



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ



ΑΑΔΕ

Ανεξάρτητη Αρχή
Δημοσίων Εσόδων

Καλλιθέα,

27/10/2021

**ΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ
ΤΜΗΜΑ ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ Α4**

Αριθμός απόφασης:

3753

Ταχ. Δ/ση : Αριστογείτονος 19

Ταχ. Κώδικας : 176 71 - Καλλιθέα

Τηλέφωνο : 213 1604526

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 1064/12.4.2017 Απόφασης του Διοικητή της Ανεξάρτητης Αρχής Δημοσίων Εσόδων

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' αριθ. Δ.Ε.Δ. 1126366 ΕΞ 2016/30.8.16 (ΦΕΚ 2759 /τ. Β' / 1.9.16) Απόφαση του Προϊσταμένου της Διεύθυνσης Επίλυσης Διαφορών.

4. Την με ημερομηνία κατάθεσης 12.04.2021 και με αριθμό πρωτοκόλλου Ε.Μ.ΕΙΣ.ΕΙ2021/12.04.2021 ενδικοφανή προσφυγή της του ΑΦΜ, κατοίκου, κατά της με αριθ. πρωτ. Ε.Μ.ΕΙΣ. Β ΕΞ2021/19.02.2021 απάντησης της Προϊσταμένης της Ε.Μ.ΕΙΣ. στην με αριθμό πρωτοκόλλου Ε.Μ.ΕΙΣ. ΕΙ 2020/30.12.2020 αίτησή της για την απαλλαγή από τα χρέη της εταιρείας με την επωνυμία «.....», με ΑΦΜ και τα προσκομιζόμενα με αυτήν σχετικά έγγραφα.

5. Τη με αριθμό πρωτ. Ε.Μ.ΕΙΣ. Β ΕΞ2021/19.02.2021 απάντηση της Προϊσταμένης της Ε.Μ.ΕΙΣ. στην με αριθμό πρωτοκόλλου Ε.Μ.ΕΙΣ. ΕΙ 2020/30.12.2020 αίτησή της για την απαλλαγή από τα χρέη της εταιρείας με την επωνυμία «.....», με ΑΦΜ

6. Τις απόψεις της ανωτέρω φορολογικής αρχής.

7. Την εισήγηση του ορισθέντος υπαλλήλου του Τμήματος Α4 όπως αποτυπώνεται στο σχέδιο της απόφασης.

Επί της με ημερομηνία κατάθεσης 12/04/2021 και με αριθμό πρωτοκόλλου Ε.Μ.ΕΙΣ.ΕΙ2021/12.04.2021 ενδικοφανούς προσφυγής της του, 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:

ΣΥΝΤΟΜΟ ΙΣΤΟΡΙΚΟ

Η προσφεύγουσα διατελούσε μοναδικό ομόρρυθμο μέλος και διαχειρίστρια της εταιρείας με την επωνυμία «.....», με Α.Φ.Μ., από τη σύσταση της εταιρείας, ήτοι από 20-10-2008 έως και 22-03-2011 οπότε και καταχωρήθηκε στο αρμόδιο Πρωτοδικείο και στην αρμόδια Δ.Ο.Υ. η από 25-02-2011 τροποποίηση του καταστατικού της εταιρείας. Για χρέη της εν λόγω εταιρείας έχει κριθεί αλληλεγγύως υπεύθυνη από την Ε.Μ.ΕΙΣ., με την τελευταία να έχει προβεί σε αναγκαστική κατάσχεση εις χείρας τρίτου (κατάσχεση τραπεζικών λογαριασμών στην τράπεζα Πειραιώς Α.Ε., Άλφα Τράπεζα Α.Ε. και Εθνική Τράπεζα Ελλάδος).

Κατόπιν της ψήφησης του Ν. 4646/2019, το άρθρο 34 του οποίου τροποποίησε το άρθρο 50 του Κώδικα Φορολογικής Διαδικασίας (Ν. 4174/2013) περί αλληλέγγυας ευθύνης φυσικών προσώπων, η προσφεύγουσα υπέβαλε την υπ' αριθμόν Ε.Μ.ΕΙΣ. ΕΙ 2020/30.12.2020 αίτηση ενώπιον της Ε.Μ.ΕΙΣ., με την οποία ζητούσε την παύση αντιμετώπισης ως συνυπεύθυνης για την καταβολή των εν λόγω χρεών, την άρση όλων των ληφθέντων μέτρων και τη συνακόλουθη απαλλαγή της από κάθε ευθύνη αναφορικά με τα χρέη της ως άνω εταιρείας.

Η Προϊσταμένη της Ε.Μ.ΕΙΣ., μέσω της υπ' αριθμόν Ε.Μ.ΕΙΣ. Β ΕΞ2021/19.02.2021 απάντησής της, απέρριψε την ανωτέρω αίτηση της προσφεύγουσας.

Η προσφεύγουσα με την υπό κρίση ενδικοφανή προσφυγή, ζητά την ακύρωση της ως άνω προσβαλλόμενης πράξης, προβάλλοντας τον ισχυρισμό ότι, δε συντρέχουν στο πρόσωπό της οι προϋποθέσεις εφαρμογής του άρθρου 50 του Ν. 4174/2013, δεδομένου ότι είχε τυπικά το ρόλο του διαχειριστή ενώ πραγματικός φορέας ήταν ο σύζυγός της. Η αποδοχή της ρόλου του ομόρρυθμου εταίρου έγινε με αποκλειστική πρωτοβουλία του συζύγου της, κάτι το αποδεικνύεται και από το υπ' αριθ./2015 κλητήριο θέσπισμα του Κ. Εισαγγελέα Εφετών

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 επιρριπτούμενου 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 με την Ε. 2173/2020 διευκρινίστηκε, μεταξύ άλλων, ότι:

«Σε ό,τι αφορά την ευθύνη των ομόρρυθμων εταίρων ομόρρυθμων ή ετερόρρυθμων εταιρειών, έχουν εφαρμογή οι διατάξεις των άρθρων 249 και επόμενων του ν.4072/2012, οι οποίες προβλέπουν απεριόριστη και εις ολόκληρον ευθύνη των ομόρρυθμων εταίρων για τα χρέη της εταιρείας ως προς κάθε πιστωτή, επομένως και ως προς το Δημόσιο.»

Επειδή, η προσφεύγουσα προς επίρρωση των ισχυρισμών της περί έλλειψης προσωπικής της ευθύνης για τη δημιουργία των χρεών και αποκλειστικής υπαιτιότητας του ετερορρύθμου εταίρου, προσκομίζει το υπ' αριθμ./2015 κλητήριο θέσπισμα του Κ. Εισαγγελέα Εφετών στο οποίο παρατίθεται το κατηγορητήριο κατά του ετερορρύθμου εταίρου

..... για το αδίκημα της μη καταβολής ΦΠΑ προς το Δημόσιο που υπερβαίνει το ποσό των 75.000 ευρώ, κατά τη χρονική περίοδο 01.01.2010 έως 31.12.2010.

Ωστόσο, όπως προκύπτει και από την από 19-04-2021 Έκθεση Απόψεων της αρμόδιας φορολογικής αρχής, «κατά την ανωτέρω ποινική διαδικασία ο ετερόρρυθμος εταίρος , όπως η προσφεύγουσα επικαλείται, απαλλάχθηκε από τις κατηγορίες, επομένως δεν κρίθηκε ότι εκείνος ευθύνεται για την καταβολή των χρεών της εταιρείας, (σελ 8 α' παράγραφος). Άλλωστε, το προσκομιζόμενο υπ' αριθμ. /2015 βούλευμα του Συμβουλίου Εφετών , αφορά αποκλειστικά αντικατάσταση περιοριστικών όρων που είχαν επιβληθεί στα πλαίσια της διεξαχθείσας ανάκρισης μέχρι την εκδίκαση της υπόθεσης σε βάρος του ετερορρύθμου εταίρου, και σε καμία περίπτωση δεν στοιχειοθετούν λόγους που μπορούν να επιφέρουν την απαλλαγή της προσφεύγουσας από τις ευθύνες της για την καταβολή των χρεών της εταιρείας.»

Επομένως, ο ισχυρισμός της προσφεύγουσας είναι αβάσιμος.

Επειδή σύμφωνα με τα ανωτέρω, οι διατάξεις των άρθρων 249 και επόμενων του ν.4072/2012, αναφέρονται συγκεκριμένα στην ευθύνη των ομορρύθμων εταίρων, οι οποίοι ουσιαστικά ταυτίζονται με το νομικό πρόσωπο, μη περιοριζόμενοι στη διαχείριση/εκπροσώπηση αυτού.

Επειδή συνεπώς, στην προκειμένη περίπτωση τυγχάνουν εφαρμογής οι ειδικότερες διατάξεις του ν. 4072/2012 και όχι οι διατάξεις του άρθρου 50 του Ν. 4174/2013.

Επειδή ως εκ τούτου, η υπό κρίση ενδικοφανής προσφυγή πρέπει να απορριφθεί ως απαράδεκτως υποβληθείσα.

Α π ο φ α σ ί ζ ο υ μ ε

Την απόρριψη της με ημερομηνία κατάθεσης 12-04-2021 και αρ. πρωτ. Ε.Μ.ΕΙΣ. ΕΙ2021/12.04.2021 ενδικοφανούς προσφυγής της του , ΑΦΜ , σύμφωνα με το ως άνω σκεπτικό, ως απαράδεκτης.

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

Ακριβές Αντίγραφο
Ο/Η Υπάλληλος του Αυτοτελούς
Τμήματος Διοικητικής Υποστήριξης

ΜΕ ΕΝΤΟΛΗ ΤΟΥ ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΥ
ΤΗΣ ΔΙΕΥΘΥΝΣΗΣ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ

Η ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΗ ΤΗΣ ΥΠΟΔΙΕΥΘΥΝΣΗΣ
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.