



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ



ΑΑΔΕ

Ανεξάρτητη Αρχή
Δημοσίων Εσόδων

**ΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ
ΥΠΟΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ
ΤΜΗΜΑ Α6ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ**

Ταχ. Δ/ση: Αριστογείτονος 19

Ταχ. Κωδ. : 17671, Καλλιθέα

Τηλέφωνο : 213 1604 553

ΚΑΛΛΙΘΕΑ01.06.2023

ΑΡΙΘΜΟΣ ΑΠΟΦΑΣΗΣ:530

ΑΠΟΦΑΣΗ

Ο ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΣ ΤΗΣ ΔΙΕΥΘΥΝΣΗΣ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ

Έχοντας υπ' όψη:

1. Τις διατάξεις :

- α. του άρθρου 63 του Κώδικα Φορολογικής Διαδικασίας (ν. 4987/2022 Α' 206), εφεξής ΚΦΔ,
- β. του άρθρου 10 της Δ. ΟΡΓ. Α 1036960 ΕΞ 2017/10-03-2017 Απόφασης του Διοικητή της ΑΑΔΕ (ΦΕΚ Β' 968/22-03-2017) 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 (Β' 1440),
- δ. του άρθρου έκτου, παρ. 4, της από 30/03/2020 Πράξης Νομοθετικού Περιεχομένου (ΦΕΚ Α' 75) όπως κυρώθηκε με το ν. 4684/2020 (ΦΕΚ Α' 86), καθώς και της υπ' αριθμ. Α 1273/2020 Απόφασης του Υφυπουργού Οικονομικών και του Διοικητή της Ανεξάρτητης Αρχής Δημοσίων Εσόδων (ΦΕΚ Β' 5597/21-12-2020),

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 06.02.2023 και με αριθμό πρωτοκόλλου υποβληθείσα ηλεκτρονικά ενδικοφανή προσφυγή του με Α.Φ.Μ., κατοίκου ΑΘΗΝΩΝ επί της οδού κατά της σιωπηρής απόρριψης από τον Προϊστάμενο της Δ.Ο.Υ. ΦΑΕ ΑΘΗΝΩΝ της αίτησης με αριθ. πρωτ. /24.10.2022 και με θέμα: "Απαλλαγή από την αλληλέγγυα ευθύνη καταβολής φορολογικών οφειλών της ανώνυμης εταιρείας με την επωνυμία, και τα προσκομιζόμενα με αυτή σχετικά έγγραφα.

5. Τις απόψεις της ανωτέρω φορολογικής αρχής.

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

Επί της από 06.02.2023 και με αριθμό πρωτοκόλλου υποβληθείσα ηλεκτρονικά ενδικοφανή προσφυγή 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:

Σύμφωνα με την Έκθεση Απόψεων της Δ.Ο.Υ. ΦΑΕ ΑΘΗΝΩΝ επί της υπό κρίση ενδικοφανούς προσφυγής προς την Υπηρεσία μας:

Λόγω του ότι ο προσφεύγων ορίστηκε να εκπροσωπεί και να δεσμεύει την εταιρεία εφ' όλων των θεμάτων, απέναντι κάθε τρίτου προσώπου (φυσικού ή νομικού) και ενώπιον κάθε αρχής και Οργανισμού, (ΓΕΜΗ με κωδικό καταχώρησης) έως την λήξη της θητείας του συμβουλίου δηλ από 24/07/2015 έως την λήξη της 30/06/2020, σύμφωνα με την σύσταση του Διοικητικού Συμβουλίου που εκλέχθηκε από την Γενική Συνέλευση των Μετόχων της ανώνυμης εταιρείας «.....» με ΑΦΜ, το οποίο εκλέχθηκε για την περίοδο από 25/06/2015 με 5ετή θητεία ήτοι μέχρι την 30/06/2020, (ΓΕΜΗ με κωδικό καταχώρησης, 01/04/2016), το Δικαστικό τμήμα της Δ.Ο.Υ. ΦΑΕ Αθηνών σύμφωνα με το άρθρο 50 του ν.4174/2013, εξέδωσε και απέστειλε εις βάρος του προσφεύγοντος την με Α/Α:/2018 και με αριθ. πρωτοκόλλου/02/03/2018 «Ατομική ειδοποίηση Καταβολής- Υπερημερίας» για ποσό € 157.006,33 ως συνυπεύθυνου για οφειλές της εταιρείας που βεβαιώθηκαν τα φορ. έτη 2016 και 2017.

Η σύσταση του ως άνω Διοικητικού Συμβουλίου, τροποποιήθηκε από την 14/06/2018 κατόπιν Προσωρινής Διαταγής του Μονομελούς Πρωτοδικείου Αθηνών, οπότε και ο προσφεύγων έπαψε να ανήκει σε αυτό (ΓΕΜΗ,18/06/2018)

Ο προσφεύγων υπέβαλε την υπ' αριθμόν/24-10-2022 αίτηση σύμφωνα με την παρ. 29 του άρθρου 66 του Ν. 4646/2019, με την οποία ζήτησε την παύση της αλληλέγγυας ευθύνης που τον βαρύνει για τα φορολογικά χρέη της εταιρείας

Η Δ.Ο.Υ. ΦΑΕ ΑΘΗΝΩΝ δεν εξέδωσε ρητή απάντηση επί της ανωτέρω αίτησης του προσφεύγοντος εντός ενενήντα (90) ημερών από την ημερομηνία υποβολής της, με αποτέλεσμα να τεκμαίρεται ότιο αίτημα του προσφεύγοντος απορρίφθηκε.

Ο προσφεύγων, με την υπό κρίση ενδικοφανή προσφυγή, ζητά την ακύρωση της ως άνω τεκμαιρόμενης αρνητικής απάντησης της Δ.Ο.Υ. ΦΑΕ ΑΘΗΝΩΝ, προβάλλοντας τον ισχυρισμό ότι ουδέποτε είχε ουσιαστικές αρμοδιότητες διοίκησης στην εταιρεία, αλλά ο ρόλος του ήταν βοηθητικός, προκειμένου να καλύπτονται οι καθημερινές ανάγκες λειτουργίας. Παράλληλα, επικαλείται ότι, σε κάθε περίπτωση, είχε υποβάλει την παραίτησή του από απλό μέλος του Δ.Σ. στις 30/12/2016, οπότε δεν ευθύνεται για τις ληξιπρόθεσμες οφειλές μετά την εν λόγω ημερομηνία.

Επειδή σύμφωνα με το άρθρο 66, παρ. 29 του Ν. 4646/2019 (ΦΕΚ Α' 201/12-12-2019), όπως τροποποιήθηκε με το άρθρο 34 του Ν. 5036/2023 και ισχύει αναδρομικά από την 12/12/2019: «Οι παρ. 1 και 2 του άρθρου 50 του Κ.Φ.Δ., 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 βαραίνουν τα αλληλεγγύως ευθυνόμενα πρόσωπα, εφόσον τα τελευταία δεν πληρούσαν τις προϋποθέσεις, που τίθενται με τις παρ. 1 και 2 του άρθρου 50 του Κ.Φ.Δ., 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. Η αίτηση μπορεί να υποβληθεί και για εκκρεμείς υποθέσεις οφειλών κατά την έννοια της παρ. 50 του άρθρου 72 του Κ.Φ.Δ., όπως ισχύει, καθώς και για εκκρεμείς υποθέσεις οφειλών ενώπιον των αρμόδιων δικαστηρίων μετά από άσκηση ανακοπής.

Η Φορολογική Διοίκηση εκδίδει απολογημένη 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 Κ.Φ.Δ. Ποσά που έχουν εισπραχθεί από τα πρόσωπα της παρ. 1 του άρθρου 50 του Κ.Φ.Δ. δεν επιστρέφονται».

Επειδή η Δ.Ο.Υ. ΦΑΕ ΑΘΗΝΩΝ, στην από 14/02/2023 Έκθεση Απόψεων επί της κρινόμενης ενδικοφανούς προσφυγής προς την Υπηρεσία μας, εισηγήθηκε την απόρριψη αυτής, επί τη βάση μόνο του ότι ο προσφεύγων είχε υποβάλει την αίτηση που προβλέπεται στο άρθρο 66, παρ. 29 του Ν. 4646/2019 μετά την 30/06/2021 (καταληκτική ημερομηνία που όριζε το εν λόγω άρθρο έως και την τροποποίησή του με το άρθρο 34 του Ν. 5036/2023).

Επειδή η Υπηρεσία μας, για σκοπούς πληρότητας του φακέλου της υπόθεσης, απέστειλε στη Δ.Ο.Υ. ΦΑΕ ΑΘΗΝΩΝ το υπ' αριθμόν ΔΕΔ ΕΞ 2023 ΕΜΠ/08-05-2023 έγγραφο, με το οποίο ζητούσε την αποστολή συμπληρωματικών απόψεων ως προς την αλληλέγγυα ευθύνη του προσφεύγοντος, ουσιαστικά δηλαδή ζητούσε να εξεταστεί στην ουσία της η υπ' αριθμόν/24-10-2022 αίτηση του προσφεύγοντος αναφορικά με τα χρέη της εταιρείας” με Α.Φ.Μ., για οποία κρίθηκε αλληλεγγύως υπεύθυνος.

Επειδή η Δ.Ο.Υ. ΦΑΕ ΑΘΗΝΩΝ ανταποκρίθηκε με το υπ' αριθμόν/30-05-2023 έγγραφό της, χωρίς ωστόσο να απαντήσει επί της ουσίας όπως της ζητήθηκε.

Επειδή με το άρθρο 50 του Κ.Φ.Δ., όπως ίσχυε πριν την τροποποίησή του με το άρθρο 34, παρ. 1 του Ν. 4646/2019, ορίζονταν τα εξής:

«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 προσωπικώς 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.

....

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 με το άρθρο 50 του Κ.Φ.Δ., όπως ισχύει μετά την τροποποίησή του με το άρθρο 34, παρ. 1 του Ν. 4646/2019, ορίζονται τα εξής:

«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 οποιοσδήποτε 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. Στα νομικά πρόσωπα που συγχωνεύονται, ευθύνεται αλληλεγγύως με τα υπό παρ. 1 πρόσωπα για την πληρωμή των οφειλομένων 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.

....

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 εν προκειμένω, ο προσφεύγων ισχυρίζεται ότι: "... Πριν από την υποβολή των παραιτήσεών μας κατά τα προαναφερθέντα ασκούσαμε ειδικά καθήκοντα για την αντιμετώπιση αναγκών της τρέχουσας καθημερινής λειτουργίας της εταιρείας, τα οποία δεν άπτονταν των φορολογικών υποχρεώσεων της και δεν είχαμε αρμοδιότητα αποκλειστικής γενικής εκπροσώπησης και διαχείρισης της οφειλέτιδας εταιρείας. Έχω παραιτηθεί από την ιδιότητά μου ως απλού μέλους του Διοικητικού Συμβουλίου της Εταιρείας από την 30.12.2016, ενώ ο δεύτερος των αιτούντων, έχει παραιτηθεί από την οποιαδήποτε εμπλοκή του στην εταιρεία την 29.12.2016.Δεν συμμετείχα ενεργά στη διοίκηση και διαχείριση των υποθέσεων της οφειλέτιδας εταιρείας κατά τον κρίσιμο χρόνο που αφορούν οι εκδοθείσες ταμειακές βεβαιώσεις και ατομικές ειδοποιήσεις. Δεν είχα πραγματική ανάμειξη στη διοίκηση/διαχείριση των υποθέσεων της οφειλέτιδας εταιρείας, λαμβανομένου επίσης υπόψη ότι δεν ελάμβανα αμοιβή ούτε είχα μετοχική σχέση με αυτήν. Υπό τα ως άνω νομικά και πραγματικά δεδομένα δεν στοιχειοθετείται υπαιτιότητά μου για την μη καταβολή των επίμαχων φορολογικών χρεών της οφειλέτιδας εταιρείας."

Επειδή προς επίρρωση του ανωτέρω ισχυρισμού, ο προσφεύγων προσκομίζει την από 19/03/2018 Βεβαίωση του Προέδρου της εταιρείας, στην οποία αναφέρεται, μεταξύ άλλων, ότι:

- «Όλες οι θυγατρικές του Ομίλου λειτουργούσαν με την ίδια δομή, ήτοι το σύνολο των επιχειρηματικών αποφάσεων λαμβάνονταν αποκλειστικά από τη διοίκηση της μητρικής εταιρείας και δη από τον Πρόεδρο του Δ.Σ., ο οποίος εν προκειμένω ήταν και ο μοναδικός μέτοχος της μητρικής"»
- «Για τη διευκόλυνση της καθημερινής λειτουργίας της εταιρείας και προκειμένου να μπορεί να ανταποκρίνεται στις τρέχουσες ανάγκες της, το Δ.Σ. εξουσιοδοτούσε, κατά πάγια τακτική του, δυνάμει ειδικών αποφάσεών του, υπαλλήλους και στελέχη της ίδιας εταιρείας ή της μητρικής της, ακόμα και μη μέλη του Δ.Σ., προκειμένου να διευκολύνεται η καθημερινή

λειτουργία της εταιρείας και να καλύπτονται οι τρέχουσες ανάγκες της. Οι υπάλληλοι της εταιρείας, στους οποίους χορηγούνταν τέτοιες εξουσιοδοτήσεις για να διεκπεραιώνουν τρέχουσες διαχειριστικές ενέργειες, δεν ασκούσαν τη διοίκηση της εταιρείας, δεν ήταν νόμιμοι εκπρόσωποί της και δεν είχαν άλλη αποφασιστική αρμοδιότητα σχετιζόμενη με τη διοίκηση της εταιρείας».

Επειδή ο προσφεύγων επικαλείται παράλληλα ότι με την υπ' αριθμόν/2021 απόφαση του Η' Μονομελούς Πλημμελειοδικείου Αθηνών κηρύχθηκε αθώος για το αδίκημα της μη καταβολής εργατικών αποδοχών από κοινού κατ' εξακολούθηση και κατά συρροή στους υπαλλήλους της εταιρείας, επειδή ως μη ασκών τη διοίκησή της, δεν υπείχε σχετική ποινική ευθύνη.

Επειδή όπως διευκρινίστηκε με την Ε.2173/2020 «27. *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.*».

Επειδή περαιτέρω, σύμφωνα με την Α.1082/2021 «Για τους σκοπούς εφαρμογής της περ. γ' της παρ. 1 του άρθρου 50 του ΚΦΔ, ορίζονται ενδεικτικά περιπτώσεις έλλειψης υπαιτιότητας των προσώπων αυτών ως ακολούθως:

“...

4. Ύπαρξη αμετάκλητης αθωωτικής απόφασης ποινικού δικαστηρίου ή αμετάκλητου απαλλακτικού βουλεύματος τελεσίδικη ή απόφαση δικαστηρίου βάσει των οποίων διαπιστώνεται ρητά η έλλειψη υπαιτιότητας σχετικά με τη δημιουργία ή τη μη καταβολή της οριζόμενης στην παρ. 1 του άρθρου 50 του ΚΦΔ οφειλής από τον αλληλεγγύως υπόχρεο....».

Επειδή εν προκειμένω, αφενός οι αιτιάσεις του προσφεύγοντος περί μη άσκησης ουσιαστικής διοίκησης δεν μπορούν να στοιχειοθετήσουν την έλλειψη υπαιτιότητάς του για τις επίδικες οφειλές, δοθέντος ότι ερείδονται σε ιδιωτικό έγγραφο, αφετέρου δε, η επικαλούμενη κρίση του Η' Μονομελούς Πλημμελειοδικείου Αθηνών δεν αφορά δικαστική κρίση διατυπωθείσα στο πλαίσιο σχετικής αμετάκλητης απόφασης, όπως με σαφήνεια αναφέρεται στις προαναφερθείσες διατάξεις, πολλώ δε μάλλον όταν δεν αφορά και τις επίμαχες φορολογικές οφειλές.

Επειδή ο προσφεύγων ισχυρίζεται περαιτέρω ότι, σε κάθε περίπτωση, είχε υποβάλει την παραίτησή του από απλό μέλος του Δ.Σ. της εταιρείας στις 30/12/2016, οπότε δεν ευθύνεται για τις ληξιπρόθεσμες οφειλές της μετά την εν λόγω ημερομηνία.

Επειδή σύμφωνα με το άρθρο 7^α, παρ. 1 του Ν. 2190/1920 (σε ισχύ κατά την κρινόμενη φορολογική περίοδο): «1. *Πράξεις και στοιχεία ημεδαπών Ανωνύμων Εταιριών.*

Σε δημοσιότητα υποβάλλονται οι εξής πράξεις και στοιχεία:

α. Οι ιδρυτικές πράξεις των ανωνύμων εταιρειών και το καταστατικό, με την εγκριτική απόφαση της Διοίκησης, όπου απαιτείται.

β. Οι αποφάσεις για τροποποίηση του καταστατικού, με την εγκριτική απόφαση της Διοίκησης, όπου απαιτείται, καθώς και ολόκληρο το νέο κείμενο του καταστατικού μαζί με τις γενόμενες τροποποιήσεις.

γ. Ο διορισμός και η για οποιοδήποτε λόγο παύση με τα στοιχεία ταυτότητας των προσώπων που:

- ασκούν τη διαχείριση της εταιρείας,
- έχουν την εξουσία να την εκπροσωπούν από κοινού ή μεμονωμένα,
- είναι αρμόδια να ασκούν τον τακτικό της έλεγχο.

δ.

ε. Κάθε απόφαση για αύξηση ή μείωση του μετοχικού κεφαλαίου της εταιρείας. Στην απόφαση για αύξηση του μετοχικού κεφαλαίου πρέπει να αναγράφεται το νέο κεφάλαιο, ο αριθμός και το είδος των μετοχών που εκδίδονται, η ονομαστική τους αξία και γενικά οι όροι έκδοσής τους, καθώς και ο συνολικός αριθμός των μετοχών της εταιρείας.

στ. Το πρακτικό του Διοικητικού Συμβουλίου με το οποίο πιστοποιείται η καταβολή του μετοχικού κεφαλαίου, είτε κατά τη σύσταση της εταιρείας, είτε μετά από κάθε αύξησή του.

ζ. Οι εγκεκριμένες ετήσιες οικονομικές καταστάσεις και οι σχετικές εκθέσεις του Διοικητικού Συμβουλίου και των ελεγκτών της ανώνυμης εταιρείας.

η. Οι μηνιαίες λογιστικές καταστάσεις των Τραπεζών, των υποκαταστημάτων των αλλοδαπών Τραπεζών, καθώς και η λογιστική κατάσταση του άρθρου 46.

θ. Η λύση της εταιρείας.

ι. Η δικαστική απόφαση παντός βαθμού, που κηρύσσει άκυρη την εταιρεία ή σε κατάσταση πτώχευσης, καθώς και οι δικαστικές αποφάσεις παντός βαθμού που αναγνωρίζουν ως άκυρες ή ακυρώνουν αποφάσεις γενικών συνελεύσεων.

Σε δημοσιότητα υποβάλλονται και οι δικαστικές αποφάσεις που ανατρέπουν τις παραπάνω αποφάσεις.

ια. Ο διορισμός και η αντικατάσταση των εκκαθαριστών, με τα στοιχεία της ταυτότητάς τους.

ιβ. Οι ισολογισμοί της εκκαθάρισης, καθώς και ο τελικός της ισολογισμός.

ιγ. Η διαγραφή της εταιρείας από το Μητρώο Ανωνύμων Εταιριών.

ιδ. Κάθε πράξη ή στοιχείο του οποίου η δημοσιότητα επιβάλλεται από άλλες διατάξεις».

Επειδή σύμφωνα με το άρθρο 7^β του Ν. 2190/1920 (σε ισχύ κατά την κρινόμενη φορολογική περίοδο):

«1. Η δημοσιότητα πραγματοποιείται:

α. Με την καταχώριση, ύστερα από έλεγχο, των πράξεων και στοιχείων στο Μητρώο Ανωνύμων Εταιρειών, που τηρείται στην υπηρεσία του Υπουργείου Εμπορίου της νομαρχίας όπου έχει την έδρα της η εταιρεία. Στην περίπτωση της παραγράφου 2α του άρθρου 4, η καταχώριση γίνεται αυθημερόν, εκτός εάν η αίτηση καταχώρισης δεν είναι ακριβής και πλήρης ως προς το περιεχόμενο της και τα συνυποβαλλόμενα δικαιολογητικά. Σε κάθε άλλη περίπτωση, η καταχώριση πρέπει να γίνεται εντός μηνός από την υποβολή εκ μέρους της εταιρείας των καταχωριστέων πράξεων και στοιχείων στην αρμόδια διοικητική Αρχή και επί εταιρειών με εισηγμένες μετοχές εντός δεκαπέντε (15) ημερών.

β. Με τη δημοσίευση, με επιμέλεια της αρμόδιας υπηρεσίας και με δαπάνες της ενδιαφερόμενης εταιρείας, στο τεύχος Ανώνυμων Εταιριών και Εταιριών Περιορισμένης Ευθύνης της Εφημερίδας της Κυβέρνησης, ανακοίνωσης για την καταχώριση στο οικείο Μητρώο Ανώνυμων Εταιριών των Πράξεων και των στοιχείων που υποβάλλονται σε δημοσιότητα, τροποποιούμενης ανάλογα της παρ. 3 του άρθρου 21 του Ν. 1599/1986 «Σχέσεις Κράτους-Πολίτη, καθιέρωση νέου τύπου ταυτότητας και άλλες διατάξεις» (ΦΕΚ Α'75/1986). Κατ' εξαίρεση οι αρχικές και οι τροποποιημένες από τη Γενική Συνέλευση ετήσιες οικονομικές καταστάσεις, εκτός από το προσάρτημα, καθώς και το πιστοποιητικό ελέγχου της παρ. 4 του άρθρου 43β, δημοσιεύονται στο σύνολό τους είκοσι (20) ημέρες τουλάχιστον πριν από τη συνεδρίαση της συνέλευσης και σε περίπτωση τροποποίησής τους, μέσα σε είκοσι (20) ημέρες από αυτή.

γ. Ειδικά για συστατικές πράξεις, η παραπάνω δημοσίευση πραγματοποιείται με επιμέλεια και με δαπάνες της ενδιαφερόμενης εταιρείας. Η σχετική ανακοίνωση αποστέλλεται προς το Εθνικό Τυπογραφείο υπογεγραμμένη από την εποπτεύουσα αρχή και θεωρημένη από την αρμόδια Δ.Ο.Υ. για την καταβολή όλων των σχετικών τελών. Αποδεικτικό της παραπάνω δημοσίευσης προσκομίζεται στην εποπτεύουσα αρχή εντός μηνός από την εγγραφή της εταιρείας στο οικείο μητρώο, επί ποινή διαγραφής της εταιρείας από το μητρώο.

Με απόφαση των Υπουργών Ανάπτυξης και Οικονομικών, που δημοσιεύεται στην Εφημερίδα της Κυβερνήσεως, καθορίζονται οι όροι και κάθε αναγκαία λεπτομέρεια για την εφαρμογή του εδαφίου αυτού

...

13. Η Εταιρία δεν μπορεί να αντιτάξει στους τρίτους τις πράξεις και τα στοιχεία για τα οποία δεν τηρήθηκε η δημοσίευση που προβλέπει η περίπτωση β' της ανωτέρω παραγράφου 1, εκτός αν αποδείξει ότι οι τρίτοι τα γνώριζαν. Πράξεις ή στοιχεία που έχουν δημοσιευτεί δεν αντιτάσσονται στους τρίτους πριν περάσουν δεκαπέντε ημέρες από τη δημοσίευση, εφόσον οι τρίτοι αποδεικνύουν ότι δεν ήταν δυνατό να τα γνωρίζουν.

14. Το Διοικητικό Συμβούλιο της εταιρείας είναι υπεύθυνο για την υποβολή στην αρμόδια υπηρεσία του Υπουργείου Εμπορίου των πράξεων και στοιχείων για τα οποία απαιτείται δημοσιότητα.

Σε περίπτωση ασυμφωνίας του κειμένου που δημοσιεύτηκε στο «Τεύχος Ανώνυμων Εταιριών και Εταιριών Περιορισμένης Ευθύνης» της Εφημερίδας της Κυβέρνησης με το περιεχόμενο της πράξης ή του στοιχείου που έχει καταχωρηθεί στο Μητρώο Ανώνυμων Εταιριών, η Εταιρία δεν μπορεί να αντιτάξει το περιεχόμενο του κειμένου που δημοσιεύτηκε στους τρίτους.

Οι τρίτοι μπορούν να το επικαλεστούν, εκτός αν η εταιρεία αποδείξει ότι γνώριζαν το κείμενο που έχει καταχωρηθεί στο Μητρώο....».

Επειδή ο προσφεύγων παραδέχεται ότι η παραίτησή του δε δημοσιεύτηκε εγκαίρως στην αρμόδια υπηρεσία του ΓΕΜΗ, ωστόσο επικαλείται ότι αυτό δε συνέβη από δική του υπαιτιότητα, καθώς δεν είχε την εξουσία να παρεμβαίνει δραστικά στη διοίκηση της εταιρείας.

Επειδή προς επίρρωση του ισχυρισμού του επικαλείται την υπ' αριθμόν 674/2021 απόφαση του ΣΤΕ, σύμφωνα με την οποία (σκέψη 14): «[...] Τούτου έπεται ότι επί παραίτησεως των μνημονευομένων στην παράγραφο 1 του άρθρου 115 του ν. 2238/1994 προσώπων από την ως άνω ιδιότητά τους, η μη δημοσίευση στην Εφημερίδα της Κυβερνήσεως των σχετικών πράξεων δεν

επιδρά, καθ' εαυτήν, στο κύρος της παραιτήσεως, η οποία, εφόσον αποδεικνύεται με νόμιμο τρόπο, είναι ισχυρή ανεξαρτήτως της δημοσιεύσεώς της, [...].».

Επειδή ωστόσο, είναι η ίδια η κρίση του Ανωτάτου Ακυρωτικού Δικαστηρίου (σκέψη 14 της ανωτέρω απόφασης), που αναφέρει ρητά ότι: «[...] σε περίπτωση μη δημοσιεύσεως της πράξεως παραιτήσεως των μνημονευομένων στην παράγραφο 1 του άρθρου 115 του ν. 2238/1994 προσώπων από την ως άνω ιδιότητά τους, τα πρόσωπα αυτά απαλλάσσονται από την ευθύνη για τις μεταγενέστερες της παραιτήσεώς τους (κατά τις ειδικότερες διακρίσεις των παραγράφων 1 και 3 του άρθρου 115 του ν. 2238/1994) οφειλές της εταιρείας από φόρο εισοδήματος και από ασφαλιστικές εισφορές προς το Ι.Κ.Α., εφόσον, επιδεικνύοντας τη δέουσα επιμέλεια, **προβούν τα ίδια στη, μνημονευόμενη στο άρθρο 7βπαρ. 14 του ν. 2190/1920, γνωστοποίηση της παραιτήσεώς τους στην αρμόδια προς τούτο υπηρεσία της Νομαρχίας, προσκομίζοντας συγχρόνως τα στοιχεία από τα οποία προκύπτει ότι έχουν εγκύρως και σπουδαίως παραιτηθεί**».

Επειδή από κανένα στοιχείο του φακέλου της υπόθεσης δεν προκύπτει οποιαδήποτε βούληση ή προσπάθεια του προσφεύγοντος να γνωστοποιήσει ο ίδιος εγκαίρως την παραίτησή του στην αρμόδια υπηρεσία του ΓΕΜΗ.

Επειδή τέλος, η ιδιότητα του προσφεύγοντος σε σχέση με την εν λόγω εταιρεία προκύπτει και από το σώμα του προσκομιζόμενου εγγράφου της παραίτησής του, όπου αναγράφεται «...δεν δύναμαι να παραμείνω στη θέση του μέλους του Διοικητικού Συμβουλίου ως και του νόμιμου εκπροσώπου της εταιρείας...».

Α π ο φ α σ ί ζ ο υ μ ε

την **απόρριψη** της με αρ. πρωτ./06.02.2023 υποβληθείσα ηλεκτρονικά ενδικοφανή προσφυγή του '.....', με Α.Φ.Μ., σύμφωνα με το ως άνω σκεπτικό.

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.