



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ



ΑΑΔΕ

Ανεξάρτητη Αρχή
Δημοσίων Εσόδων

ΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ

ΥΠΟΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ

ΤΜΗΜΑ ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ Α3

Ταχ. Δ/ση : Αριστογείτονος 19

Ταχ. Κώδικας : 176 71 - Καλλιθέα

Τηλέφωνο : 213 1604 536

ΦΑΞ : 213 1604 567

Καλλιθέα 29-01-2019

Αριθ. απόφ.: 466

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 Απόφαση 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. Της ΠΟΛ. 1002/31-12-2013 Απόφασης του Γενικού Γραμματέα Δημοσίων Εσόδων (ΦΕΚ Β' 55/16-01-2014).

2. Την ΠΟΛ. 1069/04-03-2014 Εγκύκλιο της Γενικής Γραμματείας Δημοσίων Εσόδων του Υπουργείου Οικονομικών.

3. Την με αριθ. ΔΕΔ 1126366ΕΞ2016/30-08-2016(ΦΕΚ2759/τ.β'/01-09-2016) Απόφαση του Προϊσταμένου της Διεύθυνσης Επίλυσης Διαφορών «Παροχή εξουσιοδότησης υπογραφής».

4. Την με αριθ. πρωτ./01-10-2018 ενδικοφανή προσφυγή των: α) με ΑΦΜ, κατοίκου, β) με ΑΦΜ, κατοίκου, κατά της σιωπηρής αρνητικής απάντησης του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. ΧΟΛΑΓΡΟΥ επί του με αριθ./24-05-2018 αιτήματος επιστροφής φόρου κληρονομίας, έτους γένεσης φορολογικής υποχρέωσης 2000 και τα προσκομιζόμενα με αυτήν σχετικά έγγραφα.

5. Την από 04-10-2018 έκθεση απόψεων του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. ΧΟΛΑΓΡΟΥ.

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

Επί της με αριθ. καταχώρησης/01-10-2018 ενδικοφανούς προσφυγής των: α) με ΑΦΜ και β) με ΑΦΜ, 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:

Σύντομο ιστορικό

Μετά το θάνατο του στις 17-07-2000, υπεβλήθη από τα τέκνα του, και (ως μοναδικοί κληρονόμοι), δήλωση φόρου κληρονομίας στη Δ.Ο.Υ. ΑΓ. ΠΑΡΑΣΚΕΥΗΣ (αριθ. δηλ. /09-12-2001 & αριθ. φακέλου), για περιουσιακά στοιχεία (ακίνητα, ποσοστά συμμετοχής σε εταιρείες και μετοχές), που κατέλειπε ο κληρονομούμενος σε ποσοστό ½ εξ αδιαιρέτου στον καθένα.

Κατόπιν, η αρμόδια Δ.Ο.Υ. ΧΟΛΑΡΓΟΥ μετά από έλεγχο που διενήργησε, εξέδωσε και επέδωσε στις 29-05-2013 τις με αριθ. /16-5-2013 για τον και /16-5-2013 για τον μερικές πράξεις προσδιορισμού φόρου κληρονομίας, που αφορούσαν τη συμμετοχή του αποβιώσαντος πατέρα τους κατά ποσοστό 33,33% στην ομόρρυθμη τεχνική εταιρεία με την επωνυμία με έδρα στην Αθήνα, κατά των οποίων στη συνέχεια κατέθεσαν ενώπιον του Μονομελούς Διοικητικού Πρωτοδικείου Αθηνών τις από 27-06-2013 προσφυγές με Γ.Α.Κ. /2013 για τον και με Γ.Α.Κ. /2013 για τον με αίτημα να ακυρωθούν οι ανωτέρω μερικές πράξεις προσδιορισμού φόρου κληρονομίας καθώς και οι συνημμένες εκθέσεις ελέγχου.

Στη συνέχεια, η αρμόδια Δ.Ο.Υ. ΧΟΛΑΡΓΟΥ, μετά από οριστικό έλεγχο που διενήργησε η Δ.Ο.Υ. ΜΥΤΙΛΗΝΗΣ, εξέδωσε και επέδωσε τις με αριθ. /20-05-2015 για τον και /20-05-2015 για τον οριστικές πράξεις διορθωτικού προσδιορισμού φόρου κληρονομίας, που αφορούσαν στο ½ εξ αδιαιρέτου 17.450 ονομαστικών μετοχών μη εισηγμένων στο Χ.Α.Α., της ανώνυμης εταιρείας, με έδρα στο

Κατόπιν οι προσφεύγοντες αφού παραιτήθηκαν από τις προαναφερόμενες δικαστικές προσφυγές τους, καταθέτοντας στο Διοικητικό Πρωτοδικείο, τις με ΓΑΚ /22-05-2015 για τον και με ΓΑΚ /22-05-2015 για τον Δηλώσεις Παραίτησης, υπέβαλαν στα πλαίσια του Ν.4321/2015 τις με αριθ.πρωτ. /22-05-2015 και /22-05-2015 αιτήσεις ρύθμισης οφειλών με απαλλαγή προσαυξήσεων και κατέβαλαν εφάπαξ στις 27-5-2015 ο μεν 38.112,35€, ο δε 33.643,21€, συνολικά δηλαδή κατέβαλαν 71.755,56€.

Οι προσφεύγοντες υπέβαλαν στη Δ.Ο.Υ. ΧΟΛΑΡΓΟΥ την με αριθ. πρωτ. /24-05-2018 αίτηση, ζητώντας την έντοκη επιστροφή των φόρων ως αχρεωστήτως καταβληθέντων με την ακύρωση ή τροποποίηση των καταλογιστικών πράξεων.

Οι προσφεύγοντες με την υπό κρίση ενδικοφανή προσφυγή, ζητούν: α) να γίνει δεκτή η με αριθ. πρωτ./24-05-2018 αίτησή τους, β) να ακυρωθεί άλλως τροποποιηθεί η υπαγωγή τους στο Ν.4321/2015 δια των από 22-05-2015 δηλώσεων βουλήσεως-αιτήσεων τους καθώς και οι επιδοθείσες μερικές και οριστικές πράξεις και γ) να επιστραφούν εντόκως ως αχρεωστήτως καταβληθέντα τα ποσά που κατέβαλαν εφάπαξ στις 27-05-2015, προβάλλοντας τους παρακάτω ισχυρισμούς:

1. Το δικαίωμα του δημοσίου για επιβολή φόρου κληρονομιάς έχει παραγραφεί και οι ρυθμίσεις περί παράτασης της παραγραφής έχουν κριθεί αντισυνταγματικές, σύμφωνα με την με αριθ. 1738/2017 απόφαση της ολομέλειας του Σ.τ.Ε.
2. Οι επιδοθείσες μερικές και οριστικές πράξεις είναι παράνομες, διότι εξεδόθησαν βάσει ανίσχυρων και αντισυνταγματικών διατάξεων, σύμφωνα με τις οποίες κατέστη το Ελληνικό Δημόσιο αδικαιολόγητα πλουσιότερο.
3. Όπως προκύπτει από τις σχετικές δηλώσεις παραίτησης τους, παραιτήθηκαν μόνο από τα δικόγραφα των προσφυγών και όχι από το δικαίωμα, (η παραίτηση θα πρέπει να είναι ρητή και όχι σιωπηρή).
4. Ακόμα και αν η υπαγωγή στο Ν.4321/2015, με τις από 22-05-2015 αιτήσεις θεωρηθεί συμβιβασμός, αυτή είναι σε κάθε περίπτωση άκυρη, αφού στηριζόταν σε αντισυνταγματικές διατάξεις.
5. Δεν έχει παρέλθει τριετία από την καταβολή των φόρων (καταβολή στις 27-05-2015) ώστε να παραγραφεί η αξίωση επιστροφής τους.

Επειδή, για πράξεις που εκδίδονται από 01-01-2014, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 63 του Ν.4174/2013 όπως ισχύει: «ο υπόχρεος, εφόσον αμφισβητεί οποιαδήποτε πράξη που έχει εκδοθεί σε βάρος του από τη Φορολογική Διοίκηση ή σε περίπτωση σιωπηρής άρνησης, οφείλει να υποβάλει ενδικοφανή προσφυγή με αίτημα επανεξέτασης της πράξης στο πλαίσιο διοικητικής διαδικασίας από την Υπηρεσία Εσωτερικής Επανεξέτασης της Φορολογικής Διοίκησης.

Η αίτηση υποβάλλεται στη φορολογική αρχή που εξέδωσε την πράξη ή παρέλειψε την έκδοσή της και πρέπει να αναφέρει τους λόγους και τα έγγραφα στα οποία ο υπόχρεος βασίζει το αίτημά του. Η αίτηση πρέπει να υποβάλλεται από τον υπόχρεο εντός τριάντα (30) ημερών από την ημερομηνία κοινοποίησης της πράξης σε αυτόν ή από τη συντέλεση της παράλειψης...»

Επειδή σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 1 παρ.1 του Ν.4321/2015 ορίζεται ότι βεβαιωμένες οφειλές στη Φορολογική Διοίκηση, σύμφωνα με τον Κώδικα Φορολογικής Διαδικασίας (Κ.Φ.Δ.), τον Κώδικα Είσπραξης Δημοσίων Εσόδων (Κ.Ε.Δ.Ε.) και τον Τελωνειακό Κώδικα, δύναται να ρυθμίζονται, κατόπιν αίτησης του οφειλέτη, εφόσον έχουν καταστεί ληξιπρόθεσμες έως και την 1η Μαρτίου 2015 και έχουν καταχωρισθεί στα Βιβλία Εισπρακτέων Εσόδων της Φορολογικής Διοίκησης μέχρι την ημερομηνία αίτησης για υπαγωγή σε ρύθμιση, με απαλλαγή κατά ποσοστό από πρόσθετους φόρους ή τέλη του Ν. 2523/1997, πρόστιμα εκπρόθεσμης υποβολής ή μη υποβολής δήλωσης ή ανακριβούς δήλωσης του Ν. 4174/2013 (Κ.Φ.Δ.) που έχουν συμβεβαιωθεί

με την κύρια οφειλή και από τις προσαυξήσεις και τους τόκους εκπρόθεσμης καταβολής που τις επιβαρύνουν.....

Επειδή σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 4 παρ.1 του Ν.4321/2015 ορίζεται ότι δύνανται να υπαχθούν στη ρύθμιση του άρθρου 1, οφειλές που θα βεβαιωθούν στη Φορολογική Διοίκηση μετά από παραίτηση από την άσκηση του δικαιώματος ή και του δικογράφου οποιουδήποτε ένδικου βοηθήματος ή μέσου ενώπιον αρμοδίου δικαστηρίου ή προσφυγής ενώπιον διοικητικής αρχής, και έως 26-05-2015, ανεξαρτήτως της ημερομηνίας που οι οφειλές αυτές καθίστανται ληξιπρόθεσμες. Εφόσον πρόκειται για υπαγόμενες υποθέσεις, που εκκρεμούν ενώπιον των αρμοδίων δικαστηρίων, μαζί με την αίτηση και τη δήλωση παραίτησης προσκομίζεται και βεβαίωση από το αρμόδιο δικαστήριο ότι η υπόθεση δεν έχει ακόμα συζητηθεί, προκειμένου να βεβαιωθεί η οφειλή.

Επειδή οι προσφεύγοντες αφού παραιτήθηκαν από τις προαναφερόμενες δικαστικές προσφυγές τους, καταθέτοντας στο Διοικητικό Πρωτοδικείο, τις με ΓΑΚ/22-05-2015 για τον και με ΓΑΚ/22-05-2015 για τον Δηλώσεις Παραίτησης, υπέβαλαν στα πλαίσια του Ν.4321/2015 τις με αριθ.πρωτ./22-05-2015 και/22-05-2015 αιτήσεις ρύθμισης οφειλών με απαλλαγή προσαυξήσεων και κατέβαλαν εφάπαξ στις 27-5-2015, τα ποσά που τους αναλογούσαν.

Επειδή ορθά η αρμόδια Δ.Ο.Υ ΧΟΛΑΡΓΟΥ απέρριψε σιωπηρά την με αριθ. πρωτ./24-05-2018 αίτηση περί επιστροφής καταβληθέντος ποσού φόρου ως αχρεωστήτως καταβληθέντος μετ' ακύρωσης ή τροποποίησης καταλογιστικών πράξεων των αντιδίκων, καθότι δεν δύναται να προβεί στη διαγραφή των επίδικων πράξεων, οι οποίες άλλωστε έχουν οριστικοποιηθεί και καταστεί αμετάκλητες (πρβλ.230/2012 Γνωμ. ΝΣΚ).

Επειδή η παραγραφή είναι γνήσια ένσταση, συνεπώς ο φορολογούμενος μπορεί να παραιτηθεί από αυτή είτε ρητά είτε σιωπηρά. Ως σιωπηρή παραίτηση από την ένσταση παραγραφής θεωρείται και η καταβολή εκ μέρους του, της φορολογικής του υποχρέωσης.

Επειδή η δημόσια διοίκηση δεσμεύεται από την αρχή της νομιμότητας, όπως αυτή καθιερώνεται με τις διατάξεις των άρθρων 26 παρ. 2, 43, 50, 82, 83 και 95 παρ. 1 του Συντάγματος (Σ.τ.Ε. 8721/1992, 2987/1994), και η οποία συνεπάγεται ότι η διοίκηση οφείλει ή μπορεί να προβαίνει μόνο σε ενέργειες που προβλέπονται και επιβάλλονται ή επιτρέπονται από τους κανόνες που θεσπίζουν το Σύνταγμα, οι νομοθετικές πράξεις, οι διοικητικές κανονιστικές πράξεις, που έχουν εκδοθεί βάσει νομοθετικής εξουσιοδότησης, καθώς και από κάθε κανόνα ανώτερης ή ισοδύναμης προς αυτούς τυπικής ισχύος.

Επειδή 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, εν προκειμένω της Φορολογικής, τα οποία οφείλουν να εφαρμόζουν το υφιστάμενο νομοθετικό πλαίσιο.

Επειδή κατόπιν των ανωτέρω παρέλκει η εξέταση των λοιπών λόγων της προσφυγής

Α π ο φ α σ ί ζ ο υ μ ε

Την **απόρριψη** της με αριθ. πρωτ./01-10-2018 ενδικοφανούς προσφυγής των: α) με ΑΦΜ και β) με ΑΦΜ, κατά της σιωπηρής αρνητικής απάντησης του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. ΧΟΛΑΡΓΟΥ επί του με αριθ./24-05-2018 αιτήματος επιστροφής φόρου κληρονομίας, έτους γένεσης φορολογικής υποχρέωσης 2000.

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

Με εντολή του Προϊσταμένου της
Διεύθυνσης Επίλυσης Διαφορών

ΑΚΡΙΒΕΣ ΑΝΤΙΓΡΑΦΟ

Ο ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΣ ΤΗΣ ΥΠΟΔΙΕΥΘΥΝΣΗΣ
ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ

Ο/Η ΥΠΑΛΛΗΛΟΣ ΤΟΥ ΑΥΤ. ΤΜΗΜΑΤΟΣ
ΔΙΟΙΚΗΤΙΚΗΣ ΥΠΟΣΤΗΡΙΞΗΣ

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.