



**ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ
ΥΠΟΥΡΓΕΙΟ ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΩΝ
ΓΕΝΙΚΗ ΓΡΑΜΜΑΤΕΙΑ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΕΣΟΔΩΝ
ΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ**

Καλλιθέα 21/03/2016

Αριθμός απόφασης: 1161

Ταχ. Δ/ση : Αριστογείτονος 19

Ταχ. Κώδικας : 176 71 - Καλλιθέα

Τηλέφωνο : 213 1604 504

ΦΑΞ : 213 1604 566

ΑΠΟΦΑΣΗ

Ο ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΣ ΤΗΣ ΔΙΕΥΘΥΝΣΗΣ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ

Έχοντας υπ' όψη:

1. Τις διατάξεις :

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

β. Της παρ. 3 του άρθρου 47 του ν. 4331/2015 (ΦΕΚ Α' 69).

γ. Του άρθρου 59 του π.δ. 111/2014 (Α' 178) «Οργανισμός του Υπουργείου Οικονομικών».

δ. Του άρθρου 6 της αριθμ. Δ6Α 1058824 ΕΞ 2014 (ΦΕΚ Β' 865, 1079 και 1846) Απόφασης του Γενικού Γραμματέα Δημοσίων Εσόδων του Υπουργείου Οικονομικών «Ανακαθορισμός της εσωτερικής διάρθρωσης και των αρμοδιοτήτων οργανικών μονάδων της Γενικής Γραμματείας Δημοσίων Εσόδων του Υπουργείου Οικονομικών και μετονομασία ορισμένων από αυτές», όπως τροποποιήθηκε και ισχύει.

ε. Της ΠΟΛ 1002/31.12.2013 Απόφασης του Γενικού Γραμματέα Δημοσίων Εσόδων (ΦΕΚ Β' 55/16-1-2014) «Εφαρμογή των διατάξεων του άρθρου 63 του ν. 4174/2013 (Ειδική Διοικητική Διαδικασία – Ενδικοφανής προσφυγή), όπως αυτό τροποποιήθηκε και ισχύει από 1/1/2014 και καθορισμός λεπτομερειών για τη λειτουργία της Διεύθυνσης Επίλυσης Διαφορών (πρώην Υπηρεσίας Εσωτερικής Επανεξέτασης) της Γενικής Γραμματείας Δημοσίων Εσόδων, την εφαρμοστέα διαδικασία και τον τρόπο έκδοσης των αποφάσεων αυτής».

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

3. Την αριθμ. Δ.Ε.Δ. 0012895 ΕΞ 2014/09.04.2014 (ΦΕΚ 975 / τ. Β' / 17.04.2014) Απόφαση του Προϊσταμένου της Διεύθυνσης Επίλυσης Διαφορών.

4. Την με ημερομηνία κατάθεσης και αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανή προσφυγή της εταιρείας με την επωνυμία <<.....>>, με ΑΦΜ

5. Τις απόψεις της ΦΑΕ ΑΘΗΝΩΝ.

6. Την από 17/03/2016 εισήγηση του Α5 τμήματος της Υπηρεσίας μας.

Επί της από και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανούς προσφυγής της εταιρείας με την επωνυμία <<.....>>, με 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:

Με την πάροδο απράκτου τριμήνου από την υποβολή στη ΦΑΕ ΑΘΗΝΩΝ της από2015 τροποποιητικής-ανακλητικής δήλωσης φορολογίας εισοδήματος της προσφεύγουσας εταιρείας, οικονομικού έτους 2014, απορρίφθηκε σιωπηρά το αίτημά της, περί διενέργειας νέας εκκαθάρισης με βάση την εν λόγω δήλωση.

Η προσφεύγουσα εταιρεία με την υπό κρίση ενδικοφανή προσφυγή, ζητά την ακύρωση της προσβαλλόμενης τεκμαιρόμενης αρνητικής απάντησης του Προϊσταμένου της ΦΑΕ ΑΘΗΝΩΝ, την αποδοχή της υποβληθείσας τροποποιητικής δήλωσης φορολογίας εισοδήματος νομικών προσώπων κερδοσκοπικού χαρακτήρα οικονομικού έτους 2014, τη διενέργεια νέας εκκαθάρισης του φόρου εισοδήματος του οικείου οικονομικού έτους και την επιστροφή του αχρεωστήτως καταβληθέντος φόρου εντόκως, προβάλλοντας τους παρακάτω λόγους:

1) Η αντίδικη φορολογική αρχή παρανόμως απέρριψε σιωπηρώς τον πρώτο λόγο ανακλήσεως της αρχικής φορολογικής δηλώσεως που υπέβαλε το υποκατάστημα, σύμφωνα με τον οποίο η αρχικώς υποβληθείσα δήλωση φορολογίας εισοδήματος οικονομικού έτους 2014(διαχειριστικής περιόδου 01.01.2013-31.12.2013) περιέχει λάθος, συνιστάμενο στο ότι αναμορφώθηκε φορολογικά το ποσό της ζημίας, ύψους 870.645,78 ευρώ, που υπέστη κατά τη διαχειριστική περίοδο 01.01.2013 – 31.12.2013 από την απομείωση (κούρεμα) των καταθέσεων του στην Κύπρο.

2) Η αντίδικη φορολογική αρχή επηρεασμένη από εσφαλμένη έγγραφη θέση του Υπουργείου Οικονομικών, ενώ κατ' ορθή του νόμου ερμηνεία και εφαρμογή η εν λόγω ζημία τυγχάνει εκπεστέα από τα ακαθάριστα έσοδα του υποκαταστήματος, λόγω του ότι εν προκειμένω δεν εφαρμόζεται η διάταξη του άρθρου 4 παρ.4 σε συνδ. με το άρθρο 105 παρ.11 του Ν.2238/1994(αρνητικό στοιχείο εισοδήματος από πηγή ευρισκόμενη στην αλλοδαπή), αλλά η διάταξη του άρθρου 31 παρ. 1 περ. η' του Ν.2238/1994(ζημία από φθορά, απώλεια ή υποτίμηση κεφαλαίου).

3) Η αντίδικη φορολογική αρχή, ακόμη και εάν ήθελε να θεωρηθεί ότι τυγχάνουν εφαρμογής οι διατάξεις της παρ.4 του άρθρου 4 σε συνδ. με το άρθρο 105 παρ. 11 του Ν.2238/1994(αρνητικό στοιχείο εισοδήματος από πηγή ευρισκόμενη στην αλλοδαπή), οι εν λόγω διατάξεις αντίκεινται στο ευρωπαϊκό ενωσιακό δίκαιο και ειδικότερα στην θεμελιώδη ελευθερία της κυκλοφορίας κεφαλαίων μεταξύ των κρατών μελών της Ευρωπαϊκής Ένωσης, στο βαθμό που προβλέπουν δυσμενέστερη φορολογική μεταχείριση για τα υποκείμενα σε φόρο νομικά πρόσωπα που επιλέγουν να επενδύσουν, με οποιονδήποτε τρόπο, τα χρήματά τους σε άλλο κράτος μέλος της Ευρωπαϊκής Ένωσης σε σχέση με αυτά που επενδύουν στο εσωτερικό της χώρας.

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, η παρ. 1 του άρθρου 63 του Ν. 4174/2013 (Κώδικας Φορολογικής Διαδικασίας) ορίζει πως ο υπόχρεος, εφόσον αμφισβητεί οποιαδήποτε πράξη που έχει εκδοθεί σε βάρος του από τη Φορολογική Διοίκηση ή σε περίπτωση σιωπηρής άρνησης, οφείλει να υποβάλει ενδικοφανή προσφυγή με αίτημα την επανεξέταση της πράξης στο πλαίσιο διοικητικής διαδικασίας από την Υπηρεσία Εσωτερικής Επανεξέτασης της Φορολογικής Διοίκησης

Επειδή, σύμφωνα με τις διατάξεις της παραγράφου 1 του άρθρου 63 του ν 4174/2013 σε συνδυασμό με τις διατάξεις της παρ. 1 του άρθρου 3 της απόφασης Γεν. Γραμ. Δημ. Εσόδων ΠΟΛ.1002/31-12-2013, η ενδικοφανής προσφυγή ασκείται κατά πράξεων των φορολογικών αρχών, εντός ανατρεπτικής προθεσμίας τριάντα (30) ημερών που αρχίζει από την κοινοποίηση της πράξης.

Επειδή, στην προκειμένη περίπτωση, η προσφεύγουσα, προς την ΦΑΕ ΑΘΗΝΩΝ άσκησε την από και με αριθμ. πρωτ. ανακλητική-τροποποιητική δήλωση για το οικονομικό έτος 2014.

Επειδή, το αίτημα περί τροποποίησης - ανάκλησης, με βάση την 'ως άνω δήλωση, απορρίφθηκε σιωπηρά με την πάροδο άπρακτου τριμήνου από την ημερομηνία υποβολής της δήλωσης.

Επειδή, κατά της σιωπηρής απόρριψης της ανωτέρω τροποποιητικής-ανακλητικής δήλωσης ασκήθηκε η με αρ.ενδικοφανή προσφυγή ενώπιον της ΦΑΕ ΑΘΗΝΩΝ.

Επειδή, με τις διατάξεις της παρ.4 του άρθρου 4 του Ν2238/1994, όπως αυτές ίσχυαν πριν την κατάργησή τους με το Ν4172/2013 και εφαρμόζονταν για φορολογικά έτη που άρχισαν πριν την 01.01.2014 και οι οποίες έχουν εφαρμογή σύμφωνα με την παρ.11 του άρθρου 105 και στα νομικά πρόσωπα της παρ.1 του άρθρου 101(ΑΕ,ΕΠΕ,κλπ), αρνητικό στοιχείο εισοδήματος από πηγή που βρίσκεται στην αλλοδαπή συμψηφίζεται μόνο με θετικά εισοδήματα του φορολογούμενου που προκύπτουν στην αλλοδαπή.

Επειδή, η ζημία που προέκυψε σε βάρος της εταιρείας <<.....>>, υποκαταστήματος αλλοδαπής(κυπριακής), από το <<κούρεμα>> των καταθέσεων της στη Κύπρο, δεν αναγνωρίζεται για έκπτωση από τα ακαθάριστα έσοδα της, με βάση τις διατάξεις της παρ.4 και της παρ.11 του άρθρου 105 του Ν.2238/1994, ως προερχόμενη από πηγή κείμενη στην αλλοδαπή.

Κατόπιν των ως άνω προεκτεθέντων,

Αποφασίζουμε

Την **απόρριψη της** με ημερομηνία κατάθεσης και αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανούς προσφυγής της προσφεύγουσας <<.....>>, με ΑΦΜ

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 ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΥ
ΤΗΣ Δ/ΝΣΗΣ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ

Ο ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΣ ΤΗΣ ΥΠΟΔΙΕΥΘΥΝΣΗΣ
ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ
α/α

ΓΕΩΡΓΙΟΣ ΣΤΑΥΡΙΔΗΣ

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 με υποχρέωση, επί ποινή απαραδέκτου άσκησης της προσφυγής, επίδοσης επικυρωμένου αντιγράφου αυτής στην Υπηρεσία μας εντός είκοσι (20) ημερών από τη λήξη της προθεσμίας για την άσκησή της (άρθ. 126 ν. 2717/99).