



**ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ
ΥΠΟΥΡΓΕΙΟ ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΩΝ
ΓΕΝΙΚΗ ΓΡΑΜΜΑΤΕΙΑ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΕΣΟΔΩΝ
ΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ
ΥΠΟΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ
ΤΜΗΜΑ Α1 ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ**

Ταχ. Δ/ση : Αριστογείτονος 19
Ταχ. Κώδικας : 176 71 - Καλλιθέα
Τηλέφωνο : 2131604534
ΦΑΞ : 2131604567

Καλλιθέα

5-12-2016

Αριθμός απόφασης:

4106

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

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

δ. 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.

ε. 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 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 του κατοίκουκατά της υπ' αριθ.οριστικής πράξης διορθωτικού προσδιορισμού φόρου μεταβίβασης ακινήτων του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ.φορολογικής περιόδου 01/01/2009-31/12/2009 και τα προσκομιζόμενα με αυτήν σχετικά έγγραφα.

5. Την υπ' αριθ.οριστική πράξη διορθωτικού προσδιορισμού φόρου μεταβίβασης ακινήτων του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ.φορολογικής περιόδου 01/01/2009-31/12/2009 της οποίας ζητείται η ακύρωση, καθώς και την από 1-6-2016 οικεία έκθεση ελέγχου.
6. Τις απόψεις της ανωτέρω φορολογικής αρχής.
7. Την εισήγηση του ορισθέντος υπαλλήλου του Τμήματος Α1 όπως αυτή αποτυπώνεται στο σχέδιο της απόφασης.

Επί της απόκαι με αριθμό πρωτοκόλλου 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, επαγόμαστε τα ακόλουθα:

-Με την υπ' αρ.οριστική πράξη διορθωτικού προσδιορισμού φόρου μεταβίβασης ακινήτων του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ.φορολογικής περιόδου 01/01/2009-31/12/2009 επιβλήθηκε σε βάρος του προσφεύγοντος φόρος μεταβίβασης ακινήτου ποσού 11.884,70 €, πλέον πρόσθετου φόρου 14.261,64€ , ήτοι συνολικό ποσό ύψους 26.146,34€.

Η διαφορά φόρου προέκυψε κατόπιν διενέργειας ελέγχου στις υπ' αριθμ. και δηλώσεις φόρου μεταβίβασης ακινήτων από την αρμόδια Δ.Ο.Υ. βάσει της με αρ. εντολής ελέγχου η οποία εκδόθηκε συνεπεία του με αρ., πρωτ. δελτίου πληροφοριών του ΣΔΟΕ-Π.Δ. Στερεάς Ελλάδας σχετικά με την εφαρμογή των διατάξεων φορολογίας μεταβίβασης ακινήτων του ν. 1521/50, η οποία διαβιβάστηκε στην αρμόδια Δ.Ο.Υ. και έλαβε αρ. πρωτ. Από το αποτέλεσμα του διενεργηθέντος ελέγχου προέκυψε ότι ο προσφεύγων υπέβαλλε ανακριβώς τις υπ' αριθμ. και δηλώσεις φόρου μεταβίβασης ακινήτων στην αρμόδια Δ.Ο.Υ. και οι οποίες αφορούν στην αγοραπωλησία ενός διαμερίσματος και μιας θέσης στάθμευσης σε ακίνητο που βρίσκεται επί της οδού, καθόσον από τον διενεργηθέντα έλεγχο προέκυψε ότι το συνολικό τίμημα της αγοράς ανήλθε σε 253.727,00 ευρώ αντί του δηλωθέντος τιμήματος ύψους 146.600,00 ευρώ για το διαμέρισμα και 2.727,00 ευρώ για τη θέση στάθμευσης. Σύμφωνα με το με αρ. συμβόλαιο αγοραπωλησίας, οι ως άνω οριζόντιες ιδιοκτησίες αγοράστηκαν αδιαίρετα και κατά το ήμισυ (1/2) εξ αδιαίρετου από τον προσφεύγοντα και τη σύζυγό του

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

1. **Παράβαση ουσιώδους τύπου της διαδικασίας – κατά χρόνο αναρμοδιότητα του εκδούντος οργάνου.** Η οριστική πράξη εκδόθηκε μετά το πέρας της εκπνοής της τασσόμενης προθεσμίας είκοσι ημερών και κατά τούτο η προσβαλλόμενη εκδόθηκε σε χρόνο που η καθ' ης δεν είχε πλέον χρονική αρμοδιότητα να επιβάλει τον εν λόγω φόρο και

για το λόγο αυτό είναι παράνομη και πρέπει να ακυρωθεί.. Όπως προκύπτει από την έκθεση ελέγχου η ουσιαστική αξιολόγηση των υποτιθέμενων παραβάσεων έγινε σε χρόνο μεταγενέστερο, όπως προκύπτει από το με αρ. έγγραφο της τράπεζα Eurobank EFG, το οποίο ενημερώνει την καθ' ης για την ταυτότητα του παραλήπτη των ποσών των επιταγών που εκδόθηκαν κατά το χρόνο εκείνο.

2. **Πλημμελής αιτιολογία διοικητικής πράξης.** Η Δ.Ο.Υ. χωρίς να ελέγξει αν πράγματι τα ανωτέρω ποσά κατευθύνθηκαν προς την αγορά του εν λόγω ακινήτου ή αφορούσαν σε άλλη συναλλαγή με τα εν λόγω πρόσωπα, τεκμαίρει αυθαίρετα ότι τα ποσά των επιταγών αφορούσαν τίμημα για το εν λόγω ακίνητο και ως προς αυτά οφείλεται επιπρόσθετος φόρος.
3. **Παράνομος καταλογισμός του οφειλόμενου φόρου μεταβίβασης σε έναν υπόχρεο επί συγκυριότητας και εσφαλμένος υπολογισμός.** Η προσβαλλόμενη πράξη είναι παράνομη διότι εσφαλμένα του καταλογίζει το συνολικό ποσό του οφειλόμενου φόρου. Επί πλειόνων αγοραστών ο φόρος κατανέμεται αναλόγως με το μερίδιο της κυριότητας καθενός εκ των αγοραστών στο αποκτώμενο ακίνητο. Ουδόλως ασκεί επιρροή ότι κατά το χρόνο αγοράς ακινήτου ο φόρος μεταβίβασης καταβλήθηκε μόνο από αυτόν, διότι η καταβολή αυτή έγινε οικειοθελώς.
4. **Ο υπολογισμός του φόρου είναι εσφαλμένος** σε κάθε περίπτωση κατά το μέρος που η Δ.Ο.Υ. τεκμαίρει ότι το ποσό των 15.000 ευρώ καταβλήθηκε εντός του 2010 χωρίς να αποδεικνύει σχετική πληρωμή παρά μόνο το έγγραφο πιστοποίησης εξόφλησης του εμπλεκόμενου συμβολαιογράφου, το οποίου ουδέν αποδεικνύει για την ημερομηνία καταβολής του ποσού αυτού.

Επειδή σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 72 του ν. 4174/2013 παρ.1 ορίζεται ότι: «1. Μετά την 1.1.2014, για υποθέσεις προσωρινού ή οριστικού φορολογικού ελέγχου, που αφορά χρήσεις, περιόδους, φορολογικές υποθέσεις ή υποχρεώσεις πριν από την έναρξη ισχύος του Κώδικα Φορολογικής Διαδικασίας, εκδίδεται πράξη διορθωτικού προσδιορισμού του φόρου. Για όσα αφορούν τα σχετικά με την έκδοση της πράξης εφαρμόζονται οι διατάξεις του Κώδικα.»

Επειδή σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου του άρθρου 30 παρ. 1 του Ν.4174/2013 ορίζεται ότι «1. **Πράξη προσδιορισμού φόρου είναι η πράξη, με την οποία καθορίζεται το ποσό της φορολογικής οφειλής ή απαίτησης του φορολογουμένου για μια ή περισσότερες φορολογικές περιόδους ή για ένα ή περισσότερα φορολογικά έτη ή διαχειριστικές περιόδους ή για μια ή περισσότερες φορολογικές υποθέσεις. Με την πράξη προσδιορισμού φόρου συνιστάται και βεβαιώνεται η φορολογική οφειλή ή**

απαίτηση του φορολογούμενου. Η πράξη αυτή καταχωρίζεται ως εισπρακτέο ή επιστρεπτέο ποσό στα βιβλία της Φορολογικής Διοίκησης. Με απόφαση του Γενικού Γραμματέα καθορίζονται τα βιβλία, στα οποία γίνεται η καταχώριση, το περιεχόμενο, η διαδικασία και οι εξαιρέσεις από αυτή, καθώς και κάθε αναγκαία λεπτομέρεια για την εφαρμογή του παρόντος άρθρου.

Επειδή ο προσφεύγων με την παρούσα ενδικοφανή προσφυγή ζητά την ακύρωση άλλως τη μεταρρύθμιση στο ήμισυ του ποσού που καταλογίζεται με την προσβαλλόμενη πράξη επικαλούμενος την υποχρέωση της Διοίκησης να καταλείπει τη φορολογική υποχρέωση αυτοτελώς σε κάθε υπόχρεο ακόμη και αν μεταξύ αυτών υπάρχουν δεσμοί οικογενειακοί, διότι η βεβαίωση οφειλών έναντι του δημοσίου συνεπάγεται υπεγγυότητα του φορολογούμενου με την προσωπική του περιουσία ανάλογα με το ύψος της οφειλής.

Επειδή σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 5 του Α.Ν. 1521/1950 ορίζεται ότι ο φόρος μεταβίβασης που αναλογεί το τίμημα μεταβίβασης που αναγράφεται στο συμβόλαιο βαρύνει τον αγοραστή.

Επειδή σύμφωνα με το με αρ. συμβόλαιο αγοραπωλησίας οριζόντιων ιδιοκτησιών, οι κρινόμενες οριζόντιες ιδιοκτησίες αγοράστηκαν από προσφεύγοντα και τη σύζυγό του αδιαίρετα και κατά το ήμισυ (1/2) εξ αδιαίρετου.

Επειδή υποβλήθηκαν από κοινού από τον προσφεύγοντα και τη σύζυγό του οι με αρ. και δηλώσεις φόρου μεταβίβασης ακινήτων στην αρμόδια Δ.Ο.Υ. για την αγορά των εν λόγω οριζόντιων ιδιοκτησιών και την καταβολή του αναλογούντος φόρου επί του τιμήματος πώλησης.

Επειδή η αρμόδια Δ.Ο.Υ. δεν εξέδωσε χωριστά, κατά το μέρος που αναλογεί σε κάθε υπόχρεο-αγοραστή, πράξη διορθωτικού προσδιορισμού φόρου αλλά εξέδωσε μία οριστική πράξη σε βάρος μόνο του προσφεύγοντα στον οποίο και βεβαιώθηκε το 100% της διαπιστωθείσας διαφοράς φόρου μεταβίβασης με τον αναλογούντα πρόσθετο φόρο.

Επειδή ενόψει των ανωτέρω προκύπτει ότι, η αρμόδια Δ.Ο.Υ. όφειλε να προσδιορίσει τον οφειλόμενο φόρο σε καθένα από τους αγοραστές χωριστά και κατά μέρος που βαρύνει τον καθένα, ήτοι κατά το ήμισυ (1/2) της προκύπτουσας διαφοράς της αξίας από το τίμημα πώλησης και όχι μόνο σε βάρος του προσφεύγοντα αλλά και σε βάρος της συζύγου του και επίσης αγοράστριας των κρινόμενων οριζόντιων ιδιοκτησιών. Ως εκ τούτου ο σχετικός προβαλλόμενος ισχυρισμός κρίνεται βάσιμος και αποδεκτός.

Επειδή γενομένου δεκτού του ως άνω προβαλλόμενου λόγου, παρέλκει ως αλυσιτελής η εξέταση των υπολοίπων λόγων της προσφυγής.

Επειδή σύμφωνα με το τελευταίο εδάφιο της παρ. 6 του άρθρου 63 του ν. 4174/2013 και της παρ. 7 του άρθρου 4 της ΠΟΛ 1002/2013 σε περίπτωση που η πράξη ακυρώνεται

για λόγους τυπικής πλημμέλειας, η αρμόδια φορολογική αρχή ενεργεί εκ νέου σύμφωνα με τα οριζόμενα στην απόφαση της Διεύθυνσης Επίλυσης Διαφορών.

Επειδή σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 36 του ν. 4174/2013 ορίζεται ότι:

«1. Η Φορολογική Διοίκηση μπορεί να προβεί σε έκδοση πράξης διοικητικού, εκτιμώμενου ή διορθωτικού προσδιορισμού φόρου εντός πέντε (5) ετών από τη λήξη του έτους εντός του οποίου λήγει η προθεσμία υποβολής δήλωσης....

2. Η περίοδος που αναφέρεται στην παράγραφο 1 παρατείνεται στις εξής περιπτώσεις: α)...β)... γ) εάν ασκηθεί ενδικοφανής προσφυγή, ένδικο βοήθημα ή μέσο, **για περίοδο ενός έτους μετά την έκδοση απόφασης, η οποία δεν προσβάλλεται με ένδικο βοήθημα ή μέσο και μόνο για το ζήτημα, το οποίο αφορά.**

Α π ο φ α σ ί ζ ο υ μ ε

Την αποδοχή της με αρ. πρωτ. ενδικοφανούς προσφυγής του και την ακύρωση της υπ' αριθ. οριστικής πράξης διορθωτικού προσδιορισμού φόρου μεταβίβασης ακινήτου του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ λόγω **τυπικής πλημμέλειας**.

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

**ΑΚΡΙΒΕΣ ΑΝΤΙΓΡΑΦΟ
Ο ΥΠΑΛΛΗΛΟΣ ΤΟΥ ΤΜΗΜΑΤΟΣ
ΔΙΟΙΚΗΤΙΚΗΣ ΥΠΟΣΤΗΡΙΞΗΣ**

ΜΕ ΕΝΤΟΛΗ ΤΟΥ ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΥ
ΤΗΣ Δ/ΝΣΗΣ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ

Ο ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΣ ΤΗΣ ΥΠΟΔΙΕΥΘΥΝΣΗΣ
ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ

ΦΑΚΟΣ ΓΕΩΡΓΙΟΣ

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 με υποχρέωση, επί ποινή απαραδέκτου άσκησης της προσφυγής, επίδοσης επικυρωμένου αντιγράφου αυτής στην Υπηρεσία μας εντός είκοσι (20) ημερών από τη λήξη της προθεσμίας για την άσκησή της (άρθ. 126 ν. 2717/99).