



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ



ΑΑΔΕ

Ανεξάρτητη Αρχή
Δημοσίων Εσόδων

Θεσσαλονίκη, 03.07.2017

**ΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ
ΥΠΟΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ ΚΑΙ
ΝΟΜΙΚΗΣ ΥΠΟΣΤΗΡΙΞΗΣ
ΤΜΗΜΑ Α8 - ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ**

Αριθμός απόφασης: 1328

Ταχ. Δ/ση : Εγνατία 45
Ταχ. Κώδικας : 54630 - Θεσσαλονίκη
Τηλέφωνο : 2313-333254
ΦΑΞ : 2313-333258
E-Mail : ded.thess@n3.syzefxis.gov.gr

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. Του άρθρου 11 της Δ. ΟΡΓ. Α 1036960 ΕΞ 2017/10.03.2017 Απόφασης του Διοικητή της Α.Α.Δ.Ε. (ΦΕΚ 968 Β' 22.03.2017) με θέμα «*Οργανισμός της Ανεξάρτητης Αρχής Δημοσίων Εσόδων (Α.Α.Δ.Ε.)*»
 - γ. Της ΠΟΛ 1064/12.04.2017 Απόφασης του Διοικητή της Α.Α.Δ.Ε. (ΦΕΚ Β' 1440/27-04-2017).
2. Την ΠΟΛ 1069/4-3-2014 Εγκύκλιο της Γενικής Γραμματείας Δημοσίων Εσόδων του Υπουργείου Οικονομικών.
3. Την Δ.Ε.Δ. 1126366 ΕΞ 2016/30.08.2016 (ΦΕΚ Β' 2759/1.9.2016) Απόφαση του Προϊσταμένου της Διεύθυνσης Επίλυσης Διαφορών «Παροχή εξουσιοδότησης υπογραφής».
4. Την από .../2017 και με αριθμό πρωτοκόλλου ... ενδικοφανή προσφυγή της του ., ΑΦΜ ..., κατά της υπ' αρ. .../...2016 Οριστικής Πράξης Διορθωτικού Προσδιορισμού Φόρου Γονικής Παροχής του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ... Θεσσαλονίκης, έτους φορολογίας 2002, και τα προσκομιζόμενα με αυτήν σχετικά έγγραφα.

5. Την υπ' αρ. .../...-2016 Οριστική Πράξη Διορθωτικού Προσδιορισμού Φόρου Γονικής Παροχής του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ.Θεσσαλονίκης, έτους φορολογίας 2002, της οποίας ζητείται η ακύρωση.
6. Τις απόψεις της Δ.Ο.Υ. ...Θεσσαλονίκης
7. Την εισήγηση του ορισθέντος υπαλλήλου του Τμήματος Α8 – Επανεξέτασης όπως αποτυπώνεται στο σχέδιο της απόφασης.

Επί της από2017 και με αριθμό πρωτοκόλλου ... ενδικοφανούς προσφυγής της . . 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, επαγόμεστε τα ακόλουθα:

Με την με αριθμό .../...-**2016** Οριστική Πράξη Διορθωτικού Προσδιορισμού Γονικής Παροχής του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Θεσσαλονίκης επιβλήθηκε σε βάρος της προσφεύγουσας διαφορά κύριου φόρου ύψους 22.606,83 € πλέον πρόσθετου φόρου, λόγω ανακρίβειας ύψους 27.128,20 €, ήτοι συνολικό ποσό **49.735,03 €**, με χρόνο φορολογίας το έτος 2002.

Η διαφορά φόρου προέκυψε κατόπιν ελέγχου, που διενεργήθηκε από την Δ.Ο.Υ. ...Θεσσαλονίκης, δυνάμει της με αρ. .../....2013 εντολής του Προϊσταμένου της. Αιτία του ελέγχου αποτέλεσε η με αρ. .../...-2016 Απόφαση του Προϊσταμένου της Διεύθυνσης Επίλυσης Διαφορών, με την οποία ακυρώθηκε η με αρ. .../2016 Οριστική Πράξη Διορθωτικού Προσδιορισμού Δωρεάς (Γονικής Παροχής) του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. ... Θεσσαλονίκης, για λόγους τυπικής πλημμέλειας, καθόσον κρίθηκε ότι η φορολογική αρχή δεν είχε καλέσει την υπόχρεη σε φόρο δωρεοδόχο, πριν τη διενέργεια του ελέγχου, προκειμένου να υποβάλει ανέκκλητο αίτημα, μέσα σε προθεσμία 10 ημερών, για την υπαγωγή της η μη στην ρύθμιση της ΠΟΛ 1055/2003, σύμφωνα με την ΠΟΛ 1127/2003. Η φορολογική αρχή εκλήθη να προβεί στην έκδοση νέας πράξης, απαλλαγμένης από τις ως άνω πλημμέλειες.

Αντικείμενο του ελέγχου αποτέλεσε η με αρ. .../4-12-2002 (αρ. φακέλου/2002) υποβληθείσα στην Δ.Ο.Υ. δήλωση φόρου γονικής παροχής εταιρικών μεριδίων.

Με το υπ' αρ. .../19-12-2002 συμβόλαιο γονικής παροχής της συμβολαιογράφου Θεσσαλονίκης . . . ο . . ., μεταβίβασε από χαριστική αιτία (γονική παροχή) στην θυγατέρα του . . – Α.Φ.Μ., 2.354 εκ των 3.859 μεριδίων που κατείχε της εταιρίας με επωνυμία «. . . .» - Α.Φ.Μ., διακριτικό τίτλο «.....» με έδρα στο ΧΛΜ Θεσσαλονίκης – και αντικείμενο εργασιών την χονδρική πώληση τροφίμων- ποτών και ειδών super market.

Ο έλεγχος προσδιόρισε την φορολογητέα αξία των μεταβιβαζόμενων μεριδίων, βάσει των γενικών διατάξεων, λόγω μη υποβολής εκ μέρους της προσφεύγουσας ανέκκλητου αιτήματος για την υπαγωγή ή μη στη ρύθμιση της 1031583/253/ΠΟΛ 1055/ Α 0013/01-04-2003 απόφασης του Υπουργού Οικονομικών, κατόπιν της υπ' αρ. πρωτ. .../....-2016 πρόσκλησης της φορολογικής αρχής, που της κοινοποιήθηκε στις ...-2016. Συγκεκριμένα, η προσφεύγουσα με την υπ' αρ. πρωτ. .../....-2016 απάντησή της στην ανωτέρω πρόσκληση, προέβαλε ένσταση παραγραφής του δικαιώματος του δημοσίου για επιβολή φόρου.

Η προσφεύγουσα, με την υπό κρίση Ενδικοφανή Προσφυγή, ζητά να γίνει αυτή δεκτή και να ακυρωθεί, άλλως να μεταρρυθμιστεί, η με αριθμό .../2016 Οριστική Πράξη Διορθωτικού Προσδιορισμού Γονικής Παροχής του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ ...Θεσσαλονίκης, προβάλλοντας τους ακόλουθους λόγους:

1. Το δικαίωμα του δημοσίου προς επιβολή φόρου έχει υποπέσει στην παραγραφή- Παράβαση άρθρου 78§2 του Συντάγματος.
2. Η προσβαλλόμενη πράξη είναι άκυρη, καθώς εκδόθηκε βάσει της επίσης άκυρης εντολής ελέγχου με αρ./2013, η οποία υποκείμενο ελέγχου καθιστούσε τον πατέρα της προσφεύγουσας – δωρητή των εταιρικών μεριδίων – Περαιτέρω από την συγκεκριμένη εντολή ελέγχου ελλείπουν συγκεκριμένα τυπικά στοιχεία, όπως το είδος του ελέγχου (μερικός ή πλήρης) και η διάρκεια αυτού.
3. Ακυρότητα του διενεργηθέντος με βάση την ΠΟΛ 1055/1-4-2003 ελέγχου, ο οποίος διενεργήθηκε πέραν των ορίων και προϋποθέσεων που η ίδια η ΠΟΛ επιβάλλει. Η φορολογική υποχρέωση στην υπό κρίση περίπτωση γεννήθηκε πριν την 24^η Δεκεμβρίου 2002 και επιπρόσθετα την περίοδο εκείνη δεν εκκρεμούσε προς έλεγχο η συγκεκριμένη υπόθεση.
4. Ακυρότητα των προσβαλλόμενων πράξεων λόγω παραβίασης των αρχών της χρηστής διοίκησης, της καλής πίστης, της δικαιολογημένης εμπιστοσύνης του πολίτη προς τη Διοίκηση και του δικαιώματος της προηγούμενης ακρόασης. Ο Έλεγχος διενεργήθηκε από τη φορολογική διοίκηση δεκατρία χρόνια μετά την έκδοση της ΠΟΛ 1055/2003, γεγονός που είχε ως αποτέλεσμα ο προσφεύγων να επιβαρυνθεί με επαχθέστατες προσαυξήσεις.

Αναφορικά με τον ισχυρισμό περί παραγραφής του δικαιώματος του δημοσίου προς επιβολή φόρου.

Επειδή, σύμφωνα με το άρθρο 72 παράγραφος 11 του Ν. 4174/13: «Διατάξεις περί παραγραφής του δικαιώματος του Δημοσίου να κοινοποιεί φύλλα ελέγχου και πράξεις προσδιορισμού φόρου, τελών, εισφορών, προστίμων, προίσχύουσες 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..... Όπου σε κείμενες διατάξεις ουσιαστικού φορολογικού δικαίου, που εμπίπτουν στο πεδίο εφαρμογής του Κώδικα Φορολογικής Διαδικασίας, προβλέπεται προθεσμία παραγραφής του δικαιώματος του Δημοσίου να κοινοποιεί φύλλα ελέγχου, πράξεις προσδιορισμού φόρου, τελών, εισφορών, πράξεις επιβολής προστίμων και κάθε άλλη συναφή πράξη, η παραγραφή διακόπτεται με την έκδοσή τους»

Επειδή, σύμφωνα με το άρθρο 102 § 1 ν. 2961/2001: «Το Δημόσιο εκπίπτει του δικαιώματος του για την κοινοποίηση πράξης επιβολής φόρου και προστίμου προκειμένου: α) για ανακριβή δήλωση, μετά την πάροδο δεκαετίας από το τέλος του έτους μέσα στο οποίο υποβλήθηκε η δήλωση, β) γ)

Επειδή, σύμφωνα με το άρθρο 2 του Ν. 4098/2012 ορίζεται ότι: «Η προθεσμία παραγραφής του δικαιώματος του Δημοσίου για την κοινοποίηση φύλλων ελέγχου ή πράξεων επιβολής φόρων, τελών ή εισφορών που λήγει στις 31.12.2012, παρατείνεται μέχρι 31.12.2013.

Επειδή, σύμφωνα με το άρθρο 22 του Ν. 4203/2013 ορίζεται ότι: «Οι προθεσμίες παραγραφής του δικαιώματος του Δημοσίου για κοινοποίηση φύλλων ελέγχου και κάθε άλλης πράξης επιβολής φόρων, τελών, προστίμων ή εισφορών, που λήγουν στις 31.12.2013, παρατείνονται κατά δύο (2) έτη από τη λήξη τους στις ακόλουθες περιπτώσεις: για υποθέσεις, για τις οποίες έχουν εκδοθεί κατά τη δημοσίευση του παρόντος ή θα εκδοθούν μέχρι τις 31.12.2013 εισαγγελικές παραγγελίες, εντολές ελέγχου, έρευνας ή επεξεργασίας ή εντολές και αιτήματα διερεύνησης από δικαστική ή φορολογική ή ελεγκτική αρχή, καθώς και από την Αρχή Καταπολέμησης της Νομιμοποίησης Εσόδων από Εγκληματικές Δραστηριότητες και της Χρηματοδότησης της Τρομοκρατίας και Ελέγχου των Δηλώσεων Περιουσιακής Κατάστασης.»

Επειδή, σύμφωνα με το άρθρο 22 του ν.4337/2015: «Οι προθεσμίες παραγραφής του δικαιώματος του Δημοσίου για έκδοση πράξης διοικητικού, εκτιμώμενου ή διορθωτικού προσδιορισμού φόρου και κάθε άλλης πράξης επιβολής φόρων, τελών, προστίμων ή εισφορών, που λήγουν στις 31.12.2015 παρατείνονται κατά ένα (1) έτος από τη λήξη τους για υποθέσεις για τις οποίες έχουν εκδοθεί (κατά τη δημοσίευση του παρόντος) ή θα εκδοθούν μέχρι τις 31.12.2015 εισαγγελικές παραγγελίες, εντολές ελέγχου, έρευνας ή επεξεργασίας ή εντολές και αιτήματα διερεύνησης από δικαστική ή φορολογική ή ελεγκτική αρχή, καθώς και από την Αρχή Καταπολέμησης της Νομιμοποίησης Εσόδων από Εγκληματικές Δραστηριότητες και της Χρηματοδότησης της Τρομοκρατίας και Ελέγχου των Δηλώσεων Περιουσιακής Κατάστασης».

Επειδή, σε κάθε περίπτωση, ο έλεγχος της συνταγματικότητας, σύμφωνα με τις διατάξεις των άρθρων 87 παρ. 2 και 93 παρ. 4 του Συντάγματος, ανήκει στη δικαιοδοσία των Δικαστηρίων

και δεν εμπίπτει στην αρμοδιότητα των οργάνων της διοίκησης, τα οποία οφείλουν να εφαρμόζουν το υφιστάμενο νομοθετικό πλαίσιο.

Επειδή, στην υπό κρίση περίπτωση το δικαίωμα του δημοσίου για επιβολή φόρου, που το πρώτον έληγε στις 31/12/2012, παρετάθη, βάσει των προαναφερθεισών διατάξεων, έως τις/2016, δεδομένου ότι στις-2013 εκδόθηκε η υπ' αρ. εντολή ελέγχου του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Θεσσαλονίκης. Ως εκ τούτου, η υπ' αρ./....2016 προσβαλλόμενη πράξη εκδόθηκε νομίμως πριν το δικαίωμα του δημοσίου για επιβολή φόρου παραγραφεί και ο ισχυρισμός περί του αντιθέτου απορρίπτεται ως αβάσιμος.

Αναφορικά με τον ισχυρισμό περί ακυρότητας της εντολής ελέγχου.

Επειδή, σύμφωνα με το άρθρο 1 του ν. 2961/2001: «1.Επιβάλλεται φόρος στις περιουσίες που αποκτήθηκαν αιτία θανάτου, δωρεάς, γονικής παροχής ή προίκας και στα κέρδη από λαχεία, σύμφωνα μετά οριζόμενα στον παρόντα νόμο. 2. Στο φόρο υπόκειται κάθε φυσικό ή νομικό πρόσωπο, το οποίο αποκτά περιουσία από κάποια αιτία από αυτές που αναφέρονται στην προηγούμενη παράγραφο».

Επειδή, σύμφωνα με το άρθρο 85 του ν. 2961/2001: «Α. Υπόχρεοι σε δήλωση 1. Σε σύσταση δωρεών, γονικών παροχών και προικών με συμβολαιογραφικό έγγραφο υπόχρεοι για την υποβολή της δήλωσης είναι οι συμβαλλόμενοι...».

Επειδή, σύμφωνα με το άρθρο 87 του ν. 2961/2001: «1. Για την παραλαβή των δηλώσεων και τη βεβαίωση του φόρου δωρεάς, γονικής παροχής και προίκας, αρμόδιος είναι ο προϊστάμενος της δημόσιας οικονομικής υπηρεσίας της περιφέρειας της κατοικίας του δωρητή, του γονέα και του προικοδότη αντίστοιχα.»

Επειδή, σύμφωνα με το άρθρο 90 του ν. 2961/2001: «Για την υποβολή των δηλώσεων στη φορολογία δωρεών, γονικών παροχών και προικών και γενικά τη διαδικασία βεβαίωσης και καταβολής του φόρου εφαρμόζονται ανάλογα οι διατάξεις των άρθρων 68, 69, 72, 73 παράγραφοι 1, 2 και 4 έως και 8, 74 έως και 81, 82 παράγραφοι 1 έως και 5 και 7, 83 και 84.»

Επειδή, σύμφωνα με το άρθρο 73 του ν. 2961/2001: «1. Ο προϊστάμενος της δημόσιας οικονομικής υπηρεσίας ελέγχει την ακρίβεια των δηλώσεων που υποβάλλονται και ερευνά για την ανεύρεση των υπόχρεων, οι οποίοι παρέλειψαν να υποβάλουν δήλωση.»

Επειδή, στο άρθρο 17 του Π.Δ. 16/1989 ορίζεται ότι: «1.- Γενικά: Το Τμήμα Φορολογικού Ελέγχου κάνει τους ελέγχους, τις έρευνες και τις εξακριβώσεις αρμοδιότητας της Δ.Ο.Υ. μετά από γραπτή εντολή του προϊσταμένου αυτής. Η εντολή βγαίνει ονομαστικά σε ορισμένο ελεγκτή ή συνεργείο ελέγχου σύμφωνα με τις ισχύουσες εκάστοτε διατάξεις και τις σχετικές οδηγίες της διοίκησης».

Επειδή, σύμφωνα με την ΠΟΛ 1265/2013: «2. Επειδή οι δηλώσεις της φορολογίας κεφαλαίου δεν υποβάλλονται ηλεκτρονικά, με συνέπεια να μην υπάρχουν τα στοιχεία αυτών στα πληροφοριακά συστήματα του Υπουργείου Οικονομικών.....4. Οι εντολές θα εκδοθούν χειρόγραφα, επειδή η έκδοση εντολής για τη Φορολογία Κεφαλαίου δεν υποστηρίζεται από το Ο.Π.Σ. ELENXIS.....»

Επειδή, στην προκειμένη περίπτωση η υπ' αριθ...../....-2013 εντολή ελέγχου εκδόθηκε σε βάρος του δωρητή . . του, ΑΦΜ:... από την Δ.Ο.Υ... Θεσσαλονίκης και αφορούσε υπόθεση κεφαλαίου χρήσης 2002. Λαμβάνοντας δε υπόψιν τις ως άνω διατάξεις και συγκεκριμένα: α) ότι υπόχρεοι για την υποβολή της οικείας δήλωσης είναι από κοινού οι συμβαλλόμενοι, δηλαδή ο παρέχων γονέας και το τέκνο που λαμβάνει την παροχή και β) ότι αρμόδιος για την παραλαβή της δήλωσης και την περαιτέρω ελεγκτική και βεβαιωτική διαδικασία είναι ο Προϊστάμενος της Δ.Ο.Υ. στην περιοχή του οποίου κατοικεί ο παρέχων γονέας συνάγεται ότι ελεγκτέα είναι η δήλωση γονικής παροχής, με υπόχρεο σε φόρο την δωρεοδόχο ασχέτως αν η εντολή ελέγχου εκδόθηκε στο όνομα του δωρητή από τον Προϊστάμενο της Δ.Ο.Υ., στη χωρική αρμοδιότητα της οποίας εμπίπτει η διεύθυνση κατοικίας του. Σε κάθε περίπτωση, από τα στοιχεία του φακέλου δεν προκύπτει ότι δημιουργήθηκε σύγχυση στους συμβαλλόμενους, αναφορικά με την υπόθεση που αφορά η συγκεκριμένη εντολή.

Κατά συνέπεια, ο ισχυρισμός της προσφεύγουσας περί ακυρότητας της εντολής ελέγχου απορρίπτεται ως αβάσιμος.

Αναφορικά με τον ισχυρισμό περί ακυρότητας του διενεργηθέντος με βάση την ΠΟΛ 1055/1-4-2003 ελέγχου

Επειδή, σύμφωνα με την ΠΟΛ. 1055/1.4.2003, όπως συμπληρώθηκε με την ΠΟΛ 1127/25-11-2003: «II. 1. Οι διατάξεις της παρούσας εφαρμόζονται στις υποθέσεις φορολογίας κληρονομιών, δωρεών και γονικών παροχών:.... γ) οι οποίες εκκρεμούν προς έλεγχο στις δημόσιες οικονομικές υπηρεσίες και δεν έχει εκδοθεί η οικεία πράξη επιβολής φόρου κατά την ημερομηνία δημοσίευσης της παρούσας. Στις υποθέσεις αυτές, η αρμόδια δημόσια οικονομική υπηρεσία, πριν την διενέργεια του ελέγχου, καλεί με απόδειξη τον υπόχρεο σε φόρο να υποβάλει

ανέκκλητο αίτημα, μέσα σε προθεσμία δέκα (10) ημερών από την πρόσκλησή του, για την υπαγωγή του ή μη στην παρούσα ρύθμιση.».

Επειδή, η κρινόμενη υπόθεση γονικής παροχής κατά το χρόνο δημοσίευσης της ΠΟΛ.1055/2003 εκκρεμούσε ως ανέλεγκτη, καθώς σε καμία περίπτωση η υποβολή της υπ' αριθ. .../4-12-2002 δήλωσης φόρου γονικής παροχής και η καταβολή του προκύψαντος φόρου, εκ μέρους της προσφεύγουσας δεν συνεπάγεται ταυτόχρονα περαίωση της σχετικής υπόθεσης και ο περί του αντιθέτου ισχυρισμός της προσφεύγουσας απορρίπτεται ως αβάσιμος.

Επειδή, ο έλεγχος, σε εκτέλεση της υπ' αρ. .../....-2016 απόφασης της Δ.Ε.Δ. Θεσσαλονίκης, κοινοποίησε στις ...-2016 στην προσφεύγουσα, . ., πρόσκληση βάσει των διατάξεων της ΠΟΛ 1055/2003. Η προσφεύγουσα, με την υπ' αριθμό πρωτοκόλλου-2016 απάντηση της στην ανωτέρω πρόσκληση, δήλωσε ότι στην επίμαχη υπόθεση το δικαίωμα του Δημοσίου για επιβολή φόρου έχει παραγραφεί. Εν συνεχεία ο έλεγχος διενεργήθηκε βάσει των γενικών διατάξεων και όχι βάσει της ΠΟΛ 1055/01-04-2003, όπως υποστηρίζει η προσφεύγουσα, με αποτέλεσμα να απορρίπτεται ως αβάσιμος ο ισχυρισμός της περί ακυρότητας του διενεργηθέντος, βάσει της ΠΟΛ 1055/2003, ελέγχου.

Αναφορικά με τον ισχυρισμό περί ακυρότητας των προσβαλλόμενων πράξεων λόγω παραβίασης των αρχών της χρηστής διοίκησης, της καλής πίστης, της δικαιολογημένης εμπιστοσύνης του πολίτη προς τη Διοίκηση και του δικαιώματος της προηγούμενης ακρόασης.

Επειδή, σύμφωνα με το άρθρο 23 του Ν. 4174/2013: «1. Η Φορολογική Διοίκηση έχει την εξουσία να επαληθεύει, να ελέγχει και να διασταυρώνει την εκπλήρωση των φορολογικών υποχρεώσεων εκ μέρους του φορολογούμενου, την ακρίβεια των φορολογικών δηλώσεων που υποβάλλονται σε αυτήν και να επιβεβαιώνει τον υπολογισμό και την καταβολή του οφειλόμενου φόρου, διενεργώντας έλεγχο σε έγγραφα, λογιστικά στοιχεία και στοιχεία γνωστοποιήσεων και παρόμοιες πληροφορίες, θέτοντας ερωτήσεις στον φορολογούμενο και σε τρίτα πρόσωπα, ερευνώντας εγκαταστάσεις και μέσα μεταφοράς που χρησιμοποιούνται για τη διενέργεια επιχειρηματικών δραστηριοτήτων, σύμφωνα με τις διαδικασίες και χρησιμοποιώντας μεθόδους που προβλέπονται στον Κώδικα. 2. Ο έλεγχος εκπλήρωσης των φορολογικών υποχρεώσεων του φορολογούμενου που διενεργείται από τη Φορολογική Διοίκηση είναι δυνατόν να έχει τη μορφή φορολογικού ελέγχου από τα γραφεία της Φορολογικής Διοίκησης ή επιτόπιου φορολογικού ελέγχου...».

Επειδή, στην ΠΟΛ 1265/16-12-2013 ορίζεται ότι: «1. Από τις ανέλεγκτες υποθέσεις φορολογίας εισοδήματος και λοιπών φορολογικών αντικειμένων των οποίων επίκειται ο χρόνος

παραγραφής σύμφωνα με τις κείμενες διατάξεις, ελέγχονται οι υποθέσεις που παρουσιάζουν φορολογικό ενδιαφέρον.....2. Επειδή οι δηλώσεις της φορολογίας κεφαλαίου δεν υποβάλλονται ηλεκτρονικά, με συνέπεια να μην υπάρχουν τα στοιχεία αυτών στα πληροφοριακά συστήματα του Υπουργείου Οικονομικών, η επιλογή των προς έλεγχο παραγραφόμενων υποθέσεων θα διενεργηθεί από τον Προϊστάμενο της κάθε Υπηρεσίας, αντλώντας τις υποθέσεις από τα τηρούμενα βιβλία αυτής, στα οποία είναι καταχωρημένες κατά έτος οι υποθέσεις της φορολογίας κεφαλαίου. Ο Προϊστάμενος αφού αξιολογήσει τις υποθέσεις κληρονομιών, γονικών παροχών, δωρεών, μεταβιβάσεων, εμπορικών ελέγχων κ.λπ. καλείται να επιλέξει τις πλέον σοβαρές, όπως: α)β) γ) Υποθέσεις φορολογίας κληρονομιών - δωρεών - γονικών παροχών, στις οποίες περιλαμβάνονται κινητές αξίες, μετοχές, μερίδια, μερίδες και γενικά επιχειρήσεις (μη εισηγμένες σε χρηματιστήριο), η αξία των οποίων δεν προσδιορίστηκε σύμφωνα με τα οριζόμενα στην ΠΟΛ.1055/1.4.2003 ΑΥΟ. δ) ε) στ)».

Επειδή, η υπό κρίση υπόθεση ελέγχθηκε βάσει των κριτηρίων και της διαδικασίας που θέσπισε η προαναφερθείσα ΠΟΛ 1265/16-12-2013.

Επειδή, η δήλωση φόρου γονικής παροχής υποβάλλεται από τους υπόχρεους, οι οποίοι έχουν και ευθύνη για την ορθή και πλήρη συμπλήρωσή της. Σε κάθε περίπτωση η φορολογική αρχή διατηρεί το δικαίωμα του ελέγχου, έως και τον χρόνο παραγραφής της υπόθεσης, όπως και έπραξε στην προκειμένη περίπτωση με την έκδοση της υπ' αρ./....2013 εντολής ελέγχου του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Θεσσαλονίκης.

Επειδή, στο άρθρο 28§1 του Ν. 4174/13 ορίζεται ότι: «Η Φορολογική Διοίκηση κοινοποιεί εγγράφως στο φορολογούμενο τα αποτελέσματα του φορολογικού ελέγχου και τον προσωρινό διορθωτικό προσδιορισμό φόρου, ο οποίος πρέπει να είναι πλήρως αιτιολογημένος. Ο φορολογούμενος δύναται να ζητά να λαμβάνει αντίγραφα των εγγράφων, στα οποία βασίζεται ο διορθωτικός προσδιορισμός φόρου. Ο φορολογούμενος έχει τη δυνατότητα να διατυπώσει εγγράφως τις απόψεις του σχετικά με τον προσωρινό διορθωτικό προσδιορισμό φόρου εντός είκοσι (20) ημερών από την κοινοποίηση της έγγραφης γνωστοποίησης».

Επειδή, στην προκειμένη περίπτωση, στις-2016 κοινοποιήθηκε το υπ' αριθ./....2016 σημείωμα διαπιστώσεων ελέγχου του άρθρου 28 του Ν. 4174/2013 στην προσφεύγουσα, η οποία ανταποκρινόμενη κατέθεσε στη φορολογική αρχή το υπ' αρ. πρωτ. .../...-2016 έγγραφο αντιρρήσεων της.

Επειδή ο πρόσθετος φόρος, λόγω υποβολής ανακριβούς δήλωσης, υπολογίσθηκε από τη φορολογική αρχή, σύμφωνα με τις διατάξεις της παρ. 4 του άρθρου 2 του Ν.2523/97, ως τροποποιήθηκαν από τις διατάξεις του άρθρου 26§1 του Ν. 3943/2011.

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 & 1 του Συντάγματος (ΣτΕ 8721/1992, 2987/1994), και η οποία 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 ο ισχυρισμός της προσφεύγουσας περί παραβίασης των αρχών της χρηστής διοίκησης, της καλής πίστης, της δικαιολογημένης εμπιστοσύνης του πολίτη προς τη Διοίκηση και του δικαιώματος της προηγούμενης ακρόασης απορρίπτεται ως παρελκυστικά προβαλλόμενος.

Α π ο φ α σ ί ζ ο υ μ ε

Την απόρριψη της υπ' αριθ.-2017 ενδικοφανούς προσφυγής της . . του ..., ΑΦΜ

Οριστική φορολογική υποχρέωση της υπόχρεης - καταλογιζόμενα ποσά με βάση την παρούσα απόφαση:

Υπ' αριθ. .../-2016 Οριστική Πράξη Διορθωτικού Προσδιορισμού Φόρου Γονικής Παροχής, Έτος φορολογίας 2002

<u>ΠΡΟΣΔΙΟΡΙΣΜΟΣ ΦΟΡΟΥ</u>	<u>ΠΟΣΟ</u>
Αναλογούν φόρος, βάσει των διατάξεων του ν. 2948/2011	29.179,60€
ΜΕΙΟΝ: Φόρος που βεβαιώθηκε βάσει δήλωσης	6.572,77€
Οφειλόμενη διαφορά φόρου	22.606,83€
ΠΛΕΟΝ: Τόκοι/ πρόστιμα ή πρόσθετοι φόρου 120%	27.128,20€
ΣΥΝΟΛΟ ΓΙΑ ΚΑΤΑΒΟΛΗ	49.735,03€

Εντελλόμεθα όπως αρμόδιο όργανο κοινοποιήσει με τη νόμιμη διαδικασία την παρούσα απόφαση στην υπόχρεη.

Ακριβές αντίγραφο

**Η υπάλληλος του Αυτοτελούς
Γραφείου Διοικητικής Υποστήριξης**

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

**Ο ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΣ ΤΗΣ
ΥΠΟΔΙΕΥΘΥΝΣΗΣ ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ
ΚΑΙ ΝΟΜΙΚΗΣ ΥΠΟΣΤΗΡΙΞΗΣ**

ΓΕΩΡΓΙΟΣ ΚΑΤΣΙΟΥΡΗΣ

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.