



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ

ΥΠΟΥΡΓΕΙΟ ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΩΝ

Καλλιθέα 04-11 -2016

ΓΕΝΙΚΗ ΓΡΑΜΜΑΤΕΙΑ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΕΣΟΔΩΝ

ΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ

Αριθμός απόφασης: 3707

Ταχ. Δ/ση : Αριστογείτονος 19

Ταχ. Κώδικας : 176 71 - Καλλιθέα

Τηλέφωνο : 210 9564037

ΦΑΞ : 210 9531321

ΑΠΟΦΑΣΗ

Ο ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΣ ΤΗΣ ΔΙΕΥΘΥΝΣΗΣ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ

Έχοντας υπ' όψη:

1. Τις διατάξεις :

α. Του άρθρου 63 του ν. 4174/2013 (ΦΕΚ Α' 170).

β. Της αριθ. Δ6Α1118225 ΕΞ 2013/24.07.2013 Απόφασης του Γενικού Γραμματέα Δημοσίων Εσόδων του Υπουργείου Οικονομικών (ΦΕΚ Β' 1893) «Καθορισμός της διάρθρωσης και των αρμοδιοτήτων της Υπηρεσίας Εσωτερικής Επανεξέτασης της Γενικής Γραμματείας Δημοσίων Εσόδων, καθώς και απαραίτητων λεπτομερειών λειτουργίας αυτής».

γ. Της αριθ. Δ6Α1198069 ΕΞ 2013/30.12.2013 Απόφασης του Γενικού Γραμματέα Δημοσίων Εσόδων του Υπουργείου Οικονομικών (ΦΕΚ Β' 3367) «Μετονομασία και ανακαθορισμός των αρμοδιοτήτων και της εσωτερικής διάρθρωσης της Υπηρεσίας Εσωτερικής Επανεξέτασης της Γενικής Γραμματείας Δημοσίων Εσόδων του Υπουργείου Οικονομικών».

δ. 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. ΔΕΔ 1126366ΕΞ2016/30.08.2016(ΦΕΚ2759/τ.β'/01.09.2016) Απόφαση του Προϊσταμένου της Διεύθυνσης Επίλυσης Διαφορών.

4. Την με αριθμό πρωτοκόλλου/09.06.2016 ενδικοφανή προσφυγή των: 1), ΑΦΜ, 2), ΑΦΜ 3), ΑΦΜ, κατοίκων, κατά της υπ' αριθμ. ...2016

Πράξης Διοικητικού Προσδιορισμού Φόρου Κληρονομιάς, έτους φορολογίας 2005, του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. και τα προσκομιζόμενα με αυτήν σχετικά έγγραφα.

5. Την υπ' αριθμ./2016 Πράξη Διοικητικού Προσδιορισμού Φόρου Κληρονομιάς, έτους φορολογίας 2005 του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ., της οποίας ζητείται η ακύρωση.

6. Τις απόψεις της Δ.Ο.Υ.

7. Την εισήγηση του ορισθέντος υπαλλήλου του Τμήματος Α3 όπως αποτυπώνεται στο σχέδιο της απόφασης.

Επί της με αριθμό πρωτοκόλλου/09.06.2016 ενδικοφανούς προσφυγής των: 1), 2), 3), 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, επαγόμαστε τα ακόλουθα:

Με την με αρ./2016 πράξη διοικητικού προσδιορισμού φόρου κληρονομιάς του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ., έτους φορολογίας 2005, επιβλήθηκε σε βάρος των προσφευγόντων, φόρος κληρονομιάς ποσού 3.394,00€

Οι προσφεύγοντες, με την υπό κρίση ενδικοφανή προσφυγή, ζητούν την ακύρωση της προβαλλόμενης πράξης (..../2016) προβάλλοντας τους παρακάτω λόγους:

- Ο φόρος έχει πληρωθεί. Η Δ.Ο.Υ. παρανόμως, εσφαλμένως και συνάμα σκοπίμως, αρνήθηκε την παραδοχή της πληρωμής του ως άνω φόρου, και τους καταλόγισε για δεύτερη φορά, φόρο που τελικά είχε ήδη πληρωθεί από το έτος 1975.
- Παντελούς ελλείψεως, άλλως όλως πλημμελούς αιτιολογίας της καταλογιστικής πράξεως και επί του αναπόδεικτου της ελάχιστης αποδιδομένης στο πρόσωπο τους παραβάσεως των διατάξεων της κείμενης νομοθεσίας.
- Η ελεγκτική αρχή ουδέν απέδειξε εκείνα τα πραγματικά περιστατικά που στοιχειοθετούν της εκ μέρους τους αποδιδόμενη αιτίαση, συνδρομή των οποίων, για τη νομιμότητα του σχετικού φόρου, βαρύνει αποκλειστικώς την φορολογική Αρχή.
- Εκ του σώματος της πράξης επιβολής φόρου αποδεικνύεται ότι η φορολογική αρχή δεν αξιολόγησε καθόλου τα προσκομισθέντα και επικληθέντα εκ μέρους τους αποδεικτικά στοιχεία, εκ των οποίων αποδεικνύεται αβίαστα το συμπέρασμα ότι, προ της εκ μέρους τους κληρονομιάς του ακινήτου έχει ήδη καταβληθεί ο φόρος από τους κληρονομούμενούς τους.
- Παραβίαση του εσωτερικού(άρθρα 4 παρ. 1&5 , 2 παρ. 1 του Συντάγματος) διεθνούς και ευρωπαϊκού δικαίου.
- Ασυμβατότητα προς τα άρθρα 1 και 6 παρ. 1 του πρώτου πρόσθετου πρωτοκόλλου της ΕΣΔΑ.

- Παραβίαση του δικαιώματος της προηγούμενης ακρόασης.
- Η επιβολή του πρόσθετου φόρου παραβιάζει τις συνταγματικές αρχές προστασίας της ιδιοκτησίας, ιδίως της αρχής της φορολογικής ισότητας.
- Ο έλεγχος δεν έλαβε υπόψιν του τα εξαιρετικά σημαντικά στοιχεία παρόλο που προσκομίστηκαν: 1) τριπλότυπα και διπλότυπα είσπραξης με σφραγίδες της Δ.Ο.Υ 2) β' αρχική δήλωση, 3) έκθεση ελέγχου με αριθμ.70.
- Ο έλεγχος δεν έλαβε υπόψη του την με αρ.έκθεση ελέγχου (ημεροχρονολογία κατά την οποία συμπίπτει και η πληρωμή φόρων κληρονομιάς με τα διπλότυπα & τριπλότυπα.)
- Η Δ.Ο.Υ δεν έλαβε υπόψιν ότι τους στέρησε λόγω πολτοποίησης / καταστροφής αρχείου της το κατοχυρωμένο δικαίωμα πρόσβασης στα δημόσια έγγραφα.
- Η Δ.Ο.Υ δεν έλαβε υπόψιν καθόλου το γεγονός ότι η επιβολή ενός τέτοιου φόρου εξουθενώνει οικονομικά των διοικούμενο.
- Ακόμη και στην υποθετική περίπτωση που θεωρείται ότι δεν βρίσκεται υπόθεση φόρου κληρονομιάς λόγω καταστροφής / πολτοποίησης εγγράφων, στη Δ.Ο.Υ, αλλά και κάθε ελεγκτική αρχή, στηριζόμενη και μόνον σε εικασίες θα έπρεπε τουλάχιστον να μειώνει την επιβολή φόρου τουλάχιστον κατά το ήμισυ.

Επειδή σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 32 του ν.4174/2013, ορίζεται ότι:

«Διοικητικός προσδιορισμός φόρου

1. Στις περιπτώσεις που, κατά την κείμενη φορολογική νομοθεσία, η φορολογική δήλωση «δεν συνιστά άμεσο προσδιορισμό φόρου», η Φορολογική Διοίκηση εκδίδει πράξη διοικητικού προσδιορισμού φόρου [την οποία κοινοποιεί στον φορολογούμενο].
2. Η πράξη διοικητικού προσδιορισμού φόρου εκδίδεται με βάση στοιχεία που έχουν τυχόν παρασχεθεί από τον φορολογούμενο σε φορολογική δήλωση ή κάθε άλλο στοιχείο που έχει στη διάθεση της η Φορολογική Διοίκηση.
3. Εάν η Φορολογική Διοίκηση προσδιορίσει το φόρο ολικά ή μερικά με βάση στοιχεία διαφορετικά από αυτά που περιέχονται σε φορολογική δήλωση του φορολογούμενου, οφείλει να αναφέρει ειδικά τα στοιχεία αυτά στα οποία βασίστηκε ο προσδιορισμός του φόρου.»

Επειδή, σε κάθε περίπτωση, ο έλεγχος της συνταγματικότητας, σύμφωνα με τις διατάξεις των άρθρων 87 παρ. 2 και 93 παρ. 4 του Συντάγματος, ανήκει στη δικαιοδοσία των Δικαστηρίων και δεν εμπίπτει στην αρμοδιότητα των οργάνων της Διοίκησης, τα οποία οφείλουν να εφαρμόζουν το υφιστάμενο νομοθετικό πλαίσιο.

Επειδή η κρίση περί συμμόρφωσης των διατάξεων ν.2961/2001 με την ευρωπαϊκή έννομη τάξη δεν εμπίπτει στην αρμοδιότητα της Διοίκησης, η οποία σε κάθε περίπτωση δεσμεύεται από τις κατά το κρίσιμο χρονικό διάστημα ισχύουσες διατάξεις του ν.2961/2001.

Επειδή ο νομοθέτης με τη θέσπιση του ν.2961/2001, απέβλεψε, επιτρεπτός κατά το άρθρο 78 παρ. 1 του Συντάγματος, στην φοροδοτική ικανότητα που απορρέει από αυτή καθεαυτή την κατοχή της ακίνητης περιουσίας, ως φορολογητέας ύλης (πηγής πλούτου) διαφορετικής από το εισόδημα, δεδομένου ότι, κατά την συνταγματική αυτή διάταξη, αντικείμενο φορολογικής επιβαρύνσεως μπορούν να αποτελέσουν όχι μόνον το εισόδημα, αλλά, αυτοτελώς, και η περιουσία, οι δαπάνες ή οι συναλλαγές (ΣτΕ 1972/2012, ΣτΕ 3343/2013).

Επειδή η προσβαλλόμενη πράξη εκδόθηκε σύμφωνα με το άρθρο 32 του ν 4174/2013 με βάση στοιχεία που έχουν παρασχεθεί από τον προσφεύγοντα σε δήλωση φόρου κληρονομιάς, ως εκ τούτου οι προβαλλόμενοι ισχυρισμοί περί ελλείψεως αιτιολογίας της καταλογιστικής πράξεως και μη απόδειξης των πραγματικών περιστατικών που στοιχειοθετούν της εκ μέρους τους αποδιδόμενη αιτίαση, απορρίπτονται ως αβάσιμοι.

Επειδή δεν τίθεται ζήτημα προηγούμενης ακρόασης καθώς η συγκεκριμένη πράξη διοικητικού προσδιορισμού φόρου κληρονομιάς εκδόθηκε με βάση στοιχεία που έχουν παρασχεθεί από τον προσφεύγοντα σε δήλωση φόρου κληρονομιάς.

Επειδή δεν επιβλήθηκε πρόσθετος φόρος.

Επειδή σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 1§1 του ν.2961/2001, ορίζεται ότι:

« 1. Επιβάλλεται φόρος στις περιουσίες που αποκτήθηκαν αιτία θανάτου, δωρεάς, γονικής παροχής ή προίκας και στα κέρδη από λαχεία, σύμφωνα με τα οριζόμενα στον παρόντα νόμο.»

Επειδή σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 2§1 περ. α΄ του ν.2961/2001, ορίζεται ότι:

«1. Κτήση περιουσίας αιτία θανάτου για την επιβολή του φόρου είναι η από:

α) Κληρονομία, κληροδοσία ή τρόπο,»

Επειδή σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 9§1 του ν.2961/2001, ορίζεται ότι:

«1. Ως αξία των αντικειμένων της κτήσης, για τον υπολογισμό του φόρου, λαμβάνεται η αγοραία αξία κατά το χρόνο της γένεσης της φορολογικής υποχρέωσης, η οποία προσδιορίζεται σύμφωνα με όσα ορίζονται ειδικότερα στα άρθρα 10 έως και 18.»

Επειδή σύμφωνα με τις διατάξεις της παρ. 5 περ.ε΄ του άρθρου 15 του ν. 2961/2001 ορίζεται ότι:

«5. Η ψιλή κυριότητα ακινήτων υπόκειται σε φόρο στις εξής περιπτώσεις:

α)β) γ)δ)

ε) Όταν ο ψιλός κύριος, με δήλωση που θα υποβάλει στον προϊστάμενο της αρμόδιας δημόσιας οικονομικής υπηρεσίας οποτεδήποτε, ζητήσει την άμεση φορολόγηση της ψιλής κυριότητας. Στην περίπτωση αυτή χρόνος φορολόγησης είναι ο χρόνος υποβολής της δήλωσης. Αν το αίτημα για την άμεση φορολόγηση της ψιλής κυριότητας υποβάλλεται με την εμπρόθεσμη δήλωση, χρόνος φορολογίας είναι ο οριζόμενος στα άρθρα 6, 7 και 8."

Ο φόρος στις πιο πάνω περιπτώσεις υπολογίζεται στην αξία της ψιλής κυριότητας, η οποία βρίσκεται με την αφαίρεση της κατά το χρόνο της γένεσης της φορολογικής υποχρέωσης αξίας της επικαρπίας από την αξία της πλήρους κυριότητας κατά το χρόνο αυτόν.»

Επειδή σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 61 του ν.2961/2001 ορίζετε ότι:

«Β. Δήλωση με επιφύλαξη

1. Για την πρόληψη των συνεπειών ανακρίβειας ή παράλειψης φορολογικής δήλωσης, ο υπόχρεος σε επίδοση αυτής μπορεί να περιλάβει σε αυτή και στοιχεία φορολογητέας ύλης, για τα οποία διατηρεί αμφιβολίες αν έχει από το νόμο υποχρέωση, κάνοντας ρητή για το λόγο αυτό επιφύλαξη στη δήλωση που επιδίδει. Η επιφύλαξη πρέπει να είναι ειδική και αιτιολογημένη. Κάθε γενική ή αόριστη επιφύλαξη θεωρείται ανύπαρκτη και δεν επιφέρει κανένα αποτέλεσμα.»

Επειδή στις 12.05.2016 κατατέθηκε στην Δ.Ο.Υ από τους προσφεύγοντες η υπ' αριθμ./2016 δήλωση φόρου κληρονομιάς με αριθμ. φακέλου/70 της Η δήλωση υποβλήθηκε προκειμένου να φορολογηθεί ο για το καταπίστευμα μετά το θάνατο της μητέρας του (ημ. Θανάτου 06.01.2005). Συγκεκριμένα η κατείχε την επικαρπία για ποσοστό ½ εξ αδιαιρέτου για ένα διαιρετό τμήμα οικοπέδου εκτάσεως 242,02 τμ που βρίσκεται στη Δημοτική Ενότητα του Δήμου επί της οδού επί του οποίου τμήματος υφίσταται παλαιά ερειπωμένη πετρόκτιστη κεραμοσκεπής και λειτουργικά ενιαία οικία, προϋπάρχουσα του έτους 1955 που αποτελείται από ισόγειο όροφο επιφάνειας 48,00τμ και πρώτο πάνω από το ισόγειο όροφο επιφάνειας 34,80τμ.

Επειδή σύμφωνα με το έγγραφο των απόψεων της Δ.Ο.Υ, η αρχική δήλωση της κληρονομούμενης η οποία απεβίωσε το 1970 δεν υπάρχει στο αρχείο της Δ.Ο.Υ διότι έχει παραγραφεί το δικαίωμα του δημοσίου για φόρο. Επιπροσθέτως ο από τον έλεγχο που έγινε στα βιβλία της Δ.Ο.Υ δεν κατέθεσε δήλωση ως όφειλε μετά το θάνατο της μητέρας του για την φορολόγηση της πλήρους κυριότητας του εν λόγω ακινήτου.

Επειδή οι προσφεύγοντες κατέθεσαν στην Δ.Ο.Υ την υπ αριθμ. /30.03.2016 αίτηση προκειμένου να λάβουν πιστοποιητικό του άρθρου 105 του ν. 2961/2001 για την μεταβίβαση του ως άνω ακινήτου.

Επειδή οι προσφεύγοντες κατέθεσαν την υπ' αριθμ. /28.03.2016 δήλωση φόρου κληρονομιάς επιφυλασσόμενοι για κάθε νόμιμο δικαίωμά τους.

Επειδή η Δ.Ο.Υ με το αριθμ. /15.04.2016 έγγραφό της απάντησε στην ως άνω αίτηση ότι δεν υπάρχει υπόθεση κληρονομιάς επ' ονόματι (.... /70), ούτε στις νόμω εκκρεμείς υποθέσεις.

Επειδή στις 12.05.2016 εκδόθηκε η προσβαλλόμενη /2016 πράξη Διοικητικού Προσδιορισμού Φόρου κληρονομιάς, την ίδια ημέρα κατατέθηκε η υπ αριθμ. αίτηση των προσφευγόντων, εκ νέου, για την χορήγηση πιστοποιητικού του άρθρου 105 του ν. 2961/2001 το οποίο και έλαβαν αυθημερόν.

Επειδή η επιφύλαξη που διατύπωσαν οι προσφεύγοντες είναι γενική και αόριστη ως εκ τούτου σύμφωνα με τις ως άνω διατάξεις θεωρείται ανύπαρκτη και δεν επιφέρει κανένα αποτέλεσμα.

Επειδή οι προσφεύγοντες προσκόμισαν φωτοτυπίες: α) β' αρχικής δήλωσης φόρου κληρονομιάς με α/α /1978 η οποία αφορά τον, β) της υπ αριθμ. /1975 πράξης καταλογισμού φόρου και γ) τριπλότυπων εισπράξεων , από τις οποίες δεν προκύπτει ότι έχει ζητηθεί η άμεση φορολόγηση της ψιλής κυριότητας του υπό κρίση ακινήτου.

Α π ο φ α σ ί ζ ο υ μ ε

Την απόρριψη της με αριθμ. πρωτ. /09.06.2016 ενδικοφανούς προσφυγής των: 1), ΑΦΜ, 2), ΑΦΜ 3) ΑΦΜ

Οριστική φορολογική υποχρέωση του υπόχρεου με βάση την παρούσα απόφαση :

ΧΡΟΝΟΛΟΓΙΑ ΦΟΡΟΛΟΓΙΑΣ 06-01-2005 (ΑΡΙΘΜ. ΦΑΚ. ΚΛΗΡΟΝΟΜΙΑΣ)

Ποσό οφειλής: 3.394,00€

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

ΜΕ ΕΝΤΟΛΗ ΤΟΥ ΠΡΟΙΣΤΑΜΕΝΟΥ
ΤΗΣ Δ/ΝΣΗΣ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ

**ΑΚΡΙΒΕΣ ΑΝΤΙΓΡΑΦΟ
Η ΥΠΑΛΛΗΛΟΣ ΤΟΥ ΤΜΗΜΑΤΟΣ
ΔΙΟΙΚΗΤΙΚΗΣ ΥΠΟΣΤΗΡΙΞΗΣ**

**Ο ΠΡΟΙΣΤΑΜΕΝΟΣ ΤΗΣ ΥΠΟΔΙΕΥΘΥΝΣΗΣ
ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ**

ΦΑΚΟΣ ΓΕΩΡΓΙΟΣ

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 με υποχρέωση, επί ποινή απαραδέκτου άσκησης της προσφυγής, επίδοσης επικυρωμένου αντιγράφου αυτής στην Υπηρεσία μας εντός είκοσι (20) ημερών από τη λήξη της προθεσμίας για την άσκησή της (άρθ. 126 ν. 2717/99).