



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ



ΑΑΔΕ

Ανεξάρτητη Αρχή
Δημοσίων Εσόδων

ΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ

ΥΠΟΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ

ΤΜΗΜΑ : Α4 ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ

Ταχ. Δ/ση : Αριστογείτονος 19

Ταχ. Κώδικας : 176 71 - Καλλιθέα

Τηλέφωνο : 213 1604551

Fax : 213 1604567

Καλλιθέα, 24-03-2017

Αριθμός Απόφασης 2194

Α Π Ο Φ Α Σ Η

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 1002/31.12.2013 Απόφασης του Γενικού Γραμματέα Δημοσίων Εσόδων (ΦΕΚ Β' 55/16-1-2014).

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 2759/01-09-2016) Απόφαση του Προϊσταμένου της Διεύθυνσης Επίλυσης Διαφορών «Παροχή εξουσιοδότησης υπογραφής».

4. Την με αριθμό πρωτ...../24-11-2016 ενδικοφανή προσφυγή του του με Α.Φ.Μ., κατοίκου, οδός αρ., κατά των κάτωθι περιγραφομένων σε πίνακα πράξεων, του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Χανίων

ΚΑΤΑΣΤΑΣΗ ΠΡΟΣΒΑΛΛΟΜΕΝΩΝ ΠΡΑΞΕΩΝ							
Α/	Αριθμός	Ημ/νία	Ημ/νία κοι-	Είδος φό-	Διαχειριστική	ΣΥΝΟΛΙΚΟ ΠΟΣΟ	ΠΟΣΟ ΠΟΥ ΒΕΒΑ-

A	πράξης	πράξης	νοποίησης της πράξης	ρου ή προστίμου	ή φορολογική περίοδος	ΚΑΤΑΛΟΓΙΣΜΟΥ	ΙΩΘΗΚΕ
1		2016	26-10-2016	ΕΙΣΟΔΗΜΑ	2009	30.572,95 €	30.572,95€
2		2016	26-10-2016	ΕΙΣΟΔΗΜΑ	2010	35.349,36€	35.349,36€
3		2016	10-02-2016	ΕΙΣΟΔΗΜΑ	2011	31.715,03€	31.715,30€
						97.637,34€	97.637,34€

και τα προσκομιζόμενα με αυτές σχετικά έγγραφα.

5. Τις ως άνω περιγραφόμενες πράξεις του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Χανίων, των οποίων ζητείται η ακύρωση ή τροποποίηση.

6. Τις απόψεις της ανωτέρω φορολογικής αρχής.

7. Την εισήγηση του ορισθέντος υπαλλήλου του τμήματος Α4, όπως αποτυπώνεται στο σχέδιο της απόφασης.

Επί της με αριθμό πρωτ...../24-11-2016 ενδικοφανούς προσφυγής του
....., 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, επαγόμεστε τα ακόλουθα:

Με την υπ' αριθ./2016 Οριστική Πράξη Διορθωτικού Προσδιορισμού Φόρου Εισοδήματος οικονομικού έτους 01/01/2009-31/12/2009 του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Χανίων, επιβλήθηκε σε βάρος του προσφεύγοντα φόρος εισοδήματος ποσού 12.615,66 €, πλέον 1.281,14 € τέλη χαρτοσήμου και εισφορά υπέρ ΟΓΑ πλέον 16.676,15 € συνολικός πρόσθετος φόρος λόγω ανακρίβειας ήτοι συνολικό ποσό 30.572,95 €.

Με την υπ' αριθ./2016 Οριστική Πράξη Διορθωτικού Προσδιορισμού Φόρου Εισοδήματος οικονομικού έτους 01/01/2010-31/12/2010 του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Χανίων, επιβλήθηκε σε βάρος του προσφεύγοντα φόρος εισοδήματος ποσού 14.105,62 €, πλέον 1.332,41 € τέλη χαρτοσήμου και εισφορά υπέρ ΟΓΑ πλέον 18.525,57 € συνολικός πρόσθετος φόρος λόγω ανακρίβειας, πλέον 1.385,81 € εισφορά αλληλεγγύης, ήτοι συνολικό ποσό 35.349,36 €.

Με την υπ' αριθ./2016 Οριστική Πράξη Διορθωτικού Προσδιορισμού Φόρου Εισοδήματος οικονομικού έτους 01/01/2011-31/12/2011 του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Χανίων, επιβλήθηκε σε βάρος του προσφεύγοντα φόρος εισοδήματος ποσού 13.840,26 €, πλέον 1.332,36 € τέλη χαρτοσήμου και εισφορά υπέρ ΟΓΑ πλέον 15.172,62 € συνολικός πρόσθετος φόρος λόγω ανακρίβειας, πλέον 1.369,79 € εισφορά αλληλεγγύης, ήτοι συνολικό ποσό 31.715,03 €.

Με την με αρ...../2014 εντολή ελέγχου του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Χανίων, διενεργήθηκε στον

προσφεύγοντα έλεγχος φορολογίας εισοδήματος και με την με αρ./2014 πρόσκληση ζητήθηκαν πληροφορίες σχετικά με τα δηλωθέντα ενοίκια των χρήσεων 2008-2013. Ο προσφεύγων για το ακίνητο που κατείχε και μίσθωνε στην ομόρρυθμη εταιρεία «.....», προσκόμισε τα με αρ...../2005,/2009,/2011 και/2013 συμβόλαια της Συμβολαιογράφου , τα οποία αφορούσαν ένα ισόγειο κατάστημα πατάρι ανεξάρτητης οριζόντιας ιδιοκτησίας σε διώροφη οικοδομή επί της οδού αρ....., συνολικής επιφάνειας, 84,45 τ.μ. το ισόγειο και 73,91 τ.μ. το πατάρι. Από τον έλεγχο των συμβολαίων διαπιστώθηκε ότι ο προσφεύγων, για το εν λόγω ακίνητο, προέβη με το υπ'αρ...../2005 συμβόλαιο της Συμβολαιογράφου κατά ποσοστό 30%, στη σύσταση και μεταβίβαση του δικαιώματος επικαρπίας λόγω δωρεάς, προς την κατά ποσοστό 30%, κατά ποσοστό 30%, κατά ποσοστό 20% και κατά ποσοστό 20%, για διάρκεια τριών ετών. Το εν λόγω συμβόλαιο μεταγράφηκε στα βιβλία μεταγραφών του Υποθηκοφυλακείου Χανίων την 30/01/2006.

Εν συνεχεία με το με αρ./2009 συμβόλαιο δωρεάς και γονικής παροχής της Συμβολαιογράφου , **το οποίο δεν μεταγράφηκε στα βιβλία μεταγραφών του Υποθηκοφυλακείου Χανίων**, μεταβίβασε την επικαρπία του ανωτέρω ακινήτου με πενταετή διάρκεια προς την κατά ποσοστό 20% , κατά ποσοστό 40%, κατά ποσοστό 20%, κρατώντας για τον εαυτό του το λοιπό ποσοστό 20%.

Με το με αρ...../2011 συμβόλαιο της Συμβολαιογράφου , έγινε επανάληψη του με/2009 συμβολαίου λόγω μη αναφοράς στο ιστορικό του τίτλου κτήσης του δωρητή και παρέχοντα και της προγενέστερης σύστασης επικαρπίας που είχε συσταθεί στο ίδιο ακίνητο με το/2005 συμβόλαιο. Το εν λόγω συμβόλαιο καταχωρήθηκε στο κτηματολογικό γραφείο Χανίων την 13-01-2012.

Από τα ανωτέρω προέκυψε ότι ο προσφεύγων για τα έτη 2009, 2010 και 2011 ήταν κάτοχος του εν λόγω ακινήτου κατά ποσοστό 100% πλήρους κυριότητας και όφειλε να δηλώνει εισόδημα από την εκμίσθωση του ως άνω ακινήτου κατά ποσοστό 100%.

Ο προσφεύγων, με την υπό κρίση ενδικοφανή προσφυγή, ζητά την ακύρωση, των προσβαλλόμενων πράξεων προβάλλοντας τους παρακάτω λόγους :

- Για την υπαγωγή σε φόρο εισοδήματος από ακίνητα πρέπει ο υπόχρεος αφενός μεν να είναι, ως προς ορισμένο ακίνητο δικαιούχος εμπράγματος ή ενοχικού δικαιώματος αφετέρου δε να έχει πράγματι αποκτήσει ο ίδιος εισόδημα υπό την ιδιότητα αυτή. Δηλ. αμφισβητεί επί της ουσίας την ιδιότητά του ως επικαρπωτή κατά 80% καθόσον αυτή και κατά το ίδιο ποσοστό είχε μεταβιβαστεί σε τρίτα πρόσωπα.

Επειδή, σύμφωνα με τις διατάξεις του **άρθρου 20 του Ν.2238/1994**, 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. Επίσης εισόδημα από ακίνητα θεωρείται και το δικαίωμα που αποκτάται από τον κύριο του εδάφους προκειμένου για οικοδομές που έχουν ανεγερθεί σε έδαφος κυριότητας τρίτου ή αν πρόκειται για επιφάνειες και εμφυτεύσεις που διατηρούνται σύμφωνα με τις διατάξεις των άρθρων 58 και 59 του Α.Ν. 2783/1941 (ΦΕΚ 29Α').».

Επειδή, σύμφωνα με την ΠΟΛ.1209/2001, με την οποία κοινοποιήθηκε η με αρ. 64/2001 γνωμοδότηση του ΝΣΚ η οποία έγινε αποδεκτή από τον Υφυπουργό Οικονομικών, ορίζεται μεταξύ άλλων ότι: «Σχετικά με το πιο πάνω θέμα το ΝΣΚ, με την υπ' αριθ. 64/2001 γνωμοδότησή του, διατύπωσε την άποψη ότι υποκείμενο φορολογικής ενοχής αναφορικά με το εισόδημα από ακίνητα, καθίσταται αυτός στον οποίο μεταβιβάζεται το εμπράγματο δικαίωμα του υπόψη ακινήτου, μετά τη μεταγραφή του συμβολαίου που συντάχθηκε για τη μεταβίβασή του.....

Επειδή, εν προκειμένω ο προσφεύγων κατά τις χρήσεις 2009, 2010 και 2011 κατείχε το αναφερόμενο ακίνητο κατά πλήρη κυριότητα σε ποσοστό 100% , καθώς κατά τη χρήση 2009 δεν είχε εκχωρήσει κανένα εμπράγματο δικαίωμα του ακινήτου και κατά τις χρήσεις 2010 και 2011 η σύσταση του εμπράγματος δικαιώματος της επικαρπίας προς τους Α .Φ Μ. κατά ποσοστό 20%, Α.Φ.Μ. κατά ποσοστό 40%,- λόγω γονικής παροχής προς τον Α.Φ.Μ. κατά ποσοστό 20% δεν είχε ολοκληρωθεί καθώς αυτή πραγματοποιήθηκε με την μεταγραφή του υπ'αρ..... /2011 συμβολαίου στο κτηματολογικό γραφείο Χανίων την 13-01-2012.

Επειδή, άλλωστε όπως προκύπτει από τα στοιχεία του φακέλου και τις απόψεις της Δ,.Ο.Υ. Χανίων, ο προσφεύγων εισέπραττε το ενοίκιο του αναφερόμενου ακινήτου, καθώς η μισθώτρια εταιρεία κατέθετε όλο το ποσό του ενοικίου και όχι μέρος αυτού, σε προσωπικό τραπεζικό λογαριασμό του προσφεύγοντα.

Επειδή, σύμφωνα με τα ανωτέρω ορθώς η φορολογική αρχή, επαναπροσδιόρισε το εισόδημα του προσφεύγοντα από ακίνητα για τις χρήσεις 2009, 2010 και 2011 και καταλόγισε τον αναλογούντα φόρο εισοδήματος.

Επειδή, οι διαπιστώσεις του ελέγχου ,όπως αυτές καταγράφονται αναλυτικά στην από 12/10/2016 οικείας έκθεση μερικού ελέγχου φορολογίας εισοδήματος, επί των οποίων εδράζονται οι προσβαλλόμενες πράξεις, κρίνονται βάσιμες, αποδεκτές και πλήρως αιτιολογημένες

Αποφασίζουμε

Την **απόρριψη** της με αριθμ. πρωτ./24-11-2016 ενδικοφανούς προσφυγής του , με ΑΦΜ

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

Επί πράξεων οριστικού προσδιορισμού φόρου εισοδήματος

ΧΡΗΣΗ 2009

Διαφορά φόρου και τελών	13.896,80 €
Πρόσθετος φόρος και τέλη λόγω ανακρίβειας(120%)	16.676,15 €
ΚΑΤΑΛΟΓΙΖΟΜΕΝΟ ΠΟΣΟ	30.572,95 €

ΧΡΗΣΗ 2010

Διαφορά φόρου ,τελών και εισφοράς Αλληλεγγύης	16.823,79 €
Πρόσθετος φόρος και τέλη λόγω ανακρίβειας(120%)	18.525,57 €
ΚΑΤΑΛΟΓΙΖΟΜΕΝΟ ΠΟΣΟ	35.349,36 €

ΧΡΗΣΗ 2011

Διαφορά φόρου ,τελών και εισφοράς Αλληλεγγύης	16.542,41 €
Πρόσθετος φόρος και τέλη λόγω ανακρίβειας(120%)	15.172,62 €
ΚΑΤΑΛΟΓΙΖΟΜΕΝΟ ΠΟΣΟ	31.715,03 €

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

Ακριβές Αντίγραφο

Η Υπάλληλος του Τμήματος

Διοικητικής Υποστήριξης

ΜΕ ΕΝΤΟΛΗ ΤΟΥ ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΥ

ΤΗΣ Δ/ΝΣΗΣ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ

**Επανεξέτασης
ΦΑΚΟΣ ΓΕΩΡΓΙΟΣ**

Σημείωση : Κατά της απόφασης αυτής επιτρέπεται η άσκηση προσφυγής ενώπιον των αρμόδιων Διοικητικών Δικαστηρίων εντός τριάντα (30) ημερών από την κοινοποίησή της.