περίπτωση του τέταρτου εδαφίου του άρθρου 34.

Ο τύπος των πράξεων προσδιορισμού του φόρου και της οικείας έκθεσης καθορίζεται με απόφαση του Γενικού Γραμματέα.».

Επειδή στο άρθρο 7α και 7β Πράξεις και στοιχεία που υποβάλλονται σε δημοσιότητα του ν.2190/1920 περί Ανωνύμων εταιρειών ορίζεται:

Άρθρο 7α

«1. Πράξεις και στοιχεία ημεδαπών Ανωνύμων Εταιρειών.

Σε δημοσιότητα υποβάλλονται οι εξής πράξεις και στοιχεία:

α. Οι ιδρυτικές πράξεις των ανωνύμων εταιρειών και το καταστατικό, με την εγκριτική απόφαση της Διοίκησης, όπου απαιτείται.

β. Οι αποφάσεις για τροποποίηση του καταστατικού, με την εγκριτική απόφαση της Διοίκησης, όπου απαιτείται, καθώς και ολόκληρο το νέο κείμενο του καταστατικού μαζί με τις γενόμενες τροποποιήσεις.

γ. Ο διορισμός και η για οποιοδήποτε λόγο παύση με τα στοιχεία ταυτότητας των προσώπων που:

ασκούν τη διαχείριση της εταιρείας,

έχουν την εξουσία να την εκπροσωπούν από κοινού ή μεμονωμένα,

είναι αρμόδια να ασκούν τον τακτικό της έλεγχο.».

Άρθρο 7β Τρόπος πραγματοποίησης της δημοσιότητας

1. Η δημοσιότητα πραγματοποιείται:

α. Με την καταχώριση, ύστερα από έλεγχο, των πράξεων και στοιχείων στο Μητρώο Ανωνύμων Εταιρειών, που τηρείται στην υπηρεσία του Υπουργείου Εμπορίου της νομαρχίας όπου έχει την έδρα της η εταιρεία...

β. Με τη δημοσίευση, με επιμέλεια της αρμόδιας υπηρεσίας και με δαπάνες της ενδιαφερόμενης εταιρείας, στο τεύχος Ανώνυμων Εταιρειών και Εταιρειών Περιορισμένης Ευθύνης της Εφημερίδας της Κυβέρνησης, ανακοίνωσης για την καταχώριση στο οικείο Μητρώο Ανώνυμων Εταιρειών των Πράξεων και των στοιχείων που υποβάλλονται σε δημοσιότητα, τροποποιούμενης ανάλογα της παρ. 3 του άρθρου 21 του Ν. 1599/86 "Σχέσεις Κράτους - πολίτη, καθιέρωση νέου τύπου ταυτότητας και άλλες διατάξεις" (ΦΕΚ Α' 75/1986).

.....

13. Η εταιρεία δεν μπορεί να αντιτάξει στους τρίτους τις πράξεις και τα στοιχεία για τα οποία δεν τηρήθηκε η δημοσίευση που προβλέπει η περίπτωση β της ανωτέρω παραγράφου 1 εκτός αν αποδείξει ότι οι τρίτοι τα γνώριζαν. Πράξεις ή στοιχεία που έχουν δημοσιευτεί δεν αντιτάσσονται στους τρίτους πριν περάσουν δεκαπέντε ημέρες από τη δημοσίευση, εφόσον οι τρίτοι αποδεικνύουν ότι δεν ήταν δυνατόν να τα γνωρίζουν...».

Επειδή στο άρθρο 1 παρ.1 του ν.3419/2005 ορίζεται:

« Καθιερώνεται Γενικό Εμπορικό Μητρώο (Γ.Ε.ΜΗ.), στο οποίο εγγράφονται υποχρεωτικά τα κατωτέρω πρόσωπα και ενώσεις προσώπων (εφεξής «οι υπόχρεοι»).

α. Τα φυσικά πρόσωπα που είναι έμποροι και διαθέτουν επαγγελματική κατοικία ή εγκατάσταση ή ασκούν εμπορία μέσω κύριας ή δευτερεύουσας εγκατάστασης στην ημεδαπή.

β. Η ένωση προσώπων που ασκεί εμπορία μέσω κύριας ή δευτερεύουσας εγκατάστασης στην ημεδαπή και κάθε εμπορική εταιρεία, εφόσον η σύστασή της έγινε κατά το ελληνικό δίκαιο, ήτοι η ομόρρυθμη και ετερόρρυθμη (απλή ή κατά μετοχές) εταιρεία, ο αστικός συνεταιρισμός, στον οποίο περιλαμβάνεται ο αλληλοασφαλιστικός και ο πιστωτικός συνεταιρισμός, η ιδιωτική κεφαλαιουχική εταιρεία, η εταιρεία περιορισμένης ευθύνης και η ανώνυμη εταιρεία...».

Επειδή στο άρθρο 9 παρ.1 και 2 του ν.3419/2005 ορίζεται:

« 1.Κάθε καταχώρηση στο Γ.Ε.ΜΗ. υπόκειται σε διόρθωση, εφόσον είναι εσφαλμένη και σε μεταβολή, εφόσον τα νομικά γεγονότα, οι δηλώσεις, τα έγγραφα και τα λοιπά στοιχεία που έχουν καταχωρισθεί ή δικαιολογούν τις καταχωρήσεις έχουν μεταβληθεί.

2. Με την επιφύλαξη των διατάξεων του άρθρου 11, η διόρθωση και η μεταβολή κατά την προηγούμενη παράγραφο, πραγματοποιούνται, μετά από αίτηση του υπόχρεου, των καθολικών διαδόχων του ή οποιουδήποτε τρίτου που δικαιολογεί ειδικό έννομο συμφέρον. Η αίτηση του υπόχρεου υποβάλλεται και με ηλεκτρονικά μέσα στις υπηρεσίες καταχώρησης στο Γ.Ε.ΜΗ.. Οι αιτήσεις διόρθωσης και μεταβολής που αφορούν στους υπόχρεους, οι οποίοι αναφέρονται στην παράγραφο 3 του άρθρου 2, υποβάλλονται στη Διεύθυνση της Γενικής Διεύθυνσης Εσωτερικού Εμπορίου της Γενικής Γραμματείας Εμπορίου του Υπουργείου Ανάπτυξης που είναι αρμόδια για τον υπόχρεο.».

Επειδή στο άρθρο 13 παρ.1 και 2 του ν.3419/2005 ορίζεται:

«1.Το Τεύχος Ανωνύμων Εταιριών και Εταιριών Περιορισμένης Ευθύνης της Εφημερίδας της Κυβερνήσεως μετονομάζεται σε Τεύχος Ανωνύμων Εταιριών - Εταιριών Περιορισμένης Ευθύνης και Γενικού Εμπορικού Μητρώου, από την έναρξη λειτουργίας του Γ.Ε.ΜΗ. κατά την παράγραφο 1 του άρθρου 18.

2.α) Αν η εγγραφή στο Γ.Ε.ΜΗ. και κάθε περαιτέρω καταχώριση, μεταβολή ή διαγραφή αφορά ανώνυμες εταιρίες, εταιρίες περιορισμένης ευθύνης, ευρωπαϊκές εταιρίες, ευρωπαϊκές συνεταιριστικές εταιρίες και τα υποκαταστήματα αλλοδαπών εταιριών στην ημεδαπή, που αναφέρονται στις περιπτώσεις στ', ζ' και η' της παραγράφου 1 του άρθρου 1, η αρμόδια υπηρεσία καταχώρισης στο Γ.Ε.ΜΗ. αποστέλλει, αυτεπαγγέλτως, στο Εθνικό Τυπογραφείο ανακοίνωση για τη σχετική καταχώριση στο Γ.Ε.ΜΗ., με περιληπτική αναφορά του περιεχομένου της καταχώρισης, μεταβολής ή διαγραφής και του χρόνου διενέργειας αυτών. Προϋπόθεση της αποστολής της ανακοίνωσης αποτελεί η προηγούμενη καταβολή από τον υπόχρεο των τελών δημοσίευσης στο Τεύχος Ανωνύμων Εταιριών - Εταιριών Περιορισμένης Ευθύνης και Γενικού Εμπορικού Μητρώου. Σε περίπτωση αυτεπάγγελτης εγγραφής, καταχώρισης, μεταβολής ή διαγραφής, σύμφωνα με το άρθρο 11, η υπηρεσία καταχώρισης στο Γ.Ε.ΜΗ. αποστέλλει τη σχετική ανακοίνωση στο Εθνικό Τυπογραφείο και επιβάλλει τα σχετικά τέλη στον υπόχρεο...».

Επειδή στο άρθρο 16 παρ.1 του ν.3419/2005 ορίζεται:

«1. α) Η εμπορική δημοσιότητα πραγματοποιείται με:

αα) Την καταχώριση, αρχική ή μεταγενέστερη, στο Γ.Ε.ΜΗ., σύμφωνα με τη διαδικασία που προβλέπεται από τον παρόντα νόμο, και

ββ) τη δημοσίευση στο διαδικτυακό τόπο του Γ.Ε.ΜΗ. από την Υπηρεσία Γ.Ε.ΜΗ. ή, κατά περίπτωση, το Τμήμα Γ.Ε.ΜΗ., σύμφωνα με την παράγραφο 4 του άρθρου 5, των πράξεων και στοιχείων για τα οποία επιβάλλεται υποχρέωση δημοσιότητας.

γγ) Ειδικά ως προς τους υπόχρεους που αναφέρονται στην παράγραφο 2α του άρθρου 13, δεν τίγονται οι διατάξεις της ειδικής νομοθεσίας οι οποίες προβλέπουν διατυπώσεις δημοσίευσης των καταχωρίσεων. Στην περίπτωση αυτή, η ολοκλήρωση της εμπορικής δημοσιότητας προϋποθέτει επιπλέον και την τήρηση της διαδικασίας που ορίζεται στην παράγραφο 2α του άρθρου 13.

β) Ο διαδικτυακός τόπος του Γ.Ε.ΜΗ. αποτελεί το «Εθνικό Δελτίο Εμπορικής Δημοσιότητας». Σε ειδικό κατάλογο του διαδικτυακού τόπου του Γ.Ε.ΜΗ. υπό τον τίτλο «Δελτίο Εμπορικής Δημοσιότητας» δημοσιεύονται το Γενικό Ευρετήριο Επωνυμιών και η Μερίδα.

γ) Οι δημοσιεύσεις στο διαδικτυακό τόπο του Γ.Ε.ΜΗ. που αφορούν στις κεφαλαιουχικές εταιρίες προβάλλονται σε ειδικό υποκατάλογο υπό τον τίτλο «Δελτίο Εμπορικής Δημοσιότητας/Τεύχος Κεφαλαιουχικών Εταιριών». Σε ειδικό τμήμα του Τεύχους αυτού προβάλλονται οι προσκλήσεις και κάθε άλλης μορφής επικοινωνία της εταιρίας με τους μετόχους της, οι ανακοινώσεις σχετικά με τους μετασχηματισμούς των εταιριών (μετατροπή, συγχώνευση, διάσπαση, απόσχιση κ.λπ.) και γενικά οι πράξεις για τις οποίες υπάρχει σύμφωνα με τις κείμενες διατάξεις υποχρέωση δημοσιότητας.¹

δ) Πληροφορίες, στοιχεία και μεταβολές που προβλέπονται από τον Πτωχευτικό Κώδικα δημοσιεύονται σε ειδικό υποκατάλογο υπό τον τίτλο «Δελτίο Εμπορικής Δημοσιότητας/Τεύχος Πτωχευτικού Κώδικα».

2. Υπεύθυνα για την υποβολή στην αρμόδια υπηρεσία Γ.Ε.ΜΗ. των πράξεων και στοιχείων για τα οποία απαιτείται δημοσιότητα είναι τα πρόσωπα των παραγράφων 1 και 2 του άρθρου 1 ή ο αντιπρόσωπός τους.

3. α) Τα πρόσωπα και οι ενώσεις προσώπων των παραγράφων 1 και 2 του άρθρου 1 δεν μπορούν να αντιτάξουν στους τρίτους τις πράξεις και τα στοιχεία για τα οποία δεν τηρήθηκαν οι διατυπώσεις δημοσίευσης της περίπτωσης α' της παραγράφου 1 εκτός αν αποδείξουν ότι οι τρίτοι τα γνώριζαν. Πράξεις ή στοιχεία που έχουν δημοσιευτεί δεν αντιτάσσονται στους τρίτους πριν περάσουν δεκαπέντε ημέρες από τη δημοσίευση, εφόσον οι τρίτοι αποδεικνύουν ότι δεν ήταν δυνατόν να τα γνωρίζουν.

.....

γ) Οι τρίτοι μπορούν να επικαλούνται πράξεις ή στοιχεία για τα οποία δεν έχουν ακόμη ολοκληρωθεί οι διατυπώσεις δημοσιότητας, σύμφωνα με τα ανωτέρω, εκτός εάν η έλλειψη δημοσιότητας καθιστά τις πράξεις ή τα στοιχεία ανίσχυρα.».

Επειδή στις παρ.1 και 2 του άρθρου 166 του ν.3588/2007 (Πτωχευτικός Κώδικας) ορίζεται:

«1.Αν οι εργασίες της πτωχεύσεως δεν μπορούν να εξακολουθήσουν, λόγω έλλειψης των αναγκαίων χρημάτων ή ευχερώς ρευστοποιήσιμης περιουσίας, το πτωχευτικό δικαστήριο, μετά από έκθεση του εισηγητή και αφού ακούσει τον σύνδικο και την επιτροπή πιστωτών, μπορεί, μετά από αίτηση του οφειλέτη, πιστωτή ή του συνδίκου ή και αυτεπαγγέλτως, να κηρύξει την παύση των εργασιών της πτωχεύσεως.

2. Στην περίπτωση της παραγράφου 1 περατώνεται η πτώχευση, αίρεται η πτωχευτική απαλλοτρίωση και ο οφειλέτης αναλαμβάνει τη διοίκηση της περιουσίας του. Οι πιστωτές αναλαμβάνουν τα ατομικά καταδιωκτικά μέτρα και παύει το λειτούργημα του συνδίκου, καθώς και του εισηγητή. Τα αποτελέσματα αυτά επέρχονται μετά πάροδο μηνός από τη δημοσίευση της απόφασης της παραγράφου 1.».

Επειδή εν προκειμένω η εταιρεία «.....» ΑΦΜ , σύμφωνα με την με αριθμ...../2013 Απόφαση του Πολυμελούς Πρωτοδικείου Αθηνών η οποία καταχωρίστηκε στο Γενικό Εμπορικό Μητρώο (Γ.Ε.Μ.Η.) και δημοσιεύθηκε στο ΦΕΚ/ΤΕΥΧΟΣ ΑΝΩΝΥΜΩΝ ΕΤΑΙΡΕΙΩΝ/...../16-01-2014) κηρύχθηκε σε κατάσταση πτώχευσης με

χρόνο παύσης των πληρωμών αυτής την 24.09.2012 και με σύνδικο πτώχευσης τον
..... ΤΟΥ

Επειδή όπως προκύπτει από την οικεία έκθεση ελέγχου η εταιρεία διοικείται από το Διοικητικό Συμβούλιο τα μέλη του οποίου κατά την κρινόμενη χρήση 2003 και κατά τον χρόνο του ελέγχου είναι τα κάτωθι:

«5.1. Δυνάμει του από 18.10.2002 πρακτικού της Γενικής Συνέλευσης των μετόχων (Φ.Ε.Κ αρ. 11430/12.11.2002) το Δ.Σ της εταιρείας συγκροτήθηκε σε σώμα αποτελούμενο από τους :

α) του, κάτοικος , οδός
....., Α.Φ.Μ:, Πρόεδρος Δ.Σ και Διευθύνων Σύμβουλος.

β) του, κάτοικος , οδός
....., Α.Φ.Μ:, Αντιπρόεδρος του Δ.Σ.

γ) του, κάτοικος , οδός
....., Α.Φ.Μ:, Μέλος Δ.Σ

δ) του, κάτοικος , οδός
....., Α.Φ.Μ:, Μέλος Δ.Σ

ε) του, κάτοικος , οδός
....., Α.Φ.Μ:, Μέλος Δ.Σ

στ) του, κάτοικος , οδός
....., Α.Φ.Μ:, Μέλος Δ.Σ

ζ) του, κάτοικος , οδός
....., Α.Φ.Μ:, Μέλος Δ.Σ

Η διάρκεια της θητείας του παραπάνω Δ.Σ. ορίστηκε έως τις 30/06/2005 και νόμιμοι εκπρόσωποι οι κ.κ
..... και

5.2. Δυνάμει του από 18.05.2012, πρακτικού του Διοικητικού Συμβουλίου της ελεγχόμενης εταιρείας (Φ.Ε.Κ αρ. 3731/30.05.2012) το Δ.Σ της εταιρείας από το 2012 έως και σήμερα αποτελείται από τους:

α) του, κάτοικος , οδός
....., Α.Φ.Μ:, Πρόεδρος Δ.Σ μη εκτελεστικό μέλος.

β) του, κάτοικος , οδός
....., Α.Φ.Μ:, Αντιπρόεδρος και Διευθύνων Σύμβουλος του Δ.Σ.

γ) του, κάτοικος , οδός
....., Α.Φ.Μ:, Σύμβουλος και Γενικός Διευθυντής, εκτελεστικό μέλος.

δ) του, κάτοικος , οδός
....., Α.Φ.Μ:, Σύμβουλος μη εκτελεστικό μέλος.

ε) του, κάτοικος , οδός
....., Α.Φ.Μ:, Σύμβουλος, ανεξάρτητο μη εκτελεστικό μέλος.

στ) του, κάτοικος , οδός
....., Α.Φ.Μ:, Σύμβουλος, ανεξάρτητο μη εκτελεστικό μέλος.

Την εταιρεία εκπροσωπούν και δεσμεύουν με μόνη την υπογραφή τους χωριστά είτε από κοινού οι κ.κ.
..... και».

Επειδή ο προσφεύγων με την υπό κρίση ενδικοφανή προσφυγή, προβάλλει ως βασικό ισχυρισμό ότι δεν είναι πλέον νόμιμος εκπρόσωπος της εν λόγω εταιρείας καθώς είχε παραιτηθεί από την εκπροσώπηση της εταιρείας την 19/11/2012, και προς απόδειξη αυτού επικαλείται το με αριθμ. πρωτ..... έγγραφο της Γενικής Γραμματείας Εμπορίου του Υπουργείου Ανάπτυξης και Ανταγωνιστικότητας και επιπλέον ισχυρίζεται ότι εκπρόσωποι της εταιρείας είναι οι:

- α)....., σύνδικος πτώχευσης
- β)..... Πρόεδρος και Διευθύνων Σύμβουλος.

Επειδή ωστόσο στο με υπ' αριθμ. Κ2-3945 έγγραφο της Γενικής Γραμματείας Εμπορίου του Υπουργείου Ανάπτυξης και Ανταγωνιστικότητας (Γ.Ε.ΜΗ), με θέμα «Παροχή πληροφοριών» προς τον προσφεύγοντα αναφέρεται ότι:

«... Στις 16/01/2012 και 28/05/2012 καταχωρήθηκαν στο μητρώο της Υπηρεσίας μας τα από 19-12-2011 και 18-05-2012 πρακτικά του Δ.Σ. αντίστοιχα με θέμα την εκλογή νέων μελών στη θέση των παραιτηθέντων και την συγκρότηση σε σώμα του Δ.Σ. της εταιρείας στο οποίο είχατε εκλεγεί ως εκτελεστικό μέλος του Δ.Σ. με την ιδιότητα του Συμβούλου και Γενικού Διευθυντή(ΦΕΚ Α.Ε.-ΕΠΕ& ΓΕΜΗ/2012 &/2012).

Κατόπιν η εταιρεία υπέβαλε στην Υπηρεσία μας το από 23-07-2012 αντίγραφο πρακτικού της Β' Επαναληπτικής Γενικής Συνέλευσης των μετόχων σύμφωνα με το μεταξύ των άλλων εξελέγη και νέο Δ.Σ. της εταιρείας καθώς και πρακτικό συγκρότησης του Δ.Σ. της 26-07-2012 στα οποία εμφανίζεστε ως εκτελεστικό μέλος του Δ.Σ. με την ιδιότητα του Συμβούλου και Γενικού Διευθυντή.

Τα εν λόγω πρακτικά δεν έχουν καταχωρηθεί στο Μητρώο της Υπηρεσίας μας λόγω προβλημάτων που υπήρχαν για τα οποία έχει ενημερωθεί η εταιρεία με το έγγραφό μας με το με αριθμ.πρωτ...../2012 με το οποίο καλούσαμε την εταιρεία όπως εκπρόσωπός της προσέλθει άμεσα στην Υπηρεσία μας προκειμένου να διευκρινιστούν τα ως άνω θέματα στα οποία μέχρι σήμερα δεν έχει ανταποκριθεί η εταιρεία.

Στη συνέχεια στις 16-05-2013 διαβιβάσθηκε στη Δ/σή μας από την Υπηρεσία Γ.Ε.Μ.Η. του ΕΒΕΑ στην οποία είχε υποβληθεί από παραδρομή το από 30-11-2012 πρακτικό συνεδρίασης το οποίο έκανε αποδεκτή την παραίτησή σας από μέλος του Δ.Σ., το οποίο όμως δεν μπορεί να καταχωρηθεί στο Γ.Ε.ΜΗ. της Υπηρεσίας μας καθώς εκκρεμούν οι ανωτέρω καταχωρήσεις.».

Επειδή η μεταβολή στην σύνθεση του Δ.Σ. αποτελεί πράξη που υπόκειται στις διατυπώσεις δημοσιότητας του άρθρου 7β του ν.2190/1920 σε συνδυασμό με τις διατάξεις του ν.3419/2005. Για το επικαλούμενο με ημερομηνία 30/11/2012 πρακτικό Δ.Σ. ως ανωτέρω αναφέρθηκε δεν προκύπτει τόσο κατά τον χρόνο του ελέγχου όσο και κατά τον χρόνο υποβολής της ενδικοφανούς προσφυγής να έχουν τηρηθεί οι διατυπώσεις δημοσίευσης, ως απαιτείται, και να έχει γίνει και σχετική ενημέρωση του υποσυστήματος Μητρώου TAXIS, συνεπώς η εταιρεία αλλά και ο προσφεύγων δεν μπορούν να αντιτάξουν στους τρίτους το εν λόγω πρακτικό. Ως εκ τούτου ο σχετικός ισχυρισμός του προσφεύγοντος δεν μπορεί να γίνει δεκτός.

Επειδή επιπλέον όπως αναφέρεται στην εισήγηση απόψεων την Δ.Ο.Υ. Φ.Α.Ε. ΑΘΗΝΩΝ με την υπ' αριθμ./2015 απόφαση του Πολυμελούς Πρωτοδικείου Αθηνών, οι εργασίες πτώχευσης έληξαν στις 29/06/2015, λόγω ελλείψεως της αναγκαίας περιουσίας. Συνεπώς σύμφωνα με το άρθρο 166 §1,2 του Ν. 3588/2007 (Πτωχευτικός Κώδικας), έπαυσε και το λειτούργημα του σύνδικου πτώχευσης και ο οφειλέτης, ήτοι η εταιρεία και η διοίκηση αυτής αναλαμβάνουν πλέον την ευθύνη για την διαχείριση της περιουσίας της.

Επειδή κατόπιν των ανωτέρω ορθά και σύμφωνα με τις διατάξεις των άρθρων 115 του ν.2238/1994, 37 και 50 του ν.4174/2013 εκδόθηκε η προσβαλλόμενη πράξη και κοινοποιήθηκε στον προσφεύγοντα ως νόμιμο εκπρόσωπο της εταιρείας «.....».

Α π ο φ α σ ί ζ ο υ μ ε

Την απόρριψη της με ημερομηνία κατάθεσης **02/04/2018** και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανούς προσφυγής του του, **ΑΦΜ**

Οριστική φορολογική υποχρέωση της υπόχρεου εταιρείας - καταλογιζόμενο ποσό με βάση την παρούσα απόφαση :

Διαχειριστική περίοδος 1/1/2003-31/12/2003

Ενίσχυση προς ανάκτηση βάσει του άρθρου 169 παρ.1 του ν.4099/2012 η οποία χορηγήθηκε με την σύσταση ειδικών αφορολόγητων αποθεματικών των άρθρων 2 & 3 του ν.3220/2004

ΣΧΗΜΑΤΙΣΘΕΝ ΑΠΟΘΕΜΑΤΙΚΟ	391.161,68
ΧΟΡΗΓΗΘΕΙΣΑ ΕΝΙΣΧΥΣΗ (35% Χ ΣΧΗΜΑΤΙΣΘΕΝΤΟΣ ΑΠΟΘΕΜΑΤΙΚΟΥ)	136.906,59
Μείον: ΕΝΙΣΧΥΣΗ ΣΥΜΒΑΤΗ ΜΕ ΤΗΝ ΕΣΩΤΕΡΙΚΗ ΑΓΟΡΑ (ΠΑΡΟΥΣΑ ΑΞΙΑ ΕΠΙΛΕΞΙΜΩΝ ΔΑΠΑΝΩΝ Χ ΜΕΓΙΣΤΗ ΕΝΤΑΣΗ ΕΝΙΣΧΥΣΗΣ)	0,00
ΕΝΙΣΧΥΣΗ ΠΡΟΣ ΑΝΑΚΤΗΣΗ	136.906,59
Μείον: ΕΝΙΣΧΥΣΗ ΠΟΥ ΑΝΑΚΤΗΘΗΚΕ ΒΑΣΕΙ ΤΟΥ ΑΡΘΡΟΥ 47 ν.3614/2017	0,00
ΤΕΛΙΚΟ ΠΟΣΟ ΕΝΙΣΧΥΣΗΣ ΠΡΟΣ ΑΝΑΚΤΗΣΗ	136.906,59
Πλέον: ΑΝΑΛΟΓΟΥΝΤΕΣ ΤΟΚΟΙ	67.348,97
ΤΕΛΙΚΟ ΠΟΣΟ ΠΡΟΣ ΚΑΤΑΒΟΛΗ	204.255,56

Η παρούσα απόφαση να κοινοποιηθεί από αρμόδιο όργανο με τη νόμιμη διαδικασία στον υπόχρεο

**ΜΕ ΕΝΤΟΛΗ ΤΟΥ ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΥ
ΤΗΣ Δ/ΝΣΗΣ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ
Ο ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΣ ΤΗΣ
ΥΠΟΔΙΕΥΘΥΝΣΗΣ
ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ**

ΓΕΩΡΓΙΟΣ ΦΑΚΟΣ

**Ακριβές Αντίγραφο
Η Υπάλληλος του Τμήματος
Διοικητικής Υποστήριξης**

Σ η μ ε ί ω σ η : Κατά της απόφασης αυτής επιτρέπεται η άσκηση προσφυγής ενώπιον των αρμόδιων Διοικητικών Δικαστηρίων εντός τριάντα (30) ημερών από την κοινοποίησή της .