



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ



ΑΔΔΕ

Ανεξάρτητη Αρχή
Δημοσίων Εσόδων

ΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ
ΥΠΟΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ
ΤΜΗΜΑ ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ Α3

Ταχ. Δ/ση : Αριστογείτονος 19

Ταχ. Κώδικας : 176 71 - Καλλιθέα

Τηλέφωνο : **2131604529**

ΦΑΞ : 2131604567

Καλλιθέα, 26/01/2017

Αριθμός απόφασης:818

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 παρ. 3 του άρθρου 47 του ν. 4331/2015 (ΦΕΚ Α' 69).
 - γ. Του Π.Δ. 111/14 (ΦΕΚ Α' 178) «Οργανισμός του Υπ. Οικονομικών».
 - δ. Του άρθρου 6 της αριθ. Δ6Α 1058824 ΕΞ 2014 (ΦΕΚ Β' 865, 1079 και 1846) Απόφασης του Γενικού Γραμματέα Δημοσίων Εσόδων του Υπουργείου Οικονομικών «Ανακαθορισμός της εσωτερικής διάρθρωσης και των αρμοδιοτήτων οργανικών μονάδων της Γενικής Γραμματείας Δημοσίων Εσόδων και μετονομασία ορισμένων από αυτές», όπως τροποποιήθηκε και ισχύει.
 - ε. Της ΠΟΛ 1002/31.12.2013 Απόφασης του Γενικού Γραμματέα Δημοσίων Εσόδων (ΦΕΚ Β' 55/16-1-2014).
 - στ. Της παρ. 1 του άρθρου 17 του ν. 4389/2016 (ΦΕΚ Α' 94).
2. Την ΠΟΛ 1069/4-3-2014 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.
4. Τη με ημερομηνία κατάθεσης **28/09/2016** και αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανή προσφυγή της, **ΑΦΜ**, κατοίκου Παγκρατίου Αττικής, επί της οδού κατά της **σιωπηρής απόρριψης του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. ΙΖ ΑΘΗΝΩΝ** επί της από 01/07/2016 αίτησης ανάκλησης της υπ' αριθμ. /2013 δήλωσης φόρου μεταβίβασης ακινήτου, και τα προσκομιζόμενα με αυτήν σχετικά έγγραφα.
5. Τις απόψεις της Δ.Ο.Υ. ΙΖ ΑΘΗΝΩΝ .
6. Την εισήγηση του ορισθέντος υπαλλήλου του Τμήματος Α3 όπως αποτυπώνεται στο σχέδιο της απόφασης.

Επί της με ημερομηνία κατάθεσης **28/09/2016** και αριθμό πρωτοκόλλουενδικοφανούς προσφυγής της, 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:

Μετά την πάροδο απράκτου τριμήνου απορρίφθηκε σιωπηρά από τον Προϊστάμενο της Δ.Ο.Υ. ΙΖ Αθηνών το από 01/07/2016 αίτημα της προσφεύγουσας περί ανάκλησης της υπ'αριθμ./2013 δήλωσης φόρου μεταβίβασης ακινήτων και επιστροφής ως αχρεωστήτως καταβληθέντος του εν λόγω φόρου ποσού **9.766,65 ευρώ**.

Η προσφεύγουσα, με την υπό κρίση ενδικοφανή προσφυγή, ζητά γίνει δεκτή η εν λόγω προσφυγή, να ανακληθεί η υπ'αριθμ./2013 δήλωση φόρου μεταβίβασης ακινήτου και να επεστραφεί ως αχρεωστήτως καταβληθείς ο φόρος των 9.766,65 ευρώ ο οποίος καταβλήθηκε την 01/07/2013 στην Δ.Ο.Υ. ΙΖ' ΑΘΗΝΩΝ, όπως προκύπτει από το υπ'αριθμ.διπλότυπο εισπράξεως της εν λόγω Δ.Ο.Υ. για την μεταβίβαση ακινήτου και ειδικότερα του υπό στοιχείου Δ2 διαμερίσματος του Δ' υπέρ του ιστογείου ορόφου πολυκατοικίας που βρίσκεται στη διασταύρωση των οδών και, θέση «.....» Δήμου Αθηναίων καθώς ως σύζυγος Έλληνα πολίτη δικαιούται απαλλαγή α' κατοικίας, προβάλλοντας τους παρακάτω λόγους:

- Παραβίαση της διάταξης του άρθρου 1 του ν.1078/1980. Εν προκειμένω τυγχάνει Ρωσίδα υπήκοος, γεννηθείσα την 23-11-1971, νομίμως παντρεμένη με τον, Έλληνα υπήκοο και έχει λάβει την υπ'αριθμ.άδεια διαμονής για λόγους οικογενειακής επανένωσης σε ισχύ από 19/11/2013 έως 26/06/2018. Κατοικεί δε μόνιμα στην Ελλάδα και εργάζεται ως γιατρός. Ο σύζυγός της δεν διαθέτει ακίνητη περιουσία, συνεπώς κατά το χρόνο μεταβίβασης του ακινήτου πληρούνται όλες οι προϋποθέσεις για την απαλλαγή της από τον φόρο μεταβίβασης σύμφωνα με την διάταξη του άρθρου 1 του ν.1078/1980.
- Νομική πλημμέλεια ένεκα ασυμβατότητας προς την ΕΣΔΑ, λόγω παραβίασης του δικαιώματος στην περιουσία και αντίθεση στις αρχές της αναλογικότητας, της χρηστής διοίκησης και της επιείκειας.

Επειδή στο άρθρο 19 του ν.4174/2013 (Κ.Φ.Δ.) ορίζεται:

«1. Αν ο φορολογούμενος διαπιστώσει, ότι η φορολογική δήλωση που υπέβαλε στη Φορολογική Διοίκηση περιέχει λάθος ή παράλειψη, υποχρεούται να υποβάλει τροποποιητική φορολογική δήλωση.

2. Αν ο φορολογούμενος υποβάλει τροποποιητική φορολογική δήλωση εντός της προθεσμίας υποβολής της αρχικής φορολογικής δήλωσης, τότε και η τροποποιητική φορολογική δήλωση επέχει θέση αρχικής δήλωσης και θεωρείται ότι και οι δύο, αρχική και τροποποιητική έχουν υποβληθεί εμπρόθεσμα.

3. Τροποποιητική φορολογική δήλωση υποβάλλεται οποτεδήποτε μέχρι την έκδοση εντολής ελέγχου από τη Φορολογική Διοίκηση ή μέχρι την παραγραφή του δικαιώματος της Φορολογικής Διοίκησης για έλεγχο της αρχικής δήλωσης με όλες τις συνέπειες περί εκπρόθεσμης δήλωσης.»

Επειδή στις παρ 1 και 3 του άρθρου 1 του ν.1078/1980 όπως ισχύει από την τελευταία τροποποίηση αυτού με το άρθρο 23 του ν.3943/2011,ορίζεται:

«1. Συμβάσεις αγοράς εξ ολοκλήρου και κατά πλήρη κυριότητα κατοικίας ή οικοπέδου από έγγαμο ή ενήλικο άγαμο απαλλάσσονται από το φόρο μεταβίβασης, εφόσον ο αγοραστής ή ο σύζυγος ή οποιοδήποτε από τα ανήλικα τέκνα αυτού δεν έχει δικαίωμα πλήρους κυριότητας ή επικαρπίας ή οίκησης σε κατοικία ή σε ιδανικό μερίδιο αυτής που πληροί τις στεγαστικές ανάγκες της οικογένειάς του ή δικαίωμα πλήρους κυριότητας σε οικόπεδο οικοδομήσιμο ή σε ιδανικό μερίδιο οικοπέδου στο οποίο αντιστοιχεί εμβαδόν κτίσματος που πληροί τις στεγαστικές του ανάγκες και βρίσκονται σε δημοτικό ή κοινοτικό διαμέρισμα με πληθυσμό άνω των τριών χιλιάδων (3.000) κατοίκων. Για την έννοια του οικοπέδου έχουν εφαρμογή οι σχετικές πολεοδομικές διατάξεις.

3. Οι διατάξεις του παρόντος άρθρου εφαρμόζονται σε συμβάσεις αγοράς ακινήτων, εφόσον ο αγοραστής κατοικεί μόνιμα στην Ελλάδα ή προτίθεται να εγκατασταθεί σε αυτή και εντάσσεται στις ακόλουθες κατηγορίες δικαιούχων:

α) Έλληνες,

β) ομογενείς από Αλβανία, Τουρκία και χώρες της πρώην Σοβιετικής Ένωσης,

γ) πολίτες των κρατών-μελών της Ευρωπαϊκής Ένωσης,

δ) αναγνωρισμένοι πρόσφυγες, σύμφωνα με τις διατάξεις του Π.Δ. 96/2008 (ΦΕΚ 152 Α'), και

ε) πολίτες τρίτων χωρών που απολαύουν του καθεστώτος του επί μακρόν διαμένοντος στην Ελλάδα, σύμφωνα με τις διατάξεις του Π.Δ. 150/2006 (ΦΕΚ 160 Α').».

Επειδή εν προκειμένω η προσφεύγουσα υπέβαλε στην Δ.Ο.Υ. ΙΖ' ΑΘΗΝΩΝ αίτηση περί ανάκλησης-τροποποίησης της υπ'αριθμ./01-07-2013 δήλωσης φόρου μεταβίβασης ακινήτων και επιστροφής ως αχρεωστήτως καταβληθέντος του εν λόγω φόρου ποσού ύψους **9.766,65 ευρώ**. Συγκεκριμένα η προσφεύγουσα, με την αίτησή της αιτείται την απαλλαγή α' κατοικίας από τον φόρο για την μεταβίβαση του υπό στοιχείου Δ2 διαμερίσματος του Δ' υπέρ του ισογείου ορόφου πολυκατοικίας που βρίσκεται στη διασταύρωση των οδών και, θέση «.....» Δήμου Αθηναίων (σχετ. το με αριθμ.30/03-07-2013 συμβόλαιο αγοραπωλησίας οριζόντιας ιδιοκτησίας της συμβολαιογράφου Αθηνών) καθόσον θεωρεί ότι την δικαιούται ως σύζυγος Έλληνα πολίτη επικαλούμενη τις διατάξεις του άρθρου 64 του ν.3386/2005 και του άρθρου 85 του ν.4251/2014. Μετά την πάροδο απράκτου τριμήνου από την υποβολής της η εν λόγω αίτηση απορρίφθηκε σιωπηρά από τον Προϊστάμενο της ως άνω Δ.Ο.Υ. .

Επειδή η προσφεύγουσα με την υποβολή της υπό κρίση ενδικοφανούς προσφυγής εμμένει στον ανωτέρω με την αίτηση ανάκλησης-τροποποίησης ισχυρισμό και συγκεκριμένα αναφέρει ότι τυγχάνει Ρωσίδα υπήκοος, γεννηθείσα την 23-11-1971, νομίμως παντρεμένη με τον, Έλληνα υπήκοο και έχει λάβει την υπ'αριθμ.αδεια διαμονής για λόγους οικογενειακής επανένωσης σε ισχύ από 19/11/2013 έως 26/06/2018, κατοικεί μόνιμα στην Ελλάδα, εργάζεται ως γιατρός, και ο σύζυγός της δεν διαθέτει ακίνητη περιουσία, συνεπώς κατά το χρόνο μεταβίβασης του ακινήτου(01-07-2013) πληρούνται όλες οι προϋποθέσεις για την απαλλαγή της από τον φόρο μεταβίβασης σύμφωνα με την διάταξη του άρθρου 1 του ν.1078/1980.

Επειδή η προσφεύγουσα δεν εμπίπτει σε καμία από τις περιπτώσεις που κατονομάζονται στην παρ.3 του άρθρου 1 του ν.1078/1980 καθόσον κατά την ημερομηνία της υποβολής της δήλωσης του φόρου

μεταβίβασης ήτοι την 01/07/2013 δεν προσκόμισε τα απαιτούμενα κατά την παράγραφο 10 του άρθρου 2 της ΠΟΛ 1101/2010 Α.Υ.Ο. δικαιολογητικά προς απόδειξη της ιδιότητας του «επί μακρόν διαμένοντος» Περαιτέρω σημειώνεται ότι η προσφεύγουσα ήταν κάτοχος της υπ' αριθμ. GR..... άδειας διαμονής με τύπο «**ΑΔΕΙΑ ΔΙΑΜΟΝΗΣ ΓΙΑ ΟΙΚΟΓΕΝΕΙΑΚΗ ΕΠΑΝΕΝΩΣΗ**», η οποία δεν αφορά στο «**καθεστώς του επί μακρόν διαμένοντος στην Ελλάδα**» που ρητώς ορίζεται στην ως άνω διάταξη, καθώς για αυτό εκδίδεται «Άδεια διαμονής επί μακρόν διαμένοντος» σύμφωνα με τους όρους και τις προϋποθέσεις που ορίζονται στις διατάξεις του Π.Δ.150/2006 «Προσαρμογή της ελληνικής νομοθεσίας στην Οδηγία 2003/109/ΕΚ της 25ης Νοεμβρίου 2003, σχετικά με το καθεστώς υπηκόων τρίτων χωρών οι οποίοι είναι επί μακρόν διαμένοντες», ενώ το επικαλούμενο με αριθμό GR Δελτίο μόνιμης διαμονής δεν αξιολογείται καθότι εκδόθηκε την 19/11/2013 ήτοι μεταγενέστερα της υποβληθείσας δήλωσης φόρου μεταβίβασης..

Επειδή η φορολογική αρχή στην περίπτωση της κρίσης της περί απαλλαγής α' κατοικίας κρίνει στα πλαίσια της δέσμιας αρμοδιότητας και σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 1 και 3 του ν.1078/1980, ήτοι εντός των προϋποθέσεων που σαφώς ορίζονται εκ του εν λόγω νόμου. Ως εκ τούτου οι προβαλλόμενοι ισχυρισμοί της προσφεύγουσας περί παραβίασης της αρχής της αναλογικότητας και της χρηστής διοίκησης αλυσιτελώς προβάλλονται.

Α π ο φ α σ ί ζ ο υ μ ε

Την απόρριψη της με ημερομηνία κατάθεσης 28/09/2016 και με αριθμό πρωτ.ενδικοφανούς προσφυγής της προσφεύγουσας, ΑΦΜ

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

Έτος φορολογίας :2013

Φόρος μεταβίβασης ακινήτων : 9.766,65

Το παραπάνω ποσό βεβαιώθηκε με την υπ' αριθμ./01-07-2013 δήλωση φόρου μεταβίβασης ακινήτου υποβληθείσα στον Προϊστάμενο της ΙΖ' ΑΘΗΝΩΝ.

**ΜΕ ΕΝΤΟΛΗ ΤΟΥ ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΥ
ΤΗΣ Δ/ΝΣΗΣ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ
Ο ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΣ ΤΗΣ ΥΠΟΔΙΕΥΘΥΝΣΗΣ
ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ**

ΓΕΩΡΓΙΟΣ ΦΑΚΟΣ

Ακριβές Αντίγραφο

Η Υπάλληλος του Τμήματος

Διοικητικής Υποστήριξης

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.