



**ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ
ΥΠΟΥΡΓΕΙΟ ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΩΝ
ΓΕΝΙΚΗ ΓΡΑΜΜΑΤΕΙΑ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΕΣΟΔΩΝ
ΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ
ΥΠΟΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ
ΤΜΗΜΑ Α2**

Ταχ. Δ/ση : Αριστογείτονος 19
Ταχ. Κώδικας : 176 71 - Καλλιθέα
Τηλέφωνο : 213 1604 536
ΦΑΞ : 213 1604 567

Καλλιθέα, 26-07-2016

Αριθμός απόφασης: 2706

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 αριθμ. Δ.Ε.Δ. 0012895 ΕΞ 2014/09.04.2014 (ΦΕΚ 975 / τ. Β' / 17.04.2014) Απόφαση του Προϊσταμένου της Διεύθυνσης Επίλυσης Διαφορών.
4. Την με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανή προσφυγή των: α) ... του ΡΕΦΑΤ, με Α.Φ.Μ. ..., κατοίκου ..., οδός και β) του ..., με Α.Φ.Μ. ..., κατοίκου ..., οδός ... αρ...., κατά της από ... και με αριθμό πρωτ. έκθεσης ελέγχου του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Νέας Ιωνίας, η οποία ισοδυναμεί με εκτελεστή διοικητική πράξη καθώς το πόρισμα αυτής αποτελεί απορριπτική απόφαση

περί απαλλαγής από τον ΦΜΑ κατά την αγορά α' κατοικίας και τα προσκομιζόμενα με αυτήν σχετικά έγγραφα.

5. Την από ... και με αριθμό πρωτ. έκθεσης ελέγχου του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Νέας Ιωνίας, η οποία ισοδυναμεί με εκτελεστή διοικητική πράξη καθώς το πόρισμα αυτής αποτελεί απορριπτική απόφαση περί απαλλαγής από τον ΦΜΑ κατά την αγορά α' κατοικίας, της οποίας ζητείται η ακύρωση.

6. Τις απόψεις της ανωτέρω φορολογικής αρχής.

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

Επί της με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανούς προσφυγής των και 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 από και με αριθμό πρωτ. έκθεσης ελέγχου του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Νέας Ιωνίας, η οποία διενεργήθηκε σε εκτέλεση της με αρ..... απόφασης του Διοικητικού Πρωτοδικείου Αθηνών, απορρίφθηκε εκ νέου το από αίτημα των προσφευγόντων περί απαλλαγής από τον Φ.Μ.Α. κατά την αγορά α' κατοικίας.

Οι προσφεύγοντες, αλβανικής ιθαγένειας, υπέβαλλαν στη Δ.Ο.Υ. Νέας Ιωνίας την υπ' αρ..... δήλωση μεταβίβασης ακινήτου, για την αγορά διαμερίσματος ... τμ. στην οδό ..., και κατέβαλαν τον αναλογούντα φόρο ποσού ευρώ.

Παράλληλα, υπέβαλλαν προς τον Προϊστάμενο της Δ.Ο.Υ. Νέας Ιωνίας την με αριθμό αίτηση απαλλαγής τους από την καταβολή του ως άνω φόρου, βάσει των διατάξεων του άρθρου 1 του Ν.1078/1980, λόγω αγοράς πρώτης κατοικίας καθώς κατοικούν μόνιμα στην Ελλάδα. Το αίτημά τους απερρίφθη από τον Προϊστάμενο της Δ.Ο.Υ. Νέας Ιωνίας με την υπ'αρ.αρνητική απάντηση, με την αιτιολογία ότι δεν μπορούν να τύχουν απαλλαγής, δεδομένου ότι δεν είναι ελληνικής υπηκοότητας καθώς και ότι παρότι κλήθηκαν να προσκομίσουν δικαιολογητικά για την απαλλαγή πρώτης κατοικίας δεν τα προσκόμισαν ποτέ.

Κατόπιν οι προσφεύγοντες, κατά της υπ'άρ..... αρνητικής απάντησης του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Νέας Ιωνίας άσκησαν προσφυγή στο Διοικητικό Πρωτοδικείο Αθηνών.

Το Διοικητικό Πρωτοδικείο Αθηνών, με την υπ' αρ..... απόφαση, δέχτηκε την προσφυγή των προσφευγόντων, ακύρωσε την υπ'άρ..... αρνητική απάντηση του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Νέας Ιωνίας, αναγνώρισε ότι οι προσφεύγοντες, ως πρόσωπα που κατοικούν μόνιμα στην Ελλάδα, υπάγονται στο καθεστώς των διατάξεων του Ν.1078/1980 περί φοροαπαλλαγής πρώτης κατοικίας και ανέπεμψε τη υπόθεση στον Προϊστάμενο της Δ.Ο.Υ. Νέας Ιωνίας, προκειμένου αυτός να εξετάσει εάν πληρούνται οι λοιπές νόμιμες προϋποθέσεις για την απαλλαγή των προσφευγόντων από την καταβολή του φόρου μεταβίβασης λόγω αγοράς πρώτης κατοικίας και να επιστρέψει μετά από νέα εκκαθάριση τον φόρο που τυχόν καταβλήθηκε από αυτούς αχρεωστήτως.

Ακολουθώντας, ο Προϊσταμένος της Δ.Ο.Υ. Νέας Ιωνίας, εξέδωσε την υπ'άρ..... εντολή ελέγχου προκειμένου να διαπιστωθεί αν οι προσφεύγοντες πληρούν τις προϋποθέσεις του νόμου για να τύχουν της απαλλαγής από το ΦΜΑ λόγω αγοράς κατοικίας.

Ο έλεγχος διαπίστωσε ότι στη δήλωση ΦΜΑ που κατέθεσαν οι προσφεύγοντες δεν ήταν σημειωμένη η ένδειξη για απαλλαγή από το φόρο και επίσης δεν είχαν συνυποβάλλει κανένα από τα απαιτούμενα δικαιολογητικά. Μετά από επικοινωνία με τη Δ.Ο.Υ. οι προσφεύγοντες προσκόμισαν τα δικαιολογητικά.

Ο έλεγχος εν προκειμένω, διαπίστωσε ότι δεν πληρούνται οι προϋποθέσεις απαλλαγής που προβλέπονται τόσο από το Ν.1078/80, όσο και από την ΠΟΛ.1057/21-04-2004 καθότι μπορεί να είναι μόνιμοι κάτοικοι Ελλάδος όμως προσκόμισαν εκπρόθεσμα τα δικαιολογητικά του αρ. 1 της ΠΟΛ.1057/2004 και δεν κατέθεσαν τα πρόσθετα δικαιολογητικά του αρ. 2 της ίδιας ΠΟΛ. διότι δεν υπάγονται σε καμία από τις ειδικές κατηγορίες και ως εκ τούτου ο έλεγχος απεφάνθη ότι δεν δικαιούνται την επίδικη απαλλαγή.

Το ως άνω πόρισμα του ελέγχου αποτελεί την απορριπτική απόφαση του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Νέας Ιωνίας, περί απαλλαγής από τον ΦΜΑ κατά την αγορά α' κατοικίας και εν προκειμένω την προσβαλλόμενη πράξη της οποίας οι προσφεύγοντες με την υπό κρίση ενδικοφανή προσφυγή αιτούνται την ακύρωσή της, ισχυριζόμενοι τα εξής:

- Πληρούνται όλες οι νόμιμες προϋποθέσεις προκειμένου να τύχουν της προβλεπόμενης απαλλαγής από το φόρο μεταβίβασης ακινήτου λόγω αγοράς πρώτης κατοικίας.
- Από κανένα στοιχείο της προσβαλλόμενης πράξης δεν προκύπτει καμία αιτιολογία περί της δήθεν εκπρόθεσμης υποβολής των δικαιολογητικών
- Η Δ.Ο.Υ. επικαλείται ΠΟΛ οι οποίες έχουν ήδη καταργηθεί.

Επειδή, η Φορολογική αρχή απορρίπτει εκ νέου το αίτημα των προσφευγόντων περί απαλλαγής από τον ΦΜΑ κατά την αγορά α' κατοικίας με την αιτιολογία ότι οι προσφεύγοντες προσκόμισαν εκπρόθεσμα τα δικαιολογητικά της ΠΟΛ.1057/2004.

Επειδή, σύμφωνα με την με αρ. απόφαση του Διοικητικού Πρωτοδικείου Αθηνών το Δικαστήριο έκρινε ότι δεν απεδείχθη ο ισχυρισμός της φορολογικής αρχής ότι δεν προσκομίστηκαν τα απαιτούμενα δικαιολογητικά.

Επειδή, σύμφωνα με τις διατάξεις της **ΠΟΛ.1005/2001** ορίζεται ότι « ... 2. Όσον αφορά τη Φορολογία Μεταβιβάσεως Ακινήτων, σύμφωνα με την Κ /4490/ 32 / πολ.11/1974 εγκύκλιο Υ.Ο, με την οποία κοινοποιήθηκαν οι διατάξεις του ν.δ 329/74 αλλά και την Υπ.Οικ.1080792/1428/πολ.1162/1989 εγκύκλιο (για τη χορήγηση απαλλαγής από το Φ.Μ.Α κατά την αγορά πρώτης κατοικίας) έχει γίνει δεκτό ότι είναι δυνατόν να υποβληθεί αίτηση για την χορήγηση απαλλαγής και μετά από την υποβολή δήλωσης Φ.Μ.Α, μέχρι την οριστικοποίηση της υπόθεσης με οποιονδήποτε τρόπο. Μαζί με την αίτηση συνυποβάλλονται και τα απαραίτητα δικαιολογητικά και ζητείται η επιστροφή του φόρου, γιατί καταβλήθηκε αχρεώστητα. 3. Για την αντιμετώπιση των ζητημάτων που ανακύπτουν μετά από την υποβολή αιτήσεων επιστροφής φόρου

μεταβιβάσεως ακινήτων, γιατί έχει καταβληθεί χωρίς να οφείλεται, σύμφωνα με απαλλακτική διάταξη που επικαλείται ο ενδιαφερόμενος, σας γνωρίζουμε ειδικότερα τα ακόλουθα: Α. Οριστικοποίηση υπόθεσης η οποία αφορά αγορά ακινήτων που βρίσκονται σε περιοχή στην οποία ισχύει το αντικειμενικό σύστημα προσδιορισμού της φορολογητέας αξίας. Σύμφωνα με τη νομολογία του Συμβουλίου της Επικρατείας (βλ. απόφαση αριθμ. 3415/1997) η πάροδος της προθεσμίας που προβλέπεται από το άρθρο 41 του ν.1249/1982, όπως αυτό ισχύει, για την άσκηση προσφυγής, οδηγεί σε οριστικοποίηση της υπόθεσης μόνον όσον αφορά τον καθορισμό της αξίας του ακινήτου βάσει αντικειμενικών κριτηρίων, και δεν εμποδίζει το φορολογούμενο να υποβάλει με έγγραφη αίτησή του προς τη φορολογική αρχή οποιοδήποτε άλλο αίτημα ή ζήτημα σχετικό με το μεταβιβαζόμενο ακίνητο, όπως αίτημα επιστροφής του φόρου ως αχρεωστήτως καταβληθέντος κατ' επίκληση απαλλακτικής διάταξης. Συνεπώς, όσον αφορά μεταβιβάσεις ακινήτων που βρίσκονται σε περιοχές όπου ισχύει το αντικειμενικό σύστημα, η υπόθεση για κάθε άλλο θέμα, πλην του καθορισμού της αξίας του ακινήτου, οριστικοποιείται κατά τους ακόλουθους τρόπους: α) με περαίωση της υπόθεσης ως ειλικρινούς β) με παρέλευση άπρακτης της 60ήμερης προθεσμίας (άρθρα 66 και 285 ν.2717/1999 - Κώδικας Διοικητικής Δικονομίας) για την άσκηση προσφυγής κατά κοινοποιηθέντος φύλλου ελέγχου γ) με διοικητική επίλυση της φορολογικής διαφοράς ή με δικαστικό συμβιβασμό και δ) με έκδοση τελεσίδικης δικαστικής απόφασης. Μέχρι την κατά τα ανωτέρω οριστικοποίηση της υπόθεσης, ο φορολογούμενος μπορεί να υποβάλει έγγραφη αίτησή του προς την αρμόδια Δ.Ο.Υ, και να αιτείται την επιστροφή του φόρου ως αχρεωστήτως καταβληθέντος κατ' επίκληση της οικείας απαλλακτικής διάταξης. Το αίτημα του θα πρέπει να γίνει αποδεκτό εφόσον: α) δεν έχει παρέλθει τριετία από την καταβολή του ΦΜΑ (άρθρο 90 παρ.2 Ν.2362/1995- Κώδικας Δημοσίου Λογιστικού, σε συνδυασμό με τις διατάξεις των άρθρων 92 και 93 του Κώδικα περί αναστολής και διακοπής παραγραφής απαιτήσεων κατά του Δημοσίου) και β) ο φορολογούμενος προσκομίζει όλα τα απαραίτητα δικαιολογητικά από τα οποία προκύπτει ότι κατά το χρόνο μεταβίβασης του ακινήτου συνέτρεχαν οι νόμιμες προϋποθέσεις χορήγησης απαλλαγής από το ΦΜΑ Ο Προϊστάμενος της αρμόδιας Δ.Ο.Υ ελέγχει τα δικαιολογητικά και, εφόσον διαπιστώσει τη συνδρομή των προϋποθέσεων της απαλλαγής κατά τον κρίσιμο χρόνο, καλεί εγγράφως το φορολογούμενο να προβεί στη σύνταξη συμπληρωματικής πράξης του συμβολαίου, όπου να αναφέρεται η απαλλαγή, στη μεταγραφή της και στην υποβολή επικυρωμένου αντιγράφου και πιστοποιητικού μεταγραφής στον Προϊστάμενο της Δ.Ο.Υ, προκειμένου στη συνέχεια να επιστραφεί.

Επειδή, εν προκειμένω στην υπό κρίση υπόθεση δεν αιτιολογείται ο ισχυρισμός της φορολογικής αρχής περί εκπρόθεσμης υποβολής των δικαιολογητικών.

Επειδή, σύμφωνα με τις διατάξεις της **παραγράφου 3 το άρθρου 1 του Ν.1078/1980** ορίζεται ότι: « 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) οι πολίτες των κρατών-μελών της Ευρωπαϊκής Ένωσης και του Ευρωπαϊκού Οικονομικού Χώρου, 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, σύμφωνα με την με αρ. απόφαση του Διοικητικού Πρωτοδικείου Αθηνών το Δικαστήριο έκρινε ότι οι διατάξεις της παραγράφου 3 του άρθρου 1 του Ν.1078/1980, περί απαλλαγής από το φόρο κατά την απόκτηση πρώτης κατοικίας, εφαρμόζονται σε φυσικά πρόσωπα που κατοικούν μόνιμως στην Ελλάδα, ανεξάρτητα από την ιθαγένειά τους

Επειδή, σύμφωνα με το διατακτικό της με αρ. απόφασης του Διοικητικού Πρωτοδικείου Αθηνών, ακυρώθηκε η υπ'άρ..... αρνητική απάντηση του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Νέας Ιωνίας, αναγνωρίστηκε ότι οι προσφεύγοντες, ως πρόσωπα που κατοικούν μόνιμα στην Ελλάδα, υπάγονται στο καθεστώς των διατάξεων του Ν.1078/1980 περί φοροαπαλλαγής πρώτης κατοικίας και η υπόθεση αναπέμφθηκε στον Προϊστάμενο της Δ.Ο.Υ. Νέας Ιωνίας, προκειμένου αυτός να εξετάσει εάν πληρούνται οι λοιπές νόμιμες προϋποθέσεις για την απαλλαγή των προσφευγόντων από την καταβολή του φόρου μεταβίβασης λόγω αγοράς πρώτης κατοικίας και να επιστρέψει μετά από νέα εκκαθάριση τον φόρο που τυχόν καταβλήθηκε από αυτούς αχρεωστήτως.

Α π ο φ α σ ί ζ ο υ μ ε

Την **αποδοχή** της με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανούς προσφυγής, σύμφωνα με τα διαλαμβανόμενα στην υπ'άρ. απόφαση του Διοικητικού Πρωτοδικείου Αθηνών βάσει της οποίας ο Προϊστάμενος της Δ.Ο.Υ. Νέας Ιωνίας πρέπει να εξετάσει επί της ουσίας αν συντρέχουν οι λοιπές προϋποθέσεις του Ν.1078/1980 περί απαλλαγής πρώτης κατοικίας των προσφευγόντων ... και ... του

Εντελλόμενα 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

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 άσκησης της (άρθ. 126 ν. 2717/99).