



**ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ
ΥΠΟΥΡΓΕΙΟ ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΩΝ
ΓΕΝΙΚΗ ΓΡΑΜΜΑΤΕΙΑ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΕΣΟΔΩΝ
ΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ**

Ταχ. Δ/ση : Αριστογείτονος 19
Ταχ. Κώδικας : 176 71 - Καλλιθέα
Τηλέφωνο : 210-9563608
ΦΑΞ : 210 9531321

Καλλιθέα

01/12/2014

Αριθμός απόφασης: 3935

ΑΠΟΦΑΣΗ

Ο ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΣ ΤΗΣ ΔΙΕΥΘΥΝΣΗΣ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ

Έχοντας υπ' όψη:

1. Τις διατάξεις :

α. Του άρθρου 70Β' «Ειδική Διοικητική Διαδικασία – Ενδικοφανής Προσφυγή» του ν. 2238/1994 (Κώδικας Φορολογίας Εισοδήματος, ΦΕΚ Α' 151), όπως αυτές προστέθηκαν με το ν.4152/2013, περίπτωση 1, υποπαράγραφος Α.5, παράγραφος Α, άρθρο πρώτο (ΦΕΚ Α'107), καθώς και τις διατάξεις της περίπτωσης 2^α της ίδιας υποπαραγράφου του ίδιου νόμου.

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

γ. 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».

δ. 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».

ε. Της ΠΟΛ 1209/06.09.2013 Απόφασης του Γενικού Γραμματέα Δημοσίων Εσόδων (ΦΕΚ Β' 2371).

στ. Του άρθρου 7 της ΠΟΛ 1002/31.12.2013 Απόφασης του Γενικού Γραμματέα Δημοσίων Εσόδων (ΦΕΚ Β' 55/16-1-2014).

2. Την ΠΟΛ 1211/12-9-2013 Εγκύκλιο της Γενικής Γραμματείας Δημοσίων Εσόδων του Υπουργείου Οικονομικών.

3. Την με αριθμό πρωτοκόλλου/24-1-13 αίτηση διοικητικής επίλυσης της διαφοράς του οικ. έτους 2003 καθώς και της αίτησης διοικητικής επίλυσης της διαφοράς των οικ. ετών 2008 και 2009 δια των με αριθμό καταχώρησης στο Διοικητικό Εφετείο Αθηνών/3-12-12 και/3-12-12 προσφυγών του του, ΑΦΜ, κατοίκου, οδός αριθμ.....

κατά του υπ' αριθ./5-12-2012 φύλλο ελέγχου προσδιορισμού φόρου εισοδήματος φυσικών προσώπων του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. ΨΥΧΙΚΟΥ οικονομικού έτους 2003 καθώς και των με αριθμ. πρωτ...../16-08-2012 και/23-11-2012 αρνητικών απαντήσεων του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ.ΨΥΧΙΚΟΥ και τα προσκομιζόμενα με αυτές σχετικά έγγραφα.

4. Το υπ' αριθ./5-12-2012 φύλλο ελέγχου προσδιορισμού φόρου εισοδήματος φυσικών προσώπων οικονομικού έτους 2003 καθώς και των με αριθμ. πρωτ...../16-08-2012 και/23-11-2012 αρνητικών απαντήσεων του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ.ΨΥΧΙΚΟΥ των οποίων ζητείται η ακύρωση, καθώς και την από 2/11/2012 οικεία έκθεση ελέγχου.

5. Τις υπ' αριθμ./14,/14 και/14 αποφάσεις του Διοικητικού Εφετείου Αθηνών - Τμήμα 7^ο Τριμελές.

6. Το υπ αριθμ. πρωτ./17-11-2014 (αριθμ. πρωτ. ΔΕΔΕΙ.....ΕΜΠ/26-11-2014) έγγραφο της Δ.Ο.Υ. ΨΥΧΙΚΟΥ.

7. Την από 1/12/2014 εισήγηση του Α2 τμήματος Επανεξέτασης της Υπηρεσίας μας.

Επί με αριθμό πρωτοκόλλου/24-1-13 αίτηση διοικητικής επίλυσης της διαφοράς του οικ. έτους 2003 καθώς και της αίτησης διοικητικής επίλυσης της διαφοράς των οικ. ετών 2008 και 2009 δια των με αριθμό καταχώρησης στο Διοικητικό Εφετείο Αθηνών/3-12-12 και/3-12-12 προσφυγών του του, την μελέτη των επικαλούμενων λόγων του αιτήματος και την αξιολόγηση όλων των υφιστάμενων στο σχετικό φάκελο εγγράφων, επαγόμεστε τα ακόλουθα:

Με την με αριθμ. πρωτ...../16-08-2012 και στη συνέχεια την με ορθή επανάληψη/23-11-2012 πράξη του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ.ΨΥΧΙΚΟΥ γνωστοποιήθηκε στον προσφεύγοντα η άρνηση εκκαθάρισης των από 26/07/2012 συμπληρωματικών δηλώσεων φορολογίας εισοδήματος οικονομικών ετών 2008 και 2009.

Η διαφορά φόρου προέκυψε ύστερα από προσωρινό έλεγχο φορολογίας εισοδήματος που διενεργήθηκε κατόπιν εντολής του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Ψυχικού λόγω υποβολής ανακριβών δηλώσεων Φ.Ε. για τα οικονομικά έτη 2001 έως 2010 ως προς το ναυτιλιακό συνάλλαγμα που ελάμβανε από τις πλοιοκτήτριες εταιρίες στις οποίες συμμετείχε. Πλέον συγκεκριμένα ο ελεγχόμενος: α) με την με αριθμ...../15-5-2003 δήλωση φορολογίας εισοδήματος του οικ. έτους 2003,μεταξύ άλλων δήλωσε στον κωδικό 659(εισοδήματα απαλλασσόμενα του φόρου ή φορολογούμενα με ειδικό τρόπο μερίσματα κ.ο.λπ.) το χρηματικό ποσό των 440.188,67ευρώ το οποίο αφορούσε μερίσματα που έλαβε από την αλλοδαπή εταιρία με την επωνυμία “..... - πλοιοκτήτρια πλοίων με ξένη σημαία – λόγω της εκμετάλλευσης του πλοίου “ “ με σημαία,το οποίο εκτελούσε διεθνείς πλόες και τελούσε υπό τη διαχείριση της εγκατεστημένης εταιρίας στην Ελλάδα με την επωνυμία “” σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 25 του ν. 27/1975 .β) με την από 26/07/2012 συμπληρωματική δήλωση φορολογίας εισοδήματος του οικ. έτους 2008,δήλωσε στον κωδικό 787 αυτής το χρηματικό ποσό των 410.000€ επικαλούμενος ανάλωση κεφαλαίου προηγούμενων ετών (επικαλούμενα έτη 2004-2007) και γ) με την από 26/07/2012 συμπληρωματική δήλωση φορολογίας εισοδήματος του οικ. έτους 2009,δήλωσε στον κωδικό 787 αυτής το χρηματικό

ποσό των 920.000,00€ επικαλούμενος ανάλωση κεφαλαίου προηγούμενων ετών(επικαλούμενα έτη 2004-2007) .

Η φορολογική αρχή μη αποδεχόμενη τα παραπάνω δηλωθέντα ποσά στη δήλωση φορολογίας εισοδήματος του οικ. έτους 2003 λόγω μη προσκόμισης των απαιτούμενων νόμιμων παραστατικών για την δικαιολόγηση αυτών εξέδωσε το υπ' αριθ./5-12-2012 φύλλο ελέγχου προσδιορισμού φόρου εισοδήματος.Επισημαίνουμε ότι για τα λοιπά οικονομικά έτη, ήτοι 2008 και 2009 δεν προέκυψε ανάλωση κεφαλαίου από τα επικαλούμενα έτη αλλά ούτε και από το έτος έναρξης του ελέγχου δηλ.2001-2007 εφόσον ο ελεγχόμενος για τα επικαλούμενα έτη φορολογήθηκε από τη φορολογική αρχή με προστιθέμενη διαφορά τεκμηρίων .

Κατά των ως άνω αρνητικών πράξεων του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Π.ΨΥΧΙΚΟΥ και του φύλλου ελέγχου φορολογίας εισοδήματος, ο ελεγχόμενος κατέθεσε ενώπιον του Διοικητικού Εφετείου Αθηνών τις με αριθμό καταχώρησης/25-1-2013,/3-12-12 και/3-12-12 προσφυγές, αντίστοιχα.

Το Διοικητικό Εφετείο Αθηνών – Τμήμα 7ο Τριμελές επί των ως άνω προσφυγών εξέδωσε τις υπ' αριθμ./14,...../14 και/14 αντίστοιχα για τα οικ. έτη 2003, 2008 και 2009 και αναπέμπει την υπόθεση στην αρμόδια Επιτροπή προκειμένου να αποφανθεί επί της αιτήσεως διοικητικής επίλυσης της διαφοράς που εκκρεμεί προς εκδίκαση.

Η αρμόδια φορολογική αρχή κοινοποίησε στον προσφεύγοντα την με αρ. πρωτ./29-10-2014 πρόσκληση στη διεύθυνση όπως εντός (5) πέντε εργάσιμων ημερών από την κοινοποίηση προσέλθει στα γραφεία της Δ.Ο.Υ. ΨΥΧΙΚΟΥ προκειμένου να τηρηθεί η διαδικασία διοικητικής επίλυσης της διαφοράς βάσει των υπ' αριθμ./14,/14 και/14 αποφάσεων του Διοικητικού Εφετείου Αθηνών - Τμήμα 7^ο Τριμελές.

Ο προσφεύγων με την υπ'αριθμ. Πρωτ...../11-11-2014 υπεύθυνη δήλωση του άρθρου 8 του ν.1599/86 δήλωσε ότι δεν αποδέχεται τις/16-8-14 και/23-11-12 πράξεις του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Ψυχικού για τις οποίες εκδόθηκαν οι υπ' αριθμ..... και/2014 αποφάσεις του Διοικητικού Εφετείου Αθηνών - Τμήμα 7^ο Τριμελές με τις οποίες αναπέμπονται οι σχετικές υποθέσεις στη Φορολογική Διοίκηση προκειμένου να τηρηθεί η διαδικασία διοικητικής επίλυσης της διαφοράς καθώς και το με αριθμ./5-12-2012 προσωρινό φύλλο ελέγχου προσδιορισμού φόρου εισοδήματος φυσικών προσώπων οικ. έτους 2003 του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Ψυχικού , για το οποίο εκδόθηκε η υπ' αριθμ...../2014 απόφαση του ίδιου ως άνω Δικαστηρίου με την οποία αναπέμπεται για τον ίδιο λόγο ομοίως στην φορολογική Διοίκηση.Επίσης με την ίδια υπεύθυνη δήλωση ζητά να τηρηθεί η διαδικασία διοικητικής επίλυσης της διαφοράς ενώπιον του αρμόδιου οργάνου της Φορολογικής Διοίκησης προκειμένου να εφαρμοσθούν οι διατάξεις του άρθρου 44 του ν.4141/2013 σε συνδυασμό με τις διατάξεις της ΠΟΛ 1106/14-4-2014 του ΥΠ. ΟΙΚ.

Σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 66 § 10 του Ν 4174/2013, (ΦΕΚ (Α' 170) « σε περίπτωση έκδοσης απόφασης διοικητικού δικαστηρίου με την οποία κηρύσσεται απαράδεκτη η συζήτηση ενδίκου βοηθήματος ή μέσου και αναπέμπεται η υπόθεση στη Φορολογική Διοίκηση για να τηρηθεί η διαδικασία διοικητικής επίλυσης της διαφοράς, το αίτημα για διοικητική επίλυση εξετάζεται

από την Υπηρεσία Εσωτερικής Επανεξέτασης, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 63 του Κώδικα Φορολογικής Διαδικασίας, εκτός εάν ο φορολογούμενος αποδεχθεί την προσβαλλόμενη πράξη εντός αποκλειστικής προθεσμίας πέντε ημερών από την κοινοποίηση σε αυτόν της δικαστικής απόφασης ή σχετικής πρόσκλησης της Φορολογικής Διοίκησης».

Με το με αριθμ. πρωτ...../24-1-13 έγγραφο καθώς και με τις με αριθμό καταχώρησης/3-12-12,/3-12-12 και/25-1-2013 προσφυγές για τα οικ. έτη 2008,2009 και 2003 με τις οποίες αιτείται και τη διοικητική επίλυση της διαφοράς προβάλλει τους εξής ισχυρισμούς:

1.ότι δεν συντρέχουν οι προϋποθέσεις διενέργειας προσωρινού φορολογικού ελέγχου

2.ότι έγινε εσφαλμένη εφαρμογή του άρθρου 26 του ν.27/1975 και κατά συνέπεια εφαρμογή του άρθρου 19παρ.2 (δ)(εισαγωγή συναλλάγματος) αντί του 19παρ.2(α)του ν.2238/94 (αφορολόγητο εισόδημα)για την κάλυψη των τεκμηρίων.

3.ότι η άποψη της φορολογικής αρχής ότι η εισαγωγή εισοδημάτων που έχουν προκύψει στην αλλοδαπή στην Ελλάδα σε συνάλλαγμα και η μετατροπή του σε ευρώ είναι υποχρεωτική για την κάλυψη τεκμηρίων αντίκειται στην κοινοτική ελευθερία κίνησης των κεφαλαίων.

4.η άποψη της φορολογικής αρχής ότι για να υπολογισθεί το δηλωθέν ποσό σαν διανεμητέα κέρδη πρέπει να υπάρχει πιστοποίηση της φορολογικής αρχής της με την οποία να βεβαιώνεται το ποσοστό συμμετοχής του φορολογούμενου στην πλοιοκτήτρια εταιρία καθώς και το ποσό των καθαρών κερδών αυτής είναι νόμω αβάσιμη.

5.ότι ο ισχυρισμός της φορολογικής αρχής ότι δεν υπάρχει το νόμιμο παραστατικό της νόμιμης εγκατάστασης στην Ελλάδα της διαχειρίστριας εταιρίας είναι αβάσιμος

6.ότι η πράξη εκχώρησης του συναλλάγματος δεν προβλέπεται από τις διατάξεις του άρθρου 26 του ν.26 του ν.27/75 καθώς και του άρθρου 19παρ.2περ.(α) του ν.2238/94.

7.ότι η άποψη της φορολογικής αρχής πως οι βεβαιώσεις αγοράς συναλλάγματος δεν θα έπρεπε να είναι στο όνομα της διαχειρίστριας αλλά του δικαιούχου είναι εσφαλμένη.

8. ότι η άποψη της φορολογικής αρχής ότι “στο επίπεδο που το αναγραφόμενο ποσό αφορά διανεμητέα κέρδη δεν θα έπρεπε να περιγράφεται σαν ποσό αποδιδόμενο από τη φερόμενη διαχειρίστρια” είναι εσφαλμένη.

9.ότι ο ισχυρισμός της φορολογικής αρχής ότι η αλλοδαπή εταιρία δεν είναι σε θέση να γνωρίζει και να βεβαιώνει τα συνημμένα της δήλωσης του ελεγχόμενου είναι εσφαλμένος και

10.ότι η άρνηση της φορολογικής αρχής να εκκαθαρίσει τις φορολογικές δηλώσεις των οικ. ετών 2008 και 2009 αντίκειται στις διατάξεις του άρθρου 19 παρ.2(ζ) του ν.2238/94.

Επειδή σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 25 του ν.27/1975 Γραφεία ή υποκαταστήματα αλλοδαπών επιχειρήσεων οιοδήποτε τύπου ή μορφής ασχολούμενα με την διαχείρισιν, αντιπροσώπευσιν ή εκμετάλλευσιν πλοίων, εγκαθιστάμενα εν Ελλάδι κατόπιν αδείας παρεχομένης διά κοινής αποφάσεως των Υπουργών Συντονισμού και Εμπορικής Ναυτιλίας απολαμβάνουν των εξής

διευκολύνσεων, εφ' όσον απασχολούνται αποκλειστικώς με την εκτέλεσιν εργασιών, των οποίων το αντικείμενο είναι εκτός των ορίων της Ελληνικής Επικρατείας ή με την παροχήν υπηρεσιών προς την ποντοπόρον ή μεσογειακήν ναυτιλίαν, αι δε δαπάναι λειτουργίας των καλύπτονται εξ ολοκλήρου δι' εισαγωγής ξένου συναλλάγματος, μη υποχρεωτικώς εκχωρητέου, ήτοι: α) Απαλλαγής από του φόρου εισοδήματος ως και παντός τέλους, φόρου, εισφοράς ή κρατήσεως του Δημοσίου ή υπέρ οιουδήποτε τρίτου, υφισταμένου ή επιβληθησομένου εις το μέλλον, διά το εισόδημα αυτών το κτώμενον εξ εργασιών ή παροχής υπηρεσιών περί ως η παράγραφος 1 του παρόντος άρθρου, διά τας εισπράξεις ή πληρωμάς, συμβάσεις και γενικώς οιασδήποτε πράξεις τας διενεργουμένας εν τη ασκήσει των άνω εργασιών ή εν τη παροχή των άνω υπηρεσιών.

Επειδή σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 26 του ν.27/1975 “Αλλοδαπή Εταιρεία πλοιοκτήτρια πλοίου υπό ξένην σημαίαν όπερ τελεί υπό την εκμετάλλευσιν ή **διαχείρισιν αλλοδαπής Εταιρείας εγκατεστημένης εν Ελλάδι**, δυνάμει των διατάξεων του προηγούμενου άρθρου, απαλλάσσεται από παντός φόρου, τέλους, εισφοράς ή κρατήσεως επί του εισοδήματος του κτηθέντος εις το εξωτερικόν εκ της εκμεταλλεύσεως του πλοίου του οποίου τυγχάνει πλοιοκτήτρια.

Της αυτής απαλλαγής από παντός φόρου, τέλους, εισφοράς ή κρατήσεως απολαύ- ουσι και οι μέτοχοι ή οι εταίροι των άνω εταιρειών διά το παρ' αυτών κτώμενον τοιούτον εισόδημα υπό μορφήν διανομήν καθαρών κερδών ή μερισμάτων, είτε απ' ευθείας υπό μορφήν εταιρειών χαρτοφυλακίου (HOLDING COMPANIES).

Επειδή σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 35 του 814/1978, “απαλλάσσεται από κάθε φόρο, τέλος, εισφορά ή κράτηση το εισόδημα που αποκτάται από εταίρους ή μετόχους εταιριών χαρτοφυλακίου (Holding Companies) οι οποίες έχουν αποκλειστικά, άμεσα ή έμμεσα, μετοχές εταιριών πλοιοκτητριών πλοίων με ελληνική σημαία ή ξένη σημαία, εφόσον οι πλοιοκτήτριες εταιρίες είναι συμβεβλημένες με το Ναυτικό Απομαχικό Ταμείο ή η εκμετάλλευση ή **διαχείριση** των πλοίων τους γίνεται από ημεδαπή ή αλλοδαπή επιχείρηση εγκαταστημένη στην Ελλάδα με βάση το άρθρο 25 του ν. 27/1975 (Α' 77),όπως ισχύει.

Επειδή η φορολογική αρχή με επαρκή στοιχεία και την απαιτούμενη ειδική και εμπειρισ- τωμένη αιτιολογία, με σαφήνεια και πληρότητα χωρίς αντιφάσεις ή λογικά κενά, διαπίστωσε σε συνδυασμό με τα προσκομιζόμενα δικαιολογητικά ότι ο ελεγχόμενος-προσφεύγων δεν μπορεί να υπαχθεί στις παραπάνω διατάξεις

Επειδή, τηρήθηκε η διαδικασία που προβλέπεται από τις διατάξεις του άρθρου 66 § 10 του Ν. 4174/2013, καθώς και από τις υπ' αριθμ./14,...../14 και/14 αποφάσεις του Διοικητικού Εφετείου Αθηνών – Τμήμα 7ο Τριμελές.

Επειδή, δεν υφίστανται λόγοι ουσίας που να καθιστούν τις ανωτέρω πράξεις της φορολο- γικής αρχής άκυρες.

Επειδή οι διαπιστώσεις του ελέγχου, όπως αυτές καταγράφονται στην από 02/11/2012 έκ- θεση προσωρινού ελέγχου φορολογίας εισοδήματος της Δ.Ο.Υ. ΨΥΧΙΚΟΥ, επί των οποίων εδρά- ζονται οι προσβαλλόμενες πράξεις, κρίνονται βάσιμες, αποδεκτές και πλήρως αιτιολογημένες και

ως εκ τούτου οι ισχυρισμοί που προβάλλονται από τον προσφεύγοντα είναι αβάσιμοι και συνεπώς απορριπτέοι.

Α π ο φ α σ ί ζ ο υ μ ε

την απόρριψη του με αριθμό πρωτοκόλλου/24-1-13 αιτήματος διοικητικής επίλυσης της διαφοράς του οικ. έτους 2003 καθώς και του αιτήματος διοικητικής επίλυσης της διαφοράς των οικ. ετών 2008 και 2009 δια των με αριθμό καταχώρησης στο Διοικητικό Εφετείο Αθηνών/3-12-12 και/3-12-12 προσφυγών και την αναπομπή της υπόθεσης για συζήτηση ενώπιον του Διοικητικού Εφετείου Αθηνών - Τμήμα 7^ο Τριμελές, σύμφωνα με τις υπ' αρ./14,/14 και/14 αποφάσεις του.

Ο ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΣ ΤΗΣ ΔΙΕΥΘΥΝΣΗΣ
ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ

α.α.

ΚΑΚΙΩΡΑΣ ΓΕΩΡΓΙΟΣ

Ακριβές Αντίγραφο
Η υπάλληλος του Τμήματος
Διοικητικής Υποστήριξης