



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ



ΑΑΔΕ

Ανεξάρτητη Αρχή
Δημοσίων Εσόδων

**ΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ
ΥΠΟΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ**

ΤΜΗΜΑ Α4

Ταχ. Δ/ση : Αριστογείτονος 19

Ταχ. Κώδικας : 176 71 - Καλλιθέα

Τηλέφωνο : 2131604521

ΦΑΞ : 2131604567

Καλλιθέα 18/1/2019

Αριθμός απόφασης 301

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 Απόφασης 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. Την ΠΟΛ 1064/2017 Απόφαση του Διοικητή της Α.Α.Δ.Ε ΦΕΚ Β 1440/27-4-2017.

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

3. Την Δ.Ε.Δ. 1126366 ΕΞ 2016 /30.08.2016(ΦΕΚ Β 2759 / 01.09.2016) Απόφαση του Προϊσταμένου της Διεύθυνσης Επίλυσης Διαφορών «Παροχή εξουσιοδότησης υπογραφής».

4.Την από 21/9/2018 και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανή προσφυγή της ,ΑΦΜ, κατοίκου κατά της υπ' αριθ./20-7-2018 οριστικής πράξης διορθωτικού προσδιορισμού φόρου κληρονομιάς, έτους γένεσης φορολογικής υποχρέωσης 1996 του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ ΚΗΦΙΣΙΑΣ και τα προσκομιζόμενα με αυτήν σχετικά έγγραφα.

5.Την υπ' αριθ./20-7-2018 οριστική πράξη διορθωτικού προσδιορισμού φόρου κληρονομιάς, έτους γένεσης φορολογικής υποχρέωσης 1996 του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ ΚΗΦΙΣΙΑΣ της οποίας ζητείται η ακύρωση, καθώς και την από 20/7/2018 οικεία έκθεση ελέγχου.

6.Τις απόψεις της ανωτέρω φορολογικής αρχής.

7.Την εισήγηση του ορισθέντος υπαλλήλου του Τμήματος Α4 όπως αποτυπώνεται στο σχέδιο της απόφασης.

Επί της από 21/9/2018 και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανούς προσφυγής της 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 υπ' αρ./20-7-2018 οριστική πράξη διορθωτικού προσδιορισμού φόρου κληρονομιάς, έτους γένεσης φορολογικής υποχρέωσης 1996 του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ ΚΗΦΙΣΙΑΣ επιβλήθηκε σε βάρος της προσφεύγουσας φόρος ποσού 565.986,74 €, πλέον 368.740,36 € (πρόστιμο άρθρου 58 και τόκοι άρθρου 53 ν4174/2013).

Η διαφορά φόρου προέκυψε ως ακολούθως :

Με την υπ' αριθ./28-2-1997 δήλωση φόρου κληρονομιάς, η προσφεύγουσα, ως εξ αδιαθέτου, και κατά το ήμισυ, κληρονόμος του πατέρα της,, ο οποίος απεβίωσε στις 27-5-1996, δήλωσε κληρονομιαία περιουσία αξίας ποσού 2.629.548.112 δρχ., καταβάλλοντας τον αναλογούντα φόρο.

Με την υπ' αρ./09 συμπληρωματική δήλωση (δήλωση περαίωσης) δήλωσε για αξία ακινήτων της κληρονομιάς, πέραν του αρχικού ποσού και επιπλέον ποσό 119.850.672 δρχ., καταβάλλοντας και τον αναλογούντα φόρο.

Η συνολική αξία της δηλωθείσας κληρονομιάς ανήλθε έτσι στο ποσό των 2.749.398.794 δρχ. και επ' αυτού κατέβαλε τον αναλογούντα φόρο.

Η προσφεύγουσα με την υπ. αρ./28-2-1997 δήλωση φόρου κληρονομιάς δήλωσε μεταξύ άλλων και τα κάτωθι:

1.Αριθμό 418.852 ονομαστικών μετοχών της εταιρείας με δηλωθείσα συνολική αξία 1.864.938.530 δραχμών (8.905 δρχ. έκαστη).

2.Αριθμό 873 μετοχών της εταιρείας με δηλωθείσα συνολική αξία 11.582.776 δραχμών (26.566 δρχ. εκάστη).

3.Αριθμό 471.666 μετοχών της εταιρείας με δηλωθείσα συνολική αξία 166.026.430 δραχμών (382 δρχ. εκάστη)

4.Αριθμό 191.100 μετοχών της εταιρείας με δηλωθείσα συνολική αξία 697.132.280 δραχμών (3.648 δρχ. εκάστη).

Από την αρμόδια Δ.Ο.Υ εκδόθηκε εντολή ελέγχου συντάχθηκε η από 4-12-2007 έκθεση ελέγχου (αριθμός φακέλου: Θ) εκδόθηκε η υπ' αριθ./2007 πράξη προσδιορισμού φόρου κληρονομιάς του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Κηφισιάς, με την οποία καταλογίστηκε στην προσφεύγουσα κληρονόμο διαφορά κυρίου φόρου ποσού 769.807.190 δραχμών ή 2.259.155,36 ευρώ καθώς και πρόσθετοι φόροι ανακρίβειας και παράλειψης ποσοστού 75% και 150%, ήτοι 346.413.234 δραχμών ή 1.016.619,91 ευρώ και 461.884.314 δραχμών ή 1.355.493,22 ευρώ αντίστοιχα.

Η προσφεύγουσα κληρονόμος προσέφυγε ενώπιον του Διοικητικού Εφετείου Αθηνών, το οποίο εξέδωσε την/2017 απόφαση με το κάτωθι σκεπτικό:

(α) η Φορολογική υποχρέωση της προσφεύγουσας γεννήθηκε κατά τον χρόνο θανάτου του κληρονομούμενου, δηλαδή στις 27-05-1996 υπό το καθεστώς ισχύος των διατάξεων του ν.δ. 118/1973 και συνεπώς εφαρμοστέα στην προκειμένη περίπτωση, για την εξεύρεση της αξίας

των κληρονομιαίων εταιρικών μεριδίων και μετοχών, ετύγχανε η παρ. 2 του άρθρου 12 του ν.δ. 118/1973 (ΣτΕ 366/2007, ΣτΕ 2167/2003) βάσει της οποίας για τον προσδιορισμό της αγοραίας αξίας των μετοχών λαμβάνεται υπόψιν η εσωτερική (πραγματική) αξία αυτών κατά τον χρόνο επαγωγής της κληρονομιάς (ήτοι κατά την 27-05-1996) για την εξεύρεση της οποίας υπολογίζεται κατ' αρχήν η πραγματική αγοραία αξία του συνόλου των περιουσιακών στοιχείων της επιχείρησης όπως αυτά προκύπτουν από τον πληρέστερο προς τον χρόνο θανάτου ισολογισμό και στη συνέχεια αφαιρούμε τη συνολική αξία των πάσης φύσεως υποχρεώσεων της ανώνυμης εταιρείας σε τρίτους και η διαφορά που προκύπτει (θετική) αποτελεί την καθαρή θέση (περιουσία), η οποία όταν διαιρεθεί με το σύνολο των μετοχών έχει ως αποτέλεσμα την εσωτερική ή πραγματική αξία κάθε μετοχής.

(β) η φορολογική αρχή προκειμένου να επιβάλει τον οικείο φόρο, όπως εσφαλμένως προσδιόρισε κατά τον αρχικό έλεγχο την αξία των, κατά το ήμισυ εξ αδιαιρέτου, περιελθόντων στην προσφεύγουσα, μετοχών, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 12 του ν. 3091/2002 και της κατ' εξουσιοδότησης αυτού εκδοθείσας Υπουργικής Απόφασης ΠΟΛ 1055/2003, καθώς αυτές (οι διατάξεις) κρίθηκαν αντισυνταγματικές και ως εκ τούτου ανίσχυρες κατά παράβαση των διατάξεων της παρ. 2 του άρθρου 78 του Συντάγματος, διότι καθιστούν ανεπιτρέπτως αντικείμενο νομοθετικής εξουσιοδότησης το χρόνο ισχύος του επιβάλλοντος το νέο τεκμαρτό τρόπο προσδιορισμού της πραγματικής αξίας των μη εισηγμένων στο χρηματιστήριο μετοχών, δηλαδή του επιβάλλοντος το σχετικό φορολογικό βάρος, νόμου.

Συνέπεια των ανωτέρω, το Δικαστήριο έκρινε ότι παρανόμως επιβλήθηκε σε βάρος της προσφεύγουσας κληρονόμου ο ένδικος φόρος με την υπ' αριθ./2007 προσβαλλόμενη πράξη προσδιορισμού φόρου κληρονομιάς του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Κηφισιάς, η οποία κατέστη ακυρωτέα ως προς το εν λόγω κεφάλαιο **και αφού έκανε εν μέρει δεκτή την προσφυγή της, τροποποίησε την υπ' αριθ./2007 προσβαλλόμενη πράξη προσδιορίζοντας την αξία της κληρονομικής Μεριδας της προσφεύγουσας**, ως εξ αδιαθέτου κατά το ήμισυ, κληρονόμου του, **στο ποσό των 2.747.349.358 δραχμών ή 8.062.654,02 ευρώ**, και ακολούθως όρισε να γίνει νέα εκκαθάριση του οφειλόμενου από αυτήν επί του πιο πάνω ποσού κύριου και πρόσθετου φόρου κατά τα ανωτέρω.

Κατόπιν των ανωτέρω η φορολογική αρχή, επικαλούμενη το διατακτικό της υπ' αριθ./2017 απόφασης του Διοικητικού Εφετείου Αθηνών, διενήργησε επανέλεγχο βάσει της υπ' αριθ./23-02-2018 Εντολής Ελέγχου του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Κηφισιάς, προκειμένου να θεραπευτεί η νομική πλημμέλεια του προσδιορισμού της αξίας των κληρονομιαίων μετοχών των εταιρειών: α), β), γ) και δ), οι οποίες είχαν δηλωθεί με την υπ' αριθ./28-2-1997 δήλωση φόρου κληρονομιάς από την προσφεύγουσα κληρονόμο

Εν συνεχεία, η αρμόδια Δ.Ο.Υ. Κηφισιάς κοινοποίησε το υπ' αριθ./25-6-2018 Σημείωμα Διαπιστώσεων Ελέγχου καθώς και την υπ' αριθ./2015 Προσωρινή Πράξη Διορθωτικού Προσδιορισμού Φόρου Κληρονομιάς επί των οποίων η προσφεύγουσα απάντησε με το υπ' αριθ./13-7-2018 Υπόμνημα - Έγγραφες Απόψεις. Επί των Έγγραφων Απόψεων, ο έλεγχος έλαβε τη θέση ότι ο υπολογισμός της φορολογητέας ύλης αποτελεί έργο της φορολογικής αρχής και όχι του Δικαστηρίου. Έτσι προέβη σε νέο υπολογισμό των κληρονομηθέντων μετοχών».... Και εξέδωσε την προσβαλλόμενη πράξη.

Επιπροσθέτως η αρμόδια φορολογική αρχή άσκησε την υπ. αρ./14-11-2017 αίτηση αναίρεσης επί της ως άνω εφετειακής απόφασης.

Η προσφεύγουσα, με την υπό κρίση ενδικοφανή προσφυγή, ζητά την ακύρωση της παραπάνω πράξης προβάλλοντας τους παρακάτω λόγους :

1.Παραγραφή του δικαιώματος του Δημοσίου προς επιβολή φόρου κληρονομίας και προστίμου (άρθρο 102 ν. 2961/2001 πρώην άρθρο 102 ν.δ. 118/1973).

Σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 6 του ν. 2961/2001 η φορολογική υποχρέωση γεννιέται κατά το χρόνο θανάτου του κληρονομούμενου, ήτοι εν προκειμένω κατά την 27-05-1996. Στην υπό κρίση περίπτωση, η προσφεύγουσα υπέβαλλε την υπ' αριθ./28-2-1997 κοινή (με τον αδελφό της) δήλωση φόρου κληρονομίας προς τη Δ.Ο.Υ. Κηφισιάς.

Σύμφωνα με τις διατάξεις με του άρθρου 102 ν. 2961/2001 (πρώην άρθρο 102 του ν.δ. 118/1973): «1. Το Δημόσιο εκπίπτει του δικαιώματός του για την κοινοποίηση πράξης επιβολής φόρου και προστίμου προκειμένου: α) για ανακριβή δήλωση, μετά την πάροδο δεκαετίας από το τέλος του έτους μέσα στο οποίο υποβλήθηκε η δήλωση. (...) 3. Επιτρέπεται η κοινοποίηση πράξης του προϊσταμένου της δημόσιας οικονομικής υπηρεσίας και μετά τη λήξη της δεκαετούς ή δεκαπενταετούς προθεσμίας, που ορίζεται από τις παραγράφους 1 και 2, κατά τις ακόλουθες μόνο περιπτώσεις: α) αν η πράξη της φορολογικής αρχής που κοινοποιήθηκε εμπρόθεσμα ακυρωθεί για οποιονδήποτε μη ουσιαστικό λόγο».

Εν προκειμένω, η υπ' αριθ./2007 αρχικά προσβαλλόμενη πράξη προσδιορισμού φόρου κληρονομίας του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Κηφισιάς, κατέστη κατ'ουσίαν ακυρωτέα σύμφωνα με την υπ' αριθ./2017 απόφαση του Διοικητικού Εφετείου Αθηνών και τούτο διότι, αφενός ο προσδιορισμός της φορολογητέας αξίας των μετοχών της κληρονομίας πραγματοποιήθηκε βάσει των αντισυνταγματικών διατάξεων του άρθρου 12 του ν. 3091/2002 και της ΠΟΛ 1055/2003 (σκέψεις 13-14) και αφετέρου η διάδικη φορολογική αρχή δεν απέδειξε το πραγματικό γεγονός της εκποίησης των μετοχών και την είσπραξη του αντίστοιχου τιμήματος .Συνεπώς η με αριθ./2007 προσβαλλόμενη πράξη φόρου κληρονομίας της κρινόμενης διαφοράς ακυρώθηκε για ουσιαστικούς λόγους από το δικάσαν Διοικητικό Εφετείο Αθηνών (ΔΕφΑΘ/2017).

Κατά συνέπεια, και η προσβαλλόμενη υπ' αριθ./20-07-2018 Οριστική Πράξη Προσδιορισμού Φόρου Κληρονομίας του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Κηφισιάς, η οποία θυροκολλήθηκε στις 23-07-2018 κατόπιν της παρανόμως ασκηθείσας εντολής επανελέγχου έχει παραγραφεί καθώς ο χρόνος φορολογίας ανατρέχει στο χρόνο θανάτου του κληρονομούμενου (27-05-1996) με αποτέλεσμα εν έτη 2018 (ήτοι μετά από 22 έτη) το δικαίωμα του Δημοσίου να κοινοποιήσει πράξη επιβολής φόρου κληρονομίας και προστίμου για φορολογική υποχρέωση που γεννήθηκε το έτος 1997, να έχει υποπέσει σε παραγραφή.

Προς αυτήν την κατεύθυνση και το σκεπτικό της απόφασης 1738/2017 της Ολομελείας του ΣτΕ .

2. Το παραχθέν δεδικασμένο της υπ' αριθ./2017 απόφασης του Διοικητικού Εφετείου Αθηνών άσκησε το ίδιο την ως άνω εξουσία που διέθετε από το νόμο κατ' εφαρμογή του άρθρου 79 του ΚΔΔ. Ειδικότερα:
- Η υπ' αριθ./2017 απόφαση του Διοικητικού Εφετείου Αθηνών, αφού έκρινε επί της ουσίας κάθε λόγο της προσφυγής
- Υποχρέωσε τον προϊστάμενο της Δημόσιας Οικονομικής Υπηρεσίας (Δ.Ο.Υ.) Κηφισιάς να προβεί σε ΝΕΑ ΕΚΚΑΘΑΡΙΣΗ του οφειλόμενου από την προσφεύγουσα κύριου και πρόσθετου φόρου παράλειψης».
- Συνεπώς, το δεδικασμένο που παρήχθη αφορά στη συνολική αξία της κληρονομιάς περιουσίας (2.747.349.358 δραχμών) αλλά και ειδικότερα στην αξία «των με στοιχεία 45, 46, 48 και 49 μετοχών των εταιρειών,, και αντίστοιχα σε 2.263.412.922 δραχμές», **δεχόμενη ως ειλικρινή προς το κεφάλαιο αυτό την υπ' αριθ./28-2-1997 Δήλωσή Φόρου Κληρονομιάς της προσφεύγουσας.**
- Επίσης, τονίζεται μετ' επιτάσεως, ότι με την εν λόγω απόφαση ουδόλως διατάσσεται η αναπομπή της κρινόμενης υπόθεσης στη φορολογική αρχή για νέο υπολογισμό της αξίας των εν λόγω μετοχών, αλλά αντιθέτως **διατάσσεται ο προϊστάμενος της αρμόδιας Δ.Ο.Υ. Κηφισιάς να προβεί αποκλειστικά και μόνο σε «ΝΕΑ ΕΚΚΑΘΑΡΙΣΗ» του οφειλόμενου φόρου «ΕΠΙ ΤΟΥ ΠΙΟ ΠΑΝΩ ΠΟΣΟΥ»,** όπως αυτό ρητά προσδιορίστηκε από το δικάσαν Διοικητικό Εφετείο, ως Δικαστήριο ουσίας, στο πλαίσιο της παρεχόμενης από τον νόμο εξουσίας του (άρθρο 79 παρ. 5 του Κ.Δ.Δ.).
3. Συνομολόγηση του Ελληνικού Δημοσίου περί μη αναπομπής της κριθείσας υπόθεσης στη φορολογική διοίκηση.
- Το Ελληνικό Δημόσιο έχει ασκήσει την από 8-11-2017 αίτηση αναίρεσης βάλλοντας κατά της υπ' αριθ./2017 αποφάσεως του Διοικητικού Εφετείου Αθηνών, συνομολογώντας, εμμέσως πλην σαφώς, ότι το δικάσαν Εφετείο δεν ανέπεμψε την υπόθεση στη φορολογική αρχή προκειμένου να άρει την διαπιστωθείσα νομική πλημμέλεια της πράξεως. Άλλωστε, με την άσκηση της προαναφερθείσας Αιτήσεως Αναίρεσεως του Ελληνικού Δημοσίου, **η εν λόγω υπόθεση τίθεται σε εκκρεμοδικία** και η οποιαδήποτε υποτιθέμενη αναπομπή στην ελεγκτική φορολογική αρχή για επανέλεγχο δεν νοηματοδοτείται καθώς, η ηττηθείσα φορολογική αρχή, είτε θα συμμορφώνονταν με το διατακτικό της υπ' αριθ. ΔΕΦΑΘ./2017 απόφασης και θα προέβαινε σε νέα εκκαθάριση επί του ήδη προσδιορισθέντος ποσού είτε θα ασκούσε αναίρεση κατά της εφετειακής αποφάσεως, όπως και έπραξε, εμμένοντας στο πόρισμα του αρχικού της ελέγχου.
4. Αντίκρουση των ισχυρισμών της φορολογικής αρχής επί της από 20-7-2018 Έκθεσης Ελέγχου της Δ.Ο.Υ. Κηφισιάς – Εσφαλμένος ο υπολογισμός της αξίας των περιουσιακών στοιχείων (μετοχές) κατά το πόρισμα του φορολογικού ελέγχου.
5. Παραβίαση της αρχής της νομιμότητας της δράσης της Διοίκησης.

Επικουρικός λόγος συνυπολογισμού χρέους ποσού 599.487 ευρώ στο παθητικό της κληρονομιάς.
6.Εφαρμογή της ευμενέστερης αναδρομικής διάταξης περί υπολογισμού των πρόσθετων φόρων και στην υπό κρίση υπόθεση.

7.Την υπ. αρ./2017 απόφαση του Διοικητικού Εφετείου επί της οποίας δεν ασκήθηκε αναίρεση από το ελληνικό δημόσιο ,με ταυτόσημο περιεχόμενο και σκεπτικό με την/2017 απόφαση του ιδίου δικαστηρίου , που αφορά τον θανόντα αδελφό και συγκληρονόμο της προσφεύγουσας (προσκόμιση συμπληρωματικών στοιχείων αρ. πρωτ./17-1-2019).

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 του άρθρου 3 παρ 2 περ. ε) του Ν 2961/2001 περιουσία που υποβάλλεται σε φόρο α) ...β).... ε) οι μετοχές ,οι ιδρυτικοί τίτλοι και τα εταιρικά μερίδια των κάθε φύσεως εταιρειών που εδρεύουν στην Ελλάδα.

Επειδή σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 12 παρ 1, 2 ,3 και 4 του Ν 2961/2001....για τον προσδιορισμό της αξίας μη εισηγμένων στο χρηματιστήριο μετοχών.. και για τους λοιπούς μη εισηγμένους στο χρηματιστήριο τίτλους κινητών αξιών καθώς και για συμμετοχές σε εταιρείες ή συνεταιρισμούς ο προσδιορισμός της αξίας αυτών γίνεται με βάση κάθε αποδεικτικό στοιχείοη εσωτερική αξία μπορεί να αυξομειώνεται από τον Προϊστάμενο της δημόσιας οικονομικής υπηρεσίας

Επειδή σύμφωνα με την υπ'αριθμ. Πρωτ. 1068130/449/Α0013/18-07-2003 «Οδηγίες για την εφαρμογή της απόφασης του Υπουργείου Οικονομίας και Οικονομικών 1031583/253/Α0013/01-04-2003 **ΠΟΛ. 1055**», η οποία τροποποιήθηκε με την Α.Υ.Ο. 1106181/704/Α0013/25-11-2003 **ΠΟΛ.1127**, περιγράφεται αναλυτικά η μεθοδολογία βάσει της οποίας πραγματοποιείται ο αντικειμενικός προσδιορισμός της φορολογητέας αξίας των μετοχών μη εισηγμένων στο χρηματιστήριο που μεταβιβάζονται αιτία κληρονομιάς, δωρεάς ή γονικής παροχής.

Επειδή ο νέος τρόπος υπολογισμού της φορολογητέας αξίας των μεταβιβαζόμενων μη εισηγμένων στο χρηματιστήριο μετοχών και επιχειρήσεων οποιασδήποτε μορφής ισχύει από **24/12/2002 δηλαδή εφαρμόζεται σε όλες τις υποθέσεις κληρονομιών δωρεών και γονικών παροχών στις οποίες η φορολογική υποχρέωση γεννιέται από την ημερομηνία αυτή και μεταγενέστερα.**

Επειδή οι διατάξεις της ως άνω απόφασης εφαρμόζονται και στις υποθέσεις φορολογίας κληρονομιάς, δωρεάς ή γονικής παροχής οι οποίες εκκρεμούν προς έλεγχο στις Δ.Ο.Υ και **δεν έχει εκδοθεί οικεία πράξη επιβολής φόρου κατά την ημερομηνία δημοσίευσης της απόφασης (ΦΕΚ 447/Β/21-4-2003) ΠΟΛ 1127/25-11-2003.**

Επειδή η αξία που προκύπτει με βάση την πιο πάνω απόφαση είναι υποχρεωτική τόσο για τον φορολογούμενο όσο και για την Δ.Ο.Υ .

Επειδή η προσφεύγουσα υπέβαλε ανέκκλητο αίτημα υπαγωγής της στην μεταγενέστερη ρύθμιση της εκδοθείσας υπ. αρ. 1031583/253/Α0013/ΠΟΛ 1055/2003 αποφάσεως του Υπουργού Οικονομίας και Οικονομικών και **δη με δύο αιτήσεις υπαγωγής της** στις ως άνω ευνοϊκές διατάξεις η μία με την υπ. αρ. πρωτ./21-4-2005 αίτηση που αφορούσε τις δηλωθείσες

μετοχές και μία την υπ. αρ. πρωτ./5-11-2007 αίτηση που αφορούσε στον προσδιορισμό της αξίας μεταβιβασθεισών μετοχών **νομίμως εφαρμόστηκε η επίμαχη ΠΟΛ** δεδομένης και της αρχής της εφαρμογής του ευνοϊκότερου για τον φορολογούμενο καθεστώτος.

Επειδή όμως η υπ. αρ./2017 απόφαση του Διοικητικού Εφετείου έκρινε αντισυνταγματική την αναδρομική εφαρμογή της εφαρμογής της απόφασης της ΠΟΛ 1055/2003 , στην κρινόμενη υπόθεση ,χωρίς να γίνεται μνεία στις αιτήσεις που υποβλήθηκαν από την προσφεύγουσα για την υπαγωγή της κρινόμενης υπόθεσης στις διατάξεις της ΠΟΛ 1055/2003 και χωρίς να υφίσταται δικαστική νομολογία περί αντισυνταγματικότητας του άρθρου 12 παρ 1 του Ν 3091/2002.

Επειδή η ΔΕΔ αφενός σύμφωνα με το άρθρο 63 παρ. 6 του Ν. 4174/2013 δεσμεύεται από τους προβαλλόμενους με την προσφυγή λόγους, αφετέρου όμως λόγω της ισχύος της αρχής της νομιμότητας και ειδικότερα του άρθρου 78 παρ. 1 του Συντάγματος, υποχρεούται να εκδίδει νόμιμες πράξεις, επί τη βάση τυπικού νόμου.

Επειδή σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 64 του Ν 4174/2013 η φορολογική Διοίκηση έχει την υποχρέωση να παρέχει σαφή ,ειδική και επαρκή αιτιολογία για την νομική βάση ,τα γεγονότα και τις περιστάσεις που θεμελιώνουν την έκδοση πράξεως και τον προσδιορισμό φόρου.

Επειδή στην κρινόμενη υπόθεση η υπ. αρ./2017 απόφαση του Διοικητικού Εφετείου Αθηνών **ορίζει** ότι « **προσδιορίζεται η αξία της κληρονομικής μερίδας της προσφεύγουσας** , ως εξ αδιαθέτου, κατά το ήμισυ, κληρονόμου του, στο ποσό των δύο δισεκατομμυρίων, επτακοσίων σαράντα επτά εκατομμυρίων ,τριακοσίων σαράντα εννέα χιλιάδων και τριακοσίων πενήντα οκτώ δρχ **(2.747.349.358)** ή οκτώ εκατομμυρίων, εξήντα δύο χιλιάδων, πενήντα τεσσάρων ευρώ και δύο λεπτών **(8.062.654,02 €)** .**Υποχρεώνει τον Προϊστάμενο** της Δημόσιας Οικονομικής Υπηρεσίας Δ.Ο.Υ ΚΗΦΙΣΙΑΣ **να προβεί σε νέα εκκαθάριση** του οφειλόμενου από την προσφεύγουσα κύριου και πρόσθετου φόρου .Ορίζει τον πρόσθετο φόρο παράλειψης σε ποσοστό 85% του καταλογιζόμενου φόρου»

Επειδή η αρμόδια Δ.Ο.Υ δεν εφάρμοσε το διατακτικό της ως άνω απόφασης ,η προσφυγή γίνεται δεκτή και παρέλκει η εξέταση των λοιπών προβαλλόμενων με αυτή λόγων .

Α π ο φ α σ ί ζ ο υ μ ε

Την αποδοχή της 21/9/2018 και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανή προσφυγή τηςΑΦΜ, κατοίκου κατά της υπ' αριθ./20-7-2018 οριστικής πράξης διορθωτικού προσδιορισμού φόρου κληρονομιάς, έτους γένεσης φορολογικής υποχρέωσης 1996 του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ ΚΗΦΙΣΙΑΣ .

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 .