



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ



ΑΑΔΕ

Ανεξάρτητη Αρχή
Δημοσίων Εσόδων

**ΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ
ΥΠΟΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ
ΤΜΗΜΑ Α2 ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ**

Ταχ. Δ/ση: Αριστογείτονος 19

Ταχ. Κωδ. : 17671, Καλλιθέα

Τηλέφωνο : 213 1604 553

ΚΑΛΛΙΘΕΑ 07.01.2022

ΑΡΙΘΜΟΣ ΑΠΟΦΑΣΗΣ: 24

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 ισχύει.

β. Του άρθρου 10 της Δ. ΟΡΓ. Α 1125859 ΕΞ 2017/23.10.2020 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)

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

3. 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*».

4. Την από 08.09.2021 και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανή προσφυγή της του, Α.Φ.Μ., κατοίκου, επί της οδού αρ., κατά της υπ' αρ. πρωτ. /2021 απορριπτικής απάντησης του κ. Προϊσταμένου του Κ.Ε.ΜΕ.ΕΠ., επί της υπ' αρ. πρωτ. /2021 αιτήσεως για άρση των δυνάμει της υπ' αρ. πρωτ. /2019 Πράξης Διασφάλισης Συμφερόντων του Δημοσίου ληφθέντων μέτρων, και τα προσκομιζόμενα με αυτή σχετικά έγγραφα.

5. Την ως άνω πράξη, της οποίας ζητείται η ακύρωση.

6. Τις απόψεις της ανωτέρω φορολογικής αρχής.

7. Την εισήγηση του ορισθέντος υπαλλήλου του Τμήματος Α2, όπως αποτυπώνεται στο σχέδιο της απόφασης.

Επί της από 08.09.2021 και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανούς προσφυγής της του, 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, επαγόμεστε τα ακόλουθα:

ΣΥΝΤΟΜΟ ΙΣΤΟΡΙΚΟ

Με την αριθ. πρωτ. /2019 Πράξη Διασφάλιση των Συμφερόντων του Δημοσίου λήφθηκαν σε βάρος της προσφεύγουσας μέτρα για την διασφάλιση των συμφερόντων του Δημοσίου σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 46, παρ. 5 και 6, του Ν. 4174/2013 και του άρθρου 2 της Απόφασης του Γ.Γ.Δ.Ε. ΠΟΛ. 1282/31-12-2013, όπως ίσχυαν κατά την επιβολή των μέτρων, επειδή διετέλεσε Αντιπρόεδρος από 21.05.2013 μέχρι 15.03.2019, της εταιρείας με την επωνυμία «.....» με διακριτικό τίτλο «.....» και Α.Φ.Μ., για διαφορές Φ.Π.Α. και παρακρατούμενους φόρους που προέκυψαν κατόπιν τακτικού ελέγχου που διενεργήθηκε στην εταιρεία αυτή στα Φορολογικά Έτη 2014 και 2015.

Η προσφεύγουσα υπέβαλε την αριθ. πρωτ. /2021 αίτηση στο Κ.Ε.ΜΕ.ΕΠ., που υποβλήθηκε με την διαδικασία που προβλέπεται από τις διατάξεις της παρ. 28 του άρθρου 66 του Ν.4646/2019, όπως τροποποιήθηκε με το άρθρο 39 του Ν. 4797/2021, με την οποία ζητούσε την άρση των μέτρων που λήφθηκαν εναντίον της με την αριθ. πρωτ. /2019 Πράξη Διασφάλισης Συμφερόντων του Δημοσίου.

Ο Προϊστάμενος του Κ.Ε.ΜΕ.ΕΠ. απέρριψε την ανωτέρω αίτηση της προσφεύγουσας σύμφωνα με την υπ' αριθ. /2021 απάντησής του, για τους λόγους που αναφέρονται αναλυτικά σε αυτή.

Η προσφεύγουσα με την υπό κρίση ενδικοφανή προσφυγή, ζητά, να εξαφανιστεί η προσβαλλόμενη υπ' αρ. πρωτ. /2021 απορριπτική απάντηση του προϊσταμένου του Κ.Ε.ΜΕ.ΕΠ., και να αρθούν τα δυνάμει της υπ' αρ. πρωτ. /2019 Πράξης Διασφάλισης Συμφερόντων του Δημοσίου του Κ.Ε.ΜΕ.ΕΠ. ληφθέντα μέτρα εις βάρος της, προβάλλοντας τους κάτωθι λόγους:

“1) Τα αναφερόμενα στην αρνητική απάντηση ότι ήταν μεγαλομέτοχος της οφειλέτιδας εταιρείας, ότι συμμετείχε σε αριθμό Δ.Σ., και υπέγραψε και τον ισολογισμό κ.λπ., ουδεμία έχουν σημασία κατά νόμο, αφού ελλείπει μία, και μάλιστα η κυριότερη, προϋπόθεση της συγκεκριμένης ιδιότητας στην διοίκηση της εταιρείας από τις σωρευτικά απαιτούμενες προϋποθέσεις του άρθρου 50, παρ. 1, του Ν.4174/2013, όπως ισχύει.

2) Τα χρέη διαπιστώθηκαν κατόπιν τακτικού φορολογικού ελέγχου και οφείλονται στην εφαρμογή εκ μέρους των φορολογικών οργάνων του άρθρου 38 του Ν. 4174/2013, θεωρώντας τις σχετικές συναλλαγές ως «τεχνικές διευθετήσεις» κατά το άρθρο 38 που αποσκοπούσαν μόνο στην επίτευξη φορολογικού πλεονεκτήματος (γενική διάταξη φοροαποφυγής) και αγνοώντας τις νόμιμες συναλλαγές, αναμόρφωσε την εικόνα των εισροών - εκροών ΦΠΑ των φορολογικών ετών 2014 και 2015, με αποτέλεσμα να καταλογίσει Φ.Π.Α. και Φ.Μ.Υ. στην εταιρεία Συνεπώς στα έτη αυτά δεν υπήρχε καμία

υποχρέωση απόδοσης ή καταβολής Φ.Π.Α. ή Φ.Μ.Υ. που δεν αποδόθηκαν λόγω φοροδιαφυγής που προκλήθηκε από μη νόμιμες συναλλαγές. Επομένως η μη απόδοση δεν οφείλεται σε υπαιτιότητα της.”

Επειδή σύμφωνα με την παρ. 28 του άρθρου 66 του Ν. 4646/2019, όπως τροποποιήθηκε με το Ν. 4797/2021, «Οι διατάξεις της παρ. 6 του άρθρου 46 του ν. 4174/2013, όπως αντικαθίστανται με τις διατάξεις της παρ. 1 του άρθρου 33 του παρόντος, ισχύουν από τη δημοσίευση του παρόντος νόμου και εφαρμόζονται για μέτρα της παρ. 5 του άρθρου 46 του ν. 4174/2013, που κατά τη θέση σε ισχύ του παρόντος νόμου, έχουν ληφθεί σύμφωνα με τα οριζόμενα στις παρ. 5 και 6 του άρθρου 46 του ν. 4174/2013, όπως οι παράγραφοι αυτές ίσχυαν πριν την τροποποίησή τους, αίρονται ή περιορίζονται, ανά περίπτωση, σύμφωνα με τα οριζόμενα στις παρ. 5 και 6 του άρθρου 46 του ν. 4174/2013 όπως ισχύουν μετά την τροποποίησή τους με τις διατάξεις της παρ. 1 του άρθρου 33 του παρόντος.

Για την εφαρμογή του προηγούμενου εδαφίου, υποβάλλεται αίτηση στην αρχή που προέβη στις σχετικές ενέργειες λήψης των μέτρων έως τις 30 Ιουνίου 2021.

Ποσά που έχουν χρησιμοποιηθεί για την ικανοποίηση απαιτήσεων της Φορολογικής Διοίκησης κατά την παρ. 7 του άρθρου 46 του ν. 4174/2013 δεν επιστρέφονται. Η αίτηση μπορεί να υποβληθεί και για εκκρεμείς υποθέσεις οφειλών κατά την έννοια του άρθρου 72 παρ. 50 του ν. 4174/2013, όπως ισχύει».

Επειδή σύμφωνα με την παρ. 29 του άρθρου 66 του Ν. 4646/2019, όπως τροποποιήθηκε με το Ν. 4797/2021, «παρ. 1 και 2 του άρθρου 50 του ν. 4174/2013, όπως αντικαθίστανται με τις διατάξεις του άρθρου 34 του παρόντος, ισχύουν από τη δημοσίευση του παρόντος και εφαρμόζονται και για οφειλές, οι οποίες έχουν βεβαιωθεί πριν από τη θέση σε ισχύ του παρόντος 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 παρόντος, 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 βαρύνουν τα αλληλεγγύως ευθυνόμενα πρόσωπα, εφόσον τα τελευταία δεν πληρούσαν τις προϋποθέσεις, που τίθενται με τις παρ. 1 και 2 του άρθρου 50 του ν. 4174/2013, όπως αντικαθίστανται με τις διατάξεις του άρθρου 34 του παρόντος για τη θεμελίωση της αλληλέγγυας ευθύνης και αίρονται τα σε βάρος τους ληφθέντα μέτρα. Για την εφαρμογή του προηγούμενου εδαφίου, υποβάλλεται αίτηση στην Υπηρεσία της Φορολογικής Διοίκησης που είναι αρμόδια για την επιδίωξη της είσπραξης των οφειλών μέχρι τις 30 Ιουνίου 2021. Η αίτηση μπορεί να υποβληθεί και για εκκρεμείς υποθέσεις οφειλών κατά την έννοια της παρ. 50 του άρθρου 72 του ν. 4174/2013, όπως ισχύει, καθώς και για εκκρεμείς υποθέσεις οφειλών ενώπιον των αρμόδιων δικαστηρίων μετά από άσκηση ανακοπής.

Η Φορολογική Διοίκηση εκδίδει αιτιολογημένη πράξη, με την οποία αποδέχεται ή απορρίπτει την αίτηση. Κατά της τυχόν απορριπτικής απόφασης ή της σιωπηρής απόρριψης της αίτησης μπορεί να ασκηθεί ενδικοφανής προσφυγή κατά τα οριζόμενα στο άρθρο 63 του

ν.4174/2013. Ποσά που έχουν εισπραχθεί από τα πρόσωπα της παρ. 1 του άρθρου 50 του ν.4174/2013 δεν επιστρέφονται».

Επειδή σύμφωνα με το άρθρο 63, παρ. 1 του Ν. 4174/2013, «ο υπόχρεος, εφόσον αμφισβητεί οποιαδήποτε πράξη που έχει εκδοθεί σε βάρος του από τη Φορολογική Διοίκηση ή σε περίπτωση σιωπηρής άρνησης, οφείλει να υποβάλει ενδικοφανή προσφυγή με αίτημα την επανεξέταση της πράξης στο πλαίσιο διοικητικής διαδικασίας από την Υπηρεσία Εσωτερικής Επανεξέτασης της Φορολογικής Διοίκησης. Η αίτηση υποβάλλεται στη φορολογική αρχή που εξέδωσε την πράξη ή παρέλειψε την έκδοσή της και πρέπει να αναφέρει τους λόγους και τα έγγραφα στα οποία ο υπόχρεος βασίζει το αίτημά του. Η αίτηση πρέπει να υποβάλλεται από τον υπόχρεο εντός τριάντα (30) ημερών από την ημερομηνία κοινοποίησης της πράξης σε αυτόν ή από τη συντέλεση της παράλειψης. Η προθεσμία του προηγούμενου εδαφίου αναστέλλεται κατά το χρονικό διάστημα από 1 έως 31 Αυγούστου. Η προθεσμία του προηγούμενου εδαφίου ορίζεται σε εξήντα (60) μέρες για φορολογούμενους κατοίκους εξωτερικού.

Η υποχρέωση άσκησης ενδικοφανούς προσφυγής δεν ισχύει στις περιπτώσεις των διαφορών που υπάγονται στην αρμοδιότητα του προέδρου πρωτοδικών του διοικητικού πρωτοδικείου, σύμφωνα με την περίπτωση δ' της παραγράφου 2 του άρθρου 6 του Κώδικα Διοικητικής Δικονομίας, όπως εκάστοτε ισχύει».

Επειδή σύμφωνα με τα ανωτέρω, η παράγραφος 28 του άρθρου 66 του Ν. 4646/2019, περί άρσης των μέτρων διασφάλισης των συμφερόντων του Δημοσίου, δεν προβλέπει την υποβολή ενδικοφανούς προσφυγής σε περίπτωση απορριπτικής απόφασης ή της σιωπηρής απόρριψης αίτησης, σε αντίθεση με την αντίστοιχη διάταξη της παραγράφου 29 του ίδιου άρθρου, περί μη στοιχειοθέτησης αλληλέγγυας ευθύνης.

Επειδή συνεπώς, η υπό κρίση ενδικοφανής προσφυγή πρέπει να απορριφθεί ως απαράδεκτη.

Επειδή, όπως προκύπτει αναλυτικά από την αριθ. πρωτ./2021 απάντηση του Κ.Ε.ΜΕ.ΕΠ., η παραπάνω ήταν στα Φορολογικά Έτη 2014 και 2015 Αντιπρόεδρος της εταιρείας και συμμετείχε στην διοίκηση των υποθέσεων της εταιρείας με τις παρακάτω ενέργειες:

α) Ήταν βασικός μέτοχος της εταιρείας με ποσοστό 98,3%. Με το υπόλοιπο ποσοστό 1,7% συμμετέχει στην εταιρεία ο σύζυγος της του, ο οποίος είναι Πρόεδρος & Διευθύνων Σύμβουλος αυτής.

β) Συμμετείχε στις συνεδριάσεις του Δ.Σ. της εταιρείας και υπέγραψε τα σχετικά πρακτικά.

γ) Είχε ορισθεί από το Δ.Σ. ως πρόσωπο που θα υπέγραφε τους Ισολογισμούς της εταιρείας για τα Φορολογικά Έτη 2014, 2015. Για τα έτη αυτά υπέγραψε τις Εκθέσεις Διαχείρισης του Δ.Σ. προς την Τακτική Γενική Συνέλευση των μετόχων της εταιρείας και τους Ισολογισμούς και συμμετείχε στις Γενικές Συνελεύσεις των μετόχων της εταιρείας στις οποίες εγκρίθηκαν οι ισολογισμοί.

Κατόπιν των παραπάνω, σύμφωνα με τα προβλεπόμενα στην παρ. 9, του άρθρου 2, της αριθ. πρωτ. Α 1082/07-04-2021 απόφασης του Υφυπουργού Οικονομικών και του Διοικητή της

Α.Α.Δ.Ε. (εξ αντιδιαστολής), είχε ανάμειξη στην διοίκηση των υποθέσεων της παραπάνω εταιρείας και ασκούσε εν τοις πράγμασι διοίκηση σε αυτή.

Σύμφωνα με τις παρ. 18 και 19 της αριθ. Ε. 2173/30-10-2020 Εγκλ. του Διοικητή της Α.Α.Δ.Ε. δόθηκαν οι παρακάτω διευκρινίσεις σχετικά με τις διατάξεις της παρ. 1, του άρθρου 50, του Ν. 4174/2013, όπως τροποποιήθηκε και ισχύει, σχετικά με την συνδρομή της κατονομαζόμενης ιδιότητας των προσώπων που έχουν αλληλέγγυα ευθύνη:

Οι διατάξεις της παραπάνω παραγράφου αναφέρονται σε **δύο κύκλους προσώπων: τα πρόσωπα τα οποία φέρουν συγκεκριμένο τίτλο ή ιδιότητα** (εκτελεστικοί πρόεδροι, διευθυντές, γενικοί διευθυντές, διαχειριστές, διευθύνοντες σύμβουλοι, εντεταλμένοι στη διοίκηση και εκκαθαριστές των νομικών προσώπων και νομικών οντοτήτων) **και τα πρόσωπα τα οποία ανεξαρτήτως τίτλου ή ιδιότητας διαπιστώνεται ότι ασκούν εν τοις πράγμασι τη διαχείριση ή διοίκηση**. Πρόσωπα που δεν φέρουν κάποια ή κάποιες από τις ρητά αναφερόμενες ιδιότητες ή τίτλους δεν μπορούν να καταστούν αλληλεγγύως ευθυνόμενα, παρά μόνο αν διαπιστωθεί από τη Φορολογική Διοίκηση ότι πρόκειται για πρόσωπα που ασκούν εν τοις πράγμασι τη διαχείριση ή διοίκηση.

Στην συγκεκριμένη περίπτωση, όπως αναφέρθηκε παραπάνω, η παραπάνω Αντιπρόεδρος της εταιρείας ασκούσε εν τοις πράγμασι διοίκηση στην εταιρεία, επομένως ανήκει στον κύκλο των προσώπων, τα οποία ανεξαρτήτως τίτλου ή ιδιότητας διαπιστώνεται ότι ασκούν εν τοις πράγμασι τη διαχείριση ή διοίκηση.

Επειδή, σύμφωνα με τις διατάξεις της περίπτ. (β) της παρ. 1, του άρθρου 50, του Ν.4174/2013 αλληλέγγυα ευθύνη υπάρχει και στην περίπτωση των οφειλών που διαπιστώνονται μετά από έλεγχο (από οποιαδήποτε αιτία και όχι μόνο στις περιπτώσεις μη απόδοσης του Φ.Π.Α. και του Φ.Μ.Υ. που προκύπτει από τα βιβλία της εταιρείας) και ως αλληλεγγύως υπεύθυνα πρόσωπα νοούνται τα πρόσωπα στα οποία συνέτρεχαν οι προϋποθέσεις των περιπτώσεων (α) και (γ) της παραγράφου αυτής κατά το φορολογικό έτος ή την περίοδο στην οποία ανάγονται οι οφειλές αυτές.

Σε ότι αφορά τον ορθό ή μη ορθό καταλογισμό του Φ.Π.Α. και του Φ.Μ.Υ. από τον έλεγχο κατ' εφαρμογή των διατάξεων του άρθρου 38, του Ν. 4174/2013, αυτό θα κριθεί κατά την εκδίκαση των σχετικών προσφυγών που υποβλήθηκαν από την εταιρεία. Συνεπώς ο ισχυρισμός αυτός πρέπει να απορριφθεί ως απαράδεκτος, επειδή δεν εμπίπτει στα πλαίσια εξέτασης της ορθής εφαρμογής των διατάξεων του άρθρου 46, του Ν.4174/2013 και αλυσίτελώς προβάλλεται, διότι δεν θίγει το κύρος των διασφαλιστικών μέτρων.

Α Π Ο Φ Α Σ Ι Ζ Ο Υ Μ Ε

την απόρριψη της με αριθ. πρωτ./08.09.2021 ενδικοφανούς προσφυγής της του, Α.Φ.Μ., σύμφωνα με το ως άνω σκεπτικό, ως **απαράδεκτης**.

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

**Ακριβές Αντίγραφο
Ο/Η Υπάλληλος του Αυτοτελούς
Τμήματος Διοικητικής Υποστήριξης**

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

**Η ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΗ
ΤΗΣ ΥΠΟΔ/ΝΣΗΣ 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.