



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ
ΥΠΟΥΡΓΕΙΟ ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΩΝ
ΓΕΝΙΚΗ ΓΡΑΜΜΑΤΕΙΑ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΕΣΟΔΩΝ
ΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ

Ταχ. Δ/ση : Αριστογείτονος 19

Ταχ. Κώδικας: 176 71 - Καλλιθέα

Τηλέφωνο : 210 9572566

ΦΑΞ : 2109531321

Καλλιθέα 28-07-2014

Αριθμός απόφασης: 2282

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. Της αριθ. Δ6Α1118225 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».

γ. 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».

δ. Της ΠΟΛ 1002/31.12.2013 Απόφασης του Γενικού Γραμματέα Δημοσίων Εσόδων (ΦΕΚ Β' 55/16-1-2014).

2. Το άρθρο 50 του ν 4238/2014 (ΦΕΚ Α' 38).

3. Την ΠΟΛ 1066/27-2-2014 Εγκύκλιο της Γενικής Γραμματείας Δημοσίων Εσόδων του Υπουργείου Οικονομικών.

4. Την αριθ. Δ.Ε.Δ. 12895 ΕΞ 2014/ 9-4-2014 απόφαση του προϊσταμένου της Διεύθυνσης Επίλυσης Διαφορών «Παροχή εξουσιοδότησης υπογραφής» (ΦΕΚ Β' 975).

5. Την από και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανή προσφυγή της, ΑΦΜ, κατοίκου, οδός κατά του υπ' αριθ. Φύλλου ελέγχου για ανάκτηση Κρατικών Ενισχύσεων που χορηγήθηκαν με τη σύσταση αφορολόγητων αποθεματικών άρθρου 2 & 3 Ν. 3220/2004 του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. οικονομικού έτους 2004 και τα προσκομιζόμενα με αυτήν σχετικά έγγραφα.

6. Το υπ' αριθ. Φύλλο ελέγχου για ανάκτηση Κρατικών Ενισχύσεων που χορηγήθηκαν με τη σύσταση αφορολόγητων αποθεματικών άρθρου 2 & 3 Ν. 3220/2004 του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. οικονομικού έτους 2004 του οποίου ζητείται η ακύρωση, καθώς και την από οικεία έκθεση ελέγχου.
7. Τις απόψεις της ανωτέρω φορολογικής αρχής.
8. Την από εισήγηση του τμήματος της Υπηρεσίας μας.

Επί της από 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:

1) Με το υπ' αριθμ. 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., διαχειριστική; περιόδου 01/01/2003-31/12/2003, επιβλήθηκε σε βάρος της προσφεύγουσας ποσό ανάκτησης από ενίσχυση ύψους 75.464,39 € πλέον αναλογούντες τόκοι 31.987,60 €

Η διαφορά φόρου προέκυψε, λόγω μερικής ανάκτησης του αφορολόγητου αποθεματικού που είχε σχηματιστεί την χρήση 2003, καθώς οι δαπάνες του αφορολόγητου αποθεματικού, που πραγματοποιήθηκαν έως και 28/1/2004 (261.717,02€), παρότι κρίθηκε ότι πληρούν τις διατάξεις του ν. 3220/2004, δεν είναι εξ' αρχής επιλέξιμες σε κανένα Πλαίσιο κρατικών ενισχύσεων γιατί πραγματοποιήθηκαν πριν την ημερομηνία δημοσίευσης του ν.3220/2004, ήτοι 28/1/2004, με δεδομένο ότι δεν είχε ανακτηθεί κανένα ποσό βάσει των διατάξεων του άρθρου 47 ν.3614/2007. Το συνολικό ποσό που καταλογίστηκε στη προσφεύγουσα (ποσό ανάκτησης + τόκοι) για τη χρήση 2003 είναι 107.451,99€.

Η προσφεύγουσα, με την υπό κρίση ενδικοφανή προσφυγή, ζητά την ακύρωση/τροποποίηση του παραπάνω 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., προβάλλοντας τους παρακάτω λόγους:

1) *Περί Παραβάσεως Της Αρχής Της Ασφάλειας Του Δικαίου*

2) *Περί Παραβάσεως Της Αρχής Της Νομικής Ασφάλειας Και Της Νομικής Πρόβλεψης Και Της Αρχής Προστασίας Των Κεκτημένων Δικαιωμάτων*

3) *Περί Παραβάσεως Της Αρχής Της Δικαιολογημένης Εμπιστοσύνης*

4) *Περί Παραβάσεως Της Αρχής Της Νομιμότητας*

5) *Έλλειψη Νομίμου Αιτιολογίας - Ανυπόστατο Καταλογισθείσας Πράξης - Παράβαση Της Αρχής Της Διάκρισης Των Εξουσιών*

6) *Αμφισβητείται η απάντηση στην προσφεύγουσα από το Υπουργείο Οικονομικών με το υπ' αριθμ. Πρωτ. έγγραφο.*

Επειδή, βάσει της Απόφασης 2008/723/ΕΚ της 18^{ης} Ιουλίου 2007 της Ευρωπαϊκής Επιτροπής: Άρθρο 1 § 1. Το καθεστώς κρατικών Ενισχύσεων που εφαρμόστηκε από την Ελλάδα βάσει του άρθρου 2 του νόμου 3220/2004 είναι ασυμβίβαστο με την κοινή αγορά

Άρθρο 2

Οι μεμονωμένες ενισχύσεις που χορηγήθηκαν βάσει του καθεστώτος που αναφέρεται στο άρθρο 1 παράγραφος 1 της παρούσας απόφασης δεν συνιστούν ενίσχυση εάν, κατά το χρόνο της χορήγησής τους,

πληρούσαν τις προϋποθέσεις που ορίζονται σε κανονισμό που έχει εκδοθεί δυνάμει του άρθρου 2 του κανονισμού (ΕΚ) αριθ. 994/98 του Συμβουλίου και που ήταν εφαρμοστέος κατά το χρόνο χορήγησης της ενίσχυσης.

Άρθρο 3

Οι μεμονωμένες ενισχύσεις που χορηγήθηκαν βάσει του καθεστώτος που αναφέρεται στο άρθρο 1 παράγραφος 1 της παρούσας απόφασης οι οποίες, κατά το χρόνο της χορήγησής της, πληρούσαν τις προϋποθέσεις που ορίζονται σε κανονισμό που έχει εκδοθεί δυνάμει του άρθρου 1 του κανονισμού (ΕΚ) αριθ. 994/98 ή από άλλο εγκριθέν καθεστώς ενισχύσεων, είναι συμβιβάσιμες με την κοινή αγορά μέχρι του ανωτάτου ορίου έντασης ενίσχυσης που εφαρμόζεται γι' αυτό το είδος ενισχύσεων.

Άρθρο 4

1. Η Ελλάδα οφείλει να ανακτήσει από τους δικαιούχους τις ασυμβίβαστες ενισχύσεις που χορηγήθηκαν βάσει του καθεστώτος που αναφέρεται στο άρθρο 1 παράγραφος 1 της παρούσας απόφασης.

2. Επί των ποσών των ενισχύσεων που πρέπει να ανακτηθούν οφείλονται τόκοι από την ημερομηνία που τέθηκαν στη διάθεση των δικαιούχων μέχρι το χρόνο της πραγματικής ανάκτησης.

3. Οι τόκοι υπολογίζονται με τη μέθοδο του ανατοκισμού σύμφωνα με το κεφάλαιο V του κανονισμού (ΕΚ) αριθ. 794/2004 της Επιτροπής.

άρθρο 5

1. Η ανάκτηση των ενισχύσεων που χορηγήθηκαν βάσει του καθεστώτος που αναφέρεται στο άρθρο 1 παράγραφος 1 είναι άμεση και αποτελεσματική.

2. Η Ελλάδα διασφαλίζει την εκτέλεση της παρούσας απόφασης εντός τεσσάρων μηνών από την ημερομηνία κοινοποίησής της.

Επειδή, βάσει της C-354/10 απόφασης, 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 κριθεισών 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 ορίζεται 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 I 291, 14.9.2004), καθώς και στο εγκεκριμένο Καθεστώς ν. 621/2000 Επιχειρησιακό Πρόγραμμα Αλιείας 2000 2006 (ΕΕC 102, 31.3.2001).

Η περίπτωση δ' της παραγράφου 1, τέθηκε όπως αντικαταστάθηκε με την παράγραφο 2 του άρθρου 67 του ν. 4170/2013 και ισχύει από τη δημοσίευση του νόμου στην Εφημερίδα της Κυβερνήσεως ήτοι 12.7.2013, σύμφωνα με το άρθρο 82 του ίδιου νόμου.

Επειδή, για την εφαρμογή των διατάξεων της παραγράφου 1 του άρθρου 169 του ν.4099/2012 (ΦΕΚ ΑΙ 250), όπως τροποποιήθηκαν με τις διατάξεις της παραγράφου 2 του άρθρου 67 του ν.4170/2013 (ΦΕΚ ΑΙ 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, η οποία προβλέπει:

ΚΕΦΑΛΑΙΟ Β

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

8.4 Πλαίσιο Κανονισμού (ΕΚ) 70/2001: Άρθρο 4 «Ενισχύσεις για επενδύσεις» (Παράρτημα Β.1 ΕΝΤΥΠΟ 3.6.1)

8.4.3 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.

Επειδή, σύμφωνα με το άρθρο 28 § 1 του Συντάγματος του 1975, οι γενικά παραδεγμένοι κανόνες του διεθνούς δικαίου, καθώς και οι διεθνείς συμβάσεις, από την επικύρωσή τους με νόμο και τη θέση τους σε ισχύ σύμφωνα με τους όρους καθεμιάς, αποτελούν αναπόσπαστο μέρος του εσωτερικού ελληνικού δικαίου και υπερισχύουν από κάθε άλλη αντίθετη διάταξη νόμου.

Οι συνθήκες της ΕΕ αποτελούν διεθνείς συμφωνίες που στο σύνολό τους συνιστούν τον "καταστατικό χάρτη" της Ε.Ε., οι οποίες τελικά και υπερισχύουν των εσωτερικών νόμων (εθνικών δικαίων) των μελών-Χωρών. Οι Χώρες μέλη δεν μπορούν μετά την ένταξή τους να επικαλεστούν αντισυνταγματικότητα συνθηκών, με σκοπό την απαλλαγή τους από τις ανειλημμένες υποχρεώσεις τους.

Επίσης και οι πράξεις των οργάνων της Ε.Ε. που εκδίδονται προς εφαρμογή των διατάξεων των συνθηκών υπερισχύουν ομοίως των εθνικών (εσωτερικών) νόμων εκάστου κράτους-μέλους όπως εν προκειμένω η C- 354/10 Απόφαση του Ευρωπαϊκού Δικαστηρίου.

Επειδή, στη προκειμένη περίπτωση, δεν παραβιάζονται, οι Αρχές της Ασφάλειας του Δικαίου, της Νομικής Ασφάλειας, της Νομικής Πρόβλεψης, της Προστασίας των Κεκτημένων Δικαιωμάτων, της Δικαιολογημένης Εμπιστοσύνης και της Νομιμότητας, όπως ισχυρίζεται η προσφεύγουσα, καθόσον: **α)** Η Ευρωπαϊκή Επιτροπή έκρινε, με το άρθρο 1. παρ.1 της απόφασης 2008/723/ΕΚ της 18ης Ιουλίου 2007, ότι η σύσταση αφορολόγητων ειδικών αποθεματικών βάσει των άρθρων 2 & 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, **β)** Η Επιτροπή θεωρώντας ότι η Ελληνική Δημοκρατία δεν συμμορφώθηκε πλήρως, εντός της ταχθείσας προθεσμίας με την παραπάνω απόφαση προσέφυγε στο Δικαστήριο της Ευρωπαϊκής Ένωσης, **γ)** Το Δικαστήριο της Ευρωπαϊκής Ένωσης με την από 1ης Μαρτίου 2012 καταδικαστική απόφασή του στην υπόθεση C-354/10 έκρινε ότι η Ελληνική Δημοκρατία παρέλειψε να λάβει, εντός της ταχθείσας προθεσμίας, όλα τα αναγκαία μέτρα για την ανάκτηση των παρανόμων ενισχύσεων, σύμφωνα με το άρθρο 1, παρ. 1, της ως άνω απόφασης 2008/723/ΕΚ της Επιτροπής, εξαιρουμένων εκείνων στις οποίες αναφέρονται τα άρθρα 1, παρ. 2 καθώς και τα άρθρα 2 και 3 της ίδιας απόφασης **δ)** 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, **ε)** Το ελληνικό Σύνταγμα ορίζει ότι διεθνείς συνθήκες, που έχει συνομολογήσει η Ελλάδα, υπερισχύουν των νόμων, (άρθρο 28 του Ελληνικού Συντάγματος του 1975), αλλά όχι και αυτού τούτου του Συντάγματος, που όμως είναι υπόχρεο σε εναρμόνιση με Κοινοτικό δίκαιο, σύμφωνα με το άρθρο 3 της συνθήκης Ρώμης, **στ)** η ανάκτηση των κρατικών ενισχύσεων από την προσφεύγουσα έγινε κατά τα οριζόμενα από το Ν. 4099/2012.

Επειδή, η προσφεύγουσα, σχημάτισε την διαχειριστική χρήση 1/1/2003-31/12/2003 αφορολόγητο αποθεματικό σύμφωνα με το άρθρο 2 του Ν.3220/2004 ύψους 378.631,45€, λαμβάνοντας ενίσχυση ύψους 132.521,01€, σύμφωνα με την από έκθεση ελέγχου της αρμόδιας φορολογικής αρχής, ποσό που δεν αμφισβητείται από την προσφεύγουσα.

Επειδή, η προσφεύγουσα δεν είχε προβεί σε ανάκτηση του σχηματισθέντος αφορολόγητου αποθεματικού σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 47 του Ν.3614/2007.

Επειδή, οι δαπάνες (σχέδια Α & Β) του αφορολόγητου αποθεματικού, που πραγματοποιήθηκαν έως και 28/1/2004 ύψους (261.717,02 €), παρότι κρίθηκε ότι πληρούν τις διατάξεις του ν. 3220/2004, δεν είναι εξ'

αρχής επιλέξιμες σε κανένα Πλαίσιο κρατικών ενισχύσεων γιατί πραγματοποιήθηκαν πριν την ημερομηνία δημοσίευσης του ν.3220/2004, ήτοι 28/1/2004, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 169 του ν. 4099/2012 και της ΠΟΛ 1231/2013.

Επειδή, η εγκύκλιος ΠΟΛ 1231/2013 δεν θεσπίζει κανόνες δικαίου ούτε τροποποιεί τις διατάξεις του άρθρου 169 § 1 Ν. 4099/2012. Δίνει οδηγίες στις Φορολογικές ελεγκτικές υπηρεσίες για τον έλεγχο υποθέσεων ανάκτησης των κρατικών ενισχύσεων που χορηγήθηκαν με τη σύσταση ειδικών αφορολόγητων αποθεματικών άρθρων 2 & 3 του ν. 3220/2004 (ΦΕΚ Α' 15/28-01-2014). Επίσης η ίδια εγκύκλιος διευκρινίζει τις προϋποθέσεις για είναι κάποια από τις ενισχύσεις συμβατή με την εσωτερική αγορά προκειμένου να εξαιρεθεί από την ανάκτηση.

Τέλος στη προαναφερόμενη εγκύκλιο, τονίζεται, ότι για να είναι συμβατή με την εσωτερική αγορά η ενίσχυση που χορηγήθηκε με τη σύσταση ειδικού αφορολόγητου αποθεματικού άρθρων 2 & 3 του ν. 3220/2004 θα πρέπει αυτή να έχει το χαρακτήρα κινήτρου. Θα πρέπει να αφορά σχέδια που ξεκίνησαν μετά τη δημοσίευση του σχετικού νόμου, δηλαδή σχέδια που ξεκίνησαν από 28/01/2004 και μετά και όχι προγενέστερα διότι αυτά θα τα υλοποιούσε ούτως ή άλλως η επιχείρηση, όπως συμβαίνει στην υπό κρίση περίπτωση, και ως εκ τούτου ο ισχυρισμός της προσφεύγουσας για το αντίθετο δεν ισχύει και είναι αβάσιμος.

Επειδή, ορθά και νόμιμα βάσει των ισχυουσών διατάξεων, έγινε η μερική ανάκτηση του αφορολόγητου αποθεματικού που είχε σχηματιστεί την χρήση 2003.

Επειδή οι διαπιστώσεις του ελέγχου, όπως αυτές καταγράφονται στην οικεία έκθεση ελέγχου, επί της οποίας εδράζεται η προσβαλλόμενη απόφαση, κρίνονται βάσιμες, αποδεκτές και πλήρως αιτιολογημένες, η υπό κρίση ενδικοφανής προσφυγή πρέπει να απορριφθεί στο σύνολό της.

Αποφασίζουμε

την απόρριψη της με αρ. πρωτ. ενδικοφανούς προσφυγής και την επικύρωση:

του υπ' αριθμ. 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., διαχειριστικής περιόδου 01/01/2003-31/12/2003

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

ΗΜΕΡΟΜΗΝΙΑ ΑΝΑΤΟΚΙΣΜΟΥ	ΠΟΣΟ ΕΝΙΣΧΥΣΗΣ	ΕΠΙΤΟΚΙΟ ΑΝΑΚΤΗΣΗΣ	ΤΟΚΟΣ	ΕΝΙΣΧΥΣΗ & ΤΟΚΟΣ ΜΕΧΡΙ 24/5/2005
24/05/2005	75.464,39	4,43	3.343,07	78.807,46

ΗΜΕΡΟΜΗΝΙΑ ΑΝΑΤΟΚΙΣΜΟΥ	ΕΝΙΣΧΥΣΗ & ΤΟΚΟΣ ΜΕΧΡΙ 24/5/2005	ΕΠΙΤΟΚΙΟ ΑΝΑΚΤΗΣΗΣ	ΤΟΚΟΣ	ΕΝΙΣΧΥΣΗ & ΤΟΚΟΣ ΜΕΧΡΙ 24/5/2006
24/05/2006	78.807,46	4,43	3.491,17	82.298,63

ΗΜΕΡΟΜΗΝΙΑ ΑΝΑΤΟΚΙΣΜΟΥ	ΕΝΙΣΧΥΣΗ & ΤΟΚΟΣ ΜΕΧΡΙ 24/5/2006	ΕΠΙΤΟΚΙΟ ΑΝΑΚΤΗΣΗΣ	ΤΟΚΟΣ	ΕΝΙΣΧΥΣΗ & ΤΟΚΟΣ ΜΕΧΡΙ 24/5/2007
24/05/2007	82.298,63	4,43	3.645,83	85.944,46

ΗΜΕΡΟΜΗΝΙΑ ΑΝΑΤΟΚΙΣΜΟΥ	ΕΝΙΣΧΥΣΗ & ΤΟΚΟΣ ΜΕΧΡΙ 24/5/2007	ΕΠΙΤΟΚΙΟ ΑΝΑΚΤΗΣΗΣ	ΤΟΚΟΣ	ΕΝΙΣΧΥΣΗ & ΤΟΚΟΣ ΜΕΧΡΙ 14/4/2008	ΗΜΕΡΕΣ ΤΟΚΟΦΟΡΙΑΣ
14/04/2008	85.944,46	4,43	3.391,24	89.335,70	326

ΗΜΕΡΟΜΗΝΙΑ ΑΝΑΤΟΚΙΣΜΟΥ	ΕΝΙΣΧΥΣΗ & ΤΟΚΟΣ ΜΕΧΡΙ 14/4/2008	ΕΠΙΤΟΚΙΟ ΑΝΑΚΤΗΣΗΣ	ΤΟΚΟΣ	ΕΝΙΣΧΥΣΗ & ΤΟΚΟΣ ΜΕΧΡΙ 14/04/2009
14/04/2009	89.335,70	5,55	4.958,13	94.293,83

ΗΜΕΡΟΜΗΝΙΑ ΑΝΑΤΟΚΙΣΜΟΥ	ΕΝΙΣΧΥΣΗ & ΤΟΚΟΣ ΜΕΧΡΙ 14/04/2009	ΕΠΙΤΟΚΙΟ ΑΝΑΚΤΗΣΗΣ	ΤΟΚΟΣ	ΕΝΙΣΧΥΣΗ & ΤΟΚΟΣ ΜΕΧΡΙ 14/04/2010
14/04/2010	94.293,83	3,74	3.526,59	97.820,42

ΗΜΕΡΟΜΗΝΙΑ ΑΝΑΤΟΚΙΣΜΟΥ	ΕΝΙΣΧΥΣΗ & ΤΟΚΟΣ ΜΕΧΡΙ 14/04/2010	ΕΠΙΤΟΚΙΟ ΑΝΑΚΤΗΣΗΣ	ΤΟΚΟΣ	ΕΝΙΣΧΥΣΗ & ΤΟΚΟΣ ΜΕΧΡΙ 14/04/2011
14/04/2011	97.820,42	2,24	2.191,18	100.011,60

ΗΜΕΡΟΜΗΝΙΑ ΑΝΑΤΟΚΙΣΜΟΥ	ΕΝΙΣΧΥΣΗ & ΤΟΚΟΣ ΜΕΧΡΙ 14/04/2011	ΕΠΙΤΟΚΙΟ ΑΝΑΚΤΗΣΗΣ	ΤΟΚΟΣ	ΕΝΙΣΧΥΣΗ & ΤΟΚΟΣ ΜΕΧΡΙ 14/04/2012
14/04/2012	100.011,60	2,49	2.490,29	102.501,89

!

ΗΜΕΡΟΜΗΝΙΑ ΑΝΑΤΟΚΙΣΜΟΥ	ΕΝΙΣΧΥΣΗ & ΤΟΚΟΣ ΜΕΧΡΙ 14/04/2012	ΕΠΙΤΟΚΙΟ ΑΝΑΚΤΗΣΗΣ	ΤΟΚΟΣ	ΕΝΙΣΧΥΣΗ & ΤΟΚΟΣ ΜΕΧΡΙ 14/04/2013
14/04/2013	102.501,89	3,07	3.146,81	105.648,69

ΗΜΕΡΟΜΗΝΙΑ ΑΝΑΤΟΚΙΣΜΟΥ	ΕΝΙΣΧΥΣΗ & ΤΟΚΟΣ ΜΕΧΡΙ 14/04/2013	ΕΠΙΤΟΚΙΟ ΑΝΑΚΤΗΣΗΣ	ΤΟΚΟΣ	ΕΝΙΣΧΥΣΗ & ΤΟΚΟΣ ΜΕΧΡΙ
---------------------------	---	-----------------------	-------	------------------------------

				14/04/2014	8.
14/04/2014	105.648,69	1,66	1.753,77	107.402,46	

ΗΜΕΡΟΜΗΝΙΑ ΑΝΑΤΟΚΙΣΜΟΥ	ΕΝΙΣΧΥΣΗ & ΤΟΚΟΣ ΜΕΧΡΙ 14/04/2014	ΕΠΙΤΟΚΙΟ ΑΝΑΚΤΗΣΗΣ	ΤΟΚΟΣ (101.402,46X1,53 X104/365)	ΕΝΙΣΧΥΣΗ & ΤΟΚΟΣ ΜΕΧΡΙ 25/04/2014	ΗΜΕΡΕΣ ΤΟΚΟΦΟΡΙΑΣ
28/07/2014	107.402,46	1,53	468,22	107.870,68	1041

ΤΕΛΙΚΟ ΠΟΣΟ 107.870,68 €

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

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

**ΓΕΩΡΓΙΟΣ ΚΑΚΙΩΡΑΣ
ΥΠΟΔΙΕΥΘΥΝΤΗΣ ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ**

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).