

ΟΡΘΗ ΕΠΑΝΑΛΗΨΗ ΩΣ ΠΡΟΣ ΤΟ ΑΠΟΦΑΣΙΖΟΥΜΕ ΚΑΙ ΔΙΑΓΡΑΦΗ ΤΗΣ ΦΡΑΣΗΣ "ΤΗΝ ΑΠΟΡΡΙΨΗ ΤΗΣ ΜΕ ΑΡ. ΠΡΩΤ./..... ΕΝΔΙΚΟΦΑΝΟΥΣ ΠΡΟΣΦΥΓΗΣ ΤΗΣ ΕΤΑΙΡΕΙΑΣ", ΑΦΜ ΚΑΙ ΤΗΝ ΕΠΙΚΥΡΩΣΗ:" ΠΟΥ ΕΚ ΠΡΑΔΡΟΜΗΣ ΑΝΑΓΡΑΦΗΚΕ ΣΤΗ ΣΕΛΙΔΑ 7 ΤΗΣ ΑΠΟΦΑΣΗΣ.



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ



ΑΑΔΕ

Ανεξάρτητη Αρχή
Δημοσίων Εσόδων

Καλλιθέα, 29.06.2021

Αριθμός απόφασης: 1948

ΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ

ΥΠΟΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ

ΤΜΗΜΑ Α2

Ταχ. Δ/ση : Αριστογείτονος 19

Ταχ. Κώδικας : 176 71 - Καλλιθέα

Τηλέφωνο : 2131604529

Fax : 2131604567

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 τροποποιήθηκε και ισχύει.

β. Του άρθρου 10 της Δ. ΟΡΓ. Α 1125859 ΕΞ 2020/23.10.2020 Απόφασης του Διοικητή της Α.Α.Δ.Ε. (ΦΕΚ Β' 4738/26.10.2020) 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' 1440/27-04-2017)

δ. Του άρθρου έκτου, παράγραφος 4, της από 30/03/2020 Πράξης Νομοθετικού Περιεχομένου (ΦΕΚ Α' 75) όπως κυρώθηκε με το ν. 4684/2020 (ΦΕΚ Α' 86), της υπ' αριθ. Α 1049/2021 Κοινής Απόφασης του Υφυπουργού Οικονομικών και του Διοικητή της Ανεξάρτητης Αρχής Δημοσίων Εσόδων (ΦΕΚ Β 984-12.03.2021), καθώς και των υπ' αριθ. [Α.1273/2020](#) (ΦΕΚ Β' 5597/21.12.2020), [Α.1241/2020](#) (ΦΕΚ Β' 4804/30.10.2020) και [Α.1215/2020](#) (ΦΕΚ Β' 4254/30.09.2020) ομοίων κοινών αποφάσεων.

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

3. Την αριθμ. Δ.Ε.Δ. 1126366 ΕΞ 2016/30.08.2016 (ΦΕΚ 2759 / τ. Β' / 01.09.2016) Απόφαση του Προϊσταμένου της Διεύθυνσης Επίλυσης Διαφορών. «Παροχή εξουσιοδότησης υπογραφής».

4. Την από 06-05-2016 και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανή προσφυγή της ΑΦΜ κατοίκου οδός όπως εκπροσωπείται κατά νόμο από τον εκκαθαριστή αυτής του ΑΦΜ κατοίκου οδός κατά του υπ' αριθ./2016 Φύλλου Ελέγχου για

ανάκτηση Κρατικών ενισχύσεων που χορηγήθηκαν με τη σύσταση ειδικών αφορολόγητων αποθεματικών των άρθρων 2 & 3 ν. 3220/2004, του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Ν. ΙΩΝΙΑΣ, για τη διαχειριστική περίοδο 01/01-31/12/2003, και τα προσκομιζόμενα με αυτή σχετικά έγγραφα.

5. Το υπ' αριθ./2016 Φύλλο Ελέγχου για ανάκτηση Κρατικών ενισχύσεων που χορηγήθηκαν με τη σύσταση ειδικών αφορολόγητων αποθεματικών των άρθρων 2 & 3 ν. 3220/2004, του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Ν. ΙΩΝΙΑΣ, για τη διαχειριστική περίοδο 01/01-31/12/2003, του οποίου ζητείται η ακύρωση, καθώς και την από 05-04-2016 οικεία έκθεση ελέγχου.

6. Την με αριθμ./2021 απόφαση του Διοικητικού Πρωτοδικείου – Τμήμα 16^ο Τριμελές.

7. Τις απόψεις της Δ.Ο.Υ. Ν. ΙΩΝΙΑΣ

8. Την εισήγηση του ορισθέντος υπαλλήλου του Τμήματος Α2 όπως αποτυπώνεται στο σχέδιο της απόφασης.

Επί της από 06-05-2016 και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανούς 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:

Σύντομο Ιστορικό

Με το υπ' αριθμ./2016 Φύλλο Ελέγχου για ανάκτηση Κρατικών ενισχύσεων που χορηγήθηκαν με τη σύσταση ειδικών αφορολόγητων αποθεματικών των άρθρων 2 & 3 ν. 3220/2004, του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Ν. ΙΩΝΙΑΣ, διαχειριστικής περιόδου 01/01/2003-31/12/2003, επιβλήθηκε σε βάρος της προσφεύγουσας, ποσό ανάκτησης από ενίσχυση ύψους 63.050,94 € πλέον αναλογούντες τόκοι 27.779,05 €, ήτοι σύνολο 90.829,99 €

Το καταλογισθέν ποσό αφορά ανάκτηση κρατικής ενίσχυσης, ισόποσης του φόρου εισοδήματος από τον οποίο απαλλάχθηκε η προσφεύγουσα, λόγω σχηματισμού αφορολόγητου αποθεματικού ποσού € 300.000,00 από κέρδη χρήσης 2003.

Η προσφεύγουσα εταιρεία, άσκησε ενώπιον της υπηρεσίας μας την υπ' αριθμ./2016 ενδικοφανή προσφυγή ζητώντας την ακύρωση ή τροποποίηση της παραπάνω πράξης προβάλλοντας τους παρακάτω λόγους :

1. *απαραδέκτως εκδόθηκε το προσβαλλόμενο φύλλο διαχειριστικής χρήσης 2003, λόγω παραγραφής*

2. *αβασίμως, εσφαλμένως και απαραδέκτως δεν μου επιδόθηκε η αναφερομένη στη σχετική έκθεση ελέγχου υπ' αριθμ./2013 εντολή ελέγχου, και η προσβαλλόμενη πράξη είναι νομικά πλημμελής και ακυρωτέα.*

3. *η έκθεση ελέγχου, επί της οποίας ερείδεται η προσβαλλόμενη πράξη είναι αβάσιμη, αόριστη ασαφής και αναιτιολόγητη, με συνέπεια η προσβαλλόμενη πράξη να είναι απαράδεκτη, νομικά πλημμελής και απορριπτέα.*

4. *αβασίμως, αναιτιολογήτως, εσφαλμένως και απαραδέκτως εκδόθηκε σε βάρος μου το προσβαλλόμενο φύλλο ελέγχου, καθόσον τόσο σ' αυτό όσο και στη σχετική έκθεση ελέγχου δεν αναφέρεται συγκεκριμένα ποιες παραβάσεις ή παραλείψεις καταλογίζονται στην εταιρεία μας ώστε το δημόσιο να εκδώσει το προσβαλλόμενο φύλλο ελέγχου για ανάκτηση κρατικών ενισχύσεων.*

Η ως άνω ενδικοφανή προσφυγή εξετάστηκε από την υπηρεσία μας, και εκδόθηκε η υπ' αριθμόν **3347/2016 Απόφαση** του Προϊσταμένου της Δ.Ε.Δ, σύμφωνα με την οποία απορρίφθηκαν οι ισχυρισμοί της προσφεύγουσας με το σκεπτικό, ότι η προσφεύγουσα σχημάτισε αφορολόγητο αποθετικό, από κέρδη της χρήσης 2003, ποσού € 300.000,00. Τόσο το επενδυτικό σχέδιο όσο και οι δαπάνες της

χρήσης 2003 για την κάλυψη του αφορολόγητου αποθεματικού, πραγματοποιήθηκαν προγενέστερα της ημερομηνίας δημοσίευσης του ν.3220/2004 (28/1/2004), καθώς δεν είναι επιλέξιμες και δεν πληρούν τις προϋποθέσεις του εν λόγω νόμου.

Επειδή κατά της ανωτέρω απόφασης της υπηρεσίας μας, η προσφεύγουσα κατέθεσε την με αριθμό εισαγωγής και με ημερομηνία κατάθεσης 21/11/2016 προσφυγή ενώπιον του Διοικητικού Πρωτοδικείου

Επειδή το Διοικητικό Πρωτοδικείο – Τμήμα 16^ο Τριμελές, με την υπ' αριθ./2021 απόφαση: «αναπέμπει την υπόθεση στη Διεύθυνση Επίλυσης Διαφορών προκειμένου αυτή να αποφανθεί κατά τρόπο αιτιολογημένο εντός προθεσμίας 90 ημερών από την κοινοποίηση της παρούσας απόφασης, εάν η κρατική ενίσχυση που χορηγήθηκε στην προσφεύγουσα, μέσω της δημιουργίας αφορολόγητου αποθεματικού κατά το οικονομικό έτος 2004 εξαιρείται της ανάκτησης, σε καταφατική δε περίπτωση σε ποια έκταση, κατ' εφαρμογή της διάταξης της περίπτωσης δ' της παραγράφου 1 του άρθρου 169 του ν. 4099/2012 ως υπαγόμενη στο επενδυτικό καθεστώς του ν. 2601/1998 (άρθρο 3 παρ. 1 περ. ρ' σε συνδυασμό με το άρθρο 5 παρ. 3 περ. ι' του νόμου)

Επειδή, το σκεπτικό της ανωτέρω απόφασης (σκέψη 16) ανέφερε, ότι “.... Εφόσον όμως ανακύπτει το ζήτημα της εξαίρεσης από την ανάκτηση μεμονωμένης ενίσχυσης με βάση το εγκριθέν από την Ευρωπαϊκή Επιτροπή καθεστώς ενισχύσεων του ν.601/1998 που ίσχυε κατά το χρόνο πραγματοποίησης των δαπανών και το σχηματισμό του αφορολόγητου αποθεματικού, η συνδρομή των επιμέρους προϋποθέσεων εφαρμογής του οποίου, ιδίως δη της φύσης των επίμαχων δαπανών και της έκτασης της ενίσχυσης σε συνάρτηση με το ύψος των τελευταίων (κατ' άρθρα 3 και 5 του νόμου) δεν έχει ελεγχθεί από τη φορολογική αρχή, το Δικαστήριο μη δυνάμενο να εξετάσει το ίδιο τη συνδρομή των ως άνω προϋποθέσεων, κρίνει σκόπιμο ... μετά την ακύρωση της προσβαλλόμενης απόφασης της ΔΕΔ να αναπέμψει την υπόθεση ... προκειμένου να αποφανθεί το πρώτον επί της εφαρμογής, εν προκειμένω, της περίπτωσης δ' της παραγράφου 1 του ν. 4099/2012”

Επειδή, κατόπιν των ανωτέρω, κρίθηκε ότι απαιτούνταν πρόσθετες ελεγκτικές επαληθεύσεις, σύμφωνα με το ως άνω σκεπτικό του ΔΠΑ, η Υπηρεσία μας στις 14.05.2021 με το αρ. πρωτ. ΔΕΔ ΕΞ 2021 ΕΜΠ/14.05.2021 έγγραφο διαβίβασε την ως άνω απόφαση του ΔΠΑ στην Δ.Ο.Υ. Ν. ΙΩΝΙΑΣ, προκειμένου να γίνουν συμπληρωματικές ελεγκτικές επαληθεύσεις ως προς το προαναφερθέν σκεπτικό της με αρ./2021 απόφασης του Διοικητικού Πρωτοδικείου και να μας αποστείλει σχετικό πόρισμα εντός προθεσμίας δέκα (10) εργάσιμων ημερών.

Επειδή, με την αρ. C-354/10 απόφαση, το Δικαστήριο της Ευρωπαϊκής Ένωσης, αποφάσισε, ότι: «Η Ελληνική Δημοκρατία παρέβη τις υποχρεώσεις που υπέχει από τα άρθρα 4 έως 6 της αποφάσεως 2008/723/ΕΚ της Επιτροπής, της 18ης Ιουλίου 2007, για την κρατική ενίσχυση C 37/05 (πρώην NN 11/04) της Ελλάδας – Αφορολόγητο αποθεματικό, καθόσον παρέλειψε να λάβει, εντός της ταχθείσας προθεσμίας, όλα τα αναγκαία μέτρα προς ανάκτηση, σύμφωνα με το άρθρο 1, παράγραφος 1, της εν λόγω αποφάσεως, των κριθισών ως παρανόμων και ασυμβιβάστων προς την κοινή αγορά ενισχύσεων, εξαιρουμένων εκείνων στις οποίες αναφέρονται τα άρθρα 1, παράγραφος 2, καθώς και 2 και 3 της ίδιας αποφάσεως.»

Επειδή, σε εκτέλεση της παραπάνω απόφασης του Δικαστηρίου της ΕΕ θεσπίστηκαν οι διατάξεις του άρθρου 169 § 1 του Ν. 4099/2012, με τις οποίες ορίστηκε ότι:

«§ 1. Ανάκτηση παράνομων κρατικών ενισχύσεων που χορηγήθηκαν με τις διατάξεις των άρθρων 2 και 3 του ν. [3220/2004](#).

α) Το ειδικό αφορολόγητο αποθεματικό επενδύσεων, που έχει σχηματισθεί σύμφωνα με τις διατάξεις των άρθρων 2 και 3 του ν. [3220/2004](#) (Α' 15) από τα αδιανέμητα κέρδη των επιχειρήσεων κατά τα οικονομικά έτη 2004 και 2005, συνιστά κρατική ενίσχυση κατά την έννοια του άρθρου 107 παράγραφος 1 της Συνθήκης για τη λειτουργία της Ευρωπαϊκής Ένωσης. Το ύψος της ενίσχυσης ανέρχεται στο ισόποσο του φόρου εισοδήματος από τον οποίο απαλλάχθηκε η επιχείρηση που προέβη στο σχηματισμό του ειδικού αφορολόγητου αποθεματικού με σκοπό την πραγματοποίηση επενδύσεων σύμφωνα με τους όρους των ως άνω διατάξεων.

β) Η ενίσχυση της περίπτωσης α' **κατά το μέρος που δεν είναι συμβατή με την εσωτερική αγορά, σύμφωνα με τα άρθρα 1 έως 3 της Απόφασης [2008/723/ΕΚ](#) της Επιτροπής, ανακτάται** από το Ελληνικό Δημόσιο με την έκδοση από τις αρμόδιες ΔΟΥ σχετικών φύλλων ελέγχου με τα οποία καταλογίζονται στις οικείες επιχειρήσεις το ποσό της ενίσχυσης και το ποσό των τόκων που οφείλονται με βάση τη μέθοδο ανατοκισμού, σύμφωνα με τα οριζόμενα στο Κεφάλαιο V του Κανονισμού 794/2004/ΕΚ της Επιτροπής (ΕΕ L 140, 30.4.2004), όπως έχει τροποποιηθεί από τον Κανονισμό 271/2008/ΕΚ της Επιτροπής (ΕΕ L 82, 25.3.2008), για το χρονικό διάστημα που μεσολαβεί από τη λήξη της προθεσμίας υποβολής της δήλωσης φορολογίας εισοδήματος του οικονομικού έτους από τα κέρδη του οποίου σχηματίστηκε το αποθεματικό μέχρι του χρόνου πραγματικής ανάκτησης του συνολικού ποσού της ενίσχυσης. Το επιτόκιο που εφαρμόζεται είναι το επιτόκιο αναφοράς που ορίζεται, για κάθε ημερολογιακό έτος, από την Ευρωπαϊκή Επιτροπή και δημοσιεύεται στην Επίσημη Εφημερίδα της Ευρωπαϊκής Ένωσης.

γ) **Είναι συμβατές με την εσωτερική αγορά και εξαιρούνται της ανάκτησης** οι ενισχύσεις ήσσονος σημασίας βάσει του Κανονισμού 69/2001/ΕΚ της Επιτροπής (ΕΕ L 10, 13.1.2001), λαμβανομένων υπόψη των μεταβατικών διατάξεων του άρθρου 5 του Κανονισμού 1998/2006/ΕΚ της Επιτροπής (ΕΕ L 379, 28.12.2006).

δ) **Είναι συμβατές με την εσωτερική αγορά και εξαιρούνται της ανάκτησης ενισχύσεις σε επιχειρήσεις κατά το μέρος που οι επιχειρήσεις, για κάλυψη του ειδικού αφορολόγητου αποθεματικού, πραγματοποίησαν δαπάνες οι οποίες εμπίπτουν σε μία τουλάχιστον από τις ακόλουθες περιπτώσεις και το ποσό της ανάκτησης στις περιπτώσεις αυτές, υπολογίζεται σύμφωνα με την περίπτωση ε' του παρόντος.**

-Στις διατάξεις του ν. [2601/1998](#) (Α' 81) ή του ν. [3299/2004](#) (Α' 261).

-Στον Κανονισμό 70/2001/ΕΚ της Επιτροπής της 12ης Ιανουαρίου 2001 σχετικά με την εφαρμογή των άρθρων 87 και 88 της Συνθήκης της ΕΚ στις κρατικές ενισχύσεις προς μικρές ή μεσαίες επιχειρήσεις (ΕΕ L 10, 13.1.2001) εφόσον πρόκειται για ενίσχυση σε μικρή ή μεσαία επιχείρηση.

-Στον Κανονισμό 68/2001/ΕΚ της Επιτροπής της 12.1.2001 σχετικά με την εφαρμογή των άρθρων 87 και 88 της Συνθήκης της ΕΚ στις ενισχύσεις για επαγγελματική εκπαίδευση (ΕΕ L 10, 13.1.2001). Στον Κανονισμό 1/2004/ΕΚ της Επιτροπής σχετικά με την εφαρμογή των άρθρων 87 και 88 της συνθήκης της ΕΚ στις κρατικές ενισχύσεις προς μικρομεσαίες επιχειρήσεις που δραστηριοποιούνται στους τομείς της παραγωγής, μεταποίησης και εμπορίας γεωργικών προϊόντων (ΕΕ L 1, 3.1.2004), καθώς και στις Κοινοτικές Κατευθυντήριες Γραμμές για τις κρατικές ενισχύσεις στον τομέα της

γεωργίας (ΕΕ C 28, 1.2.2000), μόνον εφόσον αφορούν τη μεταφορά εγκαταστάσεων γεωργικών εκμεταλλεύσεων για λόγους δημοσίου συμφέροντος.

-Στον Κανονισμό 1595/2004 /ΕΚ της Επιτροπής σχετικά με την εφαρμογή των άρθρων 87 και 88 της Συνθήκης της ΕΚ στις κρατικές ενισχύσεις προς μικρομεσαίες επιχειρήσεις που δραστηριοποιούνται στην παραγωγή, μεταποίηση και εμπορία προϊόντων αλιείας (ΕΕ L 291, 14.9.2004), καθώς και στο εγκεκριμένο καθεστώς ν. 621/ 2000 Επιχειρησιακό Πρόγραμμα Αλιείας 2000 2006 (ΕΕ C 102, 31.3.2001).»

Επειδή, για την εφαρμογή των διατάξεων της παραγράφου 1 του άρθρου 169 του ν. 4099/2012 (ΦΕΚ Α' 250), όπως τροποποιήθηκαν με τις διατάξεις της παραγράφου 2 του άρθρου 67 του ν.4170/2013 (ΦΕΚ Α' 163) για ανάκτηση κρατικών ενισχύσεων που χορηγήθηκαν με τις διατάξεις των άρθρων 2 και 3 του ν.3220/2004, εκδόθηκε η ΠΟΛ.1231/10.10.2013, σύμφωνα με την οποία:

«Έλεγχος συμβατότητας της ενίσχυσης με την εσωτερική αγορά κατ' εφαρμογή της παραγ. 1 του άρθρου 169 του ν.4099/2012 (περιπτ. δ), όπως ισχύει

B.4 Πλαίσιο Κανονισμού (ΕΚ) 70/2001: Άρθρο 4 «Ενισχύσεις για επενδύσεις» (Παράρτημα Β.1 ΕΝΤΥΠΟ 3.Β.1)

Το πλαίσιο έχει εφαρμογή σε Σχέδια Μικρομεσαίων(17) επιχειρήσεων με επενδυτικές δαπάνες για δραστηριότητες εκτός του τομέα της γεωργίας(5) και του τομέα αλιείας/υδατοκαλλιέργειας με τους παρακάτω όρους και προϋποθέσεις:

B.4.1 Πεδίο εφαρμογής

Επιχείρηση:

Η επιχείρηση κατά το χρόνο χορήγησης της ενίσχυσης(15) θα πρέπει να ήταν ως προς το Μέγεθος «Μικρομεσαία», σύμφωνα με τον σχετικό ορισμό της Ευρωπαϊκής Επιτροπής .

Ενισχυόμενοι τομείς:

Στο Παράρτημα Β.3 αναφέρονται οι επιχειρηματικές δραστηριότητες του άρθρου 3 παρ 1 του ν.2601/1998 και κατ' επέκταση του ν. 3220/2004 οι οποίες εμπίπτουν στο πεδίο εφαρμογής του Κανονισμού (ΕΚ) 70/2001)

Επί πλέον το ενισχυόμενο επενδυτικό σχέδιο δεν πρέπει να αφορά κανένα από τους παρακάτω τομείς:

→Παραγωγή, μεταποίηση και εμπορία γεωργικών προϊόντων(5).

→Παραγωγή μεταποίηση και εμπορία προϊόντων αλιείας /υδατοκαλλιέργειας(6)

→Βιομηχανία άνθρακα(18)

→Τομέα Μεταφορών (23)

B.4.2 Επιλεξιμότητα επενδυτικού σχεδίου:

→ Το ενισχυόμενο επενδυτικό σχέδιο θα πρέπει να συνιστά «επένδυση» (δ) όπως αυτή ορίζεται στον εν λόγω Κανονισμό.

→ Η έναρξη του επενδυτικού Σχεδίου δεν πρέπει να είναι προγενέστερη της δημοσίευσης του νόμου 3220/2004 ήτοι την 28-1-2004.

B.4.3 Επιλεξιμότητα Δαπανών:

Οι επενδυτικές δαπάνες οι οποίες έχουν κριθεί ότι πληρούν τις προϋποθέσεις των διατάξεων του ν.3220/2004 προκειμένου να είναι συμβατές με τον απαλλακτικό κανονισμό (ΕΚ) 70/2001 και να θεωρούνται επιλέξιμες πρέπει επιπλέον να ικανοποιούν τις εξής προϋποθέσεις:

- Δεν πρέπει να έχουν πραγματοποιηθεί πριν την ημερομηνία δημοσίευσης του ν.3220/2004, ήτοι την 28-1-2004 ή μετά την ημερομηνία δημοσίευσης του ν.3614/2007, ήτοι την 3-12-2007.
- Δεν πρέπει να έχουν ενισχυθεί από άλλο καθεστώς κρατικών ενισχύσεων ή από το καθεστώς του Κανονισμού ΕΚ 69/2001 της Επιτροπής για τις ενισχύσεις ήσσονος σημασίας.
- Για τα πάγια στοιχεία του ενεργητικού, επιλέξιμες είναι οι δαπάνες για κτιριακές εγκαταστάσεις και έργα περιβάλλοντος χώρου, μηχανήματα και εξοπλισμό...
- Για τα άυλα στοιχεία ενεργητικού οι επενδυτικές δαπάνες είναι επιλέξιμες μόνο εφόσον αφορούν μεταφορά τεχνολογίας μέσω της απόκτησης δικαιωμάτων ευρεσιτεχνίας και άδειας εκμετάλλευσης τεχνολογίας ή τεχνικών γνώσεων που δεν είναι κατοχυρωμένες με δίπλωμα ευρεσιτεχνίας (στις επενδύσεις αυτές περιλαμβάνεται και η απόκτηση λογισμικού)

Επειδή, η Δ.Ο.Υ. Ν. ΙΩΝΙΑΣ με το αρ. πρωτ. ΕΜΠ...../2021 (αρ. πρωτ. ΔΕΔ ΕΙ 2021 ΕΜΠ/22.06.2021) έγγραφο, μας απέστειλε το σχετικό πόρισμα που αφορά την αιτιολόγηση ανάκτησης του αφορολόγητου αποθεματικού Ν. 3220/2004, όπου αναφέρονται τα κάτωθι:

*“ Η εταιρεία κατά τη χρήση 1/1/2003-31/12/2003 σχημάτισε αφορολόγητο αποθεματικό βάσει των διατάξεων της παραγράφου 1 του άρθρου 2 του Ν.3220/2004 το οποίο ανήλθε σε τριακόσιες χιλιάδες ευρώ **300.000 €** και καλύφθηκε εντός της τριετίας 2004, 2005, 2006.*

Το παραπάνω αφορολόγητο αποθεματικό δημιουργήθηκε με το Ν.3220/2004 για πραγματοποίηση επενδύσεων. Ως επενδύσεις για την κάλυψη του πιο πάνω αποθεματικού νοούνται οι δαπάνες που αναφέρονται για κάθε κατηγορία δραστηριότητας στην παράγραφο 1 του άρθρου 3 του Ν.2601/1998.

«Ειδικά για τις εμπορικές επιχειρήσεις ως επενδύσεις για την κάλυψη του πιο πάνω αποθεματικού θεωρούνται

α) Η αγορά καινούργιου μηχανολογικού και λοιπού εξοπλισμού που αφορά τη διαλογή, συσκευασία, αποθήκευση των προϊόντων και συστημάτων οργάνωσης της αποθήκης της επιχείρησης

β) Η αγορά καινούριων ηλεκτρονικών υπολογιστών, του αναγκαίου λογισμικού και λοιπών συστημάτων μηχανοργάνωσης ή αυτοματοποίησης των σχετικών διαδικασιών.

Το επενδυτικό σχέδιο συνιστά επένδυση όπως ορίζεται στο κανονικό (ΕΚ 70/2001) ενισχύσεις για επενδύσεις.

Η εταιρεία ελέγχθηκε με τακτικό έλεγχο κατά τα οικ. έτη 2002-2005 από το ΠΕΚ ΠΕΙΡΑΙΑ, και από το πόρισμα προκύπτει ότι η ελεγχόμενη εφαρμόσε ορθώς τις οικείες διατάξεις σχηματισμού του αφορολόγητου αποθεματικού για το οικονομικό έτος 2004 (χρήση 1/1/2003-31/12/2003).

Ο έλεγχος ανάκτησης ειδικού αφορολόγητου αποθεματικού και η έκδοση του αριθμ...../2016

φύλλο ελέγχου διενεργήθηκε με βάσει τις διατάξεις της παραγράφου 1 του άρθρου 169 του ν. 4099/2011 και σύμφωνα με τους ορισμούς που αναφέρονται στην Πολ. 1231/2013.

ΠΟΛ.1231/10.10.2013

Εφαρμογή των διατάξεων της παραγράφου 1 του άρθρου 169 του ν.4099/2012 (φεκ α' 250), όπως τροποποιήθηκαν με τις διατάξεις της παραγράφου 2 του άρθρου 67 του ν.4170/2013 (ΦΕΚ α' 163) για ανάκτηση κρατικών ενισχύσεων που χορηγήθηκαν με τις διατάξεις των άρθρων 2 και 3 του ν.3220/2004.

«Η Ευρωπαϊκή Επιτροπή έκρινε, με το άρθρο 1, παρ.1 της απόφασης 2008/723/ΕΚ της 18ης Ιουλίου 2007 (ΕΕ 2008 ί 244, 11), ότι η σύσταση αφορολόγητων ειδικών αποθεματικών βάσει των άρθρων 2 και 3 του ν.3220/2004 (ΦΕΚ 15 Α') συνιστά καθεστώς κρατικών ενισχύσεων που δεν

συμβιβάζεται με την εσωτερική αγορά και ότι τα αντίστοιχα ποσά φόρου που ωφελήθηκαν οι επιχειρήσεις από το σχηματισμό των αποθεματικών αυτών θα πρέπει να ανακτηθούν ως παράνομες ενισχύσεις, εξαιρουμένων αυτών που ήταν συμβατές με τους κανόνες της εσωτερικής αγοράς όπως ίσχυαν κατά το χρόνο χορήγησης τους. Η Επιτροπή θεωρώντας ότι η Ελληνική Δημοκρατία δεν συμμορφώθηκε πλήρως, εντός της ταχθείσας προθεσμίας, με την παραπάνω απόφαση προσέφυγε στο Δικαστήριο της Ευρωπαϊκής Ένωσης.

Για την ανάκτηση των εν λόγω κρατικών ενισχύσεων, κατά το μέρος που δεν είναι συμβατές με την εσωτερική αγορά, σε εκτέλεση της απόφασης του Δικαστηρίου της ΕΕ θεσπίστηκαν οι διατάξεις της παραγράφου 1 του άρθρου 169 ν.4099/2012, όπως ισχύει.

Β.4.3 Επιλεξιμότητα Δαπανών:

Οι επενδυτικές δαπάνες οι οποίες έχουν κριθεί ότι πληρούν τις προϋποθέσεις των διατάξεων του ν. 3220/2004 προκειμένου να είναι συμβατές με τον απαλλακτικό κανονισμό (ΕΚ) 70/2001 και να θεωρούνται επιλέξιμες(9) πρέπει επιπλέον να ικανοποιούν τις εξής προϋποθέσεις:

- Δεν πρέπει να έχουν πραγματοποιηθεί πριν την ημερομηνία δημοσίευσης του ν.3220/2004, ήτοι την 28-1-2004 ή μετά την ημερομηνία δημοσίευσης του ν.3614/2007, ήτοι την 3-12-2007.
- Δεν πρέπει να έχουν ενισχυθεί από άλλο καθεστώς κρατικών ενισχύσεων ή από το καθεστώς του Κανονισμού ΕΚ 69/2001 της Επιτροπής για τις ενισχύσεις ήσσονος σημασίας.
- Για τα πάγια στοιχεία του ενεργητικού, επιλέξιμες είναι οι δαπάνες για κτιριακές εγκαταστάσεις και έργα περιβάλλοντος χώρου, μηχανήματα και εξοπλισμό.
- Για τα άυλα στοιχεία ενεργητικού οι επενδυτικές δαπάνες είναι επιλέξιμες μόνο εφόσον αφορούν μεταφορά τεχνολογίας μέσω της απόκτησης δικαιωμάτων ευρεσιτεχνίας και άδειας εκμετάλλευσης τεχνολογίας ή τεχνικών γνώσεων που δεν είναι κατοχυρωμένες με δίπλωμα ευρεσιτεχνίας (στις επενδύσεις αυτές περιλαμβάνεται και η απόκτηση λογισμικού).»

Από τον έλεγχο που διενεργήθηκε σύμφωνα με την από. 05/04/2016 έκθεση ελέγχου ανάκτησης αφορολογήτου αποθεματικού Ν.3220/2004 διαπιστώθηκε ότι η ελεγχόμενη επιχείρηση πραγματοποίησε δαπάνες οι οποίες δεν είναι συμβατές με τον απαλλακτικό κανονισμό (ΕΚ)70/2001 δεδομένου ότι δεν ικανοποιούν τις εξής προϋποθέσεις:

α) δαπάνες χρήσης 2003 πραγματοποιήθηκαν πριν την ημερομηνία δημοσίευσης του Ν.3220/2004, ήτοι την 28/11/2004.

β) δαπάνες των χρήσεων 2004,2005 και 2006 πραγματοποιήθηκαν για την αγορά λογισμικών προγραμμάτων και δεν αφορούν την μεταφορά τεχνολογίας μέσω απόκτησης δικαιωμάτων ευρεσιτεχνίας και άδειας εκμετάλλευσης τεχνολογίας ή τεχνικών γνώσεων που δεν είναι κατοχυρωμένες με δίπλωμα ευρεσιτεχνίας (στις επενδύσεις αυτές περιλαμβάνεται και η απόκτηση λογισμικού).»

Επειδή, λαμβάνοντας υπόψη τις προαναφερθείσες διατάξεις και καθόσον η αρμόδια φορολογική αρχή αντέκρουσε τους ισχυρισμούς της προσφεύγουσας εταιρείας περί εξαίρεσης της από την ανάκτηση κατά τρόπο σαφή και εμπεριστατωμένο στο πόρισμα που μας απέστειλε, ως αναλυτικά αναφέρουμε παραπάνω, κρίνεται ότι η επίμαχη επένδυση δεν δύναται να εξαιρεθεί της ανάκτησης.

Α π ο φ α σ ί ζ ο υ μ ε

την απόρριψη της με αριθ. πρωτ./06-05-2016 ενδικοφανούς προσφυγής της, ΑΦΜ, και την επικύρωση του υπ' αριθμ./2016 «Φύλλου Ελέγχου για ανάκτηση Κρατικών ενισχύσεων που χορηγήθηκαν με τη σύσταση

ειδικών αφορολόγητων αποθεματικών των άρθρων 2 & 3 ν. 3220/2004», του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Ν. ΙΩΝΙΑΣ, διαχειριστικής περιόδου 01/01/2003-31/12/2003.

Οριστική φορολογική υποχρέωση του υπόχρεου με βάση την παρούσα απόφαση:

Ποσό ενίσχυσης για ανάκτηση	63.050,94 €
Αναλογούντες τόκοι	27.779,05 €
Σύνολο φορολογικής υποχρέωσης	90.829,99 €

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

Ακριβές Αντίγραφο

**Ο/Η Υπάλληλος του Αυτοτελούς
Τμήματος Διοικητικής Υποστήριξης**

**ΜΕ ΕΝΤΟΛΗ ΤΟΥ ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΥ
ΤΗΣ Δ/ΝΣΗΣ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ**

**Η ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΗ
ΤΗΣ ΥΠΟΔ/ΝΣΗΣ ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ**

ΓΡΑΜΜΑΤΩ ΣΚΟΥΡΑ

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.