



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ
ΥΠΟΥΡΓΕΙΟ ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΩΝ
ΓΕΝΙΚΗ ΓΡΑΜΜΑΤΕΙΑ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΕΣΟΔΩΝ
ΥΠΟΔ/ΝΣΗ ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ
ΤΜΗΜΑ ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ Α6
Ταχ. Δ/ση : Αριστογείτονος 19
Ταχ. Κώδικας : 176 71 - Καλλιθέα
Τηλέφωνο : 2131604-563
ΦΑΞ : 2131604-566

Καλλιθέα 24/05/2016

Αριθμός απόφασης: 1908

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 με αριθ. Δ.Ε.Δ. 0012895 ΕΞ 2014/09.04.2014 (ΦΕΚ 975 / τ. Β' /17.04.2014) Απόφαση του Προϊσταμένου της Διεύθυνσης Επίλυσης Διαφορών.

4. Την από και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανή προσφυγή της «..... με έδρα, κατά της υπ' αριθμ.

..... Οριστικής Πράξης Διορθωτικού Προσδιορισμού Παρακρατούμενου Φόρου επι Αμοιβών Εργοληπτών , διαχ/κής περιόδου 2008 του Προϊσταμένου του Κέντρου Ελέγχου Μεγάλων Επιχειρήσεων (Κ.Ε.ΜΕ.ΕΠ.), και τα προσκομιζόμενα με αυτή έγγραφα .

5. Την υπ' αριθμ. Οριστική Πράξη Διορθωτικού Προσδιορισμού Παρακρατούμενου Φόρου επι Αμοιβών Εργοληπτών , διαχ/κής περιόδου 2008 του Προϊσταμένου του Κέντρου Ελέγχου Μεγάλων Επιχειρήσεων (Κ.Ε.ΜΕ.ΕΠ.), της οποίας ζητείται η ακύρωση

6. Τις απόψεις της ανωτέρω φορολογικής αρχής.

7. Την εισήγηση του ορισθέντος Υπαλλήλου του Τμήματος Α6, όπως αποτυπώνεται στο σχέδιο.

Επί της από και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανούς προσφυγής της «....., 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 **Οριστική Πράξη Διορθωτικού Προσδιορισμού Παρακρατούμενου Φόρου επι Αμοιβών Εργοληπτών** του Προϊσταμένου του Κ.Ε.ΜΕ.ΕΠ καταλογίσθηκε σε βάρος της προσφεύγουσας για την περίοδο 01/01/2008-31/12/2008 φόρος επι Αμοιβών Εργοληπτών ποσό **1.814,30 ευρώ**.

Η διαφορά φόρου προέκυψε διότι στην διαχειριστική περίοδο 01/01/2008-31/12/2008 η επιχείρηση δεν παρακράτησε και δεν απέδωσε τον παρακρατηθέντα φόρο εργολάβων 3% επι συνολικού ποσού 50.397,30 ευρώ, ενώ όφειλε, κατά παράβαση των διατάξεων του άρθρου 55 παρ.1 του ν.2238/1994 καθότι τα ένδικα τιμολόγια αφορούν τεχνικά έργα, και αποσκοπούν στην παραγωγή συστατικών μερών του ακινήτου.

Συγκεκριμένα η προσφεύγουσα στα πλαίσια εκτέλεσης επενδυτικού της σχεδίου έχοντας υπαχθεί στις διατάξεις του Αναπτυξιακού νόμου 3299/2004 κατέβαλλε στην εν λόγω χρήση αμοιβές σε εργολήπτες ποσού 184.020,94 ευρώ. Απο τον έλεγχο των παραστατικών στοιχείων προσδιορίστηκε συνολική διαφορά από την μη παρακράτηση φόρου εργολάβων 3% επί συνολικού ποσού 50.397,30 το οποίο αναλύεται ως εξής:

Τιμολόγια	Ποσό	Φορος 3%
Τ.ΠΥ 8/15.4.2008	8.755,30	262,66
Τ.Π.Υ 24/25.04.2008	2.500,00	75,00
Τ.Π.Υ 25/30.04.2008	2.000,00	60,00
Τ.Π.Υ 31/03.04.2008	4.860,00	145,80
Τ.Π.Υ 23/03.06.2008	5.982,00	179,46
ΤΙΜ. 138/31.03.2008	26.300,00	789,00
	50.397,30	1.511,92

Η ως άνω προβαλλόμενη πράξη εκδόθηκε βάσει της από έκθεσης μερικού ελέγχου φορολογίας Παρακρατούμενων Φόρων σύμφωνα με τις ελεγκτικές επαληθεύσεις της Α.Υ.Ο ΠΟΛ.1072/2011 και την διαδικασία του Ν.4174/2014(σχετ.απόφαση ΔΕΛ Α 1069048/2.5.14),του ελεγκτή του Κ.Ε.ΜΕ.ΕΠ

Η προσφεύγουσα, με την υπό κρίση ενδικοφανή προσφυγή, ζητά να ακυρωθεί η υπ' αριθμ. **Οριστική Πράξη Διορθωτικού Προσδιορισμού Παρακρατούμενου Φόρου επι Αμοιβών Εργοληπτών** διαχ/κής περιόδου 01/01/2008-31/12/2008, του Προϊσταμένου του Κ.Ε.ΜΕ.ΕΠ, προβάλλοντας τους παρακάτω ισχυρισμούς :

Μη νόμιμα κρίθηκε από τον έλεγχο ότι τα ένδικα τιμολόγια αφορούν τεχνικά έργα, γιατί δεν πληρούν τα χαρακτηριστικά του τεχνικού έργου ήτοι δεν έχουν ως αντικείμενο την εκτέλεση εργασιών κατασκευής τεχνικού έργου συνδεδεμένου με το έδαφος, δηλαδή οικοδομικού, λιμενικού, υδραυλικού, οδοποιΐας κλπ. Συνεπώς δεν όφειλε παρακράτηση φόρου εργολάβων 3%.

Στα τιμολόγια αγοράς υλικών και παροχής υπηρεσιών στην ελεγχόμενη χρήση δεν παρακρατήσε φόρο 3%, διότι θεωρεί ότι οι συγκεκριμένες αγορές δεν αφορούν τεχνικό έργο, σύμφωνα και με την ΠΟΛ. 214/71, αλλά την αγορά του σκελετού του κτιρίου και την συναρμολόγηση του από εξειδικευμένο συνεργείο κατόπιν. Επειδή η παρακράτηση του φόρου 3% δεν θα την επιβάρυνε ταμειακά την χρονική περίοδο της αγοράς του εξοπλισμού, πρόκειται προφανώς για ανιδιοτελή ενέργεια .

Επειδή σύμφωνα με τις διατάξεις του αρθ.55 παρ.1β Ν.2238/94 ορίζεται ότι:

« 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

Επειδή σύμφωνα με την ΠΟΛ. 214/12.07.1971 Α.Υ.Ο., δεν εμπίπτουν στις διατάξεις περί τεχνικών έργων οι προμηθευτές οικοδομικών προϊόντων που ασκούν εμπορική ή βιομηχανική επιχείρηση όταν κύριο στοιχείο της συναλλαγής των είναι η πώληση του είδους και όχι η ανάληψη κατασκευής του έργου.

Επειδή ως αναφέρεται αναλυτικά στην από την έκθεση ελέγχου (σελ.20) του Κ.Ε .ΜΕ.ΕΠ τα ένδικα τιμολόγια φέρου τα γνωρίσματα τεχνικών έργων, και αποσκοπούν στην παραγωγή συστατικών μερών του ακινήτου.

Επειδή σύμφωνα με το αριθμ. 1110757/2067/Α0012/10.12.1996 έγγραφό του Υπ. Οικονομικών

«Η άποψή μας για τη φορολογική μεταχείριση του ανταλλάγματος που καταβάλατε για την παραχώρηση από την στην εταιρεία σας της χρήσης του διακριτικού γνωρίσματος της πρώτης εξακολουθεί να είναι αυτή που διατυπώσαμε στο σχετικό έγγραφό μας. Δηλαδή, το αντάλλαγμα αυτό έπρεπε να φορολογηθεί σύμφωνα με τα οριζόμενα από τις διατάξεις της παρ. 1 του άρθρου 13 του Ν. 2238/1994, όπως αυτές ίσχυαν κατά το κρίσιμο χρονικό σημείο (παρακράτηση του οικείου φόρου από την εταιρεία σας και απόδοση αυτού στο Δημόσιο και εξάντληση της φορολογικής υποχρέωσης του δικαιούχου για το εισόδημα του τούτο). Όμως, επειδή, όπως αναφέρετε στη σχετική αίτησή σας, ναι μεν η εταιρεία σας δεν παρακράτησε τον οικείο φόρο, πλην όμως η δικαιούχος εταιρεία δήλωσε προς φορολογία το ως άνω εισόδημά της και υπήχθη σε φόρο γι' αυτό, δεν τίθεται ζήτημα καταλογισμού σε βάρος της εταιρείας σας του παρακρατητέου φόρου, καθόσον στην προκειμένη περίπτωση, όπως ορθά αναφέρετε στο σχετικό έγγραφό σας, έχει εφαρμογή η αριθμ. Β. 9332/641/ΠΟΛ. 127/26.4.1969 διαταγής μας. Στην περίπτωση αυτή επιβάλλεται το πρόστιμο που προβλέπεται από τις διατάξεις του άρθρου 87 του Ν. 2238/1994.» (Το άρθρο 87 καταργήθηκε με την παράγραφο 1 του άρθρου 25 του ν. 2523/1997.)

Επειδή σύμφωνα με τις διατάξεις του αρθ.25 παρ.1 Ν.2523/97 ορίζεται ότι:

Από την έναρξη ισχύος των διατάξεων του παρόντος νόμου καταργείται κάθε άλλη διάταξη που προβλέπει την επιβολή πρόσθετων φόρων, προστίμων καθώς και διοικητικών και ποινικών κυρώσεων για παράβαση της φορολογικής εν γένει νομοθεσίας. Όπου στην κείμενη νομοθεσία προβλέπεται η

επιβολή πρόσθετων φόρων, προστίμων και διοικητικών κυρώσεων νοούνται οι διατάξεις του παρόντος νόμου. Αν προβλέπεται τόσο η επιβολή πρόσθετου φόρου όσο και προστίμου, επιβάλλεται μόνο πρόσθετος φόρος, με εξαίρεση το ειδικό πρόστιμο της παραγράφου 1 του άρθρου 6 του παρόντος νόμου, το οποίο επιβάλλεται ανεξάρτητα από την επιβολή πρόσθετου φόρου.
Σύμφωνα με τα ως άνω ο έλεγχος καταλογίζει μόνο τις ισχύουσες προσαυξήσεις (120%).

Επειδή, οι διαπιστώσεις του ελέγχου που προσδιορίζει τον αποδιδόμενο φόρο εργολάβων, όπως αυτές καταγράφονται στην από έκθεση ελέγχου έκθεσης μερικού ελέγχου φορολογίας Παρακρατούμενων Φόρων του Κ.Ε.ΜΕ.ΕΠ, επί της οποίας εδράζεται η προσβαλλόμενη πράξη, κρίνεται βάσιμη, αποδεκτή και πλήρως αιτιολογημένη.

Α π ο φ α σ ί ζ ο υ μ ε

την απόρριψη της με αρ. πρωτ. ενδικοφανούς προσφυγής της «..... κατά της υπ' αριθμ. Οριστικής Πράξης Διορθωτικού Προσδιορισμού Παρακρατούμενου Φόρου επι Αμοιβών Εργοληπτών, διαχ/κής περιόδου 2008 του Προϊσταμένου του Κέντρου Ελέγχου Μεγάλων Επιχειρήσεων (Κ.Ε.ΜΕ.ΕΠ.).

Οριστική φορολογική υποχρέωση του υπόχρεου - καταλογιζόμενα ποσά με βάση την παρούσα απόφαση.

ΔΙΑΧ/ΚΗ ΠΕΡΙΟΔΟΣ 2008

Διαφορά φόρου Αμοιβών Εργοληπτών	1.511,92 €
Πρόσθετος φόρος λόγω ανακρίβειας 120%	1.814,30 €
ΣΥΝΟΛΙΚΟ ΠΟΣΟ	1.814,30 €

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

ΜΕ ΕΝΤΟΛΗ ΤΟΥ ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΥ
ΤΗΣ Δ/ΝΣΗΣ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ

Ο ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΣ ΤΗΣ ΥΠΟΔΙΕΥΘΥΝΣΗΣ
ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ

ΦΑΚΟΣ ΓΕΩΡΓΙΟΣ

Ακριβές Αντίγραφο
Η Υπάλληλος του Τμήματος
Διοικητικής Υποστήριξης

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 άσκηση της (άρθ. 126 ν. 2717/99).