



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ



ΑΑΔΕ

Ανεξάρτητη Αρχή
Δημοσίων Εσόδων

**ΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ
ΥΠΟΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ
ΤΜΗΜΑ ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ Α5**

Ταχ. Δ/ση: Αριστογείτονος 19

Ταχ. Κώδικας: 176 71 - Καλλιθέα

Τηλέφωνο: 2131604538

Email: ded.ath@aade.gr

Καλλιθέα, 30-07-2021

Αριθμός απόφασης: 2311

ΑΠΟΦΑΣΗ

Ο ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΣ ΤΗΣ ΔΙΕΥΘΥΝΣΗΣ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ

Έχοντας υπόψη:

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 1125859 ΕΞ 2020/23-10-2020 Απόφασης του Διοικητή της Α.Α.Δ.Ε. (ΦΕΚ 4738/τ. Β'/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 Α.Α.Δ.Ε. (ΦΕΚ 1440/τ. Β'/27-04-2017).

δ. τις διατάξεις της παρ. 4 του άρθρου 6 «Ρυθμίσεις για παράταση ή αναστολή προθεσμιών του Κώδικα Φορολογικής Διαδικασίας» της από 30-03-2020 Πράξης Νομοθετικού Περιεχομένου (Π.Ν.Π.) (ΦΕΚ 75/τ. Α'/30-03-2020), όπως κυρώθηκε με το Ν. 4684/2020 (ΦΕΚ 86/τ. Α'/25-04-2020), καθώς και της με αριθμό Α. 1049/05-03-2021 Κοινής Απόφασης του Υφυπουργού Οικονομικών και του Διοικητή της Α.Α.Δ.Ε. (ΦΕΚ 984/τ. Β'/12-03-2021), καθώς και των με αριθμούς Α. 1273/14-12-2020 (ΦΕΚ 5597/τ. Β'/21-12-2020), Α. 1241/29-10-2020 (ΦΕΚ 4804/τ. Β'/30-10-2020) και Α. 1215/25-09-2020 (ΦΕΚ 4254/τ. Β'/30-09-2020) ομοίων Κοινών Αποφάσεων.

2. Την ΠΟΛ. 1069/04-03-2014 Εγκύκλιο της Γενικής Γραμματείας Δημοσίων Εσόδων του Υπουργείου Οικονομικών.

3. Τη με αριθμό Δ.Ε.Δ. 1126366 ΕΞ 2016/30-08-2016 (ΦΕΚ 2759/τ. Β'/01-09-2016) Απόφαση του Προϊσταμένου της Διεύθυνσης Επίλυσης Διαφορών με θέμα «*Παροχή εξουσιοδότησης υπογραφής*».

4. Τη με ημερομηνία κατάθεσης 25-05-2021 και με αριθμό πρωτοκόλλου Ε.Μ.ΕΙΣ. ΕΙ 2021 ενδικοφανή προσφυγή του του, Α.Φ.Μ., κατοίκου, οδός αρ., Τ.Κ., κατά της με αριθμό πρωτοκόλλου Ε.Μ.ΕΙΣ. Γ ΕΞ 2021/20-04-2021 απόφασης (κατά άρθρο 66 παρ. 29 Ν. 4646/2019, όπως ισχύει) της Προϊσταμένης της Επιχειρησιακής Μονάδας Είσπραξης και τα προσκομιζόμενα με αυτήν σχετικά έγγραφα.

5. Την ανωτέρω απόφαση της Προϊσταμένης της Επιχειρησιακής Μονάδας Είσπραξης, της οποίας ζητείται η ακύρωση.
6. Τις απόψεις της Επιχειρησιακής Μονάδας Είσπραξης (Ε.Μ.ΕΙΣ.).
7. Την εισήγηση του ορισθέντος υπαλλήλου του Τμήματος Επανεξέτασης Α5, όπως αποτυπώνεται στο σχέδιο της απόφασης.

Επί της από 25-05-2021 και με αριθμό πρωτοκόλλου Ε.Μ.ΕΙΣ. ΕΙ 2021 ενδικοφανούς προσφυγής του του, 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 αριθμό πρωτοκόλλου Ε.Μ.ΕΙΣ. Γ ΕΞ 2021/20-04-2021 απόφασή της, κατά το άρθρο 66 παρ. 29 του Ν. 4646/2019, όπως ισχύει, η Προϊσταμένη της Επιχειρησιακής Μονάδας Είσπραξης απέρριψε εν μέρει τη με αριθμό πρωτοκόλλου Ε.Μ.ΕΙΣ. ΕΙ 2021/02-03-2021 αίτηση του προσφεύγοντος, καθώς συντρέχουν σωρευτικά στο πρόσωπό του οι προϋποθέσεις της παρ. 1 του άρθρου 50 του Ν. 4174/2013 περί αλληλέγγυας ευθύνης, όπως αυτό τροποποιήθηκε από την παρ. 1 του άρθρου 34 του Ν. 4646/2019 και ισχύει, για οφειλές της εταιρείας με την επωνυμία «.....» και Α.Φ.Μ.

Ο προσφεύγων, με την υπό κρίση ενδικοφανή προσφυγή, ζητά να γίνει δεκτή η κρινόμενη ενδικοφανής προσφυγή του, να ακυρωθεί η προσβαλλόμενη με αριθμό πρωτοκόλλου Ε.Μ.ΕΙΣ. Γ ΕΞ 2021/20-04-2021 απόφαση της Προϊσταμένης της Επιχειρησιακής Μονάδας Είσπραξης, να γίνει δεκτή η με αριθμό πρωτοκόλλου Ε.Μ.ΕΙΣ. ΕΙ 2021/02-03-2021 αίτησή του και να απαλλαγεί από τα χρέη εκ των φορολογικών υποχρεώσεων που αφορούν στην οφειλέτρια εταιρεία με την επωνυμία «.....» (πρώην «.....») και Α.Φ.Μ., καθώς δεν υπάρχει η παραμικρή πιθανότητα ύπαρξης δόλου, αμέλειας και εν γένει εμπλοκής του στην καθυστέρηση καταβολής των εν λόγω χρεών στο Δημόσιο.

Πιο συγκεκριμένα, ο προσφεύγων ισχυρίζεται ότι κατ' εφαρμογή των διατάξεων του άρθρου 50 του Ν. 4174/2013 (Κ.Φ.Δ.), όπως ισχύει, δεν πρέπει να θεωρείται από το Δημόσιο συνυπεύθυνος για τα χρέη της ως άνω εταιρείας, καθώς, όπως υποστηρίζει, α) συντρέχει παραβίαση της αρχής της χρηστής διοίκησης, β) υπάρχει παράβαση ουσιώδους τύπου, η οποία συνίσταται στη μη παροχή της δυνατότητας να ασκήσει το δικαίωμα της προηγούμενης ακρόασης, και γ) η μη άσκηση εκ μέρους του τόσο ουσιαστικής διοίκησης της ανωτέρω εταιρείας, όσο και διαχείρισης της περιουσίας της, καθώς, ως ισχυρίζεται, δε γνώριζε τις φορολογικές υποχρεώσεις της εν λόγω εταιρείας, συνεπάγεται τη μη θεμελίωση ευθύνης στο πρόσωπό του ελλείψει των προβλεπόμενων στο άρθρο 50 του Ν. 4174/2013 (Κ.Φ.Δ.), όπως ισχύει, προϋποθέσεων.

Επειδή, στο πλαίσιο της διαδικασίας επανεξέτασης, η Υπηρεσία μας απέστειλε στην Επιχειρησιακή Μονάδα Είσπραξης (Ε.Μ.ΕΙΣ.) το με αριθμό πρωτοκόλλου Δ.Ε.Δ. ΕΞ 2021 ΕΜΠ/08-07-2021 έγγραφό της, σύμφωνα με το οποίο: «Κατόπιν της με αριθμό Α. 1082/2021 (ΦΕΚ Β' 1487/13-04-2021) Κοινής Απόφασης του Υπουργού Οικονομικών και του Διοικητή της Α.Α.Δ.Ε. "Περιπτώσεις έλλειψης υπαιτιότητας για τη μη στοιχειοθέτηση της αλληλέγγυας ευθύνης σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 50 του Ν. 4174/2013", η οποία εκδόθηκε 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 Κοινής Απόφασης. Ειδικότερα, παρακαλούμε για τις απόψεις σας επί της με αριθμό/2019 Έκθεσης Πρακτικών και Απόφασης του Τριμελούς Πλημμελειοδικείου».

Επειδή, σε απάντηση του εν λόγω εγγράφου της Υπηρεσίας μας, η Προϊσταμένη της Επιχειρησιακής Μονάδας Είσπραξης απέστειλε με το με αριθμό πρωτοκόλλου Ε.Μ.ΕΙΣ. Α ΕΞ 2021/16-07-2021 έγγραφό της την από 16-07-2021 έκθεση συμπληρωματικών αιτιολογημένων απόψεων της, σύμφωνα με την οποία: «Σε απάντηση του ανωτέρω σχετικού σας εγγράφου, σας γνωρίζουμε ότι ο φορολογούμενος του με Α.Φ.Μ. κατέθεσε στη Δ.Ο.Υ. Αμπελοκήπων Θεσσαλονίκης την υπ' αριθμ. πρωτ./2020 αίτησή του, η οποία διαβιβάστηκε στην Υπηρεσία μας με το υπ' αριθμ./2021 διαβιβαστικό έγγραφο, όπου και έλαβε αριθμό εισερχομένου πρωτ. Ε.Μ.ΕΙΣ. ΕΙ 2021/02-03-2021. Με την εν λόγω αίτηση ο ήδη προσφεύγων ζητούσε να απαλλαγεί από τις φορολογικές του υποχρεώσεις για χρέη της οφειλέτριας εταιρείας με την επωνυμία "....." (πρώην ".....") και Α.Φ.Μ. Επισημαίνεται ότι οι οφειλές της ως άνω οφειλέτριας εταιρείας έχουν χαρακτηριστεί ως ανεπίδεκτες είσπραξης δυνάμει της υπ' αριθμ. Ε.Μ.ΕΙΣ. Γ ΕΜΠ/19-12-2017 απόφασης του Διοικητή της Α.Α.Δ.Ε. (βασική ληξιπρόθεσμη οφειλή ύψους 9.134.503,84€ πλέον νομίμων τόκων, τελών και προσαυξήσεων), με αλληλέγγυα συνυπεύθυνο πρόσωπο τον προσφεύγοντα για ποσό 9.133.731,71€. Ο προσφεύγων είχε την ιδιότητα του Προέδρου και Διευθύνοντος Συμβούλου της ανωτέρω οφειλέτριας εταιρείας για την χρονική περίοδο από 05-02-2001 έως 07-12-2005, ήτοι από τη σύσταση της εταιρείας μέχρι και την κήρυξή της σε πτώχευση. Κατά την εξέταση δε της ανωτέρω αίτησης του φορολογουμένου ελήφθησαν υπόψη από την Υπηρεσία μας οι ισχύουσες διατάξεις, καθώς και όλα τα διαθέσιμα στην Υπηρεσία μας στοιχεία, που αναφέρονται λεπτομερώς τόσο στο σώμα της προσβαλλόμενης έγγραφης απόφασης περί της εν μέρει απόρριψης της αίτησης, όσο και στη σχετική έκθεση απόψεων της Υπηρεσίας μας επί της ενδικοφανούς προσφυγής του φορολογουμένου, οι οποίες έχουν αποσταλεί στην Υπηρεσία σας. Σημειωτέον, με την εν λόγω προσβαλλόμενη απόφαση της Υπηρεσίας μας έγινε αποδεκτή η απαλλαγή του προσφεύγοντος από την αλληλέγγυα ευθύνη του για την καταβολή των χρεών της εταιρείας με στοιχεία ταμειακής βεβαίωσης Α.Τ.Β./2014/Γραμμή 1/Χρήση 2003, Α.Τ.Β./2014/Γραμμή 1/Χρήση 2002 και Α.Τ.Β./2015/Γραμμή 2/Χρήση 2014. Ωστόσο, υπό το πρίσμα των διατάξεων της με

αριθ. Α. 1082/2021 Κοινής Απόφασης, αλλά και των προβλεπόμενων στην με αρ. πρωτ. Ε. 2173/2020 εγκύκλιο της Α.Α.Δ.Ε., προκύπτει ότι στο πρόσωπο του προσφεύγοντος δεν συντρέχουν σωρευτικά οι προϋποθέσεις του άρθρου 50 του Κ.Φ.Δ., όπως αυτές ερμηνεύθηκαν και εξειδικεύθηκαν με τις ως άνω διατάξεις. Συγκεκριμένα, συντρέχουν μεν στο πρόσωπο του προσφεύγοντος οι προϋποθέσεις των εδαφίων α' και β' της παρ. 1 του άρθρου 50 του Ν. 4174/2013 όπως ισχύει, ήτοι: α) ο προσφεύγων είχε την ιδιότητα του Προέδρου και Διευθύνοντος Συμβούλου της οφειλέτιδας του Δημοσίου εταιρείας με την επωνυμία "....." και Α.Φ.Μ. για το χρονικό διάστημα από 05-02-2001 έως 07-12-2005, β) οι οφειλές της εταιρείας με την επωνυμία "....." και Α.Φ.Μ. καταλογίστηκαν σε βάρος της εταιρείας κατόπιν διενέργειας φορολογικού ελέγχου και ανάγονται στην περίοδο κατά την οποία ο προσφεύγων είχε την ιδιότητα του διευθύνοντος συμβούλου, ωστόσο δεν συντρέχει η προϋπόθεση γ' της παρ. 1 του άρθρου 50 Ν. 4174/2013, όπως ισχύει, δηλαδή το ότι οι ως άνω οφειλές δεν καταβλήθηκαν ή δεν αποδόθηκαν στο Δημόσιο από υπαιτιότητα του προσφεύγοντος. Και αυτό διότι σύμφωνα με την παρ. 27 του Κεφαλαίου Ε με τίτλο "Η υπαιτιότητα" της με αρ. πρωτ. Ε. 2173/2020 εγκυκλίου της Α.Α.Δ.Ε., προβλέπεται ότι "... 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.". Ομοίου περιεχόμενου είναι και η περίπτωση 4 του άρθρου 2 της με αριθμό Α. 1082/07-04-2021 (ΦΕΚ Β' 1487/13-04-2021) Απόφασης του Υπουργού Οικονομικών και του Διοικητή της Α.Α.Δ.Ε., σύμφωνα με την οποία η ενδεικτική περίπτωση έλλειψης υπαιτιότητας είναι η ύπαρξη αμετάκλητης αθωωτικής απόφασης ποινικού δικαστηρίου ή αμετάκλητου απαλλακτικού βουλεύματος ή απόφασης δικαστηρίου βάσει των οποίων διαπιστώνεται ρητά η έλλειψη υπαιτιότητας σχετικά με τη δημιουργία ή τη μη καταβολή της οριζόμενης στην παρ. 1 του άρθρου 50 του Κ.Φ.Δ. οφειλής από τον αλληλεγγύως υπόχρεο. Στην προκειμένη περίπτωση, ο προσφεύγων προσκόμισε την υπ' αριθ./2019 αθωωτική απόφαση του Τριμελούς Πλημμελειοδικείου, για την οποία ωστόσο δεν προέκυψε ότι έχει καταστεί αυτή αμετάκλητη όπως άλλωστε ρητά αναφέρεται και στην απόφαση της Υπηρεσίας μας. Κατόπιν αναζήτησης από την Υπηρεσία μας λάβαμε την από 14-07-2021 Υπηρεσιακή Βεβαίωση του Πρωτοδικείου από την οποία προκύπτει το αμετάκλητο της ανωτέρω υπ' αριθ./2019 δικαστικής απόφασης. Με την εν λόγω απόφαση ο προσφεύγων κηρύχθηκε αθώος για την αποδιδόμενη πράξη της παράβασης του άρθρου 25 παρ. 1 περ. β', 2α', 3, 7 του Ν. 1882/1990 κατ' εξακολούθηση για το χρονικό διάστημα από 29-10-2013 μέχρι 08-04-2016, ενώ ανεξαρτήτως του αναφερόμενου ως άνω χρονικού διαστήματος στο διατακτικό της απόφασης, κατά την κρίση του Δικαστηρίου "... Εντούτοις, αποδείχτηκε ότι ο κατηγορούμενος ήταν κατά φαινόμενο μόνο διευθύνων σύμβουλος και νόμιμος εκπρόσωπος της εταιρείας ".....", καθόσον δεν συμμετείχε στη διοίκηση της

εταιρείας ούτε στη λήψη αποφάσεων που λαμβάνονταν για αυτήν, ρόλο που διαδραμάτιζε αποκλειστικά ο μεγαλομέτοχος και ιδρυτής αυτής του Ειδικότερα, αποδείχθηκε ότι ... ο κατηγορούμενος ανέλαβε τύποις το ρόλο του Προέδρου του Δ.Σ. και Διευθύνοντος Συμβούλου αυτής. Η εταιρεία συστήθηκε στις 04-01-2001 και ετέλη καθ' όλη τη διάρκεια λειτουργίας της υπό την (άτυπη και αφανή) πλήρη διεύθυνση του Ο κατηγορούμενος ουδεμία πράξη αρμοδιότητας μέλους Δ.Σ. ή διευθύνοντος συμβούλου της εταιρίας άσκησε οποτεδήποτε ...". Ως εκ τούτου, δεν θεμελιώνεται αλληλέγγυα ευθύνη στο πρόσωπο του προσφεύγοντος για τις υπό κρίση οφειλές της εταιρείας με την επωνυμία "....." και Α.Φ.Μ.».

Επειδή, η Υπηρεσία μας κάνει αποδεκτές τις από 16-07-2021 συμπληρωματικές αιτιολογημένες απόψεις της Προϊσταμένης της Επιχειρησιακής Μονάδας Είσπραξης.

Α π ο φ α σ ί ζ ο υ μ ε

Την αποδοχή της με ημερομηνία κατάθεσης 25-05-2021 και με αριθμό πρωτοκόλλου Ε.Μ.ΕΙΣ. ΕΙ 2021 ενδικοφανούς προσφυγής του του με Α.Φ.Μ.

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

Ακριβές Αντίγραφο

**ΜΕ ΕΝΤΟΛΗ ΤΟΥ ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΥ
ΤΗΣ Δ/ΝΣΗΣ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ**

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

**Η ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΗ ΤΗΣ
ΥΠΟΔΙΕΥΘΥΝΣΗΣ
ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ**

ΓΡΑΜΜΑΤΩ ΣΚΟΥΡΑ

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.