



**ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ
ΥΠΟΥΡΓΕΙΟ ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΩΝ
ΓΕΝΙΚΗ ΓΡΑΜΜΑΤΕΙΑ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΕΣΟΔΩΝ
ΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ**

Ταχ. Δ/ση : Αριστογείτονος 19

Ταχ. Κώδικας : 176 71 - Καλλιθέα

Τηλέφωνο : 210 9578520

ΦΑΞ : 210 9531321

Καλλιθέα 13/6/2014

Αριθμός απόφασης: 1726

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. Της αριθ. Δ6Α1118225 ΕΞ 2013/24.07.2013 Απόφασης του Γενικού Γραμματέα Δημοσίων Εσόδων του Υπουργείου Οικονομικών (ΦΕΚ Β' 1893) «Καθορισμός της διάρθρωσης και των αρμοδιοτήτων της Υπηρεσίας Εσωτερικής Επανεξέτασης της Γενικής Γραμματείας Δημοσίων Εσόδων, καθώς και απαραίτητων λεπτομερειών λειτουργίας αυτής».

γ. Της αριθ. Δ6Α1198069 ΕΞ 2013/30.12.2013 Απόφασης του Γενικού Γραμματέα Δημοσίων Εσόδων του Υπουργείου Οικονομικών (ΦΕΚ Β' 3367) «Μετονομασία και ανακαθορισμός των αρμοδιοτήτων και της εσωτερικής διάρθρωσης της Υπηρεσίας Εσωτερικής Επανεξέτασης της Γενικής Γραμματείας Δημοσίων Εσόδων του Υπουργείου Οικονομικών».

δ. 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. Το άρθρο 50 του ν. 4238/ 2014 (ΦΕΚ Α' 38)

4. Την αριθ. Δ.Ε.Δ. 12895 ΕΞ 2014/9-4-2014 απόφαση του προϊσταμένου της Διεύθυνσης Επίλυσης Διαφορών « Παροχή εξουσιοδότησης υπογραφής » (ΦΕΚ Β' 975)

5. Την από και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανή προσφυγή του , ΑΦΜ , κατοίκου , οδός κατά της από σιωπηράς τεκμαιρόμενης αρνητικής απάντησης του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. επί της με αριθ. πρωτ./2013 αίτηση ανακλητικής δήλωσης φόρου εισοδήματος οικ. έτους 2011 καθώς και του εκκαθαριστικού σημειώματος φόρου εισοδήματος φυσικών προσώπων της Γ.Γ.Δ.Ε οικονομικού έτους 2011 και τα προσκομιζόμενα με αυτήν σχετικά έγγραφα.

6. Την από σιωπηράς τεκμαιρόμενης αρνητικής απάντησης του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. επί της με αριθ. πρωτ./2013 αίτηση ανακλητικής δήλωσης φόρου εισοδήματος οικ. έτους 2011 καθώς και του εκκαθαριστικού σημειώματος φόρου εισοδήματος φυσικών προσώπων της Γ.Γ.Δ.Ε οικονομικού έτους 2011 των οποίων ζητείται η ακύρωση.
7. Τις απόψεις της ανωτέρω φορολογικής αρχής.
8. Την από εισήγηση του Α3 τμήματος της Υπηρεσίας μας.

Επί της από 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 από σιωπηρώς τεκμαιρόμενη αρνητική απάντηση του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ., απορρίφθηκε το με αρ. πρωτ./13 αίτημα του προσφεύγοντος για τη μερική ανάκληση της δήλωσης φορολογίας εισοδήματος οικον. έτους 2011.

Συγκεκριμένα ο προσφεύγων είναι και υπηρετεί στο Υπουργείο, στον με βαθμό Κατά την διάρκεια του έτους 2010 υπηρετούσε, στην αλλοδαπή, και συγκεκριμένα στην της Ελλάδος

Κατά τη διάρκεια του έτους αυτού, εισέπραξε **ΕΠΙΔΟΜΑ ΥΠΗΡΕΣΙΑΣ ΑΛΛΟΔΑΠΗΣ** ύψους 61.409,92 € . Στην υποβληθείσα δήλωση φόρου εισοδήματος οικ. Έτους 2011 στο κωδικό 301 που αναγράφονται τα εισοδήματα από μισθωτές υπηρεσίες δήλωσε το σύνολο των ακαθαρίστων αποδοχών (85.780,79€) αντί των καθαρών αποδοχών (77.090,63) δηλαδή επιπλέον ποσό 8.690,16€

Επίσης στο ανωτέρω δηλωθέν εισόδημα περιλαμβάνεται ποσό 30.704,96€ που είναι το 50% του ανωτέρω ποσού επιδόματος αλλοδαπής και το οποίο φορολογήθηκε ως εισόδημα από μισθωτές υπηρεσίες στην ισχύουσα κλίμακα

Με την υπ' αρ. πρωτ./2013, **ανακλητική δήλωση** οικ. έτους 2011, ο προσφεύγων ανακάλεσε την ως άνω δήλωση ως προς την φορολόγηση των ποσών αυτών. (30.704,96 + 8.890,16) Πλην όμως, από την κατάθεση της ως άνω δήλωσης παρήλθε τρίμηνο, χωρίς η αντίδικη Δ.Ο.Υ. ν' απαντήσει σε αυτή. Επομένως, τεκμαίρεται ότι την απέρριψε σιωπηρώς.

Ο προσφεύγων, με την υπό κρίση ενδικοφανή προσφυγή, ζητά :

- Να γίνει δεκτή η κατατεθείσα στην αντίδικο Δ.Ο.Υ. με αρ. πρωτ./2013 ανακλητική δήλωση φόρου εισοδήματός του οικονομικού έτους 2011.
- Να ακυρωθεί η επί των ως άνω ανακλητικής του δήλωσης τεκμαιρόμενη σιωπηρά αρνητική απάντηση της αντιδίκου Δ.Ο.Υ.
- Να ακυρωθεί το εκκαθαριστικό σημειώματα φορολογίας εισοδήματός του οικονομικού έτους 2011.
- Να διαταχθεί το αντίδικο Ελληνικό Δημόσιο (δια του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ.) να προβεί σε νέα εκκαθάριση του φόρου εισοδήματός του για το οικ. έτος 2011, και να του επιστρέψει εντόκως από την κατάθεση της παρούσης τον αχρεωστήτως καταβληθέντα φόρο που θα προκύψει.

προβάλλοντας τους παρακάτω λόγους :

α. Σύμφωνα με την με αριθμό 1840/2013 απόφαση της ολομέλειας του ΣτΕ, κρίθηκε οριστικώς η μη φορολόγηση αυτοτελώς ή με τις γενικές διατάξεις του επιδόματος αλλοδαπής.

β. Η εν λόγω παροχή έχει αποζημιωτικό χαρακτήρα και χορηγείται προς αντιμετώπιση του αυξημένου κόστους ζωής στο εξωτερικό και των ειδικών συνθηκών διαβίωσης στην ξένη χώρα.

γ. 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.

δ. Στο άρθρ.45 παρ.4 του ν. 2238/1994 γίνεται ενδεικτική απαρίθμηση των περιπτώσεων, οι οποίες δεν θεωρούνται εισόδημα από μισθωτές υπηρεσίες και δεν υπόκεινται σε φόρο, χωρίς όμως αυτό να σημαίνει ότι αυτή είναι αποκλειστική.

ε. Αν και η ανακλητική δήλωση υπεβλήθη σε χρόνο μεταγενέστερο του οικείου οικονομικού έτους, ο προϊστάμενος της δημόσιας οικονομικής υπηρεσίας υποχρεούται να γνωστοποιήσει στο φορολογούμενο, επί αποδείξει, ότι η ανάκληση δεν γίνεται δεκτή λόγω παρόδου του οικείου οικονομικού έτους και ο φορολογούμενος μπορεί να προσφύγει μέσα στην προθεσμία που ορίζεται στο άρθρο 66 του Ν. 2717/1999 κατά της γνωστοποίησης αυτής ενώπιον του διοικητικού πρωτοδικείου, το οποίο αποφαινεται στην ουσία». Για τον ίδιο λόγο η ενδικοφανής προσφυγή εξετάζεται στην ουσία της, αφού ο χαρακτήρας αυτής ως ενδικοφανούς συνεπάγεται την έρευνα όλων των θεμάτων που θα ερευνούσε το αρμόδιο Διοικητικό Δικαστήριο (άρθρο 61 παρ. 4 του ν.2238/94 και ΣτΕ 3553/2000).

Επειδή σύμφωνα με τις διατάξεις της παρ. 4 του άρθρου 61 Ν.2238/94 «η δήλωση φορολογίας εισοδήματος αποτελεί δεσμευτικό τίτλο για τον φορολογούμενο. Μπορεί όμως για λόγους συγγνωστής πλάνης, να την ανακαλέσει, εν όλω ή εν μέρει, φέροντας και το βάρος της απόδειξης των πραγματικών περιστατικών που τη συνιστούν».

Επειδή σύμφωνα με τις διατάξεις του τελευταίου εδαφίου του άρθρου 47§3 (όπως προστέθηκε με το άρθρο 24§5 περ. α' του ν. 2867/2010 (ΦΕΚ Α 128) και ίσχυσε σύμφωνα με την παρ. 15 του άρθρου 21 του ν. 3943/2011 (ΦΕΚ Α'66) από 01.01.2010 μέχρι 31.12.2011) «αποτελεί εισόδημα από μισθωτές υπηρεσίες και το 50% των αποδοχών που λαμβάνουν λόγω της υπηρεσίας τους στο εξωτερικό, με εξαίρεση τις προσαυξήσεις κατοικίας και τέκνων που αντιστοιχούν στην αποζημίωση υπηρεσίας αλλοδαπής».

Επειδή η επικαλούμενη από τον προσφεύγοντα με αριθμό 1840/2013 απόφαση της ολομέλειας του ΣΤΕ, έκρινε το άρθρ. 14§4 του ν. 2238/94 περί αυτοτελούς φορολόγησης με συντελεστή 15% του επιδόματος αλλοδαπής.

Επειδή στην προκειμένη περίπτωση ο προσφεύγων αιτείται την ανάκληση του φορολογητέου εισοδήματος του επιδόματος αλλοδαπής που έλαβε κατά το οικον. έτος 2011, το οποίο φορολογήθηκε ως εισόδημα από μισθωτές υπηρεσίες κατά ποσοστό 50% αυτού σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 47§3 και επομένως δεν δύναται να ληφθεί υπόψη η με αριθμό 1840/2013 επικαλούμενη απόφαση της ολομέλειας του ΣΤΕ, καθόσον οι παραδοχές της ερείδονται επί πραγματικών και νομικών ζητημάτων τα οποία διαφέρουν από αυτά της υπό εξέταση περίπτωσης.

Επειδή από τις διατάξεις του άρθρου 47 του ν. 2238/1994,ορίζεται ότι

§ 1. Το εισόδημα που καθορίζεται στο άρθρο 45 αποτελεί το ακαθάριστο εισόδημα από μισθωτές υπηρεσίες από το οποίο εκπίπτουν

α κάθε ποσό για φόρο, τέλος ή δικαίωμα υπέρ του Δημοσίου ή οποιοδήποτε τρίτου που βαρύνει αυτό το εισόδημα

β οι κρατήσεις υπέρ των ασφαλιστικών ταμείων, οι οποίες επιβάλλονται με νόμο

§ 2. Το ποσό που απομένει, μετά την διενέργεια των εκπτώσεων που ορίζονται στη προηγούμενη παράγραφο, αποτελεί το καθαρό εισόδημα από μισθωτές υπηρεσίες.

Επειδή από την από βεβαίωση αποδοχών του
....., Δ/ση Οικονομικής Διοίκησης, βεβαιώνεται ότι ο προσφεύγων έλαβε το ημερολογιακό έτος 2010 συνολικές αποδοχές που φορολογούνται ποσού 85.780,79 € και συνολικό καθαρό φορολογητέο (προ φόρου) ποσό 77.090,63 €.

Από την υποβληθείσα δήλωση φορολογίας εισοδήματος οικον. έτους 2011, προκύπτει ότι ο προσφεύγων δήλωσε «εισόδημα από μισθωτές υπηρεσίες, κωδ. 301» ποσό 85.780,79 €, ήτοι το συνολικό ποσό των αποδοχών προ των νομίμων κρατήσεων υπέρ των ασφαλιστικών ταμείων, αντί του ποσού των 77.090,63 € ήτοι του φορολογητέου προ φόρου ποσού.

Α Π Ο Φ Α Σ Ι Ζ Ο Υ Μ Ε

Την μερική αποδοχή της με αριθ. πρωτ. /2014 ενδικοφανούς προσφυγής του, Α.Φ.Μ. και συγκεκριμένα:

- α. Την αποδοχή αυτής και την ακύρωση της από σιωπηρής απόρριψης του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ., επί της υποβληθείσας από τον προσφεύγοντα από ανακλητικής δήλωσης φορολογίας εισοδήματος οικονομικού έτους 2011, κατά το μέρος που η δήλωση αυτή αφορά «το ποσό ύψους 8.690,16 € που αντιστοιχεί στην διαφορά των ακαθαρίστων και καθαρών (προ φόρου) αποδοχών (85.780,79 – 77.090,63) και ορίζουμε όπως ο Προϊστάμενος της ως άνω Δ.Ο.Υ. προβεί στην αποδοχή και εκκαθάριση της εν λόγω δήλωσης κατά το μέρος αυτό.
- β. Την απόρριψη αυτής ως προς το ποσό των 30.704,96 € που αντιστοιχεί στο 50% του επιδόματος αλλοδαπής, το οποίο αποτελεί φορολογητέο εισόδημα από μισθωτές υπηρεσίες.

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

ΜΕ ΕΝΤΟΛΗ ΤΟΥ
ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΥ ΤΗΣ ΔΙΕΥΘΥΝΣΗΣ
ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ

Ακριβές Αντίγραφο
Η Υπάλληλος του Τμήματος
Διοικητικής Υποστήριξης

ΓΕΩΡΓΙΟΣ ΚΑΚΙΩΡΑΣ
ΥΠΟΔΙΕΥΘΥΝΤΗΣ ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ

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).

