



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 : 2131604554

ΦΑΞ : 2131604567

Καλλιθέα 14/5/2019

Αριθμός απόφασης 1433

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 25/1/2019 και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανή προσφυγή της ΑΦΜ, κατοίκου κατά της σιωπηρής απόρριψης της υπ' αριθ.πρωτ. /21-6-2018 αίτησης για επιστροφή φόρου κληρονομιάς ως αχρεωστήτως καταβληθέντος, έτους γένεσης φορολογικής υποχρέωσης 2004 του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ ΧΟΛΑΡΓΟΥ και τα προσκομιζόμενα με αυτήν σχετικά έγγραφα.

5. Τις απόψεις της ανωτέρω φορολογικής αρχής.

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

Επί της από 25/1/2019 και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανούς προσφυγής της η οποία κατατέθηκε εκπρόθεσμα και μετά την μελέτη και την αξιολόγηση όλων των υφιστάμενων στο σχετικό φάκελο εγγράφων και των προβαλλόμενων λόγων της ενδικοφανούς προσφυγής, επαγόμαστε τα ακόλουθα:

Σύντομο ιστορικό

Η προσφεύγουσα κληρονόμος εκ διαθήκης κατά 1/3 εξ αδιαιρέτου με τις αδελφές της και, κατέθεσε την με αριθμό/2012 -/2004 δήλωση φόρου κληρονομίας με την οποία δήλωνε ότι κληρονόμησε από τον κατά την 07/01/2004 αποβιώσαντα πατέρα της, το 1/3 εξ αδιαιρέτου ενός αγροτεμαχίου άρτιου και οικοδομήσιμου εκτάσεως 2.003 τμ στο και κατεβλήθη φόρος κληρονομίας.

Στη συνέχεια, η Δ.Ο.Υ Χολαργού κατόπιν ελέγχου και εξώδικης λύσης της διαφοράς, εξέδωσε την πράξη/2014-/2004 και προέκυψε επιπλέον φόρος προς καταβολή για την προσφεύγουσα ποσού 5.768,57 ευρώ.

Στη συνέχεια, η προσφεύγουσα με την με αρ. πρωτ./21-06-2018 αίτησή της στην αρμόδια Δ.Ο.Υ Χολαργού ζήτησε την επιστροφή του συνολικώς καταβληθέντος φόρου κληρονομίας ως αχρεωστήτως καταβληθέντος και επικουρικά τον συμψηφισμό του με τυχόν οφειλόμενα από αυτήν ποσά προς το Ελληνικό Δημόσιο διότι εκ των υστέρων διαπίστωσε ότι το ως άνω κρινόμενο ακίνητο είχε μεταβιβαστεί με το υπ. αρ./28-02-2001 προσυμφώνου από τον πατέρα της στο ανήλικο και αβάπτιστο τέκνο της

Η αρμόδια Δ.Ο.Υ απέρριψε σιωπηρώς το αίτημα της προσφεύγουσας .

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

1.Λόγω άγνοιας δεν υπέβαλλε κατά την κατάθεση της δήλωσης φόρου κληρονομίας, αντίγραφο του με αριθμό/28-02-2001 προσυμφώνου μεταβίβασης του ως άνω περιγραφόμενου επίδικου ακινήτου, για το οποίο κατέβαλε ως κληρονόμος του τους ως άνω φόρους, λόγω δωρεάς εν ζωή του πατέρα της προς τον ανήλικο και αβάπτιστο τέκνο της και του

2.Τις διατάξεις του άρθρου 1 του νόμου 2961/2001 .

3.Την ΠΟΛ1122/05-11-2004 με θέμα «Μεταβίβαση ακινήτου με γονική παροχή ή δωρεά με ανέκκλητη πληρεξουσιότητα, με ή χωρίς προσύμφωνο, μετά το θάνατο του εντολέα» ορίζεται ότι: «β) Σύνταξη προσυμφώνου νομικής παροχής ή δωρεάς με δικαίωμα αυτοσύμβασης ισχύον και μετά το θάνατο του εκ προσυμφώνου δωρητή ή γονέα - Θάνατος: αυτού - Σύνταξη οριστικού συμβολαίου δωρεάς ή νομικής παροχής μετά το θάνατο σε εκτέλεση του προσυμφώνου.

Με το θάνατο του εκ προσυμφώνου δωρητή ή γονέα μεταβιβάζεται στους κληρονόμους αυτού αφενός το ακίνητο και αφετέρου η εκ προσυμφώνου υποχρέωση για κατάρτιση οριστικού συμβολαίου. Στην περίπτωση αυτή:

ι) Αν εκ του προσυμφώνου δικαιούχο είναι τρίτο πρόσωπο (πλην του κληρονόμου), κατά το χρόνο θανάτου αναβάλλεται η φορολογική υποχρέωση για τους κληρονόμους και αυτή θα γεννηθεί κατά το χρόνο σύνταξης του οριστικού συμβολαίου, οπότε ως ενεργητικό θα δηλωθεί το ακίνητο και ως

παθητικό η εκ του προσυμφώνου υποχρέωση για σύνταξη οριστικού συμβολαίου, η αξία της οποίας ισούται με την αξία του ακινήτου. Ο δωρεοδόχος ή το τέκνο θα υπαχθεί στον οικείο φόρο δωρεάς ή γονικής παροχής κατά το χρόνο σύνταξης του οριστικού συμβολαίου»

Επειδή με την παρ. 1 του άρθρου 63 του Ν. 4174/2014 ορίζεται ότι: «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 την επανεξέταση 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. Η προθεσμία του προηγούμενου εδαφίου αναστέλλεται κατά το χρονικό διάστημα από 1 έως 31 Αυγούστου. Η προθεσμία του προηγούμενου εδαφίου ορίζεται σε εξήντα (60) μέρες για φορολογούμενους κατοίκους εξωτερικού.».

Επειδή, με τις διατάξεις της παραγράφου 1 του άρθρου 3 της απόφασης του Γεν. Γραμ. Δημ. Εσόδων ΠΟΛ.1002/31-12-2013, ορίζεται ότι: «Η ενδικοφανής προσφυγή ασκείται κατά πράξεων των φορολογικών αρχών, εντός ανατρεπτικής προθεσμίας τριάντα (30) ημερών που αρχίζει από την κοινοποίηση της πράξεως ή τη συντέλεση της παράλειψης.». (Για φορολογούμενους κατοίκους εξωτερικού, η προθεσμία ασκείται εντός εξήντα (60) ημερών).

Επειδή στο δεύτερο εδάφιο της παρ.1 προστέθηκε με το άρθρο 18 παρ.5 Ν.4446/2016,ΦΕΚ Α 240/22.12.2016.. ...Παράλειψη υπάρχει όταν η διοικητική αρχή, αν και υποχρεούται κατά νόμο, δεν εκδίδει εκτελεστή ατομική διοικητική πράξη για να ρυθμίσει ορισμένη έννομη σχέση. Η παράλειψη συντελείται με την πάροδο άπρακτης της Προθεσμίας που τυχόν τάσσει ο νόμος για την έκδοση, είτε αυτεπαγγέλτως είτε ύστερα από αίτηση του ενδιαφερομένου, της πράξης αυτής. Στην τελευταία αυτήν περίπτωση (σιωπηρή άρνηση), αν από το νόμο δεν τάσσεται τέτοια Προθεσμία, η παράλειψη συντελείται με την πάροδο άπρακτου τριμήνου από την υποβολή της σχετικής αίτησης στη Διοίκηση. Η κατά τις προηγούμενες περιόδους παράλειψη συντελείται, επίσης, με την έκδοση θετικής διοικητικής πράξης από την οποία συνεπάγεται εμμέσως η βούληση της Διοίκησης να μην προβεί στη ρύθμιση ορισμένης έννομης σχέσης.

Επειδή για την προσβαλλόμενη πράξη , (τεκμαιρόμενη αρνητική απάντηση) του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ ΧΟΛΑΡΓΟΥ κατά τα ως άνω διαλαμβανόμενα η προθεσμία άσκησης της ενδικοφανούς προσφυγής έληγε στις 21/10/2018.

Επειδή η υπό κρίση προσφυγή ασκήθηκε εκπρόθεσμα στις 25/1/2019, ήτοι μετά την πάροδο της προθεσμίας των εξήντα (30) ημερών **και την πάροδο άπρακτου του τριμήνου (ενενήντα ημερών)** από την τεκμαιρόμενη αρνητική απάντηση που διατυπώθηκε με την υπ' αριθ./21-6-2018 αίτηση πρέπει να απορριφθεί ως απαράδεκτη.

Επειδή, αρχή της νομιμότητας της Διοικητικής Δράσης, είναι η υποχρέωση της Διοίκησης να δρα σύμφωνα με τους ισχύοντες κανόνες δικαίου, οι δε ενέργειές της δεν πρέπει να αντίκεινται προς τους κανόνες αυτούς. Η Διοίκηση οφείλει ή μπορεί να προβαίνει μόνο στις ενέργειες, οι οποίες προβλέπονται ή επιτρέπονται από το ισχύον δίκαιο.

Α π ο φ α σ ί ζ ο υ μ ε

Την απόρριψη της από 25/1/2019 και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανούς προσφυγής της, ΑΦΜ, κατά της σιωπηρής απόρριψης της υπ' αριθ.πρωτ. /21-6-2018 αίτησης για επιστροφή φόρου κληρονομιάς ως αχρεωστήτως καταβληθέντος, έτους γένεσης φορολογικής υποχρέωσης 2004 του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ ΧΟΛΑΡΓΟΥ .

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 .

