



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ



ΑΑΔΕ

Ανεξάρτητη Αρχή
Δημοσίων Εσόδων

Καλλιθέα, 16.10.2023

Αριθμός απόφασης: 1627

**ΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ
ΥΠΟΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ**

ΤΜΗΜΑ : Α4 Επανεξέτασης
Ταχ. Δ/ση : Αριστογείτονος 19
Ταχ. Κώδικας : 176 71 - Καλλιθέα
Τηλέφωνο : 2131604526
E-mail : ded.ath@aade.gr

ΑΠΟΦΑΣΗ

Ο ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΣ ΤΗΣ ΔΙΕΥΘΥΝΣΗΣ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ

Έχοντας υπόψη:

1. Τις διατάξεις :

α. του άρθρου 63 του Κώδικα Φορολογικής Διαδικασίας (ν. 4987/2022 Α' 206), εφεξής ΚΦΔ,
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 (Α.Α.Δ.Ε.)», όπως αναριθμήθηκε, τροποποιήθηκε και ισχύει,

γ. της ΠΟΛ 1064/12-04-2017 Απόφασης του Διοικητή της Α.Α.Δ.Ε (ΦΕΚ Β' 1440/27-04-2017),
δ. Την με αριθμό Α.1165/22.11.2022 απόφαση του Διοικητή της Ανεξάρτητης Αρχής Δημοσίων Εσόδων (ΑΑΔΕ) με θέμα «Υποβολή ενδικοφανών προσφυγών και αιτημάτων αναστολής του άρθρου 63 του Κώδικα Φορολογικής Διαδικασίας (ν.4987/2022), αποκλειστικά ψηφιακά μέσω διαδικτύου από το δικτυακό τόπο της Α.Α.Δ.Ε.» (ΦΕΚ Β' 6009),

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

3. Την αριθμ. Δ.Ε.Δ. 1126366 ΕΞ 2016/30.08.2016 (ΦΕΚ 2759 / τ. Β' / 01.09.2016) Απόφαση του Προϊσταμένου της Διεύθυνσης Επίλυσης Διαφορών.

4. Την από και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανή προσφυγή του νομικού προσώπου ιδιωτικού δικαίου με την επωνυμία με έδρα κατά της υπ' αριθμ. πράξης διορθωτικού προσδιορισμού φόρου εισοδήματος νομικών προσώπων (ΦΕΝΠ) φορολογικού έτους 2018 του Προϊσταμένου του 1ου ΕΛΚΕ Αττικής και τα προσκομιζόμενα με αυτήν σχετικά έγγραφα.

5. Την αναφερθείσα στην ανωτέρω παράγραφο πράξη διορθωτικού προσδιορισμού ΦΕΝΠ του Προϊσταμένου του 1ου ΕΛΚΕ Αττικής, της οποίας ζητείται η ακύρωση, καθώς και την οικεία έκθεση ελέγχου του ιδίου Προϊσταμένου.

6. Τις απόψεις του Προϊσταμένου της ως άνω φορολογικής αρχής.

7. Την εισήγηση του ορισθέντος υπαλλήλου του Τμήματος Α4, όπως αποτυπώνεται στο σχέδιο της απόφασης.

Επί της από και με αριθμό πρωτοκόλλουενδικοφανούς προσφυγής του νομικού προσώπου ιδιωτικού δικαίου με την επωνυμία η οποία κατατέθηκε εμπρόθεσμα, και μετά τη μελέτη και την αξιολόγηση όλων των υφιστάμενων στο σχετικό φάκελο εγγράφων και των προβαλλόμενων λόγων της ενδικοφανούς προσφυγής, επαγόμαστε τα ακόλουθα:

Με την υπ' αριθμ. πράξη διορθωτικού προσδιορισμού φόρου εισοδήματος νομικών προσώπων (ΦΕΝΠ) φορολογικού έτους 2018 του Προϊσταμένου του 1ου ΕΛΚΕ Αττικής προσδιορίστηκε η φορολογική υποχρέωση του προσφεύγοντος νομικού προσώπου ως εξής:

	ΔΗΛΩΣΗΣ	ΕΛΕΓΧΟΥ	ΔΙΑΦΟΡΑ
Ζημιά χρήσης	37.886.237,67 €	27.634.647,75 €	10.251.589,92 €
Φόρος - πιστωτικό ποσό	1.073.297,22 €	1.073.297,22 €	
Τέλη χαρτοσήμου μισθωμάτων ακινήτων	1.004,71 €	1.004,71 €	
ΟΓΑ επί των τελών χαρτοσήμου	200,94 €	200,94 €	
Σύνολο για επιστροφή	1.072.091,57 €	1.072.091,57 €	

Η προσβαλλόμενη πράξη εδράζεται επί της από οικείας έκθεσης ελέγχου φόρου εισοδήματος του Προϊσταμένου του 1ου ΕΛΚΕ Αττικής, βάσει της οποίας το προσφεύγον ταμείο στην υποβληθείσα δήλωση μεταφέρει για συμψηφισμό, σύμφωνα διατάξεις των παρ. 1 & 2 του άρθρου 27 ν. 4172/2013, ποσό χρεωστικής διαφοράς που αφορά ζημιά, από συμμετοχή, τόσο του ιδίου του ταμείου όσο και μέσω του κοινού κεφαλαίου του ν.2469/1997, στο πρόγραμμα ανταλλαγής ομολόγων PSI. Η εν λόγω ζημιά επαναπροσδιορίστηκε από τον έλεγχο καθώς δεν αναγνωρίστηκε η ζημιά από το κοινό κεφάλαιο του ν. 2469/1997 για έκπτωση από τα φορολογητέα του έσοδα σε τριάντα (30) ισόποσες ετήσιες δόσεις, ύψους 10.062.727,92 € (ανά έτος), δεδομένου ότι το πεδίο εφαρμογής των διατάξεων των παρ. 1 & 2 του άρθρου 27 ν. 4172/2013 αφορά αποκλειστικά σε περιπτώσεις ομολόγων του Ελληνικού Δημοσίου τα οποία είχαν αγορασθεί απευθείας από τα ίδια τα νομικά πρόσωπα, με αποφάσεις των συλλογικών τους οργάνων, και δεν είναι εφαρμόσιμες επί μερίδων συλλογικών επενδύσεων, όπως το Κοινό Κεφάλαιο του ν. 2469/1997. Περαιτέρω, η ζημιά από ομόλογα που είχαν αγορασθεί απευθείας από το(το 1/30 της οποίας αναγνωρίστηκε από τον έλεγχο προς συμψηφισμό βάσει των διατάξεων των παρ. 1 & 2 του άρθρου 27 ν. 4172/2013), επαναπροσδιορίστηκε στα 133.552.225,12 € (αντί 139.218.085,22 €) και το 1/30 αυτής στα 4.451.740,84 € (αντί 4.640.602,84 € βάσει δήλωσης), βάσει των στοιχείων που απεστάλησαν από την Τράπεζα της Ελλάδος. Αναλυτικότερα, η εν λόγω ζημιά επαναπροσδιορίστηκε από τον έλεγχο ως εξής:

Ζημιά από PSI	Βάσει Δήλωσης	Βάσει Ελέγχου
Ομόλογα που είχαν αγορασθεί απευθείας		

από το		
Κόστος απόκτησης παλαιών ομολόγων	244.233.310,22 €	244.248.310,12 €
Ονομαστική αξία νέων ομολόγων	105.015.225,00 €	110.696.085,00 €
Ζημιά από ανταλλαγή ομολόγων	139.218.085,22 €	133.552.225,12 €
1/30 ζημιάς που συμψηφίζεται στη χρήση	4.640.602,84 €	4.451.740,84 €
Ομόλογα Κοινού Κεφαλαίου		
Κόστος απόκτησης παλαιών ομολόγων	705.078.585,42 €	-
Ονομαστική αξία νέων ομολόγων	403.196.747,93 €	-
Ζημιά από ανταλλαγή ομολόγων	301.881.837,49 €	-
1/30 ζημιάς που συμψηφίζεται στη χρήση	10.062.727,92 €	-
Σύνολο αναγνωριζόμενης ζημιάς από PSI	441.099.922,71 €	133.552.225,12 €
1/30 του συνόλου ζημιάς που συμψηφίζεται στη χρήση	14.703.330,76 €	4.451.740,84 €

Με την υπό κρίση ενδικοφανή προσφυγή του το προσφεύγον ζητά την ακύρωση της ως άνω πράξης του Προϊσταμένου του 1ου ΕΛΚΕ Αττικής, προβάλλοντας το λόγο ότι έχει γίνει εσφαλμένη ερμηνεία της διάταξης της παρ. 2 του άρθρου 27 του ΚΦΕ και κρίθηκε εσφαλμένα ότι η εν λόγω διάταξη αφορά αποκλειστικά σε περιπτώσεις ομολόγων του Ελληνικού Δημοσίου τα οποία έχουν αγοραστεί απευθείας από τα ίδια τα νομικά πρόσωπα με αποφάσεις των Διοικητικών τους Συμβουλίων, και ότι δεν αφορά στην περίπτωση συμμετοχής του στο Κοινό Κεφάλαιο του ν. 2469/1997.

Επειδή, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 8 παρ. 1 εδ. α' και 3 του ν. 4172/2013: «1. Το φορολογικό έτος ταυτίζεται με το ημερολογιακό έτος. [...]. 2. [...]. 3. Ο φόρος που επιβάλλεται σύμφωνα με τις διατάξεις του παρόντος αφορά σε εισόδημα που αποκτήθηκε το αμέσως προηγούμενο φορολογικό έτος. 4. [...].»

Επειδή, όπως προκύπτει από τις προπαρατεθείσες διατάξεις του άρθρου 8 του ν. 4172/2013, κρίσιμος χρόνος για την επιβολή του ΦΕΦΠ είναι η **31^η Δεκεμβρίου** εκάστου έτους (φορολογικού).

Επειδή, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 27 ν. 4172/2013: «1. Εάν με τον προσδιορισμό των κερδών από επιχειρηματική δραστηριότητα το αποτέλεσμα είναι ζημία εντός του φορολογικού έτους, η ζημία αυτή μεταφέρεται για να συμψηφισθεί με τα επιχειρηματικά κέρδη διαδοχικά στα επόμενα πέντε (5) φορολογικά έτη. Η ζημία του προγενέστερου έτους συμψηφίζεται κατά προτεραιότητα έναντι της ζημιάς μεταγενέστερου έτους. 2. Η χρεωστική διαφορά που προκύπτει σε βάρος των νομικών προσώπων των περ. α' , γ' και δ' του άρθρου 45 από την ανταλλαγή ομολόγων του Ελληνικού Δημοσίου ή εταιρικών ομολόγων με εγγύηση του Ελληνικού Δημοσίου, κατ' εφαρμογή προγράμματος συμμετοχής στην αναδιάρθρωση του ελληνικού χρέους, εκπίπτει από τα ακαθάριστα έσοδα σε τριάντα (30) ισόποσες ετήσιες δόσεις, αρχής γενομένης από τη χρήση, μέσα στην οποία πραγματοποιείται η ανταλλαγή των τίτλων και ανεξάρτητα από τον χρόνο διακράτησης των ομολόγων. Για την εφαρμογή του προηγούμενου εδαφίου, ως χρεωστική διαφορά λαμβάνεται η διαφορά μεταξύ της ονομαστικής αξίας των

τίτλων που εκδόθηκαν σε ανταλλαγή και του κόστους απόκτησης των αρχικών τίτλων. Ειδικά, σε περίπτωση που μετά την απόκτηση των αρχικών τίτλων προέκυψε ζημία από την αποτίμησή τους, η οποία δεν έχει συμψηφιστεί με αποθεματικό, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 38 του ν. 2238/1994, όπως ισχύει κατά τη δημοσίευση του Κ.Φ.Ε., λαμβάνεται το αρχικό κόστος απόκτησης.»

Επειδή, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 45 ν. 4172/2013: «Σε φόρο εισοδήματος νομικών προσώπων και νομικών οντοτήτων υπόκεινται: α) οι κεφαλαιουχικές εταιρείες που συστήθηκαν στην ημεδαπή ή την αλλοδαπή, β) οι προσωπικές εταιρείες που συστήθηκαν στην ημεδαπή ή την αλλοδαπή, γ) τα μη κερδοσκοπικού χαρακτήρα νομικά πρόσωπα δημοσίου ή ιδιωτικού δικαίου που συστήθηκαν στην ημεδαπή ή την αλλοδαπή και στα οποία περιλαμβάνονται και τα κάθε είδους σωματεία και ιδρύματα, με εξαίρεση μόνο τα κάθε είδους έσοδα που πραγματοποιούνται κατά την επιδίωξη της εκπλήρωσης του σκοπού τους, τα οποία δεν αποτελούν αντικείμενο φόρου, δ) συνεταιρισμοί και ενώσεις αυτών, ε) κοινωνίες αστικού δικαίου, αστικές κερδοσκοπικές ή μη κερδοσκοπικές εταιρείες, συμμετοχικές ή αφανείς εφόσον ασκούν επιχείρηση ή επάγγελμα, στ) κοινοπραξίες, ζ) οι νομικές οντότητες που ορίζονται στο άρθρο 2 του Κ.Φ.Ε. και δεν περιλαμβάνονται σε μια από τις προηγούμενες περιπτώσεις. Στην περίπτωση των νομικών προσώπων και νομικών οντοτήτων που τηρούν απλογραφικά βιβλία εφαρμόζονται αποκλειστικά οι διατάξεις του άρθρου 47 του παρόντος Κώδικα. Το Κοινό Κεφάλαιο της παρ. 11 του άρθρου 15 του ν. 2469/1997 [...] εξαιρείται του φόρου εισοδήματος νομικών προσώπων και νομικών οντοτήτων.»

Επειδή, σύμφωνα με όσα διευκρινίστηκαν με την παρ. 2 της υπ' αριθμ. ΠΟΛ.1088/2016 εγκυκλίου της Γενικής Γραμματείας Δημοσίων Εσόδων (ΓΓΔΕ) του Υπουργείου Οικονομικών: «2. Φορολογική μεταχείριση χρεωστικής διαφοράς (ζημίας) λόγω ανταλλαγής ομολόγων (PSI). Με τις διατάξεις της παραγράφου 2 του ίδιου άρθρου ορίζεται ότι η χρεωστική διαφορά που προκύπτει σε βάρος: α) των κεφαλαιουχικών εταιρειών που συστάθηκαν στην ημεδαπή ή την αλλοδαπή (περ. α' άρθρου 45), επομένως και των μόνιμων εγκαταστάσεων αλλοδαπών κεφαλαιουχικών εταιρειών σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 6 του ν. 4172/2013 ή τις Σ.Α.Δ.Φ. που δεν έχουν φορολογική κατοικία στην Ελλάδα (σχετ. η ΠΟΛ.1044/10.2.2015 εγκύκλιός μας), β) των μη κερδοσκοπικού χαρακτήρα νομικών προσώπων δημοσίου ή ιδιωτικού δικαίου που συστάθηκαν στην ημεδαπή ή στην αλλοδαπή (περ. γ' άρθρου 45) καθώς και γ) των συνεταιρισμών ή ενώσεων αυτών (περ. δ' άρθρου 45), από την ανταλλαγή ομολόγων του Ελληνικού Δημοσίου ή εταιρικών ομολόγων με εγγύηση του Ελληνικού Δημοσίου, κατ' εφαρμογή του προγράμματος συμμετοχής στην αναδιάρθρωση του ελληνικού χρέους, εκπίπτει από τα ακαθάριστα έσοδα σε τριάντα (30) ισόποσες ετήσιες δόσεις, αρχής γενομένης από τη χρήση, μέσα στην οποία πραγματοποιείται η ανταλλαγή των τίτλων και ανεξάρτητα από τον χρόνο διακράτησης των ομολόγων. Για την εφαρμογή του προηγούμενου εδαφίου, ως χρεωστική διαφορά λαμβάνεται η διαφορά μεταξύ της ονομαστικής αξίας των τίτλων που εκδόθηκαν σε ανταλλαγή και του κόστους απόκτησης των αρχικών τίτλων. Ειδικά, σε περίπτωση που μετά την απόκτηση των αρχικών τίτλων προέκυψε ζημία από την αποτίμησή τους, η οποία δεν έχει συμψηφιστεί με αποθεματικό, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 38 του ν. 2238/1994, όπως ισχύει κατά τη δημοσίευση του Κ.Φ.Ε., λαμβάνεται το αρχικό κόστος απόκτησης. Τα αναφερόμενα στην παράγραφο αυτή έχουν εφαρμογή, σύμφωνα με την παρ. 5 του άρθρου 72 του ίδιου νόμου, από την έναρξη ισχύος του ν. 4046/2012, δηλαδή από τις 14.02.2012 και

μετά. Οι διατάξεις αυτές καταλαμβάνουν τη χρεωστική διαφορά που προέκυψε από την ανταλλαγή των πιο πάνω τίτλων, ανεξαρτήτως της αιτίας απόκτησής τους (π.χ. ομόλογα Ελληνικού Δημοσίου που έλαβαν οι φαρμακευτικές εταιρείες έναντι αποπληρωμής χρεών του Δημοσίου). Επίσης, ο ανωτέρω χειρισμός αφορά στον προσδιορισμό των φορολογητέων αποτελεσμάτων των νομικών προσώπων που συμμετείχαν στο πρόγραμμα του PSI και ως εκ τούτου, η ανωτέρω έκπτωση θα πραγματοποιείται εξωλογιστικά κατ' έτος με βάση την ετήσια δήλωση φορολογίας εισοδήματος αυτών. Δεδομένου ότι η χρεωστική διαφορά εκπίπτει σε 30 ισόποσες ετήσιες δόσεις, αρχής γενομένης από τη χρήση, μέσα στην οποία πραγματοποιείται η ανταλλαγή των τίτλων, και περαιτέρω τα ανωτέρω έχουν έναρξη ισχύος από 14.02.2012 και μετά, συνάγεται ότι για το φορολογικό έτος 2014 και επόμενα η χρεωστική διαφορά για το PSI αποσβένεται σε 28 ισόποσες ετήσιες δόσεις, καθόσον για κάθε μία από τις χρήσεις 2012 και 2013 έχει ήδη εκπέσει το 1/30 αυτής. Ειδικά για τα νομικά πρόσωπα μη κερδοσκοπικού χαρακτήρα που είχαν ενταχθεί στο πρόγραμμα PSI και δεδομένου ότι με τις προγενέστερες διατάξεις του ν. 2238/1994 όσα από αυτά δεν είχαν εισόδημα από εμπορικές δραστηριότητες, στερούνταν της δυνατότητας να εκπέσουν φορολογικά το μέρος της χρεωστικής διαφοράς (ζημίας) από το PSI που προέκυψε στις χρήσεις 2012 και 2013 από τα λοιπά φορολογητέα εισοδήματά τους, ήτοι από το εισόδημα από κινητές αξίες και από την εκμίσθωση ακινήτων τους, λόγω του ειδικού τρόπου φορολόγησης των εισοδημάτων αυτών (αυτοτελής φορολόγηση των εισοδημάτων από κινητές αξίες με εξάντληση της φορολογικής υποχρέωσης και ειδικός τρόπος προσδιορισμού του εισοδήματος από ακίνητη περιουσία), με την παρούσα διευκρινίζεται ότι το μέρος αυτό της ζημίας του PSI που δεν εξέπεσε φορολογικά δεν μπορεί να μεταφερθεί για έκπτωση από τα κέρδη των φορολογικών ετών που αρχίζουν από την 1.01.2014 και μετά, συναθροιζόμενο με το αναλογούν στο έτος αυτό ποσό απόσβεσης της υπόψη χρεωστικής διαφοράς. Ομοίως, δεν μπορούν να υποβληθούν τροποποιητικές δηλώσεις για τα έτη αυτά (χρήσεις 2012 και 2013), με τη διαδικασία που προβλέπεται από τον Κ.Φ.Δ. (ν. 4174/2013), προκειμένου να δηλωθούν προς έκπτωση (εξωλογιστικά) τα υπόψη ποσά της χρεωστικής διαφοράς του PSI. Αντίθετα, όσα νομικά πρόσωπα μη κερδοσκοπικού χαρακτήρα δεν εξέπεσαν το 1/30 της χρεωστικής διαφοράς από τα κέρδη του φορολογικού έτους 2014 και δεδομένου ότι μετά την έναρξη ισχύος του νέου Κ.Φ.Ε., η υπόψη χρεωστική διαφορά εκπίπτει σε κάθε περίπτωση φορολογικά από τα κέρδη του νομικού προσώπου, αφού τα κέρδη αυτά, συμπεριλαμβανομένων των εισοδημάτων από κεφάλαιο και από υπεραξία κεφαλαίου, θεωρούνται έσοδα από επιχειρηματική δραστηριότητα, τα υπόψη νομικά πρόσωπα έχουν τη δυνατότητα με τροποποιητική δήλωση του έτους αυτού να εκπέσουν το ποσό της χρεωστικής διαφοράς που αντιστοιχεί στο φορολογικό έτος 2014. Επισημαίνεται πάντως, προς άρση των όποιων αμφιβολιών, ότι μετά την έναρξη ισχύος του ν. 4172/2013, το μέρος της χρεωστικής διαφοράς του PSI που δεν δηλώθηκε στο φορολογικό έτος που αφορούσε, ανεξάρτητα αν πρόκειται για νομικά πρόσωπα της περ. α' , της περ. γ' ή της περ. δ' του άρθρου 45 του ν. 4172/2013, δεν μπορεί να μεταφερθεί σωρευτικά στα επόμενα φορολογικά έτη προσαυξάνοντας το 1/30 που αναλογεί στο εκάστοτε αυτό έτος, αλλά θα δηλωθεί εκπρόθεσμα με την υποβολή τροποποιητικής δήλωσης με βάση τη διαδικασία του Κ.Φ.Δ. του έτους που αφορά.»

Επειδή, σύμφωνα με το καταστατικό του προσφεύγοντος που προσκομίστηκε με την παρούσα προσφυγή (ΦΕΚ Β 3810/30.10.2017): «...Άρθρο 1 'Αυτοδίκαιη μετατροπή – Επωνυμία – Έδρα – Σφραγίδα' Οο οποίος κατά τον ν. 3655/2008 αποτελεί καθολικό διάδοχο του ΝΠΔΔ

με την επωνυμία μετατρέπεται αυτοδικαίως σε ΝΠΙΔ υποχρεωτικής επικουρικής ασφάλισης και θα λειτουργεί βάσει των άρθρων 7 και 8 του ν. 3029/2012, σύμφωνα με το άρθρο 36 παρ. 2 του ν. 4052/2012. Ο προαναφερθείς Τομέας μετατρέπεται σε και θα λειτουργεί βάσει των άρθρων 7 και 8 του ν. 3029/2002 με την επωνυμία Για τη σχέση του Ταμείου με την αλλοδαπή, η επωνυμία του μεταφράζεται και στη γλώσσα της αλλοδαπής χώρας, με την οποία αυτό συναλλάσσεται. Στην Αγγλική γλώσσα, η επωνυμία του Ταμείου είναι Στη συνέχεια του παρόντος και χάριν συντομίας το θα καλείται «το Ταμείο». [...].»

Επειδή, περαιτέρω, σύμφωνα με τις διατάξεις της παρ. 11 του άρθρου 15 του ν. 2469/1997, όπως αντικαταστάθηκε με το άρθρο 81 του ν. 4549/2018: «α. Τα ταμειακά διαθέσιμα των Φορέων Γενικής Κυβέρνησης (Φ.Γ.Κ.) τα οποία μεταφέρονται στο Κοινό Κεφάλαιο σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 69Α του ν. 4270/2014 βρίσκονται υπό την διαχείριση της Τράπεζας της Ελλάδος σύμφωνα με τις περιπτώσεις β` έως ζ` της παρούσας παραγράφου.

β. Το Κοινό Κεφάλαιο δεν αποτελεί νομικό πρόσωπο αλλά ομάδα περιουσίας, της οποίας τα επί μέρους στοιχεία ανήκουν εξ αδιαιρέτου στους συμμετέχοντες σε αυτό φορείς ανάλογα με το ποσοστό συμμετοχής τους. Οι φορείς που συμμετέχουν στο Κοινό Κεφάλαιο, εκπροσωπούνται δικαστικώς και εξωδίκως από την Τράπεζα της Ελλάδος ως προς τις έννομες σχέσεις από τη διαχείριση του Κοινού Κεφαλαίου και το δικαιώματά τους επί του ενεργητικού του.

γ. Το ενεργητικό του Κοινού Κεφαλαίου επενδύεται σε κινητές αξίες του Ελληνικού Δημοσίου. Στην έννοια των κινητών αξιών του Ελληνικού Δημοσίου περιλαμβάνονται και κινητές αξίες δημόσιων επιχειρήσεων και οργανισμών, κατά την έννοια των διατάξεων του ν. 3429/2005 (Α` 314), που καλύπτονται από την εγγύηση του Ελληνικού Δημοσίου και αποτελούν μέρος του χρέους της Γενικής Κυβέρνησης. Με απόφαση του Υπουργού Οικονομικών εξειδικεύονται οι κινητές αξίες που ανήκουν στην κατηγορία του προηγούμενου εδαφίου και κάθε άλλη αναγκαία λεπτομέρεια για την εφαρμογή του προηγούμενου εδαφίου. Το ενεργητικό του Κοινού Κεφαλαίου δύναται να επενδύεται και σε τίτλους του Ευρωπαϊκού Ταμείου Χρηματοπιστωτικής Σταθερότητας ή του Ευρωπαϊκού Μηχανισμού Στήριξης, σύμφωνα με τα προβλεπόμενα κατωτέρω.

Εάν κατά το χρόνο πραγματοποίησης των επί μέρους επενδύσεων δεν υπάρχουν διαθέσιμοι τίτλοι στην πρωτογενή αγορά, το Ελληνικό Δημόσιο θα διαθέτει στην Τράπεζα της Ελλάδος τίτλους της τελευταίας έκδοσης στην τιμή εγγραφής ή στη μέση τιμή της δημοπρασίας, ανάλογα με τον τρόπο που είχαν διατεθεί οι τίτλοι κατά την ημερομηνία έκδοσης, με συνυπολογισμό των τόκων του διαρρέυσαντος χρονικού διαστήματος.

Αν από πλευράς Ελληνικού Δημοσίου δεν υπάρχει ενδιαφέρον για την πρωτογενή διάθεση τίτλων, παρέχεται η ευχέρεια στην Τράπεζα της Ελλάδος να αγοράζει τίτλους του Ελληνικού Δημοσίου στη δευτερογενή αγορά ή τίτλους του Ευρωπαϊκού Ταμείου Χρηματοπιστωτικής Σταθερότητας ή του Ευρωπαϊκού Μηχανισμού Στήριξης για την απόκτηση του αναγκαίου εκάστοτε χαρτοφυλακίου, έτσι ώστε τα δημιουργούμενα νέα υπόλοιπα στους λογαριασμούς των φορέων να επενδύονται άμεσα.

Η απόφαση συμμετοχής ή μη του Κοινού Κεφαλαίου σε πρόγραμμα ανταλλαγής τίτλων του Ελληνικού Δημοσίου, κατ` εφαρμογή προγράμματος για την αναδιάρθρωση του ελληνικού χρέους, ανήκει αποκλειστικά στην αρμοδιότητα της Τράπεζας της Ελλάδος ως διαχειριστή του Κοινού

Κεφαλαίου, η οποία, καθώς και τα στελέχη της, κατά την άσκηση της αρμοδιότητας αυτής, δεν υπέχουν καμία ευθύνη, ποινική, αστική, διοικητική ή άλλη.

Η Τράπεζα της Ελλάδος δύναται να συναλλάσσεται με επαγγελματίες διαμεσολαβητές που συμμετέχουν στη δευτερογενή αγορά, όπως πιστωτικά ιδρύματα και επιχειρήσεις παροχής επενδυτικών υπηρεσιών και, εν γένει, με μέλη οργανωμένων αγορών και πολυμερών μηχανισμών διαπραγμάτευσης, καθώς και με τον Ο.Δ.ΔΗ.Χ. και άλλους παρεμφερείς φορείς και οργανισμούς, καταρτίζοντας μαζί τους συναλλαγές εντός ή εκτός οργανωμένης αγοράς, με όρους αγοράς. Στις συναλλαγές αυτές περιλαμβάνονται και οι συμβάσεις αγοράς / πώλησης τίτλων του Ελληνικού Δημοσίου και του Ευρωπαϊκού Ταμείου Χρηματοπιστωτικής Σταθερότητας ή του Ευρωπαϊκού Μηχανισμού Στήριξης με σύμφωνο επαναπώλησης / επαναγοράς (repos, reverse repos, buy/sell back, sell/buy back).

Από την 1.5.2016 τυχόν δικαιώματα ψήφου που αντιστοιχούν ή απορρέουν από τίτλους που ανήκουν στο ενεργητικό του Κοινού Κεφαλαίου και ιδίως δικαιώματα ψήφου στο πλαίσιο γενικών συνελεύσεων κατόχων τίτλων του Ελληνικού Δημοσίου, συμπεριλαμβανομένων εκείνων που αφορούν απόφαση συμμετοχής ή μη του Κοινού Κεφαλαίου σε πρόγραμμα ανταλλαγής τίτλων του Ελληνικού Δημοσίου, κατ' εφαρμογή προγράμματος για την αναδιάρθρωση του ελληνικού χρέους, ανήκουν αποκλειστικά στην αρμοδιότητα και ασκούνται από τους φορείς που συμμετέχουν στο Κοινό Κεφάλαιο διά των αρμοδίων οργάνων τους και κατά το λόγο συμμετοχής τους σε αυτό.

Σε περίπτωση κεφαλαιακών ζημιών των φορέων από τη για οποιονδήποτε λόγο μη προσήκουσα και ιδίως μη έγκαιρη ή μη ολοσχερή εκπλήρωση των υποχρεώσεων του Ελληνικού Δημοσίου ως αντισυμβαλλομένου σε συμβάσεις αγοράς ή πώλησης με σύμφωνα επαναγοράς, ο φορέας που υπέστη τη ζημία έχει απευθείας αξίωση αποζημίωσης κατά του Ελληνικού Δημοσίου.

δ. Η διαχειριστική χρήση του Κοινού Κεφαλαίου έχει τη διάρκεια του ημερολογιακού εξαμήνου, στο τέλος του οποίου οι καθαρές πρόσοδοι κατανέμονται στους δικαιούχους ανάλογα με το ύψος και τη διάρκεια της συμμετοχής τους στο Κοινό Κεφάλαιο.

ε. Με Σύμβαση μεταξύ του Υπουργού Οικονομικών και του Διοικητή της Τράπεζας της Ελλάδος καθορίζεται το ύψος της αμοιβής που θα καταβάλλεται στην Τράπεζα της Ελλάδος από το Κοινό Κεφάλαιο για τη διαχείριση του Κοινού Κεφαλαίου, καθώς και ο τρόπος υπολογισμού και καταβολής της.

στ. Οι φορείς που συμμετέχουν σε αυτό δύνανται να ζητήσουν από την Τράπεζα της Ελλάδος την απόληψη συγκεκριμένων χρηματικών ποσών και μέχρι της τρέχουσας αξίας της μερίδας τους στο Κοινό Κεφάλαιο.

Η Τράπεζα της Ελλάδος καταβάλλει το αιτούμενο ποσό στον φορέα, μειωμένης αναλόγως της μερίδας συμμετοχής του αιτούντος στο Κοινό Κεφάλαιο. Η Τράπεζα της Ελλάδος δικαιούται με πράξη του Διοικητή της να ορίζει το όριο των αναλαμβανόμενων ποσών πέραν του οποίου θα απαιτείται απλή προειδοποίηση προκειμένου να πραγματοποιηθεί η εκταμίευση. Οι πράξεις αυτές θα κοινοποιούνται στους φορείς. Οι πρόσοδοι που αναλογούν σε αναληφθέντα ποσά καταβάλλονται στους δικαιούχους στο τέλος της διαχειριστικής περιόδου.

Η ρευστοποίηση μέρους του ενεργητικού του Κοινού Κεφαλαίου και ιδίως η πώληση κινητών αξιών του Ελληνικού Δημοσίου που ανήκουν στο ενεργητικό του Κοινού Κεφαλαίου πριν από την ημερομηνία λήξης τους, προκειμένου να αποδοθούν σε φορείς χρηματικά ποσά σε εκτέλεση των οριζόμενων στα προηγούμενα εδάφια, δεν συνιστά κακή διαχείριση από την Τράπεζα της Ελλάδος.

ζ. Με κοινές αποφάσεις των Υπουργών Οικονομικών, Εργασίας, Κοινωνικής Ασφάλισης και Κοινωνικής Αλληλεγγύης και του Διοικητή της Τράπεζας της Ελλάδος, που δημοσιεύονται στην Εφημερίδα της Κυβερνήσεως, ρυθμίζεται κάθε άλλη λεπτομέρεια εφαρμογής των διατάξεων της παρούσας παραγράφου.

η. Τα κεφάλαια που τηρούνται από τους Φ.Γ.Κ. στην Τράπεζα της Ελλάδος σε λογαριασμούς ταμειακής διαχείρισης, επενδύονται σε συμβάσεις αγοράς ή πώλησης τίτλων του Ελληνικού Δημοσίου με σύμφωνα επαναπώλησης / επαναγοράς με αντισυμβαλλόμενο το Ελληνικό Δημόσιο (repos, reverse repos, buy/sell back, sell/buy back). Σε περίπτωση κεφαλαιακών ζημιών των Φ.Γ.Κ. από τη για οποιονδήποτε λόγο μη προσήκουσα και ιδίως μη έγκαιρη ή μη ολοσχερή εκπλήρωση των υποχρεώσεων του Ελληνικού Δημοσίου ως αντισυμβαλλομένου σε συμβάσεις αγοράς ή πώλησης με σύμφωνα επαναγοράς, ο φορέας που υπέστη τη ζημία έχει απευθείας αξίωση αποζημίωσης κατά του Ελληνικού Δημοσίου. Η διαχείριση των επενδυόμενων κεφαλαίων από λογαριασμούς ταμειακής διαχείρισης, καθώς και η κατανομή των προσόδων στους δικαιούχους γίνεται κατά τρόπο ανάλογο εκείνου του Κοινού Κεφαλαίου.».

Η ανωτέρω παρ. 11 του άρθρου 15 του ν. 2469/1997, πριν από την αντικατάστασή της σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 81 του ν.4549/2018, είχε ως εξής: «α. **Τα σύμφωνα με το τρίτο άρθρο του ν. 2216/1994 [...] διαθέσιμα**, στα οποία περιλαμβάνονται **και τα διαθέσιμα των νομικών προσώπων δημοσίου δικαίου, συνιστούν το Κοινό Κεφάλαιο** των νομικών προσώπων δημοσίου δικαίου και ασφαλιστικών φορέων (Κ.Κ.Ν.Π.Δ.Δ. και Α.Φ.), το οποίο διαχειρίζεται η Τράπεζα της Ελλάδος σύμφωνα με τους κανόνες β´ έως η´ της παρούσας παραγράφου. β. Το Κ.Κ.Ν.Π.Δ.Δ. και Α.Φ. **δεν αποτελεί νομικό πρόσωπο αλλά ομάδα περιουσίας**, της οποίας **τα επί μέρους στοιχεία ανήκουν εξ αδιαιρέτου στους συμμετέχοντες σ' αυτό φορείς (Ν.Π.Δ.Δ. και Α.Φ.) ανάλογα με το ποσοστό συμμετοχής τους**. Τα Ν.Π.Δ.Δ. και Α.Φ. που συμμετέχουν στο Κοινό Κεφάλαιο, εκπροσωπούνται δικαστικώς και εξωδίκως από την Τράπεζα της Ελλάδος ως προς τις έννομες σχέσεις από τη διαχείριση του Κοινού Κεφαλαίου και τα δικαιώματά τους επί του ενεργητικού του. γ. Το ενεργητικό του Κ.Κ.Ν.Π.Δ.Δ. και Α.Φ. επενδύεται σε κινητές αξίες του Ελληνικού Δημοσίου. Στην έννοια των κινητών αξιών του Ελληνικού Δημοσίου περιλαμβάνονται και κινητές αξίες δημοσίων επιχειρήσεων και οργανισμών, κατά την έννοια των διατάξεων του ν. 3429/2005 [...], που καλύπτονται από την εγγύηση του Ελληνικού Δημοσίου και αποτελούν μέρος του χρέους της Γενικής Κυβέρνησης. Με απόφαση του Υπουργού Οικονομικών εξειδικεύονται οι κινητές αξίες που ανήκουν στην κατηγορία του προηγούμενου εδαφίου και κάθε άλλη αναγκαία λεπτομέρεια για την εφαρμογή του προηγούμενου εδαφίου. Το ενεργητικό του ΚΚΝΠΔΔ και Α.Φ. δύναται να επενδύεται και σε τίτλους του Ευρωπαϊκού Ταμείου Χρηματοπιστωτικής Σταθερότητας ή του Ευρωπαϊκού Μηχανισμού Στήριξης, σύμφωνα με τα προβλεπόμενα κατωτέρω. [...]. Η απόφαση συμμετοχής ή μη του Κ.Κ. Ν.Π.Δ.Δ. και Α.Φ. σε πρόγραμμα ανταλλαγής τίτλων του Ελληνικού Δημοσίου, κατ' εφαρμογή προγράμματος για την αναδιάρθρωση του ελληνικού χρέους, ανήκει αποκλειστικά στην αρμοδιότητα της Τράπεζας της Ελλάδος ως διαχειριστή του Κ.Κ., η οποία, καθώς και τα στελέχη της, κατά την άσκηση της αρμοδιότητας αυτής, δεν υπέχουν καμία ευθύνη, ποινική, αστική, διοικητική ή άλλη. [...]. δ. Η διαχειριστική χρήση του Κ.Κ.Ν.Π.Δ.Δ. και Α.Φ. έχει τη διάρκεια του ημερολογιακού εξαμήνου, στο τέλος του οποίου οι καθαρές πρόσοδοι κατανέμονται στους δικαιούχους ανάλογα με το ύψος και τη διάρκεια της συμμετοχής τους στο Κ.Κ.Ν.Π.Δ.Δ. και Α.Φ. ε. Με Σύμβαση μεταξύ του Υπουργού Οικονομικών και του Διοικητή της

Τράπεζας της Ελλάδος καθορίζεται το ύψος της αμοιβής που θα καταβάλλεται στην Τράπεζα της Ελλάδος από το Κ.Κ.Ν.Π.Δ.Δ. και Α.Φ. για τη διαχείριση του Κοινού Κεφαλαίου, καθώς και ο τρόπος υπολογισμού και καταβολής της. στ. Τα Ν.Π.Δ.Δ. και Α.Φ. που συμμετέχουν σε αυτό δύνανται να ζητήσουν από την Τράπεζα της Ελλάδος την ανάληψη συγκεκριμένων χρηματικών ποσών και μέχρι της αξίας της καταθέσεώς τους στο Κοινό Κεφάλαιο. Η Τράπεζα της Ελλάδος καταβάλλει το αιτούμενο ποσό στο Ν.Π.Δ.Δ. και Α.Φ., μειουμένης αναλόγως της μερίδας συμμετοχής του αιτούντος στο Κοινό Κεφάλαιο. [...]. Οι πρόσοδοι που αναλογούν σε αναληφθέντα ποσά καταβάλλονται στους δικαιούχους στο τέλος της διαχειριστικής περιόδου. [...]. ζ. Τα κεφάλαια που κατατίθενται από τα Ν.Π.Δ.Δ. και Α.Φ. στην Τράπεζα της Ελλάδος σε λογαριασμούς ταμειακής διαχείρισης δύνανται να επενδύονται στο σύνολό τους σε συμβάσεις αγοράς ή πώλησης τίτλων του Ελληνικού Δημοσίου με σύμφωνα επαναπώλησης/επαναγοράς με αντισυμβαλλόμενο το Ελληνικό Δημόσιο (repos, reverse repos, buy/sell back, sell/buy back). [...]. η. [...].»

Επειδή, σύμφωνα με το άρθρο 69Α του ν. 4270/2014, όπως αντικαταστάθηκε με το άρθρο 80 Ν.4549/2018,ΦΕΚ Α 105/14.6.2018: «6. Το σύνολο των ταμειακών διαθεσίμων όλων των φορέων της Κεντρικής Κυβέρνησης, πέραν εκείνων που ανήκουν στην Κεντρική Διοίκηση, μεταφέρονται με απόφαση του Υπουργού Οικονομικών σε λογαριασμούς υπό τον Ενιαίο Λογαριασμό. Με την ίδια απόφαση καθορίζεται ο τρόπος κίνησης των λογαριασμών, η λειτουργία της ταμειακής τους διαχείρισης, η λογιστική απεικόνιση των κινήσεών τους, η περαιτέρω διάρθρωσή τους, καθώς και κάθε άλλη σχετική λεπτομέρεια. Με την ίδια ή με όμοια απόφαση δύνανται να καθορίζονται οι λογαριασμοί που εξαιρούνται από την υποχρέωση μεταφοράς στον Ενιαίο Λογαριασμό.

7. Με την απόφαση της παραγράφου 6 ή με όμοιες αποφάσεις του Υπουργού Οικονομικών καθορίζονται οι λοιποί φορείς της Γενικής Κυβέρνησης που υποχρεούνται να μεταφέρουν το σύνολο των ταμειακών διαθεσίμων τους σε λογαριασμούς υπό τον Ενιαίο Λογαριασμό. Η μεταφορά των ταμειακών διαθεσίμων στον Ενιαίο Λογαριασμό πραγματοποιείται με την ανωτέρω απόφαση, με την οποία καθορίζονται επίσης ο τρόπος κίνησης των λογαριασμών, η λειτουργία της ταμειακής τους διαχείρισης, η λογιστική απεικόνιση των κινήσεών τους, η περαιτέρω διάρθρωσή τους, καθώς και κάθε άλλη σχετική λεπτομέρεια. Οι φορείς της Κεντρικής και της Γενικής Κυβέρνησης που έχουν υπαχθεί στις αποφάσεις των παραγράφων 6 και 7 λαμβάνουν πληροφόρηση σε καθημερινή βάση αναφορικά με το ύψος των τηρούμενων στον αντίστοιχο υπολογαριασμό ταμειακών διαθεσίμων τους. Οι αποφάσεις των παραγράφων 6 και 7 εκδίδονται μέχρι την 31η Δεκεμβρίου 2021.

8. Το άνοιγμα σε πιστωτικά ιδρύματα, οποιουδήποτε λογαριασμού φορέων της Γενικής Κυβέρνησης που συμμετέχουν στον Ενιαίο Λογαριασμό, επιτρέπεται αποκλειστικά σε εξαιρετικές περιπτώσεις και διενεργείται με απόφαση του Υπουργού Οικονομικών, κατόπιν αιτιολογημένης πρότασης του φορέα, με την οποία καθορίζονται τα όργανα διαχείρισης του λογαριασμού, καθώς και κάθε άλλη λεπτομέρεια. Με όμοια απόφαση διενεργείται το κλείσιμο των λογαριασμών, σε οποιοδήποτε πιστωτικό ίδρυμα, των ανωτέρω φορέων.

9. Οι διατάξεις των παραγράφων 6 έως 8 ενεργοποιούνται με την έκδοση της υπουργικής απόφασης της παραγράφου 6 σχετικά με την μεταφορά του συνόλου των διαθεσίμων των φορέων της Κεντρικής Κυβέρνησης στον Ενιαίο Λογαριασμό. Μέχρι την έκδοση της ανωτέρω απόφασης, οι φορείς της Κεντρικής Κυβέρνησης και της Γενικής Κυβέρνησης συμμετέχουν υποχρεωτικά στο Σύστημα Λογαριασμών Θησαυροφυλακίου (Σ.Λ.Θ.) κατά τα οριζόμενα στις

επόμενες παραγράφους. Το Σύστημα Λογαριασμών Θησαυροφυλακίου περιλαμβάνει, πέραν του Ενιαίου Λογαριασμού, το Κοινό Κεφάλαιο της παρ. 11 του άρθρου 15 του ν. 2469/1997 (Α` 38), καθώς και την ταμειακή διαχείριση που τηρούν οι φορείς της Γενικής Κυβέρνησης, περιλαμβανομένου του Ταμείου Παρακαταθηκών και Δανείων, στην Τράπεζα της Ελλάδος. Ο Υπουργός Οικονομικών μέσω του Συστήματος Λογαριασμών Θησαυροφυλακίου παρακολουθεί και προγραμματίζει με ενιαίο τρόπο τις ταμειακές ροές προς και από αυτό και προσδιορίζει το ύψος των διαθεσίμων ώστε να διασφαλίζεται η ομαλή διενέργεια των πληρωμών των συμμετεχόντων φορέων. Όπου στο παρόν άρθρο γίνεται αναφορά σε «ταμειακή διαχείριση» ή «λογαριασμούς ταμειακής διαχείρισης» που τηρούνται στην Τράπεζα της Ελλάδος, νοούνται οι λογαριασμοί της περίπτωσης η` της παρ. 11 του άρθρου 15 του ν. 2469/1997. Η «ταμειακή διαχείριση», περιλαμβανομένης της κατανομής των προσόδων στους δικαιούχους, λειτουργεί κατά τρόπο ανάλογο του Κοινού Κεφαλαίου. Σε ό,τι αφορά τις επιτρεπόμενες επενδύσεις και την κάλυψη τυχόν κεφαλαιακών ζημιών, ισχύουν τα οριζόμενα στην ως άνω περίπτωση η` της παρ. 11 του άρθρου 15 του ν. 2469/1997. Οι Φορείς λαμβάνουν πληροφόρηση σε καθημερινή βάση αναφορικά με το ύψος των τηρούμενων στην ταμειακή διαχείριση περιουσιακών τους στοιχείων.

10. Οι Φορείς της Γενικής Κυβέρνησης, όπως αυτοί προσδιορίζονται από το εκάστοτε εν ισχύ «Μητρώο Φορέων Γενικής Κυβέρνησης» που τηρείται με ευθύνη της Ελληνικής Στατιστικής Αρχής, συμπεριλαμβανομένων και των Οργανισμών Τοπικής Αυτοδιοίκησης α` και β` βαθμού, τηρούν υποχρεωτικά το σύνολο των ταμειακών τους διαθεσίμων στην ταμειακή τους διαχείριση στην Τράπεζα της Ελλάδος. Η ανωτέρω υποχρέωση δεν ισχύει για τα κεφάλαια που έχουν μεταφερθεί από τους ανωτέρω Φορείς στο Ταμείο Παρακαταθηκών και Δανείων. Επί των κεφαλαίων που έχουν ήδη μεταφερθεί ή θα μεταφερθούν στην ταμειακή διαχείριση στην Τράπεζα της Ελλάδος εφαρμόζονται οι διατάξεις της περίπτωσης η` της παρ. 11 του άρθρου 15 του ν. 2469/1997. Η διαχείριση των κεφαλαίων που τηρούνται στην ταμειακή διαχείριση της Τράπεζας της Ελλάδος και στο Κοινό Κεφάλαιο, και τα οποία ανήκουν σε φορείς που δεν υπάγονται κατά το χρόνο έναρξης ισχύος του παρόντος στις διατάξεις του πρώτου εδαφίου, διέπεται από τις διατάξεις της παρ. 11 του άρθρου 15 του ν. 2469/1997. Εξαίρεση από τη διάταξη του πρώτου εδαφίου είναι δυνατή μόνο με απόφαση του Υπουργού Οικονομικών κατόπιν αιτιολογημένου αιτήματος του Φορέα και σύμφωνης γνώμης της εποπτεύουσας Γ.Δ.Ο.Υ.. ...»

Σύμφωνα με το άρθρο τρίτο του ν. 2216/1994, το οποίο καταργήθηκε με το άρθρο 80 παρ.2 Ν.4549/2018, ΦΕΚ Α 105/14.6.2018: «1. Τα διαθέσιμα, πλην της ταμειακής διαχείρισης, κεφάλαια των δημόσιων οργανισμών και ασφαλιστικών ταμείων, τα μη επενδύόμενα κατά τις διατάξεις των άρθρων 13 του ν. 1902/1990 [...] και 14 του ν. 2042/1992 [...] ως και των κοινών αποφάσεων των Υπουργών Εθνικής Οικονομίας, Οικονομικών και του Διοικητή της Τράπεζας της Ελλάδος, που εκδίδονται βάσει της νομοθετικής εξουσιοδότησης του άρθρου 2 παρ. 1 του ν.δ. 3856/1958, σε συνδυασμό με το άρθρο 2 παρ. 1 του ν. 1266/1982 [...] μεταφέρονται υποχρεωτικά στην Τράπεζα της Ελλάδος.»

Επειδή, εξάλλου, σύμφωνα με τη διάταξη του άρθρου 2 ν. 4172/2013: «Οι όροι που χρησιμοποιούνται για τους σκοπούς του Κ.Φ.Ε. έχουν την έννοια που προβλέπει η κείμενη νομοθεσία, εκτός εάν ο Κ.Φ.Ε. ορίζει διαφορετικά. Για τους σκοπούς του παρόντος νοούνται ως: α) «φορολογούμενος»: κάθε πρόσωπο που υπόκειται σε φόρο εισοδήματος, σύμφωνα με τον Κ.Φ.Ε., β) «πρόσωπο»: κάθε φυσικό ή νομικό πρόσωπο ή κάθε είδους νομική οντότητα, γ)

«νομικό πρόσωπο»: κάθε επιχείρηση ή εταιρεία με νομική προσωπικότητα ή ένωση επιχειρήσεων ή εταιρειών με νομική προσωπικότητα, δ) «νομική οντότητα»: κάθε μόνιμο εταιρικής ή μη οργάνωσης και κερδοσκοπικού ή μη χαρακτήρα που δεν είναι φυσικό ή νομικό πρόσωπο, όπως ιδίως συνεταιρισμός, οργανισμός, υπεράκτια ή εξωχώρια εταιρεία, κάθε μορφής εταιρεία ιδιωτικών επενδύσεων, κάθε μορφής καταπίστευμα ή εμπίστευμα ή οποιοδήποτε μόνιμο παρόμοιας φύσης, κάθε μορφής ίδρυμα ή σωματείο ή οποιοδήποτε μόνιμο παρόμοιας φύσης, κάθε μορφή προσωπικής επιχείρησης ή οποιαδήποτε οντότητα προσωπικού χαρακτήρα, κάθε μορφής κοινή επιχείρηση, κάθε μορφής εταιρείας διαχείρισης κεφαλαίου ή περιουσίας ή διαθήκης ή κληρονομιάς ή κληροδοσίας ή δωρεάς, κάθε φύσης κοινοπραξία, κάθε μορφής εταιρεία αστικού δικαίου, συμμετοχικές ή αφανείς εταιρείες, κοινωνίες αστικού δικαίου, ε) [...]»

Επειδή, σύμφωνα με τα αναφερόμενα στο υπ' αριθμ. έγγραφο της Τράπεζας της Ελλάδος, όπως αυτό αποτυπώνεται στην υπό κρίση έκθεση ελέγχου:

«Επί του εν θέματι εγγράφου σας που αφορά στον διενεργούμενο φορολογικό έλεγχο επί του, μας καλείτε να σας συνδράμουμε:

(1).Στον προσδιορισμό του ύψους της «χρεωστικής διαφοράς» του άρθ. 27(2) του ν.4172/2013 από τη συμμετοχή του ανωτέρω Ν.Π.Ι.Δ. στο Πρόγραμμα ανταλλαγής ομολόγων του ελληνικού Δημοσίου τον Μάρτιο του 2012 (P.S.I.), ως κατόχου τίτλων, για τους οποίους θεματοφύλακας ήταν η Τράπεζα της Ελλάδος και

(2).Στον προσδιορισμό του ύψους της «χρεωστικής διαφοράς» του άρθ. 27(2) του ν.4172/2013 από τη συμμετοχή ίδιου Φορέα στο Πρόγραμμα ανταλλαγής ομολόγων του ελληνικού Δημοσίου τον Μάρτιο του 2012, μέσω της μερίδας του στο Κοινό Κεφάλαιο του ν.2469/1997, όπως ισχύει.

Ως προς το σημείο (1), σας ενημερώνουμε ότι η Τράπεζα της Ελλάδος ήταν ένας από τους Θεματοφύλακες-Πιστωτικά Ιδρύματα για ομόλογα του Ελληνικού Δημοσίου τα οποία είχαν αγορασθεί απευθείας από τα ίδια τα νομικά πρόσωπα, με αποφάσεις των Διοικητικών τους Συμβουλίων. Στη συγκεκριμένη περίπτωση, το ύψος της «χρεωστικής διαφοράς» από τη συμμετοχή του ανωτέρω Ν.Π.Ι.Δ. στο Πρόγραμμα ανταλλαγής ομολόγων του ελληνικού Δημοσίου (P.S.I.) τον Μάρτιο του 2012, όπως αυτό ορίζεται θεσμικώς, μπορεί να υπολογιστεί για φορολογικούς σκοπούς από τις Υπηρεσίες σας σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθ. 27(2) του ν.4172/2013.

Απαιτούμενο για το σκοπό αυτό στοιχείο που τελεί εν γνώσει της Τράπεζας της Ελλάδος, είναι η πληροφόρηση των χαρακτηριστικών των τίτλων που πιστώθηκαν στον υπό διερεύνηση Φορέα με την ανταλλαγή του Προγράμματος. Στο παρόν έγγραφο επισυνάπτουμε τα στοιχεία του χαρτοφυλακίου των τίτλων του Φορέα, με ανάλυση ανά κωδικό ISIN, τους οποίους η Τράπεζα της Ελλάδος είχε στη θεματοφυλακή της. Όπως αποτυπώνεται στο Παράρτημα Ι-Α, η ονομαστική αξία την 9.3.2012 ήταν €225.839.308,28, ενώ την 12.3.2012 η ονομαστική αξία ήταν €181.835.285, περιλαμβανομένης της θεωρητικής αξίας (Notional Amount) των τίτλων GDP Warrants ύψους €71.139.200 (Παράρτημα Ι-Β). Η πληροφόρηση αυτή παρέχεται προκειμένου να υπολογιστεί από τις Υπηρεσίες σας η «χρεωστική διαφορά» σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθ. 27(2) του ν.4172/2013.

Ως προς το σημείο (2), σημειώνουμε ότι το πεδίο εφαρμογής των εν λόγω διατάξεων αφορά αποκλειστικά σε περιπτώσεις ομολόγων του Ελληνικού Δημοσίου τα οποία είχαν αγορασθεί απευθείας από τα ίδια τα νομικά πρόσωπα, με αποφάσεις των συλλογικών τους οργάνων. Οι

διατάξεις αυτές δεν είναι εφαρμόσιμες επί μερίδων συλλογικών επενδύσεων, όπως το Κοινό Κεφάλαιο του ν.2469/1997 όπως ισχύει, δεδομένου ότι κάτι τέτοιο δεν συνάδει με τη φύση και το χαρακτήρα της συμμετοχής μεριδιούχων σε συλλογικές επενδύσεις.

Αυτό άλλωστε προκύπτει από τη διάταξη του άρθρ. 15(11 -β) του ν.2469/1997, όπως ισχύει, « [...] το Κοινό Κεφάλαιο δεν αποτελεί νομικό πρόσωπο αλλά ομάδα περιουσίας της οποίας τα επί μέρους στοιχεία ανήκουν εξ αδιαιρέτου στους συμμετέχοντες σε αυτό φορείς ανάλογα με το ποσοστό συμμετοχής τους [...]». Ως εκ τούτου, οι συμμετέχοντες Φορείς δεν έχουν κυριότητα επί διακριτών στοιχείων του Κοινού Κεφαλαίου (π.χ. επί συγκεκριμένου αριθμού τίτλων), αλλά μόνον δικαίωμα επί ιδανικών μεριδίων στο σύνολο των στοιχείων του Ενεργητικού της συλλογικής επένδυσης, δεδομένου ότι η συγκυριότητα παρέχει στον συγκύριο εξουσία επί νοητής - και όχι σωματικά διακριτής - μερίδας του πράγματος, που καταλαμβάνει κατά την αναλογία της μερίδας όλα τα συστατικά μέρη του πράγματος.

Εξάλλου, το από έγγραφο της Τράπεζας της Ελλάδος το οποίο επικαλείστε, αναφέρει ρητά ότι ο κάτοχος των τίτλων, δηλαδή των ομολόγων του Ελληνικού Δημοσίου, είναι το Κοινό Κεφάλαιο (το έγγραφο αναφέρεται στο «Ενεργητικό του Κοινού Κεφαλαίου») και σε καμία περίπτωση δεν αποτελεί οποιοσδήποτε μορφής «βεβαίωση» κατοχής επί τίτλου. Για ιστορικούς λόγους αναφέρουμε ότι έγγραφα αυτής της μορφής χρησιμοποιούνταν για την ενδεικτική απεικόνιση κυρίως του διαθέσιμου υπόλοιπου προς απόληψη από τις μερίδες του Κοινού Κεφαλαίου, μέχρις ότου ενημερωθούν τα πληροφοριακά συστήματα της Τράπεζας της Ελλάδος για τις τελικές επιπτώσεις του Προγράμματος ανταλλαγής.....»

Επειδή, με την υπό κρίση ενδικοφανή προσφυγή του το προσφεύγον ταμείο προβάλλει ότι έχει γίνει εσφαλμένη ερμηνεία της διάταξης της παρ. 2 του άρθρου 27 του ΚΦΕ και κρίθηκε εσφαλμένα ότι η εν λόγω διάταξη αφορά αποκλειστικά σε περιπτώσεις ομολόγων του Ελληνικού Δημοσίου τα οποία έχουν αγοραστεί απευθείας από τα ίδια τα νομικά πρόσωπα με αποφάσεις των Διοικητικών τους Συμβουλίων, και ότι δεν αφορά στην περίπτωση συμμετοχής του στο Κοινό Κεφάλαιο του ν. 2469/1997.

Επειδή, ο ισχυρισμός αυτός του προσφεύγοντος πρέπει να απορριφθεί ως νόμω αβάσιμος. Κι αυτό, γιατί όπως προκύπτει από τις προπαρατεθείσες διατάξεις, καθώς και όσα διευκρινίστηκαν στη βάση των ανωτέρω διατάξεων (ως προς τη σύσταση του Κοινού Κεφαλαίου) με το προπαρατεθέν υπ' αριθμ. πρωτ. έγγραφο της Τράπεζας της Ελλάδος (η οποία (Τράπεζα) ήταν και η μόνη διαχειρίστρια του Κοινού Κεφαλαίου), το δικαίωμα έκπτωσης από τα ακαθάριστα έσοδα του προσφεύγοντος, σε 30 ισόποσες ετήσιες δόσεις, της χρεωστικής διαφοράς που τυχόν προέκυψε σε βάρος του από την ανταλλαγή ομολόγων του Ελληνικού Δημοσίου ή εταιρικών ομολόγων με εγγύηση του Ελληνικού Δημοσίου, κατ' εφαρμογή προγράμματος συμμετοχής του στην αναδιάρθρωση του ελληνικού χρέους, αφορούσε και αφορά αποκλειστικά και μόνο σε ομόλογα του Ελληνικού Δημοσίου που τα αγόρασε απευθείας το ίδιο το ταμείο, με απόφαση του Διοικητικού του Συμβουλίου, και όχι (και) στα ομόλογα του Ελληνικού Δημοσίου που τυχόν είχαν αποκτηθεί στο πλαίσιο διαχείρισης της περιουσίας του Κοινού Κεφαλαίου των νομικών προσώπων δημοσίου δικαίου (όπως ήταν το προσφεύγον πριν τη μετατροπή του σε νομικό πρόσωπο ιδιωτικού δικαίου) και των ασφαλιστικών φορέων από την Τράπεζα της Ελλάδος (την οποία (κοινή περιουσία) συναποτελούσαν και τα υποχρεωτικώς μεταφερθέντα σε αυτήν διαθέσιμα του προσφεύγοντος), και τα οποία (ομόλογα) δεν αποτελούν ίδιο χαρτοφυλάκιο του

προσφεύγοντος. Σημειώνεται ότι το Κοινό Κεφάλαιο διαχειριζόταν μόνο η Τράπεζα της Ελλάδος και αυτή αποφάσιζε, κατ' αποκλειστική μάλιστα αρμοδιότητα, για τη συμμετοχή του ή μη σε πρόγραμμα ανταλλαγής τίτλων του Ελληνικού Δημοσίου, κατ' εφαρμογή προγράμματος για την αναδιάρθρωση του ελληνικού χρέους. Δεδομένου δε ότι το Κοινό Κεφάλαιο, αν και υπαγόταν στο φόρο εισοδήματος ως ξεχωριστή νομική οντότητα («ομάδα περιουσίας»), τελικώς εξαιρέθηκε ρητά από αυτόν με την προπαρατεθείσα διάταξη του άρθρου 45 τελευταίο εδάφιο ν. 4172/2013 (με ισχύ από 1ης.1.2014), δεν τίθεται κανένα ζήτημα φορολόγησης των όποιων κερδών προκύπτουν στο πλαίσιο διαχείρισης των τίτλων του και συνεπώς και οι σχετικές δαπάνες ή ζημιές (χρεωστική διαφορά 1/30 εν προκειμένω) από τη διαχείριση των τίτλων του Κοινού Ταμείου δεν αναγνωρίζονται προς έκπτωση. Το προσφεύγον δεν είχε χάσει την κυριότητα επί των μεταφερθέντων στην Τράπεζα της Ελλάδος διαθεσίμων κεφαλαίων του, αλλά τη διατηρούσε ως ποσοστό εξ αδιαίρετου συγκυριότητας (μαζί με τους υπόλοιπους συμμετέχοντες φορείς) επί όλων των επιμέρους στοιχείων (των μεταφερθέντων και αυτών που προέκυψαν μετά τις εκάστοτε επενδύσεις τους) που (συν)αποτελούσαν την (κοινή) περιουσία του Κοινού Κεφαλαίου, κατά το λόγο (ποσοστό) της συμμετοχής του στην κοινή αυτή περιουσία, και η όποια οριστική διαφορά, αρνητική εν προκειμένω (που προέκυψε μεταξύ της αξίας των ρευστοποιηθέντων τίτλων και της αξίας των διαθεσίμων που είχαν αρχικώς και μεταφερθεί στην Τράπεζα της Ελλάδος για τη σύσταση του Κοινού Κεφαλαίου -μείωση της αξίας τους- και αποτυπώθηκε οριστικά στο πλαίσιο αυτής της ρευστοποίησης) προέρχεται από τη διαχείριση των τίτλων του Κοινού Κεφαλαίου, και κατ' εφαρμογή της προπαρατεθείσας διάταξης του άρθρου 45 τελευταίο εδάφιο του ν. 4172/2013, δε λαμβάνεται υπόψη φορολογικά για σκοπούς φορολογίας εισοδήματος νομικών προσώπων λόγω εξαίρεσης του Κοινού Κεφαλαίου από το φόρο εισοδήματος.

Α π ο φ α σ ί ζ ο υ μ ε

την απόρριψη της από και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανούς προσφυγής του νομικού προσώπου ιδιωτικού δικαίου με την επωνυμία και την επικύρωση της υπ' αριθμ. πράξης διορθωτικού προσδιορισμού ΦΕΝΠ φορολογικού έτους 2018 του Προϊσταμένου του 1ου ΕΛΚΕ Αττικής.

Οριστική συνολική φορολογική υποχρέωση του προσφεύγοντος - καταλογιζόμενο ποσό με βάση την παρούσα απόφαση της Υπηρεσίας μας:

Η υπ' αριθμ. πράξη διορθωτικού προσδιορισμού φόρου εισοδήματος νομικών προσώπων (ΦΕΝΠ) φορολογικού έτους 2018

	ΔΗΛΩΣΗΣ	ΕΛΕΓΧΟΥ-ΔΕΔ	ΔΙΑΦΟΡΑ
Ζημιά χρήσης	37.886.237,67 €	27.634.647,75 €	10.251.589,92 €
Φόρος - πιστωτικό ποσό	1.073.297,22 €	1.073.297,22 €	
Τέλη χαρτοσήμου μισθωμάτων ακινήτων	1.004,71 €	1.004,71 €	
ΟΓΑ επί των τελών χαρτοσήμου	200,94 €	200,94 €	
Σύνολο για επιστροφή	1.072.091,57 €	1.072.091,57 €	

Εντελλόμεθα όπως αρμόδιο όργανο κοινοποιήσει με τη νόμιμη διαδικασία την παρούσα απόφαση στο προσφεύγον.

Ακριβές Αντίγραφο

**Με εντολή του Προϊσταμένου της Διεύθυνσης
Επίλυσης Διαφορών
Η Προϊστάμενη της
Υποδιεύθυνσης Επανεξέτασης**

**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.