



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ

ΥΠΟΥΡΓΕΙΟ ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΩΝ

Καλλιθέα,

29.12.2015

ΓΕΝΙΚΗ ΓΡΑΜΜΑΤΕΙΑ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΕΣΟΔΩΝ

ΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ

Αριθμός απόφασης:

4861

Ταχ. Δ/ση: Αριστογείτονος 19

Ταχ. Κώδικας : 176 71 - Καλλιθέα

Τηλέφωνο : 213 1604518

ΦΑΞ : 213 1604567

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 αριθμ. ΔΕΔ 0012895 ΕΞ 2014/09.04.2014(ΦΕΚ 975/τ.β'/17.04.2014) Απόφαση του Προϊσταμένου της Διεύθυνσης Επίλυσης Διαφορών.

4. Την με αριθμ.(πράξη καταθέσεως προσφυγής ΔΟΥ ...) προσφυγή και αίτημα διοικητικής επίλυσης της εταιρείας, Α.Φ.Μ. ..., διεύθυνση, κατά του υπ' αριθμ. φύλλου ελέγχου τέλους χαρτοσήμου καταθέσεων, του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. διαχειριστικής περιόδου 01.07.1998-30.06.1999 και τα προσκομιζόμενα με αυτήν σχετικά έγγραφα.

5. Το υπ' αριθμ. φύλλο ελέγχου τέλους χαρτοσήμου καταθέσεων, του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ., διαχειριστικής περιόδου 01.07.1998-30.06.1999 του οποίου ζητείται η ακύρωση.
6. Την υπ' αριθμ.Απόφαση του Διοικητικού Πρωτοδικείου
7. Το υπ αριθμ. πρωτ. (αριθμ. πρωτ. ΔΕΔ) έγγραφο της Δ.Ο.Υ.
8. Τις απόψεις της Δ.Ο.Υ.
9. Την από 14/12/2015 εισήγηση του Α3 τμήματος της Υπηρεσίας μας.

Επί του υπ' αριθμ. ...(πράξη καταθέσεως προσφυγής ΔΟΥ ..) αιτήματος συμβιβασμού της εταιρείας, Α.Φ.Μ. το οποίο κατατέθηκε εμπρόθεσμα και την μελέτη των επικαλούμενων λόγων του αιτήματος, τις απόψεις της αρμόδιας φορολογικής αρχής (Δ.Ο.Υ.) και την αξιολόγηση όλων των υφιστάμενων στο σχετικό φάκελο εγγράφων, επαγόμεστε τα ακόλουθα:

Με το υπ' αριθμ. ... Φύλλο Ελέγχου Τέλους Χαρτοσήμου Καταθέσεων διαχειριστικής περιόδου 01/07/1998 – 30/06/1999 του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. καταλογίσθηκε σε βάρος της προσφεύγουσας εταιρείας τέλος χαρτοσήμου ποσού 3.400,50€ πλέον προσαυξήσεων 6.783,99€, ήτοι συνολικό ποσό 10.184,49€.

Η διαφορά τελών χαρτοσήμου προέκυψε μετά από προσωρινό έλεγχο που διενεργήθηκε, από τη Δ.Ο.Υ., στην προσφεύγουσα εταιρεία σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 67 του ν.2238/94. Συγκεκριμένα από τον έλεγχο που διενεργήθηκε στα βιβλία της προσφεύγουσας εταιρείας διαπιστώθηκε η μη απόδοση τέλους χαρτοσήμου καταθέσεων (άρθρο 15§5 ΚΝΤΧ) για ποσά που έλαβε έναντι χρηματικής διευκόλυνσης από τον κ.....

Η προσφεύγουσα εταιρεία: α) με την υπ' αριθμ.(πράξη καταθέσεως προσφυγής ΔΟΥ) προσφυγή – αίτημα συμβιβασμού και β) με τους Πρόσθετους λόγους με Γενικό Αριθμό Κατάθεσης(Δ.Π.) , ζητά την ακύρωση ή τροποποίηση της παραπάνω πράξης του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ., προβάλλοντας τους παρακάτω λόγους :

- Ο γενόμενος έλεγχος δεν έλαβε υπόψιν του τα οριζόμενα από το νόμο και της καταλόγισε το πιο πάνω ποσό των 10.184,49 ευρώ με προσαύξηση για τη διαχειριστική περίοδο από 16-01-1999 έως 16-09-2003 199,5%(57 μήνες X 3,5%) θεωρώντας εσφαλμένα ότι ο συντελεστής φορολόγησης είναι 3,5% για μη υποβολή δήλωσης ανά μήνα καθυστέρησης. Ενώ αν είχε εφαρμοστεί ο νόμος θα έπρεπε να θεωρήσει ως δεδομένο ότι το ποσό των καταθέσεων που δηλώθηκε απαλλάσσεται σύμφωνα με το νόμο από κάθε φορολόγηση.
- Το αντίγραφο του από 15-10-2003 προσβαλλόμενου Φύλλου Ελέγχου ΚΝΤΧ πάσχει ακυρότητας διότι σε αυτό δεν αναγράφεται η ημέρα κα η ώρα που έγινε η επίδοση ούτε έχει τεθεί η υπογραφή του επιδόσαντος υπαλλήλου όπως ορίζει το άρθρο 67 περί έκθεσης επίδοσης την παράγραφο 3 του Κώδικα Φορολογικής Δικονομίας.
- Αοριστία προσβαλλόμενου φύλλου
- Το προσβαλλόμενο φύλλο είναι παράνομο γιατί προκειμένου να υπολογιστούν οι προσαυξήσεις παραλείψεως και εκπροθέσμου καταβολής των τελών χαρτοσήμου, ο έλεγχος υπολόγισε τον μέσο όρο της διαχειριστικής περιόδου , παραλείποντας να υπολογίσει τον πραγματικό χρόνο της καθυστέρησης με αποτέλεσμα αυτές (οι προσαυξήσεις) να μην είναι ακριβοδίκαιες σύμφωνα με τις κείμενες διατάξεις.

Σύντομο ιστορικό - ισχύον νομοθετικό πλαίσιο .

Με βάση τον έλεγχο που διενεργήθηκε από την Δ.Ο.Υ. για την απόδοση τελών χαρτοσήμου, εκδόθηκε το υπ' αριθμ..... Φύλλο Ελέγχου τέλους χαρτοσήμου καταθέσεων του Προϊσταμένου της ίδιας Δ.Ο.Υ.

Η κοινοποίηση του ανωτέρω φύλλου έγινε την 31/10/2003.

Η προσφεύγουσα εταιρεία κατέθεσε: α) την υπ' αριθμ. (πράξη καταθέσεως προσφυγής ΔΟΥ **προσφυγή - αίτηση συμβιβασμού** και β) τους υπ αριθμ. πρόσθετους λόγους, ενώπιον του Διοικητικού Πρωτοδικείουv, κατά του ως άνω φύλλου.

Το Διοικητικό Πρωτοδικείο Αθηνών με την υπ' αριθ. απόφασή του, απείχε της εκδίκασης αναπέμποντας την υπόθεση στον Προϊστάμενο της Δ.Ο.Υ προκειμένου να τηρηθεί η διαδικασία επί του αιτήματος της προσφεύγουσας εταιρείας για διοικητική επίλυση της διαφοράς, μετά την τήρηση της οποίας σε περίπτωση ματαίωσης του συμβιβασμού, θα εισαχθεί η υπόθεση για συζήτηση σε νέα δικάσιμο που θα ορισθεί νομίμως.

Η υπόθεση αυτή εισήχθη και πάλι στο Δικαστήριο για εκδίκαση χωρίς όμως να προκύπτει από τα στοιχεία του φακέλου ότι φορολογική αρχή συμμορφώθηκε με τα εντελλόμενα της προαναφερθείσας απόφασης δεδομένου ότι ουδεμία έγγραφη γνωστοποίηση προσκομίστηκε στο Δικαστήριο σχετικά με την τήρηση της διαδικασίας της Διοικητικής επίλυσης της διαφοράς και το αποτέλεσμα της. Το Διοικητικό Πρωτοδικείο .. με την υπ' αριθμ./.... απόφαση του απείχε και πάλι της εκδίκασης της υπόθεσης, αναπέμποντας εκ νέου την υπόθεση στον Προϊστάμενο της Δ.Ο.Υ προκειμένου να τηρηθεί η νόμιμη διαδικασία επί του αιτήματος της προσφεύγουσας για διοικητική επίλυση της διαφοράς και στην συνέχεια την επιστροφή της υπόθεσης στο Δικαστήριο με έγγραφη γνωστοποίηση για το αποτέλεσμα της διαδικασίας αυτής.

Επειδή η προσφεύγουσα εταιρεία έχει τεθεί σε εκκαθάριση η Δ.Ο.Υ. κοινοποίησε στους εκκαθαριστές της εταιρείας κ. του .. και κ. τις με αριθμ. και προσκλήσεις αντίστοιχα. Επίσης κοινοποίησε με συστημένη επιστολή (RE στην έδρα της υπό εκκαθάρισης επιχείρησης την υπ' αριθμ/.. πρόσκληση. Με τις ως άνω προσκλήσεις δόθηκε στην προσφεύγουσα εταιρεία προθεσμία πέντε (5) εργάσιμων ημερών προκειμένου να προσέλθει στα γραφεία της για τη διοικητική επίλυση της διαφοράς επί του υπ' αριθμ. φύλλου ελέγχου που εκδόθηκε σε βάρος της και για το οποίο εκδόθηκε η υπ' αριθμ..... απόφαση του Διοικητικού Πρωτοδικείου

Κατόπιν των ως άνω προσκλήσεων ουδεμία απάντηση υπήρξε από την πλευρά της υπό εκκαθάριση εταιρείας και των εκπροσώπων της, ως εκ τούτου η προαναφερόμενη Δ.Ο.Υ., διαβίβασε τον σχετικό φάκελο στην υπηρεσία μας με το αριθμ. πρωτ. (αριθμ. πρωτ. ΔΕΔ) έγγραφο, για τις δικές μας ενέργειες, κατ' εφαρμογή της διάταξης του άρθρου 66 § 10 ν. 4174/2013 στην οποία ορίζεται ότι : «10. Σε περίπτωση έκδοσης απόφασης διοικητικού δικαστηρίου με την οποία κηρύσσεται απαράδεκτη η συζήτηση ενδίκου βοηθήματος ή μέσου και αναπέμπεται η υπόθεση στη Φορολογική Διοίκηση για να τηρηθεί η διαδικασία διοικητικής επίλυσης της διαφοράς, το αίτημα για διοικητική επίλυση εξετάζεται από την Υπηρεσία Εσωτερικής Επανεξέτασης, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 63 του Κώδικα Φορολογικής Διαδικασίας, εκτός εάν ο φορολογούμενος αποδεχθεί την προσβαλλόμενη πράξη εντός αποκλειστικής προθεσμίας πέντε ημερών από την κοινοποίηση σε αυτόν της δικαστικής απόφασης ή σχετικής πρόσκλησης της Φορολογικής Διοίκησης.»

Επειδή με την παράγραφο 5 άρθρου 15 του ΠΔ 28/1931 Κ.Ν.Τ.Χ (όπως αντικαταστάθηκε με τη διάταξη του άρθρου 43 ν.1041/1980), ορίζεται ότι:

"Πάσα εν γένει έγγραφη εις τα βιβλία περί καταθέσεως ή αναλήψεως χρημάτων υπό εταίρων ή μετόχων ή άλλων προσώπων προς ή από εμπορικής εν γένει εταιρείας ή επιχειρήσεις ή τις δεν ανάγεται εις σύμβασιν, πράξιν κλπ. υποβληθείσαν εις τα οικεία τέλη χαρτοσήμου ή απαλλαγείσαν νόμιμως των τελών τούτων, υπόκειται εις αναλογικόν τέλος χαρτοσήμου εν επί τη εκατόν (1%). Εις

ήν περίπτωσιν, εκ της εγγραφής ή εξ ετέρου εγγράφου, αποδிகνύεται ότι η κατάθεσις ή ανάληψις αφορά σύμβασιν, πράξιν κλπ.υποκειμένην εις μεγαλύτερον ή μικρότερον τέλος χαρτοσήμου οφείλεται το δια την σύμβασιν, πράξιν κλπ. προβλεπόμενον τέλος".

Επειδή με το άρθρο 1§§1,2 του ν.2523/1997, ορίζεται ότι:

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

α) υποβάλει εκπρόθεσμη δήλωση, υπόκειται σε πρόσθετο φόρο που ορίζεται σε ποσοστό ένα τοις εκατό (1%) επί του οφειλόμενου με τη δήλωση φόρου για κάθε μήνα καθυστέρησης,

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) 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.

2. Στο φόρο προστιθέμενης αξίας, στο φόρο κύκλου εργασιών και στους παρακρατούμενους και επιρριπτόμενους φόρους, τέλη και εισφορές τα παραπάνω ποσοστά πρόσθετων φόρων ορίζονται σε ενάμισι τοις εκατό (1,50%) για την εκπρόθεσμη δήλωση, σε τρία τοις εκατό (3%) για την ανακριβή δήλωση και **σε τριάμισι τοις εκατό (3,50%) για τη μη υποβολή δήλωσης.**»

Επειδή από τον έλεγχο που διενεργήθηκε στα βιβλία της προσφεύγουσας εταιρείας, από την ΔΟΥ, διαπιστώθηκε η μη απόδοση τελών χαρτοσήμου ποσού 3.400,50€ έναντι χρηματικής διευκόλυνσής από τον κ., καθώς ο λογαριασμός 53.98.00 (Λοιπές βραχυπρόθεσμες υποχρεώσεις-) παρουσίαζε πιστωτικό υπόλοιπο ύψους ποσού 283.375,14€ (96.560.079δρχ). Ως εκ τούτου οι ισχυρισμοί της προσφεύγουσας εταιρείας ότι το ποσό των καταθέσεων που δηλώθηκε απαλλάσσεται σύμφωνα με το νόμο από κάθε φορολόγηση και ότι το Φύλλο Ελέγχου Τέλους Χαρτοσήμου καθώς και η έκθεση ελέγχου πάσχουν ακυρότητας λόγω αοριστίας απορρίπτονται ως αβάσιμοι.

Επειδή σύμφωνα με το από 31.10.2003 αποδεικτικό επίδοσης της Δ.Ο.Υ η προσβαλλόμενη πράξη επιδόθηκε στην υπάλληλο της προσφεύγουσας εταιρείας κ. Η παράλειψη της μνείας της ώρας επίδοσης δεν επάγεται ακυρότητα εάν παραληφθεί οικειοθελώς το επιδιδόμενο έγγραφο και υπογραφεί η έκθεση, εφόσον με τη συναίνεση του προς ον η επίδοση, αυτή μπορεί να γίνει εγκύρως καθ' οιανδήποτε ώρα (ΣτΕ 3913/76 ΔΦΝ 1778/92), , οι πλημμέλειες επίδοσης της καταλογιστικής πράξης δεν καθιστούν άκυρη την πράξη (ΣτΕ 2579/98 ΔΔικ 2000/1428, ΣτΕ 1425/2000 ΔΔικ 2002/680), σε κάθε περίπτωση η χρονολογία επίδοσης αποδεικνύεται αποκλειστικά από την έκθεση επίδοσης του οργάνου που την ενήργησε. Η παράλειψη της σημείωσης της ημερομηνίας στο επιδιδόμενο έγγραφο ή η αναγραφή διάφορης ημερομηνίας δεν επιδρά στο κύρος της επίδοσης(ΣτΕ 2462/70 ΔΦΝ1971/19= ΔΦΝ 1992/821, ΣτΕ 759/78 ΔΦΝ 1979/706).

Επειδή σύμφωνα με την έκθεση ελέγχου της Δ.Ο.Υ η προσφεύγουσα εταιρεία για τη διαχειριστική περίοδο 01-07-1998/ 30-06-1999 έλαβε συνολικό ποσό 283.375,14€ (96.560.079δρχ), σε διάφορα τακτά διαστήματα έναντι χρηματικής διευκόλυνσης, από τον κ. για το οποίο δεν αποδόθηκε το αναλογούν τέλος χαρτοσήμου ποσού 10.184,49€. Για τον υπολογισμό των προσαυξήσεων, ως βάση υπολογισμού ελήφθη υπόψιν το μέσο της διαχειριστικής περιόδου.

Επειδή, τηρήθηκε η διαδικασία που προβλέπεται από τις διατάξεις του άρθρου 66 § 10 του Ν. 4174/2013, καθώς η προσφεύγουσα εταιρεία δεν ανταποκρίθηκε στη πρόσκληση για διοικητική

επίλυση της διαφοράς που της κοινοποιήθηκε από τη Δ.Ο.Υ σε συμμόρφωση προς τα διαταχθέντα με την υπ' αριθμ. Απόφαση του Διοικητικού Πρωτοδικείου

Α π ο φ α σ ί ζ ο υ μ ε

Την απόρριψη του με αριθμό(πράξη καταθέσεως προσφυγής ΔΟΥ) αιτήματος διοικητικής επίλυσης της διαφοράς της εταιρείας, Α.Φ.Μ. και την αναπομπή της υπόθεσης για συζήτηση ενώπιον του Τριμελούς Διοικητικού Πρωτοδικείου

ΜΕ ΕΝΤΟΛΗ ΤΟΥ ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΥ
ΤΗΣ Δ/ΝΣΗΣ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ

Ο ΠΡΟΙΣΤΑΜΕΝΟΣ ΤΗΣ ΥΠΟΔΙΕΥΘΥΝΣΗΣ
ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ α/α

ΣΤΑΥΡΙΔΗΣ ΓΕΩΡΓΙΟΣ

**Ακριβές Αντίγραφο
Η Υπάλληλος του Τμήματος
Διοικητικής Υποστήριξης**