



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 1604540

ΦΑΞ : 213 1604567

Καλλιθέα 21-05-2018

Αριθ.απόφασης:2521

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. (Φ.Ε.Κ. 968 Β'(22-03-2017) με θέμα <<Οργανισμός 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).

της Γενικής Γραμματείας Δημοσίων Εσόδων του Υπουργείου Οικονομικών.

2. Την με αριθ. ΔΕΔ 1126366ΕΞ2016/30.08.2016(ΦΕΚ2759/τ.β'/01.09.2016) Απόφαση του Προϊσταμένου της Διεύθυνσης Επίλυσης Διαφορών «Παροχή εξουσιοδότησης υπογραφής».

3. Την με αριθ.πρωτ./19-01-2018 ενδικοφανή προσφυγή της ΑΦΜ, κατοίκου Βόλου οδός Τ.Κ.38333, κατά της με αριθ. ΠΕΠ/18-12-2017 οριστικής πράξης διορθωτικού προσδιορισμού φόρου δωρεάς και της ταυτόχρονης έκθεσης ελέγχου, έτους γένεσης φορολογικής υποχρέωσης 2010, του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. ΒΟΛΟΥ και τα προσκομιζόμενα με αυτήν σχετικά έγγραφα.

4. Την με αριθ. ΠΕΠ/18-12-2017 οριστική πράξη διορθωτικού προσδιορισμού φόρου δωρεάς και την ταυτόχρονη έκθεση ελέγχου, έτους γένεσης φορολογικής υποχρέωσης 2010, του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. ΒΟΛΟΥ, της οποίας ζητείται η ακύρωση.

5. Τις από 24-01-2018 απόψεις του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. ΒΟΛΟΥ.

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

Επί της με αριθ./19-01-2018 ενδικοφανούς προσφυγής της ΑΦΜ, η οποία κατατέθηκε εμπρόθεσμα και μετά την μελέτη και την αξιολόγηση όλων των υφιστάμενων στο σχετικό φάκελο εγγράφων και των προβαλλόμενων λόγων, επαγόμεστε τα ακόλουθα:

Με την με αριθ. ΠΕΠ/18-12-2017 οριστική πράξη διορθωτικού προσδιορισμού φόρου δωρεάς (αριθ.πρωτ./20-12-2017) επιβλήθηκε σε βάρος της προσφεύγουσας, διαφορά φόρου ύψους **2.083,34€**.

Η διαφορά φόρου προέκυψε κατόπιν έκδοσης της με αριθ./14-12-2017 εντολής ελέγχου του προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. ΒΟΛΟΥ, προκειμένου να γίνει σωστός υπολογισμός φόρου της με αριθ./18-03-2010 (...../2010) δήλωσης δωρεάς εν ζωή από τον προς την προσφεύγουσα, σύμφωνα με τις διατάξεις του Ν. 3815/2010 (ΦΕΚ Α'5/08-01-2010), που ισχύει για κτήσεις περιουσίας αιτία δωρεάς ή γονικής παροχής στις οποίες η φορολογική υποχρέωση γεννιέται από 08-01-2010 (ΠΟΛ.1007/2010 άρθρο 1 παρ.12), κατηγορία Γ' (εξωτικός).

Μετά την υποβολή της δήλωσης, σύμφωνα με την οποία μεταβιβάστηκαν κατά φιλή κυριότητα (ποσοστό 5/10), με παρακράτηση της επικαρπίας από τον παρέχοντα, δύο διαμερίσματα α' ορόφου επιφανείας 140,04τμ και 18,84τμ που βρίσκονται εντός σχεδίου πόλεως Βόλου επί των οδών, συνολικής αξίας 92.834,53€ και βεβαιωθέντος φόρου 17.367,00€ (ΑΧΚ/05-07-2010 & ΑΤΒ), συνετάγη το με αριθ./19-03-2010 συμβόλαιο του συμβολαιογράφου Βόλου

Πλην όμως ο ως άνω φόρος υπολογίστηκε λανθασμένα στο ποσό των 17.367,00€, έναντι του σωστού των 19.450,34€, άρα το υπόλοιπο που πρέπει να βεβαιωθεί είναι: 2.083,34€, οπότε η Δ.Ο.Υ. με βάση τα αποτελέσματα του ελέγχου, συνέταξε και κοινοποίησε την προσβαλλόμενη οριστική πράξη και την έκθεση ελέγχου δωρεάς.

Η προσφεύγουσα με την υπό κρίση ενδικοφανή προσφυγή ζητά την επανεξέταση και την ακύρωση της προσβαλλόμενης πράξης μαζί με την συνυποβαλλόμενη έκθεση ελέγχου, προβάλλοντας τους κάτωθι ισχυρισμούς:

1. Αναληθώς και εσφαλμένως εμφανίζεται στην οριστική πράξη ότι έχει υποβάλλει ανακριβή δήλωση, ενώ το λάθος στον υπολογισμό του φόρου, είναι της Δ.Ο.Υ.
2. Από την υπογραφή του συμβολαίου και την πληρωμή του φόρου, ουδέποτε κοινοποιήθηκε προσωρινή πράξη διορθωτικού προσδιορισμού φόρου, προκειμένου να διατυπώσει εντός 20ημέρου τις απόψεις της.
3. Από την υπογραφή του συμβολαίου και την πληρωμή του φόρου, ουδέποτε κοινοποιήθηκε οριστική πράξη διορθωτικού προσδιορισμού φόρου, προκειμένου να ασκήσει ενδικοφανή προσφυγή εντός 30ημέρου. Στις 22-12-2017 κοινοποιήθηκε πράξη διορθωτικού προσδιορισμού η οποία ήταν εξ υπαρχής οριστική, επομένως αυτή η 7ετής καθυστέρηση οφείλεται στη Δ.Ο.Υ.
4. Το δικαίωμα της υπηρεσίας για επιβολή φόρου έχει ήδη παραγραφεί (5ετία από την υποβολή της δήλωσης). Οι διατάξεις που προβλέπουν μεγαλύτερο χρόνο παραγραφής (10ετία), αφορούν

ανακριβή δήλωση, παράλειψη δήλωσης και επιβολή προστίμου ένεκα συντελεσθείσας παράβασης, που όμως δεν υφίστανται στην συγκεκριμένη περίπτωση.

Επειδή σύμφωνα με τις διατάξεις 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.».

Ειδικότερα, όσον αφορά την ως άνω προσβαλλόμενη πράξη, σύμφωνα με την παρ. 1 του ίδιου άρθρου και νόμου (Κ.Φ.Δ.), αυτή εμπροθέσμως και παραδεκτώς προσβάλλεται με την παρούσα ενδικοφανή προσφυγή ενώπιον της Διεύθυνσης Επίλυσης Διαφορών.

Επειδή σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 28 του Ν.4174/2013 «περί αποτελεσμάτων φορολογικού ελέγχου», ορίζεται ότι:

1. Η Φορολογική Διοίκηση κοινοποιεί εγγράφως στο φορολογούμενο «σημείωμα διαπιστώσεων με 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.

2. Η Φορολογική Διοίκηση εκδίδει την οριστική πράξη διορθωτικού προσδιορισμού του φόρου, εντός μηνός από την ημερομηνία παραλαβής των απόψεων του φορολογούμενου ή, σε περίπτωση που ο φορολογούμενος δεν υποβάλλει τις απόψεις του, την εκπνοή της προθεσμίας που ορίζεται στην παράγραφο 1. Η οριστική πράξη διορθωτικού προσδιορισμού του φόρου εκδίδεται με βάση έκθεση ελέγχου την οποία συντάσσει η Φορολογική Διοίκηση. Η έκθεση ελέγχου περιλαμβάνει εμπειριστатωμένα και αιτιολογημένα τα γεγονότα, τα στοιχεία και τις διατάξεις τις οποίες έλαβε υπόψη της η Φορολογική Διοίκηση για τον προσδιορισμό του φόρου. Η οριστική πράξη διορθωτικού προσδιορισμού του φόρου μαζί με την έκθεση ελέγχου κοινοποιούνται στον φορολογούμενο.

Επειδή δεν τηρήθηκε η προβλεπόμενη από την ανωτέρω διάταξη διαδικασία, ήτοι δεν κοινοποιήθηκε στην ελεγχόμενη το σημείωμα διαπιστώσεων ελέγχου του άρθρου 28 του Ν.4174/2013 και ο προσωρινός διορθωτικός προσδιορισμός φόρου, προκειμένου να της δοθεί δυνατότητα να διατυπώσει εγγράφως τις απόψεις της εντός είκοσι ημερών από την κοινοποίηση της έγγραφης γνωστοποίησης.

Επειδή στη συγκεκριμένη περίπτωση, εκδόθηκε η με αριθ.ΠΕΠ/18-12-2017 οριστική πράξη διορθωτικού προσδιορισμού φόρου δωρεάς, δίχως να έχει προβεί προηγουμένως στην σύνταξη και στην κοινοποίηση του σχετικού σημειώματος διαπιστώσεων ελέγχου του άρθρου 28 του Ν.4174/2013 και του προσωρινού διορθωτικού προσδιορισμού φόρου, προκειμένου η προσφεύγουσα να εκφράσει τις απόψεις της, διαδικασία η οποία κρίνεται απαραίτητη για την έκδοση των οριστικών πράξεων.

Επειδή, σύμφωνα με το άρθρο 63 «Ειδική Διοικητική Διαδικασία -Ενδικοφανής προσφυγή» του Ν.4174/2013: «Η φορολογική αρχή, της οποίας η πράξη ακυρώνεται για τυπικές πλημμέλειες, εκδίδει νέα πράξη σύμφωνα με τα οριζόμενα στην απόφαση της Υπηρεσίας Εσωτερικής Επανεξέτασης.»

Επειδή, σύμφωνα με το άρθρο 72 «Μεταβατικές διατάξεις» του Ν.4174/2013: «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.»

Επειδή, σύμφωνα με το άρθρο 84 «Παραγραφή» του Ν.2238/1994: «6.Αν το φύλλο ελέγχου ακυρωθεί για τυπικούς λόγους με απόφαση διοικητικού δικαστηρίου, η οποία κοινοποιείται στον αρμόδιο προϊστάμενο της δημόσιας οικονομικής υπηρεσίας το τελευταίο έτος της παραγραφής του ή μετά τη συμπλήρωση του χρόνου της παραγραφής, ο προϊστάμενος της δημόσιας οικονομικής υπηρεσίας μπορεί να εκδώσει και να κοινοποιήσει νέο φύλλο ελέγχου μέσα σε ένα (1) έτος από την κοινοποίηση της απόφασης.»

Επειδή με το άρθρο 36 παρ.2 περ.γ' του Ν.4174/2013 ορίζεται ότι η φορολογική αρχή μπορεί να εκδώσει νέα πράξη διοικητικού, εκτιμώμενου ή διορθωτικού προσδιορισμού φόρου εντός ενός έτους από την έκδοση απόφασης επί ενδικοφανούς προσφυγής που ακυρώνει την πράξη για το ζήτημα που αυτή αφορά.

Επειδή η πράξεις της φορολογικής αρχής είναι νομικά πλημμελείς για λόγους που αφορούν στην ορθή τήρηση της διαδικασίας που ορίζει το άρθρο 28 του Κ.Φ.Δ., ήτοι για τυπικούς λόγους.

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./19-01-2018 ενδικοφανούς προσφυγής της ΑΦΜκαι την **ακύρωση** της αριθ.ΠΕΠ/18-12-2017 οριστικής πράξης διορθωτικού προσδιορισμού φόρου δωρεάς, έτους γένεσης φορολογικής υποχρέωσης 2010, του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. ΒΟΛΟΥ, για λόγους τυπικής πλημμέλειας.

Οριστική φορολογική υποχρέωση - καταλογιζόμενο ποσό με βάση την παρούσα απόφαση:

Προσδιορισμός φόρου κληρονομίας με την με αριθ. ΠΕΠ/18-12-2017 πράξη: 0€

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

ΜΕ ΕΝΤΟΛΗ ΤΟΥ ΠΡΟΙΣΤΑΜΕΝΟΥ
ΤΗΣ Δ/ΝΣΗΣ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ

·
Ακριβές αντίγραφο
Η υπάλληλος του αυτ. τμήματος
Διοικητικής Υποστήριξης

Ο ΠΡΟΙΣΤΑΜΕΝΟΣ ΤΗΣ ΥΠΟΔ/ΝΣΗΣ
ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ

ΦΑΚΟΣ ΓΕΩΡΓΙΟΣ