



ΕΞΑΙΡ. ΕΠΕΙΓΟΝ

ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ
ΥΠΟΥΡΓΕΙΟ ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΩΝ
ΓΕΝΙΚΗ Δ/ΝΣΗ ΦΟΡΟΛΟΓΙΑΣ
Δ/ΝΣΗ ΦΟΡ. ΕΙΣΟΔΗΜΑΤΟΣ(Δ12)
ΤΜΗΜΑ Α'

Αθήνα, 28 Μαρτίου 2002
Αρ.πρωτ.: 1029272/567/Α0012

ΠΟΛ: 1112

Ταχ. Δ/ση : Κ.Σερβίας 10
Ταχ.Κωδ. : 10184 ΑΘΗΝΑ
Πληροφορίες :
Τηλέφωνο : 3375317-18
ΦΑΞ : 3375001

ΠΡΟΣ: ΑΠΟΔΕΚΤΕΣ Π.Δ.

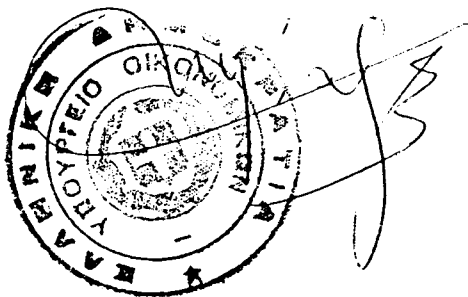
ΘΕΜΑ: Απαλλαγή από το φόρο υπεραξίας επιχείρησης που μεταβιβάζεται λόγω συνταξιοδότησης.

Σχετικά με το πιο πάνω θέμα, το Νομικό Συμβούλιο του Κράτους με την 94/2002 γνωμοδότηση διατύπωσε την άποψη ότι, η απαλλαγή από το φόρο υπεραξίας σύμφωνα με τις διατάξεις των δύο τελευταίων εδαφίων της παραγράφου 1 του άρθρου 13 του ν.2238/1994, καταλαμβάνει κάθε περίπτωση μεταβίβασης επιχείρησης λόγω συνταξιοδότησης του μεταβιβάζοντα χωρίς άλλους περιορισμούς και προϋποθέσεις, εκτός της ύπαρξης της συγγενικής σχέσης και της συνταξιοδότησης του γονέα ή συζύγου μεταβιβάζοντος.

Η Γνωμοδότηση αυτή, η οποία έγινε αποδεκτή από τον Υφυπουργό Οικονομικών, ισχύει από την ημερομηνία αποδοχής της από τον Υφυπουργό Οικονομικών, δηλαδή από 26 Μαρτίου 2002 και κοινοποιείται για την εφαρμογή της στις σχετικές περιπτώσεις.

Ακριβές αντίγραφο
Προϊσταμένης Γραμματείας

Ο ΓΕΝ. ΓΡΑΜΜΑΤΕΑΣ
Γ. ΚΑΝΕΛΛΟΠΟΥΛΟΣ



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ
ΥΠΟΥΡΓΟΣ ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΩΝ
ΝΟΜΙΚΟ ΣΥΜΒΟΥΛΙΟ ΤΟΥ ΚΡΑΤΟΥΣ

Αριθμός Γνωμοδοτήσεως 94 / 2002
ΤΟ ΝΟΜΙΚΟ ΣΥΜΒΟΥΛΙΟ ΤΟΥ ΚΡΑΤΟΥΣ
ΤΜΗΜΑ Β΄
Συνεδρίαση 11-2-2002

Σύνθεση:

Προεδρεύων: Χρήστος Τσεκούρας, Αντιπρόεδρος Ν.Σ.Κ.

Νομικοί Σύμβουλοι: Θεμ.Αμπλιανίτης, Α.Τζεφεράκος, Σπ.

Δελλαπόρτας, Σ.Παπαγεωργακόπουλος,

Κ.Καποτάς, Π.Κιούσης, Σ.Βασαλάκης

Εισηγητής: Κων/νος Κατσούλας, Πάρεδρος Ν.Σ.Κ.

Αρ.Ερωτ.: 1115089/1867/Α0012/Υπ.Οικονομικών-Γεν.Δ/νσης Φορολογίας-
Δ/νσης Φορολογίας Κεφαλαίου (Δ12)-Τμ.Α΄

Περίληψη Ερωτήματος: Ερωτάται εάν, προκειμένης απαλλαγής από το φόρο υπεραξίας κατ' εφαρμογήν των τελευταίων εδαφίων της περίπτωσης α΄ παρ.1 άρθρου 13 ν.2238/94 (προσθεθέντων δι' άρθρου 3 παρ.12 ν.2753/99) απαιτείται να συντρέχει ως προϋπόθεση ή ιδιότης της έννοιας «του νέου επιχειρηματία» ή «νέου επιτηδευματία» στα τέκνα η τον άλλο σύζυγο, προς τους οποίους γίνεται η μεταβίβαση ατομικής επιχείρησης ή μεριδίου ομόρρυθμης ή ετερόρρυθμης εταιρείας και σε καταφατική περίπτωση πως προσδιορίζονται οι έννοιες αυτές.

I. Κατά την ερωτώσα Υπηρεσία επί μεταβιβάσεως επιχειρήσεως λόγω συνταξιοδοτήσεως του μεταβιβάζοντος σε περιπτώσεις κατά τις οποίες α) τα τέκνα ή ο έτερος σύζυγος είναι ήδη επιτηδευματίες από άλλη αιτία (π.χ. άσκηση ίδιας ατομικής επιχειρήσεως ή συμμετοχής σε τρίτη, β) έχουν συμμετοχή στην ίδια την επιχείρηση, της οποίας μεταβιβάζονται μερίδια, γ) η μεταβίβαση γίνεται σε περισσότερα άτομα (τέκνα ή και σύζυγο) οπότε είναι αναγκαία η σύσταση εταιρείας, δημιουργούνται αμφιβολίες για την έννοια «του νέου επιχειρηματία» και τότε θεωρούνται «νέοι επιτηδευματίες» τα τέκνα ή ο άλλος σύζυγος, προκειμένης απαλλαγής τους από τον φόρο υπεραξίας, δεδομένου ότι κατ' αυτήν από την εισηγητική έκθεση προκύπτει ότι η θεσπιζόμενη απαλλαγή δόθηκε για λόγους διευκόλυνσης των νέων επιχειρηματιών.

Από την ίδια την εισηγητική έκθεση (που αποτελεί απλώς ερμηνευτικό οδηγό) δεν προκύπτει ότι μοναδικός σκοπός της απαλλαγής ήταν η διευκόλυνση των νέων επιχειρηματιών αλλά και «επειδή εκ των πραγμάτων λόγω του δεσμού συγγενείας δεν δημιουργείται υπεραξία, προετάθη η απαλλαγή σταδιακά της φορολογίας της υπεραξίας» στις εξεταζόμενες περιπτώσεις.

II. Επί του ανωτέρω ερωτήματος το Β' Τμήμα του Νομικού Συμβουλίου του Κράτους γνωμοδότησε ομοφώνως ως ακολούθως:

Στο άρθρο 13 παρ.1 ν.2238/94 ορίζονται τα ακόλουθα:

1. Φορολογείται αυτοτελώς λογιζόμενο ως εισόδημα:

α) Με συντελεστή είκοσι τοις εκατό (20%) κάθε κέρδος ή ωφέλεια που προέρχεται από τη μεταβίβαση εταιρικού μεριδίου ή ολόκληρης επιχείρησης με τα άυλα στοιχεία αυτής, όπως αέρας, επωνυμία, σήμα, προνόμια κλπ.

Άρθρο 3 παρ.12 ν.2753/99 (ΦΕΚ 249 Α/17-11-99). Στο τέλος της περίπτωσης α' παρ.1 άρθρου 13 ν.2238/94 προστίθενται τελευταία εδάφια ως ακολούθως:

«Αν μεταβιβασθεί από επαχθή αιτία ατομική επιχείρηση ή μερίδιο ομόρρυθμης ή ετερόρρυθμης εταιρίας, από γονέα προς τα τέκνα ή από σύζυγο σε σύζυγο, λόγω συνταξιοδότησης του μεταβιβάζοντος, ο συντελεστής φορολογίας της περίπτωσης αυτής μειώνεται από 20% σε 10% για μεταβιβάσεις που γίνονται μέχρι 31 Δεκεμβρίου 2000. Μεταβιβάσεις που γίνονται μετά το χρόνο αυτό δεν υπόκεινται σε φόρο υπεραξίας».

III. Όπως γίνεται παγίως δεκτό, κατά την ερμηνεία γενικώς των φορολογικών διατάξεων, ακολουθείται η στενή ερμηνεία, υπό την έννοια ότι αποβλέπουμε στο γράμμα του νόμου. Η γραμματική ερμηνεία επιβάλλεται κυρίως προκειμένου περί διατάξεων, οι οποίες θεσπίζουν απαλλαγές ή εξαιρέσεις, καθόσον πρόκειται περί εξαιρετικών νομοθετικών ρυθμίσεων, που επιτάσσεται να ερμηνεύονται στενά (βλ. ΣτΕ 3422/75, 2989/80, 3007/84 κ.λ.π.). Επίσης οι φορολογικές εν γένει διατάξεις δεν επιδέχονται διασταλτικής ερμηνείας ούτε τυγχάνουν ανάλογης εφαρμογής, αφού κάτι τέτοιο αντίκειται στον αυστηρό και τυπικό τους χαρακτήρα (βλ. ΣτΕ 1170/49, 267/52, 866/57, 1807/64, 2989/80 κ.ά.).

Από την σαφή και αδιάσπικτο διάταξη της παρ.12 άρθρου 3 ν.2753/99 προκύπτει ότι οι μεταβιβάσεις από επαχθή αιτία ατομικής επιχείρησης ή μεριδίου Ο.Ε. ή Ε.Ε. από γονέα προς τα τέκνα του ή προς τον έτερο σύζυγο λόγω συνταξιοδότησης του μεταβιβάζοντος μετά τον ορισμένο χρόνο (31-12-2000) δεν υπόκεινται σε φόρο υπεραξίας.

Δεν τίθενται προϋποθέσεις για την απαλλαγή, άλλες εκτός της οριζομένης συγγενικής σχέσεως και της συνταξιοδότησης του γονέα ή συζύγου μεταβιβάζοντος.

Εφ' όσον δε, ο νόμος δεν διακρίνει μεταξύ «νέου επιχειρηματία» και ήδη έχοντος την τοιαύτην ιδιότητα εκ της ασκήσεως ίδιας ατομικής επιχειρήσεως ή συμμετοχής στην ίδια ή τρίτη επιχείρηση παρέπεται ότι δεν τίθεται τοιαύτη προϋπόθεση προκειμένης απαλλαγής από τον φόρο υπεραξίας.

IV. Εν όψει των προεκτεθέντων στο τιθέμενο ερώτημα προσήκει η ως άνω αναλυτική απάντηση.

ΕΘΕΩΡΗΘΗ

Αθήνα, 21.2.2002

Ο Εισηγητής

Ο Πρόεδρος

Κων/κος Κατσούλας

Πάρεδρος Ν.Σ.Κ.



Χρήστος Τσεκούρας
Αντιπρόεδρος ΝΣΚ

Η συγκεκριμένη αγωγή
δίνεται έρεση.

Αθήνα 26.3 2002

Ο Υφυπουργός

ΑΠ. ΦΩΤΙΑΔΗΣ

