



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ



ΑΑΔΕ

Ανεξάρτητη Αρχή
Δημοσίων Εσόδων

Καλλιθέα, 10/03/2017

Αριθμός απόφασης: 1932

ΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ

ΥΠΟΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ

ΤΜΗΜΑ Α4 ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ

Ταχ. Δ/ση : Αριστογείτονος 19

Ταχ. Κωδ. : 17671, Καλλιθέα

Τηλ. : 213 1604 574

FAX : 213 1604 567

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. Της παρ. 3 του άρθρου 47 του ν. 4331/2015 (ΦΕΚ Α' 69).

γ. Της παρ. 1 του άρθρου 17 του ν.4389/2016 (ΦΕΚ Α'94).

δ. Του άρθρου 59 του π.δ. 111/2014 (Α' 178) «Οργανισμός του Υπουργείου Οικονομικών».

ε. Του άρθρου 6 της αριθμ. Δ6Α 1058824 ΕΞ 2014 (ΦΕΚ Β' 865, 1079 και 1846) Απόφασης του Γενικού Γραμματέα Δημοσίων Εσόδων του Υπουργείου Οικονομικών «Ανακαθορισμός της εσωτερικής διάρθρωσης και των αρμοδιοτήτων οργανικών μονάδων της Γενικής Γραμματείας Δημοσίων Εσόδων του Υπουργείου Οικονομικών και μετονομασία ορισμένων από αυτές», όπως τροποποιήθηκε και ισχύει.

στ. Της ΠΟΛ 1002/31.12.2013 Απόφασης του Γενικού Γραμματέα Δημοσίων Εσόδων (ΦΕΚ Β' 55/16-1-2014) «Εφαρμογή των διατάξεων του άρθρου 63 του ν. 4174/2013 (Ειδική Διοικητική Διαδικασία – Ενδικοφανής προσφυγή), όπως αυτό τροποποιήθηκε και ισχύει από 1/1/2014 και καθορισμός λεπτομερειών για τη λειτουργία της Διεύθυνσης Επίλυσης Διαφορών (πρώην Υπηρεσίας Εσωτερικής Επανεξέτασης) της Γενικής Γραμματείας Δημοσίων Εσόδων, την εφαρμοστέα διαδικασία και τον τρόπο έκδοσης των αποφάσεων αυτής».

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.

4. Την από 10/11/2016 και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανή προσφυγή της εταιρείας, ΑΦΜ, που εδρεύει στη, επί της οδού, όπως νομίμως εκπροσωπείται,

κατά της υπ' αριθμ./2016 οριστικής πράξης διορθωτικού προσδιορισμού Τελών Χαρτοσήμου φορολογικής περιόδου 01/01/2009-31/12/2009 του Προϊσταμένου του Κ.Ε.ΜΕ.ΕΠ. και τα προσκομιζόμενα με αυτήν σχετικά έγγραφα.

5. Την υπ' αριθμ./2016 οριστική πράξη διορθωτικού προσδιορισμού Τελών Χαρτοσήμου φορολογικής περιόδου 01/01/2009-31/12/2009 του Προϊσταμένου του Κ.Ε.ΜΕ.ΕΠ της οποίας ζητείται η ακύρωση.

6. Τις απόψεις της ανωτέρω φορολογικής αρχής.

7. Την εισήγηση του ορισθέντος υπαλλήλου του Τμήματος Α4, όπως αποτυπώνεται στο σχέδιο της απόφασης.

Επί της από 10/11/2016 και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανή προσφυγή της εταιρείας, ΑΦΜ, 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, επαγόμεστε τα ακόλουθα:

Με την υπ' αριθ./2016 οριστική πράξη διορθωτικού προσδιορισμού τελών χαρτοσήμου (Κ.Τ.Χ.), φορολογικής περιόδου 01/01-31/12/2009, του Προϊσταμένου του Κ.Ε.ΜΕ.ΕΠ, επιβλήθηκε σε βάρος της προσφεύγουσας, χαρτόσημο ποσού 27.000,00 € & ΟΓΑ χαρτοσήμου 5.400,00 €, πλέον 32.400,00 € & 6.480,00 € αντίστοιχα (πρόσθετος φόρος λόγω μη υποβολής δήλωσης χαρτοσήμου & ΟΓΑ χαρτοσήμου), ήτοι σύνολο 71.280,00 €.

Η προσβαλλόμενη πράξη εκδόθηκε μετά τον μερικό έλεγχο ως προς τη φορολογία εισοδήματος και λοιπών φορολογικών αντικειμένων, που διενεργήθηκε στη προσφεύγουσα από το Κ.Ε.ΜΕ.ΕΠ., σύμφωνα με την/2015 εντολή ελέγχου του Προϊσταμένου του Κ.Ε.ΜΕ.ΕΠ. Από τον έλεγχο διαπιστώθηκε ότι κατά τη φορολογική περίοδο 01/01-31/12/2009 ο μέτοχος και Πρόεδρος του Δ.Σ. της προσφεύγουσας εταιρείας ανέλαβε από το ταμείο της ποσό ύψους 2.700.000,00 € την 30^η/12/2009 σε χρέωση του λογαριασμού 33.90.0000 «επιταγές εισπρακτέες στο χαρτοφυλάκιο». Δεν επεδείχθησαν στον έλεγχο παραστατικά από τα οποία να προκύπτει κάποια πληρωμή για λογαριασμό της προσφεύγουσας από τον Πρόεδρο του Δ.Σ., ως εκ τούτου ο έλεγχος θεώρησε ότι η συγκεκριμένη ανάληψη έγινε αποκλειστικά για την ταμειακή του διευκόλυνση και καταλόγισε το εν λόγω τέλος χαρτόσημο.

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

- Ο αντίθετος στον Νόμο και το Σύνταγμα ενδικοφανής χαρακτήρας του άρθρου 63 του ν. 4174/2013.
- Η ανυπαρξία της παράβασης.
- Το δικαίωμα πρόσβασης στα στοιχεία του φακέλου σε περίπτωση φορολογικού ελέγχου. Η πλημμελής προδικασία πρόσβασης στα στοιχεία και η κατά συνέπεια αυτής παραβίαση του άρθρου 20 Σ.
- Η έλλειψη ειδικής εντολής ελέγχου εφαρμογής των διατάξεων περί Τελών Χαρτοσήμου, κατά παράβαση της προδικασίας διενέργειας φορολογικού ελέγχου.

- Ο νόμος και ουσία αβάσιμος καταλογισμός αναλογικού τέλους χαρτοσήμου σε ποσοστό 1% επί ποσού 2.700.00,00 €.
 - το ποσό αυτό δεν δόθηκε γενικά και αόριστα αλλά για συγκεκριμένη αιτία, ήτοι συνιστούσε ποσό για την διαπραγμάτευση της αγοράς οικοπέδου.
 - η φορολογική αρχή δεν απέδειξε ότι συντρέχουν τα χαρακτηριστικά της σύμβασης ταμειακής διευκόλυνσης.
 - το ποσό αυτό δόθηκε στον Πρόεδρο του Δ.Σ. της προσφεύγουσας προκειμένου να διαπραγματευτεί την αγορά οικοπέδου και στη συνέχεια παρέμεινε στη κατοχή του για να δοθεί ως προκαταβολή για αγορά οικοπέδου.
 - η θέση της φορολογικής αρχής συνιστά αντίθετη στο νόμο αντιστροφή του βάρους απόδειξης για την προσφεύγουσα.

Επειδή, η προσφεύγουσα με τον με τον πρώτο προβαλλόμενο λόγο της παρούσας ενδικοφανούς προσφυγής, ισχυρίζεται ότι είναι αντίθετος στο νόμο και το Σύνταγμα ο ενδικοφανής χαρακτήρας του άρθρου 63 του ν. 4174/2013.

Επειδή οι διατάξεις του άρθρου 63 § 3 του ν. 4174/2013 εφαρμόζονται και ισχύουν όπως έχουν δημοσιευθεί στο Φύλλο Εφημερίδας της Κυβέρνησης, ενώ μέχρι σήμερα δεν έχει εκδοθεί Δικαστική Απόφαση η οποία να κρίνει αντισυνταγματική την διάταξη του εν λόγω άρθρου.

Επειδή, σε κάθε περίπτωση, ο έλεγχος της συνταγματικότητας, ανήκει στη δικαιοδοσία των Δικαστηρίων και δεν εμπίπτει στην αρμοδιότητα των οργάνων της Διοίκησης, τα οποία οφείλουν να εφαρμόζουν το υφιστάμενο νομοθετικό πλαίσιο, ο σχετικός προβαλλόμενος ισχυρισμός απορρίπτεται ως απαράδεκτος.

Επειδή, η προσφεύγουσα με τον δεύτερο λόγο της ενδικοφανούς προσφυγής ισχυρίζεται ότι η παράβαση που τους αποδόθηκε είναι ανύπαρκτη, πλην όμως, όπως προκύπτει από την από 14/09/2016 οικεία έκθεση μερικού ελέγχου προσδιορισμού τελών χαρτοσήμου και εισφοράς ΟΓΑ, επί της οποίας εδράζεται η προσβαλλόμενη πράξη, η φορολογική αρχή, αξιολογώντας και συνεκτιμώντας όλα τα στοιχεία που τέθηκαν υπ' όψιν της και κατ' εφαρμογή των σχετικών φορολογικών διατάξεων, κατέληξε στη διαπίστωση ότι η προσφεύγουσα δεν υπέβαλε δηλώσεις και δεν απέδωσε ως όφειλε το αναλογούν τέλος χαρτοσήμου ταμειακής διευκόλυνσης. Προς τούτο προέβη στο καταλογισμό αυτού και επομένως ο προβαλλόμενος ισχυρισμός της προσφεύγουσας απορρίπτεται ως νόμος και ουσία αβάσιμος.

Επειδή στις 11/10/2016 κοινοποιήθηκε στην ελεγχόμενη η με αριθμό ID και με ημερομηνία θεώρησης 14/09/2016 έκθεση μερικού ελέγχου προσδιορισμού τελών χαρτοσήμου και εισφοράς ΟΓΑ με συνημμένα στο σώμα της έκθεσης τα φωτοαντίγραφα

αποδείξεων πληρωμής Νο έως Για τη σύνταξη της εν λόγω έκθεσης ελέγχου προσδιορισμού τελών χαρτοσήμου δεν χρησιμοποιήθηκαν άλλα στοιχεία που έλαβε ο έλεγχος από Δημόσιες αρχές. Όσα στοιχεία ελήφθησαν από δημόσιες αρχές δεν αφορούν την φορολογία χαρτοσήμου και επισυνάφτηκαν στη έκθεση φορολογίας εισοδήματος. Επομένως ο σχετικός ισχυρισμός της προσφεύγουσας απορρίπτεται ως ανίσχυρος.

Επειδή σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 25 του Ν. 4174/2013 :

«1. Ο οριζόμενος ή οι οριζόμενοι από τη Φορολογική Διοίκηση, για τη διενέργεια του φορολογικού ελέγχου, υπάλληλος ή υπάλληλοι φέρουν έγγραφη εντολή διενέργειας επιτόπιου φορολογικού ελέγχου, η οποία έχει εκδοθεί από τον Γενικό Γραμματέα ή από εξουσιοδοτημένα από αυτόν όργανα της Φορολογικής Διοίκησης και η οποία περιλαμβάνει τουλάχιστον τα εξής:

α) τον αριθμό και την ημερομηνία της εντολής,

β) το ονοματεπώνυμο του υπαλλήλου ή των υπαλλήλων στους οποίους, ανατεθεί ο φορολογικός έλεγχος,

γ) το ονοματεπώνυμο ή την επωνυμία, τη διεύθυνση και τον αριθμό φορολογικού μητρώου του φορολογούμενου, αν αυτός έχει αποδοθεί στον φορολογούμενο,

δ) τη φορολογική περίοδο ή υπόθεση και το είδος φορολογίας που αφορά ο φορολογικός έλεγχος,

ε) τη διάρκεια του φορολογικού ελέγχου, και

στ) το χαρακτηρισμό «πλήρης» ή «μερικός» έλεγχος, κατά περίπτωση.

Η εντολή διενέργειας φορολογικού ελέγχου δεν δημοσιεύεται.

2. Ο οριζόμενος από τη Φορολογική Διοίκηση, για τη διενέργεια του φορολογικού ελέγχου, υπάλληλος πρέπει να επιδεικνύει το δελτίο ταυτότητάς του και την εντολή φορολογικού ελέγχου πριν την έναρξη του φορολογικού ελέγχου.

3. Ο επιτόπιος φορολογικός έλεγχος διενεργείται στις εγκαταστάσεις του φορολογούμενου κατά το επίσημο ωράριο εργασίας της Φορολογικής Διοίκησης και μπορεί να παρατείνεται μέχρι την ολοκλήρωσή του. Η Φορολογική Διοίκηση δύναται να διενεργεί επιτόπιο φορολογικό έλεγχο και εκτός του επίσημου ωραρίου εργασίας εφόσον απαιτείται από το είδος των δραστηριοτήτων του φορολογούμενου. Στην περίπτωση αυτή θα πρέπει να γίνεται ειδική μνεία στην εντολή φορολογικού ελέγχου. Η είσοδος στην κατοικία του φορολογούμενου επιτρέπεται μόνο με εντολή του αρμόδιου Εισαγγελέα και ο έλεγχος πραγματοποιείται μόνο με την παρουσία δικαστικού λειτουργού.»

Σύμφωνα με τα ανωτέρω, εκδόθηκε η με αριθμό/2015 εντολή ελέγχου από τον προϊστάμενο του Κ.Ε.ΜΕ.ΕΜ., κατόπιν εντολής του Γενικού Γραμματέα Δημοσίων Εσόδων, η οποία κοινοποιήθηκε στην προσφεύγουσα την πρώτη ημέρα του ελέγχου (01/03/2016) και στην οποία ορίζεται μεταξύ άλλων φορολογιών και ο έλεγχος Τελών και εισφορών. Επομένως ο ισχυρισμός της προσφεύγουσας για έλλειψη ειδικής εντολής ελέγχου αλυσιτελώς προβάλλεται.

Επειδή, σύμφωνα με τη διάταξη της παραγράφου 5 περίπτωση γ' εδάφιο τέταρτο του άρθρου 15 του Κώδικα Τελών Χαρτοσήμου ορίζεται, ότι «πάσα εν γένει εγγραφή εις τα βιβλία περί καταθέσεως ή αναλήψεως χρημάτων υπό εταιρών 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 περίπτωσιν εκ της εγγραφής ή εξ ετέρου εγγράφου αποδεικνύεται, ότι η κατάθεσις ή ανάληψις αφορά σύμβασιν, πράξιν, κ.λπ. υποκειμένην εις μεγαλύτερον ή μικρότερον τέλος, οφείλεται το διά την σύμβασιν, πράξιν, κ.λπ. προβλεπόμενον τέλος».

και με τις διατάξεις του **άρθρου 6 § 1** του **Ν.Δ. 4535/1964** ορίζεται ότι, «Τα τέλη χαρτοσήμου αναλογικά και πάγια προσαυξάνονται κατά ποσοστό 20% για εισφορά υπέρ ΟΓΑ.»

Επίσης, το ως άνω τέλος χαρτοσήμου οφείλεται ανεξάρτητα από τον επιδιωκόμενο, διά της καταθέσεως ή αναλήψεως των χρημάτων, σκοπό, καθόσον στο νόμο δεν τίθεται καμιά προϋπόθεση ή καμιά επιφύλαξη (Υπ. Οικ. Κ. 8802/654/1983).

Σύμφωνα λοιπόν με την ανωτέρω διάταξη, κάθε εγγραφή στα βιβλία των εμπορικών εν γένει εταιρειών ή επιχειρήσεων (ΟΕ, ΕΕ, ΕΠΕ, ΑΕ κοινοπραξιών κ.λπ.) περί της καταθέσεως χρημάτων από εταίρους ή μετόχους ή άλλα πρόσωπα προς αυτές ή αναλήψεως χρημάτων από αυτές, υπόκειται σε τέλος χαρτοσήμου 1%. Το τέλος οφείλεται ανεξάρτητα από το σκοπό για τον οποίο γίνεται η κατάθεση, καθόσον στο νόμο δεν τίθεται καμιά προϋπόθεση ή καμιά επιφύλαξη. Διευκρινίζεται ότι κατά την έννοια της ανωτέρω διάταξης «η ανάληψη χρημάτων» δεν αναφέρεται στην ανάληψη από τον εταίρο, μέτοχο ή τρίτο των ήδη κατατεθέντων απ' αυτούς χρημάτων, η οποία στην περίπτωση αυτή επέχει θέση εξόφλησης της αρχικής κατάθεσης, αλλά στην «ανάληψη χρημάτων» ως αυτοτελή πράξη, με την έννοια της χορήγησης το πρώτον χρημάτων από την εταιρεία ή την επιχείρηση στον εταίρο, μέτοχο ή τρίτο προς διευκόλυνση τους. ... Σημειώνεται, ότι η παραμονή των κατατεθέντων χρημάτων στο σχετικό λογαριασμό για μεγάλο χρονικό διάστημα δεν μεταβάλλει τον χαρακτήρα της κατάθεσης σε δάνειο και συνεπώς δεν δημιουργείται, εκ του λόγου τούτου, υποχρέωση καταβολής και επί πλέον τέλους χαρτοσήμου δανειακής σύμβασης.(Υποικ.. Οικ. Σ. 6107/385/ΠΟΛ. 185/80, Σ. 4774/ΠΟΛ. 141/81, Εγκ. 11/81)

Εάν από εταίρο ή μέτοχο ή άλλο πρόσωπο γίνεται ανάληψη μέρους η ολόκληρης της κατάθεσής του, η οποία υποβλήθηκε στο τέλος 1%, για την πράξη αυτή δεν οφείλεται αναλογικό τέλος.

Το τέλος χαρτοσήμου 1% επί καταθέσεων ή αναλήψεων καταβάλλεται μέσα στο πρώτο δεκαπενθήμερο του μήνα του επόμενου της εγγραφής των πράξεων της κατάθεσης ή της ανάληψη στα λογιστικά βιβλία των εταιρειών (Άρθρο 3 παρ. 1 του Κ.Ν.Τ.Χ. και ΥΠΟΙΚ. Σ. 6107/385/ΠΟΛ. 185/1980 και Εγκ. 11/1981).

Επειδή, οι διατάξεις του ν. 2523/1997, ορίζουν, ότι:

«Άρθρο 1. Πρόσθετοι φόροι

1. Αν ο κατά τη φορολογική νομοθεσία υπόχρεος να υποβάλει δήλωση και ανεξάρτητα από την πρόθεση του να αποφύγει ή όχι την πληρωμή φόρου:

α).... Β).... γ) δεν υποβάλει δήλωση, υπόκειται σε πρόσθετο φόρο που ορίζεται σε ποσοστό δυόμισι τοις εκατό (2,50%) επί του φόρου την πληρωμή του οποίου θα απέφευγε λόγω μη υποβολής δήλωσης, για κάθε μήνα καθυστέρησης.

Άρθρο 2. Χρόνος υπολογισμού των πρόσθετων φόρων - Διοικητική επίλυση της διαφοράς

1. Τα ποσοστά πρόσθετων φόρων, που ορίζονται στο προηγούμενο άρθρο υπολογίζονται κατ' αρχήν μέχρι την έκδοση της οικείας καταλογιστικής πράξης του φόρου.

4. Τα ποσοστά πρόσθετων φόρων δεν μπορούν να υπερβούν: α) το εξήντα τοις εκατό για την υποβολή της εκπρόθεσμης δήλωσης και β) το εκατόν είκοσι τοις εκατό για την υποβολή ανακριβούς δήλωσης ή μη υποβολή δήλωσης, του φόρου την πληρωμή του οποίου θα απέφυγε ο υπόχρεος ή του φόρου που έχει επιστραφεί στα πρόσωπα του άρθρου 41 του Κώδικα Φ.Π.Α. χωρίς να τον δικαιούνται.

Άρθρο 3. Πρόσθετα τέλη, εισφορές και δικαιώματα

Οι διατάξεις των άρθρων 1 και 2 του παρόντος νόμου εφαρμόζονται ανάλογα και για τα τέλη, εισφορές και δικαιώματα υπέρ του Δημοσίου.»

Επειδή η προσφεύγουσα ισχυρίζεται ότι σύμφωνα με το από 27.12.2004 ιδιωτικό συμφωνητικό μεταξύ αφενός των μετόχων της , , και , ενεργώντας ως πωλητές και αφετέρου της προσφεύγουσας, ενεργούσας ως αγοράστριας, συμφωνήθηκε η αγορά εκ μέρους της προσφεύγουσας ενός οικοπέδου συνολικής έκτασης 12.846,84 τ.μ. που βρίσκεται στη (πρώην εργοστάσιο) και η καταβολή ποσού 5.500.000 € ως προκαταβολή .

Με το από 31.12.2008 ιδιωτικό συμφωνητικό μεταξύ αφενός των μετόχων της , , και , ενεργώντας ως πωλητές και αφετέρου της προσφεύγουσας, ενεργούσας ως αγοράστριας, οριστικοποιήθηκε η πώληση του 80 % του ως άνω ακινήτου στην προσφεύγουσα εταιρεία με αντάλλαγμα το ποσό των 22.000.000 €, με περαιτέρω συμφωνία να καταβληθεί στους οικοπεδούχους το ποσό των 14.000.000 €, ισόποσα 25% στον κάθε κύριο του οικοπέδου.

Στις από 27.12.2004 και 31.12.2008 αποφάσεις της Γενικής Συνέλευσης των μετόχων της προσφεύγουσας, οι οποίες και καταχωρήθηκαν στο θεωρημένο βιβλίο πρακτικών Γενικών Συνελεύσεων προκύπτουν τα προαναφερόμενα.

Με το από 29/12/2010 Πρακτικό της Έκτακτης Αυτόκλητης Γενικής συνέλευσης των μετόχων της προσφεύγουσας αποφασίστηκε το ποσό των 2.700.000 € που είχε ήδη τεθεί στη διάθεση του Προέδρου του Δ.Σ. να παραμείνει στη διάθεση του με σκοπό την επαναδιαπραγμάτευση αγοράς του ακινήτου.

Με το από 14/01/2015 Πρακτικό της Έκτακτης Αυτόκλητης Γενικής συνέλευσης των μετόχων της προσφεύγουσας αποφασίστηκε το ποσό αυτό εν μέρει να εξοφλήσει μέρος του τιμήματος εξαγοράς του οικοπέδου του πρώην εργοστασίου και το υπόλοιπο να παραμείνει στη διάθεση του Προέδρου του Δ.Σ. υπό μορφή προκαταβολής για το ίδιο οικόπεδο αυξάνοντας το ποσοστό αγοράς του από 80% σε 100%.

Παρά ταύτα η εν λόγω αγοραπωλησία παρέμεινε σε εκκρεμότητα αφενός διότι το ακίνητο δεν ήταν ρυμοτομικά τακτοποιημένο (για να ανοικοδομηθεί απαιτούνταν η τροποποίηση του ρυμοτομικού σχεδίου για την εναρμόνιση των όρων δόμησης με το ισχύον Γ.Π.Σ.) αφετέρου διότι λόγω της οικονομικής κρίσης υπήρξε αναστολή της επέκτασης των οικοδομικών δραστηριοτήτων της προσφεύγουσας και στον τομέα της κατοικίας.

Εξ αυτού κατέστη αναγκαία η αναθεώρηση της αρχικής συμφωνίας και αποφασίστηκε η οριστικοποίηση της αγοράς ποσοστού 80% του ως άνω οικοπέδου με αντάλλαγμα συνολικού ύψους 22.000.000 €.

Στον ισολογισμό της προσφεύγουσας για τη χρήση 2009 υπάρχει παρατήρηση του Ορκωτού Ελεγκτή σύμφωνα με την οποία ποσό 2.700.000,00 € έχει δοθεί στον Πρόεδρο του Δ.Σ. της προσφεύγουσας για την διεκπεραίωση διαφόρων υποθέσεων της προσφεύγουσας.

Επειδή, όπως προαναφέρθηκε ο μέτοχος και Πρόεδρος του Δ.Σ της προσφεύγουσας στις 30/12/2009 ανέλαβε σε μετρητά, από το ταμείο της με την/2009 απόδειξη πληρωμής και με αιτιολογία έναντι απόδοσης, το ποσό των 2.700.000,00 ευρώ σε χρέωση του λογαριασμού 33.90.0000 «επιταγές εισπρακτέες στο χαρτοφυλάκιο». Η εν λόγω πράξη στο χρόνο που πραγματοποιήθηκε δεν ανάγεται σε πράξη ή σύμβαση. Αποτέλεσε απλή ανάληψη χρημάτων από το ταμείο της επιχείρησης για διευκόλυνση του Αλεξόπουλου Αποστόλου (μετόχου και Προέδρου Δ.Σ.). Επομένως, ορθώς επιβλήθηκε τέλος χαρτοσήμου για πράξη που έλαβε χώρα την 30/12/2009 και ουδόλως επηρέασε τον ισολογισμό δεδομένου ότι η παραπάνω απαίτηση στις 31/12/2011 μεταφέρθηκε στο λογαριασμό «33.10 Δοσοληπτικοί λογαριασμοί Γεν. Διευθυντών» Υπολογαριασμός 33.10.0000 «Δοσοληπτικός λογαριασμός» στον οποίο εμφανιζόταν σαν υπόλοιπο μέχρι τη στιγμή του ελέγχου. Σύμφωνα με την από 14/09/2016 οικεία έκθεση μερικού ελέγχου προσδιορισμού τελών χαρτοσήμου και εισφοράς ΟΓΑ, δεν επεδείχθησαν στον έλεγχο παραστατικά από τα οποία να προκύπτει κάποια πληρωμή για λογαριασμό της προσφεύγουσας εταιρείας από τον Πρόεδρο του Δ.Σ. ενώ από το φάκελο της υπόθεσης δεν προκύπτει ότι στο χρόνο ανάληψης των χρημάτων από το ταμείο (30/12/2009) υπήρχε οποιασδήποτε μορφής εξουσιοδότησης από τα όργανα της εταιρείας για να αναληφθούν τα χρήματα για συγκεκριμένο σκοπό.

Επειδή μέχρι σήμερα δεν έχει ολοκληρωθεί η διαδικασία μεταβίβασης του οικοπέδου, η οποία ξεκίνησε από το 2004, με προκαταβολές και ακυρώσεις προκαταβολών (επιστροφές χρημάτων) δηλαδή μέχρι σήμερα έχουν δοθεί χρήματα πολύ πάνω από την αξία του οικοπέδου, από τα οποία χρήματα κάποια επεστράφησαν και κάποια (περίπου 20.000.000,00 €) εκκρεμούσαν κατά τον έλεγχο και αφού ληφθεί υπόψη ότι οι πωλητές του συγκεκριμένου οικοπέδου (δικαιούχοι του τιμήματος της πώλησης) είναι και οι μέτοχοι της προσφεύγουσας, σαφώς προκύπτει πως η συγκεκριμένη ανάληψη από το ταμείο της επιχείρησης έγινε μόνο για την ταμειακή διευκόλυνση των μετόχων και όχι για προκαταβολή αγοράς οικοπέδου και ως εκ τούτου δημιουργείται υποχρέωση, για καταβολή τέλους χαρτοσήμου 1% σύμφωνα με τις διατάξεις του τετάρτου εδαφίου της παραγράφου 5γ του άρθρου 15 του Κώδικα Νόμου Τελών Χαρτοσήμου και για καταβολή εισφοράς υπέρ ΟΓΑ 20% στο τέλος χαρτοσήμου που αναλογεί, σύμφωνα τις διατάξεις του άρθρου 26 του Ν. 12/75.

Επειδή χρόνος γέννησης της φορολογικής υποχρέωσης στις περιπτώσεις καταθέσεων επί σκοπώ τη ταμειακή διευκόλυνση είναι η σχετική εγγραφή της πράξης της κατάθεσης στα λογιστικά βιβλία των εταιρειών και το σχετικό τέλος χαρτοσήμου 1% υπολογίζεται επί του κατατεθέντος

χρηματικού ποσού που αναφέρεται στη σχετική εγγραφή στα βιβλία και καταβάλλεται στη Δ.Ο.Υ. μέσα στο πρώτο δεκαπενθήμερο του μήνα του επομένου της εγγραφής αυτής.

Ωστόσο από την προσφεύγουσα δεν υποβλήθηκαν δηλώσεις και δεν αποδόθηκε το αναλογούν τέλος χαρτοσήμου, ούτε η εισφορά υπέρ ΟΓΑ και ως εκ τούτου ορθώς αυτό καταλογίστηκε από τον έλεγχο .

Επειδή οι διαπιστώσεις του ελέγχου, όπως αυτές καταγράφονται στην από 14/09/2016 έκθεση μερικού ελέγχου προσδιορισμού τελών χαρτοσήμου και εισφοράς ΟΓΑ, επί της οποίας εδράζεται η προσβαλλόμενη πράξη, κρίνονται βάσιμες, αποδεκτές και πλήρως αιτιολογημένες.

Α π ο φ α σ ί ζ ο υ μ ε

Την **απόρριψη** της από **10/11/2016** και με αριθμό πρωτοκόλλου **ενδικοφανούς προσφυγής** της εταιρείας, ΑΦΜ στο σύνολό της και την επικύρωση:

της υπ' αριθμ.**/2014** οριστικής πράξης διορθωτικού προσδιορισμού τελών χαρτοσήμου του Προϊσταμένου του Κ.Ε.ΜΕ.ΕΠ φορολογικής περιόδου 01/01/09-31/12/09.

Αξία υποκείμενη σε τέλη χαρτοσήμου με βάση την παρούσα απόφαση:

Μετά από τα παραπάνω, η υποκείμενη αξία σε τέλη χαρτοσήμου με βάση την παρούσα διαμορφώνονται ως εξής:

Αξία υποκείμενη σε χαρτόσημο βάσει δήλωσης	0,00 €
Αξία υποκείμενη σε χαρτόσημο βάσει πράξης διορθωτικού προσδιορισμού τελών χαρτοσήμου	2.700.000,00 €
Αξία υποκείμενη σε χαρτόσημο βάσει της παρούσας απόφασης	2.700.000,00 €

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

Διαφορά χαρτοσήμου (ως η υπ' αριθμ. /2014 Πράξη χαρτοσήμου)	27.000,00 €
Διαφορά ΟΓΑ χαρτοσήμου (ως η υπ' αριθμ. /2014 Πράξη χαρ/μου)	5.400,00 €
Προσαύξηση χαρτοσήμου λόγω ανακρίβειας (ως η υπ' αριθ. /2014 Πράξη χαρτοσήμου)	32.400,00 €
Προσαύξηση ΟΓΑ χαρτοσήμου λόγω ανακρίβειας (ως η υπ' αριθ. /2014 Πράξη χαρτοσήμου)	6.480,00 €
ΚΑΤΑΛΟΓΙΖΟΜΕΝΟ ΠΟΣΟ	71.280,00 €

Η παρούσα απόφαση να κοινοποιηθεί από αρμόδιο όργανο με τη νόμιμη διαδικασία στον υπόχρεο.

Ακριβές Αντίγραφο

**ΜΕ ΕΝΤΟΛΗ ΤΟΥ ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΥ
ΤΗΣ Δ/ΝΣΗΣ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ**

**Ο/Η Υπάλληλος του Τμήματος
Διοικητικής Υποστήριξης**

**Ο ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΣ
ΤΗΣ ΥΠΟΔ/ΝΣΗΣ ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ**

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 .