



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ



ΑΑΔΕ

Ανεξάρτητη Αρχή
Δημοσίων Εσόδων

ΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ

ΥΠΟΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ

ΤΜΗΜΑ : Α4 Επανεξέτασης

Ταχ. Δ/ση : Αριστογείτονος 19

Ταχ. Κώδικας : 176 71 - Καλλιθέα

Τηλέφωνο : 2131604536

ΦΑΞ : 2131604567

Καλλιθέα, 24/09/2018
Αριθμός απόφασης: 4173

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. Του άρθρου 11 της Δ. ΟΡΓ. Α 1036960 ΕΞ 2017/10.03.2017 Απόφασης του Διοικητή της Α.Α.Δ.Ε. (ΦΕΚ 968 Β'/22.03.2017) με θέμα « Οργανισμός της Ανεξάρτητης Αρχής Δημοσίων Εσόδων (Α.Α.Δ.Ε.)».

γ. Της ΠΟΛ 1064/12.04.2017 Απόφασης του Διοικητή της Ανεξάρτητης Αρχής Δημοσίων Εσόδων (ΦΕΚ Β' 1440/27-04-2017).

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

3. Την αριθ. Δ.Ε.Δ. 1126366 ΕΞ 2016/30.08.2016 (ΦΕΚ 2759 / τ. Β'/01.09.2016) Απόφαση του Προϊσταμένου της Διεύθυνσης Επίλυσης Διαφορών «Παροχή εξουσιοδότησης υπογραφής».

4. Την από 25/04/2018 και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανή προσφυγή της εταιρείας με την επωνυμία, ΑΦΜ, εδρεύουσα στην, κατά της τεκμαιρόμενης αρνητικής απάντησης του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Φ.Α.Ε. ΑΘΗΝΩΝ, επί της με αρ. πρωτ. /28-12-2017 δήλωσης επιφύλαξης (άρθρο 20 του ν.4174/2013) στην υπ'αρ.φак. από 28-12-2017 υποβληθείσα δήλωση προς την ως άνω Δ.Ο.Υ., διανομής μερισμάτων προς τους μετόχους και τα προσκομιζόμενα με αυτήν σχετικά έγγραφα.

5. Τις απόψεις της ανωτέρω φορολογικής αρχής.

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

Επί της από 25.04.2018 και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανούς προσφυγής της εταιρείας με την επωνυμία, 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, επαγόμεστε τα ακόλουθα:

Η προσφεύγουσα εταιρεία, από την συμμετοχή της στην εταιρεία με ΑΦΜ, υπήρξε δικαιούχος μερισμάτων ποσού 1.909.147,45 ευρώ (**σχετ.11^α**), τα οποία φορολογηθήκαν με παρακράτηση **φόρου ποσού 190.914,75 ευρώ** (1.909.147,45x10%, **σχετ.8 & 9** δηλώσεις απόδοσης φόρου έτους 2009 & 2010 Δ.Ο.Υ. ΦΑΒΕ ΑΘΗΝΩΝ από την ανώνυμη εταιρεία) **και βάσει αυτών των ποσών διανεμομένων μερισμάτων σχημάτισε Αποθεματικό του άρθρου 18 του Ν.3697/2008 από το έτος 2011** (δυνάμει της από 30.4.2012 απόφασης του Δ.Σ.(**σχετ.10**),σε συνδυασμό με την από 30.6.2012 Απόφαση της ΓΣ (**σχετ.10^α**) η οποία ενέκρινε την απόφαση του Δ.Σ.)

Η προσφεύγουσα από το ανωτέρω αποθεματικό **διένειμε μέρισμα** στους μετόχους της **το έτος 2012 και το έτος 2013** όπως απεικονίζεται στον παρακάτω πίνακα:

Αρ. Φακέλου/ Ημερομηνία	Ποσόν μερίσματος	Συντ/στης φόρου	Ποσόν φόρου	Μείον Φόρος μερισμάτων που έχει παρακρατηθεί από συμμετοχή σε άλλες Α.Ε.	Σύνολο οφειλής
...../30-8- 2012 (σχετ.11)	299.596,50	25%	74.899,13	29.959,50	44.939,63
...../4-12- 2013 (σχετ.12)	500.278,60	10%	50.027,86	50.027,86	0,00
Σύνολο				79.987,36	

Ύστερα από τα ανωτέρω **το ποσό φόρου που απομένει από το σχηματισμένο και φορολογημένο αποθεματικό είναι 110.927,89 ευρώ.** (190.914,75 -29.959,00 - 50.027,86).

Στη συνέχεια η προσφεύγουσα, σύμφωνα με την από 10-9-2017 απόφαση της Τακτικής Γενικής Συνέλευσης (**σχετ.13**) προέβη σε διανομή μερίσματος από τον λογαριασμό « **Αποθεματικό από έσοδα εκ συμμετοχών Ν.3697/2008**» συνολικού ποσού **233.495,05 ευρώ.** Επί του ανωτέρω ποσού διενήργησε παρακράτηση φόρου (15%) και υπέβαλε την με αρ.φак./28-12-2017 δήλωση με επιφύλαξη απόδοσης παρακρατούμενου φόρου εισοδημάτων με βάση τις διατάξεις της περ. α της παρ.1 του άρθρου 64 του Ν.4172/2013 (**σχετ. 6**), ήτοι **233.495,05 ευρώ x 15% = 35.024,26 ευρώ ποσόν παρακρατούμενου φόρου το οποίο και κατέβαλε (σχετ. 7 Τράπεζα**). Επίσης συνυπέβαλλε την υπ. αρ.πρωτ./28-12-2017 δήλωση με επιφύλαξη (άρθρο 20 ν.4174/2013) με την οποία ζητούσε να τις δοθεί η δυνατότητα να αφαιρέσει από τον φόρο που απέδωσε, το πλεονάζον ποσό φόρου που απομένει από το σχηματισμένο και φορολογημένο αποθεματικό της σε μέγεθος ισόποσο με τον οφειλόμενο με την παρούσα δήλωση φόρο και να της επιστραφεί νομιμοτόκως το ποσό φόρου ύψους

35.024,26 ευρώ ως αχρεωστήτως καταβληθέν, η άλλως και όλως επικουρικώς να της δοθεί η δυνατότητα να αφαιρέσει από το φόρο που απέδωσε το πλεονάζον ποσό του φόρου που απομένει από το σχηματισμένο και φορολογημένο αποθεματικό σε ποσό 23.349,51 ευρώ (ποσό που αντιστοιχεί σε ποσοστό 10% επί των διανεμηθέντων μερισμάτων στους μετόχους της και που ισοδυναμεί στον καταβληθέντα από την εταιρείαφόρο κατά το φορολογικό συντελεστή που ίσχυε τότε, ήτοι 10% και που αναλογεί στα αντιστοίχως ποσού διανεμόμενα μερίσματα που έλαβε η προσφεύγουσα από την ανωτέρω εταιρεία λόγω συμμετοχής της σε αυτή) ώστε ο καταβλητέος φόρος να κατέλθει στο ποσό των 11.675,05 ευρώ (35.024,26 ευρώ – 23.249,51 ευρώ)

Με την πάροδο άπρακτης της προθεσμίας των ενενήντα (90) ημερών του άρθρου 20 του ν. 4174/2013 από την υποβολή της με αρ. πρωτ./28-12-2017 δήλωσης επιφύλαξης επί της υπ.αρ.φακ./28-12-2017 δήλωσης απόδοσης, απορρίφθηκε σιωπηρά το αίτημα της.

Η προσφεύγουσα εταιρεία, με την υπό κρίση ενδικοφανή προσφυγή, ζητά να ακυρωθεί η σιωπηρή απόρριψη της με αρ. πρωτ./28-12-2017 επιφυλάξεώς της, επί της υποχρέωσης καταβολής του φόρου, ποσού 35.024,26 ευρώ, δυνάμει της με αρ. φακ./28-12-2017 δήλωσης απόδοσης παρακρατούμενου φόρου μερισμάτων που υποβλήθηκε στη Δ.Ο.Υ. ΦΑΕ ΑΘΗΝΩΝ με σκοπό να γίνει δεκτή η ως άνω αίτησή της για να της επιστραφεί νομιμοτόκως το ποσό του φόρου που κατέβαλε, άλλως και όλως επικουρικώς να αφαιρεθεί από το ποσό των 35.024,26 ευρώ που κατέβαλε για τα διανεμόμενα μερίσματα, το μέρος του ήδη παρακρατηθέντος φόρου ποσού 23.394,51 ευρώ, που αντιστοιχεί σε ποσοστό παρακράτησης φόρου 10% επί των διανεμηθέντων μερισμάτων στην προσφεύγουσα το οποίο καταβλήθηκε από την εταιρεία κατά την διανομή μερισμάτων ποσού 233.495,05 ευρώ που έλαβε η προσφεύγουσα από την ανωτέρω εταιρεία λόγω της συμμετοχής της σ' αυτή) ώστε ο καταβλητέος φόρος να προσδιοριστεί στο ποσόν των 11.675,05 ευρώ (35.024,26 ευρώ-23.249,51 ευρώ) και να της επιστραφεί η ανωτέρω διαφορά φόρου ποσού ύψους 23.349,51 ευρώ, ως φόρος αχρεωστήτως καταβληθείς προβάλλοντας τους παρακάτω λόγους :

1. Παραβίαση της αρχής της απαγόρευσης της αναδρομικότητας από την επιβολή του φόρου αυτού.
2. Ο επίδικος φόρος επιβλήθηκε κατά παραβίαση της αρχής της φορολογικής ισότητας και της φορολογικής δικαιοσύνης.
3. Παραβίαση της αρχής της προστατευόμενης εμπιστοσύνης ,της χρηστής διοίκησης και της ασφάλειας δικαίου από την επιβολή του επίδικου φόρου.
4. Ο επίδικος φόρος επιβλήθηκε κατά παραβίαση της αρχής της φορολογικής ισότητας και της φορολογικής δικαιοσύνης.
5. Παραβίαση της αρχής της αναλογικότητας..

Επειδή, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 61 του Ν.4172/2013 (Κ.Φ.Ε.) ορίζεται ότι: **«1.Κάθε νομικό πρόσωπο ή νομική οντότητα[....] που ασκεί επιχειρηματική δραστηριότητα και έχει τη φορολογική κατοικία του στην Ελλάδα,[.....], και προβαίνει σε πληρωμές σύμφωνα με τα αναφερόμενα στο άρθρο 62,[....] υποχρεούνται σε παρακράτηση φόρου** όπως ορίζεται στο άρθρο 64.».... με τις διατάξεις του άρθρου 62 **«1.Οι ακόλουθες πληρωμές υπόκεινται σε παρακράτηση φόρου: α)μερίσματα[....] με τις διατάξεις του άρθρου 64 «1. Οι συντελεστές παρακράτησης φόρου είναι οι εξής) για μερίσματα δεκαπέντε τοις εκατό(15%) [....]**

Επειδή, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 72 του Ν.4172/2013 (Κ.Φ.Ε.) ορίζεται ότι:

«11 10. **Οι διατάξεις των άρθρων 61 έως και 64 ισχύουν για πληρωμές «των οποίων η διαδικασία αρχίζει» από την 1η Ιανουαρίου 2014 και μετά.»**

Επειδή, στην προκειμένη περίπτωση η προσφεύγουσα, με την από 10-9-2017 απόφαση της Γενικής Συνέλευσης προέβη σε διανομή μερίσματος στους μετόχους της από τον λογαριασμό « Αποθεματικό από έσοδα εκ συμμετοχών Ν.3697/2008» συνολικού ποσού 233.495,05 ευρώ με παρακράτηση φόρου (15%), ήτοι ποσόν φόρου 35.024,26 ευρώ(σχετ.6-δηλωση αρ.φак./2017), χωρίς τον συμψηφισμό (αφαίρεση) του μέρους του φόρου που έχει παρακρατηθεί σε βάρος της εταιρείας και αναλογεί στα διανεμόμενα κέρδη τα οποία προέρχονται από συμμετοχές αυτής σε άλλες εταιρείες, το οποίο ποσό φόρου κατέβαλε (σχετ. 7 Τράπεζα).

Επειδή, με τις διατάξεις των άρθρων 61, 62, 64 και 72 του Ν.4172/2013(Κ.Φ.Ε.) που ισχύει από 01.01.2014 δεν προβλέπεται συμψηφισμός (αφαίρεση), από το φόρο που υποχρεούται να αποδώσει με τη δήλωση που ορίζεται από τις διατάξεις του άρθρου 64, του μέρους του φόρου που έχει παρακρατηθεί σε βάρος της εταιρείας και αναλογεί στα διανεμόμενα κέρδη τα οποία προέρχονται από συμμετοχές αυτής σε άλλες εταιρείες και ως εκ τούτου ο ισχυρισμός της προσφεύγουσας απορρίπτεται.

Επειδή, σε κάθε περίπτωση, ο έλεγχος της συνταγματικότητας, σύμφωνα με τις διατάξεις των άρθρων 87 παρ. 2 και 93 παρ. 4 του Συντάγματος, ανήκει στη δικαιοδοσία των Δικαστηρίων και δεν εμπίπτει στην αρμοδιότητα των οργάνων της Διοίκησης, τα οποία οφείλουν να εφαρμόζουν το υφιστάμενο νομοθετικό πλαίσιο.

Α π ο φ α σ ί ζ ο υ μ ε

Την απόρριψη της από 25.04.2018 και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανούς προσφυγής της εταιρείας με την επωνυμία, ΑΦΜ, κατά της τεκμαιρόμενης

αρνητικής απάντησης του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Φ.Α.Ε. ΑΘΗΝΩΝ, επί της με αρ. πρωτ./28-12-2017 δήλωσης επιφύλαξης (άρθρο 20 του ν.4174/2013) στην υπ'αρ.φακ. από 28-12-2017 υποβληθείσης δήλωσης απόδοσης παρακρατούμενου φόρου εισοδημάτων από μερίσματα με βάση τις διατάξεις της περ. α της παρ.1 του άρθρου 64 του Ν.4172/2013.

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

Ακριβές Αντίγραφο

ΜΕ ΕΝΤΟΛΗ ΤΟΥ ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΥ
ΤΗΣ ΔΙΕΥΘΥΝΣΗΣ ΕΠΙΛΥΣΗΣ
ΔΙΑΦΟΡΩΝ

Ο/Η Υπάλληλος του Τμήματος
Διοικητικής Υποστήριξης

Ο ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΣ ΤΗΣ
ΥΠΟΔΙΕΥΘΥΝΣΗΣ
ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ

ΓΕΩΡΓΙΟΣ ΦΑΚΟΣ

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.