



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ



ΑΑΔΕ

Ανεξάρτητη Αρχή
Δημοσίων Εσόδων

ΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ

ΥΠΟΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ

ΤΜΗΜΑ ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ Α2

Ταχ. Δ/ση : Αριστογείτονος 19

Ταχ. Κώδικας : 176 71 - Καλλιθέα

Τηλέφωνο : 213 1604536

ΦΑΞ : 213 1604567

Καλλιθέα 25-05-2018

Αριθ. απόφασης :2620

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 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 Ανεξάρτητης Αρχής Δημοσίων Εσόδων (ΦΕΚ 1440/ τ. Β'/27.04.2017).

2. Την ΠΟΛ 1069/4-3-2014 Εγκύκλιο της Γενικής Γραμματείας Δημοσίων Εσόδων του Υπουργείου Οικονομικών.

3. Την με αριθ. πρωτ. Δ.Ε.Δ. 1126366 ΕΞ 2016/30.08.2016 (ΦΕΚ 2759/ τ. Β' / 01.09.2016) Απόφαση του Προϊσταμένου της Διεύθυνσης Επίλυσης Διαφορών «Παροχή εξουσιοδότησης υπογραφής».

4. Την με αριθ. πρωτ./25-01-2018 ενδικοφανή προσφυγή του με Α.Φ.Μ., κατοίκου Κρανιδίου Αργολίδας οδός Τ.Κ.21300, κατά της με αριθ./27-12-2017 πράξης οριστικού διορθωτικού προσδιορισμού φόρου γονικής παροχής, έτους γένεσης φορολογικής υποχρέωσης 2006, του προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. ΝΑΥΠΛΙΟΥ και τα προσκομιζόμενα με αυτήν σχετικά έγγραφα.

5. Την με αριθ./27-12-2017 πράξη οριστικού διορθωτικού προσδιορισμού φόρου γονικής παροχής, έτους γένεσης φορολογικής υποχρέωσης 2006, του προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. ΝΑΥΠΛΙΟΥ, της οποίας ζητείται η ακύρωση.

6. Την από 02-02-2018 έκθεση απόψεων του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. ΝΑΥΠΛΙΟΥ.

7. Την εισήγηση του ορισθέντος υπαλλήλου του Τμήματος Α2 όπως αποτυπώνεται στο σχέδιο της απόφασης.

Επί της με αριθ. πρωτ./25-01-2018 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, επαγόμεστε τα ακόλουθα:

Σύμφωνα με την με αριθ./27-12-2017 πράξη οριστικού διορθωτικού προσδιορισμού φόρου γονικής παροχής, επιβλήθηκε στον προσφεύγοντα φόρος ύψους **4.586,71€** (διαφορά κύριου φόρου 2.084,87€ πλέον πρόσθετος φόρος 120% 2.501,84€), κατόπιν έκδοσης της με αριθ./27-04-2017 εντολής ελέγχου.

Με την ως άνω εντολή διενεργήθηκε έλεγχος στη δήλωση γονικής παροχής που υπεβλήθη στη Δ.Ο.Υ. ΚΡΑΝΙΔΙΟΥ, με αριθ./29-12-2006 & αριθ. φακέλου/2006, με δωρητή τον πατέρα του και δωρεοδόχο τον ίδιο, που αφορούσε μεταβίβαση κατά ψιλή κυριότητα (8/10) ενός αγροτεμαχίου 11.425τμ με πρόσωπο σε αγροτικό δρόμο και απόσταση από τη θάλασσα 250 μέτρα, άνυδρο, με 250 ροδιές, 210 εσπεριδοειδή, 6 ελιές και μία ερειπωμένη αγροικία 144τμ, που βρίσκεται στη θέση, δηλωθείσας αντικειμενικής αξίας 94.948,00€ και βεβαιωθέντος φόρου 373,70€ (ΑΧΚ/20-02-2007).

Βάσει της ως άνω δήλωσης συνετάγη το με αριθ./29-12-2006 συμβόλαιο της συμβ/φου, στο οποίο προκύπτει ότι το ακίνητο περιήλθε στην κυριότητα του δωρητή από διανομή (αριθ. συμβολαίου/20-07-1984) και περιλαμβάνει επίσης ένα «πεπταλαιωμένο φρέαρ» δηλαδή πηγάδι.

Επιπλέον κατά τη διενέργεια του ελέγχου διαπιστώθηκε ότι στη δήλωση Περιουσιακής Κατάστασης (Ε9) όπως έχει δηλωθεί την 01-01-2008 & 01-01-2017, το συγκεκριμένο αγροτεμάχιο χαρακτηρίστηκε ως αρδευόμενο.

Στις 27-11-2017 εστάλη με συστημένη επιστολή το με αριθ./24-11-2017 σημείωμα διαπιστώσεων ελέγχου και η με αριθ./2017 πράξη προσωρινού διορθωτικού προσδιορισμού φόρου, βάσει των διατάξεων του άρθρου 28 του Ν.4174/2013, επί των οποίων ο προσφεύγων υπέβαλλε το με αριθ.πρωτ./19-12-2017 υπόμνημα με συνημμένο τοπογραφικό διάγραμμα του ακινήτου και επισημαίνοντας ότι δεν έχει πρόσοψη σε δρόμο.

Ο έλεγχος δεν διαφοροποίησε τα αποτελέσματα του και προέβη στην έκδοση της οριστικής πράξης διορθωτικού προσδιορισμού φόρου γονικής παροχής.

Ο προσφεύγων με την υπό κρίση ενδικοφανή προσφυγή, ζητά να ακυρωθεί και εξαφανιστεί η προσβαλλόμενη πράξη, προβάλλοντας τους ισχυρισμούς:

1. Το δημόσιο εξέπεσε του δικαιωμάτος του για επιβολή φόρων και προστίμων, μετά την πάροδο 10/ετίας, σύμφωνα με τις διατάξεις της αποφ. του Σ.τ.Ε. 1738/2017.
2. Μετά την πάροδο ορισμένου χρονικού διαστήματος παραγράφεται η αξίωση του δημοσίου για βεβαίωση και επιβολή φόρου, κατά την έννοια του άρθρου 78 του Συντάγματος.

Επειδή σύμφωνα με την παρ. 1 του άρθρου 63 του Ν. 4174/2013 ορίζεται ότι για πράξεις που εκδίδονται από 01-01-2014: «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 την Υπηρεσία Εσωτερικής Επανεξέτασης της Φορολογικής Διοίκησης. Η αίτηση υποβάλλεται στη φορολογική αρχή που εξέδωσε την πράξη ή παρέλειψε την έκδοσή της και πρέπει να αναφέρει τους λόγους και τα έγγραφα στα οποία ο υπόχρεος βασίζει το αίτημά 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. Η προθεσμία του προηγούμενου εδαφίου αναστέλλεται κατά το χρονικό διάστημα από 1 έως 31 Αυγούστου. Η προθεσμία του προηγούμενου εδαφίου ορίζεται σε εξήντα (60) μέρες για φορολογούμενους κατοίκους εξωτερικού.».

Μετά τα ως άνω εκτεθέντα συνάγεται ότι όσον αφορά την ως άνω προσβαλλόμενη πράξη, αυτή εμπροθέσμως και παραδεκτώς προσβάλλεται με την παρούσα ενδικοφανή προσφυγή ενώπιον της Διεύθυνσης Επίλυσης Διαφορών.

Επειδή σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 35 του Ν.2961/2001, σε φόρο υποβάλλεται: α) η κείμενη στην Ελλάδα οποιασδήποτε φύσεως περιουσία, που δωρίζεται.

Επειδή σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 38 παρ.1 του Ν.2961/2001, υπόχρεος στο φόρο είναι ο δωρεοδόχος ή το τέκνο.

Επειδή σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 39 παρ.1 του Ν.2961/2001, η φορολογική υποχρέωση γεννιέται κατά το χρόνο σύνταξης του εγγράφου της δωρεάς ή της γονικής παροχής.

Επειδή σύμφωνα με τις διατάξεις με του άρθρου 102 του Ν. 2961/2001 το Δημόσιο εκπίπτει του δικαιώματός 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.

Επειδή σύμφωνα με τις διατάξεις της Α.Υ.Ο.1144814/26361/ΠΟΛ.1310/30-12-1998 (Φ.Ε.Κ.1328/31-12-1998), ορίζεται ότι για τον υπολογισμό της αντικειμενικής αξίας της γης που βρίσκεται εκτός σχεδίου πόλης ή οικισμών που δεν έχουν ειδικούς όρους δόμησης, συμπληρώνεται το ειδικό έντυπο ΑΑ-ΓΗΣ, ως άθροισμα τριών (3) συστατικών:

α)της βασικής αξίας γης (ΒΑ), που υπολογίζεται πάντα για κάθε εδαφική έκταση,

β)της οικοπεδικής αξίας γης (ΑΟικ), που υπολογίζεται μόνο για όσες εδαφικές εκτάσεις έχουν κτίσμα με επιφάνεια μεγαλύτερη από 15τμ. και βρίσκονται: β1)εντός Γ.Π.Σ. και οικισμούς για τους οποίους δεν έχουν οριστεί όροι δόμησης και β2)εκτός Γ.Π.Σ. και οικισμούς για τους οποίους δεν έχουν οριστεί όροι δόμησης, αλλά έχουν πρόσωπο σε εθνική ή επαρχιακή οδό ή απέχουν μέχρι και 800 μέτρα από τη θάλασσα,

γ)της αξίας δυνατότητας περαιτέρω αξιοποίησης (ΑΔ), που υπολογίζεται μόνο για όσες εδαφικές εκτάσεις βρίσκονται: γ1)εντός Γ.Π.Σ. και οικισμούς για τους οποίους δεν έχουν οριστεί όροι δόμησης και γ2)εκτός Γ.Π.Σ. και οικισμούς για τους οποίους δεν έχουν οριστεί όροι δόμησης,

αλλά έχουν πρόσωπο σε εθνική ή επαρχιακή οδό ή απέχουν μέχρι και 800 μέτρα από τη θάλασσα.

Επειδή σύμφωνα την υποβληθείσα δήλωση γονικής παροχής για τον προσδιορισμό της αξίας με έντυπα ΑΑ-ΓΗΣ για την περιοχή, έχουν ληφθεί υπόψη και μεταφερθεί στις αντίστοιχες στήλες, συντελεστές που αυξάνουν και μειώνουν τη συνολική αξία της γης, δηλαδή:

α)Αυξητικοί συντελεστές: Απόσταση της εδαφικής έκτασης από τη θάλασσα σε ευθεία γραμμή.

Συντελεστής χρήσης- αρδευόμενη έκταση

β)Μειωτικοί συντελεστές: Συντελεστής ειδικών συνθηκών (χωρίς ύδρευση και ηλεκτρικό).

Συντελεστής θέσης (απόσταση από θάλασσα).

Συντελεστής μεγέθους εδαφικής έκτασης.

Επειδή όπως προκύπτει στο με αριθ./20-07-1984 συμβόλαιο διανομής στο αγροτεμάχιο περιλαμβάνεται και ένα «πεπταλαιωμένο φρέαρ» δηλαδή πηγάδι.

Επειδή στις δηλώσεις Περιουσιακής Κατάστασης (Ε9) όπως έχει δηλωθεί την 01-01-2008 & 01-01-2017 από τον προσφεύγοντα, το συγκεκριμένο αγροτεμάχιο με Α.Τ.ΑΚ χαρακτηρίστηκε ως αρδευόμενο.

Επειδή η συνολική αξία του ακινήτου είναι: 164.325,20€ (αξία αγροτεμαχίου με έντυπο ΑΑ-ΓΗΣ) + 6.639,00€ (αξία οικίας με έντυπο Κ2) + 3.000,00€ (αξία κατ' αποκοπή πηγαδιού) = 173.964,20€ x 8/10 (ποσοστό ψιλής κυριότητας) = 139.171,36€.

Επειδή σύμφωνα με το σκεπτικό (5) της απόφασης 1738/2017 του Σ.τ Ε.(ολομέλεια), η αρχή της ασφάλειας του δικαίου, η οποία απορρέει από την αρχή του κράτους δικαίου και ιδίως από τις διατάξεις των άρθρων 2 παρ. 1 και 25 παρ. 1 εδ. α' του Συντάγματος [πρβλ. ΑΕΔ 14/2013, ΣτΕ 2034/2011 Ολ., 4731/2014, 640/2015 κ.ά.· βλ. και το Ν. 4048/2012 «Ρυθμιστική Διακυβέρνηση: Αρχές, Διαδικασίες και Μέσα Καλής Νομοθέτησης», Α' 34, στο άρθρο 2 παρ. 1 του οποίου προβλέπεται ότι μεταξύ των αρχών καλής νομοθέτησης περιλαμβάνεται, μεταξύ άλλων, η ασφάλεια δικαίου (περ. η)] και ειδικότερη εκδήλωση της οποίας αποτελεί η αρχή της προστατευόμενης εμπιστοσύνης του διοικουμένου (πρβλ. ΑΕΔ 11/2003, ΣτΕ 2034/2011 Ολ., 3777/2008, 4731/2014, 640/2015 κ.ά.), επιβάλλει, ιδίως, τη σαφήνεια και την προβλέψιμη εφαρμογή των εκάστοτε θεσπιζομένων κανονιστικών ρυθμίσεων (πρβλ. ΣτΕ 2811/2012 7μ., 144, 1976/2015) και πρέπει να τηρείται με ιδιαίτερη αυστηρότητα, όταν πρόκειται για διατάξεις που μπορούν να έχουν σοβαρές οικονομικές επιπτώσεις στους ενδιαφερόμενους, όπως είναι οι διατάξεις που προβλέπουν την επιβολή επιβαρύνσεων υπό την μορφή φόρων, τελών, εισφορών και οποιασδήποτε φύσεως κυρώσεων για παράβαση των σχετικών διατάξεων.

Επειδή κατά την έννοια των διατάξεων αυτών, ερμηνευόμενων ενόψει των ανωτέρω εκτεθέντων ως προς τις πηγάζουσες από την αρχή της ασφάλειας δικαίου απαιτήσεις, η πρόβλεψη στο νόμο ότι με την πάροδο ορισμένου χρονικού διαστήματος παραγράφεται η αξίωση του Δημοσίου για τη βεβαίωση και επιβολή συγκεκριμένου φόρου συνιστά ουσιαστικό στοιχείο της οικείας φορολογικής ενοχής κατά την παράγραφο 1 του ως άνω άρθρου 78 (ΣτΕ Ολ. 3174/2014).

Επειδή ενόψει των ως άνω όλως προσφάτως κριθέντων (ομόφωνα) με την με αριθ. 1738/2017 απόφαση της Ολομέλειας του Συμβουλίου της Επικρατείας (σκέψεις 5 και 6 της απόφασης) οι προβλεφθείσες παρατάσεις του δικαιώματος του Δημοσίου να κοινοποιήσει στον προσφεύγοντα την ως άνω προσβαλλόμενη πράξη διορθωτικού προσδιορισμού φόρου γονικής παροχής αντίκειται στο άρθρο 78 παρ. 1 & 2 του Συντάγματος (Σχετ. ΣτΕ Επτ/μελές Τμήμα Β΄ 2934, 2935/2017).

Επειδή βάσει των προαναφερθέντων, ο ισχυρισμός του προσφεύγοντος ότι το δικαίωμα του Δημοσίου για επιβολή φόρου γονικής παροχής έχει υποπέσει σε παραγραφή, γίνεται δεκτός, καθόσον για τη χρήση 2006 το δικαίωμα του δημοσίου για κοινοποίηση πράξεων επιβολής φόρου και προστίμου, υπόκεινται στον κανόνα της 10ετούς παραγραφής, ήτοι παραγράφηκε την 31-12-2016.

Επειδή κατόπιν των ανωτέρω παρέλκει η εξέταση των λοιπών λόγων της προσφυγής.

Α π ο φ α σ ί ζ ο υ μ ε

Την **αποδοχή** της με αριθ. πρωτ./25-01-2018 ενδικοφανούς προσφυγής του με Α.Φ.Μ., και την **ακύρωση** της με αριθ./27-12-2017 πράξης οριστικού διορθωτικού προσδιορισμού φόρου γονικής παροχής, έτους γένεσης φορολογικής υποχρέωσης 2006, του προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. ΝΑΥΠΛΙΟΥ.

Οριστική φορολογική υποχρέωση της υπόχρεου με βάση την παρούσα απόφαση :

ΑΡ.ΠΡΑΞΗΣ:/27-12-2017

ΚΑΤΑΛΟΓΙΖΟΜΕΝΟ ΠΟΣΟ	0
----------------------------	----------

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

ΑΚΡΙΒΕΣ ΑΝΤΙΓΡΑΦΟ
Ο/Η ΥΠΑΛΛΗΛΟΣ ΤΟΥ ΑΥΤ. ΤΜΗΜΑΤΟΣ
ΔΙΟΙΚΗΤΙΚΗΣ ΥΠΟΣΤΗΡΙΞΗΣ

ΜΕ ΕΝΤΟΛΗ ΤΟΥ ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΥ
ΤΗΣ ΔΙΕΥΘΥΝΣΗΣ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ
Ο ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΣ ΤΗΣ ΥΠΟΔΙΕΥΘΥΝΣΗΣ
ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ

ΦΑΚΟΣ ΓΕΩΡΓΙΟΣ

