



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ



ΑΑΔΕ

Ανεξάρτητη Αρχή
Δημοσίων Εσόδων

**ΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ
ΥΠΟΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ
ΤΜΗΜΑ Α4**

Ταχ. Δ/ση : Αριστογείτονος 19

Ταχ. Κώδικας : 176 71 - Καλλιθέα

Τηλέφωνο : 213 1604526

ΦΑΞ : 213 1604567

Καλλιθέα, 27/06/2019

Αριθμός απόφασης: 2111

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. Της παρ. 3 του άρθρου 47 του ν. 4331/2015 (ΦΕΚ Α' 69).

γ. 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.)*».

δ. Της ΠΟΛ 1064/28.04.2017 Απόφασης του Διοικητή της Ανεξάρτητης Αρχής Δημοσίων Εσόδων (ΦΕΚ Β' 1440/27-04-2014) «*Εφαρμογή των διατάξεων του άρθρου 63 του ν. 4174/2013 (Ειδική Διοικητική Διαδικασία - Ενδικοφανής προσφυγή), καθορισμός λεπτομερειών για τη λειτουργία της Διεύθυνσης Επίλυσης Διαφορών της Ανεξάρτητης Αρχής Δημοσίων Εσόδων (Α.Α.Δ.Ε.), την εφαρμοστέα διαδικασία και τον τρόπο έκδοσης των αποφάσεων αυτής και ρύθμιση ζητημάτων καταβολής και αναστολής καταβολής του οφειλόμενου ποσού σε περίπτωση άσκησης ενδικοφανούς προσφυγής*».

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. Τη με ημερομηνία κατάθεσης 27/02/2019 και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανή προσφυγή του, ΑΦΜ, κατοίκου, κατά της υπ' αριθμ. πρωτ. /07-01-2019 απάντησης της Προϊσταμένης της Δ.Ο.Υ. Κορίνθου στην υπ' αριθμ. πρωτ. /24-12-2018 αίτηση, καθώς και τα προσκομιζόμενα με αυτήν σχετικά έγγραφα.

5. Την υπ' αριθμ. πρωτ. /07-01-2019 απάντηση της Προϊσταμένης της Δ.Ο.Υ. Κορίνθου στην υπ' αριθμ. πρωτ. /24-12-2018 αίτηση του προσφεύγοντος, της οποίας ζητείται η ακύρωση.

6. Τις απόψεις της Δ.Ο.Υ. Κορίνθου.

7. Την εισήγηση του ορισθέντος υπαλλήλου του Τμήματος Α4, όπως αποτυπώνεται στο σχέδιο της απόφασης.

Επί της από 27/02/2019 και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανούς προσφυγής του, ΑΦΜ, η οποία κατατέθηκε εμπρόθεσμα, και μετά τη μελέτη και την αξιολόγηση όλων των υφιστάμενων στο σχετικό φάκελο εγγράφων και των προβαλλόμενων λόγων της ενδικοφανούς προσφυγής, επαγόμαστε τα ακόλουθα:

Με τη με αριθμ. πρωτ. /24-12-2018 αίτηση ο προσφεύγων αιτήθηκε την άμεση επιστροφή του ποσού των 17.568,84 ευρώ, το οποίο είχε καταβάλει εκουσίως μέσω της υπ' αριθμ. πρωτ. /23-04-2015 αίτησης ρύθμισης του ν. 4321/15 εξοφλώντας τις οφειλές της εταιρείας, με ΑΦΜ, της οποίας είναι νόμιμος εκπρόσωπος.

Η Προϊσταμένη της Δ.Ο.Υ. Κορίνθου με την υπ' αριθμ. πρωτ. /07-01-2019 απάντησή της ενημέρωσε τον προσφεύγοντα ότι δεν υπάρχει παράλειψη οφειλόμενης ενέργειας ούτε πράξη υπαιτιότητας της Δ.Ο.Υ. Κορίνθου, τηρήθηκε η αρχή της νομιμότητας και δεν δικαιούται την επιστροφή του ποσού που κατέβαλε μέσω της ρύθμισης.

Ο προσφεύγων, με την υπό κρίση ενδικοφανή προσφυγή, ζητά να ακυρωθεί η ως άνω προσαλλόμενη απάντηση της Προϊσταμένης της Δ.Ο.Υ. Κορίνθου και να του επιστραφεί νομιμοτόκως το ποσό των 17.568,84 ευρώ, προβάλλοντας τους παρακάτω λόγους:

- Αναγκάστηκε να προβεί σε ρύθμιση της φερόμενης οφειλής του δυνάμει του ν. 4321/2015, στο πλαίσιο της οποίας κατέβαλε κατά την 24/04/2015 στο αντίδικο Δημόσιο το ποσό των 17.568,84 ευρώ.
- Ουδέν ποσό οφείλει, καθώς ουδέν εκ των απαιτητών από αυτόν ποσών συνιστά ατομική του οφειλή, καθώς συνιστούν φερόμενες οφειλές τρίτου άσχετου προσώπου, ήτοι της ετερόρρυθμης εταιρείας με την επωνυμία
- Κατόπιν άσκησης της από 20/04/2008 ανακοπής του, εκδόθηκε η με αριθμ. /2015 απόφαση του Μονομελούς Διοικητικού Πρωτοδικείου Αθηνών με την οποία ακυρώθηκε η υπ' αριθμ. /2-4-2008 έκθεση αναγκαστικής κατάσχεσης ακίνητης περιουσίας του Δικαστικού Επιμελητή του Πρωτοδικείου Αθηνών, καθιστώντας ακυρωτέα και κάθε μεταγενέστερη ερειδόμενη σε αυτήν πράξη αναγκαστικής εκτέλεσης.
- Το Ελληνικό Δημόσιο κατέστη παράνομα και αδικαιολόγητα, άλλως χωρίς νόμιμη αιτία, πλουσιότερο σε βάρος του ως προς το ποσό των 17.568,84 ευρώ πλέον των νόμιμων τόκων.

Επειδή στο άρθρο 4 παρ. 1 του ν. 4321/2015 ορίζεται:

«1. Δύνανται να υπαχθούν στη ρύθμιση του άρθρου 1, οφειλές που θα βεβαιωθούν στη Φορολογική Διοίκηση μετά από παραίτηση από την άσκηση του δικαιώματος ή και του δικογράφου οποιουδήποτε ένδικου βοηθήματος ή μέσου ενώπιον αρμοδίου δικαστηρίου ή προσφυγής ενώπιον

διοικητικής αρχής, και έως 26.5.2015, ανεξαρτήτως της ημερομηνίας που οι οφειλές αυτές καθίστανται ληξιπρόθεσμες.

Εφόσον πρόκειται για υπαγόμενες υποθέσεις, που εκκρεμούν ενώπιον των αρμοδίων δικαστηρίων, μαζί με την αίτηση και τη δήλωση παραίτησης προσκομίζεται και βεβαίωση από το αρμόδιο δικαστήριο ότι η υπόθεση δεν έχει ακόμα συζητηθεί, προκειμένου να βεβαιωθεί η οφειλή.»

Επειδή στην **ΠΟΛ. 1106/19.5.2015** με θέμα “Διευκρινίσεις για τη ρύθμιση οφειλών των διατάξεων των άρθρων 1 -17 του Ν. 4321/2015” ορίζεται:

«Για την ορθή εφαρμογή των διατάξεων για τη ρύθμιση οφειλών των άρθρων 1-17 του Ν. 4321/2015 , επισημαίνονται τα ακόλουθα:

1. Στην ανωτέρω ρύθμιση υπάγονται: (α) Υποχρεωτικά οι οφειλές του άρθρου 1 του Ν. 4321/2015, δηλαδή βεβαιωμένες οφειλές στη Φορολογική Διοίκηση, που έχουν καταστεί ληξιπρόθεσμες έως και την 1η Μαρτίου 2015 και έχουν καταχωρισθεί στα Βιβλία Εισπρακτέων Εσόδων της Φορολογικής Διοίκησης μέχρι την ημερομηνία αίτησης υπαγωγής σε ρύθμιση. (β) Κατόπιν επιλογής του οφειλέτη:

.....

(ii) Οφειλές της παραγράφου 1 του άρθρου 4 του Ν. 4321/2015 , δηλαδή οφειλές που θα βεβαιωθούν στη Φορολογική Διοίκηση μετά από παραίτηση από την άσκηση του δικαιώματος ή και του δικογράφου οποιουδήποτε ένδικου βοηθήματος ή μέσου ενώπιον αρμοδίου δικαστηρίου ή προσφυγής ενώπιον διοικητικής αρχής και θα καταχωρισθούν στα βιβλία εισπρακτέων εσόδων της Φορολογικής Διοίκησης έως και την 26η Μαΐου 2015, ανεξαρτήτως της ημερομηνίας που οι οφειλές αυτές θα καταστούν ληξιπρόθεσμες. Εάν πρόκειται για υποθέσεις που εκκρεμούν ενώπιον των δικαστηρίων, μαζί με την αίτηση και τη δήλωση παραίτησης προσκομίζεται και βεβαίωση από το αρμόδιο δικαστήριο ότι η υπόθεση δεν έχει ακόμη συζητηθεί, προκειμένου να βεβαιωθεί η οφειλή. Διευκρινίζεται ότι ως υποθέσεις που δεν έχουν ακόμα συζητηθεί νοούνται οι υποθέσεις για τις οποίες δεν έχει εκδοθεί οριστική δικαστική απόφαση. Εάν πρόκειται για εκκρεμή υπόθεση ενώπιον της Διεύθυνσης Επίλυσης Διαφορών, η δήλωση παραίτησης υποβάλλεται στη Φορολογική Αρχή, στην οποία υπεβλήθη η ενδικοφανής προσφυγή. Εν συνεχεία, η Φορολογική Αρχή διαβιβάζει αυθημερόν τη δήλωση παραίτησης στη Διεύθυνση Επίλυσης Διαφορών με τηλεομοιοτυπία ή ηλεκτρονικό μήνυμα, η οποία και θα αποστέλλει ακολούθως σημείωμα ότι η εκκρεμής υπόθεση δεν έχει εξετασθεί.

.....

Με βάση τα ανωτέρω, για την υπαγωγή στη ρύθμιση η παραίτηση από την άσκηση του δικαιώματος ή του δικογράφου ένδικου βοηθήματος ή ένδικου μέσου ενώπιον του αρμοδίου δικαστηρίου ή προσφυγής ενώπιον διοικητικής αρχής είναι υποχρεωτική μόνο στην περίπτωση υπαγωγής σε ρύθμιση οφειλών της παραγράφου 1 του άρθρου 4 του Ν. 4321/2015 , σύμφωνα με τη ρητή διατύπωση της εν λόγω διάταξης και όχι στις υπόλοιπες προαναφερθείσες περιπτώσεις.»

Επειδή στις διατάξεις του **άρθρου 115 του ν. 2238/1994** ορίζεται:

«1.Τα πρόσωπα που είναι διευθυντές, διαχειριστές ή διευθύνοντες σύμβουλοι και εκκαθαριστές των ημεδαπών ανώνυμων εταιριών ή συνεταιρισμών κατά το χρόνο της διάλυσης ή συγχώνευσης 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 βεβαίωσης 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 διάλυσης του ως προς τους φόρους που αφορούν σε χρήσεις προγενέστερες από την έναρξη της εκκαθάρισης, ανεξάρτητα από το χρόνο βεβαίωσης τους.

2.Τα πρόσωπα που είναι διευθυντές, διαχειριστές και γενικά εντεταλμένοι στη διοίκηση του νομικού προσώπου, κατά το χρόνο της διάλυσης των λοιπών νομικών προσώπων του άρθρου 101 , ευθύνονται προσωπικώς και αλληλεγγύως για την πληρωμή του φόρου που οφείλεται από αυτά τα νομικά πρόσωπα σύμφωνα με τον παρόντα, καθώς και των φόρων που παρακρατούνται, ανεξάρτητα από το χρόνο βεβαίωσης τους.

3. Τα πρόσωπα που αναφέρονται στις παραγράφους 1 και 2 ευθύνονται προσωπικώς και αλληλεγγύως για τους παρακρατούμενους φόρους και κατά τη διάρκεια λειτουργίας του νομικού προσώπου που εκπροσωπούν, ως εξής:

α) Αν έχει γίνει η παρακράτηση φόρου, όλα τα πρόσωπα που είχαν μία από τις ως άνω ιδιότητες από τη λήξη της προθεσμίας απόδοσης του φόρου και μετά.

β) Αν δεν έχει γίνει η παρακράτηση φόρου, όλα τα πρόσωπα, που είχαν μία από τις πιο πάνω ιδιότητες κατά το χρόνο που υπήρχε η υποχρέωση παρακράτησης του φόρου.».

Επειδή στις διατάξεις του άρθρου 55 του ν. 2859/2000 ορίζεται:

«Για την καταβολή του οφειλόμενου φόρου ευθύνονται αλληλεγγύως και εις ολόκληρο με τον υπόχρεο και οι εξής:

α) οι αναφερόμενοι στις διατάξεις της παραγράφου 7 του άρθρου 36 και της περίπτωσης β της παραγράφου 4 του άρθρου 38,

β) οι νόμιμοι εκπρόσωποι των νομικών προσώπων, κατά το χρόνο διάλυσης, συγχώνευσης ή μετατροπής τους, ανεξάρτητα από το χρόνο βεβαίωσης του φόρου,

γ) το πρόσωπο που μεταβιβάζει, σύμφωνα με τις διατάξεις της παραγράφου 4 του άρθρου 5, για το φόρο που οφείλεται μέχρι το χρόνο της μεταβίβασης.....».

Επειδή, εν προκειμένω, από το με αριθμ./29-04-1991 εταιρικό καταστατικό σύστασης ετερόρρυθμης εμπορικής εταιρείας συστάθηκε η εταιρεία, και, όπως αναφέρεται στην παράγραφο 5 του εταιρικού αυτού, η εταιρεία έχει ομόρρυθμο εταίρο την offshore εταιρεία και διαχειριστή της εταιρείας επίσης την ομόρρυθμο εταίρο offshore, η οποία έχει νόμιμο εκπρόσωπο τον προσφεύγοντα, ο οποίος «ως διαχειριστής της εταιρείας, εκπροσωπεί αυτήν και ενεργεί κάθε αναγκαία πράξη διαχείρισεως και διαθέσεως δικαστική ή εξώδικη, η οποία θα εξυπηρετεί την επίτευξη του σκοπού της εταιρείας. Η εταιρεία συναλλάσσεται και αναλαμβάνει εγκύτως υποχρεώσεις έναντι τρίτου με την υπογραφή του ως άνω

διαχειριστού που τίθεται κάτω από την εμπορική επωνυμία.». Η ετερόρρυθμη εταιρεία προέβη με την υπ' αριθμ./5-5-2015 δήλωση σε εκπρόθεσμη διακοπή εργασιών με ημερομηνία 31/12/1996.

Επειδή ο διαχειριστής της Ε.Ε., της οποίας νόμιμος εκπρόσωπος είναι ο προσφεύγων, παραμένει υπεύθυνος και μετά την απώλεια της ιδιότητάς του για οφειλές στο Δημόσιο που προέκυψαν κατά την περίοδο της θητείας του.

Επειδή η προσωπική και αλληλέγγυα ευθύνη των διοικούντων νομικά πρόσωπα για την είσπραξη των καταλογισθέντων στο νομικό πρόσωπο φόρων, ορίζεται από τις ως άνω αναφερόμενες διατάξεις, η δε είσπραξη αυτών γίνεται με βάση τον Κώδικα Είσπραξης Δημοσίων Εσόδων.

Επειδή, στην προκειμένη περίπτωση, ο προσφεύγων, γνωρίζοντας τις ευεργετικές διατάξεις του ν. 4321/2015 με διαγραφή προσαυξήσεων στην εφάπαξ καταβολή, προσήλθε στη Δ.Ο.Υ. Κορίνθου στις 23/04/2015 και κατέθεσε τη με αριθμ. πρωτ./2015 αίτηση με θέμα ρύθμιση οφειλών της, ΑΦΜ με το ν. 4321/2015. Ως απαραίτητη προϋπόθεση για την έγκριση αυτής, όπως αναφέρεται στην παραπάνω ΠΟΛ., ζητήθηκε από τον προσφεύγοντα η κατά το άρθρο 4 ν.4321/2015 παραίτηση από ένδικα μέσα, εν προκειμένω σε εκκρεμούσα ανακοπή. Ο προσφεύγων προσήλθε εκ νέου στη Δ.Ο.Υ. Κορίνθου με την υπ' αριθμ./2015 ένορκη βεβαίωση στο Ειρηνοδικείο Κορίνθου και το αίτημά του εγκρίθηκε, η ρύθμιση επικυρώθηκε αυθημερόν με την καταβολή εφάπαξ του ποσού των 17.568,84 ευρώ και εξοφλήθηκε πλήρως με διαγραφή των προσαυξήσεων. Στην εν λόγω ρύθμιση ο προσφεύγων υπέγραψε ως συνυπόχρεος οφειλέτης και η πράξη αυτή συνιστά για αυτόν εκτός από πράξη διαχείρισης, πράξη αναγνώρισης της οφειλής, η δε ένορκη βεβαίωση που υπέγραψε, εκτός του ότι ήταν απαραίτητη προϋπόθεση της επικείμενης ρύθμισης, έχει την έννοια της ανέκκλητης δήλωσης περί μη διεκδίκησης ποσών που πρόκειται να καταβληθούν εξαιτίας αυτής.

Επειδή, εξάλλου, όπως αναφέρεται και στην προσβαλλόμενη απάντηση της Προϊσταμένης της Δ.Ο.Υ. Κορίνθου, όσον αφορά τη δικαστική απόφαση που εκδόθηκε μετά την ανακοπή του προσφεύγοντος κατά της με αριθμ./2008 παραγγελίας της Δ.Ο.Υ. Κορίνθου, αυτή έκρινε μόνο τις ελλείψεις στην κοινοποίηση των οφειλών της εταιρείας, ΑΦΜ, στον προσφεύγοντα, πριν από την αναγκαστική εκτέλεση επί των ακινήτων του και ουδόλως ακύρωσε ταμειακές βεβαιώσεις οφειλών, με αποτέλεσμα να μην επιφέρει καμία έννομη συνέπεια ως προς τη διαγραφή ή επιστροφή ποσών.

Επειδή, κατόπιν των ανωτέρω, ορθώς η Προϊσταμένη της Δ.Ο.Υ. Κορίνθου απέρριψε το υπ' αριθμ. πρωτ./24-12-2018 αίτημα του προσφεύγοντος περί επιστροφής του ποσού των 17.568,84 ευρώ ως αχρεωστήτως καταβληθέντος.

Α π ο φ α σ ί ζ ο υ μ ε

Την **απόρριψη** της με ημερομηνία κατάθεσης 27/02/2019 και με αριθμό πρωτοκόλλου
ενδικοφανούς προσφυγής του, ΑΦΜ

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

Ακριβές Αντίγραφο

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

**Η Υπάλληλος του Τμήματος
Διοικητικής Υποστήριξης**

**Ο Προϊστάμενος της Υποδιεύθυνσης
Επανεξέτασης
ΦΑΚΟΣ ΓΕΩΡΓΙΟΣ**

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.