



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ



**ΑΑΔΕ**

Ανεξάρτητη Αρχή  
Δημοσίων Εσόδων

Καλλιθέα, 19/02/2019

**ΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ**

Αριθμός απόφασης: **702**

**ΥΠΟΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ**

**ΤΜΗΜΑ** : Α3 Επανεξέτασης  
**Ταχ. Δ/ση** : Αριστογείτονος 19  
**Ταχ. Κώδικας** : 176 71 - Καλλιθέα  
**Τηλέφωνο** : 2131604536  
**Φαξ** : 2131604567

### 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 Β' 968/22.3.2017) με θέμα «Οργανισμός της Ανεξάρτητης Αρχής Δημοσίων Εσόδων (Α.Α.Δ.Ε.)».

γ. Της ΠΟΛ. 1064/12.4.2017 Απόφασης του Διοικητή της Α.Α.Δ.Ε. (ΦΕΚ Β' 1440/27.4.2017).

2. Την ΠΟΛ. 1069/4.3.2014 Εγκύκλιο της Γενικής Γραμματείας Δημοσίων Εσόδων του Υπουργείου Οικονομικών.

3. Την Δ.Ε.Δ. 1126366 ΕΞ 2016/30.8.2016 (ΦΕΚ Β' 2759/1.9.2016) Απόφαση του Προϊσταμένου της Διεύθυνσης Επίλυσης Διαφορών «Παροχή εξουσιοδότησης υπογραφής».

4. Την από 3-12-18 και με αριθμό πρωτοκόλλου ..... ενδικοφανή προσφυγή του ..... , **ΑΦΜ** ..... Δ.Ο.Υ. Γαλασίου, κατοίκου Αθήνας , οδός ..... , κατά της από **05.11.2018** και με αριθμό πρωτοκόλλου .....απορριπτικής απάντησης της Προισταμένης της Δ.Ο.Υ. ΓΑΛΑΤΣΙΟΥ, με την οποία απορρίφθηκε η ταυτάριμη δήλωση «αίτηση» περί ανάκλησης της δήλωσης του φορολογίας εισοδήματος φυσικών προσώπων (ΦΕφπ) φορολογικού έτους 2016, και η περιεχόμενη στο ίδιο έγγραφο αίτηση του προς επανεκκαθάριση βάσει αυτής του οφειλόμενου από αυτόν φόρου εισοδήματος φυσικών προσώπων (ΦΕφπ) για τό εν λόγω φορολογικό έτος αντίστοιχα, μετ' αφαίρεση ποσού ύψους 3.876,00 € ίσο με το ειδικό επίδομα μουσικού οργάνου που εισέπραξε κατά τό φορολογικό έτος 2016 ως μέλος της Ορχήστρας της Λυρικής Σκηνής, από την υποβληθείσα σε φόρο εισοδήματος αποδοχές του έτους αυτού, και τα προσκομιζόμενα με αυτήν σχετικά έγγραφα.

5. Την υπ' αριθμ .πρωτ.. ...../7-11-2018 δήλωση («αίτηση») ανάκλησης της δήλωσης ΦΕφπ φορολογικού έτους 2016 του προσφεύγοντος και την περιεχόμενη στα ίδια έγγραφα αίτηση του προς επανεκκαθάριση βάσει αυτής του οφειλόμενου από αυτόν ΦΕφπ για το εν λόγω φορολογικό έτος , μετ' αφαίρεση ποσού ύψους 3.876,00 € στο φορολογικό έτος 2016, , ίσου με το ειδικό επίδομα μουσικού οργάνου που εισέπραξε κατά το έτος 2016, ως μέλος της Ορχήστρας της Λυρικής Σκηνής, από την

υποβληθείσα σε φόρο εισοδήματος αποδοχές του έτους αυτού, οι οποία απορρίφθηκε εγγράφως από την Προϊσταμένη της Δ.Ο.Υ. ΓΑΛΑΤΣΙΟΥ.

6. Τις απόψεις της Προϊσταμένης της ως άνω φορολογικής αρχής.

7. Την εισήγηση του ορισθέντος υπαλλήλου του Τμήματος Α3, όπως αποτυπώνεται στο σχέδιο της απόφασης.

Επί της από 3.12.2018 και με αριθμό πρωτοκόλλου .....ενδικοφανούς προσφυγής του ..... , ΑΦΜ .....Δ.Ο.Υ. Γαλατσίου, κατοίκου Αθήνας, , η οποία κατατέθηκε εμπρόθεσμα, και μετά τη μελέτη και την αξιολόγηση όλων των υφιστάμενων στο σχετικό φάκελο εγγράφων και των προβαλλόμενων λόγων της ενδικοφανούς προσφυγής, επαγόμεστε τα ακόλουθα:

1) Με την υπ' αριθμ. υποβολής ...../22.05.2017 δήλωση φορολογίας εισοδήματος φυσικών προσώπων (ΦΕΦΠ) ο προσφεύγων δήλωσε, για την περίοδο 01.01.2016-31.12.2016, στον κωδικό 301 της δήλωσης σύνολο καθαρών ποσών από μισθούς κ.λπ. ύψους 25462,08 €.

Με την υπ' αριθμ. πρωτ. ....../7.11.2018 τροποποιητική δήλωση του («αίτηση») ο προσφεύγων ανακάλεσε την προαναφερθείσα δήλωση του ΦΕΦΠ και συγκεκριμένα κατά το μέρος που αφορά στη μη αφαίρεση ποσού ύψους 3.876,00 € για το φορολογικό έτος 2016, ίσου με το ειδικό επίδομα μουσικού οργάνου που εισέπραξε κατά τα έτος 2016, ως μέλος της Ορχήστρας της Λυρικής Σκηνής, από το φορολογητέο εισόδημά του έτους αυτού, πλην όμως η δήλωση του αυτή δεν έγινε αποδεκτή από την Προϊσταμένη της Δ.Ο.Υ. Γαλατσίου, όπως ρητά αναφέρεται στην ταυτόριθμη με την αίτηση ανάκλησης απορριπτική απάντηση αυτής.

Με την υπό κρίση ενδικοφανή προσφυγή του ο προσφεύγων ζητά:

α) την επανεξέταση της με αριθμό πρωτοκόλλου ...../7.11.2018 απορριπτικής απάντησης του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Γαλατσίου επί της από 7-11-2018 τροποποιητικής- ανακλητικής φορολογικού έτους 2016 και ειδικότερα των περιεχόμενων στα ίδια έγγραφα αίτησής του προς επανεκκαθάριση της ως άνω δήλωσής του ΦΕΦΠ,

β) την αποδοχή της από 7-11-2018 τροποποιητικής-ανακλητικής δήλωσης ΦΕΦΠ, του φορολογικού έτους 2016

γ) την επανεκκαθάριση του οφειλόμενου από αυτόν ΦΕΦΠ για το εν λόγω φορολογικό έτος, μετ' αφαίρεση ποσού ύψους 3.876,00 € για το φορολογικό έτος 2016, , ως μέλος της Ορχήστρας της Λυρικής Σκηνής, από το συνολικό ποσό των υποβληθεισών σε ΦΕΦΠ αποδοχών του έτους αυτού, προβάλλοντας συνοπτικά το λόγο ότι το υπό κρίση επίδομα έχει αποζημιωτικό χαρακτήρα και ως εκ τούτου δεν υπάγεται σε φορολόγηση (φόρος εισοδήματος), αφού δε συγκεντρώνει τα εννοιολογικά χαρακτηριστικά του εισοδήματος.

**Επειδή**, κατ' ορθή ερμηνεία του βασικού αιτήματος του προσφεύγοντος, με την υπό κρίση ενδικοφανή προσφυγή ζητείται η ακύρωση της υπ' αρθ' πρωτ. ....../7.11.2018 απορριπτικής απάντησης της Προϊσταμένης της Δ.Ο.Υ. ΓΑΛΑΤΣΙΟΥ της ως άνω ταυτόριθμης δήλωσής του περί ανάκλησης της υπ' αριθμ. υποβολής ...../22-05-2017 δήλωσής του ΦΕΦΠ φορολογικού έτους 2016 και συγκεκριμένα κατά το μέρος που αφορούν στη μη αφαίρεση ποσού ύψους 3.876,00 € για το φορολογικό έτος 2016, ίσου με το ειδικό επίδομα μουσικού οργάνου που εισέπραξε κατά το έτος 2013 ως μέλος της Ορχήστρας της Λυρικής Σκηνής, από το συνολικό ποσό των υποβληθεισών σε ΦΕΦΠ αποδοχών του του έτους αυτού, και β) των περιεχομένων στα ίδια έγγραφα αίτησης του προς επανεκκαθάριση της ως άνω δήλωσής του ΦΕΦΠ.

**Επειδή**, σύμφωνα με τη διάταξη του άρθρου 19 παρ. 1 ν. 4174/2013, όπως ίσχυε κατά την ημερομηνία υποβολής της ως άνω υπ' αριθμ. πρωτ. 116417/22-05-2017 δήλωση του προσφεύγοντος: «*Αν ο φορολογούμενος διαπιστώσει, ότι η φορολογική δήλωση που υπέβαλε στη Φορολογική Διοίκηση περιέχει λάθος ή παράλειψη, υποχρεούται να υποβάλει τροποποιητική φορολογική δήλωση.*»

**Επειδή**, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 63 παρ. 1 εδ. α'-γ' ν. 4174/2013, όπως ίσχυαν κατά την ημερομηνία υποβολής της ως άνω υπ' αριθμ. πρωτ. ....../1.11.2018 δήλωσής του περί ανάκλησης δήλωσής -αίτησης του προσφεύγοντος: «*1. Ο υπόχρεος, εφόσον αμφισβητεί οποιαδήποτε πράξη που έχει εκδοθεί σε βάρος του από τη Φορολογική Διοίκηση ή σε περίπτωση απορριπτικής απάντησής του, 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.*»

**Επειδή**, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 4 παρ. 1 ν. 2690/1999, όπως ίσχυαν κατά την ημερομηνία υποβολής των δηλώσεων-αιτήσεων του προσφεύγοντος: «*α. Οι δημόσιες υπηρεσίες, [...], όταν υποβάλλονται αιτήσεις, οφείλουν να διεκπεραιώνουν τις υποθέσεις των ενδιαφερομένων και να αποφαινούνται για τα αιτήματά τους μέσα σε προθεσμία πενήντα (50) ημερών, εφόσον από ειδικές διατάξεις δεν προβλέπονται μικρότερες προθεσμίες. Η προθεσμία αρχίζει από την κατάθεση της αίτησης στην αρμόδια υπηρεσία και την υποβολή ή συγκέντρωση του συνόλου των απαιτούμενων δικαιολογητικών, πιστοποιητικών ή στοιχείων. [...]. β. Με απόφαση του Υπουργού Εσωτερικών, Δημόσιας Διοίκησης και Αποκέντρωσης και του κατά περίπτωση αρμόδιου Υπουργού μπορεί να ορίζεται, κατά περίπτωση, διαφορετική προθεσμία για τη διεκπεραίωση υποθέσεων, εφόσον το επιβάλλουν ειδικοί λόγοι, που αναφέρονται ρητώς σ' αυτήν.*»

**Επειδή**, σύμφωνα με την υπ' αριθμ. 1097636/1212/0006Δ/3.12.2004 (ΦΕΚ Β' 1839/10.12.2004) κοινή απόφαση των Υπουργών Εσωτερικών, Δημόσιας Διοίκησης και Αποκέντρωσης και Οικονομίας και Οικονομικών, όπως ίσχυε κατά την ημερομηνία υποβολής της ως άνω υπ' αριθμ. ....../7-11-2018 δήλωσης-αίτησης του προσφεύγοντος: «*Ορίζουμε ότι, οι παρακάτω υποθέσεις αρμοδιότητας των Υπηρεσιών του Υπουργείου Οικονομίας και Οικονομικών, πλην της Γενικής Γραμματείας Δημοσιονομικής Πολιτικής (Γ.Γ.Δ.Π.), του Γενικού Χημείου του Κράτους (Γ.Χ.Κ.) και του πρώην Υπουργείου Εθνικής Οικονομίας (ΥΠ.ΕΘ.Ο.), εξαιρούνται των προθεσμιών που προβλέπονται από τις διατάξεις της παρ. 1 του άρθρου 4 του Ν. 2690/1999 (όπως αυτές αντικαταστάθηκαν και ισχύουν) και μπορούν να διεκπεραιώνονται από τις αρμόδιες Υπηρεσίες αυτού, μέσα στις οριζόμενες για κάθε μία απ' αυτές στην παρούσα απόφαση προθεσμίες, για τους εξής ειδικούς λόγους, αντίστοιχα: [...] Α/Α 9. ΠΕΡΙΓΡΑΦΗ ΘΕΜΑΤΟΣ ΤΗΣ ΥΠΟΘΕΣΗΣ ΓΙΑ ΔΙΕΚΠΕΡΑΙΩΣΗ: **Αιτήματα για επιστροφή-διαγραφή αχρεωστήτως καταβληθέντων-βεβαιωθέντων δασμών, φόρων και λοιπών επιβαρύνσεων. ΑΝΩΤΑΤΗ ΠΡΟΘΕΣΜΙΑ ΔΙΕΚΠΕΡΑΙΩΣΗΣ: α) έξι (6) μήνες από την ημερομηνία κατάθεσης της αίτησης ή την κοινοποίηση της απόφασης του δικαστηρίου ή την υποβολή της δήλωσης, κατά περίπτωση, εκτός αν ορίζεται μικρότερος χρόνος από ειδικές διατάξεις....**». ΕΙΔΙΚΟΙ ΛΟΓΟΙ ΚΑΘΟΡΙΣΜΟΥ ΔΙΑΦΟΡΕΤΙΚΗΣ ΠΡΟΘΕΣΜΙΑΣ: Ο μεγάλος χρόνος που απαιτείται για την ολοκλήρωση της σχετικής διαδικασίας.*»

**Επειδή**, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 42 παρ. 1 εδ. α' ν. 4174/2013, όπως ίσχυαν κατά την ημερομηνία υποβολής της ως άνω υπ' αριθμ. ....../1-11-2018 δήλωσης-αίτησης του προσφεύγοντος : «*1. Εάν ο φορολογούμενος δικαιούται επιστροφή φόρου, η Φορολογική Διοίκηση, αφού συμψηφίσει τους*

οφειλόμενους από τον φορολογούμενο φόρο με το ποσό προς επιστροφή, προβαίνει στην επιστροφή της τυχόν προκύπτουσας διαφοράς.

**Επειδή**, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 8 παρ. 15 του Ν.3842/2010 , οι οποίες αντικατέστησαν τις διατάξεις του άρθρου 61 παρ. 4 του Ν. 2238/94 όπως ίσχυαν κατά την ημερομηνία υποβολής της ως άνω υπ' αριθμ. ....../7-11-2018 δήλωσης-αίτησης του προσφεύγοντος αν υποβληθεί ανακλητική δήλωση ή δήλωση με επιφύλαξη, η αξίωση για την επιστροφή του φόρου παραγράφεται μετά από τρία (3) έτη από την ημέρα της με οποιονδήποτε τρόπο αποδοχής της.

**Επειδή**, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 78 παρ. 1 και 4 του Συντάγματος, όπως ίσχυαν κατά την 31.12.2016: «1. Κανένας φόρος δεν επιβάλλεται ούτε εισπράττεται χωρίς τυπικό νόμο που καθορίζει το υποκείμενο της φορολογίας και το εισόδημα, το είδος της περιουσίας, τις δαπάνες και τις συναλλαγές ή τις κατηγορίες τους, στις οποίες αναφέρεται ο φόρος. 2. [...]. 4. Το αντικείμενο της φορολογίας, ο φορολογικός συντελεστής, οι απαλλαγές ή εξαιρέσεις από τη φορολογία και η απονομή των συντάξεων δεν μπορούν να αποτελέσουν αντικείμενο νομοθετικής εξουσιοδότησης. [...].»

**Επειδή**, σύμφωνα με τη διάταξη του άρθρο 8 της ΠΟΛ.1097/22-05-2018 προκύπτει ότι το ειδικό επίδομα οργάνου που χορηγείται στους μουσικούς των Κρατικών Ορχηστρών Αθηνών και Θεσσαλονίκης και της Ορχήστρας της Εθνικής Λυρικής Σκηνής, δεν συνιστά εισόδημα και δεν υπόκειται ούτε σε φόρο ούτε και στην ειδική εισφορά αλληλεγγύης του άρθρου 43Α του ν.4172/2013. Το ποσό του συγκεκριμένου επιδόματος που χορηγείται στους πιο πάνω μουσικούς δεν μπορεί να χρησιμοποιηθεί για την κάλυψη τεκμηρίου, καθόσον αυτό δίνεται για την κάλυψη πρόσθετων δαπανών στις οποίες αυτοί υποβάλλονται εξαιτίας της υπηρεσίας και των ιδιόμορφων συνθηκών εκτέλεσης της εργασίας τους.

**Επειδή** στην παράγραφο 6 της υπ' αριθμ. ΠΟΛ.1097/2018 εγκυκλίου του Διοικητή της Ανεξάρτητης Αρχής Δημοσίων Εσόδων (ΑΑΔΕ) μνημονεύεται η υπ' αρθ' . Α231/2017 απόφαση του Διοικητικού Πρωτοδικείου (Δ.Π.) Χαλκίδας με την οποία έγινε δεκτή προσφυγή μουσικού της Ορχήστρας Λυρικής Σκηνής και κρίθηκε ότι τα ποσά που έλαβε ο προσφεύγων κατά τα έτη 2011 και 2012 ως ειδικό επίδομα μουσικού οργάνου, προορίζονται για την κάλυψη πραγματικών δαπανών, στις οποίες υποβάλλονται οι μουσικοί της Ορχήστρας Λυρικής Σκηνής κατά την άσκηση των καθηκόντων τους προς εξυπηρέτηση της υπηρεσίας τους και συνεπώς το επίδομα αυτό δεν συγκεντρώνει τα εννοιολογικά γνωρίσματα του εισοδήματος και δεν υπόκεινται σε φόρο εισοδήματος.

**Επειδή** στην παράγραφο 7 της ίδιας εγκυκλίου επισημαίνεται ακόμα ότι παρόμοιες με την ανωτέρω είναι, μεταξύ άλλων, και οι αποφάσεις ΔΠρΑθ 13963, 13964/2008, 3341/2009, ΔΠρΠειρ 3000, 3001/2009 οι οποίες έχουν καταστεί αμετάκλητες, καθώς και οι ΔΠρΑθ 13949/2016, 7667/2018, ΔΠρΠειρ 238/2017 και ΔΠρΘεσ 9892/2017.

**Επειδή**, σύμφωνα με τη διάταξη του άρθρου 4 παρ. 5 του Συντάγματος, όπως ίσχυε κατά την 31.12.2016: «Οι Έλληνες πολίτες συνεισφέρουν χωρίς διακρίσεις στα δημόσια βάρη, ανάλογα με τις δυνάμεις τους.»

**Επειδή**, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 12 παρ. 1, 2 περ. γ' και 3 περ. β' ν. 4172/2013, όπως ίσχυαν κατά την 31.12.2016: «1. Το ακαθάριστο εισόδημα από μισθωτή εργασία και συντάξεις περιλαμβάνει τα πάσης φύσεως εισοδήματα σε χρήμα ή σε είδος που αποκτώνται στο πλαίσιο υφιστάμενης, παρελθούσας ή μελλοντικής εργασιακής σχέσης. 2. Για τους σκοπούς του Κ.Φ.Ε., εργασιακή σχέση υφίσταται όταν ένα φυσικό πρόσωπο παρέχει υπηρεσίες: α) [...], γ) οι οποίες ρυθμίζονται από τη νομοθεσία περί μισθολογίου και ειδικών μισθολογίων των υπαλλήλων και λειτουργών του Δημοσίου, δ) [...]. 3. Ως ακαθάριστα εισοδήματα από μισθωτή εργασία και συντάξεις θεωρούνται τα εξής: α) [...], β) επιδόματα [...], γ) [...].»

**Επειδή**, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 49 παρ. 1, 2 και 3 περ. δ' ν. 3205/2003, όπως ίσχυαν κατά την χρονική περίοδο 01.01.2016 - 31.12.2016 : «1. Ο μηνιαίος βασικός μισθός των μελών του μόνιμου καλλιτεχνικού προσωπικού [...] της **Ορχήστρας της Λυρικής Σκηνής (Ο.Λ.Σ.)** καθορίζεται με βάση το βασικό μισθό της κατηγορίας του Μουσικού, ο οποίος πολλαπλασιάζεται με τους παρακάτω συντελεστές και στρογγυλοποιείται στην πλησιέστερη μονάδα ευρώ: Αρχιμουσικός Εξάρχων 1,47 / Κορυφαίος Α' 1,41 / Κορυφαίος Β' 1,30 / Μουσικός 1,00. 2. Για τη διαμόρφωση των ανωτέρω βασικών μισθών της προηγούμενης παραγράφου ο μηνιαίος βασικός μισθός του μουσικού ορίζεται σε οκτακόσια ογδόντα έξι ευρώ (886 €). 3. Πέρα από το βασικό μισθό της προηγούμενης παραγράφου παρέχονται και τα εξής επιδόματα κατά μήνα: α. [...]. **δ. Ειδικό επίδομα για τη διευκόλυνση αγοράς, συντήρησης και επισκευής οργάνων, οριζόμενο σε τριακόσια είκοσι τρία ευρώ (323 €).**»

**Επειδή**, όπως προκύπτει από την προπαρατεθείσα διάταξη του άρθρου 49 παρ. 3 περ. δ' ν. 3205/2003 (όπως ίσχυε κατά τη χρονική περίοδο 01.01.2016-31.12.2016), για το ίδιο χρονικό διάστημα, ο προσφεύγων έλαβε το ποσό των **3.876,00 €** (ήτοι 323,00 €/μήνα x 12 μήνες) ως ειδικό επίδομα για τη διευκόλυνση αγοράς, συντήρησης και επισκευής μουσικού οργάνου (άρθρου 49 παρ. 3 περ. δ' ν. 3205/2003), κάτι που επιβεβαιώνεται και από το προσκομιζόμενο από τον προσφεύγοντα φωτοαντίγραφο της υπ' αριθμ. πρωτ. .... προσκομιζόμενο φωτοαντίγραφο της από 31-10-18 βεβαίωσης του Υπουργείου Πολιτισμού Τμήματος Δ/σης Οικονομικής Διαχείρισης βεβαίωσης του Τμήματος Εκκαθάρισης Μισθοδοσίας

**Επειδή**, εξάλλου, σύμφωνα με τη διάταξη του άρθρου 69 παρ. Δ.4. ν. 2065/1992, όπως ίσχυε κατά την χρονική περίοδο 01.01.2016-31.12.2016. Με προεδρικό διάταγμα, που εκδίδεται με πρόταση των Υπουργών Προεδρίας της Κυβέρνησης, Οικονομικών και Πολιτισμού: α) επεκτείνεται στους μουσικούς της **Ορχήστρας της Λυρικής Σκηνής [...]**, και δ) επεκτείνεται στους ανωτέρω μουσικούς εν όλω ή εν μέρει το μισθολογικό καθεστώς που διέπει τους μουσικούς των κρατικών ορχηστρών. ε) [...].»

**Επειδή**, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 6 π.δ. 76/1993, όπως ίσχυαν κατά χρονική περίοδο 01.01.2016-31.12.2016,: «Οι διατάξεις των παρ. 1 έως και 18 του Γ' μέρους του άρθρου 69 του Ν. 2065/1992 που προβλέπουν το μισθό και λοιπές αποδοχές για τα μέλη του καλλιτεχνικού προσωπικού των Κρατικών Ορχηστρών Αθηνών και Θεσσαλονίκης έχουν εφαρμογή και στο μόνιμο καλλιτεχνικό προσωπικό της **Ορχήστρας της Ε.Λ.Σ.**, ως εξής: 1. [...]. 6. Εκτός από το μηνιαίο βασικό μισθό της προηγούμενης παραγράφου του άρθρου αυτού, παρέχονται στο καλλιτεχνικό προσωπικό της **Ορχήστρας** και [...] το επίδομα οργάνου [...]. 7. [...]. 10. Προς διευκόλυνση της αγοράς, συντήρησης και επισκευής του οργάνου χορηγείται στους μουσικούς, **οι οποίοι για την εκτέλεση της υπηρεσίας τους χρησιμοποιούν μουσικό όργανο της ιδιοκτησίας τους** ειδικό επίδομα οργάνου. [...]. 11. [...].»

**Επειδή**, σύμφωνα με όσα διευκρινίστηκαν με την παρ. 8 της υπ' αριθμ. ΠΟΛ.1097/2018 εγκυκλίου του Διοικητή της Ανεξάρτητης Αρχής Δημοσίων Εσόδων (ΑΑΔΕ): «...**το ειδικό επίδομα οργάνου που χορηγείται στους μουσικούς των Κρατικών Ορχηστρών Αθηνών και Θεσσαλονίκης και της Ορχήστρας της Εθνικής Λυρικής Σκηνής, δεν συνιστά εισόδημα** και δεν υπόκειται ούτε σε φόρο ούτε και στην ειδική εισφορά αλληλεγγύης του άρθρου 43Α του ν.4172/2013. Το ποσό του συγκεκριμένου επιδόματος που χορηγείται στους πιο πάνω μουσικούς δεν μπορεί να χρησιμοποιηθεί για την κάλυψη τεκμηρίου, καθόσον αυτό δίνεται για την κάλυψη πρόσθετων δαπανών στις οποίες αυτοί υποβάλλονται εξαιτίας της υπηρεσίας και των ιδιόμορφων συνθηκών εκτέλεσης της εργασίας τους.»

**Επειδή**, σύμφωνα με τη διάταξη του άρθρου 9 παρ. 2 εδ. α' ν. 4174/2013, όπως ισχύει κατά την ημερομηνία έκδοσης της παρούσας απόφασης της Υπηρεσίας μας : «**Οι ερμηνευτικές εγκύκλιοι είναι**

**δεσμευτικές για τη Φορολογική Διοίκηση, έως ότου ανακληθούν ρητά ή έως ότου τροποποιηθεί η νομοθεσία την οποία ερμηνεύουν.»**

**Επειδή,** με την υπό κρίση ενδικοφανή προσφυγή του ο προσφεύγων, κατά δήλωσή του με την υπό κρίση ενδικοφανή προσφυγή μέλος της Ορχήστρας της Λυρικής Σκηνής ως ερμηνευτής έργων, η εκτέλεση των οποίων απαιτεί τη χρήση βιολιού ιδιοκτησίας του, στρέφεται κατά της υπ' αριθ' πρωτ. ....../7-11-2018 απορριπτικής απάντησης της Προισταμένης της Δ.Ο.Υ.ΓΑΛΑΤΣΙΟΥ και της ταυτάριμης, τροποποιητικής δήλωσης-αίτησης του για επανεκκαθάριση της δήλωσης του ΦΕφπ του φορολογικού έτους 2016 του οφειλόμενου από αυτόν ΦΕφπ για το φορολογικό έτος 2016 σε συνέχεια των περιεχομένων στα ίδια έγγραφα δηλώσεών του περί ανάκλησης των δηλώσεων αυτών ΦΕφπ, και β) αφαίρεσης, κατά τη νέα αυτή εκκαθάριση, από τα δηλωθέντα στον κωδικό 301 της δήλωσης, ποσού ύψους 3.876,00 € για το φορολογικό έτος 2016, ίσου με το ειδικό επίδομα μουσικού οργάνου που εισέπραξε κατά τό έτος 2016, , ως μέλος της Ορχήστρας της Λυρικής Σκηνής, ισχυριζόμενος ότι το υπό κρίση επίδομα έχει αποζημιωτικό χαρακτήρα και ως εκ τούτου δεν υπάγεται σε φορολόγηση (φόρο εισοδήματος), γιατί δεν αποτελεί εισόδημα, καθώς συνιστά, κατά τη γνώμη του, παροχή που χορηγείται ως μέσο για την εκτέλεση και πάντως την καλύτερη διεξαγωγή της εργασίας του και κυρίως για τη διάδοση, την ευόδωση και την ανάπτυξη των εργασιών του εργοδότη του, έστω κι αν από την παροχή αυτή ωφελείται έμμεσα και ο ίδιος, και ότι συνεπώς κατά την εκκαθάριση της δήλωσης ΦΕφπ των μουσικών-μελών της Ορχήστρας της Λυρικής Σκηνής, όπως ο ίδιος, πρέπει να αφαιρείται από το ποσό των καθαρών αποδοχών τους το ποσό που αντιστοιχεί στο εν λόγω επίδομα του άρθρου 49 παρ. 3 περ. δ' ν. 3205/2003, και ζητώντας για το λόγο αυτό την ακύρωση της ....../7.11.2018 απορριπτικής απάντησης της Προισταμένης της Δ.Ο.Υ.ΓΑΛΑΤΣΙΟΥ και της τροποποιητικής δήλωσης-αίτησης του για επανεκκαθάριση της δήλωσης του ΦΕφπ του φορολογικού έτους. Ο ισχυρισμός αυτός του προσφεύγοντος πρέπει να γίνει δεκτός ως νόμω βάσιμος, γιατί σύμφωνα με τα ως άνω διευκρινισθέντα με την προπαρατεθείσα παρ. 8 της υπ' αριθμ. ΠΟΛ.1097/2018 εγκυκλίου του Διοικητή της ΑΑΔΕ το ειδικό επίδομα μουσικού οργάνου που λαμβάνουν οι μουσικοί της Ορχήστρας της Εθνικής Λυρικής Σκηνής δε συνιστά εισόδημα, ως εκ τούτου κείται εκτός του πεδίου του φόρου εισοδήματος και επομένως εκτός του πεδίου εφαρμογής του ν. 4172/2013, και συνεπώς κατά την εκκαθάριση των δηλώσεων ΦΕφπ των μουσικών-μελών της Ορχήστρας της Λυρικής Σκηνής πρέπει να αφαιρείται από το συνολικό ποσό των υποβληθεισών σε ΦΕφπ αποδοχών τους το ποσό του εν λόγω επιδόματος. Για τους λόγους αυτούς, ο σχετικός λόγος της υπό κρίση ενδικοφανούς προσφυγής του προσφεύγοντος πρέπει να γίνει δεκτός ως νόμω βάσιμος, κατ' ακολουθίαν δε πρέπει να γίνει νέα εκκαθάριση της δήλωσης του ΦΕφπ του φορολογικού έτους 2016 και να αφαιρεθεί, κατά τη νέα αυτή εκκαθάριση, από τα δηλωθέντα στον κωδικό 301 της εν λόγω δήλωσης του ΦΕφπ ποσό ύψους 3.876,00 € για το φορολογικό έτος 2016 , ως μουσικός-μέλος της Ορχήστρας της Λυρικής Σκηνής.

#### **Α π ο φ α σ ί ζ ο υ μ ε**

**την αποδοχή** της από 3-12-18 και με αριθμό πρωτοκόλλου .....ενδικοφανούς προσφυγής του ..... **ΑΦΜ:** ....., ως προς τη μη φορολόγηση ποσού ύψους 3.876,00 € για το φορολογικό έτος 2016, ίσου με το ειδικό επίδομα μουσικού οργάνου που εισέπραξε κατά το έτος 2016, ως μουσικός-μέλος της Ορχήστρας της Λυρικής Σκηνής, και

#### **Ο ρ ί ζ ο υ μ ε**

όπως ο Προϊστάμενος της αρμόδιας Δ.Ο.Υ. προβεί σε έκδοση νέας πράξης διοικητικού προσδιορισμού για την υπ' αριθμ. υποβολής ...../7.11.19 (τροποποιητική) δήλωσή του ΦΕφπ φορολογικού έτους 2016, επί τη βάσει των ανωτέρω κριθέντων με την παρούσα απόφαση της Υπηρεσίας μας.

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

**Ακριβές Αντίγραφο  
Η Υπάλληλος του Τμήματος  
Διοικητικής Υποστήριξης**

**ΜΕ ΕΝΤΟΛΗ ΤΟΥ ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΥ ΤΗΣ ΔΙΕΥΘΥΝΣΗΣ  
ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ**

**Ο ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΣ ΤΟΥ ΤΜΗΜΑΤΟΣ  
ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ Α3  
ΙΩΑΝΝΗΣ ΚΑΜΠΟΣΟΣ**

**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.