



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

Καλλιθέα, 21/05/2014

Αριθμός απόφασης: 1294

Ταχ. Δ/ση : Αριστογείτονος 19
Ταχ. Κώδικας : 176 71 - Καλλιθέα
Τηλέφωνο : 210 9569815
ΦΑΞ : 210 9531321

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

4. Την από 16/04/2014 και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανή προσφυγή της, ΑΦΜ, εδρεύουσας, οδός κατά της τεκμαιρόμενης αρνητικής απάντησης του προϊσταμένου της Δ.Δ.Ο.Υ. ΑΘΗΝΩΝ στην επιφύλαξη που διατυπώθηκε εγγράφως επί της με αρ. πρωτ. (.....) /17-12-2013 Δήλωσης Παρακράτησης και Απόδοσης Φόρου Εισοδήματος και Ειδικής Εισφοράς Αλληλεγγύης στα καταβληθέντα έξοδα κίνησης των τακτικών εν ενεργεία μελών για το μήνα Δεκέμβριο και τα προσκομιζόμενα με αυτήν σχετικά έγγραφα.

5. Την τεκμαιρόμενη αρνητική απάντηση του προϊσταμένου της Δ.Δ.Ο.Υ. ΑΘΗΝΩΝ στην επιφύλαξη που διατυπώθηκε εγγράφως επί της με αρ. πρωτ. (.....) /17-12-2013 Δήλωσης

Παρακράτησης και Απόδοσης Φόρου Εισοδήματος και Ειδικής Εισφοράς Αλληλεγγύης στα καταβληθέντα έξοδα κίνησης των τακτικών εν ενεργεία μελών για το μήνα Δεκέμβριο

6. Τις απόψεις της ανωτέρω φορολογικής αρχής.

7. Την από 19/05/2014 εισήγηση του Α4 τμήματος της Υπηρεσίας μας.

Επί της από 16-04-2014 και με 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:

Η προσφεύγουσα, με την υπό κρίση ενδικοφανή προσφυγή, στρέφεται κατά της τεκμαιρόμενης αρνητικής απάντησης του προϊσταμένου της Δ.Δ.Ο.Υ. ΑΘΗΝΩΝ στην επιφύλαξη που διατυπώθηκε εγγράφως επί της με αρ. πρωτ. (.....) /17-12-2013 Δήλωσης Παρακράτησης και Απόδοσης Φόρου Εισοδήματος και Ειδικής Εισφοράς Αλληλεγγύης στα καταβληθέντα έξοδα κίνησης των τακτικών εν ενεργεία μελών για το μήνα Δεκέμβριο. Η προσφεύγουσα αιτείται να γίνει αποδεκτή η επιφύλαξη της και να επιστραφεί ως αχρεωστήτως καταβληθέντας ο παρακρατηθείς και αποδοθείς υπέρ του Δημοσίου για κάθε τακτικό εν ενεργεία μέλος της για το οποίο διενεργήθηκε παρακράτηση τη συγκεκριμένη περίοδο. Το αίτημα της προσφεύγουσας εδράζεται στους παρακάτω λόγους :

1. ΙΔΙΑΙΤΕΡΟ ΝΟΜΙΚΟ ΠΛΑΙΣΙΟ ΠΟΥ ΔΙΕΠΕΙ ΤΗΝ ΚΑΙ ΤΑ ΜΕΛΗ ΤΗΣ ΤΟ ΟΠΟΙΟ ΔΕΝ ΕΛΗΦΘΗ ΥΠΟΨΗ

2. ΤΑ ΚΑΤΑΒΑΛΛΟΜΕΝΑ ΕΞΟΔΑ ΚΙΝΗΣΗΣ ΔΕΝ ΣΥΝΙΣΤΟΥΝ ΕΙΣΟΔΗΜΑ ΚΑΤΑ ΤΗΝ ΕΝΝΟΙΑ ΤΟΥ ΚΩΔΙΚΑ ΦΟΡΟΛΟΓΙΑΣ ΕΙΣΟΔΗΜΑΤΟΣ ΑΛΛΑ ΚΑΛΥΠΤΟΥΝ ΠΡΑΓΜΑΤΙΚΕΣ ΔΑΠΑΝΕΣ ΚΑΙ ΔΕΝ ΕΜΠΙΠΤΟΥΝ ΣΤΗΝ ΕΝΝΟΙΑ ΤΟΥ ΕΙΣΟΔΗΜΑΤΟΣ ΑΠΟ ΜΙΣΘΩΤΕΣ ΥΠΗΡΕΣΙΕΣ

3. ΔΕΝ ΥΦΙΣΤΑΤΑΙ ΣΤΗΝ ΙΣΧΥΟΥΣΑ ΦΟΡΟΛΟΓΙΚΗ ΝΟΜΟΘΕΣΙΑ ΔΙΑΤΑΞΗ ΠΟΥ ΝΑ ΠΡΟΒΛΕΠΕΙ ΟΤΙ ΤΑ ΕΞΟΔΑ ΚΙΝΗΣΕΩΣ ΕΙΤΕ ΘΕΩΡΟΥΝΤΑΙ ΕΙΣΟΔΗΜΑ ΕΙΤΕ ΥΠΑΓΟΝΤΑΙ ΣΕ ΦΟΡΟ ΕΙΣΟΔΗΜΑΤΟΣ.

4. Η ΔΙΑΔΙΚΑΣΙΑ ΤΗΣ ΕΝΔΙΚΟΦΑΝΟΥΣ ΠΡΟΣΦΥΓΗΣ ΣΤΗΝ ΕΝ ΛΟΓΩ ΠΕΡΙΠΤΩΣΗ ΕΙΝΑΙ ΑΝΤΙΣΥΝΤΑΓΜΑΤΙΚΗ ΚΑΙ Η ΑΡΝΗΣΗ ΤΗΣ ΥΠΗΡΕΣΙΑΣ ΜΑΣ ΝΑ ΑΠΟΔΕΧΤΕΙ ΤΟ ΠΑΡΟΝ ΑΙΤΗΜΑ ΔΕΝ ΔΥΝΑΤΑΙ ΝΑ ΠΑΡΑΓΕΙ ΕΝΝΟΜΑ ΑΠΟΤΕΛΕΣΜΑΤΑ.

Επειδή, με βάση τις διατάξεις του άρθρου 59 παρ. 2 του Ν.2238/1994 προβλέπεται ότι : «Ειδικώς, όσοι παρακρατούν φόρο, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 57, υποχρεούνται να αποδίδουν αυτόν με εφάπαξ καταβολή στη Δ.Ο.Υ. της έδρας τους μέχρι την εικοστή (20ή) ημέρα του επόμενου από την παρακράτηση μήνα με προσωρινή δήλωση, η οποία περιλαμβάνει τα ακαθάριστα ποσά που έχουν καταβληθεί στον προηγούμενο ημερολογιακό μήνα, το φόρο και το ποσό της ειδικής εισφοράς αλληλεγγύης του άρθρου 29 του ν. 3986/2011 που παρακρατήθηκαν και τις οφειλόμενες εισφορές κοινωνικής ασφάλισης. Η υποβολή της δήλωσης πραγματοποιείται ανάλογα με το τελευταίο ψηφίο του αριθμού φορολογικού μητρώου (Α.Φ. Μ.) του υπόχρεου, με αρχή για το ψηφίο 1 την εικοστή (20ή) ημέρα των μηνών αυτών και ολοκληρώνεται μέσα σε έντεκα (11) εργάσιμες ημέρες. Ειδικά, για το Δημόσιο, τα Ν.Π.Δ.Δ. και τους Ο.Τ.Α. πρώτου και δεύτερου

βαθμού, με εξαίρεση τα ασφαλιστικά ταμεία για τα οποία εφαρμόζονται οι διατάξεις των δύο προηγούμενων εδαφίων της παρούσας παραγράφου, υποχρεούνται σε απόδοση των ποσών που παρακρατήθηκαν μέχρι την εικοστή (20ή) ημέρα του μεθεπόμενου από την παρακράτηση μήνα. Η υποβολή της δήλωσης των περιπτώσεων αυτών πραγματοποιείται ανάλογα με το τελευταίο ψηφίο του Α.Φ.Μ. του υπόχρεου, με αρχή για το ψηφίο 1 την εικοστή (20ή) ημέρα των μηνών αυτών και ολοκληρώνεται μέσα σε έντεκα (11) εργάσιμες ημέρες».

Επειδή, με βάση τις διατάξεις του άρθρου 83 παρ. 1 και 2 του Ν.2238/1994 προβλέπεται ότι:

«1.Αν ο φόρος παρακρατείται από τρίτα πρόσωπα, τα οποία έχουν υποχρέωση να υποβάλλουν δήλωση αντί του πραγματικού φορολογουμένου, τα πρόσωπα αυτά έχουν και όλες τις ευθύνες που απορρέουν από αυτό το νόμο.

2.Όσοι παρακρατούν φόρο, σύμφωνα με τις διατάξεις του παρόντος, έχουν υποχρέωση να χορηγούν σε αυτούς από τους οποίους έγινε η παρακράτηση, βεβαίωση, στην οποία αναγράφουν το φορολογούμενο εισόδημα και το φόρο που παρακρατήθηκε. Ίδια υποχρέωση υπάρχει και στις περιπτώσεις που δεν προκύπτει φόρος για παρακράτηση. Η βεβαίωση αυτή χορηγείται στους δικαιούχους μέχρι τις 15 Φεβρουαρίου του οικείου οικονομικού έτους. Ειδικά για τις διαχειριστικές χρήσεις 2012 έως και 2014 στην ίδια βεβαίωση αναγράφονται και τα παρακρατούμενα ποσά της παραγράφου 6 του άρθρου 29 του ν. 3986/2011 (Α' 152). »

Επειδή, με βάση τη γνωμοδότηση 54/2014 της 18/02/2014 του Νομικού Συμβουλίου του Κράτους, προέκυψε ότι τα εν λόγω έξοδα κίνησης δεν θεωρούνται φορολογητέο εισόδημα και κατά συνέπεια δεν έπρεπε να παρακρατείται φόρος εισοδήματος μισθωτών υπηρεσιών και ειδική εισφορά αλληλεγγύης. Ωστόσο με βάση τις διατάξεις των προαναφερθέντων άρθρων του ν.2238/1994, αφού παρακράτησε φόρο εισοδήματος και ειδική εισφορά αλληλεγγύης στα εν λόγω έξοδα κίνησης όφειλε να αποδώσει τα παρακρατούμενα ποσά και να περιλάβει τα έξοδα κίνησης και τον αποδοθέντα φόρο στις σχετικές ετήσιες βεβαιώσεις αποδοχών Οικονομικού έτους 2014 (χρήση 2013) που εξέδωσε προς τα εν ενεργεία τακτικά της μέλη. Τα ποσά του παρακρατηθέντα φόρου και της εισφοράς αλληλεγγύης θα ληφθούν υπόψη κατά την εκκαθάριση του φόρου της δήλωσης φορολογίας εισοδήματος που θα υποβάλλουν οι δικαιούχοι των εξόδων κίνησης.

Επειδή, η διαδικασία της ενδικοφανούς προσφυγής προβλέπεται ευθέως στις διατάξεις του άρθρου 63 του Ν. 4174/2013 (παλαιότερες διατάξεις αρ. 70 Β Ν. 2238/1994) ενώ 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.

Α π ο φ α σ ί ζ ο υ μ ε

Την απόρριψη της με αριθ. πρωτ./16-04-2014 ενδικοφανής προσφυγής της , ΑΦΜ

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
ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΥ ΤΗΣ
ΔΙΕΥΘΥΝΣΗΣ ΕΠΙΛΥΣΗΣ
ΔΙΑΦΟΡΩΝ**

**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).