



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ



ΑΑΔΕ

Ανεξάρτητη Αρχή
Δημοσίων Εσόδων

ΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ
ΥΠΟΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ

ΤΜΗΜΑ : Α1 ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ

Ταχ. Δ/ση : Αριστογείτονος 19

Ταχ. Κώδικας : 176 71 - Καλλιθέα

Τηλέφωνο : 213 1604576

Fax : 213 1604567

Καλλιθέα, 04-07-2019

Αριθμός Απόφασης:2200

Α Π Ο Φ Α Σ Η

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 παρ.3 του άρθρου 47 του Ν.4331/2015 (ΦΕΚ Α'69).

γ. Του άρθρου 11 της Δ. ΟΡΓ. Α 1036960 ΕΞ 2017/10-03-2017 Απόφασης του Διοικητή της Α.Α.Δ.Ε. (ΦΕΚ 968 Β'/22-03-2017) με θέμα «Οργανισμός της Ανεξάρτητης Αρχής Δημοσίων Εσόδων (Α.Α.Δ.Ε.)».

δ. Της ΠΟΛ 1064/12-04-2017 Απόφασης του Διοικητή της Ανεξάρτητης Αρχής Δημοσίων Εσόδων (ΦΕΚ 1440/Τ.Β'/27-04-2017).

2.Την ΠΟΛ 1069/4-3-2014 Εγκύκλιο της Γενικής Γραμματείας Δημοσίων Εσόδων του Υπουργείου Οικονομικών.

3. Την Δ.Ε.Δ.1126366 ΕΞ 2016/30-08-2016 (ΦΕΚ 2759/01-09-2016) Απόφαση του Προϊσταμένου της Διεύθυνσης Επίλυσης Διαφορών «Παροχή εξουσιοδότησης υπογραφής».

4. Την με αριθμό πρωτ./06-03-2019 ενδικοφανή προσφυγή της εταιρείας με την επωνυμία με **Α.Φ.Μ.**, που εδρεύει στην, κατά των κάτωθι περιγραφόμενων σε πίνακα πράξεων του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Φ.Α..Ε. Αθηνών:

ΚΑΤΑΣΤΑΣΗ ΠΡΟΣΒΑΛΛΟΜΕΝΩΝ ΠΡΑΞΕΩΝ

A/A	Αριθμός πράξης	Ημ/νία πράξης	Ημερομηνία κοινοποίησης της πράξης ΘΥΡΟΚΟΛΛΗΣΗ	Είδος φόρου ή προστίμου	Οικονομικό/Φορολογικό έτος	ΣΥΝΟΛΙΚΟ ΠΟΣΟ ΚΑΤΑΛΟΓΙΣΜΟΥ	ΠΟΣΟ ΠΟΥ ΒΕΒΑΙΩΘΗΚΕ
1		04-12-2018	04/02/2019	Τέλη Χαρτοσήμου	2014	21.927,24€	21.927,24€
2		04-12-2018	04/02/2019	Τέλη Χαρτοσήμου	2015	19.736,87 €	19.736,87 €
3		04-12-2018	04/02/2019	Τέλη Χαρτοσήμου	2016	18.756,07€	18.756,07
						60.420,18€	60.420,18€

6.Τις απόψεις της Δ.Ο.Υ. Φ.Α.Ε.Ε. Αθηνών.

7.Την εισήγηση του ορισθέντος υπαλλήλου του τμήματος Α1

Επί της με αριθμ. πρωτ./06-03-2019 ενδικοφανούς προσφυγής της εταιρείας με την επωνυμία 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 υπ' αρ. πρωτ./4.12.2018 οριστική πράξη διορθωτικού προσδιορισμού τελών χαρτοσήμου του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. ΦΑΕ Αθηνών, για το φορολογικό έτος 2014, καταλογίστηκε στην προσφεύγουσα εταιρεία τέλος χαρτοσήμου ποσού ευρώ 9.875,32. πλέον εισφορά 20% υπέρ ΟΓΑ επί χαρτοσήμου ποσού ευρώ 1.975,06. πλέον πρόστιμο του άρθρου 58 ΚΦΔ χαρτοσήμου ανακρίβειας ποσού ευρώ 8.397,97 και πρόστιμο του άρθρου 58 ΚΦΔ ΟΓΑ χαρτοσήμου ανακρίβειας ποσού ευρώ 1.679,59. ήτοι πρόστιμα λόγω ανακρίβειας του άρθρου 58 ΚΦΔ συνολικού ποσού ευρώ 10.077,56, και συνολικά ποσό κύριου τέλους χαρτοσήμου πλέον προστίμων του άρθρου 58 ΚΦΔ και υπέρ ΟΓΑ, ευρώ 21.927,24.

Με την υπ' αρ. πρωτ./4.12.2018 οριστική πράξη διορθωτικού προσδιορισμού τελών χαρτοσήμου του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. ΦΑΕ Αθηνών για το φορολογικό έτος 2015 καταλογίστηκε στην προσφεύγουσα εταιρεία τέλος χαρτοσήμου ποσού ευρώ 9.330,27, πλέον εισφορά 20% υπέρ ΟΓΑ επί χαρτοσήμου ποσού ευρώ 1.866,05, πλέον πρόστιμο του άρθρου 58 ΚΦΔ χαρτοσήμου ανακρίβειας ποσού ευρώ 7.117,13 και πρόστιμο του άρθρου 58 ΚΦΔ ΟΓΑ χαρτοσήμου ανακρίβειας ποσού ευρώ 1.423,42. ήτοι πρόστιμα λόγω ανακρίβειας του άρθρου 58 ΚΦΔ συνολικού ποσού ευρώ 8.540,55. και συνολικά ποσό κύριου τέλους χαρτοσήμου πλέον προστίμων του άρθρου 58 ΚΦΔ και υπέρ ΟΓΑ, ευρώ 19.736,87.

Με την υπ' αρ. πρωτ./4.12.2018 οριστική πράξη διορθωτικού προσδιορισμού τελών χαρτοσήμου του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. ΦΑΕ Αθηνών για το φορολογικό έτος 2016 καταλογίστηκε στην προσφεύγουσα εταιρεία τέλος χαρτοσήμου ποσού ευρώ 9.330,27. πλέον εισφορά 20% υπέρ ΟΓΑ επί χαρτοσήμου ποσού ευρώ 1.866,05. πλέον πρόστιμο του άρθρου 58 ΚΦΔ χαρτοσήμου ανακρίβειας ποσού ευρώ 5.598,16 και πρόστιμο του άρθρου 58 ΚΦΔ ΟΓΑ χαρτοσήμου ανακρίβειας ποσού ευρώ 1.961,59. ήτοι πρόστιμα λόγω ανακρίβειας του άρθρου 58 ΚΦΔ συνολικού ποσού ευρώ 7.559,75. και συνολικά ποσό κύριου τέλους χαρτοσήμου πλέον προστίμων του άρθρου 58 ΚΦΔ και υπέρ ΟΓΑ. ευρώ 18.756,07.

Από τον έλεγχο που διενήργησε η Υ.Ε.Δ.Δ.Ε Αττικής /Α' Υποδ/νση /Τμήμα Α3 προληπτικών ελέγχων, δυνάμει της αριθμ. εντολής ελέγχου και από τη σχετική από 08.08.2018 πληροφοριακή έκθεση ελέγχου εφαρμογής των διατάξεων του αρθρ. 15 του Κώδικα Τελών Χαρτοσήμου, διαπιστώθηκε ότι κατά τα φορολογικά έτη 2014, 2015 και 2016 η εταιρός προέβη σε ταμειακή διευκόλυνση της εταιρείας ποσού 987.531,83, 933.027,02 και 933.027,02 ευρώ αντίστοιχα, χωρίς να καταβληθεί το αναλογούν τέλος χαρτοσήμου σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 15 παρ. 5γ του Κώδικα Τελών Χαρτοσήμου .

Για τις ανωτέρω παραβάσεις εκδόθηκαν από την αρμόδια Δ.Ο.Υ Φ.Α.Ε Αθηνών οι με αριθμ., και/04.12.2018 Οριστικές πράξεις διορθωτικού προσδιορισμού τελών χαρτοσήμου για τα φορολογικά έτη 2014, 2015 και 2016 αντίστοιχα.

Η προσφεύγουσα με την υπό κρίση ενδικοφανή προσφυγή **αιτείται την ακύρωση** των προσβαλλόμενων πράξεων ισχυριζόμενη τα εξής:

1^{ος} λόγος «Ο αντίθετος στον Νόμο και το Σύνταγμα ενδικοφανής χαρακτήρας του άρθρου 63 του ν.4174/2013».

2^{ος} Λόγος: «Η ανυπαρξία της παράβασης».

3^{ος} Λόγος: «Νόμω αβάσιμες και πλημμελείς οι οριστικές πράξεις διορθωτικού προσδιορισμού τελών χαρτοσήμου, λόγω μη τήρησης της υποχρεωτικής προδικασίας έκδοσης τους και λόγω σφαλμάτων επί του σώματος των προσβαλλόμενων πράξεων».

4ος Λόγος «Ο νόμω και ουσία αβάσιμος καταλογισμός τελών χαρτοσήμου για τα κρινόμενα φορολογικά έτη/ φορολογικές περιόδους 2014, 2015 και 2016, ποσού 21.927,94 ευρώ, 19.736,87 ευρώ και 18.756,07 ευρώ, αντίστοιχα και συνολικού ύψους ποσού ευρώ 60.420,88».

(α) Τα τυπικά χαρακτηριστικά της σύμβασης μεταβίβασης μετοχών έναντι ανταλλάγματος έναντι των τυπικών χαρακτηριστικών της σύμβασης δανείου/ ταμειακής διευκόλυνσης.

(β) Η υπό κρίση καταρτισθείσα σύμβαση μεταβίβασης κοινών ανωνύμων μη εισηγμένων μετοχών και η συναφθείσα σύμβαση συγχώνευσης.

(γ) Η αποπληρωμή τελών χαρτοσήμου για το σύνολο των δοσοληπτικών λογαριασμών της ανώνυμης εταιρείας, αναφορικά με τα ελεγχόμενα φορολογικά έτη 2014, 2015 και 2016.

(δ) Η πλήρης φορολογική συμμόρφωση της ανώνυμης εταιρείας, κατά τα ελεγχόμενα φορολογικά έτη 2014, 2015 και 2016.

ΕΠΙΚΟΥΡΙΚΟΙ ΛΟΓΟΙ

5^{ος} Λόγος «Η δυνατότητα της φορολογικής αρχής προς επιβολή τελών χαρτοσήμου μόνο μια φορά και μόνο για ένα από τα ελεγχόμενα έτη».

6^{ος} Λόγος: «Ο ούτως ή άλλως εσφαλμένος υπολογισμός της φορολογικής βάσης επί της οποίας επιβλήθηκαν τα τέλη χαρτοσήμου».

Επειδή σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 28 παρ. 1 του Ν.4174/2013 ορίζεται ότι «η φορολογική διοίκηση γνωστοποιεί εγγράφως στο φορολογούμενο τα αποτελέσματα του φορολογικού ελέγχου και τον προσωρινό διορθωτικό προσδιορισμό φόρου, εφόσον προκύπτει διαφοροποίηση της φορολογικής οφειλής σε σχέση με τις δηλώσεις που έχει υποβάλλει ο φορολογούμενος, καθώς και τα στοιχεία που αιτιολογούν τη διαφοροποίηση. Ο φορολογούμενος δύναται να ζητά, να λαμβάνει αντίγραφα των εγγράφων στα οποία βασίζεται ο διορθωτικός προσδιορισμός φόρου. Ο φορολογούμενος έχει τη δυνατότητα να διατυπώσει τις απόψεις του σχετικά με τον προσωρινό διορθωτικό προσδιορισμό φόρου εντός είκοσι (20) ημερών από την παραλαβή της έγγραφης γνωστοποίησης.»

Επειδή με την με αριθμ. πρωτ. **ΔΕΛ 1069048/02-05-2014** Απόφαση του Γενικού Γραμματέα Δημοσίων Εσόδων του ΥΠ. ΟΙΚ. (ορθή επανάληψη) περί παροχής οδηγιών για την εφαρμογή των άρθρων 23,25,27,28,34,62 και 66 του ν. 4174/2013 ορίζονται τα κάτωθι :

«Άρθρο 28

Με την παράγραφο 1 του άρθρου 28 προβλέπεται ότι με την ολοκλήρωση των ελεγκτικών επαληθεύσεων από τον ελεγκτή και σε κάθε περίπτωση που διαπιστώνεται από το φορολογικό έλεγχο ότι προκύπτει διαφοροποίηση της φορολογικής οφειλής του φορολογούμενου σε σχέση με τις δηλώσεις που έχει υποβάλλει, πριν τη σύνταξη της οικείας έκθεσης ελέγχου και της έκδοσης της οριστικής πράξης διορθωτικού προσδιορισμού φόρου θα επιδίδεται στον υπόχρεο προσωρινός διορθωτικός προσδιορισμός του φόρου μαζί με το σχετικό σημείωμα διαπιστώσεων με τα αποτελέσματα του φορολογικού ελέγχου στο οποίο θα αναφέρεται η φορολογική οφειλή με βάση τα αποτελέσματα του ελέγχου αυτού καθώς και οποιοδήποτε σχετικό στοιχείο αιτιολογεί τη διαφοροποίηση της αμέσως ως άνω οφειλής σε σχέση με τη φορολογική οφειλή με βάση τη δήλωση.

Με το σημείωμα αυτό θα καλείται ο φορολογούμενος να διατυπώσει τις απόψεις του σχετικά με τον προσωρινό διορθωτικό προσδιορισμό του φόρου εντός είκοσι (20) ημερών από την επίδοσή του. Ο προσωρινός διορθωτικός προσδιορισμός του φόρου, το σημείωμα διαπιστώσεων καθώς και το ότι λήφθηκαν υπόψη οι απόψεις του φορολογούμενου στην περίπτωση που αυτές παρασχέθηκαν ή ενδεχό-

μενη μη ανταπόκρισή του θα αναφέρονται στη σχετική έκθεση ελέγχου με βάση την οποία θα εκδίδεται η οριστική πράξη του φόρου.....».

Επειδή από τα στοιχεία του φακέλου της κρινόμενης υπόθεσης προκύπτει ότι η φορολογική αρχή (Υ.Ε.Δ.Δ.Ε. Αττικής), πριν τη σύνταξη της οικείας έκθεσης ελέγχου και της έκδοσης των προσβαλλόμενων πράξεων, δεν επέδωσε στην προσφεύγουσα προσωρινό διορθωτικό προσδιορισμό του φόρου μαζί με το υπ'αρ./17-01-2018 σχετικό σημείωμα διαπιστώσεων με τα αποτελέσματα του φορολογικού ελέγχου, όπως αυτό προβλέπεται από τις διατάξεις της παραγράφου 1 του άρθρου 28 του ν. 4174/2013 .

Από τα παραπάνω συνάγεται ότι η φορολογική αρχή κατά την έκδοση της προσβαλλόμενης πράξης δεν τήρησε τον ουσιώδη τύπο της διαδικασίας που προβλέπεται από τις ως άνω αναφερόμενες διατάξεις του άρθρου 28 &1 του ν. 4174/2013 και της ΔΕΛ 1069048/02-05-2014 Απόφασης του Γενικού Γραμματέα Δημοσίων Εσόδων του ΥΠ. ΟΙΚ..

Επειδή, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 36 παρ. 1 και 2 περίπτωση γ' του ν. 4174/2013:

«1. Η Φορολογική Διοίκηση μπορεί να προβεί σε έκδοση πράξης διοικητικού, εκτιμώμενου ή διορθωτικού προσδιορισμού φόρου εντός πέντε (5) ετών από τη λήξη του έτους «εντός του οποίου λήγει η προθεσμία υποβολής δήλωσης».

2. Η περίοδος που αναφέρεται στην παράγραφο 1 παρατείνεται στις εξής περιπτώσεις:

α) ...,

β) ...,

γ) εάν ασκηθεί ενδικοφανής προσφυγή, ένδικο βοήθημα ή μέσο, για περίοδο ενός έτους μετά την έκδοση απόφασης «επί της ενδικοφανούς προσφυγής ή την έκδοση αμετάκλητης δικαστικής απόφασης» και μόνο για το ζήτημα, το οποίο αφορά.»

Επειδή, σύμφωνα με τις διατάξεις του τελευταίου εδαφίου της παρ. 6 του άρθρου 63 του ν.4174/2013, όπως προστέθηκε με το άρθρο 49 παρ. 5 του ν. 4223/2013 (ΦΕΚ Α 287/31.12.2013) και του άρθρου 4 παρ. 3 της ΠΟΛ 1064/2017 σε περίπτωση που η πράξη ακυρώνεται για λόγους τυπικής πλημμέλειας, η αρμόδια φορολογική αρχή ενεργεί εκ νέου σύμφωνα με τα οριζόμενα στην απόφαση της Διεύθυνσης Επίλυσης Διαφορών.

Επειδή, σύμφωνα με τα ανωτέρω οι προσβαλλόμενες πράξεις διορθωτικού προσδιορισμού τελών χαρτοσήμου του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. ΦΑΕ Αθηνών είναι τυπικά πλημμελείς και πρέπει για το λόγο αυτό, που βάσιμα προβάλλεται με την κρινόμενη ενδικοφανή προσφυγή, να ακυρωθούν.

Επειδή, λόγω της τυπικής πλημμέλειας, ήτοι της παράβασης του ουσιώδη τύπου της διαδικασίας, παρέλκει ως αλυσιτελής η εξέταση των λοιπών προβαλλόμενων λόγων της προσφυγής.

Α πο φ α σ ί ζ ο υ μ ε

Την αποδοχή της με αρ. πρωτ. με αριθμ. πρωτ./06-03-2019 ενδικοφανούς προσφυγής της εταιρείας με την επωνυμία, την ακύρωση των προσβαλλόμενων πράξεων για λόγους τυπικής πλημμέλειας.

Η παρούσα απόφαση να κοινοποιηθεί από αρμόδιο όργανο με τη νόμιμη διαδικασία στον υπόχρεο

Ακριβές Αντίγραφο
Η Υπάλληλος του Τμήματος
Διοικητικής Υποστήριξης

ΜΕ ΕΝΤΟΛΗ ΤΟΥ ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΥ
ΤΗΣ Δ/ΝΣΗΣ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ
Ο ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΣ
ΤΗΣ ΥΠΟΔ/ΝΣΗΣ ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ
ΓΕΩΡΓΙΟΣ ΦΑΚΟΣ

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.