



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ



ΑΑΔΕ

Ανεξάρτητη Αρχή
Δημοσίων Εσόδων

**ΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ
ΥΠΟΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ
ΤΜΗΜΑ ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ Α1**

Ταχ. Δ/ση : Αριστογείτονος 19
Ταχ. Κώδικας : 176 71 - Καλλιθέα
Τηλέφωνο : 213 1604534
ΦΑΞ : 213 1604567

Καλλιθέα 09/11/2018

Αριθμός απόφασης: **4612**

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. Του άρθρου 11 της Δ. ΟΡΓ. Α 1036990 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 1064/12.04.2017 Απόφασης του Διοικητή της Ανεξάρτητης Αρχής Δημοσίων Εσόδων.
2. Την ΠΟΛ 1069/4-3-2014 Εγκύκλιο της Γενικής Γραμματείας Δημοσίων Εσόδων του Υπουργείου Οικονομικών.
3. Την υπ' αριθμ. ΔΕΔ 1126366 ΕΞ 2016/30.08.2016 (ΦΕΚ 2759/ τ. Β' / 01.09.2016) Απόφαση του Προϊσταμένου της Διεύθυνσης Επίλυσης Διαφορών.
4. Την από 15/06/2018 και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανή προσφυγή της εταιρείας «.....», ΑΦΜ, με έδρα την ΑΘΗΝΑ,, κατά της υπ' αριθμ. πρωτ. / / 25-05-2018 αρνητικής απαντήσεως του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Φ.Α.Ε. Αθηνών επί της υπ' αριθμ. πρωτ. / 28-05-2015 αιτήσεως περί επιστροφής φόρου μερισμάτων διανεμηθέντων εντός της φορολογικής περιόδου 01.01.2014 - 31.12.2014, καθώς και τα προσκομιζόμενα με αυτήν σχετικά έγγραφα.
5. Την υπ' αριθμ. πρωτ. / 15/25-05-2018 αρνητική απάντηση του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Φ.Α.Ε. Αθηνών επί της υπ' αριθμ. πρωτ. / 28-05-2015 αιτήσεως περί επιστροφής φόρου μερισμάτων διανεμηθέντων εντός της φορολογικής περιόδου 01.01.2014 - 31.12.2014, της οποίας ζητείται η επανεξέταση.
6. Τις απόψεις της Δ.Ο.Υ. Φ.Α.Ε. Αθηνών.

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

Επί της από 15/06/2018 και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανούς προσφυγής της εταιρείας «.....», 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:

Με την υπ' αριθμ. πρωτ...../...../15.05.2018 απάντηση του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Φ.Α.Ε. Αθηνών προς την προσφεύγουσα επιχείρηση απορρίφθηκε η υπ' αριθμ. πρωτ./28-05-2015 αίτηση της επιχείρησης με την επωνυμία «.....», ΑΦΜ....., περί επιστροφής φόρου μερισμάτων διανεμηθέντων από την προσφεύγουσα εντός της φορολογικής περιόδου 01.01.2014 – 31.12.2014 για τους λόγους που αναφέρονται στην από 25/05/2018 έκθεση μερικού επιτόπιου ελέγχου επιστροφής παρακρατούμενου φόρου μερισμάτων σύμφωνα με το άρθρο 63 του ν. 4172/2013, η οποία επισυνάπτεται στην εν λόγω απάντηση.

Συγκεκριμένα, σύμφωνα με το πόρισμα του ελέγχου, όπως αυτό διατυπώνεται στην από 25/05/2018 έκθεση μερικού επιτόπιου ελέγχου επιστροφής παρακρατούμενου φόρου μερισμάτων: «Ο έλεγχος κρίνει πως ορθά καταβλήθηκε στις 29/07/2014 ο αναλογών φόρος ποσού 154.163,40 € μιας και τόσο η μητρική εταιρεία όσο και η θυγατρική εταιρεία είναι ανώνυμες εταιρείες του ελληνικού δικαίου, που έχουν την έδρα τους στην Αθήνα επομένως είναι πρόσωπα του ίδιου κράτους μέλους της Ευρωπαϊκής Ένωσης και δεν πληρούνται οι τεθείσες προϋποθέσεις που ορίζονται από το άρθρο 63 παρ.1 του ν. 4172/2013 για την απαλλαγή από παρακράτηση φόρου μερισμάτων που ισχύει για τις μητρικές και τις θυγατρικές εταιρείες μιας και σαφώς αναγράφεται από το νόμο πως η απαλλαγή αφορά διανομή σε μητρικές και θυγατρικές εταιρείες διαφορετικών κρατών- μελών.»

Η προσφεύγουσα εταιρεία, με την υπό κρίση ενδικοφανή προσφυγή, ζητά την επανεξέταση της νομιμότητας με σκοπό την ακύρωση, άλλως την τροποποίηση, του προβαλλόμενης απάντησης του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Φ.Α.Ε. Αθηνών, και την επιστροφή του ποσού φόρου που καταβλήθηκε δυνάμει της από 29/07/2014 Δηλώσεως Αποδόσεως Φόρου Εισοδημάτων από μερίσματα με βάση τις διατάξεις του άρθρου 64§1 περ. α' του ν. 4172/2013 εντόκως από την ημέρα καταβολής, άλλως από την ημέρα υποβολής της υπ' αριθμ. πρωτ./28.05.2015 αιτήσεως επιστροφής, προβάλλοντας τους παρακάτω λόγους:

- Παράνομη και εσφαλμένη ερμηνεία των κρισίμων διατάξεων του άρθρου 63§1 του Ν. 4172/2013 (Κ.Φ.Ε.) και παραβίαση των αρχών της χρηστής διοικήσεως και της προστατευομένης

εμπιστοσύνης του διοικουμένου, καθώς η ίδια η Φορολογική Διοίκηση έχει αναγνωρίσει, με την έκδοση της εγκυκλίου διαταγής ΠΟΛ. 1039/2015 της Γ.Γ.Δ.Ε., ότι, κατ' εφαρμογήν των διατάξεων του άρθρου 63§1 του Ν. 4172/2013 (Κ.Φ.Ε.), απαλλάσσονται της παρακρατήσεως φόρου μερισμάτων και τα διανεμόμενα μερίσματα προς ημεδαπά νομικά πρόσωπα.

- Αντίθεση των κρισίμων διατάξεων του άρθρου 63§1 του Ν. 4172/2013 (Κ.Φ.Ε.), υπό την υιοθετούμενη από τη Φορολογική Αρχή ερμηνευτική εκδοχή, στη συνταγματική αρχή της φορολογικής ισοτήτος και την ενωσιακή αρχή της ελευθερίας εγκαταστάσεως.

Επειδή, όπως διευκρινίστηκε με την ΠΟΛ. 1078/2015, με θέμα «Διευκρινίσεις ως προς την διαδικασία επιστροφής φόρου που παρακρατήθηκε ως αχρεωστήτως καταβληθέντος»:

«1. Όπως έχει διευκρινισθεί από τη Διοίκηση με τις ΠΟΛ.1129/6.6.2011 και ΠΟΛ.1039/26.1.2015 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.»

Επειδή η ανώνυμη εταιρεία με την επωνυμία «.....» (πρώην «.....»), ΑΦΜ, υπέβαλε στη Δ.Ο.Υ. Φ.Α.Ε. ΑΘΗΝΩΝ την υπ' αριθμ. πρωτ./29.05.2018 ενδικοφανή προσφυγή κατά της ίδιας προσβαλλόμενης υπ' αριθμ. πρωτ./...../25.05.2018 αρνητικής απάντησης του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Φ.Α.Ε. Αθηνών επί της υπ' αριθμ. πρωτ......./28.05.2015 αιτήσεώς της περί επιστροφής φόρου μερισμάτων διανεμηθέντων εντός της φορολογικής περιόδου 01.01.2014-31.12.2014 μετά της από 25/05/2018 Εκθέσεως Μερικού Επιτόπιου Έλεγχου Επιστροφής Παρακρατούμενου Φόρου Μερισμάτων της Δ.Ο.Υ. Φ.Α.Ε. Αθηνών.

Επειδή επί η ως άνω ενδικοφανής προσφυγή εξετάστηκε και εκδόθηκε η υπ' αριθμ./29.10.2018 Απόφαση του Προϊσταμένου της Υπηρεσίας μας, με την οποία αποφασίστηκε η **αποδοχή** αυτής και η ακύρωση της προσβαλλόμενης πράξης αφού προηγουμένως διαπιστωθεί από την αρμόδια Δ.Ο.Υ. Φ.Α.Ε. Αθηνών εάν συμψηφίστηκε στη δήλωση φορολογίας εισοδήματος φορολογικού έτους 2014 ο παρακρατούμενος φόρος μερισμάτων ενδοομιλικών πληρωμών.

Επειδή η προσβαλλόμενη πράξη έχει ήδη ακυρωθεί με την ως άνω απόφαση και συνεπώς παρέλκει η εξέταση της υπό κρίση ενδικοφανούς προσφυγής.

Α π ο φ α σ ί ζ ο υ μ ε

Την απόρριψη της με ημερομηνία κατάθεσης 15/06/2018 και με αριθμό πρωτοκόλλουενδικοφανούς προσφυγής της προσφεύγουσας εταιρείας «.....», ΑΦΜ

Η παρούσα απόφαση να κοινοποιηθεί από αρμόδιο όργανο με τη νόμιμη διαδικασία στον υπόχρεο.

Ακριβές Αντίγραφο

**ΜΕ ΕΝΤΟΛΗ ΤΟΥ ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΥ
ΤΗΣ Δ/ΝΣΗΣ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ
Ο ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΣ ΤΗΣ ΥΠΟΔΙΕΥΘΥΝΣΗΣ**

Η Υπάλληλος του Τμήματος

ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ

Διοικητικής Υποστήριξης

ΓΕΩΡΓΙΟΣ ΦΑΚΟΣ

Σ η μ ε ι ω σ η : Κατά της απόφασης αυτής επιτρέπεται η άσκηση προσφυγής ενώπιον των αρμόδιων Διοικητικών Δικαστηρίων εντός τριάντα (30) ημερών από την κοινοποίησή της.