



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 24/4/2018

Αριθμός απόφασης 2144

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 14/2/2018 και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανή προσφυγή των α)

Α.Φ.Μ,β) ΑΦΜ,γ) ΑΦΜδ) ΑΦΜ κατοίκων

..... ΤΡΙΠΟΛΗΣ Τ.Κ 22132 κατά της υπ' αριθ./16-1-2018 απάντησης με την οποία

απορρίφθηκε το αίτημα περί ακύρωσης φορολογικού διακανονισμού απαλλαγής και επιστροφής φόρων δωρεάς και γονικής παροχής (που διενεργήθηκε σύμφωνα με τις διατάξεις του Ν 4446/2016) έτους γένεσης της φορολογικής υποχρέωσης 2005 του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. ΤΡΙΠΟΛΗΣ και τα προσκομιζόμενα με αυτήν σχετικά έγγραφα.

5. Την υπ' αριθ./16-1-2018 απάντηση με την οποία απορρίφθηκε το αίτημα περί ακύρωσης φορολογικού διακανονισμού απαλλαγής και επιστροφής φόρων δωρεάς και γονικής παροχής έτους γένεσης της φορολογικής υποχρέωσης 2005 του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. ΤΡΙΠΟΛΗΣ.

της οποίας ζητείται η ακύρωση, καθώς και την από 11/12/2017 οικεία έκθεση ελέγχου.

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 14/12/2018 και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανούς προσφυγής των α), β), γ) δ) 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 υπ' αριθ. /16-1-2018 απάντηση απορρίφθηκε το αίτημα περί ακύρωσης φορολογικού διακανονισμού απαλλαγής και επιστροφής φόρων δωρεάς και γονικής παροχής έτους γένεσης της φορολογικής υποχρέωσης 2005 του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. ΤΡΙΠΟΛΗΣ.

Η διαφορά φόρου προέκυψε ως κάτωθι:

Στις 30/08/2005 υποβλήθηκαν οι υπ' αρ.,, και /2005 δηλώσεις Γονικής παροχής/Δωρεάς με αριθμό φακέλου /2005 με δωρητή-παρέχων τον και δωρεοδόχους-δικαιούχους παροχής τους, και Δηλώθηκαν περιουσιακά στοιχεία τα οποία υπολογίστηκαν ,τα μεν κτίσματα με το αντικειμενικό σύστημα όπως προβλέπετε από τις ΑΥΟ ΠΟΛ1310/03.12.1996, ΠΟΛ 1311/03.12.1996. Το δε οικόπεδο και η γεώτρηση υπολογίστηκαν με προσδιορισμό προσωρινής αξίας κατ'εφαρμογή των διατάξεων του ν.1947/1991 περί προεκτίμησης ακινήτων στη φορολογία Γονικών Παροχών/Δωρεών σε περιοχές που δεν ισχύει το αντικειμενικό σύστημα.

Στη συνέχεια εκδόθηκε η με αριθμό /11.11.2015 χειρόγραφη εντολή ελέγχου η οποία αντικαταστάθηκε από την με αριθμό /13.04.2017 λόγω ένταξης της στο σύστημα Elenxis και διενεργήθηκε έλεγχος σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 10 του ν.2961/01.

Πριν την σύνταξη Σημειώματος διαπιστώσεων και την έκδοση προσωρινών πράξεων διορθωτικού προσδιορισμού του φόρου **Γνωστοποιήθηκαν στους προσφεύγοντες** οι με αρ. πρωτ. /21-4-2017, /8-5-2017 και /8-5-2017 ειδικές προσκλήσεις και η δυνατότητα υποβολής συμπληρωματικών δηλώσεων για την αποδοχή της προσωρινά προσδιορισθείσας αξίας των μεταβιβασθέντων ακινήτων (με δωρεά και γονική παροχή) και η απαλλαγή αυτών από τον οφειλόμενο πρόσθετο φόρο, σύμφωνα με τις ευνοϊκές διατάξεις των άρθρων 57-61 του Ν. 4446/2016.

Στις 30.05.2017 υποβλήθηκαν οι υπ' αριθμ.,,, και /2017 τροποποιητικές δηλώσεις φόρου δωρεάς και γονικής παροχής, με τις οποίες αποδεχτήκαν οι προσφεύγοντες την προσωρινή προσδιορισθείσα αξία του μεταβιβαζομένου ακινήτου (150 €/τ.μ.) και οι οποίες εκκαθαρίστηκαν από το αρμόδιο Τμήμα και βεβαιώθηκε η αναλογούσα διαφορά φόρου και οι προβλεπόμενοι πρόσθετοι φόροι σύμφωνα με τα οριζόμενα του Ν.4446/2016.

Για τις οφειλές που προέκυψαν οι προσφεύγοντες αιτήθηκαν την υπαγωγή τους σε ρύθμιση τμηματικής καταβολής είκοσι τεσσάρων (24) δόσεων σύμφωνα με τις διατάξεις του Ν.4174/2013 και εκδόθηκαν οι υπ' αριθμ. /28.06.2017, /28.06.2017 και /27.11.2017 αποφάσεις ρύθμισης τμηματικής καταβολής.

Στις 29/12/2017 υποβλήθηκε στην Δ.Ο.Υ ΤΡΙΠΟΛΗΣ από τους προσφεύγοντες η υπ. αρ. αίτηση περί ακύρωσης του φορολογικού διακανονισμού ,απαλλαγής από την καταβολή φόρων και επιστροφής αυτών όπου στις 16/1/2018 η αρμόδια Δ.Ο.Υ με το υπ. αρ. πρωτ. έγγραφο της απέρριψε το αίτημα των προσφευγόντων.

Οι προσφεύγοντες, με την υπό κρίση ενδικοφανή προσφυγή, ζητούν την ακύρωση της παραπάνω αρνητικής απάντησης προβάλλοντας τους παρακάτω λόγους :

1. Παραγραφή του δικαιώματος του Δημοσίου για άσκηση φορολογικού ελέγχου και καταλογισμό πρόσθετου φόρου σε συνδυασμό με τις διατάξεις των άρθρων 2 παρ. 1 ,25 παρ. 1 εδ. α και 78 παρ 2 του Συντάγματος...

Εν προκειμένω, ο χρόνος παραγραφής του δικαιώματος του Δημοσίου για την κοινοποίηση του επίδικου φύλλου ελέγχου φόρου κεφαλαίου, οικονομικού έτους 2005, άρχισε στις 31.12.2005 και έληξε, με την πάροδο της πενταετίας, στις 31.12.2010, σε κάθε περίπτωση δε, έληξε στις 31-12-2015 λόγω της δεκαετούς παραγραφής του άρθρου 102 ν. 2961/2001 [σύμφωνα με την Ολ.ΣτΕ 1738/2017 αλλά και την ΠΟΛ1154/4-10-2017 του ΑΑΔΕ (σελ. 2, 1η παραγρ. εδάφ. β')]. Επομένως, το επίδικο δικαίωμα του Δημοσίου για φορολογικό έλεγχο και έκδοση πράξεως προσδιορισμού, έχει υποπέσει σε παραγραφή, διότι οι διατάξεις του άρθρου 37§5 του ν. 4141/2013, του άρθρου 22 του ν. 4337/2015, του άρθρου 97 του ν. 4446/2016, με τις οποίες ο χρόνος παραγραφής παρατεινόταν διαρκώς ως προς την επίδικη υπόθεση τους, είναι αντισυνταγματικές και κρίθηκαν ως τοιαύτες, με την απόφαση 1738/2017 της Ολομέλειας του ΣτΕ. Συνεπώς, η υπόθεση τους έπρεπε να τεθεί στο αρχείο και παράνομα κληθήκαν το έτος 2017 εσπευσμένα σε έλεγχο και υποχρεωθήκανε σε συμβιβασμό-διακανονισμό και στη συνέχεια υποχρεωθήκανε να καταβάλουμε τους πρόσθετους φόρους αχρεωστήτως.

Συνακόλουθα, οι σχετικές αποφάσεις ρύθμισης τμηματικής καταβολής της βεβαιωθείσας διαφοράς φόρου είναι άκυρες και ανυπόστατες και δεν παράγουν πλέον κανένα έννομο αποτέλεσμα και αυτοί μη νόμιμα και αβάσιμα κλήθηκαν να πληρώσουν (και πληρώνουνε) αχρεώστητη οφειλή, για την οποία δεν είχαν καμία υποχρέωση.

2. Παράβαση της αρχής της χρηστής διοίκησης

Κατά παράβαση της αρχής χρηστής διοίκησης και κακόπιστα η φορολογική αρχή αντικατέστησε τον μήνα Μάιο 2017 την εντολή του έτους 2015 και επίσης τους έστειλε ειδική πρόσκληση τότε, για να κλείσουνε συμβιβαστικά την υπόθεση με οικειοθελή αποκάλυψη φορολογητέας ύλης και αυτοί υπό αυτήν την πίεση, πλανηθήκανε και εξαναγκασθήκανε να δεχθούνε τον συμβιβασμό, με το δήθεν δέλεαρ να μην καταβάλλουνε μεγαλύτερα ποσά πρόσθετων φόρων, τα οποία αβασίμως είχαν προσδιορισθεί σε βάρος τους, με την επίκληση των διατάξεων του ν. 4446/2016.

Όλα αυτά έγιναν τον Μάιο 2017, ενώ η φορολογική αρχή γνώριζε ήδη το περιεχόμενο δικαστικών αποφάσεων (ΔΕφ Αθ 3820/2016 & 3821/2016), όμοιων με την επακολουθήσασα Ολ.ΣτΕ 1738/2017, αλλά αντί αυτή να αναμένει την έκδοση της εν λόγω κρίσιμης απόφασης που θα έλυνε

το ζήτημα αμετάκλητα (αφού τότε είχε ήδη διεξαχθεί η συζήτηση στην Ολομέλεια του ΣτΕ στις 5-5-2017), έσπευσε να τους δεσμεύσει σε διακανονισμό που δεν επιθυμούσανε, πλην όμως αποδεχθήκανε λόγω συγγνωστής πλάνης από άγνοια της νομολογίας που είχε ήδη κρίνει παράνομες τις εν λόγω παρατάσεις των φορολογικών ελέγχων !!!!!!!!!.

Μάλιστα, ο Προϊστάμενος της Δ.Ο.Υ. Τρίπολης, τους παρέστησε -αναληθώς- ως μονόδρομο την αποδοχή εκ μέρους τους ,του Φορολογικού αποτελέσματος που αβασίμως τους καταλόγισε και ότι δεν είχανε επιλογή να μην το αποδεχθούνε αλλιώς θα υφιστάντο συνέπειες καταβολής πρόσθετου φόρου 120% !!!!!!!!!!!!!. Αν δεν υπήρχε αυτή η παραπλανητική και αφόρητα πιεστική συμπεριφορά, δεν θα είχανε προβεί στον διακανονισμό, αλλά θα αναμένανε την απόφαση του ΣτΕ και η υπόθεση θα πήγαινε αυτόματα στο Αρχείο, αντί να πληρώνουνε για υποχρέωση που δεν είχανε από 1-1-2016 και μετά.

Άλλωστε, η καθυστέρηση της ανανέωσης της εντολής ελέγχου εντός του 2017 και πρόσκλησης τους για διακανονισμό οφείλεται σε υπαιτιότητα της φορολογικής αρχής. Περαιτέρω, από οικείο σφάλμα της φορολογικής αρχής, η οποία από τις 30-8-2005 που υποβάλανε τις δηλώσεις τους , έφθασε το 2017 να τους κάνει έλεγχο, τότε που πλέον είχε δρομολογηθεί η δικαστική ακύρωση των παρατάσεων, ώστε να κλείσει η υπόθεση και να μην παραγραφεί.

Το μέγεθος της καταχρηστικής συμπεριφοράς της φορολογικής αρχής προκύπτει από το γεγονός ότι παραμένανε όμηροι της εκκρεμότητας διενέργειας φορολογικού ελέγχου για 12 έτη, λόγω καθυστέρησης, για την οποία δεν ευθύνονται αυτοί , σε μια υπόθεση που ο καθορισμός τιμής ανά τ.μ. από την φορολογική αρχή ήταν αυθαίρετος και αβάσιμος στο ποσό των 150€, ενώ η πραγματική τιμή ανά τ.μ. ήταν 60,30€ που δηλώθηκε ειλικρινώς από αυτούς.

3. Παράβαση των αρχών της καθολικότητας του φόρου και της φορολογικής ισότητας (άρθρο 4 § 1, 5 Συντ.), της αρχής της προστατευόμενης εμπιστοσύνης του διοικούμενου και της αρχής της αναλογικότητας (άρθρο 25 παρ. 1 εδ. δ* του Συντάγματος).

Κατά παράβαση των ανωτέρω αρχών που απορρέουν από την αρχή του κράτους δικαίου, η Δ.Ο.Υ. Τρίπολης απέρριψε τον ισχυρισμό τους ότι πρέπει να εφαρμοστεί στην περίπτωση τους το δεδικασμένο που προκύπτει από την Ολ.ΣτΕ 1738/2017 σχετικά με την παραγραφή του επιδίκου δικαιώματος του Δημοσίου για φορολογικό έλεγχο και έκδοση πράξεως προσδιορισμού, με τον εσφαλμένο ισχυρισμό ότι η απόφαση δεν ισχύει στην υπόθεση τους , στην οποία εφαρμόστηκαν οι εν λόγω -κριθείσες ως αντισυνταγματικές- διατάξεις του άρθρου 37§5 του ν. 4141/2013, του άρθρου 22 του ν. 4337/2015, του άρθρου 97 του ν. 4446/2016.

Με αυτό τον τρόπο, η Δ.Ο.Υ. Τρίπολης τους απέκλεισε αυθαίρετα και αβάσιμα από το ευεργετικό αποτέλεσμα της Ολ.ΣτΕ 1738/2017, το οποίο θα ισχύει για άλλους φορολογούμενους υπό όμοιες με αυτούς συνθήκες, των οποίων δηλαδή ο φορολογικός έλεγχος είχε παραταθεί με τις ίδιες κριθείσες ως αντισυνταγματικές διατάξεις. Εξάλλου, από την ΠΟΛ1154/4-10-2017 του Διοικητή της ΑΑΔΕ περί παροχής οδηγιών για την ομοιόμορφη εφαρμογή της με αριθ. ΔΕΛ Β 1136035 ΕΞ 2017/15.9.2017 (ΦΕΚ Β 3278) Απόφασης του

4. Παραβίαση του δικαιώματος στην περιουσία (άρθρο 1 1ου Π.Π. Ε.Σ.Δ.Α. και άρθρο 17 Συντ.

Με τις διατάξεις αυτές με τις οποίες κατοχυρώνεται ο σεβασμός της περιουσίας του προσώπου, αναγνωρίζεται παράλληλα η εξουσία των Κρατών προς επιβολή φόρων και θέσπιση μέτρων προς εξασφάλιση της καταβολής τους.

5. Εσφαλμένη νομική υπαγωγή των δεδομένων της υπόθεσης

Στην υπόθεση τους δεν τυγχάνει εφαρμογής η διάταξη του άρθρου 72 §1 εδ. β' ν. 2961/2001 που εσφαλμένως επικαλείται η φορολογική αρχή, διότι εν προκειμένω δεν πρόκειται περί «αξίας των αντικειμένων της κληρονομιάς» αλλά πρόκειται για αξία αντικειμένων γονικής παροχής

Ο Διακανονισμός αυτός στηρίχθηκε σε αντισυνταγματικές διατάξεις, ενώ αυτοί παραπλανηθήκανε και πάντως τελούσαν σε συγγνωστή νομική και πραγματική πλάνη.

Σε κάθε περίπτωση ανακαλούνε την σχετική δήλωση συμφωνίας για Διακανονισμό-Συμβιβασμό, λόγω συγγνωστής πλάνης, πραγματικής και νομικής, περί της ισχύος των σχετικών προϋποθέσεων συνάψεως του, αλλά και παραπλάνησεως μας (και με ρητή ενέργεια αλλά και με παράλειψη και αποσιώπηση όλων των επισημάνσεων που έπρεπε να τους γίνουν επί όλων των δεδομένων που υπήρχαν) από τον Προϊστάμενο της Δ.Ο.Υ. Τρίπολης περί της νομιμότητας αυτών των προϋποθέσεων και της βασιμότητας της σχετικής υποχρέωσης μας, κατά το άρθρο 72 ν.2961/2001.

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 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 το άρθρο 37 παρ. 5 του Ν.4141/2013 «Από τις ανέλεγκτες υποθέσεις φορολογίας εισοδήματος και λοιπών φορολογικών αντικειμένων των οποίων επίκειται ο χρόνος παραγραφής σύμφωνα με τις κείμενες διατάξεις, για τις οποίες έχει εκδοθεί εντολή ελέγχου μέχρι το χρόνο παραγραφής του δικαιώματος του Δημοσίου για κοινοποίηση φύλλων ελέγχου ή πράξεων, επιβολής του φόρου και λοιπών καταλογιστικών πράξεων, **παρατείνεται το δικαίωμα αυτό για δύο ακόμα έτη πέραν του χρόνου που ορίζεται από τις οικείες κατά περίπτωση διατάξεις. Οι διατάξεις του προηγούμενου εδαφίου ισχύουν για υποθέσεις για τις οποίες η προθεσμία παραγραφής λήγει από 31.12.2013 και μετά.**

Επειδή σύμφωνα με το άρθρο 57 παρ. 1 του Ν.4446/2016 «1. Φορολογούμενοι, οι οποίοι δεν έχουν υποβάλει δήλωση ή έχουν υποβάλει ελλιπή ή ανακριβή δήλωση, μπορούν από τη δημοσίευση του παρόντος **μέχρι και τις «30.09.2017» να υποβάλουν αρχικές ή τροποποιητικές, χρεωστικές ή μηδενικές, δηλώσεις, ανεξαρτήτως αν προκύπτει φόρος για καταβολή. Η ρύθμιση του ανωτέρω εδαφίου καταλαμβάνει κάθε υποχρέωση από φόρο, τέλος ή εισφορά εκ των αναφερομένων στο άρθρο 2 και το Παράρτημα του Ν.4174/2013 (Α' 170), καθώς και οποιαδήποτε δήλωση πληροφοριακού χαρακτήρα, υπό την προϋπόθεση ότι η προθεσμία για την υποβολή της αρχικής δήλωσης είχε λήξει μέχρι και τις 25.11.2017.» και σύμφωνα με τα ειδικότερα οριζόμενα στα άρθρα 57-61 του Ν.4446/2016.**

Επειδή σύμφωνα με το άρθρο 61 παρ 1 του Ν 4446/2016 οι καταβολές (πιστώσεις στις οφειλές αυτές) που διενεργούνται δυνάμει της υπαγωγής στην ρύθμιση δεν επιστρέφονται **και οι σχετικές δηλώσεις δεν ανακαλούνται είτε λόγω πραγματικής είτε λόγω νομικής πλάνης περιλαμβανομένης και της παραγραφής.**

Επειδή σύμφωνα με την ΠΟΛ 1115/2017 στην περίπτωση υποβολής νέας δήλωσης μετά την υποβολή δήλωσης που έχει ήδη υπαχθεί στις διατάξεις των άρθρων 57-60 του Ν 4446/2016 ως προς τα δηλωθέντα με την δήλωση αυτή , δεν επιτρέπεται στο μέλλον η υποβολή τροποποιητικής δήλωσης με την οποία να ανακαλείται η υποβληθείσα με τις ευεργετικές διατάξεις του Ν 4446/2016

δήλωση ή μειώνεται η φορολογητέα ύλη ή αξία των δηλωθέντων (ακόμη και στην περίπτωση που ο φορολογούμενος δεν έχει υποβάλει αίτηση για διαγραφή της διαφοράς του πρόσθετου φόρου για φορολογίες ΕΤΑΚ και ΦΑΠ σύμφωνα με την ΠΟΛ 1006/5-1-206 . Στις περιπτώσεις που η δήλωση υποβάλλεται χειρόγραφα ο αρμόδιος προϊστάμενος της Δ.Ο.Υ απορρίπτει την τροποποιητική δήλωση ως προς τα ακίνητα αυτά , ενημερώνοντας εγγράφως το φορολογούμενο για την απόρριψη και εφόσον ζητείται χορήγηση πιστοποιητικών ΕΝΦΙΑ (άρθρο 54^A Ν 4174/2013) ή κληρονομιών/δωρεων Ν 2961/2001) τούτα χορηγούνται με βάση την περιγραφή και αξία του ακινήτου όπως αυτή προκύπτει από τις δηλώσεις που είχαν υποβληθεί με την χρήση των ευνοϊκών διατάξεων του Ν 4446/2016.

Επειδή σύμφωνα με το άρθρο 90 του Ν.2961/2001 «Για την υποβολή των δηλώσεων, τη 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 84.»

Επειδή σύμφωνα με την Γνωμοδότηση του Ν.Σ.Κ 14/2016 ... η μετά την παραγραφή του δικαιώματος του Δημοσίου υποβολή τροποποιητικής δηλώσεως (εν είδη συμπληρωματικής τοιαύτης) ,από την οποία προέκυψε αυξημένη φορολογική ύλη σε σχέση με αυτήν της αρχικής δηλώσεως και συνακολούθως επι πλέον καταβλητέος φόρος ως εν προκειμένω ανάγεται στην σφαίρα της βουλήσεως και των νομικών επιλογών του φορολογούμενου , αφού, ως έχει κριθεί η υπέρ του φορολογούμενου ,θεσπισμένη παραγραφή του δικαιώματος επιβολής του φόρου από το Δημόσιο συνιστά παραγραφή (ΣΤΕ 3643/2.2013,ΣΤΕ 1378/2016 ΣΤΕ 2950/2005 ,ΣΤΕ 1626/2001 κ.α) και ως εκ τούτου η εξ αυτής παραίτηση του φορολογούμενου είναι καθ όλα επιτρεπτή (βλ ΣΤΕ 3788/2005 , ΜΠΑΛΗ Γεν. Αρχές εκδ. 8 η, ΠΑΡΑΓΡ. 160-161 ΓΕΩΡΓΙΑΔΗ-ΣΤΑΘΟΠΟΥΛΟ , Γεν. Αρχές σελ 481. Εξάλλου κατ άρθρο 272 εδ. β . Α.Κ ότι καταβλήθηκε χωρίς γνώση της παραγραφής δεν αναζητείται.

Επειδή οι προσφεύγοντες ισχυρίζονται ότι:

1.Ο χρόνος παραγραφής του δικαιώματος του Δημοσίου για την κοινοποίηση του επίδικου φύλλου ελέγχου φόρου κεφαλαίου, οικονομικού έτους 2005, άρχισε στις 31.12.2005 και έληξε, με την πάροδο της πενταετίας, στις 31.12.2010, σε κάθε περίπτωση δε, έληξε στις 31-12-2015 λόγω της δεκαετούς παραγραφής του άρθρου 102 ν. 2961/2001 οι διατάξεις του άρθρου 37§5 του ν. 4141/2013, του άρθρου 22 του ν. 4337/2015, του άρθρου 97 του ν. 4446/2016, με τις οποίες ο χρόνος παραγραφής παρατεινόταν διαρκώς κρίθηκαν αντισυνταγματικές, με την απόφαση 1738/2017 της Ολομέλειας αλλά και την ΠΟΛ1154/4-10-2017.

Συνεπώς, η υπόθεση τους έπρεπε να τεθεί στο αρχείο και παράνομα κληθήκαν το έτος 2017 εσπευσμένα σε έλεγχο και υποχρεωθήκανε σε συμβιβασμό-διακανονισμό και στη συνέχεια υποχρεωθήκανε να καταβάλουν και καταβάλλουν τους πρόσθετους φόρους αχρεωστήτως.

2. Η φορολογική αρχή κατά παράβαση της αρχής χρηστής διοίκησης και κακόπιστα αντικατέστησε τον μήνα Μάιο 2017 την εντολή του έτους 2015 και επίσης τους έστειλε ειδική πρόσκληση ν.

4446/2016 ενώ η φορολογική αρχή γνώριζε ήδη το περιεχόμενο δικαστικών αποφάσεων (ΔΕφ Αθ 3820/2016 & 3821/2016), όμοιων με την επακολουθήσασα Ολ.ΣΤΕ 1738/2017 .

3. Η Δ.Ο.Υ. Τρίπολης απέρριψε το αίτημα τους κατά παράβαση των αρχών που απορρέουν από την αρχή του κράτους δικαίου και δικαιώματος στην περιουσία (άρθρο 1 1ου Π.Π. Ε.Σ.Δ.Α. και άρθρο 17 Συντ) και δεν εφάρμοσε στην περίπτωση τους το δεδικασμένο που προκύπτει από την Ολ.ΣΤΕ 1738/2017 σχετικά με την παραγραφή του επιδικίου δικαιώματος του Δημοσίου για φορολογικό έλεγχο και έκδοση πράξεως προσδιορισμού, με τον εσφαλμένο ισχυρισμό ότι η απόφαση δεν ισχύει στην υπόθεση τους , στην οποία εφαρμόστηκαν οι εν λόγω -κριθείσες ως αντισυνταγματικές- διατάξεις του άρθρου 37§5 του ν. 4141/2013, του άρθρου 22 του ν. 4337/2015, του άρθρου 97 του ν. 4446/2016 και κατά παραβίαση του.

4. Στην υπόθεση τους δεν τυγχάνει εφαρμογής η διάταξη του άρθρου 72 §1 εδ. β' ν. 2961/2001 που εσφαλμένως επικαλείται η φορολογική αρχή, διότι εν προκειμένω δεν πρόκειται περί «αξίας των αντικειμένων της κληρονομιάς» αλλά πρόκειται για αξία αντικειμένων γονικής παροχής.

Οι ισχυρισμοί αυτοί των προσφευγόντων είναι αβάσιμοι και καθ' όλα απορριπτέοι διότι:

1. στην κρινόμενη υπόθεση η δεκαετία εξέπνευσε την 31/12/2015 και η αρμόδια Δ.Ο.Υ ακολουθώντας τις αποφάσεις περί παρατάσεων της παραγραφής των Ν 4098/2012, Ν 4141/2013 Ν 4337/2015 και Ν 4446/2016 ορθώς είχε εκδώσει την υπ. αρ./11-11-2015 εντολή ελέγχου και ορθώς αντικατέστησε αυτή με υπ. αρ./13.04.2017 λόγω ένταξης της στο σύστημα Elenxis .

Στην συνέχεια ορθώς διενέργησε έλεγχο εφαρμόζοντας με τις διατάξεις του άρθρου 73 του ν.2961/01 σε συνδυασμό με τις διατάξεις του άρθρου 23 του Κώδικα Φορολογικής Διαδικασίας (ν.4174/2013 – Κ.Φ.Δ.)

Η αρμόδια Δ.Ο.Υ **όφειλε να ακολουθήσει** τις διατάξεις του Ν 4446/2016 πριν την έκδοση σημειωμάτων διαπιστώσεων ελέγχου και προσωρινών πράξεων διορθωτικού προσδιορισμού του φόρου και ορθώς κοινοποίησε **στους προσφεύγοντες** τις με αρ. πρωτ./21-4-2017,/8-5-2017 και/8-5-2017 ειδικές προσκλήσεις με τις οποίες γνωστοποιούσε ως όφειλε τη δυνατότητα υποβολής συμπληρωματικών δηλώσεων για την αποδοχή της προσωρινής προσδιορισθείσας αξίας των μεταβιβασθέντων ακινήτων (150 €/τ.μ. αντί της δηλωθείσας 63,30€/τ.μ) με δωρεά και γονική παροχή) και την απαλλαγή αυτών από τον οφειλόμενο πρόσθετο φόρο, σύμφωνα με τις ευνοϊκές διατάξεις των άρθρων 57-61 του Ν. 4446/2016.

Η απόφαση 1738/2017 της Ολομέλειας του ΣΤΕ **εκδόθηκε στις 27/6/2017** και με την ΠΟΛ1154/4-10-2017 **δόθηκαν οδηγίες για την ομοιόμορφη εφαρμογή της από 15/9/2017.** Δηλαδή μετά την υποβολή των τροποποιητικών δηλώσεων οι οποίες υποβλήθηκαν κατ επιλογή των προσφευγόντων.

2. Η αρμόδια Δ.Ο.Υ ορθώς απέρριψε το αίτημα των προσφευγόντων (ότι η υπόθεση τους έπρεπε να τεθεί στο αρχείο και παράνομα κληθήκαν το έτος 2017 εσπευσμένα σε έλεγχο και

υποχρεωθήκαν σε συμβιβασμό-διακανονισμό και στην καταβολή των πρόσθετων φόρων αχρεωστήτως) διότι σύμφωνα με την υποβολή των τροποποιητικών δηλώσεων οικειοθελούς συμμόρφωσης και καθόσον δεν είχε κριθεί το θέμα της παραγραφής του δικαιώματος του δημοσίου να επιβάλλει φόρο εφάρμοσε το άρθρο 61 παρ 1 του Ν 4446/2016 σύμφωνα με το οποίο οι καταβολές (πιστώσεις στις οφειλές αυτές) που διενεργούνται δυνάμει της υπαγωγής στην ρύθμιση δεν επιστρέφονται **και οι σχετικές δηλώσεις δεν ανακαλούνται είτε λόγω πραγματικής είτε λόγω νομικής πλάνης περιλαμβανομένης και της παραγραφής.**

3. Στην κρινόμενη υπόθεση δεν εφαρμόστηκαν οι διατάξεις του άρθρου 72 §1 εδ. β' ν. 2961/2001 , αλλά οι διατάξεις του άρθρου 61 παρ 1 του Ν 4446/2016 επομένως δεν υφίσταται εσφαλμένη νομική υπαγωγή των δεδομένων της υπόθεσης **και οι σχετικές δηλώσεις που υποβλήθηκαν στις 30.05.2017 υπ' αριθμ. , , , και/2017 τροποποιητικές δηλώσεις φόρου δωρεάς και γονικής παροχής**, με τις οποίες αποδεχτήκαν οι προσφεύγοντες την προσωρινή προσδιορισθείσα αξία του μεταβιβαζομένου ακινήτου (150 €/τ.μ.) **δεν ανακαλούνται είτε λόγω πραγματικής είτε λόγω νομικής πλάνης περιλαμβανομένης και της παραγραφής.**

Α π ο φ α σ ί ζ ο υ μ ε

Την απόρριψη της υπ. αρ. /15/2/2018 προσφυγής των α) Α.Φ.Μ , β) ΑΦΜ , γ) ΑΦΜ δ) ΑΦΜ κατά της υπ' αριθ. /16-1-2018 απάντησης με την οποία απορρίφθηκε το αίτημα περί ακύρωσης φορολογικού διακανονισμού απαλλαγής και επιστροφής φόρων δωρεάς και γονικής παροχής (που διενεργήθηκε σύμφωνα με τις διατάξεις του Ν 4446/2016) έτους γένεσης της φορολογικής υποχρέωσης 2005 του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. ΤΡΙΠΟΛΗΣ

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 .