



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ



ΑΑΔΕ

Ανεξάρτητη Αρχή
Δημοσίων Εσόδων

Αθήνα, 10/05/2024

Αριθμός απόφασης: 1352

ΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ

ΥΠΟΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ

ΤΜΗΜΑ Α6 ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ

Ταχ. Δ/ση : Φιλαδελφείας 8 και Σάμου

Ταχ. Κώδικας : 104 40 - Αθήνα

Τηλέφωνο : 213 1312 413

E-mail : ded.ath@aade.gr

ΑΠΟΦΑΣΗ

Ο ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΣ ΤΗΣ ΔΙΕΥΘΥΝΣΗΣ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ

Έχοντας υπόψη:

1. Τις διατάξεις:

α. Του άρθρου 63 του ν. 4987/2022 (ΦΕΚ Α' 206).

β. Του άρθρου 72 του Ν. 5104/2024 «Κώδικας Φορολογικής Διαδικασίας και άλλες διατάξεις.»(ΦΕΚ Α' 58)

γ. Του άρθρου 10 της Δ. ΟΡΓ. Α 1125859 ΕΞ 2020/23.10.2020 Απόφασης του Διοικητή της Α.Α.Δ.Ε. (ΦΕΚ Β' 4738/26.10.2020) 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.

ε. 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 1069/04-03-2014 Εγκύκλιο της Γενικής Γραμματείας Δημοσίων Εσόδων του Υπουργείου Οικονομικών.

3. Την Δ.Ε.Δ. 1126366 ΕΞ 2016/30.08.2016 (ΦΕΚ Β' 2759/1.9.2016) Απόφαση του Προϊσταμένου της Διεύθυνσης Επίλυσης Διαφορών «Παροχή εξουσιοδότησης υπογραφής».

4. Την με ημερομηνία κατάθεσης και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανή προσφυγή της εταιρείας με την επωνυμία, με έδρα, κατά της υπ' αριθμόν Οριστικής Πράξης Διορθωτικού Προσδιορισμού Φόρου Συγκέντρωσης Κεφαλαίων, φορολογικού έτους 2017, του Προϊσταμένου του 3ου ΕΛ.ΚΕ ΑΤΤΙΚΗΣ.

5. Την ως άνω πράξη, της οποίας ζητείται η ακύρωση, καθώς και την οικεία Έκθεση Ελέγχου του 3ου ΕΛ.ΚΕ ΑΤΤΙΚΗΣ.

6. Τις απόψεις του 3ου ΕΛ.ΚΕ ΑΤΤΙΚΗΣ.

7. Την εισήγηση του ορισθέντος υπαλλήλου του Α6 τμήματος της Υπηρεσίας μας, όπως αποτυπώνεται στο σχέδιο της απόφασης.

Επί της με ημερομηνία κατάθεσης και με αριθμό πρωτοκόλλουενδικοφανούς προσφυγής της εταιρείας με την επωνυμία η οποία υποβλήθηκε **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' αριθμόν Οριστική Πράξη Διορθωτικού Προσδιορισμού Φόρου Συγκέντρωσης Κεφαλαίων φορολογικού έτους 2017 επιβλήθηκε σε βάρος της προσφεύγουσας φόρος ποσού 45.000,00 € πλέον προστίμου άρθ. 58 του Ν.4987/2022 λόγω ανακρίβειας ποσού 22.500,00 €, ήτοι συνολικό καταβλητέο ποσό **67.500,00 €**.

Η ως άνω πράξη εδράζεται επί της από Έκθεσης Μερικού Ελέγχου Προσδιορισμού Φ.Σ.Κ. του 3ου ΕΛ.ΚΕ ΑΤΤΙΚΗΣ (αριθμός εντολής).

Σύμφωνα με την οικεία Έκθεση Ελέγχου, από τον διενεργηθέντα έλεγχο, διαπιστώθηκε ότι με την από απόφαση της Έκτακτης Γενικής Συνέλευσης των μετόχων της προσφεύγουσας, η οποία καταχωρήθηκε στο ΓΕΜΗ στις αποφασίστηκε η αύξηση του μετοχικού κεφαλαίου αυτής κατά το ποσό των 4.800.000,00 €, με έκδοση δέκα χιλιάδων (10.000) νέων μετοχών, ονομαστικής αξίας τριάντα (30) ευρώ και με τιμή διάθεσης τετρακόσια ογδόντα (480) ευρώ. Ποσό 300.000,00 € καλύφθηκε με την καταβολή μετρητών, ενώ η διαφορά μεταξύ ονομαστικής αξίας και τιμής διάθεσης των 4.500.000,00 € $[(480,00 \text{ €} - 30,00 \text{ €}) * 10.000]$ αναγνωρίστηκε στα λογιστικά βιβλία ως αποθεματικό από διαφορά εκδόσεως μετοχών υπέρ το άρτιο. Η προσφεύγουσα υπέβαλε την υπ' αριθμόν Δήλωση απόδοσης Φ.Σ.Κ. του Ν. 1676/1986, με την οποία κατέβαλε φόρο ύψους 3.000,00 €, ήτοι 1% επί του καταβληθέντος ποσού που αντιστοιχεί μόνο στην ονομαστική αξία των εκδοθεισών νέων μετοχών (300.000,00 €).

Ο έλεγχος έκρινε ότι εφόσον η προσφεύγουσα:

- έχει από ενάρξεως της δραστηριότητάς της έναν μόνο μέτοχο, ήτοι δεν υφίσταται πολυμετοχικότητα και
- η οικονομική της κατάσταση δεν μπορούσε κατά τη στιγμή της αύξησης του μετοχικού κεφαλαίου να χαρακτηριστεί εύρωστη,

δε δικαιολογείτο η έκδοση μετοχών με τιμή διάθεσης υπέρ το άρτιο και ότι προέβη στην εν λόγω τεχνητή διευθέτηση κατά το άρθρο 38 του Ν.4987/2022, προκειμένου να αποφύγει την πληρωμή Φ.Σ.Κ. επί της υπέρ το άρτιο διαφοράς των 4.500.000,00 €. Σε αυτή τη βάση, καταλόγισε στην προσφεύγουσα τον φόρο που αντιστοιχεί στην ανωτέρω διαφορά, ήτοι **45.000,00 €** ($= 1\% * 4.500.000,00 \text{ €}$).

Η προσφεύγουσα, με την υπό κρίση ενδικοφανή προσφυγή, ζητά την ακύρωση της προσαλλόμενης πράξης, προβάλλοντας τους κάτωθι ισχυρισμούς:

1^{ος} λόγος: Η αξίωση του Δημοσίου για επιβολή Φ.Σ.Κ. έχει υποπέσει σε παραγραφή.

2^{ος} λόγος: Πλημμελής ερμηνεία και εφαρμογή του άρθρου 38 Ν.4987/2022 αναφορικά με την επιχειρηματική λογική της αύξησης μετοχικού κεφαλαίου υπέρ το άρτιο.

Ως προς τον 1^ο ως άνω ισχυρισμό της ενδικοφανούς προσφυγής

Επειδή σύμφωνα με το άρθρο 2 του Ν.4987/2022:

«Οι διατάξεις του Κώδικα ισχύουν για τα εξής δημόσια έσοδα:

[...]

ε) Φόρους, τέλη, εισφορές ή χρηματικές κυρώσεις που αναφέρονται στο Παράρτημα του Κώδικα και κάθε άλλο φόρο, τέλος, εισφορά ή χρηματική κύρωση για τον προσδιορισμό (βεβαίωση) ή είσπραξη των οποίων, κατά την 1η.1.2014, εφαρμόζονται ανάλογα οι αντίστοιχες διατάξεις των φορολογιών των περ. α' και β',

[...]».

Επειδή στο Παράρτημα του Ν.4987/2022, μεταξύ των φόρων και εισφορών που εμπίπτουν στο πεδίο εφαρμογής του Κώδικα, αναφέρεται και ο «Φόρος Συγκέντρωσης Κεφαλαίου (άρθρα 17 έως 31 του ν. 1676/1986)».

Επειδή σύμφωνα με το άρθρο 36, παρ. 1 του Ν.4987/2022 «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.

Στις περιπτώσεις που για κάποια φορολογία προβλέπεται η υποβολή περισσότερων δηλώσεων, η έκδοση της πράξης του προηγούμενου εδαφίου μπορεί να γίνει εντός πέντε (5) ετών από τη λήξη του έτους εντός του οποίου λήγει η προθεσμία υποβολής της τελευταίας δήλωσης».

Επειδή σύμφωνα με το άρθρο 23, παρ. 2 (α') του Ν. 1676/1986 «Η δήλωση υποβάλλεται: [...]Στην αύξηση του κεφαλαίου των προσώπων του άρθρου 17, μέσα σε δεκαπέντε (15) ημέρες από την ημερομηνία σύνταξης του, κατά το νόμο, διαπιστωτικού της αύξησης του κεφαλαίου οικείου εγγράφου ή από τη σχετική εγγραφή στα επίσημα βιβλία των προσώπων αυτών, σε περίπτωση που δεν συντάσσεται έγγραφο. Όπου από το νόμο προβλέπεται δημοσίευση της πράξης αυτής, η δήλωση υποβάλλεται πριν από τη δημοσίευση».

Επειδή στην προκειμένη περίπτωση, το πρακτικό της Έκτακτης Γενικής Συνέλευσης των μετόχων της προσφεύγουσας, με την οποία αποφασίστηκε η αύξηση μετοχικού κεφαλαίου, καταρτίστηκε στις Αυτό σημαίνει ότι η προθεσμία της προσφεύγουσας για υποβολή της Δήλωσης απόδοσης Φ.Σ.Κ. έληγε εντός του Ιανουαρίου του έτους 2017.

Επειδή σύμφωνα με τα ανωτέρω, το δικαίωμα του Δημοσίου για καταλογισμό παραγράφηκε μετά την παρέλευση πέντε (5) ετών από το τέλος του 2017, ήτοι στις

Επειδή η προσβαλλόμενη πράξη εκδόθηκε στις και κοινοποιήθηκε στην προσφεύγουσα στις, ήτοι μετά την παρέλευση της ανωτέρω ημερομηνίας παραγραφής.

Επειδή στην προκειμένη περίπτωση δε συντρέχει καμία προϋπόθεση για επέκταση της ανωτέρω περιόδου παραγραφής πέραν της πενταετίας.

Ως εκ τούτου, ο ισχυρισμός της προσφεύγουσας γίνεται αποδεκτός.

Ως προς τον 2^ο ως άνω ισχυρισμό της ενδικοφανούς προσφυγής

Γενομένου δεκτού του 1^{ου} ως άνω ισχυρισμού, παρέλκει η εξέταση του παρόντος.

Α π ο φ α σ ί ζ ο υ μ ε

την αποδοχή της με ημερομηνία κατάθεσης και με αριθμό πρωτοκόλλουενδικοφανούς προσφυγής της εταιρείας με την επωνυμία και την ακύρωση της υπ' αριθμ. Οριστικής Πράξης Διορθωτικού Προσδιορισμού Φόρου Συγκέντρωσης Κεφαλαίων φορολογικού έτους 2017 του Προϊσταμένου του 3ου ΕΛ.ΚΕ ΑΤΤΙΚΗΣ.

Οριστική φορολογική υποχρέωση της υπόχρεης - καταλογιζόμενο ποσό με βάση την παρούσα απόφαση:

0,00 €

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.