



**ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ
ΥΠΟΥΡΓΕΙΟ ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΩΝ
ΓΕΝΙΚΗ ΓΡΑΜΜΑΤΕΙΑ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΕΣΟΔΩΝ
ΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ**

Καλλιθέα 19/12/2014

Αριθμός απόφασης: 4341

Ταχ. Δ/ση : Αριστογείτονος 19

Ταχ. Κώδικας : 176 71 - Καλλιθέα

Τηλέφωνο : 210 9569815

ΦΑΞ : 210 9531321

ΑΠΟΦΑΣΗ

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 αριθ. Δ6Α1118225 ΕΞ 2013/24.07.2013 Απόφασης του Γενικού Γραμματέα Δημοσίων Εσόδων του Υπουργείου Οικονομικών (ΦΕΚ Β' 1893) «Καθορισμός της διάρθρωσης και των αρμοδιοτήτων της Υπηρεσίας Εσωτερικής Επανεξέτασης της Γενικής Γραμματείας Δημοσίων Εσόδων, καθώς και απαραίτητων λεπτομερειών λειτουργίας αυτής».

γ. Της αριθ. Δ6Α1198069 ΕΞ 2013/30.12.2013 Απόφασης του Γενικού Γραμματέα Δημοσίων Εσόδων του Υπουργείου Οικονομικών (ΦΕΚ Β' 3367) «Μετονομασία και ανακαθορισμός των αρμοδιοτήτων και της εσωτερικής διάρθρωσης της Υπηρεσίας Εσωτερικής Επανεξέτασης της Γενικής Γραμματείας Δημοσίων Εσόδων του Υπουργείου Οικονομικών».

δ. Της ΠΟΛ 1002/31.12.2013 Απόφασης του Γενικού Γραμματέα Δημοσίων Εσόδων (ΦΕΚ Β' 55/16-1-2014).

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

3. Την από 24/10/2014 και με αριθμό πρωτοκόλλου ... ενδικοφανή προσφυγή της εταιρείας ... ΑΦΜ ..., που εδρεύει στη Θεσσαλονίκη στο ... κατά της με αριθ. πρωτ. .../-2014 πράξης του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Φ.Α.Ε. Θεσσαλονίκης και τα προσκομιζόμενα με αυτήν σχετικά έγγραφα.

4. Την με αριθ. πρωτ. .../-2014 πράξη του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Φ.Α.Ε. Θεσσαλονίκης της οποίας ζητείται η ακύρωση.

5. Τις απόψεις της ανωτέρω φορολογικής αρχής.

6. Την από 12/12/2014 εισήγηση του Α4 τμήματος της Υπηρεσίας μας.

Επί της από 24/10/2014 και με αριθμό πρωτοκόλλου ... ενδικοφανούς προσφυγής της εταιρείας ..., ΑΦΜ ..., 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:

Βάσει του υπ' αριθ.: .../...-2009 Πρακτικού της Έκτακτης Γενικής Συνέλευσης της προσφεύγουσας εταιρείας, όπως αυτή δημοσιεύθηκε στο Φ.Ε.Κ .../....2009 τ. ΑΕ και ΕΠΕ, αποφασίστηκε η αύξηση του Μετοχικού της Κεφαλαίου, κατόπιν σχετικής τροποποίησης του άρθρου 5 του Καταστατικού της, κατά 10.000.000,00 €, με την έκδοση 12.500.000 Ονομαστικών Μετοχών, ονομαστικής αξίας 0,80 € η κάθε μία. Η καταβολή της αύξησης του μετοχικού κεφαλαίου ορίστηκε να πραγματοποιηθεί σε τρεις ετήσιες δόσεις

Κατόπιν τούτου, η προσφεύγουσα υπέβαλε σχετική Δήλωση καταβολής Φόρου Συγκέντρωσης Κεφαλαίου στην Δ.Ο.Υ. Φ.Α.Ε. Θεσσαλονίκης με την υπ' αριθ. .../...-2009 Πράξη Παραλαβής Δήλωσης Καταβολής Φόρου Συγκέντρωσης Κεφαλαίου (Αριθ. Φακέλλ.:...) για την Διαχειριστική περίοδο 2009, με δηλωθείσα αξία αύξησης του Μετοχικού Κεφαλαίου: 10.000.000,00 €. Επ' αυτής κατεβλήθη Φόρος Συγκέντρωσης Κεφαλαίου (1%) ποσού 100.000,00 € με το υπ' αριθμ. .../...-2009 Διπλότυπο Είσπραξης .

Στην συνέχεια, με νέες Αποφάσεις της Γενικής Συνέλευσης της προσφεύγουσας, αποφασίστηκε η καταβολή της αύξησης του μετοχικού κεφαλαίου να γίνει σε περισσότερες των αρχικών ορισθέντων τριών δόσεων ενώ τελικά με το υπ' αριθμ. .../....2014 Πρακτικό της τακτικής Γενικής Συνέλευσης των μετόχων της προσφεύγουσας τροποποιήθηκαν οι προγενέστερες αποφάσεις – πρακτικά της Γενικής Συνέλευσης των μετόχων της, ανακλήθηκε η αρχική υπ' αριθμ. .../...2009 Απόφαση – Πρακτικό της έκτακτης Γενικής Συνέλευσης κατά την οποία είχε αποφασισθεί η αύξηση του μετοχικού κεφαλαίου κατά δέκα εκατομμύρια ευρώ (10.000.000,00 €) και αποφασίστηκε η αύξηση του μετοχικού κεφαλαίου να περιοριστεί στο ποσό των τριών εκατομμυρίων εξακοσίων εξήντα χιλιάδων ευρώ (3.660.000,00 €). Η σχετική τροποποίηση του άρθρου 5 του καταστατικού της προσφεύγουσας εγκρίθηκε με την με αριθμό Κ...-.../...-2014 απόφαση του Υφυπουργού Ανάπτυξης και Ανταγωνιστικότητας και καταχωρήθηκε στο Γενικό Εμπορικό Μητρώο (Γ.Ε.ΜΗ.) στις2014 .

Η προσφεύγουσα με την υπ' αριθ. πρωτ. .../...-2014 αίτησή της προς τη Δ.Ο.Υ. Φ.Α.Ε. Θεσσαλονίκης ζήτησε να της επιστραφεί η διαφορά, δηλαδή το ποσόν των 63.400,00 € (100.000,00 € - 36.600,00 €), ως Αχρεωστήτως Καταβληθέν ποσόν και η Δ.Ο.Υ. Φ.Α.Ε. Θεσσαλονίκης με τη με αριθ. πρωτ. .../...-2014 πράξη του Προϊσταμένου της απάντησε αρνητικά.

Η προσφεύγουσα εταιρεία, με την υπό κρίση ενδικοφανή προσφυγή, ζητά την ακύρωση της παραπάνω πράξης του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Φ.Α.Ε. Θεσσαλονίκης και την έντοκη επιστροφή του ποσού του εν λόγω φόρου που παρακρατήθηκε και καταβλήθηκε αχρεωστήτως ισχυριζόμενη ότι: η προσβαλλόμενη πράξη εσφαλμένα έκρινε ότι η αξίωση της προσφεύγουσας έχει υποπέσει στην οριζόμενη τριετή παραγραφή, η οποία άρχεται από την καταβολή αυτού, ήτοι από2009, δεδομένου ότι η αίτηση της για επιστροφή της διαφοράς ύψους 63.400,00 € υποβλήθηκε εμπρόθεσμα, καθώς κατά την ορθή ερμηνεία του νόμου η τριετής παραγραφή αρχίζει από το τέλος του έτους 2014, βάσει των οριζομένων στο άρθρο 91 του Ν. 2362/1995, εντός του οποίου γεννήθηκε η αξίωση για επιστροφή του αχρεωστήτως καταβληθέντος ποσού του Φόρου Συγκέντρωσης Κεφαλαίων και λήγει στο τέλος του έτους του 2017.

Επειδή, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 17 του Ν.1676/1986: «Επιβάλλεται, σύμφωνα με τις διατάξεις του παρόντος νόμου, φόρος με την ονομασία «φόρος στη συγκέντρωση κεφαλαίων», από:α)εμπορικές εταιρείες και κοινοπραξίες επιτηδευματιών, β) συνεταιριστικές οργανώσεις κάθε βαθμού, οποιαδήποτε άλλη εταιρεία, νομικό πρόσωπο, ένωση προσώπων ή

κοινωνία, εφ' όσον ο σκοπός που επιδιώκουν τα πρόσωπα αυτά είναι κερδοσκοπικός, γ) υποκατάστημα ξένης εταιρείας».

Επειδή, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 18 του Ν.1676/1986.: «Αποτελούν συγκέντρωση κεφαλαίων και υπάγονται στο φόρο οι κατωτέρω πράξεις: α) η σύσταση των προσώπων, που προβλέπονται από το άρθρο 17 και η αύξηση του κεφαλαίου τους, που γίνεται με την εισφορά περιουσιακών στοιχείων οποιουδήποτε είδους...»

Επειδή, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 19 του Ν.1676/1986.: «Ο φόρος υπολογίζεται: α) για τις πράξεις των περιπτώσεων α', γ' και δ' της παραγράφου 1 του άρθρου 18, την πραγματική αξία των εισφερόμενων κάθε είδους περιουσιακών στοιχείων...»

Επειδή, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 20 του Ν.1676/1986.: «Η φορολογική υποχρέωση γεννάται: α) στη σύσταση των προσώπων του άρθρου 17, στην αύξηση του κεφαλαίου ή του ενεργητικού τους, στη συγχώνευση, στη μετατροπή και στα δάνεια των περιπτώσεων ε' και στ' της παραγράφου 1 του άρθρου 18, κατά το χρόνο της σύνταξης του οικείου εγγράφου και σε περίπτωση μη σύνταξης εγγράφου κατά το χρόνο της σχετικής εγγραφής στα οικεία βιβλία...»

Επειδή, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 21 του Ν.1676/1986.: «Ο φόρος ορίζεται σε ένα στα εκατό (1%) στην αξία που φορολογείται».

Επειδή, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 23 του Ν.1676/1986.: «Τα πρόσωπα, που υπάγονται στο φόρο, σύμφωνα με τις διατάξεις του παρόντος νόμου, οφείλουν να υποβάλουν δήλωση στον αρμόδιο, κατά τις διατάξεις του άρθρου 26, οικονομικό έφορο μαζί με αντίγραφο του εγγράφου της οικείας πράξης και να καταβάλουν ολόκληρο το ποσό του οφειλόμενου φόρου».

Επειδή, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 24 του Ν.1676/1986 : «Με την επιφύλαξη των σχετικών με την παραγραφή διατάξεων ο φόρος επιστρέφεται: α) εάν διαπιστώθηκε ότι αυτός καταβλήθηκε εν όλω ή εν μέρει αχρεώστητα, β) εάν δε δόθηκε η έγκριση της αρμόδιας αρχής, που τυχόν απαιτείται κατά το νόμο για κάποια από τις πράξεις του άρθρου 18».

Επειδή, από τις προαναφερόμενες διατάξεις του άρθρου 24 του Ν.1676/1986 που ρυθμίζουν τα της επιστροφής του φόρου, προκύπτει ότι ο φόρος συγκέντρωσης κεφαλαίου επιστρέφεται στις εξής περιοριστικά αναφερόμενες περιπτώσεις:

1)Εάν καταβλήθηκε εν όλω ή εν μέρει αχρεώστητα. Αχρεώστητη καταβολή του φόρου υπάρχει: α) όταν ο φόρος καταβλήθηκε για φορολόγηση πράξης, η οποία απαλλάσσεται από το φόρο, β) όταν καταβλήθηκε φόρος περισσότερος από ότι έπρεπε εξαιτίας εσφαλμένης ερμηνείας των σχετικών διατάξεων ή λογιστικού λάθους, γ) όταν ο φόρος καταβλήθηκε δύο φορές για την ίδια πράξη. Σημειώνεται, ότι για να επιστραφεί ο φόρος, ως αχρεωστήτως καταβληθείς, θα πρέπει το αχρεώστητο να υπάρχει κατά το χρόνο γένεσης της φορολογικής υποχρέωσης, αλλιώς δεν υπάρχει νόμιμη επιστροφή του καταβληθέντος φόρου.

2)Εάν δεν δόθηκε η έγκριση της αρμόδιας αρχής, που τυχόν απαιτείται κατά το νόμο για κάποια από τις φορολογητέες πράξεις του άρθρου 18. Η μη έγκριση της αρμόδιας αρχής θα πρέπει να αποδεικνύεται από επίσημα έγγραφα αυτής.

Επειδή σύμφωνα με τις ανωτέρω διατάξεις, εν προκειμένω, δεν συντρέχει καμία εκ των προβλεπόμενων προϋποθέσεων για να επιστραφεί ο φόρος συγκέντρωσης κεφαλαίου που κατέβαλε η προσφεύγουσα, οπότε και παρέλκει η εξέταση του χρόνου παραγραφής της αξίωσης της.

Α π ο φ α σ ί ζ ο υ μ ε

την απόρριψη στο σύνολό της με αριθμό πρωτοκόλλου ... ενδικοφανούς προσφυγής της προσφεύγουσας εταιρείας, ΑΦΜ ... και την επικύρωση της με αριθ. πρωτ. .../...-2014 πράξης του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Φ.Α.Ε. Θεσσαλονίκης.

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

Ακριβές Αντίγραφο

**Η Υπάλληλος του Τμήματος
Διοικητικής Υποστήριξης**

**Ο ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΣ ΤΗΣ
ΔΙΕΥΘΥΝΣΗΣ ΕΠΙΛΥΣΗΣ
ΔΙΑΦΟΡΩΝ
α.α.**

ΓΕΩΡΓΙΟΣ ΚΑΚΙΩΡΑΣ

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 με υποχρέωση, επί ποινή απαραδέκτου άσκησης της προσφυγής, επίδοσης επικυρωμένου αντιγράφου αυτής στην Υπηρεσία μας εντός είκοσι (20) ημερών από τη λήξη της προθεσμίας για την άσκησή της (άρθ. 126 ν. 2717/99).