



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ



ΑΑΔΕ

Ανεξάρτητη Αρχή
Δημοσίων Εσόδων

Καλλιθέα, 19.10.21

Αριθμός απόφασης: 3125

ΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ

ΥΠΟΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ

ΤΜΗΜΑ Α5

Ταχ. Δ/ση : Αριστογείτονος 19

Ταχ. Κώδικας : 176 71 - Καλλιθέα

Τηλέφωνο : 2131604529

E-mail : ded.ath@aade.gr

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 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 1064/28.04.2017 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), 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 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».

3. Την από 28.04.2021 και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανή προσφυγή του του, με Α.Φ.Μ., κατοίκου, επί της οδού αρθ., κατά της με αριθ. πρωτ./2021 απάντησης του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Πλοίων Πειραιά στην με αρθ. πρωτ./20 αίτηση του για την απαλλαγή από τα χρέη της εταιρείας με την επωνυμία «.....», με ΑΦΜ:..... και τα προσκομιζόμενα με αυτή σχετικά έγγραφα.

4. Την με αριθ. πρωτ./2021 απάντηση του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Πλοίων Πειραιά στην με αρθ. πρωτ./20 αίτηση του για την απαλλαγή από τα χρέη της εταιρείας με την επωνυμία «.....», με ΑΦΜ:.....

5. Τις απόψεις της ανωτέρω φορολογικής αρχής.

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

Επί της με ημερομηνία κατάθεσης 28/04/2021 και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανούς προσφυγής του του, με Α.Φ.Μ., 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:

7. Ο προσφεύγων, με την υπό κρίση ενδικοφανή προσφυγή, ζητά την επανεξέταση από την Υπηρεσία μας της με αρ. πρωτ./2021 απάντησης του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Πλοίων Πειραιά, για την απαλλαγή από τα χρέη της εταιρείας με την επωνυμία «.....», με ΑΦΜ: ισχυριζόμενος ότι δεν συντρέχουν για το πρόσωπο του οι προϋποθέσεις εφαρμογής του άρθρου 50 παρ.1 του ν.4174/2013.

Επειδή, οι διατάξεις του ν. **4174/2013(ΦΕΚ Α' 170/26-07-2013)**, ορίζουν, ότι:

«Άρθρο 50.Αλληλέγγυα ευθύνη

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.

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 **Ε 2173/30.10.2020** με ΘΕΜΑ: Αλληλέγγυα ευθύνη διοικούντων του άρθρου 50 του ν. 4174/2013, όπως τροποποιήθηκε και ισχύει.

«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.

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).....

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

.....

Γ. Ο κρίσιμος χρόνος για τη θεμελίωση της αλληλέγγυας ευθύνης

.....

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, από τη αρ. πρωτ./2020 Έκθεση Απόψεων της αρμόδιας φορολογικής αρχής, προκύπτουν τα ακόλουθα:

«Με την υπό κρίση ενδικοφανή προσφυγή, ο προσφεύγων ζητά την ακύρωση της απόφασης της Δ.Ο.Υ. ΠΛΟΙΩΝ ΠΕΙΡΑΙΑ διότι στην προκειμένη περίπτωση:

α) ισχυρίζεται ότι τα χρέη γεννήθηκαν, βεβαιώθηκαν και κατέστησαν ληξιπρόθεσμα μετά την αποχώρηση του από το Δ.Σ. της Α.Ε. και

β) εσφαλμένα η φορολογική αρχή δεν δέχεται την από 19/5/2009 παραίτηση του από το ΔΣ, ότι η εταιρεία ήταν ουσιαστικά σε αδράνεια και ότι οι οφειλές δεν καταβλήθηκαν ή αποδόθηκαν στο Δημόσιο όχι από δική του υπαιτιότητα.

α) ως προς τον πρώτο λόγο της ενδικοφανούς προσφυγής περί μη συνδρομής των προϋποθέσεων αλληλέγγυας ευθύνης του προσφεύγοντος αφού «...ουδεμία υπαιτιότητα στο πρόσωπο μου συντρέχει ως προς την πρόκληση των φορολογικών παραβάσεων ούτε για την πληρωμή των χρεών της ως άνω ανώνυμης εταιρείας τα οποία γεννήθηκαν, βεβαιώθηκαν και κατέστησαν ληξιπρόθεσμα μετά την αποχώρηση μου.» και ότι «Ειδικότερα, υπήρξα Πρόεδρος του Δ.Σ. της ως άνω ανώνυμης εταιρείας με την επωνυμία από 10/12/2004 έως και τις 03-03-2006 όποτε και παραιτήθηκα και εξελέγη νέο ΔΣ» παραθέτουμε τα εξής:

Με το ΦΕΚ/2004 στο οποίο δημοσιεύτηκαν με καθυστέρηση τα από 10-12-2002 και 12-12-2002 Πρακτικά του ΔΣ της εταιρείας «.....» με ΑΦΜ: ορίστηκε ο προσφεύγων Πρόεδρος και Διευθύνων Σύμβουλος, και μαζί με το μέλος δέσμευαν την εταιρεία πάντοτε από κοινού. Συνεπώς ο προσφεύγων ήταν όχι μόνο Πρόεδρος αλλά και Διευθύνων Σύμβουλος της Α.Ε. όχι από το 2004 όπως αναφέρει αλλά ήδη από το 2002, ενώ σύμφωνα και με το άρθρο 7 του Ν. 2190/1920 «Αντίγραφα πρακτικών συνεδριάσεων του διοικητικού συμβουλίου, για τα οποία υπάρχει υποχρέωση καταχώρησης τους στο μητρώο ανωνύμων εταιρειών, σύμφωνα με το άρθρο 7α του παρόντος, υποβάλλονται στο Υπουργείο Εμπορίου μέσα σε προθεσμία είκοσι (20) ημερών από τη συνεδρίαση του διοικητικού συμβουλίου» και όχι μετά από ένα έτος και πλέον ...

Το ότι ο φορολογούμενος ήταν Πρόεδρος και Διευθύνων Σύμβουλος στην ΑΕ ήδη από το 2002, αυτό διαφαίνεται και στο δημοσιευμένο ΦΕΚ με αρ.-2005, στο οποίο υπογράφει και τον ισολογισμό της οφειλέτιδας εταιρείας για τη χρήση 1/1-31/12/2002.

Επίσης, με το ΦΕΚ/2005 και το πρακτικό του ΔΣ τις 26-06-2004 ανανεώθηκε με πενταετή θητεία, η σχέση του προσφεύγοντος ως Προέδρου και Διευθύνοντος Συμβούλου.

Στο ΦΕΚ/2009, δημοσιεύτηκε η από 21-09-2009 καταχώρηση στο Μητρώο Ανωνύμων Εταιρειών του πρακτικού ΔΣ της 24-04-2006, όπου προκύπτει ότι συγκροτήθηκε νέο ΔΣ χωρίς τη συμμετοχή του.

Ενώ τέλος στο ΦΕΚ/2011 διορθώνεται αναδρομικά και πάλι η δημοσίευση στο ΦΕΚ με αρ./2004 έτσι ώστε η εταιρεία να δεσμεύεται με μόνη την υπογραφή του κου

Ως προς το δεύτερο λόγο της ενδικοφανούς προσφυγής με την οποία ο προσφεύγων επικαλείται την παραίτηση του σε χρόνο προγενέστερο της σχετικής δημοσίευσης σε ΦΕΚ το έτος 2009, σας γνωρίζουμε ότι η από 03-03-2006 επιστολή παραίτηση του που κατέθεσε στη Νομαρχία την οποία επικαλέστηκε στην αίτηση του, δεν τον αποδεσμεύει από το αξίωμα του Προέδρου και του Διευθύνοντος Συμβούλου της ως άνω εταιρείας, καθώς η νόμιμη διαδικασία απαιτεί την προσκόμιση πρακτικών Γ.Σ περί εκλογής ΔΣ και Διοικητικού Συμβουλίου συγκρότησης σε σώμα δημοσίευση τους στο ΦΕΚ.

Άλλωστε η υπηρεσία μας στα πλαίσια των αναγκαστικών μέτρων είσπραξης, άσκησε εναντίον του την/2010 ποινική δίωξη για το αδίκημα της μη καταβολής χρεών προς το Δημόσιο(η οποία περιέχει στον πίνακα χρεών τις υπ' αριθ. 1 και 2 εγγραφές), επί της οποίας έχει εκδοθεί η με αριθμό/2012 τελεσίδικη απόφαση του Β' Τριμελούς Πλημμελειοδικείου, η οποία κατέστη αμετάκλητη σύμφωνα με την από 18/10/2013 βεβαίωση περί μη ασκήσεως αναίρεσης-αίτησης ακύρωσης. Σύμφωνα με την απόφαση αυτή κρίθηκε ένοχος το ότι κατά το χρονικό διάστημα από 30-09-2006 έως 31-05-2008 όντας οφειλέτης του Δημοσίου καθυστέρησε την καταβολή χρεών προς το Δημόσιο για χρονικό διάστημα μεγαλύτερο των τεσσάρων μηνών, με το σκεπτικό ότι παρόλο που με το από 17-04-2006 πρακτικό Γ.Σ. ανατέθηκαν καθήκοντα Προέδρου και Διευθύνοντος Συμβούλου στον, η τροποποίηση αυτή καταχωρήθηκε στο ΜΑΕ μόλις στις 21-09-2009 και δημοσιεύτηκε το ΦΕΚ στις 30-09-2009 και σύμφωνα με το άρθρο 7β παρ. 13 του περί Α.Ε. Ν.2190/1920, η εταιρεία δεν μπορεί να αντιτάξει στους τρίτους, όπως εν προκειμένω στο Δημόσιο τις πράξεις και τα στοιχεία για τα οποία δεν τηρήθηκε η δημοσίευση που προβλέπει η περίπτωση β της ανωτέρω παρ.1, ήτοι δημοσίευση στο ΦΕΚ (Τ.Α.Ε. & Ε.Π.Ε.) και

συνεπώς ο κατηγορούμενος στις 30-09-2006 γνώριζε ότι ήταν νόμιμος εκπρόσωπος της εν λόγω εταιρείας, αφού δεν είχε οριστεί νόμιμα άλλη διοίκηση της και ότι είχαν βεβαιωθεί εις βάρος του τα προαναφερόμενα χρέη του προς το Δημόσιο.

Ως προς τον προβαλλόμενο λόγο της προσφυγής ότι η εταιρεία ήταν σε αδράνεια λόγω δικαστικών διαφορών μεταξύ των μετόχων και ότι κατά το χρονικό διάστημα που είχε ο προσφεύγων την ιδιότητα του Διευθύνοντος Συμβούλου ουδέποτε άσκησε ουσιαστική διαχείριση σύμφωνα με το ηλεκτρονικό αρχείο της Υπηρεσίας μας δεν έχει καταχωρηθεί στο τμήμα Μητρώου καμία δήλωση μεταβολής σε αδράνεια της ως άνω εταιρείας, με αποτέλεσμα να φαίνεται μέχρι σήμερα ενεργή.

3. ΑΠΟΨΗ ΤΗΣ ΥΠΗΡΕΣΙΑΣ ΜΑΣ

Οι ισχυρισμοί του προσφεύγοντος πρέπει να απορριφθούν, καθώς σύμφωνα με τις ως άνω νομοθετικές διατάξεις και όλα τα ανωτέρω στοιχεία η Υπηρεσία μας θεωρεί ότι κατά το διάστημα από 10-12-2002 έως την 21-09-2009 ο προσφεύγων εκπροσωπούσε την εταιρεία με την ιδιότητα του Προέδρου και Διευθύνοντος Συμβούλου. Δεν αποδεικνύεται ότι κατά το παραπάνω διάστημα δεν ασκούσε πραγματική διοίκηση ώστε να στοιχειοθετείται έλλειψη υπαιτιότητας και επομένως για τις ως άνω οφειλές της εταιρείας οι οποίες γεννήθηκαν, βεβαιώθηκαν και κατέστησαν ληξιπρόθεσμες κατά τη διάρκεια της θητείας του υπέχει αλληλέγγυα ευθύνη.

Ε. ΠΡΟΤΑΣΗ - ΓΝΩΜΗ ΤΗΣ ΦΟΡΟΛΟΓΙΚΗΣ ΑΡΧΗΣ ΕΠΙ ΤΗΣ ΥΠΟ ΚΡΙΣΗ ΕΝΔΙΚΟΦΑΝΟΥΣ ΠΡΟΣΦΥΓΗΣ

Κατόπιν των ανωτέρω, προτείνεται: α) η απόρριψη της υπό κρίση ενδικοφανούς προσφυγής του φορολογουμένου στο σύνολο της κατά της με αριθμό πρωτ./2021 ρητής απορριπτικής απόφασης του Προϊσταμένου της Υπηρεσίας μας, και β) η επικύρωση της τελευταίας πράξης μας.

Επειδή, η 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” ορίζει 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:.....»

Επειδή, με το αρ. πρωτ. Δ.Ε.Δ. ΕΞ 2021 ΕΜΠ/30.06.2021 έγγραφο προς την αρμόδια φορολογική αρχή (Δ.Ο.Υ. ΠΛΟΙΩΝ ΠΕΙΡΑΙΑ) ζητήσαμε συμπληρωματικές αιτιολογημένες απόψεις επί της υπό κρίση ενδικοφανούς προσφυγής, κατόπιν της ως άνω Κοινής Απόφασης του Υπουργού Οικονομικών και του Διοικητή της ΑΑΔΕ.

Επειδή, η ως άνω φορολογική αρχή, με το αρ. πρωτ./21 {αρ. πρωτ. ΔΕΔ ΕΙ 2021 ΕΜΠ/02.08.2021} έγγραφο της αναφέρει, ότι:

«Γ. ΝΟΜΟΘΕΤΙΚΟ ΠΛΑΙΣΙΟ

Σύμφωνα με την με αριθ. **A.1082/07-04-2021** 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» όπως αυτή διορθώθηκε με το ΦΕΚ Β' 1626/21-04-2021 και ισχύει σήμερα, και δη του άρθρου 2 της Απόφασης αυτής όπου ορίζονται ενδεικτικώς οι περιπτώσεις έλλειψης υπαιτιότητας, οι οποίες καθορίζονται ενδεικτικές περιπτώσεις έλλειψης υπαιτιότητας, οι οποίες θα πρέπει να εξετάζονται από τις υπηρεσίες της ΑΑΔΕ αν συντρέχουν στα πρόσωπα που φέρουν τις ιδιότητες της παρ. 1 του άρθρου 50 του ΚΦΔ για τους σκοπούς εφαρμογής της περίπτωσης γ' της παρ. 1 του άρθρου 50 του ΚΦΔ. Ωστόσο, σύμφωνα και με τα ρητώς οριζόμενα στο β' εδάφιο της περίπτωσης γ' της παρ. 1 άρθρου 50 του ΚΦΔ 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.

Συγκεκριμένα, κατά την παρ. 4 άρθρου 2 της ανωτέρω απόφασης το αλληλεγγύως ευθυνόμενο πρόσωπο απαλλάσσεται από την ευθύνη σε περίπτωση ύπαρξης αμετάκλητης αθωωτικής απόφασης ποινικού δικαστηρίου ή αμετάκλητου απαλλακτικού βουλεύματος ή τελεσίδικη 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. Στην υπό κρίση ενδικοφανή προσφυγή του του προκύπτει *a contrario* επιχείρημα, καθώς έχει ήδη εκδοθεί εις βάρος του η με αριθμό/2012 καταδικαστική τελεσίδικη απόφαση του Β' Τριμελούς Πλημμελειοδικείου, η οποία κατέστη αμετάκλητη σύμφωνα με την από 18/10/2013 βεβαίωση περί μη ασκήσεως αναίρεσης-αίτησης ακύρωσης. Σύμφωνα με την απόφαση αυτή κρίθηκε ένοχος του ότι κατά το χρονικό διάστημα από 30-09-2006 έως 31-05-2008 όντας οφειλέτης του Δημοσίου καθυστέρησε την καταβολή χρεών προς το Δημόσιο για χρονικό διάστημα μεγαλύτερο των τεσσάρων μηνών, με το σκεπτικό ότι παρόλο που με το από 17-04-2006 πρακτικό Γ.Σ. ανατέθηκαν καθήκοντα Προέδρου και Διευθύνοντος Συμβούλου στον, η τροποποίηση αυτή καταχωρήθηκε στο ΜΑΕ μόλις στις 21-09-2009 και δημοσιεύτηκε το ΦΕΚ στις 30-09-2009 και σύμφωνα με το άρθρο 7β παρ.13 του περί Α.Ε. Ν.2190/1920, η εταιρεία δεν μπορεί να αντιτάξει στους τρίτους, όπως εν προκειμένω στο Δημόσιο τις πράξεις και τα στοιχεία για τα οποία δεν τηρήθηκε η δημοσίευση που προβλέπει η περίπτωση β της ανωτέρω παρ.1, ήτοι δημοσίευση στο ΦΕΚ (Τ.Α.Ε. & Ε.Π.Ε.) και συνεπώς ο κατηγορούμενος στις 30-09-2006 γνώριζε ότι ήταν νόμιμος εκπρόσωπος της εν λόγω εταιρείας, αφού δεν είχε οριστεί νόμιμα άλλη διοίκηση της και ότι είχαν βεβαιωθεί εις βάρος του τα προαναφερόμενα χρέη του (ήτοι πρόστιμο ΦΠΑ, ΑΤΒ/2006 ΚΑΙ ΦΠΑ, ΑΤΒ/2006 του συνοδευτικού πίνακα χρεών ως αναπόσπαστου μέρους της από 10-06-20210 μηνυτήριας αναφοράς. Συνεπώς προκύπτει περίτρανα η ευθύνη του προσφεύγοντος ως προς τις δυο πρώτες εγγραφές της κατάστασης φορολογουμένων με χρέη

Επιπλέον, σύμφωνα με την περ. 5 του άρθρου 2 της Α 1082/2021 στοιχειοθετείται έλλειψη υπαιτιότητας σε περίπτωση παραίτησης προγενέστερης της κρίσιμης περιόδου, για την οποία έχουν τηρηθεί οι προβλεπόμενες διατυπώσεις δημοσιότητας, ακόμα και αν δεν έχει ενημερωθεί η Φορολογική διοίκηση από το νομικό πρόσωπο/νομική οντότητα ή αποδεδειγμένης μη αποδοχής του διορισμού, η οποία αποδεικνύεται με έγγραφο περί μη αποδοχής αυτής, εφόσον έχει νομίμως επιδοθεί. Στην υπό κρίση υπόθεση στο ΦΕΚ/2009, δημοσιεύτηκε η από 21-09-2009 καταχώρηση στο Μητρώο Ανωνύμων Εταιρειών του πρακτικού ΔΣ της 24-04-2006, όπου προκύπτει ότι συγκροτήθηκε νέο ΔΣ χωρίς τη συμμετοχή του προσφεύγοντος, επομένως η από 03-03-2006 επιστολή παραίτησης του που κατέθεσε στη Νομαρχία και η από 21-06-2006 εξώδικη δήλωση-ανακοίνωση προς τη Δ.Ο.Υ. Πλοίων δεν τον αποδεσμεύουν από την ιδιότητα του ως Προέδρου και Διευθύνοντος Συμβούλου, διότι δεν τηρήθηκαν οι απαιτούμενες διατυπώσεις δημοσιότητας.

Τέλος, σύμφωνα με την περ. 9 του άρθρου 2 το αλληλεγγύως ευθυνόμενο πρόσωπο απαλλάσσεται αν αποδείξει ότι δεν έχει πραγματική ανάμειξη στη διοίκηση/διαχείριση των υποθέσεων του νομικού προσώπου ή της νομικής οντότητας. Για την περίπτωση αυτή εκτιμώνται συνολικά και λαμβάνονται υπόψη στοιχεία, όπως η μη υπογραφή πρακτικών Διοικητικού Συμβουλίου ή οικονομικών καταστάσεων, σε συνδυασμό με στοιχεία που αποδεικνύουν το πρόσωπο που πραγματικά διαχειρίζεται τις εταιρικές υποθέσεις. Ο δεν μπορεί να απαλλαχθεί από την αλληλέγγυα ευθύνη του ούτε σε αυτή την περίπτωση διότι φέρεται να έχει υπογράψει ισολογισμό της εταιρείας για τη χρήση 01-01-2003 έως 31-12-2003 (ΦΕΚ/2005), οπότε δεν ευσταθεί ο ισχυρισμός του πως υπήρξε Πρόεδρος του Δ.Σ. της από 10/12/2004....!

Κατόπιν των ανωτέρω, ήτοι α) της με αριθμό Α1082/2021 (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», όπως αυτή διορθώθηκε με το ΦΕΚ Β' 1626/21-04-2021 και ισχύει σήμερα, και δη του άρθρου 2 της Απόφασης αυτής όπου ορίζονται ενδεικτικώς οι περιπτώσεις έλλειψης

υπαιτιότητας, β) των όσων επικαλείτο στη με αρ. πρωτ./2020 αίτηση του ο προσφεύγων και στην υπό κρίση προσφυγή του, και γ) των αποδεικτικών στοιχείων τα οποία προσκόμισε ο προσφεύγων στην Υπηρεσία μας για την υποστήριξη της ως άνω αίτησης του αλλά και την υποστήριξη της υπό κρίση προσφυγής, ουδεμία περίπτωση από τις αναφερόμενες στο ως άνω άρθρο συντρέχει στην παρούσα περίπτωση-υπόθεση για την απαλλαγή του από την αλληλέγγυα ευθύνη του για τα επίμαχα χρέη, καθώς και από τα ληφθέντα εις βάρος του αναγκαστικά μέτρα.

Συνεπώς η Υπηρεσία μας εμμένει στην ως άνω αρνητική της πράξη και ζητεί την επικύρωση αυτής....»

Επειδή, η υπηρεσία μας κάνει αποδεκτές τις ως άνω απόψεις της φορολογικής αρχής.

Α π ο φ α σ ί ζ ο υ μ ε

Την **απόρριψη** της με αρ. πρωτ./28-04-2021 ενδικοφανούς προσφυγής του του, με **Α.Φ.Μ.**

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

Ακριβές Αντίγραφο
Ο/Η Υπάλληλος του Τμήματος
Διοικητικής Υποστήριξης

ΜΕ ΕΝΤΟΛΗ ΤΟΥ ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΥ
ΤΗΣ Δ/ΝΣΗΣ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ
Η ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΗ
ΤΗΣ ΥΠΟΔ/ΝΣΗΣ ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ

ΣΚΟΥΡΑ ΓΡΑΜΜΑΤΩ

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.