



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ



ΑΑΔΕ

Ανεξάρτητη Αρχή
Δημοσίων Εσόδων

Καλλιθέα, 29/04/2022

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

Αριθμός απόφασης: 1487

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

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 του Προϊσταμένου της Διεύθυνσης Επίλυσης Διαφορών.

4. Τη με ημερομηνία κατάθεσης **03/01/2022** και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανή προσφυγή της εταιρείας με την επωνυμία, ΑΦΜ, με έδρα στη κατά των υπ' αριθμόν:

-/2021 Οριστικής Πράξης Διορθωτικού Προσδιορισμού Εισφοράς επί χορηγήσεων πιστώσεων & δανείων Ν. 128/1975 φορολογικού έτους 2015 του Προϊσταμένου του Κ.Ε.ΜΕ.ΕΠ.,
-/2021 Οριστικής Πράξης Διορθωτικού Προσδιορισμού Εισφοράς επί χορηγήσεων πιστώσεων & δανείων Ν. 128/1975 φορολογικού έτους 2016 του Προϊσταμένου του Κ.Ε.ΜΕ.ΕΠ..

5. Τις ως άνω πράξεις, των οποίων 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 03/01/2022 και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανούς προσφυγής της εταιρείας με την επωνυμία, ΑΦΜ, 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, επαγόμεστε τα ακόλουθα:

ΣΥΝΤΟΜΟ ΙΣΤΟΡΙΚΟ

Με την υπ' αριθμ./2021 Οριστική Πράξη Διορθωτικού Προσδιορισμού Εισφοράς επί χορηγήσεων πιστώσεων & δανείων Ν. 128/1975 του Προϊσταμένου του Κ.Ε.ΜΕ.ΕΠ., φορολογικού έτους 2015, επιβλήθηκε σε βάρος της προσφεύγουσας εισφορά 0,6% του Ν. 128/1975 ύψους 1.832.396,64 €, πλέον προστίμου λόγω μη υποβολής ύψους 916.198,32 €, ήτοι συνολικό ποσό για καταβολή **2.748.594,96 €**.

Με την υπ' αριθμ./2021 Οριστική Πράξη Διορθωτικού Προσδιορισμού Εισφοράς επί χορηγήσεων πιστώσεων & δανείων Ν. 128/1975 του Προϊσταμένου του Κ.Ε.ΜΕ.ΕΠ., φορολογικού έτους 2016, επιβλήθηκε σε βάρος της προσφεύγουσας εισφορά 0,6% του Ν. 128/1975 ύψους 1.916.908,22 €, πλέον προστίμου λόγω μη υποβολής ύψους 958.454,11 €, ήτοι συνολικό ποσό για καταβολή **2.875.362,33 €**.

Οι ως άνω πράξεις εδράζονται επί της από 23/11/2021 Έκθεσης Μερικού Ελέγχου Εισφοράς Ν. 128/1975 επί χορηγήσεων πιστώσεων & δανείων του Κ.Ε.ΜΕ.ΕΠ., η οποία εκδόθηκε δυνάμει της υπ' αριθμ./06-03-2019 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 των χρήσεων 2015 και 2016 παρουσίαζε υπόλοιπα από χορηγήσεις πιστώσεων (χρηματοδοτήσεις και factoring κλπ.) από πιστωτικά/χρηματοδοτικά ιδρύματα του εξωτερικού (στις 31/12/2015 τα υπόλοιπα ήταν συνολικού ύψους **305.986.120,96 €** και στις 31/12/2016 ήταν συνολικού ύψους **343.977.550,75 €**), 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.

Η προσφεύγουσα, με την υπό κρίση ενδικοφανή προσφυγή, ζητά την ακύρωση ή άλλως τροποποίηση των ως άνω προβαλλόμενων πράξεων, προβάλλοντας τους κάτωθι ισχυρισμούς:

1ος λόγος: Παράβαση ουσιώδους τύπου.

2ος λόγος: Πλάνη περί τα πράγματα ή εσφαλμένη εκτίμηση του πραγματικού-Παράβαση νόμου λόγω του καταλογισμού σε βάρος της, εισφοράς για σύμβαση factoring με την

3ος λόγος: Παραγραφή της σχετικής αξίωσης του Δημοσίου ως προς το έτος 2015.

Ως προς τους 1ο και 2ο ως άνω ισχυρισμούς της ενδικοφανούς προσφυγής

Επειδή η προσφεύγουσα ισχυρίζεται ότι μη νομίμως ο έλεγχος συμπεριέλαβε στον υπολογισμό του επιμέρους υπόλοιπα που αφορούν συμβάσεις factoring με το χρηματοδοτικό ίδρυμα, δεδομένου ότι σύμφωνα με τις διατάξεις περί επιβολής εισφοράς του Ν. 128/1975 που ήταν εν ισχύ κατά τα κρινόμενα φορολογικά έτη (άρθρο 22 Ν.2515/1997), η εισφορά επιβαλλόταν μόνο στα πιστωτικά και όχι και στα χρηματοδοτικά ιδρύματα. Προς επίρρωση του ισχυρισμού της επικαλείται και την σχετική ΣτΕ 3164/2014.

Επειδή σύμφωνα με το άρθρο 22 του Ν. 2515/1997:

«Α.1. Οι πάσης φύσεως χορηγήσεις δάνειων η πιστώσεων σε δραχμές και συνάλλαγμα από πιστωτικά ιδρύματα που λειτουργούν στην Ελλάδα, περιλαμβανομένης και της παροχής δανειακής διευκόλυνσης μέσω διάθεσης με ιδιωτική τοποθέτηση στα πιστωτικά ιδρύματα ομολογιακών εκδόσεων των δανειοδοτούμενων καθώς και των πάσης φύσεως χρηματοπιστωτικών συμβάσεων ισοδύναμου αποτελέσματος προς την παροχή πιστώσεων

υπάγονται, ανεξαρτήτως του ύψους του εφαρμοζόμενου επιτοκίου, στην εισφορά η οποία επιβλήθηκε με βάση την παράγραφο 3 του άρθρου 1 του ν. 129/1975 και τις εν συνέχεια τροποποιήσεις αυτής με τις διατάξεις της παραγράφου 2 του άρθρου 15 του ν. 375/1979 και της παραγράφου 5 του άρθρου 3 του ν. 1083/1980. με εξαίρεση τις πάσης φύσεως χορηγήσεις προς το Ελληνικό Δημόσιο επί των οποίων δεν επιβάλλεται εισφορά.

2. Η εισφορά αυτή επιβάλλεται και επί των δάνειων σε δραχμές και συνάλλαγμα και των ισοδύναμου αποτελέσματος συμβάσεων από πιστωτικά ιδρύματα του εξωτερικού προς φυσικά ή νομικά πρόσωπα που είναι υπόχρεα για υποβολή φορολογικής δήλωσης. Στην περίπτωση αυτή υπόχρεος για την απόδοση της εν λόγω εισφοράς είναι ο δανειοδοτούμενος.

...».

Επειδή ωστόσο, στην υποβληθείσα Αίτηση για την Εφαρμογή της Σύμβασης Αποφυγής Διπλής Φορολογίας μεταξύ Ελλάδος και Ηνωμένου Βασιλείου, αναγράφεται ως Δραστηριότητα/Επάγγελμα η λέξη «Bank», δηλαδή πιστωτικό ίδρυμα.

Επειδή και η προσφεύγουσα δεν προσκόμισε κάποιο στοιχείο που να αποδεικνύει ότι η αντισυμβαλλόμενη δεν είναι πιστωτικό αλλά χρηματοδοτικό ίδρυμα.

Επειδή ο έλεγχος ερεύνησε και την ιστοσελίδα της αντισυμβαλλόμενης, όπου επίσης αναφέρεται ως «Τράπεζα».

Ως εκ τούτου, οι ισχυρισμοί της προσφεύγουσας απορρίπτονται ως αβάσιμοι.

Ως προς τον 3ο ως άνω ισχυρισμό της ενδικοφανούς προσφυγής

Επειδή η προσφεύγουσα ισχυρίζεται ότι το δικαίωμα του Δημοσίου για επιβολή της εισφοράς του Ν. 128/1975 για το φορολογικό έτος 2015 παραγράφηκε στις 31/12/2020 (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 έκφανση 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 ασφαλίσεων 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 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 2015 υπόκειται σε δεκαετή παραγραφή.

Επειδή η υπ' αριθμόν/2021 προσβαλλόμενη πράξη εκδόθηκε στις 23/11/2021 και κοινοποιήθηκε στις 02/12/2021, ήτοι εντός της ως άνω προθεσμίας παραγραφής.

Ως εκ τούτου, ο ισχυρισμός της προσφεύγουσας απορρίπτεται ως αβάσιμος.

Α π ο φ α σ ί ζ ο υ μ ε

Την απόρριψη της με ημερομηνία κατάθεσης 03/01/2022 και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανούς προσφυγής της εταιρείας με την επωνυμία, ΑΦΜ, με έδρα στη και την επικύρωση των υπ' αριθμ.και/2021 Οριστικών Πράξεων Διορθωτικού Προσδιορισμού Εισφοράς επί χορηγήσεων πιστώσεων & δανείων Ν. 128/1975 φορολογικών ετών 2014 και 2015 του Προϊσταμένου του Κ.Ε.ΜΕ.ΕΠ., σύμφωνα με το ως άνω σκεπτικό.

Α)/2021 Οριστική Πράξη Διορθωτικού Προσδιορισμού Εισφοράς επί χορηγήσεων πιστώσεων & δανείων Ν. 128/1975 φορολογικού έτους 2015

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

Ανάλυση	Ποσά (€)
Αξία υποκείμενη στην εισφορά Ν./1975 (Υπόλοιπο χορηγήσεων πιστώσεων & δανείων 31/12/2015)	305.986.120,96
Επιβαλλόμενη εισφορά 0,6% ετησίως	1.832.396,64

Πρόστιμο άρθρου 58 Κ.Φ.Δ. λόγω μη υποβολής	916.198,32
Σύνολο	2.748.594,96

B)/2021 Οριστική Πράξη Διορθωτικού Προσδιορισμού Εισφοράς επί χορηγήσεων πιστώσεων & δανείων Ν. 128/1975 φορολογικού έτους 2016

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

Ανάλυση	Ποσά (€)
Αξία υποκείμενη στην εισφορά Ν./1975 (Υπόλοιπο χορηγήσεων πιστώσεων & δανείων 31/12/2016)	343.977.550,75
Επιβαλλόμενη εισφορά 0,6% ετησίως	1.916.908,22
Πρόστιμο άρθρου 58 Κ.Φ.Δ. λόγω μη υποβολής	958.454,11
Σύνολο	2.875.362,33

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

**ΜΕ ΕΝΤΟΛΗ ΤΟΥ ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΥ
ΤΗΣ Δ/ΝΣΗΣ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ**

Ακριβές Αντίγραφο

**Η ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΗ ΤΗΣ
ΥΠΟΔΙΕΥΘΥΝΣΗΣ ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ**

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

ΓΡΑΜΜΑΤΩ ΣΚΟΥΡΑ

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.