



**ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ
ΥΠΟΥΡΓΕΙΟ ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΩΝ
ΓΕΝΙΚΗ ΓΡΑΜΜΑΤΕΙΑ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΕΣΟΔΩΝ
ΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ**

Ταχ. Δ/ση : Αριστογείτονος 19
Ταχ. Κώδικας : 176 71 - Καλλιθέα
Τηλέφωνο : 210 9569815
ΦΑΞ : 210 9531321

Καλλιθέα, 17/10/2014

Αριθμός απόφασης: 3206

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 από 9/9/2014 και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανή προσφυγή της ΑΦΜ, με έδρα την οδό, κατά της υπ αριθμ/11-7-2014 πράξης οριστικού διορθωτικού προσδιορισμού φόρου εισοδήματος του οικ έτους 2013 και τα προσκομιζόμενα με αυτήν έγγραφα.
4. Τις απόψεις της ανωτέρω φορολογικής αρχής.
5. Την από 3/10/2014 εισήγηση του Α4 τμήματος της Υπηρεσίας μας.

Επί της από 9-9-2014 και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανούς προσφυγής της , 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, επαγόμαστε τα ακόλουθα:

Κατατέθηκε στη Δ.Ο.Υ. ΠΤΟΛΕΜΑΪΔΑΣ το από ιδιωτικό συμφωνητικό αγοραπωλησίας μετοχών της εταιρείας-ΑΦΜ και συμφωνήθηκε η πώληση από τον μέτοχο-ΑΦΜ προς την προσφεύγουσα, 30.000 μετοχών αυτής. Τό τίμημα πιστώθηκε και συμφωνήθηκε να καταβληθεί στην πωλήτρια σε έξι δόσεις με την έκδοση ίσου αριθμού και ποσού επιταγών και παράλληλα η **παράδοση των τίτλων των μετοχών, βάσει συμφωνητικού εξαρτήθηκε ρητά από την εξώφληση του τιμήματος.**

Για την μεταβίβαση των μετοχών υποβλήθηκε προς τη Δ.Ο.Υ. ΠΤΟΛΕΜΑΪΔΑΣ η υπ αριθμ δήλωση απόδοσης φόρου μεταβίβασης μετοχών μη εισηγμένων στο Χ.Α.Α, και καταβλήθηκε ο υπολογισθείς φόρος.

Στη συνέχεια η αγοράστρια-προσφεύγουσα επιχείρηση βρέθηκε σε οικονομική αδυναμία και δεν ανταποκρίθηκε στην υποχρέωση πληρωμής του τιμήματος αγοράς των μετοχών. Λόγω της εφαρμογής από την πωλήτρια της ρήτρας διαλυτικής αίρεσης που υπήρχε στο συμφωνητικό, κατατέθηκε το με 31-10-2012 ιδιωτικό συμφωνητικό ακύρωσης της αγοραπωλησίας μετοχών της εταιρείας στην ίδια Δ.Ο.Υ. και δηλώθηκε και από τα δύο μέρη ότι ανατράπηκαν τα αποτελέσματα της πώλησης, και επεστράφησαν στην αγοράστρια-προσφεύγουσα όλες οι επιταγές εξώφλησης του τιμήματος.

Κατόπιν αυτών, η πωλήτρια εταιρεία θεώρησε σκόπιμο αφού η μεταβίβαση ακυρώθηκε να ζητήσει από τη Δ.Ο.Υ. ΠΤΟΛΕΜΑΪΔΑΣ την επιστροφή του φόρου (25.500,00 €) που είχε καταβάλει. Η Δ.Ο.Υ. υπέβαλε το με ημερομηνία 8-11-2013 ερώτημα στη Δ/ση Φορολ. Εισ/τος του Υπουργείου σχετικά με το αν πρέπει να επιστραφεί το καταβληθέν ποσό φόρου. Η Δ/ση απάντησε με το από 22-1-2014 εγγραφό της επικαλούμενη την υπ αριθμ 1308/2013 απόφαση του ΣΤΕ, αναφέροντας ότι όχι μόνο δεν μπορεί να επιστραφεί ο καταβληθείς φόρος στην πωλήτρια εταιρεία, **αλλά και ότι η επιστροφή των μετοχών λόγω πλήρωσης της διαλυτικής αίρεσης θεωρείται ως νέα μεταβίβαση, για την οποία οφείλεται φόρος από την προσφεύγουσα η οποία κατά την επιστροφή των μετοχών λειτούργησε ως οιονεί πωλήτρια αυτών.**

Με βάση όλα τα παραπάνω, κατόπιν εντολής ελέγχου, διενεργήθηκε έλεγχος στην προσφεύγουσα και συντάχθηκε η από 4-7-2014 έκθεση φορολ. εισ/τος της Δ.Ο.Υ. ΚΑΣΤΟΡΙΑΣ, και εκδόθηκε η υπ αριθμ/11-7-2014 πράξη οριστικού διορθωτικού προσδιορισμού φόρου εισ/τος οικ έτους 2013, ποσού € 38.887,50, η οποία και κοινοποιήθηκε στην προσφεύγουσα εταιρεία, η οποία δεν εναντιώθηκε σε αυτή μέσα στη νόμιμη προθεσμία, και έτσι βεβαιώθηκε με το ΑΤΒ ΑΧΚ

Κατά της παραπάνω πράξης υποβλήθηκε από την προσφεύγουσα η με αρ. πρωτ. /9-9-2014 ενδικοφανής προσφυγή, με την οποία αιτείται να ακυρωθεί η πράξη οριστικού διορθωτικού προσδιορισμού φόρου εισοδ/τος οικ έτους 2013 της Δ.Ο.Υ. ΚΑΣΤΟΡΙΑΣ.

Επί της παραπάνω ενδικοφανούς προσφυγής , η οποία κατατέθηκε εμπρόθεσμα και μετά την μελέτη των προβαλλόμενων λόγων της ενδικοφανούς προσφυγής, τις απόψεις της αρμόδιας φορολογικής αρχής και την αξιολόγηση όλων των υφιστάμενων στο σχετικό φάκελο εγγράφων , επαγόμαστε τα ακόλουθα:

Επειδή, σύμφωνα με τις διατάξεις της παρ. 2 του άρθρου 13 του ν. 2238/1994/2014, όπως αυτές ίσχυαν πριν την καταργησή τους με την παρ.22 του άρθρου 72 του Ν.4172/2013 και εφαρμόζονταν για φορολογικά έτη που άρχισαν πριν την 1-1-2014 << φορολογείται αυτοτελώς με συντελεστή 5% η πραγματική αξία πώλησης μετοχών μη εισηγμένων στο Χρηματιστήριο Αθηνών, οι οποίες μεταβιβάζονται από φυσικά ή νομικά πρόσωπα, ημεδαπά ή αλλοδαπά>>.

Επειδή, με βάση τους κανόνες του Αστικού Δικαίου (άρθρο 202 Α.Κ.), << αίρεση είναι ο ρητός ή σιωπηρός όρος της δικαιοπραξίας που εξαρτά την επέλευση ή μη των αποτελεσμάτων της δικαιοπραξίας, από τη συνδρομή ενός μελλοντικού και αβέβαιου περιστατικού. Η αίρεση είναι διαλυτική αν τα αποτελέσματα της δικαιοπραξίας επέρχονται αμέσως αλλά ανατρέπονται μόλις συμβεί το μέλλον και αβέβαιο γεγονός, οπότε παύει η ενέργεια της δικαιοπραξίας και επανέρχεται αυτοδικαίως η προηγούμενη κατάσταση>>.

Επειδή, η μεταβίβαση μετοχών λόγω πλήρωσης διαλυτικής αίρεσης αποτελεί νέα μεταβίβαση για την οποία οφείλεται φόρος υπεραξίας, και από την παρ. 2 του άρθρου 13 του ν. 2238/94 (ΦΕΚ Α' 151) προκύπτει ότι σε κάθε περίπτωση μεταβίβασης μετοχών μη εισηγμένων στο ΧΑΑ από επαχθή αιτία, οφείλεται φόρος υπεραξίας, ο οποίος αποτελεί φόρο εισοδήματος. Για το φόρο εισοδήματος, με βάση το άρθρο 1 του Ν. 2238/94, ορίζεται ότι επιβάλλεται στο εισόδημα που αποκτάται. Κατά γενική δε αρχή, το εισόδημα αποκτάται όταν ο δικαιούχος αποκτά το δικαίωμα να το εισπράξει. Συνεπώς, με τη νέα μεταβίβαση η προσφεύγουσα εταιρεία << >> απέκτησε το δικαίωμα να εισπράξει και ως εκ τούτου επιβάλλεται ο προβλεπόμενος φόρος υπεραξίας με συντελεστή 5%.

Επειδή, την 20-9-2012 μεταβιβάστηκαν μετοχές μη εισηγμένες στο Χ.Α. της εταιρείας , για τις οποίες καταβλήθηκε ο αναλογούν φόρος, και στη συνέχεια την 31-10-2012 υπεγράφη συμφωνητικό ακύρωσης της αγοραπωλησίας λόγω πλήρωσης της προβλεπόμενης στο συμφωνητικό μεταβίβασης των μετοχών ρήτρας διαλυτικής αίρεσης.

Επειδή, με βάση τα προαναφερθέντα και δεδομένου ότι η μεταβίβαση μετοχών λόγω πλήρωσης διαλυτικής αίρεσης θεωρείται **νέα μεταβίβαση αφενός, και αφετέρου δεν είναι δυνατή η επιστροφή του φόρου που καταβλήθηκε στην αρχική μεταβίβαση.**

Α π ο φ α σ ί ζ ο υ μ ε

Την απόρριψη της με αριθμό πρωτ/9-9-2014 ενδικοφανούς προσφυγής της , ΑΦΜ:.....

ΠΡΟΣΔΙΟΡΙΣΜΟΣ ΦΟΡΟΛΟΓΗΤΕΑΣ ΑΞΙΑΣ-ΦΟΡΟΥ

Αξία υποκείμενη σε φόρο του άρθρου 13 Ν.2238/94	510.000,00 €
Φόρος άρθρου 13 Ν.2238/94 (510.000,00 X 5%)	25.500,00 €
Προαύξηση λόγω μη δήλωσης άρθρου 1 Ν.2523/97 2,5% ανά μήνα X 21 μήνες = 52,5% ως Φ.Ε.	13.387,50 €
ΦΟΡΟΛΟΓΙΚΗ ΥΠΟΧΡΕΩΣΗ με βάση την ΠΑΡΟΥΣΑ ΑΠΟΦΑΣΗ Δ.Ε.Δ.	38.887,50 €

Οριστική φορολογική υποχρέωση της υποχρέου - καταλογιζόμενο ποσό με βάση την παρούσα απόφαση :

Τελικό χρεωστικό : 38.887,50 €.

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

Ακριβές Αντίγραφο

Ο ΠΡΟΙΣΤΑΜΕΝΟΣ ΤΗΣ ΔΙΕΥΘΥΝΣΗΣ
ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ

Η Υπάλληλος του Τμήματος
Διοικητικής Υποστήριξης

α/α

ΓΕΩΡΓΙΟΣ ΚΑΚΙΩΡΑΣ

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).