



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ



ΑΑΔΕ

Ανεξάρτητη Αρχή
Δημοσίων Εσόδων

Καλλιθέα, 16/05/2023

Αριθμός απόφασης: 1177

**ΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ
ΥΠΟΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ
ΤΜΗΜΑ Α6 ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ**

Ταχ. Δ/ση : Αριστογείτονος 19
Ταχ. Κώδικας : 176 71 - Καλλιθέα
Τηλέφωνο : 213 1604 553
E-mail : ded.ath@aade.gr

ΑΠΟΦΑΣΗ

Ο ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΣ ΤΗΣ ΔΙΕΥΘΥΝΣΗΣ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ

Έχοντας υπόψη:

1. Τις διατάξεις:

α. Του άρθρου 63 του ν. 4987/2022 (ΦΕΚ Α' 206), εφεξής Κ.Φ.Δ..

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.

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 1069/04-03-2014 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. Την με ημερομηνία κατάθεσης **27/01/2023** και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανή προσφυγή της εταιρείας με την επωνυμία **ΑΝΩΝΥΜΗ ΕΤΑΙΡΕΙΑ** με Α.Φ.Μ., με έδρα, κατά των υπ' αριθμ.:

-/2022 Οριστικής Πράξης Διορθωτικού Προσδιορισμού Φόρου Εισοδήματος, φορολογικού έτους 2015, του Προϊσταμένου του Κ.Ε.ΜΕ.ΕΠ.,
-/2022 Οριστικής Πράξης Διορθωτικού Προσδιορισμού Φόρου Εισοδήματος, φορολογικού έτους 2016, του Προϊσταμένου του Κ.Ε.ΜΕ.ΕΠ..

5. Τις ως άνω πράξεις, των οποίων ζητείται η ακύρωση ή άλλως η τροποποίηση, καθώς και την οικεία Έκθεση Ελέγχου του Κ.Ε.ΜΕ.ΕΠ..

6. Τις απόψεις του Κ.Ε.ΜΕ.ΕΠ..

7. Την εισήγηση του ορισθέντος υπαλλήλου του Α6 τμήματος της Υπηρεσίας μας, όπως αποτυπώνεται στο σχέδιο της απόφασης.

Επί της με ημερομηνία κατάθεσης 27/01/2023 και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανούς προσφυγής της εταιρείας με την επωνυμία ΑΝΩΝΥΜΗ ΕΤΑΙΡΕΙΑ με Α.Φ.Μ., 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:

ΣΥΝΤΟΜΟ ΙΣΤΟΡΙΚΟ

Με την υπ' αριθμόν/2022 Οριστική Πράξη Διορθωτικού Προσδιορισμού Φόρου Εισοδήματος φορολογικού έτους 2015 καταλογίστηκε σε βάρος της προσφεύγουσας φόρος ύψους 17.888,74 € πλέον προστίμου άρθρου 58 Κ.Φ.Δ. λόγω ανακρίβειας ύψους 8.944,37 €, ήτοι συνολικό ποσό για καταβολή **26.833,11 €**.

Με την υπ' αριθμόν/2022 Οριστική Πράξη Διορθωτικού Προσδιορισμού Φόρου Εισοδήματος φορολογικού έτους 2016 καταλογίστηκε σε βάρος της προσφεύγουσας φόρος ύψους 1.234.637,13 € πλέον προστίμου άρθρου 58 Κ.Φ.Δ. λόγω ανακρίβειας ύψους 617.318,57 €, ήτοι συνολικό ποσό για καταβολή **1.851.955,70 €**.

Οι ως άνω πράξεις εδράζονται επί της από 29/12/2022 Έκθεσης Μερικού Ελέγχου Φόρου Εισοδήματος (Ελεγχος Διασυνοριακών Ενδοομιλικών Συναλλαγών) του Κ.Ε.ΜΕ.ΕΠ. (αριθμός εντολής/0/1118/24-10-2022).

Σύμφωνα με την οικεία Έκθεση Ελέγχου, η προσφεύγουσα την 17^η Απριλίου 2015 συνήψε σύμβαση ομολογιακού δανείου με τις συνδεδεμένες εταιρείες με έδρα τη Το πραγματικό επιτόκιο με το οποίο επιβαρύνθηκε η προσφεύγουσα (κόστος δανεισμού) ανήλθε σε αμφότερα τα κρινόμενα έτη σε 8,1% και οι συνολικές δαπάνες τόκων που καταχωρήθηκαν στα βιβλία της, ανά φορολογικό έτος, ήταν οι εξής:

- 2015: 3.570.109,00 €
- 2016: 5.063.813,34 €

Η προσφεύγουσα, κατά την τεκμηρίωση της επίμαχης συναλλαγής χρησιμοποίησε τη μέθοδο της Συγκρίσιμης Μη Ελεγχόμενης Τιμής (.....) και εξωτερικά συγκριτικά στοιχεία. Ο έλεγχος, αποδέχθηκε τη μέθοδο ως την καταλληλότερη μέθοδο τεκμηρίωσης, αλλά απέρριψε τα εξωτερικά στοιχεία που είχε χρησιμοποιήσει η προσφεύγουσα, προκρίνοντας τη χρήση εσωτερικών συγκριτικών στοιχείων ως καταλληλότερα. Αποτέλεσμα του ελέγχου ήταν η διαπίστωση της μη τήρησης της αρχής των ίσων αποστάσεων σε αμφότερα τα κρινόμενα έτη, καθότι το επιτόκιο ενδοομιλικού δανεισμού της προσφεύγουσας (8,1%) ήταν υψηλότερο από το προσδιορισθέν από τον έλεγχο (4,03%), με αποτέλεσμα να προκύπτει ζήτημα υπερτιμολόγησης τόκων-εξόδων κατά:

- **1.764.695,88 €** στη χρήση 2015 και
- **2.554.358,82 €** στη χρήση 2016,

ποσά τα οποία καταλογίστηκαν από τον έλεγχο ως λογιστικές διαφορές των χρήσεων.

Συνολικά, οι καταλογισθείσες διαφορές ανά φορολογικό έτος, απεικονίζονται στον ακόλουθο πίνακα:

Ανάλυση	2016	2017
Διαφορές από ενδοομιλικές συναλλαγές	1.764.695,88	2.554.358,82

Φορολογική ζημιά παρελθουσών χρήσεων		1.703.010,58
Σύνολο	1.764.695,88	4.257.369,40

Η προσφεύγουσα, με την υπό κρίση ενδικοφανή προσφυγή, ζητά την ακύρωση ή άλλως την τροποποίηση των προσβαλλόμενων πράξεων, προβάλλοντας τους κάτωθι ισχυρισμούς:

1^{ος} λόγος: Ο έλεγχος δεν απέδειξε ότι η τεκμηρίωση της ίδιας θα πρέπει να απορριφθεί.

2^{ος} λόγος: Ο έλεγχος δεν παρείχε στην ίδια λεπτομέρειες και υποστηρικτικό υλικό για την ανάλυση που διενήργησε.

3^{ος} λόγος: Ο έλεγχος δεν εφάρμοσε ορθά τη μέθοδο χρησιμοποιώντας ακατάλληλα/μη συγκρίσιμα στοιχεία.

4^{ος} λόγος: Με αυτές προκαλείται διπλή φορολόγηση σε επίπεδο ομίλου στον οποίο η ίδια ανήκει.

Ως προς τον 1^ο ως άνω ισχυρισμό της ενδικοφανούς προσφυγής

Επειδή η προσφεύγουσα, προκειμένου για την τεκμηρίωση των ενδοομιλικών συναλλαγών με εξωτερικά συγκριτικά στοιχεία, χρησιμοποίησε την εμπορική βάση δεδομένων, η οποία δίνει πρόσβαση σε εταιρικά ομόλογα και όχι σε δανειακές συμβάσεις.

Επειδή η προσφεύγουσα, για την εκτίμηση του πιστωτικού κινδύνου, χρησιμοποίησε συμβάσεις ασφαλιστρών ανταλλαγής κινδύνου, οι οποίες επηρεάζονται ουσιωδώς από μη σχετικούς παράγοντες, όπως η ρευστότητα και ο όγκος διαπραγματεύσεως. Σχετικές οι Κατευθυντήριες Γραμμές του ΟΟΣΑ, Έκδοση Ιούλιος 2017, Κεφάλαιο 10:

- παρ. 10.102: «Ως χρηματοοικονομικά εργαλεία που διαπραγματεύονται στην αγορά, οι συμβάσεις ανταλλαγής πιστωτικού κινδύνου ενδέχεται να υπόκεινται σε υψηλό βαθμό μεταβλητότητας. Αυτή η διακύμανση μπορεί να επηρεάσει την αξιοπιστία της χρήσης των συμβάσεων ανταλλαγής πιστωτικού κινδύνου ως εκτιμητριών του πιστωτικού κινδύνου που σχετίζεται με την ενδοομιλική τιμολόγηση, καθώς τα περιθώρια (spreads) των συμβάσεων ανταλλαγής πιστωτικού κινδύνου μπορεί να επηρεάζονται όχι μόνο από τον πιστωτικό κίνδυνο, αλλά και από άλλους μη σχετικούς παράγοντες, όπως η ρευστότητά τους και ο όγκος της διαπραγματεύσεώς τους. Αυτές οι συνθήκες θα μπορούσαν να οδηγήσουν σε καταστάσεις όπου, για παράδειγμα, το ίδιο χρηματοοικονομικό εργαλείο μπορεί να έχει διαφορετικά περιθώρια ανταλλαγής πιστωτικού κινδύνου»
- παρ. 10.103: «Αντίστοιχα, η χρήση των συμβάσεων ανταλλαγής πιστωτικού κινδύνου για τον υπολογισμό του περιθωρίου επιτοκίου κατά την ενδοομιλική χρηματοδότηση, απαιτεί προσεκτική εξέταση των προαναφερθέντων παραγόντων, ώστε το περιθώριο επιτοκίου να τηρεί την αρχή των ίσων αποστάσεων».

Επειδή η ανάλυση του Φακέλου Τεκμηρίωσης υπερεκτιμά τον κίνδυνο αθέτησης και αντίστοιχα υποεκτιμά τον βαθμό πιστοληπτικής ικανότητας της προσφεύγουσας. Ειδικότερα, η προσφεύγουσα διενήργησε συγκριτική ανάλυση με βάση την πιστοληπτική ικανότητα της Ελλάδας (CCC+) και όχι με βάση την πιστοληπτική ικανότητα της ίδιας, που είναι υψηλότερη (B1). Παράλληλα, η ανάλυση του Φακέλου Τεκμηρίωσης υπερεκτιμά τον κίνδυνο αθέτησης των υποχρεώσεων της προσφεύγουσας, καθώς δε λαμβάνει υπόψη του τα παρεπόμενα οφέλη που έχει η ίδια χάρη στη συμμετοχή της στον αλλοδαπό όμιλο (παθητική σύνδεση). Αυτό συνεπάγεται βαθμό πιστοληπτικής ικανότητας μεγαλύτερο από αυτόν που θα είχε εάν ενεργούσε ως ανεξάρτητη οντότητα, ήτοι τρίτοι δανειστές είναι διατεθειμένοι να τη δανείσουν με πιο ευνοϊκό (χαμηλότερο) επιτόκιο. Συγκεκριμένα, η έννοια των παρεπόμενων ωφελειών και της παθητικής σύνδεσης, εξαιτίας αποκλειστικά και μόνο της συμμετοχής σε όμιλο, χωρίς την ανάγκη για «αποζημίωση» με κάποιου είδους προμήθεια, καθώς δεν αποτελούν το αποτέλεσμα μιας στοχευμένης λειτουργίας του ομίλου, έχουν εξειδικευθεί στη διεθνή πρακτική (Κατευθυντήριες Γραμμές του ΟΟΣΑ, Ιούλιος 2010, παρ. 7.12 και 7.13 και Ιούλιος 2017, παρ. 1.157,

1.158, 10.76 και 10.77) όπου γίνεται αναφορά στα οφέλη που προκύπτουν από την επίτευξη οικονομικών κλίμακας και συνεργειών μεταξύ των επιχειρήσεων του ομίλου.

Επειδή πέραν του Φακέλου Τεκμηρίωσης, η προσφεύγουσα προσκόμισε στον έλεγχο επιπρόσθετη ανάλυση που αφορούσε την κρινόμενη χρηματοδοτική ενδοομιλική συναλλαγή, από όπου παρατηρήθηκαν εκ μέρους του ελέγχου σημαντικές διαφορές μεταξύ των δύο, καθώς ακολουθούνται διαφορετικές μεθοδολογίες που οδηγούν σε διαφορετικά ποσοτικά συμπεράσματα. Ειδικότερα, σύμφωνα με το συμπέρασμα του Φακέλου Τεκμηρίωσης, η τιμολόγηση των τόκων του δανείου δεν πραγματοποιήθηκε με δυσμενείς όρους για την ελληνική οντότητα σε σύγκριση με παρόμοιες συναλλαγές, ενώ αυτό της επιπρόσθετης ανάλυσης ήταν ότι το πραγματικό επιτόκιο δανεισμού (8,1%) βρίσκεται άνω του σχετικού ενδοτεταρτημοριακού εύρους (6,081% - 7,897%). Έτσι, σύμφωνα με το συμπέρασμα της επιπρόσθετης ανάλυσης, απαιτείται ενδοομιλική προσαρμογή ίση με το ποσό των 245.386,71 € για το φορολογικό έτος 2015 και 151.522,08 € για το φορολογικό έτος 2016, λόγω μη τήρησης της αρχής των ίσων αποστάσεων και η ίδια η προσφεύγουσα (ως συντηρητικά ενεργούσα) προχώρησε σε προσαρμογή ενδοομιλικής τιμολόγησης στη Δήλωση Φορολογίας Εισοδήματος ίση με το συνολικό ύψος των τόκων σε αμφότερα τα έτη. **Η εν λόγω διαφοροποίηση αναφέρεται ως ένδειξη της ανακρίβειας του φακέλου και των πορισμάτων αυτού.**

Επειδή όπως συνομολογεί ο έλεγχος στην οικεία Έκθεση Ελέγχου, η προσφεύγουσα, σε αντίθεση με όσα αναφέρονται ανωτέρω, **δεν προέβη** σε κάποια ενδοομιλική προσαρμογή σύμφωνα με το συμπέρασμα της επιπρόσθετης ανάλυσης.

Επειδή ο έλεγχος έκρινε ότι υφίστανται διαθέσιμα εσωτερικά συγκριτικά στοιχεία, τα οποία είναι περισσότερο αξιόπιστα για τον έλεγχο της τήρησης της αρχής των ίσων αποστάσεων και τα οποία είναι:

- η από 21/08/2015 Σύμβαση πιστωτικής διευκόλυνσης ύψους 31.000.000,00 € με δανειστή τη δανέζικη τράπεζα με συνολικό επιτόκιο επιβάρυνσης το άθροισμα του περιθωρίου κέρδους 1,20% πλέον 0,48% ως αμοιβή δέσμευσης (commitment fee), πλέον μιας εφάπαξ πληρωμής 0,35% επί του κεφαλαίου (up front fee), πλέον Euribor (το οποίο κατά το έτος 2015 ήταν αρνητικό και συνεπώς λογίστηκε ως μηδέν κατά τον υπολογισμό της συνολικής επιβάρυνσης). Σύμφωνα με τη σύμβαση, το τελικό επιτόκιο ανήλθε σε 2,03%.
- η από 22/01/2016 Σύμβαση λειτουργικής πιστωτικής διευκόλυνσης (υπερανάλληψης) ύψους 20.000.000,00 € επίσης με δανειστή τη δανέζικη τράπεζα, με επιτόκιο υπερανάλληψης 3% πλέον 1,20% ως αμοιβή δέσμευσης (commitment fee).

Επειδή η προσφεύγουσα ισχυρίζεται ότι τα εσωτερικά αυτά στοιχεία δεν είναι συγκρίσιμα, καθότι η κρινόμενη χρηματοδοτική σύμβαση αποτελεί ομολογιακό και όχι εταιρικό δάνειο.

Επειδή ωστόσο, η σύνθεση του ομολογιακού δανείου με αξία ομολογίας 1 € και σύνολο ομολογιών 62.269.343 ήταν η εξής:

A/A	ΟΜΟΛΟΓΙΟΥΧΟΣ	ΠΛΗΘΟΣ ΟΜΟΛΟΓΙΩΝ	ΠΟΣΟΣΤΟ
1	62.260.000	99,985%
2	9.343	0,015%

που καταδεικνύει πως, αν και για τυπικούς λόγους το δάνειο χαρακτηρίζεται ως ομολογιακό, εντούτοις για σκοπούς λειτουργικής ανάλυσης της ενδοομιλικής συναλλαγής με όρους ανάληψης κινδύνου, είναι σαφές ότι δεν υφίσταται διασπορά κινδύνου (βασικό συστατικό στοιχείου του ομολογιακού δανεισμού). Συνεπώς, σε όρους λειτουργικής ανάλυσης, δεν υφίστανται διαφορές με συμβάσεις εταιρικών δανείων και τα εσωτερικά στοιχεία που έλαβε υπόψη του ο έλεγχος ορθώς κρίθηκαν ως συγκρίσιμα, από τη στιγμή μάλιστα που προέβη και σε προσαρμογή συγκρισιμότητας (comparability adjustment) ως προς την παροχή ενδοομιλικής εγγύησης, που συνίσταται στην πρόσθεση περιθωρίου 2% στο επιτόκιο της σύμβασης, καταλήγοντας σε επιτόκιο αναφοράς 4,03% (= 2,03% + 2%) (βλ. σελ. 30 οικείας Έκθεσης Ελέγχου).

Επειδή σύμφωνα με τη σύμβαση του ομολογιακού δανείου, η δανειολήπτρια εταιρεία (η προσφεύγουσα) απαγορεύεται να συμμετάσχει σε συναλλαγή διάθεσης των περιουσιακών της στοιχείων ή απόκτησης περιουσιακών στοιχείων άλλης οντότητας εάν η αξία της συναλλαγής υπερβαίνει το ποσό των 25.000,00 €. Περαιτέρω, σκοπός του δανείου ήταν η εξαγορά του συνόλου των μετοχών της Α.Ε. από την προσφεύγουσα. Προκύπτει λοιπόν ότι όλα τα υφιστάμενα κατά το χρόνο της σύμβασης και κατά τη διάρκεια του ομολογιακού δανείου περιουσιακά στοιχεία της προσφεύγουσας (συμπεριλαμβανομένων των περιουσιακών στοιχείων της εξαγορασθείσας ελληνικής εταιρείας) αντιμετωπίζονται ως εγγύηση της σύμβασης του ομολογιακού δανείου, γεγονός που μειώνει τον κίνδυνο του δανειοδότη, το οποίο ωστόσο δεν ελήφθη υπόψη εκ μέρους της προσφεύγουσας κατά τον υπολογισμό του επιτοκίου δανεισμού. Αντιθέτως, αυτή εμμένει στο επιχείρημα της πιστοληπτικής ικανότητας της Ελλάδος κατά το χρόνο του δανεισμού, παραβλέποντας το γεγονός της εγγύησης μέσω περιουσιακών στοιχείων και συνεπώς, το επιχείρημα περί αυξημένου ρίσκου προβάλλεται παραπλανητικά και εσφαλμένα.

Επειδή ως προς τον επιμέρους ισχυρισμό της προσφεύγουσας ότι δεν αποδείχτηκε πως η ίδια (ως ελληνική εταιρεία) είναι υψηλής σημαντικότητας για τον έλεγχο, αυτό προκύπτει από τα πραγματικά επιχειρηματικά περιστατικά που μνημονεύονται στην οικεία Έκθεση Ελέγχου, καθώς αρχικά δανειοδοτείται για να επεκταθεί διά εξαγοράς και στη συνέχεια η μητρική της εταιρεία εισέρχεται ως εγγυητής ώστε να λάβει δάνειο από δανέζικη τράπεζα.

Επειδή ως προς τον επιμέρους ισχυρισμό της προσφεύγουσας ότι κατά τον χρόνο της συναλλαγής δεν είχε διαθέσιμο το εσωτερικό συγκρίσιμο στοιχείο του δανείου από τη δανέζικη ανεξάρτητη τράπεζα, επισημαίνεται ότι αυτό, σε κάθε περίπτωση, ήταν στη διάθεσή της κατά τον χρόνο σύνταξης του Φακέλου Τεκμηρίωσης και υποβολής του Συνοπτικού Πίνακα Πληροφοριών και ως εκ τούτου, μπορούσε να χρησιμοποιηθεί για την τεκμηρίωση της συναλλαγής και την αναπροσαρμογή της κερδοφορίας. Αυτό επιβεβαιώνεται και από την παρ. 5.27 των Κατευθυντηρίων Γραμμών του ΟΟΣΑ, όπου αναφέρεται ότι: «...Επομένως, ο φορολογούμενος θα πρέπει να λαμβάνει υπόψη του αν η τιμολόγηση είναι κατάλληλη από φορολογική σκοπιά πριν την καθιέρωσή της και θα πρέπει να επιβεβαιώνει πως τα οικονομικά αποτελέσματα κατά τη στιγμή της υποβολής της δήλωσης ακολουθούν την αρχή των ίσων αποστάσεων».

Επειδή τα εσωτερικά αυτά στοιχεία απείχαν χρονικά μόνο τέσσερις (4) μήνες από την επίμαχη ενδοομιλική συναλλαγή και συνεπώς, ήταν διαθέσιμα κατά τον χρόνο κατάρτισης του Φακέλου Τεκμηρίωσης και της υποβολής του Συνοπτικού Πίνακα Πληροφοριών και της ΔΦΕ. Αντιθέτως, οι δεκατέσσερις (14) συμβάσεις που χρησιμοποίησε η προσφεύγουσα είναι αγνώστου ημερομηνίας σύναψης, εφόσον η ίδια, κατά τη στρατηγική αναζήτησης που ακολούθησε, επέλεξε ομόλογα με υπολειπόμενη διάρκεια ίση με 6,5-7,5 έτη, ανεξαρτήτως ημερομηνίας σύναψης. Αυτό σημαίνει ότι η προσφεύγουσα έκανε αποδεκτές συμβάσεις ανεξαρτήτως ημερομηνίας σύναψης, με κριτήριο την υπολειπόμενη διάρκειά τους, χωρίς να προβεί σε οποιαδήποτε προσαρμογή συγκρισιμότητας, ακυρώνοντας με αυτόν τον τρόπο το ίδιο της το επιχείρημα πως η διάρκεια της σύμβασης δανεισμού επηρεάζει τη συγκρισιμότητα των συναλλαγών.

Επειδή όπως προκύπτει από την οικεία Έκθεση Ελέγχου αλλά και από την Έκθεση Απόψεων του ελέγχου επί της κρινόμενης ενδικοφανούς προσφυγής προς την Υπηρεσία μας, η προσφεύγουσα δεν προσκόμισε στον έλεγχο τις φερόμενες ως συγκρίσιμες συμβάσεις, αν και της ζητήθηκε σχετικά.

Ως εκ τούτου, ο ισχυρισμός της προσφεύγουσας **απορρίπτεται** ως αβάσιμος.

Ως προς τον 2^ο ως άνω ισχυρισμό της ενδικοφανούς προσφυγής

Επειδή η προσφεύγουσα ισχυρίζεται ότι ο έλεγχος δεν παρείχε στην ίδια λεπτομέρειες και υποστηρικτικό υλικό για την ανάλυση που διενήργησε.

Επειδή ωστόσο, στην οικεία Έκθεση Ελέγχου, επί της οποίας εδράζονται οι προσβαλλόμενες πράξεις, παρέχονται όλες οι πληροφορίες, οι λεπτομέρειες και οι πηγές άντλησης των στοιχείων για τη διενεργηθείσα ανάλυση. Ειδικότερα, υπάρχει πλήρης ανάλυση της ακολουθηθείσας επί του Φακέλου

Τεκμηρίωσης μεθοδολογίας, των λόγων απόρριψης αυτής από τον έλεγχο και της τελικής προσέγγισης που οδήγησε στον προσδιορισμό του φόρου. Υπάρχει επίσης ρητή αναφορά στην απάντηση της προσφεύγουσας επί του πορίσματος του ελέγχου, όπως αυτό παρουσιάστηκε επί του κοινοποιηθέντος Σημειώματος Διαπιστώσεων.

Ως εκ τούτου, ο ισχυρισμός της προσφεύγουσας **απορρίπτεται** ως αβάσιμος.

Ως προς τον 3^ο ως άνω ισχυρισμό της ενδικοφανούς προσφυγής

Επειδή η προσφεύγουσα ισχυρίζεται ότι ο έλεγχος χρησιμοποίησε ακατάλληλα/μη συγκρίσιμα στοιχεία. **Επειδή** ωστόσο, ο έλεγχος επέλεξε το πλέον αξιόπιστο, σύμφωνα με τις Κατευθυντήριες Γραμμές του ΟΟΣΑ, εσωτερικό στοιχείο, ήτοι το επιτόκιο που έχει συμφωνηθεί με τρίτη ανεξάρτητη τράπεζα για την παροχή πιστωτικής διευκόλυνσης (2,03%), το οποίο προσάρμοσε κατά το ποσοστό της αμοιβής εγγύησης που παρέχει η μητρική εταιρεία (2%), διαμορφώνοντας επιτόκιο σύμφωνο με την αρχή των ίσων αποστάσεων ίσο με 4,03%. Η προσαρμογή αυτή είναι ορθή, σύμφωνα με τις Κατευθυντήριες Γραμμές του ΟΟΣΑ και στα πλαίσια της χρηστής διοίκησης. Ειδικότερα, η παράγραφος 10.177 των Κατευθυντηρίων Γραμμών του ΟΟΣΑ, αναφέρει ότι: «Το αποτέλεσμα αυτής της ανάλυσης ορίζει μια μέγιστη προμήθεια για την εγγύηση (το μέγιστο ποσό που θα είναι διατεθειμένος να πληρώσει ο αποδέκτης της εγγύησης), δηλαδή τη διαφορά μεταξύ του επιτοκίου με την εγγύηση και του επιτοκίου χωρίς την εγγύηση. [...] Ο δανειολήπτης δε θα είχε κανένα κίνητρο να συνάψει συμφωνία εγγύησης εάν, συνολικά, καταβάλει ποσό (στην τράπεζα τόκους και στον εγγυητή προμήθεια) ίσο με αυτό που θα είχε καταβάλει στην τράπεζα χωρίς την εγγύηση (τόκους). Επομένως, αυτή η μέγιστη προμήθεια δεν αντικατοπτρίζει απαραίτητα το αποτέλεσμα μιας διαπραγματεύσεως που έγινε σε καθαρά εμπορική βάση, αλλά αντιπροσωπεύει το μέγιστο που θα ήταν διατεθειμένος να πληρώσει ο δανειολήπτης». Ο έλεγχος, κατά ευθεία εφαρμογή των Κατευθυντηρίων Γραμμών του ΟΟΣΑ, προέβη σε προσαρμογή του επιτοκίου δανεισμού κατά το μέγιστο της προμήθειας. Σε αντίθετη περίπτωση, ο δανειολήπτης θα κατέβαλλε αθροιστικά ποσό (στην τράπεζα τόκους και στον εγγυητή προμήθεια) μεγαλύτερο από αυτό που θα κατέβαλλε στην τράπεζα χωρίς την εγγύηση (τόκους).

Επειδή ο έλεγχος, προς επίρρωση των ελεγκτικών ευρημάτων και της συλλογιστικής του, αναζήτησε και εξωτερικά συγκρίσιμα στοιχεία (σε επικουρική βάση) και συγκεκριμένα, επιτόκια συγκρίσιμων δανείων από την Τράπεζα της Ελλάδος και την Τράπεζα της Δανίας. Από την Τράπεζα της Ελλάδος προέκυψε επιτόκιο 5,02% και από την Τράπεζα της Δανίας 3,70% (3% πλέον 0,70% ώστε να αντανakλά τον κίνδυνο χώρας-Ελλάδα).

Επειδή τα ανωτέρω εξωτερικά συγκριτικά στοιχεία επιβεβαιώνουν την ορθότητα της προσέγγισης του ελέγχου, καθώς βρίσκονται πλησίον του προσδιορισθέντος από αυτόν επιτοκίου (4,03%) και σε σημαντική απόκλιση από το επιτόκιο της κρινόμενης ενδοομιλικής συναλλαγής (8,1%). Επισημαίνεται ότι η επίκληση δεδομένων κεντρικών τραπεζών είναι σύμφωνη με σειρά αποφάσεων της Υπηρεσίας μας (βλ. ενδεικτικά ΔΕΔ 4560/2021), αλλά και συνήθης μεθοδολογία σε πλήθος Φακέλων Τεκμηρίωσης.

Ως εκ τούτου, ο ισχυρισμός της προσφεύγουσας **απορρίπτεται** ως αβάσιμος.

Ως προς τον 4^ο ως άνω ισχυρισμό της ενδικοφανούς προσφυγής

Επειδή η προσφεύγουσα ισχυρίζεται ότι η οριστικοποίηση των καταλογισμών του ελέγχου οδηγεί σε ανεπίτρεπτη διπλή φορολόγηση του αποτελέσματος των υπό εξέταση συναλλαγών, που αντιβαίνει στις διατάξεις της Σύμβασης Αποφυγής Διπλής Φορολογίας μεταξύ Ελλάδας και Δανίας (Ν. 1986/1991), καθώς και στις προβλέψεις της Σύμβασης Διαιτησίας (90/436/ΕΟΚ) μεταξύ των κρατών-μελών της Ε.Ε., στόχος της οποίας είναι η άρση της διπλής φορολογίας από τη διόρθωση κερδών μεταξύ συνδεδεμένων επιχειρήσεων στη βάση της αρχής των ίσων αποστάσεων. Ενδεικτικά αναφέρει ότι νομική βάση της Σύμβασης Διαιτησίας αποτελεί το άρθρο 293 ΣυνθΕΚ, σύμφωνα με το οποίο «Τα κράτη μέλη, εφόσον

είναι αναγκαίο, διεξάγουν μεταξύ τους διαπραγματεύσεις, για να εξασφαλίσουν προς όφελος των υπηκόων, μεταξύ άλλων, την κατάργηση της διπλής φορολογίας εντός της κοινότητάς τους».

Επειδή σύμφωνα με το άρθρο 63^A του Κ.Φ.Δ.:

«1. Η Διαδικασία Αμοιβαίου Διακανονισμού (Δ.Α.Δ.) κατ' εφαρμογή των Συμβάσεων Αποφυγής Διπλής Φορολογίας και της Ευρωπαϊκής Σύμβασης για την εξάλειψη της διπλής φορολογίας σε περίπτωση διορθώσεως των κερδών συνδεδεμένων επιχειρήσεων (90/436/ΕΟΚ) (Σύμβαση Διαιτησίας), που κυρώθηκε με τον ν. 2216/1994 (Α' 83), διεξάγεται από τη Φορολογική Διοίκηση και τα αποτελέσματά της επέρχονται με την έκδοση Απόφασης Αμοιβαίου Διακανονισμού του Διοικητή.

2. Μετά την ολοκλήρωση της Δ.Α.Δ., το αποτέλεσμα αυτής κοινοποιείται στον φορολογούμενο τον οποίο αφορά και ο οποίος δύναται να αποδεχθεί αυτήν μέσα σε εξήντα (60) ημέρες από την κοινοποίησή της. Σε περίπτωση αποδοχής της Δ.Α.Δ. μέσα στην ανωτέρω προθεσμία, εκδίδεται Απόφαση Αμοιβαίου Διακανονισμού η οποία δεν υπόκειται σε ενδικοφανή προσφυγή ή οποιοδήποτε ένδικο βοήθημα.

...».

Επειδή σύμφωνα με το άρθρο 25 της ΣΑΔΦ μεταξύ Ελλάδας και Δανίας (Ν. 1986/1991):

«1. Στις περιπτώσεις που ένα πρόσωπο θεωρεί ότι οι ενέργειες ενός ή και των δύο Συμβαλλόμενων Κρατών έχουν ή θα έχουν γι' αυτό σαν αποτέλεσμα την επιβολή φορολογίας, η οποία δεν είναι σύμφωνη με τις διατάξεις αυτής της Σύμβασης, μπορεί, ανεξάρτητα από τα μέσα θεραπείας που προβλέπονται από την εσωτερική νομοθεσία αυτών των Κρατών, να θέσει την περίπτωση του υπόψη της αρμόδιας αρχής του Συμβαλλόμενου Κράτους, του οποίου είναι κάτοικος ή αν η περίπτωση του εμπίπτει στην παράγραφο 1 του άρθρου 24, υπόψη της αρμόδιας αρχής του Συμβαλλόμενου Κράτους του οποίου είναι υπήκοος. Η περίπτωση αυτή πρέπει να τεθεί υπόψη μέσα σε τρία χρόνια από την πρώτη κοινοποίηση της πράξης καταλογισμού φόρου, η επιβολή του οποίου δεν είναι σύμφωνη με τις διατάξεις της Σύμβασης.

2. Η αρμόδια αρχή προσπαθεί, αν θεωρήσει βάσιμη την ένσταση και αν η ίδια δεν μπορεί να δώσει ικανοποιητική λύση, να επιλύσει τη διαφορά με αμοιβαία συμφωνία με την αρμόδια αρχή του άλλου Συμβαλλόμενου Κράτους, με σκοπό την αποφυγή της φορολογίας που δεν είναι σύμφωνη με τη Σύμβαση.

3. Οι αρμόδιες αρχές των Συμβαλλόμενων Κρατών θα προσπαθούν να επιλύουν με αμοιβαία συμφωνία οποιεσδήποτε δυσχέρειες ή αμφιβολίες ανακύπτουν, ως προς την ερμηνεία και την εφαρμογή της Σύμβασης. Οι ίδιες επίσης μπορούν να συσκέπτονται για την εξάλειψη της διπλής φορολογίας στις περιπτώσεις που δεν προβλέπονται στη Σύμβαση.

4. Οι αρμόδιες αρχές των Συμβαλλόμενων Κρατών μπορούν να επικοινωνούν μεταξύ τους απευθείας με σκοπό να φθάσουν σε μία συμφωνία με την έννοια των προηγούμενων παραγράφων. Όταν κρίνεται σκόπιμο για την επίτευξη συμφωνίας να λάβει χώρα προφορική ανταλλαγή απόψεων, αυτή η ανταλλαγή μπορεί να γίνει μέσω μιας επιτροπής που θα αποτελείται από αντιπροσώπους των αρμόδιων αρχών των Συμβαλλόμενων Κρατών».

Επειδή από τις ανωτέρω διατάξεις καθίσταται σαφές ότι η επίλυση της διαφοράς της ενδοομιλικής τιμολόγησης επιλύεται με συγκεκριμένη διαδικασία που προβλέπεται σε εθνικές (άρθρο 63^A Κ.Φ.Δ.) και υπερεθνικές διατάξεις (άρθρο 25 ΣΑΔΦ Ελλάδας Δανίας) και όχι με την αυτόματη διαγραφή των ποσών που προκύπτουν από τη μη τήρηση της αρχής των ίσων αποστάσεων που διαπιστώθηκε από την ελληνική φορολογική αρχή. Άλλωστε, το αποτέλεσμα της Διαδικασίας Αμοιβαίου Διακανονισμού δεν είναι προκαθορισμένο, που σημαίνει ότι υπάρχει το ενδεχόμενο να ζητηθεί η επιστροφή του καταβληθέντος φόρου λόγω ενδοομιλικής τιμολόγησης από τη φορολογική αρχή της Δανίας και όχι της Ελλάδας.

Ως εκ τούτου, ο ισχυρισμός της προσφεύγουσας **απορρίπτεται** ως αβάσιμος.

Α π ο φ α σ ί ζ ο υ μ ε

την απόρριψη της με ημερομηνία κατάθεσης **27/01/2023** και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανούς προσφυγής της εταιρείας με την επωνυμία **ΑΝΩΝΥΜΗ ΕΤΑΙΡΕΙΑ** με Α.Φ.Μ. και την επικύρωση των υπ' αριθμ. /2022 Οριστικών Πράξεων του Προϊσταμένου του Κ.Ε.ΜΕ.ΕΠ..

A)/2022 Οριστική Πράξη Διορθωτικού Προσδιορισμού Φόρου Εισοδήματος φορολογικού έτους 2015

Οριστική φορολογική υποχρέωση της υπόχρεης - καταλογιζόμενο ποσό με βάση την παρούσα απόφαση:

Ανάλυση	Ποσά (€)
Φόρος	17.888,74
Πρόστιμο άρθ. 58 Κ.Φ.Δ. λόγω ανακρίβειας	8.944,37
ΚΑΤΑΛΟΓΙΖΟΜΕΝΟ ΠΟΣΟ	26.833,11

B)/2022 Οριστική Πράξη Διορθωτικού Προσδιορισμού Φόρου Εισοδήματος φορολογικού έτους 2016

Οριστική φορολογική υποχρέωση της υπόχρεης - καταλογιζόμενο ποσό με βάση την παρούσα απόφαση:

Ανάλυση	Ποσά (€)
Φόρος	1.234.637,13
Πρόστιμο άρθ. 58 Κ.Φ.Δ. λόγω ανακρίβειας	617.318,57
ΚΑΤΑΛΟΓΙΖΟΜΕΝΟ ΠΟΣΟ	1.851.955,70

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 ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΗ ΤΗΣ
ΥΠΟΔΙΕΥΘΥΝΣΗΣ ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ**

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

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.