



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ

Καλλιθέα 17/2/2017

Αρ. απόφασης 1525



ΑΑΔΕ

Ανεξάρτητη Αρχή
Δημοσίων Εσόδων

ΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ
ΥΠΟΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ
ΤΜΗΜΑ Α2

Ταχ. Δ/ση : Αριστογείτονος 19

Ταχ. Κώδικας : 176 71 - Καλλιθέα

Τηλέφωνο : 2131604518

ΦΑΞ : 2131604567

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. Της παρ. 1 του άρθρου 17 του ν. 4389/2016 (ΦΕΚ Α' 94).

γ. Του άρθρου 59 του π.δ. 111/2014 (Α' 178) «Οργανισμός του Υπουργείου Οικονομικών».

δ. Του άρθρου 6 της αριθμ. Δ6Α 1058824 ΕΞ 2014 (ΦΕΚ Β' 865, 1079 και 1846) Απόφασης του Γενικού Γραμματέα Δημοσίων Εσόδων του Υπουργείου Οικονομικών «Ανακαθορισμός της εσωτερικής διάρθρωσης και των αρμοδιοτήτων οργανικών μονάδων της Γενικής Γραμματείας Δημοσίων Εσόδων του Υπουργείου Οικονομικών και μετονομασία ορισμένων από αυτές», όπως τροποποιήθηκε και ισχύει.

ε. Της ΠΟΛ 1002/31.12.2013 απόφασης του Γενικού Γραμματέα Δημοσίων Εσόδων (ΦΕΚ Β' 55/16-1-2014) .

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

3. Την αριθμ. 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 από 26/10/2016 και με αρ. πρωτ. ενδικοφανή προσφυγή του του Α.Φ.Μ....., κατοίκου , οδός με κατά α) της υπ. αριθ. /22-07-2016 οριστικής πράξης προσδιορισμού φόρου κληρονομιάς κατά ορθή επανάληψη και β) της υπ αριθ. /22-07-2016 οριστικής πράξης επιβολής προστίμου Ν.820/78 χρόνου φορολογίας 08-01-1993 του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ Χολαργού και τα προσκομιζόμενα με αυτήν σχετικά έγγραφα.

5. Την υπ. αριθ. /22-07-2016 οριστική πράξη προσδιορισμού φόρου κληρονομιάς κατά ορθή επανάληψη του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Χολαργού της οποίας ζητείται η ακύρωση, καθώς και την από 22-07-2016 έκθεση ελέγχου.

6. Την υπ αριθ. /22-07-2016 οριστική πράξη επιβολής προστίμου , του προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Χολαργού , της οποίας επίσης ζητείται η ακύρωση , καθώς και την από 22-07-2016 έκθεση ελέγχου

7. Την υπ. αρ. /16-06-2014 απόφαση του Διοικητικού Πρωτοδικείου Αθηνών .
8. Την υπ αρ...../30-11-2015 απόφαση του Διοικητικού Εφετείου Αθηνών
9. Τις απόψεις του προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Χολαργού
10. Την εισήγηση του ορισθέντος υπαλλήλου του τμήματος Α2 όπως αποτυπώνεται στο σχέδιο της απόφασης .

Επί της από 26/10/2016 και με αρ. πρωτ. ενδικοφανούς προσφυγής του του η οποία κατατέθηκε εμπρόθεσμα και μετά την μελέτη και την αξιολόγηση όλων των υφιστάμενων στο σχετικό φάκελο εγγράφων επαγόμαστε τα ακόλουθα:

Με την υπ' αριθ...../22-07-2016 οριστική πράξη προσδιορισμού φόρου κληρονομιάς κατά ορθή επανάληψη του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ Χολαργού επιβλήθηκε σε βάρος του προσφεύγοντος κύριος φόρος κληρονομιάς ποσού 24.841,14€, πλέον πρόσθετος φόρος λόγω ανακρίβειας ποσού 29.809,37€).

Με την υπ' αριθ...../22-07-2016 οριστική πράξη επιβολής προστίμου Ν.820/1978 του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ Χολαργού επιβλήθηκε σε βάρος του προσφεύγοντος πρόστιμο ποσού 800.000δρχ. ή 2.347,76€ λόγω διαφοράς φόρου μεταξύ δήλωσης και ελέγχου.

Η διαφορά φόρου προέκυψε ύστερα από έλεγχο που διενεργήθηκε κατόπιν εντολής του Προϊσταμένου της ΧΟΛΑΡΓΟΥ για τον προσδιορισμό της αξίας 30.637 μεταβιβαζομένων αιτία θανάτου μετοχών της Α.Ε. με την επωνυμία , βάσει της 1031583/253/Α'0013/ΠΟΛ.1055/01-04-203 Α.Υ.Ο. ,που κατέλειπε ο αποβιώσας την 08-01-1993 του , αλλά **δεν δηλώθηκαν** από τον προσφεύγοντα στη δήλωση φόρου κληρονομιάς που υπέβαλε στην Δ.Ο.Υ ΧΑΛΑΝΔΡΙΟΥ , και προσδιορίστηκε στο ποσό των 65.532.543δρχ. , στον προσφεύγοντα και στην συγκληρονόμο αδελφή του ,σε ποσοστό ½ έκαστος .

Στις 22-12-2008 εστάλη η με αρ...../22-12-2008 σχετική πρόσκληση της Δ.Ο.Υ. ΧΑΛΑΝΔΡΙΟΥ σύμφωνα με την οποία χορηγούσε στον προσφεύγοντα προθεσμία υποβολής αίτησης υπαγωγής στον προβλεπόμενο από την πιο πάνω Α.Υ.Ο. ειδικό τρόπο προσδιορισμού φορολογητέας αξίας μετοχών δύο (2) ημέρες , (αντί δέκα) από την επίδοση της πιο πάνω πρόσκλησης , στην οποία δεν ανταποκρίθηκε .

Ο έλεγχος λόγω επικείμενης παραγραφής (31-12-2008) , κοινοποίησε στις 30-12-2008 στον προσφεύγοντα τις υπ. αρ. /08 πράξη προσδιορισμού φόρου κληρονομιάς και /08 πράξη επιβολής προστίμου . Κατά των ως άνω πράξεων ο προσφεύγων κατέθεσε ενώπιον του Διοικητικού Πρωτοδικείου Αθηνών προσφυγή με αίτημα διοικητικής επίλυσης διαφοράς.

Το Μονομελές Διοικητικό Πρωτοδικείο Αθηνών εξέδωσε την υπ' αριθ. /16-06-2014 απόφαση όπου ακύρωσε τις πιο πάνω πράξεις (...../2008 &/2008) , ως νομίμως πλημμελείς για τι ότι δεν τηρήθηκε ο τύπος της ΠΟΛ. 1055/2003 .

Κατά της απόφασης του Διοικητικού Πρωτοδικείου Αθηνών υπεβλήθη έφεση από τη Δ.Ο.Υ. ΧΟΛΑΡΓΟΥ και εξεδόθη η με αρ. απόφαση/30-11-2015 από το Διοικητικό Εφετείο Αθηνών η οποία απορρίπτει την έφεση του δημοσίου για τους ίδιους λόγους πιο πάνω λόγους.

Η αρμόδια φορολογική αρχή κοινοποίησε στον προσφεύγοντα την με αρ. πρωτ. /09-05-2015 πρόσκληση , όπως προσέλθει στη Δ.Ο.Υ. ΧΟΛΑΡΓΟΥ εντός της αποκλειστικής προθεσμίας των 10(δέκα) ημερών από την κοινοποίηση της ως άνω πρόσκλησης για την υποβολή αιτήματος υπαγωγής ή μη στη ρύθμιση της ΠΟΛ.1055/2003.

Με την με αρ...../17-05-2016 εντολή ελέγχου του προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Χολαργού ανατέθηκε σε ελεγκτή η **επανάληψη διαδικασίας** , σύμφωνα με την πιο πάνω απόφαση του Διοικητικού Εφετείου Αθηνών ,λόγω πλημμελούς εφαρμογής της ΠΟΛ.1055/2003 και συγκεκριμένα επειδή δεν χορηγήθηκε στον προσφεύγοντα η προθεσμία των δέκα ημερών που προβλέπεται από την πιο πάνω Α.Υ.Ο. για την υποβολή ανέκκλητου σχετικού αιτήματος περί υπαγωγής στον προβλεπόμενο από την Α.Υ.Ο. ειδικό τρόπο προσδιορισμού της φορολογητέας αξίας των μεταβιβαζόμενων αιτία θανάτου μη εισηγμένων στο χρηματιστήριο μετοχών.

Ο προσφεύγων ανταποκρίθηκε στην με αρ...../09-05-2016 πρόσκληση της Δ.Ο.Υ. Χολαργού καταθέτοντας το με αρ. πρωτ. /06-06-2016 έγγραφό της , αναφέροντας ότι οι μετοχές δεν αποτελούσαν μέρος της κληρονομιάς περιουσίας και ότι η υπηρεσία έχει εκπέσει κάθε δικαιώματος επιβολής φόρου και κοινοποίησης πράξης επιβολής φόρου .

Από τον έλεγχο συντάχθηκε το με αρ...../09-06-2016 σημείωμα διαπιστώσεων του άρθρου 28 του Ν.4174/2013 προς τον προσφεύγοντα με τις διαπιστώσεις του ελέγχου και εκλήθη μέσα σε είκοσι ημέρες από την επομένη της επίδοσης να υποβάλλει εγγράφως τις απόψεις του , προσκομίζοντας κάθε σχετικό έγγραφο Τα σημειώματα διαπιστώσεων καθώς επίσης και οι προσωρινές πράξεις προσδιορισμού φόρου κληρονομιάς και προστίμου Ν.820/78 , επιδόθηκαν την 27-06-2016 μέσω Δ.Ο.Υ. Χαλανδρίου . Ο προσφεύγων κατέθεσε το με αρ.πρωτ.χειρ1/18-07-2016 υπόμνημα όπου ισχυρίζεται ότι το δικαίωμα της υπηρεσίας για επιβολή φόρου κληρονομιάς και κοινοποίησης των οικείων πράξεων φόρου και προστίμου έχει παραγραφεί.

Επί των ως άνω διαλαμβανόμενων ο προσφεύγων είχε υποβάλει στην υπηρεσία μας την από 30/9/2016 και με αρ. πρωτ. ενδικοφανή προσφυγή άρθρου 63 Ν 4174/2013 και είχε εκδοθεί η υπ. αρ./27-1-2017 απορριπτική απόφαση.

Στην συνέχεια η αρμόδια Δ.Ο.Υ την 26/9/2016 προέβη σε ορθή επανάληψη των ως άνω προσβαλλόμενων πράξεων διότι εκ παραδρομής αναγράφηκε στα έχοντας υπόψη Α)...Β)...Γ)...Δ)...Ε)...ΣΤ... Ζ)...Η)... στην περίπτωση θ) της υπ. αρ./23-9-2016 οριστικής πράξης προσδιορισμού φόρου κληρονομιάς ότι ο υπόχρεος υπέβαλε ανακριβή δήλωση ενώ το ορθό είναι ΔΕΝ ΥΠΕΒΑΛΕ ΔΗΛΩΣΗ.

Ο προσφεύγων με την υπό κρίση ενδικοφανή προσφυγή , ζητά την ακύρωση των παραπάνω πράξεων , προβάλλοντας τους εξής ίδιους λόγους που είχε προβάλει με την από 30/9/2016 και με αρ. πρωτ. ενδικοφανή προσφυγή ήτοι:

Ο προσφεύγων με την υπό κρίση ενδικοφανή προσφυγή , ζητά την ακύρωση των παραπάνω πράξεων , προβάλλοντας τους εξής λόγους

1.Παραγραφή του δικαιώματος του δημοσίου για επιβολή φόρου κληρονομιάς και κοινοποίηση φύλλων ελέγχου . Η επανάληψη διαδικασίας δεν έγινε με νέο έλεγχο , αλλά με ενσωμάτωση της από 29-12-2008 αρχικής έκθεσης της Δ.Ο.Υ. Χαλανδρίου .

2.Παραβίαση της αρχής της νομιμότητας που αφορά ακύρωση πράξεων λόγω παράβασης ουσιώδους τύπου της διαδικασίας.

3.Παραβίαση της διάταξης παρ.4 άρθρ.102 του Ν.1521/2001, που αφορά κοινοποίηση πράξεων μέσα σε ένα έτος από την κοινοποίηση απόφασης Διοικητικού Δικαστηρίου στη Δ.Ο.Υ.

Επειδή σύμφωνα με τις διατάξεις της παρ.1 του άρθρου 102 του Ν.2961/2001: «το Δημόσιο εκπίπτει του δικαιώματος του για την κοινοποίηση πράξης επιβολής φόρου και προστίμου προκειμένου:

β) για παράλειψη δήλωσης, μετά την πάροδο δεκαπενταετίας από το τέλος του έτους μέσα στο οποίο έληξε η προθεσμία για υποβολή της δήλωσης».

Επειδή σύμφωνα με τις διατάξεις της παρ.3 του άρθρ.102 του Ν.2961/2001 αναφέρεται ότι επιτρέπεται η κοινοποίηση πράξεων μετά τη λήξη της 15/ετίας

β) αν η βεβαίωση του φόρου ή του προστίμου ακυρωθεί με δικαστική απόφαση για τυπικό ελάττωμα του τίτλου στον οποίο στηρίχθηκε.

Επειδή σύμφωνα τις διατάξεις της παρ.4 του άρθρ.102 του Ν,2961/2001 ορίζεται ότι η κοινοποίηση πράξης του προϊστάμενου της Δ.Ο.Υ. μπορεί να γίνει μέσα σε ένα έτος από την ακύρωση της προγενέστερης πράξης ή από την έκδοση απόφασης Διοικητικού Δικαστηρίου .

Επειδή οι αρχικές πράξεις με αρ./08 πράξη προσδιορισμού φόρου κληρονομιάς και/08 πράξη επιβολής προστίμου εκδόθηκαν εντός της προβλεπόμενης προθεσμίας (30-12-2008) σύμφωνα με τις διατάξεις της παρ.3 του άρ.102 του Ν.2961/2001 .

Επειδή ο προσφεύγων άσκησε προσφυγή επί των κρινόμενων ως άνω πράξεων και εξεδόθησαν η με αρ...../16-06-2014 απόφαση του Διοικητικού Πρωτοδικείου Αθηνών και η με αρ...../30-11-2015 απόφαση του Διοικητικού Εφετείου Αθηνών , σύμφωνα με τις οποίες η φορολογική αρχή έχει υποχρέωση να προβεί σε επανάληψη διαδικασίας εντός έτους από την έκδοση της εφετειακής απόφασης ήτοι μέχρι 30-11-2016 , οι ισχυρισμοί του προσφεύγοντος κρίνονται αβάσιμοι .

Επίσης αναφέρουμε ότι για την έκδοση νέας πράξεως μπορεί να λαμβάνεται υπόψη και έκθεση ελέγχου , η οποία έχει συνταχθεί από τον υπάλληλο που διενήργησε το σχετικό έλεγχο , αλλά και από άλλον υπάλληλο της αρμόδιας Δ,Ο,Υ, , εφόσον η έκθεση αυτή στηρίζεται στις διαπιστώσεις του αρχικού ελέγχου .

Επειδή από τα ανωτέρω συνάγεται ότι όταν ακυρωθεί μία πράξη από τα Διοικητικά Δικαστήρια για τυπικό ελάττωμα ο προϊστάμενος της Δ.Ο.Υ. μπορεί να εκδώσει νέα μέσα σε ένα έτος από την έκδοση απόφασης Διοικητικού Δικαστηρίου . Άρα ο ισχυρισμός του προσφεύγοντος περί του αντιθέτου κρίνεται αβάσιμος .

Επειδή σύμφωνα με τα οριζόμενα στην 1106181-704/ΠΟΛ.1127/2003 απόφαση του Υπουργού Οικονομίας ορίζεται ότι για τις υποθέσεις οι οποίες εκκρεμούν κατά την 21-04-2003 για έλεγχο και

δεν έχει εκδοθεί η οικεία πράξη επιβολής φόρου , η αρμόδια Δ.Ο.Υ πριν τη διενέργεια ελέγχου , καλεί με απόδειξη τον υπόχρεο σε φόρο να υποβάλλει ανέκκλητο αίτημα μέσα σε προθεσμία δέκα (10) ημερών από την πρόσκληση του για υπαγωγή ή μη στη ρύθμιση της ΠΟΛ.1055/2003.

Αν παρέλθει άπρακτη η προθεσμία των 10 ημερών και δεν εκδηλωθεί η επιθυμία του φορολογουμένου , εφαρμόζεται υποχρεωτικά η Α.Υ.Ο ΠΟΛ.1055/2003 .

Ο έλεγχος προκειμένου να **θεραπεύσει** την πλημμελή εφαρμογή της ΠΟΛ.1055/2003 του προηγούμενου ελέγχου της Δ.Ο.Υ. Χαλανδρίου , κοινοποίησε την με αρ.πρωτ./09-05-2016 πρόσκληση ,σύμφωνα με τις διατάξεις της ΠΟΛ. 1127/2003 ,για υποβολή ανέκκλητου αιτήματος μέσα σε προθεσμία δέκα ημερών από την παραλαβή της για υπαγωγή ή μη στη ρύθμιση της ΠΟΛ. 1055/2003 . Οπότε εκ των ως άνω εκτεθέντων συνάγεται ότι ο ισχυρισμός του προσφεύγοντος είναι αβάσιμος και αστήρικτος .

Επειδή, δεν υφίστανται λόγοι ουσίας που να καθιστούν την ανωτέρω πράξη της φορολογικής αρχής άκυρη.

Επειδή οι διαπιστώσεις του ελέγχου, όπως αυτές καταγράφονται στην από 22-07-2016 έκθεση ελέγχου της Δ.Ο.Υ ΧΟΛΑΡΓΟΥ επί της οποίας εδράζονται οι προσβαλλόμενες οριστικές πράξεις προσδιορισμού του φόρου κρίνονται βάσιμες , αποδεκτές και πλήρως αιτιολογημένες, η υπό κρίση ενδικοφανής προσφυγή πρέπει να απορριφθεί.

Α π ο φ α σ ί ζ ο υ μ ε

Την απόρριψη της από 26/10/2016και με αρ. πρωτ. ενδικοφανούς προσφυγής του του ,Α.Φ.Μ. κατά α) της υπ. αριθ./22-07-2016 οριστικής πράξης προσδιορισμού φόρου κληρονομιάς κατά ορθή επανάληψη και β) της υπ αριθ./22-07-2016 οριστικής πράξης επιβολής προστίμου Ν.820/78 χρόνου φορολογίας 08-01-1993 του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ Χολαργού

Οριστική φορολογική υποχρέωση του υπόχρεου με βάση την παρούσα απόφαση ΕΤΟΣ ΦΟΡΟΛΟΓΙΑΣ 1993

Α.) ΑΡ.ΠΡΑΞΗΣ/22-07-2016 κατά ορθή επανάληψη

ΔΙΑΦΟΡΑ ΦΟΡΟΥ	24.841,14€
ΠΡΟΣΘΕΤΟΣ ΦΟΡΟΣ120%	29.809,37€
ΣΥΝΟΛΟ	54.650,51€

Β.) ΑΡ.ΠΡΑΞΗΣ/22-07-2016

ΠΡΟΣΤΙΜΟ Ν.820/78	2.347,76€

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 .