



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

Ταχ. Δ/ση : Αριστογείτονος 19

Ταχ. Κώδικας : 176 71 - Καλλιθέα

Τηλέφωνο : 210 9569815

ΦΑΞ : 210 9531321

Καλλιθέα 14-08-2014

Αριθμός απόφασης:2469

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. Του άρθρου 7 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 από 13-06-2014 και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανή προσφυγή του «..... του, με ΑΦΜ, κατοίκου, κατά των υπ' αριθμ. και/23-05-2014 αρνητικών απαντήσεων του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ Καλαμαριάς Θεσσαλονίκης επί των από 21-05-2014 ταυτάριθμων τροποποιητικών – ανακλητικών δηλώσεων Φορολογίας Εισοδήματος Φυσικών Προσώπων οικ. ετών 2009 και 2010 αντίστοιχα και τα προσκομιζόμενα με αυτήν σχετικά έγγραφα.

4. Τις με αρ. πρωτ. και/23-05-2014 αρνητικές απαντήσεις του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ Καλαμαριάς Θεσσαλονίκης επί των από 21-05-2014 ταυτάριθμων τροποποιητικών – ανακλητικών δηλώσεων Φορολογίας Εισοδήματος Φυσικών Προσώπων οικ. ετών 2009 και 2010 αντίστοιχα, των οποίων ζητείται η ακύρωση.

5. Τις απόψεις της ανωτέρω φορολογικής αρχής.

6. Την από 12/08/2014 εισήγηση του Α4 τμήματος της Υπηρεσίας μας.

Επί της από 13-6-2014 και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανούς προσφυγής του «..... του, με ΑΦΜ, κατοίκου, 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:

Ο προσφεύγων υπέβαλε στην Δ.Ο.Υ Καλαμαριάς, τις με αριθμ. πρωτ. και/21-05-2014 ανακλητικές - τροποποιητικές δηλώσεις φορολογίας εισοδήματος οικονομικών ετών 2009 και 2010 αντίστοιχα, οι οποίες αφορούσαν το επίδομα υπηρεσίας αλλοδαπής (καθαρού ποσού €56.196,00 για το οικ. έτος 2009 και €30.338,00 για το οικ. έτος 2010), που χορηγήθηκε στον προσφεύγοντα, ως υπάλληλο του Υπουργείου Εθνικής Άμυνας που υπηρέτησε στην αλλοδαπή και συγκεκριμένα σε στρατηγείο του NATO στην της Από αυτά τα επιδόματα αλλοδαπής παρακρατήθηκε φόρος εισοδήματος 15%, δηλαδή €8.429,40 για το οικ. έτος 2009 και €4.550,70 για το οικ. έτος 2010. Οι εν λόγω ανακλητικές - τροποποιητικές δηλώσεις φορολογίας εισοδήματος οικονομικών ετών 2009 και 2010 απορρίφθηκαν με τις από 23-05-2014 ταυτάρια απαντήσεις του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Καλαμαριάς Θεσσαλονίκης, οι οποίες κοινοποιήθηκαν στον προσφεύγοντα στις 05-06-2014.

Κατά των εν λόγω αρνητικών απαντήσεων επί των με αριθμ. πρωτ. και/21-05-2014 ανακλητικών - τροποποιητικών δηλώσεων φορολογίας εισοδήματος οικ. ετών 2009 και 2010, υποβλήθηκε από τον προσφεύγοντα η με αριθμ. πρωτ./12-06-2014 ενδικοφανής προσφυγή, με την οποία αιτείται:

α) να γίνουν δεκτές οι με αριθμ. πρωτ. και/21-05-2014 τροποποιητικές – ανακλητικές δηλώσεις φορολογίας εισοδήματος οικ. ετών 2009 και 2010 αντίστοιχα,

β) να ακυρωθούν οι από 23-5-2014 ταυτάρια αρνητικές απαντήσεις του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Καλαμαριάς Θεσσαλονίκης,

γ) να ακυρωθούν τα εκκαθαριστικά σημειώματα φορολογίας εισοδήματος οικ. ετών 2009 και 2010, και

δ) να γίνει νέα εκκαθάριση του φόρου εισοδήματος και να επιστραφούν εντόκως, από την κατάθεση της παρούσας, τα αχρεωστήτως καταβληθέντα ποσά φόρου που παρακρατήθηκαν (€8.429,40 για το οικ. έτος 2009 και €4.550,70 για το οικ. έτος 2010), ισχυριζόμενος ότι:

1) Η εν λόγω παροχή έχει αποζημιωτικό χαρακτήρα και χορηγείται προς αντιμετώπιση του αυξημένου κόστους ζωής στο εξωτερικό και των ειδικών συνθηκών διαβίωσης στην ξένη χώρα.

2) Δεν συγκεντρώνει τα εννοιολογικά στοιχεία του εισοδήματος κατά την έννοια του άρθρου 78 παρ. 1 του Συντάγματος και του άρθρ. 4 παρ. 1 του Κ.Φ.Ε. και συνεπώς δεν επιτρέπεται, κατά τα άρθρα 4 παρ. 5 και 78 παρ. 1 και 4 του Συντάγματος να υπόκειται σε φόρο εισοδήματος.

3) Στο άρθρ. 45 παρ.4 του ν. 2238/1994 γίνεται ενδεικτική απαρίθμηση των περιπτώσεων, οι οποίες δεν θεωρούνται εισόδημα από μισθωτές υπηρεσίες και δεν υπόκεινται σε φόρο, χωρίς όμως αυτό να σημαίνει ότι αυτή είναι αποκλειστική.

4) Οριστική επίλυση του ζητήματος της φορολόγησης του επιδόματος αλλοδαπής με την υπ' αριθμ. 1840/2013 απόφαση του ΣτΕ.

Επειδή στο άρθρο 19 παρ.3 του ισχύοντος Κώδικα Φορολογικής Διαδικασίας Ν.4174/2013 ορίζεται: «Τροποποιητική φορολογική δήλωση υποβάλλεται οποτεδήποτε μέχρι την έκδοση εντολής ελέγχου από τη Φορολογική Διοίκηση ή μέχρι την παραγραφή του δικαιώματος της Φορολογικής Διοίκησης για έλεγχο της αρχικής δήλωσης με όλες τις συνέπειες περί εκπρόθεσμης δήλωσης.» (Σχετ.: ΠΟΛ 1174/2014 εγκύκλιος της Γ.Γ.Δ.Ε.).

Επειδή σύμφωνα με τις μεταβατικές διατάξεις του άρθρου 66 της παρ. 11 εδαφ.1 του Ν.4174/2013 ορίζεται: «Διατάξεις περί παραγραφής του δικαιώματος του Δημοσίου να κοινοποιεί φύλλα ελέγχου και πράξεις προσδιορισμού φόρου, τελών, εισφορών, προστίμων, προϋσχύουσες του άρθρου 36 του Κώδικα Φορολογικής Διαδικασίας, εξακολουθούν να έχουν εφαρμογή για τις χρήσεις, τις περιόδους, τις υποθέσεις και τις φορολογικές υποχρεώσεις τις οποίες αφορούν.»

Επειδή σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 84 παρ.1 του Ν.2238/94 ορίζεται: «Η κοινοποίηση φύλλου ελέγχου, κατά τις διατάξεις του άρθρου 69, δεν μπορεί να γίνει μετά την πάροδο πενταετίας από το τέλος του έτους μέσα στο οποίο λήγει η προθεσμία για την επίδοση της δήλωσης. Το δικαίωμα του Δημοσίου για επιβολή του φόρου παραγράφεται μετά την πάροδο της πενταετίας.»

Επειδή σύμφωνα με διατάξεις του άρθρου 66 παρ.43 του Ν.4174/2013, όπως προστέθηκε με την υποπαράγραφο Δ2 περίπτωση 21 του ν. 4254/2014 (ΦΕΚ Α' 85) ορίζεται ότι: «Εφόσον με την υποβολή τροποποιητικής φορολογικής δήλωσης ή με αυτοτελές αίτημα ή καθ' οιονδήποτε άλλο τρόπο, που αφορά φορολογικό έτος, διαχειριστική περίοδο ή φορολογική υπόθεση, μέχρι την έναρξη ισχύος του Κώδικα Φορολογικής Διαδικασίας, προβάλλεται αξίωση επιστροφής φόρου, για τα σχετικά με την παραγραφή, εφαρμόζονται τα ισχύοντα μέχρι τον χρόνο έναρξης ισχύος του Κώδικα.»

Επειδή στο άρθρο 84 παρ.7 του Ν.2238/94 ορίζεται: «Η κατά του Δημοσίου απαίτηση προς επιστροφή φόρου παραγράφεται μετά τρία (3) έτη από την ημερομηνία της εμπρόθεσμης υποβολής της δήλωσης ή αν υποβληθεί εκπρόθεσμα η δήλωση, μετά τρία (3) έτη από την ημερομηνία που η δήλωση αυτή όφειλε να είχε υποβληθεί. Αν υποβληθεί ανακλητική δήλωση ή δήλωση με επιφύλαξη, η αξίωση για την επιστροφή του φόρου παραγράφεται μετά τρία (3) έτη από την ημέρα της με οποιονδήποτε τρόπο αποδοχής της.»

Επειδή εν προκειμένω έχουν υποβληθεί από τον προσφεύγοντα αιτήματα ανακλητικών - τροποποιητικών δηλώσεων φορολογίας εισοδήματος την 21^η -5-2014 για τα οικονομικά έτη 2009 και 2010 συνεπώς τα εν λόγω οικονομικά έτη εξετάζονται από την Υπηρεσία μας βάσει των προαναφερόμενων διατάξεων.

Επειδή σύμφωνα με το άρθρο 14§4 του Ν.2238/94 (όπως προστέθηκε με την §10 του άρθρου 10 του Ν.2459/97 (ΦΕΚ Α' 54) και ίσχυσε σύμφωνα με τις διατάξεις της περ. β' του άρθρου 40 του ίδιου νόμου για τα εισοδήματα που αποκτώνται από 01.01.1997 έως και 31.12.2009) «το καθαρό ποσό των αποδοχών που παίρνουν τα πρόσωπα που αναφέρονται στην §3 του άρθρου 47 ως μισθωτοί από τους εργοδότες που αναφέρονται στην ίδια παράγραφο, κατά το τμήμα που απομένει μετά την αφαίρεση από αυτό του καθαρού ποσού των αποδοχών τις οποίες θα έπαιρναν αν υπηρετούσαν στο εσωτερικό, φορολογείται αυτοτελώς με συντελεστή 15%».

Επειδή σύμφωνα με την με αριθμό 1840/2013 απόφαση της ολομέλειας του ΣτΕ, το άρθρ. 14§4 του Ν.2238/94 περί αυτοτελούς φορολόγησης του επιδόματος αλλοδαπής με συντελεστή 15% κρίθηκε αντισυνταγματικό, καθώς αντίκειται στα άρθρα 78 και 4 του Συντάγματος και το εν λόγω επίδομα δεν υπόκειται σε φόρο.

Επειδή σύμφωνα με τα ανωτέρω επί του επιδόματος αλλοδαπής ποσού €56.196,00 για το οικ. έτος 2009 και €30.338,00 για το οικ. έτος 2010 παρακρατήθηκε φόρος 15%, ήτοι ποσού €8.429,40 και €4.550,70 αντίστοιχα, που δεν οφείλονταν.

Α π ο φ α σ ί ζ ο υ μ ε

A) Την αποδοχή της με αριθμ. πρωτ./13-06-2014 ενδικοφανούς προσφυγής του « του», με ΑΦΜ και την ακύρωση των με αρ. πρωτ. και/23-5-2014 αρνητικών απαντήσεων του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Καλαμαριάς Θεσσαλονίκης επί των από 21-05-2014 ταυτάριθμων υποβληθεισών από τον προσφεύγοντα ανακλητικών - τροποποιητικών δηλώσεων φορολογίας εισοδήματος οικονομικών ετών 2009 και 2010 αντίστοιχα, και

B) Όπως ο Προϊστάμενος της αρμόδιας φορολογικής αρχής προβεί στις κατά νόμο ενέργειες που απορρέουν εκ της αποδοχής των ανακλητικών - τροποποιητικών δηλώσεων όσον αφορά τα μη οφειλόμενα ποσά φόρου €8.429,40 και €4.550,70 οικονομικών ετών 2009 και 2010 αντίστοιχα .

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

Ακριβές Αντίγραφο

**Ο ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΣ
ΤΗΣ ΔΙΕΥΘΥΝΣΗΣ ΕΠΙΛΥΣΗΣ
ΔΙΑΦΟΡΩΝ**

**Η Υπάλληλος του Τμήματος
Διοικητικής Υποστήριξης**

α.α. ΙΩΑΝΝΗΣ ΚΑΜΠΟΣΟΣ