



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

Ταχ. Δ/ση : Αριστογείτονος 19
Ταχ. Κώδικας : 176 71 - Καλλιθέα
Τηλέφωνο : 2109563608
ΦΑΞ : 210 9531321

Καλλιθέα 5/3/2014

Αριθμός απόφασης: 424

ΑΠΟΦΑΣΗ

Ο ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΣ ΤΗΣ ΔΙΕΥΘΥΝΣΗΣ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ

Έχοντας υπ' όψη:

1. Τις διατάξεις :

α. Του άρθρου 70Β' «Ειδική Διοικητική Διαδικασία – Ενδικοφανής Προσφυγή» του ν. 2238/1994 (Κώδικας Φορολογίας Εισοδήματος, ΦΕΚ Α' 151), όπως αυτές προστέθηκαν με το ν.4152/2013, περίπτωση 1, υποπαράγραφος Α.5, παράγραφος Α, άρθρο πρώτο (ΦΕΚ Α'107), καθώς και τις διατάξεις της περίπτωσης 2^α της ίδιας υποπαραγράφου του ίδιου νόμου.

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

γ. Της αριθ. Δ6Α118225 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».

δ. 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».

ε. Της ΠΟΛ 1209/06.09.2013 Απόφασης του Γενικού Γραμματέα Δημοσίων Εσόδων (ΦΕΚ Β' 2371).

στ. Του άρθρου 7 της ΠΟΛ 1002/31.12.2013 Απόφασης του Γενικού Γραμματέα Δημοσίων Εσόδων (ΦΕΚ Β' 55/16-1-2014).

2. Την ΠΟΛ 1211/12-9-2013 Εγκύκλιο της Γενικής Γραμματείας Δημοσίων Εσόδων του Υπουργείου Οικονομικών.

3. Την απόκαι με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανή προσφυγή της εταιρείας, λυθείσα και εκπροσωπούμενη από τον εκκαθαριστή....., ΑΦΜ....., κάτοικοοδόςκατά του υπ'φύλλου ελέγχου παρακρατούμενου φόρου στα διανεμηθέντα κέρδη νομικών προσώπων οικονομικού έτους 2012 και τα προσκομιζόμενα με αυτήν σχετικά έγγραφα.

4. Το υπ' αριθ αρ..... προσωρινό φύλλο ελέγχου παρακρατούμενου φόρου στα διανεμηθέντα κέρδη νομικών προσώπων οικονομικού έτους 2011 του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υτου ζητείται η ακύρωση, καθώς και την από 9-10-2013. οικεία έκθεση ελέγχου.

5. Τις απόψεις της ανωτέρω φορολογικής αρχής.

6. Την από 24/2/2014 εισήγηση του Α2 τμήματος της Υπηρεσίας μας.

Επί της απόκαι με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανούς προσφυγής της εταιρείας,ΑΦΜ λυθείσα και εκπροσωπούμενη από τον εκκαθαριστή....., 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, επαγόμαστε τα ακόλουθα:

Η προσφεύγουσα εταιρεία με την υπό κρίση προσφυγή, ζητά την τροποποίηση του υπ' αριθ.προσωρινού φύλλου ελέγχου προσδιορισμού παρακρατούμενου φόρου στα διανεμόμενα κέρδη νομικών προσώπων οικονομικού έτους 2011 του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ.με το οποίο επιβλήθηκε σε βάρος της προσφεύγουσας κύριος φόρος εισοδήματος ποσού 32.499,29 €, πλέον 28.436,88 € (πρόσθετος φόρος λόγω μη υποβολής δήλωσης).

Η διαφορά φόρου προέκυψε, διότι η προσφεύγουσα λόγω λύσεως της στιςκαι κατά την γενική συνέλευση των εταίρων της στιςαποφασίστηκε η διανομή κερδών ποσού 154.758,54 ευρώ επί των οποίων έπρεπε να παρακρατηθεί ο αναλογών φόρος ποσοστού 21% δηλαδή συνολικό ποσό φόρου 32.499,29 και να αποδοθεί στην αρμόδια Δ.Ο.Υ εντός μηνός από την παρακράτηση του .

Επειδή σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 67 του Ν 2238/94 επιχειρήσεις και ελεύθεροι επαγγελματίες, των οποίων το καθαρό εισόδημα εξευρίσκεται με τις διατάξεις των άρθρων 31 και 49 αντίστοιχα και δεν έχουν υπαχθεί σε οριστικό έλεγχο κατά τις διατάξεις του προηγούμενου άρθρου, μπορεί να υπαχθούν σε προσωρινό έλεγχο για το μερικό προσδιορισμό του εισοδήματός τους. Ο έλεγχος αυτός διατάσσεται από τον Προϊστάμενο της δημόσιας οικονομικής υπηρεσίας για ένα ή περισσότερα συγκεκριμένα θέματα και αντικείμενα του πλήρους και οριστικού φορολογικού ελέγχου.

Επειδή η προσφεύγουσα **υπέβαλε στην αρμόδια τότε Δ.Ο.Υ την αριθ. Πρωτ..... αίτηση** προκειμένου να καταλογιστεί, μετά από προσωρινό έλεγχο, ο παρακρατούμενος φόρος επί των διανεμηθέντων κερδών της εταιρείας για τη διαχειριστική περίοδο 1/7/2010-27/6/2011.

Επειδή η προσφεύγουσα κατά την διαχ/κή περίοδο 1/7/2010-27/6/2011 πραγματοποίησε κέρδη 207.716,44 ευρώ.

Επειδή στη γενική συνέλευση των εταίρων που πραγματοποιήθηκεαποφασίστηκε η διάθεση κερδών ποσού 154.758,54 ευρώ.

Επειδή σύμφωνα με το άρθρο 54 παρ 6 περ ζ του ν.2238/1994 όπως αντικαταστάθηκε με το άρθρο 14 παρ. 2 του ν.3943/2011(Σχ.ΠΟΛ 1129/6-5-2011) ορίζεται ότι στα κέρδη που διανέμουν οι ημεδαπές ανώνυμες εταιρείες με τη μορφή αμοιβών και ποσοστών στα μέλη του διοικητικού Συμβουλίου και στους διευθυντές και αμοιβών στο εργατοϋπαλληλικό προσωπικό ,εκτός μισθού, καθώς και μερισμάτων σε φυσικά ή νομικά πρόσωπα, ημεδαπά ή αλλοδαπά ,ενώσεις προσώπων ή ομάδες περιουσίας ,ανεξάρτητα αν η καταβολή τους γίνεται σε μετρητά ή μετοχές ,ενεργείται παρακράτηση φόρου σε κάθε περίπτωση **μέσα σε ένα μήνα από την λήψη**

της απόφασης διανομής .Ο φόρος που παρακρατείται αποδίδεται με την υποβολή της δήλωσης στο δημόσιο εφάπαξ μέσα στον επόμενο μήνα από αυτόν στον οποίο έγινε η παρακράτηση . Ειδικά για τα κέρδη που διανέμονται εντός του έτους 2011 επιβάλλεται φόρος με συντελεστή είκοσι ένα τοις εκατό (21%), επομένως η προσφεύγουσα έπρεπε να προβεί σε παρακράτηση του φόρου 21% έως 10-10-2011.

Επειδή σύμφωνα με το άρθρο 60 παρ 2 του ν. 2238/1994, όσοι παρακρατούν φόρο σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 54 υποχρεούνται να αποδίδουν αυτόν εφάπαξ με την υποβολή δήλωσης στη Δημόσια οικονομική υπηρεσία ,στην περιφέρεια της οποίας έγινε η καταβολή των ποσών για τα οποία παρακρατήθηκε ο φόρος **μέσα στο πρώτο δεκαπενθήμερο του επόμενου από την παρακράτηση του φόρου μήνα**, επομένως η προσφεύγουσα έπρεπε τον παρακρατηθέντα φόρο ποσού 32.499,29 να τον αποδώσει με δήλωση στην αρμόδια Δ.Ο.Υ. μέχρι 15-11-2011.

Επειδή σύμφωνα με τις διατάξεις της παρ 2 του Ν 2523/97 στο φόρο προστιθέμενης αξίας, στο φόρο κύκλου εργασιών και στους παρακρατούμενους και επιρριπτόμενους φόρους ,τέλη και εισφορές τα παραπάνω ποσοστά πρόσθετων φόρων ορίζονται σε ενάμιση τοις εκατό (1,50%) για την εκπρόθεσμη δήλωση, σε τρία τοις εκατό (3%) για την ανακριβή δήλωση και σε τριάμισι τοις εκατό (3,50%) για τη μη υποβολή δήλωσης

Επειδή με το προσβαλλόμενο φύλλο καταλογίστηκαν, πλην του φόρου, ο πρόσθετος φόρος που αναλογεί, σύμφωνα με τις διατάξεις του ν.2523/1997, υπολογιζόμενος σε 3,5% για 25 μήνες δηλαδή από 16-10-2011 έως την ημερομηνία έκδοσης του φύλλου ελέγχου 9-10-2013 και εξακολουθεί να προσαυξάνεται μέχρι την οριστικοποίηση με όποιο τρόπο του φύλλου ελέγχου, υπολογιζόμενος με την παρούσα επί το ορθόν ήτοι 3,5% για 23 μήνες από 15-11-2011 έως την ημερομηνία έκδοσης της παρούσας απόφασης , ο ισχυρισμός της προσφεύγουσας ότι έπρεπε να καταλογιστεί προσαύξηση 11 μηνών ,δηλαδή μέχρι τον επόμενο μήνα της υποβολής της αίτησης της είναι αβάσιμος και δεν προκύπτει από καμία διάταξη νόμου.

Επειδή σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 1 υπ/φος Α6 περ.4α Ν 4152/9-5-2013 (ΦΕΚ107) ορίζεται ότι σε περίπτωση διοικητικού ή δικαστικού συμβιβασμού δεν μειώνεται ο προβλεπόμενος πρόσθετος φόρος, ο ισχυρισμός της προσφεύγουσας ότι αν η πράξη είχε εκδοθεί εντός των 11 μηνών από την υποβολή της αίτησης της θα είχε δυνατότητα να υπαχθεί στις προϊσχύουσες διατάξεις με περιορισμό του πρόσθετου φόρου στα 3/5 είναι αβάσιμος.

Επειδή η προτεραιότητα της επιλογής των υποθέσεων για έλεγχο βάσει κριτηρίων ανήκει στην αρμοδιότητα του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ λαμβανομένου υπόψη και των δυνατοτήτων της υπηρεσίας χωρίς να προβλέπονται από διατάξεις νόμου αποκλειστικές προθεσμίες, οι ισχυρισμοί της προσφεύγουσας ότι ο χρόνος που μεσολάβησε από την κατάθεση της αίτησης της για προσωρινό έλεγχο από 14-6-2012 μέχρι την κοινοποίηση της πράξης 13-11-2013 είναι εκτός των ευλόγων προθεσμιών που προβλέπει ο νόμος για την ολοκλήρωση των ελέγχων και αποτελεί κατάχρηση δικαιώματος , είναι αόριστος και αβάσιμος.

Αποφασίζομε

Την απόρριψη της απόκαι με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανούς προσφυγής τηςΑΦΜ λυθείσα και εκπροσωπούμενη από τον εκκαθαριστή....., ΑΦΜκατά του υπ' αριθ.φύλλου ελέγχου παρακρατούμενου φόρου στα διανεμηθέντα κέρδη νομικών προσώπων οικονομικού έτους 2012 του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ

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

A. Επί φύλων ελέγχου

Διαφορά φόρου	32.499,29
Πρόσθετος φόρος λόγω μη δήλωσης (3,5%Χ28)	29.005,62
ΚΑΤΑΛΟΓΙΖΟΜΕΝΟ ΠΟΣΟ	61.504,91

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

Ο ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΣ
ΤΗΣ ΔΙΕΥΘΥΝΣΗΣ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ

ΓΕΩΡΓΙΟΣ ΠΛΑΝΗΣ

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).