



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ
ΑΑΔΕ



Ανεξάρτητη Αρχή
Δημοσίων Εσόδων

ΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ
ΥΠΟΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ

ΤΜΗΜΑ : Α4 ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ

Ταχ. Δ/ση : Αριστογείτονος 19

Ταχ. Κώδικας : 176 71 - Καλλιθέα

Τηλέφωνο : 213 1604551

Fax : 213 1604567

Καλλιθέα, 30-11-2017

Αριθμός Απόφασης: 6095

Α Π Ο Φ Α Σ Η

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 παρ.3 του άρθρου 47 του Ν.4331/2015 (ΦΕΚ Α'69).

γ. 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.)».

δ. Της ΠΟΛ 1064/12-04-2017 Απόφασης του Διοικητή της Ανεξάρτητης Αρχής Δημοσίων Εσόδων (ΦΕΚ 1440/Τ.Β'/27-04-2017).

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

3. Την Δ.Ε.Δ.1126366 ΕΞ 2016/30-08-2016 (ΦΕΚ 2759/01-09-2016) Απόφαση του Προϊσταμένου της Διεύθυνσης Επίλυσης Διαφορών «Παροχή εξουσιοδότησης υπογραφής».

4. Την με αριθμό πρωτ...../13-07-2017 ενδικοφανή προσφυγή του του με Α.Φ.Μ....., κατοίκου, οδός αρ....., κατά της από 16-06-2017 και με αριθμό ειδοποίησης/2017 Πράξης Διοικητικού Προσδιορισμού Φόρου Εισοδήματος φυσικού προσώπου της Α.Α.Δ.Ε φορολογικού έτους 2016 και τα προσκομιζόμενα με αυτήν σχετικά έγγραφα.

5. Τις ανωτέρω περιγραφόμενες πράξεις του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Νέας Ιωνίας των οποίων ζητείται η ακύρωση.

6. Τις απόψεις της Δ.Ο.Υ. Χολαργού.

7. Την εισήγηση του ορισθέντος υπαλλήλου του τμήματος Α4, όπως αποτυπώνεται στο σχέδιο της απόφασης.

Επί της με αριθμ. πρωτ. /13-07-2017 ενδικοφανούς προσφυγής του

..... του με Α.Φ.Μ....., 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 τη με αριθμ. ειδοποίησης/2017 πράξη διοικητικού προσδιορισμού φόρου εισοδήματος φυσικών προσώπων της Α.Α.Δ.Ε., που εκδόθηκε στις 16-06-2017, δυνάμει της με αριθμ. 1^{ης} τροποποιητικής δήλωσης φορολογίας εισοδήματος φορολογικού έτους 2016, προέκυψε ποσό οφειλόμενου φόρου ύψους 5.680,00 ευρώ. Το ως άνω ποσό αποτελείται από κύριο φόρο ποσού 534,25 ευρώ και ειδική εισφορά αλληλεγγύης ποσού 5.145,75 ευρώ.

Πιο συγκριμένα ο προσφεύγων υπέβαλε την προαναφερθείσα δήλωση φορολογίας εισοδήματος από κοινού με την σύζυγο του, δηλώνοντας στον κωδικό 667-μερίσματα, τόκοι, δικαιώματα το ποσό των 78.533,28 ευρώ που αφορά τόκους υπερημερίας αποζημίωσης αναγκαστικής απαλλοτρίωσης και στον κωδικό 675-Παρακρατηθείς φόρος από τόκους, μερίσματα, δικαιώματα το ποσό των 11.779,99 ευρώ που αφορά τον φόρο των εν λόγω τόκων υπερημερίας 15%, όπως προκύπτει από την από 07-03-2017 Βεβαίωση Κρατήσεων και Φόρων χρήσης 2016 της Δ/σης Οικονομικής και Ταμειακής Διαχείρισης του Δήμου

Ο προσφεύγων, με την υπό κρίση ενδικοφανή προσφυγή, ζητά την ακύρωση άλλως μεταρρύθμιση της ως άνω πράξης διοικητικού προσδιορισμού φόρου, προβάλλοντας τους παρακάτω ισχυρισμούς:

- Η επιδικασθείσα και χορηγηθείσα το έτος 2016 από τον Δήμο αποζημίωση των 128.343,85 ευρώ, η οποία αναλύεται σε μέρος από το κεφάλαιο ύψους 49.791,60 ευρώ και σε τόκους υπερημερίας ύψους 78.552,25 ευρώ, ΑΠΟΤΕΛΕΙ ΑΝΟΡΘΩΣΗ ΠΡΟΞΕΝΗΘΕΙΣΑΣ ΣΕ ΕΜΕΝΑ ΖΗΜΙΑΣ, και για το λόγο αυτό δεν υπόκειται σε φορολόγηση εισοδήματος, καθώς η όποια φορολόγηση καθιστά ΤΗΝ ΑΝΟΡΘΩΣΗ ΤΗΣ ΖΗΜΙΑΣ ΑΝΕΠΑΡΚΗ.
- Η αποζημίωση έχει επιδικαστεί από τα ελληνικά δικαστήρια προς ανόρθωση της ζημίας μου ΕΞΑΙΤΙΑΣ ΑΝΑΓΚΑΣΤΙΚΗΣ ΑΠΑΛΛΟΤΡΙΩΣΗΣ, είναι σαφές ότι ενδεχόμενη αφαίρεση τμήματός της μέσω φορολόγησης δήθεν ως εισοδήματος έχει ως αποτέλεσμα να παραβιάζεται τόσο το διατακτικό των ανωτέρω δικαστικών αποφάσεων, κατά προσβολή του δικαιώματος σε δίκαιη δίκη, με παραβίαση των άρθρων 6 παρ. 1 ΕΣΔΑ και 20 παρ. 1 Συντ. αλλά και το δικαίωμα του διαδίκου - ιδιοκτήτη σεβασμού της ιδιοκτησίας και περιουσίας του, με παραβίαση των άρθρων 17 παρ. 1 Συντάγματος και 1 ΠρΠρΠρ της ΕΣΔΑ, ιδίως δε το άρθρο 17 παρ. 4 Συντάγματος ΤΟ ΟΠΟΙΟ ΑΠΑΓΟΡΕΥΕΙ ΤΗΝ ΕΠΙΒΟΛΗ ΤΕΛΟΥΣ, ΦΟΡΟΥ Η ΚΡΑΤΗΣΗΣ ΣΤΗΝ ΑΠΟΖΗΜΙΩΣΗ, αναγκαίο παρακολούθημα της οποίας είναι οι τόκοι υπερημερίας.
- Παράνομη σε κάθε περίπτωση και η επιβάρυνση της αποζημίωσης με τέλος χαρτοσήμου και ΟΓΑ χαρτοσήμου, όπως επιβλήθηκε εν προκειμένω, καθώς ο Κώδικας Τελών Χαρτοσήμου που ισχύει σήμερα κυρώθηκε με το π.δ. της 28/28.07.1931, ενώ το Σύνταγμα της Ελλάδας που εφαρμόζεται εν προκειμένω ψηφίστηκε το 1975, καταργώντας ως ανώτερος και μεταγενέστερος νόμος την επιβολή τέλους χαρτοσήμου στην αποζημίωση απαλλοτρίωσης.
- Ως προ τους επιδικασθέντες τόκους υπερημερίας αλλά και σύμφωνα με το άρθρο 20 Ν. 3091/2002 (ΦΕΚ Α 330), καταργήθηκε το τέλος χαρτοσήμου που επιβάλλεται στις αποδείξεις πληρωμής αποζημιώ-

σεων, ώστε να κείται εκτός νόμου η ένδικη φορολόγηση, δια παρακρατήσεως του ως άνω φόρου και τέλους

Επειδή, σύμφωνα με τις διατάξεις της **παρ. 1 του άρθρου 37 του Ν.4172/2013**, ορίζεται ότι : « Ο όρος «τόκοι» σημαίνει το εισόδημα που προκύπτει από απαιτήσεις κάθε είδους, είτε εξασφαλίζονται με υποθήκη είτε όχι, και είτε παρέχουν δικαίωμα συμμετοχής στα κέρδη του οφειλέτη είτε όχι, και ιδιαίτερα εισόδημα από καταθέσεις, κρατικά χρεόγραφα, τίτλους και ομολογίες, με ή χωρίς ασφάλεια, και κάθε είδους δανειακή σχέση, συμπεριλαμβανομένων των πρόσθετων ωφελημάτων (premiums), των συμφωνιών επαναγοράς (repos/ reverse repos) και ανταμοιβών τα οποία απορρέουν από τίτλους, ομολογίες ή χρεόγραφα.»

Επειδή, σύμφωνα με την **ΠΟΛ.1042/26.1.2015** με θέμα Φορολογική μεταχείριση του εισοδήματος από μερίσματα, τόκους και δικαιώματα μετά την έναρξη ισχύος των διατάξεων του νέου Κ.Φ.Ε. (ν.4172/2013) ορίζεται ότι «:....6. Με τις διατάξεις της παρ. 1 του άρθρου 37 του ν.4172/2013, ορίζεται ότι ο όρος «τόκοι» σημαίνει το εισόδημα που προκύπτει από απαιτήσεις κάθε είδους, είτε εξασφαλίζονται με υποθήκη είτε όχι, και είτε παρέχουν δικαίωμα συμμετοχής στα κέρδη του οφειλέτη είτε όχι, και ιδιαίτερα εισόδημα από καταθέσεις, κρατικά χρεόγραφα, τίτλους και ομολογίες, με ή χωρίς ασφάλεια, και κάθε είδους δανειακή σχέση, συμπεριλαμβανομένων των πρόσθετων ωφελημάτων (premiums), των συμφωνιών επαναγοράς (repos/ reverse repos) και ανταμοιβών τα οποία απορρέουν από τίτλους, ομολογίες ή χρεόγραφα. Επισημαίνεται ότι στην έννοια των τόκων εμπίπτουν κάθε είδους τόκοι, ημεδαπής ή αλλοδαπής προέλευσης, μεταξύ των οποίων περιλαμβάνονται οι τόκοι δανείων, οι τόκοι υπερημερίας λόγω συμβατικής υποχρέωσης, καθώς και οι τόκοι που επιδικάζονται με δικαστική απόφαση, ανεξάρτητα αν αυτές αφορούν την επιχειρηματική δραστηριότητα της επιχείρησης. Διευκρινίζεται ότι στην έννοια των τόκων δεν περιλαμβάνονται οι τόκοι που επιβάλλονται βάσει των διατάξεων του ΚΕΔΕ και του ΚΦΔ. 7. Με τις διατάξεις της παραγραφ. 2 του άρθρου 40 του ν.4172/2013 ορίζεται, ότι το εισόδημα από τόκους που αποκτάται από φυσικά πρόσωπα φορολογείται με συντελεστή 15% και με τις διατάξεις του άρθρου 61 και της περ. β' της παρ. 1 των άρθρων 62 και 64 του ν.4172/2013, ορίζεται, μεταξύ άλλων, ότι στους τόκους που καταβάλλουν φυσικά πρόσωπα που ασκούν επιχειρηματική δραστηριότητα, νομικά πρόσωπα ή νομικές οντότητες που έχουν τη φορολογική κατοικία τους στην Ελλάδα, ενεργείται παρακράτηση φόρου με συντελεστή 15%.Η παρακράτηση φόρου ενεργείται με βάση τα οριζόμενα στην αριθ. ΠΟΛ.1011/2.1.2014 Απόφαση του Γενικού Γραμματέα Δημοσίων Εσόδων και εξαντλεί τη φορολογική υποχρέωση σε περίπτωση που αυτός που λαμβάνει την ως άνω πληρωμή, η οποία υπόκειται σε παρακράτηση φόρου, είναι ημεδαπό φυσικό πρόσωπο ή φυσικό ή νομικό πρόσωπο ή νομική οντότητα που δεν έχει τη φορολογική κατοικία του και δεν διατηρεί μόνιμη εγκατάσταση στην Ελλάδα (παρ. 4 άρθρου 37 και παραγράφου 3 άρθρου 64 ν.4172/2013).».

Επειδή, σύμφωνα με τις διατάξεις τη **παρ.2 του άρθρου 40.του Ν.4174/2013**, ορίζεται ότι: « Οι τόκοι φορολογούνται με συντελεστή δεκαπέντε τοις εκατό (15%).»

Επειδή, αν μία σύμβαση, πράξη κλπ. δεν υπάγεται στο καθεστώς του φόρου προστιθέμενης αξίας, είτε γιατί δεν αποτελεί αντικείμενο του φόρου αυτού, είτε γιατί δεν ενεργείται από πρόσωπο υποκείμενο στον

εν λόγω φόρο, κατά την έννοια του άρθρου 3 του Ν. 1642/1986 η σύμβαση πράξη κλπ. αυτή θα εξακολουθεί να υπόκειται σε τέλη χαρτοσήμου και μετά τη 1.1.1987.

Επειδή, σύμφωνα με το Π.Δ. της 28.7.1931/1931 «Περί κώδικος των νόμων περί τελών χαρτοσήμου» ορίζεται, ότι:

«ΑΡΘΡΟΝ 12 του πδ της 28/7/1931 φεκ 239^Α/1931

Επί των συμβολαίων και των εγγράφων, των κατονομαζομένων εν τω επομένω άρθρω 13, το τέλος , ορίζεται εις τρία επί της εκατόν (3%) της εν αυτοίς διαλαμβανομένης αξίας εις δραχμάς

ΑΡΘΡΟΝ 13 του πδ της 28/7/1931 φεκ 239^Α/1931

1.....γ) Εφ' οιασδήποτε σχέσεως, εκ της οποίας απορρέει απαίτησις δι' ην δεν κατεβλήθη το κατά το άρθρον 12 τέλος, εάν εκδοθή απόφασις εκτελεστή επιδικάζουσα οιονδήποτε ποσόν, το τέλος τούτο καταβάλλεται υποχρεωτικώς προ της εκδόσεως του εκτελεστού απογράφου και υπολογίζεται επί του δια της αποφάσεως επιδικασθέντος κεφαλαίου και των τόκων αυτού μέχρι της ημέρας της εκδόσεως του απογράφου, γιγνομένης ειδικής περί της καταβολής ταύτης μνείας παρά πόδας του εκτελεστού απογράφου υπό της εκδιδούσης αυτό αρχής.ε) Υπόχρεως προς δήλωσιν και καταβολήν του τέλους χαρτοσήμου εις τας περιπτώσεις της παρούσης παραγράφου είναι ο δια τον φόρον Α' Κατηγορίας του Κωδικός φορολογίας καθαρών προσόδων υπόχρεως ή εκείνος, όστις θα υπεχρεούτο εις δήλωσιν και καταβολήν του φόρου Α' Κατηγορίας, εάν δεν υπήρχεν η λόγω βαρών απαλλαγή εκ του φόρου ή η απαλλαγή εξ άλλης τινός διατάξεως Νόμου.

*2. α) Το τέλος χαρτοσήμου οριζόμενον εις τρία επί τοις εκατόν (3%) επιβάλλεται επί του ολικού ποσο-
ύ.....ε) Υπόχρεως προς δήλωσιν και καταβολήν του τέλους χαρτοσήμου εις τας περιπτώσεις της παρούσης παραγράφου είναι ο δια τον φόρον Α' Κατηγορίας του Κωδικός φορολογίας καθαρών προσόδων υπόχρεως ή εκείνος, όστις θα υπεχρεούτο εις δήλωσιν και καταβολήν του φόρου Α' Κατηγορίας, εάν δεν υπήρχεν η λόγω βαρών απαλλαγή εκ του φόρου ή η απαλλαγή εξ άλλης τινός διατάξεως Νόμου....*

4. Πάσαι αι εις τα δημόσια, δημοτικά ή κοινοτικά ταμεία ή τα ταμεία νομικών προσώπων δημοσίου δικαίου ή εις πάντας εν γένει τους κατ' εντολήν και δια λογαριασμόν αυτών ενεργούντος χρηματικής δοσοληψίας διδόμεναι εξοφλητικά αποδείξεις, εκτός αν δια το εξοφλούμενον ποσόν προκατεβλήθη το κατά το άρθρον 12 αναλογικόν τέλος, όποτε αι αποδείξεις αύται υπόκεινται εις το πάγιον τέλος του εδαφίου β' της παραγράφου 1 του παρόντος άρθρου. Αι διατάξεις της παρούσης παραγράφου δεν εφαρμόζονται επί των περιπτώσεων, περί ων άλλως ορίζεται εν τω παρόντι νόμω».

Επειδή, εν προκειμένω, στο ποσό των 78.552,25 ευρώ το οποίο αποτελεί επιδικασθέντες με δικαστική απόφαση τόκους υπερημερίας της αποζημίωσης αναγκαστικής απαλλοτρίωσης που έλαβε ο προσφεύγων, ορθώς παρακρατήθηκε φόρος σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 40 του Ν.4172/2013, καθώς αυτό αποτελεί εισόδημα από κεφαλαίο σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 37 του ιδίου νόμου και χαρτόσημο του άρθρου 13 του ΚΝΤΧ και ως εκ τούτου οι ισχυρισμοί του προσφεύγοντα επί του αντιθέτου είναι αβάσιμοι.

Επειδή, η Δημόσια Διοίκηση δεσμεύεται από την αρχή της νομιμότητας, όπως αυτή καθιερώνεται με τις

διατάξεις των άρθρων 26 παρ. 2, 43, 50 82, 83 και 95 παρ. 1 του Συντάγματος.

Επειδή, σε κάθε περίπτωση, ο έλεγχος της συνταγματικότητας, ανήκει στη δικαιοδοσία των Δικαστηρίων και δεν εμπίπτει στην αρμοδιότητα των οργάνων της Διοίκησης, τα οποία οφείλουν να εφαρμόζουν το υφιστάμενο νομοθετικό πλαίσιο, προβάλλεται απαραδέκτως και δεν εξετάζεται στο πλαίσιο της παρούσας ενδικοφανούς προσφυγής.

Αποφασίζουμε

Την **απόρριψη** της με αριθμ. πρωτ./13-07-2017 ενδικοφανούς προσφυγής του
..... του με Α.Φ.Μ.....:

Οριστική φορολογική υποχρέωση του υπόχρεου με βάση την παρούσα απόφαση:

Ποσό πληρωμής: 5.680,00 €

Το παραπάνω ποσό βεβαιώθηκε/προέκυψε με τη με αριθμ. ειδοποίησης πράξη διοικητικού προσδιορισμού φόρου εισοδήματος φυσικών προσώπων φορολογικού έτους 2016 της Α.Α.Δ.Ε..

Η παρούσα απόφαση να κοινοποιηθεί από αρμόδιο όργανο με τη νόμιμη διαδικασία στον υπόχρεο.

Ακριβές Αντίγραφο

Η Υπάλληλος του Τμήματος

Διοικητικής Υποστήριξης

**Με εντολή του Προϊσταμένου της
Διεύθυνσης Επίλυσης Διαφορών**

**Ο Προϊστάμενος του Τμήματος
Επανεξέτασης Α4
ΚΑΦΗΡΑΣ ΓΕΩΡΓΙΟΣ**

Σημείωση : Κατά της απόφασης αυτής επιτρέπεται η άσκηση προσφυγής ενώπιον των αρμόδιων Διοικητικών Δικαστηρίων εντός τριάντα (30) ημερών από την κοινοποίησή της.