



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ



ΑΑΔΕ

Ανεξάρτητη Αρχή
Δημοσίων Εσόδων

**ΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ
ΥΠΟΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ
ΤΜΗΜΑ Α6 ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ**

Ταχ. Δ/ση: Αριστογείτονος 19

Ταχ. Κωδ. : 17671, Καλλιθέα

Τηλέφωνο : 213 1604 553

ΚΑΛΛΙΘΕΑ 02.09.2022

ΑΡΙΘΜΟΣ ΑΠΟΦΑΣΗΣ: 2688

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 1064/12.04.2017 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 αριθ. 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 08.04.2022 και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανή προσφυγή του του, με Α.Φ.Μ., κατοίκου, επί της οδού αρ., κατά της υπ' αριθ. πρωτ./2022 αποφάσεως του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Φ.Α.Ε. ΑΘΗΝΩΝ με θέμα: «Ανάκληση Εγγράφων», με την οποία ανακαλούνται τα υπ' αριθ. πρωτ.:/2019 και/2021 έγγραφα περί απαλλαγής από την αστική και ποινική ευθύνη για τα χρέη της εταιρείας με την επωνυμία «.....» και Α.Φ.Μ.: και, πλέον, θεωρείται αλληλεγγύως υπόχρεος για τις φερόμενες ως οφειλές του εν λόγω νομικού προσώπου, που αναφέρονται στην ανωτέρω απόφαση, απορρίπτεται, δε, συνακόλουθα, η σχετική, υπ' αριθμ. πρωτ.:/2020, αίτησή του κατά τα άρθρα 34 και 66 του Ν.4646/2019, και τα προσκομιζόμενα με αυτή σχετικά έγγραφα.

5.Την ως άνω απόφαση του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. ΦΑΕ ΑΘΗΝΩΝ, της οποίας ζητείται η ακύρωση.

6.Τις απόψεις της ανωτέρω φορολογικής αρχής.

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

Επί της από 08.04.2022 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:

Ο προσφεύγων, με την υπό κρίση ενδικοφανή προσφυγή, ζητά:

- Να γίνει δεκτή στο σύνολό της η παρούσα Ενδικοφανής Προσφυγή.
- Να επανεξετασθεί η νομιμότητα και η ορθότητα της υπ' αριθμ. πρωτ.:/2022 απόφασης του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Φ.Α.Ε. Αθηνών με θέμα: «Ανάκληση Εγγράφων», με την οποία ανακαλούνται τα υπ' αριθμ. πρωτ.:/2019 και/2021 έγγραφα περί απαλλαγής από την αστική και ποινική ευθύνη για τα χρέη της εταιρείας με την επωνυμία «.....» και Α.Φ.Μ.: και, πλέον, θεωρείται αλληλεγγύως υπόχρεος για τις φερόμενες ως οφειλές του εν λόγω νομικού προσώπου, που αναφέρονται στην ανωτέρω απόφαση, απορρίπτεται, δε, συνακόλουθα, η σχετική, υπ' αριθμ. πρωτ.:/2020, αίτησή του κατά τα άρθρα 34 και 66 του Ν.4646/2019.
- Να επανεξετασθεί η νομιμότητα και η ορθότητα κάθε άλλης συναφούς, προγενέστερης ή μεταγενέστερης, πράξεως ή παραλείψεως της Διοικήσεως.
- Να διαταχθεί η ακύρωση και εξαφάνιση, άλλως η τροποποίηση και μεταρρύθμιση επί τα βελτίω, της ως άνω προσβαλλομένης πράξεως, ως και κάθε άλλης συναφούς, προγενέστερης ή μεταγενέστερης, πράξεως ή παραλείψεως της Διοικήσεως.
- Να γίνει δεκτό και να αναγνωρισθεί ότι καμιά ατομική, αλληλέγγυα και εις ολόκληρον, ευθύνη, αλλά και καμιά ποινική ευθύνη, δεν υπέχει αναφορικά με τις φερόμενες ως οφειλές της εταιρείας με την επωνυμία «.....» και Α.Φ.Μ.:, που αναφέρονται στην αριθμ. πρωτ.:/2022 απόφαση του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Φ.Α.Ε. Αθηνών με θέμα: «Ανάκληση Εγγράφων», αλλά και από οποιαδήποτε άλλη σχετική με την εν λόγω εταιρεία αιτία, και να αρθεί οποιοδήποτε τυχόν ληφθέν εις βάρος του μέτρο αναγκαστικής εκτελέσεως ή διασφαλιστικό των συμφερόντων του Δημοσίου εκ της ανωτέρω αιτίας,

προβάλλοντας τους παρακάτω λόγους:

“1. Παράνομη και εσφαλμένη αναζήτηση ατομικής, αλληλεγγύας και εις ολόκληρον, ευθύνης από απλό μέλος Δ.Σ. ανώνυμης εταιρείας.

2. Παραβίαση των αρχών της χρηστής διοικήσεως και της προστατευόμενης εμπιστοσύνης του διοικουμένου.

3. Έλλειψη υπαιτιότητας.”

Εν συνεχεία ο προσφεύγων, προσκόμισε και το με αρ. πρωτ. ΔΕΔ ΕΙ 2022 ΕΜΠ.31.08.2022 “ΥΠΟΜΝΗΜΑ” με το οποίο προσκόμισε την από 24.08.2022 Ανεξάρτητη Γνωμοδότηση Επί Νομικών Ζητημάτων του Καθηγητή της Νομικής Σχολής του Δ.Π.Θ. κ. (σχετ. 29) και αντίγραφο Πρακτικού Δ.Σ. της εταιρείας της 16.03.2016 (σχετ. 30).

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.

2. Στα νομικά πρόσωπα που συγχωνεύονται, ευθύνεται αλληλεγγύως με τα υπό παρ. 1 πρόσωπα για την πληρωμή των οφειλόμενων φόρου εισοδήματος, παρακρατούμενου φόρου, κάθε επιρριπτόμενου φόρου, Φόρου Προστιθέμενης Αξίας και του Ενιαίου Φόρου Ιδιοκτησίας Ακινήτων και των επ' αυτών τόκων, προστίμων, προσαυξήσεων και οποιωνδήποτε χρηματικών κυρώσεων του διαλυόμενου νομικού προσώπου και εκείνο που το απορρόφησε ή το νέο νομικό πρόσωπο που συστήθηκε, ανεξάρτητα από τον χρόνο βεβαίωσής τους.

3. Οι τελευταίοι κύριοι ή ψилоί κύριοι ή επικαρπωτές ή επιφανειούχοι των ακινήτων ευθύνονται σε ολόκληρο μαζί με τους υπόχρεους για την πληρωμή του ΕΝ.Φ.Ι.Α. που βαρύνει το δικαίωμα που απέκτησαν. Τα πρόσωπα αυτά έχουν δικαίωμα να προσφύγουν στη διαδικασία του άρθρου 63 του παρόντος εντός εξήντα (60) ημερών από την κοινοποίηση με συστημένη επιστολή της οικείας πράξης της Φορολογικής Διοίκησης.

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 διάθεσή του το νομικό πρόσωπο ή η νομική οντότητα.”

Επειδή, με το αρ. πρωτ./2022 έγγραφο, η Δ.Ο.Υ. ΦΑΕ ΑΘΗΝΩΝ, ανακάλεσε τα υπ' αριθ. πρωτ./2019 και/2021 έγγραφα περί απαλλαγής του προσφεύγοντα από την αστική και ποινική ευθύνη για τα χρέη της εταιρείας με την επωνυμία ‘.....’ και Α.Φ.Μ.: και, πλέον, θεωρείται αλληλεγγύως υπόχρεος για τις φερόμενες ως οφειλές του εν λόγω νομικού προσώπου, που αναφέρονται στην ανωτέρω απόφαση, απορρίπτεται, δε, συνακόλουθα, και η σχετική, υπ' αριθ. πρωτ.:/2020, αίτησή του κατά τα άρθρα 34 και 66 του Ν.4646/2019.

Επειδή, ο προσφεύγων ισχυρίζεται ότι κατείχε τη θέση του Αντιπροέδρου του Δ.Σ. κατά το ως άνω χρονικό διάστημα, χωρίς εκ της ιδιότητάς του να έχει αλληλέγγυα ευθύνη, ότι η Φορολογική Διοίκηση παραβίασε τις αρχές της χρηστής διοίκησης και της προστατευόμενης εμπιστοσύνης του διοικούμενου ενώ επικαλείται και έλλειψη υπαιτιότητας μη καταβολής. Για τους λόγους αυτούς δεν πρέπει να θεωρηθεί συνυπεύθυνο πρόσωπο.

Επειδή, κάθε Δ.Ο.Υ. διαχειρίζεται τα δικά της χρέη, για τα οποία και μόνο μπορεί να προβεί στη λήψη μέτρων αναγκαστικής εκτέλεσης, σε βάρος τόσο του νομικού προσώπου όσο και των αλληλεγγύως υπεύθυνων φυσικών προσώπων.

Επειδή, σύμφωνα με την από 15.04.2022 Έκθεση Απόψεων επί της ενδικοφανούς προσφυγής, στην προκειμένη περίπτωση, δυνάμει των με αριθμούς/2010,/2011,/2013,/2013,/2014 ΦΕΚ ΤΑΕ ΕΠΕ και/2015,/2016,/2016,/2016,/2017 και/2017 Ανακοινώσεων ΓΕΜΗ, ο προσφεύγων κατείχε τη θέση του Αντιπροέδρου – μη Εκτελεστικού Μέλους για το χρονικό διάστημα από 19.01.2010 έως 24.06.2011 και του μη εκτελεστικού μέλους για το χρονικό διάστημα από 24.06.2011 έως 13.07.2017 της εταιρείας με την επωνυμία (Α.Φ.Μ.:).

Κατά τον έλεγχο που έγινε από την ως άνω Δ.Ο.Υ., για την απόδοση αστικής και ποινικής ευθύνης για τα ληξιπρόθεσμα χρέη της ανωτέρω ανώνυμης επιχείρησης, λαμβάνοντας υπόψη τόσο τα

δηλωθέντα στοιχεία στο Μητρώο, όσο και τα δημοσιευμένα αποσπάσματα πρακτικών στην ιστοσελίδα του Γενικού Εμπορικού Μητρώου, διαπιστώθηκε ότι για το διάστημα από 11/3/2016 μέχρι 13/07/2017 δεν υπήρχε ούτε ένα εκτελεστικό μέλος στο Διοικητικό Συμβούλιο, ωστόσο η επιχείρηση συνέχιζε απρόσκοπτη τη λειτουργία της, προβάλλοντας τηλεοπτικό πρόγραμμα, υποβάλλοντας δηλώσεις, απασχολώντας εργαζόμενους και με το Διοικητικό Συμβούλιο να συνεδριάζει τακτικά όπως φαίνεται και από τις παρακάτω δημοσιευμένες αποφάσεις του.

Αναλυτικότερα, το Διοικητικό Συμβούλιο, σύμφωνα με τις αποφάσεις του ΓΕΜΗ ήταν:

ΔΣ ΤΗΛΕΤΥΠΟΥ				
ΓΕΜΗ	ΗΜΕΡ ΔΣ	ΔΣ		
28/7/2015	14/7/2015		ΠΡΟΕΔΡΟΣ	ΜΗ ΕΚΤΕΛΕΣΤΙΚΟ
			ΔΙΕΥΘΥΝΩΝ	ΕΚΤΕΛΕΣΤΙΚΟ
				ΜΗ ΕΚΤΕΛΕΣΤΙΚΟ
				ΜΗ ΕΚΤΕΛΕΣΤΙΚΟ
				ΜΗ ΕΚΤΕΛΕΣΤΙΚΟ
				ΜΗ ΕΚΤΕΛΕΣΤΙΚΟ
				ΜΗ ΕΚΤΕΛΕΣΤΙΚΟ
				ΜΗ ΕΚΤΕΛΕΣΤΙΚΟ
22/1/2016	15/12/2015		ΠΡΟΕΔΡΟΣ	ΜΗ ΕΚΤΕΛΕΣΤΙΚΟ
			ΔΙΕΥΘΥΝΩΝ	ΕΚΤΕΛΕΣΤΙΚΟ
				ΜΗ ΕΚΤΕΛΕΣΤΙΚΟ
				ΜΗ ΕΚΤΕΛΕΣΤΙΚΟ
				ΜΗ ΕΚΤΕΛΕΣΤΙΚΟ
				ΜΗ ΕΚΤΕΛΕΣΤΙΚΟ
				ΜΗ ΕΚΤΕΛΕΣΤΙΚΟ
				ΜΗ ΕΚΤΕΛΕΣΤΙΚΟ
1/4/2016	11/3/2016		ΠΡΟΕΔΡΟΣ	ΜΗ ΕΚΤΕΛΕΣΤΙΚΟ
				ΜΗ ΕΚΤΕΛΕΣΤΙΚΟ
				ΜΗ ΕΚΤΕΛΕΣΤΙΚΟ
				ΜΗ ΕΚΤΕΛΕΣΤΙΚΟ
				ΜΗ ΕΚΤΕΛΕΣΤΙΚΟ
				ΜΗ ΕΚΤΕΛΕΣΤΙΚΟ
18/4/2016	6/4/2016		ΠΡΟΕΔΡΟΣ	ΜΗ ΕΚΤΕΛΕΣΤΙΚΟ
				ΜΗ ΕΚΤΕΛΕΣΤΙΚΟ
				ΜΗ ΕΚΤΕΛΕΣΤΙΚΟ
				ΜΗ ΕΚΤΕΛΕΣΤΙΚΟ
				ΜΗ ΕΚΤΕΛΕΣΤΙΚΟ
				ΜΗ ΕΚΤΕΛΕΣΤΙΚΟ
22/5/2017	28/4/2017			ΜΗ ΕΚΤΕΛΕΣΤΙΚΟ
				ΜΗ ΕΚΤΕΛΕΣΤΙΚΟ
				ΜΗ ΕΚΤΕΛΕΣΤΙΚΟ
				ΜΗ ΕΚΤΕΛΕΣΤΙΚΟ
1/8/2017	13/7/2017			ΜΗ ΕΚΤΕΛΕΣΤΙΚΟ
				ΜΗ ΕΚΤΕΛΕΣΤΙΚΟ

Επειδή, σύμφωνα με το δημοσιευμένο καταστατικό της ανώνυμης εταιρεία (...../2004 και/2008 ΦΕΚ ΤΑΕ ΕΠΕ), στο Άρθρο 20, παρ.1 προβλέπεται «Το Διοικητικό Συμβούλιο έχει τη διοίκηση (διαχείριση και διάθεση) της εταιρικής περιουσίας και την εκπροσώπηση της Εταιρείας. Μέσα στα όρια και με τους περιορισμούς που επιβάλλονται σε κάθε περίπτωση από το νόμο και το Καταστατικό το Διοικητικό Συμβούλιο αποφασίζει για όλα γενικά τα ζητήματα που αφορούν στην Εταιρεία μέσα στα πλαίσια του εταιρικού σκοπού, με εξαίρεση εκείνα που σύμφωνα με το νόμο ή το Καταστατικό ανήκουν στην αποκλειστική αρμοδιότητα της Γενικής Συνελεύσεως ή για τα οποία αυτή έχει ήδη αποφασίσει.»

Επειδή, τόσο στο ν.4548/2018 «Αναμόρφωση του δικαίου των ανωνύμων εταιρειών», στο άρθρο 82, αλλά και με την προϊσχύουσα διάταξη του άρθρου 25 του ν.3604/2007 (ΦΕΚ Α 189/8.8.2007) που τροποποιούσε τον ν.2190 του 1920, προβλέπεται ότι «Το καταστατικό μπορεί να προβλέπει ότι, σε περίπτωση παραίτησης, θανάτου ή με οποιονδήποτε άλλο τρόπο απώλειας της ιδιότητας μέλους ή μελών του διοικητικού συμβουλίου, τα υπόλοιπα μέλη μπορούν να συνεχίσουν τη διαχείριση και την εκπροσώπηση της εταιρείας και χωρίς την αντικατάσταση των ελλειπόντων μελών σύμφωνα με την προηγούμενη παράγραφο, με την προϋπόθεση ότι ο αριθμός αυτών υπερβαίνει το ήμισυ των μελών, όπως είχαν πριν από την επέλευση των ανωτέρω γεγονότων. Σε κάθε περίπτωση τα μέλη αυτά δεν επιτρέπεται να είναι λιγότερα των τριών (3)» βασιζόμενη στο άρθρο 18 του ν.2190/1920, παρ. 1 όπου αναφέρεται «Η ανώνυμος εταιρεία εκπροσωπείται επί δικαστηρίου και εξωδίκως υπό του Διοικητικού αυτής Συμβουλίου, ενεργούντος συλλογικώς.».

Επειδή, δεν υπάρχει κανένα έγγραφο που να δημοσιεύτηκε ή να προσκομίστηκε από τον προσφεύγοντα που να αποδεικνύει ότι κάποιο συγκεκριμένο μέλος του Διοικητικού Συμβουλίου ασκούσε εν τοις πράγμασι διοίκηση, αντιθέτως στα συνημμένα έγγραφα της προσφυγής εμφανίζεται η ανώνυμη εταιρεία να εκπροσωπείται από το Διοικητικό Συμβούλιο.

Επειδή, στην προσφυγή αλλά και στην αίτηση του αρ. 66 του ν.4646/2019 που είχε υποβάλλει ο προσφεύγων στις 15.02.2019 (ίσχυαν οι διατάξεις του αρ. 50 του ν.4174/2013 - ΚΦΔ) και στις 22.12.2020 δεν είχε προσκομίσει έγγραφα που αποδείκνυαν ότι υπήρχε κάποιο άτομο που ασκούσε εν τοις πράγματι διοίκηση και όχι σύσσωμο το Διοικητικό Συμβούλιο.

Επειδή, αναζητήθηκαν οι ποινικές ευθύνες βάσει του αρ.25 του ν.1882/1990 και εκεί ορίζεται ότι: «2. Στις κατωτέρω περιπτώσεις οφειλετών του Δημοσίου οι προβλεπόμενες ποινές που αναφέρονται στην παράγραφο 1 του παρόντος άρθρου επιβάλλονται και: α) Προκειμένου για ημεδαπές ανώνυμες εταιρίες, στους διευθύνοντες, ή εντεταλμένους ή συμπράττοντες συμβούλους ή διοικητές ή γενικούς διευθυντές αυτών ή σε κάθε πρόσωπο εντεταλμένο είτε αμέσως, είτε εμμέσως, είτε από το νόμο, είτε από ιδιωτική βούληση στη διοίκηση ή διαχείριση των εταιρειών αυτών ή με οποιονδήποτε τρόπο αναμίχθηκε, ολικώς ή μερικώς, στη διοίκηση ή διαχείριση αυτών, σωρευτικώς ή μη», συνεπώς αφορά όλους τους εμπλεκόμενους στη διοίκηση της επιχείρησης, ασχέτως της ιδιότητας.

Επειδή, ο ισχυρισμός του προσφεύγοντα ότι η Φορολογική Διοίκηση παραβίασε την Αρχή της χρηστής διοίκησης και της προστατευόμενης εμπιστοσύνης του διοικούμενου δεν βασίζεται σε πραγματικά περιστατικά, καθώς η φορολογική αρχή δεν επέδειξε υπερβάλλοντα ζήλο προσφεύγοντας σε αιφνιδιαστικά, υπέρμετρα, εξοντωτικά μέτρα αναγκαστικής εκτέλεσης εις βάρος του φορολογούμενου αλλά αντιθέτως τον ενημέρωσε με τον πλέον διακριτικό τρόπο

(συστημένη επιστολή), δίνοντας του το δικαίωμα να υποβάλλει τις αντιρρήσεις του και να ασκήσει τα προβλεπόμενα από το νόμο ένδικα μέσα, όπως και έπραξε.

Επειδή, η εγκύκλιος Ε 2173/2020 αναφέρει, ότι: «Επισημαίνεται, ωστόσο, ότι η έλλειψη υπαιτιότητας αποδεικνύεται εφόσον έχουν εκδοθεί αμετάκλητες δικαστικές αποφάσεις οιοδήποτε Δικαστηρίου ή αμετάκλητο απαλλακτικό βούλευμα, από τα οποία διαπιστώνεται ρητά η έλλειψη υπαιτιότητας σχετικά με τη μη καταβολή της οφειλής από τον αλληλεγγύως υπόχρεο ή/και η μη συμμετοχή του στην φορολογική παράβαση που προκάλεσε την οφειλή και εν γένει η μη ενεργός συμμετοχή του στη διοίκηση και διαχείριση του νομικού προσώπου» και δεν προσκομίστηκε κάποια απόφαση που να αποδεικνύει τη μη εμπλοκή του προσφεύγοντα στη διοίκηση.

Επειδή, σύμφωνα με την προϋπόθεση γ του άρθρου 34 του Ν.4646/19 «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», και εν προκειμένω οι εν λόγω οφειλές δεν καταβλήθηκαν ή δεν αποδόθηκαν στο Δημόσιο από υπαιτιότητα του προσφεύγοντα, καθώς δεν αποδείχθηκε η έλλειψή της στην από 22.12.2020 αίτηση του και στα συνημμένα έγγραφα σε αυτήν (κατά την προηγούμενη αίτηση ίσχυε το αρ. 50 του ν.4174/2013 και δεν προβλεπόταν αυτή η διαδικασία).

Επειδή, στην εγκύκλιο Α.1082/7-04-2021 με θέμα «Περιπτώσεις έλλειψης υπαιτιότητας για τη μη στοιχειοθέτηση της αλληλέγγυας ευθύνης σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 50 του ν.4174/2013» αναφέρονται αναλυτικά οι περιπτώσεις έλλειψης υπαιτιότητας και ο τρόπος απόδειξής τους, όπως α. η αποδεδειγμένη και παρατεταμένη αδυναμία ασκήσεως καθηκόντων διοίκησης λόγω βαριάς ασθένειας, β. η αποδεδειγμένη, με βάση έγγραφα (π.χ. σύμβαση εργασίας, βεβαίωση εταιρίας), αποκλειστική ανάθεση συγκεκριμένων καθηκόντων διοίκησης και εκπροσώπησης, γ. η ύπαρξη αμετάκλητης αθωωτικής απόφασης ποινικού δικαστηρίου ή αμετάκλητου απαλλακτικού βουλεύματος, δ. Παραίτηση προγενέστερη της κρίσιμης περιόδου, για την οποία τηρήθηκαν οι προβλεπόμενες διατυπώσεις δημοσιότητας, ε. η έλλειψη δικαιοπρακτικής ικανότητας κατά τον επίμαχο χρόνο, πιστοποιούμενη από δικαστική απόφαση και τέλος, στ. στην περίπτωση κατά την οποία πρόσωπα που αν και φέρουν μία από τις ιδιότητες που προβλέπονται στην παρ. 1 του άρθρου 50 ΚΦΔ δεν έχουν 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 έλλειψη αμοιβής προς το πρόσωπο αυτό, η έλλειψη μετοχικής ή εταιρικής σχέσης με το νομικό πρόσωπο ή τη νομική οντότητα, η μη διενέργεια τραπεζικών συναλλαγών, η μη διαχείριση των εταιρικών τραπεζικών λογαριασμών, η μη υπογραφή πρακτικών Διοικητικού Συμβουλίου ή οικονομικών καταστάσεων, σε συνδυασμό με στοιχεία που αποδεικνύουν το πρόσωπο που πραγματικά διαχειρίζεται τις εταιρικές υποθέσεις. Στην προκειμένη περίπτωση δεν προσκομίστηκαν στοιχεία για το πρόσωπο που ασκούσε διοίκηση αλλά από τα συνημμένα έγγραφα αποδεικνύεται ότι η εταιρεία εκπροσωπούνταν από το Διοικητικό Συμβούλιο.

Επειδή, τα ποσά που βεβαιώθηκαν ανάγονται σε περίοδο στην οποία συνέτρεχαν οι προϋποθέσεις των στοιχείων α' , β' και γ' του άρθρου 34 του ν.4646/2019 παρ.1 για το πρόσωπο του προσφεύγοντος.

Επειδή, τα ποσά που περιλαμβάνονται στο υπ' αριθμ. πρωτ./2022 έγγραφο της αρμόδιας φορολογικής αρχής [Δ.Ο.Υ. ΦΑΕ ΑΘΗΝΩΝ] ανήκουν στα είδη των χρεών για τα οποία θεμελιώνεται αλληλέγγυα ευθύνη.

Επειδή, η Δ.Ο.Υ. ΦΑΕ ΑΘΗΝΩΝ, δεν έχει προβεί σε αναζήτηση της αλληλέγγυας ευθύνης και δεν έχει λάβει μέτρα αναγκαστικής είσπραξης κατά του προσφεύγοντα για την αστική ευθύνη του, ως προσωπικώς και αλληλεγγύως ευθυνόμενου για την καταβολής οφειλών της ως άνω εταιρείας.

Κατόπιν των ανωτέρω, συνάγεται το συμπέρασμα ότι ορθά η ΦΑΕ ΑΘΗΝΩΝ ανακάλεσε τα υπ' αριθμ. πρωτ./2019 και/2021 έγγραφα και τον θεώρησε συνυπεύθυνο για τα χρέη της εταιρείας βάσει του άρθρου 34 του Ν.4646/2019.

Ως εκ τούτου, η ενδικοφανής προσφυγή θα πρέπει να απορριφθεί ως αβάσιμη.

Επειδή, οι προβαλλόμενοι με την παρούσα λόγοι του προσφεύγοντος τυγχάνουν απορριπτέοι ως απαραδέκτως προβαλλόμενοι, μη νόμιμοι και αβάσιμοι.

Α πο φ α σ ί ζ ο υ μ ε

την **απόρριψη** της με αριθ. πρωτ./08.04.2022 ενδικοφανούς προσφυγής του του, με Α.Φ.Μ., ατομικά και με την ιδιότητα του ως πρώην μέλους της ανωνύμου εταιρείας με την επωνυμία «.....» (Α.Φ.Μ.).

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.