



**ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ
ΥΠΟΥΡΓΕΙΟ ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΩΝ
ΓΕΝΙΚΗ ΓΡΑΜΜΑΤΕΙΑ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΕΣΟΔΩΝ
ΥΠΗΡΕΣΙΑ ΕΣΩΤΕΡΙΚΗΣ ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ**

Καλλιθέα 10/10/2013

Αριθμός απόφασης: 4

Ταχ. Δ/ση : Αριστογείτονος 19

Ταχ. Κώδικας : 176 71 - Καλλιθέα

Τηλέφωνο : 210 9572566

ΦΑΞ : 210 9531321

ΑΠΟΦΑΣΗ

Ο ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΣ ΤΗΣ ΥΠΗΡΕΣΙΑΣ ΕΣΩΤΕΡΙΚΗΣ ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ

Έχοντας υπ' όψη:

1. Τις διατάξεις :

α. Του άρθρου 70Β' «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. Της αριθ. Δ6Α1118225ΕΞ 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. Του πρώτου εδαφίου της παραγράφου 1 του άρθρου 5 της απόφασης ΠΟΛ 1209/06.09.2013 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.

2. Την εγκύκλιο ΠΟΛ 1211/12-9-2013 του Υπουργείου Οικονομικών.

3. Την από 16/9/2013 και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανή προσφυγή των:

-....., ΑΦΜ....., κατοίκου....., οδός-....., ΑΦΜ....., κατοίκου....., οδόςαρ.

-....., ΑΦΜ....., κατοίκου....., οδόςαρ.

κατά της υπ' αρ.προσωρινής πράξης επιβολής φόρου υπεραξίας οικονομικού έτους 2013 και τα προσκομιζόμενα με αυτήν σχετικά έγγραφα.

4. Την απόπράξης επιβολής φόρου υπεραξίας του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ.της οποίας ζητείται η ακύρωση, καθώς και την οικεία έκθεση ελέγχου

5. Τις απόψεις της ανωτέρω φορολογικής αρχής.

6. Την από 10/10/2013 εισήγηση των υπαλλήλων.....

Επί της απόκαι με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανούς προσφυγής των....., 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:

Για την υπ' αριθ.Πράξη Επιβολής Φόρου οικονομικού έτους 2013, με την οποία επεβλήθη φόρος υπεραξίας ποσού ευρώ 17.257,16, πλέον ευρώ 862,86 (πρόσθετος φόρος λόγω μη δήλωσης).

Επειδή με την υπ' αριθ. ΠΟΛ 1169/2011 ΑΥΟ, σε συνδυασμό με την παρ. 3 της υπ'αριθμ. ΠΟΛ 1032/31-1-2012 ΑΥΟ καταργείται μόνο το πρώτο εδάφιο της παρ. 2 της υπ' αριθ. 1052699/1082/Α0012/30-5-2003 διαταγής, δηλαδή ότι υπολογίζεται υποχρεωτικά φόρος υπεραξίας με μοναδικό κριτήριο τη διακοπή εργασιών μιας επιχείρησης και έναρξης εργασιών στον ίδιο χώρο με το ίδιο αντικείμενο εργασιών άλλης επιχείρησης μέσα σε εύλογο χρονικό διάστημα έξη μηνών.

Κατά τα λοιπά, ισχύει η υπόλοιπη παράγραφος 2 της ανωτέρω διαταγής η οποία καθορίζει ότι:

«Ειδικότερα όμως για την επιβολή του φόρου υπεραξίας διευκρινίζονται:

α) Όταν στο χώρο που λειτουργούσε ατομική επιχείρηση ιδρύεται και λειτουργεί εταιρεία στην οποία μετέχει και ο φορέας της ατομικής επιχείρησης, από το συνολικό ποσό της υπεραξίας που προκύπτει με βάση τα δεδομένα της ατομικής επιχείρησης **δε λαμβάνεται υπ' όψη το ποσό που αντιστοιχεί στο ποσοστό συμμετοχής του φορέα της ατομικής επιχείρησης στην εταιρεία που συστάθηκε.**

β) Σε περίπτωση λύσης εταιρείας και άσκησης στον ίδιο χώρο ατομικής επιχείρησης από μέλος αυτής δεν υπολογίζεται υπεραξία μόνο για το ποσοστό συμμετοχής του μέλους στη λυθείσα εταιρεία.

γ) Δεν τίθεται θέμα εφαρμογής υπεραξίας σε περίπτωση διακοπής ατομικής επιχείρησης και ίδρυσης στη θέση αυτής μονοπρόσωπης ΕΠΕ από το ίδιο πρόσωπο.

δ).....

3) Τέλος στις πιο πάνω αναφερόμενες περιπτώσεις διάλυσης ατομικών επιχειρήσεων ή εταιριών και λειτουργίας στην ίδια διεύθυνση με το ίδιο αντικείμενο επιχειρήσεων υπό νέα μορφή έχουν εφαρμογή οι διατάξεις των αποφάσεων ΠΟΛ 1053/1-4-2003 και ΠΟΛ 1055/ 1-4-2003 όσον αφορά τον προσδιορισμό της φορολογητέας αξίας των μεταβιβαζομένων ή κληρονομιαιών-δωρουμένων μεριδίων ή μεριδίων αντίστοιχα προκειμένου να επιβληθεί ο οικείος φόρος 1,2 % και 2,4 % (ήδη 5% και 10% όπως τροποποιήθηκε με το άρθ. 5 παρ 2 του ν. 3842/2010) κατά τη μεταβίβαση αυτών με επαχθή αιτία σε συγγενείς Α και Β κατηγορίας, ή ο οικείος φόρος κληρονομιάς δωρεάς ή γονικής παροχής κατά τη μεταβίβαση αυτών με κάποια από τις αιτίες αυτές.

Επειδή σύμφωνα με την υπ' αριθ ΠΟΛ 1032/31-1-2012 ΑΥΟ που αφορά τη σύσταση ομόρρυθμης εταιρείας **συστεγασμένων φαρμακείων** όπως είναι η περίπτωση των προσφευγόντων, στη παράγραφο 6 αυτής ορίζεται ότι:

«Στις περιπτώσεις σύστασης συστεγαζόμενων φαρμακείων , βάσει των διατάξεων του άρθρου 36 του ν. 3918/2-3-2011, **όταν ιδρύεται ΟΕ , στον ίδιο χώρο που λειτουργούσε ήδη φαρμακείο ως ατομική επιχείρηση, δύνανται:**

α) να διακόπτει τις εργασίες της άλλης ατομικής επιχείρησης, της οποίας ο φαρμακοποιός εισέρχεται ως μέλος στην ΟΕ των συστεγασμένων φαρμακείων.

β) να διακόπτει τις εργασίες της άλλης ατομικής επιχείρησης φαρμακείο , η οποία εισφέρεται από το φαρμακοποιό στην ΟΕ των συστεγασμένων φαρμακείων.

γ) να εισέρχεται ως μέλος στην ΟΕ συστεγαζόμενων φαρμακείων φαρμακοποιός που μέχρι τη σύσταση της παραπάνω εταιρείας , δεν ασκούσε επάγγελμα.

Για όλες τις παραπάνω περιπτώσεις που πιθανόν να λαμβάνουν χώρα και μεταξύ προσώπων που έχουν συγγένεια, επιβάλλεται φόρος υπεραξίας κατά τις διατάξεις του άρθ. 13

του ΚΦΕ. Επισημαίνεται ωστόσο , ότι όταν στο χώρο που λειτουργούσε ατομική επιχείρηση ιδρύεται και λειτουργεί ΟΕ, στην οποία μετέχει και ο φορέας της ατομικής επιχείρησης , από το συνολικό ποσό της υπεραξίας που προκύπτει με βάση τα δεδομένα της ατομικής επιχείρησης, δεν λαμβάνεται υπ' όψη το ποσό που αντιστοιχεί στο ποσοστό συμμετοχής του φορέα της ατομικής επιχείρησης. Η ύπαρξη κέρδους – ωφέλειας για την επιβολή φόρου υπεραξίας , αιτιολογείται από το γεγονός ότι η ΟΕ συστεγαζόμενων φαρμακείων, αποτελεί ξεχωριστή οικονομική οντότητα σε σχέση με τις προηγούμενες ατομικές επιχειρήσεις και περαιτέρω η ίδρυσή της αποσκοπεί στην ευρύτερη κερδοφορία της νέας εταιρείας συγκριτικά με τη λειτουργία δύο ατομικών επιχειρήσεων. Σε περίπτωση συγγενών ο υπολογισμός του φόρου υπεραξίας γίνεται με τους μειωμένους συντελεστές (5% και 10%) της περ. α' της παρ. 1 του άρθ 13 ΚΦΕ.

Επειδή όσον αφορά την εξέταση από μέρους της φορολογικής αρχής την νομιμότητα της διακοπής των εργασιών και της σύστασης της εταιρείας, ουδέποτε αμφισβητήθηκαν, αφού έκανε δεκτή το Τμήμα Μητρώου της Δ.Ο.Υ. Λειβαδιάς τη διακοπή της ατομικής επιχείρησης καθώς επίσης και την απόανακοίνωση σύστασης ομόρρυθμης εταιρείας του Επιμελητηρίου....., πλην όμως προέβη στον έλεγχο και καταλογισμό του φόρου υπεραξίας τον οποίο δε απέδωσε η επιχείρηση με δήλωση, ως όφειλε.

Επειδή βάσει των προεκτεθέντων, ορθά και νόμιμα, τηρηθείσης της νομίμου διαδικασίας, ο Προϊστάμενος της ΔΟΥπροέβη στην έκδοση της υπ'αρ.πράξης επιβολής φόρου του άρθρ. 13 παρ. 1 του ν.2238/94 διαχ. περιόδου 01/01/2012-31/12/2012.

Α Π Ο Φ Α Σ Ι Ζ Ο Υ Μ Ε

Την απόρριψη της ενδικοφανούς προσφυγής κατά της με αρπράξης επιβολής φόρου άρθρου 13 Ν.2238/94 του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ.....

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

Διαφορά φόρου	17.257,16 €
Πρόσθετος φόρος λόγω μη δήλωσης (3μήνες X 2,5%) =7,5%	1.078,57 €
ΚΑΤΑΛΟΓΙΖΟΜΕΝΟ ΠΟΣΟ	18.335,73 €

Η παρούσα απόφαση μπορεί να γίνει αποδεκτή εντός τριάντα (30) ημερών από την επίδοση της, με πρακτικό αποδοχής στην αρμόδια φορολογική αρχή και την καταβολή του 1/5 του παραπάνω ποσού και με αναπροσαρμογή του πρόσθετου φόρου μέχρι το χρόνο αποδοχής. Το υπόλοιπο ποσό καταβάλλεται εφάπαξ μέχρι την τελευταία εργάσιμη, για τις δημόσιες οικονομικές υπηρεσίες, ημέρα του επόμενου από την υπογραφή του πρακτικού μήνα (άρθ. 74 ν. 2238/94, όπως ισχύει ύστερα από το ν. 4172/13). Το ποσό 50% που έχει ήδη βεβαιωθεί με την υποβολή της ενδικοφανούς προσφυγής συμψηφίζεται.

Κατά της απόφασης αυτής επιτρέπεται η άσκηση προσφυγής ενώπιον των αρμόδιων Διοικητικών Δικαστηρίων εντός τριάντα (30) ημερών από την επίδοσή της, κατά τα οριζόμενα στις διατάξεις του Κ.Δ.Δ. (ν.2717/1999 όπως ισχύει), 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).

Επί άσκησης προσφυγής είναι καταβλητέο εφάπαξ το 50% του κατά περίπτωση προκύπτοντος (καταλογιζόμενου) βάσει της απόφασης αυτής ποσού, μέχρι την τελευταία εργάσιμη για τις δημόσιες υπηρεσίες ημέρα του επόμενου από τη βεβαίωση μήνα, λαμβανομένου υπόψη και του ποσού 50% που έχει ήδη βεβαιωθεί με την άσκηση της ενδικοφανούς προσφυγής.

Αν η παρούσα απόφαση οριστικοποιηθεί λόγω μη άσκησης ή εκπρόθεσμης άσκησης προσφυγής, είναι καταβλητέο εφάπαξ ολόκληρο το προκύπτον (καταλογιζόμενο) ποσό βάσει της απόφασης αυτής, με αναπροσαρμογή του πρόσθετου φόρου μέχρι το χρόνο οριστικοποίησης, μέχρι την τελευταία εργάσιμη, για τις δημόσιες υπηρεσίες, ημέρα του επόμενου από τη βεβαίωση μήνα, λαμβανομένου υπόψη και του ποσού 50% που έχει ήδη βεβαιωθεί με την άσκηση της ενδικοφανούς προσφυγής.

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

Ο ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΣ
ΤΗΣ ΥΠΗΡΕΣΙΑΣ ΕΣΩΤΕΡΙΚΗΣ ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ