



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ



ΑΑΔΕ

Ανεξάρτητη Αρχή
Δημοσίων Εσόδων

ΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ

ΥΠΟΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ

ΤΜΗΜΑ ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ Α2

Ταχ. Δ/ση : Αριστογείτονος 19

Ταχ. Κώδικας : 176 71 - Καλλιθέα

Τηλέφωνο : 213 1604536

ΦΑΞ : 213 1604567

Καλλιθέα

05.12.2017

αριθμός απόφασης 6162

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 ισχύει.

β. Του άρθρου 11 της Δ. ΟΡΓ. Α 1036960 ΕΞ 2017/10.03.2017 Απόφαση του Διοικητή της Α.Α.Δ.Ε. (ΦΕΚ 968 Β'/22.03.2017) 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 1440/ τ. Β'/27.04.2017).

2. Την ΠΟΛ 1069/4-3-2014 Εγκύκλιο της Γενικής Γραμματείας Δημοσίων Εσόδων του Υπουργείου Οικονομικών.

3. Την με αριθμ. ΔΕΔ 1126366ΕΞ2016/30.08.2016(ΦΕΚ2759/τ.β'/01.09.2016) Απόφαση του Προϊσταμένου της Διεύθυνσης Επίλυσης Διαφορών «Παροχή εξουσιοδότησης υπογραφής».

4. Την με ημερομηνία κατάθεσης 07.07.2017 και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανή προσφυγή της αλλοδαπής εταιρείας ιδιοκτησίας ακινήτων με την επωνυμία «.....» που εδρεύει στην με ΑΦΜ: και εκπροσωπείται νόμιμα από τον κόν του κάτοικο, οδός αρ..... με ΑΦΜ, κατά α) της υπ.αρ...../2017 Οριστικής Πράξης Διορθωτικού Προσδιορισμού Παρακρατούμενου η αποδιδόμενου φόρου στο εισόδημα εργοληπτών κατασκευής τεχνικών έργων φορολογικού έτους 2011, β) της υπ.αρ...../2017 Οριστικής Πράξης Διορθωτικού Προσδιορισμού

Παρακρατούμενου η αποδιδόμενου φόρου στο εισόδημα εργοληπτών κατασκευής τεχνικών έργων φορολογικού έτους 2012, του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ.Φ.Α.Ε ΑΘΗΝΩΝ, καθώς και τα προσκομιζόμενα με αυτήν σχετικά έγγραφα.

5. Τις αναγραφόμενες στην παράγραφο 4, Οριστικές Πράξεις Διορθωτικού Προσδιορισμού Παρακρατούμενου η αποδιδόμενου φόρου στο εισόδημα εργοληπτών κατασκευής τεχνικών έργων του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Φ.Α.Ε ΑΘΗΝΩΝ, την από 31-01-2017 έκθεση μερικού ελέγχου παρακράτησης φόρου στο εισόδημα εργοληπτών Ν.2238/1994 του Προϊσταμένου του 1^{ου} Ειδικού Συνεργείου Έλεγχου (Ταχ. Διεύθυνση: Τ.Κ.....).

6. Την από 20.07.2017 έκθεση απόψεων του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Φ.Α.Ε ΑΘΗΝΩΝ

7. Την εισήγηση του ορισθέντος υπαλλήλου του Τμήματος Α2 όπως αποτυπώνεται στο σχέδιο της απόφασης.

Επί της με ημερομηνία κατάθεσης 07.07.2017 και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανούς προσφυγής 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:

Με την **υπ' αρ...../2017** Οριστική Πράξη Διορθωτικού Προσδιορισμού Παρακρατούμενου η αποδιδόμενου φόρου στο εισόδημα εργοληπτών κατασκευής τεχνικών έργων φορολογικού έτους **2011**, του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Φ.Α.Ε. ΑΘΗΝΩΝ, καταλογίστηκε σε βάρος της προσφεύγουσας εταιρείας για ανακριβή απόδοση παρακρατούμενου φόρου (3%) ποσόν 45,00 ευρώ πλέον πρόσθετος φόρος ανακρίβειας (120%) ποσόν 54,00 ευρώ, ήτοι **συνολικό ποσό 99,00 €**.

Με την **υπ' αρ...../2017** Οριστική Πράξη Διορθωτικού Προσδιορισμού Παρακρατούμενου η αποδιδόμενου φόρου στο εισόδημα εργοληπτών κατασκευής τεχνικών έργων φορολογικού έτους **2012**, του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Φ.Α.Ε. ΑΘΗΝΩΝ, καταλογίστηκε σε βάρος της προσφεύγουσας εταιρείας για ανακριβή απόδοση παρακρατούμενου φόρου (3%) ποσόν 269,83 ευρώ πλέον πρόσθετος φόρος ανακρίβειας (120%) ποσόν 319,30 ευρώ, ήτοι **συνολικό ποσό 589,13 €**.

Οι ως άνω προσαλλόμενες πράξεις εκδόθηκαν κατόπιν των διαπιστώσεων της από 31/01/2017 έκθεσης Μερικού ελέγχου Παρακράτησης φόρου στο εισόδημα εργοληπτών Ν.2238/1994, του Προϊσταμένου του 1^{ου} Ειδικού Συνεργείου Έλεγχου (Ταχ. Διεύθυνση: Τ.Κ.....).

Συγκεκριμένα, **η προσφεύγουσα εταιρεία έχει την καταστατική της έδρα την Κύπρο (Ε.Ε.)**, και σύμφωνα με το με αριθμό/2000 Ιδρυτικό Έγγραφο-Καταστατικό το μετοχικό κεφάλαιο

ανέρχεται σε 5.000 ευρώ με μέτοχο την εταιρεία «.....» με Διεύθυνση:
.....

Με τα με αριθμό/2016 τέσσερα πιστοποιητικά του τμήματος Εφόρου Εταιρειών και Επισήμου Παραλήπτη του Υπ. Ενέργειας, Εμπορίου, Βιομηχανίας και Τουρισμού, Δικαιοσύνης και Δημόσιας Τάξης της Δημοκρατίας, προκύπτει ότι στην 1^η Ιανουαρίου των ετών φορολογίας 2011,2012,2013,2014 τα εταιρικά μερίδια της ελεγχόμενης-προσφεύγουσας εταιρείας ανήκουν στο φυσικό πρόσωπο - μοναδικό μέτοχο κόν του κάτοικο οδός αρ..... με ΑΦΜ

Φορολογικός εκπρόσωπος της εταιρείας, βάσει διατάξεων του άρθρου 8 του Ν.4174/2013(ΚΦΔ), είναι ο κος ΑΦΜ οδός (σελ... έκθεσης έλεγχου.

Μεταξύ των σκοπών ίδρυσης συμπεριλαμβάνεται η αγορά, η αποδοχή υπό μορφή δωρεάς[....]η απόκτηση η κατοχή (για οποιοδήποτε δικαίωμα η συμφέρον) οποιονδήποτε εκτάσεων γης, οικοδομών, δουλειών, δικαιωμάτων, προνομίων, αδειών, εμπορευμάτων και κάθε φύσεως και περιγραφής κινητής και ακίνητης ιδιοκτησίας[....]η ανέγερση, συντήρηση, κατασκευή, επέκταση, κατεδάφιση και οποιαδήποτε άλλα έργα, οικοδομές εγκαταστάσεις[...]

Η προσφεύγουσα εταιρεία με το αριθμό/2011 συμβόλαιο του Συμβολαιογράφου απέκτησε λόγω αγοραπωλησίας την πλήρη κυριότητα μιας κάθετης ιδιοκτησίας-οικοπεδικό τμήμα επιφάνειας 508,39 τμ με ισόγεια οικοδομή 46,96 τμ και υπόγεια αποθήκη 15 τμ. Το εν λόγω οικόπεδο-κάθετη ιδιοκτησία αποτελεί μέρος οικοπέδου συνολικής έκτασης 978,50 τμ με ποσοστό συνιδιοκτησίας 51,96/οο εξ αδιαιρέτου που βρίσκεται επί των οδών αρ..... και στον συνοικισμό «.....» στο

Στη συνέχεια η προσφεύγουσα με την αριθμό/2011 Άδεια οικοδομής ανήγειρε νέα διώροφη οικοδομή (μονοκατοικία) αποτελούμενη από υπόγειο, ισόγειο, πρώτο όροφο, χώρους στάθμευσης, αποθήκης και πισίνα η οποία ολοκληρώθηκε το έτος 2013 και από την 01-08-2013 εκμισθώθηκε στην κα ΑΦΜ σύζυγο του μοναδικού μετόχου της εταιρείας ΑΦΜ και χρησιμοποιείται ως κατοικία. Στην πράξη η εταιρεία δεν ασκεί επιχειρηματική δραστηριότητα αλλά είναι ιδιοκτήτρια ακινήτου..

Η προσφεύγουσα υπέβαλε την με αριθμό/2010 δήλωση έναρξης εργασιών στην Ελλάδα, στην αρμόδια Δ.Ο.Υ. Φ.Α.Ε. Αθηνών.

Επίσης η προσφεύγουσα για το οικ. έτος 2012 (χρησ2011), οικ. έτος 2013(χρησ2012), και το οικ. έτος 2014(χρησ 2013) τήρησε Αθεώρητο Βιβλίο Εσόδων-Εξόδων, ενώ για το φορολογικό έτος 2014 και 2016 τήρησε Ισοζύγιο Γενικού-Αναλυτικών Καθολικών το οποίο θεωρήθηκε στις 23-05-2016.(σελ. 6 & 7 έκθεσης έλεγχου).

Η προσφεύγουσα με την υπό κρίση ενδικοφανή προσφυγή, ζητά την ακύρωση-επανεξέταση των ανωτέρω Οριστικών Πράξεων Διορθωτικού Προσδιορισμού Παρακρατούμενου Φόρου(3%) στο εισόδημα εργοληπτών κατασκευής τεχνικών έργων προβάλλοντας τους παρακάτω ισχυρισμούς:

- Οι προσβαλλόμενες αποφάσεις είναι ακυρωτέες ως νομικώς πλημμελείς, άλλως μη νόμιμες, και παντελώς αναιτιολόγητες δοθέντος ότι είναι γενικές και αόριστες μη βεβαιούσες ειδικώς και συγκεκριμένως αποδιδόμενες σε εμάς παραβάσεις του νόμου. Η φορολογική αρχή ούτε στην προσβαλλόμενη πράξη ούτε στην σχετική έκθεση έλεγχου αναφέρει συγκεκριμένως τα πραγματικά παραστατικά που να στοιχειοθετούν την αποδιδόμενη σε μένα παράβαση του νόμου αλλά παράνομα παραθέτει γενική και αόριστη αιτιολογία.
- Αυθαίρετα και παρά το νόμο η Δ.Ο.Υ. ΦΑΕ ΑΘΗΝΩΝ καταλόγισε τα ένδικα ποσά φόρου κατά εσφαλμένη ερμηνεία και πλημμελή εφαρμογή του άρθρου 55 παρ.1 του Ν.2238/1994 ως κακή εκτίμηση των τιθέμενων στην κρίση στοιχείων.
- Απέδωσα το σύνολο των παρακρατούμενων η αποδιδόμενων φόρων στο εισόδημα των εργοληπτών κατασκευής τεχνικών έργων.

Επί των ισχυρισμών της προσφεύγουσας επαγόμεστε τα ακόλουθα:

Επειδή, από τις διατάξεις των άρθρων του Ν. 2238/1994, ορίζεται ότι:

Άρθρο 36 Προσδιορισμός ακαθάριστων εσόδων των εργολάβων, υπεργολάβων και γενικά επιτηδευματιών, που εκτελούν οποιαδήποτε επί μέρους εργασία σε ανεγειρόμενες οικοδομές

«1.Τα ακαθάριστα έσοδα που λαμβάνονται υπόψη για τον προσδιορισμό του εισοδήματος των εργολάβων, υπεργολάβων και γενικά επιτηδευματιών που ανεγείρουν οικοδομές ή εκτελούν οποιαδήποτε επί μέρους εργασία σε ανεγειρόμενη οικοδομή των προσώπων της παραγράφου 1 του άρθρου 35, δεν μπορεί να είναι κατώτερα από εκείνα που προκύπτουν σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου αυτού.

Άρθρο 55 Παρακράτηση φόρου στο εισόδημα από εμπορικές επιχειρήσεις

«1.Στο Εισόδημα από εμπορικές επιχειρήσεις η παρακράτηση του φόρου ενεργείται ως εξής: «α) [...] β) Στα εισοδήματα εργοληπτών κατασκευής κάθε είδους τεχνικών έργων και ενοικιαστών δημόσιων, δημοτικών, κοινοτικών ή λιμενικών προσόδων με συντελεστή τρία τοις εκατό (3%) που υπολογίζεται στην αξία του κατασκευαζόμενου έργου ή του μισθώματος.

Υπόχρεος σε παρακράτηση ορίζεται το Δημόσιο γενικά και κάθε φυσικό ή νομικό πρόσωπο που ενεργεί εκκαθάριση ή καταβολή για τις περιπτώσεις αυτές. Αν για οποιονδήποτε λόγο δεν παρακρατήθηκε ο φόρος, τότε αυτός αποδίδεται με δήλωση του δικαιούχου της αμοιβής κατά τα οριζόμενα στο άρθρο 60.»

Άρθρο 60 Απόδοση του φόρου με μηνιαίες δηλώσεις

«3. Όσοι παρακρατούν φόρο σύμφωνα με τις διατάξεις[.....] και της παραγράφου 1 του άρθρου 55 [.....] υποχρεούνται να αποδίδουν αυτόν με σχετική δήλωση, που πρέπει να υποβάλλουν μέσα στο πρώτο δεκαπενθήμερο του επόμενου από την παρακράτηση μήνα στη δημόσια οικονομική υπηρεσία στην περιφέρεια της οποίας έγινε η καταβολή των ποσών για τα οποία παρακρατήθηκε ο φόρος, ο οποίος αποδίδεται εφάπαξ με την υποβολή της οικείας δήλωσης."

Επειδή, η προσφεύγουσα επιχείρηση, για την ανέγερση της παραπάνω αναφερόμενης οικοδομής, κατά το έτος 2011 έλαβε από εργολήπτες Τιμολόγια Παροχής Υπηρεσιών ,όπως αναλυτικά αναφέρεται (σελ. 8 έκθεσης έλεγχου) η παρεχόμενη εργασία, η αξία και ο εκδότης, κάθε φορολογικού στοιχείου, συνολικής αξίας 6.000,00 ευρώ, ενώ κατέβαλε (ημερομηνία παραλαβής/βεβαιώσεως δήλωσης 19-07-2011) παρακρατούμενο φόρο (3%) για μικρότερη δηλωθείσα αξία ποσόν 4.500,00 ευρώ (σελ. 9 έκθεσης έλεγχου), ορθώς ο έλεγχος προσδιόρισε παρακρατούμενο φόρο(3%) στην διαφορά μεταξύ της συνολικής αξίας των ληφθέντων φορολογικών στοιχείων και της δηλωθείσας αξίας, πλέον πρόσθετο φόρο λόγω ανακρίβειας δήλωσης.

Επειδή, η προσφεύγουσα επιχείρηση, για την ανέγερση της παραπάνω αναφερόμενης οικοδομής, κατά το έτος 2012 έλαβε από εργολήπτες Τιμολόγια Παροχής Υπηρεσιών ,όπως αναλυτικά αναφέρεται (σελ. 8 ,10 έκθεσης έλεγχου), η παρεχόμενη εργασία ,η αξία και ο εκδότης κάθε φορολογικού στοιχείου, συνολικής αξίας 13.494,45 ευρώ, ενώ κατέβαλε (ημερομηνία παραλαβής/βεβαίωσης δήλωσης 28-03-2012) παρακρατούμενο φόρο(3%) για μικρότερη δηλωθείσα αξία ποσόν 4.500,00 ευρώ (σελ. 9 έκθεσης έλεγχου), ορθώς ο έλεγχος προσδιόρισε παρακρατούμενο φόρο(3%) στην διαφορά μεταξύ της συνολικής αξίας των ληφθέντων φορολογικών στοιχείων και της δηλωθείσας αξίας, πλέον πρόσθετο φόρο λόγω ανακρίβειας δήλωσης.

Επειδή, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 2 του ν.2523/1997 ορίζεται ότι:

Άρθρο 2 « Τα ποσοστά των πρόσθετων φόρων σε καμία περίπτωση δεν μπορούν να υπερβούν α)[....] β) το 120% για την υποβολή ανακριβούς δήλωσης η μη υποβολή του φόρου την πληρωμή

του οποίου θα απέφυγε ο υπόχρεος[.....]

Επειδή, σύμφωνα με τις διατάξεις της παρ.17 του άρθρου 72 Ν.4174/2013 (Κ.Φ.Δ.) ορίζεται ότι:

«17. Στις πράξεις καταλογισμού οποιουδήποτε φόρου που εκδίδονται μετά την 1.1.2014 και αφορούν εν γένει φορολογικές υποχρεώσεις, χρήσεις, περιόδους ή υποθέσεις έως την 31.12.2013, εξακολουθούν να επιβάλλονται οι πρόσθετοι φόροι του άρθρου 1 του ν. 2523/1997, όπως ίσχυε κατά φορολογία και χρήση. Μετά την απόκτηση του εκτελεστού τίτλου εφαρμόζονται οι διατάξεις των άρθρων 53 και 57 του Κώδικα Φορολογικής Διαδικασίας.»

Επειδή, από τις διατάξεις του άρθρου 64 του ν. 4174/2013, ορίζεται ότι, «Η Φορολογική Διοίκηση έχει την υποχρέωση να παρέχει σαφή, ειδική και επαρκή αιτιολογία για τη νομική βάση, τα γεγονότα και τις περιστάσεις που θεμελιώνουν την έκδοση πράξεως και τον προσδιορισμό φόρου.».

Επειδή, οι διαπιστώσεις του ελέγχου, όπως αυτές καταγράφονται στην από 31/01/2017 Έκθεση Μερικού Ελέγχου παρακράτησης φόρου στο εισόδημα εργοληπτών Ν.2238/1994, του Προϊσταμένου του 1^{ου} Ειδικού Συνεργείου Έλεγχου (Ταχ. Διεύθυνση: Τ.Κ.....). κρίνονται βάσιμες, αποδεκτές και πλήρως αιτιολογημένες,

Ως εκ τούτου ο ισχυρισμός της προσφεύγουσας ότι οι προσβαλλόμενες πράξεις είναι μη νόμιμες και παντελώς ανατιολόγητες, ότι δεν συντρέχουν οι απαιτούμενες από το νόμο προϋποθέσεις επιβολής αυτών , ότι η φορολογική αρχή εσφαλμένως εκτίμησε τα τεθέντα υπόψη της στοιχεία και πραγματικά περιστατικά, και ότι απέδωσε το σύνολο του παρακρατούμενου φόρου(3%), είναι απορριπτέος ως νόμω αβάσιμος.

Α π ο φ α σ ί ζ ο υ μ ε

την **απόρριψη** της με ημερομηνία κατάθεσης 07.07.2017 και αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανούς προσφυγής της αλλοδαπής εταιρείας ιδιοκτησίας ακινήτων με την επωνυμία «.....» που εδρεύει στην Κύπρο με ΑΦΜ: και την **επικύρωση α)** της υπ.αρ...../2017 Οριστικής Πράξης Διορθωτικού Προσδιορισμού Παρακρατούμενου η αποδιδόμενου φόρου στο εισόδημα εργοληπτών κατασκευής τεχνικών έργων φορολογικού έτους 2011, **β)** της υπ.αρ...../2017 Οριστικής Πράξης Διορθωτικού Προσδιορισμού Παρακρατούμενου η αποδιδόμενου φόρου στο εισόδημα εργοληπτών κατασκευής τεχνικών έργων φορολογικού έτους 2012, του κ. Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Φ.Α.Ε. ΑΘΗΝΩΝ.

Οριστική φορολογική υποχρέωση - καταλογιζόμενο ποσό με βάση την παρούσα απόφαση:

- 1)Παρακρατούμενος φόρος Άρθρο 55 Ν.2238/1994 **διαχ.χρήση 2011 Συνολικό ποσόν 99,00 €**
2)Παρακρατούμενος φόρος Άρθρο 55 Ν.2238/1994 **διαχ.χρήση 2012 Συνολικό ποσόν 593,63 €**

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

Με εντολή του Προϊσταμένου της
Διεύθυνσης Επίλυσης Διαφορών

ΑΚΡΙΒΕΣ ΑΝΤΙΓΡΑΦΟ

Ο ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΣ ΤΗΣ ΥΠΟΔΙΕΥΘΥΝΣΗΣ
ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ

Η ΥΠΑΛΛΗΛΟΣ ΤΟΥ ΑΥΤΟΤΕΛΟΥΣ
ΤΜΗΜΑΤΟΣ ΔΙΟΙΚΗΤΙΚΗΣ ΥΠΟΣΤΗΡΙΞΗΣ

ΓΕΩΡΓΙΟΣ ΦΑΚΟΣ

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.