



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ



ΑΑΔΕ

Ανεξάρτητη Αρχή
Δημοσίων Εσόδων

ΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ

ΥΠΟΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ

Ταχ. Δ/ση : Αριστογείτονος 19

Ταχ. Κώδικας : 176 71 - Καλλιθέα

Τηλέφωνο : 213 1604540

ΦΑΞ : 2131604567

Καλλιθέα 20-03-2017

Αριθμός απόφασης 2058

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. Της αριθ. Δ6Α1118225 ΕΞ 2013/24.07.2013 Απόφασης του Γενικού Γραμματέα Δημοσίων Εσόδων του Υπουργείου Οικονομικών (ΦΕΚ Β' 1893) «Καθορισμός της διάρθρωσης και των αρμοδιοτήτων της Υπηρεσίας Εσωτερικής Επανεξέτασης της Γενικής Γραμματείας Δημοσίων Εσόδων, καθώς και απαραίτητων λεπτομερειών λειτουργίας αυτής».

γ. Της αριθ. Δ6Α1198069 ΕΞ 2013/30.12.2013 Απόφασης του Γενικού Γραμματέα Δημοσίων Εσόδων του Υπουργείου Οικονομικών (ΦΕΚ Β' 3367) «Μετονομασία και ανακαθορισμός των αρμοδιοτήτων και της εσωτερικής διάρθρωσης της Υπηρεσίας Εσωτερικής Επανεξέτασης της Γενικής Γραμματείας Δημοσίων Εσόδων του Υπουργείου Οικονομικών».

δ. 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 αριθμ. Δ.Ε.Δ. ΕΞ 1126366/30.08.2016(ΦΕΚ 2759 / τ. Β' /01.09.2016) Απόφαση του Προϊσταμένου της Διεύθυνσης Επίλυσης Διαφορών.

4. Την με αριθ. πρωτ..... ενδικοφανή προσφυγή του του Α.Φ.Μ..... κατοίκου οδός κατά της με αριθ..... οριστικής πράξης διορθωτικού προσδιορισμού φόρου μεταβίβασης ακινήτου με απαλλαγή α' κατοικίας έτουςτου προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ.και τα προσκομιζόμενα με αυτήν σχετικά έγγραφα.

5. Την με αριθ. οριστική πράξη διορθωτικού προσδιορισμού φόρου μεταβίβασης ακινήτου έτους του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. της οποίας ζητείται η ακύρωση, καθώς και την από οικεία έκθεση ελέγχου.

6. Τις απόψεις της Δ.Ο.Υ.

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

Επί της με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανούς προσφυγής του 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, επαγόμαστε τα ακόλουθα:

Με την με αριθ..... οριστική πράξη διορθωτικού προσδιορισμού φόρου μεταβίβασης ακινήτου, που επιδόθηκε νόμιμα στις του προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ..... έτους επιβλήθηκε σε βάρος του προσφεύγοντος φόρος συνολικού ποσού€ (κύριος φόρος€, πλέον€ πρόσθετος φόρος 120% λόγω ανακρίβειας).

Η διαφορά φόρου προέκυψε αιτία του δελτίου πληροφοριών με αριθ. πρωτ.που διαβιβάστηκε από το Κ.Ε.ΦΟ.ΜΕ.Π. βάση του οποίου εκδόθηκε από τη Δ.Ο.Υ. η με αριθ..... εντολή ελέγχου Φ.Μ.Α. ως ακολούθως:

Με την ως άνω εντολή διενεργήθηκε έλεγχος στην δήλωση φόρου μεταβίβασης ακινήτων με αρ. που υπεβλήθη στη Δ.Ο.Υ.και δηλώθηκε από τον προσφεύγοντα η αγορά κατά πλήρη κυριότητα μιας υπογείου αποθήκης, ενός ισογείου ορόφου με ημιυπαίθριο χώρο και α'ορόφου με ημιυπαίθριο χώρο επί οικοπέδουτμ (εκτάσεως του όλου οικοπέδου), κείμενου εντός του οικισμού του Δ.Δ. του Δήμου, ιδιοκτησίας του βάσει της οποίας συντάχθηκε το με αρ..... συμβόλαιο αγοροπωλησίας ακινήτων της συμβολαιογράφου, σύμφωνα με το οποίο δηλώθηκε ως τίμημα αξία ακινήτου€ ίσο με την αντικειμενική αξία αυτού, μη καταβληθέντος φόρου μεταβίβασης μέχρι του ποσού των€ λόγω απαλλαγής α'κατοικίας βάσει του Ν.1078/80, για δε το υπόλοιπο ποσό των€ που αφορούσε την αποθήκη, κατεβλήθη φόρος€.

Από την παραπάνω Πληροφοριακή Έκθεση του Κ.Ε.ΦΟ.ΜΕ.Π. η οποία προέκυψε κατόπιν της με αριθ..... εντολής ελέγχου εισοδήματος διενεργήθηκαν ελεγκτικές επαληθεύσεις στην κίνηση των τραπεζικών λογαριασμών του πωλητή τουαπό τις οποίες προέκυψε ότι: α) στις κατατέθηκαν σε λογαριασμό της τράπεζαςαπό τουτο ποσό των€, β) στις ο

αγοραστής παρέδωσε στον πωλητή επιταγή προϊόντος εκταμίευσης στεγαστικού δανείου από την τράπεζα ποσού€ όσο και τίμημα στο συμβόλαιο και γ) κατάθεση από ποσού€ στις το οποίο κρίνεται από τον έλεγχο ότι αφορά εξόφληση του πραγματικού τιμήματος.

Ως εκ τούτου προσδιορίζεται η αντικειμενική αξία ακινήτων στο ποσό των€ (.....€+.....€+.....€) ο δε φόρος στο ποσό των€ και κοινοποιούνται

στον προσφεύγοντα το με αριθ. σημείωμα διαπιστώσεων ελέγχου του άρθρου 28 παρ.1 Ν.4174/2013 καθώς και με ο με αριθ. προσωρινός διορθωτικός προσδιορισμός Φ.Μ.Α. με τα οποία του γνωστοποιήθηκαν τα ευρήματα του ελέγχου και εκλήθη εντός είκοσι (20) ημερών να υποβάλλει τις απόψεις του. Ο προσφεύγων ανταποκρίθηκε και κατέθεσε στην αρμόδια Δ.Ο.Υ. το με αριθ. έγγραφο με τις απόψεις του, χωρίς να προσκομίσει πρόσθετα στοιχεία επί των διαπιστώσεων ελέγχου .

Ο προσφεύγων με την υπό κρίση ενδικοφανή προσφυγή, ζητά την ακύρωση της παραπάνω οριστικής πράξης προσδιορισμού φόρου μεταβίβασης ακινήτου προβάλλοντας τους παρακάτω λόγους :

1. Εσφαλμένη εφαρμογή του φορολογικού νόμου όσον αφορά την επιβολή πρόσθετου φόρου . Παραγραφή του δικαιώματος του δημοσίου για επιβολή φόρου.
2. Η προσβαλλόμενη πράξη είναι άκυρη λόγω έλλειψης επαρκών στοιχείων για το τι ακριβώς αφορά το υπερβάλλον τίμημα.
3. Η απαλλαγή για αγορά α΄ κατοικίας από άγαμο παρέχεται μέχρι αξίας ακινήτου ποσού 200.000,00€.

Επειδή σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 1 παρ.8 του Ν.1078/1980 (ΦΕΚ 238 Α/14-10-1980) <<περί παραγραφής>>, το δικαίωμα του δημοσίου για τον καταλογισμό κύριου και πρόσθετου φόρου που ορίζεται σε αυτό το άρθρο παραγράφεται μετά την πάροδο δεκαπενταετίας (15) από το τέλος του έτους εντός του οποίου παρεσχέθη η απαλλαγή έστω και αν η υπόθεση περαιώθηκε οριστικά, με βάση όσα ορίζονται στις παραγράφους 2 και 3 του άρθρου 8 του α.ν.1521/1950, ο οποίος κυρώθηκε με το ν.1587/1950(Φ.Ε.Κ.294 Α /1950),ως ισχύει.

Επειδή σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 1 παρ.8 του Ν.1078/1980 (ΦΕΚ 238 Α/14-10-1980) <<περί μη συνδρομής των προϋποθέσεων απαλλαγής από το φόρο>>, ορίζεται ότι αν χορηγήθηκε απαλλαγή από το φόρο μεταβίβασης σύμφωνα με τις διατάξεις του παρόντος άρθρου ενώ δεν συνέτρεχαν οι προϋποθέσεις, επιβάλλεται σε βάρος του αγοραστή εκτός από τον αναλογούντα κύριο φόρο και πρόσθετος φόρος που ορίζεται σε ποσοστό εκατό τοις εκατό (100%) επί του κύριου φόρου. Ο κύριος φόρος υπολογίζεται με βάση την αξία του ακινήτου κατά το χρόνο διαπίστωσης της παράβασης με εφαρμογή των συντελεστών που ίσχυαν κατά το χρόνο χορήγησης της απαλλαγής, εκτός εάν ο φόρος που αναλογεί στην αξία του ακινήτου του χρόνου απαλλαγής είναι μεγαλύτερος. Ο ανωτέρω πρόσθετος φόρος δεν μπορεί να μειωθεί κατά τις διατάξεις της παρ.8 του άρθρου 2 του ν. 2523/1997(Φ.Ε.Κ. 179 Α /1997).

Αν η αξία που έχει απαλλαγεί από το φόρο αποτελεί τμήμα της συνολικής αξίας του ακινήτου , ο κύριος και πρόσθετος φόρος επιβάλλεται με βάση το τμήμα αυτό, η αξία του οποίου εξευρίσκεται με βάση τη σχέση της αξίας που έχει απαλλαγεί προς τη συνολική αξία κατά το χρόνο απαλλαγής.

Επειδή σύμφωνα με την παρ 3 του άρθρου 12 του Ν.1521/1950 το δικαίωμα του δημοσίου για την επιβολή του φόρου του παρόντος παραγράφεται μετά την πάροδο πενταετίας από το τέλος του έτους μέσα στο οποίο επιδόθηκε η δήλωση φόρου μεταβίβασης.

Επειδή σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 45 παρ 3 περ. α, β, δ Ν.820/1978 (με το οποίο αντικαταστάθηκαν οι παρ. 1-3 του Ν.118/1973, νυν Ν.2961/2001), οι οποίες εφαρμόζονται αναλόγως και επί των υποθέσεων φορολογίας μεταβίβασης ακινήτων (άρθρ. 46 παρ. 2 Ν.820/1978), επιτρέπεται κατ' εξαίρεση η κοινοποίηση πράξης και μετά τη λήξη της πενταετούς προθεσμίας στις ακόλουθες περιπτώσεις:

- α) εάν η πράξη της φορολογικής αρχής που κοινοποιήθηκε εμπρόθεσμα ακυρωθεί για οποιονδήποτε μη ουσιαστικό λόγο,
- β) εάν η βεβαίωση του φόρου ακυρωθεί με δικαστική απόφαση για τυπικό ελάττωμα του τίτλου στον οποίο αυτή στηρίχθηκε,
- γ) εάν υπεβλήθη δήλωση του υπόχρεου κατά το τελευταίο έτος της πενταετούς ή δεκαπενταετούς προθεσμίας ή εάν η φορολογική υποχρέωση προκύπτει εξ εκδοθείσης εντός του αυτού έτους αποφάσεως διοικητικού δικαστηρίου ή
- δ) εάν ο ενεργήσας τον έλεγχο υπάλληλος ή Προϊστάμενος της Δ.Ο.Υ. με βάση την έκθεση του οποίου καταρτίστηκε η αρχική πράξη τιμωρήθηκε πειθαρχικά, με αμετάκλητη απόφαση του αρμοδίου οργάνου για βαρεία αμέλεια ή δόλο κατά τον έλεγχο αυτόν.

Επειδή σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 10 παρ.3 του Ν.1587/1950 ορίζεται ότι ο οικονομικός έφορος δεν δικαιούται με νεώτερο φύλλο ελέγχου να αυξήσει την καθορισθείσα δια του πρώτου φύλλου ελέγχου αξία, του ακινήτου ή του πραγματικού δικαιώματος επί του ακινήτου. Εξαιρετικώς μπορεί να κοινοποιήσει ο οικονομικός έφορος νέο φύλλο ελέγχου με αυξημένη αξία, αν βάσει της εκθέσεως που καταρτίστηκε το αρχικό φύλλο ελέγχου, ο εκτιμητής ή ο οικονομικός έφορος έχει τιμωρηθεί πειθαρχικώς για βαρεία αμέλεια ή δόλο κατά την εκτίμηση αυτή.

Επειδή σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 2 του Ν.4098/2012 ορίζεται ότι η προθεσμία παραγραφής του δικαιώματος του δημοσίου για κοινοποίηση φύλλων ελέγχου ή πράξεων επιβολής φόρων, τελών ή εισφορών που λήγει στις 31-12-2012, παρατείνεται μέχρι τις 31-12-2013.

Επειδή σύμφωνα με τη διάταξη του άρθρου 22 Ν.4203/2013 ορίζεται ότι «Οι προθεσμίες παραγραφής του δικαιώματος του Δημοσίου για κοινοποίηση φύλλων ελέγχου και κάθε άλλης πράξης επιβολής φόρων, τελών, προστίμων ή εισφορών, που λήγουν στις 31.12.2013 παρατείνονται κατά δύο (2) έτη από τη λήξη τους στις ακόλουθες περιπτώσεις:

- α) για υποθέσεις, για τις οποίες έχουν αποσταλεί στοιχεία σε ελληνική δικαστική, φορολογική, ελεγκτική ή άλλη αρχή από άλλα κράτη – μέλη της Ε.Ε. ή τρίτες χώρες στα πλαίσια αμοιβαίας διοικητικής ή δικαστικής συνδρομής ή συμβάσεων αποφυγής διπλής φορολογίας εισοδήματος και κεφαλαίου ή συμβάσεων ανταλλαγής πληροφοριών ή συμβάσεις διοικητικής συνδρομής για την καταπολέμηση της απάτης και της φοροδιαφυγής ή οποιασδήποτε άλλης διαδικασίας, ή εκκρεμεί, κατόπιν αιτήματος των ανωτέρω ελληνικών αρχών η αποστολή στοιχείων, και

β) για υποθέσεις, για τις οποίες έχουν εκδοθεί κατά τη δημοσίευση του παρόντος ή θα εκδοθούν μέχρι τις 31.12.2013 εισαγγελικές παραγγελίες, εντολές ελέγχου, έρευνας ή επεξεργασίας ή εντολές και αιτήματα διερεύνησης από δικαστική ή φορολογική ή ελεγκτική αρχή, καθώς και από την Αρχή Καταπολέμησης της Νομιμοποίησης Εσόδων από Εγκληματικές Δραστηριότητες και της Χρηματοδότησης της Τρομοκρατίας και Ελέγχου των Δηλώσεων Περιουσιακής Κατάστασης. ».

Μετά τα ως άνω εκτεθέντα, δεν τίθεται ζήτημα εφαρμογής των διατάξεων του άρθρου 1 παρ.8 του Ν.1078/80 καθόσον δεν αμφισβητείται ότι ο προσφεύγων πληρούσε τις προϋποθέσεις που θέτει η ως άνω διάταξη για την απαλλαγή από το φόρο μεταβίβασης λόγω αγοράς α' κατοικίας.

Όσον αφορά την παραγραφή του δικαιώματος του Δημοσίου για την επιβολή του φόρου μεταβίβασης ακινήτων και εφόσον τα συμπληρωματικά στοιχεία δεν περιήλθαν σε γνώση της αρμόδιας φορολογικής αρχής εντός της πενταετίας από την υποβολή της δήλωσης Φ.Μ.Α., ή εντός της προθεσμίας παράτασης της πενταετούς παραγραφής και δεν είχε εκδοθεί εντολή ελέγχου από την αρμόδια φορολογική αρχή εντός της προθεσμίας λήξης της παραγραφής, λαμβανομένων υπόψη και των παρατάσεων αυτής, σύμφωνα με τις ανωτέρω διατάξεις, δηλαδή ως τις 31/12/2013, συνάγεται το συμπέρασμα ότι ο ισχυρισμός του προσφεύγοντος ότι το δικαίωμα του Δημοσίου για επιβολή φόρων έχει παραγραφεί, 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 με αριθ.πρωτ..... ενδικοφανούς προσφυγής του **του**, Α.Φ.Μ..... και **ακύρωση** της με αριθ. οριστικής πράξης διοικητικού προσδιορισμού φόρου μεταβίβασης ακινήτου με χρόνο φορολογίαςτου Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ

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 .