



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ



ΑΑΔΕ

Ανεξάρτητη Αρχή
Δημοσίων Εσόδων

Θεσσαλονίκη, 15/02/2018

Αριθμός απόφασης: 478

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

Ταχ. Δ/ση : Εγνατία 45

Ταχ. Κώδικας: 54630 - Θεσσαλονίκη

Τηλέφωνο : 2313-333267

ΦΑΞ : 2313-333258

E-Mail : ded.thess1@n3.syzefxis.gov.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 1069/04.03.2014 Εγκύκλιο της Γενικής Γραμματείας Δημοσίων Εσόδων του Υπουργείου Οικονομικών.

3. Την υπ' αριθμ. Δ.Ε.Δ. 1126366/ΕΞ2016/30.08.2016 (ΦΕΚ Β' 2759/01.09.2016) Απόφαση του Προϊσταμένου της Διεύθυνσης Επίλυσης Διαφορών.

4. Τη με ημερομηνία κατάθεσης 20/10/2017 και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανή προσφυγή του με ΑΦΜ, κατά της υπ' αριθ. πρωτ. /21.09.2017 αρνητικής απάντησης του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ., επί της υπ' αριθ. πρωτ. /27.07.2017 αίτησής του περί επιστροφής φόρου χρησικτησίας που είχε καταβληθεί με την υποβολή της υπ' αριθ. /02.04.2013 δήλωσης ΦΜΑ, και τα προσκομιζόμενα με αυτήν σχετικά έγγραφα.

5. Την υπ' αριθ. πρωτ. /21.09.2017 αρνητική απάντηση του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ., της οποίας ζητείται η ακύρωση, επί της υπ' αριθ. πρωτ. /27.07.2017

αίτησης του προσφεύγοντος για επιστροφή του φόρου χρησικτησίας που είχε καταβληθεί με την υποβολή της υπ' αριθ./02.04.2013 δήλωσης ΦΜΑ.

6. Τις απόψεις του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ.

7. Την εισήγηση του ορισθέντος υπαλλήλου του Τμήματος Α8 – Επανεξέτασης, όπως αποτυπώνεται στο σχέδιο της απόφασης.

Επί της από 20/10/2017 και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανούς προσφυγής του με 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:

Δυνάμει της υπ' αριθ./2012 απόφασης του Ειρηνοδικείου Θεσσαλονίκης, ο προσφεύγων αναγνωρίστηκε κύριος, νομέας και κάτοχος, δι' εκτάκτου χρησικτησίας, ενός οικοπέδου, εμβαδού 135 τ.μ., στη θέση της κτηματικής περιοχής Θεσσαλονίκης, για τη μεταγραφή δε της ανωτέρω αποφάσεως υποβλήθηκε η υπ' αριθ./02.04.2013 δήλωση ΦΜΑ στην οποία η φορολογητέα αξία οριστικοποιήθηκε στο ποσό των 62.100,00€ και προέκυψε φόρος χρησικτησίας ποσού 5.810,00€ πλέον δημοτικού φόρου ποσού 174,30€. Το προαναφερθέν ποσό βεβαιώθηκε με τον υπ' αριθ./02.04.2013 χρηματικό κατάλογο (ΑΤΒ/02.04.2013) και καταβλήθηκε εφάπαξ και εξ ολοκλήρου με το υπ' αριθ./230/2013/...../02.04.2013 διπλότυπο είσπραξης.

Με την υπ' αριθ./21.09.2017 αρνητική απάντηση του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. απορρίφθηκε το αίτημα του προσφεύγοντος περί επιστροφής του καταβληθέντος φόρου χρησικτησίας, μετά την έκδοση της υπ' αριθ./2017 απόφασης του Μον. Πρωτ. Θεσσαλονίκης, που επικύρωσε σε δεύτερο βαθμό την υπ' αριθ./2015 απόφαση του Ειρηνοδικείου Θεσσαλονίκης και αναγνώρισε την κυριότητα του ανωτέρω ακινήτου σε τρίτους, διατάσσοντας ταυτόχρονα την αποβολή του προσφεύγοντος και την παράδοση του ακινήτου. Ως επισημαίνεται στην ανωτέρω αρνητική απάντηση του Προϊσταμένου της φορολογικής αρχής, με την δικαστική απόφαση του Μονομελούς Πρωτοδικείου Θεσσαλονίκης δεν επήλθε ακύρωση της υπ' αριθ./2012 απόφασης του Ειρηνοδικείου Θεσσαλονίκης.

Ο προσφεύγων, με την υπό κρίση ενδικοφανή προσφυγή, ζητά την ακύρωση της προβαλλόμενης αρνητικής απάντησης του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. και την αποδοχή του αιτήματός του περί επιστροφής φόρου χρησικτησίας που έχει καταβληθεί με την υποβολή της υπ' αριθ./02.04.2013 δήλωσης ΦΜΑ, προβάλλοντας τον ισχυρισμό ότι η υπ' αριθ./2017 τελεσίδικη απόφαση του Μον. Πρωτ. Θεσσαλονίκης αποτελεί επιγενόμενο λόγο και ως εκ τούτου, η προθεσμία της οριζόμενης από την παρ. 2 του άρθρου 90 του ν.2362/1995 προθεσμία παραγραφής της αξίωσης επιστροφής φόρου ως αχρεωστήτως καταβληθέντος, άρχεται από την έκδοσή της, ήτοι από 24/04/2017.

Επειδή, με τις διατάξεις του άρθρου 2 παρ. 3 του Ν. 1521/1950 (ΦΕΚ 245Α') ορίζεται ότι: «Επί μεταγραφής ή σημειώσεως εις το βιβλίον μεταγραφών ή καταχωρίσεως εις το νηολόγιον: α)..... δ) απόφασης δικαστικής με την οποία αναγνωρίζεται η κυριότητα ή άλλο εμπράγματο δικαίωμα σε ακίνητο, λόγω συμπλήρωσης των όρων της τακτικής ή έκτακτης χρησικτησίας ή από οποιαδήποτε άλλη αιτία, με εξαίρεση την περίπτωση κατά την οποία στο όνομα του προσώπου, στο οποίο γίνεται η αναγνώριση, υπάρχει μεταγεγραμμένος τίτλος για το δικαίωμα αυτό για το οποίο έχει υποβληθεί η δήλωση που προβλέπεται από το νόμο και ε)....., ο ζητών την μεταγραφήν ή την σημείωσιν εις το περιθώριον του βιβλίου μεταγραφών ή την καταχώρισιν εις το νηολόγιον υποχρεούται προ της ενεργείας της μεταγραφής κλπ. να επιδώσῃ δήλωσιν εις το αρμόδιον Οικονομικὸν Ἐφορον και να καταβάλῃ συγχρόνως τον φόρον μεταβιβάσεως....».

Επειδή, με τις διατάξεις της παρ. 43 του άρθρου 72 του Ν.4174/2013, όπως προστέθηκε με την υποπαρ. Δ2 περ. 21 άρθρου πρώτου του Ν.4254/2014 και το αρχικό άρθρο αναριθμήθηκε σε άρθρο 72 με το άρθρο 8 του Ν.4337/2015, ορίζεται ότι: «Εφόσον με την υποβολή τροποποιητικής φορολογικής δήλωσης ή με αυτοτελές αίτημα ή καθ' οιονδήποτε άλλο τρόπο, που αφορά φορολογικό έτος, διαχειριστική περίοδο ή φορολογική υπόθεση, μέχρι την έναρξη ισχύος του Κώδικα Φορολογικής Διαδικασίας, προβάλλεται αξίωση επιστροφής φόρου, για τα σχετικά με την παραγραφή, εφαρμόζονται τα ισχύοντα μέχρι τον χρόνο έναρξης ισχύος του Κώδικα».

Επειδή, με τις διατάξεις του άρθρου 12 παρ. 3 του Ν. 1521/1950 (ΦΕΚ 245Α') ορίζεται ότι: «Το δικαίωμα του δημοσίου προς επιβολή του φόρου παραγράφεται μετά την πάροδο πενταετίας από του τέλους του έτους εντός του οποίου επεδόθη η δήλωση φόρου μεταβιβάσεως».

Επειδή, με το άρθρο 90 παρ. 2 του ν.2362/1995 περί Δημόσιου Λογιστικού ορίζεται ότι: «Η κατά του Δημοσίου απαίτηση προς επιστροφή αχρεωστήτως ή παρά το νόμο καταβληθέντος σ' αυτό χρηματικού ποσού παραγράφεται μετά τρία έτη από της καταβολής....».

Επειδή, με την ΠΟΛ. 1199/2017 διευκρινίζεται ότι: «η υποχρέωση της διοίκησης για επιστροφή φόρου ως αχρεωστήτως καταβληθέντος για τα έτη αυτά, σύμφωνα με την παράγραφο 2 του άρθρου 90 του Ν. 2362/1995 , είναι τριετής από την καταβολή και, στην περίπτωση που η αξίωση επιστροφής γεννάται επιγενομένως ενώ η καταβολή είναι κατ' αρχήν νόμιμη, η παραγραφή αυτής της αξίωσης αρχίζει από το χρονικό σημείο επελεύσεως του επιγενόμενου λόγου (βλ. Ν.Σ.Κ. 656/2002, ΠΟΛ 1005/2003 , ΣΤΕ 4290/1995, 2056/1989, 3091/1984)».

Επειδή, στην προκειμένη περίπτωση, δυνάμει της υπ' αριθ./2012 απόφασης του Ειρηνοδικείου Θεσσαλονίκης, ο προσφεύγων αναγνωρίστηκε κύριος, νομέας και κάτοχος, δι' εκτάκτου χρησικτησίας επί του ανωτέρω ακινήτου, για τη μεταγραφή δε της ανωτέρω αποφάσεως υποβλήθηκε η υπ' αριθ./02.04.2013 δήλωση ΦΜΑ στην οποία η φορολογητέα αξία οριστικοποιήθηκε στο ποσό των 62.100,00€ και προέκυψε φόρος χρησικτησίας ποσού 5.810,00€ πλέον δημοτικού φόρου ποσού 174,30€. Το προαναφερθέν ποσό βεβαιώθηκε με τον υπ' αριθ./...../02.04.2013 χρηματικό κατάλογο (ΑΤΒ/02.04.2013) και καταβλήθηκε εφάπαξ και εξ ολοκλήρου με το υπ' αριθ./230/2013/...../02.04.2013 διπλότυπο είσπραξης. Εκ των

υστέρων, η υπ' αριθ./2017 τελεσίδικη απόφαση του Μον. Πρωτ. Θεσσαλονίκης επικύρωσε σε δεύτερο βαθμό την υπ' αριθ./2015 απόφαση του Ειρηνοδικείου Θεσσαλονίκης και αναγνώρισε την κυριότητα του ανωτέρω ακινήτου σε τρίτους, διατάσσοντας ταυτόχρονα την αποβολή του προσφεύγοντος και την παράδοση του ακινήτου. Εν συνεχεία, ο προσφεύγων, επικαλούμενος την προαναφερθείσα τελεσίδικη δικαστική απόφαση, αιτήθηκε την επιστροφή του φόρου χρησικτησίας που καταβλήθηκε κατά την υποβολή της προαναφερθείσας δήλωσης ως αχρεωστήτως καταβληθέντος στις 27/07/2017, δηλαδή πριν την πάροδο της πενταετίας, εντός της οποίας το Δημόσιο δύναται να επιβάλλει φόρο. Η δε υπ' αριθ./2017 απόφαση του Μονομελούς Πρωτοδικείου Θεσσαλονίκης που δημοσιεύτηκε στις 24/04/2017 συνιστά επιγενόμενο λόγο, από την επέλευση του οποίου (24/04/2017) άρχεται η παραγραφή της αξίωσης, για επιστροφή του αχρεωστήτως καταβληθέντος φόρου (και όχι από την καταβολή αυτού). Επομένως, η αξίωση του προσφεύγοντος για επιστροφή του φόρου, δεν έχει υποπέσει στην προβλεπόμενη από τις διατάξεις του άρθρου 90 του ν.2362/1995 τριετή παραγραφή.

Κατά συνέπεια, ο ισχυρισμός του προσφεύγοντος, περί επιστροφής του φόρου χρησικτησίας ως αχρεωστήτως καταβληθέντος, έχει νομικό έρεισμα, κρίνεται ως νόμω και ουσία βάσιμος και γίνεται δεκτός.

Α π ο φ α σ ί ζ ο υ μ ε

την αποδοχή της από 20/10/2017 και με αρ. πρωτ. ενδικοφανούς προσφυγής του με ΑΦΜ και **την ακύρωση** της υπ' αριθ. πρωτ./21.09.2017 αρνητικής απάντησης του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ., επί της υπ' αριθ. πρωτ./27.07.2017 αίτησής του. Ο Προϊστάμενος της φορολογικής αρχής καλείται όπως ενεργήσει με βάση το ανωτέρω σκεπτικό.

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.