



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ



ΑΑΔΕ

Ανεξάρτητη Αρχή
Δημοσίων Εσόδων

Θεσσαλονίκη 03-12-2018

Αριθμός απόφασης:1901

ΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ

ΥΠΟΔ/ΝΣΗ ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ

ΚΑΙ ΝΟΜΙΚΗΣ ΥΠΟΣΤΗΡΙΞΗΣ

ΤΜΗΜΑ Α8-ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ

Ταχ. Δ/ση : Εγνατία 45

Ταχ. Κώδικας : 546 30 Θεσσαλονίκη

Τηλέφωνο : 2313333267

ΦΑΞ : 2313333258

E-Mail : ded.thess1@n3.syzefxis.gov.gr

Url : www.aade.gr

ΑΠΟΦΑΣΗ

Ο ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΣ ΤΗΣ ΔΙΕΥΘΥΝΣΗΣ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ

Έχοντας υπ' όψη:

1. Τις διατάξεις :

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

β. Του άρθρου 11 της Δ. ΟΡΓ. Α 1036960 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 (ΦΕΚ Β' 1440/27-07-2017).

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

3. Την Δ.Ε.Δ. 1126366 ΕΞ 2016/30.08.2016 (ΦΕΚ Β' 2759/1.9.2016) Απόφαση του Προϊσταμένου της Διεύθυνσης Επίλυσης Διαφορών «Παροχή εξουσιοδότησης υπογραφής».

4. Τη με **ημερομηνία κατάθεσης 03/07/2018 και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανή προσφυγή του του με ΑΦΜ:.....**, κατά της με αριθμό ειδοποίησης και αριθμό δήλωσης Πράξης Διοικητικού Προσδιορισμού Φόρου φορολογικού έτους 2017 του προϊσταμένου της ΔΟΥ και τα προσκομιζόμενα με αυτά σχετικά έγγραφα.

5. Την με αριθμό ειδοποίησης και αριθμό δήλωσης Πράξη Διοικητικού Προσδιορισμού Φόρου φορολογικού έτους 2017 του προϊσταμένου της ΔΟΥ, της οποίας ζητείται η ακύρωση

6. Τις απόψεις της ανωτέρω φορολογικής αρχής.

7. Την εισήγηση του ορισθέντος υπαλλήλου του Τμήματος Α8-Επανεξέτασης της Διεύθυνσης Επίλυσης Διαφορών, όπως αποτυπώνεται στο σχέδιο της απόφασης.

Επί της υπ'αρ.πρωτ...../03-07-2018 ενδικοφανούς προσφυγής του του 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, επαγόμαστε τα ακόλουθα:

Με την με αριθμό ειδοποίησης/07-06-2018 Πράξη Διοικητικού Προσδιορισμού Φόρου φορολογικού έτους 2017 προέκυψε σε βάρος του προσφεύγοντα πιστωτικό ποσό κύριου φόρου 293,65€, προκαταβολή φόρου εισοδήματος 635,18€, ειδική εισφορά αλληλεγγύης ύψους 124,29€ και για τη σύζυγό του κύριος φόρος 0,01€, ήτοι σύνολο φόρου για καταβολή 465,83€.

Ειδικότερα, στην υπ'αριθμ..... αρχική δήλωση φορολογίας εισοδήματος φορολογικού έτους 2017 δηλώθηκε από τον προσφεύγοντα στον κωδικό 403 «Ακαθάριστα έσοδα από επιχειρηματική δραστηριότητα για μη επιτηδευματίες» το ποσό των 2.887,20€ που αντιστοιχεί σε επιχειρηματικό κέρδος που έλαβε από τον ΟΑΣΘ για την περίοδο από 01-01-2017 έως 24-07-2017, σύμφωνα με την σχετική από 28-02-2018 βεβαίωση του Οργανισμού..

Ο προσφεύγων, με την υπό κρίση ενδικοφανή προσφυγή του ζητά να ακυρωθεί η προσβαλλόμενη πράξη διοικητικού προσδιορισμού φόρου διότι, σύμφωνα με το από 16-05-2018 έγγραφο του ΟΑΣΘ, του χορηγήθηκε βεβαίωση από την οποία προκύπτει φορολογητέο ποσό 2.887,20€ ενώ του καταβλήθηκε το ποσό των 451,80€, δηλαδή θα πληρώσει φόρο εισοδήματος, προκαταβολή και ασφαλιστικές εισφορές για ποσό που δεν του έχει αποδοθεί.

Επειδή, με βάση το με αριθμ. Δ12Β 1019982 ΕΞ 2015/ 10.02.2015 έγγραφο της Γενικής Γραμματείας Δημοσίων Εσόδων , το κέρδος του Ο.Α.Σ.Θ. φορολογείται σύμφωνα με τις διατάξεις του ν.δ.3721/1957 στο όνομα των μετόχων του ως κέρδος από επιχειρηματική δραστηριότητα, με τους οριζόμενους συντελεστές στις σχετικές διατάξεις του ν.4172/2013 και δεν διενεργείται παρακράτηση φόρου, σύμφωνα με τα οριζόμενα στο άρθρο 62 του Ν 4172/2013. Με τον ίδιο τρόπο φορολογείται, στο όνομα των μετόχων του και το κέρδος που αναλογεί στις 24 ακέραιες ίδιες μετοχές που τηρεί ο Οργανισμός, κατά την αναλογία συμμετοχής τους σε αυτόν και κατά το χρόνο που αποκτάται το κέρδος από τον ΟΑΣΘ, ανεξάρτητα από τη διανομή ή μη του κέρδους αυτού, δεδομένου ότι ο Οργανισμός δεν αποτελεί ο ίδιος υποκείμενο του φόρου. Με τον ίδιο τρόπο φορολογείται και το πρόσθετο επιχειρηματικό κέρδος, το οποίο δεν διανέμεται στους μετόχους και τους εργαζόμενους του Οργανισμού αλλά παραμένει σε αυτόν για κάλυψη μελλοντικών ελλειμμάτων και αντίστοιχη μείωση της αντισταθμιστικής καταβολής του Ελληνικού Δημοσίου, καθόσον αποτελεί ουσιαστικά πρόσθετο επιχειρηματικό κέρδος, έστω και αν δεν διανέμεται.

Επειδή, σύμφωνα με το με αριθμό πρωτ.ΔΕΑΦ Α ΕΞ2018/31-10-2018 έγγραφο της Διεύθυνσης Εφαρμογής Άμεσης Φορολογίας (Τμήματα Α' και Β') "1. Με τις διατάξεις του άρθρου 1 του ν.δ. 3721/1957, όπως αυτό ίσχυε πριν την κατάργησή του με το άρθρο 36 του ν. 4482/2017, συστάθηκε ο Οργανισμός Αστικών Συγκοινωνιών Θεσσαλονίκης (Ο.Α.Σ.Θ.), που

αποτελεί νομικό πρόσωπο ιδιωτικού δικαίου και διέπεται από τις διατάξεις αυτού του νομοθετικού διατάγματος.

2. Περαιτέρω, με τις διατάξεις της παρ. 1 του άρθρου 21 του πιο πάνω νομοθετικού διατάγματος οριζόταν ότι τα κέρδη που πραγματοποιούνται από τον Οργανισμό Αστικών Συγκοινωνιών Θεσσαλονίκης (Ο.Α.Σ.Θ.) από την εκμετάλλευση των συγκοινωνιών με αυτοκίνητα, φορολογούνται σύμφωνα με τις σχετικές διατάξεις του ν.δ. 3323/1955 στο όνομα των μετόχων, ανάλογα με το ποσοστό συμμετοχής του καθενός στον Οργανισμό, ενώ με τις διατάξεις της παρ. 2 του άρθρου 21 του ίδιου νομοθετικού διατάγματος οριζόταν ότι για τον προσδιορισμό των καθαρών κερδών του Ο.Α.Σ.Θ. εφαρμόζονται ανάλογα οι διατάξεις του ν.δ. 3323/1955 οι σχετικές με τη φορολογία των ομόρρυθμων εταιρειών.

3. Όπως είχε διευκρινισθεί με το αριθ. Δ12Β 1019982 ΕΞ2015/10.2.2015 έγγραφό μας, το κέρδος του Ο.Α.Σ.Θ. φορολογείται σύμφωνα με τις διατάξεις του ν.δ. 3721/1957 στο όνομα των μετόχων του ως κέρδος από επιχειρηματική δραστηριότητα, με τους οριζόμενους στις σχετικές διατάξεις του ν. 4172/2013 συντελεστές, και για τον λόγο αυτό δεν διενεργείται παρακράτηση φόρου, σύμφωνα με τα οριζόμενα στο άρθρο 62 του ν. 4172/2013. Με τον ίδιο τρόπο φορολογείται στο όνομα των μετόχων του και το κέρδος που αναλογεί στις ίδιες μετοχές που τηρεί ο Οργανισμός, κατά την αναλογία συμμετοχής τους σε αυτόν και κατά τον χρόνο που αποκτάται το κέρδος από τον Ο.Α.Σ.Θ., ανεξάρτητα από τη διανομή ή μη του κέρδους αυτού, δεδομένου ότι ο Οργανισμός δεν αποτελεί ο ίδιος υποκείμενο του φόρου, καθώς και το πρόσθετο επιχειρηματικό κέρδος, το οποίο δεν διανέμεται στους μετόχους και τους εργαζόμενους του Οργανισμού αλλά παραμένει σε αυτόν για κάλυψη μελλοντικών ελλειμμάτων και αντίστοιχη μείωση της αντισταθμιστικής καταβολής του Ελληνικού Δημοσίου, καθόσον αποτελεί ουσιαστικά πρόσθετο επιχειρηματικό κέρδος, έστω και αν δεν διανέμεται.

Συνεπώς, οι μέτοχοι του Ο.Α.Σ.Θ., φυσικά πρόσωπα, έχουν υποχρέωση να δηλώσουν όλα τα παραπάνω κέρδη που τους αναλογούν από τη συμμετοχή τους στον Ο.Α.Σ.Θ., ως αποκτώντες εισόδημα από επιχειρηματική δραστηριότητα, για να φορολογηθούν με τις διατάξεις της παρ.1 του άρθρου 29 του ν.4172/2013.

.....

5. Από τα ανωτέρω προκύπτει ότι οι μέτοχοι του Ο.Α.Σ.Θ. για το χρονικό διάστημα που κατέχουν την ιδιότητά τους αυτή φορολογούνται σύμφωνα με τα αναφερόμενα στην παρ. 2 του παρόντος για όλα τα κέρδη που τους αναλογούν από τη συμμετοχή τους στον Ο.Α.Σ.Θ., ως αποκτώντες εισόδημα από επιχειρηματική δραστηριότητα (σχετ. το αριθ. πρωτ. ΔΕΑΦ Β 1072106 ΕΞ2018/11.5.2018 έγγραφό μας).

8. Κατόπιν των ανωτέρω, όσον αφορά στη φορολογική μεταχείριση του Ο.Α.Σ.Θ. και των μετόχων αυτού μετά την έναρξη ισχύος του ν. 4482/2017 και μέχρι την ολοκλήρωση της εκκαθάρισής του, διευκρινίζονται τα ακόλουθα:α) Δεδομένου ότι με τις διατάξεις του πιο πάνω νόμου καταργήθηκαν οι διατάξεις του ν.δ. 3721/1957, με βάση τις οποίες, τα κέρδη του Ο.Α.Σ.Θ. φορολογούνταν στο όνομα των μετόχων αλλά και ότι ο Ο.Α.Σ.Θ. συμπεριλαμβάνεται στο τελευταίο δημοσιευμένο Μητρώο

Φορέων Γενικής Κυβέρνησης που έχει εκδοθεί από την Ελληνική Στατιστική Αρχή, για αυτόν έχουν εφαρμογή οι διατάξεις της περ. α' του άρθρου 46 του ν. 4172/2013 και όσα ειδικότερα έχουν διευκρινιστεί με την ΠΟΛ.1044/10.2.2015 εγκύκλιό μας και κατά συνέπεια, από 25.7.2017 και μετά, ημερομηνία κατά την οποία περιέρχεται στο Ελληνικό Δημόσιο το σύνολο των μετοχών του Ο.Α.Σ.Θ. φορολογείται ο ίδιος ο Ο.Α.Σ.Θ. και όχι οι μέτοχοί του.

β) Όσον αφορά στους μετόχους του ΟΑΣΘ, οι οποίοι έχουν απωλέσει την ιδιότητα του μετόχου και συνεπώς δεν υφίσταται εισόδημα επιχειρηματικής δραστηριότητας κατά το τρέχον έτος υποβολής των δηλώσεων φορολογίας εισοδήματος (2018), για το εισόδημα που απέκτησαν εντός του φορολογικού έτους 2017, ήτοι για το χρονικό διάστημα πριν από την εξαγορά του Οργανισμού από το Ελληνικό Δημόσιο, παρέχεται σε αυτούς η δυνατότητα να υποβάλουν στην αρμόδια για τη φορολογία τους Δ.Ο.Υ. μέχρι το τέλος του έτους 2018 αίτηση διαγραφής της βεβαιωθείσας γι' αυτόν τον λόγο προκαταβολής".

Επειδή, εν προκειμένω, ο προσφεύγων υποστηρίζει, ότι το εισόδημα που πραγματικά εισέπραξε, ως επιχειρηματική δραστηριότητα, ανήλθε κατά το έτος 2017, στο ποσό των 451,80€, ήτοι, το ποσό για το οποίο θα έπρεπε να φορολογηθεί. Ο ισχυρισμός αυτός, αβασίμως προβάλλεται.

Συνεπώς, ορθά ο προσφεύγων, ως είχε υποχρέωση, δήλωσε στον κωδικό 403 του εντύπου Ε1 της δήλωσης φορολογίας εισοδήματος φορολογικού έτους 2017 ως «Ακαθάριστα έσοδα από επιχειρηματική δραστηριότητα για μη επιτηδευματίες» και φορολογήθηκε για όλα τα κέρδη που του αναλογούσαν από τη συμμετοχή του στον ΟΑΣΘ ανεξαρτήτως αν αυτά τελικώς διανεμήθηκαν ή όχι και ο περί του αντιθέτου ισχυρισμός του απορρίπτεται ως αβάσιμος.

Α π ο φ α σ ί ζ ο υ μ ε

Την απόρριψη της με αριθμό πρωτοκόλλου/03-07-2018 ενδικοφανούς προσφυγής του του με ΑΦΜ:.....

Οριστική φορολογική υποχρέωση του προσφεύγοντα με βάση την παρούσα απόφαση:

Αριθμ.ειδ.36770/07-06-2018 Πράξη Διοικητικού Προσδιορισμού φόρου, φορολογικού έτους 2017: Ποσό Πληρωμής 465,83€

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

Ακριβές Αντίγραφο

**ΜΕ ΕΝΤΟΛΗ ΤΟΥ ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΥ
ΤΗΣ ΔΙΕΥΘΥΝΣΗΣ ΕΠΙΛΥΣΗΣ
ΔΙΑΦΟΡΩΝ**

**Ο ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΣ ΤΟΥ
ΤΜΗΜΑΤΟΣ Α8-ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ**

Η υπάλληλος του Αυτοτελούς Γραφείου

Διοικητικής Υποστήριξης

ΖΑΧΑΡΑΚΗ ΑΙΚΑΤΕΡΙΝΗ

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.