



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ



ΑΑΔΕ

Ανεξάρτητη Αρχή
Δημοσίων Εσόδων

Καλλιθέα, 25/10/2021

**ΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ
ΥΠΟΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ
ΤΜΗΜΑ ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ Α2**

Αριθμός απόφασης: 3427

Ταχ. Δ/ση : Αριστογείτονος 19
Ταχ. Κώδικας : 176 71 – Καλλιθέα
Τηλέφωνο : 213 1604553
E-mail : ded.ath@aade.gr

ΑΠΟΦΑΣΗ

Ο ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΣ ΤΗΣ ΔΙΕΥΘΥΝΣΗΣ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ

Έχοντας υπόψη:

1. Τις διατάξεις:

α. Του άρθρου 63 του Ν. 4174/2013 (ΦΕΚ Α' 170), όπως ισχύει.

β. Του άρθρου 10 της Δ. ΟΡΓ. Α 1125859 ΕΞ 2020/23.10.2020 Απόφασης του Διοικητή της ΑΑΔΕ (ΦΕΚ Β' 4738/26.10.2020) με θέμα «Οργανισμός της Ανεξάρτητης Αρχής Δημοσίων Εσόδων (ΑΑΔΕ)»

γ. Της ΠΟΛ 1064/12.04.2017 Απόφασης του Διοικητή της Ανεξάρτητης Αρχής Δημοσίων Εσόδων.

δ. Του άρθρου έκτου, παράγραφος 4, της από 30/03/2020 Πράξης Νομοθετικού Περιεχομένου (ΦΕΚ Α' 75) όπως κυρώθηκε με το ν. 4684/2020 (ΦΕΚ Α' 86), καθώς και της υπ' αριθμ. Α 1049/2021 Απόφασης του Υφυπουργού Οικονομικών και του Διοικητή της Ανεξάρτητης Αρχής Δημοσίων Εσόδων (ΦΕΚ Β' 984/12-03-2021).

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

3. Την υπ' αριθμ. ΔΕΔ 1126366 ΕΞ 2016/30.08.2016 (ΦΕΚ 2759/ τ. Β'/ 01.09.2016) Απόφαση της Προϊσταμένης της Διεύθυνσης Επίλυσης Διαφορών.

4. Τη με ημερομηνία κατάθεσης **29/01/2021** και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανή προσφυγή:

1) της εταιρείας με την επωνυμία, ΑΦΜ, με έδρα στη, οδός και

2) του του, ΑΦΜ, κατοίκου οδός, ως Προέδρου και Διευθύνοντος Συμβούλου της ανωτέρω εταιρείας,

κατά της υπ' αριθμόν/2020 Οριστικής Πράξης Διορθωτικού Προσδιορισμού Εισφοράς επί χορηγήσεων πιστώσεων & δανείων Ν. 128/1975 φορολογικού έτους 2014 του Προϊσταμένου του Κ.Ε.ΜΕ.ΕΠ..

5. Την ως άνω πράξη της οποίας ζητείται η ακύρωση, καθώς και την οικεία Έκθεση Ελέγχου.

6. Τις απόψεις του Κ.Ε.ΜΕ.ΕΠ..

7. Την εισήγηση του ορισθέντος υπαλλήλου του Τμήματος Α2 όπως αποτυπώνεται στο σχέδιο της απόφασης.

Επί της με ημερομηνία κατάθεσης 29/01/2021 και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανούς προσφυγής:

1) της εταιρείας με την επωνυμία, ΑΦΜ, με έδρα στη, οδός και

2) του του, ΑΦΜ, κατοίκου οδός, ως Προέδρου και Διευθύνοντος Συμβούλου της ανωτέρω εταιρείας,

η οποία υπεβλήθη **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:

ΣΥΝΤΟΜΟ ΙΣΤΟΡΙΚΟ

Με την υπ' αριθμ. /2020 Οριστική Πράξη Διορθωτικού Προσδιορισμού Εισφοράς επί χορηγήσεων πιστώσεων & δανείων Ν. 128/1975 του Προϊσταμένου του Κ.Ε.ΜΕ.ΕΠ., φορολογικού έτους 2014, επιβλήθηκε σε βάρος της προσφεύγουσας εισφορά 0,6% του Ν.128/1975 ύψους 2.368.150,05 €, πλέον προστίμου λόγω μη υποβολής ύψους 1.184.075,03 €, ήτοι συνολικό ποσό για καταβολή **3.552.225,08 €**.

Η ως άνω πράξη εδράζεται επί της από 29/12/2020 Έκθεσης Μερικού Ελέγχου Εισφοράς Ν.128/1975 επί χορηγήσεων πιστώσεων & δανείων του Κ.Ε.ΜΕ.ΕΠ., η οποία εκδόθηκε δυνάμει της υπ' αριθμ. /2020 εντολής ελέγχου του Προϊσταμένου του Κ.Ε.ΜΕ.ΕΠ.. Σύμφωνα με την εν λόγω Έκθεση, διαπιστώθηκε ότι η προσφεύγουσα, αν και στο τέλος κάθε μήνα της χρήσης 2014 παρουσίαζε υπόλοιπα από χορηγήσεις πιστώσεων (χρηματοδοτήσεων και factoring κλπ.) από πιστωτικά/χρηματοδοτικά ιδρύματα του εξωτερικού (στις 31/12/2014 τα υπόλοιπα ήταν συνολικού ύψους **424.398.900,10 €**), εντούτοις δεν υπέβαλε δηλώσεις και δεν απέδωσε την εισφορά 0,6% ετησίως του Ν.128/1975, που επιβάλλεται στα μηνιαία υπόλοιπα των πάσης φύσεως χορηγήσεων και δανείων.

Οι προσφεύγοντες, με την υπό κρίση ενδικοφανή προσφυγή, ζητούν την ακύρωση ή άλλως τροποποίηση της ως άνω προσβαλλόμενης πράξης, προβάλλοντας τους κάτωθι ισχυρισμούς:

1ος λόγος: Παραγραφή της σχετικής αξίωσης του Δημοσίου.

2ος λόγος: Παραβίαση ουσιώδους τύπου-Παραβίαση δικαιώματος προηγούμενης ακρόασης-Παραβίαση της αρχής της χρηστής διοίκησης.

3ος λόγος: Παραβίαση του τεκμηρίου αθωότητας.

4ος λόγος: Πλάνη περί τα πράγματα ή εσφαλμένη εκτίμηση του πραγματικού κατά τον χαρακτηρισμό της επίμαχης εγγραφής-Παράβαση νόμου λόγω του καταλογισμού σε βάρος της προσφεύγουσας, εισφοράς για ομολογιακό δάνειο (λογαριασμός 45.00.00.0000).

5ος λόγος: Έλλειψη προϋποθέσεων αλληλέγγυας ευθύνης του 2ου ως άνω προσφεύγοντος.

Δεδομένου ότι οι προσφεύγοντες, με την υπό κρίση ενδικοφανή προσφυγή, προσκόμισαν στην Υπηρεσία μας **νέα στοιχεία** προς επίρρωση του ισχυρισμού τους περί απαλλαγής του ομολογιακού δανείου από την εισφορά του Ν. 128/1975, η Υπηρεσία μας εξέδωσε την υπ' αριθμόν /2021 Πράξη Αναπομπής, την οποία απέστειλε με το υπ' αριθμόν ΔΕΔ ΕΞ 2021/02-09-2021 έγγραφό της στο Κ.Ε.ΜΕ.ΕΠ., προκειμένου το τελευταίο να προβεί σε συμπληρωματικές ελεγκτικές επαληθεύσεις (ή έρευνες).

Το Κ.Ε.ΜΕ.ΕΠ., σε συνέχεια των ανωτέρω, απέστειλε στην Υπηρεσία μας την από 21-09-2021 Έκθεση Απόψεων επί αναπομπής υποθέσεως, από όπου προκύπτει ότι, αφού έλαβε υπόψη τα νέα στοιχεία που προσκομίστηκαν με την υπό κρίση ενδικοφανή προσφυγή, έκρινε ότι ο ανωτέρω λογαριασμός **45.00.00.0000** υπολοίπου **112.000.000,00€** αφορά όντως ομολογιακό δάνειο εκδόσεως της 1ης ως άνω προσφεύγουσας, το οποίο **απαλλάσσεται** της

εισφοράς 0,6% του Ν. 128/1975, σύμφωνα με τις διατάξεις του Ν. 3156/2003 και εισηγείται προς την Υπηρεσία μας τον αντίστοιχο επαναπροσδιορισμό του καταλογισθέντος ποσού.

Ως προς τον 1ο ως άνω ισχυρισμό της ενδικοφανούς προσφυγής

Επειδή οι προσφεύγοντες ισχυρίζονται ότι το δικαίωμα του Δημοσίου για επιβολή της εισφοράς του Ν. 128/1975 για το φορολογικό έτος 2014 παραγράφηκε στις 31/12/2019 (πενταετής παραγραφή του άρθρου 36 του Ν. 4174/2013).

Επειδή σύμφωνα με το άρθρο 66, παρ. 27 (α') του Ν. 4646/2019 «....Ειδικά για τις χρήσεις 2012 και 2013 και τα φορολογικά έτη 2014, 2015, 2016 και 2017, πράξη διοικητικού, εκτιμώμενου ή διορθωτικού προσδιορισμού φόρου για περιπτώσεις φοροδιαφυγής, μπορεί να εκδοθεί εντός δέκα (10) ετών από τη λήξη του έτους εντός του οποίου λήγει η προθεσμία υποβολής δήλωσης».

Επειδή στην αιτιολογική έκθεση του Ν. 4646/2019, σχετικά με τη ρύθμιση που εισάγεται με το άρθρο 32, αναφέρονται μεταξύ άλλων και τα εξής: «Με σειρά αποφάσεων του ΣΤΕ κρίθηκε πως η προθεσμία παραγραφής του δικαιώματος του Δημοσίου να διενεργεί φορολογικούς ελέγχους και να εκδίδει σχετικές πράξεις πρέπει να είναι εύλογη και να ανταποκρίνεται στην αρχή της ασφάλειας δικαίου που αποτελεί έκφραση της Συνταγματικής Αρχής του Κράτους Δικαίου (ΣΤΕ Ολομ. 1738/2017). Η υφιστάμενη διάταξη που προβλέπει υπό προϋποθέσεις την παράταση της προθεσμίας παραγραφής σε 20ετή υπό τον όρο διαπιστώσεως φοροδιαφυγής, έρχεται σε ευθεία αντίθεση με τη μείζονα σκέψη της ΣΤΕ Ολομ. 1738/2017. Η προτεινόμενη διάταξη εισάγει την κατ' εξαίρεση παράταση της βασικής πενταετούς προθεσμίας παραγραφής κατά πέντε (5) έτη... Ο περιορισμός της προθεσμίας παραγραφής από είκοσι σε δέκα έτη για την περίπτωση που διαπιστώνεται φοροδιαφυγή συνιστά βελτίωση της θέσης των φορολογουμένων σε σύγκριση με τη σήμερα ισχύουσα και ως εκ τούτου νομίμως τίθεται αναδρομικά σε περιόδους προγενέστερες της 1.1.2018». Επί δε του άρθρου 66 αναφέρονται τα εξής: «Στο άρθρο αυτό περιλαμβάνονται οι μεταβατικές ρυθμίσεις για τις οποίες γίνεται αναλυτικά λόγος στις επιμέρους διατάξεις του παρόντος. Επίσης, περιλαμβάνεται ανά διάταξη ο χρόνος έναρξης εφαρμογής τους, όταν δεν συμπίπτει με τον χρόνο έναρξης ισχύος από τη δημοσίευση του παρόντος στην Εφημερίδα της Κυβερνήσεως».

Επειδή σύμφωνα με το άρθρο 66 του Ν. 4174/2013:

«1. Έγκλημα φοροδιαφυγής διαπράττει όποιος με πρόθεση:

...

β) προκειμένου να αποφύγει την πληρωμή του φόρου προστιθέμενης αξίας, του φόρου κύκλου εργασιών, του φόρου ασφαλιστρών και των παρακρατούμενων και επιρριπτόμενων φόρων, τελών ή εισφορών, δεν αποδίδει ή αποδίδει ανακριβώς ή συμψηφίζει ή εκπίπτει ανακριβώς αυτούς, καθώς και όποιος παραπλανά τη Φορολογική Διοίκηση με την παράσταση ψευδών γεγονότων ως αληθινών ή με την αθέμιτη παρασιώπηση ή απόκρυψη αληθινών γεγονότων και δεν αποδίδει ή αποδίδει ανακριβώς ή συμψηφίζει ή εκπίπτει ανακριβώς αυτούς ή λαμβάνει επιστροφή, καθώς και όποιος διακρατεί τέτοιους φόρους, τέλη ή εισφορές,

...

3. Όποιος διαπράττει έγκλημα φοροδιαφυγής από τα αναφερόμενα στη παράγραφο 1 τιμωρείται με φυλάκιση τουλάχιστον δύο (2) ετών:

...

β) αν το προς απόδοση ποσό του κύριου φόρου, τέλους ή εισφοράς που δεν αποδόθηκε ή αποδόθηκε ανακριβώς ή επεστράφη ή συμψηφίστηκε ή εξέπεσε ή διακρατείται υπερβαίνει ανά φορολογικό ή διαχειριστικό έτος:

...

ββ) τις εκατό χιλιάδες (100.000) ευρώ ανά είδος φόρου, τέλους ή εισφοράς σε κάθε άλλη περίπτωση.

...».

Επειδή εν προκειμένω, η 1η ως άνω προσφεύγουσα δεν απέδωσε εισφορά του Ν. 128/1975, το ύψος της οποίας σε ετήσια βάση υπερέβη κατά πολύ το όριο των εκατό χιλιάδων (100.000) ευρώ, ήτοι διέπραξε **φοροδιαφυγή**.

Επειδή με βάση τα ανωτέρω, το δικαίωμα της φορολογικής αρχής για επιβολή φόρου αναφορικά με το φορολογικό έτος 2014 υπόκειται σε **δεκαετή** παραγραφή.

Επειδή η προσβαλλόμενη πράξη εκδόθηκε στις 29/12/2020 και κοινοποιήθηκε στις 31/12/2020, ήτοι εντός της ως άνω προθεσμίας παραγραφής.

Ως εκ τούτου, ο ισχυρισμός των προσφευγόντων **απορρίπτεται** ως αβάσιμος.

Ως προς τους 2ο και 3ο και 4ο ως άνω ισχυρισμούς της ενδικοφανούς προσφυγής

Επειδή ο έλεγχος, με την προαναφερθείσα απάντησή του επί της υπ' αριθμόν/2021 Πράξη Αναπομπής της Υπηρεσίας μας εισηγείται την αποδοχή του ισχυρισμού των προσφευγόντων περί απαλλαγής του ομολογιακού δανείου του λογαριασμού 45.00.00.0000 υπολοίπου 112.000.000,00 € από την εισφορά του Ν. 128/1975.

Επειδή σύμφωνα με το άρθρο 14, παρ. 1 του Ν. 3156/2003 «Η έκδοση ομολογιακού δανείου του νόμου αυτού, η παροχή κάθε είδους ασφαλειών, όλες οι συμβάσεις που προβλέπονται στο νόμο αυτόν, καθώς και κάθε σχετική ή παρεπόμενη σύμβαση ή πράξη και η καταχώριση αυτών σε δημόσια βιβλία όπου απαιτείται, οι προσωρινοί και οριστικοί τίτλοι ομολογιών, η διάθεση και κυκλοφορία αυτών, η εξόφληση του κεφαλαίου από ομολογίες και από επιχειρηματικές απαιτήσεις που τις καλύπτουν και εν γένει η άσκηση δικαιωμάτων που απορρέουν από ομολογίες που εκδίδονται συμφωνά με το νόμο αυτόν και από επιχειρηματικές απαιτήσεις που τις καλύπτουν, η μεταβίβαση ομολογιών εντός ή εκτός οργανωμένης αγοράς η χρηματιστηρίου **απαλλάσσονται** από κάθε άμεσο ή έμμεσο φόρο, περιλαμβανομένου και του φόρου υπεραξίας, τέλος, ανταποδοτικό ή μη, τέλος χαρτοσήμου, εισφορά, **εισφορά του ν.128/1975 (Α' 178)**, προμήθεια, δικαίωμα ή άλλη επιβάρυνση υπέρ του Δημοσίου ή τρίτων, με την επιφύλαξη των διατάξεων που αφορούν το Κεντρικό Αποθετήριο Αξιών».

Ως εκ τούτου, ο ισχυρισμός των προσφευγόντων γίνεται **αποδεκτός**.

Ως προς τον 5ο ως άνω ισχυρισμό της ενδικοφανούς προσφυγής

Επειδή ο 2ος ως άνω προσφεύγων ισχυρίζεται ότι δεν τίθεται θέμα αλληλέγγυας ευθύνης του όσον αφορά στην οφειλή της 1ης ως άνω προσφεύγουσας από την εισφορά του Ν. 128/1975, δεδομένου ότι η γέννηση αυτής είναι αποτέλεσμα αποκλειστικά της δεινής οικονομικής κατάστασης στην οποία έχει περιέλθει η εταιρεία και σε εξαιρετικές συνθήκες που ανέκυψαν τα τελευταία χρόνια.

Επειδή όπως προκύπτει από το σώμα της προσβαλλόμενης πράξης, δεν έχουν αναγραφεί τα στοιχεία του 2ου ως άνω προσφεύγοντος στο πεδίο «Αλληλεγγύως υπεύθυνα πρόσωπα», ενώ παράλληλα, όπως ενημερώθηκε η Υπηρεσία μας από το Κ.Ε.ΜΕ.ΕΠ., δεν έχουν ληφθεί μέτρα διασφάλισης των συμφερόντων του Δημοσίου σύμφωνα με το άρθρο 46 του Ν. 4174/2013.

Ως εκ τούτου, ο ισχυρισμός του 2ου ως άνω προσφεύγοντος **αλυσίτελώς προβάλλεται**.

Α π ο φ α σ ί ζ ο υ μ ε

Την **μερική αποδοχή** της με ημερομηνία κατάθεσης **29/01/2021** και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανούς προσφυγής:

- 1) της εταιρείας με την επωνυμία, ΑΦΜ, με έδρα στη, οδός και
- 2) του του, ΑΦΜ, κατοίκου, οδός, ως Προέδρου και Διευθύνοντος Συμβούλου της ανωτέρω εταιρείας,

κατά της υπ' αριθμ./2020 Οριστικής Πράξης Διορθωτικού Προσδιορισμού Εισφοράς επί χορηγήσεων πιστώσεων & δανείων Ν. 128/1975 φορολογικού έτους 2014 του Προϊσταμένου του Κ.Ε.ΜΕ.ΕΠ., σύμφωνα με το ως άνω σκεπτικό.

ΚΑΤΑΣΤΑΣΗ ΕΛΕΓΧΟΥ ΕΙΣΦΟΡΑΣ Ν. 128/1975 0,6% ΕΠΙ ΤΩΝ ΧΡΗΜΑΤΟΔΟΤΗΣΕΩΝ ΕΞΩΤΕΡΙΚΟΥ

ΔΗΛΩΣΗΣ

ΕΛΕΓΧΟΥ

ΔΕΔ

ΜΗΝΑΣ	Μηνιαίο Υπόλοιπο Δανείων + Factoring	Εισφορά 0,6%	Μηνιαίο Υπόλοιπο Δανείων + Factoring	Εισφορά 0,6%	Μηνιαίο Υπόλοιπο Δανείων + Factoring	Εισφορά 0,6%
Ιανουάριος	0,00	0,00	352.421.363,07	176.210,68	352.421.363,07	176.210,68
Φεβρουάριος	0,00	0,00	354.967.296,26	177.483,65	354.967.296,26	177.483,65
Μάρτιος	0,00	0,00	362.933.710,11	181.466,86	362.933.710,11	181.466,86
Απρίλιος	0,00	0,00	381.859.549,15	190.929,77	355.859.549,15	177.929,77
Μάιος	0,00	0,00	384.439.484,75	192.219,74	328.439.484,75	164.219,74
Ιούνιος	0,00	0,00	393.397.302,36	196.698,65	318.397.302,36	159.198,65
Ιούλιος	0,00	0,00	415.710.150,59	207.855,08	320.210.150,59	160.105,08
Αύγουστος	0,00	0,00	417.660.825,96	208.830,41	318.160.825,96	159.080,41
Σεπτέμβριος	0,00	0,00	417.660.877,48	208.830,44	318.160.877,48	159.080,44
Οκτώβριος	0,00	0,00	415.558.584,12	207.779,29	316.058.584,12	158.029,29
Νοέμβριος	0,00	0,00	415.292.054,39	207.646,03	315.792.054,39	157.896,03
Δεκέμβριος	0,00	0,00	424.398.900,10	212.199,45	312.398.900,10	156.199,45
Σύνολα		0,00		2.368.150,05		1.986.900,05

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

Ανάλυση	Βάσει Δήλωσης	Βάσει Ελέγχου	Βάσει ΔΕΔ	Διαφορά
Αξία υποκείμενη στην εισφορά Ν. 128/1975 (Υπόλοιπο χορηγήσεων πιστώσεων & δανείων 31/12/2014)	0,00	424.398.900,10	312.398.900,10	312.398.900,10
Επιβαλλόμενη εισφορά 0,6% ετησίως	0,00	2.368.150,05	1.986.900,05	1.986.900,05
Πρόστιμο άρθρου 58 Κ.Φ.Δ. λόγω μη υποβολής	0,00	1.184.075,02	993.450,02	993.450,02
Σύνολο	0,00	3.552.225,07	2.980.350,07	2.980.350,07

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

**Ο ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΣ
ΤΗΣ Δ/ΝΣΗΣ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ**

Ακριβές Αντίγραφο

**Ο/Η Υπάλληλος του Τμήματος
Διοικητικής Υποστήριξης**

ΤΙΜΟΛΕΩΝ ΠΑΠΑΔΟΠΟΥΛΟΣ

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.