



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ



ΑΑΔΕ

Ανεξάρτητη Αρχή
Δημοσίων Εσόδων

ΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ(Δ.Ε.Δ.)

ΥΠΟΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ

ΤΜΗΜΑ : Α2 Επανεξέτασης

Ταχ. Δ/ση : Αριστογείτονος 19

Ταχ. Κώδικας : 176 71 - Καλλιθέα

Τηλέφωνο : 2131604536

ΦΑΞ : 2131604567

Καλλιθέα, 22/05/2018

Αριθμός απόφασης: 2541

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 Ανεξάρτητης Αρχής Δημοσίων Εσόδων (ΦΕΚ Β' 1440/27-04-2017).

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

3. Την αριθ. 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 από 22/01/2018 και με αριθμό πρωτοκόλλουενδικοφανή προσφυγή του, Α.Φ.Μ., κατοίκου Αθηνών, οδός, κατά της υπ' αριθ./1108/2017 πράξης διορθωτικού προσδιορισμού φόρου εισοδήματος του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Α' ΑΘΗΝΩΝ, οικονομικού έτους 2012 και τα προσκομιζόμενα με αυτήν σχετικά έγγραφα.

5. Την υπ' αριθ./1108/2017 πράξη διορθωτικού προσδιορισμού φόρου εισοδήματος του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Α' ΑΘΗΝΩΝ, οικονομικού έτους 2012 της οποίας ζητείται η ακύρωση, καθώς και την από 28/12/2017 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 22/01/2018 και με αριθμό πρωτοκόλλουενδικοφανούς προσφυγής του, Α.Φ.Μ., 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./1108/2017 πράξη διορθωτικού προσδιορισμού φόρου εισοδήματος του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Α' ΑΘΗΝΩΝ, οικονομικού έτους 2012 επιβλήθηκε σε βάρος του προσφεύγοντος φόρος εισοδήματος και εισφορά αλληλεγγύης ποσού 1.148,46 €, πλέον 1.534,73 € (πρόσθετος φόρος λόγω ανακρίβειας και λοιπών συμβεβαιούμενων ποσών).

Η διαφορά φόρου προέκυψε διότι σύμφωνα με την από 28/12/2017 έκθεση ελέγχου της Δ.Ο.Υ. Α' ΑΘΗΝΩΝ, διαπιστώθηκε ότι ο προσφεύγων δεν συμπεριέλαβα στην δήλωση οικον. έτους 2012, εισόδημα από ακίνητα και συγκεκριμένα το ποσό των 2.800,00 ευρώ που αποτελούσε την αναλογία μου επί του μισθώματος της Β-6 οριζόντιας ιδιοκτησίας του δευτέρου ορόφου της επί της οδούπολυκατοικίας.

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

1) Εσφαλμένα η φορολογική αρχή εξέδωσε την προσβαλλόμενη πράξη διότι με το υπ' αριθμ./2.11.2010 συμβόλαιο σύστασης, λόγω γονικής παροχής, επικαρπίας της συμβολαιογράφου Αθηνών, προς την κόρη του, για δύο χρόνια και το οποίο μεταγράφηκε στα βιβλία Μεταγραφών του Υποθηκοφυλακείου Αθηνών σε τόμοκαι αύξοντα αριθμό, όπως προκύπτει από το υπ' αριθμ./2010 πιστοποιητικό του μεταγραφοφύλακα Αθηνών.

2) Η προσβαλλόμενη πράξη πρέπει να τροποποιηθεί προκειμένου να εφαρμοσθεί η αρχή της επιεικέστερης κύρωσης σύμφωνα και με την ΠΟΛ 1003/2018.

Στα πλαίσια της διαδικασίας επανεξέτασης η Υπηρεσία μας απέστειλε στη επιχείρηση, το αριθ. πρωτ. Δ.Ε.Δ. 117171 ΕΞ 2018 ΕΜΠ/26-03-2018 έγγραφο προκειμένου να μας γνωρίσει σε ποιόν λογαριασμό κατέθετε το μίσθωμα που κατέβαλλε, για το έτος 2011, και αφορούσε το ακίνητο επί της οδού

Η επιχείρησημας απέστειλε την με αριθ. πρωτ. Δ.Ε.Δ. 118724 ΕΙ 2018 ΕΜΠ/02-04-2018 σχετική απάντηση, σύμφωνα με την οποία το μίσθωμα κατατείθεντο στον με αρ. λογ. GR..... της EUROBANK ERGASIAS AE.

Στα πλαίσια της διαδικασίας επανεξέτασης η Υπηρεσία μας απέστειλε στη τράπεζα EUROBANK ERGASIAS AE το αριθ. πρωτ. Δ.Ε.Δ. 117167 ΕΞ 2018 ΕΜΠ/26-03-2018 έγγραφο προκειμένου να μας γνωρίσει τους δικαιούχους του λογ. GR....., καθώς επίσης και την κίνηση του ανωτέρω λογαριασμού για το διάστημα από 01/01-31/12/2011.

Η τράπεζα EUROBANK ERGASIAS AE με τη με αριθ. πρωτ. Δ.Ε.Δ. 121480 ΕΙ 2018 ΕΜΠ/19-04-2018 σχετική απάντηση, σύμφωνα με την οποία ο λογ.εμφανίζει συνδικαιούχους τον& την

Επειδή, σύμφωνα με τη διάταξη της παρ. 1 του άρθρου 20 του ν. 2238/1994 (ΦΕΚ Α' 151) όπως ίσχυε κατά την κρινόμενη χρήση ορίζεται ότι:« 1. Εισόδημα από ακίνητα είναι αυτό που προκύπτει κάθε οικονομικό ή κατά περίπτωση γεωργικό έτος, είτε από εκμίσθωση ή επίταξη ή έμμεσα από ιδιοκατοίκηση ή ιδιοχρησιμοποίηση ή από παραχώρηση της χρήσης σε τρίτο χωρίς αντάλλαγμα, μιας ή περισσότερων οικοδομών είτε από εκμίσθωση γαιών. Το εισόδημα αυτό αποκτάται από κάθε πρόσωπο στο οποίο έχει νόμιμα μεταβιβασθεί με οριστικό συμβόλαιο ή έχει αποκτηθεί με δικαστική απόφαση ή λόγω χρησικτησίας το δικαίωμα πλήρους κυριότητας ή νομής ή επικαρπίας ή οίκησης, κατά περίπτωση.....».

Επειδή, σύμφωνα με το άρθρο 1192 του Αστικού Κώδικα (Α.Κ.) ορίζεται ότι: «Μεταγράφονται στο γραφείο μεταγραφών της περιφέρειας του ακινήτου: 1. οι εν ζωή δικαιοπραξίες, στις οποίες περιλαμβάνονται και οι αιτία θανάτου δωρεές, με τις οποίες συνιστάται, μετατίθεται, καταργείται εμπράγματο δικαίωμα (εμπράγματα δικαιοπραξίες) πάνω σε ακίνητα. 2. οι επιδικάσεις ή οι προσκυρώσεις που γίνονται από την αρχή ή οι κατακυρώσεις κυριότητας ή εμπράγματος δικαίωματος πάνω σε ακίνητο. 3. οι εκθέσεις δικαστικής διανομής ακινήτου. 4. οι τελεσίδικες δικαστικές αποφάσεις που περιέχουν καταδίκη σε δήλωση βούλησης για εμπράγματη δικαιοπραξία πάνω σε ακίνητο.».

Επειδή, σύμφωνα με το άρθρο 1198 του Α.Κ. ορίζεται ότι: «Χωρίς μεταγραφή, στις περιπτώσεις που αυτή απαιτείται κατά τα άρθρα 1192 και 1193, δεν επέρχεται η μεταβίβαση της κυριότητας του ακινήτου ή η σύσταση, μετάθεση, κατάργηση εμπράγματος δικαίωματος πάνω στο ακίνητο.».

Επειδή, σύμφωνα με το με αρ. πρωτ. Δ12Α ΕΞ 2011/23-08-2011 έγγραφο στο οποίο αναφέρεται ότι:«..... σας πληροφορούμε ότι σε περίπτωση που μεταβιβάζεται με οριστικό συμβόλαιο από τη μητέρα στο ενήλικο τέκνο της το εμπράγματο δικαίωμα επικαρπίας κάποιου ακινήτου για πέντε χρόνια, το εισόδημα του ακινήτου αυτού δηλώνεται από το τέκνο της.».

Επειδή, σε κάθε περίπτωση η έγκυρη μεταβίβαση του δικαίωματος της επικαρπίας ή και της άσκησης αυτής δεν σημαίνει ότι ο προϊστάμενος της αρμόδιας Δ.Ο.Υ. στερείται της δυνατότητας στα πλαίσια της ελεγκτικής του εξουσίας (άρθρα 66 και 67 ν. 2238/94), να διακριβώσει την τυχόν εικονικότητα της γενόμενης μεταβίβασης και να επιβάλει το φόρο επί των μισθωμάτων στο πραγματικό υποκείμενο της σχετικής φορολογικής ενοχής, δεδομένου άλλωστε ότι η άσκηση της επικαρπίας επί μισθωμένου πράγματος συνίσταται στην κάρπωση των μισθωμάτων.

Τούτο όμως προϋποθέτει σαφώς αιτιολογημένη διαπίστωση της φορολογικής αρχής ότι τα μισθώματα δεν εισπράττονται εν τοις πράγμασι από τον φερόμενο ως επικαρπωτή ή ως ασκούντα την επικαρπία, αλλά από τον φερόμενο ως μεταβιβάσαντα την άσκηση αυτής. Η εν λόγω διαπίστωση δύναται να προέλθει από έλεγχο των βιβλίων και στοιχείων του μισθωτή και των πιο πάνω προσώπων, είτε από την αξιολόγηση εγγράφων καταγγελιών (του μισθωτή ή τρίτων) ακόμη και της τυχόν δικαστικής ή εξώδικης ομολογίας των ως άνω δικαιούχων ή και άλλων νομίμων αποδεικτικών στοιχείων.(Ν.Σ.Κ. 64/2001)

Επειδή, το δικαίωμα επικαρπίας έχει μεταβιβαστεί με το συμβόλαιο αρ./2.11.2010 της συμβολαιογράφου Αθηνώνκαι έχει μεταγραφεί στον τόμοκαι αύξοντα αριθμό, σύμφωνα με το υπ'αριθμ./2010 πιστοποιητικό του μεταγραφοφύλακα Αθηνών.

Σύμφωνα με τα ανωτέρω ο ισχυρισμός του προσφεύγοντος ότι εσφαλμένα η φορολογική αρχή εξέδωσε την προσβαλλόμενη πράξη, γίνεται αποδεκτός.

Επειδή, κατόπιν των ανωτέρω παρέλκει η εξέταση των λοιπών λόγων της προσφυγής.

Α π ο φ α σ ί ζ ο υ μ ε

Την αποδοχή της από 22/01/2018 και με αριθμό πρωτοκόλλουενδικοφανούς προσφυγής του, Α.Φ.Μ.και την τροποποίηση της/1108/2017 πράξης διορθωτικού προσδιορισμού φόρου εισοδήματος, οικονομικού έτους 2012, του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Α' ΑΘΗΝΩΝ.

Η φορολογική υποχρέωση του υπόχρεου με βάση την παρούσα απόφαση διαμορφώνεται ως εξής:

Οριστική φορολογική υποχρέωση του υπόχρεου - καταλογιζόμενο ποσό Ειδικής Εισφοράς Αλληλεγγύης, βάση της παρούσας απόφασης :

	Δήλωσης	Ελέγχου	Απόφασης Δ.Ε.Δ.	Διαφορά
Ειδική Εισφορά Αλληλεγγύης	1.557,21 €	1.249,26 €	1.557,21 €	0,00€
Πρόσθετος φόρος λόγω ανακρίβειας 120% (ως η οριστική πράξη διορθωτικού προσδιορισμού)		1.433,93 €		
ΚΑΤΑΛΟΓΙΖΟΜΕΝΟ ΠΟΣΟ	1.557,21 €	2.683,19 €	1.557,21 €	0,00 €

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

Ακριβές Αντίγραφο

**ΜΕ ΕΝΤΟΛΗ ΤΟΥ ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΥ
ΤΗΣ ΔΙΕΥΘΥΝΣΗΣ ΕΠΙΛΥΣΗΣ
ΔΙΑΦΟΡΩΝ**

**Ο/Η Υπάλληλος του Τμήματος
Διοικητικής Υποστήριξης**

**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.