



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ



ΑΑΔΕ

Ανεξάρτητη Αρχή
Δημοσίων Εσόδων

Καλλιθέα, 27/05/2024

Αριθμός Απόφασης: 1661

ΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ

ΥΠΟΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ

ΤΜΗΜΑ ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ Α1

Ταχ. Δ/ση : Φιλαδελφείας 8 & Σάμου

Ταχ. Κώδικας : Τκ 104 40 Αθήνα

Τηλέφωνο : 213.1604509

E-mail : ded.ath@aade.gr

Α Π Ο Φ Α Σ Η

Ο ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΣ ΤΗΣ ΔΙΕΥΘΥΝΣΗΣ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ

Έχοντας υπόψη:

1. Τις διατάξεις:
 - α. του άρθρου 72 του Κώδικα Φορολογικής Διαδικασίας (ν. 4987/2022 Α' 206), εφεξής ΚΦΔ,
 - β. του άρθρου 10 της Δ. ΟΡΓ. Α 1125859 ΕΞ 2020/23-10-2020 Απόφασης του Διοικητή της ΑΑΔΕ (ΦΕΚ Β' 4738/26-10-2020) με θέμα «Οργανισμός της Ανεξάρτητης Αρχής Δημοσίων Εσόδων (Α.Α.Δ.Ε.)», όπως αναριθμήθηκε, τροποποιήθηκε και ισχύει,
 - γ. της ΠΟΛ 1064/12-04-2017 Απόφασης του Διοικητή της Α.Α.Δ.Ε (ΦΕΚ Β' 1440/27-04-2017),
 - δ. Την με αριθμό Α.1165/22.11.2022 απόφαση του Διοικητή της Ανεξάρτητης Αρχής Δημοσίων Εσόδων (ΑΑΔΕ) με θέμα «Υποβολή ενδικοφανών προσφυγών και αιτημάτων αναστολής του άρθρου 63 του Κώδικα Φορολογικής Διαδικασίας (ν.4987/2022), αποκλειστικά ψηφιακά μέσω διαδικτύου από το δικτυακό τόπο της Α.Α.Δ.Ε.» (ΦΕΚ Β' 6009),
2. Την ΠΟΛ 1069/04-03-2014 Εγκύκλιο της Γενικής Γραμματείας Δημοσίων Εσόδων του Υπουργείου Οικονομικών,
3. Την υπ' αριθμ. Δ.Ε.Δ.1126366 ΕΞ2016/30.08.2016 (Β'2759) Απόφαση του Προϊσταμένου της Διεύθυνσης Επίλυσης Διαφορών «Παροχή εξουσιοδότησης υπογραφής»,
4. Την από 26/01/2024 και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανή προσφυγή του με ΑΦΜ: δ/ση κατοικίας επί της οδού ΑΘΗΝΑ, κατά της υπ' αριθμ. /2023 οριστικής πράξης διορθωτικού προσδιορισμού/πράξης επιβολής προστίμου φόρου εισοδήματος φορολογικού έτους 2017 που εξέδωσε ο Προϊστάμενος του 1^{ου} ΕΛ.ΚΕ. ΑΤΤΙΚΗΣ ως αλληλεγγύως υπεύθυνου του νομικού προσώπου με την επωνυμία «.....» με Α.Φ.Μ. και τα προσκομιζόμενα με αυτήν σχετικά έγγραφα,
5. Τις απόψεις της ανωτέρω φορολογικής αρχής.
6. Την εισήγηση του ορισθέντος υπαλλήλου του Α1 τμήματος επανεξέτασης, όπως αυτή αποτυπώνεται στο σχέδιο της απόφασης.

Επί της από 26/01/2024 και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανούς προσφυγής με ΑΦΜ:, η οποία κατατέθηκε εμπρόθεσμα μετά δε τη μελέτη

και αξιολόγηση όλων των υφιστάμενων στο σχετικό φάκελο εγγράφων και των προβαλλόμενων λόγων της ενδικοφανούς προσφυγής, επαγόμεστε τα ακόλουθα:

-Με την υπ' αριθμ./2023 οριστική πράξη διορθωτικού προσδιορισμού/επιβολής προστίμου φόρου εισοδήματος του φορολογικού έτους 2017, προσδιορίστηκε διαφορά κύριου φόρου εισοδήματος ποσού **42.562,97€**, πλέον, πρόστιμο σύμφωνα με τα οριζόμενα των διατάξεων του άρθρου 58 του Κ.Φ.Δ. ποσού **21.281,49€**, ήτοι συνολικού ποσού φόρων, τελών και εισφορών για καταβολή **63.844,46€**.

Επειδή ήδη ο προσφεύγων, με την υπό κρίση ενδικοφανή προσφυγή, ζητά, να γίνει δεκτή αυτή και να ακυρωθεί η σχετική προσβαλλόμενη πράξη, προβάλλοντας τους κάτωθι λόγους,

- (1) Αοριστία της προσβαλλόμενης πράξης,
- (2) Έλλειψη αιτιολογίας της προσβαλλόμενης πράξης,
- (3) Μη συνδρομή των ιδιοτήτων του άρθρου 50 παρ.1 του ν. 4987/2022 στο πρόσωπο του προσφεύγοντα.

Επειδή, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 50 «Αλληλέγγυα ευθύνη», του Κ.Φ.Δ., ως ίσχυε, ορίζεται ότι:

«1. Τα πρόσωπα που είναι πρόεδροι, διευθυντές, διαχειριστές, διευθύνοντες σύμβουλοι, εντεταλμένοι στη διοίκηση και εκκαθαριστές των νομικών προσώπων και νομικών οντοτήτων κατά το χρόνο της διάλυσης ή συγχώνευσής τους, ευθύνονται προσωπικά και αλληλέγγυα για την πληρωμή του φόρου τόκων και προστίμων που οφείλονται από αυτά τα νομικά πρόσωπα και τις νομικές οντότητες καθώς και του φόρου που παρακρατείται, ανεξάρτητα από το χρόνο βεβαίωσής τους. Στα νομικά πρόσωπα που συγχωνεύονται, ευθύνεται αλληλεγγύως μαζί με τα πιο πάνω πρόσωπα, για την πληρωμή των κατά το προηγούμενο εδάφιο οφειλόμενων φόρων του διαλυόμενου νομικού προσώπου και εκείνο που το απορρόφησε ή το νέο νομικό πρόσωπο που συστήθηκε ανεξάρτητα από το χρόνο βεβαίωσής τους.

2. Τα πρόσωπα που αναφέρονται στην παράγραφο 1 ευθύνονται προσωπικά και αλληλεγγύως για τους παρακρατούμενους φόρους το ΦΠΑ και όλους τους επιρριπτόμενους φόρους και κατά τη διάρκεια λειτουργίας του νομικού προσώπου που εκπροσωπούν ως εξής:

- α) Αν έχει γίνει η παρακράτηση φόρου, όλα τα πρόσωπα που είχαν μία από τις ως άνω ιδιότητες από τη λήξη της προθεσμίας απόδοσης του φόρου και μετά.
- β) Αν δεν έχει γίνει η παρακράτηση φόρου, όλα τα πρόσωπα, που είχαν μία από τις πιο πάνω ιδιότητες κατά το χρόνο που υπήρχε η υποχρέωση παρακράτησης του φόρου. [...]

4. Ευθύνεται αλληλεγγύως με το νομικό πρόσωπο ή τη νομική οντότητα για την καταβολή του οφειλόμενου και μη εξοφληθέντος φόρου κατά τη λύση του νομικού προσώπου ή της νομικής οντότητας, και κάθε πρόσωπο που υπήρξε μέτοχος ή εταίρος κεφαλαιουχικών εταιρειών αυτού με ποσοστό συμμετοχής τουλάχιστον δέκα τοις εκατό (10%) κατά τα τρία (3) τελευταία έτη πριν τη λύση του μέχρι του ποσού των αναληφθέντων εντός της ως άνω τριετίας κερδών ή απολήψεων σε μετρητά ή σε είδος λόγω της ιδιότητάς του μετόχου ή εταίρου και εφόσον η οφειλή αφορά την περίοδο, στην οποία το εν λόγω πρόσωπο ήταν μέτοχος ή εταίρος. [...]

7. 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, σύμφωνα με την εγκύκλιο **E.2173/2020**, με θέμα «Αλληλέγγυα ευθύνη διοικούντων του άρθρου 50 του ν.4174/2013, όπως τροποποιήθηκε και ισχύει», διευκρινίστηκε μεταξύ άλλων, ότι,

« [...] 3. Οι διατάξεις της παραγράφου 1 του άρθρου 50 του ΚΦΔ, όπως αντικαταστάθηκαν με τις διατάξεις του άρθρου 34 του ν.4646/2019, ισχύουν από τη δημοσίευση του πιο πάνω νόμου στην Εφημερίδα της Κυβερνήσεως, ήτοι από 12-12-2019 και μετά και εφαρμόζονται (α) [...],

(β) αυτοδικαίως, για οφειλές που βεβαιώνονται το πρώτον από τις 12-12-2019 και μετά αλλά ανάγονται σε φορολογικό έτος ή περίοδο πριν τις 12-12-2019 (νέες υποθέσεις για παλαιές οφειλές), με την προϋπόθεση ότι δεν επιφέρουν χειροτέρευση της θέσης του διοικούντος προσώπου σε σχέση με τις διατάξεις που ίσχυαν κατά τον χρόνο που ανάγονται οι οφειλές αυτές και

(γ) [...].

4. Επισημαίνεται, επίσης, ότι οι διατάξεις του άρθρου 50 ΚΦΔ εφαρμόζονται αναδρομικά τόσο σε παλαιές υποθέσεις κατόπιν αίτησης, όσο και σε νέες υποθέσεις για παλαιές οφειλές, αυτοδικαίως, μόνο εφόσον συνεπάγονται (μερική ή ολική) απαλλαγή του διοικούντα από την αλληλέγγυα ευθύνη, σύμφωνα με τα ανωτέρω, και όχι για τη θεμελίωση το πρώτον ευθύνης σε πρόσωπα τα οποία με τις προϊσχύουσες διατάξεις (όπως ίσχυαν κατά το χρόνο γένεσης της υποχρέωσης) δεν ήταν αλληλεγγύως υπεύθυνα με το νομικό πρόσωπο ή τη νομική οντότητα. [...]

7. Οφειλές για την πληρωμή των οποίων δύναται να θεμελιώνεται (για νέες υποθέσεις και για νέες υποθέσεις για παλαιές οφειλές) ή να διατηρείται (για παλαιές υποθέσεις) αλληλέγγυα ευθύνη από 12-12-2019 και εφεξής είναι μόνο οι οφειλές για:

7.1 Φόρο εισοδήματος, συμπεριλαμβανομένου του τέλους επιτηδεύματος καθώς σύμφωνα με την αιτιολογική έκθεση του άρθρου 31 ν. 3986/2011 αποτελεί φόρο εισοδήματος (σχετικές αποφάσεις ΣτΕ 89/2019, ΣτΕ 2523/2013 και ΑΠ/2020), [...]».

Επειδή, σύμφωνα με την Απόφαση του ΣτΕ **2816/2020**, κρίθηκε μεταξύ άλλων ότι,

«6. Επειδή, με την 498/2020 απόφαση της επταμελούς συνθέσεως του Β' Τμήματος του Συμβουλίου της Επικρατείας [...] κρίθηκε ότι από τις προπαρατεθείσες διατάξεις συνάγεται ότι οι προσωπικώς και αλληλεγγύως ευθυνόμενοι κατά νόμον για την εκπλήρωση των φορολογικών υποχρεώσεων νομικών προσώπων ή οντοτήτων νομιμοποιούνται, υπό την ιδιότητά τους αυτή, να ασκήσουν προσφυγή κατά της απόρριψης της ενδικοφανούς τους προσφυγής, με την οποία, κατ' ενάσκηση δυνατότητας παρεχόμενης εκ του νόμου (άρθρο 50 παρ. 7 του Κ.Φ.Δ.), εστράφησαν κατά της πράξης της φορολογικής αρχής που εκδόθηκε σε βάρος του κυρίως υπόχρεου νομικού προσώπου. [...]

7. Επειδή, η, κατά τα ανωτέρω, αναγνώριση της δυνατότητας ασκήσεως προσφυγής από τους εντεταλμένους στη διοίκηση νομικών προσώπων και οντοτήτων θα παρέμενε άνευ ουσιαστικού περιεχομένου, εάν δεν παρεχόταν στα πρόσωπα αυτά η δυνατότητα προβολής λόγων, με τους οποίους να αμφισβητείται η συνδρομή των κατά νόμον προϋποθέσεων γένεσης της προσωπικής και αλληλέγγυας ευθύνης τους. Παραδεκτώς, ως εκ τούτου, προβάλλονται τέτοιοι λόγοι με την προσφυγή που τα πρόσωπα αυτά ασκούν κατά της απόρριψης της στρεφόμενης κατά των πράξεων της φορολογικής αρχής ενδικοφανούς προσφυγής τους. Πέραν των λόγων αυτών, με την προσφυγή μπορούν να προβληθούν και λόγοι, αναγόμενοι στη νομιμότητα της οικείας καταλογιστικής πράξης ή της εν γένει φορολογικής οφειλής του κυρίως υπόχρεου νομικού προσώπου, όπως είναι κατ' εξοχήν οι λόγοι περί παραγραφής των

σχετικών φορολογικών αξιώσεων. Και τούτο, διότι, άλλως, η παροχή της δυνατότητας ασκήσεως προσφυγής θα είχε ως συνέπεια τον, άνευ λόγου, περιορισμό των αιτιάσεων. [...] Σε αμφότερες [...] τις περιπτώσεις, οι αλληλεγγύως ευθυνόμενοι έχουν προσωπικό και άμεσο έννομο συμφέρον προβολής των συγκεκριμένων κατηγοριών λόγων, δεδομένου ότι τόσο στην περίπτωση αμφισβήτησης της συνδρομής των προϋποθέσεων της αλληλέγγυας ευθύνης, όσο και στην περίπτωση που αμφισβητείται η νομιμότητα του επιβληθέντος στο νομικό πρόσωπο φορολογικού βάρους τυχόν αποδοχή της προσφυγής έχει ως συνέπεια την απαλλαγή του προσωπικώς και αλληλεγγύως κατά νόμον ευθυνόμενου προσώπου από την πρόσθετη εγγυητικού χαρακτήρα ευθύνη του για την πληρωμή των βεβαιωθέντων σε βάρος του νομικού προσώπου φορολογικών οφειλών. [...]

8. Επειδή, από τον συνδυασμό των προπαρατεθεισών διατάξεων συνάγεται, περαιτέρω, ότι για το παραδεκτό της προβολής λόγων περί ελλείψεως των κατά νόμον προϋποθέσεων αλληλέγγυας ευθύνης δεν απαιτείται να προβάλλονται, σωρευτικώς, και λόγοι, με τους οποίους να αμφισβητείται η νομιμότητα της καταλογιστικής πράξης της φορολογικής αρχής ή της εν γένει φορολογικής υποχρέωσης του κυρίως υπόχρεου νομικού προσώπου. Τούτο ισχύει και αντιστρόφως [...].

Επειδή στην προκειμένη περίπτωση, η υπό κρίση προσφυγή, παραδεκτώς καταρχήν ασκείται από τον προσφεύγοντα για λόγους αναγόμενους στη νομιμότητα της οικείας καταλογιστικής πράξης ή της εν γένει φορολογικής οφειλής του κυρίως υπόχρεου νομικού προσώπου με την επωνυμία «.....» με Α.Φ.Μ. καθώς αυτός θεωρήθηκε ως αλληλεγγύως υπεύθυνο πρόσωπο από την αρμόδια ελεγκτική υπηρεσία, πλην όμως, η προσβαλλόμενη πράξη δεν είναι αόριστη και πλημμελώς αιτιολογημένη, ως ισχυρίζεται ο προσφεύγων, διότι επί της σχετικής έκθεσης αναγράφονται με σαφήνεια και πληρότητα όλα τα στοιχεία τα οποία την καθιστούν νόμιμη, η οποία περαιτέρω κρίνεται, ως βάσιμη, αποδεκτή και πλήρως αιτιολογημένη και συνεπώς οι σχετικοί ισχυρισμοί του προσφεύγοντα κατά τον πρώτο και τον δεύτερο λόγο προσφυγής απορρίπτονται ως αβάσιμοι.

Επειδή περαιτέρω στην προκειμένη περίπτωση, ο προσφεύγων με την υπό κρίση ενδικοφανή προσφυγή κατά τον τρίτο λόγο προσφυγής, επικαλείται την μη συνδρομή στο πρόσωπο του, των ιδιοτήτων του άρθρου 50 παρ.1 του Κ.Φ.Δ., πλην όμως, ο σχετικός αυτός ισχυρισμός απορρίπτεται ως αβάσιμος, καθώς σύμφωνα με τα στοιχεία του φακέλου της υπό κρίση υπόθεσης, προέκυψε ότι ο προσφεύγων ασκεί «εν τοις πράγμασι διοίκηση» (ουσιαστική και πραγματική συμμετοχή στη διοίκηση) του νομικού προσώπου με την επωνυμία «.....» με Α.Φ.Μ. και ειδικότερα από το γεγονός ότι ο κατασχεθείς φορολογικός μηχανισμός πραγματοποιήθηκε σε χρόνο (έκθεση κατάσχεσης υπ' αριθμ. /02.08.2109) όπου ο πατέρας του, ως πρόεδρος και διευθύνων σύμβουλος της ως άνω εταιρείας είχε ήδη αποβιώσει, από 24/08/2017, αλλά και εκ του γεγονότος ότι και μετέπειτα της ημερομηνίας του θανάτου του, έχουν υποβληθεί σχετικές δηλώσεις φόρου προστιθέμενης αξίας (Φ.Π.Α.) της ελεγχόμενης περιόδου στις οποίες περιλαμβάνονται φορολογητέες εκροές (πωλήσεις) (-υπ' αριθμ. δήλωση Φ.Π.Α. της περιόδου 01/08/2017 – 31/08/2017 με ημερομηνία υποβολής την 25/09/2017, -υπ' αριθμ. δήλωση Φ.Π.Α. (αρχική) της περιόδου 01/09/2017 – 30/09/2017 με ημερομηνία υποβολής την 20/10/2017, -υπ' αριθμ. δήλωση Φ.Π.Α. (τροποποιητική) της περιόδου 01/09/2017 – 30/09/2017 με ημερομηνία υποβολής την 20/11/2017, -υπ' αριθμ. δήλωση Φ.Π.Α. της περιόδου 01/10/2017 – 31/10/2017 με ημερομηνία υποβολής την 20/11/2017, -υπ' αριθμ. δήλωση Φ.Π.Α. της περιόδου

01/11/2017 – 30/11/2017 με ημερομηνία υποβολής την 20/12/2017 και υπ' αριθμ.
δήλωση Φ.Π.Α. της περιόδου 01/12/2017 – 31/12/2017 με ημερομηνία υποβολής την
30/01/2018.

Επειδή επιπρόσθετα στην προκειμένη περίπτωση, σύμφωνα με τις σχετικές διατάξεις [Ε.2173/2020], η εν λόγω διαπίστωση της αρμόδιας ελεγκτικής υπηρεσίας, περί άσκησης «εν τοις πράγμασι διοίκησης», της ως ανωτέρω εταιρείας από τον προσφεύγοντα, επιφέρει χειροτέρευση της θέσης του διοικούντος προσώπου σε σχέση με τις διατάξεις που ίσχυαν κατά τον χρόνο (φορολογικό έτος 2017) που ανάγονται οι οφειλές αυτές και συνεπώς εκ του λόγου αυτού, δεν θεμελιώνεται αλληλέγγυα ευθύνη του προσφεύγοντα για την πληρωμή των οφειλών αυτών.

Συνεπώς, κατ' ακολουθίαν του συνόλου των ανωτέρω εκτεθέντων, την εξέταση των προβαλλόμενων λόγων του προσφεύγοντα και των στοιχείων του φακέλου της υπό κρίση υπόθεσης,

Αποφασίζουμε

Την μερική αποδοχή της από 26/01/2024 και με αριθμό πρωτοκόλλου
ενδικοφανούς προσφυγής του με ΑΦΜ: ως εξής,

-Επικυρώνουμε και προσδιορίζουμε την οριστική φορολογική υποχρέωση του υπόχρεου νομικού προσώπου με την επωνυμία «.....» με Α.Φ.Μ., με βάση την παρούσα απόφαση, ως κάτωθι,

Φορολογία Εισοδήματος - Φορολογικό έτος 2017

Διαφορά φόρου – χρεωστικό ποσό	42.562,97€
Πρόστιμο φόρου άρθρου 58 Κ.Φ.Δ.	21.281,49€
Σύνολο φόρων, τελών και εισφορών για καταβολή	63.844,46€

- Απαλλάσσουμε τον προσφεύγοντα από την αλληλέγγυα ευθύνη οφειλής της ως άνω προσβαλλόμενης πράξης, σύμφωνα με το σκεπτικό, ενώ η φορολογική διοίκηση δύναται να επανέλθει ορίζοντας τον προσφεύγοντα αλληλεγγύως υπεύθυνο σε περίπτωση που προκύψουν νεότερα στοιχεία.

Η παρούσα απόφαση να κοινοποιηθεί από αρμόδιο όργανο με τη νόμιμη διαδικασία, στο υπόχρεο πρόσωπο.

Ακριβές Αντίγραφο

ΜΕ ΕΝΤΟΛΗ ΤΟΥ ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΥ
ΤΗΣ Δ/ΝΣΗΣ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ
Η ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΗ ΤΗΣ ΥΠΟΔΙΕΥΘΥΝΣΗΣ
ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ

Ο/Η Υπάλληλος του τμήματος
Διοικητικής Υποστήριξης

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.