



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ

ΥΠΟΥΡΓΕΙΟ ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΩΝ

Καλλιθέα

28/06/2016

ΓΕΝΙΚΗ ΓΡΑΜΜΑΤΕΙΑ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΕΣΟΔΩΝ

ΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ

Αριθμός απόφασης:2426

ΤΜΗΜΑ Α1 ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ

Ταχ. Δ/ση: Αριστογείτονος 19

Ταχ. Κώδικας : 176 71 - Καλλιθέα

Τηλέφωνο : 2131604540

ΑΠΟΦΑΣΗ

Ο ΠΡΟΙΣΤΑΜΕΝΟΣ ΤΗΣ ΔΙΕΥΘΥΝΣΗΣ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ

Έχοντας υπ' όψη:

1. Τις διατάξεις:

α.Του άρθρου 63 του ν. 4174/2013 (ΦΕΚ Α' 170).

β.Της αριθ.Δ6Α1118225 ΕΞ 2013/24.07.2013 Απόφασης του Γενικού Γραμματέα Δημοσίων Εσόδων του Υπουργείου Οικονομικών (ΦΕΚ Β' 1893) «Καθορισμός της διάρθρωσης και των αρμοδιοτήτων της Υπηρεσίας Εσωτερικής Επανεξέτασης της Γενικής Γραμματείας Δημοσίων Εσόδων, καθώς και απαραίτητων λεπτομερειών λειτουργίας αυτής».

γ.Της αριθ.Δ6Α1198069 ΕΞ 2013/30.12.2013 Απόφασης του Γενικού Γραμματέα Δημοσίων Εσόδων του Υπουργείου Οικονομικών (ΦΕΚ Β' 3367) «Μετονομασία και ανακαθορισμός των αρμοδιοτήτων και της εσωτερικής διάρθρωσης της Υπηρεσίας Εσωτερικής Επανεξέτασης της Γενικής Γραμματείας Δημοσίων Εσόδων του Υπουργείου Οικονομικών».

δ.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 αριθ.Δ.Ε.Δ.12895 ΕΞ 2014/9-4-2014 απόφαση του Προϊσταμένου της Διεύθυνσης Επίλυσης Διαφορών «Παροχή εξουσιοδότησης υπογραφής» (ΦΕΚ Β' 975).

4.Την από 10-03-2016 και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανή προσφυγή της επιχείρησης με ΑΦΜ , κατά των παρακάτω πράξεων του Προϊσταμένου

A/A	Αριθμός πράξης	Ημερομηνία πράξης	Ημερομηνία κοινοποίησης της πράξης	Είδος Φόρου	Διαχειριστική περίοδος	ΣΥΝΟΛΙΚΟ ΠΟΣΟ ΚΑΤΑΛΟΓΙΣΜΟΥ	ΠΟΣΟ ΠΟΥ ΒΕΒΑΙΩΘΗΚΕ (100%)
1	...	09-02-2016	12-02-2016	ΕΙΣΟΔΗΜΑ	2012	-247.198,27	ΜΗΔΕΝ

5. Τις απόψεις της ανωτέρω φορολογικής αρχής.

6.Την εισήγηση του ορισθέντος υπαλλήλου του τμήματος Α1 Επανεξέτασης, όπως αποτυπώνεται στο σχέδιο της απόφασης.

Ιστορικό

Δυνάμει της υπ' αριθμ...../16-07-2015 εντολής Προσωρινού ελέγχου διενεργήθηκε έλεγχος με αντικείμενο την επιστροφή του πιστωτικού υπολοίπου φόρου εισοδήματος διαχ/κής περιόδου 02/10/2011-01/10/2012 ποσού 247.198,27€,που προέκυψε με την αρ...../1-11-2012 υποβληθείσα δήλωση φορολογίας εισοδήματος.Για την επιστροφή του φόρου υποβλήθηκε από την ελεγχόμενη το με αρ. πρωτ./01-11-2012 αίτημα, στη Δ.Ο.Υ

Από τον έλεγχο διαπιστώθηκαν τα εξής:

<<Το ποσό του παρακρατηθέντος φόρου των 247.198,27 € αφορά σε τόκους από καταθέσεις που αποτελούν για την ελεγχόμενη επιχείρηση, έσοδο φορολογηθέν με τις γενικές διατάξεις. Επειδή πρόκειται για παρακράτηση φόρου στη πηγή, έναντι των κερδών του έτους, τα οποία δεν προέκυψαν, επιστρέφεται το ποσό που απομένει μετά τον συμψηφισμό του με τυχόν βεβαιωθέντα ποσά, ως αχρεωστήτως καταβληθέν.

Για την επιστροφή του παραπάνω ποσού, δεν τίθεται θέμα παραγραφής διότι, σύμφωνα με τις διατάξεις των άρθρων 90, 91 & 93 του Ν. 2362/1995, η παραγραφή αρχίζει μετά πάροδο έξι μηνών από τη χρονολογία υποβολής της αιτήσεως. Η αίτηση υποβλήθηκε την 1-11-2012, μετά την πάροδο έξι μηνών δηλαδή την 1-5-2013 αρχίζει η τριετία της παραγραφής.

Επειδή όμως :

α) η ελεγχόμενη επιχείρηση έχει υποπέσει σε φορολογικές παραβάσεις που επηρεάζουν το κύρος των βιβλίων & στοιχείων και τα θέματα που προκύπτουν άπτονται του τακτικού ελέγχου (μη τήρηση του βιβλίου απογραφών σύμφωνα με τις διατάξεις του Π.Δ. 186/92)

β) έχει σταματήσει κάθε δραστηριότητα και βρίσκεται σε κατάσταση εκκαθάρισης &

γ) η δήλωση, το πιστωτικό υπόλοιπο της οποίας ζητείται να επιστραφεί, δεν παράγει κανένα έννομο αποτέλεσμα και λαμβάνοντας υπόψη και τις διατάξεις της ΠΟΛ. 1062/2003, προτείνουμε όπως ανασταλεί η εκτέλεση της επιστροφής του πιστωτικού υπολοίπου φόρου εισοδήματος διαχ/κής περιόδου 02/10/2011-01/10/2012,€ 247.198,27 προκειμένου να διενεργηθεί τακτικός

φορολογικός έλεγχος στη δικαιούχο επιχείρηση, με την ολοκλήρωση της εκκαθάρισης και την υποβολής της οριστικής δήλωσης φορολογίας εισοδήματος>>.

Η προσφεύγουσα, με την υπό κρίση ενδικοφανή προσφυγή, ζητά την ακύρωση των παραπάνω πράξεων του Προϊσταμένου, προβάλλοντας τον παρακάτω λόγο:
<<Νομική και ουσιαστική αβασιμότητα της προσβαλλόμενης πράξης και της συνοδεύουσας αυτής έκθεσης ελέγχου.

.....
Η εταιρεία εξακολουθεί να λειτουργεί για τις ανάγκες της εκκαθαριστικής διαδικασίας.

Η υποβληθείσα δήλωση φόρου εισοδήματος της υπό κρίση περιόδου παράγει έννομο αποτέλεσμα.

Δεδομένου ότι δεν συντρέχει καμιά από τις περιοριστικά οριζόμενες παραβάσεις της ΠΟΛ 1062/2003 που να αναστέλλουν την επιστροφή του φόρου, αιτούμεθα να γίνει αποδεκτό το αίτημα για επιστροφή του φόρου εισοδήματος περιόδου 02/10/2011-01/10/2012. Το ποσό αυτό μπορεί να συμψηφιστεί με αναγγελθείσες ανταπαιτήσεις του Ελληνικού Δημοσίου κατά της υπό εκκαθάριση εταιρείας>>.

Επί της από 10-03-2016 και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανή προσφυγή της με ΑΦΜ, μετά την μελέτη και την αξιολόγηση όλων των υφιστάμενων στο σχετικό φάκελο εγγράφων και των προβαλλόμενων λόγων της ενδικοφανούς προσφυγής, επαγόμαστε τα ακόλουθα:

Επειδή, σύμφωνα με την απόφαση του ΥΠ.ΟΙΚ 1033129/1920/330/0014/ΠΟΛ. 1062/7.4.2003 "Επιστροφή φόρων, τελών, προστίμων και λοιπών εσόδων":

Προκειμένου να απλουστευθούν οι διαδικασίες επιστροφής στους δικαιούχους αχρεωστήτως καταβληθέντων φόρων τελών προστίμων και λοιπών εσόδων και για να υπάρχει ενιαία αντιμετώπιση από όλες τις Δ.Ο.Υ. σας πληροφορούμε τα ακόλουθα:

Για την επιστροφή των αχρεωστήτως καταβληθέντων φόρων τελών προστίμων και λοιπών εσόδων, ισχύουν οι διατάξεις της παραγράφου 2 του άρθρου 38 ν.1473/84 (ΦΕΚ 127Α/94), όπως αυτό αντικαταστάθηκε με το άρθρο 3 του ν.2120/93 (ΦΕΚ 24Α/93) και συμπληρώθηκε με την παράγραφο 1 του άρθρου 35 ν.2214/94 (ΦΕΚ 75Α/94) των άρθρων 34 και 41 του Κώδικα ΦΠΑ (κυρ.Ν.2859/00) του Κώδικα Κληρονομιών (κυρ.Ν.2961/01), του άρθρου 28 του Ν.2459/97 και την παράγραφο 8 του αρ.6 ν.2386/96 (ΦΕΚ 43Α/96) καθώς και της ΑΥΟ 1089911/7087 19/0016/2.8.94 (ΦΕΚ 641Β/94) που κοινοποιήθηκε με την ΠΟΛ.1249/94.

I. Φ.Π.Α.....

II.ΛΟΙΠΟΙ ΦΟΡΟΙ

1.Εγκριση για διενέργεια της επιστροφής

Για την επιστροφή αχρεωστήτως καταβληθέντων λοιπών φόρων άνω του ποσού των 29.347 ευρώ από το Τμήμα Εσόδων μετά την έκδοση νόμιμου τίτλου, απαιτείται έγκριση

από την κεντρική υπηρεσία του Υπουργείου (Δ/ση Είσπραξης Δημοσίων Εσόδων) σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 1 του ΠΔ 347/1986 (ΦΕΚ 154/Α/86).

Στο έγγραφο με το οποίο θα ζητείται η έγκριση από την κεντρική υπηρεσία του Υπουργείου θα αναγράφεται ο δικαιούχος, η δραστηριότητα του, ο ΑΦΜ του, το ποσό που θα επιστραφεί (ολογράφως και αριθμητικώς), το ΑΦΕΚ με βάση το οποίο προκύπτει η επιστροφή και το είδος του φόρου που επιστρέφεται. Επίσης στο έγγραφο της έγκρισης επισυνάπτεται απαραίτητα συμπληρωμένο το πληροφοριακό έντυπο, που σας κοινοποιήθηκε με το 1074287/4312/2001 έγγραφό μας. Το έντυπο αυτό θα επισυνάπτεται και στο αντίγραφό του ΑΦΕΚ, που παραμένει στο τμήμα εσόδων της Δ.Ο.Υ. ακόμη και για τα ποσά που επιστρέφονται χωρίς να απαιτείται έγκριση από το Υπουργείο.

2. Αναστολή εκτέλεσης της επιστροφής

Η επιστροφή των ποσών στους δικαιούχους διενεργείται το συντομότερο δυνατό, εκτός αν ο δικαιούχος έχει υποπέσει σε σοβαρές φορολογικές παραβάσεις που ορίζονται περιοριστικά,όπως :

-Είναι εκδότης πλαστών,εικονικών ή νοθευμένων φορολογικών στοιχείων ή λήπτης εικονικών ή νοθευμένων φορολογικών στοιχείων ή διέπραξε ουσιαστικές παραβάσεις του Κ.Β.Σ., που επισύρουν την ανακρίβεια των βιβλίων και στοιχείων

-Η δικαιούχος επιχείρηση έχει σταματήσει να λειτουργεί ή έχει υποβληθεί αίτηση για κήρυξη της σε κατάσταση πτώχευσης

Αν συντρέχουν οι παραπάνω περιπτώσεις μεμονωμένα ή αθροιστικά, η εκτέλεση της επιστροφής αναστέλλεται, προκειμένου να διενεργηθεί τακτικός φορολογικός έλεγχος στο δικαιούχο.Η απόφαση για την αναστολή εκτέλεσης της επιστροφής η οποία είναι μικρής διάρκειας (το νομικό πλαίσιο επιτρέπει μέχρι 12 μήνες) εκδίδεται από το όργανο που είναι αρμόδιο να εγκρίνει και την επιστροφή. Η καθυστέρηση εκτέλεσης της επιστροφής προκειμένου να διενεργηθεί έλεγχος, πέραν του χρονικού ορίου που ορίζεται στις διατάξεις του άρθρου 3 Ν.2120/1993 έχει ως συνέπεια την καταβολή τόκου στο δικαιούχο (για το ποσό που τελικά επιστρέφεται),το δε επιτόκιο είναι αυτό των τριμήνων γραμματίων του Δημοσίου.

Επισημαίνεται ότι, δεν αποτελεί κριτήριο για αναστολή εκτέλεσης της επιστροφής μόνο το γεγονός ότι ο δικαιούχος έχει να ελεγχθεί για πολλές χρήσεις.

III.ΓΕΝΙΚΑ ΘΕΜΑΤΑ

1.Συμψηφισμός επιστρεφόμενου φόρου με οφειλές προς το Δημόσιο

Αν ο δικαιούχος της επιστροφής έχει ληξιπρόθεσμες οφειλές προς το Δημόσιο, διενεργείται υποχρεωτικά συμψηφισμός του επιστρεφόμενου ποσού, κατά το μέρος που καλύπτεται η οφειλή, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 83 του ΚΕΔΕ.

2.Έλεγχος της νομιμότητας της επιστροφής.....

3.Αρμόδια Ελεγκτική Υπηρεσία για τη διενέργεια των προσωρινών ελέγχων.

4. Επιστροφή φόρων κεφαλαίου

.....

Επειδή, από την έκθεση προσωρινού ελέγχου(διαπιστώσεις ελέγχου), προκύπτει ότι <<Το ποσό του παρακρατηθέντος φόρου των 247.198,27€, αφορά σε τόκους από καταθέσεις που αποτελούν για την ελεγχόμενη επιχείρηση, έσοδο φορολογηθέν με τις γενικές διατάξεις. Επειδή πρόκειται για παρακράτηση φόρου στη πηγή, έναντι των κερδών του έτους, τα οποία δεν προέκυψαν, επιστρέφεται το ποσό που απομένει μετά τον συμψηφισμό του με τυχόν βεβαιωθέντα ποσά, ως αχρεωστήτως καταβληθέν.

.....>>

Επειδή, από τα στοιχεία του φακέλου προκύπτει ότι η προσφεύγουσα επιχείρηση έχει τεθεί σε καθεστώς ειδικής εκκαθάρισης, που δεν έχει περαιωθεί ακόμα και κατά αίτηση αυτής το ποσό αυτό μπορεί να συμψηφιστεί με απαιτήσεις του Ελληνικού Δημοσίου κατ' αυτής και ως εκ τούτου δεν συντρέχουν οι προϋποθέσεις αναστολής επιστροφής του φόρου βάσει της ΠΟΛ 1062/2003 και επομένως πρέπει να διενεργηθεί η επιστροφή αυτού.

Α π ο φ α σ ί ζ ο υ μ ε

Να γίνει **δεκτή** η με αριθ.πρωτ...../10-03-2016 ενδικοφανή προσφυγή της με ΑΦΜ

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

Ποσό παρακρατηθέντος φόρου για επιστροφή : 247.198,27€,

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

Ακριβές Αντίγραφο

Η Υπάλληλος του Τμήματος

Διοικητικής Υποστήριξης

ΜΕ ΕΝΤΟΛΗ ΤΟΥ ΠΡΟΙΣΤΑΜΕΝΟΥ

ΤΗΣ ΔΙΕΥΘΥΝΣΗΣ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ

Ο ΠΡΟΙΣΤΑΜΕΝΟΣ ΤΗΣ ΥΠΟΔΙΕΥΘΥΝΣΗΣ

ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ

ΓΕΩΡΓΙΟΣ ΦΑΚΟΣ