

دیوان عدالت اداری

کلاس پرونده: ه.ع. 92/411 و 94/206 و 93/818

موضوع: انقال کسور العمل شماره 9927- 23/7/1390 و تعاهم نامه مورخه 28/6/1389

تاریخ ارجاع: 12 اردیبهشت 1394

مهلت اعتراض: از 07 شهریور 1394 به مدت 20 روز

تاریخ تنظیم گزارش: 29 تیر 1394

بسمه تعالی

دانشنامه 92/ت/205

* مرجع رسیدگی: هیات تخصصی اقتصادی، مالی و املاک

* شکایتی: اجتهاد علی سیرجین فرزند علی در پرونده کلاسه ه.ع. 92/411 و آقای رضا خدابخشی در پرونده های 93/818 و 94/206

* طرف شکایت: وزارت امور اقتصادی و دارایی

گردشکار:

* خلاصه دادخواست شکایتی با ذکر دلیل مغایرت مصوبه با قانون یا شرع!

شکایت در پرونده های مذکور در دادخواست مشابه تعاهم نامه صدرالذکر و نامه شماره 9927 مورخه 23/7/1390 (که شکایت آن را دستور العمل تلقین نموده) و طی آن تعاهم مورد اعتراض را برای اجراء در سال 1390 قابل اجراء اعلام داشته. مفاد قانون اعلام نموده و توضیح داده اند که به موجب تعاهم نامه فوق و دستورالعمل مربوط دفتر اسناد رسمی مکلف به اخذ مالیات بر ارزش افزوده از ارباب رجوع شده اند که براساس دلایل زیر مخالف قانون و خارج از حدود اختیارات وزارت امور اقتصادی و دارایی است .

- 1- سردفتر یا دفتر باز مانند ناچار یا کاتب ، فروشنده خدمات نمی باشد زیرا موجب بند (2) ماده 15 قانون دفتر اسناد رسمی مصوب سال 1354 ، اختیارات سردفتر و دفتر باز به امر تجارت منافی شغل سردفتری و دفتر نگاری اعلام شده است .
- 2- مطابق ماده 19 قانون مالیات بر ارزش افزوده مودی را تعریف نموده و طبق آن مودیان در قبال عرضه کالا و خدمات یا رعایت قانون نظام صنفی مکلف به صدور صورتحساب نموده اند درحالی که وفق تبصره ماده 2 قانون نظام صنفی دفتر اسناد رسمی که دارای قانون خاصی می باشند مشمول مقررات نظام صنفی و به نوع مشمول ماده 19 قانون مالیات بر ارزش افزوده نمی باشند .
- 3- وفق بند 8 ماده 12 قانون مالیات بر ارزش افزوده عرضه اموال غیر منقول و ارائه خدمت بابت آن از پرداخت مالیات معاف است و نیز به صراحت ماده 4 قانون تجارت معاملات غیر منقول به هیچ وجه تجاری محسوب نمی شوند. در نتیجه اخذ مالیات بر ارزش افزوده از متعاملین اموال غیر منقول (معاملات قطعی ، رهنی ، اجاره ، صلح و غیره) بابت حق التحریر برداشتن جهت تنظیم اسناد مذکور مغایر قانون بوده و فرستنده اموال غیر منقول فقط به موجب ماده 59 قانون مالیاتهای مستقیم مصوب سال 1366 مکلف به پرداخت مالیات نقل و انتقال می باشند . از طرفی وفق ماده 42 قانون مالیات بر ارزش افزوده جهت معاملات و بناظر نقلیه موتورسیکلت دفتر اسناد رسمی مکلف به دریافت مالیات گرفته شده و وفق ماده 46 قانون مذکور به حساب درآمد عمومی واریز میگردد در اینصورت اخذ مالیات دیگری از ارباب رجوع بابت اسناد

نظامی نظر قانونگذار بوده و جزایات مالیات معافه باید صراحتاً تجویز گردد و در قانون مالیات بر ارزش افزوده فقط و فقط در ماده 42 دفتر اسناد رسمی مکلف به اخذ مالیات گردیده و تفسیر وزارت امور اقتصادی و دارایی در بنابر موارد خارج از حدود اختیارات نمی باشد.

4- در بنابر اسناد نظامی که عمدهً غیر مالی و با در زمره ایفادات است بصورت یکطرفه بابت موقوف با اقرار کننده و معهود و امداد آن نیز مشمول تعریف در قانون مالیات بر ارزش افزوده نمی گردد.

5- مطابق ماده 12 قانون و دفتر اسناد رسمی مصوب سال 54 و وقتی بند (5) ماده 8 قانون مدیریت خدمات کشوری امر ثبتی از جمله امور حاکمیتی است که در بخشی به دفتر اسناد رسمی منقول شده و نیز مطابق ماده 406 قانون ثبت اسناد و املاک و ماده 28 قانون رسیدگی به تخلفات رانندگی مصوب سال 1389 تنظیم اسناد راجع به عین یا منافع املاک و ثبت شرکت نامه و صلح نامه و هبه نامه و نقل و احوال و سایر عملیه تابعه با تنظیم سند صورت بگیرد و با این اوصاف وضع مالیات بر ارزش افزوده در امر حاکمیتی و اجباری و اجابت قانونی بدون آنجا که اداره ثبت شرکتها به موجب ماده پنجم طرح اصلاحی این نامه ثبت شرکتها مصوب 1340، به قائم مقامی دفتر اسناد رسمی صادر به ثبت شرکت نامه می نمایند و رای شماره 567 مورخه 9/9/1346 شورای عالی ثبت هم موید همین معنی است و سئوال اینجاست که آیا اداره ثبت شرکتها برای ثبت شرکت نامه از متقاضیان مالیات بر ارزش افزوده دریافت می نمایند؟

6- طبق قانون توزیع حق التصرف دفتر اسناد رسمی مصوب سال 1373، حدود 9600 حق التصرف بابت بیمه و بازتعمیر و یاداش و حق ارزشمندی دفتر اوله است حال چگونه ارباب رجوع بهسستی در حقی از مبالغی که به کارکنان دفتر خانه و کارکنان سردفتران پرداخت می شود را به عنوان مالیات بر ارزش افزوده پرداخت نماید، در نتیجه به نجات فوق و موقوفاً به استناد اصل 51 قانون اساسی و مواد 19 و 42 قانون مالیات بر ارزش افزوده به دلیل معافیت قانونی و خروج از حدود اختیارات خواهان ابطال تعلق نامه و معصوم صورالذکر شده است.

خلاصه مذاکرات پیشگویی عمده:

تاریخ طرف شکایت بطور خلاصه متعیر به این است که اولاً: به استناد قانون مالیات بر ارزش افزوده ارائه خدمات به ایستگاه موزر معاف مصرح در ماده 12 قانون تنظیم مالیات بر ارزش افزوده است و همچنین برای مطابقت استخوانی اعم از دولتی یا غیر دولتی به غیر موارد موضوع ماده 12 قانون پیش بینی نشده است.

ثانیاً: مطابق ماده (8) قانون مزبور اختصاصی که به ارائه خدمات میارند می نمایند به عنوان بودی در اجرای مواد (19) و (20) در قبال ارائه خدمات یا رعایت قانون نظام منصفی مکلفند صورتحساب موضوع این قانون را صادر نمایند و عوارض منطفه را از جریدترین خدمات به مأخذ بهای خدمت وصول نمایند رعایت مقررات نظام منصفی در ارتباط با صدور صورتحساب به معنی این نمی باشد که فقط تابعین قانون نظام منصفی مشمول قانون مالیات بر ارزش افزوده می باشند.

ثالثاً: اگر چه به استناد مقررات بند 8 ماده 12 قانون، عرضه اموال غیر منقول از پرداخت مالیات و عوارض ارزش افزوده معافه شده است لیکن از آنجا که ارائه خدمات خانگی اموال غیر منقول طیف وسیعی از خدمات دفتر اسناد رسمی در موضوع نقل و انتقال، خدمات پیمانکاری ساخت، خدمات واسطه ای مشاورین املاک را شامل می شود بنابراین تعافیت مذکور قابل تفسیر به ارائه خدمات دفتر اسناد رسمی یا خدمات دفتر مشاورین املاک نمی باشد.

رابعاً: معافیت قانونی صرفاً اشاره ای به غیر تعلق مالیات و عوارض به مالیات نقل و احوال انواع خودرو ماده (42) با توجه دریافتی بابت خروج مستقرین و (ماده 5) و مواردی این چنین دارد در حالی که فعالیت دفتر اسناد رسمی منحصراً منحصراً و محدود به تنظیم هر نوع سند برای فروش خودرو نمی باشد.

نظریه تهیه کننده گزارش:

با توجه به مواد 1 و 5 و 12 قانون مالیات بر ارزش افزوده و اینکه مالیات بر ارزش افزوده از ارباب رجوع گرفته شود و از درآمد سردفتران بهارین دستور العمل و تفاهم نامه بکار قانون و خارج از حدود اختیار تشخیص نمی گردد.

توبه کننده گزارش:

ذریع اله واحدی

موضوع در جلسه مورخ 5/5/94 هیات تخصصی اقتصادی، مالی و اصناف زبان فعالیت اداری مطرح، نظریه مراتب به شرح آبی اعلام می گردد.

* رأی هیات تخصصی اقتصادی مالی و اصناف *

در خصوص شکایت آقایان احمد علی سبزیس فرزند علی و رضا خدایحقی فرزند حیدر به طرفیت وزارت امور اقتصادی و دارایی به خواسته ابطال دستور العمل شماره 9927 - 2377/99 و تفاهم نامه مورخ 28/6/89 بین سازمان امور مالیاتی کشور و گابون سردفتران استان تهران ، در جناب ماده یک قانون مالیات بر ارزش افزوده بهرجه کالاها و ارائه خدمات در ایران و همچنین واردات و صادرات آنها مشمول مقررات این قانون می باشد و مطابق ماده پنج همان قانون ارائه خدمات در این قانون به استثنای موارد مندرج در فصل نهم ، انجام خدمات برای غیر در قبال ماهی آزاد می باشد و بر اساس ماده هفت قانون مذکور اشخاصی که به عرضه کالا و ارائه خدمت و واردات و صادرات آنها مشمول مقررات این قانون می باشد ، در اجرای مواد 19 و 20 قانون یاد شده مکلفند در قبال ارائه خدمات بهنحوه موردی شناخته شده و مشمول مقررات این قانون خواهند بود و در اجرای مواد 19 و 20 قانون یاد شده مکلفند در قبال ارائه خدمات موضوع این قانون با رعایت قانون نظام صنفی صورت حساب های موضوع این قانون را صادر و مالیات و عوارض متعلقه را خریداران خدمات از بابت بهای خدمت محاسبه و ذیل آن درج مطالبه وصول نمایند . نظر به اینکه دستور العمل و تفاهم نامه مهذب شکایت در تفسیر حکم همین و شیوه های اجرایی آن بوده لذا خلاف قانون و خارج از حدود اختیارات پیوسته به استناد بند (ب) ماده 84 قانون تشکیلات و آیین دادرسی دیوان عدالت اداری مصوب 1394 رأی به رد شکایت صادر و اعلام می کند . رأی صادره ظرف مدت بیست روز از تاریخ ریاست آزرشمنده دیوان تا ده روز از فضای گزانه قابل اعتراض است . /

رئیس القلمین: کتبی

رئیس هیات تخصصی اقتصادی ، مالی و اصناف

دیوان عدالت اداری

این مطلب از سایت دیوان عدالت اداری چاپ شده است.
<http://www.dkan-edalat.ir/show.php?page=nhtshow&id=512> :نشانی مطلب