



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ



ΑΑΔΕ

Ανεξάρτητη Αρχή
Δημοσίων Εσόδων

ΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ

ΤΜΗΜΑ Α5 ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ

Ταχ. Δ/ση : Αριστογείτονος 19

Ταχ. Κώδικας : 176 71 - Καλλιθέα

Τηλέφωνο : 213 1604554

ΦΑΞ : 213 1604567

Καλλιθέα 26-01-2017

Αριθμός απόφασης: 830

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. Της παρ. 1 του άρθρου 17 του ν. 4389/2016 (ΦΕΚ Α' 94).

γ. Της παρ. 3 του άρθρου 47 του ν. 4331/2015 (ΦΕΚ Α' 69).

δ. Του άρθρου 59 του π.δ. 111/2014 (Α' 178) «Οργανισμός του Υπουργείου Οικονομικών».

ε. Του άρθρου 6 της αριθμ. 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 του Υπουργείου Οικονομικών και μετονομασία ορισμένων από αυτές», όπως τροποποιήθηκε και ισχύει.

στ. Της ΠΟΛ 1002/31.12.2013 Απόφασης του Γενικού Γραμματέα Δημοσίων Εσόδων (ΦΕΚ Β' 55/16-1-2014) «Εφαρμογή των διατάξεων του άρθρου 63 του ν. 4174/2013 (Ειδική Διοικητική Διαδικασία – Ενδικοφανής προσφυγή), όπως αυτό τροποποιήθηκε και ισχύει από 1/1/2014 και καθορισμός λεπτομερειών για τη λειτουργία της Διεύθυνσης Επίλυσης Διαφορών (πρώην Υπηρεσίας Εσωτερικής Επανεξέτασης) της Γενικής Γραμματείας Δημοσίων Εσόδων, την εφαρμοστέα διαδικασία και τον τρόπο έκδοσης των αποφάσεων αυτής».

2. Την ΠΟΛ 1069/4-3-2014 Εγκύκλιο της Γενικής Γραμματείας Δημοσίων Εσόδων του Υπουργείου Οικονομικών.

3. Την αριθμ. Δ.Ε.Δ. 1126366 ΕΞ 2016/30.08.2016 (ΦΕΚ 2759 / τ. Β' / 01.09.2016) Απόφαση του Προϊσταμένου της Διεύθυνσης Επίλυσης Διαφορών.

4. Την από και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανή προσφυγή της «....., με ΑΦΜ, κατοίκου, κατά της υπ' αριθ., πράξης οριστικού διορθωτικού προσδιορισμού Φόρου Μεταβίβασης Ακινήτου, του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Γλυφάδας και τα προσκομιζόμενα με αυτήν σχετικά έγγραφα.

5. Την ως άνω πράξη οριστικού διορθωτικού προσδιορισμού Φόρου Μεταβίβασης Ακινήτου, του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Γλυφάδας της οποίας ζητείται η ακύρωση.

6. Τις απόψεις της ανωτέρω φορολογικής αρχής.

7. Την εισήγηση του ορισθέντος υπαλλήλου του Τμήματος Α5 όπως αποτυπώνεται στο σχέδιο της απόφασης

Επί της από και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανούς προσφυγής της «....., με ΑΦΜ», η οποία κατατέθηκε εκπρόθεσμα 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 υπ' αριθ. πράξη οριστικού διορθωτικού προσδιορισμού Φόρου Μεταβίβασης Ακινήτου, του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Γλυφάδας βεβαιώθηκε σε βάρος της προσφεύγουσας, φόρος μεταβίβασης ακινήτου (κύριος) ποσού 10.397,76 €, πλέον πρόσθετος φόρος της παρ. 6 του άρθ. 3 του Ν. 3634/2008 ποσού 10.397,76 €, ήτοι συνολικού ποσού 20.795,76 €.

Με το υπ' αρ.2013 συμβόλαιο μεταβίβασης ακινήτου της Συμβ/φου, οι: α)..... και β) αγόρασαν κατά πλήρη κυριότητα, με ποσοστό 50% εξ' αδιαιρέτου έκαστος, ένα διαμέρισμα του δεύτερου πάνω από το ισόγειο ορόφου πολυκατοικίας, κειμένης στη θέση «.....», του Δήμου, επί της αρ., επιφανείας 120,00 τ.μ., έναντι τιμήματος 180.000,00€ και αντικειμενικής αξίας 217.898,10€.

Για την σύνταξη του συμβολαίου αυτού, υπεβλήθη από τους ως άνω συζύγους, Έλληνες κατοίκους εξωτερικού, στην Δ.Ο.Υ. Π. Φαλήρου, η υπ' αρ. δήλωση μεταβίβασης ακινήτου. Επειδή η ως άνω μεταβίβαση αφορούσε αγορά Α' κατοικίας, χορηγήθηκε απαλλαγή από το φόρο, βάσει των διατάξεων του Ν. 1078/1980.

Με τις διατάξεις του τελευταίου εδαφίου της παρ. 7 του άρθ. 1 (Απαλλαγή εκ του φόρου μεταβίβασης της πρώτης κατοικίας) του Ν. 1078/1980, όπως τροποποιήθηκε με την παρ. 5 του άρθ. 23 του Ν. 3943/11 και ισχύει, προβλέπεται για τους Έλληνες κατοίκους εξωτερικού, ότι: «*Αν ο αγοραστής δεν εγκατασταθεί στην Ελλάδα εντός προθεσμίας 2 (δύο) ετών από την αγορά, υποχρεούται να υποβάλει δήλωση το αργότερο εντός προθεσμίας 6 (έξι) μηνών από τη συμπλήρωση της διετίας και να καταβάλει το φόρο, κατά τα οριζόμενα στο προηγούμενο εδάφιο. Για τον υπολογισμό του φόρου λαμβάνεται υπόψη η αξία του ακινήτου κατά το χρόνο υποβολής της δήλωσης.*».

Μετά την λήξη άπρακτης της προθεσμίας των 6 (έξι) μηνών, από την πάροδο των δύο ετών, η ανωτέρω δήλωση διαβιβάστηκε με το υπ' αρ. έγγραφο της Δ.Ο.Υ. Π. Φαλήρου, στη Δ.Ο.Υ. Γλυφάδας, προκειμένου να ελεγχθεί εάν συντρέχουν οι προϋποθέσεις απαλλαγής από τον φόρο μεταβίβασης ακινήτου, λόγω αγοράς Α' κατοικίας, από τους ως άνω Έλληνες κατοίκους εξωτερικού.

Επειδή η προσφεύγουσα, μετά την κοινοποίηση των με αρ. πρωτ. και προσκλήσεων (η πρώτη απεστάλη με συστημένη επιστολή στις 01-03-2016 και η δεύτερη θυροκολλήθηκε παρουσία μάρτυρα στις 06-04-2016) δεν ανταποκρίθηκε και δεν προσκόμισε τα προβλεπόμενα δικαιολογητικά που πιστοποιούν την μόνιμη εγκατάστασή της στην Ελλάδα, διενεργήθηκε έλεγχος από την Δ.Ο.Υ. Γλυφάδας και διαπιστώθηκε ότι δεν τηρούνται οι προϋποθέσεις για απαλλαγή από τον φόρο μεταβίβασης, για την αγορά Α' κατοικίας.

Εν συνεχεία ο Προϊστάμενος της Δ.Ο.Υ. Γλυφάδας προέβη στην έκδοση της ως άνω προσαλλόμενης πράξης, με την οποία καταλογίστηκε στην προσφεύγουσα ο φόρος μεταβίβασης ακινήτου που αναλογούσε στο ποσοστό (50% εξ' αδιαιρέτου) ιδιοκτησίας της επί του ακινήτου.

Η προσφεύγουσα με την ενδικοφανή προσφυγή συνυπέβαλε τα ακόλουθα δικαιολογητικά:

- Φωτοτυπία του Α.Π. πιστοποιητικού του γενικού Προξενείου Της Ελλάδος στη Μεμβούρνη, σύμφωνα με το οποίο η προσφεύγουσα και βάσει των φορολογικών δηλώσεων

που προσκόμισε, εργαζόταν για πάνω από (7) έτη στην Αυστραλία, τουλάχιστον από το έτος 2005 μέχρι και τον 12^ο/2013.

- Φωτοτυπία του Α.Π. πιστοποιητικού του γενικού Προξενείου Της Ελλάδος στη Μελβούρνη, σύμφωνα με το οποίο ο σύζυγός της και βάσει των φορολογικών δηλώσεων που προσκόμισε, εργαζόταν για πάνω από (7) έτη στην Αυστραλία, τουλάχιστον από το έτος 2005 μέχρι και τον 12^ο μήνα του 2013.
- Δύο λογαριασμούς της ΕΥΔΑΠ με ημερομηνίες έκδοσης 25-06-2014 και 05-07-2016.
- Τέσσερις λογαριασμούς της ΔΕΗ, με λήξη προθεσμίας πληρωμής 12-09-2014, 18-11-2014, 17-07-2015 και 15-09-2016.
- Φωτοαντίγραφα ιατρικών εγγράφων από την νοσηλεία του συζύγου της στην Αυστραλία και στο Νοσηλευτικό Ίδρυμα Μ.Τ.Σ., με ημερομηνίες εκδόσεως εντός του έτους 2014.
- Φωτοτυπία του διαβατηρίου της, της ταυτότητάς της και της ταυτότητας του συζύγου της, βεβαιώσεων μεταβολής ατομικών στοιχείων της ίδιας και του συζύγου της και της ληξιαρχικής πράξης γάμου.

Η προσφεύγουσα με την υπό κρίση ενδικοφανή προσφυγή, ζητά να επανεξεταστεί η προσβαλλόμενη πράξη και να απαλλαγεί από τον επιβληθέντα κύριο και πρόσθετο φόρο, προβάλλοντας τους παρακάτω λόγους:

1) Η προσβαλλόμενη πράξη της κοινοποιήθηκε δια θυροκολλησεως την 1^η Ιουνίου 2016, αλλά λόγω απουσίας της με τον σύζυγό της στο εξωτερικό (Μελβούρνη Αυστραλίας) για λόγους υγείας, έλαβε γνώση μετά την είσοδό της στην Ελλάδα, ήτοι στις 17 Αυγούστου 2016. Συνεπώς η παρούσα ενδικοφανής προσφυγή ασκείται εμπροθέσμως από τότε που έλαβε γνώση της ως άνω πράξης.

2) Μετά την αγορά του ακινήτου μετέβη με τον σύζυγό της στην Μελβούρνη για να τακτοποιήσουν την οικοσκευή τους αλλά λόγω σοβαρότατου εγκεφαλικού επεισοδίου του συζύγου της, παρέμειναν για νοσηλεία στην Αυστραλία.

3) Στις 19-11-2014 και ενώ βρίσκονταν από μηνών στην Ελλάδα, ο σύζυγός της υπέστη και άλλο σοβαρό πρόβλημα υγείας και αφού υπεβλήθη σε επέμβαση στην Ελλάδα, μετέβησαν και πάλι στην Αυστραλία για να τον παρακολουθήσουν οι γιατροί λόγω του ότι στην Ελλάδα ήταν ανασφάλιστος.

4) Η παραμονή τους στην Ελλάδα επί διετίας δεν ήταν συνεχής αλλά διακεκομμένη.

5) Δεν μπορεί να αμφισβητηθεί η μόνιμη εγκατάστασή τους στην Ελλάδα, λόγω υποβολής δηλώσεων φόρου εισοδήματος, πληρωμής ΕΝΦΙΑ, κατανάλωσης ρεύματος κ.λ.π.

6) Να επανεξεταστεί η προσβαλλόμενη πράξη η οποία εκδόθηκε με την αιτιολογία ότι δεν προσκομίστηκαν στον έλεγχο τα προβλεπόμενα δικαιολογητικά που πιστοποιούν την μόνιμη εγκατάστασή τους στην Ελλάδα.

Επειδή με την παρ. 1 του άρθρου 63 του Ν. 4174/2014 ορίζεται ότι: «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 την επανεξέταση 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. Η προθεσμία του προηγούμενου εδαφίου αναστέλλεται κατά το

χρονικό διάστημα από 1 έως 31 Αυγούστου. Η προθεσμία του προηγούμενου εδαφίου ορίζεται σε εξήντα (60) μέρες για φορολογούμενους κατοίκους εξωτερικού.».

Επειδή, με τις διατάξεις της παρ. 1 του άρθρου 3 της απόφασης του Γεν. Γραμ. Δημ. Εσόδων ΠΟΛ.1209/6-09-2013, ορίζεται ότι: «*Η ενδικοφανής προσφυγή ασκείται κατά πράξεων των φορολογικών αρχών, εντός ανατρεπτικής προθεσμίας τριάντα (30) ημερών που αρχίζει από την κοινοποίηση της πράξεως, σύμφωνα με τα οριζόμενα στις σχετικές διατάξεις του Κώδικα Διοικητικής Δικονομίας.*».

Επειδή, με τις διατάξεις της παραγράφου 1 του άρθρου 3 της απόφασης του Γεν. Γραμ. Δημ. Εσόδων ΠΟΛ.1002/31-12-2013, ορίζεται ότι: «*Η ενδικοφανής προσφυγή ασκείται κατά πράξεων των φορολογικών αρχών, εντός ανατρεπτικής προθεσμίας τριάντα (30) ημερών που αρχίζει από την κοινοποίηση της πράξεως ή τη συντέλεση της παράλειψης.*». (Για φορολογούμενους κατοίκους εξωτερικού, η προθεσμία ασκείται εντός εξήντα (60) ημερών).

Επειδή η προσφεύγουσα ισχυρίζεται ότι μπορεί η προσβαλλόμενη πράξη να επιδόθηκε στις 01-06-2015, αλλά η ίδια έλαβε γνώση μετά την είσοδό της στην Ελλάδα, ήτοι στις 17 Αυγούστου 2016 και κατά συνέπεια η παρούσα ενδικοφανής προσφυγή ασκείται εμπροθέσμως από τότε που έλαβε γνώση της πράξης αυτής.

Επειδή η προσβαλλόμενη πράξη κοινοποιήθηκε νόμιμα, δια θυροκολλήσεως παρουσία μάρτυρα, σύμφωνα με τα προβλεπόμενα στις διατάξεις του Κώδικα Διοικητικής Δικονομίας (περ. γ' της παρ. 2 του άρθ. 5 του Ν. 4174/2013), στις 01-06-2016, στην τελευταία δηλωθείσα στη Φορολογική Διοίκηση διεύθυνση κατοικίας της, η προθεσμία άσκησης της ενδικοφανούς προσφυγής έληγε στις 01-07-2016, σε αντίθεση με τους ισχυρισμούς της προσφεύγουσας.

Επειδή η ίδια η προσφεύγουσα αναφέρει στην ενδικοφανή προσφυγή της ότι η παραμονή αυτής και του συζύγου της στην Ελλάδα, επί διετίας δεν ήταν συνεχής αλλά διακεκομμένη.

Επειδή η αγορά του ακινήτου, για την οποία της χορηγήθηκε απαλλαγή από τον φόρο μεταβίβασης λόγω απόκτησης Α' κατοικίας, έλαβε χώρα στις 17-05-2013, η προθεσμία των 2 (δύο) ετών να εγκατασταθεί στην Ελλάδα, έληγε στις 17-05-2015 και η προθεσμία των 6 (έξι) μηνών από τη συμπλήρωση της διετίας, να υποβάλει δήλωση και να καταβάλει το φόρο, έληγε στις 17-11-2015. Η προσφεύγουσα αναζητήθηκε αρχικώς από τον έλεγχο της Δ.Ο.Υ. Γλυφάδας με τις με αρ. πρωτ. και προσκλήσεις (η πρώτη απεστάλη με συστημένη επιστολή στις 01-03-2016 και η δεύτερη θυροκολλήθηκε παρουσία μάρτυρα στις 06-04-2016) και τελικώς η προσβαλλόμενη πράξη εκδόθηκε στις 01-06-2016, ήτοι μετά την πάροδο τριετίας από την ημερομηνία της αγοράς του ακινήτου.

Επειδή παρήλθε μεγάλο χρονικό διάστημα χωρίς η προσφεύγουσα, αφενός να αποδείξει την μετεγκατάστασή της στην Ελλάδα και αφετέρου να υποβάλει δήλωση το αργότερο εντός προθεσμίας 6 (έξι) μηνών από τη συμπλήρωση της διετίας και να καταβάλει το φόρο, δεν επέδειξε την σχετική επιμέλεια, για την διευθέτηση της υπόθεσής της.

Επειδή η υπό κρίση προσφυγή ασκήθηκε εκπρόθεσμα στις, ήτοι μετά την πάροδο της προθεσμίας των εξήντα (30) ημερών από την κοινοποίηση της πράξης, πρέπει να απορριφθεί ως απαράδεκτη.

Επειδή, αρχή της νομιμότητας της Διοικητικής Δράσης, είναι η υποχρέωση της Διοίκησης να δρα σύμφωνα με τους ισχύοντες κανόνες δικαίου, οι δε ενέργειές της δεν πρέπει να αντίκεινται προς τους κανόνες αυτούς. Η Διοίκηση οφείλει ή μπορεί να προβαίνει μόνο στις ενέργειες, οι οποίες προβλέπονται ή επιτρέπονται από το ισχύον δίκαιο.

Α π ο φ α σ ί ζ ο υ μ ε

Την απόρριψη της από και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανούς προσφυγής ως απαραδέκτου.

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.