



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ



ΑΑΔΕ

Ανεξάρτητη Αρχή
Δημοσίων Εσόδων

**ΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ
ΥΠΟΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ**

ΤΜΗΜΑ Α2

Ταχ. Δ/ση : Αριστογείτονος 19

Ταχ. Κώδικας : 176 71 - Καλλιθέα

Τηλέφωνο : 2131604521

ΦΑΞ : 2131604567

Καλλιθέα 30/4/2018

Αριθμός απόφασης 2198

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. Την ΠΟΛ 1064/2017 Απόφαση 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 /30.08.2016(ΦΕΚ Β 2759 / 01.09.2016) Απόφαση του Προϊσταμένου της Διεύθυνσης Επίλυσης Διαφορών «Παροχή εξουσιοδότησης υπογραφής».

4. Την από 29/12/2017 και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανή προσφυγή της ΑΦΜ, κατοίκου ΦΙΛΟΘΕΗΣ ΑΤΤΙΚΗΣ, οδός Τ.Κ 15237 κατά της σιωπηρής απόρριψης επί της με αρ. πρωτ./14-11-2017 αίτησης για επιστροφή φόρου Γονικής Παροχής έτους γένεσης της φορολογικής υποχρέωσης 2010 του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. ΧΟΛΑΡΓΟΥ και τα προσκομιζόμενα με αυτήν σχετικά έγγραφα.

5. Την σιωπηρή απόρριψη επί της με αρ. πρωτ./14-11-2017 αίτησης για επιστροφή φόρου Γονικής Παροχής έτους γένεσης της φορολογικής υποχρέωσης 2010 του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. ΧΟΛΑΡΓΟΥ της οποίας ζητείται η ακύρωση.

6. Τις απόψεις της ανωτέρω φορολογικής αρχής.

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

Επί της από 29/12/2017 και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανούς προσφυγής της 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 σιωπηρή απόρριψη επί της με αρ. πρωτ./14-11-2017 αίτησης δεν έγινε δεκτό το αίτημα για επιστροφή φόρου Γονικής Παροχής έτους γένεσης της φορολογικής υποχρέωσης 2010 του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. ΧΟΛΑΡΓΟΥ.

Η διαφορά φόρου **προέκυψε λόγω έκδοσης της ΣΤΕ 2333/206** επί της αξίας των ακινήτων της Β ζώνης δημοτικής κοινότητας Ψυχικού για το χρονικό διάστημα από 1/3/2007 έως 31/8/2017.

Με την από/18-2-2013 αίτηση της η προσφεύγουσα είχε αιτηθεί την επιστροφή εντόκως ως αχρεωστήτως καταβληθέντος ποσού φόρου γονικής παροχής με βάση με την υπ. αρ. δήλωση/2010 (Ζ/201) με τιμή ζώνης 5.150€ ενώ με την ΣΤΕ 3626/2010 η τιμή αυτής προσδιορίστηκε σε 4100€. Με την ως άνω αίτηση είχε προσκομίσει και όσα δικαιολογητικά του είχαν ζητηθεί για την μεταβίβαση του ακινήτου - διαμερίσματος επί της οδού Π. ΨΥΧΙΚΟΥ και επιπροσθέτως πραγματοποιήθηκε αυτοψία επί του ακινήτου. Στην συνέχεια καμία απάντηση δεν έλαβε και προέβη σε νέα αίτηση με αρ. πρωτ./14-11-2017 όπου ούτε και τότε δεν έλαβε απάντηση .

Η προσφεύγουσα, με την υπό κρίση ενδικοφανή προσφυγή, ζητά την ακύρωση της παραπάνω πράξης διορθωτικού προσδιορισμού φόρου προβάλλοντας τους παρακάτω λόγους :

1. Την υπ. αρ. 2333/2016 απόφαση του ΣΤΕ περί επανακαθορισμού της τιμής εκκίνησης των ακινήτων στη Β ζώνη του Ψυχικού ορίστηκε τιμή 4100€

2. Την ΠΟΛ 1199/2017.

Επειδή σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 1 Ν 1521/1950 ορίζεται ότι: « εφ εκάστης εξ επαχθούς αιτίας μεταβιβάσεως ακινήτου ή πραγματικού επί ακινήτου δικαιώματος.... Επιβάλλεται φόρος επί της αξίας αυτών 2....4 ότι « ως αξία λογίζεται η αγοραία αξία την οποία έχει το ακίνητο ή το πραγματικό επί του ακινήτου δικαίωμα ... κατά την ημέρα της μεταβιβάσεως των».

Επειδή σύμφωνα με το άρθρο 34 παρ 1 του Ν 2961/2001 αντικείμενο και υποκείμενο του φόρου είναι α) κτήση περιουσίας αιτία δωρεάς και γονικής παροχής είναι αυτή που προέρχεται από δωρεά η οποία συνίσταται κατά τις διατάξεις του Αστικού Κώδικα β) αυτή που προέρχεται από κάθε παροχή , παραχώρηση ή μεταβίβαση οποιουδήποτε περιουσιακού στοιχείου χωρίς αντάλλαγμα ,έστω και αν δεν καταρτίστηκε έγγραφο.

Επειδή σύμφωνα με το άρθρο 34 περ. Α παρ 1 περ. β του Ν 2961/2001 ο Προϊστάμενος της δημόσιας οικονομικής υπηρεσίας μπορεί να χαρακτηρίσει ως δωρεά ολικά ή μερικά κάθε παραχώρηση περιουσίας που γίνεται εικονικά με τον τύπο της σύμβασης με αντάλλαγμα αλλά υποκρύπτει δωρεά κατά την έννοια των διατάξεων της παραγράφου 1

Επειδή σύμφωνα με το άρθρο 39 του Ν 2961/2001 η φορολογική υποχρέωση γεννιέται κατά το χρόνο της σύνταξης του εγγράφου της δωρεάς ή της γονικής παροχής ...

Επειδή σύμφωνα με το άρθρο 73 του Ν 2961/2001 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 δήλωσηβ) ζητά οποιαδήποτε πληροφορία και οποιοδήποτε στοιχεία κρίνει απαραίτητα από κάθε δημόσια ,δημοτική ή κοινοτική

αρχή και από κάθε φυσικό ή νομικό πρόσωπο . Ο φορολογούμενος και τα πιο πάνω πρόσωπα υποχρεούνται να παρέχουν χωρίς υπαίτια βραδύτητα τις πληροφορίες που ζητούνται ...

Επειδή σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 23 του Κώδικα Φορολογικής Διαδικασίας (ν.4174/2013 – Κ.Φ.Δ.) ορίζεται ότι:

«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, (...), θέτοντας ερωτήσεις στον φορολογούμενο και σε τρίτα πρόσωπα,(...), σύμφωνα με τις διαδικασίες και χρησιμοποιώντας μεθόδους που προβλέπονται στον Κώδικα. 2. Ο έλεγχος εκπλήρωσης των φορολογικών υποχρεώσεων του φορολογούμενου που διενεργείται από την Φορολογική Διοίκηση είναι δυνατόν να έχει τη μορφή φορολογικού ελέγχου από τα γραφεία της Φορολογικής Διοίκησης ή επιτόπιου φορολογικού ελέγχου:

Επειδή σύμφωνα με τις διατάξεις με του άρθρου 102 του 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».

Επειδή σύμφωνα με την ΠΟΛ 1199/2017 αντιμετώπιση υπόθεσαν φορολογίας κεφαλαίου για ακίνητα που βρίσκονται στο δήμο ΨΥΧΙΚΟΥ ...

Παρ.α Σύμφωνα με την παράγραφο 4 του άρθρου 42 του ΚΦΔ Ν 4174/2013 η αξίωση για επιστροφή φόρου , οποίος καταβλήθηκε αχρεώστητα παραγράφεται κατά τον χρόνο που παραγράφεται το δικαίωμα της φορολογικής διοίκησης για την έκδοση πράξης προσδιορισμού φόρου..... Επομένως η αξίωση για επιστροφή αχρεωστήτως καταβληθέντος φόρου για υποθέσεις με χρόνο φορολογίας από την 1/1/2014 και επόμενα (και για τις υποθέσεις φορολογίας κληρονομιών ,δωρεών και γονικών παροχών από την 1/1/2015) δεν έχει ακόμα υποπέσει σε παραγραφή , η δε φορολογική διοίκηση μπορεί να προβεί σε έκδοση πράξης προσδιορισμού φόρου για τα έτη αυτά..

Παρ.β. Σύμφωνα με την παράγραφο 11 του άρθρου 72 ΚΦΔ ως προς την παραγραφή υποθέσεων και φορολογικών υποχρεώσεων προγενέστερων της ισχύος αυτού, εξακολουθούν να έχουν εφαρμογή οι προϊσχύουσες περί παραγραφής του δικαιώματος του δημοσίου διατάξεις ανά φορολογία. Επίσης σύμφωνα με την παράγραφο 43 του ιδίου άρθρου εφόσον με την υποβολή τροποποιητικής φορολογικής δήλωσης ή με αυτοτελές αίτημα η καθ οιονδήποτε άλλο τρόπο που αφορά φορολογικό έτος , διαχειριστική περίοδο ή φορολογική υπόθεση μέχρι την έναρξη της ισχύος του ΚΦΔ προβάλλεται αξίωση επιστροφής φόρου για τα σχετικά με την παραγραφή εφαρμόζονται τα ισχύοντα μέχρι έναρξης ισχύος του κώδικα. Η υποχρέωση της διοίκησης για επιστροφή φόρου ως αχρεωστήτως καταβληθέντος για τα έτη αυτά σύμφωνα με την παράγραφο 2 του άρθρου 90 του Ν 2362/1995 **είναι τριετής από την καταβολή και στην περίπτωση που**

η αξίωση επιστροφής γεννάται επιγενομένως ενώ η καταβολή είναι κατ αρχήν νόμιμη η παραγραφή αυτή της αξίωσης αρχίζει από το χρονικό σημείο επελεύσεως του επιγενόμενου λόγου(β. Ν.Σ.Κ 656/2002,ΠΟΛ 1005/10-1-2003,ΣΤΕ 4290/1995,ΣΤΕ 2056/1989, ΣΤΕ 3091/1984).

Σύμφωνα με τα ανωτέρω για υποθέσεις με χρόνο φορολογίας μέχρι το 2014 (2015 για υποθέσεις φορολογίας κληρονομιών, δωρεών και γονικών παροχών) εφόσον για αυτές δεν έχει παραγραφεί το δικαίωμα του δημοσίου να κοινοποιεί φύλλα ελέγχου και πράξεις προσδιορισμού φόρου η επιστροφή φόρου ως αχρεωστήτως καταβληθέντος πραγματοποιείται εντός τριών ετών από τον επιγενόμενο λόγο **στην συγκεκριμένη περίπτωση από την δημοσίευση της ΣΤΕ 2333/2016 την 16-11-2016** .Για αυτό το λόγο το θέμα της αξίωσης της επιστροφής του φόρου για τα έτη πριν το έτος 2014 ή 2015 κρίνονται κατά περίπτωση ανά είδος φορολογίας.

Παρ Β 1. 2 φόροι κληρονομιών, δωρεών, γονικών παροχών και μεταβιβάσεων . Η παραγραφή του δικαιώματος του Δημοσίου στις φορολογίες κληρονομιών ,δωρεών και γονικών παροχών για φορολογικές υποχρεώσεις που γεννήθηκαν μέχρι και την 31/12/2014 ορίζεται στο άρθρο 102 του Κώδικα διατάξεων φορολογίας κληρονομιών ,δωρεών και γονικών παροχών και κερδών από τυχερά παιγνίδια ο οποίος κυρώθηκε με το πρώτο άρθρο του Ν 2961/2001 είναι κατά κανόνα δεκαετία και δεκαπενταετία επί μη δήλωσηςΓια φορολογικές υποχρεώσεις των ετών 2015 ή 2014 και επομένων αντίστοιχα η παραγραφή ορίζεται από τον ΚΦΔ.

Για την διενέργεια νέας εκκαθάρισης των φόρων αυτών και την έκδοση σχετικής πράξης διοικητικού προσδιορισμού του φόρου άρθρο 32 παρ 2 του Ν 4174/2-13 ο υπόχρεος σε φόρο υποβάλλει αίτηση επιστροφής φόρου συνοδευόμενη από έντυπα υπολογισμού της φορολογητέας αξίας των ακινήτων και αντίγραφο του συνταχθέντος συμβολαίου δωρεάς/γονικής παροχής/μεταβίβασης ακινήτων εφόσον τούτο δεν είχε υποβληθεί στο σχετικό φάκελο.

Επειδή στην κρίνόμενη περίπτωση η προσφεύγουσα ισχυρίζεται ότι :

Α. Είχε αιτηθεί την επιστροφή εντόκως ως αχρεωστήτως καταβληθέντος ποσού φόρου γονικής παροχής που κατέβαλε με την υπ. αρ. δήλωση/2010 φάκελος Ζ/201 με ισχύουσα τιμή ζώνης 5.150€ ενώ με τις ΣΤΕ 2107/2009 και ΣΤΕ 3626/2010 η τιμή αυτής προσδιορίστηκε σε 4100€.

Β. Με την ως άνω αίτηση είχε καταθέσει και όσα δικαιολογητικά του είχαν ζητηθεί για την μεταβίβαση του ακινήτου - διαμερίσματος επί της οδού Π. ΨΥΧΙΚΟΥ και επιπροσθέτως πραγματοποιήθηκε και αυτοψία επί του ακινήτου από την αρμόδια Δ.Ο.Υ.

Γ. Καμία απάντηση δεν έλαβε και προέβη σε νέα αίτηση με αρ. πρωτ./14-11-2017 όπου ούτε και τότε δεν έλαβε απάντηση.

Δ. και με την παρούσα ενδικοφανή προσφυγή επικαλείται την ΠΟΛ 1199/2017.

Επειδή σύμφωνα με τα ως άνω διαλαμβανόμενα ο χρόνος γένεσης της φορολογικής υποχρέωσης είναι το έτος 2010 (δήλωση γονικής παροχής/2010) και το δικαίωμα του δημοσίου για κοινοποίηση πράξης επιβολής φόρου δεν είχε παραγραφεί (δεκαετής παραγραφή ήτοι 31/12/2020 Ν 2961/2001) κατά την έκδοση της απόφασης ΣΤΕ 2333/2016 .

Επειδή η επιστροφή του φόρου ως αχρεωστήτως καταβληθέντος πραγματοποιείται εντός τριών ετών από την δημοσίευση της ΣΤΕ 2333/16-11-2016 επιγενόμενος λόγος και η αίτηση του με αρ. πρωτ. υποβλήθηκε στις 14/11/2017

Α π ο φ α σ ί ζ ο υ μ ε

Την αποδοχή της από 29/12/2017 και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανούς προσφυγής της ΑΦΜ, κατά της σιωπηρής απόρριψης επί της με αρ. πρωτ. /14-11-2017 αίτησης της για επιστροφή φόρου Γονικής Παροχής έτους γένεσης της φορολογικής υποχρέωσης 2010 και ορίζουμε όπως ο Προϊστάμενος της Δ.Ο.Υ. ΨΥΧΙΚΟΥ προβεί σε νέα εκκαθάριση του φόρου γονικής παροχής κατά το διατακτικό της παρούσας.

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

Ακριβές Αντίγραφο

Η Υπάλληλος του Τμήματος

Διοικητικής Υποστήριξης

ΜΕ ΕΝΤΟΛΗ ΤΟΥ ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΥ
ΤΗΣ Δ/ΝΣΗΣ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ

Ο ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΣ ΤΗΣ ΥΠΟΔΙΕΥΘΥΝΣΗΣ
ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ

ΓΕΩΡΓΙΟΣ ΦΑΚΟΣ

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 .

