



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ



ΑΑΔΕ

Ανεξάρτητη Αρχή
Δημοσίων Εσόδων

ΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ

ΥΠΟΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ

ΤΜΗΜΑ ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ Α2

Ταχ. Δ/ση : Αριστογείτονος 19

Ταχ. Κώδικας : 176 71 - Καλλιθέα

Τηλέφωνο : 213 1604536

ΦΑΞ : 213 1604567

Καλλιθέα 8.05.2018

αριθμός απόφασης 2310

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. Της ΠΟΛ 1064/12.04.2017 Απόφασης του Διοικητή της Ανεξάρτητης Αρχής Δημοσίων Εσόδων (ΦΕΚ 1440/ τ. Β'/27.04.2017).

2. Την ΠΟΛ 1069/4.03.2014 Εγκύκλιο της Γενικής Γραμματείας Δημοσίων Εσόδων του Υπουργείου Οικονομικών.

3. Την με αριθ. πρωτ. 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 ημερομηνία κατάθεσης 8.01.2018 και με αριθμό πρωτοκόλλουενδικοφανή προσφυγή της, με ΑΦΜ, κατοίκου Καλλιθέας, οδός, κατά της με αριθ. /2017 Δηλώσεων Μεταβίβασης Ακινήτου προς τον Προϊστάμενο της Δ.Ο.Υ. Καλλιθέας, χρονολογίας φορολογίας 2017, και τα προσκομιζόμενα με αυτήν σχετικά έγγραφα.

5. Το με Α.Τ.Β. /6.12.2017 (αριθ. Χ.Κ. /6.12.2017) Φ.Μ.Α. προσωρινή βεβαίωση από δήλωση, ποσού 4.341,37 ευρώ του οποίου ζητείται η επιστροφή.

6. Το με αριθ. πρωτ. Σημείωμα Αιτιολογημένων Απόψεων του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Καλλιθέας.

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

Επί της με ημερομηνία κατάθεσης 8.01.2018 και με αριθμό πρωτοκόλλουενδικοφανούς προσφυγής τηςκαι 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 υποβολή της με αριθ./2017 δήλωσης μεταβίβασης ακινήτου προς τον Προϊστάμενο της Δ.Ο.Υ. Καλλιθέας, επιβλήθηκε σε βάρος της προσφεύγουσας φόρος μεταβίβασης ακινήτου, όπου βεβαιώθηκε με το Α.Τ.Β./6.12.2017 (αριθ. Χ.Κ./6.12.2017) Φ.Μ.Α. προσωρινή βεβαίωση από δήλωση, ποσού 4.341,37 ευρώ, το οποίο καταβλήθηκε με το α/α/6.12.2017 διπλότυπο είσπραξης.

Ειδικότερα, σε εκτέλεση της με αριθ./1995 τελεσίδικης απόφασης του Πολυμελούς Πρωτοδικείου Αθηνών (τμήμα οικογενειακό) με την οποία της αναγνωρίστηκε η συγκυριότητα επί των περιουσιακών στοιχείων του πρώην συζύγου της κατά το 1/3 εξ αδιαίρετου, υποβλήθηκε η με αριθ./2017 δήλωση με επιφύλαξη, με την οποία μεταβιβάστηκε από τον με ΑΦΜστην, σε ποσοστό πλήρους κυριότητας 33,33%, ένα οικόπεδο κείμενο στη θέση «Τρύπια Λιθάρια» ή «Κολυβά» ή «Ανάλατος» εντός της κτηματικής περιφέρειας της Δημοτικής Κοινότητας Καλλιθέας της Δημοτικής Ενότητας Καλλιθέας του Δήμου Καλλιθέας της Περιφερειακής Ενότητας Νοτίου Τομέα Αθηνών της Περιφέρειας Αττικής, εντός του εγκεκριμένου σχεδίου του ως άνω Δήμου και συγκεκριμένα στο υπ' αριθ.οικοδομικό τετράγωνο και επί της διασταυρώσεως των οδών, εκτάσεως 167,70 τ.μ., μετά της επ' αυτού πολυώροφης ημιτελούς οικοδομής ευρισκόμενης στο στάδιο της κατασκευής των οπτοπλινθοδομών και αποτελούμενης από υπόγειο επιφάνειας 160,00 τ.μ., ισόγειο 150,00 τ.μ. μετά παταρίου επιφάνειας 60,46 τ.μ., α' όροφο επιφάνειας 119,00 τ.μ., β' όροφο επιφάνειας 119,00 τ.μ., γ' όροφο επιφάνειας 119,00 τ.μ., δ' όροφο επιφάνειας 119,00 τ.μ., ε' όροφο επιφάνειας 67,14 τ.μ. και δώμα επιφάνειας 26,00 τ.μ.

Η προσφεύγουσα με την υπό κρίση ενδικοφανή προσφυγή, ζητά την ακύρωση ή την τροποποίηση της προσβαλλόμενης πράξης καθώς και να της επιστραφεί ο αχρεωστήτως καταβληθείς φόρος, ισχυριζόμενη ότι η αναγνώριση του εμπράγματος δικαιώματός της και η απόδοση της κυριότητας κατά το 1/3 κατά συγκυριότητα δεν αποτελεί μεταβίβαση ακινήτου και συνεπώς η διοίκηση όφειλε να μην την φορολογήσει για δεύτερη φορά για το ίδιο ζήτημα καθώς κατά την αγορά του ακινήτου συμμετείχε κατά το 1/3 σε όλες τις διαδικαστικές πράξεις και την πληρωμή των σχετικών φόρων, για το λόγο αυτό άλλωστε υπέγραψε τη σχετική δήλωση με επιφύλαξη. Επιπλέον η προσβαλλόμενη πράξη παραβιάζει θεμελιώδη δικαιώματά της όπως αυτά

αναγνωρίζονται στο Σύνταγμα και στις Διεθνείς Συνθήκες, ο δε επιβαλλόμενος φόρος είναι παράνομος, άδικος και υπέρμετρος για τα εισοδήματά της.

Επειδή, για πράξεις που εκδίδονται από 01.01.2014, σύμφωνα με τις διατάξεις της παραγράφου 1 του άρθρου 63 του ν.4174/2013 (Κ.Φ.Δ.) όπως ισχύει: «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 επανεξέτασης 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...».

Σημειώνεται ότι εν προκειμένω η προσφεύγουσα παραδεκτώς στρέφεται κατά της υποβληθείσας δήλωσης φόρου μεταβίβασης ακινήτου διότι με την υποβολή της βεβαιώθηκε το ποσό του φόρου μεταβίβασης χωρίς να έχουν εκδοθεί πράξεις διοικητικού προσδιορισμού φόρου.

Επειδή, σύμφωνα με τα οριζόμενα στην παρ. 1 και 5 του άρθρου 1 του Ν.1521/1950 «περί φόρου μεταβίβασης ακινήτων – πλοίων» (όπως αυτός κυρώθηκε, τροποποιήθηκε και συμπληρώθηκε με το Ν.1587/1950): «Εφ' εκάστης εξ' επαχθούς αιτίας μεταβιβάσεως ακινήτου ή πραγματικού επί ακινήτου ή πραγματικού επί ακινήτου δικαιώματος ως και επί μεταβιβάσεως πλοίου υπό ελληνικής σημαίας επιβάλλεται φόρος επί αξίας αυτών. Ως αξία λογίζεται η αγοραία αξία την οποία έχει το ακίνητον ή το πραγματικόν επί του ακινήτου δικαίωμα ή το πλοίον κατά την ημέραν της μεταβιβάσεως των».

Επειδή, σύμφωνα με τις διατάξεις της παρ. 1 του άρθρου 5 του ως άνω νόμου: «1. Ο φόρος μεταβίβασης που αναλογεί στο τίμημα μεταβίβασης που αναγράφεται στο συμβόλαιο, βαρύνει τον αγοραστή».

Επειδή, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 7 παρ.1 του ίδιου νόμου: «1. Δι' εκάστην μεταβίβασιν οι συμβαλλόμενοι υποχρεούνται προ της συντάξεως του συμβολαίου των, να επιδώσωσι κοινήν δήλωσιν φόρου μεταβιβάσεως, προς τον Οικον. Έφορον της περιφερείας εν η κείται το ακίνητον ή προκειμένου περί πλοίου της περιφερείας εν η είναι νηολογημένον τούτο.»

Επειδή σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 8 του ως άνω νόμου, ορίζεται, μεταξύ άλλων, ότι ο φόρος μεταβίβασης καταβάλλεται εξ ολοκλήρου με την υποβολή της δήλωσης και συγκεκριμένα στις περιοχές που ο προσδιορισμός της αξίας των ακινήτων γίνεται με το αντικειμενικό σύστημα (άρθρα 41 του Ν.1249/1982), ο υπόχρεος (αγοραστής κλπ.), καταβάλει τον φόρο που αναλογεί στην αντικειμενική αξία του μεταβιβαζόμενου ακινήτου, εκτός εάν το δηλούμενο

τίμημα είναι μεγαλύτερο της αντικειμενικής αξίας, οπότε καταβάλει τον φόρο επί του δηλωθέντος τιμήματος.

Επειδή, με την έκδοση της με αριθ./1995 απόφασης του Πολυμελούς Πρωτοδικείου Αθηνών αναγνωρίστηκε η συγκυριότητα της προσφεύγουσας κατά το 1/3 εξ αδιαιρέτου επί των ενδίκων περιουσιακών στοιχείων του πρώην συζύγου της, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 1400 του Α.Κ. όπου σε περίπτωση λύσης ή ακύρωσης του γάμου καθιερώνεται αξίωση συμμετοχής στα αποκτήματα του συζύγου κατά τη διάρκεια του γάμου.

Επειδή, κατόπιν έκδοσης της ως άνω απόφασης, η ίδια η προσφεύγουσα υπέβαλε την με αριθ./2017 δήλωση μεταβίβασης ακινήτου με επιφύλαξη και προσδιορίστηκε φόρος μεταβίβασης ύψους 4.341,37 ευρώ, ο οποίος και καταβλήθηκε με το α/α/6.12.2017 διπλότυπο είσπραξης.

Επειδή, άλλωστε σύμφωνα με τις διατάξεις της ΠΟΛ 282/1986 εγκύκλιο του Υπουργείου Οικονομικών που εκδόθηκε κατόπιν της με αριθ. 725/1984 γνωμοδότησης της Νομικής Διεύθυνσης του Υπουργείου Οικονομικών:

«... β. Η μεταβίβαση στο δικαιούχο σύζυγο ακινήτου προς απόσβεση της αξίωσής του από το άρθρο 1400 ΑΚ, υπόκειται σε φόρο μεταβίβασης. Συγκεκριμένα, η αληθινή έννοια της διάταξης του ως άνω άρθρου είναι ότι ο δικαιούχος σύζυγος έχει κατά του υπόχρεου, αξίωση προς καταβολή ορισμένης αποζημίωσης προς αποκατάσταση της ζημίας που υπέστη από την παροχή υπηρεσιών ή άλλης φύσης συνεργασίας κατά τη διάρκεια της έγγαμης συμβίωσης. Η αξίωση αυτή αναφαίνεται κατά τη λύση του γάμου ή τη συμπλήρωση τριετούς τουλάχιστον διάστασης οπότε παύει ο δικαιούχος να μετέχει στα πλεονεκτήματα που εξασφαλίζουν στην οικογένειά του η οικονομική ευρωστία ή γενικά η οικονομική κατάσταση του υπόχρεου. Η αξίωση του δικαιούχου και καθαρώς ενοχική και εφόσον από τον νόμο δεν προκύπτει κάτι άλλο είναι πάντοτε χρηματική κατά το γενικό κανόνα του άρθρου 297 ΑΚ.

Αν συνεπώς ο υπόχρεος σύζυγος δεν καταβάλλει στο δικαιούχο οφειλόμενο τίμημα, αλλά, αντί αυτού, του μεταβιβάζει την κυριότητα ίσης αξίας ακινήτου, τότε, με τη μεταβίβαση αποσβήνεται η ενοχική αξίωση του δικαιούχου και η μεταβίβαση γίνεται γι αυτόν επαχθής και ως επαχθής εμπίπτει ευθέως στη διάταξη της παρ. 1 του ν.1587/50 που προβλέπει την επιβολή φόρου μεταβίβασης εξ επαχθούς αιτίας μεταβίβασης και συνεπώς φορολογείται. ...».

Επειδή, η δημόσια διοίκηση δεσμεύεται από την αρχή της νομιμότητας, όπως αυτή καθιερώνεται με τις διατάξεις των άρθρων 26 παρ. 2, 43, 50, 82, 83 και 95 & 1 του Συντάγματος (ΣτΕ 8721/1992, 2987/1994).

Επειδή, σε κάθε περίπτωση, ο έλεγχος της συνταγματικότητας, σύμφωνα με τις διατάξεις των άρθρων 87 παρ. 2 και 93 παρ. 4 του Συντάγματος, ανήκει στη δικαιοδοσία των Δικαστηρίων.

Επειδή κατόπιν των ανωτέρω ορθώς εκδόθηκε η προσβαλλόμενη πράξη εκδόθηκε κατόπιν υποβολής από την προσφεύγουσα της με αριθ./2017 αρχικής δήλωσης μεταβίβασης ακινήτου και η υπό κρίση προσφυγή πρέπει να απορριφθεί.

Α π ο φ α σ ί ζ ο υ μ ε

Την **απόρριψη** της με ημερομηνία κατάθεσης 8.01.2018 και με αριθμό πρωτοκόλλουενδικοφανούς προσφυγής της, με ΑΦΜ, κατοίκου Καλλιθέας, οδός

Εντελλόμεθα όπως αρμόδιο όργανο κοινοποιήσει με τη νόμιμη διαδικασία την παρούσα απόφαση στην υπόχρεη.

Με εντολή του Προϊσταμένου της
Διεύθυνσης Επίλυσης Διαφορών

ΑΚΡΙΒΕΣ ΑΝΤΙΓΡΑΦΟ
Η ΥΠΑΛΛΗΛΟΣ ΤΟΥ ΤΜΗΜΑΤΟΣ
ΔΙΟΙΚΗΤΙΚΗΣ ΥΠΟΣΤΗΡΙΞΗΣ

Ο ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΣ ΤΗΣ ΥΠΟΔΙΕΥΘΥΝΣΗΣ
ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ

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.