



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ



ΑΑΔΕ

Ανεξάρτητη Αρχή
Δημοσίων Εσόδων

**ΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ
ΥΠΟΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ**

ΤΜΗΜΑ : Α5 Επανεξέτασης
Ταχ. Δ/ση : Αριστογείτονος 19
Ταχ. Κώδικας : 176 71 - Καλλιθέα
Τηλέφωνο : 2131604538
E-mail : ded.ath@aade.gr

Καλλιθέα, 15/11/2021

Αριθμός απόφασης: 4341

ΑΠΟΦΑΣΗ

Ο ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΣ ΤΗΣ ΔΙΕΥΘΥΝΣΗΣ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ

Έχοντας υπόψη:

1. Τις διατάξεις:

α. Του άρθρου 63 ν. 4174/2013 (ΦΕΚ Α' 170), όπως τροποποιήθηκε και ισχύει.

β. Του άρθρου 10 της υπ' αριθμ. Δ.ΟΡΓ.Α 1125859 ΕΞ 2020/23.10.2020 (ΦΕΚ Β' 4738/26.10.2020) απόφασης του Διοικητή της Ανεξάρτητης Αρχής Δημοσίων Εσόδων [ΑΑΔΕ] με θέμα «Οργανισμός της Ανεξάρτητης Αρχής Δημοσίων Εσόδων (Α.Α.Δ.Ε.)».

γ. Της υπ' αριθμ. ΠΟΛ.1064/12.4.2017 (ΦΕΚ Β' 1440/27.4.2017) απόφασης του Διοικητή της ΑΑΔΕ.

2. Την υπ' αριθμ. ΠΟΛ.1069/4.3.2014 εγκύκλιο της Γενικής Γραμματείας Δημοσίων Εσόδων (ΓΓΔΕ) του Υπουργείου Οικονομικών.

3. Την υπ' αριθμ. Δ.Ε.Δ. 1126366 ΕΞ 2016/30.8.2016 (ΦΕΚ Β' 2759/1.9.2016) απόφαση του Προϊσταμένου της Διεύθυνσης Επίλυσης Διαφορών (ΔΕΔ) «Παροχή εξουσιοδότησης υπογραφής».

4. Την από 15.6.2021 και με αριθμό πρωτοκόλλου (αριθμ. πρωτ. Ε.Μ.ΕΙΣ. ΕΙ 2021/24.6.2021) ενδικοφανή προσφυγή του του ΑΦΜ, Δ.Ο.Υ. Αιγίου, κατοίκου, οδός αριθμός, κατά της υπ' αριθμ. πρωτ. Ε.Μ.ΕΙΣ. Δ ΕΞ 2020/30.3.2021 απόφασης της Προϊσταμένης της Επιχειρησιακής Μονάδας Είσπραξης (ΕΜΕΙΣ), και τα προσκομιζόμενα με αυτήν σχετικά έγγραφα.

5. Την αναφερθείσα στην ανωτέρω παράγραφο 4 υπ' αριθμ. πρωτ. Ε.Μ.ΕΙΣ. Δ ΕΞ 2020/30.3.2021 απόφαση της Προϊσταμένης της ΕΜΕΙΣ, της οποίας ζητείται η ακύρωση, άλλως η μεταρρύθμιση.

6. Τις απόψεις της Προϊσταμένης της ως άνω υπηρεσίας της Φορολογικής Διοίκησης.
7. Την εισήγηση του ορισθέντος υπαλλήλου του Τμήματος Α5, όπως αποτυπώνεται στο σχέδιο της απόφασης.

* * * * *

Επί της από 15.6.2021 και με αριθμό πρωτοκόλλου (αριθμ. πρωτ. Ε.Μ.ΕΙΣ. ΕΙ 2021/24.6.2021) ενδικοφανούς προσφυγής του του, ΑΦΜ, 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 την υπ' αριθμ. πρωτ. Ε.Μ.ΕΙΣ. Δ ΕΞ 2020/30.3.2021 απόφασή της η Προϊσταμένη της Επιχειρησιακής Μονάδας Είσπραξης (ΕΜΕΙΣ) απέρριψε την υπ' αριθμ. πρωτ. /2020 (αριθμ. πρωτ. Ε.Μ.ΕΙΣ. ΕΙ 2021/19.2.2021) αίτηση του προσφεύγοντος, αποφαινόμενη ότι ο τελευταίος θεωρείται προσωπικώς και αλληλεγγύως υπεύθυνος με την εταιρεία με την επωνυμία «.....», ΑΦΜ, για τις ληξιπρόθεσμες οφειλές της από α) ΦΠΑ και πρόστιμα ΦΠΑ ετών 2005-2010, που της καταλογίστηκαν κατόπιν ελέγχου, και β) ΦΠΑ, ΦΜΥ και παρακρατούμενους φόρους επί αμοιβών από επιχειρηματική δραστηριότητα ετών 2013-2016 βάσει σχετικών χρεωστικών δηλώσεών της, δεδομένου ότι είχε την ιδιότητα του προέδρου και διευθύνοντος συμβούλου της καθ' όλη την περίοδο 12.06.1996-26.06.2020, από δε τα προσκομισθέντα έγγραφα δεν αποδεικνύεται ότι ο προσφεύγων δεν είχε υπαιτιότητα για τη μη καταβολή/απόδοση των εν λόγω οφειλών.

Με την υπό κρίση ενδικοφανή προσφυγή του ο προσφεύγων ζητά την ακύρωση, άλλως τη μεταρρύθμιση, της ως άνω υπ' αριθμ. πρωτ. Ε.Μ.ΕΙΣ. Δ ΕΞ 2020/30.3.2021 απόφασης της Προϊσταμένης της ΕΜΕΙΣ, προβάλλοντας, συνοπτικά, τους ακόλουθους λόγους:

- 1.) Εσφαλμένη εκτίμηση των προσκομισθέντων αποδεικτικών στοιχείων και πραγματικών περιστάσεων.
- 2.) Εσφαλμένη ερμηνεία και εφαρμογή του νόμου.
- 3.) Έλλειψη επαρκούς και εμπεριστατωμένης αιτιολογίας για τη μη λήψη υπόψη και αξιολόγηση του συνόλου των προσκομισθέντων και επικαλούμενων από τον ίδιο αποδεικτικών στοιχείων-εγγράφων και ισχυρισμών, τα οποία σιωπηρώς και μη νόμιμα απέρριψε η φορολογική αρχή χωρίς ουδεμία αιτιολογία ή αναφορά.

Επειδή, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 50 ν. 4174/2013, όπως ίσχυαν **μετά** την τροποποίησή τους με τις διατάξεις του άρθρου 34 ν. 4646/2019 (ΦΕΚ Α' 201/12.12.2019): «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. [...]. 4. Πρόσωπα ευθυνόμενα για την καταβολή φόρου εκ μέρους του νομικού προσώπου ή της νομικής οντότητας σύμφωνα με το παρόν άρθρο δύνανται να ασκήσουν έναντι της Φορολογικής Διοίκησης, παράλληλα με το νομικό πρόσωπο ή τη νομική οντότητα, οποιοδήποτε δικαίωμα θα είχε στη διάθεση του το νομικό πρόσωπο ή η νομική οντότητα. 5. [...].»

Επειδή, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 66 παρ. 29 ν. 4646/2019 (ΦΕΚ Α' 201/12.12.2019): «Οι 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 [...], της παρ. 7 του άρθρου 22 του ν. 2648/1998 [...], της περ. β' του άρθρου 55 του ν. 2859/2000 [...], 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 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 31 Δεκεμβρίου 2020**. 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 την Αιτιολογική Έκθεση επί του άρθρου 34 ν. 4646/2019: «Με τις προτεινόμενες ρυθμίσεις αποκαθίσταται μια **εύλογη ισορροπία** ανάμεσα στην ευθύνη του πρωτοφειλέτη νομικού προσώπου/νομικής οντότητας και στην αλληλέγγυα ευθύνη των ασκούντων πραγματική διοίκηση για την εξόφληση των υποχρεώσεων του πρώτου προς το Δημόσιο (ειδικότερα του φόρου εισοδήματος του παρακρατούμενου φόρου, κάθε επιρριπτόμενου φόρου, του ΦΠΑ και του ΕΝΦΙΑ). Η **μέχρι σήμερα** ισχύουσα ρύθμιση επιβάλλει ένα είδος αντικειμενικής ευθύνης που δεν αφορά μόνο τα πρόσωπα που άσκησαν πραγματική διοίκηση κατά τη διάρκεια της οποίας δημιουργήθηκαν και έμειναν ανεξόφλητες οι παραπάνω υποχρεώσεις αλλά **επεκτείνεται στα πρόσωπα που διαδέχθηκαν τους ανωτέρω** στη διοίκηση του νομικού προσώπου ή της νομικής οντότητας. Τα τελευταία, **ενώ δεν έχουν οποιαδήποτε συμμετοχή** στη δημιουργία της φορολογικής υποχρέωσης και στην μη εκπλήρωσή της, υπό το ισχύον σήμερα νομικό πλαίσιο, ευθύνονται αλληλεγγύως με τα πρόσωπα που προκάλεσαν την οφειλή. Συνεπώς, **η αλληλέγγυα ευθύνη περιορίζεται στα πρόσωπα που πράγματι άσκησαν διοίκηση** και ως εκ τούτου είχαν την δυνατότητα να ενεργούν στο όνομα και για λογαριασμό του νομικού προσώπου/οντότητας, δηλαδή ήταν εξουσιοδοτημένα να εκπληρώνουν τις υποχρεώσεις που βάραιναν το τελευταίο, συμπεριλαμβανομένης και της εξόφλησης του φόρου εισοδήματος του παρακρατούμενου φόρου, κάθε επιρριπτόμενου φόρου, του ΦΠΑ και του ΕΝΦΙΑ. Για τον λόγο αυτόν η αλληλέγγυα ευθύνη περιορίζεται στους Εκτελεστικούς Προέδρους, Διευθυντές, Γενικούς Διευθυντές, Διαχειριστές, Διευθύνοντες Συμβούλους, Εντεταλμένους στη Διοίκηση και Εκκαθαριστές που εκτός της τυπικής ιδιότητάς τους συνέτρεχαν σωρευτικά οι ακόλουθες τρεις 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 ορισμένων ειδικότερων περιπτώσεων, που ορίζονται επίσης κατωτέρω, 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 παραπάνω πρόσωπα. Με κοινή απόφαση του Υπουργού Οικονομικών και του Διοικητή της Ανεξάρτητης Αρχής Δημοσίων Εσόδων δύνανται να ορίζονται ενδεικτικά περιπτώσεις έλλειψης υπαιτιότητας. Αν οι οφειλές της περίπτωσης β΄ διαπιστώνονται μετά από έλεγχο, ως αλληλεγγύως υπεύθυνα πρόσωπα, νοούνται μόνο τα πρόσωπα στα οποία συντρέχουν οι προϋποθέσεις των στοιχείων α΄ και γ΄ κατά το φορολογικό έτος ή την περίοδο στην οποία ανάγονται οι οφειλές αυτές. [...] Επίσης, ρητά προβλέπεται ότι 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. Ο ανωτέρω περιορισμός της αλληλέγγυας ευθύνης των διοικούντων νομικά πρόσωπα και οντότητες αποτελεί **κανόνα στις περισσότερες χώρες της Ευρωπαϊκής Ένωσης** και υπό **μάλλον επιεικέστερη** εκδοχή. Περαιτέρω, αποφεύγονται ακραίες περιπτώσεις αλληλέγγυας ευθύνης προσώπων που είναι προδήλως αμέτοχα στην δημιουργία των φορολογικών υποχρεώσεων και στην μη εξόφλησή τους όπως οι Εκκαθαριστές και οι δικαστικά διοριζόμενες διοικήσεις νομικών προσώπων. Αυτό άλλωστε έχει κρίνει και το ΝΣΚ στην γνωμοδότηση 165/2007 της 24.4.2007 η οποία έγινε δεκτή από τον Αρ. Πρωτ. 2/33094/0025 της 14.6.2007. Για την ταυτότητα του λόγου, η αλληλέγγυα ευθύνη δεν πρέπει να καταλαμβάνει τους διοικούντες που διαδέχθηκαν εκείνους οι οποίοι άφησαν ανεξόφλητες τις φορολογικές υποχρεώσεις του νομικού προσώπου. Είναι επίσης αξιοσημείωτο ότι η μέχρι σήμερα ισχύουσα δρακόντεια νομοθεσία, έχει ως συνέπεια την άρνηση ανάληψης καθηκόντων εκκαθαριστή, με αποτέλεσμα να βρίσκονται επί σειρά ετών σε κατάσταση τέλματος, νομικά πρόσωπα που τελούν υπό εκκαθάριση. Συναφώς επισημαίνεται, ότι εταιρείες του ιδιωτικού και του δημόσιου τομέα με ληξιπρόθεσμες οφειλές προς το Δημόσιο πολύ συχνά δεν μπορούν να απευθυνθούν σε έμπειρα στελέχη για την ανάληψη διαχειριστικών καθηκόντων διότι η αλληλέγγυα ευθύνη είναι απολύτως αποτρεπτική προς τούτο. Επομένως, η προτεινόμενη ρύθμιση συμβάλλει στην εύρυθμη λειτουργία της αγοράς και στην αποκατάσταση κλίματος ασφάλειας των συναλλαγών.»

Επειδή, σύμφωνα με τα αναφερόμενα στην από 30.6.2021 έκθεση απόψεων της Προϊσταμένης της ΕΜΕΙΣ επί της υπό κρίση ενδικοφανούς προσφυγής: «...Α. ΙΣΤΟΡΙΚΟ. Στο πλαίσιο της αρμοδιότητάς μας και προς επιδίωξη είσπραξης των ληξιπρόθεσμων βεβαιωμένων οφειλών στην Δ.Ο.Υ. Α΄ Πατρών [...] και στην Δ.Ο.Υ. Αιγίου [...], η οποία έχει συγχωνευθεί πλέον με την Δ.Ο.Υ. Α΄ Πατρών, της εταιρείας με την επωνυμία «.....» με ΑΦΜ, η Υπηρεσία μας προχώρησε σε έρευνα, προκειμένου να ικανοποιηθούν οι απαιτήσεις του Ελληνικού Δημοσίου. Από την εν λόγω έρευνα προέκυψε ότι η είσπραξη οφειλών δεν εξασφαλίζεται από τα περιουσιακά στοιχεία της οφειλέτιδας εταιρείας παρά τα ληφθέντα εις βάρος της μέτρα αναγκαστικής εκτέλεσης, ενώ οι συνολικές βεβαιωμένες στην Δ.Ο.Υ. Α΄ Πατρών ληξιπρόθεσμες οφειλές της οφειλέτιδας εταιρείας ανέρχονται σήμερα στο ποσό των € 16.345.848,27 (€ 11.318.195,84 βασική οφειλή, € 4.890.756,98 προσαυξήσεις και 136.895,45 € λοιπές χρεώσεις [...]. Στο πλαίσιο αυτό και αφού διαπιστώθηκε ότι οι νόμιμοι τίτλοι των απαιτήσεων του Δημοσίου δεν τελούσαν σε διοικητική ή δικαστική αναστολή είσπραξης ούτε σε καθεστώς ρύθμισης, η Υπηρεσία μας προέβη σε έρευνα σχετικά με τη νομική και περιουσιακή κατάσταση των συνυπεύθυνων -για την πληρωμή των φορολογικών οφελών- με αυτή προσώπων. Σύμφωνα με τα πρακτικά Γενικών Συνελεύσεων και Διοικητικών Συμβουλίων που δημοσιεύθηκαν στα τεύχη ανωνύμων εταιρειών και εταιρειών περιορισμένης ευθύνης και στο ΓΕΜΗ [Φ.Ε.Κ./1996, Φ.Ε.Κ./2007, Φ.Ε.Κ./2008, Φ.Ε.Κ./2011, Φ.Ε.Κ./2012, Φ.Ε.Κ./2014, Καταχώριση με κωδικό αριθμό/2014 στο ΓΕΜΗ και καταχωρίσεις με κωδικό αριθμό και/2020 στο ΓΕΜΗ [...] ο προσφεύγων είχε οριστεί ως **Πρόεδρος και Διευθύνων Σύμβουλος** της εταιρείας με την επωνυμία «.....» με ΑΦΜ για την χρονική περίοδο από **12.06.1996 έως 26.06.2020**. Από **26.06.2020** και εξής διορίστηκε ως

Διαχειριστής της οφειλέτιδας εταιρείας. Βάσει των παραπάνω ο προσφεύγων έφερε εκ του νόμου και σύμφωνα με τις διατάξεις των άρθρων 115 παρ. 1 και 3 του Ν. 2238/1994 (Κ.Φ.Ε.) και 55 Ν.2859/2000 (Κ.Φ.Π.Α.) και 50 του ν. 4174/2013 (Κ.Φ.Δ.) προσωπική και αλληλέγγυα ευθύνη για την καταβολή των οφειλών του ανωτέρω νομικού προσώπου. Για το λόγο αυτό η Υπηρεσία μας προέβη στην υπ' αρ. πρωτ. Ε.Μ.ΕΙΣ. Δ ΕΞ 2017 εγγραφή υποθήκης (αρ. ειδ. βιβλίου/2017 Δ.Ο.Υ. Α' Πατρών) επί ακινήτου του προσφεύγοντος, που καταχωρίστηκε στο Βιβλίο Υποθηκών στον τόμο με αριθμό στις 03.03.2017 στο υποθηκοφυλακείο [...] και επιδόθηκε νόμιμα δυνάμει της υπ' αρ./2017 έκθεσης επίδοσης της Δικαστικής Επιμελήτριας του Εφετείου στον συνεργάτη του στην επιχείρηση - οφειλέτιδα εταιρεία [...]. Δυνάμει των αρ. 34 και 66 του ν.4646/2019, με τα οποία τροποποιήθηκε το αρ. 50 του ν. 4174/2013 (ΚΦΔ) περί αλληλέγγυας με τα νομικά πρόσωπα ευθύνης των διοικούντων τους (διευθυνόντων συμβούλων, διαχειριστών, εκκαθαριστών κτλ), ο προσφεύγων κατέθεσε την με αριθμό εισερχομένου πρωτ./2020 αίτηση, η οποία κατατέθηκε στην Α' Δ.Ο.Υ. Πατρών και διαβιβάστηκε στην υπηρεσία μας με αριθμό εισερχομένου Ε.Μ.ΕΙΣ. ΕΙ 2021/19.02.2021. Σε απάντηση της αίτησης αυτής η Υπηρεσία μας εξέδωσε την από 30.03.2021 και με αριθμ. πρωτ. Ε.Μ.ΕΙΣ. Δ ΕΞ 2021 Απόφαση της Προϊσταμένης της Υπηρεσίας [...], με την οποία απορρίπτει την ως άνω αίτηση, παραθέτοντας πλήρη, σαφή και ορισμένη αιτιολόγηση σύμφωνα με τα στο νόμο προβλεπόμενα. Η ως άνω εν μέρει απορριπτική απόφαση της Υπηρεσίας μας προσβάλλεται με την υπό κρίση ενδικοφανή προσφυγή, την οποία αποκρούουμε με την παρούσα ως απαράδεκτη και νόμω και ουσία αβάσιμη. Β. ΕΠΙ ΤΩΝ ΛΟΓΩΝ ΤΗΣ ΕΝΔΙΚΟΦΑΝΟΥΣ ΠΡΟΣΦΥΓΗΣ. Ο προσφεύγων υποστηρίζει ότι δεν ασκούσε διοίκηση και εκτελεστικά καθήκοντα, διότι απουσίαζε και διέμενε στο εξωτερικό από το έτος 2001 και μετά έως το έτος 2014. Ωστόσο, ο ισχυρισμός αυτός **δεν αποδεικνύεται**, διότι η Υπηρεσία μας διαθέτει τα κάτωθι στοιχεία που αποδεικνύουν την **ενεργό συμμετοχή** του στη διοίκηση της εταιρείας, αλλά και τα προσκομιζόμενα σχετικά έγγραφα από τον προσφεύγοντα **ουδόλως αποδεικνύουν** τον ισχυρισμό του. Σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 50 του Ν. 4174/2013 (ΚΦΔ), ως ισχύουν σήμερα, και ειδικότερα κατά την περ. γ' της παρ. 1 του ως άνω άρθρου, αλλά σύμφωνα και με την σχετική εγκύκλιο υπ' αρ. Ε.2173/30.10.2020 [...], και συγκεκριμένα με τις παρ. 25 και 27 του κεφ. Ε' [...] της εγκυκλίου υπ' αρ. Ε.2173/30.10.2020, τα 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 της 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. Σύμφωνα δε με το γ' εδάφιο της περίπτωσης γ' της παρ. 1 του άρθρου 50 του ΚΦΔ εξεδόθη η υπ' αρ. Α.1082/07.04.2020 Κοινή Απόφαση του Υπουργού Οικονομικών και του Διοικητή της Ανεξάρτητης Αρχής Δημοσίων Εσόδων, η οποία δημοσιεύθηκε

στο Φ.Ε.Κ. 1487/13.04.2021 (τεύχος Β'), για τις περιπτώσεις έλλειψης υπαιτιότητας. Σύμφωνα με το άρθρο 1 αυτής: [...]. Στο άρθρο 2 ορίζονται ενδεικτικά περιπτώσεις έλλειψης υπαιτιότητας ως εξής: [...]. Σύμφωνα δε με το άρθρο 3 αυτής ισχύει από τη δημοσίευση και καταλαμβάνει και περιπτώσεις, για τις οποίες έχει υποβληθεί αίτηση περί έλλειψης υπαιτιότητας που η εξέτασή της εκκρεμεί ενώπιον της Φορολογικής Διοίκησης. Κατ' αρχάς σε όλα τα προαναφερθέντα δημοσιευμένα στοιχεία της εταιρείας από το έτος 1996 και μετά ο προσφεύγων εμφανίζεται ως ο Διευθύνων Σύμβουλος και Πρόεδρος της οφειλέτιδας εταιρείας [...]. Από όλα τα ως άνω δημοσιευμένα στοιχεία σε Φ.Ε.Κ. και στο ΓΕΜΗ προκύπτει ότι ο προσφεύγων εξουσιοδοτείται από το Διοικητικό Συμβούλιο για την ενάσκηση όλων των εξουσιών και ενεργειών του Διοικητικού Συμβουλίου. Από το Φ.Ε.Κ./2008, το Φ.Ε.Κ./2012 και το Φ.Ε.Κ./2014 προκύπτει ότι η εταιρεία δεσμεύεται δια μίας υπογραφής του προσφεύγοντος τιθέμενης κάτωθι της εταιρικής επωνυμίας. Στο Φ.Ε.Κ./2012 (τελευταία παράγραφος της ανακοίνωσης υπ' αρ. 9) υπάρχει δε και αποκλειστική αρμοδιότητα μόνο για το πρόσωπο του προσφεύγοντος και όχι για άλλο εξουσιοδοτημένο πρόσωπο με διοικητικά καθήκοντα η εξουσία υπογραφής συμβάσεων ανοικτού λογαριασμού ή δανείων της εταιρείας ή αύξησης των ποσών αυτών ή παροχή εγγυήσεων. Στο Φ.Ε.Κ./2014 περιγράφονται ενδεικτικώς όλες οι εξουσίες διοίκησης και εκπροσώπησης της εταιρείας μόνο για τον προσφεύγοντα και όχι για άλλα πρόσωπα. Παρομοίως και στην καταχώριση με κωδικό αριθμό/2014 στο ΓΕΜΗ περιγράφονται οι παραπάνω εξουσίες για τον προσφεύγοντα Διευθύνοντα Σύμβουλο και για τον αντιπρόεδρο της εταιρείας. Επιπλέον, όλοι οι δημοσιευμένοι ισολογισμοί της οφειλέτιδας εταιρείας είναι υπογεγραμμένοι από τον προσφεύγοντα. Ειδικότερα, πρόκειται για τους ισολογισμούς της 31.12.1994, 30.06.1999, 30.06.2000, 30.06.2005, 30.06.2007, 30.06.2008 και 30.06.2009 (δημοσιευμένοι αντίστοιχα στα τεύχη ΑΕ & ΕΠΕ υπ' αρ. Φ.Ε.Κ./1995, Φ.Ε.Κ./2000, Φ.Ε.Κ./2002, Φ.Ε.Κ./2005, Φ.Ε.Κ./2008, Φ.Ε.Κ./2009, Φ.Ε.Κ./2010 [...]). Τέλος, έχουν περιέλθει σε γνώση της Υπηρεσίας μας οι εξής συμβάσεις που έχουν συναφθεί ενώπιον συμβολαιογράφου από τον προσφεύγοντα ως νόμιμο εκπρόσωπο και ενεργούνται για λογαριασμό και κατ' εντολή της οφειλέτιδας εταιρείας «.....» με ΑΦΜ Ειδικότερα, πρόκειται για: α) Την υπ' αρ./2008 Τροποποίηση Σύμβασης Χρηματοδοτικής Μίσθωσης Ακινήτου (Αγροτεμάχιο με Κτίσμα) κατά το ν. 1665/1986, όπως ισχύει, της Συμβολαιογράφου -, στην οποία ο προσφεύγων παρίσταται και συμβάλλεται ως «ΜΙΣΘΩΤΗΣ», ενεργώντας ως Διευθύνων Σύμβουλος και νόμιμος εκπρόσωπος, στο όνομα, κατ' εντολήν και για λογαριασμό της ως άνω οφειλέτιδας εταιρείας και δηλώνοντας ο ίδιος στο φύλλο 4 (σελ. 8) της Σύμβασης ότι δεν έπαυσε η εξουσία του προς εκπροσώπηση της εταιρείας [...]. β) Την υπ' αρ./2009 Τροποποίηση Σύμβασης Χρηματοδοτικής Μίσθωσης Ακινήτου (Αγροτεμάχιο με Κτίσμα) κατά το ν. 1665/1986, όπως ισχύει, της Συμβολαιογράφου -, στην οποία ο προσφεύγων παρίσταται και συμβάλλεται ως «ΜΙΣΘΩΤΗΣ», ενεργώντας ως Διευθύνων Σύμβουλος και νόμιμος εκπρόσωπος, στο όνομα, κατ' εντολήν και για λογαριασμό της ως άνω οφειλέτιδας εταιρείας και δηλώνοντας ο ίδιος στο φύλλο 4 (σελ. 8) της Σύμβασης ότι δεν έπαυσε η εξουσία του προς εκπροσώπηση της εταιρείας [...]. γ) Την υπ' αρ./2014 Πράξη Διόρθωσης

του υπ' αριθμόν/2007 Συμβολαίου Αγοραπωλησίας Χρηματοδοτικής Μίσθωσης Ακινήτου (Αγροτεμάχιο με Κτίσμα) κατά το ν. 1665/1986, όπως ισχύει, της Συμβολαιογράφου
....., στην οποία ο προσφεύγων παρίσταται και συμβάλλεται ως «ΜΙΣΘΩΤΗΣ», ενεργώντας ως Διευθύνων Σύμβουλος και νόμιμος εκπρόσωπος, στο όνομα, κατ' εντολήν και για λογαριασμό της ως άνω οφειλέτιδας εταιρείας και δηλώνοντας ο ίδιος στο φύλλο 3 (σελ. 5) της Πράξης ότι δεν έπαυσε η εξουσία του προς εκπροσώπηση της εταιρείας [...]. Επομένως, **όλο το επίμαχο χρονικό διάστημα**, δηλαδή από το έτος 2001 έως το 2014, ακόμα και αν όντως ο προσφεύγων απουσίαζε στο εξωτερικό κατά διαστήματα, **ασκούσε καθήκοντα διοίκησης και εκπροσώπησης της εταιρείας**, όταν βρισκόταν στην Ελλάδα. Μάλιστα, είναι πολύ συχνές οι δημοσιεύσεις των πρακτικών Διοικητικού Συμβουλίου και των ισολογισμών εκείνο το διάστημα, που αν όντως δεν ασκούσε καθήκοντα διοίκησης, θα μπορούσε να έχει αντικατασταθεί από κάποιον άλλο. Η **ενεργός συμμετοχή** του στην εταιρεία συνεχίστηκε, αποδεικνυόμενη ενδεικτικά α) από την επίδοση της περίληψης εγγραφής υποθήκης στον συνεργάτη του, όπως ο ίδιος το δήλωσε, στην επιχείρηση - οφειλέτιδα εταιρεία δυνάμει της υπ' αρ./2017 έκθεσης επίδοσης της Δικαστικής Επιμελήτριας του Εφετείου-....., αλλά και β) από την καταχώριση με κωδικό αριθμό/2020 στο ΓΕΜΗ, με την οποία καταχωρίστηκε η τροποποίηση του καταστατικού της οφειλέτιδας εταιρείας, σύμφωνα με την από 10.12.2019 απόφαση της έκτακτης Γενικής Συνέλευσης των μετόχων της εταιρείας, που υπογράφεται από τον προσφεύγοντα [...]. Όσον αφορά τα επικαλούμενα στοιχεία από τον ίδιο σχετικά με την μη άσκηση πραγματικής διοίκησης-διαχείρισης της οφειλέτιδας εταιρείας, λεκτέα είναι τα εξής: α) Σχετικά με το με αριθμό/2016 Βούλευμα Συμβουλίου Εφετών, με το οποίο παραπέμφθηκε ο του (ο οποίος απεβίωσε στις 30.12.2017), πατέρας του προσφεύγοντος, στο ακροατήριο του Μονομελούς Εφετείου Κακουργημάτων, για να δικαστεί, υπό την ιδιότητά του την περίοδο από 01.01.2006 έως 31.12.2006 ως εν τοις πράγμασι («de facto») διαχειριστής της εδρεύουσας στο με την επωνυμία «.....», ως υπάιτιος τελέσεως της αξιόποινης πράξης της αποδοχής δυο εικονικών ως προς συναλλαγή Τιμολόγια Πώλησης - Δελτία Αποστολής με εκδότρια την Ιταλική επιχείρηση «.....» με Α.Φ.Μ. Σημειώνεται ότι η ανωτέρω συστάθηκε λόγω νομοθεσίας της Ευρωπαϊκής Ένωσης, δεδομένου ότι οι παραγωγοί δεν μπορούσαν να πουλήσουν το προϊόν τους (σταφίδα) απευθείας σε μεταποιητική εταιρεία -εν προκειμένω την οφειλέτιδα εταιρεία-, αλλά πουλούσαν πρώτα στην, η οποία ήταν και προμηθευτής της οφειλέτιδας. Από το προαναφερθέν βούλευμα δεν στοιχειοθετείται ούτε διαπιστώνεται ρητά η έλλειψη υπαιτιότητας λόγω μη πραγματικής συμμετοχής στην διοίκηση από τον προσφεύγοντα - υιό του κατηγορουμένου. β) Σχετικά με τη με αριθμό/2017 Απόφαση του Μονομελούς Εφετείου Κακουργημάτων, με την οποία μεταξύ άλλων κρίθηκε ένοχος ο πατέρας του προσφεύγοντος του για την ως άνω αξιόποινη πράξη, από την οποία ομοίως δεν στοιχειοθετείται ούτε διαπιστώνεται ρητά η έλλειψη υπαιτιότητας λόγω μη πραγματικής συμμετοχής στην διοίκηση του προσφεύγοντος. γ) Σχετικά με τις από 01.12.2020 κατατεθείσες στο Πρωτοδικείο ένορκες εξετάσεις μαρτύρων

υπερασπίσεως, καθώς και τις από 15.12.2020 και 16.12.2020 ένορκες βεβαιώσεις μαρτύρων ενώπιον του συμβολαιογράφου , στις οποίες οι μάρτυρες αναφέρουν ότι ο προσφεύγων έλειπε για επαγγελματικούς λόγους για μεγάλα χρονικά διαστήματα στο εξωτερικό και ότι στην πράξη τη διαχείριση της εταιρείας ασκούσε ο αποβιώσας πατέρας του προσφεύγοντος Αφενός οι ένορκες βεβαιώσεις δεν μπορούν να αποτελέσουν αποδεικτικό μέσο για την εφαρμογή της παρ. 9 του άρθρου 2 της ως άνω υπ' αρ. Α.1082/07.04.202021 Κοινής Απόφασης του Υπουργού Οικονομικών και του Διοικητή της Ανεξάρτητης Αρχής Δημοσίων Εσόδων, αφετέρου το γεγονός της μακροχρόνιας απουσίας του προσφεύγοντος **δεν αποκλείει** την άσκηση διοίκησης από αυτόν. Το ίδιο ισχύει και για τα προσκομιζόμενα στην αίτηση αντίγραφα διαβατηρίων, αιτήσεων για έκδοση θεωρήσεων εισόδου (visas) κλπ. στην Κίνα, ως αποδεικτικά στοιχεία της παραμονής του επί μακρόν στην Κίνα και άλλες χώρες για επαγγελματικούς λόγους. [...].»

Επειδή, η Υπηρεσία μας κάνει αποδεκτές τις ως άνω από 30.6.2021 απόψεις της Προϊσταμένης της ΕΜΕΙΣ επί της υπό κρίση ενδικοφανούς προσφυγής.

Α π ο φ α σ ί ζ ο υ μ ε

την απόρριψη της από 15.6.2021 και με αριθμό πρωτοκόλλου (αριθμ. πρωτ. Ε.Μ.ΕΙΣ. ΕΙ 2021/24.6.2021) ενδικοφανούς προσφυγής του του , ΑΦΜ

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

Ακριβές Αντίγραφο

**Η 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.