



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ



ΑΑΔΕ

Ανεξάρτητη Αρχή
Δημοσίων Εσόδων

**ΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ
ΥΠΟΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ
ΤΜΗΜΑ Α1 ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ**

Ταχ. Δ/ση : Αριστογέιτονος 19

Ταχ. Κώδικας : 176 71 - Καλλιθέα

Τηλέφωνο : 2131604534

ΦΑΞ : 2131604567

Καλλιθέα

5-4-2017

Αριθμός απόφασης: 2327

ΑΠΟΦΑΣΗ

Ο ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΣ ΤΗΣ ΔΙΕΥΘΥΝΣΗΣ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ

Έχοντας υπ' όψη:

1. Τις διατάξεις :

α. Του άρθρου 63 του ν. 4174/2013 (ΦΕΚ Α' 170).

β. Του άρθρου 11 της Δ. ΟΡΓ. Α 1036960 ΕΞ 2017/10.03.2017 Απόφασης 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 1002/31.12.2013 Απόφασης του Γενικού Γραμματέα Δημοσίων Εσόδων (ΦΕΚ Β' 55/16-01-2014).

2. Την ΠΟΛ 1069/04-03-2014 Εγκύκλιο της Γενικής Γραμματείας Δημοσίων Εσόδων του Υπουργείου Οικονομικών.

3. Την Δ.Ε.Δ. 1126366 ΕΞ 2016/30.08.2016 (ΦΕΚ Β' 2759/1.9.2016) Απόφαση του Προϊσταμένου της Διεύθυνσης Επίλυσης Διαφορών «Παροχή εξουσιοδότησης υπογραφής».

4. Την από και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανή προσφυγή της εταιρείας με την επωνυμία με έδρα κατά της υπ' αριθ. οριστικής πράξης διορθωτικού προσδιορισμού τελών χαρτοσήμου του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. διαχειριστικής περιόδου 01/01/2006-31/12/2006 και τα προσκομιζόμενα με αυτήν σχετικά έγγραφα.

5. Την υπ' αριθ. οριστική πράξη διορθωτικού προσδιορισμού τελών χαρτοσήμου του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. διαχειριστικής περιόδου 01/01/2006-31/12/2006 της οποίας ζητείται η ακύρωση, καθώς και την από 02-11-2016 οικεία έκθεση ελέγχου.

6. Τις απόψεις της ανωτέρω φορολογικής αρχής.

7. Την εισήγηση του ορισθέντος υπαλλήλου του Τμήματος Α1 όπως αυτή αποτυπώνεται στο σχέδιο της απόφασης.

Επί της απόκαι με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανούς προσφυγής της εταιρείας με την επωνυμίαη 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.οριστική πράξη διορθωτικού προσδιορισμού τελών χαρτοσήμου του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ.διαχειριστικής περιόδου 01/01/2006-31/12/2006 επιβλήθηκε σε βάρος της προσφεύγουσας τέλη χαρτοσήμου ποσού 411,85 € και εισφοράς ΟΓΑ χαρτοσήμου ποσού 82,37€, πλέον πρόσθετων τελών και εισφοράς ΟΓΑ στα πρόσθετα τέλη ύψους 593,06€ €, ήτοι συνολικό ποσό ύψους 1.087,28€.

Το ως άνω ποσό τελών χαρτοσήμου και εισφοράς ΟΓΑ προέκυψε κατόπιν διενεργείας ελέγχου βάσει της με αρ.εντολής ελέγχου του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ.η οποία εκδόθηκε συνεπεία της μη αποδοχής από την προσφεύγουσα του από 10-2-2016 Ειδικού Σημειώματος Ελέγχου Φορολογίας Χαρτοσήμου της ΠΟΛ. 1072/2011. Από τον διενεργηθέντα έλεγχο και ειδικότερα από τον τρόπο τήρησης των λογαριασμών 33.07-Δοσοληπτικοί λογαριασμοί εταίρων και 53.14-Βραχυπρόθεσμες Υποχρεώσεις προς Εταίρους διαπιστώθηκε ότι οι εταίροι της προσφεύγουσας εταιρείας καθώς και ο νόμιμος εκπρόσωπος αυτής κατά την κρινόμενη χρήση αναλάμβαναν σε τακτά χρονικά διαστήματα χρηματικά ποσά από το ταμείο της εταιρείας τα οποία δεν επανακατέθεταν στο ταμείο αυτής. Τα εν λόγω αναληφθέντα ποσά υπερέβαιναν τα κέρδη που τους διανεμήθηκαν στο τέλος της ελεγχόμενης χρήσης και επί της διαφοράς η οποία δεν καλυπτόταν από τα διανεμηθέντα κέρδη υπήρχε υποχρέωση καταβολής Τέλους Χαρτοσήμου 1% πλέον ΟΓΑ 20% σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 15 παρ. 5γ του Κ.Ν.Τ.Χ.

Η προσφεύγουσα εταιρεία, με την υπό κρίση ενδικοφανή προσφυγή, ζητά την ακύρωση της παραπάνω πράξης προβάλλοντας τους παρακάτω λόγους:

1. Παραγραφή του δικαιώματος του Δημοσίου για κοινοποίηση πράξης επιβολής τελών χαρτοσήμου.
2. Δεν υποβάλλεται σε τέλος χαρτοσήμου η ανάληψη κερδών από εταίρους. Εν προκειμένω τα ποσά που ανέλαβαν οι εταίροι από την εταιρεία αποτελούσαν υπόλοιπα κερδών προηγούμενων χρήσεων που δεν είχαν διατεθεί.

Επειδή, αναφορικά με την παραγραφή της αξίωσης του Δημοσίου για την επιβολή και τη βεβαίωση τελών χαρτοσήμου, στον Κ.Ν.Τ.Χ. - Π.Δ. της 28/07/1931 (Ν.Δ.4755/1930) **δεν υπάρχει διάταξη που να ρυθμίζει τον χρόνο παραγραφής** του εν λόγω δικαιώματος του Δημοσίου.

Επειδή, κατά πάγια νομολογία του Συμβουλίου της Επικρατείας και των διοικητικών δικαστηρίων (ΣτΕ 3514/1996, 2579/1998, 28/1975, 737/1979, 3293/1979, 3556/1980, 394/1982, 1890/1985, 3514/1996, 1561/2003 κ.λπ., Π.Φ.Δ. Αθ. 3729/1962, Π.Φ.Δ. Πειρ. 1505/1965, Φορ. Πρωτ. Αθ. 5421/1975, Φορ. Εφ. Πειρ. 1303/1969, Διοικ. Εφ. Αθ. 1294/1982 κ.λπ., Ν.Σ.Κ. γνωμ. 73/1979), ελλείπει υφισταμένης στον Κώδικα Νόμων περί Τελών Χαρτοσήμου διατάξεως περί παραγραφής, **η σχετική αξίωση του Δημοσίου για την επιβολή τελών χαρτοσήμου υπόκειται στην κατά το άρθρο 249 του Αστικού Κώδικα εικοσαετή παραγραφή.**

Επειδή, με τις διατάξεις του άρθρου 249 (εικοσαετής παραγραφή) του Αστικού Κώδικα (Π.Δ.456/1984) (Γενικές Αρχές, Κεφάλαιο Δέκατο, Παραγραφή και αποσβεστική προθεσμία) ορίζεται ότι *«Εφόσον δεν ορίζεται διαφορετικά, οι αξιώσεις παραγράφονται σε είκοσι χρόνια».*

Επειδή, στην ανωτέρω εικοσαετή παραγραφή του άρθρου 249 του Αστικού Κώδικα (Π.Δ.456/1984) υπόκειται και η αξίωση του Δημοσίου για την επιβολή της υπέρ Ο.Γ.Α. κοινωνικής εισφοράς του Ν.4169/1961 που υπολογίζεται επί των καταλογιζόμενων τελών χαρτοσήμου **(σχετ. ΣτΕ 1561/2003).**

Επειδή ενόψει των ανωτέρω συνάγεται ότι ο σχετικός προβαλλόμενος ισχυρισμός περί **παραγραφής την 31/12/2013** της αξίωσης του Δημοσίου για κοινοποίηση πράξεων καταλογισμού και επιβολής τελών χαρτοσήμου για το κρινόμενο έτος 2006, ήτοι πριν την έκδοση και κοινοποίηση της με αρ. 770/2-11-2016 προσβαλλόμενης πράξης, **απορρίπτεται ως νόμω αβάσιμος.**

Επειδή, στο τέταρτο εδάφιο της περιπτώσεως γ' της παραγράφου 5 του άρθρου 15 του Π.Δ. της 28.7.1931 «Περί κώδικος των νόμων περί τελών χαρτοσήμου» (Α□ 239), όπως αντικαταστάθηκε από το άρθρο 43 του Ν. 1041/80 (Α□ 75) ορίζεται ότι: «Πάσα εν γένει εγγραφή εις τα βιβλία περί καταθέσεως ή αναλήψεως χρημάτων υπό εταίρων ή μετόχων ή άλλων προσώπων προς ή από εμπορικής εν γένει εταιρείας ή επιχειρήσεις, ήτις δεν ανάγεται εις σύμβασιν, πράξιν κ.λπ. υποβληθείσαν εις τα οικεία τέλη χαρτοσήμου ή απαλλαγείσαν νομίμως των

τελών τούτων, υπόκειται εις αναλογικόν τέλος χαρτοσήμου 1%. Εις ην περίπτωση, εκ της εγγραφής ή εξ ετέρου εγγράφου, αποδεικνύεται ότι η κατάθεσις ή ανάληψις αφορά σύμβασιν, πράξιν κ.λπ. υποκειμένην εις μεγαλύτερον ή μικρότερον τέλος χαρτοσήμου οφείλεται το διά την σύμβασιν, πράξιν κ.λπ. προβλεπόμενον τέλος.»

Επειδή κατά την έννοια της ως άνω διάταξης, κάθε εγγραφή στα βιβλία περί δόσεως ή αναλήψεως χρημάτων **χωρίς μνεία της αιτίας** υπόκειται καταρχήν σε αναλογικό τέλος χαρτοσήμου 1%, εκτός αν ο φορολογούμενος ισχυρισθεί και αποδείξει ότι η εγγραφή αυτή ανάγεται σε σύμβαση, πράξη κ.λπ. που υποβλήθηκε στα οικεία τέλη χαρτοσήμου ή απαλλάχθηκε νομίμως από αυτά (ΣΤΕ 1039/96).

Επειδή στην προκειμένη περίπτωση, όπως προκύπτει από την από 2-11-2016 σχετική έκθεση ελέγχου της αρμόδιας Δ.Ο.Υ., από τον έλεγχο των βιβλίων της προσφεύγουσας εταιρείας και ειδικότερα από τον τρόπο τήρησης των λογαριασμών 33.07-Δοσοληπτικοί λογαριασμοί εταίρων και 53.14-Βραχυπρόθεσμες Υποχρεώσεις προς Εταίρους διαπιστώθηκε ότι οι εταίροι της προσφεύγουσας εταιρείας καθώς και ο νόμιμος εκπρόσωπος αυτής κατά την κρινόμενη χρήση αναλάμβαναν σε τακτά χρονικά διαστήματα χρηματικά ποσά από το ταμείο της εταιρείας τα οποία δεν επανακατέθεταν στο ταμείο αυτής ενώ από τις εγγραφές στα βιβλία δεν προκύπτει η αιτία κάθε ανάληψης-κατάθεσης των εν λόγω χρηματικών ποσών. Περαιτέρω σύμφωνα με τις διαπιστώσεις του υπό κρίση ελέγχου, τα εν λόγω αναληφθέντα ποσά υπερέβαιναν τα διανεμηθέντα κέρδη της ελεγχόμενης χρήσης και η ανάληψη των χρημάτων αυτών δεν αναφέρονταν σε ανάληψη ήδη κατατεθέντων από τους εταίρους χρημάτων καθότι δεν υπήρχαν τέτοιου είδους καταθέσεις εντός της ελεγχόμενης χρήσης. Επί της διαφοράς που προέκυψε μεταξύ των αναληφθέντων ποσών και των διανεμηθέντων εντός της ελεγχόμενης χρήσης κερδών, ο έλεγχος έκρινε ότι υπήρχε υποχρέωση καταβολής αναλογικού τέλους χαρτοσήμου 1% σύμφωνα με τα προβλεπόμενα του τέταρτου εδαφίου της παρ. 5 παρ. γ' του άρθρου 15 του Κ.Ν.Τ.Χ.

Επειδή ο προβαλλόμενος με την παρούσα ισχυρισμός ότι τα υπό κρίση αναληφθέντα ποσά αφορούν αναλήψεις κερδών παλαιότερων ετών είχε προβληθεί και κατά τη διάρκεια του υπό κρίση ελέγχου με το υπ' αριθμ.31-8-2016 υπόμνημα της προσφεύγουσας, αυτός τυγχάνει απορριπτέος σύμφωνα με τα διαλαμβανόμενα της οικείας έκθεσης ελέγχου καθότι στην προκειμένη περίπτωση επρόκειτο περί ανάληψης χρημάτων, χωρίς μνεία της αιτίας, από τους εταίρους της προσφεύγουσας εταιρείας, ενώ δε συντρέχουν οι προϋποθέσεις της σύμβασης

δανείου κατά το άρθρο 806 του Α.Κ. για να υπαχθούν σε αναλογικό τέλος 2% ή 3% σύμφωνα με το τρίτο εδάφιο της παρ. 5 γ' του άρθρου 15 του Κ.Τ.Χ.

Επειδή οι διαπιστώσεις του ελέγχου, όπως αυτές καταγράφονται στην από 2-11-2016 έκθεση ελέγχου της Δ.Ο.Υ.επί της οποίας εδράζεται η προσβαλλόμενη πράξη διορθωτικού προσδιορισμού, κρίνονται βάσιμες, αποδεκτές και πλήρως αιτιολογημένες, η υπό κρίση ενδικοφανής προσφυγή πρέπει να απορριφθεί.

Α π ο φ α σ ί ζ ο υ μ ε

Την **απόρριψη** της απόκαι με αρ. πρωτ. ενδικοφανούς προσφυγής της εταιρείας με την επωνυμία κατά της υπ' αριθ.οριστικής πράξης διορθωτικού προσδιορισμού τελών χαρτοσήμου του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ.διαχειριστικής περιόδου 01/01/2006-31/12/2006.

.....

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

**ΑΚΡΙΒΕΣ ΑΝΤΙΓΡΑΦΟ
Ο ΥΠΑΛΛΗΛΟΣ ΤΟΥ ΤΜΗΜΑΤΟΣ
ΔΙΟΙΚΗΤΙΚΗΣ ΥΠΟΣΤΗΡΙΞΗΣ**

ΜΕ ΕΝΤΟΛΗ ΤΟΥ ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΥ
ΤΗΣ Δ/ΝΣΗΣ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ

Ο ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΣ ΤΗΣ ΥΠΟΔΙΕΥΘΥΝΣΗΣ
ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ

ΦΑΚΟΣ ΓΕΩΡΓΙΟΣ

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.