



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ



ΑΑΔΕ

Ανεξάρτητη Αρχή
Δημοσίων Εσόδων

Θεσσαλονίκη, 07.10.2019

ΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ
ΥΠΟΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ ΚΑΙ
ΝΟΜΙΚΗΣ ΥΠΟΣΤΗΡΙΞΗΣ
ΤΜΗΜΑ Α8 - ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ

Αριθμός απόφασης: 2052

Ταχ. Δ/ση : Εγνατία 45
Ταχ. Κώδικας : 54630 - Θεσσαλονίκη
Τηλέφωνο : 2313-333254
ΦΑΞ : 2313-333258
E-Mail : ded.thess@aade.gr

ΑΠΟΦΑΣΗ

Ο ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΣ ΤΗΣ ΔΙΕΥΘΥΝΣΗΣ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ

Έχοντας υπ' όψη:

1. Τις διατάξεις :
 - α. Του άρθρου 63 του ν. 4174/2013 (ΦΕΚ Α' 170).
 - 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. Της ΠΟΛ 1064/12.04.2017 Απόφασης του Διοικητή της Α.Α.Δ.Ε. (ΦΕΚ Β' 1440/27-04-2017).
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' 2759/1.9.2016) Απόφαση του Προϊσταμένου της Διεύθυνσης Επίλυσης Διαφορών «Παροχή εξουσιοδότησης υπογραφής».
4. Την από2019 και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανή προσφυγή του, ΑΦΜ, κατά της με αριθμό πρωτ.04.2019 αρνητικής απάντησης του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. ΛΑΡΙΣΑΣ επί της με αριθμό πρωτ.02.2019 αίτησής του για επιστροφή φόρου άτυπης δωρεάς (βάσει της με αριθμό09.2017 πράξης διοικητικού προσδιορισμού φόρου) και τα προσκομιζόμενα με αυτήν σχετικά έγγραφα.

5. Τη με αριθμό πρωτ.04.2019 αρνητική απάντηση του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. ΛΑΡΙΣΑΣ επί της με αριθμό πρωτ.02.2019 αίτησης του προσφεύγοντος για επιστροφή φόρου άτυπης δωρεάς (βάσει της με αριθμό09.2017 πράξης διοικητικού προσδιορισμού φόρου) της οποίας ζητείται η ακύρωση.
6. Τις απόψεις της Δ.Ο.Υ. ΛΑΡΙΣΑΣ.
7. Την εισήγηση του ορισθέντος υπαλλήλου του Τμήματος Α8 – Επανεξέτασης όπως αποτυπώνεται στο σχέδιο της απόφασης.

Επί της από2019 και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανούς προσφυγής του, 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, επαγόμαστε τα ακόλουθα:

Με τη με αριθ. πρωτ.04.2019 αρνητική απάντηση του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. ΛΑΡΙΣΑΣ απορρίφθηκε η με αριθμό πρωτ.02.2019 αίτηση του προσφεύγοντος για επιστροφή καταβληθέντος ποσού 86.611,54€ που προέκυψε με τη με αριθμό09.2017 πράξη διοικητικού προσδιορισμού φόρου άτυπης δωρεάς αιτία θανάτου κατόπιν υποβολής της με αριθμό09.2017 σχετικής δήλωσης σύμφωνα με τις διατάξεις του Ν. 4446/2016, με το αιτιολογικό ότι βάσει του άρθρου 61 του εν λόγω νόμου, το καταβληθέν ποσό δεν επιστρέφεται.

Ο προσφεύγων με την υπό κρίση ενδικοφανή προσφυγή ζητά να ακυρωθεί η με αριθμό04.2019 αρνητική απάντηση του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. ΛΑΡΙΣΑΣ και να επιστραφεί το ποσό που καταβλήθηκε δυνάμει της με αριθμό09.2017 πράξης διοικητικού προσδιορισμού φόρου άτυπης δωρεάς αιτία θανάτου εκδοθείσας κατόπιν υποβολής της με αριθμό09.2017 δήλωσης φόρου άτυπης δωρεάς αιτία θανάτου, προβάλλοντας τους ακόλουθους λόγους:

- 1) Η ρύθμιση του άρθρου 61 του Ν. 4446/2016 έχει σκοπό να αποκλείσει την υπαναχώρηση του φορολογουμένου από υποβληθείσα δήλωση ανακαλώντας την και μόνο σε περίπτωση ανάκλησης της δήλωσης δεν επιστρέφονται τα καταβληθέντα ποσά.
- 2) Το ποσό φόρου που καταβλήθηκε δυνάμει της με αριθμό09.2017 πράξης διοικητικού προσδιορισμού φόρου άτυπης δωρεάς αιτία θανάτου θα έπρεπε να ληφθεί υπόψη κατά την έκδοση των με αριθμό06.2018 και/15.06.2018 οριστικών πράξεων διορθωτικού προσδιορισμού φόρου δωρεάς της φορολογικής αρχής.

Επειδή, με τις διατάξεις της παραγράφου 1 του άρθρου 57 του Ν. 4446/2016, όπως τροποποιήθηκε με την παρ.1 του άρθρου 30 Ν.4474/2017(ΦΕΚ Α 80) και εν συνεχεία με το άρθρο 14 του Ν.4490/2017 (ΦΕΚ Α 150/11.10.2017) και με το άρθρο 11 του Ν.4499/2017 (ΦΕΚ Α 176/21.11.2017) ορίζεται ότι:

«1. Φορολογούμενοι, οι οποίοι δεν έχουν υποβάλει δήλωση ή έχουν υποβάλει ελλιπή ή ανακριβή δήλωση, μπορούν από τη δημοσίευση του παρόντος μέχρι και τις 25.11.2017 να

υποβάλουν αρχικές ή τροποποιητικές, χρεωστικές ή μηδενικές, δηλώσεις, ανεξαρτήτως αν προκύπτει φόρος για καταβολή. Η ρύθμιση του ανωτέρω εδαφίου καταλαμβάνει κάθε υποχρέωση από φόρο, τέλος ή εισφορά εκ των αναφερομένων στο άρθρο 2 και στο Παράρτημα του ν. 4174/2013 (Α' 170), καθώς και οποιαδήποτε δήλωση πληροφοριακού χαρακτήρα, υπό την προϋπόθεση ότι η προθεσμία για την υποβολή της αρχικής δήλωσης είχε λήξει μέχρι και τις 30.9.2016».

Επειδή, με τις διατάξεις της παραγράφου 1 του άρθρου 61 του Ν. 4446/2016 ορίζεται ότι:

«1. Φόροι, τέλη, εισφορές και λοιπά ποσά που καταβάλλονται δυνάμει δηλώσεων που υποβάλλονται κατά τις διατάξεις των προηγούμενων άρθρων δεν επιστρέφονται και οι σχετικές δηλώσεις δεν ανακαλούνται».

Επειδή, με την ΠΟΛ. 1009/19.01.2017: Παροχή οδηγιών για την ομοιόμορφη εφαρμογή των διατάξεων του Κεφαλαίου Α' του Πέμπτου Μέρους «Οικειοθελής Αποκάλυψη Φορολογητέας Ύλης Παρελθόντων Ετών» (άρθρα 57-61) του ν. 4446/2016 διευκρινίσθηκε ότι:

« Άρθρο 61: Λοιπά ζητήματα Α) Καταβολή οφειλής – Προθεσμία

1. Οι καταβολές (πιστώσεις στις οφειλές αυτές) που διενεργούνται δυνάμει της υπαγωγής στη ρύθμιση δεν επιστρέφονται και οι σχετικές δηλώσεις δεν ανακαλούνται (είτε λόγω πραγματικής είτε λόγω νομικής πλάνης, περιλαμβανομένης της παραγραφής)».

Επειδή, σύμφωνα με την ΠΟΛ. 1115/24.7.2017: Παροχή πρόσθετων οδηγιών για την ομοιόμορφη εφαρμογή των διατάξεων του Κεφαλαίου Α' του Πέμπτου Μέρους «Οικειοθελής Αποκάλυψη Φορολογητέας Ύλης Παρελθόντων Ετών» (άρθρα 57-61) του ν. 4446/2016 ορίζεται ότι:

«1. Σε περίπτωση που ο φορολογούμενος έχει ήδη υποβάλει δήλωση κατ' εφαρμογή των διατάξεων του ν.4446/2016 δύναται να υποβάλει νέα τροποποιητική (συμπληρωματική) δήλωση, χρεωστική ή μηδενική, εντός της προβλεπόμενης προθεσμίας, επικαλούμενος τις ευεργετικές διατάξεις του νόμου αυτού. Δεδομένου ότι με βάση τις διατάξεις της παρ. 1 του άρθρου 61 του ως άνω νόμου, όπως αυτές ερμηνεύτηκαν με την ΠΟΛ.1009/19.1.2017 εγκύκλιο, οι καταβολές που διενεργούνται δυνάμει της υπαγωγής στη ρύθμιση δεν επιστρέφονται και οι σχετικές δηλώσεις δεν ανακαλούνται είτε λόγω πραγματικής είτε λόγω νομικής πλάνης, δεν δύναται να υποβληθεί εκ των υστέρων τροποποιητική (ανακλητική) δήλωση φορολογίας με σκοπό την επιστροφή καταβληθέντος φόρου».

Επειδή, στην προκειμένη περίπτωση ο προσφεύγων/δωρεοδόχος υπέβαλε στην Α' Δ.Ο.Υ. Λάρισας την από-09-2017 και με αριθμ.-09-2017 δήλωση φόρου άτυπης δωρεάς αιτία θανάτου βάσει των διατάξεων των άρθρων 57 έως 61 του Ν. 4446/2016, με την οποία δήλωσε τη δωρεά αιτία θανάτου από τον πατέρα του, του συνολικού χρηματικού ποσού ύψους 733.996,44 €, επί της οποίας εκδόθηκε η με αριθμ.-09-2017 πράξη διοικητικού προσδιορισμού φόρου του Προϊσταμένου της Α' Δ.Ο.Υ. Λάρισας, ποσού 86.611,54 €, που καταβλήθηκε από τον προσφεύγοντα την 09-10-2017. Εν συνεχεία, δυνάμει της με αριθμ./08-11-2017 εντολής ελέγχου του Προϊσταμένου της φορολογικής αρχής διενεργήθηκε

έλεγχος της με αριθμ.-09-2017 δήλωσης φόρου άτυπης δωρεάς αιτία θανάτου. Η εν λόγω δήλωση κρίθηκε από τον έλεγχο άκυρη, χωρίς να παράγει έννομο αποτέλεσμα, καθώς διαπιστώθηκε ότι το επίμαχο χρηματικό ποσό των 733.996,14 € μεταφέρθηκε στο λογαριασμό του προσφεύγοντα από λογαριασμό στον οποίο ήταν συνδικαιούχος ο πατέρας του μέχρι την ημερομηνία του θανάτου του (16-02-2011). Σύμφωνα, με την από ...-06-2018 έκθεση μερικού ελέγχου άτυπης δωρεάς χρημάτων των Ν. 2961/2001 και 3842/2010 της Α' Δ.Ο.Υ. Λάρισας, δεν επρόκειτο για άτυπη δωρεά αιτία θανάτου από τον πατέρα του προσφεύγοντος, αλλά για δωρεά από τρίτα πρόσωπα προς αυτόν, ήτοι τους λοιπούς συνδικαιούχους του λογαριασμού, Βάσει της ανωτέρω έκθεσης ελέγχου εκδόθηκαν οι με αριθμούς-06-2018 και-06-2018 οριστικές πράξεις διορθωτικού προσδιορισμού φόρου δωρεάς του Προϊσταμένου της Α' Δ.Ο.Υ. Λάρισας, κατά των οποίων ο προσφεύγων άσκησε τη με αριθμ. πρωτ.-07-2018 ενδικοφανή προσφυγή απορριφθείσα σιωπηρά από τη Διεύθυνση Επίλυσης Διαφορών Αθηνών. Κατά δε της εν λόγω σιωπηρής απόρριψης της ως άνω ενδικοφανούς προσφυγής ο προσφεύγων άσκησε τη με αριθμ. κατάθεσης-01-2019 προσφυγή του ενώπιον του Τριμελούς Διοικητικού Πρωτοδικείου Λάρισας,

Επειδή, το αιτούμενο προς επιστροφή ποσό φόρου καταβλήθηκε δυνάμει της με αριθμό09.2017 πράξης διοικητικού προσδιορισμού φόρου άτυπης δωρεάς αιτία θανάτου που εκδόθηκε κατόπιν υποβολής από τον προσφεύγοντα της με αριθμό09.2017 σχετικής δήλωσης με βάση τις διατάξεις του Ν. 4446/2016 κατά συνέπεια σύμφωνα με το άρθρο 61 του Ν.4446/2016 δεν είναι δυνατή η επιστροφή του ως αχρεωστήτως καταβληθέντος και ο περί του αντιθέτου ισχυρισμός του προσφεύγοντος απορρίπτεται ως νόμω και ουσία αβάσιμος.

Επειδή, ο προσφεύγων ισχυρίζεται ότι ο καταβληθείς προς εξόφληση της με αριθμό09.2017 πράξης διοικητικού προσδιορισμού φόρου άτυπης δωρεάς αιτία θανάτου φόρος θα έπρεπε να ληφθεί υπόψη κατά την έκδοση των με αριθμό06.2018 και06.2018 οριστικών πράξεων διορθωτικού προσδιορισμού φόρου δωρεάς και τον υπολογισμό του οφειλόμενου ποσού φόρου.

Επειδή, το αίτημα του προσφεύγοντα για συνυπολογισμό του καταβληθέντος φόρου δωρεάς ύψους 86.611,54€ κατά την έκδοση των με αριθμό/2018 και/2018 οριστικών πράξεων διορθωτικού προσδιορισμού φόρου άτυπης δωρεάς (από εξωτικούς) του Προϊσταμένου της Α' Δ.Ο.Υ. Λάρισας αλυσιτελώς προβάλλεται δεδομένου ότι ο φορολογικός χειρισμός του ποσού αυτού αφορά σε υπόθεση που έχει προσβληθεί με ενδικοφανή προσφυγή, η σιωπηρή απόρριψη της οποίας προσβλήθηκε με προσφυγή ενώπιον των διοικητικών δικαστηρίων και βρίσκεται πλέον στο στάδιο πριν τη συζήτηση της υπόθεσης και ως εκ τούτου το ζήτημα αυτό δεν δύναται να τεθεί εκ νέου ως φορολογική διαφορά ουσίας ενώπιον της φορολογικής αρχής.

Α π ο φ α σ ί ζ ο υ μ ε

Την απόρριψη της υπ' αριθμό πρωτοκόλλου/09-05-2019 ενδικοφανούς προσφυγής του ΑΦΜ

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

Ακριβές αντίγραφο
Η υπάλληλος του Αυτοτελούς
Γραφείου Διοικητικής Υποστήριξης

ΜΕ ΕΝΤΟΛΗ ΤΟΥ ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΥ
ΤΗΣ Δ/ΝΣΗΣ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ

Ο ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΣ ΤΗΣ
ΥΠΟΔΙΕΥΘΥΝΣΗΣ ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ
ΚΑΙ ΝΟΜΙΚΗΣ ΥΠΟΣΤΗΡΙΞΗΣ

ΚΑΤΣΙΟΥΡΗΣ 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.