



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

Καλλιθέα 13/06/2014

Αριθμός απόφασης:1694

Ταχ. Δ/ση : Αριστογείτονος 19
Ταχ. Κώδικας : 176 71 - Καλλιθέα
Τηλέφωνο : 210 9569815
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).
 - 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 αριθ. Δ.Ε.Δ. 12895 ΕΞ 2014/ 9-4-2014 απόφαση του προϊσταμένου της Διεύθυνσης Επίλυσης Διαφορών «Παροχή εξουσιοδότησης υπογραφής» (ΦΕΚ Β' 975).
4. Την από 16/04/2014 και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανή προσφυγή του ΑΦΜ , κατοίκου , οδός κατά της σιωπηρής άρνησης, ήτοι της παραλείψεως οφειλόμενης νόμιμης ενέργειας της ΔΟΥ Η' Θεσσαλονίκης να αποφανθεί επί της υπ' αριθμ.πρωτ αίτησής του περί νέας εκκαθάρισης της φορολογικής του δήλωσης οικονομικού έτους 2011 βάσει της ανακλητικής δήλωσης φορολογίας εισοδήματος που υπέβαλλε, και τα προσκομιζόμενα με αυτήν σχετικά έγγραφα.
5. Τη σιωπηρή αρνητική απάντηση του προϊσταμένου της ΔΟΥ Η' Θεσσαλονίκης.
6. Τις απόψεις της ανωτέρω φορολογικής αρχής.
7. Την από 12/06/2014 εισήγηση του Α4 τμήματος της Υπηρεσίας μας.

Επί της από 16/04/2014 και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανούς προσφυγής του , 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 την σιωπηρή άρνηση του Προϊσταμένου της ΔΟΥ Η' Θεσσαλονίκης απορρίφθηκε (σιωπηρά) η με αρ. πρωτ. αίτηση του προσφεύγοντος περί νέας εκκαθάρισης της φορολογικής του δήλωσης οικ. Έτους 2011, βάσει της ανακλητικής δήλωσης φορολογίας εισοδήματος που υπέβαλε για το εν λόγω οικονομικό έτος, και στην οποία εμφάνιζε μειωμένο φορολογητέο εισόδημα κατά ποσό που αφορούσε το ειδικό τεχνικό επίδομα μουσικού οργάνου που είχε λάβει κατά το έτος 2010.

Πιο συγκεκριμένα ο προσφεύγων είναι μέλος του καλλιτεχνικού προσωπικού της Ορχήστρας ,

Για το οικονομικό έτος 2011 υπέβαλε αρχική δήλωση Φορολογίας Εισοδήματος στη ΔΟΥ Η' Θεσσαλονίκης, στην οποία δήλωνε συνολικό εισόδημα ύψους 28.357,62€. Στο ανωτέρω ποσό είχε εκ πλάνης συμπεριληφθεί και ποσό που αφορούσε επίδομα μουσικού οργάνου, το οποίο είχε χορηγηθεί σε μηνιαία βάση με τη μορφή επιδόματος αποζημιωτικού χαρακτήρα. Για το λόγο αυτό στις υπέβαλε στην ανωτέρω ΔΟΥ την υπ' αριθ. Πρωτ. αίτησή του για νέα εκκαθάριση του εισοδήματός του οικονομικού έτους 2011, βάσει της ανακλητικής δήλωσης εισοδήματος που υπέβαλε για το εν λόγω οικονομικό έτος.

Ο προσφεύγων, με την υπό κρίση προσφυγή, ζητά να:

- Γίνει δεκτή η προσφυγή του και επανεξεταστεί η υπό κρίση υπόθεσή του.
- Ακυρωθεί και εξαφανιστεί καθ'ολοκληρίαν η σιωπηρή άρνηση της Διοίκησης, ήτοι η παράλειψη οφειλόμενης νόμιμης ενέργειας της ΔΟΥ Η' Θεσσαλονίκης να αποφανθεί επί της υπ' αριθμ. πρωτ. αίτησης του προσφεύγοντος περί μερικής ανάκλησης της δήλωσής του φορολογίας εισοδήματος του οικονομικού έτους 2011 και να γίνει δεκτή η υπ' αριθμ. πρωτ. αίτησή του περί ανάκλησης της δήλωσής του φορολογίας εισοδήματος οικονομικού έτους 2011.
- Προβεί η ΔΟΥ Η' Θεσσαλονίκης σε νέα εκκαθάριση του ατομικού του εισοδήματος για το οικονομικό έτος 2011 σύμφωνα με τη νέα δήλωση φορολογίας εισοδήματος που υπέβαλε για το εν λόγω οικονομικό έτος και να του επιστραφεί το ποσό του φόρου που παρακρατήθηκε και καταβλήθηκε αχρεωστήτως και ο οποίος αντιστοιχεί στη φορολόγηση ποσού 3.733,46 € για το οικονομικό έτος 2011.
- Τα ανωτέρω να γίνουν νομιμότοκα από την άσκηση της προσφυγής του μέχρι την εξόφληση .

ισχυριζόμενος ότι :

- Εκ πλάνης συμπεριέλαβε το ποσό του ειδικού τεχνικού επιδόματος οργάνου στο φορολογητέο εισόδημα, καθόσον δεν πληρεί τα εννοιολογικά στοιχεία του εισοδήματος και συνεπώς θεωρήθηκε κατά εσφαλμένο χαρακτηρισμό εισόδημα εκ μισθωτών υπηρεσιών και

υπήχθη σε φορολογία.

- Η παροχή αυτή καλύπτει πραγματικές δαπάνες στις οποίες υποβάλλονται οι μουσικοί για την αγορά, συντήρηση ή επισκευή του μουσικού τους οργάνου. Συνεπώς η παροχή αυτή είναι αποζημιωτικού χαρακτήρα και δεν αποτελεί φορολογητέο εισόδημα.
- Η απαρίθμηση των περιπτώσεων οι οποίες αναφέρονται στο άρθρο 45 § 4 Ν. 2238/94 ότι δεν αποτελούν εισόδημα από μισθωτές υπηρεσίες και δεν υπόκεινται σε φόρο, δεν είναι αποκλειστική.
- Η φορολόγηση του εν λόγω επιδόματος προσκρούει στις διατάξεις των άρθρων: 78§1 του Συντάγματος, 4§1 του Ν. 2238/94.

Επειδή, σύμφωνα με τις διατάξεις της παρ. 4 του άρθρου 61 Ν.2238/94 «η δήλωση φορολογίας εισοδήματος αποτελεί δεσμευτικό τίτλο για τον φορολογούμενο. Μπορεί όμως για λόγους συγγνωστής πλάνης ,να την ανακαλέσει ,εν όλω ή εν μέρει, φέροντας και το βάρος της απόδειξης των πραγματικών περιστατικών που τη συνιστούν».

Επειδή, σύμφωνα με το άρθρο 45 § 1 του Ν.2238/1994 ισχύει ότι «Εισόδημα από μισθωτές υπηρεσίες είναι το εισόδημα που προκύπτει κάθε ένα οικονομικό έτος από μισθούς, ημερομίσθια, επιχορηγήσεις, επιδόματα, συντάξεις και γενικά από κάθε παροχή που χορηγείται περιοδικά με οποιαδήποτε μορφή είτε σε χρήμα είτε σε είδος ή άλλες αξίες για παρούσα ή προηγούμενη υπηρεσία ή για οποιαδήποτε άλλη αιτία, το οποίο αποκτάται από μισθωτούς γενικά και συνταξιούχους».

Επειδή, σύμφωνα με την παράγραφο 4 περ. ζ΄ του άρθρου 45 Ν.2238/94, όπως προστέθηκε με την παράγρ. 5 του άρθρου 5 του Ν.3522/2006 και ίσχυσε μέχρι 31/12/2009, το ποσό του ειδικού επιδόματος μουσικού οργάνου, το οποίο χορηγείται στους μουσικούς της Κρατικής Ορχήστρας Αθηνών, Θεσσαλονίκης και Ορχήστρας Λυρικής Σκηνής για την κάλυψη δαπανών αγοράς, συντήρησης και επισκευής μουσικού οργάνου ιδιοκτησίας τους για την εκτέλεση μουσικών έργων δεν θεωρείται εισόδημα από μισθωτές υπηρεσίες και δεν υπόκειται σε φόρο.

Η διάταξη αυτή (παράγραφος 4 περ. ζ΄ του άρθρου 45 Ν. 2238/94) ίσχυσε για τις δηλώσεις οικον. ετών 2007 έως και 2010 και καταργήθηκε από 01.01.2010 σύμφωνα με την περίπτ. α΄ της παραγρ. 3 του άρθρου 4 του Ν.3842/2010 σε συνδυασμό με την περίπτ. α΄ παραγρ. 1 του άρθρου 92 του ιδίου νόμου.

Επίσης σύμφωνα με τις διατάξεις της παρ. 3 του άρθρου 4 της ΠΟΛ.1135/2010 ορίζεται ότι:

«Καταργήθηκαν οι περιπτώσεις ε΄ ,στ΄ και ζ΄ της παραγράφου 4 αρθ.45 του Κ.Φ.Ε. Μετά την κατάργηση αυτή ,υπόκεινται σε φορολογία ,ως εισόδημα από μισθωτές υπηρεσίες, οι παρεχόμενες

- από αθλητικά σωματεία η ενώσεις αυτών αποζημιώσεις οδοιπορικών και λοιπών εξόδων ταξιδιών.....
- οι αποζημιώσεις που καταβάλλονται στους υπαλλήλους του αρθ.58 παρ.3 του Ν.1943/91(υπάλληλοι αποσπασμένοι σε πολιτικά γραφεία) και τέλος
- το ποσό ειδικού επιδόματος μουσικού οργάνου ,το οποίο χορηγείται στους μουσικούς της

Κρατικής Ορχήστρας Αθηνών ,Θεσσαλονίκης και Ορχήστρας Λυρικής Σκηνής για την κάλυψη δαπάνης αγοράς ,συντήρησης και επισκευής μουσικού οργάνου ιδιοκτησίας τους για την εκτέλεση μουσικών έργων.

Τα πιο πάνω καταβαλλόμενα ποσά αποτελούν φορολογητέο εισόδημα των δικαιούχων και συναθροίζονται με τα τυχόν λοιπά εισοδήματά τους, για να υπαχθούν σε φορολογία με βάση την κλίμακα αρθ.9 του ΚΦΕ.....»

Επειδή, το ειδικό επίδομα μουσικού οργάνου από 01/01/2010 εμπίπτει στην έννοια του φορολογητέου εισοδήματος του άρθρ. 45 του Ν.2238/1994 και δεν εξαιρείται της φορολογίας, καθόσον ο νομοθέτης ορίζει ρητά και συγκεκριμένα στο άρθρο 45 παραγρ. 4 του ίδιου νόμου κάθε περίπτωση καταβαλλόμενου χρηματικού ποσού που δεν θεωρεί εισόδημα από μισθωτές υπηρεσίες και δεν υπόκειται σε φόρο. Μεταξύ των περιπτώσεων αυτών δεν υπάγεται το προαναφερόμενο ειδικό επίδομα οργάνου, το οποίο είναι αυτονόητο ότι αποτελεί εισόδημα από μισθωτές υπηρεσίες και υπόκειται σε φόρο εισοδήματος, καθόσον η προαναφερόμενη διάταξη του άρθ.45 του Ν.2238/94 ως ισχύει, ως φορολογική τοιαύτη, είναι στενώς ερμηνευτέα.

Α π ο φ α σ ί ζ ο υ μ ε

Την απόρριψη της με αριθ. πρωτ. /16-04-2014 ενδικοφανούς προσφυγής του

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

Ποσό Επιστροφής: 25,27€

Το παραπάνω ποσό προσδιορίστηκε με το με αριθ. ειδοποίησης Εκκαθαριστικό Σημείωμα Φόρου Εισοδήματος Φυσικών Προσώπων οικον. Έτους 2011 (αριθ.πιστ.κατ/σης) της Γ.Γ.Δ.Ε.

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

Ακριβές Αντίγραφο

**Η Υπάλληλος του Τμήματος
Διοικητικής Υποστήριξης**

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 άσκησης της (άρθ. 126 ν. 2717/99).