



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 : 2131604534
ΦΑΞ : 2131604568

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. Τις με ημερομηνία κατάθεσης 13.03.2017,15.03.2017 και αριθμό πρωτοκόλλουκαιαντίστοιχα ενδικοφανείς προσφυγές της εταιρείας «.....», Σταθμός Εφοδιασμού Πλοίων διά καυσίμων,καπνικών ειδών και αλκοολούχων ειδών,Εμπορία καπνικών ειδών και αλκοολούχων ειδών,Εκμετάλλευση πλοίων, που εδρεύει στον Πειραιά,, με ΑΦΜκατά των με αριθ.και/9-2-2017 οριστικών πράξεων διορθωτικού προσδιορισμού φόρου εισοδήματος του Προϊσταμένου του Κέντρου Ελέγχου Μεγάλων Επιχειρήσεων (Κ.Ε.ΜΕ.ΕΠ) και τα προσκομιζόμενα με αυτήν σχετικά έγγραφα.

5. Τις με αριθ.και/9-2-2017 οριστικές πράξεις διορθωτικού προσδιορισμού φόρου εισοδήματος του Προϊσταμένου του Κέντρου Ελέγχου Μεγάλων Επιχειρήσεων (Κ.Ε.ΜΕ.ΕΠ), των οποίων ζητείται η ακύρωση.

6. Τις απόψεις της ανωτέρω φορολογικής αρχής.

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

Επί των από 13.03.2017 ,15.03.2017 και αριθμό πρωτοκόλλουκαιαντίστοιχα ενδικοφανών προσφυγών της εταιρείας «.....» με ΑΦΜ, οι οποίες κατατέθηκαν εμπρόθεσμα και μετά την μελέτη και την αξιολόγηση όλων των υφιστάμενων στο σχετικό φάκελο εγγράφων και των προβαλλόμενων λόγων των ενδικοφανών προσφυγών, επαγόμαστε τα ακόλουθα:

Σύντομο ιστορικό

Με τις αριθ.και/9-2-2017 οριστικές πράξεις διορθωτικού προσδιορισμού φόρου εισοδήματος του Προϊσταμένου του Κέντρου Ελέγχου Μεγάλων Επιχειρήσεων (Κ.Ε.ΜΕ.ΕΠ), καταλογίστηκε σε βάρος της προσφεύγουσας επιχείρησης κύριος και πρόσθετος φόρος εισοδήματος ποσού 182.695,26 ευρώ για τη διαχειριστική περίοδο 1/1-31/12/2009 και 297.213,99 ευρώ για τη διαχειριστική περίοδο 1/1-31/12/2010, κατόπιν του διενεργηθέντος μερικού ελέγχου και την προσθήκη στα δηλωθέντα καθαρά κέρδη λογιστικών διαφορών, ύψους 330.994,24 ευρώ και 562.877,18 ευρώ για κάθε χρήση αντίστοιχα .

Η προσφεύγουσα,

α) με την από 13.03.2017 και αριθμό πρωτοκόλλουυπό κρίση ενδικοφανή προσφυγή, ζητά την ακύρωση των ως άνω προσβαλλόμενων πράξεων και την έκδοση νέων οριστικών πράξεων διορθωτικού προσδιορισμού, που να λαμβάνουν υπ' όψη τους το συμψηφισμό ποσού φόρου €686.412, 37 για το οικονομικό έτος 2010 και €18.731, 07 για το 2011, προβάλλοντας τον ισχυρισμό, ότι εσφαλμένα κατά την υποβολή των οικείων δηλώσεων φόρου εισοδήματος και επειδή υπήρξε διανομή κερδών, ελήφθησαν τα έσοδα από ναυτιλιακή δραστηριότητα ως αφορολόγητα έσοδα κατ' εφαρμογή της παρ.2 του άρθρου 106 ν.2238/94 και επομένως τα ανωτέρω ποσά καταβλήθηκαν αχρεώστητα.

β) με την από 15.03.2017 και αριθμό πρωτοκόλλουυπό κρίση ενδικοφανή προσφυγή, ζητά τη μεταρρύθμιση των πράξεων με την αναγνώριση ως εκπεστέων παραγωγικών δαπανών των ποσών των 30.313,98 ευρώ και 24.362,02 ευρώ του λογαριασμού 64.02.99.00 για κάθε ελεγχόμενη χρήση αντίστοιχα,προβάλλοντας τον ισχυρισμό, ότι η εταιρεία στα πλαίσια του σκοπού της πραγματοποιεί δώρα σε στελέχη διυλιστηρίων, ναυτιλιακών επιχειρήσεων, πράκτορες και εμπόρους πετρελαιοειδών κλπ. Επίσης κατέθεσε με το αριθ.ΔΕΔ115605ΕΙ2017ΕΜΠ/23-03-2017 συμπληρωματικό υπόμνημα, με το οποίο θέτει υπ' όψη τη θέση του ΚΕΜΕΕΠ αναφορικά με τη φορολόγηση της ναυτιλιακής δραστηριότητας .

Επί του α' ισχυρισμού

Επειδή, σύμφωνα με το άρθρο 61 παρ 4 Ν 2238/94, << Η δήλωση αποτελεί δεσμευτικό τίτλο για το φορολογούμενο. Μπορεί όμως, για λόγους συγγνωστής πλάνης, να την ανακαλέσει εν όλω ή εν μέρει φέροντας και το βάρος της απόδειξης των πραγματικών περιστατικών που τη συνιστούν.

Η ανάκληση γίνεται με την υποβολή δήλωσης μέσα στο οικείο οικονομικό έτος στον προϊστάμενο της δημόσιας οικονομικής υπηρεσίας με την οποία ανακαλείται φορολογητέα ύλη ή τεκμαρτή και πραγματική δαπάνη ή οποιοδήποτε προσδιοριστικό της δαπάνης στοιχείο, προκειμένου να προσδιοριστεί το εισόδημα με βάση τα τεκμήρια. >>.

Επειδή, σύμφωνα με το άρθρο 19 παράγραφος 3 του νόμου 4174/13 τροποποιητική δήλωση υποβάλλεται οποτεδήποτε μέχρι την έκδοση εντολής ελέγχου από τη Φορολογική

Διοίκηση ή μέχρι την παραγραφή του δικαιώματος της Φορολογικής Διοίκησης για έλεγχο της αρχικής δήλωσης με όλες τις συνέπειες περί εκπρόθεσμης δήλωσης.

Επειδή, σύμφωνα με τις διατάξεις της παραγράφου 7 του άρθρου 84 του ν.2238/94:

7. [\[1\]](#) Η κατά του Δημοσίου απαίτηση προς επιστροφή φόρου παραγράφεται μετά τρία (3) έτη από την ημερομηνία της εμπρόθεσμης υποβολής της δήλωσης ή αν υποβληθεί εκπρόθεσμα η δήλωση, μετά τρία (3) έτη από την ημερομηνία που η δήλωση αυτή όφειλε να είχε υποβληθεί. Αν υποβληθεί ανακλητική δήλωση ή δήλωση με επιφύλαξη, η αξίωση για την επιστροφή του φόρου παραγράφεται μετά τρία (3) έτη από την ημέρα της με οποιονδήποτε τρόπο αποδοχής της.

Η αξίωση για επιστροφή φόρου βάσει υποβληθείσας εμπρόθεσμης δήλωσης αναβιώνει από την κοινοποίηση φύλλου ή πράξης ελέγχου.

Ως προς τα λοιπά θέματα της παραγραφής εφαρμόζονται οι διατάξεις του δημοσίου λογιστικού ([N. 2362/1995](#)), όπως εκάστοτε ισχύουν.

Η παράγραφος 7 τέθηκε όπως αντικαταστάθηκε με την παράγρ. 15 του άρθρου 8 του ν. 3842/2010 (ΦΕΚ Α' 58) και ισχύει σύμφωνα με την παράγρ. 2 του άρθρου 92 του ίδιου νόμου από την δημοσίευση του νόμου στην Εφημερίδα της Κυβερνήσεως, δηλ. από 23.4.2010.

Η παράγραφος που αντικαταστάθηκε είχε ως εξής:

«7. Αν υποβληθεί ανακλητική δήλωση ή δήλωση με επιφύλαξη, η αξίωση για την επιστροφή του φόρου παραγράφεται μετά τρία (3) έτη από την ημέρα της με οποιονδήποτε τρόπο αποδοχής της. Η αξίωση προς το Δημόσιο επιστροφής φόρου βάσει υποβληθείσας εμπρόθεσμης δήλωσης αναβιώνει από της κοινοποίησης φύλλου ή πράξεως ελέγχου.»

Επειδή, σύμφωνα με την απόφαση του ΣτΕ 425/2017: η αξίωση του φορολογουμένου για επιστροφή φόρου εισοδήματος που έχει καταβάλει βάσει δηλώσεώς του, προϋποθέτει την αντίστοιχη ανάκληση της δηλώσεως, η οποία μπορεί να γίνει είτε εντός του οικονομικού έτους κατά το οποίο υποβλήθηκε η δήλωση είτε και μεταγενεστέρως, μέχρις όμως του χρόνου εντός του οποίου είναι δυνατή η βεβαίωση του φόρου από τη φορολογική αρχή, δηλαδή εντός του πενταετούς χρόνου παραγραφής της σχετικής φορολογικής αξιώσεως του Δημοσίου, εκτός αν οριστικοποιηθεί εν τω μεταξύ η φορολογική εγγραφή.

Μόνον δε από την τυχόν αποδοχή της υποβληθείσας εντός της ως άνω πενταετίας ανακλήσεως, είτε με πράξη της φορολογικής αρχής είτε με απόφαση διοικητικού δικαστηρίου, κατόπιν προσφυγής του φορολογουμένου κατά της ρητής, ή σιωπηρής απορρίψεως της δηλώσεως ανακλήσεως, καθίσταται αχρεώστητος ο φόρος που καταβλήθηκε με βάση την δήλωση και αρχίζει η προβλεπόμενη από το άρθρο 84 παρ. 7 του ΚΦΕ τριετής παραγραφή της αξίωσης επιστροφής του.

Συνεπώς, η διάταξη της παραγράφου 2 του άρθρου 90 του ν. 2362/1995 (γενική διάταξη αφορώσα χρηματικές απαιτήσεις κατά του Δημοσίου παρόμοια με την ανωτέρω διάταξη του άρθρου 84 παρ. 7 του ΚΦΕ), η οποία προϋποθέτει το αχρεώστητο της καταβολής χρηματικού ποσού στο Δημόσιο, δεν έχει πεδίο εφαρμογής ως προς το διάφορο ζήτημα του χρόνου εντός του οποίου μπορεί να υποβληθεί ανάκληση δηλώσεως φόρου εισοδήματος, από την αποδοχή της οποίας και μόνον καθίσταται αχρεώστητος ο φόρος, διότι το ζήτημα αυτό ρυθμίζεται αποκλειστικά από τις προαναφερόμενες διατάξεις του ΚΦΕ.

Επειδή, με την υποβολή της δήλωσης, δεν υπήρξε αξίωση επιστροφής φόρου ώστε να γεννάται δικαίωμα επιστροφής και τριετής παραγραφή της αξίωσης σύμφωνα με τις ισχύουσες διατάξεις

Επειδή, όπως προκύπτει από τα στοιχεία του φακέλου η προσφεύγουσα δεν υπέβαλλε ανακλητική -τροποποιητική δήλωση ανακαλώντας την φορολογητέα ύλη που δήλωσε,είτε με τις διατάξεις του άρθρου 61 παρ 4 Ν 2238/94 είτε με τις διατάξεις του άρθρου 19 παρ 3 Ν.4174/2013, δεν γεννάται κανένα δικαίωμα συμψηφισμού φόρου, σύμφωνα με τις διατάξεις του τελευταίου εδαφίου της παρ 7 του άρθρου 84 Ν 2238/94,το οποίο προϋποθέτει την ύπαρξη δικαιώματος επιστροφής με την αρχική εμπρόθεσμη δήλωση ή με ανακλητική –τροποποιητική , που υποβάλλεται εντός των προβλεπόμενων προθεσμιών του άρθρου 61 παρ 4 Ν 2238/94 ή του άρθρου 19 παρ 3 Ν 4174/2013

Επί του β' ισχυρισμού

Επειδή,η προσφεύγουσα με την ενδικοφανή προσφυγή προσκόμισε καταστάσεις με ονόματα συνεργατών στους οποίους όπως ισχυρίζεται παρείχε τα δώρα, δεδομένου όμως ότι από τα φορολογικά στοιχεία (Τιμολόγια ή δελτία αποστολής), δεν προκύπτει ο αποδέκτης του δώρου και η αιτία της δαπάνης, κρίνουμε ότι οι δαπάνες αυτές ,νόμιμα δεν αναγνωρίστηκαν για έκπτωση από τα ακαθάριστα έσοδα των χρήσεων 2009 & 2010,οι δε αντίθετοι ισχυρισμοί πρέπει να απορριφθούν ως αβάσιμοι.

Α π ο φ α σ ί ζ ο υ μ ε

Την **απόρριψη** των από 13.03.2017 ,15.03.2017 και αριθμό πρωτοκόλλουκαιενδικοφανών προσφυγών της εταιρείας «.....» με ΑΦΜ

Οριστική φορολογική υποχρέωση του υπόχρεου - καταλογιζόμενο ποσό με βάση την παρούσα απόφαση:

ΧΡΗΣΗ 2009:Φόρος Εισοδήματος 182.695,26 ευρώ

ΧΡΗΣΗ 2010: Φόρος Εισοδήματος 297.213,99 ευρώ

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.