



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ



ΑΑΔΕ

Ανεξάρτητη Αρχή
Δημοσίων Εσόδων

ΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ

ΥΠΟΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ

ΤΜΗΜΑ : Α2 Επανεξέτασης

Ταχ. Δ/ση : Αριστογείτονος 19

Ταχ. Κώδικας : 176 71 - Καλλιθέα

Τηλέφωνο : 2131604536

ΦΑΞ : 2131604567

Καλλιθέα 23/01/2016
Αριθμός απόφασης: 658

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

γ. Του άρθρου 59 του Π.Δ. 111/14 (ΦΕΚ Α' 178) «Οργανισμός του Υπουργείου 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 (ΦΕΚ Β' 1893)

«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).

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

3. Την αριθ. Δ.Ε.Δ. 1126366 ΕΞ 2016/30.08.2016 (ΦΕΚ 2759 / τ. Β' 01.09.2016) Απόφαση του Προϊσταμένου της Διεύθυνσης Επίλυσης Διαφορών «Παροχή εξουσιοδότησης υπογραφής».

4. Την από 29/09/2016 και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανή προσφυγή του, ΑΦΜ, κατοίκουΑττικής, οδός, κατά της υπ' αριθ./2016 πράξης διορθωτικού προσδιορισμού φόρου μεταβίβασης ακινήτων, έτους, του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ., και τα προσκομιζόμενα με αυτήν σχετικά έγγραφα.

5. Την υπ' αριθ./2016 πράξη διορθωτικού προσδιορισμού φόρου μεταβίβασης ακινήτων, έτους, του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ., της οποίας ζητείται η ακύρωση, καθώς και την απόοικεία έκθεση ελέγχου.

6. Τις απόψεις της ανωτέρω φορολογικής αρχής.

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

Επί της από 29/09/2016 και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανούς προσφυγής του, 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, επαγόμεστε τα ακόλουθα:

Με την υπ' αρ./2016 πράξη διορθωτικού προσδιορισμού Φ.Μ.Α. της με αρ./..... δήλωσης μεταβίβασης ακινήτου του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. επιβλήθηκε σε βάρος του προσφεύγοντος, φόρος μεταβίβασης ακινήτου (κύριος και δημοτικός φόρος) ποσού 10.004,61 €, πλέον 12.005,53 € (πρόσθετος φόρος λόγω ανακρίβειας).

Η διαφορά φόρου προέκυψε βάσει του πορίσματος της απόέκθεσης ελέγχου φόρου μεταβίβασης ακινήτου του ελεγκτή της Δ.Ο.Υ.,, σύμφωνα με το οποίο:

Ο προσφεύγων, αγόρασε κατά πλήρη κυριότητα και με ποσοστό 100%, την υπό το κεφαλαίο αλφαβητικό γράμμα Έψιλον (ε) διώροφη μεθ' υπογείου οικοδομή, επιφάνειας 159,46 τ.μ. στον οικισμό «.....» του Δήμου, ιδιοκτησίας του, βάσει του με αρ.συμβολαίου του συμβολαιογράφου Αθηνών Με την με αρ. δήλωση/..... και με την οποία δηλώθηκε ως τίμημα το ποσό των 58.075,50 € .

Ο προσφεύγων, με την υπό κρίση ενδικοφανή προσφυγή, ζητά την ακύρωση της παραπάνω πράξης προβάλλοντας τους παρακάτω λόγους :

- 1) Παραγραφή του δικαιώματος του Δημοσίου για επιβολή Φ.Μ.Α.
- 2) Η προσαλλόμενη πράξη είναι αναιτιολόγητη.
- 3) Το όριο για την απαλλαγή από το Φ.Μ.Α. για αγορά Α' κατοικίας από άγαμο ήταν 200.000,00 €

ΩΣ ΠΡΟΣ ΤΗΝ ΠΑΡΑΓΡΑΦΗ

Επειδή, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 12 παρ. 3 του ν. 1587/1950 «Περί κυρώσεως, τροποποιήσεως και συμπληρώσεως του 1521/50 Αναγκ. Νόμου “περί φόρου μεταβιβάσεως ακινήτων”» (Α' 29.....), όπως αντικαταστάθηκε με το άρθρο παρ. 5 του ν. 1078/1980 (Α' 238), ορίζεται ότι: «Το δικαίωμα του δημοσίου προς επιβολήν του φόρου του παρόντος παραγράφεται μετά πάροδον πενταετίας από του τέλους του έτους εντός του οποίου επεδόθη η δήλωσις φόρου μεταβιβάσεως».

Επειδή, σύμφωνα με τις διατάξεις της παραγράφου 3 του άρθρου 102 του ν.δ. 118/1973 (Α' 202), όπως αντικαταστάθηκε με το άρθρο5 του ν. 820/1978 (Α' 17.....) και εφαρμόζεται αναλόγως οι περιπτώσεις α, β, δ, και για τις υποθέσεις φόρου μεταβίβασης ακινήτων κατά την παρ. 2 του άρθρου6 του νόμου αυτού, ορίζεται ότι: «3. Επιτρέπεται η κοινοποίηση πράξεως του Οικονομικού Εφόρου και μετά την λήξιν της ορισμένης υπό των παραγράφων 1 και 2 του παρόντος άρθρου πενταετούς ή δεκαπενταετούς προθεσμίας, κατά τας ακόλουθους μόνον περιπτώσεις :

α. εάν η εμπρόθεσμος κοινοποιηθείσα πράξις της φορολογικής αρχής ακυρωθή δι' οιονδήποτε μη ουσιαστικών λόγων, του δικαιώματος του δημοσίου διατηρουμένον και εάν εκ

της ταύτης ακυρώσεως προκύπτει Φορολογική υποχρέωσις τρίτου προσώπου μη υπαχθέντος εις φορολογίαν.

β. εάν ακυρωθή δια δικαστικής αποφάσεως η γενομένη βεβαίωσις του φόρου ή του προστίμου, δια τυπικόν ελάττωμα του τίτλου, εφ' ου αυτή εστηρίχθη.

γ., και

δ. εάν ο ενεργήσας τον έλεγχον υπάλληλος ή ο οικονομικός Έφορος επί τη βάσει της εκθέσεως του οποίου κατηρτίσθη η αρχική πράξις, επιμωρήθη πειθαρχικώς δι' αμετακλήτου αποφάσεως του αρμοδίου οργάνου δια βαρείαν αμέλειαν ή δόλον κατά τον έλεγχον τούτον.».

Επειδή, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 10 παρ. 3 του ν. 1587/1950 ορίζεται ότι: «3. Ο Οικον. Έφορος δεν δικαιούται δια νεωτέρου φύλλου ελέγχου να αυξήση την καθορισθείσαν, δια του πρώτου φύλλου ελέγχου αξίαν, του ακινήτου ή του πραγματικού δικαιώματος επί του ακινήτου ή του πλοίου.

Εξαιρετικώς δύναται ο Οικον. Έφορος να κοινοποιήση νέον φύλλον ελέγχου με ηυξημένην αξίαν οσάκις ο εκτιμητής ή ο Οικον. Έφορος, επί τη βάσει της εκθέσεως του οποίου κατηρτίσθη το αρχικόν φύλλον ελέγχου, επιμωρήθη πειθαρχικώς δια βαρείαν αμέλειαν ή δόλον κατά την εκτίμησιν ταύτην.».

Επειδή, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 1 παρ. 8 του ν. Ν.1078/1980 (ΦΕΚ 238 Α') 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 κυρίου 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 της απαλλαγής είναι μεγαλύτερος. Ο ανωτέρω πρόσθετος φόρος δεν μπορεί να μειωθεί κατά τις διατάξεις της παραγράφου 8 του άρθρου 2 του ν. 2523/1997 (ΦΕΚ 179 Α').

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 της απαλλαγής.

Το δικαίωμα του Δημοσίου διά τον καταλογισμόν του κυρίου και προσθέτου φόρου του παρόντος παραγράφεται μετά πάροδον δέκα πέντε (15) ετών από του τέλους του έτους εντός του οποίου παρεσχέθη η απαλλαγή, έστω και αν η υπόθεσις επεραιώθη κατά τα εν παραγράφοις 2 και 3 του άρθρου 8 του διά του Ν. 1587/1950 κυρωθέντος Α.Ν. 1521/1950 "περί φόρου μεταβιβάσεως ακινήτων", ως ισχύει, οριζόμενα.».

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. ».

Επειδή, στην υπό κρίση περίπτωση, όπως αναφέρεται στην απόέκθεση ελέγχου της Δ.Ο.Υ., ο επανέλεγχος της δήλωσης Φ.Μ.Α διενεργήθηκε κατόπιν του με αρ. πρωτ.δελτίο πληροφοριών του Κ.Ε.ΦΟ.ΜΕ.Π.. στο οποίο αναφέρεται ότι το πραγματικό τίμημα για την μεταβίβαση της υπ' αρ. Ε' διώροφης μεθ' υπογείου οικοδομής, επιφάνειας 159,46 τ.μ. στον οικισμό «.....» του Δήμου, ιδιοκτησίας του, βάσει του με αρ.συμβολαίου του συμβολαιογράφου Αθηνών, ανέρχεται στο ποσό των 166.000,00 €.

Συνεπώς, εφ' όσον τα της παραγραφής του δικαιώματος του Δημοσίου για την επιβολή του φόρου μεταβίβασης ακινήτων, ως και της παρεκτάσεως αυτής ρυθμίζονται ειδικώς στην παράγραφο 3 του άρθρου 12 του ν. 1587/1950 «Περί κυρώσεως, τροποποιήσεως και συμπληρώσεως του 1521/50 Αναγκ. Νόμου “περί φόρου μεταβιβάσεως ακινήτων”, οι σχετικές διατάξεις του άρθρου 68 § 2 του Ν. 2238/1994, δεν έχουν εφαρμογή στη φορολογία μεταβιβάσεως 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 υπόψιν και των παρατάσεων αυτής, σύμφωνα με τις ανωτέρω διατάξεις, ήτοι 31/12/2013.

Σημειωτέον δε ότι εν προκειμένω δεν τίθεται ζήτημα εφαρμογής των διατάξεων της παραγράφου 8 του άρθρου 1 του Ν. 1078/80 καθόσον δεν αμφισβητείται η πλήρωση εκ μέρους του προσφεύγοντος των προϋποθέσεων που θέτει η ως άνω διάταξη για την απαλλαγή του προσφεύγοντος από το φόρο μεταβίβασης λόγω αγοράς Α' κατοικίας.

Ως εκ τούτου 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 από 29/09/2016 και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανούς προσφυγής του, ΑΦΜ και την ακύρωση υπ' αριθ./2016 πράξη διορθωτικού προσδιορισμού Φ.Μ.Α., του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ.

Εντελλόμεθα όπως αρμόδιο όργανο κοινοποιήσει με τη νόμιμη διαδικασία την παρούσα απόφαση στον υπόχρεο.

Ακριβές Αντίγραφο

**ΜΕ ΕΝΤΟΛΗ ΤΟΥ ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΥ
ΤΗΣ ΔΙΕΥΘΥΝΣΗΣ ΕΠΙΛΥΣΗΣ
ΔΙΑΦΟΡΩΝ**

**Ο/Η Υπάλληλος του Τμήματος
Διοικητικής Υποστήριξης**

**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.