



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ

Καλλιθέα 24-10-2017

Αριθ. απόφ.: 5594



ΑΑΔΕ

Ανεξάρτητη Αρχή
Δημοσίων Εσόδων

ΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ
ΥΠΟΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ
ΤΜΗΜΑ Α2

Ταχ. Δ/ση : Αριστογείτονος 19

Ταχ. Κώδικας : 176 71 - Καλλιθέα

Τηλέφωνο : 2131604540

FAX : 2131604567

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. (Φ.Ε.Κ. 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 Ανεξάρτητης Αρχής Δημοσίων Εσόδων (ΦΕΚ:1440/τ.Β'/27-04-2017).

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

3. Την αριθμ. Δ.Ε.Δ. 1126366 ΕΞ 2016/30.08.2016 (ΦΕΚ 2759 / τ. Β' / 01.09.2016) Απόφαση του Προϊσταμένου της Διεύθυνσης Επίλυσης Διαφορών <<Παροχή εξουσιοδότησης υπογραφής>>.

4. Την με αριθ. καταχώρησης <<.....>>/26-05-2017 ενδικοφανή προσφυγή της <<.....>>, κατοίκου Παλαιού Φαλήρου οδός <<.....>> Τ.Κ.17562,, Α.Φ.Μ. <<.....>>, κατά της με αριθ.πρωτ. <<.....>>/05-04-2017 αρνητικής απάντησης του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. ΧΟΛΑΡΓΟΥ επί της με αριθ.πρωτ. <<.....>>/04-02-2017 αίτησης περί μετάθεσης χρόνου γένεσης φορολογικής υποχρέωσης δήλωσης φόρου κληρονομίας, έτους γένεσης φορολογικής υποχρέωσης 2004 του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. ΧΟΛΑΡΓΟΥ και τα προσκομιζόμενα με αυτήν σχετικά έγγραφα.

5. Την με αριθ. πρωτ. <<.....>>/05-04-2017 αρνητική απάντηση του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. ΧΟΛΑΡΓΟΥ, της οποίας ζητείται η ακύρωση.

6. Τις από 30-05-2017 απόψεις του προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. ΧΟΛΑΡΓΟΥ.

7. Την εισήγηση του ορισθέντος υπαλλήλου του τμήματος Α2 όπως αποτυπώνεται στο σχέδιο της απόφασης .

Επί της με αριθ. <<.....>>/26-05-2017 ενδικοφανούς προσφυγής της <<.....>> η οποία κατατέθηκε εμπρόθεσμα και μετά την μελέτη και την αξιολόγηση όλων των υφιστάμενων στο σχετικό φάκελο εγγράφων επαγόμαστε τα ακόλουθα:

Στις 07-01-2004 απεβίωσε στα Μελίσσια Αττικής, ο <<.....>>, ο οποίος κατά το χρόνο θανάτου του κατέλειπε ως κληρονόμους του, σύμφωνα με τις από 07-12-1994, 09-12-1994, και 06-07-1983 ιδιόγραφες διαθήκες του που δημοσιεύθηκαν από το Πρωτοδικείο Αθηνών (αριθ. πρακτικών: <<.....>>/2004, <<.....>>/2004, και <<.....>>/2005 αντίστοιχα), τις κόρες του <<.....>>, <<.....>> και <<.....>>, για περιουσιακά στοιχεία για τα οποία υπεβλήθησαν οι σχετικές δηλώσεις φόρου κληρονομιάς και βεβαιώθηκαν οι ανάλογοι φόροι.

Στις 25-11-2016 υπεβλήθη από την προσφεύγουσα στη Δ.Ο.Υ. ΧΑΛΑΝΔΡΙΟΥ συμπληρωματική δήλωση φόρου κληρονομιάς, (αριθ. φακέλου: <<.....>>/2004 και αριθ. δήλωσης: <<.....>>/25-11-2016), για ένα απαλλοτριωτέο οικόπεδο εκτάσεως 891,67τμ μετά των επ' αυτού κτισμάτων ήτοι: α)Ισογείου ασκεπούς κτίσματος 31,50τμ, β)Ισογείου βοηθητικού χτίσματος 1,44τμ και γ)Ισογείου ερειπωμένης κατοικίας 27,43τμ, κείμενο στη Δημοτική ενότητα ΙΛΙΟΥ επί των οδών <<.....>>, για το οποίο προέκυψε φόρος 52.455,87€ και βεβαιώθηκε από τη ΔΟΥ ΧΑΛΑΝΔΡΙΟΥ (ΑΧΚ <<.....>>/30-11-2016). Στη συνέχεια εκδόθηκε η με αριθ. <<.....>>/2016 πράξη αποδοχής κληρονομιάς της συμβ/φου Αθηνών <<.....>>και μεταγράφηκε νόμιμα στα βιβλία μεταγραφών του Υποθηκοφυλακείου Ιλίου.

Στις 24-02-2017 υπεβλήθη από την <<.....>>, δυνάμει του με αριθ. <<.....>>/15-02-2017 πληρεξουσίου της προσφεύγουσας, στη Δ.Ο.Υ. ΧΑΛΑΝΔΡΙΟΥ αίτημα περί μετάθεσης του χρόνου γένεσης της φορολογικής υποχρέωσης, σύμφωνα με το άρθρο 7 περ. γ' του Ν. 2961/01, με την αιτιολογία ότι:

α)το δικαίωμα της για το ανωτέρω ακίνητο κατέστη επίδικο με την έγερση ενώπιον του Πολυμελούς Πρωτοδικείου Αθηνών της από 16-01-2017 διεκδικητικής αγωγής (αριθ. κατάθεσης <<.....>>/16-01-2017) με την οποία ζητά να αναγνωρισθεί κυρία νομέας και κάτοχος του ακινήτου και να υποχρεωθούν να το αποδώσουν οι συγκληρονόμοι της <<.....>> και <<.....>>, οι οποίες αναγνωρίστηκαν με την απόφ. <<.....>>/2015 Δ.Π.Α. δικαιούχοι της αποζημίωσης που θα οριστεί για την επικείμενη απαλλοτρίωση του ως άνω ακινήτου, ισχυριζόμενες την απόκτηση κυριότητάς του με τα προσόντα της έκτακτης χρησικτησίας κατά ποσοστό 50% εκάστη,

β)δεν έχει κατά τον παρόντα χρόνο τη νομή του επίμαχου ακινήτου.

Μετά την με αριθ.πρωτ. <<.....>>/05-04-2017 (κοιν/ση:RE <<.....>>GR/26-04-2017) αρνητική απάντηση του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. ΧΟΛΑΡΓΟΥ, υπεβλήθη από την προσφεύγουσα η υπό κρίση ενδικοφανής προσφυγή, με την οποία ζητά την απόρριψη της

ανωτέρω απάντησης, μετάθεση χρόνου γένεσης φορολογικής υποχρέωσης και την επανεξέταση της αίτησης, προβάλλοντας τους εξής λόγους:

1. Εσφαλμένη ερμηνεία της έννοιας της νομής στο πλαίσιο του άρθρου 7 παρ. γ' του Ν.2961/2001.
2. Μετάθεση της φορολογικής υποχρέωσης, αφενός λόγω δικαστικής διένεξης και αφετέρου λόγω του καθεστώτος απαλλοτρίωσης (μπορεί να αρθεί η απαλλοτρίωση και να καταστεί το οικόπεδο οικοδομήσιμο, οπότε να μη φορολογηθεί κατά τον παρόντα χρόνο).

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 7 παρ. γ' του Ν.2961/2001 κατ' εξαίρεση η φορολογική υποχρέωση γεννιέται κατά τον χρόνο της με οποιονδήποτε τρόπο λήξης της επιδικίας, όταν το δικαίωμα του κληρονόμου κατέστη επίδικο, κατόπιν αμφισβήτησής του από οποιονδήποτε ενδιαφερόμενο και ο κληρονόμος δεν έχει τη νομή των αντικειμένων της κτήσης. Αν τα αντικείμενα περιέλθουν στη νομή του κληρονόμου που αξιώνει το δικαίωμα, η φορολογική υποχρέωση γεννιέται κατά τον χρόνο αυτό.

Επειδή σύμφωνα με το άρθρο 974 του Α.Κ. περί έννοιας νομής και κατοχής ορίζεται ότι όποιος απέκτησε τη φυσική εξουσία πάνω στο πράγμα (κατοχή) είναι νομέας του, αν ασκεί την εξουσία αυτή με διάνοια κυρίου.

Επειδή ο νομοθέτης απέβλεψε επιτρεπτως κατά το άρθρο 78 παρ. 1 του Συντάγματος, στην φοροδοτική ικανότητα που απορρέει από αυτή καθεαυτή την κατοχή της ακίνητης περιουσίας ως φορολογητέας ύλης (πηγής πλούτου) διαφορετικής από το εισόδημα δεδομένου ότι, κατά την συνταγματική αυτή διάταξη, αντικείμενο φορολογικής επιβαρύνσεως μπορούν να αποτελέσουν όχι μόνον το εισόδημα, αλλά, αυτοτελώς, και η περιουσία, οι δαπάνες ή οι συναλλαγές (ΣτΕ 1972/2012, ΣτΕ 3343/2013).

Επειδή η επιβολή του φόρου στηρίζεται στο δικαίωμα του δημοσίου να επιβάλει και να εισπράττει το φόρο με βάσει του δημοσίου δικαίου φορολογική έννομη σχέση που έχει ως αρχή την συνεισφορά στα δημόσια βάρη ανάλογα με την φοροδοτική ικανότητα των πολιτών, ο ισχυρισμός της προσφεύγουσας ότι παραβιάζεται η συνταγματική αρχή της ισότητας με βάση την φοροδοτική ικανότητα και συνιστά υπέρμετρη επιβάρυνση της ιδιοκτησίας επικαλούμενη το άρθρο 4 παρ 5 και το άρθρο 17 αντίστοιχα του συντάγματος, είναι παντελώς αυθαίρετος .

Στη συγκεκριμένη περίπτωση από έλεγχο που διενεργήθηκε από τη Δ.Ο.Υ. στις φορολογικές δηλώσεις και στις δηλώσεις περιουσιακής κατάστασης των ακινήτων της προσφεύγουσας προέκυψε ότι το ανωτέρω ακίνητο περιλαμβάνεται στις δηλώσεις στοιχείων ακινήτων Ε9 έως και το έτος 2017, με ανάλογη καταβολή των φόρων που το βαρύνουν (ΦΑΠ, ΕΤΑΚ, και ΕΝΦΙΑ) γεγονός που σημαίνει ότι νέμεται το ακίνητο.

Σύμφωνα με την ΠΟΛ.1048/2010 με θέμα «κοινοποίηση διατάξεων του Ν.3842/2010 (Φ.Ε.Κ. 58/τ.Α΄/23-04-2010) που αφορούν θέματα Φορολογίας Κεφαλαίου», καταργείται η αναβολή φορολόγησης για τα ρυμοτομούμενα/απαλλοτριούμενα ακίνητα, στη φορολογία κληρονομιών, δωρεών και γονικών παροχών, οπότε το αίτημα της προσφεύγουσας να μη φορολογηθεί κατά τον παρόντα χρόνο επειδή μπορεί να αρθεί η απαλλοτρίωση του ακινήτου και να καταστεί οικοδομήσιμο, δεν ευσταθεί.

Σύμφωνα με τα ανωτέρω εκτεθέντα και επειδή το ακίνητο-οικόπεδο είναι απαλλοτριωτέο με κτίσματα ερειπωμένα που δεν αποφέρουν εισόδημα πχ μίσθωση κλπ, η νομή αποδεικνύεται κατά την έννοια της βούλησης εξουσίας με διάνοια κυρίου.

Επομένως υπό την έννοια της βούλησης εξουσίας του πράγματος, η προσφεύγουσα βρίσκεται στη νομή του ακινήτου και το αίτημά της περί μετάθεσης του χρόνου γένεσης της φορολογικής υποχρέωσης, σύμφωνα με το άρθρο 7 περ. γ' του Ν. 2961/01, δεν γίνεται αποδεκτό.

Επειδή οι διαπιστώσεις του ελέγχου όπως αυτές καταγράφονται στην από 30-05-2017 έκθεση απόψεων του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. ΧΟΛΑΡΓΟΥ κρίνονται βάσιμες, αποδεκτές και πλήρως αιτιολογημένες, η υπό κρίση ενδικοφανής προσφυγή πρέπει να απορριφθεί.

Α π ο φ α σ ί ζ ο υ μ ε

την **απόρριψη** της με αριθ. πρωτ. <<.....>>/26-05-2017 ενδικοφανούς προσφυγής της <<.....>>. κατοίκου Π. Φαλήρου οδός <<.....>>, ΑΦΜ <<.....>>, κατά της με αριθ. <<.....>>/05-04-2017 αρνητικής απάντησης του προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. ΧΟΛΑΡΓΟΥ, περί μετάθεσης του χρόνου γένεσης της φορολογικής υποχρέωσης, σύμφωνα με το άρθρο 7 περ. γ' του Ν. 2961/01, έτους γένεσης φορολογικής υποχρέωσης 2004.

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

ΜΕ ΕΝΤΟΛΗ ΤΟΥ ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΥ ΤΗΣ
Δ/ΝΣΗΣ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ
Ο ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΣ ΤΗΣ ΥΠΔ/ΝΣΗΣ
ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ

Ακριβές αντίγραφο
Η υπάλληλος του αυτοτελούς τμήματος
Διοικητικής Υποστήριξης

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