



**ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ**

**ΥΠΟΥΡΓΕΙΟ ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΩΝ**

Καλλιθέα:03/11/2015

**ΓΕΝΙΚΗ ΓΡΑΜΜΑΤΕΙΑ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΕΣΟΔΩΝ**

**ΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ**

Αριθμός απόφασης:4353

**Ταχ. Δ/ση** : Αριστογείτονος 19

**Ταχ. Κώδικας** : 176 71 - Καλλιθέα

**Τηλέφωνο** : 210 9563608

**ΦΑΞ** : 210 9531321

## **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 ισχύει.

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

**3.** Την αριθμ. Δ.Ε.Δ. 0012895 ΕΞ 2014/09.04.2014 (ΦΕΚ 975 / τ. Β' / 17.04.2014) Απόφαση του Προϊσταμένου της Διεύθυνσης Επίλυσης Διαφορών.

**4.** Την από 12-6-2015 και με αριθμό πρωτοκόλλου ..... ενδικοφανή προσφυγή της εταιρείας με την επωνυμία «.....» ΑΦΜ: ....., με έδρα την οδό ..... Αμαρούσιον, κατά του από 11-5-2015 υπ'αριθμ. .... (..... ELENXIS) Φύλλου Ελέγχου για την ανάκτηση Κρατικών ενισχύσεων που χορηγήθηκαν με τη σύσταση ειδικών

αφορολόγητων αποθεματικών των άρθρων 2 & 3 Ν. 3220/2004 και τα προσκομιζόμενα με αυτήν σχετικά έγγραφα.

5. Τις απόψεις της ανωτέρω φορολογικής αρχής.

6. Την από 03/11/2015 εισήγηση του Α2 τμήματος της Υπηρεσίας μας.

Επί της από 12/6/2015 και με αριθμό πρωτοκόλλου ..... ενδικοφανούς προσφυγής της εταιρείας με την επωνυμία «.....» 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, επαγόμεστε τα ακόλουθα:

Με το υπ' αριθμ. .... /11-5-2015 (..... ELENXIS) «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 01/01/2004-31/12/2004, επιβλήθηκε σε βάρος της προσφεύγουσας, ποσό ανάκτησης από κρατική ενίσχυση ύψους 52.500,00€ πλέον αναλογούντες τόκοι 19.629,45 €, σύνολο φορολογικής υποχρέωσης 72.129,45 €.

Το καταλογισθέν ποσό αφορά ανάκτηση κρατικής ενίσχυσης, ισόποσης του φόρου εισοδήματος από τον οποίο απαλλάχθηκε η προσφεύγουσα, λόγω σχηματισμού αφορολόγητου αποθεματικού ποσού € 150.000,00 από κέρδη χρήσης 2004, καθώς το επενδυτικό σχέδιο και οι δαπάνες για κάλυψη του αφορολόγητου αποθεματικού, πραγματοποιήθηκαν προγενέστερα της ημερομηνίας δημοσίευσης του ν.3220/2004 (28/1/2004) και δεδομένου ότι δεν είχε ανακτηθεί κανένα ποσό βάσει των διατάξεων του άρθρου 47 ν.3614/2007.

Η προσφεύγουσα, με την υπό κρίση ενδικοφανή προσφυγή, ζητά την ακύρωση του με αριθμό. .... (..... ELENXIS) «Φύλλου Ελέγχου για την ανάκτηση Κρατικών ενισχύσεων που χορηγήθηκαν με τη σύσταση ειδικών αφορολόγητων αποθεματικών των άρθρων 2 & 3 Ν. 3220/2004», προβάλλοντας τους παρακάτω λόγους :

1. Η εταιρεία σχημάτισε αποθεματικό την διαχειριστική περίοδο 2004 σύμφωνα με τα όσα ορίζονται στο Ν. 3220/2004.
2. Η εταιρεία ελέγχθηκε το έτος 2007 για την χρήση 2004 όπου σχημάτισε το αφορολόγητο αποθεματικό με τακτικό έλεγχο φορολογίας εισοδήματος, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 66 του Ν. 2238/1994, και διαπίστωσε το ΠΕΚ Αθηνών, ότι εφαρμόστηκαν από την επιχείρηση ορθώς οι διατάξεις των άρθρων 2 και 3 του Ν. 3220/2004.
3. Πληρούνται οι προϋποθέσεις του πλαισίου ΕΚ 70/2001 και της παραγράφου 1<sup>α</sup> του άρθρου 3 του Ν. 2601/1998.

**Επειδή**, βάσει της Απόφασης 2008/723/ΕΚ της 18<sup>ης</sup> Ιουλίου 2007 της Ευρωπαϊκής Επιτροπής:

**«Άρθρο 1 § 1. Το καθεστώς κρατικών ενισχύσεων που εφαρμόστηκε από την Ελλάδα βάσει 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**, με τη 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 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 L 291, 14.9.2004), καθώς και στο εγκεκριμένο καθεστώς ν. 621/ 2000 Επιχειρησιακό Πρόγραμμα Αλιείας 2000 2006 (ΕΕ C 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 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, η οποία προβλέπει:

**«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)**

**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.»

Όσον αφορά στους ισχυρισμούς της προσφεύγουσας ότι η δραστηριότητα της υπάγεται στο άρθρο 15 με κωδικό 22 που παραπέμπει το άρθρο 3 παρ.1α΄ του Ν.2601/1998 στο άρθρο 15 (22) αναφέρονται ως δραστηριότητες οι εκδόσεις, εκτυπώσεις και αναπαραγωγή προεγγεγραμμένων μέσων εγγραφής ήχου και εικόνας και μέσω πληροφορικής . Αναφέρεται δηλαδή σε αναπαραγωγή προεγγεγραμμένων μέσων εγγραφής ήχου και εικόνας (π.χ. cd ή dvd) ΔΡΑΣΤΗΡΙΟΤΗΤΑ η οποία φέρει τους εξής κωδικούς αριθμούς δραστηριότητας σύμφωνα με την ΠΟΛ 1133/6.10.2008 :

## ΤΟΜΕΑΣ-ΚΛΑΔΟΣ

### 18.2 Αναπαραγωγή προεγγεγραμμένων μέσων

## ΤΑΞΗ-NACE

### 18.20 Αναπαραγωγή προεγγεγραμμένων μέσων

## ΚΑΤΗΓΟΡΙΕΣ CPA

#### 18.20.1.Υπηρεσίες αναπαραγωγής ηχογράφησης

#### 18.20.2 Υπηρεσίες αναπαραγωγής βιντεοεγγραφής

#### 18.20.3 Υπηρεσίες αναπαραγωγής λογισμικού

## ΥΠΟΚΑΤΗΓΟΡΙΕΣ CPA

#### 18.20.10 Υπηρεσίες αναπαραγωγής ηχογράφησης

#### 18.20.20 Υπηρεσίες αναπαραγωγής βιντεοεγγραφής

#### 18.20.30 Υπηρεσίες αναπαραγωγής λογισμικού

### Η Τάξη « 18.20 Αναπαραγωγή προεγγεγραμμένων μέσων» περιλαμβάνει:

- την αναπαραγωγή δίσκων γραμμοφώνου , σύμπυκνων δίσκων (CD)και μαγνητοταινιών (κασετών) με μουσική ή άλλες εγγραφές ήχου, από αντίγραφα των πρωτοτύπων
- την αναπαραγωγή δίσκων, σύμπυκνων δίσκων (CD)και μαγνητοταινιών (κασετών) με κινηματογραφικές ταινίες και άλλες μαγνητοσκοπήσεις , από αντίγραφα των πρωτοτύπων
- την αναπαραγωγή λογισμικού και δεδομένων σε δισκέτες ή κασέτες από αντίγραφα των πρωτοτύπων.

από την τάξη αυτή εξαιρείται:

.....

- η παραγωγή και διανομή κινηματογραφικών ταινιών, βιντεοταινιών και κινηματογραφικών ταινιών σε DVD ή παρόμοια μέσα, 59.11,59.12, 59.13
- η αναπαραγωγή κινηματογραφικών ταινιών για τη διανομή τους σε θεατρικές αίθουσες, 59.12

- η αναπαραγωγή πρωτοτύπων αντιγράφων δίσκων ή ακουστικού υλικού, 59.20

Δηλαδή εξαιρούνται οι παραπάνω δραστηριότητες τις οποίες η προσφεύγουσα έχει δηλώσει στο Τμήμα Μητρώου της Δ.Ο.Υ. Αμαρουσίου. Συγκεκριμένα δήλωσε από την έναρξη των εργασιών της (11.6.1993) τον κωδικό αριθμό δραστηριότητας: 78896, με περιγραφή δραστηριότητας 92110000 «παραγωγή κινηματογραφικών ταινιών & βιντεοταινιών» , ως κύρια δραστηριότητα και με την αντιστοίχιση των ΚΑΔ βάσει του Ευρωπαϊκού Κανονισμού ΕΚ 1893/20.12.2006 (ΠΟΛ 1133/6.10.2008 & ΠΟΛ 1086/22.6.2009 ) δήλωσε στις 27/5/2009 τους κάτωθι ΚΑΔ, οι οποίοι αντιστοιχίζονται με τον προαναφερόμενο κωδικό δραστηριότητας (92110000):

| ΚΩΔ.ΔΡΑΣΤ. | ΠΕΡΙΓΡΑΦΗ ΔΡΑΣΤΗΡΙΟΤΗΤΑΣ                          | ΕΝΑΡΞΗ    | ΜΕΤΑΒΟΛΗ  | ΔΙΑΚΟΠΗ        |
|------------|---------------------------------------------------|-----------|-----------|----------------|
| 59110000   | Δραστηριότητες παραγωγής κινηματογραφικών ταινιών | 1/12/2008 | 26/6/1999 | 1/12/2008<br>0 |
| 59111102   | Υπηρεσίες παραγωγής τηλεοπτικών ταινιών           | 1/12/2008 |           |                |
| 59111202   | Υπηρεσίες παραγωγής διαφημιστικών ταινιών         | 1/12/2008 |           |                |
| 59120000   | Δραστηριότητες συνοδευτικές της παραγωγής         | 1/12/2008 |           |                |
| 74202200   | Υπηρεσίες διαφημιστικών φωτογραφίσεων             | 3/6/2009  |           |                |

Οι παραπάνω κωδικοί δραστηριότητας ανήκουν στις τάξεις 59.11 & 59.12 της Εθνικής Ονοματολογίας Οικονομικών Δραστηριοτήτων και αφορούν στις κάτωθι δραστηριότητες:

59.11 Δραστηριότητες παραγωγής κινηματογραφικών ταινιών, βίντεο και τηλεοπτικών προγραμμάτων

Αυτή η τάξη περιλαμβάνει:

-την παραγωγή κινηματογραφικών ταινιών ,βίντεο, τηλεοπτικών προγραμμάτων (τηλεοπτικών σειρών, ντοκιμαντέρ κτλ) ή τηλεοπτικών διαφημίσεων.

Από την τάξη αυτή εξαιρούνται:

- η αντιγραφή κινηματογραφικών ταινιών (εκτός της αναπαραγωγής κινηματογραφικών ταινιών για διανομή σε θέατρα) καθώς και των κασετών ήχου και εικόνας , η αναπαραγωγή CD ή DVD από πρωτότυπα 18.20.

.....

59.12 Δραστηριότητες συνοδευτικές της παραγωγής κινηματογραφικών ταινιών, βίντεο και τηλεοπτικών προγραμμάτων.

Αυτή η τάξη περιλαμβάνει συνοδευτικές δραστηριότητες που γίνονται μετά την παραγωγή όπως η εγγραφή, οι μεταφορές κινηματογραφικών ταινιών /κασετών, η τιτλοφόρηση , ο υποτιτλισμός, οι αποδόσεις , ο κλειστός υποτιτλισμός, τα γραφικά που παράγονται από ηλεκτρονικούς υπολογιστές τα, τα κινούμενα σχέδια και τα ειδικά εφέ, η ανάπτυξη και η επεξεργασία κινηματογραφικών ταινιών, όπως και οι δραστηριότητες εργαστηρίων κινηματογραφικών ταινιών , και οι δραστηριότητες ειδικών εργαστηρίων για ταινίες κινουμένων σχεδίων.

Από αυτή την τάξη εξαιρούνται :

- η αντιγραφή κινηματογραφικών ταινιών (εκτός της αναπαραγωγής κινηματογραφικών ταινιών για διανομή σε θέατρα) καθώς και των κασετών ήχου και εικόνας , η αναπαραγωγή CD ή DVD από πρωτότυπα 18.20.

Για την προσφεύγουσα τόσο από το αντικείμενο εργασιών της (το οποίο η ίδια δήλωσε αρχικά αλλά και με την αντιστοίχιση των Κ.Α.Δ. το 2009) όσο και από την 08/5/2015 έκθεση ελέγχου δεν προκύπτει η υπαγωγή των δραστηριοτήτων της στις μεταποιητικές (άρθρο 3 παρ.1 Ν. 2601/98 ) και ειδικότερα σε αυτές που αναφέρονται στο άρθρο 15 (κωδ.22) του Ν. 2601/98 δηλαδή στην « αναπαραγωγή προεγγεγραμμένων μέσων εγγραφής ήχου και εικόνας και μέσω πληροφορικής » .

**Επειδή**, στην προκειμένη περίπτωση η προσφεύγουσα σχημάτισε αφορολόγητο αποθεματικό, από κέρδη της χρήσης 2004, ποσού € 52.500,00. Τόσο το επενδυτικό σχέδιο όσο και οι δαπάνες για την κάλυψη του αφορολόγητου αποθεματικού, πραγματοποιήθηκαν προγενέστερα της ημερομηνίας δημοσίευσης του ν.3220/2004 (28/1/2004) και παρότι, όπως κρίθηκε από τη φορολογική αρχή, πληρούν τις διατάξεις του ν. 3220/2004, δεν είναι εξ' αρχής επιλέξιμες σε κανένα πλαίσιο κρατικών ενισχύσεων.

Η εγκύκλιος ΠΟΛ 1231/2013 δεν θεσπίζει κανόνες δικαίου ούτε τροποποιεί τις διατάξεις του άρθρου 169 § 1 Ν. 4099/2012, αλλά παρέχει 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 υπό τις οποίες ορισμένες ενισχύσεις είναι συμβατές με την εσωτερική αγορά, προκειμένου να εξαιρεθούν από την ανάκτηση.

Οι ισχυρισμοί περί αποδοχής του σχηματισθέντος αποθεματικού από τον τακτικό έλεγχο, είναι απορριπτέοι ως νομικά και ουσιαστικά αβάσιμοι, διότι τακτικός έλεγχος αποδέχθηκε το αποθεματικό του Ν.3220/2004 και επειδή τα αποτελέσματα του τακτικού ελέγχου είναι οριστικά σύμφωνα με τις διατάξεις του (Ν.2238/94 ) το απεδέχθη και ο έλεγχος της ανάκτησης και κατά συνέπεια δεν συντρέχει περίπτωση ανάκτησης αυτού με τις γενικές διατάξεις ή με τις διατάξεις του ν.3614/2007 (αφού δεν είχε εκδοθεί εντολή ελέγχου και δεν διενεργήθηκε έλεγχος με τις διατάξεις του Ν.3614/2007). Εξετάστηκε όμως αν συντρέχει περίπτωση ανάκτησης αυτού βάσει των διατάξεων της παρ.1 του άρθρου 169 του Ν.4099/ 2012 και της ΠΟΛ 1231/2013 για αυτό και εκδόθηκε η με αριθμ. .... /8.11.2013 εντολή ελέγχου,

Επειδή, σύμφωνα με την από 08/5/2015 έκθεση ελέγχου βάσει των διατάξεων της παρ.1 του άρθρου 169 του Ν.4099/ 2012 και της ΠΟΛ 1231/2013 προέβη σε έλεγχο του σχηματισθέντος αποθεματικού και εξέτασε τα πλαίσια που θα μπορούσε να ενταχθεί η ενίσχυση αυτή για να είναι συμβατή με τους κανόνες της εσωτερικής αγοράς όπως ίσχυαν κατά το χρόνο χορήγησης της ενίσχυσης. Εξετάσθηκε αν πληρούνται οι προϋποθέσεις ένταξης της ενίσχυσης και προσδιόρισε τα πλαίσια βάσει των οποίων εξετάσθηκε η συμβατότητα της ενίσχυσης και αυτά είναι ή ο Κανονισμός ΕΚ 70/2001 ή ο Επενδυτικός Νόμος 3299/2004 ( σε ισχύ κατά το χρόνο σχηματισμού του αφορολόγητου αποθεματικού ). διαπίστωθηκε ότι :

Δεν πληρούνται οι προϋποθέσεις κανενός από τα δύο πλαίσια διότι,

α) όσον αφορά στο πλαίσιο ΕΚ 70/2001 δεν πληρούται η προϋπόθεση η εταιρεία να περιλαμβάνεται στις επιχειρήσεις της παραγράφου 1<sup>α</sup> του άρθρου 3 του Ν.2601/1998 (Μεταποιητική) και να ασκεί δραστηριότητες που αναφέρονται στο άρθρο 15 (κωδ.22) του ιδίου Νόμου, τόσο από το αντικείμενο των εργασιών της (το οποίο η ίδια δήλωσε αρχικά αλλά και με την αντιστοίχιση των Κ.Α.Δ. το 2009) όσο και από τον έλεγχο των βιβλίων και στοιχείων της (πωλήσεις, πελάτες, τιμολόγια πωλήσεων κτλ) δεν προκύπτει η υπαγωγή των δραστηριοτήτων της σε αυτές που αναφέρονται στο άρθρο 15 (κωδ.22) του Ν. 2601/98 δηλαδή στην « αναπαραγωγή προεγγεγραμμένων μέσων εγγραφής ήχου και εικόνας και μέσω πληροφορικής » .

β) όσον αφορά στο Πλαίσιο του Επενδυτικού Νόμου 3299/2004 δεν πληρούται οι προϋποθέσεις :

- οι επιχειρηματικές δραστηριότητες της επιχείρησης να συμπίπτουν με αυτές που αναφέρονται στο άρθρο 3 παρ.1 του Ν.2601/98, όπως αναλυτικά προαναφέρθηκε ,

το επενδυτικό σχέδιο της προσφεύγουσας να υπάγεται στα υπαγόμενα επενδυτικά σχέδια που ορίζουν οι διατάξεις του άρθρου 3 του Ν.3299/2004. Από την από 08/5/2015 έκθεση ελέγχου προκύπτει ότι ζητήθηκε από την επιχείρηση να προσκομίσει βεβαίωση-γνωμοδότηση της Γενικής Γραμματείας Βιομηχανίας του Υπουργείου Ανάπτυξης περί ένταξης ή μη της επένδυσης στις διατάξεις των άρθρων 3 και 15 του Ν.2601/98 .Η βεβαίωση-γνωμοδότηση αυτή δεν προσκομίσθηκε στον έλεγχο ποτέ.

Αντ' αυτής η επιχείρηση προσκόμισε φωτοαντίγραφα άλλου επιδοτούμενου επενδυτικού σχεδίου της, το οποίο δεν έχει καμμία σχέση με το αφορολόγητο αποθεματικό που σχημάτισε η επιχείρηση το 2004 και του οποίου την συμβατότητα με τους κανόνες της εσωτερικής αγοράς κρίνεται βάσει των διατάξεων του άρθρου 169 παρ.1 του Ν.4099/2012 και της ΠΟΛ 1231/2013 .

Ως εκ τούτου οι ισχυρισμοί ότι πληρούνται οι προϋποθέσεις του πλαισίου ΕΚ 70/2001 και της παραγράφου 1<sup>α</sup> του άρθρου 3 του Ν. 2601/1998, είναι απορριπτέοι ως νομικά και ουσιαστικά αβάσιμοι.

**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.

Στην προκειμένη περίπτωση, **α)** Η Ευρωπαϊκή Επιτροπή έκρινε, με το άρθρο 1. παρ.1 της απόφασης 2008/723/EK της 18ης Ιουλίου 2007 (ΕΕ 2008 L 244, 11), 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/EK 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, **ε)** κατ' εφαρμογή των διατάξεων αυτών έγινε η ανάκτηση της κρατικής ενίσχυσης (ισόποσης του φόρου εισοδήματος από τον οποίο απαλλάχθηκε η προσφεύγουσα με τον σχηματισμό ειδικού αφορολόγητου αποθεματικού επενδύσεων, βάσει των διατάξεων του άρθρου 2 του ν. 3220/2004, από τα αδιανέμητα κέρδη της χρήσης 2003 και εκδόθηκε η προσβαλλόμενη πράξη.

**Επειδή** οι διαπιστώσεις του ελέγχου, όπως αυτές καταγράφονται στην από 08-5-2015 ΕΚΘΕΣΗ ΕΛΕΓΧΟΥ ΓΙΑ ΤΗΝ ΑΝΑΚΤΗΣΗ ΚΡΑΤΙΚΩΝ ΕΝΙΣΧΥΣΕΩΝ της Δ.Ο.Υ. Ν. Ιωνίας, επί της οποίας εδράζεται η προσβαλλόμενη πράξη, κρίνονται βάσιμες, αποδεκτές και πλήρως αιτιολογημένες, **η υπό κρίση ενδικοφανής προσφυγή πρέπει να απορριφθεί στο σύνολό της.**

## Αποφασίζουμε

Την απόρριψη της με ημερομηνία κατάθεσης 12/6/2015 και με αριθμό πρωτοκόλλου ..... ενδικοφανούς προσφυγής της εταιρείας με την επωνυμία «.....» ΑΦΜ: .....

Οριστική φορολογική υποχρέωση με βάση την παρούσα απόφαση:

Υπολογισμός ποσών προς ανάκτηση

| A/A | ημερομηνίες υπολογισμού τόκων | επιτόκιο | ημέρες τοκοφορίας | τόκος περιόδου € | ποσό προς τοκισμό κατά την περίοδο που ακολουθεί € |
|-----|-------------------------------|----------|-------------------|------------------|----------------------------------------------------|
| 1   | 26/5/2005                     |          |                   |                  | 52.500,00                                          |
| 2   | 26/5/2005                     | 4,08%    | 365               | 2.142,00         | 54.642,00                                          |
| 3   | 24/5/2006                     | 4,08%    | 365               | 2.229,39         | 56.871,39                                          |
| 4   | 24/5/2007                     | 4,08%    | 324               | 2.054,08         | 58.925,48                                          |
| 5   | 14/4/2008                     | 5,55%    | 326               | 3.270,36         | 62.195,84                                          |
| 6   | 14/4/2009                     | 3,74%    | 365               | 2.326,12         | 64.521,96                                          |
| 7   | 14/4/2010                     | 2,24%    | 365               | 1.445,29         | 65.967,26                                          |
| 8   | 14/4/2011                     | 2,49%    | 365               | 1.642,58         | 67.609,84                                          |
| 9   | 14/4/2012                     | 3,07%    | 366               | 2.075,62         | 69.685,46                                          |
| 10  | 14/4/2013                     | 1,66%    | 365               | 1.156,78         | 70.842,24                                          |
| 11  | 14/4/2014                     | 1,53%    | 365               | 1.83,89          | 71.926,13                                          |
| 12  | 5/8/2014                      | 1,34%    | 77                | 203,32           | 72.129,45                                          |

|                                      |                  |
|--------------------------------------|------------------|
| <b>Ποσό ενίσχυσης για ανάκτηση</b>   | <b>52.500</b>    |
| <b>Αναλογούντες τόκοι</b>            | <b>19.629,45</b> |
| <b>Σύνολο φορολογικής υποχρέωσης</b> | <b>72.129,45</b> |

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

Ακριβές Αντίγραφο

ΜΕ ΕΝΤΟΛΗ ΤΟΥ ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΥ  
ΤΗΣ Δ/ΝΣΗΣ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ

Η Υπάλληλος του Τμήματος  
Διοικητικής Υποστήριξης

Ο ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΣ ΤΗΣ ΥΠΟΔΙΕΥΘΥΝΣΗΣ  
ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ  
α/α

ΓΕΩΡΓΙΟΣ ΣΤΑΥΡΙΔΗΣ  
ΜΕ ΕΝΤΟΛΗ ΤΟΥ ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΥ  
ΤΗΣ Δ/ΝΣΗΣ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ

**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).