



**ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ
ΥΠΟΥΡΓΕΙΟ ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΩΝ
ΓΕΝΙΚΗ ΓΡΑΜΜΑΤΕΙΑ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΕΣΟΔΩΝ
ΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ
ΥΠΟΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ
ΤΜΗΜΑ Α4**

Ταχ. Δ/ση : Αριστογείτονος 19
Ταχ. Κώδικας : 176 71 - Καλλιθέα
Τηλέφωνο : 213 1604526
ΦΑΞ : 213 1604567

Καλλιθέα, 07/10/2016

Αριθμός απόφασης: 3370

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

δ. 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.

ε. 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 αριθ. 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 10/05/2016 και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανή προσφυγή της εταιρείας, ΑΦΜ, με έδρα την ΑΘΗΝΑ, οδός, ως μοναδικού μετόχου της διαλυθείσας και εκκαθαρισθείσας εταιρείας, ΑΦΜ, κατά της υπ' αριθμ. πρωτ. αρνητικής απάντησης του Προϊσταμένου του Κ.Ε.ΜΕ.ΕΠ. επί της με αριθμ. πρωτ. αίτησης για επιστροφή αχρεωστήτως καταβληθέντος φόρου, καθώς και τα προσκομιζόμενα με αυτήν σχετικά έγγραφα.

5. Την υπ' αριθμ. αρνητική απάντηση του Προϊσταμένου του Κ.Ε.ΜΕ.ΕΠ. επί της με αριθμ. πρωτ. αίτησης για επιστροφή αχρεωστήτως καταβληθέντος φόρου, 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 10/05/2016 και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανούς προσφυγής της εταιρείας, η οποία κατατέθηκε εμπρόθεσμα για λογαριασμό της εταιρείας, 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' αριθμ. πρωτ. προσαλλόμενη αρνητική απάντηση του Προϊσταμένου του Κ.Ε.ΜΕ.ΕΠ. επί της με αριθμ. πρωτ. αίτησης της εταιρείας δεν έγινε δεκτό το αίτημά της για επιστροφή αχρεωστήτως καταβληθέντος φόρου που καταλογίσθηκε σε βάρος της εταιρείας για τη διαχειριστική περίοδο 01/01/2008-31/12/2008.

Πιο συγκεκριμένα, κατόπιν διενέργειας μερικού ελέγχου τελών χαρτοσήμου στην ως άνω εταιρεία από το Κ.Ε.ΜΕ.ΕΠ. για τη διαχειριστική περίοδο 01/01/2008-31/12/2008, εκδόθηκε η υπ' αριθμ. οριστική πράξη διορθωτικού προσδιορισμού τελών χαρτοσήμου, συνολικού ποσού 79.200,00 ευρώ, με την οποία καταλογίστηκαν τέλη χαρτοσήμου επί αναλήψεων και εισφορά ΟΓΑ σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 15 παρ. 5γ ΚΤΧ με τις νόμιμες προσαυξήσεις ως ακολούθως:

ΜΗΝΑΣ	ΠΟΣΟ ΔΑΝΕΙΟΥ	ΟΦΕΙΛΟΜΕΝΑ		
		ΧΑΡΤ/ΜΟ 1%	ΟΓΑ ΧΑΡΤ/ΜΟΥ 20%	ΣΥΝΟΛΟ
Δεκέμβριος	3.000.000,00	30.000,00	6.000,00	36.000,00
Προσαύξηση τέλους ανακριβούς δήλωσης		36.000,00	7.200,00	43.200,00
ΣΥΝΟΛΑ	3.000.000,00	66.0000,00	13.200,00	79.200,00

Στη συνέχεια με τη με αριθμ. πρωτ. αίτησή της η εταιρεία, αιτήθηκε, κατ' εφαρμογή της διάταξης του άρθρου 2 παρ. 8 του ν. 2523/1997, τον περιορισμό του ποσού των πρόσθετων φόρων από 43.000 ευρώ στα 3/5 αυτού, ήτοι στο ποσό των 25.920 ευρώ και την επιστροφή του ποσού των 17.280 ευρώ ως αχρεωστήτως καταβληθέντος. Ο Προϊστάμενος του Κ.Ε.ΜΕ.ΕΠ. με τη με αριθμ. πρωτ. προσαλλόμενη αρνητική απάντηση απέρριψε το αίτημά της προσφεύγουσας ως απαράδεκτο.

Η προσφεύγουσα εταιρεία, ως μοναδικός μέτοχος της λυθείσας και εξαφανισθείσας πλέον εταιρείας, με την υπό κρίση ενδικοφανή προσφυγή ζητά να ακυρωθεί η ως άνω προσαλλόμενη αρνητική απάντηση του Προϊσταμένου του Κ.Ε.ΜΕ.ΕΠ., να αναγνωρισθεί ότι η

καταβολή του ποσού των 17.280,00 ευρώ καταβλήθηκε αχρεωστήτως και να επιστραφεί εντόκως από την επόμενη ημέρα καταβολής του μέχρι την ολοσχερή εξόφλησή του, ισχυριζόμενη ότι η άρνηση του Προϊσταμένου του Κ.Ε.ΜΕ.ΕΠ. να κάνει αποδεκτό το αίτημά της για περιορισμό του πρόσθετου φόρου παραβιάζει τόσο την αρχή της χρηστής διοίκησης, όσο και την αρχή της ίσης μεταχείρισης, αφού αντιμετωπίζεται από ουσιαστικής φορολογικής μεταχείρισης με διάφορο τρόπο από άλλους φορολογούμενους, οι οποίοι από τυχαίο γεγονός ελέγχθηκαν σε προγενέστερο χρόνο και για τις ίδιες παραβάσεις, οι οποίες ανάγονται στον ίδιο χρόνο και οι οποίοι είχαν τη δυνατότητα υπαγωγής της υπόθεσής τους σε συμβιβασμό και περιορισμό των πρόσθετων φόρων στα 3/5.

Επειδή, σύμφωνα με την παρ. 1 του άρθρου 1 του ν. 2523/1997 ορίζεται:

«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) υποβάλει ανακριβή δήλωση, υπόκειται σε πρόσθετο φόρο που ορίζεται σε ποσοστό δύο τοις εκατό (2%) επί του φόρου την πληρωμή του οποίου θα απέφευγε λόγω της ανακρίβειας, για κάθε μήνα καθυστέρησης,

γ)»

Επειδή, σύμφωνα με την παρ. 8 του άρθρου 2 του ν. 2523/1997 ορίζεται:

«8. Όταν η διαφορά λυθεί με δικαστικό συμβιβασμό ή ολικά ή μερικά με διοικητική επίλυση, ο επιπλέον πρόσθετος φόρος υπολογίζεται για το ποσό του φόρου μέχρι το χρονικό σημείο της υπογραφής της συμβιβαστικής ή διοικητικής επίλυσης της διαφοράς και ο πρόσθετος φόρος που προκύπτει συνολικά περιορίζεται στα τρία πέμπτα (3/5) αυτού. Τα οριζόμενα στο τρίτο εδάφιο της παραγράφου 2 εφαρμόζονται και κατά την επίλυση της διαφοράς σύμφωνα με το προηγούμενο εδάφιο.»

Επειδή, με τις διατάξεις των παρ. 1, 9, 17 και 44 του άρθρου 72 του ν. 4174/2013, όπως το αρχικό άρθρο 66 αναριθμήθηκε σε άρθρο 72 με το άρθρο 8 του ν. 4337/2015 (ΦΕΚ Α 129/17-10-2015) και τέθηκε με την περίπτωση 21 της υποπαραγράφου Δ.2. του άρθρου πρώτου του ν. 4254/2014 από 01-01-2014 σύμφωνα με την περίπτωση 24 της ίδιας υποπαραγράφου Δ.2., ορίζεται:

«1. Μετά την 1.1.2014, για υποθέσεις προσωρινού ή οριστικού φορολογικού ελέγχου, που αφορά χρήσεις, περιόδους, φορολογικές υποθέσεις ή υποχρεώσεις πριν από την έναρξη ισχύος του Κώδικα Φορολογικής Διαδικασίας, εκδίδεται πράξη διορθωτικού προσδιορισμού του φόρου. Για όσα αφορούν τα σχετικά με την έκδοση της πράξης εφαρμόζονται οι διατάξεις του Κώδικα.

9. Επί πράξεων ή αποφάσεων της επιτροπής διοικητικής επίλυσης διαφορών του άρθρου 70Α του ν. 2238/1994 και της Υπηρεσίας Εσωτερικής Επανεξέτασης του άρθρου 70Β του ίδιου νόμου, εφαρμόζονται οι διατάξεις του άρθρου 30 παρ. 1 του Κώδικα Φορολογικής Διαδικασίας. Ο φόρος, το τέλος, η εισφορά ή το πρόστιμο, που προσδιορίζεται στις περιπτώσεις του προηγούμενου

εδαφίου, καταβάλλεται όπως ορίζεται στις παραπάνω πράξεις ή αποφάσεις ή στις διατάξεις της οικείας φορολογίας.

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.

44. Από την έναρξη ισχύος του Κώδικα Φορολογικής Διαδικασίας κάθε αίτημα προς τη Φορολογική Διοίκηση, για διοικητικό ή δικαστικό συμβιβασμό, θεωρείται απαράδεκτο και δεν εξετάζεται. Η διάταξη του προηγούμενου εδαφίου, ανεξαρτήτως χρονικών περιορισμών, εφαρμόζεται και για υποθέσεις, οι οποίες ήταν δυνατό να υπαχθούν σε οποιαδήποτε περίπτωση των διατάξεων των άρθρων 70Α και 70Β του ν. 2238/1994.»

Επειδή, από τα προαναφερόμενα προκύπτει ότι με την έναρξη ισχύος του νέου καθεστώτος των διατάξεων του ν. 4174/2013, από 1.1.2014, δεν προβλέπεται καμία διαδικασία διοικητικής επίλυσης της διαφοράς και στην προκειμένη περίπτωση, η οριστική πράξη διορθωτικού προσδιορισμού τελών χαρτοσήμου του Προϊσταμένου του Κ.Ε.ΜΕ.ΕΠ., διαχειριστικής περιόδου 01/01/2008-31/12/2008, της οποίας ζητείται ο περιορισμός των πρόσθετων φόρων, εκδόθηκε στις 29/12/2015, ήτοι μετά την 01/01/2014 που είναι η έναρξη ισχύος του Κώδικα Φορολογικής Διαδικασίας και το σύνολο του φόρου εξοφλήθηκε στις 28/01/2016 μέσω του τραπεζικού συστήματος. Συνεπώς το αίτημα της προσφεύγουσας για διοικητική επίλυση και μείωση του πρόσθετου φόρου στα 3/5 αυτού, ήτοι στο ποσό των 25.920,00 ευρώ, και την επιστροφή σε αυτήν των υπόλοιπων 2/5, ήτοι 17.280,00 ευρώ, ως αχρεωστήτως καταβληθέντων δε δύναται να γίνει αποδεκτό.

Επειδή, ουδόλως είναι δυνατό να παραβιάζονται οι γενικές αρχές της χρηστής διοίκησης και της ίσης μεταχείρισης, όταν απλώς η φορολογική αρχή, χωρίς να διαθέτει διακριτική ευχέρεια, προβαίνει, ως οφείλει σε έκδοση καταλογιστικών πράξεων κατ' εφαρμογή του υφιστάμενου νομοθετικού πλαισίου. Στην προκειμένη περίπτωση και σύμφωνα με τις προαναφερόμενες διατάξεις ορθώς η Φορολογική Διοίκηση δεν προέβη σε διοικητικό συμβιβασμό και μείωση του πρόσθετου φόρου κατά την παρ. 8 του άρθρου 2 του ν. 2523/1997.

Α π ο φ α σ ί ζ ο υ μ ε

Την απόρριψη της με ημερομηνία κατάθεσης 10/05/2016 και αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανούς προσφυγής της προσφεύγουσας εταιρείας, ΑΦΜ, ως μοναδικός μέτοχος της διαλυθείσας και εκκαθαρισθείσας εταιρείας, ΑΦΜ

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

Ακριβές Αντίγραφο

**Με εντολή του Προϊσταμένου της
Διεύθυνσης Επίλυσης Διαφορών**

**Η Υπάλληλος του Τμήματος
Διοικητικής Υποστήριξης**

**Ο Προϊστάμενος της Υποδιεύθυνσης
Επανεξέτασης
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 με υποχρέωση, επί ποινή απαραδέκτου άσκησης της προσφυγής, επίδοσης επικυρωμένου αντιγράφου αυτής στην Υπηρεσία μας εντός είκοσι (20) ημερών από τη λήξη της προθεσμίας για την άσκησή της (άρθ. 126 ν. 2717/99).