



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

Ταχ. Δ/ση : Αριστογείτονος 19
Ταχ. Κώδικας : 176 71 - Καλλιθέα
Τηλέφωνο : 210 9572566
ΦΑΞ : 210 9531321

Καλλιθέα 04/02/2014
Αριθμός απόφασης: 181

ΑΠΟΦΑΣΗ

Ο ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΣ ΤΗΣ ΔΙΕΥΘΥΝΣΗΣ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ

Έχοντας υπ' όψη:

1. Τις διατάξεις :

α. Του άρθρου 70B' «Ειδική Διοικητική Διαδικασία – Ενδικοφανής Προσφυγή» του ν. 2238/1994 (Κώδικας Φορολογίας Εισοδήματος, ΦΕΚ Α' 151), όπως αυτές προστέθηκαν με το ν.4152/2013, περίπτωση 1, υποπαράγραφος Α.5, παράγραφος Α, άρθρο πρώτο (ΦΕΚ Α'107), καθώς και τις διατάξεις της περίπτωσης 2^α της ίδιας υποπαραγράφου του ίδιου νόμου.

β. Του άρθρου 63 του ν. 4174/2013 (ΦΕΚ Α' 170).

γ. 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».

δ. 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».

ε. Του πρώτου εδαφίου της παραγράφου 1 του άρθρου 5 της ΠΟΛ 1209/06.09.2013 Απόφασης του Γενικού Γραμματέα Δημοσίων Εσόδων (ΦΕΚ Β' 2371), περί αρμοδιότητας έκδοσης των αποφάσεων της Υπηρεσίας Εσωτερικής Επανεξέτασης, καθώς και τις λοιπές διατάξεις της ίδιας απόφασης.

στ. Του άρθρου 7 της ΠΟΛ 1002/31.12.2013 Απόφασης του Γενικού Γραμματέα Δημοσίων Εσόδων (ΦΕΚ Β' 55/16-1-2014).

2. Την ΠΟΛ 1211/12-9-2013 Εγκύκλιο της Γενικής Γραμματείας Δημοσίων Εσόδων του Υπουργείου Οικονομικών.

3. Την αριθ. ΥΠ.ΕΣ.ΕΠ. 2225 ΕΞ 2013/ 20-9-2013 απόφαση του προϊσταμένου της Υπηρεσίας Εσωτερικής Επανεξέτασης «Παροχή εξουσιοδότησης υπογραφής» (ΦΕΚ Β' 2542).

4. Την από και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανή προσφυγή της «.....», ΑΦΜ, με έδρα, κατά του υπ' αρ. προσωρινού φύλλου ελέγχου φόρου εισοδήματος οικονομικού έτους 2007 και τα προσκομιζόμενα με αυτήν σχετικά έγγραφα.

5. Το υπ' αριθ. προσωρινό φύλλο ελέγχου φόρου εισοδήματος οικονομικού έτους 2007 του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. του οποίου ζητείται η ακύρωση, καθώς και την από οικεία έκθεση ελέγχου.
6. Τις απόψεις της ανωτέρω φορολογικής αρχής.
7. Την από εισήγηση του τμήματος Α1 της Υπηρεσίας μας.

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:

Η προσφεύγουσα εταιρεία, με την υπό κρίση προσφυγή, ζητά την ακύρωση του υπ' αριθ. προσωρινού φύλλου ελέγχου φόρου εισοδήματος οικονομικού έτους 2007 του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Χανίων, με το οποίο επιβλήθηκε σε βάρος της φόρος εισοδήματος (κύριος και συμπληρωματικός) ποσού 186.275,52 €, πλέον 223.530,62 € (πρόσθετος φόρος λόγω ανακρίβειας και λοιπών συμβεβαιούμενων ποσών). Η διαφορά φόρου προέκυψε από τον υπολογισμό υπεραξίας του Άρθρου 13, παρ.1, περ.α', υποπερ. α' του Ν.2238/94 για υποκαταστήματα της προσφεύγουσας στα οποία διεκόπη η λειτουργία το και επαναλειτούργησαν άμεσα από την εταιρεία «.....» στην οποία μεταβιβάστηκαν εξοπλισμός, εμπορεύματα και πρώτες ύλες συνολικής αξίας €754.320,34.

Κατάστημα	Διακοπή από την «.....»	Έναρξη από την «.....»
.....
.....
.....
.....
.....
.....
.....

Επειδή σύμφωνα με τα αποδεικτικά επίδοσης προκύπτει ότι η υπ' αριθμ. Εντολή Φορολογικού Ελέγχου, η υπ' αριθμ. Πρόσκληση Ελέγχου, η υπ' αριθμ. 2^η Πρόσκληση Ελέγχου και οι υπ' αριθμ. και Κλήσεις προς ακρόαση έχουν επιδοθεί/θυροκολληθεί νομότυπα, ο ισχυρισμός της προσφεύγουσας ότι τα ως άνω αποδεικτικά κοινοποίησης δεν της επιδόθηκαν είναι αβάσιμος.

Επειδή σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 13, παρ1, περ.α', υποπερ.α' του Ν.2238/94 ορίζεται ότι: «1. Φορολογείται αυτοτελώς λογιζόμενο ως εισόδημα: α) Με συντελεστή είκοσι τοις εκατό (20%) κάθε κέρδος ή ωφέλεια που προέρχεται από τη μεταβίβαση:

αα) Ολόκληρης επιχείρησης με τα άυλα στοιχεία αυτής, όπως αέρας, επωνυμία, σήμα, προνόμια κ.λπ. ή υποκαταστήματος επιχείρησης, όπως αυτό ορίζεται από τις διατάξεις της παραγράφου 1 του άρθρου 9 του Κώδικα Βιβλίων και Στοιχείων».

Επειδή σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 13, παρ.1γ του Ν.2238/94 ορίζεται ότι: «[...] Ο δικαιούχος του κέρδους ή της ωφέλειας, που προκύπτει από την εφαρμογή αυτής της παραγράφου, επιβαρύνεται με τον οικείο φόρο και καταβάλλει αυτόν εφάπαξ με την υποβολή

δήλωσης στην αρμόδια δημόσια οικονομική υπηρεσία της περιφέρειας όπου βρίσκεται η έδρα της επιχείρησης της οποίας μεταβιβάζεται ή εκχωρείται το περιουσιακό στοιχείο, πριν από τη με οποιονδήποτε τρόπο μεταβίβαση ή εκχώρηση του οικείου περιουσιακού στοιχείου. Η σχετική δήλωση υποβάλλεται σε τρία (3) αντίτυπα από τα οποία τα δύο (2) επιστρέφονται θεωρημένα στο δικαιούχο του κέρδους ή της ωφέλειας. [...] Σε περίπτωση εκχώρησης ή μεταβίβασης περιουσιακού στοιχείου από τα αναφερόμενα στη διάταξη αυτή, χωρίς να υποβληθεί η οικεία δήλωση από το δικαιούχο του κέρδους ή της ωφέλειας για να καταβληθεί με βάση αυτή ο φόρος εφάπαξ, το πρόσωπο που αποκτά το περιουσιακό στοιχείο είναι αλληλεγγύως και εις ολόκληρον συνυπεύθυνο με τον μεταβιβάζοντα ή εκχωρούντα για την πληρωμή του φόρου που οφείλεται. Όταν δικαιούχοι των εισοδημάτων της παραγράφου αυτής είναι πρόσωπα που αναφέρονται στην παράγραφο 1 του άρθρου 101, με την καταβολή του πιο πάνω φόρου δεν εξαντλείται η φορολογική υποχρέωση των δικαιούχων, αλλά τα εισοδήματα αυτά φορολογούνται με τις γενικές διατάξεις. Οι διατάξεις του προηγούμενου εδαφίου εφαρμόζονται στα φυσικά πρόσωπα και στους υπόχρεους της παραγράφου 4 του άρθρου 2 του Κ.Φ.Ε. για τα ποσά του πρώτου εδαφίου της περίπτωσης γ' της παραγράφου αυτής».

Επειδή σύμφωνα με την ΠΟΛ 1169/02.08.2011 ορίζεται ότι: «[...] οι διατάξεις της περ.α' της παρ.1 του άρθρου 13 του ΚΦΕ έχουν εφαρμογή σε περίπτωση που συντελείται πραγματική μεταβίβαση με την καταβολή τιμήματος. Κατά συνέπεια κατά τη διακοπή εργασιών επιχείρησης και έναρξη εργασιών στον ίδιο χώρο χωρίς να προκύπτει η καταβολή τιμήματος δεν επιβάλλεται φόρος εισοδήματος. Αντίθετα, η ύπαρξη καταβληθέντος τιμήματος έχει ως αποτέλεσμα την εφαρμογή των πιο πάνω διατάξεων για οφειλή φόρου με 20%. Εν όψει των ανωτέρω, από την έκδοση της παρούσης ανακαλείται κατά το μέρος αυτό η αριθμ. πρωτ. 1052699/1082/A0012/30.05.2003 εγκύκλιος, δηλαδή από εδώ και στο εξής κατά τη διακοπή εργασιών επιχείρησης και έναρξη στον ίδιο χώρο με το ίδιο αντικείμενο εργασιών άλλης επιχείρησης δεν οφείλεται φόρος υπεραξίας, όταν δεν προκύπτει η καταβολή σχετικού τιμήματος.»

Επειδή σύμφωνα με την απόφαση του Υπουργείου Οικονομικών Δ12Α 1040935/07.03.2012 «Υπεραξία από πώληση πάγιου εξοπλισμού. Πώληση των παγίων και εμπορευμάτων επιχείρησης που διακόπτει τις εργασίες της, σε άλλη επιχείρηση που κάνει έναρξη εργασιών στον ίδιο χώρο με το ίδιο αντικείμενο.: [...] η πώληση αποθεμάτων ή παγίων, δεν συνιστά μεταβίβαση επιχείρησης, δηλαδή, μεταβίβαση ενεργητικών μείον παθητικών στοιχείων (συμπεριλαμβανομένων και των άυλων), με την έννοια της μεταβίβασης έστω και τμήματος της επιχείρησης, χαρακτηριζόμενου όμως από λειτουργική ανεξαρτησία από τη λοιπή δραστηριότητα της επιχείρησης και με αυτοτελή παρουσίαση των απαιτήσεων και υποχρεώσεων του (1011558/23.05.1989 και 1112857/30.11.2007 έγγραφά μας). [...] Τέλος, εναπόκειται στην ελεγκτική αρμοδιότητα της Δ.Ο.Υ. να εξετάσει αν υπάρχει καταβολή ή μη τιμήματος, λόγω μεταβίβασης, κατά την διακοπή εργασιών επιχείρησης και έναρξης στον ίδιο χώρο με το ίδιο αντικείμενο εργασιών άλλης επιχείρησης, προκειμένου να επιβληθεί ο φόρος 20% της περ. α' της παρ.1 του άρθρου 13 του Κ.Φ.Ε.»

Επειδή σύμφωνα με την από έκθεση προσωρινού ελέγχου προκύπτει πως η προσφεύγουσα μεταβίβασε (πούλησε) στην «.....» μόνο εξοπλισμό, εμπορεύματα και πρώτες ύλες χωρίς να υφίσταται κάποιο επιπλέον αποδεικτικό στοιχείο που να στοιχειοθετεί πραγματική μεταβίβαση επιχείρησης με καταβολή σχετικού τιμήματος με την έννοια της μεταβίβασης στοιχείων ενεργητικού και παθητικού, δηλαδή απαιτήσεων και υποχρεώσεων, όπως ορίζουν οι ως άνω αποφάσεις του Υπουργείου Οικονομικών. Συνεπώς, ο ισχυρισμός της προσφεύγουσας ότι δεν υπήρξε πραγματική μεταβίβαση και άρα δεν οφείλεται φόρος υπεραξίας πρέπει να γίνει αποδεκτός.

Α π ο φ α σ ί ζ ο υ μ ε

Να γίνει δεκτή η υπ' αριθ. ενδικοφανής προσφυγή της «.....».

Φορολογητέα κέρδη με βάση την παρούσα απόφαση :

Μετά από τα παραπάνω τα φορολογητέα κέρδη με βάση την παρούσα απόφαση διαμορφώνονται ως εξής :

Φορολογητέα κέρδη βάσει δήλωσης	€ 183.380,75
Λογιστικές διαφορές (Υπεραξία) βάσει φύλου ελέγχου	€ 642.329,40
Φορολογητέα κέρδη βάσει φύλου ελέγχου	€ 825.720,15
Μείον λογιστικές διαφορές (Υπεραξία) που διαγράφονται με βάση την παρούσα απόφαση	€ (642.329,40)
Φορολογητέα κέρδη βάσει της παρούσας απόφασης	€ 183.380,75

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

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

Ακριβές Αντίγραφο

**ΜΕ ΕΝΤΟΛΗ ΤΟΥ
ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΥ ΤΗΣ ΔΙΕΥΘΥΝΣΗΣ
ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ**

**Η Υπάλληλος του Τμήματος
Διοικητικής Υποστήριξης**

**ΓΕΩΡΓΙΟΣ ΚΑΚΙΩΡΑΣ
ΥΠΟΔΙΕΥΘΥΝΤΗΣ ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ**

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).