



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ



ΑΑΔΕ

Ανεξάρτητη Αρχή
Δημοσίων Εσόδων

Αθήνα, 04/02/2025

Αριθμός απόφασης: 193

**ΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ
ΥΠΟΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ
ΤΜΗΜΑ Α6 ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ**

Ταχ. Δ/ση : Φιλαδελφείας 8 και Σάμου

Ταχ. Κώδικας : 104 40 - Αθήνα

Τηλέφωνο : 213 1312413

Email : ded.ath@aade.gr

ΑΠΟΦΑΣΗ

Ο ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΣ ΤΗΣ ΔΙΕΥΘΥΝΣΗΣ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ

Έχοντας υπόψη:

1. Τις διατάξεις :

α. Του άρθρου 72 του Ν. 5104/2024 «Κώδικας Φορολογικής Διαδικασίας και άλλες διατάξεις.» (ΦΕΚ Α' 58).

β. Του άρθρου 10 της Δ.ΟΡΓ.Α 1125859 ΕΞ 2020/23-10-2020 Απόφασης του Διοικητή της ΑΑΔΕ (ΦΕΚ Β' 4738/26-10-2020) με θέμα «Οργανισμός της Ανεξάρτητης Αρχής Δημοσίων Εσόδων (Α.Α.Δ.Ε.)» όπως αναριθμήθηκε, τροποποιήθηκε και ισχύει,

γ. Της ΠΟΛ.1064/12-04-2017 Απόφασης του Διοικητή της ΑΑΔΕ (ΦΕΚ Β' 1440/27-04-2017).

δ. Τη με αριθμό Α.1165/22.11.2022 απόφαση του Διοικητή της Ανεξάρτητης Αρχής Δημοσίων Εσόδων (ΑΑΔΕ) με θέμα «Υποβολή ενδικοφανών προσφυγών και αιτημάτων αναστολής του άρθρου 63 του Κώδικα Φορολογικής Διαδικασίας (ν.4987/2022), αποκλειστικά ψηφιακά μέσω διαδικτύου από το δικτυακό τόπο της Α.Α.Δ.Ε.» (ΦΕΚ Β' 6009).

2. Την ΠΟΛ 1069/04-03-2014 Εγκύκλιο της Γενικής Γραμματείας Δημοσίων Εσόδων του Υπουργείου Οικονομικών.

3. Την Δ.Ε.Δ. 1126366 ΕΞ 2016/30.08.2016 (ΦΕΚ Β' 2759/1.9.2016) Απόφαση του Προϊσταμένου της Διεύθυνσης Επίλυσης Διαφορών «Παροχή εξουσιοδότησης υπογραφής».

4. Τη με ημερομηνία κατάθεσης **04/03/2022** και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανή προσφυγή του, με **Α.Φ.Μ.**, κατοίκου, οδός, Τ.Κ., κατά της σιωπηρής απόρριψης του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Ψυχικού, επί της υπ' αριθμ. πρωτ./04-11-2021 αίτησης δήλωσης μερικής ανάκλησης δηλώσεων φορολογίας εισοδήματος οικονομικών ετών 2009, 2010, 2011 και έντοκης επιστροφής αχρεωστήτως καταβληθέντων φόρων, καθώς και τα προσκομιζόμενα με αυτήν σχετικά έγγραφα.

5. Την έκθεση απόψεων του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Χολαργού.

6. Την με αριθμό εισαγωγής/2022 δικαστική προσφυγή του προσφεύγοντος κατά της υπ' αριθ./04-07-2022 Απόφασης του Προϊσταμένου της Υπηρεσίας μας με την οποία απορρίφθηκε ως απαράδεκτη η ως άνω ενδικοφανής προσφυγή.
7. Την υπ' αριθ./2024 Απόφαση του Διοικητικού Πρωτοδικείου - ΤμήμαΜονομελές επί της ως άνω δικαστικής προσφυγής, με την οποία δέχεται την εν λόγω δικαστική προσφυγή, ακυρώνει την υπ' αριθ./04-07-2022 απόφαση του Προϊσταμένου της Υπηρεσίας μας και αναπέμπει την υπόθεση στην Υπηρεσία μας προκειμένου να εξεταστεί κατ' ουσίαν η ενδικοφανής προσφυγή.
8. Την εισήγηση του ορισθέντος υπαλλήλου του Α6 τμήματος της Υπηρεσίας μας, όπως αποτυπώνεται στο σχέδιο της απόφασης.

Επί της με ημερομηνία κατάθεσης 04/03/2022 και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανούς προσφυγής του, με Α.Φ.Μ. και μετά την μελέτη και την αξιολόγηση όλων των υφιστάμενων στο σχετικό φάκελο εγγράφων και των προβαλλόμενων λόγων της ενδικοφανούς προσφυγής, επαγόμαστε τα ακόλουθα:

Ο προσφεύγων με την ιδιότητα του εν ενεργεία λειτουργού του Νομικού Συμβουλίου του Κράτους με την υπ' αριθμ. πρωτ./04-11-2021 αίτησή του προς τον Προϊστάμενο της Δ.Ο.Υ. ΨΥΧΙΚΟΥ ζήτησε την μερική ανάκληση των δηλώσεων φορολογίας εισοδήματος οικονομικών ετών 2009, 2010 και 2011 ώστε να αφαιρεθεί το 25% των ετήσιων ακαθάριστων αποδοχών του από τις καθαρές του αποδοχές σύμφωνα με το άρθρο 36 του ν.3016/2002 και να του επιστραφεί έντοκα ο αχρεωστήτως καταβληθείς φόρος για τα ανωτέρω έτη. Είχε ήδη υποβάλλει την υπ' αρ. πρωτ./31-12-2012 αίτησή του προς τη Δ.Ο.Υ. ΨΥΧΙΚΟΥ σύμφωνα με την οποία είχε ανακαλέσει τις δηλώσεις φορολογίας εισοδήματος για τα οικονομικά έτη 2008-2012, η οποία απορρίφθηκε σιωπηρά, και προσέφυγε στο Ειδικό Δικαστήριο με την με αρ. κατάθεσης/29-04-2013 προσφυγή του. Στις 01/11/2019 υπέβαλε αίτηση στην Δ.Ο.Υ. ΨΥΧΙΚΟΥ δηλώνοντας την πρόθεσή του να παραιτηθεί από το δικόγραφο της/2013 προσφυγής του ως προς όλα τα κεφάλαια και αιτήματα. Στις 05/11/2019 παραιτήθηκε από την προσφυγή αυτή και στις 04/11/2021 προέβη σε αίτηση μερικής ανάκλησης δηλώσεων φορολογίας εισοδήματος στη Δ.Ο.Υ. Ψυχικού η οποία απορρίφθηκε σιωπηρά από τον Προϊστάμενο της ως άνω Δ.Ο.Υ.. Κατά της σιωπηρής αυτής απόρριψης ο προσφεύγων άσκησε την υπό κρίση υπ' αριθ./04-03-2022 ενδικοφανή προσφυγή, η οποία απερρίφθη ως απαράδεκτη από τον Προϊστάμενο της Υπηρεσίας μας με την υπ' αριθ./04-07-2022 Απόφαση. Κατόπιν, ο προσφεύγων κατά της εν λόγω Απόφασης της Υπηρεσίας μας άσκησε την με αριθμό εισαγωγής/2022 δικαστική προσφυγή ενώπιον του Διοικητικού Πρωτοδικείου το οποίο με την υπ' αριθ./2024 Απόφασή του δέχτηκε την εν λόγω δικαστική προσφυγή, ακύρωσε την υπ' αριθ./04-07-2022 Απόφαση του Προϊσταμένου της Υπηρεσίας μας και ανέπεμψε την υπόθεση στην Υπηρεσία μας προκειμένου να εξεταστεί κατ' ουσίαν η ενδικοφανής προσφυγή.

Με την υπό κρίση ενδικοφανή προσφυγή του ο προσφεύγων ζητά την αποδοχή της από 04/11/2021 αίτησής του και την έντοκη επιστροφή του αχρεωστήτως καταβληθέντος φόρου προβάλλοντας τον ισχυρισμό ότι το δικαίωμά του για ανάκληση των φορολογικών δηλώσεων οικονομικών ετών 2009,2010,2011 και η αξίωσή του για επιστροφή του αχρεωστήτως καταβληθέντος φόρου εισοδήματος των εν λόγω οικονομικών ετών δεν έχει υποπέσει σε παραγραφή. Γι' αυτό το λόγο επικαλείται α) την απόφαση Ειδικού Δικαστηρίου άρθρου 88 παρ. 2 του Συντάγματος με αριθμό 89/2013 β) τις ΠΟΛ 1147/2016 και ΠΟΛ 1161/2016,

ΠΟΛ 1190/2016, ΠΟΛ 1172/2017, ΠΟΛ 1207/2017 και γ) τη γνωμοδότηση της Α' Τακτικής Ολομέλειας ΝΣΚ 288/2016, η οποία έγινε αρμοδίως αποδεκτή από τον Υπουργό Οικονομικών με την από 7-12-2016 επισημειωματική του πράξη.

Επειδή, με το άρθρο 72 του Ν. 5104/2024, ορίζεται 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 τη Διεύθυνση Επίλυσης Διαφορών της Φορολογικής Διοίκησης. Η ενδικοφανής προσφυγή υποβάλλεται στην Υπηρεσία της Φορολογικής Διοίκησης που εξέδωσε την πράξη ή παρέλειψε την έκδοσή της και αναφέρει τους λόγους και τα έγγραφα στα οποία ο υπόχρεος βασίζει το αίτημά του. Η ενδικοφανής προσφυγή υποβάλλεται από τον υπόχρεο μέσα σε τριάντα (30) ημέρες από την ημερομηνία κοινοποίησης της πράξης σε αυτόν ή από τη συντέλεση της παράλειψης.[...]

8. Κατά της απόφασης της Διεύθυνσης Επίλυσης Διαφορών ή της σιωπηρής απόρριψης της ενδικοφανούς προσφυγής λόγω παρόδου της προθεσμίας προς έκδοση της απόφασης, ο υπόχρεος δύναται να ασκήσει προσφυγή ενώπιον του αρμόδιου διοικητικού δικαστηρίου, σύμφωνα με τον Κώδικα Διοικητικής Δικονομίας. Για την αναστολή, λόγω άσκησης προσφυγής, ισχύει ανάλογα η παρ. 3. Προσφυγή στα διοικητικά δικαστήρια απευθείας κατά οποιασδήποτε πράξης που εξέδωσε η Φορολογική Διοίκηση είναι απαράδεκτη, εκτός αν προβλέπεται διαφορετικά σε ειδικές διατάξεις.»

Επειδή, με το άρθρο 72 του Ν. 4174/2013, όπως τροποποιήθηκε με το άρθρ. 1 του Ν. 4254/2014, ορίζεται ότι:

«11. Διατάξεις περί παραγραφής του δικαιώματος του Δημοσίου να κοινοποιεί φύλλα ελέγχου και πράξεις προσδιορισμού φόρου, τελών, εισφορών, προστίμων, προϋσχύουσες του άρθρου 36 του Κώδικα Φορολογικής Διαδικασίας, εξακολουθούν να έχουν εφαρμογή για τις χρήσεις, τις περιόδους, τις υποθέσεις και τις φορολογικές υποχρεώσεις τις οποίες αφορούν. Κατ' εξαίρεση, οι διατάξεις της παραγράφου 3 του άρθρου 36 εφαρμόζονται και για περιπτώσεις φοροδιαφυγής, η οποία διαπράχθηκε πριν την εφαρμογή του Κώδικα, εάν, κατά τη θέση αυτού σε ισχύ, το δικαίωμα του Δημοσίου δεν έχει παραγραφεί.»

Επειδή, σύμφωνα με το άρθρο 84 του Ν. 2238/1994, όπως ίσχυε για τα κρινόμενα οικονομικά έτη μέχρι και το 2011:

«1. Η κοινοποίηση φύλλου ελέγχου, κατά τις διατάξεις του άρθρου 69, δεν μπορεί να γίνει μετά την πάροδο πενταετίας από το τέλος του έτους μέσα στο οποίο λήγει η προθεσμία για την επίδοση της δήλωσης. Το δικαίωμα του Δημοσίου για επιβολή του φόρου παραγράφεται μετά την πάροδο της πενταετίας.»

Επειδή, με το άρθρο 37 του Ν. 5104/2024, ορίζεται ότι:

«1. Η Φορολογική Διοίκηση μπορεί να προβεί σε κοινοποίηση πράξης διοικητικού, εκτιμώμενου ή διορθωτικού προσδιορισμού φόρου εντός πέντε (5) ετών από τη λήξη του έτους, εντός του οποίου λήγει η προθεσμία υποβολής δήλωσης. Αν για κάποια φορολογία προβλέπεται η υποβολή περισσότερων δηλώσεων, η κοινοποίηση της πράξης του πρώτου εδαφίου μπορεί να γίνει εντός πέντε (5) ετών από τη λήξη του έτους, εντός του οποίου λήγει η προθεσμία υποβολής της δήλωσης της τελευταίας φορολογικής περιόδου εκάστου έτους.

2. Η περίοδος που αναφέρεται στην παρ. 1 παρατείνεται στις εξής περιπτώσεις:[...]

γ) εάν ασκηθεί ενδικοφανής προσφυγή, ένδικο βοήθημα ή μέσο, για περίοδο ενός (1) έτους μετά την έκδοση απόφασης επί της ενδικοφανούς προσφυγής ή την κοινοποίηση στη Φορολογική Διοίκηση αμετάκλητης δικαστικής απόφασης, και μόνο για το ζήτημα, το οποίο αφορά,»

Επειδή, με το άρθρο 36 παρ. 2 του Ν. 3016/2002 ορίζεται ότι:

«2. Στην παράγραφο 1 του άρθρου 5 του Ζ' Ψηφίσματος του έτους 1975 της Ε' Αναθεωρητικής Βουλής προστίθεται εδάφιο που έχει ως εξής:

«Κατά την εκκαθάριση του φόρου εισοδήματος από την αρμόδια δημόσια οικονομική υπηρεσία, από το ποσό του πρώτου εδαφίου αφαιρείται ποσό ίσο με το είκοσι πέντε τοις εκατό (25%) του ακαθάριστου ποσού της βουλευτικής αποζημίωσης ως τεκμαρτό ποσό για την κάλυψη των δαπανών μίσθωσης πολιτικών γραφείων και λοιπών δαπανών άσκησης του λειτουργήματος. Το ποσοστό αυτό μπορεί να αναπροσαρμόζεται με απόφαση του Υπουργού Οικονομίας και Οικονομικών.»

Οι διατάξεις του άρθρου αυτού ισχύουν για εισοδήματα που αποκτώνται ή δαπάνες που πραγματοποιούνται από 1ης Ιανουαρίου 2002 και μετά.»

Επειδή, σύμφωνα με την ΠΟΛ 1147/2016 (ΦΕΚ Β' 1440) με θέμα: «Φορολογική μεταχείριση αποδοχών δικαστικών λειτουργών»:

«Σχετικά με το ανωτέρω θέμα, σας γνωρίζουμε τα εξής:

1. Με τις διατάξεις της παρ. 12 του άρθρου 5 του ν. 3842/2010 καταργήθηκαν οι διατάξεις της παρ.1 του άρθρου 5 του Ζ' Ψηφίσματος του έτους 1975 (ΦΕΚ 23Α') της Ε' Αναθεωρητικής Βουλής, εκτός των δύο τελευταίων εδαφίων. Ειδικότερα, με τις διατάξεις των δύο ανωτέρω τελευταίων εδαφίων ορίζεται ότι κατά την εκκαθάριση του φόρου εισοδήματος από την αρμόδια δημόσια οικονομική υπηρεσία, από το ποσό του πρώτου εδαφίου αφαιρείται ποσό ίσο με το είκοσι πέντε τοις εκατό (25%) του ακαθάριστου ποσού της βουλευτικής αποζημίωσης ως τεκμαρτό ποσό για την κάλυψη των δαπανών μίσθωσης πολιτικών γραφείων και λοιπών δαπανών άσκησης του λειτουργήματος.

2. Περαιτέρω, με την ΠΟΛ.1135/4.10.2010 εγκύκλιο, με την οποία κοινοποιήθηκαν τα άρθρα του ν. 3842/2010, διευκρινίστηκε ότι με τις διατάξεις της παρ. 12 του άρθρου 5 του ως άνω νόμου, από 1/1/2010 καταργείται ο ειδικός τρόπος φορολόγησης, που οριζόταν από το άρθρο 5 του Ζ' ψηφίσματος του έτους 1975 (Φ.Ε.Κ. 23 Α) της Ε Αναθεωρητικής Βουλής και ίσχυε για τους Βουλευτές - Δικαστές. Δεν καταργούνται τα δύο τελευταία εδάφια της παραγράφου 1 του εν λόγω άρθρου, για τα οποία έγινε ήδη αναφορά στην προηγούμενη παράγραφο.

3. Με τις αριθ./2013 και/2015 αποφάσεις του Ειδικού Δικαστηρίου της παρ. 2 του άρθ. 88 του Συντάγματος (Μισθοδικείου), έγινε δεκτό ότι ο οφειλόμενος φόρος εισοδήματος δικαστικών λειτουργών που προσέφυγαν θα υπολογιστεί μετά την αφαίρεση ποσοστού 25% από τις ακαθάριστες αποδοχές τους (εν ενεργεία και συντάξιμων), με την ειδικότερη αιτιολογία που περιέχεται στις προαναφερθείσες αποφάσεις και κυρίως ενόψει της εξίσωσης της βουλευτικής αποζημίωσης προς τις αποδοχές των ανωτάτων δικαστικών λειτουργών, καθώς και της διαφύλαξης των συνταγματικών αρχών της διάκρισης των λειτουργιών, της ισοδυναμίας και της ισοτιμίας αυτών και της ανεξαρτησίας της δικαστικής λειτουργίας. Οι αποφάσεις του Μισθοδικείου είναι αμετάκλητες και δεσμευτικές για τη Διοίκηση ως προς το νομικό ζήτημα που επιλύουν.

4. Σε διάφορες υπηρεσίες του Υπ. Οικονομικών κατατέθηκαν πολλαπλά αιτήματα δικαστικών λειτουργών, εν ενεργεία αλλά και συνταξιούχων, οι οποίοι αιτούνται οι αποδοχές και συντάξεις

τους να τύχουν της ίδιας ως άνω φορολογικής μεταχείρισης με αυτών που προσέφυγαν και που δικαιώθηκαν από το Μισθοδικείο με τις ανωτέρω αποφάσεις.

5. Λαμβάνοντας υπόψη τα παραπάνω και προκειμένου να αποφευχθεί άσκοπη επιβάρυνση των δικαστηρίων και ταλαιπωρία των πολιτών, οι υπηρεσίες του Υπ. Οικονομικών θα προβούν σε νέα εκκαθάριση, υπολογίζοντας τον οφειλόμενο φόρο εισοδήματος μετά την αφαίρεση ποσοστού 25% από τις ακαθάριστες αποδοχές τους (εν ενεργεία και συντάξιμες). Το τυχόν αχρεωστήτως καταβληθέν ποσό επιστρέφεται λαμβάνοντας υπόψη και τις διατάξεις περί παραγραφής.

6. Κάθε άλλη διαταγή μας με αντίθετο περιεχόμενο παύει να ισχύει, από την έκδοση της παρούσας.»

Επειδή, σύμφωνα με την ΠΟΛ 1161/2016 με θέμα: «Συμπληρωματικές διευκρινίσεις επί της ΠΟΛ.1147/2016 για την φορολογική μεταχείριση αποδοχών δικαστικών λειτουργιών»:

«Σε συνέχεια της ΠΟΛ.1147/29.9.2016 εγκυκλίου μας, αναφορικά με το παραπάνω θέμα, σας παρέχουμε διευκρινίσεις ως προς τα ακόλουθα διαδικαστικά ζητήματα:

1. Με την ανωτέρω εγκύκλιο και σε συνέχεια των αριθ. 89/2013 και 6/2015 αποφάσεων του Ειδικού Δικαστηρίου της παρ. 2 του άρ. 88 του Συντάγματος (Μισθοδικείου) διευκρινίστηκε, ότι οι υπηρεσίες του Υπ. Οικονομικών θα πρέπει να ικανοποιούν υποβαλλόμενα σχετικά αιτήματα δικαστικών λειτουργών (εν ενεργεία και συνταξιούχων) και να προβαίνουν σε νέα εκκαθάριση, υπολογίζοντας τον οφειλόμενο φόρο εισοδήματος μετά την αφαίρεση ποσού ίσου με το 25% του ακαθάριστου ποσού των αποδοχών τους (των εν ενεργεία και των συνταξιούχων). Το τυχόν αχρεωστήτως καταβληθέν ποσό επιστρέφεται λαμβάνοντας υπόψη και τις διατάξεις περί παραγραφής. Περαιτέρω διευκρινίζεται, ότι με τον όρο ακαθάριστες αποδοχές (των εν ενεργεία και των συνταξιούχων) νοούνται οι μεικτές αποδοχές που προέρχονται αποκλειστικά και μόνο από την ιδιότητά τους ως δικαστικών λειτουργών.

2. Σύμφωνα με τα δύο τελευταία εδάφια της παραγράφου 1 του άρθρου 5 του Ζ' Ψηφίσματος, όπως ισχύουν, «Κατά την εκκαθάριση του φόρου εισοδήματος από την αρμόδια δημόσια οικονομική υπηρεσία, από το ποσό του πρώτου εδαφίου [όπου ορίζεται το καθαρό ποσό] αφαιρείται ποσό ίσο με το είκοσι πέντε τοις εκατό (25%) του ακαθάριστου ποσού της βουλευτικής αποζημίωσης ως τεκμαρτό ποσό για την κάλυψη των δαπανών μίσθωσης πολιτικών γραφείων και λοιπών δαπανών άσκησης του λειτουργήματος. Το ποσοστό αυτό μπορεί να αναπροσαρμόζεται με απόφαση του Υπουργού Οικονομίας και Οικονομικών».

Επίσης, διευκρινίζεται ότι ο ΚΦΕ (ν.4172/2013) δεν προβλέπει την έκπτωση της δαπάνης αυτής από το ακαθάριστο εισόδημα, και συνεπώς επιβάλλεται ειδική εισφορά αλληλεγγύης και επί του προαναφερόμενου ποσοστού 25%. Συνεπώς, το προαναφερόμενο ποσό έκπτωσης (25%) δηλώνεται στους κωδικούς 659-660 του εντύπου Ε1.

3. Προκειμένου να διενεργηθεί η ως άνω νέα εκκαθάριση για τα εισοδήματα των ετών 2013, 2014 και 2015, οι δικαιούχοι δικαστικοί λειτουργοί (εν ενεργεία και συνταξιούχοι) θα πρέπει προηγουμένως να προσέλθουν στην αρμόδια Δ.Ο.Υ. υποβάλλοντας τροποποιητικές δηλώσεις σύμφωνα με τα ανωτέρω. Επισημαίνεται ότι στην περίπτωση που έχουν ήδη υποβληθεί τροποποιητικές δηλώσεις που δε συμφωνούν με τα παραπάνω, τότε απαιτείται η εκ νέου υποβολή τροποποιητικών δηλώσεων σύμφωνα με τα ως άνω εκτεθέντα. Οι τροποποιητικές αυτές δηλώσεις των δικαστικών λειτουργών, υποβάλλονται στις Δ.Ο.Υ. χωρίς κυρώσεις μέχρι και 31.12.2016. Οι αρμόδιες Δ.Ο.Υ. προβαίνουν σε εκκαθάριση των τροποποιητικών αυτών δηλώσεων. Κατά την υποβολή των δηλώσεων, οι συνταξιούχοι θα πρέπει επίσης να προσκομίσουν οποιοδήποτε πρόσφορο στοιχείο από το οποίο να προκύπτει η ιδιότητα του δικαστικού λειτουργού...»

Επειδή, στο με Αριθ. Πρωτ. ΔΕΑΦ Α ΕΞ 2017/05-04-2017 έγγραφο του Διοικητή της ΑΑΔΕ, ορίζονται τα ακόλουθα:

«Θέμα: Χειρισμός εκκρεμών δικαστικών προσφυγών που αφορούν δικαστικούς λειτουργούς.

Σε συνέχεια των ΠΟΛ.1147/29.9.2016 και ΠΟΛ.1161/1.11.2016 εγκυκλίων μας παρέχονται οι ακόλουθες οδηγίες για τον χειρισμό εκκρεμών δικαστικών προσφυγών που αφορούν δικαστικούς λειτουργούς:

1. Με τις διατάξεις της παρ.22 του άρθρου 4 του ν.2479/1997 ορίζεται ότι οι ισχύουσες διατάξεις για την παραγραφή αξιώσεων κατά τη διάρκεια της επιδικίας δεν εφαρμόζονται στις εκδικαζόμενες από τα διοικητικά δικαστήρια υποθέσεις.

Στις περιπτώσεις που ο ενδιαφερόμενος δικαστικός λειτουργός έχει ασκήσει εμπρόθεσμα σχετική προσφυγή για τα τρία (3) προηγούμενα της προσφυγής αυτής έτη, τότε έχει διακόψει νόμιμα τη σχετική παραγραφή της αξίωσης για επιστροφή του αχρεωστήτως καταβληθέντος φόρου για τα έτη αυτά. Συνεπώς και για τα έτη αυτά, εφαρμόζονται οι οδηγίες που δόθηκαν με τις ΠΟΛ.1147/29.9.2016 και ΠΟΛ.1161/1.11.2016. Προϋπόθεση για την εκ νέου εκκαθάριση των υποβαλλόμενων τροποποιητικών δηλώσεων και για τα προαναφερόμενα έτη για τα οποία εκκρεμεί η εκδίκασή τους σε πρώτο βαθμό, αποτελεί η υποβολή σχετικής αίτησης εκ μέρους του δικαστικού λειτουργού με την οποία θα δηλώνεται ότι προτίθεται να παραιτηθεί του δικογράφου της και του δικαιώματος εκκρεμούς δικαστικής προσφυγής του ως προς όλα τα κεφάλαια και αιτήματά της καθώς και η προσκόμιση στην οικεία Δ.Ο.Υ. της σχετικής δήλωσης παραίτησης που κατατέθηκε στο Δικαστήριο.

2. Περαιτέρω διευκρινίζεται ότι στην περίπτωση που στα ακαθάριστα ποσά των συντάξεων που λαμβάνει πρώην δικαστικός λειτουργός από το περιλαμβάνονται και ποσά που προέρχονται από άλλη ιδιότητα (π.χ. δικηγορία), τα προαναφερθέντα εφαρμόζονται μόνο για εκείνα τα ποσά που καταβάλλονται εξαιτίας της ιδιότητάς του ως πρώην δικαστικού λειτουργού. Για το λόγο αυτό, πέραν των αναφερθέντων στην παρ.1 του παρόντος εγγράφων, οι συνταξιούχοι πρέπει να προσκομίζουν στη Δ.Ο.Υ. σχετική βεβαίωση του από την οποία να προκύπτει, ξεχωριστά για καθένα από τα παραπάνω έτη, το ποσό εκείνο της ακαθάριστης σύνταξης του που προέρχεται από την ιδιότητά τους ως πρώην δικαστικοί λειτουργοί (σχετ. έγγραφό μας ΔΕΑΦ Α ΕΞ 2017/24.3.2017).

3. Όσον αφορά το χειρισμό των εκκρεμών εφέσεων που οι Δ.Ο.Υ. έχουν ασκήσει κατά πρωτόδικων αποφάσεων που δικαιώνουν δικαστικούς λειτουργούς, σχετικές οδηγίες έχουν ήδη δοθεί με τα με Α.Π. ΔΕΑΦ Α ΕΞ2016/26.10.2016 και ΔΕΑΦ Α ΕΞ2016/7.11.2016 έγγραφά μας.

4. Βάσει της ΠΟΛ.1190/15.12.2016, τα ανωτέρω, πέραν από τους εν ενεργεία και συνταξιούχους δικαστικούς λειτουργούς, εφαρμόζονται ανάλογα και για τους λειτουργούς του ΝΣΚ (εν ενεργεία και συνταξιούχους), καθώς και στα μέλη των οικογενειών των αποβιωσάντων δικαστικών λειτουργών και λειτουργών του ΝΣΚ, τα οποία συνταξιοδοτούνται κατά μεταβίβαση, σύμφωνα με τις διατάξεις του συνταξιοδοτικού νόμου, λόγω του θανάτου των λειτουργών αυτών και μόνο για το τμήμα που αφορά τις κατά μεταβίβαση συντάξεις (όχι δηλαδή και για τα λοιπά εισοδήματα αυτών)»,

Επειδή, σύμφωνα με την ΠΟΛ.1172/14-11-2017 με θέμα «Διευκρινίσεις σχετικά με την προθεσμία υποβολής τροποποιητικών δηλώσεων του άρθρου 19 του ν.4174/2013 (Κ.Φ.Δ.) και την έναρξη της προθεσμίας για την παραγραφή της αξίωσης επιστροφής φόρου σε περίπτωση υποβολής τροποποιητικής δήλωσης»:

«5. Σύμφωνα με την, παγιωθείσα πλέον, νομολογία του Συμβουλίου της Επικρατείας (ΣτΕ 3458/2001 εππαμ., 4075/ 2012, ΣτΕ 425/2017 εππαμ., ΣτΕ 845/2017 -7/2017, ΣτΕ 1751/2017 εππαμ.), από το συνδυασμό των ανωτέρω διατάξεων του Κ.Φ.Ε., η αξίωση του φορολογουμένου για επιστροφή φόρου εισοδήματος που έχει καταβάλλει βάσει δήλωσής του, **προϋποθέτει την αντίστοιχη ανάκληση της δήλωσης**. Η ανάκληση αυτή μπορεί να γίνει είτε εντός του οικονομικού έτους κατά το οποίο υποβλήθηκε η δήλωση είτε και μεταγενεστέρως μέχρι όμως του χρόνου εντός του οποίου ήταν δυνατή η βεβαίωση του φόρου από τη φορολογική αρχή, δηλαδή εντός του πενταετούς χρόνου παραγραφής της σχετικής φορολογικής αξίωσης του Δημοσίου, εκτός εάν οριστικοποιηθεί στο μεταξύ η φορολογική εγγραφή. Μόνον δε από την τυχόν αποδοχή της υποβληθείσης εντός της ως άνω πενταετίας ανάκλησης, είτε με πράξη της φορολογικής αρχής είτε με απόφαση διοικητικού δικαστηρίου, κατόπιν προσφυγής του φορολογουμένου κατά της ρητής, ή σιωπηρής απορρίψεως της δηλώσεως ανακλήσεως, καθίσταται αχρεώστητος ο φόρος που καταβλήθηκε με βάση την δήλωση και αρχίζει η προβλεπόμενη από το άρθρο 84 παρ. 7 του Κώδικα Φορολογίας Εισοδήματος τριετής παραγραφή της αξίωσης επιστροφής του. Συνεπώς, σύμφωνα με τις ίδιες αποφάσεις του ΣτΕ, η προμνημονευθείσα διάταξη της παραγράφου 2 του άρθρου 90 του ν.2362/1995, η οποία προϋποθέτει το αχρεώστητο της καταβολής χρηματικού ποσού στο Δημόσιο, δεν έχει πεδίο εφαρμογής ως προς το εντελώς διάφορο ζήτημα του χρόνου εντός του οποίου μπορεί να υποβληθεί ανάκληση δήλωσης φόρου εισοδήματος, από την αποδοχή της οποίας και μόνον καθίσταται αχρεώστητος ο φόρος, διότι το ζήτημα αυτό ρυθμίζεται αποκλειστικά από τις προπαρατεθείσες διατάξεις του Κ.Φ.Ε..

Επομένως, κατά τα γενόμενα δεκτά από το ΣτΕ, είναι διάφορο το ζήτημα της πενταετούς παραγραφής του δικαιώματος του Δημοσίου για τον καταλογισμό του φόρου, εντός της οποίας είναι δυνατή η υποβολή ανακλητικής δήλωσης, από το ζήτημα της τριετούς παραγραφής της αξίωσης για την επιστροφή του φόρου, η οποία προϋποθέτει την υποβολή ανακλητικής δήλωσης και αρχίζει από την αποδοχή της ανακλητικής δήλωσης. ...

9. Από την έκδοση της παρούσας παύουν να ισχύουν τυχόν αντίθετες οδηγίες που έχουν δοθεί με προηγούμενες διαταγές και έγγραφα της Φορολογικής Διοίκησης (ενδεικτικά ΠΟΛ.1147/29.9.2016, ΠΟΛ.1161/1.11.2016, ΠΟΛ.1190/15.12.2016 και με αριθμ. πρωτ. ΔΕΑΦ Α ΕΞ 2017/5.4.2017 διευκρινιστικό έγγραφο σχετικά με τη φορολογική μεταχείριση αποδοχών δικαστικών λειτουργών και λειτουργών του Ν.Σ.Κ. και την εκκαθάριση των τροποποιητικών φορολογικών τους δηλώσεων, καθώς και το με αριθμ.πρωτ. Δ12Α ΕΞ 2014/30.12.2014 διευκρινιστικό έγγραφο σχετικά με την εφαρμογή της ΠΟΛ.1234/27.10.2014), ως προς τα φορολογικά έτη για τα οποία δύνανται να υποβληθούν εκπρόθεσμες τροποποιητικές δηλώσεις, επισημαίνοντας ότι εκπρόθεσμες τροποποιητικές δηλώσεις φορολογίας εισοδήματος υποβάλλονται μέσα σε πέντε έτη από τη λήξη του έτους εντός του οποίου λήγει η προθεσμία υποβολής (αρχικής) δήλωσης και η τριετής προθεσμία παραγραφής της αξίωσης επιστροφής του φόρου αρχίζει από την με οποιονδήποτε τρόπο αποδοχή τους».

Επειδή, σύμφωνα με την ΠΟΛ. 1207/2017 με θέμα «Συμπληρωματικές διευκρινίσεις επί της ΠΟΛ.1172/2017 εγκυκλίου και παροχή οδηγιών για την αντιμετώπιση εκκρεμών υποθέσεων»:

«..3. Ως προς την αντιμετώπιση εκκρεμών υποθέσεων που αφορούν τροποποιητικές δηλώσεις φορολογίας εισοδήματος που υποβλήθηκαν μετά την έναρξη ισχύος του Κ.Φ.Δ., ήτοι από 1.1.2014 και μετά, ανεξαρτήτως των χρήσεων που αφορούν, ισχύουν τα ακόλουθα:

η) Εάν έχει υποβληθεί τροποποιητική δήλωση η οποία απορρίφθηκε, είτε ρητά είτε σιωπηρά, από τη Δ.Ο.Υ. λόγω παρόδου του τριμήνου από την υποβολή της ή λόγω εφαρμογής από τη

Δ.Ο.Υ. τυχόν αντίθετων οδηγιών πριν την έκδοση της ΠΟΛ.1172/2017 εγκυκλίου, βάσει των οποίων ο φορολογούμενος παραιτήθηκε από το δικόγραφο ή το δικαίωμα της δικαστικής προσφυγής (σχετ. το αριθμ. ΔΕΑΦ Α ΕΞ 2017/5.4.2017 έγγραφο), η Δ.Ο.Υ. οφείλει να προβαίνει σε αποδοχή και εκκαθάριση είτε της ήδη υποβληθείσας (και απορριφθείσας) τροποποιητικής δήλωσης, είτε της νέας τροποποιητικής δήλωσης που ο φορολογούμενος δύναται να υποβάλει, εφόσον δεν είχε παραγραφεί το δικαίωμα υποβολής τροποποιητικής δήλωσης κατά τον χρόνο υποβολής που είχε υποβληθεί η απορριφθείσα.

Επειδή, εν προκειμένω, από τα στοιχεία του φακέλου της υπό κρίση ενδικοφανούς προσφυγής προκύπτουν τα εξής:

Ο προσφεύγων, εν ενεργεία μέλος του Ν.Σ.Κ. με την/31.12.2012 αίτησή του προς τη Δ.Ο.Υ. Ψυχικού, ζήτησε την ανάκληση των δηλώσεων του φόρου εισοδήματος οικονομικών ετών 2008-2012, για τον λόγο ότι δεν εφαρμόστηκε επί των αποδοχών που έλαβε κατά τα ίδια οικονομικά έτη, υπό την ανωτέρω ιδιότητά του, η φορολογική απαλλαγή που ισχύει επί της βουλευτικής αποζημίωσης βάσει του άρθρου 36 παρ. 2 του Ν.3016/2002, και κατόπιν τροποποίησης των εκκαθαριστικών σημειωμάτων των προαναφερθέντων ετών, την επανεκκαθάριση του οφειλόμενου φόρου εισοδήματος, αφού αφαιρεθεί ποσό ίσο με το 25% επί των ακαθάριστων αποδοχών του και την επιστροφή του επιπλέον αχρεωστήτως καταβληθέντος φόρου. Η εν λόγω αίτηση απορρίφθηκε σιωπηρά από τον Προϊστάμενο της ως άνω Δ.Ο.Υ.

Επειδή, κατά της τεκμαιρόμενης αυτής απόρριψης, ο προσφεύγων άσκησε την από 29.4.2013 (αρ.κατ...../30.04.2013) προσφυγή του ενώπιον του Ειδικού Δικαστηρίου του άρθρου 88 παρ.2 του Συντάγματος. Από την εν λόγω προσφυγή παραιτήθηκε με την/05.11.2019 δήλωσή του παραίτησης. Προηγουμένως δε, υπέβαλε στο Τμήμα Εισοδήματος της Δ.Ο.Υ. Ψυχικού την από 01.11.2019 αίτησή του επικαλούμενος αφενός, τις εγκυκλίους ΠΟΛ. 1172 και 1207/2017, και αφετέρου, το ΔΕΑΦ Α ΕΞ 2017/05.4.2017 έγγραφο του Διοικητή της Α.Α.Δ.Ε., σε συμμόρφωση προς το οποίο δήλωσε ότι προτίθεται να παραιτηθεί από το δικόγραφο της/2013 προσφυγής του ως προς όλα τα κεφάλαια και αιτήματα και ότι θα προσκομίσει τη σχετική δήλωση παραίτησης που θα κατατεθεί στο Δικαστήριο.

Επειδή, ακολούθως, υπέβαλε την/04.11.2021 αίτησή του προς την Δ.Ο.Υ Ψυχικού για μερική ανάκληση των δηλώσεων φόρου εισοδήματος για τα οικονομικά έτη 2009-2011, εκ νέου εκκαθάριση του οφειλόμενου φόρου και έντοκη επιστροφή των αχρεωστήτως καταβληθέντων φόρων, σύμφωνα με την/2013 απόφαση του Ειδικού Δικαστηρίου του άρθρου 88 παρ.2 του Συντάγματος, τις ΠΟΛ. 1147, 1161 και 1190/2016 σε συνδυασμό με τις ΠΟΛ. 1172/2017 και 1207/2017.

Επειδή, κατά την υποβολή της υπ' αριθ. /04.11.2021 αίτησης του προσφεύγοντα για μερική ανάκληση των δηλώσεων φόρου εισοδήματος για τα οικονομικά έτη 2009-2011, η σχετική αξίωσή του δεν έχει υποπέσει σε παραγραφή, ενόψει και της διακοπής της με την/2012 αίτησή του και την κατάθεση στις 30/04/2013 της προσφυγής του στο Ειδικό Δικαστήριο, μέχρι την παραίτησή του στις 05/11/2019, βάσει των προαναφερθεισών διατάξεων και δεδομένου ότι οι υπό κρίση ανακλητικές δηλώσεις αφορούν σε έτη που δεν έχουν παραγραφεί, το σχετικό αίτημα του προσφεύγοντος γίνεται αποδεκτό.

Α π ο φ α σ ί ζ ο υ μ ε

Την **αποδοχή** της με ημερομηνία κατάθεσης **04/03/2022** και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανούς προσφυγής του, με **Α.Φ.Μ.** και την ακύρωση της τεκμαιρόμενης απορριπτικής απάντησης του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Ψυχικού κατά του με αριθμό πρωτ./04-11-2021 αιτήματος του προσφεύγοντος και όπως ο Προϊστάμενος της αρμόδιας Φορολογικής Αρχής προβεί σε προσδιορισμό του φόρου εισοδήματος οικονομικών ετών 2009, 2010, 2011, επιστρέφοντας έντοκα τον αχρεωστήτως καταβληθέντα φόρο, σύμφωνα με το ανωτέρω σκεπτικό.

Η παρούσα απόφαση να κοινοποιηθεί από αρμόδιο όργανο με τη νόμιμη διαδικασία, στον υπόχρεο.

**ΑΚΡΙΒΕΣ ΑΝΤΙΓΡΑΦΟ
Ο/Η ΥΠΑΛΛΗΛΟΣ ΤΟΥ ΑΥΤΟΤΕΛΟΥΣ
ΤΜΗΜΑΤΟΣ ΔΙΟΙΚΗΤΙΚΗΣ ΥΠΟΣΤΗΡΙΞΗΣ**

**ΜΕ ΕΝΤΟΛΗ ΤΟΥ ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΥ
ΤΗΣ Δ/ΝΣΗΣ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ**

**Η ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΗ ΤΗΣ
ΥΠΟΔΙΕΥΘΥΝΣΗΣ ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ**

ΓΡΑΜΜΑΤΩ ΣΚΟΥΡΑ

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.