



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ



ΑΑΔΕ

Ανεξάρτητη Αρχή
Δημοσίων Εσόδων

Καλλιθέα, 27/10/2021

Αριθμός απόφασης: 3561

ΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ

ΥΠΟΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ

ΤΜΗΜΑ Α6

Ταχ. Δ/ση : Αριστογείτονος 19

Ταχ. Κώδικας : 176 71 - Καλλιθέα

Τηλέφωνο : 2131604536

Fax : 2131604567

ΑΠΟΦΑΣΗ

Ο ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΣ ΤΗΣ ΔΙΕΥΘΥΝΣΗΣ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ

Έχοντας υπ' όψιν:

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 27/04/2021 και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανή προσφυγή του, με Α.Φ.Μ., κατοίκου Παπάγου Αττικής επί της οδού, κατά της με αριθ. πρωτ./05-03-2021 απάντησης του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Φ.Α.Ε. ΑΘΗΝΩΝ, επί της από 28/12/2020 αίτησής του, που κοινοποιήθηκε με την υπ' αριθ./30-12-2020 έκθεση επίδοσης, για την απαλλαγή του από την αλληλέγγυα ευθύνη για τις ληξιπρόθεσμες οφειλές που έχουν βεβαιωθεί σε βάρος της ανώνυμης εταιρείας «.....», με ΑΦΜκαι τα προσκομιζόμενα με αυτή σχετικά έγγραφα.

4. Την με αριθ. πρωτ./05-03-2021 απάντηση του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Φ.Α.Ε. ΑΘΗΝΩΝ, επί της από 28/12/2020 αίτησής του, που κοινοποιήθηκε με την υπ' αριθ./30-12-2020 έκθεση επίδοσης, για την απαλλαγή του από την αλληλέγγυα ευθύνη για τις ληξιπρόθεσμες οφειλές που έχουν βεβαιωθεί σε βάρος της ανώνυμης εταιρείας «.....», με ΑΦΜ, της οποίας ζητείται η ακύρωση.

5. Τις απόψεις της ανωτέρω φορολογικής αρχής.

6. Την εισήγηση του ορισθέντος υπαλλήλου του Τμήματος Α6, όπως αποτυπώνεται στο σχέδιο της απόφασης.

Επί της με ημερομηνία κατάθεσης 27/04/2021 και με αριθμό πρωτοκόλλουενδικοφανούς προσφυγής 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:

Ο προσφεύγων, με την υπό κρίση ενδικοφανή προσφυγή, ζητά την επανεξέταση από την Υπηρεσία μας της με αρ. πρωτ./**05-03-2021** απάντησης του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Φ.Α.Ε. Αθηνών επί της από 28/12/2020 αίτησής του, που κοινοποιήθηκε με την υπ' αριθ./**30-12-2020** έκθεση επίδοσης, για την απαλλαγή του από την αλληλέγγυα ευθύνη για τις ληξιπρόθεσμες οφειλές που έχουν βεβαιωθεί σε βάρος της ανώνυμης εταιρείας «.....», με ΑΦΜ, ισχυριζόμενος ότι δεν συντρέχουν για το πρόσωπο του οι προϋποθέσεις εφαρμογής του άρθρου 50 παρ.1 του ν.4174/2013 και ότι με την προσβαλλόμενη πράξη δεν εξετάστηκε αν συνέτρεχαν οι προβλεπόμενες από το άρθρο 66 παρ. 29 ν. 4646/2019 προϋποθέσεις απαλλαγής του από την αλληλέγγυα ευθύνη .

Επειδή σύμφωνα με τις διατάξεις των **παρ. 1 και 2 του άρθρου 50 του ν. 4174/ 2013** (ΚΦΔ), όπως τροποποιήθηκαν με το άρθρο 34 παρ. 1 του ν.4646/2019 και ισχύουν:

«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 βεβαίωσης 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 συγχώνευσης 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 βαρραίνει 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 βαρραίνει 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. ... *** Οι παράγραφοι 1 και 2 ,όπως είχαν συμπληρωθεί με το άρθρο 47 παρ.19 και **2ΟΝ.4223/2013**, ΦΕΚ Α 287,αντικαταστάθηκαν ως άνω με το **άρθρο 34** παρ. Ι Ν. **4646/2019**, ΦΕΚ Α 201/12.12.2019,σύμφωνα δε με την παρ.29 άρθρου **66** του αυτού νόμου, όπως αυτή αντικαταστάθηκε με ισχύ αναδρομικά από την έναρξη ισχύος του με το **άρθρο 31** παρ.2 Ν. **4701/2020**, ΦΕΚ Α 128:

«29. 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 τροποποίηση 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 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..... »

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.

«Για την αποδοχή της αίτησης και την απαλλαγή του αιτούντος από την αλληλέγγυα ευθύνη αρκεί η διαπίστωση **είτε της λήψης μέτρων σε βάρος του για φόρους που δεν κατονομάζονται στην παρ. 1 του άρθρου 50 ΚΦΑ είτε της μη συνδρομής έστω μιας προϋπόθεσης εκ των α', β' και γ' της ανωτέρω παραγράφου.**»

Επειδή, σύμφωνα με την διάταξη της παρ. 1 του άρθρου 64 του ν.2717/1999 (Κ.Δ.Δ.) ορίζεται ότι: «1. Προσφυγή μπορεί να ασκήσει εκείνος: α) ο οποίος έχει άμεσο, προσωπικό και ενεστώς έννομο συμφέρον, ή β) στο οποίο αναγνωρίζεται τέτοιο δικαίωμα από ειδική διάταξη νόμου.».

Επειδή, στην με αριθ. πρωτ./05-03-2021 προσβαλλόμενη απάντηση της Δ.Ο.Υ. Φ.Α.Ε. Αθηνών, επί της από 28/12/2020 αίτησης του προσφεύγοντος, που κοινοποιήθηκε με την υπ' αριθ./30-12-2020 έκθεση επίδοσης, γνωστοποιούνται τα ακόλουθα:

«Σε απάντηση της από 30/12/2020 αίτησή σας, σας γνωρίζουμε ότι η Υπηρεσία μας δεν έχει προβεί σε ενέργειες αναζήτησης των αλληλεγγύως ευθυνομένων προσώπων καθώς και στην επιβολή εις βάρος σας μέτρων αναγκαστικής είσπραξης για τις οφειλές της επιχείρησης με την επωνυμία «.....» - ΑΦΜ, ώστε να τύχουν εφαρμογής οι διατάξεις του άρθρου 66 παρ. 29 Ν.4646/2019.».

Επειδή από την από **05-05-2021 Έκθεση Απόψεων** της αρμόδιας φορολογικής αρχής επί της υπό εξέταση προσφυγής, προκύπτουν τα ακόλουθα:

«Ο προσφεύγων ισχυρίζεται ότι η προσβαλλόμενη πράξη πρέπει να επανεξετασθεί, επειδή δήθεν εσφαλμένως η Υπηρεσία μας παρέλειψε να εξετάσει επί της ουσίας το αίτημά του και τους προσβαλλόμενους σχετικώς ισχυρισμούς του επί τω τέλει όπως τον απαλλάξει πλήρως από την αλληλέγγυα ευθύνη που τυχόν φέρει για τις οφειλές της ανωτέρω αναφερόμενης εταιρείας ως νόμιμος εκπρόσωπός της.

Επί του εν λόγω ισχυρισμού του προσφεύγοντος, λεκτέα τα κάτωθι:

Από την προπαρατεθείσα αναδρομικώς ισχύουσα μεταβατική διάταξη του άρθρου 66 παρ. 29 του ν.4174/2013, καθώς και από τις σχετικές διασαφηνίσεις που παρέχονται μέσω της συναφούς εγκυκλίου, προκύπτει ότι αναγκαία προϋπόθεση για την υποβολή αίτησης απαλλαγής από την αλληλέγγυα ευθύνη για οφειλές του νομικού προσώπου είναι η προηγούμενη λήψη μέτρων αναγκαστικής είσπραξης κατά ΚΕΔΕ σε βάρος του αιτούντος φυσικού προσώπου για τις εν λόγω οφειλές.

Προς τούτο, άλλωστε, κατά ρητή επιταγή του νόμου η σχετική αίτηση υποβάλλεται στην Υπηρεσία της Φορολογικής Διοίκησης που είναι αρμόδια για την επιδίωξη της είσπραξης των

οφειλών, μέσω της λήψης μέτρων αναγκαστικής εκτέλεσης, στην άρση των οποίων η αίτηση αυτή εν τέλει αποσκοπεί.

Υπό το πρίσμα αυτό, δεδομένου ότι **στην υπό εξέταση περίπτωση ουδέν μέτρο αναγκαστικής είσπραξης έχει ληφθεί σε βάρος του αιτούντος για τις επίμαχες οφειλές της εταιρείας**, ανενδοιάστως συνάγεται ότι ορθώς, με πλήρη δε και εμπειριστατωμένη αιτιολογία η Υπηρεσία μας εξέδωσε την προσβαλλόμενη απάντηση δια της οποίας απεφάνθη ότι η εξέταση του υποβληθέντος αιτήματος του προσφεύγοντος παρέλκει καθότι στερείται επί της ουσίας αντικειμένου.

Περαιτέρω δε, και λαμβανομένης υπόψη της διάταξης του άρθρου 64 παρ.1 του Κ.Δ.Δ. όπου ως απαραίτητη προϋπόθεση για την παραδεκτή άσκηση προσφυγής κατά εκτελεστής διοικητικής πράξης τίθεται, μεταξύ άλλων, η ύπαρξη ενεστώτος εννόμου συμφέροντος στο πρόσωπο του προσφεύγοντα, προκύπτει ότι η παρούσα απαραδέκτως ασκείται από μη έχοντα το αναγκαίο συμφέρον για την ακύρωση της προσβαλλόμενης πράξης προσφεύγοντα.....».

Επειδή, η επανεξέταση των πράξεων της διοίκησης στο στάδιο της ενδικοφανούς προσφυγής καταλαμβάνει μόνο τις περιπτώσεις αμφισβήτησης **εκτελεστών ατομικών διοικητικών πράξεων ή παραλήψεων εκ των οποίων δημιουργούνται διοικητικές διαφορές ουσίας**.

Επειδή, η υπ' αριθ./05-03-2021 προσβαλλόμενη απάντηση της Δ.Ο.Υ. Φ.Α.Ε. Αθηνών, επί της από 28/12/2020 αίτησης του προσφεύγοντος, που κοινοποιήθηκε με την υπ' αριθ./30-12-2020 έκθεση επίδοσης, για την απαλλαγή του από την αλληλέγγυα ευθύνη για τις ληξιπρόθεσμες οφειλές που έχουν βεβαιωθεί σε βάρος της ανώνυμης εταιρείας «.....», με ΑΦΜ, βάσει των διατάξεων του άρθρου 66 παρ. 29 ν. 4646/2019, αποτελεί έγγραφη απάντηση πληροφοριακού χαρακτήρα και κατά συνέπεια **στερείται εκτελεστότητας**, καθόσον για να είναι εκτελεστή η εν λόγω πράξη της Δ.Ο.Υ. θα πρέπει να υπήρχε η δυνατότητα να προβεί στην αιτούμενη ρύθμιση, ήτοι εξέταση της αιτούμενης απαλλαγής από την αλληλέγγυα ευθύνη κατ' άρθρο 50 παρ. 1 και 2 του ν. 4174/2013 ενώ από τις προαναφερόμενες σχετικές διατάξεις προβλέπεται ότι απαραίτητη προϋπόθεση για την υποβολή σχετικής αίτησης απαλλαγής είναι να έχουν ληφθεί μέτρα αναγκαστικής είσπραξης σε βάρος του αιτούντος που στην προκειμένη περίπτωση δεν υφίστανται, συνεπώς νομίμως απέρριψε η αρμόδια Δ.Ο.Υ το σχετικό αίτημα του προσφεύγοντος με την με αρ./05-03-2021 προσβαλλόμενη απάντησή της.

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 **27/04/2021** και με αριθμό πρωτοκόλλουενδικοφανούς προσφυγής του, με Α.Φ.Μ.

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

Ακριβές Αντίγραφο

**ΜΕ ΕΝΤΟΛΗ ΤΟΥ ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΥ
ΤΗΣ ΔΙΕΥΘΥΝΣΗΣ ΕΠΙΛΥΣΗΣ
ΔΙΑΦΟΡΩΝ**

**Ο Υπάλληλος του Τμήματος
Διοικητικής Υποστήριξης**

**Η ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΗ ΤΗΣ
ΥΠΟΔΙΕΥΘΥΝΣΗΣ ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ**

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.