



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ



ΑΑΔΕ

Ανεξάρτητη Αρχή
Δημοσίων Εσόδων

Καλλιθέα, 19-10-2021

Αριθμός απόφασης: 3131

ΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ

ΥΠΟΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ

ΤΜΗΜΑ : Α5 Επανεξέτασης

Ταχ. Δ/νση : Αριστογείτονος 19

Ταχ. Κώδικας : 176 71 - Καλλιθέα

Τηλέφωνο : 213-1604538

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 1-3-2021 και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανή προσφυγή του ΤΟΥ με ΑΦΜ, κατοίκου, οδός, Τ.Θ., κατά της με αριθ. πρωτ./2020 αρνητικής απάντησης του Προϊσταμένου του Κ.Ε.ΜΕ.ΕΠ., επί της με αριθ. πρωτ./2020 αίτησης του προσφεύγοντος, περί παύσης αντιμετώπισής του ως αλληλεγγύως ευθυνόμενου για τα χρέη της ανώνυμης εταιρείας με την επωνυμία «.....» με ΑΦΜ και τα προσκομιζόμενα με αυτήν σχετικά έγγραφα.

5. Την με αριθ. πρωτ./2020 αρνητική απάντηση του Προϊσταμένου του Κ.Ε.ΜΕ.ΕΠ., επί της με αριθ. πρωτ./2020 αίτησης του προσφεύγοντος, περί παύσης αντιμετώπισής του 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 1-3-2021 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 με αριθ. πρωτ. /2020 αρνητική απάντηση του Προϊσταμένου του Κ.Ε.ΜΕ.ΕΠ., επί της με αριθ. πρωτ. /2020 αίτησης του προσφεύγοντος προς την Δ.Ο.Υ. Φ.Α.Ε. ΑΘΗΝΩΝ απορρίφθηκε το αίτημά του περί παύσης αντιμετώπισής του ως αλληλεγγύως ευθυνόμενου για τα χρέη της ανώνυμης εταιρείας με την επωνυμία «.....» με ΑΦΜ, η οποία συγχωνεύθηκε την 30-9-2010 με την ανώνυμη και πτωχή από την 2-5-2014 έως σήμερα εταιρεία 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 με αριθ. πρωτ. /2020 αρνητικής απάντησης του Προϊσταμένου του Κ.Ε.ΜΕ.ΕΠ., επί της με αριθ. πρωτ. /2020 αίτησής του προβάλλοντας, συνοπτικά, το λόγο ότι κατά την έκδοση του με Α/Α /2011 Πρακτικού Διοικητικής Επίλυσης της Διαφοράς, συνεπεία του οποίου εκδόθηκε η Α.Τ.Β. /2011, Πρόεδρος και Διευθύνων Σύμβουλος της ανώνυμης εταιρείας με την επωνυμία «.....» με ΑΦΜ, δυνάμει του από 2-11-2011 πρακτικού Δ.Σ., ήταν ο του με ΑΦΜ

Στα πλαίσια της διαδικασίας επανεξέτασης, ο προσφεύγων προσκόμισε στην Υπηρεσία μας το από 21-5-2021 Συμπληρωματικό Υπόμνημα, το οποίο έλαβε από την Υπηρεσία μας αριθ. πρωτ. εισερχομένου Δ.Ε.Δ. ΕΙ 2021 ΕΜΠ/ 25-5-2021, με το οποίο προσκόμισε στην Υπηρεσία μας την με αριθ. /2018 Απόφαση του Τριμελούς Πλημμελειοδικείου

Επειδή, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 115 «Ευθύνη διοικούντων νομικά πρόσωπα» του ν.2238/1994 (ΦΕΚ Α'151) ορίζεται ότι: «1. Τα πρόσωπα που είναι διευθυντές, διαχειριστές ή διευθύνοντες σύμβουλοι και εκκαθαριστές των ημεδαπών ανώνυμων εταιρειών 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.

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 προσωπικά 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 βεβαίωσής τους.».

Επειδή, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 50 «Αλληλέγγυα ευθύνη» του ν.4174/2013 (ΦΕΚ Α' 170/26-07-2013) 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.

Η παράγραφος 1 αντικαταστάθηκε με την παράγραφο 1 του άρθρου 34 του ν. 4646/2019 (ΦΕΚ Α' 201/12-12-2019). Σύμφωνα με την παράγραφο 29 του άρθρου 66 του ιδίου νόμου, οι διατάξεις της παραγράφου 1, όπως αντικαθίστανται, ισχύουν από τη δημοσίευση του ν.4646/2019, ήτοι από 12/12/2019 και εφαρμόζονται και για οφειλές, οι οποίες έχουν βεβαιωθεί πριν από τη θέση σε ισχύ του ν. 4646/2019 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 ν.4646/2019, 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 των παραγράφων 1 και 2 του παρόντος άρθρου 50, όπως αντικαθίστανται με τις διατάξεις του άρθρου 34 του ν. 4646/2019 για τη θεμελίωση της αλληλέγγυας ευθύνης και αίρονται τα σε βάρος τους ληφθέντα μέτρα...».

Επειδή, σύμφωνα με την με αριθ. Ε.2173/ 30-10-2020 Εγκύκλιο του Διοικητή της Α.Α.Δ.Ε με θέμα: «Αλληλέγγυα ευθύνη διοικούντων του άρθρου 50 του ν.4174/2013, όπως τροποποιήθηκε και ισχύει» αναφέρεται ότι: «**Α. Εισαγωγικά**

1. Με τις διατάξεις του άρθρου 34 του ν.4646/2019, τροποποιήθηκαν οι διατάξεις του άρθρου 50 του ν. 4174/2013 (Κώδικα Φορολογικής Διαδικασίας, ΚΦΔ) ως προς τη θεμελίωση της αλληλέγγυας ευθύνης στα πρόσωπα που ασκούν διοίκηση στα νομικά πρόσωπα και τις νομικές οντότητες για την εξόφληση συγκεκριμένων οφειλών προς το Δημόσιο.

Ειδικότερα, με τις διατάξεις της παραγράφου 1 του άρθρου 50 του ΚΦΔ ορίζεται ότι 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. Ωστόσο, αν οι οφειλές διαπιστώνονται μετά από έλεγχο, ως αλληλεγγύως υπεύθυνα πρόσωπα 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 φορολογικές οφειλές, όπως αυτές ρητά αναφέρονται στο νόμο, 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 τη 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. ...

3. Οι διατάξεις της παραγράφου 1 του άρθρου 50 του ΚΦΔ, όπως αντικαταστάθηκαν με τις διατάξεις του άρθρου 34 του ν.4646/2019, ισχύουν από τη δημοσίευση του πιο πάνω νόμου στην Εφημερίδα της Κυβερνήσεως, ήτοι από 12-12-2019 και μετά και εφαρμόζονται

(α) αυτοδικαίως, για οφειλές που βεβαιώνονται το πρώτον και ανάγονται σε φορολογικό έτος ή περίοδο από τις 12-12-2019 και μετά, σύμφωνα με το άρθρο 30 ΚΦΔ, στο νομικό πρόσωπο ή την νομική οντότητα (νέες υποθέσεις),

(β) αυτοδικαίως, για οφειλές που βεβαιώνονται το πρώτον από τις 12-12-2019 και μετά αλλά ανάγονται σε φορολογικό έτος ή περίοδο πριν τις 12-12-2019 (νέες υποθέσεις για παλαιές οφειλές), με την προϋπόθεση ότι δεν επιφέρουν χειροτέρευση της θέσης του διοικούντος προσώπου σε σχέση με τις διατάξεις που ίσχυαν κατά τον χρόνο που ανάγονται οι οφειλές αυτές και

(γ) κατόπιν αιτήσεως του ενδιαφερομένου, αναδρομικά, για οφειλές που έχουν βεβαιωθεί πριν τις 12-12-2019 (παλαιές υποθέσεις).....

4. Επισημαίνεται, επίσης, ότι οι διατάξεις του άρθρου 50 ΚΦΔ εφαρμόζονται αναδρομικά τόσο σε παλαιές υποθέσεις κατόπιν αίτησης, όσο και σε νέες υποθέσεις για παλαιές οφειλές, αυτοδικαίως, μόνο εφόσον συνεπάγονται (μερική ή ολική) απαλλαγή του διοικούντα από την αλληλέγγυα ευθύνη, σύμφωνα με τα ανωτέρω, και όχι για τη θεμελίωση το πρώτον ευθύνης σε πρόσωπα τα οποία με τις προϊσχύουσες διατάξεις (όπως ίσχυαν κατά το χρόνο γένεσης της υποχρέωσης) δεν ήταν αλληλεγγύως υπεύθυνα με το νομικό πρόσωπο ή τη νομική οντότητα.

5. Η ευθύνη των προσώπων της παρ. 1 του άρθρου 50 ΚΦΔ είναι προσωπική και αλληλέγγυα και αφορά την πληρωμή και μόνο των οφειλών που ρητά και περιοριστικά κατονομάζονται στην ίδια αυτή παράγραφο, εφόσον πληρούνται και οι λοιπές προϋποθέσεις. Για την ορθή και ομοιόμορφη εφαρμογή των διατάξεων αυτών απαιτείται να εξετάζονται, κατά σειρά, όλα τα παρακάτω:

Β. Το είδος της (φορολογικής) οφειλής

.....

11. Επίσης, δεν υφίσταται αλληλέγγυα ευθύνη για τους διοικούντες νομικό πρόσωπο το οποίο δεν έχει λυθεί και οφείλει φόρο εισοδήματος που έχει βεβαιωθεί πριν από τη δημοσίευση του νόμου 4646/2019 (12/12/2019). Τα συγκεκριμένα πρόσωπα θα καταστούν αλληλεγγύως υπεύθυνα για το φόρο εισοδήματος μόνο μετά τη διάλυση των νομικών προσώπων, σύμφωνα με όσα όριζαν οι διατάξεις του άρθρου 50 ΚΦΔ πριν από την τροποποίησή τους με το άρθρο 34 ν. 4646/2019 και οι διατάξεις του άρθρου 115 ν.2238/1994.

Γ. Ο κρίσιμος χρόνος για τη θεμελίωση της αλληλέγγυας ευθύνης

.....

12. Η διάταξη προσδιορίζει κρίσιμο χρόνο για δυο λόγους: πρώτον για να διαπιστωθεί η ύπαρξη συγκεκριμένης ιδιότητας κατά το συγκεκριμένο χρόνο και δεύτερον προκειμένου να προσδιορισθεί η οφειλή κατά συγκεκριμένο χρόνο.

13. Όσον αφορά τα πρόσωπα, η ιδιότητα θα πρέπει να συντρέχει 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. Για να θεμελιωθεί ευθύνη ο χρόνος συνδρομής της ιδιότητας απαιτείται να συμπίπτει και με το χρόνο κατά τον οποίο οι οφειλές κατέστησαν ληξιπρόθεσμες.

Δ. Συνδρομή κατονομαζόμενης ιδιότητας κατά τον κρίσιμο χρόνο

.....

Ε. Η υπαιτιότητα

...

25. Πρόσωπα για τα οποία συντρέχουν σωρευτικά όλες οι λοιπές προϋποθέσεις, οι οποίες αναφέρονται στη διάταξη της παραγράφου 1 του άρθρου 50 ΚΦΔ, καθίστανται καταρχήν αλληλεγγύως υπεύθυνα και τεκμαίρεται η υπαιτιότητά τους εκ μόνης τις ιδιότητάς τους για τις οφειλές που δημιουργούνται κατά τη διάρκεια της θητείας τους. Ωστόσο, σύμφωνα και με τα ρητώς οριζόμενα στο β' εδάφιο της περίπτωσης γ' της παρ. 1 του άρθρου 50 του ΚΦΔ, πρόκειται για μαχητό τεκμήριο, καθόσον το βάρος απόδειξης για τη μη ύπαρξη υπαιτιότητας, φέρουν τα εν λόγω πρόσωπα. Επομένως, εφόσον τα πρόσωπα σε βάρος των οποίων συντρέχει αλληλέγγυα ευθύνη αποδείξουν ότι δεν ήταν υπαίτια για τη μη καταβολή ή μη απόδοση των οφειλών που προβλέπονται στις οικείες διατάξεις, απαλλάσσονται από την ευθύνη για πληρωμή των οφειλών του νομικού προσώπου ή της νομικής οντότητας που διοικούν ή διαχειρίζονται.

...».

Επειδή, σύμφωνα με το με αριθμ. πρωτ./2021 διαβιβαστικό έγγραφο των απόψεων του Κ.Ε.ΜΕ.ΕΠ. αναφέρεται ότι: « ...

Γ. ΩΣ ΠΡΟΣ ΤΟ ΒΑΣΙΜΟ

Ο προσφεύγων στις 01-03-2021 προσήλθε στο Κ.Ε.ΜΕ.ΕΠ. και κατέθεσε την με αριθμ. πρωτ./2021 ενδικοφανή προσφυγή προς τη Διεύθυνση Επίλυσης Διαφορών (ΔΕΔ) κατά της υπ' αριθμ. πρωτ./2020 απάντησης του Προϊσταμένου του Κέντρου Ελέγχου Μεγάλων Επιχειρήσεων επί της υπ' αριθμ. πρωτ./2020 αίτησης του για την υπαγωγή του στις διατάξεις του άρθρου 50 του Ν.4174/2013 όπως τροποποιήθηκε με το άρθρο 34 παρ,1 και παρ. 29 του άρθρου 66 του Ν .4646/2019, ως αλληλεγγύως ευθυνόμενος στις οφειλές της εταιρείας «.....» με ΑΦΜ Με την υπ' αριθμ. πρωτ./2020 απάντηση Κ.Ε.ΜΕ.ΕΠ. δεν έγινε αποδεκτή η αίτηση του προσφεύγοντα.

...

2. ΑΠΟΨΕΙΣ ΤΗΣ ΥΠΗΡΕΣΙΑΣ

...

Ο με ΑΦΜ, όπως απεικονίζεται στο υποσύστημα Μητρώου/Taxis της Υπηρεσίας μας και κεντρικά μέσω της επίσημης ιστοσελίδας του Εθνικού Τυπογραφείου, συμμετείχε στο Διοικητικό Συμβούλιο της ΑΕ «.....» Α.Φ.Μ..... ως πρόεδρος από 11/06/2010 έως και 30/09/2010 και Δ. Σύμβουλος από 30/03/2009 έως τις 30/09/2010, ημερομηνία συγχώνευσης της ΑΕ «.....» Α.Φ.Μ. με την πτωχή σήμερα Α.Ε «.....» Α.Φ.Μ όπου συνέχισε ως Πρόεδρος και Διευθύνων Σύμβουλος έως την 02-11 -20111 Δυνάμει της ιδιότητας του ως Διευθύνων Σύμβουλος και Πρόεδρος της ΑΕ «.....» Α.Φ.Μ.....

θεωρήθηκε από την Υπηρεσία μας αλληλεγγύως συνυπεύθυνος για την καταβολή των οφειλών της ως κάτωθι:

Δ.Ο.Υ.	ΑΤΒ	Ημ.ΑΤΒ	Γραμμ.	Είδ. Φόρου	Αρχ. Βεβ.	Υπ/πο	Ληξ	Β. Αρχή	Χ.Κ.	Ημ.Χ.Κ.	Οικ. Έτος
1118		30/11/2011	1	ΕΙΣΟΔΗΜΑ ΠΟΛ. 1037/2005	3.174.636,69	906.129,66	N	1118	38	29/11/2011	2010

Πρόκειται για οφειλή από, Φόρο Εισοδήματος ΠΟΛ 1037/2005 που βεβαιώθηκε κατόπιν έκδοσης του με αρ. ΦΥΛ. ΕΛΕΓ./11 ΔΕΚ ΑΘΗΝΩΝ -ΛΟΓΩ ΣΥΜΒΙΒΑΣΜΟΥ (..../11) για το οικονομικό έτος 2010 (έτος αναγόμενο στη θητεία του).

Η Υπηρεσία μας δεν είχε λάβει αναγκαστικά μέτρα και δεν είχε εγγράψει υποθήκη μέχρι την ημερομηνία έναρξης ισχύος του ν.4646/2019 δηλαδή την 12/12/2019 για τον προσφεύγοντα.

...

Κατόπιν των ανωτέρω φαίνεται ότι ο προσφεύγων κατείχε την ιδιότητα της παρ.1 άρθρου 50 Ν.4174/2013 τόσο κατά τη διάρκεια λειτουργίας του νομικού προσώπου όσο και κατά τη λύση αυτού. Επιπλέον οι οφειλές από φόρο εισοδήματος για τις οποίες ο προσφεύγων αιτείται απαλλαγή, αφενός ανάγονται σε έτη της θητείας του αφετέρου 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 εν γένει η μη ενεργός συμμετοχή του στη διοίκηση και διαχείριση του νομικού προσώπου.**

...

Κατόπιν των ανωτέρω, προκύπτει ότι ο προσφεύγων πληροί τις προϋποθέσεις περί αλληλέγγυας ευθύνης ως ορίζουν οι διατάξεις του άρθρου 50 Ν. 4174/2013, υπέχει αλληλέγγυα ευθύνη καταβολής στις οφειλές της εταιρείας «.....» με ΑΦΜ

Επειδή, σύμφωνα με την με αριθ. Α.1082/2021 (ΦΕΚ Β 1487/13.4.2021) Κοινή Απόφαση του Υπουργού Οικονομικών και του Διοικητή της ΑΑΔΕ με θέμα «Περιπτώσεις έλλειψης υπαιτιότητας για τη μη στοιχειοθέτηση της αλληλέγγυας ευθύνης σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 50 του ν. 4174/2013» ορίζεται ότι:

«Άρθρο 1 Πεδίο εφαρμογής

Τα πρόσωπα που φέρουν τις ιδιότητες που ορίζονται στην παρ. 1 του άρθρου 50 του ν. 4174/2013 (ΚΦΔ) θεωρούνται καταρχήν υπαίτια για τη μη καταβολή ή μη απόδοση των οριζόμενων στις ως άνω διατάξεις οφειλών των νομικών προσώπων και των νομικών οντοτήτων, εκτός αν στα πρόσωπα αυτά συντρέχει περίπτωση έλλειψης υπαιτιότητας, σύμφωνα με τις

κατωτέρω ενδεικτικά αναφερόμενες περιπτώσεις, οι οποίες σε κάθε περίπτωση θα πρέπει να εξετάζονται από τις υπηρεσίες της ΑΑΔΕ, κατά λόγο αρμοδιότητας, πριν την εφαρμογή των διατάξεων του άρθρου 50 ΚΦΔ στα αλληλεγγύως ευθυνόμενα πρόσωπα.

Άρθρο 2 Ενδεικτικές περιπτώσεις έλλειψης υπαιτιότητας

Για τους σκοπούς εφαρμογής της περ. γ' της παρ. 1 του άρθρου 50 του ΚΦΔ, ορίζονται ενδεικτικά περιπτώσεις έλλειψης υπαιτιότητας των προσώπων αυτών ως ακολούθως:

1. ...

...

4. Ύπαρξη αμετάκλητης αθωωτικής απόφασης ποινικού δικαστηρίου ή αμετάκλητου απαλλακτικού βουλεύματος τελεσίδικη ή απόφαση 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 ΚΦΔ οφειλής από τον αλληλεγγύως υπόχρεο.».

Επειδή, στα πλαίσια της διαδικασίας επανεξέτασης, ο προσφεύγων προσκόμισε στην Υπηρεσία μας το από 21-5-2021 Συμπληρωματικό Υπόμνημα, το οποίο έλαβε από την Υπηρεσία μας αριθ. πρωτ. εισερχομένου Δ.Ε.Δ. ΕΙ 2021 ΕΜΠ/ 25-5-2021, με το οποίο προσκόμισε στην Υπηρεσία μας την με αριθ./2018 Απόφαση του Τριμελούς Πλημμελειοδικείου

Επειδή, στα πλαίσια της διαδικασίας επανεξέτασης, η Υπηρεσία μας απέστειλε στο Κ.Ε.ΜΕ.ΕΠ. το με αριθ. πρωτ. Δ.Ε.Δ. ΕΞ 2021 ΕΜΠ /30-6-2021 έγγραφό της, στο οποίο αναφέρεται ότι: «Κατόπιν 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», 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 του από 21-5-2021 Συμπληρωματικού Υπομνήματος που υπέβαλε ο προσφεύγων ενώπιον της Υπηρεσίας μας, το οποίο έλαβε από την Υπηρεσία μας αριθ. πρωτ. εισερχομένου ΔΕΔ. ΕΙ 2021 ΕΜΠ/ 25-5-2021, με το οποίο ο προσφεύγων επικαλείται την με αριθ./2018 Απόφαση του Τριμελούς Πλημμελειοδικείου, την οποία προσκόμισε στην Υπηρεσία μας με το ανωτέρω Συμπληρωματικό Υπόμνημα.

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, ο Προϊστάμενος του Κ.Ε.ΜΕ.ΕΠ. 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..... ΕΞ 2021/ 26-7-2021, στο οποίο αναφέρεται ότι: « ...

Η Α.1082/2021 ΦΕΚ Β'1487/13.04.2021 Κοινή Απόφαση 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» εκδόθηκε μετά την αποστολή των απόψεων της υπηρεσίας μας επί της με αριθμό πρωτοκόλλου/2021 ενδικοφανούς προσφυγής του
..... Α.Φ.Μ. κατά της/2020 απάντησης του Κ.Ε.ΜΕ.ΕΠ. για τον καθορισμό της αλληλέγγυας ευθύνης του σύμφωνα με τον ν.4646/2019 Από τον έλεγχο των στοιχείων του φακέλου της/2020 αίτησης του
Α.Φ.Μ. δεν προέκυψαν στοιχεία που να αποδεικνύουν έλλειψη υπαιτιότητας του αιτούντα σύμφωνα με την Α.1082/2021. ...».

Επειδή, ο Προϊστάμενος του Κ.Ε.ΜΕ.ΕΠ. σε συμπλήρωση του ανωτέρω εγγράφου απέστειλε στην Υπηρεσία μας το με αριθ. πρωτ./2021 έγγραφο συμπληρωματικών απόψεων, το οποίο έλαβε από την Υπηρεσία μας αριθ. πρωτ. εισερχομένου Δ.Ε.Δ. ΕΙ 2021 ΕΜΠ/ 9-9-2021, στο οποίο αναφέρεται ότι: « ...

Η Α.1082/2021 ΦΕΚ Β'1487/13.04.2021 Κοινή Απόφαση 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» εκδόθηκε μετά την αποστολή των απόψεων της υπηρεσίας μας επί της με αριθμό πρωτοκόλλου/2021 ενδικοφανούς προσφυγής του
..... Α.Φ.Μ. κατά της/2020 απάντησης του Κ.Ε.ΜΕ.ΕΠ. για τον καθορισμό της αλληλέγγυας ευθύνης του σύμφωνα με τον ν.4646/2019.

Η με αριθ./2019 απόφαση του ΣΤ' ΤΡΙΜΕΛΟΥΣ ΠΛΗΜΜΕΛΕΙΟΔΙΚΕΙΟΥ αναφέρεται στην έλλειψη δόλου του κατηγορούμενου
..... Α.Φ.Μ. για την ΑΠΟΠΛΗΡΩΜΗ των οφειλών για χρονικό διάστημα μεγαλύτερο των τεσσάρων μηνών όσον αφορά την **ποινική** του ευθύνη.

Αυτολεξεί η απόφαση αναφέρει: ΚΗΡΥΣΣΕΙ τον κατηγορούμενο αθώο του ότι:

Στο στις 31/10/2014 όντας οφειλέτης του Δημοσίου και ενώ τα χρέη του κατέστησαν ληξιπρόθεσμα κατά την ισχύ του Ν.3220/04 με **πρόθεση καθυστέρησε την καταβολή χρεών** προς το Δημόσιο για χρονικό διάστημα μεγαλύτερο των τεσσάρων μηνών ,το

δε ποσό της ληξιπρόθεσμης για την καταβολή οφειλής μαζί με κάθε είδους προσαυξήσεις υπερβαίνει το ποσό των εκατόν πενήντα χιλιάδων ευρώ....

Συμπερασματικά η απόφαση του Δικαστηρίου αναφέρεται αποκλειστικά στην ποινική ευθύνη του Α.Φ.Μ. για την μη καταβολή των οφειλών με ή χωρίς δόλο που σχετίζεται με το χρόνο και τη δυνατότητα καταβολής και πουθενά δεν αναφέρεται η απαλλαγή του από την αλληλέγγυα ευθύνη, που σχετίζεται με το είδος των χρεών το χρόνο γέννησης αυτών κλπ. και στην ουσία καθόλου δεν εξετάζεται. ...».

Επειδή, σύμφωνα με το διατακτικό της με αριθ./2018 Απόφασης του Τριμελούς Πλημμελειοδικείου αναφέρεται ρητά ότι: «...

Το Δικαστήριο διατηρεί αμφιβολίες όσον αφορά στην υποκειμενική υπόσταση του αδικήματος και συγκεκριμένα στον δόλο του κατηγορουμένου και εξ' αυτού του λόγου πρέπει αυτός να κηρυχθεί αθώος, καθόσον κατά το χρόνο που βεβαιώθηκε το επίδικο χρέος ο κατηγορούμενος είχε αποχωρήσει από τη θέση του Προέδρου και Διευθύνοντος Συμβούλου της εταιρίας και συνεπώς δεν ήταν εκείνο που χειρίστηκε τον τρόπο αποπληρωμής αυτού και επιπλέον κατά το γεγονός ότι αφορούσε στο χρονικό διάστημα που εκείνος έφερε τις ως άνω ιδιότητες και συνεπώς είχε ευθύνη για την αποπληρωμή αυτού, εντούτοις κατά την αποχώρησή του την 09/2010 η εταιρία διέθετε ενεργητικό ικανό για την αποπληρωμή του επίδικου χρέους. ...».

Επειδή, στην προκειμένη περίπτωση, σύμφωνα με το με Α/Α/2011 Πρακτικό Διοικητικής Επίλυσης της Διαφοράς, συνεπεία του οποίου εκδόθηκε η Α.Τ.Β./2011, προσδιορίστηκε κατόπιν ελέγχου για την ανώνυμη εταιρεία με την επωνυμία «.....» με ΑΦΜ οφειλή από φόρο εισοδήματος, οικονομικού έτους 2010 (χρήσης 2009), ήτοι για χρονική περίοδο αναγόμενη στην θητεία του προσφεύγοντος, ο οποίος κατείχε την ιδιότητα του Διευθύνοντος Συμβούλου της ανωτέρω εταιρείας από 30-3-2009 έως την 30-9-2010.

Επειδή, η ανώνυμη εταιρεία με την επωνυμία «.....» με ΑΦΜ, κατά την ελεγχόμενη διαχειριστική περίοδο 1/1/2009 – 31/12/2009, ήταν εν ενεργεία νομικό πρόσωπο.

Επειδή, η ανωτέρω εταιρεία, την 30-9-2010, συγχωνεύθηκε με την ανώνυμη και πτωχή από την 2-5-2014 έως σήμερα εταιρεία με την επωνυμία «.....» με ΑΦΜ

Επειδή, δυνάμει του από 2-11-2011 πρακτικού Δ.Σ. εν ενεργεία Πρόεδρος και Διευθύνων Σύμβουλος της ανώνυμης και πτωχής από την 2-5-2014 έως σήμερα εταιρείας με την επωνυμία «.....» με ΑΦΜ, με την οποία συγχωνεύθηκε η ανώνυμη εταιρεία με την επωνυμία «.....» με ΑΦΜ, την 30-9-2010, ήταν ο του με ΑΦΜ

Επειδή, το με Α/Α/2011 Πρακτικό Διοικητικής Επίλυσης της Διαφοράς υπεγράφη από τον του με ΑΦΜ, την 24-11-2011.

Επειδή, στην προκειμένη περίπτωση, δεν υφίσταται αλληλέγγυα ευθύνη του προσφεύγοντος, ως Διευθύνοντος Συμβούλου για το χρονικό διάστημα από 30-3-2009 έως την 30-9-2010 της μη λυθείσας ανώνυμης εταιρείας με την επωνυμία «.....» με ΑΦΜ, για οφειλή φόρου εισοδήματος της εταιρείας, διαχειριστικής περιόδου 1/1/2009 – 31/12/2009, ήτοι για οφειλή που έχει βεβαιωθεί πριν από τη δημοσίευσή του ν.4646/2019. Ως εκ τούτου, σύμφωνα με τα όσα αναφέρονται στην παρ.11 της με αριθ. Ε.2173/ 30-10-2020 Εγκυκλίου του Διοικητή της Α.Α.Δ.Ε., δεν τυγχάνουν εφαρμογής στο πρόσωπο του προσφεύγοντος τα όσα όριζαν οι διατάξεις του άρθρου 50 ΚΦΔ πριν από την τροποποίησή τους με το άρθρο 34 του ν.4646/2019 καθώς και οι διατάξεις του άρθρου 115 ν.2238/1994, καθώς δεν υφίσταται διάλυση του ως άνω νομικού προσώπου.

Α π ο φ α σ ί ζ ο υ μ ε

Την αποδοχή της με αριθ. / 1-3-2021 ενδικοφανούς προσφυγής του του με ΑΦΜ και την ακύρωση της με αριθ. πρωτ./2020 αρνητικής απάντησης του Προϊσταμένου του Κ.Ε.ΜΕ.ΕΠ., επί της με αριθ. πρωτ./2020 αίτησης του προσφεύγοντος.

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 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.