



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ



ΑΑΔΕ

Ανεξάρτητη Αρχή
Δημοσίων Εσόδων

Θεσσαλονίκη 08-05-2024

Αριθμός απόφασης: 1159

ΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ

ΥΠΟΔ/ΝΣΗ ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ

ΚΑΙ ΝΟΜΙΚΗΣ ΥΠΟΣΤΗΡΙΞΗΣ

ΤΜΗΜΑ Α7-ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ

Ταχ. Δ/ση : Τακαντζά 8-10

Ταχ. Κώδικας : 546 39 Θεσσαλονίκη

Τηλέφωνο : 2313332246

E-Mail : ded.thess@aade.gr

Url : www.aade.gr

ΑΠΟΦΑΣΗ

Ο ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΣ ΤΗΣ ΔΙΕΥΘΥΝΣΗΣ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ

Έχοντας υπ' όψη:

1. Τις διατάξεις :

- α. Του άρθρου 72 του Κώδικα Φορολογικής Διαδικασίας (ν. 5104/2024 ΦΕΚ Α' 58) εφεξής ΚΦΔ.
- 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. Την με αριθμό Α 1165/22-11-2022 απόφαση του Διοικητή της Ανεξάρτητης Αρχής Δημοσίων Εσόδων (ΑΑΔΕ) με θέμα «*Υποβολή ενδικοφανών προσφυγών και αιτημάτων αναστολής του άρθρου 63 του Κώδικα Φορολογικής Διαδικασίας (ν. 4987/2022), αποκλειστικά ψηφιακά μέσω διαδικτύου από το δικτυακό τόπο της Α.Α.Δ.Ε.*» (ΦΕΚ Β' 6009)

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 **10/01/2024** και με αριθμό ηλεκτρονικού πρωτοκόλλου ενδικοφανή προσφυγή της του με ΑΦΜ:....., κατά:

α) της με αριθμό/14-12-2023 οριστικής πράξης διορθωτικού προσδιορισμού φόρου εισοδήματος φορολογικού έτους 2017 και

β) της με αριθμό/14-12-2023 οριστικής πράξης διορθωτικού προσδιορισμού φόρου εισοδήματος φορολογικού έτους 2018, του προϊσταμένου του 2^{ου} ΕΛΚΕ Θεσσαλονίκης, καθώς και τα προσκομιζόμενα με αυτή σχετικά έγγραφα.

5. Τις ως άνω αναφερόμενες πράξεις, του προϊσταμένου του 2^{ου} ΕΛΚΕ Θεσσαλονίκης, των οποίων ζητείται η ακύρωση άλλως η τροποποίηση.

6. Τις απόψεις της ανωτέρω φορολογικής αρχής.

7. Την εισήγηση του ορισθέντος υπαλλήλου του Τμήματος Α7-Επανεξέτασης της Διεύθυνσης Επίλυσης Διαφορών, όπως αποτυπώνεται στο σχέδιο της απόφασης.

Επί της από 10-01-2024 και με αριθμό ηλεκτρονικού πρωτοκόλλου ενδικοφανή προσφυγή, η οποία υποβλήθηκε 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/14-12-2023 οριστική πράξη διορθωτικού προσδιορισμού φόρου εισοδήματος φορολογικού έτους 2017, προσδιορίστηκε για την προσφεύγουσα συνολικό ποσό φόρου προς καταβολή ύψους 8.778,24€, πρόστιμο άρθρου 58 Ν.4987/2022 ύψους 4.389,12€ και ειδική εισφορά αλληλεγγύης ύψους 3.343,93€, ήτοι συνολικό ποσό φόρου προς καταβολή ύψους 16.511,29€.
- Με την με αριθμό/14-12-2023 οριστική πράξη διορθωτικού προσδιορισμού φόρου εισοδήματος φορολογικού έτους 2018, προσδιορίστηκε για την προσφεύγουσα συνολικό ποσό φόρου προς καταβολή ύψους 3.590,62€, πρόστιμο άρθρου 58 Ν.4987/2022 ύψους 1.795,31€ και ειδική εισφορά αλληλεγγύης ύψους 798,49€, ήτοι συνολικό ποσό φόρου προς καταβολή ύψους 6.184,42€.

Οι ανωτέρω πράξεις εδράζονται επί της από 14-12-2023 έκθεσης μερικού ελέγχου φορολογίας εισοδήματος του 2^{ου} ΕΛΚΕ Θεσσαλονίκης κατόπιν ελέγχου που διενεργήθηκε δυνάμει της υπ' αριθμ...../24-03-2023 εντολής ελέγχου του προϊσταμένου της.

Από τις ελεγκτικές επαληθεύσεις που πραγματοποιήθηκαν διαπιστώθηκε, μεταξύ άλλων, μη δηλωθείσα φορολογητέα ύλη ύψους 57.322,81€ και 21.290,60€ κατά τα φορολογικά έτη 2017 και 2018 αντίστοιχα, προερχόμενη από μερίσματα αλλοδαπής προέλευσης.

Ειδικότερα, σε απάντηση του με αριθμό πρωτ..... ΕΞ 2023 ΕΜΠ/03-05-2023 εγγράφου του 2^{ου} ΕΛΚΕ Θεσσαλονίκης, απεστάλη το με αριθμό πρωτ..... ΕΞ 2023 ΕΜΠ/24-05-2023 έγγραφο της Διεύθυνσης Υπηρεσιών Δεδομένων (Δ.ΥΠΗ.ΔΕΔ), με το οποίο γνωστοποιήθηκαν στον έλεγχο ότι κατά τα υπό κρίση φορολογικά έτη η προσφεύγουσα διατηρούσε τραπεζικούς λογαριασμούς σε Κύπρο και Γερμανία, ως κάτωθι:

Φορολογικό Έτος 2017

Αρ. Λογαριασμού	Επωνυμία Χ.Ι.	Υπόλοιπο	Τύπος Πληρωμής	Ποσό Πληρωμής
CY6800200672000.....	Bank of Cyprus Public Company Ltd	17,07	unKnown	
220.....	Deutsche Bank Privat- und Geschäftskunden AG	49.913,00	unKnown	
220.....	Deutsche Bank Privat- und Geschäftskunden AG	0,00	unKnown	
220.....	Deutsche Bank Privat- und Geschäftskunden AG	927.739,04	Other	26.772,00
.....0045	Deutsche Bank Privat- und Geschäftskunden AG	308.579,91	Other	3.393,42
.....050	Deutsche Bank Privat- und Geschäftskunden AG	0,00	unKnown	
ΣΥΝΟΛΟ		1.286.249,02		30.165,42

Φορολογικό Έτος 2018

Αρ. Λογαριασμού	Επωνυμία Χ.Ι.	Υπόλοιπο	Τύπος Πληρωμής	Ποσό Πληρωμής
.....0001	DB Privat- und Firmenkundenbank AG	70.808,11	unKnown	
22016.....	DB Privat- und Firmenkundenbank AG	0,00	unKnown	
2201.....	DB Privat- und Firmenkundenbank AG	874.819,72	Other	17.848,00
22016.....	DB Privat- und Firmenkundenbank AG	280.326,00	Other	3.442,60
ΣΥΝΟΛΟ		1.225.953,83		21.290,60

Η προσφεύγουσα κλήθηκε προκειμένου να γνωρίσει στον έλεγχο, μεταξύ άλλων, την προέλευση των πιστώσεων ύψους 30.165,42€ και 21.290,60€, που διενεργήθηκαν κατά τα φορολογικά έτη 2017 και 2018 αντίστοιχα, στους ανωτέρω αλλοδαπούς τραπεζικούς λογαριασμούς.

Η προσφεύγουσα, ανταποκρινόμενη στην ως άνω κλήση, προώθησε στον έλεγχο έγγραφα έκδοσης Deutsche Bank, με τα οποία η Γερμανική τράπεζα ενημερώνει τους ιδιώτες επενδυτές για την κατάσταση των εισοδημάτων τους στα πλαίσια της ορθής συμπλήρωσης των φορολογικών δηλώσεων στην Γερμανία.

Από την επισκόπηση των εν λόγω εγγράφων προέκυψαν πιστώσεις ως έσοδα επενδύσεων με χώρα προέλευσης το Λουξεμβούργο, ως κάτωθι:

Φορολογικό Έτος 2017

α) Έσοδα από επενδύσεις που υπόκεινται σε εγχώρια παρακράτηση φόρου

Αρ. Λογαριασμού	Ημερομηνία πληρωμής	Περιγραφή	Έσοδα	Συνυπολογιστέος παρακρατούμενος φόρος εξωτερικού
220166.....	10.03.2017	Διανομές από αμοιβαία κεφάλαια εσωτερικού και εξωτερικού	29.873,98	1.791,05
22016.....	10.03.2017	Διανομές από αμοιβαία κεφάλαια εσωτερικού και εξωτερικού	5.626,68	5,41
ΣΥΝΟΛΟ			35.500,66	1.796,46

β) Έσοδα από επενδύσεις που δεν υπόκεινται σε εγχώρια παρακράτηση φόρου

Αρ. Λογαριασμού	Ημερομηνία πληρωμής	Περιγραφή	Έσοδα	Συνυπολογιστέος παρακρατούμενος φόρος εξωτερικού
22016.....	31.12.2017	Συσσωρεύσεις ξένων αμοιβαίων κεφαλαίων	14.576,46	1.695,56
2201.....	31.12.2017	Συσσωρεύσεις ξένων αμοιβαίων κεφαλαίων	7.245,69	226,97
ΣΥΝΟΛΟ			21.822,15	1.922,53

Φορολογικό Έτος 2018

α) Έσοδα από επενδύσεις που υπόκεινται σε εγχώρια παρακράτηση φόρου

Αρ. Λογαριασμού	Ημερομηνία πληρωμής	Περιγραφή	Έσοδα	Συνυπολογιστέος παρακρατούμενος φόρος εξωτερικού
220,,,,,,,,,,,,,,,,,,,,,	09.03.2018	Διανομές από αμοιβαία κεφάλαια εσωτερικού και εξωτερικού	17.848,00	0,00
,,,,,,,,,,,,,,,,,,,,,,,,,,,,,	09.03.2018	Διανομές από αμοιβαία κεφάλαια εσωτερικού και εξωτερικού	3.442,60	0,00
ΣΥΝΟΛΟ			21.290,60	0,00

Η προσφεύγουσα, με την υπό κρίση ενδικοφανή προσφυγή ζητά την ακύρωση ή την τροποποίηση των προσβαλλόμενων πράξεων ισχυριζόμενη ότι στην περίπτωση της έχει εφαρμογή η παράγραφος 5 του άρθρου 103 του Ν 4099/2012, καθώς τα φερόμενα έσοδα αποτελούν αμοιβαία κεφάλαια και ως τέτοια δεν υπόκεινται σε φορολογία. Προς επίρρωση του ισχυρισμού της προσκομίζει το από 10-10-2023 έγγραφο της τράπεζας Deutsche Bank, νομίμως μεταφρασμένο.

Επειδή, σύμφωνα με το άρθρο 3 παρ.1,2 του ν. 4172/2013 ορίζεται ότι:

«1. Ο φορολογούμενος που έχει τη φορολογική κατοικία του στην Ελλάδα υπόκειται σε φόρο για το φορολογητέο εισόδημα του που προκύπτει στην ημεδαπή και την αλλοδαπή, ήτοι το παγκόσμιο

εισόδημά του που αποκτάται μέσα σε ορισμένο φορολογικό έτος. Κατ' εξαίρεση ο φορολογούμενος που είναι αλλοδαπό προσωπικό των εγκατεστημένων στην Ελλάδα γραφείων, σύμφωνα με τις διατάξεις του α.ν. 89/1967 (Α' 132), όπως ισχύει, υπόκειται σε φόρο στην Ελλάδα μόνο για το εισόδημα που προκύπτει στην Ελλάδα.

2. Ο φορολογούμενος που δεν έχει τη φορολογική κατοικία του στην Ελλάδα υπόκειται σε φόρο για το φορολογητέο εισόδημα του που προκύπτει στην Ελλάδα και αποκτάται μέσα σε ορισμένο φορολογικό έτος.»

Επειδή, στο άρθρο 42 του Ν 4172/2013 ορίζεται ότι «1. Κάθε εισόδημα που προκύπτει από υπεραξία μεταβίβασης των ακόλουθων τίτλων, καθώς και μεταβίβασης ολόκληρης επιχείρησης, υπόκειται σε φόρο εισοδήματος φυσικών προσώπων:

- α) μετοχές σε εταιρεία μη εισηγμένη σε χρηματιστηριακή αγορά,
- β) μετοχές και άλλες κινητές αξίες εισηγμένες σε χρηματιστηριακή αγορά, εφόσον ο μεταβιβάζων συμμετέχει στο μετοχικό κεφάλαιο της εταιρείας με ποσοστό τουλάχιστον μισό τοις εκατό (0,5%),
- γ) μερίδια ή μερίδες σε προσωπικές εταιρείες,
- δ) κρατικά ομόλογα και έντοκα γραμμάτια ή εταιρικά ομόλογα,
- ε) παράγωγα χρηματοοικονομικά προϊόντα.

Ως μεταβίβαση σύμφωνα με το προηγούμενο εδάφιο νοείται και η εισφορά των ανωτέρω τίτλων για την κάλυψη ή αύξηση κεφαλαίου εταιρείας.

Ειδικά για τίτλους που αποτελούν αντικείμενο διαπραγμάτευσης σε οργανωμένη αγορά ή πολυμερή μηχανισμό διαπραγμάτευσης, οι διατάξεις της παραγράφου αυτής έχουν εφαρμογή, εφόσον οι τίτλοι αυτοί έχουν αποκτηθεί από την 1η Ιανουαρίου 2009 και εξής.

2. Ως παράγωγα χρηματοοικονομικά προϊόντα σύμφωνα με την περίπτωση ε' της παραγράφου 1 νοούνται:

α) Τα συμβόλαια δικαιωμάτων προαίρεσης, τα συμβόλαια μελλοντικής εκπλήρωσης, οι συμβάσεις ανταλλαγής (swaps), και οι προθεσμιακές συμβάσεις (forwards) που σχετίζονται με υποκείμενους τίτλους και ιδίως με:

- 1. κινητές αξίες ή άλλα περιουσιακά στοιχεία,
- 2. συναλλαγματικές ισοτιμίες,
- 3. επιτόκια ή αποδόσεις,
- 4. χρηματοπιστωτικούς δείκτες ή άλλα χρηματοπιστωτικά μεγέθη,
- 5. εμπορεύματα,
- 6. ναύλους,
- 7. πιστωτική διαβάθμιση ή γεγονός,
- 8. ποσοστά πληθωρισμού ή άλλες επίσημες οικονομικές στατιστικές,
- 9. κλιματικές μεταβλητές,
- 10. εκπομπές ρύπων,

11. μεταβολές στην τιμή οποιουδήποτε οικονομικού, φυσικού, περιβαλλοντολογικού, στατιστικού ή άλλου μεγέθους ή γεγονότος (πλην αθλητικών γεγονότων), ή

12. άλλα παράγωγα μέσα.

β) Κάθε άλλη σύμβαση που προσιδιάζει στις ανωτέρω, όσον αφορά, μεταξύ άλλων, στο κατά πόσον προσδιορίζεται με αναφορά σε άλλους υποκείμενους τίτλους, είναι διαπραγματεύσιμη σε οργανωμένη αγορά ή πολυμερή μηχανισμό διαπραγμάτευσης (ΠΜΔ), υπόκειται σε εκκαθάριση με μετρητά διαθέσιμα ή φυσική παράδοση (πλην παραδόσεων λόγω αδυναμίας πληρωμής ή άλλου γεγονότος που επιφέρει τη λύση της σύμβασης, καθώς και παραδόσεων που προορίζονται για εμπορικούς σκοπούς) ή διακανονισμό μέσω αναγνωρισμένων γραφείων συμψηφισμού ή σε τακτικές κλήσεις για κάλυψη περιθωρίων.».

Επειδή, σύμφωνα με την ΠΟΛ 1032/26-01-2015 «1. Σύμφωνα με τις διατάξεις της [παραγράφου 1 του άρθρου 42](#) του ν.[4172/2013](#), κάθε εισόδημα που προκύπτει από υπεραξία μεταβίβασης των ακόλουθων τίτλων, καθώς και μεταβίβασης ολόκληρης επιχείρησης, υπόκειται σε φόρο εισοδήματος φυσικών προσώπων,

α) μετοχές σε εταιρεία μη εισηγμένη σε χρηματιστηριακή αγορά,

β) μετοχές και άλλες κινητές αξίες εισηγμένες σε χρηματιστηριακή αγορά, εφόσον ο μεταβιβάζων συμμετέχει στο μετοχικό κεφάλαιο της εταιρείας με ποσοστό τουλάχιστον μισό τοις εκατό (0,5%),

γ) μερίδια ή μερίδες σε προσωπικές εταιρείες,

δ) κρατικά ομόλογα και έντοκα γραμμάτια ή εταιρικά ομόλογα,

ε) παράγωγα χρηματοοικονομικά προϊόντα.

Ως μεταβίβαση, σύμφωνα με το προηγούμενο εδάφιο, νοείται και η εισφορά των ανωτέρω τίτλων για την κάλυψη ή αύξηση κεφαλαίου εταιρείας.

Σε περίπτωση που οι ως άνω τίτλοι αποτελούν αντικείμενο διαπραγμάτευσης σε οργανωμένη αγορά ή πολυμερή μηχανισμό διαπραγμάτευσης (ΠΜΔ), οι διατάξεις της παραγράφου αυτής έχουν εφαρμογή, εφόσον οι τίτλοι αυτοί έχουν αποκτηθεί από την 1η Ιανουαρίου 2009 και εξής.

2. Από τα ανωτέρω προκύπτουν τα ακόλουθα:

i).....

ii)..... Επισημαίνεται ότι εμπίπτουν και τα μερίδια των ΟΣΕΚΑ που είναι εγκατεστημένοι στην ημεδαπή ή σε άλλο κράτος μέλος της Ε.Ε. ή σε κράτος ΕΟΧ/ΕΖΕΣ. Ειδικά για την υπεραξία που αποκτούν οι μεριδιούχοι από την εκποίηση μεριδίων από ημεδαπούς ΟΣΕΚΑ έχουν εφαρμογή οι ειδικότερες διατάξεις της [παρ.5 του άρθρου 103](#) του ν.[4099/2012](#), οι οποίες δεν έχουν καταργηθεί με το ν.[4172/2013](#) και με τις οποίες ορίζεται ότι αυτή απαλλάσσεται από το φόρο εισοδήματος ενώ αντίθετα, η υπεραξία που προκύπτει από την εκποίηση μεριδίων από ΟΣΕΚΑ με έδρα σε τρίτες χώρες φορολογείται ελλείψει απαλλακτικής διάταξης. Αναφορικά με τη φορολογική μεταχείριση της υπεραξίας που αποκτούν οι μεριδιούχοι από την εκποίηση μεριδίων από ΟΣΕΚΑ Ε.Ε ή ΕΟΧ/ΕΖΕΣ γίνεται δεκτό, σύμφωνα και με την πάγια νομολογία ΔΕΕ (C-370/11, Επιτροπή κατά Βελγίου) ότι αυτή εξομοιώνεται με αυτή των μεριδιούχων των ημεδαπών ΟΣΕΚΑ.....».

Επειδή, όπως ορίζει το άρθρο 1 «Σκοπός» του ν.4099/2012 (ΦΕΚ Α' 250/ 20-12-2012): «Με τις διατάξεις των άρθρων 2 έως 106 του παρόντος νόμου σκοπείται η μεταφορά στη νομοθεσία της Οδηγίας 2009/65/ΕΚ του Ευρωπαϊκού Κοινοβουλίου και του Συμβουλίου της 13ης Ιουλίου 2009 (ΕΕL 302/ 17.11.2009), για το συντονισμό των νομοθετικών, κανονιστικών και διοικητικών διατάξεων σχετικά με ορισμένους οργανισμούς συλλογικών επενδύσεων σε κινητές αξίες (ΟΣΕΚΑ), όπως τροποποιήθηκε από την Οδηγία 2010/78ΕΕ του Ευρωπαϊκού Κοινοβουλίου και του Συμβουλίου της 24ης Νοεμβρίου 2010 (ΕΕ L 331/ 15.12.2010) και την Οδηγία 2011/61/ΕΕ του Ευρωπαϊκού Κοινοβουλίου και του Συμβουλίου της 8ης Ιουνίου 2011 (ΕΕ L 174/1.7.2011), καθώς και η ρύθμιση συναφών θεμάτων.».

Επειδή, σύμφωνα με το άρθρο 4 «Νομική μορφή - Αδειοδότηση ΟΣΕΚΑ (άρθρα 3,5, 78, 27-30 της Οδηγίας 2009/65/ΕΚ)» του ν.4099/2012 (ΦΕΚ Α' 250/ 20-12-2012) «1. Ο ΟΣΕΚΑ που έχει τη μορφή αμοιβαίου κεφαλαίου είναι ομάδα περιουσίας που αποτελείται από κινητές αξίες, μέσα χρηματαγοράς και μετρητά και της οποίας τα επί μέρους στοιχεία ανήκουν εξ αδιαιρέτου σε περισσότερους του ενός μεριδιούχους. Το αμοιβαίο κεφάλαιο δεν αποτελεί νομικό πρόσωπο και οι μεριδιούχοι του εκπροσωπούνται δικαστικώς και εξωδίκως, ως προς τις έννομες σχέσεις από τη διαχείρισή του και τα δικαιώματά τους επί του ενεργητικού του, από την εταιρεία διαχείρισης του.

2. Ο ΟΣΕΚΑ που έχει τη μορφή ΑΕΕΜΚ, η οποία διέπεται από τις διατάξεις των άρθρων 2 έως 106 του παρόντος νόμου και συμπληρωματικώς από τις διατάξεις του κ.ν. [2190/1920](#), έχει ως αποκλειστικό σκοπό τη διαχείριση του δικού του χαρτοφυλακίου και δεν επιτρέπεται να αναλαμβάνει τη διαχείριση περιουσιακών στοιχείων για λογαριασμό τρίτου. Η ΑΕΕΜΚ δύναται είτε να διαχειρίζεται η ίδια το χαρτοφυλάκιο της είτε να ορίζει εταιρεία διαχείρισης της Οδηγίας [2009/65/ΕΚ](#). Επιτρέπεται η σύσταση περισσότερων του ενός (1) επενδυτικών τμημάτων σε ΑΕΕΜΚ.

4. Για τη λειτουργία ΟΣΕΚΑ απαιτείται άδεια της Επιτροπής Κεφαλαιαγοράς σύμφωνα με τις διατάξεις του παρόντος νόμου, η οποία ισχύει σε όλα τα κράτη-μέλη

7. Ένα αμοιβαίο κεφάλαιο λαμβάνει άδεια σύστασης μόνον εφόσον η Επιτροπή Κεφαλαιαγοράς έχει εγκρίνει την εταιρεία διαχείρισης, τον κανονισμό και τον θεματοφύλακα του αμοιβαίου κεφαλαίου. Μία ΑΕΕΜΚ λαμβάνει άδεια λειτουργίας μόνον εφόσον η Επιτροπή Κεφαλαιαγοράς έχει εγκρίνει τα καταστατικά της έγγραφα, τον θεματοφύλακα και την εταιρεία διαχείρισης, εφόσον έχει ορισθεί. Για την αδειοδότηση ΟΣΕΚΑ ελέγχεται η νομιμότητα του κανονισμού ή των καταστατικών του εγγράφων, η νόμιμη σύνθεση και το ύψος του ενεργητικού του ή του αρχικού μετοχικού του κεφαλαίου και η επαρκής μέριμνα για τη διαφύλαξη των συμφερόντων των μεριδιούχων του.

8. Τηρούμενης της παραγράφου 7, εταιρεία διαχείρισης με καταστατική έδρα σε άλλο κράτος μέλος που έχει λάβει άδεια λειτουργίας σύμφωνα με τις διατάξεις της Οδηγίας [2009/65/ΕΚ](#), έχει τη δυνατότητα σύστασης ΟΣΕΚΑ των άρθρων 2 έως και 106 του παρόντος νόμου ή να ορίζεται ως εταιρεία διαχείρισης ΟΣΕΚΑ του παρόντος νόμου, κατόπιν άδειας της Επιτροπής Κεφαλαιαγοράς

βάσει, των άρθρων 32 και 33. Για την αδειοδότηση ΟΣΕΚΑ δεν απαιτείται η εταιρεία διαχείρισής του να έχει την καταστατική της έδρα ή να έχει αναθέσει ή να ασκεί οποιαδήποτε δραστηριότητα στην Ελλάδα.

9. Η Επιτροπή Κεφαλαιαγοράς δεν χορηγεί άδεια λειτουργίας ή σύστασης ΟΣΕΚΑ εάν:
α) Κρίνει ότι η ΑΕΕΜΚ δεν πληροί τις προϋποθέσεις του παρόντος άρθρου και των άρθρων 39 έως 43.

β) Η εταιρεία διαχείρισής του δεν έχει λάβει άδεια να λειτουργεί ως εταιρεία διαχείρισης ΟΣΕΚΑ στο κράτος μέλος καταγωγής της.

γ) Τα μέλη του διοικητικού συμβουλίου και τα διευθυντικά στελέχη της εταιρείας διαχείρισης ή, κατά περίπτωση, της ΑΕΕΜΚ και του θεματοφύλακα δεν διαθέτουν την απαιτούμενη αξιοπιστία και επαρκή επαγγελματική εμπειρία, μεταξύ άλλων και σε σχέση με το είδος του ΟΣΕΚΑ που θα είναι αντικείμενο της διαχείρισης. Προς το σκοπό αυτόν, κοινοποιούνται αμέσως στην Επιτροπή Κεφαλαιαγοράς τόσο η ταυτότητα των ανωτέρω προσώπων όσο και κάθε αντικατάστασή τους. Εάν η Επιτροπή Κεφαλαιαγοράς κρίνει ότι τα παραπάνω πρόσωπα δεν διαθέτουν τα απαιτούμενα εχέγγυα ήθους και εμπειρίας ζητεί την απομάκρυνσή τους.

δ) Ο κανονισμός ή τα καταστατικά έγγραφα του ΟΣΕΚΑ δεν επιτρέπουν τη διάθεση των μεριδίων του στην Ελλάδα.

Η Επιτροπή Κεφαλαιαγοράς δύναται με απόφασή της να ρυθμίζει κάθε θέμα σχετικά με την εφαρμογή της παρούσας παραγράφου....

12. Η διαφήμιση του ΟΣΕΚΑ και η διάθεση των μεριδίων του επιτρέπεται μετά την παροχή της άδειας σύστασής του και με την προϋπόθεση της υποβολής στην Επιτροπή Κεφαλαιαγοράς της βεβαίωσης του θεματοφύλακα που αναφέρεται στην παράγραφο 11 του παρόντος άρθρου. Η διαφήμιση του ΟΣΕΚΑ θα αναφέρει και τον αριθμό της άδειας σύστασής του.....».

Επειδή, όπως ορίζει το άρθρο 103 «Φορολογικές διατάξεις» του ν.4099/2012 (ΦΕΚ Α' 250/20-12-2012), με τις τροποποιήσεις του άρθρου 48 του ν.4389/2016: «5. Τα κέρδη με τη μορφή μερισμάτων ή άλλων ωφελημάτων εκ των μεριδίων ή μετοχών, ή με τη μορφή πρόσθετης αξίας από την εκποίηση μεριδίων ή μετοχών σε τιμή ανώτερη της τιμής κτήσης, που αποκτούν σε κάθε περίπτωση, οι μεριδιούχοι ή μέτοχοι κατά περίπτωση, των ΟΣΕΚΑ που έχουν λάβει άδεια σύστασης ή λειτουργίας στην Ελλάδα, απαλλάσσονται από κάθε φόρο, τέλος, τέλος χαρτοσήμου, εισφορά, δικαίωμα ή οποιαδήποτε άλλη επιβάρυνση υπέρ του Δημοσίου, νομικών προσώπων δημοσίου δικαίου και γενικώς τρίτων, με την επιφύλαξη των παραγράφων 3 και 4 του παρόντος άρθρου. Ως προς το Φ.Π.Α. εφαρμόζονται οι διατάξεις του Κώδικα Φ.Π.Α. (ν. 2859/2000). Τα κέρδη με τη μορφή μερισμάτων ή άλλων ωφελημάτων εκ των μεριδίων ή μετοχών δεν υπόκεινται σε παρακράτηση φόρου και προκειμένου περί ΑΕΕΜΚ δεν έχουν εφαρμογή οι διατάξεις των άρθρων 62 και 64 του ν. 4172/2013.».

Επειδή ο ως άνω ειδικός νόμος που αφορά συγκεκριμένα τα εισοδήματα από μερίσματα ΟΣΕΚΑ αποτελεί μεταφορά κοινοτικής οδηγίας που έχει ισχύ για κράτη της Ευρωπαϊκής Ένωσης.

Επειδή, στην προκειμένη περίπτωση και για τα υπό κρίση φορολογικά έτη, η προσφεύγουσα είναι φορολογική κάτοικος Ελλάδος, ωστόσο δεν δήλωσε στις αντίστοιχες δηλώσεις φορολογίας εισοδήματος των φορολογικών ετών 2017 και 2018 τα εισοδήματα που έλαβε από την αλλοδαπή.

Επειδή, ο έλεγχος λαμβάνοντας υπόψη το προσκομισθέν από την προσφεύγουσα έγγραφο της Deutsche Bank, προσδιόρισε το εισόδημα που έλαβε η προσφεύγουσα από την αλλοδαπή.

Επειδή, η προσφεύγουσα επικαλείται ότι τα υπό κρίση ποσά ύψους 57.322,81€ και 21.290,60€ που εισέπραξε κατά τα φορολογικά έτη 2017 και 2018 αντίστοιχα, αφορούν σε μερίσματα ΟΣΕΚΑ με έδρα την ΕΕ, τα οποία απαλλάσσονται από τη φορολογία εισοδήματος σύμφωνα με την παράγραφο 5 του άρθρου 103 του Ν 4099/2012.

Ωστόσο, από το προσκομισθέν με ημερομηνία 10-10-2023 έγγραφο της Deutsche Bank δεν προκύπτει ότι τα υπό κρίση ποσά αφορούν απόδοση από κινητές αξίες τύπου ΟΣΕΚΑ (Οργανισμός Συλλογικών Επενδύσεων σε Κινητές Αξίες) που να διαθέτει τα μερίδια του στην Ελλάδα και που έχει λάβει άδεια λειτουργίας ή εγκατάστασης στην Ελλάδα, καθόσον με τις διατάξεις της [παρ. 1 του άρθρου 2](#) του ν. [4099/2012](#), διευκρινίζεται ότι στις διατάξεις των άρθρων 2 έως και 106 του ίδιου νόμου υπάγονται οι οργανισμοί συλλογικών επενδύσεων σε κινητές αξίες (ΟΣΕΚΑ) και οι εταιρείες διαχείρισης των άρθρων 12 έως 35, που έχουν λάβει άδεια σύστασης ή λειτουργίας στην Ελλάδα, το οποίο δεν αποδεικνύεται στην υπό κρίση περίπτωση. Ως εκ τούτου ο επικαλούμενος ισχυρισμός περί εφαρμογής των διατάξεων της παρ. 5 του αρθ. 103 του ν. 4099/2012 στην υπό κρίση περίπτωση δεν ευσταθεί και τυγχάνει αβάσιμος.

Αποφασίζουμε

Την απόρριψη της από 10-01-2024 και με αριθμό ηλεκτρονικού πρωτοκόλλου ενδικοφανούς προσφυγής της του με ΑΦΜ:..... και την επικύρωση των προσβαλλόμενων πράξεων

Οριστική φορολογική υποχρέωση της προσφεύγουσας βάσει της παρούσας απόφασης

1)

Υπ. Αριθμ...../14-12-2023 οριστική πράξη διορθωτικού προσδιορισμού φόρου εισοδήματος φορολογικού έτους 2017	Βάσει ελέγχου	Βάσει απόφασης
Ποσό φόρου προς καταβολή	16.511,29€	16.511,29€

Επί των οφειλόμενων φόρων κ.λ.π. θα υπολογιστούν κατά την καταβολή και τόκοι, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 53 του Ν.4987/2022.

2)

Υπ. Αριθμ...../07-12-2023 οριστική πράξη διορθωτικού προσδιορισμού φόρου εισοδήματος φορολογικού έτους 2018	Βάσει ελέγχου	Βάσει απόφασης
Ποσό φόρου προς καταβολή	6.184,42€	6.184,42€

Επί των οφειλόμενων φόρων κ.λ.π. θα υπολογιστούν κατά την καταβολή και τόκοι, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 53 του Ν.4987/2022.

Εντελλόμεθα όπως αρμόδιο όργανο κοινοποιήσει με τη νόμιμη διαδικασία την παρούσα απόφαση στην υπόχρεη.

Ακριβές αντίγραφο

Η υπάλληλος του Αυτοτελούς

Γραφείου Διοικητικής Υποστήριξης

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

**Ο ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΣ ΤΗΣ ΥΠΟΔΙΕΥΘΥΝΣΗΣ
ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ
ΚΑΙ ΝΟΜΙΚΗΣ ΥΠΟΣΤΗΡΙΞΗΣ**

ΚΑΤΣΙΟΥΡΗΣ ΓΕΩΡΓΙΟΣ

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.