



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ



ΑΑΔΕ

Ανεξάρτητη Αρχή
Δημοσίων Εσόδων

**ΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ
ΥΠΟΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ
ΤΜΗΜΑ Α1**

Ταχ. Δ/ση : Αριστογείτονος 19
Ταχ. Κώδικας : 176 71 - Καλλιθέα
Τηλέφωνο : 213 1604 534
ΦΑΞ : 213 1604 567

Καλλιθέα, 04/09/2017

Αριθμός απόφασης: 4458

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 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 αριθμ. 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 19.06.2017 και αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανή προσφυγή της εταιρείας με την επωνυμία «.....», ΑΦΜ, η οποία εδρεύει στο Γέρακα Αττικής επί της οδού, κατά της από 16.05.2017 αρνητικής απάντησης που διατυπώνεται στην από 16.05.2017 έκθεση εισοδήματος του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ Φ.Α.Ε. ΑΘΗΝΩΝ με την οποία απορρίπτονται ρητά α) η εκ μέρους της προσφεύγουσας αίτηση τροποποίησης- ανάκλησης της υποβληθείσας με αριθ./25-7-2016 δήλωσης φορολογίας εισοδήματος νομικών προσώπων κατ' άρθρο 45 Ν 4172/2013, β) η έντοκη επιστροφή επιπλέον καταβληθέντος ποσού φόρου εισοδήματος ευρώ 3.652.100,50 και της ισόποσης προκαταβολής επ' αυτού ,ήτοι σύνολο 7.304.201,00 ευρώ και τα προσκομιζόμενα με αυτήν σχετικά έγγραφα..

5. Τις απόψεις της ανωτέρω φορολογικής αρχής.

6. Την εισήγηση του ορισθέντος υπαλλήλου του Τμήματος Α1 όπως αποτυπώνεται στο σχέδιο της απόφασης.

Σύντομο ιστορικό

Η προσφεύγουσα επιχείρηση με την με αριθ./30-12-20165 τροποποιητική δήλωση της ανακαλεί (τροποποιεί) την υποβληθείσα με αριθ./25-07-2016 δήλωση φορολογίας εισοδήματος νομικών Προσώπων και νομικών οντοτήτων του άρθρου 45 Ν. 4172/2013, φορολογικού έτους 2015 .

Με την υποβληθείσα τροποποιητική δήλωση η επιχείρηση τροποποιεί την από 25/07/2016 αρχική εμπρόθεσμη υποβληθείσα δήλωση φορολογίας εισοδήματος φορολογικού έτους 2015, μειώνοντας τις με την αρχική εμπρόθεσμη υποβληθείσα φορολογική δήλωση μη εκπιπτόμενες επιχειρηματικές δαπάνες κατά το ποσό των 12.593.450,00 € (ήτοι από 23.753.712,20 € σε 11.160.262,20 € ,αναμορφώνοντας έτσι το φορολογητέο εισόδημα κατά 12.593.450,00€ δηλώνοντας φορολογητέα κέρδη 82.364.834,12€ αντί 94.958.284,12 € που είχε δηλώσει με την αρχική εκπρόθεσμη δήλωση.

Με την εν λόγω τροποποίηση - ανάκληση η ελεγχόμενη ζητεί:

α) Να της αναγνωριστεί ως εκπεστέα από τα ακαθάριστα έσοδα δαπάνη τόκων ποσού 12.593.450,00 €, που κατέβαλε στους κατόχους των προνομιούχων άνευ δικαιώματος ψήφου και άνευ δικαιώματος συμμετοχής στα κέρδη μετόχους.

β) Να της επιστραφεί ποσό 3.652.100,50 € που καταβλήθηκε ως υπερβάλλον φόρος , επί της δαπάνης των τόκων των προνομιούχων μετοχών (12.593.450,00 Χ 29 % =3.652.100,50 € καθώς και της ισόποσης προκαταβολής φόρου 100 %ποσού 3.652.100,50 €, ήτοι συνολικό αιτούμενο ποσό επιστροφής 7.304.201,00 €.

Κατά το έτος 2015 η προσφεύγουσα κατέβαλε στους κατόχους των προνομιούχων άνευ δικαιώματος ψήφου και άνευ δικαιώματος συμμετοχής στα κέρδη μετόχους το ποσό των Ευρώ 12.593.450,00.

Με την από 16.07.2015 επιστολή της προς την Γενική Γραμματεία Δημοσίων Εσόδων, Γενική Δ/ση Φορολογικής Διοίκησης, Διεύθυνση Εφαρμογής της Φορολογικής Πολιτικής και Νομοθεσίας, Υποδιεύθυνση Α1- Άμεσης Φορολογίας, Τμήματα Β-Α', γνωστοποίησε στη σχετική διεύθυνση το παραπάνω ιστορικό σε σχέση με την καταβολή του ποσού αυτού και ζήτησε την θέση της Διεύθυνσης σχετικά με την έκπτωση της δαπάνης τόκων από τα ακαθάριστα έσοδά της, δεδομένου ότι αφ ενός μεν η δαπάνη των τόκων των προνομιούχων μετοχών δεν συμπεριλαμβάνεται στις μη εκπιπτόμενες δαπάνες του άρθρου 23 του Ν. 4172/2013, αφ ετέρου δε ότι στην συγκεκριμένη περίπτωση επληρούντο οι προϋποθέσεις των άρθρων 22, 49 και 50 του Ν. 4172/2013

Στη συνέχεια η αρμόδια υπηρεσία του Υπουργείου Οικονομικών εξέδωσε την υπ' αριθμ. ΔΕΑΦΒ 1133201ΕΞ2015/12.10.2015 απάντηση της στην επιστολή της εταιρείας μας, όπου,διατύπωσε την άποψη ότι οι τόκοι προνομιούχων μετοχών «αποτελούν για τις ανάγκες της φορολογίας εισοδήματος μέρισμα» .

Σημειώνεται ότι η επιχείρηση για τον ίδιο λόγο υπέβαλλε :

A) την με αριθ.πρωτ./28-7-2016 δήλωση επιφύλαξης επί της υποβληθείσας με αριθ./25-7-2016 δήλωσης φορολογίας εισοδήματος νομικών προσώπων.

Στη συνέχεια και επειδή παρήλθε άπρακτη η προθεσμία απάντησης των ενενήντα ημερών (90) υπέβαλλε την αριθ./22-11-2016 ενδικοφανή προσφυγή.

Από την υπηρεσία μας εκδόθηκε η αριθ./22-03-2017 απόφαση με την οποία απορρίφθηκε η ανωτέρω προσφυγή και

B) την με αριθ./03-01-2017 αίτηση ανάκλησης της υποβληθείσας με αριθ./25-7-2016 δήλωσης φορολογίας εισοδήματος νομικών προσώπων

Στη συνέχεια και επειδή παρήλθε άπρακτη η προθεσμία απάντησης των ενενήντα ημερών (90) υπέβαλλε την αριθ./28-04-2017 ενδικοφανή προσφυγή.

Από την υπηρεσία μας εκδόθηκε η αριθ./09-06-2017 απόφαση με την οποία απορρίφθηκε η ανωτέρω προσφυγή

ΛΟΓΟΙ ΕΝΔΙΚΟΦΑΝΟΥΣ ΠΡΟΣΦΥΓΗΣ

Η ρητή απόρριψη εκ μέρους του Προισταμένου της Δ.Ο.Υ ΦΑΕ Αθηνών της ως άνω τροποποιητικής – ανακλητικής δήλωσης της εταιρείας μας και η επιστροφή ως αχρεωστήτως του καταβληθέντος φόρου φόρου εισοδήματος .

Επί της από 19.06.2017 και αριθμό πρωτοκόλλουενδικοφανούς προσφυγής της εταιρείας με την επωνυμία «.....», 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:

Επειδή, με το άρθρο 72 παρ. 25 του ν. 4172/2013 ορίζεται ότι από την έναρξη ισχύος του νόμου αυτού παύουν να ισχύουν οι διατάξεις του προϊσχύσαντος Κ.Φ.Ε. (ν. 2238/1994).

Επειδή, με το άρθρο 19 παρ. 1 του Κώδικα Φορολογικής Διαδικασίας (ν. 4174/2013) ορίζεται ότι: «Αν ο φορολογούμενος διαπιστώσει, ότι η φορολογική δήλωση που υπέβαλε στη Φορολογική Διοίκηση περιέχει λάθος ή παράλειψη, υποχρεούται να υποβάλει τροποποιητική φορολογική δήλωση».

Επειδή, με βάση τις παραπάνω διατάξεις, οι δηλώσεις φορολογίας εισοδήματος, όταν διαπιστωθεί από τον φορολογούμενο ότι περιέχουν λάθη ή παραλείψεις, πρέπει από 1/1/2014 και μετά να τροποποιούνται με την υποβολή τροποποιητικής φορολογικής δήλωσης (σχετ. η εγκ. ΠΟΛ 1174/2014 της Γ.Γ.Δ.Ε.) .

Επειδή, με τις διατάξεις της παρ. 43 του άρθρου 66 του ν. 4174/2013, όπως προστέθηκε με την υποπαρ. Δ2 περ. 21 άρθρου πρώτου του ν. 4254/2014, και όπως αναριθμήθηκε από άρθρο 66 σε 72 με το άρθρο 8 του ν. 4337/2015, ορίζεται ότι: «Εφόσον με την υποβολή τροποποιητικής φορολογικής δήλωσης ή με αυτοτελές αίτημα ή καθ' οιονδήποτε άλλο τρόπο, που αφορά φορολογικό έτος, διαχειριστική περίοδο ή φορολογική υπόθεση, μέχρι την έναρξη ισχύος του Κώδικα Φορολογικής Διαδικασίας, προβάλλεται αξίωση επιστροφής φόρου, για τα σχετικά με την παραγραφή, εφαρμόζονται τα ισχύοντα μέχρι τον χρόνο έναρξης ισχύος του Κώδικα».

Επειδή, με τις διατάξεις του άρθρου 42 παρ.4. του Ν.4174/2013 ,όπως προστέθηκε με την παρ. 5 του άρθρου 47 του Ν. 4223/2013 ,η αξίωση για επιστροφή φόρου, ο οποίος καταβλήθηκε αχρεώστητα παραγράφεται κατά το χρόνο που παραγράφεται το δικαίωμα της Φορολογικής Διοίκησης για έκδοση πράξης προσδιορισμού φόρου, σύμφωνα με τις παραγράφους 1 και 2 του άρθρου 36 του Κώδικα αναφορικά με την αντίστοιχη φορολογική υποχρέωση από την οποία πηγάζει η αξίωση προς επιστροφή."

Επειδή, με το άρθρο 70 του Κώδικα Διοικητικής Δικονομίας (ν. 2717/1999) ορίζεται ότι: «1. Είναι απαράδεκτη η άσκηση δεύτερης προσφυγής από τον ίδιο προσφεύγοντα κατά της αυτής πράξης ή παράλειψης. Κατ' εξαίρεση, επιτρέπεται η άσκηση δεύτερης προσφυγής όταν η πρώτη έχει απορριφθεί τελεσιδικώς για λόγους τυπικούς, εκτός από την περίπτωση της απόρριψης αυτής ως εκπρόθεσμης και τις περιπτώσεις εφαρμογής των διατάξεων των άρθρων 28 παρ. 3,139Α και 277 παρ. 1 του παρόντος Κώδικα. [...] 2. Προσφυγή, από το δικόγραφο της οποίας παραιτήθηκε ο προσφεύγων, θεωρείται ότι δεν ασκήθηκε.».

Με τη διάταξη αυτή, καθίσταται δικονομικός κανόνας η αρχή κατά την οποία, μόνο μία φορά επιτρέπεται να ζητήσει κάποιος τη δικαστική προστασία στον ίδιο βαθμό κρίσης κατά της ίδιας διοικητικής πράξης. Έτσι, αποκλείεται η άσκηση δεύτερης προσφυγής, αδιάφορα

από τους προβαλλόμενους λόγους και ανεξάρτητα από την τύχη της πρώτης (πρβλ. Ολ ΣτΕ 3840/2009, 3620/1995 ΣτΕ 97/2011, 1306/2010 κ.ά.). Κατά την έννοια δε της διάταξης αυτής, ως πρώτη προσφυγή θεωρείται εκείνη που προηγήθηκε χρονικά, δηλαδή εκείνη για την οποία συντάχθηκε χρονικά προγενέστερη πράξη κατάθεσης (3627/2013 ΔΕΦ ΑΘ).

Επειδή, εν προκειμένω, ο προσφεύγων είχε υποβάλει ενώπιον της Υπηρεσίας μας :

α) την αριθ. /22-11-2016 ενδικοφανή προσφυγή επί της οποίας από την υπηρεσία μας εκδόθηκε η αριθ. /22-03-2017 απόφαση με την οποία απορρίφθηκε η ανωτέρω προσφυγή και

α) την αριθ. /28-04-2017 ενδικοφανή προσφυγή επί της οποίας από την υπηρεσία μας εκδόθηκε η αριθ. /09-06-2017 απόφαση με την οποία απορρίφθηκε η ανωτέρω προσφυγή

Επειδή, βάσει των ανωτέρω, η άσκηση της υπό κρίση ενδικοφανούς προσφυγής, κρίνεται απαράδεκτη, λόγω του ότι αυτή αναφέρεται στο ίδιο θέμα για το οποίο εκδόθηκαν οι ως άνω απορριπτικές αποφάσεις από την υπηρεσία μας.

Αποφασίζουμε

την απόρριψη της με ημερομηνία κατάθεσης 19-06-2017 και αριθμό πρωτοκόλλουενδικοφανούς προσφυγής της εταιρείας με την επωνυμία «.....».

Εντελλόμεθα όπως αρμόδιο όργανο κοινοποιήσει με τη νόμιμη διαδικασία την παρούσα απόφαση στην υπόχρεη.

Ακριβές Αντίγραφο
Η Υπάλληλος του Τμήματος
Διοικητικής Υποστήριξης

ΜΕ ΕΝΤΟΛΗ ΤΟΥ ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΥ
ΤΗΣ ΔΙΕΥΘΥΝΣΗΣ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ

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.