



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ



ΑΑΔΕ

Ανεξάρτητη Αρχή
Δημοσίων Εσόδων

Καλλιθέα, 30-7-2021

Αριθμός απόφασης: 2308

ΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ

ΥΠΟΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ

ΤΜΗΜΑ : Α5 Επανεξέτασης

Ταχ. Δ/νση : Αριστογείτονος 19

Ταχ. Κώδικας : 176 71 - Καλλιθέα

Τηλέφωνο : 213-1604538

ΦΑΞ : 213-1604567

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 ισχύει.

β. του άρθρου 10 της Δ.ΟΡΓ.Α 1125859 ΕΞ 2020/23.10.2020 Απόφασης του Διοικητή της Α.Α.Δ.Ε. (ΦΕΚ Β' 4738/26.10.2020) 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).

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), της υπ' αριθ. Α 1049/2021 Κοινής Απόφασης του Υφυπουργού Οικονομικών και του Διοικητή της Ανεξάρτητης Αρχής Δημοσίων Εσόδων (ΦΕΚ Β 984-12.03.2021), καθώς και των υπ' αριθ. Α.1273/2020 (ΦΕΚ Β' 5597/21.12.2020), Α.1241/2020 (ΦΕΚ Β' 4804/30.10.2020) και Α.1215/2020 (ΦΕΚ Β' 4254/30.09.2020) ομοίων κοινών αποφάσεων

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

3. Την υπ' αριθμόν Δ.Ε.Δ. 1126366 ΕΞ 2016/30-8-2016 (ΦΕΚ 2759/τ.Β'/01-09-2016) Απόφαση του Προϊσταμένου της Διεύθυνσης Επίλυσης Διαφορών «Παροχή εξουσιοδότησης υπογραφής».

4. Την από 9-7-2020 και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανή προσφυγή του ΤΟΥ με ΑΦΜ, κατοίκου, οδός, κατά της τεκμαιρόμενης αρνητικής απάντησης της Προϊσταμένης της Δ.Ο.Υ. Φ.Α.Ε. ΠΕΙΡΑΙΑ, επί της με αριθ. πρωτ./2020 αίτησης, περί παύσης αντιμετώπισης του προσφεύγοντος ως αλληλεγγύως ευθυνόμενου για τα χρέη της ανώνυμης εταιρείας με την επωνυμία «.....» με ΑΦΜ και τα προσκομιζόμενα με αυτήν σχετικά έγγραφα.

5. Την τεκμαιρόμενη αρνητική απάντηση της Προϊσταμένης της Δ.Ο.Υ. Φ.Α.Ε. ΠΕΙΡΑΙΑ, επί της με αριθ. πρωτ./2020 αίτησης, περί παύσης αντιμετώπισης του προσφεύγοντος ως αλληλεγγύως ευθυνόμενου για τα χρέη της ανώνυμης εταιρείας με την επωνυμία «.....» με ΑΦΜ, της οποίας ζητείται η ακύρωση.

6. Τις απόψεις της ανωτέρω φορολογικής αρχής.

7. Την εισήγηση του ορισθέντος υπαλλήλου του Τμήματος Α5 όπως αποτυπώνεται στο σχέδιο της απόφασης.

Επί της από 9-7-2020 και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανούς προσφυγής του ΤΟΥ 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, επαγόμαστε τα ακόλουθα:

Με την τεκμαιρόμενη αρνητική απάντηση της Προϊσταμένης της Δ.Ο.Υ. Φ.Α.Ε. ΠΕΙΡΑΙΑ, επί της με αριθ. πρωτ. /2020 αίτησης του προσφεύγοντος απορρίφθηκε σιωπηρά το αίτημά του περί παύσης αντιμετώπισής του ως αλληλεγγύως ευθυνόμενου για τα χρέη της ανώνυμης εταιρείας με την επωνυμία «.....» με ΑΦΜ, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 50 του ν.4174/2013.

Με την υπό κρίση ενδικοφανή προσφυγή ο προσφεύγων αιτείται την ακύρωση της τεκμαιρόμενης αρνητικής απάντησης της Προϊσταμένης της Δ.Ο.Υ. Φ.Α.Ε. ΠΕΙΡΑΙΑ, επί της με αριθ. πρωτ. /2020 αίτησής του προβάλλοντας, συνοπτικά, το λόγο ότι ήταν απλό μέλος του Δ.Σ. της εταιρείας με την επωνυμία «.....» με ΑΦΜ, για το χρονικό διάστημα από 11-1-2010 έως 20-1-2016.

Επειδή, στα πλαίσια της διαδικασίας επανεξέτασης, η Υπηρεσία μας απέστειλε στη Δ.Ο.Υ. Λαμίας το με αριθ. πρωτ. Δ.Ε.Δ. ΕΞ 2021 ΕΜΠ /30-6-2021 έγγραφό της, στο οποίο αναφέρεται ότι: «Κατόπιν της με αριθ. πρωτ: Ε.2173/ 30-10-2020 Εγκυκλίου της Α.Α.Δ.Ε. «Αλληλέγγυα ευθύνη διοικούντων του άρθρου 50 του ν.4174/2013, όπως τροποποιήθηκε και ισχύει» και της με αριθ. Α.1082/2021 (ΦΕΚ Β' 1487/13-4-2021) Κοινής Απόφασης του Υπουργού Οικονομικών και του Διοικητή της ΑΑΔΕ «Περιπτώσεις έλλειψης υπαιτιότητας για τη μη στοιχειοθέτηση της αλληλέγγυας ευθύνης σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 50 του ν.4174/2013», οι οποίες εκδόθηκαν μετά την αποστολή των απόψεων της Υπηρεσίας σας επί της ως άνω σχετικής ενδικοφανούς προσφυγής, παρακαλούμε **για την άμεση αποστολή συμπληρωματικών αιτιολογημένων απόψεων της Υπηρεσίας σας**, κατά λόγο αρμοδιότητας, επί των προβαλλόμενων λόγων της ανωτέρω ενδικοφανούς προσφυγής για την αλληλέγγυα ευθύνη του υπόχρεου, αφού ληφθούν υπόψη οι διατάξεις της ανωτέρω Εγκυκλίου και της Κοινής Απόφασης.

Ειδικότερα, παρακαλούμε για τις απόψεις σας επί των κάτωθι εγγράφων που επικαλείται ο προσφεύγων τόσο με την με αριθ. πρωτ. /2020 αίτησή του προς την Υπηρεσία σας, όσο και με την ως άνω ενδικοφανή προσφυγή που υπέβαλε στην Υπηρεσία μας:

1. ΦΕΚ τεύχος Τ.ΑΕ/ΕΠΕ 459/ 30-1-1996

2. ΦΕΚ τεύχος Τ.ΑΕ/ΕΠΕ 7111/ 7-9-1998
3. ΦΕΚ τεύχος Τ.ΑΕ/ΕΠΕ 7340/ 17-8-2001
4. ΦΕΚ τεύχος Τ.ΑΕ/ΕΠΕ 3863/ 30-5-2002,
5. ΦΕΚ τεύχος Τ.ΑΕ/ΕΠΕ 10143/ 9-8-2004,
6. ΦΕΚ τεύχος Τ.ΑΕ/ΕΠ Ε 12424/ 25-10-2007,
7. ΦΕΚ τεύχος Τ.ΑΕ/ΕΠ Ε 1617/ 3-3-2010
8. ΦΕΚΤ.ΠΡΑ.Δ.Ι.Τ. 1165/ 26-2-2015
9. Γ.Ε.ΜΗ. 2486.1/ 6-2-2015
10. Γ.Ε.ΜΗ 33697/ 24-6-2016
11. Δ.Ο.Υ. ΦΑΕ. Πειραιά μητρώο δήλωση/2016

καθώς και οποιονδήποτε σχετικών στοιχείων, που υπάρχουν στη διάθεσή σας, σύμφωνα με την με αριθ. πρωτ: Ε.2173/ 30-10-2020 Εγκύκλιο της Α.Α.Δ.Ε και της με αριθ. Α.1082/2021 Κοινής Απόφασης του Υπουργού Οικονομικών και του Διοικητή της Α.Α.Δ.Ε.

Ως εκ τούτου, προκειμένου να προβούμε στην επανεξέταση της υπόθεσης σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 63 ΚΦΔ, παρακαλούμε για την άμεση αποστολή των **συμπληρωματικών αιτιολογημένων απόψεων της Υπηρεσίας** σας καθώς και **ό,τι άλλου σχετικού στοιχείου υπάρχει στη διάθεσή σας**, κατά τα ως άνω οριζόμενα, εντός δεσμευτικής προθεσμίας δεκαπέντε (15) ημερών από τη λήψη του παρόντος, σύμφωνα και με τα αναφερόμενα στην παρ. 7 του άρθρου 3 της αριθ. ΠΟΛ. 1064/2017 Απόφασης του Διοικητή ΑΑΔΕ καθώς και στην περ. 3 της παρ. Β.3 της αριθ. ΠΟΛ. 1069/2014 εγκυκλίου της ΓΓΔΕ.».

Επειδή, η Προϊσταμένη της Δ.Ο.Υ. Φ.Α.Ε. ΠΕΙΡΑΙΑ ανταποκρίθηκε στο ανωτέρω έγγραφο της Υπηρεσίας μας, με το με αριθ. πρωτ./2021 έγγραφο, το οποίο έλαβε από την Υπηρεσία μας αριθ. πρωτ. εισερχομένου Δ.Ε.Δ. ΕΙ 2021 ΕΜΠ/ 20-7-2021, στο οποίο αναφέρεται ότι: « ...

Ως προς την παρούσα αίτηση ενδικοφανή προσφυγή συμπληρωματικά των απόψεων μας με ημερομηνία 15/07/2020 λεκτέα τα ακόλουθα:

Το πεδίο εφαρμογής του άρθρου 50 του ν. 4174/2013, όπως ισχύει, αφορά μόνο **την αστική ευθύνη του προσφεύγοντος/αιτούντος**. Δυνάμει δε της διάταξης **του άρθρου 25 παρ. 1,2,3 του ν. 1882/1990** θεμελιώνεται και ποινική ευθύνη των φυσικών προσώπων που είναι εντεταλμένα στη διοίκηση ή διαχείριση της ανώνυμης εταιρείας, η οποία διακρίνεται από την αστική ευθύνη των διοικούντων κατά το άρθρο 115 του ν.2238/1994 και το άρθρο 50 του ν.4174/2013.

Η υπ' αρ./2016 ατομική ειδοποίηση «προ ποινικής δίωξης» που αναφέρει ο προσφεύγων στην υπό κρίση προσφυγή του, η οποία εκδίδεται στο πλαίσιο του άρθρου 25 του ν.1882/1990 συνιστά πληροφοριακό έγγραφο, με το οποίο ο Προϊστάμενος της αρμόδιας ΔΟΥ υπενθυμίζει στον οφειλέτη το χρέος του για την αναφορά στην αρμόδια εισαγγελία του αδικήματος

περί μη καταβολής χρεών προς το Δημόσιο και δεν απέκτησε την ιδιότητα του οφειλέτη του χρέους που αναφέρεται στην ως άνω ατομική ειδοποίηση ούτε έχει καταστεί υπόχρεος για τις οφειλές που βεβαιώθηκαν ταμειακώς σε βάρος της προαναφερθείσας ανώνυμης εταιρείας και δεν έχουν ληφθεί αναγκαστικά μέτρα εις βάρος του.

Επιπλέον δεν υποβλήθηκε αίτηση ποινικής δίωξης από την υπηρεσία προς την αρμόδια Εισαγγελία

Σύμφωνα με την παρ. 27 της με αρ. πρωτ. Ε2173/30-10-2020 εγκυκλίου της Α.Α.Δ.Ε. η έλλειψη υπαιτιότητας αποδεικνύεται εφόσον έχουν εκδοθεί αμετάκλητες **δικαστικές αποφάσεις οιοδήποτε Δικαστηρίου ή αμετάκλητο απαλλακτικό βούλευμα, από τα οποία διαπιστώνεται ρητά η έλλειψη υπαιτιότητας σχετικά με τη μη καταβολή της οφειλής από τον αλληλεγγύως υπόχρεο ή/και η μη συμμετοχή του στην φορολογική παράβαση που προκάλεσε την οφειλή και εν γένει η μη ενεργός συμμετοχή του στη διοίκηση και διαχείριση του νομικού προσώπου.**

Με την έκδοση της Α. 1082/2021 Απόφασης Υπουργού Οικονομικών και Διοικητή Α.Α.Δ.Ε. έγινε ενδεικτική απαρίθμηση των περιπτώσεων έλλειψης υπαιτιότητας για τη μη στοιχειοθέτηση της αλληλέγγυας ευθύνης σύμφωνα με τις διατάξεις του ν.4174/2013 και δεν μεταβάλλει το περιεχόμενο των απόψεων της υπηρεσίας με ημερομηνία 15/07/2020.

Από την εξέταση των προσκομισθέντων στοιχείων του προσφεύγοντος με τα οποία υποστηρίζει την έλλειψη υπαιτιότητας του για την καταβολή ή απόδοση των οφειλών από φόρους στο δημόσιο ή/και για την παράβαση που οδήγησε στον καταλογισμό και τα οποία κατά την άποψη της υπηρεσίας **δεν συνιστούν απόδειξη** σύμφωνα με την εννοιολογική ερμηνεία της παρ. 27 της με αρ. πρωτ. Ε2173/30-10-2020 εγκυκλίου της Α.Α.Δ.Ε, καθώς και τη γραμματική διατύπωση του άρθρου 50 του ν. 4174/2013 όπως ισχύει **και ρητά δεν εμπίπτει η περίπτωση του σε κάποια από τις περιπτώσεις της Α.1082/2021 Απόφασης Υπουργού Οικονομικών και Διοικητή Α.Α.Δ.Ε. ούτε μπορεί να χαρακτηριστεί καθοιονδήποτε τρόπο ως τέτοια μη απαριθμούμενη.**

Όπως προκύπτει από την εξέταση των σχετικών ΦΕΚ και Ανακοινώσεων στο Γ.Ε.ΜΗ. της ανώνυμης εταιρείας με την επωνυμία <<.....>> με ΑΦΜ, **δεν προκύπτει απόκτηση της ιδιότητας του άρθρου 50 παρ. 1 του Ν.4174/2013 πλην του απλού μέλους του Δ.Σ. από 11/01/2010 έως 20/01/2016 και δεν θεμελιώνεται αλληλέγγυα ευθύνη του προσφεύγοντος με ΑΦΜ στις βεβαιωμένες σήμερα οφειλές της εταιρείας με την επωνυμία <<.....>> με ΑΦΜ**

ΠΑ ΑΥΤΟΥΣ ΤΟΥΣ ΛΟΓΟΥΣ

ΠΡΟΤΕΙΝΟΥΜΕ

Να γίνει αποδεκτή η/09-07-2020 ενδικοφανής προσφυγή του, καθώς είναι βάσιμη ως προς την ουσία της υπόθεσης και **δεν θεμελιώνεται αλληλέγγυα ευθύνη** του άρθρου 50 παρ. 1 του Ν. 4174/2013 του προσφεύγοντος του στις βεβαιωμένες σήμερα οφειλές της εταιρείας με την επωνυμία «.....» με ΑΦΜ

Επειδή, η Υπηρεσία μας κάνει αποδεκτές τις ως άνω συμπληρωματικές απόψεις της Προϊσταμένης της Δ.Ο.Υ. Φ.Α.Ε. ΠΕΙΡΑΙΑ.

Α π ο φ α σ ί ζ ο υ μ ε

Την αποδοχή της με αριθ. / 9-7-2020 ενδικοφανούς προσφυγής του ΤΟΥ με ΑΦΜ και την ακύρωση της τεκμαιρόμενης αρνητικής απάντησης της Προϊσταμένης της Δ.Ο.Υ. Φ.Α.Ε. ΠΕΙΡΑΙΑ, επί της με αριθ. πρωτ. /2020 αίτησής του.

Εντελλόμεθα όπως αρμόδιο όργανο κοινοποιήσει με τη νόμιμη διαδικασία την παρούσα απόφαση στον υπόχρεο.

Ακριβές Αντίγραφο
Υπάλληλος του Τμήματος
Διοικητικής Υποστήριξης

ΜΕ ΕΝΤΟΛΗ ΤΟΥ ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΥ
ΤΗΣ ΔΙΕΥΘΥΝΣΗΣ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ

Η ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΗ ΤΗΣ ΥΠΟΔΙΕΥΘΥΝΣΗΣ
ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ

ΓΡΑΜΜΑΤΩ ΣΚΟΥΡΑ

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