



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ

ΥΠΟΥΡΓΕΙΟ ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΩΝ

Καλλιθέα

26/05/2016

ΓΕΝΙΚΗ ΓΡΑΜΜΑΤΕΙΑ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΕΣΟΔΩΝ

ΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ

Αριθμός απόφασης:1949

ΤΜΗΜΑ Α1 ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ

Ταχ. Δ/ση: Αριστογείτονος 19

Ταχ. Κώδικας : 176 71 - Καλλιθέα

Τηλέφωνο : 2131604540

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.Της αριθ.Δ6Α1118225 ΕΞ 2013/24.07.2013 Απόφασης του Γενικού Γραμματέα Δημοσίων Εσόδων του Υπουργείου Οικονομικών (ΦΕΚ Β' 1893) «Καθορισμός της διάρθρωσης και των αρμοδιοτήτων της Υπηρεσίας Εσωτερικής Επανεξέτασης της Γενικής Γραμματείας Δημοσίων Εσόδων, καθώς και απαραίτητων λεπτομερειών λειτουργίας αυτής».

γ.Της αριθ.Δ6Α1198069 ΕΞ 2013/30.12.2013 Απόφασης του Γενικού Γραμματέα Δημοσίων Εσόδων του Υπουργείου Οικονομικών (ΦΕΚ Β' 3367) «Μετονομασία και ανακαθορισμός των αρμοδιοτήτων και της εσωτερικής διάρθρωσης της Υπηρεσίας Εσωτερικής Επανεξέτασης της Γενικής Γραμματείας Δημοσίων Εσόδων του Υπουργείου Οικονομικών».

δ.Της ΠΟΛ 1002/31.12.2013 Απόφασης του Γενικού Γραμματέα Δημοσίων Εσόδων (ΦΕΚ Β' 55/16-1-2014).

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

3. Την αριθ.Δ.Ε.Δ.12895 ΕΞ 2014/9-4-2014 απόφαση του Προϊσταμένου της Διεύθυνσης Επίλυσης Διαφορών «Παροχή εξουσιοδότησης υπογραφής» (ΦΕΚ Β' 975).

4.Την από και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανή προσφυγή της,με ΑΦΜ,κατά των παρακάτω πράξεων του Προϊσταμένου

A/A	Αριθμός πράξης	Ημερομηνία πράξης	Ημερομηνία κοινοποίησης της πράξης	Είδος Φόρου	Διαχειριστική περίοδος	ΣΥΝΟΛΙΚΟ ΠΟΣΟ ΚΑΤΑΛΟΓΙΣΜΟΥ	ΠΟΣΟ ΠΟΥ ΒΕΒΑΙΩΘΗΚΕ (100%)
1				ΚΝΤΧ	2000	13.198,80 €	13.198,80 €
2				ΚΝΤΧ	2002	2.150,69 €	2.150,69 €

5. Τις απόψεις της ανωτέρω φορολογικής αρχής.

6.Την εισήγηση του ορισθέντος υπαλλήλου του τμήματος Α1 Επανεξέτασης, όπως αποτυπώνεται στο σχέδιο της απόφασης.

Ιστορικό

Δυνάμει της υπ' αριθμ..... εντολής ελέγχου του Προϊσταμένου του διενεργήθηκε στην προσφεύγουσα, με έδρα στην Κυπριακή Δημοκρατία και ιδιοκτήτρια ακινήτων στην Ελλάδα, πλήρης έλεγχος φορολογίας εισοδήματος και λοιπών φορολογικών αντικειμένων για τις χρήσεις από 01.01.2000 έως 31.12.2011.

Η προσφεύγουσα, με την υπό κρίση ενδικοφανή προσφυγή, ζητά την ακύρωση των παραπάνω πράξεων του Προϊσταμένου, προβάλλοντας τον παρακάτω λόγο :

<<.....

Εσφαλμένη ερμηνεία και πλημμελής εφαρμογή των διατάξεων του Προεδρικού Διατάγματος της 28ης Ιουλίου 1931(ΦΕΚ Α' 239) περί «Κωδικός Νόμων Τελών Χαρτοσήμου» (Κ.Ν.Τ.Χ.), ΦΕΚ Α'239/28-07-1931 μετά από κακή εκτίμηση της πραγματικής κατάστασης και των στοιχείων που τέθηκαν υπόψη της υπηρεσίας και πάντως με πλημμελή, ανεπαρκή και αντιφατική αιτιολογία, αλλά και όλως αναπόδεικτα.

.....>>

Επί της από και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανούς προσφυγής της, με ΑΦΜ, μετά την μελέτη και την αξιολόγηση όλων των υφιστάμενων στο σχετικό φάκελο εγγράφων και των προβαλλόμενων λόγων της ενδικοφανούς προσφυγής, επαγόμαστε τα ακόλουθα:

Επειδή, από την από έκθεση ελέγχου ΚΝΤΧ, διαπιστώθηκαν τα εξής:

<<Το τίμημα των αγορών, όπως προκύπτει από τα σχετικά συμβόλαια κατεβλήθη ολοσχερώς με μετρητά. Από τα στοιχεία που τέθηκαν στη διάθεση του ελέγχου, διαπιστώθηκε ότι σύμφωνα με το καταστατικό ίδρυσης της εταιρείας, ο συνολικός αριθμός των μετοχών που η εταιρεία είναι εξουσιοδοτημένη να εκδώσει είναι εκατό (100) μετοχές στον κομιστή χωρίς ονομαστική αξία. Επιπλέον δεν προσκομίστηκε στον έλεγχο κανένα έγγραφο που να αποδεικνύει το ακριβές ποσό του μετοχικού κεφαλαίου ή τυχόν μετέπειτα αύξηση αυτού κατά τα ελεγχόμενα έτη. Προκύπτει κατά συνέπεια ότι η αγορά των ακινήτων δεν πραγματοποιήθηκε με ίδια κεφάλαια της εταιρείας, αλλά με χρήματα τα οποία της δάνεισαν τρίτοι και κατά πάσα πιθανότητα οι μέτοχοι αυτής. Αν και δεν υπάρχει σύναψη δανείου η οποία να έχει περιβληθεί με ορισμένο τύπο εγγράφου, ούτε και εγγραφή στα τηρούμενα βιβλία, η άποψη του ελέγχου είναι ότι υφίσταται έμμεσα δανειακή σύμβαση μεταξύ αυτής (της εταιρείας) και των δανειστών της, για την οποία οφείλεται τέλος χαρτοσήμου. Συγκεκριμένα οφείλεται αναλογικό τέλος χαρτοσήμου 2%, πλέον εισφοράς υπέρ ΟΓΑ 20% επί του χαρτοσήμου, σύμφωνα με τα όσα ορίζουν οι διατάξεις των άρθρων 14 παράγραφος 1 και 15 παράγραφος 1 περίπτωση α' του Κ.Ν.Τ.Χ. - Π.Δ. της 28.07.1931.

Επειδή, σύμφωνα με το άρθρο 13 του ΚΝΤΧ:

Εις το κατά την παράγραφο 1 του προηγούμενου άρθρου 12 τέλος υπόκεινται:

1.α. Πάσα σύμβασις, οιοιδήποτε αντικειμένου, συναπτομένη είτε απ' ευθείας, είτε διά δημοσίου συναγωνισμού ή πάσα εξόφλησις συμβάσεως ή σχετική προς την σύμβασιν απόδειξις, εφ' όσον καταρτίζονται εγγράφως και δη είτε διά δημοσίου, είτε δι' ιδιωτικού καθ' οιονδήποτε τύπον συντεταγμένου εγγράφου.

Επειδή, σύμφωνα με το άρθρο 15 ΚΝΤΧ:

Εις το κατά την παράγραφον 1 του προηγούμενου άρθρου 14 τέλος υπόκεινται:

1.α Πάσα σύμβασις, οιοιδήποτε αντικειμένου, συναπτομένη είτε απ' ευθείας, είτε διά δημοσίου συναγωνισμού μεταξύ εμπόρων, μεταξύ εμπόρου και εμπορικής εταιρίας πάσης φύσεως, μεταξύ εμπορικών εταιριών πάσης φύσεως, αφορώσα αποκλειστικώς εις την ασκουμένην υπ' αυτών εμπορίαν και μεταξύ τρίτου εν γένει και ανωνύμου εταιρίας ή πάσα εξόφλησις συμβάσεως ή σχετική προς την σύμβασιν απόδειξις, εφ' όσον καταρτίζονται εγγράφως και δη είτε δια δημοσίου είτε δι' ιδιωτικού καθ' οιονδήποτε τύπον συντεταγμένου εγγράφου.

Επειδή,για την επιβολή τέλους απαιτείται η ύπαρξη εγγράφου ή εγγραφή στα βιβλία των επιτηδευματιών.Σε περίπτωση που δεν συντάχθηκε έγγραφο ή δεν υπάρχει εγγραφή στα βιβλία,δεν συντρέχει λόγος καταβολής τέλους χαρτοσήμου,έστω και αν η παράλειψη αυτή έγινε σκόπιμα(ΣτΕ 1514/56,578/57).

Επειδή,στην προκειμένη περίπτωση,από τα στοιχεία του φακέλου προκύπτει ότι δεν υπάρχει δανειακή σύμβαση μεταξύ της επιχείρησης και του μετόχου της ή άλλου προσώπου, ούτε εγγραφή στα βιβλία της περί της ύπαρξης δανειακής σύμβασης.

Επειδή, σύμφωνα με 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, από τις διατάξεις των άρθρων 28 και 64 του ν.4174/2013 προκύπτει ότι η έκθεση ελέγχου, που συνοδεύει υποχρεωτικώς την πράξη οριστικού διορθωτικού προσδιορισμού φόρου ή επιβολής προστίμου, πρέπει να περιλαμβάνει εμπεριστατωμένα και αιτιολογημένα τα γεγονότα και τα στοιχεία, που έλαβε υπόψη της η Φορολογική Διοίκηση, και να παρέχει σαφή, ειδική και επαρκή αιτιολογία για τα γεγονότα και τις περιστάσεις, που θεμελιώνουν την έκδοση της ανωτέρω πράξης.

Επειδή, από τα ανωτέρω συνάγεται ότι οι προσβαλλόμενες πράξεις ΚΝΤΧ τυγχάνουν νομικά πλημμελείς και ακυρωτέες καθόσον στην οικεία έκθεση ελέγχου δεν τεκμηριώνονται πλήρως και επαρκώς και με συγκεκριμένα στοιχεία τα καταλογισθέντα ποσά χαρτοσήμου, κατά παράβαση των οριζομένων στο άρθρο 64 του Κ.Φ.Δ.

Επομένως,ο ισχυρισμός της προσφεύγουσας επιχείρησης ότι οι πράξεις επιβολής χαρτοσήμου εκδόθηκαν με πλημμελή, ανεπαρκή και αντιφατική αιτιολογία, ως εκ τούτου δε είναι ακυρωτέες, γίνεται δεκτός.

Αποφασίζουμε

Να γίνει δεκτή η με αριθ.πρωτ., Ενδικοφανής προσφυγή της, με ΑΦΜ και να ακυρωθούν οι αριθ...../2015 οριστικές διορθωτικές πράξεις φορολογίας ΚΝΤΧ, χρήσεων 2000 και 2002 αντίστοιχα.

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

Χαρτόσημο & ΟΓΑ χρήση 2000:Μηδέν

Χαρτόσημο & ΟΓΑ χρήση 2002:Μηδέν

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

Ακριβές Αντίγραφο

Ο/Η Υπάλληλος του Τμήματος

Διοικητικής Υποστήριξης

ΜΕ ΕΝΤΟΛΗ ΤΟΥ ΠΡΟΙΣΤΑΜΕΝΟΥ

ΤΗΣ ΔΙΕΥΘΥΝΣΗΣ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ

Ο ΠΡΟΙΣΤΑΜΕΝΟΣ ΤΗΣ ΥΠΟΔΙΕΥΘΥΝΣΗΣ

ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ

ΓΕΩΡΓΙΟΣ ΦΑΚΟΣ