



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ



ΑΑΔΕ

Ανεξάρτητη Αρχή
Δημοσίων Εσόδων

ΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ

ΥΠΟΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ

ΤΜΗΜΑ ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ Α3

Ταχ. Δ/ση : Αριστογείτονος 19

Ταχ. Κώδικας : 176 71 - Καλλιθέα

Τηλέφωνο : 213 1604537

ΦΑΞ : 213 1604567

Καλλιθέα, 17/09/2018

Αριθμός απόφασης: 4093

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. Του άρθρου 11 της Δ. ΟΡΓ. Α 1036990 ΕΞ 2017/10.03.2017 Απόφασης του Διοικητή της Α.Α.Δ.Ε. (ΦΕΚ 968 Β'/22.03.2017) 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.

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

3. Την υπ' αριθμ. ΔΕΔ 1126366 ΕΞ 2016/30.08.2016 (ΦΕΚ 2759/ τ. Β'/ 01.09.2016) Απόφαση του Προϊσταμένου της Διεύθυνσης Επίλυσης Διαφορών.

4. Τη με ημερομηνία κατάθεσης 17-04-2018 και με αριθμό πρωτοκόλλουενδικοφανή προσφυγή του, ΑΦΜ....., κατοίκου Ν. Σμύρνης, οδός αρ., δικαστικού λειτουργού, κατά της τεκμαιρόμενης αρνητικής απάντησης του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Ν. Σμύρνης επί του με ημερομηνία κατάθεσης 20-12-2017 και με αριθμό πρωτοκόλλου αιτήματος περί μερικής ανάκλησης των

δηλώσεων φορολογίας εισοδήματος οικονομικών ετών 2012, 2013 και 2014 και φορολογικών ετών 2014 και 2015, και τα προσκομιζόμενα με αυτήν σχετικά έγγραφα.

5. Τις απόψεις της Δ.Ο.Υ Καλλιθέας.

6. Την εισήγηση του ορισθέντος υπαλλήλου του Τμήματος Α3 όπως αποτυπώνεται στο σχέδιο της απόφασης.

Επί της με ημερομηνία κατάθεσης 17-04-2018 και με αριθμό πρωτοκόλλουενδικοφανούς προσφυγής του, 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, επαγόμαστε τα ακόλουθα:

Με την πάροδο απράκτου τριμήνου από την υποβολή στη Δ.Ο.Υ. Ν. Σμύρνης του με ημερομηνία κατάθεσης 20-12-2017 και με αριθμό πρωτοκόλλου αιτήματος περί μερικής ανάκλησης των δηλώσεων φορολογίας εισοδήματος οικονομικών ετών 2012, 2013 και 2014 και φορολογικών ετών 2014 και 2015, δεν έγινε δεκτό το ως άνω αίτημά του. Συγκεκριμένα, η προσφεύγουσα με το ως άνω υποβληθέν αίτημα, ζήτησε :

«Να γίνει δεκτή η παρούσα αίτησή μου για μερική ανάκληση (τροποποίηση) των δηλώσεων φόρου εισοδήματος μου καθώς και των εκδοθέντων εκκαθαριστικών σημειωμάτων των φορολογικών ετών 2014 και 2015, τόσο για την ειδική εισφορά αλληλεγγύης όσο και για την έκτακτη εισφορά αλληλεγγύης που επιβλήθηκε το οικονομικό και φορολογικό έτος 2014 στην έκτακτη παροχή Ν. 3620/2007, διότι ο γενόμενος υπολογισμός είναι μη νόμιμος.

Να εκκαθαριστεί εκ νέου η ειδική εισφορά αλληλεγγύης για τα οικονομικά έτη 2012-2013-2014, για τα φορολογικά έτη 2014 και 2015 και να μου επιστραφούν τα χρηματικά ποσά που παρακρατήθηκαν και καταβλήθηκαν αχρεωστήτως στο Ελληνικό Δημόσιο, που θα προκύψουν μετά την αφαίρεση από αυτές και του 25% των ακαθαρίστων αποδοχών, διότι σύμφωνα με την προμνηθείσα απόφαση του ΣτΕ ο υπολογισμός της εισφοράς αλληλεγγύης διενεργείται επί τη βάση του καθαρού εισοδήματος.

Να εκκαθαριστεί εκ νέου η έκτακτη εισφορά αλληλεγγύης που επιβλήθηκε παράνομα το οικονομικό και το φορολογικό έτος 2014 και να μου επιστραφεί το αντίστοιχο αχρεωστήτως καταβληθέν συνολικό χρηματικό ποσό των 1.741,85 (952,98 € +788,87€=1.741,85 €) ευρώ»

Ο προσφεύγων, με την υπό κρίση ενδικοφανή προσφυγή ζητά, να γίνει δεκτή η ως άνω αίτηση περί μερικής ανάκλησης των δηλώσεων φορολογίας εισοδήματος μόνο ως προς το οικονομικό έτος 2014 και το φορολογικό έτος 2014, ως προς την επιβληθείσα

κατά τα έτη αυτά ειδική εισφορά αλληλεγγύης του άρθρου 29 ν.3986/2011 επί της έκτακτης παροχής του ν.3620/2007 ήτοι 18.678,75 € για το οικονομικό έτος 2014 και 18.678,75 € για το φορολογικό έτος 2014, να γίνει νέα εκκαθάριση των δηλώσεων φορολογίας εισοδήματος των ως άνω ετών και να του επιστραφεί ο φόρος που παρακρατήθηκε και καταβλήθηκε αχρεωστήτως, προβάλλοντας τους παρακάτω ισχυρισμούς:

--Η έκτακτη παροχή του ν. 3620/2007 δεν αποτελεί εισόδημα που προέκυψε κατά την έννοια της διάταξης του άρθρου 29 του ν.3986/2011 κατά το οικονομικό έτος 2014 και κατά το φορολογικό έτος 2014, αλλά αποτελεί εισόδημα που ανάγεται στο χρονικό διάστημα από 01-01-2003 έως 31-12-2007, συνεπώς δεν είναι νόμιμο να του επιβληθεί η ειδική εισφορά αλληλεγγύης που προβλέπεται από την διάταξη αυτή.

--Προς επίρρωση των ισχυρισμών του επικαλείται την ΣτΕ 295/2017 (Τμ. Β΄ - 7μ.)

Επειδή, σύμφωνα με τις παρ. 1 και 2 του άρθρου 29 ν.3986/2011, «1. *Επιβάλλεται ειδική εισφορά αλληλεγγύης στα εισοδήματα άνω των δώδεκα χιλιάδων (12.000) ευρώ των φυσικών προσώπων, που προέκυψαν κατά τις διαχειριστικές χρήσεις 2010 έως και 2014 και δηλώνονται με τις δηλώσεις των αντίστοιχων οικονομικών ετών 2011-2015.* 2. *Για την επιβολή της εισφοράς, λαμβάνεται υπόψη το ετήσιο συνολικό καθαρό ατομικό εισόδημα, πραγματικό ή τεκμαρτό, φορολογούμενο ή απαλλασσόμενο του φυσικού προσώπου ή σχολάζουσας κληρονομίας ...».*

Επειδή, σύμφωνα με την υπ' αριθμ. ΣτΕ 295/2017 (Τμ. Β΄ - 7μ.) Απόφαση, «κατά τη ρητή διατύπωση της διάταξης του άρθρου 29 ν.3986/2011, η οποία, άλλωστε, επιβάλλουσα φορολογικό βάρος (ΣτΕ 2563/2015 Ολ.), είναι στενώς ερμηνευτέα (ΣτΕ 2121/2016, 3327/2015 κ.ά.), κριτήριο και βάση επιβολής της ειδικής εισφοράς αλληλεγγύης αποτελούν τα εισοδήματα, τα οποία όχι απλώς «δηλώνονται με τις δηλώσεις των [...] οικονομικών ετών 2011-2015» αλλά και «προκύπτουν» κατά την αντίστοιχη διαχειριστική χρήση (2010-2014). Ως τέτοια, δε, νοούνται **τα αναγόμενα στη χρήση αυτή εισοδήματα, δηλαδή τα εισοδήματα εκείνα για τα οποία γεννήθηκε αξίωση κατά την εν λόγω χρήση, αδιαφόρως του χρόνου κατά τον οποίο πραγματοποιούνται, δηλαδή εισπράττονται από τον φορολογούμενο** (πρβλ. ΣτΕ 430/1932, 505/1934, 433/1938, 3150/1999), του νομοθέτη διαφοροποιουμένου, κατά τούτο, από το σύστημα του Κώδικα Φορολογίας Εισοδήματος (πρβλ. ΣτΕ 2563/2015 Ολ.) ...»

Επειδή, στο άρθρο 5 παρ. 9 του ν. 3620/2007, όπως το δεύτερο εδάφιο της παραγράφου αυτής αντικαταστάθηκε με την παρ. 6 του άρθρου 24 του ν. 3867/2010, ορίζεται ότι: «Με κοινή απόφαση των Υπουργών Οικονομίας και Οικονομικών και Δικαιοσύνης καθορίζεται το ύψος, ο χρόνος, ο τρόπος και οι όροι καταβολής έκτακτης

παροχής προς τους δικαστικούς λειτουργούς, καθώς και τα μέλη του κύριου προσωπικού του Νομικού Συμβουλίου του Κράτους, εν ενεργεία και συνταξιούχους, όλων των βαθμίδων. Η έκτακτη αυτή παροχή θα καταβληθεί τμηματικά σε μια εξαετία και θα υπολογιστεί με βάση μηνιαίο βασικό μισθό των Προέδρων των Ανωτάτων Δικαστηρίων της χώρας, ύψους 4.072 ευρώ για το πρώτο και 3.994 ευρώ για τα λοιπά έτη και τους συντελεστές, τις προσαυξήσεις και τα χρονοεπιδόματα των μηνιαίων βασικών μισθών των δικαστικών λειτουργών και των μελών του Νομικού Συμβουλίου του Κράτους, ανά βαθμό, όπως ορίζονται από τις διατάξεις των άρθρων 29 (παρ. 1), 30 (παράγραφοι Α1 και Β), 31, 32 και 33 (παράγραφοι Α1, Β' και Γ') του ν. 3205/2003. Η παροχή αυτή φορολογείται αυτοτελώς με συντελεστή φόρου 25%, δεν υπόκειται σε καμία άλλη κράτηση και είναι ανεξάρτητη από το εκάστοτε ισχύον ειδικό μισθολόγιο των δικαστικών λειτουργών. Η καταβολή της ανωτέρω παροχής ουδεμία αξίωση μπορεί να δημιουργήσει σε βάρος των ασφαλιστικών οργανισμών επικουρικής ασφάλισης και πρόνοιας».

Επειδή, περαιτέρω, κατ' εξουσιοδότηση της προαναφερόμενης διάταξης της παρ. 9 του άρθρου 5 του ν. 3620/2007 εκδόθηκε η 2/1601/0022/30.1.2008 κοινή απόφαση των Υπουργών Οικονομίας και Οικονομικών και Δικαιοσύνης (Β' 149/30.1.2008), με την οποία ορίζεται, μεταξύ άλλων, ότι : « ... οι εν λόγω παροχές προς τους δικαστικούς λειτουργούς και τα μέλη του ΝΣΚ, εν ενεργεία και συνταξιούχους, θα καταβληθούν με μετρητά σε πέντε (5) δόσεις ...».

Επειδή, όπως κρίθηκε με την πρόσφατη υπ' αριθμ. ΣτΕ 295/2017 (Τμ. Β' - 7μ.) Απόφαση, «...η ως άνω έκτακτη παροχή, η οποία προβλέφθηκε να εξοφληθεί στις προμνημονευθείσες πέντε δόσεις, έχει τον χαρακτήρα αναδρομικών αποδοχών των δικαστικών λειτουργών από την άσκηση του λειτουργήματός τους. Επομένως, **ανεξάρτητα από το πότε εισπράττεται η κάθε δόση, ανάγεται πάντως στο χρονικό διάστημα από 1.1.2003-31.12.2007** (εξ ου άλλωστε και υπολογίζεται με βάση το βασικό μισθό/συνταξιοδοτική κλίμακα καθενός στο χρονικό διάστημα από 1.1.2003-31.12.2007, χορηγείται μόνον κατόπιν υποβολής υπευθύνου δηλώσεως περί παραιτήσεως από κάθε άλλη αξίωση για το εν λόγω διάστημα κ.λπ.) (110, 261/2016 αποφάσεις Ειδικού Δικαστηρίου άρθρου 88 παρ. 2 Συντάγματος). Άλλωστε, ο νομοθέτης δεν όρισε την εν λόγω έκτακτη παροχή της παρ. 5 του άρθρου 9 του ν. 3620/2007 ως φορολογητέο εισόδημα των χρήσεων κατά τις οποίες εισπράττονται οι παραπάνω δόσεις (πρβλ. ΣτΕ 974, 1783, 4040, 4350/1995, 2605, 5988/1996 κ.ά.). **Συνεπώς**, ανεξαρτήτως του χρόνου κατά τον οποίο εισπράχθηκε, **δεν πρόκειται**, σύμφωνα με όσα προαναφέρονται στη σκέψη 5, **για εισόδημα που προέκυψε, κατά την έννοια της διάταξης του άρθρου 29 του ν. 3986/2011, κατά το οικονομικό έτος 2014 και κατά το φορολογικό έτος 2014 και δεν**

μπορεί να αποτελέσει κριτήριο και βάση επιβολής της ειδικής εισφοράς αλληλεγγύης που προβλέπεται από αυτήν...»

Επειδή, στην προκειμένη περίπτωση, ο προσφεύγων, με το με ημερομηνία κατάθεσης 20-12-2017 και με αριθμό πρωτοκόλλου αιτήματος περί μερικής ανάκλησης των δηλώσεων φορολογίας εισοδήματος, προς τη Δ.Ο.Υ. Ν. Σμύρνης, προέβη σε μερική ανάκληση - τροποποίηση των δηλώσεων φορολογίας εισοδήματος οικονομικού έτους 2014 και φορολογικού έτους 2014 ως προς την ειδική εισφορά αλληλεγγύης επί του ποσού που αντιστοιχεί στην έκτακτη παροχή του ν.3620/2007, ισχυριζόμενος ότι για τα υπό κρίση ποσά δεν μπορούσε να επιβληθεί ειδική εισφορά αλληλεγγύης, αφού αυτό αφορούσε στα έτη 2003-2007, δηλαδή σε χρονικό διάστημα προγενέστερο του ν.3986/2011. Ο ισχυρισμός αυτός του προσφεύγοντος, ενόψει των ως άνω προσφάτως κριθέντων με την υπ' αριθμ. ΣτΕ 295/2017 (Τμ. Β' - 7μ.) Απόφαση, πρέπει να γίνει δεκτός ως νόμω βάσιμος και κατ' ακολουθίαν, να γίνει επανεκκαθάριση των δηλώσεων φορολογίας εισοδήματος οικονομικού έτους 2014 και φορολογικού έτους 2014 και να του επιστραφεί ως αχρεωστήτως καταβληθέν ποσό.

Επειδή, από την με αριθμό ειδοποίησης..... πράξη διοικητικού προσδιορισμού φόρου που εκδόθηκε βάση της 1^{ης} τροποποιητικής δήλωσης φορολογίας εισοδήματος οικονομικού έτους 2014 καθώς και από τις σχετικές βεβαιώσεις του ίδιου οικονομικού έτους του προσφεύγοντος, δεν προκύπτει ότι δήλωσε στον κωδικό 659 ολόκληρο το ποσό της έκτακτης παροχής του ν. 3620/2007.

Α π ο φ α σ ί ζ ο υ μ ε

Τη αποδοχή της με ημερομηνία κατάθεσης 17-04-2018 και με αριθμό πρωτοκόλλουενδικοφανούς προσφυγής του, ΑΦΜ, και συγκεκριμένα :

α) Οικονομικό έτος 2014

Τη μη επιβολή της κατ' άρθρο 29 ν.3986/2011 ειδικής εισφοράς αλληλεγγύης στο ποσό της έκτακτης παροχής που εισέπραξε ο προσφεύγων βάσει των διατάξεων της παρ.9 του άρθρου 5 του ν.3620/2007 κατά το μέρος που έχει περιληφθεί στον κωδικό 659 της δήλωσης φορολογίας εισοδήματος οικονομικού έτους 2014.

β) Φορολογικό έτος 2014

Τη μη επιβολή της κατ' άρθρο 29 ν.3986/2011 ειδικής εισφοράς αλληλεγγύης στο ποσό της έκτακτης παροχής που εισέπραξε ο προσφεύγων βάσει των διατάξεων της παρ.9 του άρθρου 5 του ν.3620/2007 κατά το φορολογικό έτος 2014, ύψους 18.678,75 € .

Ορίζουμε όπως ο Προϊστάμενος της Δ.Ο.Υ. Ν. Σμύρνης προβεί σε νέα εκκαθάριση βάσει των σχετικών βεβαιώσεων, και την επιστροφή της ειδικής εισφοράς αλληλεγγύης για τα ως άνω έτη, σύμφωνα με τα ανωτέρω.

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

**ΜΕ ΕΝΤΟΛΗ ΤΟΥ ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΥ
ΤΗΣ Δ/ΝΣΗΣ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ**

Ο ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΣ

ΤΟΥ ΤΜΗΜΑΤΟΣ ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ Α3

Ακριβές αντίγραφο
Η Υπάλληλος του Αυτοτελούς Τμήματος
Διοικητικής Υποστήριξης

ΚΑΜΠΟΣΟΣ ΙΩΑΝΝΗΣ

Σ η μ ε ι ω σ η : Κατά της απόφασης αυτής επιτρέπεται η άσκηση προσφυγής ενώπιον των αρμόδιων Διοικητικών Δικαστηρίων εντός τριάντα (30) ημερών από την κοινοποίησή της.