



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ
ΥΠΟΥΡΓΕΙΟ ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΩΝ
ΓΕΝΙΚΗ ΓΡΑΜΜΑΤΕΙΑ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΕΣΟΔΩΝ
ΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ
ΥΠΟΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ
ΤΜΗΜΑ Α2 ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ
Ταχ. Δ/ση : Αριστογείτονος 19
Ταχ. Κώδικας : 176 71 - Καλλιθέα
Τηλέφωνο : 213 1604 536
ΦΑΞ : 213 1604 567

Καλλιθέα 29.11.2016

Αριθμός απόφασης: 4001

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 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 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 Υπηρεσία 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 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. Την από 01.07.2016 και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανή προσφυγή του με Α.Φ.Μ., που κατοικεί στην, οδός αρ., κατά της εκκαθάρισης που προέκυψε με βάση την με αριθμό

...../2016 Δήλωσης Μεταβίβασης Ακινήτου υποβληθείσας στη Δ.Ο.Υ. και τα προσκομιζόμενα με αυτήν σχετικά έγγραφα.

5. Την εκκαθάριση που προέκυψε με βάση την με αριθμό/ 2016 Δήλωση Μεταβίβασης Ακινήτου, η οποία υποβλήθηκε στη Δ.Ο.Υ. με την οποία προέκυψε φόρος ύψους 5.219,73 ευρώ (Α.Τ.Β./01.06.2016, αριθμός Χ.Κ./01.06.2016), της οποίας ζητείται η ακύρωση.

6. Τις από 08.07.2016 απόψεις του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ.

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

Επί της από 01.07.2016 και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανούς προσφυγής του, 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 με αριθ./ 01.06.2016 Δήλωση Μεταβίβασης Ακινήτου, υποβληθείσα στη Δ.Ο.Υ., επιβλήθηκε σε βάρος του αγοραστή, κύριος φόρος ύψους 5.067,70 ευρώ, πλέον δημοτικός φόρος ύψους 152,03 ευρώ, ήτοι συνολικό ποσό για καταβολή 5.219,73 ευρώ. Το εν λόγω ποσό βεβαιώθηκε με τον Α.Τ.Β./01.06.2016 (αριθμός Χ.Κ./01.06.2016) και καταβλήθηκε ολόκληρο από τον αγοραστή την 01.06.2016.

Η ως άνω υποβληθείσα δήλωση αφορούσε την αγορά μιας οριζόντιας ιδιοκτησίας, συγκεκριμένα του με στοιχεία Α-2 διαμερίσματος πρώτου ορόφου επιφάνειας 107,76 τ.μ. μαζί με την με στοιχεία Υ5 αποθήκη και την με αριθμό ΔΥΟ (2) θέση στάθμευσης ακινήτου στην πυλωτή, το οποίο βρίσκεται στο Ο.Τ. 652, στη θέση «.....» του Δήμου, στην οδό, αρ. Η αντικειμενική του αξίας ανέρχεται σε 168.923,34 ευρώ, ενώ το καταβληθέν τίμημα της αγοραπωλησίας ανέρχεται στο ποσό των 130.000,00 ευρώ.

Ο προσφεύγων με την υπό κρίση ενδικοφανή προσφυγή, ζητά να επανεξεταστεί το αίτημά του με σκοπό να του αναγνωριστεί η απαλλαγή α' κατοικίας από το φόρο μεταβίβασης ακινήτου που του καταλογίστηκε και να του επιστραφεί ως αχρεωστήτως καταβληθείς ο φόρος που κατέβαλε, προβάλλοντας τον παρακάτω ισχυρισμό:

Κατά την υποβολή της ως άνω δήλωσης ζήτησε την απαλλαγή του από την επιβολή φόρου μεταβίβασης, καθώς πληρούσε τις προϋποθέσεις απαλλαγής πρώτης κατοικίας σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 21 του ν.3842/2010, καθότι άγαμος και με μοναδικό ακίνητο στην έως τότε κατοχή του να είναι το 20% εξ αδιαιρέτου ενός οικοπέδου, στην κωμόπολη των της νήσου, όπου ο μόνιμος πληθυσμός της οποίας – βάσει της πλέον πρόσφατης απογραφής του 2011 (ΦΕΚ / Β' / 698/20.03.2014) – ανέρχεται σε 2.788 κατοίκους. Ισχυρίζεται ότι το πνεύμα του ως άνω νόμου είναι να προσδιορίσει τις πόλεις με βάση τον πληθυσμό που

αντιστοιχεί στους μόνιμους κατοίκους, αφού αυτοί είναι που προσδιορίζουν την πραγματική κατάσταση όπως ο νόμος το εννοεί και όχι με βάση τους *de facto* – δηλ. όσους τυχαία απογράφηκαν σε μια πόλη την ημέρα της απογραφής επειδή έτυχε να είναι εκεί, χωρίς να είναι και μόνιμοι κάτοικοι της πόλης αυτής. Σημειώνει δε ότι οι *de facto* κάτοικοι ανά την Επικράτεια, υπολογίστηκαν ως μόνιμοι κάτοικοι στο μέρος που δήλωσαν κατά την απογραφή ότι είναι η μόνιμη κατοικία τους. Με τον υπολογισμό όμως του πληθυσμού με βάση την απογραφή των *de facto* κατοίκων, όπως αυτή ορίστηκε στην σχετική ΠΟΛ του Γενικού Γραμματέα Δημοσίων Εσόδων, καταστρατηγείται το πνεύμα του νόμου και παραβιάζεται ευθέως η ανωτέρω διάταξη νόμου.

Επειδή, για πράξεις που εκδίδονται από 01.01.2014, σύμφωνα με τις διατάξεις της παραγράφου 1 του άρθρου 63 του ν.4174/2013 (Κ.Φ.Δ.) όπως ισχύει: «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 επανεξέτασης της πράξης στο πλαίσιο διοικητικής διαδικασίας από την Υπηρεσία Εσωτερικής Επανεξέτασης της Φορολογικής Διοίκησης ...».

Ειδικότερα, όσον αφορά την ως άνω προσβαλλόμενη πράξη, σύμφωνα με την παρ. 1 του ίδιου άρθρου και νόμου (Κ.Φ.Δ.), αυτή εμπροθέσμως και παραδεκτώς προσβάλλεται με την παρούσα ενδικοφανή προσφυγή ενώπιον της Διεύθυνσης Επίλυσης Διαφορών.

Επειδή, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 1 του ν.1078/1980, όπως τροποποιήθηκε και ισχύει, σχετικά με τη χορήγηση φοροαπαλλαγής πρώτης κατοικίας: «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 οικογένειας 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. Οι διατάξεις της παραγράφου αυτής εφαρμόζονται και όταν ο αγοραστής είναι κύριος εξ αδιαιρέτου ποσοστού ή ψιλός κύριος ή επικαρπωτής κατοικίας ή οικοπέδου και αγοράζει το υπόλοιπο ποσοστό ή το εμπράγματο δικαίωμα της ψιλής κυριότητας ή της επικαρπίας, ώστε να γίνει κύριος ολόκληρου του ακινήτου, καθώς και στην περίπτωση αγοράς μη οικοδομήσιμου οικοπέδου, το οποίο με προσκύρωση ή αγορά τμήματος ομόρου οικοπέδου καθίσταται οικοδομήσιμο. Η ανωτέρω απαλλαγή παρέχεται και κατά την αγορά κατά πλήρη κυριότητα ολόκληρου του ακινήτου και από τους δύο συζύγους. 2. Η απαλλαγή που προβλέπεται από την προηγούμενη παράγραφο παρέχεται: α) Για αγορά κατοικίας από άγαμο μέχρι ποσού αξίας διακοσίων χιλιάδων (200.000) ευρώ,».

Επειδή, ο προσφεύγων, σύμφωνα με την με αριθ. / 14.05.2016 υποβληθείσα δήλωση στοιχείων ακινήτων έτους 2017, έχει στην κατοχή του την πλήρη κυριότητα, ποσοστού

είκοσι τοις εκατό (20%) εξ αδιαιρέτου, ενός οικοπέδου συνολικής έκτασης 794,12 τ.μ. που βρίσκεται στο Δήμο

Επειδή, σύμφωνα με την ΠΟΛ 1151/26.06.2013 εγκύκλιο της Διεύθυνσης Φορολογίας Κεφαλαίου της Γ.Γ.Δ.Ε., με θέμα την παροχή οδηγιών για τη χορήγηση απαλλαγής α' κατοικίας με βάση την απογραφή του πληθυσμού του 2011, προβλέπεται ότι:

« 1. Σύμφωνα με τις διατάξεις της φορολογίας κληρονομιών, γονικών παροχών (άρθρο 26 ενότ. Α και άρθρο 43 ενότ. Α του Κώδικα Διατάξεων Φορολογίας Κληρονομιών, Δωρεών, Γονικών Παροχών που κυρώθηκε με το Ν. 2961/2001) και μεταβίβασης ακινήτων (άρθρο 1 παρ. 1 Ν. 1078/1980), για τη χορήγηση απαλλαγής από το φόρο λόγω απόκτησης α' κατοικίας αιτία κληρονομιάς, γονικής παροχής ή αγοράς, απαιτείται, μεταξύ άλλων, ο δικαιούχος να μην έχει στην κυριότητά του ακίνητο που πληροί τις στεγαστικές του ανάγκες σε δημοτικό ή κοινοτικό διαμέρισμα με πληθυσμό άνω των 3.000 κατοίκων. Το πληθυσμιακό κριτήριο λαμβάνεται σύμφωνα με την τελευταία ισχύουσα απογραφή κατά το χρόνο φορολογίας.

2. Με το Ν. 2539/1997 σχετικά με το Πρόγραμμα «Καποδίστριας» (ΦΕΚ 244 τ. Α' /4-12-1997) συγκροτήθηκαν ανά νομό οι νέοι οργανισμοί τοπικής αυτοδιοίκησης που προήλθαν μετά από κατάργηση λόγω συνένωσης δήμων ή κοινοτήτων. Με τις με αριθ. 1131002/748/Β0013/ ΠΟΛ. 1325/16-12-1997 και 1021578/166/Α0013/ ΠΟΛ. 1039/4-3-2003 εγκυκλίου Υπ.Οικ. διευκρινίστηκε ότι για τον έλεγχο της συνδρομής των προϋποθέσεων της απαλλαγής α' κατοικίας θα λαμβάνεται υπόψη ο πληθυσμός που είχε ο δήμος ή η κοινότητα πριν από την κατάργηση και τη συνένωσή τους, σύμφωνα με την εκάστοτε ισχύουσα απογραφή, και όχι ο πληθυσμός που προκύπτει μετά τη συνένωση. Με βάση δε την προϊσχύουσα απογραφή της 18ης Μαρτίου 2001, όπως αποτυπώνονταν στον Πίνακα του Πραγματικού Πληθυσμού κατά νομό, δήμο ή κοινότητα, δημοτικό ή κοινοτικό διαμέρισμα (ΦΕΚ 715 τ. Β' /12-6-2002), λαμβανόταν υπόψη ο πληθυσμός του δημοτικού ή κοινοτικού διαμερίσματος, το οποίο αντιστοιχούσε στον προϊσχύοντα δήμο ή κοινότητα.

3. Με το Ν. 3852/2010 (ΦΕΚ 87 τ. Α' /7-6-2010) «Νέα Αρχιτεκτονική της Αυτοδιοίκησης και της Αποκεντρωμένης Διοίκησης - Πρόγραμμα Καλλικράτης» επήλθαν περαιτέρω μεταβολές στη διοικητική διαίρεση της χώρας, ενώ στο ΦΕΚ 630 τ. Β' /20-3-2013 δημοσιεύτηκαν τα αποτελέσματα της Απογραφής Πληθυσμού - Κατοικιών 2011 που αφορούν στον De Facto Πληθυσμό («Πραγματικό Πληθυσμό») της Χώρας και αποτυπώνονται κατά περιφέρεια, περιφερειακή ενότητα, δήμο, δημοτική ενότητα και δημοτική ή τοπική κοινότητα. Οι δημοτικές ή τοπικές κοινότητες αντιστοιχούν στα προϊσχύοντα δημοτικά ή κοινοτικά διαμερίσματα (της προηγούμενης απογραφής). Συνεπώς, για τον έλεγχο της συνδρομής των προϋποθέσεων της απαλλαγής, με χρόνο φορολογίας την 20-3-2013 και μετά, λαμβάνεται υπόψη ο πληθυσμός της δημοτικής ή τοπικής κοινότητας (και όχι ο πληθυσμός του ενιαίου δήμου) με βάση την ανωτέρω απογραφή. Ο πληθυσμός του δήμου θα λαμβάνεται υπόψη μόνο στις περιπτώσεις των δήμων, οι οποίοι, με βάση τον πίνακα του πληθυσμού, στερούνται περαιτέρω διοικητικής υποδιαίρεσης (σε δημοτικές ενότητες και δημοτικές ή τοπικές κοινότητες).».

Επειδή, σύμφωνα με το Φ.Ε.Κ. 630/ τ. Β΄/20.03.2013, στο οποίο δημοσιεύτηκαν τα αποτελέσματα απογραφής Πληθυσμού – Κατοικιών 2011 που αφορούν στον De facto Πληθυσμό της Χώρας, δηλαδή το συνολικό πληθυσμό που βρέθηκε και απογράφηκε κατά την απογραφή στο συγκεκριμένο αυτό τόπο, η Δημοτική Ενότητα έχει πληθυσμό άνω των 3.000 κατοίκων και συγκεκριμένα 3.191 κατοίκους.

Επειδή, με το Φ.Ε.Κ. 698/ τ. Β΄/20.03.2014 που επικαλείται ο προσφεύγων, δημοσιεύτηκαν τα αποτελέσματα της απογραφής Πληθυσμού-Κατοικιών 2011 που αφορούν όμως στον Μόνιμο Πληθυσμό της Χώρας, δηλαδή στον πληθυσμό που δήλωσε ως μόνιμη κατοικία του κατά την απογραφή τον συγκεκριμένο τόπο ανεξάρτητα από το που βρέθηκε και απογράφηκε στην επικράτεια της χώρας.

Επειδή, η δημόσια διοίκηση δεσμευόμενη από την αρχή της νομιμότητας, υποχρεούται σε εφαρμογή των ως άνω διατάξεων και οδηγιών και συνεπώς ορθώς επέβαλε φόρο μεταβίβασης ακινήτου καθόσον δεν συνέτρεχαν οι εκ του νόμου οριζόμενες προϋποθέσεις χορήγησης απαλλαγής α΄ κατοικίας.

Α π ο φ α σ ί ζ ο υ μ ε

Την **απόρριψη** της με ημερομηνία κατάθεσης 01.07.2016 και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανούς προσφυγής του, με Α.Φ.Μ., κατοίκου, οδός, αρ.

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

Κύριος φόρος	5.067,70 €
Δημοτικός φόρος	152,03 €
Σύνολο φόρου	5.219,73 €

Εντελλόμεθα όπως αρμόδιο όργανο κοινοποιήσει με τη νόμιμη διαδικασία την παρούσα απόφαση στην υπόχρεη.

Με εντολή του Προϊσταμένου της
Διεύθυνσης Επίλυσης Διαφορών

ΑΚΡΙΒΕΣ ΑΝΤΙΓΡΑΦΟ
Η ΥΠΑΛΛΗΛΟΣ ΤΟΥ ΤΜΗΜΑΤΟΣ
ΔΙΟΙΚΗΤΙΚΗΣ ΥΠΟΣΤΗΡΙΞΗΣ

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 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 άσκησης της (άρθ. 126 ν. 2717/99).