



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ



ΑΑΔΕ

Ανεξάρτητη Αρχή
Δημοσίων Εσόδων

ΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ

ΥΠΟΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ

ΤΜΗΜΑ : Α2 Επανεξέτασης

Ταχ. Δ/ση : Αριστογείτονος 19

Ταχ. Κώδικας : 176 71 - Καλλιθέα

Τηλέφωνο : 2131604536

ΦΑΞ : 2131604567

Καλλιθέα 18/12/2017

Αριθμός απόφασης: 6383

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. Του άρθρου 11 της Δ. ΟΡΓ. Α 1036960 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 (ΦΕΚ Β' 1440/27-04-2017).

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

3. Την αριθ. Δ.Ε.Δ. 1126366 ΕΞ 2016/30.08.2016 (ΦΕΚ 2759 / τ. Β'/01.09.2016) Απόφαση του Προϊσταμένου της Διεύθυνσης Επίλυσης Διαφορών «Παροχή εξουσιοδότησης υπογραφής».

4. Την από 25/07/2017 και με αριθμό πρωτοκόλλου «.....» ενδικοφανή προσφυγή του «.....», ΑΦΜ «.....», κατοίκου Ηλιούπολης, οδός «.....», κατά της υπ' αριθ. «.....»/29-06-2017 πράξης διορθωτικού προσδιορισμού φόρου εισοδήματος του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Ηλιούπολης, οικονομικού έτους 2012 και τα προσκομιζόμενα με αυτήν σχετικά έγγραφα.

5. Την υπ' αριθ. «.....»/29-06-2017 πράξη διορθωτικού προσδιορισμού φόρου εισοδήματος του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Ηλιούπολης, οικονομικού έτους 2012, της οποίας ζητείται η ακύρωση, καθώς και την από 29/06/2017 οικεία έκθεση ελέγχου.

6. Τις απόψεις της ανωτέρω φορολογικής αρχής.

7. Την εισήγηση του ορισθέντος υπαλλήλου του Τμήματος Α2, όπως αποτυπώνεται στο σχέδιο της απόφασης.

Επί της από 25/07/2017 και με αριθμό πρωτοκόλλου «.....» ενδικοφανούς 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 υπ' αρ. «.....»/2017 πράξη διορθωτικού προσδιορισμού φόρου εισοδήματος του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Ηλιούπολης, οικονομικού έτους 2012 επιβλήθηκε σε βάρος του προσφεύγοντος φόρος εισοδήματος ποσού 68.060,12 €, πλέον 81.672,14 € (πρόσθετος φόρος λόγω ανακρίβειας).

Η διαφορά φόρου προέκυψε σύμφωνα με την από 29/06/2017 έκθεση ελέγχου της Δ.Ο.Υ. Ηλιούπολης στην οποία αναφέρονται τα εξής: «Με την «.....»/15-9-2015 εντολή του Προϊσταμένου ΔΟΥ Ηλιούπολης, η οποία εκδόθηκε συνέπεια του εγγράφου με αριθμό ΔΕΣ Α «.....» ΕΞ 18-6-2014 του Α τμήματος της Δ/σης Επιχειρησιακού Σχεδιασμού, διενεργήσαμε μερικό έλεγχο γραφείου στις δηλώσεις φορολογίας εισοδήματος οικονομικών ετών 2012-2014 του «.....» ΑΦΜ «.....» πρώην υπαλλήλου του ΟΠΕ ΑΕ, νυν συνταξιούχου, προκειμένου να διαπιστωθεί αν έχουν συμπεριληφθεί στις αποδοχές του οι μισθολογικές παροχές οι οποίες του δόθηκαν με τη μορφή ασφαλιστικής αποζημίωσης σύμφωνα με την «.....»/8 σύμβαση ομαδικής ασφάλισης που είχε συνάψει ο ΟΠΕ ΑΕ με την Εθνική Ασφαλιστική.

Από τον φάκελο της υπόθεσης διαπιστώθηκαν τα εξής:

Σύμφωνα με το πρακτικό 226/16-3-1989 της Συνεδρίασης του Διοικητικού Συμβουλίου του ΟΠΕ ΑΕ, εγκρίθηκε πρόγραμμα ομαδικής ασφάλισης του προσωπικού του, με καταβολή από τον ΟΠΕ ΑΕ εφ' άπαξ του ποσού της εξαγοράς της προϋπηρεσίας των πέντε ετών που ανερχόταν σε 14.000.000 δρχ και την συμμετοχή του ΟΠΕ ΑΕ στο μηνιαίο κόστος ασφάλισης που ανερχόταν περίπου σε ποσοστό 2,74 % επί των μηνιαίων τακτικών αποδοχών με ποσοστό 60% ,το δε υπόλοιπο 40% της μηνιαίας δαπάνης θα καλύπτονταν με την συμμετοχή του προσωπικού .

Κατόπιν της ανωτέρω έγκρισης υπογράφηκε η 900027/ 17-4-1989 σύμβαση ομαδικής ασφάλισης του προσωπικού του ΟΠΕ ΑΕ, με φορέα ασφάλισης την ΑΣΤΗΡ Ασφαλιστική ΑΕ και στην συνέχεια την Εθνική Ασφαλιστική Α.Ε.Ε.Γ.Α και υπόχρεο εργοδοτικό φορέα τον ΟΠΕ ΑΕ, με την οποία θεσπίστηκε μισθολογική παροχή υπέρ όλων των εργαζομένων στον Οργανισμό με την μορφή του ασφαλιστικού –αποταμιευτικού προγράμματος (ν 900027 και αργότερα 200006/2-2-1992 και 2670/8)ομαδικής ασφάλισης του συνόλου του προσωπικού του ΟΠΕ ΑΕ. Η σύμβαση είχε κατοχυρωθεί σε αλληπάλληλες συλλογικές συμβάσεις εργασίας, με τελευταία την από 28-4-2006 ειδική συλλογική σύμβαση εργασίας και αποτελούσε από την θέσπισή της όρο των ατομικών συμβάσεων των εργαζομένων και νόμιμη αξίωση αυτών.

Σύμφωνα με την σύμβαση αναγνωριζόμενη προϋπηρεσία για κάθε ασφαλισμένο ήταν ο πραγματικός χρόνος ασφάλισης και τυχόν χρόνος προϋπηρεσίας που εξαγοράστηκε. Ασφαλισίμος μηνιαίος μισθός ήταν ο μισθός που δηλώνεται από τον Συμβαλλόμενο. Οι προβλεπόμενες παροχές καταβάλλονταν στους ασφαλισμένους που αποχωρούν λόγω θεμελίωσης συνταξιοδοτικού δικαιώματος, λόγω γήρατος ή τριακονταπενταετούς υπηρεσίας ή απόλυσης, παραίτησης ή μετάταξης. Τα μηνιαία καθαρά ασφάλιστρα για την κάλυψη της εφάπαξ παροχής ανέρχονταν σε ποσοστό 2,81% (σύμβαση 900027/17-4-1989) και μεταγενέστερα 5,60%(σύμβαση 200006/2-2-1992) επί των εκάστοτε μηνιαίων ασφαλισίμων μισθών των ασφαλισμένων και των δώρων Πάσχα, Χριστουγέννων και επιδόματος αδείας.

Το εν λόγω ασφαλιστικό –αποταμιευτικό πρόγραμμα στηριζόταν σε τρεις παραμέτρους προκειμένου να είναι βιώσιμο

1 Την ετήσια κινητικότητα του προσωπικού (αποχωρήσεις- προσλήψεις)

2 Την ετήσια αναπροσαρμογή των αποδοχών των εργαζομένων-ασφαλισμένων

3 Την ετησία απόδοση των κατατεθειμένων κεφαλαίων –ασφαλιστρών.

Τυχόν διαταραχή του αποταμιευτικού – ασφαλιστικού προγράμματος ,η οποία θα πιστοποιείτο με την σχετική αναλογιστική μελέτη της ασφαλιστικής εταιρίας θα αποκαθίστατο με εφάπαξ καταβολή από τον εργοδότη του αναγκαίου ποσού.

Για την εξυπηρέτηση των παραπάνω υποχρεώσεων , τόσο του ΟΠΕ ΑΕ , όσο και των εργαζομένων είχαν δημιουργηθεί ειδικοί λογαριασμοί για την καταχώρηση των σχετικών εγγραφών , ήτοι:

α)για τους εργαζόμενους χρεωνόταν ο λογαριασμός 60-000 τακτικές αποδοχές (με παρακράτηση φόρου) και πιστωνόταν ο λογαριασμός 53-098-0006 (ασφαλιστική εταιρία)

β)για την ΟΠΕ ΑΕ χρεωνόταν ο λογαριασμός 60-003-0090 (εργοδ. Εισφ. ομαδικής ασφάλισης) και πιστωνόταν ο λογαριασμός 53-098-0006 (ασφαλιστική εταιρία).

Λόγω μεγάλης αύξησης των αποχωρήσεων του προσωπικού του ΟΠΕ ΑΕ τα έτη 2010 και 2011 διαταράχθηκε το αποταμιευτικό πρόγραμμα με αποτέλεσμα ο ΟΠΕ ΑΕ να καθυστερήσει την καταβολή των προβλεπόμενων νόμιμων παροχών σε αποχωρούντες εργαζόμενους του.

Στα τέλη του 2011 στο πλαίσιο των γενικότερων περικοπών και στα πλαίσια εξορθολογισμού και μείωσης των δαπανών , έγινε εισήγηση στο ΔΣ του ΟΠΕ ΑΕ (Απόσπασμα πρακτικού ΔΣ 674/14-12-2011)για την λήξη του συγκεκριμένου ασφαλιστικού προγράμματος , τον υπολογισμό των μέχρι την 30-12-2011 γεγεννημένων υποχρεώσεων μισθοδοτικών –ασφαλιστικών παροχών προς έκαστο των δικαιούχων και την καταβολή των απαιτητών και νομίμως οφειλόμενων ποσών προς τους δικαιούχους σε βάθος χρόνου μέχρι το 2020 με διακανονισμό καταβολής ,που έγινε δεκτός και από τους εργαζόμενους μαζί με την διακοπή του προγράμματος.

Καταρτίστηκε το από 30-12-2011 ιδιωτικό συμφωνητικό μεταξύ του ΟΠΕ ΑΕ , νόμιμα εκπροσωπούμενου από τον Δ/ντα Σύμβουλο «.....», 39 εργαζομένων που υπηρετούσαν στον ΟΠΕ ΑΕ την 30-12-2011 και 12 πρώην εργαζομένων που αποχώρησαν το τελευταίο χρονικό διάστημα πριν την 30-12-2011 από τον ΟΠΕ ΑΕ.

(Σημειώνουμε ότι μεταξύ των πρώην εργαζομένων είναι και ο «.....» κάτοικος «.....»).

Με το από 30-12-2011 ιδιωτικό συμφωνητικό αναγνωρίστηκε από τον ΟΠΕ ΑΕ η συμβατική και νόμιμη υποχρέωσή του να συμπεριλάβει στο ταμειακό του πρόγραμμα την καταβολή στο σύνολο του προσωπικού (εργαζόμενοι και πρώην εργαζόμενοι) των οφειλόμενων μισθολογικών παροχών από το ασφαλιστικό- αποταμιευτικό πρόγραμμα 2670/8 και η καταβολή αυτή θα γινόταν από την Εθνική Ασφαλιστική .

Αποφασίστηκε η διακοπή του ασφαλιστικού – αποταμιευτικού προγράμματος 2670/8 .

Κατοχυρώθηκαν όλες οι μισθολογικές παροχές με την μορφή εφάπαξ καταβολής συγκεκριμένων ποσών , όπως προβλέπονταν στην ασφαλιστική σύμβαση, στις σχετικές συλλογικές συμβάσεις

εργασίας και στις ατομικές συμβάσεις καθενός των εργαζομένων και πρώην εργαζομένων και καθίσταντο απαιτητές.

Συμφωνήθηκε διακανονισμός καταβολής κάθε παροχής για την διευκόλυνση του ταμειακού προγράμματος της εταιρίας υπό τον όρο απαρέγκλιτης τήρησης όλων των προβλεπομένων ημερομηνιών καταβολής και λοιπών όρων από τον εργοδότη ΟΠΕ ΑΕ και με την πρόβλεψη ότι τα ρητά αναφερόμενα ποσά της προτεινόμενης ρύθμισης θα αναπροσαρμόζονται κατά το χρόνο καταβολής τους στους δικαιούχους με τους ετήσιους δείκτες τιμών καταναλωτή όπως αυτοί θα έχουν διαμορφωθεί από την ημερομηνία απαίτησης ήτοι την 30-12-2011 και μέχρι την ημέρα της ανά συγκεκριμένο ποσό καταβολή, από την Ελληνική Στατιστική Αρχή, κεφαλαιοποιούμενων τούτων ανά έτος.

Το συνολικό οφειλόμενο ποσό στον ελεγχόμενο ήταν 142.523,00 ευρώ, το οποίο σύμφωνα με τον διακανονισμό θα καταβάλλονταν σε τρεις δόσεις ήτοι 30-12-2011 ποσό 47.033,00 ευρώ, 30-6-2012 ποσό 47.033,00 ευρώ και 30-6-2013 ποσό 48.457,00 ευρώ.

Η λήξη της 2670/8 σύμβασης ομαδικής ασφάλισης μεταξύ του ΟΠΕ ΑΕ και της Εθνικής Ασφαλιστικής επικυρώθηκε με την 13380/1-2-2012 πρόσθετη πράξη.».

Ο προσφεύγων, με την υπό κρίση ενδικοφανή προσφυγή, ζητά την ακύρωση της παραπάνω πράξης προβάλλοντας τους παρακάτω λόγους :

1. Ο έλεγχος υπολόγισε το εν λόγω εισόδημα σε εσφαλμένες διαχειριστικές περιόδους
2. Το εισόδημα που καταλογίσθηκε στην προσφεύγουσα σύμφωνα με τις διατάξεις που ίσχυαν κατά το χρόνο κτήσης του (άρθρο 24 του ν. 2238/1994) υπόκειται σε αυτοτελή φορολόγηση με εξάντληση στην πηγή
3. Επιβλήθηκε στην προσφεύγουσα αναδρομικά φόρος που όμως απαγορεύεται από το άρθρο 78 του Συντάγματος
4. Ο έλεγχος αφορά διαχειριστικές περιόδους επί των οποίων το δικαίωμα του Δημοσίου για καταλογισμό φόρου έχει παραγραφεί.
5. Οι μεταβολές της ερμηνευτικής θέσης της Φορολογικής Διοίκησης δεν ισχύουν αναδρομικά σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 12 του Ν. 4474/2017.

Στα πλαίσια της διαδικασίας επανεξέτασης ο προσφεύγων υπέβαλλε στην Υπηρεσία μας το με αριθ. πρωτ. Δ.Ε.Δ. «.....» ΕΙ 2017 ΕΜΠ/12-12-2017 Συμπληρωματικό Υπόμνημα (πρόσθετος λόγος προσφυγής), με το οποίο ισχυρίζεται ότι οι μεταβολές της ερμηνευτικής θέσης της Φορολογικής Διοίκησης δεν ισχύουν αναδρομικά σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 12 του Ν. 4474/2017.

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

Επειδή, σύμφωνα με το άρθρο 46§1 του ν. 2238/1994 ως χρόνος απόκτησης του εισοδήματος από μισθωτές υπηρεσίες θεωρείται ο χρόνος που ο δικαιούχος απέκτησε δικαίωμα είσπραξης του, ενώ εάν το εν λόγω εισόδημα καταβάλλεται σε έτος μεταγενέστερο από το έτος στο οποίο ανάγεται, χρόνος απόκτησής του θεωρείται ο χρόνος στον οποίο εισπράττεται από τον δικαιούχο.

Επειδή, σύμφωνα με την Γνωμοδότηση του Ν.Σ.Κ. 22/2017 η οποία έγινε αποδεκτή από τον Διοικητή της Α.Α.Δ.Ε. αναφέρεται ότι: «9. Από την νομολογία γίνεται παγίως δεκτό ότι, από τις διατάξεις των άρθρων 648, 649 και 653 Α.Κ. και 1 της Διεθνούς Συμβάσεως 95 «περί προστασίας του ημερομισθίου», που κυρώθηκε με το νόμο 3248/1955, συνάγεται ότι ως μισθός στη σύμβαση εργασίας θεωρείται κάθε παροχή, την οποία, σύμφωνα με το νόμο, τη ΣΣΕ ή την σύμβαση εργασίας, καταβάλλει ο εργοδότης στον εργαζόμενο ως αντάλλαγμα της εργασίας, δηλαδή όχι μόνον η κύρια παροχή (βασικός μισθός), αλλά και κάθε άλλη πρόσθετη παροχή που καταβάλλεται ως αντάλλαγμα της παρεχόμενης εργασίας.

10. Έτσι, στην περίπτωση ομαδικής ασφάλισης του προσωπικού μιας επιχείρησης από τον εργοδότη, ο οποίος, συνάπτοντας γνήσια σύμβαση υπέρ τρίτου, αναλαμβάνει να καλύπτει αυτός, ολικά ή μερικά το ασφάλιστρο, η ασφάλιση αυτή, αν αποτελέσει όρο μεταξύ αυτού και των μισθωτών της εργασιακής σύμβασης έχει χαρακτήρα μισθολογικής παροχής, η οποία συνίσταται στο δικαίωμα προσδοκίας που αποκτά ο εργαζόμενος, έως ότου πληρωθούν οι προϋποθέσεις της σύμβασης ασφάλισης για την είσπραξη ενός ποσού (είτε εφάπαξ είτε περιοδικώς) (ad hoc ΑΠ 13/2015, ΑΠ 1895/2008, ΑΠ 1934/2008, ΑΠ 843/2004, ΑΠ 1276/2001 κ.ά.).

11. Επομένως, καθίσταται σαφές ότι τα ασφάλιστρα, στην έκταση που αποτελούν μέρος του καταβληθέντος από την εργοδότηρια, για λογαριασμό των εργαζομένων, ασφαρίσματος, συνιστούν εισόδημα από μισθωτές υπηρεσίες, κατά το [άρθρο 45§1](#) του Κ.Φ.Ε., το οποίο υπόκειται σε φορολόγηση κατά το χρόνο που οι δικαιούχοι της ασφαλιστικής παροχής (ασφαρίσματος) απέκτησαν το δικαίωμα είσπραξης αυτής ([άρθρο 46§1](#) εδ. 1 Κ.Φ.Ε.), δηλαδή κατά το χρόνο επέλευσης της ασφαλιστικής περίπτωσης.».

Επειδή, στην από 29/06/2017 έκθεση ελέγχου της Δ.Ο.Υ. Ηλιούπολης αναφέρονται τα εξής: «Σύμφωνα με το πρακτικό 226/16-3-1989 της Συνεδρίασης του Διοικητικού Συμβουλίου του ΟΠΕ ΑΕ ,εγκρίθηκε πρόγραμμα ομαδικής ασφάλισης του προσωπικού του , με καταβολή από τον ΟΠΕ ΑΕ εφ άπαξ του ποσού της εξαγοράς της προϋπηρεσίας των πέντε ετών που ανερχόταν σε 14.000.000 δρχ και την συμμετοχή του ΟΠΕ ΑΕ στο μηνιαίο κόστος ασφάλισης που ανερχόταν περίπου σε ποσοστό 2,74 % επί των μηνιαίων τακτικών αποδοχών με ποσοστό 60% ,το δε υπόλοιπο 40% της μηνιαίας δαπάνης θα καλύπτονταν με την συμμετοχή του προσωπικού .

Κατόπιν της ανωτέρω έγκρισης υπογράφηκε η 900027/ 17-4-1989 σύμβαση ομαδικής ασφάλισης του προσωπικού του ΟΠΕ ΑΕ , με φορέα ασφάλισης την ΑΣΤΗΡ Ασφαλιστική ΑΕ και στην συνέχεια την Εθνική Ασφαλιστική Α.Ε.Ε.Γ.Α και υπόχρεο εργοδοτικό φορέα τον ΟΠΕ ΑΕ, με την οποία θεσπίστηκε μισθολογική παροχή υπέρ όλων των εργαζομένων στον Οργανισμό με την μορφή του ασφαλιστικού –αποταμιευτικού προγράμματος (ν 900027 και αργότερα 200006/2-2-1992 και 2670/8) ομαδικής ασφάλισης του συνόλου του προσωπικού του ΟΠΕ ΑΕ. Η σύμβαση

είχε κατοχυρωθεί σε αλληλέγγυες συλλογικές συμβάσεις εργασίας , με τελευταία την από 28-4-2006 ειδική συλλογική σύμβαση εργασίας και αποτελούσε από την θέσπισή της όρο των ατομικών συμβάσεων των εργαζομένων και νόμιμη αξίωση αυτών.

Σύμφωνα με την σύμβαση αναγνωριζόμενη προϋπηρεσία για κάθε ασφαλισμένο ήταν ο πραγματικός χρόνος ασφάλισης και τυχόν χρόνος προϋπηρεσίας που εξαγοράστηκε. Ασφαλισίμος μηνιαίος μισθός ήταν ο μισθός που δηλώνεται από τον Συμβαλλόμενο. Οι προβλεπόμενες παροχές καταβάλλονταν στους ασφαλισμένους που αποχωρούν λόγω θεμελίωσης συνταξιοδοτικού δικαιώματος, λόγω γήρατος ή τριακονταπενταετούς υπηρεσίας ή απόλυσης, παραίτησης ή μετάταξης. Τα μηνιαία καθαρά ασφάλιστρα για την κάλυψη της εφάπαξ παροχής ανέρχονταν σε ποσοστό 2,81% (σύμβαση 900027/17-4-1989) και μεταγενέστερα 5,60%(σύμβαση 200006/2-2-1992) επί των εκάστοτε μηνιαίων ασφαλισίμων μισθών των ασφαλισμένων και των δώρων Πάσχα , Χριστουγέννων και επιδόματος αδείας.

Το εν λόγω ασφαλιστικό –αποταμιευτικό πρόγραμμα στηριζόταν σε τρεις παραμέτρους προκειμένου να είναι βιώσιμο

1 Την ετήσια κινητικότητα του προσωπικού (αποχωρήσεις- προσλήψεις)

2 Την ετήσια αναπροσαρμογή των αποδοχών των εργαζομένων-ασφαλισμένων

3 Την ετησία απόδοση των κατατεθειμένων κεφαλαίων –ασφαλιστρών.

Τυχόν διαταραχή του αποταμιευτικού – ασφαλιστικού προγράμματος ,η οποία θα πιστοποιείτο με την σχετική αναλογιστική μελέτη της ασφαλιστικής εταιρίας θα αποκαθίστατο με εφάπαξ καταβολή από τον εργοδότη του αναγκαίου ποσού.

Για την εξυπηρέτηση των παραπάνω υποχρεώσεων , τόσο του ΟΠΕ ΑΕ , όσο και των εργαζομένων είχαν δημιουργηθεί ειδικοί λογαριασμοί για την καταχώρηση των σχετικών εγγραφών, ήτοι:

α)για τους εργαζόμενους χρεωνόταν ο λογαριασμός 60-000 τακτικές αποδοχές (με παρακράτηση φόρου) και πιστωνόταν ο λογαριασμός «.....» (ασφαλιστική εταιρία)

β)για την ΟΠΕ ΑΕ χρεωνόταν ο λογαριασμός 60-003-0090 (εργοδ. Εισφ. ομαδικής ασφάλισης) και πιστωνόταν ο λογαριασμός «.....» (ασφαλιστική εταιρία).

Λόγω μεγάλης αύξησης των αποχωρήσεων του προσωπικού του ΟΠΕ ΑΕ τα έτη 2010 και 2011 διαταράχθηκε το αποταμιευτικό πρόγραμμα με αποτέλεσμα ο ΟΠΕ ΑΕ να καθυστερήσει την καταβολή των προβλεπόμενων νόμιμων παροχών σε αποχωρούντες εργαζόμενους του.

Στα τέλη του 2011 στο πλαίσιο των γενικότερων περικοπών και στα πλαίσια εξορθολογισμού και μείωσης των δαπανών, έγινε εισήγηση στο ΔΣ του ΟΠΕ ΑΕ (Απόσπασμα πρακτικού ΔΣ 674/14-12-2011) για την λήξη του συγκεκριμένου ασφαλιστικού προγράμματος, τον υπολογισμό των μέχρι την 30-12-2011 γεγεννημένων υποχρεώσεων μισθοδοτικών – ασφαλιστικών παροχών προς έκαστο των δικαιούχων και την καταβολή των απαιτητών και νομίμως οφειλόμενων ποσών προς τους δικαιούχους σε βάθος χρόνου μέχρι το 2020 με διακανονισμό καταβολής, που έγινε δεκτός και από τους εργαζόμενους μαζί με την διακοπή του προγράμματος.

Καταρτίστηκε το από 30-12-2011 ιδιωτικό συμφωνητικό μεταξύ του ΟΠΕ ΑΕ, νόμιμα εκπροσωπούμενου από τον Δ/ντα Σύμβουλο «.....», 39 εργαζομένων που υπηρετούσαν στον

ΟΠΕ ΑΕ την 30-12-2011 και 12 πρώην εργαζομένων που αποχώρησαν το τελευταίο χρονικό διάστημα πριν την 30-12-2011 από τον ΟΠΕ ΑΕ.

Με το από 30-12-2011 ιδιωτικό συμφωνητικό αναγνωρίστηκε από τον ΟΠΕ ΑΕ η συμβατική και νόμιμη υποχρέωσή του να συμπεριλάβει στο ταμειακό του πρόγραμμα την καταβολή στο σύνολο του προσωπικού (εργαζόμενοι και πρώην εργαζόμενοι) των οφειλόμενων μισθολογικών παροχών από το ασφαλιστικό- αποταμιευτικό πρόγραμμα 2670/8 και η καταβολή αυτή θα γινόταν από την Εθνική Ασφαλιστική .

Αποφασίστηκε η διακοπή του ασφαλιστικού – αποταμιευτικού προγράμματος 2670/8 .

Κατοχυρώθηκαν όλες οι μισθολογικές παροχές με την μορφή εφάπαξ καταβολής συγκεκριμένων ποσών, όπως προβλέπονταν στην ασφαλιστική σύμβαση, στις σχετικές συλλογικές συμβάσεις εργασίας και στις ατομικές συμβάσεις καθενός των εργαζομένων και πρώην εργαζομένων και καθίσταντο απαιτητές.

Συμφωνήθηκε διακανονισμός καταβολής κάθε παροχής για την διευκόλυνση του ταμειακού προγράμματος της εταιρίας υπό τον όρο απαρέγκλιτης τήρησης όλων των προβλεπόμενων ημερομηνιών καταβολής και λοιπών όρων από τον εργοδότη ΟΠΕ ΑΕ και με την πρόβλεψη ότι τα ρητά αναφερόμενα ποσά της προτεινόμενης ρύθμισης θα αναπροσαρμόζονται κατά το χρόνο καταβολής τους στους δικαιούχους με τους ετήσιους δείκτες τιμών καταναλωτή όπως αυτοί θα έχουν διαμορφωθεί από την ημερομηνία απαίτησης ήτοι την 30-12-2011 και μέχρι την ημέρα της ανά συγκεκριμένο ποσό καταβολή, από την Ελληνική Στατιστική Αρχή, κεφαλαιοποιούμενων τούτων ανά έτος.».

Επειδή, σύμφωνα με την περ. στ' της παρ.1 του άρθρου 24 του ν. 2238/1994 ως εισόδημα από κινητές αξίες είναι αυτό που αποκτάται κάθε οικονομικό έτος από κάθε δικαιούχο κινητών αξιών που προκύπτει από την υπεραπόδοση επενδύσεων των μαθηματικών αποθεμάτων που σχηματίζονται με τις διατάξεις του ν.δ. 400/1970 (ΦΕΚ 22 Α') για ασφαλίσεις ζωής.

Επειδή, σύμφωνα με την από 29/06/2017 έκθεση ελέγχου της Δ.Ο.Υ. Ηλιούπολης αναφέρεται ότι: βάσει του με αριθμ. πρωτ. 601/19.04.2013 εγγράφου του Προέδρου Δ.Σ. και Δ/ντα Συμβούλου του Ο.Π.Ε. Α.Ε. προς το Υπουργείο Ανάπτυξης, Ανταγωνιστικότητας, Υποδομών, Μεταφορών και Δικτύων, οι αποδόσεις των κατατεθειμένων κεφαλαίων είχαν σχεδόν μηδενιστεί.

Επειδή, βάσει των ανωτέρω, το ποσό των €142.523,00 συνιστά εισόδημα από μισθωτές υπηρεσίες που ο προσφεύγων απέκτησε δικαίωμα εισπράξης το έτος 2011 (οικ. έτος 2012), και όχι εισόδημα από κινητές αξίες, οι ισχυρισμοί του προσφεύγοντος περί εσφαλμένης ερμηνείας του εν λόγω εισοδήματος, καθώς και του τρόπου και χρόνου φορολόγησής του απορρίπτονται ως αβάσιμοι.

Επειδή, σύμφωνα με το άρθρο 72§11 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 το άρθρο 84§1 του ν. 2238/1994 που ίσχυε για τη χρήση 2011 (οικον. έτος 2012) οριζόταν: *«Η κοινοποίηση φύλλο 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 πενταετίας».

Επειδή, βάσει των ανωτέρω, ο προσφεύγων όφειλε να δηλώσει το υπό κρίση εισόδημα στη δήλωση φορολογίας εισοδήματος οικον. έτους 2012, συνεπώς το δικαίωμα του Δημοσίου να εκδώσει οριστική πράξη διορθωτικού προσδιορισμού φόρου εισοδήματος οικον. έτους 2012 παραγράφεται την 31/12/2017 και ως εκ τούτου ο ισχυρισμός του προσφεύγοντος ότι το δικαίωμα του Δημοσίου έχει παραγραφεί απορρίπτεται ως αβάσιμος. .

Επειδή, οι διαπιστώσεις του ελέγχου, όπως αυτές καταγράφονται στην από 29/06/2017 έκθεση ελέγχου της Δ.Ο.Υ. Ηλιούπολης επί της οποίας εδράζεται η προσβαλλόμενη πράξη διορθωτικού προσδιορισμού, κρίνονται βάσιμες, αποδεκτές και πλήρως αιτιολογημένες, η υπό κρίση ενδικοφανής προσφυγή πρέπει να απορριφθεί.

Α π ο φ α σ ί ζ ο υ μ ε

Την απόρριψη της από 25/07/2017 και με αριθμό πρωτοκόλλου «.....» ενδικοφανούς προσφυγής του «.....», ΑΦΜ «.....», κατά της υπ' αριθ. «.....»/29-06-2017 πράξης διορθωτικού προσδιορισμού φόρου εισοδήματος, οικονομικού έτους 2012, του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Ηλιούπολης.

Η φορολογική υποχρέωση του υπόχρεου με βάση την παρούσα απόφαση διαμορφώνεται ως εξής:

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

Διαφορά φόρου	61.817,46
Πρόσθετος φόρος λόγω ανακρίβειας	81.672,14
Πλέον Εισφορά Αλληλεγγύης	6.242,66
ΚΑΤΑΛΟΓΙΖΟΜΕΝΟ ΠΟΣΟ	149.732,26

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

Ακριβές Αντίγραφο

**ΜΕ ΕΝΤΟΛΗ ΤΟΥ ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΥ
ΤΗΣ ΔΙΕΥΘΥΝΣΗΣ ΕΠΙΛΥΣΗΣ
ΔΙΑΦΟΡΩΝ**

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

**Ο ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΣ ΤΗΣ
ΥΠΟΔΙΕΥΘΥΝΣΗΣ
ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ**

ΓΕΩΡΓΙΟΣ ΦΑΚΟΣ

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.