



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ



ΑΑΔΕ

Ανεξάρτητη Αρχή
Δημοσίων Εσόδων

ΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ

ΥΠΟΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ

ΤΜΗΜΑ ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ Α6

Ταχ. Δ/ση : Αριστογείτονος 19

Ταχ. Κώδικας : 176 71 - Καλλιθέα

Τηλέφωνο : 2131604568

ΦΑΞ : 2131604567

Καλλιθέα 03./05/2017

Αριθμός Απόφασης: 2680

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 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 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 αριθμ. Δ.Ε.Δ. 1126366 ΕΞ 2016/30.08.2016 (ΦΕΚ 2759 / τ. Β' / 01.09.2016) Απόφαση του Προϊσταμένου της Διεύθυνσης Επίλυσης Διαφορών.

4. Την με ημερομηνία κατάθεσης 03.01.2017 και αριθμό πρωτοκόλλου ... ενδικοφανή προσφυγή του, **ΑΦΜ:**, κατοίκου ...,, κατά της από με αριθμ. πρωτ. /20.12.2016 αρνητικής απάντησης του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ Χανίων επί της από 19.12.2016 τροποποιητικής/ ανακλητικής φορολογικής δήλωσης εισοδήματος του οικον. έτους 2012, και τα προσκομιζόμενα με αυτή σχετικά έγγραφα.

5. Τη με αριθμ. πρωτ. /20.12.2016 αρνητική απάντηση του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ επί της από 19.12.2016 τροποποιητικής/ ανακλητικής φορολογικής δήλωσης εισοδήματος του οικον. έτους 2012, της οποίας ζητείται η ακύρωση.

6. Τις απόψεις της ανωτέρω Φορολογικής Αρχής.

7. Την εισήγηση του ορισθέντος Υπαλλήλου του Τμήματος Α3, όπως αποτυπώνεται στο σχέδιο.

Επί της από 03.01.2017 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, επαγόμαστε τα ακόλουθα:

Με τη με αριθμ. πρωτ...../20.12.2016 αρνητική απάντηση του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ επί της από 19.12.2016 τροποποιητικής/ανακλητικής, δήλωσης φορολογίας εισοδήματος του προσφεύγοντος, οικον. έτους 2012, δεν έγινε δεκτό το αίτημά του περί διενέργειας νέας εκκαθάρισης με βάση την εν λόγω δήλωση και επιστροφής του αχρεωστήτως καταβληθέντος φόρου του οικείου οικονομικού έτους.

Η ανάκληση αφορά φορολογητέα ύλη ποσού 11.497,51 ευρώ το οποίο αποτελεί το 50% του επιδόματος υπηρεσίας αλλοδαπής που χορηγήθηκε στον προσφεύγοντα ως υπάλληλο του Υπουργείου Εξωτερικών, για εκτέλεση καθηκόντων του, ως στρατιωτικός στην

Συγκεκριμένα, με την προσβαλλόμενη αρνητική απάντηση, ο Προϊστάμενος της Δ.Ο.Υ απέρριψε το αίτημα του προσφεύγοντος, διότι η αίτηση ανάκλησης της δήλωσης φόρου εισοδήματος υποβλήθηκε την 19.12.2016, ημερομηνία κατά την οποία είχε παραγραφεί η απαίτηση προς επιστροφή φόρου για το οικονομικό έτος 2012.

Ο προσφεύγων με την υπό κρίση ενδικοφανή προσφυγή, ζητά της ακύρωση της ως άνω απορριπτικής απάντησης του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ, τη νέα εκκαθάριση του φόρου εισοδήματος του οικον. έτους 2012 και την έντοκη επιστροφή του αχρεωστήτως καταβληθέντος φόρου που θα προκύψει, ισχυριζόμενος ότι:

- Η οικεία αποζημίωση, σύμφωνα με τις υπ' αριθμ. 3544/2008 και 2961/2010 αποφάσεις του ΣτΕ, δεν έχει τον χαρακτήρα αποδοχών, αλλά θεωρείται ως δαπάνες, που χορηγούνται στους στρατιωτικούς που υπηρετούν στην Κύπρο και υπόκειται σε φόρο εισοδήματος.
- 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.

- Η αρνητική απάντηση επί της κατατεθείσας τροποποιητικής φορολογικής του δήλωσης για το οικονομικό έτος 2012 και συνακόλουθα η άρνηση επιστροφής του ως άνω φόρου, είναι μη νόμιμη, δεδομένου ότι η κατατεθείσα τροποποιητική φορολογική δήλωση είναι εμπρόθεσμη και η σχετική απαίτηση του δεν έχει υποπέσει σε παραγραφή.
- Στους στρατιωτικούς που υπηρετούν στην Κύπρο δεν χορηγείται τόσο το επίδομα υπηρεσίας στην αλλοδαπή, όσο και οι σχετικές προσαυξήσεις, αλλά ειδική αποζημίωση που δεν λογίζεται ως αποδοχές και δεν υπόκειται σε φόρο εισοδήματος.
- Το αίτημά του περί καταβολής των τόκων επί του αχρεωστήτως καταβληθέντος φόρου στην οικεία Δ.Ο.Υ , όπως έχει κρίνει η υπ' αριθμ. 1274/2002 απόφαση ΣΤΕ και η υπ' αριθμ. 248/2008 της Ολομέλειας αυτού Δικαστηρίου, απορρέει από τη σχέση δημοσίου δικαίου και εν προκειμένω από την φορολογικής φύσεως απαίτησή του για επιστροφή ποσού, ως αχρεωστήτως καταβληθέντος φόρου. Ως εκ τούτου , η αμφισβήτηση, ως προς την παρεπόμενη αυτή υποχρέωση, συνιστά επίσης διοικητική διαφορά, που μετά την ισχύ του Ν. 1406/1983, υπάγεται στα τακτικά διοικητικά Δικαστήρια, δύναται δε κατά την άνω απόφαση να σωρευθεί ως αίτημα στο ίδιο δικόγραφο με προσφυγή, που στρέφεται κατά της καταλογιστικής του φόρου πράξης.

Επειδή, σύμφωνα με τις διατάξεις των παραγράφων 1 και 5 του άρθρου 63 του ν 4174/2013 ορίζονται ότι:

«1. Ο υπόχρεος, εφόσον αμφισβητεί οποιαδήποτε πράξη που έχει εκδοθεί σε βάρος του από τη Φορολογική Διοίκηση, ή σε περίπτωση σιωπηρής άρνησης οφείλει να υποβάλει ενδικοφανή προσφυγή με αίτημα την επανεξέταση της πράξης στο πλαίσιο διοικητικής διαδικασίας από την Υπηρεσία Εσωτερικής Επανεξέτασης της Φορολογικής Διοίκησης. Η αίτηση υποβάλλεται στη φορολογική αρχή που εξέδωσε την πράξη ή παρέλειψε την έκδοση της και πρέπει να αναφέρει τους λόγους και τα έγγραφα στα οποία ο υπόχρεος βασίζει το αίτημα του. Η αίτηση πρέπει να υποβάλλεται από τον υπόχρεο εντός τριάντα (30) ημερών από την ημερομηνία κοινοποίησης της πράξης σε αυτόν ή από τη συντέλεση της παράλειψης.

2.....

3.....

4.....

5. Εντός εκατόν είκοσι (120) ημερών από την υποβολή της ενδικοφανούς προσφυγής στη Φορολογική Διοίκηση, η Υπηρεσία Εσωτερικής Επανεξέτασης εκδίδει απόφαση, την οποία κοινοποιεί στον υπόχρεο, λαμβάνοντας υπόψη την προσφυγή, τις πληροφορίες που έλαβε από τον υπόχρεο και τις απόψεις της αρμόδιας φορολογικής αρχής, καθώς και κάθε άλλη πληροφορία που είναι σχετική με την υπόθεση. Η προθεσμία του προηγούμενου εδαφίου αναστέλλεται κατά το χρονικό διάστημα από 1 έως 31 Αυγούστου. Αν η Υπηρεσία Εσωτερικής Επανεξέτασης το κρίνει απαραίτητο, δύναται να καλέσει τον υπόχρεο σε ακρόαση. Σε περίπτωση που προσκομισθούν νέα στοιχεία στην Υπηρεσία Εσωτερικής Επανεξέτασης ή γίνει επίκληση νέων πραγματικών περιστατικών, ο υπόχρεος πρέπει να καλείται σε ακρόαση. Αν, εντός της ανωτέρω προθεσμίας, δεν εκδοθεί απόφαση τότε θεωρείται ότι η ενδικοφανής προσφυγή έχει απορριφθεί από την Υπηρεσία Εσωτερικής Επανεξέτασης και ο υπόχρεος έχει λάβει γνώση αυτής της απόρριψης κατά την εκπνοή της προθεσμίας αυτής. Στην περίπτωση των ενδικοφανών προσφυγών που υποβάλλονται στην αρμόδια φορολογική αρχή μέχρι τις 28.2.2014 η προθεσμία του πρώτου εδαφίου επεκτείνεται σε εκατόν είκοσι (120) ημέρες.

Ο Προϊστάμενος της Υπηρεσίας Εσωτερικής Επανεξέτασης μπορεί, με απόφασή του, να εξουσιοδοτεί άλλους υπαλλήλους της ίδιας υπηρεσίας, να υπογράφουν, με εντολή του, αποφάσεις επί ενδικοφανών προσφυγών και αιτήσεων αναστολής.»

Επειδή σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 1§§1&2 της ΠΟΛ. 1002/31-12-2013 ορίζεται :

«1. Ο υπόχρεος, εφόσον αμφισβητεί πράξεις, ρητές ή σιωπηρές, που εκδίδονται ή συντελούνται από 1/1/2014 και εφεξής σε βάρος του από τη Φορολογική Διοίκηση και εμπίπτουν στο πεδίο εφαρμογής του Κώδικα Φορολογικής Διαδικασίας (άρθρο 2 του Ν. 4174/2013) οφείλει, πριν από την προσφυγή του στη Διοικητική Δικαιοσύνη, να ασκήσει ενδικοφανή προσφυγή ενώπιον της Διεύθυνσης Επίλυσης Διαφορών της Γενικής Γραμματείας Δημοσίων Εσόδων με αίτημα επανεξέτασης στο πλαίσιο διοικητικής διαδικασίας. Η ενδικοφανής προσφυγή κατατίθεται στην αρμόδια φορολογική αρχή που εξέδωσε την προσβαλλόμενη πράξη.

2. Η άσκηση οποιασδήποτε άλλης διοικητικής προσφυγής κατά των υποκειμένων στην ενδικοφανή προσφυγή πράξεων των φορολογικών αρχών, είναι απαράδεκτη.».

Επειδή, κατ' ανάλογη εφαρμογή των διατάξεων του άρθρου 24 του Ν 4274/14-7-2014, Κεφάλαιο Γ 'Τροποποιήσεις του κώδικα διοικητικής δικονομίας', στο οποίο ορίζεται ότι «..η παρ. 1 του άρθρου 70 του Κώδικα Διοικητικής Δικονομίας όπως τροποποιήθηκε με το άρθρο 83 του Ν 4139/2013 αντικαθίσταται ως εξής: «Είναι απαράδεκτη η άσκηση δεύτερης προσφυγής από τον ίδιο προσφεύγοντα κατά της αυτής πράξης ή παράλειψης. Κατ' εξαίρεση επιτρέπεται η άσκηση

δεύτερης προσφυγής όταν η πρώτη έχει απορριφθεί τελεσιδίκως για λόγους τυπικούς ,εκτός από την περίπτωση της απόρριψης αυτής ως εκπρόθεσμης και τις περιπτώσεις εφαρμογής των διατάξεων των άρθρων 28 παρ 3 ,139 Α και 277 παρ 1 του παρόντος Κώδικα. Η προσφυγή αυτή ασκείται εντός της προθεσμίας εξήντα (60) ημερών από την κοινοποίηση της τελεσιδικής απόφασης και τα αποτελέσματα της άσκησης της ανατρέχουν στο χρόνο άσκησης της πρώτης.»

Επειδή, ο προσφεύγων με την από 24.01.2014 ανακλητική δήλωση αιτήθηκε τη μη υπαγωγή σε φορολόγηση του ποσού που αντιστοιχεί στο επίδομα υπηρεσίας αλλοδαπής που έλαβε κατά το οικον. έτος 2012. Το εν λόγω αίτημα απορρίφθηκε με το με αρ. /18.3.2014 έγγραφο του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Χανίων, και εν συνεχεία, κατά αυτής της αρνητικής απάντησης, ασκήθηκε από τον προσφεύγοντα ενώπιον της Υπηρεσίας μας η υπ' αριθμ. πρωτ. /07.04.2014 Ενδικοφανής Προσφυγή επί της οποίας η Υπηρεσίας μας δεν απάντησε ρητά, οπότε τεκμαίρεται ότι την απέρριψε σιωπηρά .

Επειδή, ο προσφεύγων, με την από 19.12.16 τροποποιητική-ανακλητική δήλωση για το οικον. έτος 2012 αιτήθηκε εκ νέου τη μη φορολόγηση του ποσού που αντιστοιχεί στο επίδομα υπηρεσίας αλλοδαπής. Το εν λόγω αίτημα απορρίφθηκε με το με αρ. /20.12.2016 έγγραφο του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ.

Επειδή, ο προσφεύγων, με την παρούσα προσφυγή, αιτείται την ακύρωση της απόρριψης της από 19.12.16 τροποποιητικής-ανακλητικής δήλωσης για το οικον. έτος 2012 και τη μη φορολόγηση του ποσού που αντιστοιχεί στο επίδομα υπηρεσίας αλλοδαπής οικον. έτους 2012, ήτοι το αίτημα της παρούσας προσφυγής είναι ίδιο με αυτό της από 07.04.2014 ενδικοφανούς προσφυγής, που ασκήθηκε ενώπιον της Υπηρεσίας μας, και η οποία απορρίφθηκε σιωπηρά.

Επειδή, ως εκ τούτου, απαραδέκτως ασκείται η παρούσα προσφυγή κατά της σιωπηρής απόρριψης της από 20.1.16 τροποποιητικής-ανακλητικής δήλωσης φορολογίας εισοδήματος του προσφεύγοντος, οικον. έτους 2012.

Α Π Ο Φ Α Σ Ι Ζ Ο Υ Μ Ε

Την απόρριψη της με ημερομηνία κατάθεσης 03.01.2017 και αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανούς προσφυγής του, **ΑΦΜ:, ως απαράδεκτης.**

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 ΠΡΟΙΣΤΑΜΕΝΟΥ ΤΗΣ
Δ/ΝΣΗΣ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ
Η ΠΡΟΙΣΤΑΜΕΝΗ ΤΟΥ ΤΜΗΜΑΤΟΣ
ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ Α3

MARTINH ANNA

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 .