



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ



ΑΑΔΕ

Ανεξάρτητη Αρχή
Δημοσίων Εσόδων

Καλλιθέα, 26/06/2020

Αριθμός απόφασης: 1318

ΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ

ΥΠΟΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ

ΤΜΗΜΑ Α2

Ταχ. Δ/ση : Αριστογείτονος 19

Ταχ. Κώδικας : 176 71 - Καλλιθέα

Τηλέφωνο : 2131604529

Fax : 2131604567

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 τροποποιήθηκε και ισχύει.

β. Του άρθρου 10 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.)*» όπως αναριθμήθηκε, τροποποιήθηκε και ισχύει .

γ. Της ΠΟΛ 1064/28.04.2017 Απόφασης του Διοικητή της Ανεξάρτητης Αρχής Δημοσίων Εσόδων (ΦΕΚ Β' 1440/27-04-2017) .

δ. Του άρθρου έκτου, παράγραφος 4, της από 30/03/2020 Πράξης Νομοθετικού Περιεχομένου (ΦΕΚ Α' 75) όπως κυρώθηκε με το ν. 4684/2020 (ΦΕΚ Α' 86), όπως τροποποιήθηκε με την Α 1122/2020 Απόφαση του Υφυπουργού Οικονομικών και του Διοικητή της Ανεξάρτητης Αρχής Δημοσίων Εσόδων (ΦΕΚ Β' 2088/31-05-2020).

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. «*Παροχή εξουσιοδότησης υπογραφής*».

4. Την από 06/04/2020 και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανή προσφυγή της, ΑΦΜ, κατοίκου κατά της υπ' αριθμ. πρωτ. /06-03-2020 απάντησης της Προϊσταμένης της Δ.Ο.Υ. Χανίων σε σχετική αίτηση της προσφεύγουσας για την απαλλαγή της από την ευθύνη για τα φορολογικά χρέη της εταιρείας με την επωνυμία, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 50 του Ν.

4174/2013, όπως τροποποιήθηκε με το άρθρο 34 παρ. 28 και 29 του Ν. 4646/2019 καθώς και τα προσκομιζόμενα με αυτή σχετικά έγγραφα.

5. Την ως άνω απάντηση της οποίας ζητείται η ακύρωση.
6. Τις απόψεις της αρμόδιας Δ.Ο.Υ. Χανίων.
7. Την εισήγηση του ορισθέντος υπαλλήλου του Τμήματος Α2 όπως αποτυπώνεται στο σχέδιο της απόφασης.

Επί της με ημερομηνία κατάθεσης 06/04/2020 και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανούς προσφυγής της με ΑΦΜ 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, επαγόμεστε τα ακόλουθα:

Με την με αριθμ. πρωτ./06-03-2020 απάντηση της, η Προϊσταμένη της Δ.Ο.Υ. Χανίων επιβεβαίωσε ότι ύστερα από την με αριθμό/21-06-2019 απόφαση του Διοικητικού Εφετείου Χανίων, επικυρώθηκε τελεσίδικα η ευθύνη της προσφεύγουσας με την προσωπική της παρουσία για τις οφειλές της ανώνυμης εταιρείας

Συγκεκριμένα στις 10/06/2019 επιβλήθηκε αναγκαστική κατάσχεση ακινήτου της προσφεύγουσας από τον δικαστικό επιμελητή του Πρωτοδικείου Χανίων, έπειτα από σχετική παραγγελία της Δ.Ο.Υ. Χανίων για οφειλές ύψους 3.453.249,97 € της ανώνυμης εταιρείας με την επωνυμία και Α.Φ.Μ., της οποίας η προσφεύγουσα υπήρξε Πρόεδρος και Δ/νους Σύμβουλος για το χρονικό διάστημα από 20-03-2003 έως 02-06-2004.

Κατά της με αρ./10-07-2013 έκθεσης αναγκαστικής κατάσχεσης ακινήτου του ανωτέρω δικαστικού επιμελητή, η προσφεύγουσα άσκησε ανακοπή ενώπιον του Διοικητικού Πρωτοδικείου Χανίων, η οποία απορρίφθηκε με την με αρ./30.07.2015 απόφασή του. Ακολούθως, με την με αρ./21.06.2019 απόφαση του Διοικητικού Εφετείου Χανίων απορρίφθηκε και η έφεση που άσκησε κατά της ως άνω απόφασης. Προς τούτο, καθόσον οι διατάξεις που επικαλέστηκε στην αίτηση της η προσφεύγουσα έχουν εφαρμογή για εκκρεμείς υποθέσεις κι όχι για υποθέσεις για τις οποίες έχει εκδοθεί αμετάκλητη απόφαση δικαστηρίου όπως εν προκειμένω, και σε απάντηση σχετικής αίτησης της προσφεύγουσας, εκδόθηκε η προσβαλλόμενη απάντηση της Προϊσταμένης της Δ.Ο.Υ. Χανίων.

Η προσφεύγουσα, με την υπό κρίση ενδικοφανή προσφυγή ζητά να ακυρωθεί η προσβαλλόμενη απάντηση της Προϊσταμένης της Δ.Ο.Υ. Χανίων σε σχετική αίτηση της για την απαλλαγή της από την ευθύνη για τα φορολογικά χρέη της εταιρείας με την επωνυμία, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 50 του Ν. 4174/2013, όπως τροποποιήθηκε με το άρθρο 34 παρ. 28 και 29 του Ν. 4646/2019 ισχυριζόμενη ότι:

- Εσφαλμένη ερμηνεία και κακή εφαρμογή των διατάξεων της παρ. 29 του άρθρου 66 του Ν. 4646/2019.

-Χρησιμοποιήθηκε από τρίτους ως παρένθετο πρόσωπο και ουδέποτε άσκησε πραγματικά καθήκοντα.

- Οι οφειλές της εταιρείας δεν κατέστησαν ληξιπρόθεσμες κατά τη διάρκεια της θητείας της.
- Τα χρέη βεβαιώθηκαν έξι χρόνια μετά την αποχώρηση της, μετά από φορολογικό έλεγχο και ύστερα από εξωλογιστικό προσδιορισμό λόγω μη προσκόμισης βιβλίων.
- Εσφαλμένη ερμηνεία και κακή εφαρμογή των διατάξεων του άρθρου 72 παρ. 50 του Ν. 4174/2013 σε συνδυασμό με αυτές της παρ. 29 του άρθρου 66 του Ν. 4646/2019.
- Παραβίαση των συνταγματικών αρχών της ισότητας.

Επειδή σύμφωνα με τις διατάξεις της παραγράφου 1 του άρθρου 63 του 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 έκδοσή της και πρέπει να αναφέρει τους λόγους και τα έγγραφα στα οποία ο υπόχρεος βασίζεται το αίτημά του. Η αίτηση πρέπει να υποβάλλεται από τον υπόχρεο εντός τριάντα (30) ημερών από την ημερομηνία κοινοποίησης της πράξης σε αυτόν ή από τη συντέλεση της παράλειψης. ...»

Επειδή στην έννοια «οποιαδήποτε πράξης» έχει εκδοθεί σε βάρος υπόχρεου, εντάσσονται οι πράξεις προσδιορισμού κύριου ή πρόσθετου φόρου, προστίμου, προσαυξήσεων, ή και τελών ή πράξη επιβολής οποιασδήποτε κυρώσεως για παράβαση της φορολογικής εν γένει νομοθεσίας που έχει εκδοθεί σε βάρος του ακόμα και η απόρριψη εν όλω ή εν μέρει συγκεκριμένου αιτήματός του από τη Φορολογική Αρχή που αναφέρεται σε φορολογική διαφορά.

Επειδή με την υπό κρίση προσφυγή προσβάλλεται η με αριθμ. πρωτ./06-03-2020 απάντηση της Προϊσταμένης της Δ.Ο.Υ. Χανίων σε σχετική αίτηση της προσφεύγουσας για την απαλλαγή της από την ευθύνη για τα φορολογικά χρέη της εταιρείας με την επωνυμία

Επειδή με τα ακόλουθα έγγραφα της Δ.Ο.Υ. Χανίων: α) το με αρ. πρωτ./20-02-2015 έγγραφο, β) το με αρ. πρωτ./13-10-2015 έγγραφο, γ) το με αρ. πρωτ./30-07-2015 έγγραφο, δ) το με αρ. πρωτ./27-10-2016 έγγραφο, ε) το με αρ. πρωτ./13-12-2016 και/09-08-2019 έγγραφο, τα οποία έχουν κοινοποιηθεί νομίμως στην προσφεύγουσα έχουν ήδη απαντηθεί αναλυτικά όλα τα θέματα ευθύνης της προσφεύγουσας όσον αφορά την είσπραξη-καταβολή των οφειλών της εταιρείας με την επωνυμία Επομένως τα θέματα που τέθηκαν εκ νέου από τη προσφεύγουσα με την με αρ. πρωτ./28-02-2020 αίτηση της προς τη Δ.Ο.Υ. Χανίων έχουν ήδη κριθεί από τη φορολογική διοίκηση.

Μάλιστα κατά των δύο τελευταίων εγγράφων, τα οποία απαντούσαν σε αίτηση της προσφεύγουσας για τα ίδια ως άνω ζητήματα (της ευθύνης και της άρσης των πάσης φύσεως μέτρων εις βάρος της), η τελευταία άσκησε τις με αρ. πρωτ./29-12-2016 και/30-09-2019 ενδικοφανείς προσφυγές, οι οποίες απορρίφθηκαν από

την Υπηρεσία μας με τις με αρ./24-04-2017 και/28-01-2020 αποφάσεις αντίστοιχα.

Επειδή στις διατάξεις του άρθρου 50 του Ν. 4174/2013 “Αλληλέγγυα ευθύνη”, όπως ισχύουν με την παρ. 1 του άρθρου 34 του ν. 4646/2019 (ΦΕΚ Α 201/12.12.2019), ορίζεται ότι : «**1.** Τα πρόσωπα, που είναι εκτελεστικοί πρόεδροι, διευθυντές, γενικοί διευθυντές, διαχειριστές, διευθύνοντες σύμβουλοι, εντεταλμένοι στη διοίκηση και εκκαθαριστές των νομικών προσώπων και νομικών οντοτήτων, καθώς και τα πρόσωπα που ασκούν εν τοις πράγμασι τη διαχείριση ή διοίκηση νομικού προσώπου ή νομικής οντότητας, ευθύνονται προσωπικά και αλληλέγγυα για την πληρωμή του φόρου εισοδήματος, παρακρατούμενου φόρου, κάθε επιρριπτόμενου φόρου, Φόρου Προστιθέμενης Αξίας και του Ενιαίου Φόρου Ιδιοκτησίας Ακινήτων, που οφείλονται από αυτά τα νομικά πρόσωπα και τις νομικές οντότητες, ανεξάρτητα από τον χρόνο βεβαίωσής τους, ως και για τους τόκους, πρόστιμα, προσαυξήσεις και οποιεσδήποτε διοικητικές χρηματικές κυρώσεις επιβάλλονται επ’ αυτών, εφόσον συντρέχουν σωρευτικά οι κατωτέρω προϋποθέσεις:

α. τα ανωτέρω πρόσωπα είχαν μια από τις ανωτέρω ιδιότητες είτε κατά τη διάρκεια λειτουργίας του νομικού προσώπου είτε κατά τον χρόνο λύσης, διάλυσης ή συγχώνευσής του είτε κατά τη διάρκεια της εκκαθάρισης του νομικού προσώπου,

β. οι οφειλές κατέστησαν ληξιπρόθεσμες κατά τη διάρκεια της θητείας τους υπό κάποια εκ των ανωτέρω ιδιοτήτων με την επιφύλαξη των επόμενων εδαφίων. Αν οι οφειλές διαπιστώνονται μετά από έλεγχο, ως αλληλεγγύως υπεύθυνα πρόσωπα κατά την έννοια της παραγράφου αυτής νοούνται μόνο τα πρόσωπα στα οποία συνέτρεχαν οι προϋποθέσεις των στοιχείων α' και γ' κατά το φορολογικό έτος ή την περίοδο στην οποία ανάγονται οι οφειλές αυτές. Σε περίπτωση που οι υπό παρ. 1 φορολογικές οφειλές έχουν υπαχθεί σε ρύθμιση, η αλληλέγγυα ευθύνη βαραίνει και τα πρόσωπα στα οποία συνέτρεχαν οι προϋποθέσεις των στοιχείων α' και γ' κατά τον χρόνο που κάθε δόση της ρύθμισης κατέστη ληξιπρόθεσμη ή η ρύθμιση απωλέσθηκε. Για τα ποσά των τόκων, των προσαυξήσεων, των προστίμων και των λοιπών χρηματικών κυρώσεων, η αλληλέγγυα ευθύνη βαραίνει τα πρόσωπα που είναι αλληλεγγύως υπεύθυνα για την κύρια οφειλή επί της οποίας υπολογίζονται και επιβάλλονται τα ποσά αυτά,

γ. οι εν λόγω οφειλές δεν καταβλήθηκαν ή δεν αποδόθηκαν στο Δημόσιο από υπαιτιότητα των ανωτέρω προσώπων. Το βάρος απόδειξης για την μη ύπαρξη υπαιτιότητας, φέρουν τα υπό παρ.1 πρόσωπα. Με κοινή απόφαση του Υπουργού Οικονομικών και του Διοικητή της Ανεξάρτητης Αρχής Δημοσίων Εσόδων δύνανται να ορίζονται ενδεικτικά περιπτώσεις έλλειψης υπαιτιότητας.”

2. Στα νομικά πρόσωπα που συγχωνεύονται, ευθύνεται αλληλεγγύως με τα υπό παρ. 1 πρόσωπα για την πληρωμή των οφειλομένων φόρου εισοδήματος, παρακρατούμενου φόρου, κάθε επιρριπτόμενου φόρου, Φόρου Προστιθέμενης Αξίας και του Ενιαίου Φόρου Ιδιοκτησίας Ακινήτων και των επ’ αυτών τόκων, προστίμων, προσαυξήσεων και οποιωνδήποτε χρηματικών κυρώσεων του διαλυόμενου νομικού προσώπου και εκείνο που το απορρόφησε ή το νέο νομικό πρόσωπο που συστήθηκε, ανεξάρτητα από τον χρόνο βεβαίωσής τους.»

Επειδή στην παράγραφο 29 του άρθρου 66 του Ν. 4646/2019, η οποία τέθηκε όπως ισχύει με την παράγραφο 2 του άρθρου 31 του ν. 4701/2020 (ΦΕΚ Α 128/30.06.2020) με έναρξη ισχύος, σύμφωνα με την ίδια παράγραφο του ίδιου άρθρου και νόμου, αναδρομικά από την έναρξη ισχύος του ν. 4646/2019, δηλαδή από 12-12-2019, ορίζεται ότι :

«Οι παρ. 1 και 2 του άρθρου 50 του ν. 4174/2013, όπως αντικαθίστανται με τις διατάξεις του άρθρου 34 του παρόντος, ισχύουν από τη δημοσίευση του παρόντος και εφαρμόζονται και για οφειλές, οι οποίες έχουν βεβαιωθεί πριν από τη θέση σε ισχύ του παρόντος σε βάρος νομικών προσώπων και νομικών οντοτήτων για τις οποίες ευθύνονται αλληλεγγύως και προσωπικά τα φυσικά πρόσωπα κατ' εφαρμογή του άρθρου 50 παρ. 1 και 2, όπως ίσχυε πριν την τροποποίησή του με τις διατάξεις του άρθρου 34 του παρόντος, του άρθρου 115 του ν. 2238/1994 (Α' 151), της παρ. 7 του άρθρου 22 του ν. 2648/1998 (Α' 238), της περ. β' του άρθρου 55 του ν. 2859/2000 (Α' 248), καθώς και κάθε άλλης διάταξης με την οποία θεσπίζεται αλληλέγγυα ευθύνη για οφειλές για τις οποίες εφαρμόζεται ο Κώδικας.

Οι οφειλές αυτές παύουν να βαραίνουν τα αλληλεγγύως ευθυνόμενα πρόσωπα, εφόσον τα τελευταία δεν πληρούσαν τις προϋποθέσεις, που τίθενται με τις παρ. 1 και 2 του άρθρου 50 του ν. 4174/2013, όπως αντικαθίστανται με τις διατάξεις του άρθρου 34 του παρόντος για τη θεμελίωση της αλληλέγγυας ευθύνης και αίρονται τα σε βάρος τους ληφθέντα μέτρα.

Για την εφαρμογή του προηγούμενου εδαφίου, υποβάλλεται αίτηση στην Υπηρεσία της Φορολογικής Διοίκησης που είναι αρμόδια για την επιδίωξη της είσπραξης των οφειλών μέχρι τις 31 Δεκεμβρίου 2020.

Η αίτηση μπορεί να υποβληθεί και για εκκρεμείς υποθέσεις οφειλών κατά την έννοια της παρ. 50 του άρθρου 72 του ν. 4174/2013, όπως ισχύει, καθώς και για εκκρεμείς υποθέσεις οφειλών ενώπιον των αρμόδιων δικαστηρίων μετά από άσκηση ανακοπής.

Η Φορολογική Διοίκηση εκδίδει αιτιολογημένη πράξη, με την οποία αποδέχεται ή απορρίπτει την αίτηση. Κατά της τυχόν απορριπτικής απόφασης ή της σιωπηρής απόρριψης της αίτησης μπορεί να ασκηθεί ενδικοφανής προσφυγή κατά τα οριζόμενα στο άρθρο 63 του ν. 4174/2013.

Ποσά που έχουν εισπραχθεί από τα πρόσωπα της παρ. 1 του άρθρου 50 του ν. 4174/2013 δεν επιστρέφονται.»

Επειδή σύμφωνα με τις διατάξεις της παρ. 50 του άρθρου 72 του ν. 4174/2013 :

«.....Ως εκκρεμείς υποθέσεις νοούνται οι υποθέσεις που εκκρεμούν ενώπιον της Διεύθυνσης Επίλυσης Διαφορών ή των τακτικών διοικητικών δικαστηρίων ή του Συμβουλίου της Επικρατείας κατόπιν άσκησης ενδικοφανούς ή δικαστικής προσφυγής ή τακτικού ενδίκου μέσου ή αίτησης αναίρεσης ή εκείνες για τις οποίες εκκρεμεί η προθεσμία άσκησης ενδικοφανούς ή δικαστικής προσφυγής ή τακτικού ενδίκου μέσου ή αίτησης αναίρεσης.

Ως εκκρεμείς νοούνται, επίσης, οι υποθέσεις οι οποίες έχουν συζητηθεί και δεν έχει εκδοθεί αμετάκλητη απόφαση του δικαστηρίου ή έχει εκδοθεί μη αμετάκλητη απόφαση αλλά δεν έχει κοινοποιηθεί στον φορολογούμενο.....»

Επειδή με την με αρ./21.06.2019 απόφαση του Διοικητικού Εφετείου Χανίων, η οποία κατέστη αμετάκλητη, (όπως προκύπτει από την με αρ, πρωτ./04-03-2020 βεβαίωση του ανωτέρου Δικαστηρίου), επικυρώθηκε η ευθύνη της

προσφεύγουσας με την προσωπική της περιουσία για τις οφειλές της εταιρείας με την επωνυμία της οποίας διατέλεσε Πρόεδρος Δ.Σ. και Διευθύνουσα Σύμβουλος για το χρονικό διάστημα από 20/03/2003 έως 02/06/2004.

Επειδή από τον συνδυασμό των ανωτέρω διατάξεων προκύπτει ότι η δυνατότητα απαλλαγής από την αλληλέγγυα ευθύνη αφορά σε όλες τις υποθέσεις οφειλών, ακόμα και τις εκκρεμείς, υποθέσεις δηλαδή για τις οποίες δεν έχει εκδοθεί αμετάκλητη απόφαση του δικαστηρίου ή έχει εκδοθεί μη αμετάκλητη απόφαση αλλά δεν έχει κοινοποιηθεί στον φορολογούμενο, όχι όμως και στις υποθέσεις για τις οποίες έχει ήδη εκδοθεί αμετάκλητη απόφαση δικαστηρίου όπως στην προκειμένη περίπτωση.

Α π ο φ α σ ί ζ ο υ μ ε

Την **απόρριψη** της με αριθμό πρωτοκόλλου/06-04-2020 ενδικοφανούς προσφυγής της, ΑΦΜ και την επικύρωση της υπ' αριθμ. πρωτ./06-03-2020 απάντησης της Προϊσταμένης της Δ.Ο.Υ. Χανίων σε σχετική αίτηση της προσφεύγουσας για την απαλλαγή της από την ευθύνη για τα φορολογικά χρέη της εταιρείας με την επωνυμία

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

Ακριβές Αντίγραφο

ΜΕ ΕΝΤΟΛΗ ΤΟΥ ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΥ
ΤΗΣ Δ/ΝΣΗΣ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ

Ο ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΣ
ΤΗΣ ΥΠΟΔ/ΝΣΗΣ ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ

**Ο/Η Υπάλληλος του Τμήματος
Διοικητικής Υποστήριξης**

ΓΕΩΡΓΙΟΣ ΣΤΑΥΡΙΔΗΣ

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.