



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ
ΥΠΟΥΡΓΕΙΟ ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΩΝ
ΓΕΝΙΚΗ ΓΡΑΜΜΑΤΕΙΑ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΕΣΟΔΩΝ
ΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ
Ταχ. Δ/ση : Αριστογείτονος 19
Ταχ. Κώδικας : 176 71 - Καλλιθέα
Τηλέφωνο : 2131604529
ΦΑΞ : 2131604567

Καλλιθέα 14/10/2016
Αριθμός απόφασης: 3445

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. 3 του άρθρου 47 του ν. 4331/2015 (ΦΕΚ Α' 69).

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) «Εφαρμογή των διατάξεων του άρθρου 63 του ν. 4174/2013 (Ειδική Διοικητική Διαδικασία – Ενδικοφανής προσφυγή), όπως αυτό τροποποιήθηκε και ισχύει από 1/1/2014 και καθορισμός λεπτομερειών για τη λειτουργία της Διεύθυνσης Επίλυσης Διαφορών (πρώην Υπηρεσίας Εσωτερικής Επανεξέτασης) της Γενικής Γραμματείας Δημοσίων Εσόδων, την εφαρμοστέα διαδικασία και τον τρόπο έκδοσης των αποφάσεων αυτής».

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

3. Την υπ' αριθμ. ΔΕΔ 1126366 ΕΞ 2016/30.08.2016 (ΦΕΚ 2759/ τ. Β' / 01.09.2016) Απόφαση του Προϊσταμένου της Διεύθυνσης Επίλυσης Διαφορών.

4. Την υπ' αριθμ.2016 απόφαση του Διοικητικού Πρωτοδικείου Αθηνών – Τμήμα 17^ο Μονομελές επί της με ημερομηνία κατάθεσης/2011 και με αριθμό κατάθεσης/2011 προσφυγής με αίτημα συμβιβασμού τουτου, ΑΦΜ, κατοίκου ΑΘΗΝΩΝ, οδός, κατά της υπ' αριθμ./2010 πράξης προσδιορισμού γονικής παροχής του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Αμαρουσίου και τα προσκομιζόμενα με αυτήν σχετικά έγγραφα.

5. Την με αριθ. πρωτ.-/2016 πρόσκληση της Δ.Ο.Υ. Ν Ιωνίας.
6. Τις απόψεις της Δ.Ο.Υ. Ν Ιωνίας.
7. Την εισήγηση του ορισθέντος υπαλλήλου του Τμήματος Α 3 όπως αποτυπώνεται στο σχέδιο της απόφασης.

Επί της με ημερομηνία κατάθεσης/2011 με αριθμό κατάθεσης/2011 προσφυγής με αίτημα συμβιβασμού του του, 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' αρ./2010 πράξη προσδιορισμού φόρου γονικής παροχής του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Αμαρουσίου, με χρονολογία φορολογίας την/2000, καταλογίστηκε σε βάρος του προσφεύγοντος φόρος ύψους 2.569.224 δρχ. (7.539,91 €), πλέον 7.707.672 δρχ. (22.619,73) πρόσθετος φόρος λόγω ανακρίβειας, ήτοι συνολικό ποσό 10.276.896 δρχ. (30.159,64 €).

Η διαφορά φόρου προέκυψε από τον προσδιορισμό κατόπιν ελέγχου της φορολογητέας αξίας εταιρικού μεριδίου ποσοστού 40% επί του συνολικού εταιρικού κεφαλαίου της εταιρείας με την επωνυμία “.....”, το οποίο μεταβιβάστηκε την/2000 στον προσφεύγοντα από τον πατέρα του με το υπ’ αριθμ.-/2000 συμβόλαιο γονικής παροχής, της συμβολαιογράφου Αθηνών Για την εν λόγω μεταβίβαση υπεβλήθη στην Δ.Ο.Υ. Αμαρουσίου η υπ’ αριθμ./2000 δήλωση φόρου γονικής παροχής.

Κατόπιν των αποτελεσμάτων του ελέγχου εκδόθηκε η υπ’ αριθ./2010 προσβαλλόμενη πράξη προσδιορισμού φόρου γονικής παροχής του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Αμαρουσίου, η οποία κοινοποιήθηκε στον προσφεύγοντα την 28/12/10.

Κατά της ως άνω πράξης προσδιορισμού φόρου γονικής παροχής, ο προσφεύγων κατέθεσε ενώπιον του Διοικητικού Πρωτοδικείου Αθηνών – Τμήμα^{17ο} Μονομελές την με αριθμό κατάθεσης/2011 προσφυγή με αίτημα συμβιβασμού.

Ο προσφεύγων , με την υπό κρίση ενδικοφανή προσφυγή, ζητά την ακύρωση, άλλως την μεταρρύθμιση της παραπάνω πράξης, καθώς και την μείωση των επιβληθέντων ποσών φόρου προβάλλοντας τους παρακάτω λόγους :

1) Παράλειψη της κοινοποίησης ή πλημμελής κοινοποίηση της προβλεπόμενης από την ΠΟΛ 1127/2003 πρόσκλησης.

2) Αντισυνταγματικότητα της υποχρεωτικής εφαρμογής από την φορολογική αρχή των διατάξεων της ΠΟΛ. 1055 αναδρομικά, ανεξάρτητα από το αν αυτές είναι στη συγκεκριμένη περίπτωση ευμενέστερες από τις διατάξεις που ίσχυαν κατά την γέννηση της φορολογικής υποχρέωσης.

3) Η αντίδικος Δ.Ο.Υ. χρησιμοποιεί λανθασμένα στοιχεία για τον υπολογισμό της φορολογητέας αξίας του μεταβιβαζόμενου μεριδίου. Την περίοδο κατά την οποία έλαβε χώρα η

επίδικη μεταβίβαση, σύμφωνα με την ΠΟΛ 1018/2000 του Υπουργείου Οικονομικών, το επιτόκιο εντόκων γραμματίων του Δημοσίου ανερχόταν σε ποσοστό 8,26% και ο συντελεστής αναπροσαρμογής από την ράντα σε 3,9654. Αντίθετα η Δ.Ο.Υ. υπολόγισε την φορολογητέα αξία με ποσοστό επιτοκίου εντόκων γραμματίων του Δημοσίου 6,39% και συντελεστή αναπροσαρμογής από την ράντα 4,1, με αποτέλεσμα να αυξηθεί η φορολογητέα αξία του μεταβιβαζόμενου μεριδίου καθώς και ο φόρος που καταλογίστηκε.

Επί της ως άνω προσφυγής, το Διοικητικό Πρωτοδικείο Αθηνών – Τμήμα 17^ο Μονομελές εξέδωσε την υπ' αριθμ./2016 απόφαση σύμφωνα με την οποία «Αναπέμπει την υπόθεση στη Δ.Ο.Υ. Αμαρουσίου προκειμένου να τηρηθεί η διαδικασία διοικητικής επίλυσης της διαφοράς ως προς τον προσφεύγοντα. Στην συνέχεια η υπόθεση, μαζί με το αποτέλεσμα της προαναφερόμενης διαδικασίας, θα διαβιβαστεί και πάλι στο Δικαστήριο και θα οριστεί νέα δικάσιμος στην οποία θα κλητευθούν να παραστούν και οι δύο διάδικοι.»

Η αρμόδια Δ.Ο.Υ. Νέας Ιωνίας απέστειλε με συστημένη επιστολή στις2016 στον προσφεύγοντα, την με αριθ. πρωτ./2016 πρόσκληση, σύμφωνα με την οποία καλείται εντός προθεσμίας πέντε (5) ημερών από την λήψη της, όπως προσέλθει στην Δ.Ο.Υ. Νέας Ιωνίας προκειμένου εφόσον το επιθυμεί να αποδεχθεί την προσβαλλόμενη πράξη.

Ο προσφεύγων δεν ανταποκρίθηκε στην ως άνω πρόσκληση και η αρμόδια Δ.Ο.Υ. Νέας Ιωνίας, διαβίβασε το σχετικό φάκελο στην Υπηρεσία μας με το με αριθμ. πρωτ./2016 (αριθμ. πρωτ. ΔΕΔ/2016) έγγραφο, για τις δικές μας ενέργειες σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 66 § 10 του ν.4174/2013.

Στα πλαίσια της διαδικασίας επανεξέτασης της προσβαλλόμενης πράξης η Υπηρεσία μας απέστειλε στη Δ.Ο.Υ. Νέας Ιωνίας το αριθ. πρωτ. Δ.Ε.Δ. ΕΞ 2016 ΕΜΠ/2016 έγγραφο προκειμένου να μας γνωρίσουν εάν έχει κοινοποιηθεί στον προσφεύγοντα πρόσκληση σύμφωνα με την ΠΟΛ. 1127/2003, τον τρόπο κοινοποίησής της καθώς και να μας αποστείλουν ακριβές φωτοαντίγραφο αυτής.

Η Δ.Ο.Υ. Νέας Ιωνίας μας απέστειλε την αριθ. πρωτ./2016 (ΔΕΔΕΙ2016ΕΜΠ/2016) σχετική απάντηση, με το ακόλουθο περιεχόμενο:

«Σας ενημερώνουμε ότι κατόπιν επισταμένης έρευνας στο αρχείο της Υπηρεσίας μας δεν κατέστη δυνατό να βρεθεί η αναζητούμενη πρόσκληση που αφορά στην υπόθεση τουτου, ΑΦΜΩς εκ τούτου δεν είμαστε σε θέση να σας αποστείλουμε τα ζητούμενα έγγραφα»

Επειδή, σύμφωνα με το άρθρο 66 παρ. 10 του Ν. 4174/2013 (το άρθρο 66 αναριθμήθηκε σε άρθρο 72 με το άρθρο 8 του ν. 4337/2015), ορίζεται ότι: «Σε περίπτωση έκδοσης απόφασης διοικητικού δικαστηρίου με την οποία κηρύσσεται απαράδεκτη η συζήτηση ενδίκου βοηθήματος ή μέσου και αναπέμπεται η υπόθεση στη Φορολογική Διοίκηση για να τηρηθεί η διαδικασία διοικητικής επίλυσης της διαφοράς, το αίτημα για διοικητική επίλυση εξετάζεται από την Υπηρεσία

Εσωτερικής Επανεξέτασης, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 63 του Κώδικα Φορολογικής Διαδικασίας, εκτός εάν ο φορολογούμενος αποδεχθεί την προσβαλλόμενη πράξη εντός αποκλειστικής προθεσμίας πέντε ημερών από την κοινοποίηση σε αυτόν της δικαστικής απόφασης ή σχετικής πρόσκλησης της Φορολογικής Διοίκησης».

Επειδή, τηρήθηκε η διαδικασία που προβλέπεται από τις διατάξεις του άρθρου 66 § 10 του ν. 4174/2013, καθόσον σε εκτέλεση της υπ' αριθμ./2016 απόφασης του Διοικητικού Πρωτοδικείου Αθηνών – Τμήμα 17^ο Μονομελές, η αρμόδια Δ.Ο.Υ. Νέας Ιωνίας, απέστειλε με συστημένη επιστολή στις2016 στον προσφεύγοντα, την με αριθ. πρωτ./2016 πρόσκληση, σύμφωνα με την οποία καλείται εντός προθεσμίας πέντε (5) ημερών από την λήψη της, όπως προσέλθει στην Δ.Ο.Υ. Νέας Ιωνίας προκειμένου εφόσον το επιθυμεί να αποδεχθεί την προσβαλλόμενη πράξη.

Επειδή ο προσφεύγων δεν ανταποκρίθηκε στην ως άνω πρόσκληση για την αποδοχή της προσβαλλόμενης πράξης σύμφωνα με τις ως άνω διατάξεις.

Επειδή η Δ.Ο.Υ. Νέας Ιωνίας σε απάντηση του με αριθ. πρωτ. Δ.Ε.Δ. ΕΞ 2016 ΕΜΠ/2016 εγγράφου ερωτήματός μας σχετικά με το αν έχει κοινοποιηθεί στον προσφεύγοντα πρόσκληση σύμφωνα με την ΠΟΛ. 1127/2003, τον τρόπο κοινοποίησής της, μας απάντησε ότι: «Σας ενημερώνουμε ότι κατόπιν επισταμένης έρευνας στο αρχείο της Υπηρεσίας μας δεν κατέστη δυνατό να βρεθεί η αναζητούμενη πρόσκληση που αφορά στην υπόθεση τουτου, ΑΦΜ Ως εκ τούτου δεν είμαστε σε θέση να σας αποστείλουμε τα ζητούμενα έγγραφα»

Επειδή όπως προκύπτει από την από/2010 έκθεση εμπορικού ελέγχου φόρου δωρεάς της ελεγκτού της Δ.Ο.Υ. Αμαρουσίου, την/2010 κοινοποιήθηκε στον προσφεύγοντα πρόσκληση σύμφωνα με την ΠΟΛ. 1127/2003, προκειμένου να υπαχθεί ή μη στην εν λόγω ρύθμιση. Ωστόσο παρήλθε άπρακτη η προθεσμία των δέκα (10) ημερών από την κοινοποίησή της, ο έλεγχος εφάρμοσε υποχρεωτικά τις διατάξεις της Α.Υ.Ο. ΠΟΛ. 1055/2003.

Επειδή, σε κάθε περίπτωση, ο έλεγχος της συνταγματικότητας, ανήκει στη δικαιοδοσία των Δικαστηρίων και δεν εμπίπτει στην αρμοδιότητα των οργάνων της Διοίκησης, τα οποία οφείλουν να εφαρμόζουν το υφιστάμενο νομοθετικό πλαίσιο.

Επειδή με την υπ' αριθ. ΑΠΟΦ 100/2000: Π.1018: "Εμπορ.αμοιβή-επιτόκιο-υπεραξία από μεταβιβ. επιχειρ. ΚΛΠ", ορίζεται ότι:

2. Το επιτόκιο των έντοκων γραμματίων του Δημοσίου ετήσιας διάρκειας ανερχόταν από 17.11.1999 μέχρι και 29.11.1999 σε 9,07% (συντελεστής προσαρμογής από τη ράντα 3,8825), από 30.11.1999 μέχρι και 13.12.1999 σε 8,88% (συντελεστής προσαρμογής από τη ράντα 3,9017) και από 14.12.1999 σε 8,26% (συντελεστής προσαρμογής από τη ράντα 3,9654). Για νεώτερη μεταβολή του, θα σας ενημερώσουμε σχετικά.

Επειδή με την υπ' αριθ. ΑΠΟΦ 104//2000: Π.1167: "Υπεραξ. από μεταβιβ. επιχειρ., μεριδ. ΕΠΕ, κλπ – Επιτόκιο", ορίζεται ότι:

Για την εφαρμογή της υπ' αριθ. 1119720/1980/A0012/ΠΟΛ.1259/22.12.1999 απόφασης του Υπουργού Οικονομικών, σας πληροφορούμε ότι το επιτόκιο των έντοκων γραμματίων του Δημοσίου ετήσιας διάρκειας, από 16 Μαΐου 2000 ανέρχεται σε 6,39%, με αντίστοιχο συντελεστή προσαρμογής από την οικεία ράντα 4,168 ή κατά στρογγυλοποίηση 4,1.

Επειδή ο χρόνος φορολογίας της επίδικης μεταβίβασης εταιρικού μεριδίου ποσοστού 40% επί του συνολικού εταιρικού κεφαλαίου της εταιρείας με την επωνυμία, είναι η **14/09/2000**.

Κατά συνέπεια ορθώς εφαρμόστηκαν από τον έλεγχο οι ως άνω διατάξεις της υπ' αριθ. ΑΠΟΦ 104/2000 ήτοι επιτόκιο των έντοκων γραμματίων του Δημοσίου ετήσιας διάρκειας 6,39%, με αντίστοιχο συντελεστή προσαρμογής από την οικεία ράντα 4,168, ο δε ισχυρισμός του προσφεύγοντος ότι η αρμόδια δια τον έλεγχο Δ.Ο.Υ. Αμαρουσίου χρησιμοποιεί λανθασμένα στοιχεία για τον υπολογισμό της φορολογητέας αξίας του μεταβιβαζόμενου μεριδίου, απορρίπτεται ως αβάσιμος.

Επειδή οι διαπιστώσεις του ελέγχου, όπως αυτές καταγράφονται στην από/2010 έκθεση εμπορικού ελέγχου φόρου δωρεάς της ελεγκτού της Δ.Ο.Υ. Αμαρουσίου, επί της οποίας εδράζεται η προσβαλλόμενη πράξη, κρίνονται βάσιμες, αποδεκτές και πλήρως αιτιολογημένες το υπό κρίση αίτημα συμβιβασμού πρέπει να απορριφθεί στο σύνολό του.

Α π ο φ α σ ί ζ ο υ μ ε

Την απόρριψη της με αριθμό κατάθεσης/2011 προσφυγής με αίτημα συμβιβασμού τουτου, ΑΦΜ και την αναπομπή της υπόθεσης για συζήτηση ενώπιον του Διοικητικού Πρωτοδικείου Αθηνών – Τμήμα 17^ο Μονομελές, σύμφωνα με την υπ' αριθμ./2016 απόφαση του.

Ακριβές Αντίγραφο

**ΜΕ ΕΝΤΟΛΗ ΤΟΥ ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΥ
ΤΗΣ ΔΙΕΥΘΥΝΣΗΣ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ**

**Η Υπάλληλος του Τμήματος
Διοικητικής Υποστήριξης**

Ο ΥΠΟΔΙΕΥΘΥΝΤΗΣ ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ

ΓΕΩΡΓΙΟΣ ΦΑΚΟΣ