



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ
ΥΠΟΥΡΓΕΙΟ ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΩΝ
ΓΕΝΙΚΗ ΓΡΑΜΜΑΤΕΙΑ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΕΣΟΔΩΝ
ΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ
ΥΠΟΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ
ΤΜΗΜΑ : Α2
Ταχ. Δ/ση : Αριστογείτονος 19
Ταχ. Κώδικας : 176 71 - Καλλιθέα
Τηλέφωνο : 2131604521
ΦΑΞ : 2131604567

Καλλιθέα 19/9/2016

Αριθμός απόφασης: 3148

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 αριθμ. Δ.Ε.Δ. ΕΞ 1126366/30.08.2016(ΦΕΚ 2759 / τ. Β' /01.09.2016) Απόφαση του Προϊσταμένου της Διεύθυνσης Επίλυσης Διαφορών.
3. Την απόκαι με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανή προσφυγή του, ΑΦΜ....., κατοίκουκατά της υπ' αριθ. πρωτ.σιωπηρής απόρριψης της από 22/3/2016 αιτήσεως για επιστροφή καταβληθέντος φόρου κληρονομιάς έτους γένεσης της φορολογικής υποχρέωσης 2011 του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υκαι τα προσκομιζόμενα με αυτήν σχετικά έγγραφα.
4. Την υπ' αριθσιωπηρή απόρριψη της από 22/3/2016 αιτήσεως για επιστροφή καταβληθέντος φόρου κληρονομιάς έτους γένεσης της φορολογικής υποχρέωσης 2011 του προϊσταμένου της Δ.Ο.Υτης οποίας ζητείται η ακύρωση.
5. Τις απόψεις της ανωτέρω φορολογικής αρχής.
6. Την εισήγηση του ορισθέντος υπαλλήλου του Τμήματος Α2 όπως αποτυπώνεται στο σχέδιο της απόφασης

Επί της απόκαι με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανούς προσφυγής 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' αριθ. πρωτ.σιωπηρή απόρριψη της από 22/3/2016 αιτήσεως για επιστροφή καταβληθέντος φόρου κληρονομιάς έτους γένεσης της φορολογικής υποχρέωσης 2011 του προϊσταμένου της Δ.Ο.Υεπιβλήθηκε σε βάρος του προσφεύγοντος φόρος ποσού 33.928,65 €.

Η διαφορά φόρου προέκυψε επειδή ο προσφεύγων υπέβαλε στην Δ.Ο.Υ την υπ. αρ.....συμπληρωματική δήλωση φόρου κληρονομιάς σύμφωνα με τα οριζόμενα των διατάξεων του άρθρου 25 παρ 1 εδαφ. α του Ν 3842/2010 επί της αρχικής δήλωσης 82/1998 αιτία θανάτου τουπου απεβίωσε την 12-1-1998 και περιέλαβε οικόπεδο κατά ποσοστό ½ εξ αδιαιρέτου επιφάνειαςτ.μ που βρίσκεται στη θέση «.....» του δήμου..... και επί της οδού Το οικόπεδο αυτό τελεί από τον ΔΕΚΕΜΒΡΙΟ του 1962 υπό αναγκαστική απαλλοτρίωση λόγο ρυμοτομίας για την δημιουργία κοινόχρηστου χώρου .Βάση της από 8/10/1998 υποβληθείσας δήλωσης φόρου κληρονομιάς δεν βεβαιώθηκε φόρος σύμφωνα με τα οριζόμενα των διατάξεων του άρθρου 7 περίπτωση ι του Ν .Δ 118/1973.Με την υποβολή της ως άνω συμπληρωματικής δήλωσης βεβαιώθηκε ποσό φόρου τριάντα τριών χιλιάδων εννιακοσίων είκοσι οκτώ ευρώ και εξήντα πέντε λεπτών (33.928,65) .Για το ποσό αυτό ο προσφεύγων με την υπ' αρ.πρωτ. ...αίτησή του στη ΔΟΥ, ζήτησε την επιστροφή του , ως αχρεωστήτως καταβληθέντος, με το νόμιμο τόκο από την επόμενη της καταβολής εκάστου δόσεως μέχρι ολοσχερούς εξοφλήσεως του επικαλούμενος την απόφαση του ΣΤΕ 166/2016.

Ο προσφεύγων , με την υπό κρίση ενδικοφανή προσφυγή, ζητά την ακύρωση της παραπάνω σιωπηρής άρνησης προβάλλοντας τους παρακάτω λόγους :

1. Επίκληση της Ολ. ΣΤΕ 166/2016 .

Επειδή σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 1 του Ν 2961/2001 επιβάλλεται φόρος στις περιουσίες που αποκτήθηκαν αιτία θανάτου ,δωρεάς ,γονικής παροχής ή προίκας και στα κέρδη από λαχεία .

Επειδή σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 6 του Ν 2961/2001 η φορολογική υποχρέωση γεννιέται κατά το χρόνο θανάτου του κληρονομούμενου.

Επειδή σύμφωνα με τις διατάξεις τις άρθρου 7 περ ι) του Ν 2961/2001 μετάθεση του χρόνου γένεσης της φορολογικής υποχρέωσης κατ εξαίρεση η φορολογική υποχρέωση γεννιέται κατά **τον χρόνο της καταβολής του τιμήματος** για τα κτήματα που απαλλοτριώνονται ή κατά τον χρόνο άρσης της απαλλοτρίωσης εφόσον η απαλλοτρίωση κηρύχθηκε πριν από την κτήση θεωρούνται ως αναγκαστικά απαλλοτριούμενα και τα ρυμοτομούμενα ακίνητα από την έκδοση του οικείου διατάγματος.

Επειδή σύμφωνα με την περίπτωση ε' της παραγράφου 1 του άρθρου 40 Ν 2961/2001 μετάθεση του χρόνου γένεσης της φορολογικής υποχρέωσης κατ' εξαίρεση η φορολογική υποχρέωση γεννιέται ε) κατά τον χρόνο της καταβολής του τιμήματος για τα κτήματα που απαλλοτριώνονται ή κατά τον χρόνο άρσης της απαλλοτρίωσης εφόσον η απαλλοτρίωση κηρύχθηκε πριν από την μεταβίβαση ή την γονική παροχή.

Επειδή σύμφωνα με το άρθρο 2 παρ.1 του ν.δ. της 27.1.1923 προστέθηκε στο άρθρο 4 Ν.1641/1919 «περί φορολογίας των κληρονομιών, δωρεών, προικών και κερδών λαχείων» η παράγραφος 8 που όριζε τα εξής «Κτήματα τεθέντα υπό μεσεγγύηση ως ανήκοντα εις υπηκόους εχθρικών κρατών ή καταληφθέντα υπό του κράτους, ως εγκαταλελειμμένα υπό των κυρίων των ή κηρυχθέντα αναγκαστικώς απαλλοτριωτέα, μεταβιβαζόμενα δ' είτε κατά κληρονομία ή κληροδοσία, υπόκεινται εις φόρο μετά την προς τους δικαιούχους απόδοση τούτων ή του τμήματος αυτών και επί τη βάσει της κατά τον χρόνο της αποδόσεως αξίας των».

Επειδή σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 25 παρ. Α1 Ν.3842/2010 (**ΦΕΚ 23-4-2010**) η περίπτωση ι' του άρθρου 7 και η περίπτωση ε' της παραγράφου 1 του άρθρου 40 Ν 2961/2001 καταργούνται. β) Μέσα σε προθεσμία ενός έτους από τη δημοσίευση του παρόντος στην Εφημερίδα της Κυβερνήσεως, οι φορολογούμενοι υποχρεούνται να υποβάλουν δηλώσεις φόρου κληρονομιών, δωρεών και γονικών παροχών στις οποίες, κατά την ημερομηνία αυτή, είχαν εφαρμογή οι καταργούμενες διατάξεις. Για τον υπολογισμό του φόρου στις υποθέσεις αυτές ως χρόνος φορολογίας λαμβάνεται η ημερομηνία δημοσίευσης του παρόντος στην Εφημερίδα της Κυβερνήσεως

Επειδή σύμφωνα με την απόφαση ΣΤΕ 166/2016 κρίθηκε ότι τα αναγραφόμενα της διάταξης του άρθρου 25 παρ. Α1 Ν.3842/2010 κρίθηκαν ανίσχυρα και μη εφαρμοστέα ως αντισυνταγματικά καθώς αντίκεινται στο άρθρο 4 παρ 5 και στο άρθρο 17 του συντάγματος όπως επίσης και στο άρθρο 1 του Πρώτου Πρόσθετου Πρωτοκόλλου της ΣΣΔΑ .

Επειδή ο προσφεύγων ισχυρίζεται ότι με βάση την ως άνω απόφαση του ΣΤΕ κατέθεσε την υπ. αρ.αίτηση στην αρμόδια Δ.Ο.Υ με αίτημα την αναδρομική ακύρωση της υπ. αρ..... ατομικής ειδοποίησης χρεών της Δ.Ο.Υ και την επιστροφή του επιβληθέντος φόρου σε εφαρμογή της ως άνω απόφασης καθώς ερείδεται επί αντισυνταγματικής διατάξεως τυπικού νόμου άρθρου 25 Ν 3842/2010 . Ο ισχυρισμός αυτός είναι σε κάθε περίπτωση πλήρως αβάσιμος, αυθαίρετος και καθόλα απορριπτέος με βάση την αρχή της στενής ερμηνείας των φορολογικών διατάξεων, η οποία υπαγορεύει την ερμηνεία των φορολογικών ρυθμίσεων με βάση το γράμμα του νόμου. Συνεπεία αυτής της αρχής, όπως έχει κριθεί και νομολογιακά, απορρίπτεται κατά κανόνα η ανάλογη εφαρμογή φορολογικού νόμου ως αντίθετη με τη συνταγματικά κατοχυρωμένη αρχή της νομιμότητας του φόρου και ο συγκεκριμένος έλεγχος συμβατότητας με τις σχετικές διατάξεις ανήκει στην δικαιοδοσία των Δικαστηρίων δεν εμπίπτει στην αρμοδιότητα των οργάνων της Διοίκησης τα οποία υποχρεούνται να εφαρμόζουν το ισχύον νομοθετικό καθεστώς .

Α π ο φ α σ ί ζ ο υ μ ε

Την απόρριψη της από και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανούς προσφυγής, κατά της υπ' αριθ. πρωτ.σιωπηρής απόρριψης της από 22/3/2016 αιτήσεως για επιστροφή καταβληθέντος φόρου κληρονομιάς έτους γένεσης της φορολογικής υποχρέωσης 2011 του προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ

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 ΤΟΥ ΤΜΗΜΑΤΟΣ
ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ Α2

ΙΩΑΝΝΗΣ ΚΑΜΠΟΣΟΣ

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).