



**ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ
ΥΠΟΥΡΓΕΙΟ ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΩΝ
ΓΕΝΙΚΗ ΓΡΑΜΜΑΤΕΙΑ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΕΣΟΔΩΝ
ΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ
ΥΠΟΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ
ΤΜΗΜΑ ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ Α6**

Ταχ. Δ/ση : Αριστογείτονος 19

Ταχ. Κώδικας : 176 71 - Καλλιθέα

Τηλέφωνο :

ΦΑΞ :

Καλλιθέα, 31/10/2016

Αριθμός απόφασης: 3638

**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. Της παρ. 3 του άρθρου 47 του ν. 4331/2015 (ΦΕΚ Α' 69).

γ. Του άρθρου 59 του π.δ. 111/2014 (Α' 178) «Οργανισμός του Υπουργείου Οικονομικών».

δ. Του άρθρου 6 της αριθμ. Δ6Α 1058824 ΕΞ 2014 (ΦΕΚ Β' 865, 1079 και 1846) Απόφασης του Γενικού Γραμματέα Δημοσίων Εσόδων του Υπουργείου Οικονομικών «Ανακαθορισμός της εσωτερικής διάρθρωσης και των αρμοδιοτήτων οργανικών μονάδων της Γενικής Γραμματείας Δημοσίων Εσόδων του Υπουργείου Οικονομικών και μετονομασία ορισμένων από αυτές», όπως τροποποιήθηκε και ισχύει.

ε. Της ΠΟΛ 1002/31.12.2013 Απόφασης του Γενικού Γραμματέα Δημοσίων Εσόδων (ΦΕΚ Β' 55/16-1-2014) «Εφαρμογή των διατάξεων του άρθρου 63 του ν. 4174/2013 (Ειδική Διοικητική Διαδικασία – Ενδικοφανής προσφυγή), όπως αυτό τροποποιήθηκε και ισχύει από 1/1/2014 και καθορισμός λεπτομερειών για τη λειτουργία της Διεύθυνσης Επίλυσης Διαφορών (πρώην Υπηρεσίας Εσωτερικής Επανεξέτασης) της Γενικής Γραμματείας Δημοσίων Εσόδων, την εφαρμοστέα διαδικασία και τον τρόπο έκδοσης των αποφάσεων αυτής».

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 .../.../.... και αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανή προσφυγή της, ΑΦΜ, κατοίκου, οδός, κατά της τεκμαιρόμενης αρνητικής απάντησης του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. επί της από .../.../.... αίτησης περί επιστροφής της αχρεωστήτως καταβληθείσας έκτακτης εισφοράς του άρθρου 18 του Ν. 3758/2009 οικον. έτους 2008, και τα προσκομιζόμενα με αυτήν σχετικά έγγραφα.

5. Τις απόψεις της αρμόδιας Δ.Ο.Υ.

6. Την εισήγηση του ορισθέντος υπαλλήλου του Τμήματος Α6 όπως αποτυπώνεται στο σχέδιο της απόφασης.

Επί της με ημερομηνία κατάθεσης .../.../.... και αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανούς προσφυγής της, 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. της από .../.../.... αίτησης της προσφεύγουσας, απορρίφθηκε σιωπηρά το αίτημά της περί διενέργειας νέας εκκαθάρισης με βάση την εν λόγω αίτηση και επιστροφής της αχρεωστήτως καταβληθείσας έκτακτης εισφοράς του άρθρου 18 του Ν. 3758/2009, ύψους 3.000,00€, του οικονομικού έτους 2008.

Η ως άνω αίτηση αφορά την μη προσμέτρηση στον υπολογισμό της έκτακτης εισφοράς του άρθρου 18 του Ν. 3758/2009 του συνολικού ποσού του επιδόματος υπηρεσίας αλλοδαπής, ύψους **83.232,00€** ως ισχυρίζεται η προσφεύγουσα, το οποίο δηλώθηκε από την προσφεύγουσα ως εισόδημα φορολογούμενο με ειδικό τρόπο. Το επίδομα αυτό φορολογήθηκε αυτοτελώς με συντελεστή 15% σύμφωνα με το άρθρο 14 παρ. 4 του ν. 2238/94, ήτοι παρακρατήθηκε φόρος ποσού **14.688,00€** για το οικ. έτος 2009. Το ανωτέρω επίδομα υπηρεσίας αλλοδαπής χορηγήθηκε στην προσφεύγουσα για κάλυψη δαπανών λόγω υπηρετήσής της κατά το έτος 2007 ως του στις

Η προσφεύγουσα με την με αριθμό ΓΑΚ/.... προσφυγή ζήτησε την ακύρωση της υπ' αριθμ. πρωτ./-/-/-.... αρνητικής απάντησης του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. και την επιστροφή του αχρεωστήτως παρακρατηθέντος φόρου επί του επιδόματος αλλοδαπής, ύψους 14.688,00€. Η εν λόγω προσφυγή έγινε δεκτή με την υπ' αριθμ./.... Απόφαση του Διοικητικού Πρωτοδικείου, η οποία έκρινε ότι το επίδομα αλλοδαπής δεν υπόκειται σε φόρο.

Η προσφεύγουσα, με την υπό κρίση ενδικοφανή προσφυγή, ζητά να:

- Γίνει δεκτή η παρούσα προσφυγή της.
- Επανεξεταστεί – ακυρωθεί το υπ' αριθμ./-/-/-.... Εκκαθαριστικό Σημείωμα Έκτακτης Εισφοράς Φυσικών Προσώπων και Σχολάζουσας Κληρονομιάς του άρθρου 18 του Ν. 3758/2009 για το οικ. έτος 2008.
- Επιστραφεί νομιμοτόκως το αχρεωστήτως καταβληθέν ποσό της έκτακτης εισφοράς ύψους 3.000,00€.

Προβάλλοντας τους παρακάτω λόγους:

- Το επίδομα υπηρεσίας αλλοδαπής δεν θα έπρεπε να συνυπολογίζεται στην επιμέτρηση της έκτακτης εισφοράς του άρθρου 18 του Ν. 3758/2009, καθόσον είναι αφορολόγητο.
- Με την απόφαση 1840/2013 της Ολομέλειας του Συμβουλίου της Επικρατείας κρίθηκε ότι το επίδομα αλλοδαπής δεν επιτρέπεται κατά τα άρθρα 4 παρ. 5 και 78 παρ. 1 και 4 του Συντάγματος να υπόκειται σε φόρο εισοδήματος γιατί έχει αποζημιωτικό χαρακτήρα.
- Προς επίρρωση των ισχυρισμών της, η προσφεύγουσα επικαλείται την υπ' αριθμ./.... Απόφαση του Διοικητικού Πρωτοδικείου και την ΠΟΛ. 1014/2010.

Επειδή, σύμφωνα με το άρθρο 18 του Ν. 3758/2009 ορίζεται ότι: «1.α Επιβάλλεται έκτακτη εισφορά στο εισόδημα των φυσικών προσώπων που φορολογούνται κατά τις διατάξεις των παραγράφων 1 και 2 του άρθρου 2 του Κώδικα Φορολογίας Εισοδήματος (ν. 2238/1994), καθώς και στο εισόδημα σχολάζουσας κληρονομιάς.

β. Για την επιβολή της εισφοράς λαμβάνεται υπόψη το συνολικό καθαρό εισόδημα, πραγματικό ή τεκμαρτό, φορολογούμενο ή απαλλασσόμενο, του φυσικού προσώπου ή της σχολάζουσας κληρονομιάς των δηλώσεων φορολογίας εισοδήματος του οικονομικού έτους 2008 εφόσον αυτό είναι εξήντα χιλιάδες ευρώ (60.000) και άνω.

γ. Για την εξεύρεση του συνολικού εισοδήματος δεν προσμετρούνται τα εισοδήματα της παραγράφου 1 του άρθρου 14 και της περίπτωσης γ' της παραγράφου 4 του άρθρου 45 του Κ.Φ.Ε.»

Επειδή, η με αριθ./.... Απόφαση του Διοικητικού Πρωτοδικείου αποφαινεται μόνο στο ότι «το ποσό των 83.232,00 ευρώ, το οποίο έλαβε η προσφεύγουσα ως επίδομα υπηρεσίας αλλοδαπής, κατά το οικονομικό έτος 2008, δεν υπόκειται σε φόρο εισοδήματος» και όχι για το εάν μη ορθώς συμπεριλαμβάνεται στην επιμέτρηση της Έκτακτης Εισφοράς του άρθρου 18 του Ν. 3758/2009.

Επειδή, στην ΠΟΛ. 1014/2010 «Μη επιβολή έκτακτης εφάπαξ εισφοράς σε εισοδήματα που εμπίπτουν σε απαλλακτικές διατάξεις διεθνών συμβάσεων που έχει υπογράψει η Ελλάδα.» αναφέρονται ρητά τα εισοδήματα τα οποία δεν προσμετρώνται για την επιβολή της εισφοράς και το επίδομα αλλοδαπής δεν εμπίπτει στις εν λόγω εξαιρέσεις.

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. Συγκεκριμένα, η ως άνω αρχή συνεπάγεται ότι η Διοίκηση οφείλει ή μπορεί να προβαίνει μόνο σε ενέργειες, που προβλέπονται και επιβάλλονται ή επιτρέπονται από τους κανόνες που θεσπίζουν το Σύνταγμα, οι νομοθετικές πράξεις, οι διοικητικές κανονιστικές πράξεις, που έχουν εκδοθεί βάσει νομοθετικής εξουσιοδότησης, καθώς και από κάθε κανόνα ανώτερης ή ισοδύναμης προς αυτούς τυπικής ισχύος. Κατά συνέπεια, η Διοίκηση δύναται να ενεργήσει μόνο ό,τι επιτρέπεται από τους κανόνες αυτούς, που εν προκειμένω είναι οι διατάξεις του Ν. 3758/2009.

Α π ο φ α σ ί ζ ο υ μ ε

Την απόρριψη της με ημερομηνία κατάθεσης .../.../.... και αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανούς προσφυγής της προσφεύγουσας, ΑΦΜ

Οριστική φορολογική υποχρέωση του υπόχρεου με βάση την παρούσα απόφαση:

Οικονομικό Έτος 2008:

Ποσό έκτακτης εισφοράς άρθρου 18 Ν. 3808/09: 3.000,00€

Το παραπάνω ποσό προέκυψε με το με αριθμ. ειδοπ. (ΑΧΚ ../..) Εκκαθαριστικό Σημείωμα Έκτακτης Εισφοράς και Σχολάζουσας Κληρονομιάς (αρθρ. 18 ν. 3758/2009) του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ.

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 Α6
α.α.**

ΔΕΡΒΟΣ ΠΑΝΑΓΙΩΤΗΣ

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 με υποχρέωση, επί ποινή απαραδέκτου άσκησης της προσφυγής, επίδοσης επικυρωμένου αντιγράφου αυτής στην Υπηρεσία μας εντός είκοσι (20) ημερών από τη λήξη της προθεσμίας για την άσκησή της (άρθ. 126 ν. 2717/99).