



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

Ταχ. Δ/ση: Αριστογείτονος 19

Ταχ. Κώδικας : 176 71 - Καλλιθέα

Τηλέφωνο : 210 9569803

ΦΑΞ : 210 9531321

Καλλιθέα: 02/10/2015

Αριθμός απόφασης: 4107

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 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 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 από 21/5/2015 και με αριθμό πρωτοκόλλουενδικοφανή προσφυγή της ΑΦΜ:, με έδρα το Ν. Ψυχικό οδόςκατά της:

Σιωπηρής τεκμαιρόμενης αρνητικής απάντησης του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Ψυχικού και της Γενικής Γραμματείας Δημοσίων Εσόδων, λόγω παρέλευσης άπρακτης της προθεσμίας απάντησης εντός ενενήντα (90) ημερών, επί της αριθ. /21-01-2015 υποβληθείσας δήλωσης επιφύλαξης της προσφεύγουσας, προς παρακράτηση και απόδοση φόρου εισοδήματος ποσού ύψους 26.784,17 ευρώ της διαχειριστικής περιόδου 1/11/2014 - 30/11/2014 και τα προσκομιζόμενα με αυτήν σχετικά έγγραφα.

5. Τις απόψεις της ανωτέρω φορολογικής αρχής.

6. Την από 02-10-2015 εισήγηση του Α2 τμήματος της Υπηρεσίας μας.

Επί της από 21/5/2015 και με αριθμό πρωτοκόλλουενδικοφανούς προσφυγής της, «.....» 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:

Η προσφεύγουσα εταιρεία, με την υπό κρίση ενδικοφανή προσφυγή, ζητά την ακύρωση της σιωπηρής άρνησης (τεκμαιρόμενης αρνητικής απάντησης) του προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Ψυχικού, επί της ανωτέρω δήλωσης με επιφύλαξη και την επιστροφή του καταβληθέντος ποσού φόρου **26.784,17€** μέρος του συνολικού φόρου ποσού **142.976,25 €**. με την ανωτέρω δήλωση απόδοσης παρακρατούμενου φόρου, προβάλλοντας τους παρακάτω λόγους :

Οι αμοιβές που κατέβαλε στην Ιρλανδική εταιρεία «.....» και επί των οποίων αποδόθηκε ο φόρος του οποίου αιτείται την επιστροφή, αποτελούν αντάλλαγμα για την παροχή υπηρεσιών τεχνικής υποστήριξης και εξόδων εκπαίδευσης προς την προσφεύγουσα βάση της από 01-6-2004 σύμβασης μεταξύ της προσφεύγουσας και της Ιρλανδικής εταιρεία «.....», οι οποίες σε καμία περίπτωση δεν μπορούν να εξομοιωθούν με πληρωμές καταβαλλόμενες έναντι χρήσεως ευρεσιτεχνίας, εμπορικού σήματος, σχεδίου ή τύπου, διαδικασίας παραγωγής βιομηχανικού, εμπορικού ή επιστημονικού εξοπλισμού ή έναντι πληροφοριών σχετικών με βιομηχανική, εμπορική ή επιστημονική εμπειρία.

Στην προκειμένη περίπτωση, από τα στοιχεία του φακέλου που απέστειλε στην υπηρεσία μας η Δ.Ο.Υ. Ψυχικού, προκύπτει ότι η Ιρλανδική εταιρεία «.....» εξέδωσε προς την προσφεύγουσα το παρακάτω τιμολόγιο με το συνολικό ποσό των 2.869.783,12 ευρώ και με αιτιολογία τις προσφερθείσες υπηρεσίες και το ποσό τιμολόγησης για την καθεμία:

α/α	αριθ.	ημερομηνία	αιτιολογία	ποσό (€)
1		Nov - 2014	Sublicense fee on SW License	1.376.658,25
2		Nov - 2014	Sublicense fee on SW Technical Support	535.683,38
3		Nov - 2014	Sublicense fee on SW Updates	567.695,26
4		Nov - 2014	HW Support fee	379.488,12
5		Nov - 2014	Technical /Consulting/Professional services	10.258,11
Σύνολο		€		2.869.783,12

Επί του παραπάνω ποσού η προσφεύγουσα παρακράτησε και απέδωσε επί των αμοιβών που κατέβαλε κατά την περίοδο 01/11/2014-30-11-2014 στην Ιρλανδική εταιρεία «.....» το αναλογούντα φόρο 5% με την υπ αριθμ/21-01-2015 προσωρινή δήλωση στην αρμόδια Δ.Ο.Υ ως ακολούθως:

α/α	Είδος παρασχεθείσας υπηρεσίας	αξία	συν/τής	φόρος
1	Άδειες λογισμικού περιόδου Νοεμβρίου 14	1.376.658,25	5%	68.832,91
2	Τεχνική υποστήριξη περιόδου Νοεμβρίου 14	535.683,38	5%	26.784,17
3	Αναβάθμιση λογισμικού περιόδου Νοεμβρίου 14	567.695,26	5%	28.384,76
4	Υποστήριξη εξοπλισμού περιόδου Νοεμβρίου 14	379.488,12	5%	18.974,41
Σύνολο		2.859.525,01		142.976,25

Η παραπάνω δήλωση βάσει της οποίας καταβλήθηκε ο ως άνω παρακρατηθείς φόρος, υποβλήθηκε με επιφύλαξη ως προς την υποχρέωση της παρακράτησης και απόδοσης του φόρου ύψους 26.784,17 ευρώ που αφορά την τεχνική υποστήριξη και το οποίο αποτελεί μέρος του συνολικού παρακρατηθέντος ποσού ύψους 142.976,25 ευρώ.

Ο προϊστάμενος της Δ.Ο.Υ. Ψυχικού δεν προέβη σε καμία ενέργεια (διορθωτικού προσδιορισμού του φόρου), με αποτέλεσμα να μην υφίσταται συγκεκριμένη πράξη της φορολογικής αρχής. Ως εκ τούτου, ως προς την υποβληθείσα δήλωση με επιφύλαξη, η υπό κρίση ενδικοφανής προσφυγή είναι απορριπτή.

Επειδή, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 18 του Ν. 4174/2013 Υποβολή φορολογικής δήλωσης.

1. Ο υπόχρεος σε υποβολή φορολογικών δηλώσεων υποβάλλει τις φορολογικές δηλώσεις στη Φορολογική Διοίκηση κατά το χρόνο που προβλέπεται από την οικεία φορολογική νομοθεσία.

Επειδή, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 19 του Ν.4174/2013 Υποβολή τροποποιητικής φορολογικής δήλωσης.

1. Αν ο φορολογούμενος διαπιστώσει, ότι η φορολογική δήλωση που υπέβαλε στη Φορολογική Διοίκηση περιέχει λάθος ή παράλειψη, υποχρεούται να υποβάλει τροποποιητική φορολογική δήλωση.

2. Αν ο φορολογούμενος υποβάλει τροποποιητική φορολογική δήλωση εντός της προθεσμίας υποβολής της αρχικής φορολογικής δήλωσης, τότε και η τροποποιητική φορολογική δήλωση επέχει θέση αρχικής δήλωσης και θεωρείται ότι και οι δύο, αρχική και τροποποιητική έχουν υποβληθεί εμπρόθεσμα.

3. Τροποποιητική φορολογική 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.

3. Με έγγραφη δήλωση που περιλαμβάνεται στην αίτηση επιστροφής του φορολογουμένου, το επιστρεπτέο ποσό παρακρατείται με σκοπό το συμψηφισμό του με μελλοντικές οφειλές του φορολογουμένου.

Επειδή «Άρθρο 31του Ν 4174/2013 Άμεσος προσδιορισμός φόρου»

1. «Άμεσος προσδιορισμός φόρου» είναι ο προσδιορισμός φόρου που προκύπτει χωρίς περαιτέρω ενέργεια, ταυτόχρονα με την υποβολή της φορολογικής δήλωσης.
2. Ο φορολογούμενος δύναται να τροποποιεί τη φορολογική δήλωσή του, σύμφωνα με το άρθρο 19 του Κώδικα, καταβάλλοντας την επιπλέον διαφορά φόρου ή δικαιούμενος επιστροφή του υπερβάλλοντος φόρου σύμφωνα με το άρθρο 42 του Κώδικα, έως την έκδοση εντολής φορολογικού ελέγχου. Ο άμεσος προσδιορισμός φόρου που προκύπτει από την τροποποιητική δήλωση υποκαθιστά τον αρχικό άμεσο προσδιορισμό φόρου.

Επειδή, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 42 του Ν.4174/2013

1. Εάν ο φορολογούμενος δικαιούται επιστροφή φόρου, η Φορολογική Διοίκηση, αφού συμψηφίσει τους οφειλόμενους από τον φορολογούμενο φόρο με το ποσό προς επιστροφή, προβαίνει στην επιστροφή της τυχόν προκύπτουσας διαφοράς.
2. Το επιστρεπτέο ποσό καταβάλλεται στον φορολογούμενο εντός ενενήντα (90) ημερών από την υποβολή έγγραφου αιτήματος του φορολογουμένου, εκτός εάν προβλέπεται μικρότερο χρονικό διάστημα από άλλη διάταξη της φορολογικής νομοθεσίας.

Επειδή σύμφωνα με τις διατάξεις της ΠΟΛ 1078/6-4-2015

1. Όπως έχει διευκρινισθεί από τη Διοίκηση με τις ΠΟΛ.1129/2011 και ΠΟΛ.1039/2015 εγκύκλιους μας, προκειμένου για την επιστροφή φόρου ως αχρεωστήτως καταβληθέντος, ο οποίος παρακρατήθηκε σε εισόδημα από μερίσματα, θα πρέπει η ενδιαφερομένη εταιρεία (ημεδαπή ή αλλοδαπή) σε βάρος της οποίας έγινε η παρακράτηση φόρου να ζητήσει την επιστροφή του παρακρατηθέντος φόρου. Για το σκοπό αυτό θα πρέπει να υποβάλει αίτηση στη Δ.Ο.Υ. στην οποία αποδόθηκε ο παρακρατηθείς φόρος, πλην όμως, το ατομικό φύλλο έκπτωσης πρέπει να εκδοθεί στο όνομα της ημεδαπής εταιρείας, δεδομένου ότι αυτή είχε αποδώσει τον παρακρατηθέντα φόρο στο Δημόσιο και επομένως σε βάρος της είχε γίνει η σχετική βεβαίωση (για ολόκληρο το καταβαλλόμενο ποσό). Επιπλέον, η ημεδαπή εταιρία (υπόχρεος σε παρακράτηση) πρέπει να υποβάλει υπεύθυνη δήλωση, με την οποία να δηλώνει ότι το ποσό του παρακρατηθέντος φόρου θα πρέπει να καταβληθεί (εκχώρηση κατά κάποιο τρόπο) στην αλλοδαπή εταιρεία από την αρμόδια Δ.Ο.Υ. Σημειώνεται, ότι στην αίτηση της αλλοδαπής δικαιούχου εταιρίας θα πρέπει να αναφέρεται και ο λογαριασμός στον οποίο θα μεταφερθεί το σχετικό ποσό, που τηρείται σε τράπεζα του εσωτερικού ή του εξωτερικού.

2. Δεδομένου ότι ο υπόχρεος σε παρακράτηση φόρου έχει δική του αυτοτελή υποχρέωση να προβεί στην παρακράτηση αυτή και να αποδώσει το αντίστοιχο ποσό στο Δημόσιο, υποβάλλοντας σχετική δήλωση, για τις περιπτώσεις αχρεώστητης καταβολής φόρου διευκρινίζεται ότι και ο υπόχρεος σε παρακράτηση μπορεί να ανακαλέσει τη δήλωσή του και να ζητήσει από το Δημόσιο το φόρο που καταβλήθηκε αχρεωστήτως (σχετ. η ΣτΕ 3263/1989), υπό την προϋπόθεση να έχει επιβαρυνθεί ο ίδιος με το φόρο, ώστε να μην πλουτίσει αδικαιολόγητα από την επιστροφή του.

3. Με βάση τα ανωτέρω, ως προς τη διαδικασία επιστροφής του αχρεωστήτως καταβληθέντος φόρου στον υπόχρεο σε παρακράτηση, γίνεται δεκτό ότι η σχετική αίτηση θα πρέπει να συνοδεύεται: α) από ιδιωτικό έγγραφο, θεωρημένο για το γνήσιο της υπογραφής από αρμόδια

αρχή, στο οποίο ο δικαιούχος της αμοιβής θα βεβαιώνει ότι εισέπραξε το πλήρες ποσό αυτής και συνεπώς δεν επιβαρύνθηκε με το ποσό της παρακράτησης φόρου και β) από δήλωση παραίτησης του δικαιούχου της αμοιβής από οποιαδήποτε μελλοντική αξίωσή του έναντι του Ελληνικού Δημοσίου από την αιτία αυτή.

Σε περίπτωση αλλοδαπού δικαιούχου της αμοιβής, προκειμένου να διαπιστώνεται η γνησιότητα του κατά τα ανωτέρω ιδιωτικού εγγράφου του, αυτό θα πρέπει να φέρει επισημείωση της Χάγης (σφραγίδα Apostile) (ν.1497/1984, ΦΕΚ Α'188), εφόσον το αλλοδαπό Κράτος εμπίπτει στην κατάσταση των κρατών που έχουν προσχωρήσει στην Σύμβαση της Χάγης, όπως έχει συμπληρωθεί και ισχύει. Για τα κράτη τα οποία δεν έχουν προσχωρήσει στην ανωτέρω Σύμβαση, ισχύει η προξενική θεώρηση. Το σχετικό ιδιωτικό έγγραφο υποβάλλεται πρωτότυπο και απαιτείται η επίσημη μετάφρασή του στην Ελληνική γλώσσα.

Τέλος, διευκρινίζεται ότι, ανεξάρτητα από το αν η αίτηση για την επιστροφή του φόρου έχει γίνει από τον δικαιούχο της αμοιβής ή τον υπόχρεο σε παρακράτηση, σε κάθε περίπτωση το ατομικό φύλλο έκπτωσης πρέπει να εκδοθεί στο όνομα του υπόχρεου σε παρακράτηση, δεδομένου ότι ο τελευταίος είχε αποδώσει τον παρακρατηθέντα φόρο στο Δημόσιο υποβάλλοντας σχετική δήλωση και επομένως σε βάρος του είχε γίνει η σχετική βεβαίωση.

Η προσφεύγουσα εταιρεία προσκόμισε στην Υπηρεσία μας, με το αριθμ. πρωτ. ΔΕΔΕΙ /14-9-2015 υπεύθυνη δήλωση με την οποία δηλώνει ότι το ποσό του παρακρατηθέντος φόρου θα πρέπει να καταβληθεί (εκχώρηση κατά κάποιο τρόπο στην «.....») από την αλλοδαπή εταιρεία από την αρμόδια Δ.Ο.Υ..

Επειδή, στη προκειμένη περίπτωση η αρμόδια φορολογική αρχή, όφειλε σύμφωνα με τις ανωτέρω διατάξεις της παρ. 2 του άρθρου 31 του Ν. 4174/2013 , σε περίπτωση μη επιστροφής του αιτούμενου ποσού φόρου, εντός της προβλεπόμενης προθεσμίας των ενενήντα (90) ημερών , να διενεργήσει, σχετικό έλεγχο προκειμένου να αποφανθεί επί του υποβληθέντος αιτήματος.

Α π ο φ α σ ί ζ ο υ μ ε

Την ακύρωση της σιωπηρής αρνητικής απάντησης του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Ψυχικού, επί του υποβληθέντος αιτήματος της προσφεύγουσας και ορίζουμε όπως η αρμόδια φορολογική αρχή διενεργήσει σύμφωνα με τα ανωτέρω.

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

Ακριβές Αντίγραφο

ΜΕ ΕΝΤΟΛΗ ΤΟΥ ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΥ
ΤΗΣ Δ/ΝΣΗΣ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ

Η Υπάλληλος του Τμήματος
Διοικητικής Υποστήριξης

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).