



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ



ΑΑΔΕ

Ανεξάρτητη Αρχή
Δημοσίων Εσόδων

**ΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ
ΥΠΟΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ**

ΤΜΗΜΑ Α2

Ταχ. Δ/ση : Αριστογείτονος 19

Ταχ. Κώδικας : 176 71 - Καλλιθέα

Τηλέφωνο : **2131604521**

ΦΑΞ : 2131604567

Καλλιθέα 22/1/2018

Αριθμός απόφασης 752

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 26/9/2017 και με αριθμό πρωτοκόλλουενδικοφανή προσφυγή του ΑΦΜ, κατοίκου ΝΥΜΦΩΝ ενότητας ΘΙΝΑΛΙΩΝ του δήμου ΚΕΡΚΥΡΑΣ Τ.Κ 49081κατά των υπ' αριθ./28-11-2008 πράξη προσδιορισμού του φόρου κληρονομιάς και/28-11-2008 πράξη επιβολής προστίμου φόρου κληρονομιάς έτους γένεσης της φορολογικής υποχρέωσης1991του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. ΚΕΡΚΥΡΑΣ τα προσκομιζόμενα με αυτήν σχετικά έγγραφα.

5.Την υπ' αριθ./28-11-2008 πράξη προσδιορισμού του φόρου κληρονομιάς και/28-11-2008 πράξη επιβολής προστίμου φόρου κληρονομιάς έτους γένεσης της φορολογικής υποχρέωσης1991του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. ΚΕΡΚΥΡΑΣ της οποίας ζητείται η ακύρωση, καθώς και την από 28/11/2008 οικεία έκθεση ελέγχου.

6.Τις απόψεις της ανωτέρω φορολογικής αρχής.

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

Επί της από 26/9/2017 και με αριθμό πρωτοκόλλουενδικοφανούς προσφυγής τουη 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:

1.Με την υπ' αριθ./28-11-2008 πράξη προσδιορισμού του φόρου κληρονομιάς έτους γένεσης της φορολογικής υποχρέωσης 1991 του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. ΚΕΡΚΥΡΑΣ επιβλήθηκε σε βάρος του προσφεύγοντος κύριος φόρος ποσού 6.895,00 €, πλέον 5.171,00 € (πρόσθετος φόρος λόγω ανακρίβειας 75%).

2.Με την υπ' αριθ./28-11-2008 πράξη επιβολής προστίμου φόρου κληρονομιάς έτους γένεσης της φορολογικής υποχρέωσης 1991 του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. ΚΕΡΚΥΡΑΣ επιβλήθηκε σε βάρος του προσφεύγοντος κύριος φόρος ποσού 1.467,00€.

Η διαφορά φόρου προέκυψε με βάση τον έλεγχο που διενεργήθηκε από την αρμόδια Δ.Ο.Υ στην υποβληθείσα δήλωση φόρου κληρονομιάς (υπ. αρ./1998) που υπέβαλε ο προσφεύγων ως κληρονόμος της αποβιώσασας την 12/10/1991 αδελφής του

Με την ως άνω δήλωση ο προσφεύγων δήλωσε τα ακόλουθα ακίνητα.

1.Οικοπεδο άρτιο και οικοδομήσιμο εκτάσεως 40 τ.μ εντός του οποίου υφίσταται παλαιό διώροφο κτίσμα εμβαδού 80 τ.μ εντός του χωριού και ομώνυμου οικισμού ΝΥΜΦΩΝ ΚΕΡΚΥΡΑΣ.

2.Ελαιόκτημα εκτάσεως 5.000 τ.μ άρτιο και οικοδομήσιμο εκτός ορίων και ζώνης οικισμού ΝΥΜΦΩΝ στη θέση ΠΛΑΓΙΕΣ μέσα στο οποίο υπάρχουν δυο ελαιόδεντρα και ένα καλύβι από σανίδες.

3.Δύο αγροτεμάχια μη άρτια και μη οικοδομήσιμα εκτάσεως 1.500 τ.μ και 1.000 τ.μ που βρίσκονται εκτός ορίων και ζώνης οικισμού στη θέση ΟΖΑΛΗ ΝΥΜΦΩΝ ΚΕΡΚΥΡΑΣ. Η αξία προσδιορίστηκε σε 5.000.000 δρχ και ο υπόχρεος κατέβαλε τον αναλογούντα φόρο.

Ακολούθως η αρμόδια Δ.Ο.Υ μετά από τον διενεργηθέντα έλεγχο προσδιόρισε την αξία των ακινήτων σε 8.680.000 δρχ. και εξέδωσε τις προσβαλλόμενες πράξεις.

Οι παραπάνω πράξεις επιδόθηκαν στον σύζυγο της κόρης του προσφεύγοντος στις 8/12/2008 συνταχθέντος αποδεικτικού επίδοσης της εφοριακούστο οποίο επί λέξη αναγράφεται:

« στις 8 του μήνα Δεκεμβρίου του έτους 2008 ημέρα Δευτέρα και ώρα 12 .40 η υπογεγραμμένη ... μετά από έγγραφη παραγγελία του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ Α ΚΕΡΚΥΡΑΣ πήγα στην κατοικία τουπου είναι στην οδό Νυμφές Κέρκυρας για να επιδώσω την με αριθ./2008 πράξη προσδιορισμού φόρου κληρονομιάς , την με αρ./2008 πράξη επιβολής προστίμου μαζί με το αντίγραφο της από 28/11/2008 σχετικής έκθεσης ελέγχου Δ.Ο.Υ Β ΚΕΡΚΥΡΑΣ με την οποία καταλογίζεται φόρος ... και αφού βρήκα τον ίδιο ...την επέδωσα στον (γαμπρό του ,συζύγου της κόρης του) κ.λόγο του ότι ο ίδιος ήταν ασθενής και κατάκοιτος»

Κατά των ανωτέρω πράξεων ασκήθηκε προσφυγή από τον προσφεύγοντα ενώπιον του Διοικητικού Πρωτοδικείου Κέρκυρας με χρονολογία κατάθεσης 5/2/2009(με αρ. κατ.

...../2010) επί της οποίας εκδόθηκε η υπ. αρ./2015 απόφαση του Διοικητικού Πρωτοδικείου Κέρκυρας με **το κάτωθι σκεπτικό.**

Επειδή ο προσφεύγων αμφισβητεί τη νομιμότητα των προβαλλόμενων πράξεων και ζητά την ακύρωση τους ισχυριζόμενος μεταξύ άλλων ότι η επίδοση αυτών του έγινε κατά τα προδιαληφθέντα στις 8/12/2008 ήταν άκυρη και επομένως αφού δεν εχώρισε νόμιμη επίδοση αυτών μέχρι την 31/12/2008, το δικαίωμα του δημοσίου προς επιβολή φόρου και προστίμου για την υποβληθείσα/1998 δήλωση φόρου κληρονομιάς έχει παραγραφεί κατά τα οριζόμενα στο άρθρο 102 του Ν.Δ 118/1973.

Ειδικότερα προβάλλει ότι εφόσον κατά τον χρόνο της επίδοσης ο ίδιος βρισκόταν στην οικία του μη νομίμως οι προσβαλλόμενες πράξεις επιδόθηκαν στονσύζυγο της κόρης του ,ο οποίος δεν ήταν σύνοικος του , ούτε έξαλλου στο αποδεικτικό της επίδοσης της εφοριακούβεβαιώνεται η ιδιότητα αυτού ως συνοίκου , ενώ σε κάθε περίπτωση άρνησης ή αδυναμίας αυτού να παραλάβει τις προς επίδοση προσβαλλόμενες πράξεις με την παρούσα , ή να υπογράψει την σχετική έκθεση επίδοσης έπρεπε να γίνει θυροκόλληση και όχι να επιδοθούν αυτές στο ανωτέρω πρόσωπο.

Επειδή κατ ακολουθία των ανωτέρω η επίδοση των προσβαλλόμενων πράξεων έγινε στονσύζυγο της κόρης του προσφεύγοντος ενώ ο προσφεύγων βρισκόταν στην οικία **του και δεν βεβαιώνεται στο αποδεικτικό ότι ο ήταν σύνοικος του, καθιστά την γενόμενη πράξη άκυρη.**

Επειδή το δικαστήριο επικαλείται τις διατάξεις του άρθρου 102 παρ 1 περ. α) ΝΔ 118/1973 ότι το δημόσιο εκπίπτει που δικαιώματος αυτού δια την κοινοποίηση πράξεων επιβολής φόρου και προστίμου α) προκειμένου για ανακριβή δήλωση μετά την πάροδο δεκαετίας από το τέλος του έτους μέσα στο οποίο υποβλήθηκε η δήλωση.. β) ...γ) προκειμένου περί επιβολής προστίμου μετά την δεκαετία από το τέλος του έτους εντός του οποίου συνετελέσθη η παράβασης. . Εξ άλλου κατά το άρθρο 79 παρ 1 του ίδιου κώδικα « αι υπό των διατάξεων του παρόντος προβλεπόμεναι πράξεις και προσκλήσεις του οικονομικού εφόρου επιδίδονται κατά τας περί επιδόσεων διατάξεις του Κώδικας Φορολογικής Δικονομίας και ήδη Κώδικος Διοικητικής Δικονομίας(άρθρο 50).

Από τον συνδυασμό των ανωτέρω διατάξεων συνάγεται ότι αν η κοινοποίηση στον υπόχρεο της οικίας καταλογιστικής πράξης μέσα στην κρίσιμη δεκαετία είναι πλημμελής ή άκυρη τότε η εν λόγω κοινοποίηση δεν διακόπτει την παραγραφή του δικαιώματος του Δημοσίου για την επιβολή του φόρου (ΣΤΕ 101/2-12, 1260/2011, 2792/1987).

Επειδή το δικαστήριο λαμβάνοντας υπόψη ότι ο χρόνος παραγραφής του δικαιώματος του δημοσίου προς επιβολή του επίδικου φόρου και προστίμου συμπληρώθηκε στις 31/12/2008 ενόψει υποβολής της αρχικής δήλωσης στις 23/7/ 1998. **Και αφετέρου η κατά τα ανωτέρω κοινοποίηση των προσβαλλόμενων πράξεων ήταν άκυρη** και δεν επέφερε διακοπή του χρόνου της παραγραφής έκρινε ότι δεν κοινοποιήθηκαν εγκύτως οι σχετικές καταλογιστικές πράξεις, καθότι η κρινόμενη προσφυγή ασκήθηκε την 5/2/2009 αφού είχε συμπληρωθεί ο

χρόνος παραγραφής (ΣΤΕ 2101/2001 , 5470/1996) **το δικαίωμα του Δημοσίου προς επιβολή του επίδικου φόρου και προστίμου είχε παραγραφεί στις 1/1/2009** και οι προσβαλλόμενες πράξεις **πρέπει να ακυρωθούν.**

Επειδή εν όψη όλων των ανωτέρω και κατόπιν της ως άνω απόφασης του Διοικητικού Πρωτοδικείου **η φορολογική αρχή λαμβάνοντας υπόψη :**

α) τις διατάξεις του άρθρου 102 παρ 3 Ν 2961/2001 που προβλέπει ότι επιτρέπεται η κοινοποίηση πράξης και μετά την λήξη της δεκαετούς προθεσμίας αν η πράξη που κοινοποιήθηκε εμπρόθεσμα ακυρωθεί για μη ουσιαστικό λόγο εντός έτους από την κοινοποίηση της απόφασης του Δικαστηρίου στη Δ.Ο.Υ βάση του ΚΦΔ (Ν 3174/2013 άρθρο 72 παρ 11) διατάξεις περί παραγραφής δικαιώματος του δημοσίου να κοινοποιεί φύλλα ελέγχου εξακολουθούν να έχουν εφαρμογή για τις χρήσεις που αφορούν.

β) το **σκεπτικό ότι η ακύρωση της επίδοσης με τον τρόπο που έγινε αφορά τυπικό και όχι ουσιαστικό** λόγο καθότι το δικαστήριο δεν εισήλθε στην ουσία της υπόθεσης δεν εξέτασε αν ορθώς δηλώθηκε η αγοραία αξία των κρινόμενων ακινήτων και καθόσον η προσφυγή ασκήθηκε εμπρόθεσμα τεκμαίρεται ότι ο φορολογούμενος έλαβε γνώση έστω και άτυπα εξέδωσε εντός έτους από την κοινοποίηση της απόφασης/2015 του Διοικητικού Πρωτοδικείου (19-9-2016) την ίδια πράξη υπ. αρ./2008 κατά επανάληψη της διαδικασίας και επί του σώματος της πράξης την σημείωση δυνατότητας άσκησης ενδικοφανούς προσφυγής.

Ο προσφεύγων , με την υπό κρίση ενδικοφανή προσφυγή, **ζητά την ακύρωση** των παραπάνω πράξεων προσδιορισμού φόρου προβάλλοντας τους παρακάτω λόγους :

- 1.Την υπ. αρ./2015 απόφαση του Διοικητικού Πρωτοδικείου Κέρκυρας.
- 2.Το δικαίωμα του δημοσίου για επιβολή καταλογιστικών πράξεων έχει παραγραφεί.

Επειδή σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 1 του Ν 2961/2001 επιβάλλεται φόρος στις περιουσίες που αποκτήθηκαν αιτία θανάτου ,δωρεάς ,γονικής παροχής ή προίκας και στα κέρδη από λαχεία .

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 το άρθρο 9 του Ν 2961/2001 ως αξία των αντικειμένων της χρήσης για τον υπολογισμό του φόρου, λαμβάνεται η αγοραία αξία κατά τον χρόνο γένεσης της φορολογικής υποχρέωσης η οποία προσδιορίζεται σύμφωνα με τα όσα ορίζονται στα άρθρα 10 έως και 18 του ιδίου νόμου.

Επειδή σύμφωνα με το άρθρο 3 παρ 2 του Ν 1521/1950 για τον προσδιορισμό της αξίας των ακινήτων λαμβάνεται υπ υπόψη και συνεκτιμώνται ιδίως τα στοιχεία εκτίμησης των ιδίων ή άλλων πλησιόχωρων ομοειδών ακινήτων που προκύπτουν από μεταβιβάσεις με αντάλλαγμα ή κτήσεις αιτία θανάτου ,δωρεάς ,γονικής παροχήςη κάθε πρόσφορο στοιχείο το οποίο ασκεί ουσιώδη

επίδραση στη διαμόρφωση της αγοραίας αξίας τους. Σε περίπτωση έλλειψης οποιουδήποτε από τα ανωτέρω στοιχεία ή εφόσον αυτά που υπάρχουν κρίνονται απρόσφορα ή ανεπαρκή ο προσδιορισμός της αξίας αυτών γίνεται με βάση κάθε αποδεικτικό στοιχείο .

Επειδή, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 73 του ν.2961/01 σχετικά με την ελεγκτική αρμοδιότητα του προϊσταμένου της δημόσια οικονομικής υπηρεσίας: «ο Προϊστάμενος της δημόσιας οικονομικής υπηρεσίας ελέγχει την ακρίβεια των δηλώσεων που υποβάλλονται και ερευνά για την ανεύρεση των υποχρεων, οι οποίοι παρέλειψαν να υποβάλλουν δήλωση».

Επειδή σύμφωνα με τις διατάξεις με του άρθρου 102 Ν 2961/2001 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.

Επειδή σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 102 παρ 1 περ. α) ΝΔ 118/1973 το δημόσιο εκπίπτει του δικαιώματος αυτού δια την κοινοποίηση πράξεων επιβολής φόρου και προστίμου α) προκειμένου για ανακριβή δήλωση μετά την πάροδο δεκαετίας από το τέλος του έτους μέσα στο οποίο υποβλήθηκε η δήλωση.. β) ...γ) προκειμένου περί επιβολής προστίμου μετά την δεκαετία από το τέλος του έτους εντός του οποίου συνετελέσθη η παράβασης. **Παρ. 3** Επιτρέπεται η κοινοποίηση πράξης του προϊσταμένου της δημόσιας οικονομικής υπηρεσίας και μετά την λήξη της δεκαετούς ή δεκαπενταετούς προθεσμίας που ορίζεται από τις παρ 1 και 2 του παρόντος κατά τις ακόλουθες περιπτώσεις α) αν η πράξη της φορολογικής αρχής που κοινοποιήθηκε εμπρόθεσμα ακυρωθεί **για οπουδήποτε μη ουσιαστικό λόγο**. Στην περίπτωση αυτή το δικαίωμα του δημοσίου διατηρείται ακόμα και αν από αυτή την ακύρωση προκύψει φορολογική υποχρέωση τρίτου προσώπου που δεν έχει υπαχθεί σε φορολογία.

Επειδή σύμφωνα με τις (ΣΤΕ 101/2-12, 1260/2011, 2792/1987) **αν η κοινοποίηση στον υπόχρεο της οικίας καταλογιστικής πράξης μέσα στην κρίσιμη δεκαετία είναι πλημμελής ή άκυρη** τότε η εν λόγω κοινοποίηση δεν διακόπτει την παραγραφή του δικαιώματος του Δημοσίου για την επιβολή του φόρου.

Επειδή σύμφωνα με όλα τα ως άνω διαλαμβανόμενα τον συνδυασμό των ανωτέρω διατάξεων την υπ. αρ./2015 απόφαση του Διοικητικού Πρωτοδικείου Κέρκυρας .

Α π ο φ α σ ί ζ ο υ μ ε

Την αποδοχή της από 26/9/2017 και με αριθμό πρωτοκόλλουενδικοφανούς προσφυγής του, ΑΦΜ, κατοίκου ΝΥΜΦΩΝ ενότητας ΘΙΝΑΛΙΩΝ του δήμου ΚΕΡΚΥΡΑΣ Τ.Κ 49081κατά των υπ' αριθ./28-11-2008 πράξη προσδιορισμού του φόρου κληρονομιάς και/28-11-2008 πράξη επιβολής προστίμου

φόρου κληρονομιάς έτους γένεσης της φορολογικής υποχρέωσης 1991 του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. ΚΕΡΚΥΡΑΣ .

Οριστική φορολογική υποχρέωση του υπόχρεου - καταλογιζόμενο ποσό με βάση την παρούσα απόφαση:

Πράξη προσδιορισμού φόρου κληρονομιάς/2008

Διαφορά φόρου	0
Πρόσθετος φόρος λόγω ανακρίβειας	0
ΚΑΤΑΛΟΓΙΖΟΜΕΝΟ ΠΟΣΟ	0

Πράξη επιβολής προστίμου φόρου κληρονομιάς/2008

Διαφορά φόρου	0
ΚΑΤΑΛΟΓΙΖΟΜΕΝΟ ΠΟΣΟ	0

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 .

