



**ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ
ΥΠΟΥΡΓΕΙΟ ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΩΝ
ΓΕΝΙΚΗ ΓΡΑΜΜΑΤΕΙΑ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΕΣΟΔΩΝ
ΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ**

Ταχ. Δ/ση : Αριστογείτονος 19
Ταχ. Κώδικας : 176 71 - Καλλιθέα
Τηλέφωνο : 2131604521
ΦΑΞ : 2131604567

Καλλιθέα

29/2/2016

Αριθμός απόφασης: 612

**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 από 30/10/2015 και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανή προσφυγή τουΑΦΜ κατοίκου ΜΕΛΙΣΣΙΩΝ οδόςκατά της υπ.΄ αριθ.οριστικής πράξης διοικητικού προσδιορισμού φόρου μεταβίβασης έτους 2007 του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ.και τα προσκομιζόμενα με αυτήν σχετικά έγγραφα.
5. Την υπ.΄ αριθ.οριστική πράξη διοικητικού προσδιορισμού φόρου μεταβίβασης του Προϊσταμένου έτους 2007 της Δ.Ο.Υ.της οποίας ζητείται η ακύρωση, καθώς και την από 6/7/2015 οικεία έκθεση ελέγχου.
6. Τις απόψεις της ανωτέρω φορολογικής αρχής.
7. Την από 24/2/2016 εισήγηση του Α2 τμήματος της Υπηρεσίας μας.

Επί της από 30/10/2015 και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανούς προσφυγής τουη 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' αριθ.οριστική πράξη διοικητικού προσδιορισμού φόρου μεταβίβασης του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ.έτους 2007 επιβλήθηκε σε βάρος του προσφεύγοντος (από κοινού μετά της συζύγου του και κατά ποσοστό 50% σε έκαστον) φόρος ποσού 24.621,19 €, πλέον 29.545,42 € (πρόσθετος φόρος λόγω ανακρίβειας 120%).

Η διαφορά φόρου προέκυψε μετά από έλεγχο που διενεργήθηκε από την αρμόδια Δ.Ο.Υ με βάση το δελτίο πληροφοριών με αρ. πρωτ.τουκαι σε συνδυασμό με την υπ.εντολή επεξεργασίας που εκδόθηκε από την Ειδική Διεύθυνση Ελέγχου Εθνικών και Κοινοτικών Δαπανών και Καταπολέμησης Απάτης και Διαφθοράς του Υπουργείου Οικονομικών για το φυσικό πρόσωπομε ΑΦΜ.....

Συγκεκριμένα στις 26/2/2007 υποβλήθηκε στην Δ.Ο.Υη με αρ.δήλωση αγοράς ακινήτου με αγοραστές: α)κατά ποσοστό 50% και κατά πλήρη κυριότητα β)κατά ποσοστό 50% και κατά πλήρη κυριότητα και **πωλητή τον**, όπως λεπτομερώς περιγράφεται στο υπ. αρ.συμβόλαιο της συμβολαιογράφου Αθηνών.....

Το ως άνω ακίνητο είναι κατοικία επί αγροτεμαχίου εκτάσεωςτ.μ στη θέση «.....» της περιφέρειας..... της κοινότητας..... της νήσουαποτελούμενη από υπόγειο και ισόγειο βοηθητικούς χώρους ,αποθήκη, κάβα διάδρομο ,εσωτερική σκάλα συνολικής επιφάνειαςτ.μ με δύο θέσεις στάθμευσης επί του ακαλύπτου χώρου και δικαίωμα χρήσης της πισίνας . Από τον έλεγχο των τραπεζικών λογαριασμών τουπωλητή του ως άνω ακινήτου **διαπιστώθηκε** ότι ο αγοραστήςκατέθεσε σε προσωπικό λογαριασμό του..... ποσό 254.520,74 ευρώ. Επομένως το τίμημα της ανωτέρω αγοραπωλησίας ανέρχεται σε 254.520,74 ευρώ αντί 45.479,26 που δηλώθηκε .Κατόπιν των ανωτέρω καταλογίστηκε από την αρμόδια Δ.Ο.Υ ο αναλογών φόρος στην διαφορά της αξίας μεταξύ των 254.520,74 ευρώ-45.479,26 ευρώ =209.041,48 ευρώ.

Ο προσφεύγων, με την υπό κρίση ενδικοφανή προσφυγή, ζητά την ακύρωση της παραπάνω οριστικής πράξης διοικητικού προσδιορισμού φόρου μεταβίβασης προβάλλοντας τους παρακάτω λόγους :

1.Η φορολογική αρχή εξέδωσε μία πράξη από κοινού και για τους δύο αγοραστές ενώ θα έπρεπε να εκδοθούν τόσες πράξεις όσες και οι αγοραστές.

2.Η εκδοθείσα πράξη είναι άκυρη λόγω παραγραφής του δικαιώματος του Δημοσίου για επιβολή φόρου.

3.Αόριστη και χωρίς τεκμηρίωση η έκθεση ελέγχου .

4.Παραβίαση της αρχής της προηγούμενης ακρόασης όπως ορίζεται με το άρθρο 28 παρ 1 του Ν 4174/2013, διότι ουδέποτε του κοινοποιήθηκαν τα προβλεπόμενα του ως άνω άρθρου. Προς απόδειξη των ως άνω παραπέμπει στην σελ 8 της προσβαλλόμενης έκθεσης ελέγχου που αναγράφεται ότι: « με το υπ. αρ.σημείωμα διαπιστώσεων ελέγχου και με την υπ. αρ.προσωρινή πράξη διοικητικού προσδιορισμού φόρου ο ελεγχόμενος δεν ανταποκρίθηκε

παρελθούσης της ταχθείσης προθεσμίας, χωρίς να αναγράφεται το πρόσωπο στο οποίο επιδόθηκαν ούτε ο τρόπος επίδοσης π.χ συστημένη επιστολή κλπ».

5. Δεν είναι δυνατόν ένα ακίνητο του οποίου η αντικειμενική αξία ανέρχεται σε 45.479,26 ευρώ , η αγοραία αξία του να πενταπλάσια της αντικειμενικής ήτοι 254.520,74 ευρώ .Ειδικότερα η διαφορά αυτή δεν αφορά μόνο την αγορά του ακινήτου αλλά και αγορά υψηλής τεχνολογίας εξοπλισμού (σαλόνι....., τραπέζιακλπ) κυριότητας του πωλητή που ανέλαβε την μεταφορά και την τοποθέτηση στο ακίνητο.

Επειδή σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 66 του ν. 4174/2013 παρ.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 28 παρ. 1 του Ν.4174/2013 ορίζεται ότι « Η φορολογική διοίκηση γνωστοποιεί εγγράφως στο φορολογούμενο τα αποτελέσματα του φορολογικού ελέγχου και τον προσωρινό διορθωτικό προσδιορισμό φόρου, εφόσον προκύπτει διαφοροποίηση της φορολογικής οφειλής σε σχέση με τις δηλώσεις που έχει υποβάλλει ο φορολογούμενος, καθώς και τα στοιχεία που αιτιολογούν τη διαφοροποίηση. Ο φορολογούμενος δύναται να ζητά, να λαμβάνει αντίγραφα των εγγράφων στα οποία βασίζεται ο διορθωτικός προσδιορισμός φόρου. Ο φορολογούμενος έχει τη δυνατότητα να διατυπώσει τις απόψεις του σχετικά με τον προσωρινό διορθωτικό προσδιορισμό φόρου εντός είκοσι (20) ημερών από την παραλαβή της έγγραφης γνωστοποίησης.»

Επειδή σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου του άρθρου 28 παρ. 2 του Ν.4174/2013 ορίζεται ότι «Η Φορολογική Διοίκηση εκδίδει την οριστική πράξη διορθωτικού προσδιορισμού του φόρου, εντός μηνός από την ημερομηνία παραλαβής των απόψεων του φορολογούμενου ή, σε περίπτωση που ο φορολογούμενος δεν υποβάλλει τις απόψεις του, την εκπνοή της προθεσμίας που ορίζεται στην παράγραφο 1. Η οριστική πράξη διορθωτικού προσδιορισμού του φόρου εκδίδεται με βάση έκθεση ελέγχου την οποία συντάσσει η Φορολογική Διοίκηση. **Η έκθεση ελέγχου περιλαμβάνει εμπεριστατωμένα και αιτιολογημένα τα γεγονότα, τα στοιχεία και τις διατάξεις τις οποίες έλαβε υπόψη της η Φορολογική Διοίκηση για τον προσδιορισμό του φόρου.** Η οριστική πράξη διορθωτικού προσδιορισμού του φόρου μαζί με την έκθεση ελέγχου κοινοποιούνται στον φορολογούμενο.».

Επειδή σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου του άρθρου 30 παρ. 1 του Ν.4174/2013 ορίζεται ότι «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 σύμφωνα με το τελευταίο εδάφιο της παρ. 6 του άρθρου 63 του ν. 4174/2013 και της παρ. 7 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 ο προσφεύγων στην ενδικοφανή προσφυγή του επικαλείται, ως λόγο ακύρωσης των προσβαλλόμενων πράξεων, ότι η φορολογική αρχή δεν τήρησε τον ουσιώδη τύπο της διαδικασίας του άρθρου 28 παρ. 1 του Ν.4174/2013.

Επειδή η Δ.Ο.Υδεν εξέδωσε και δεν γνωστοποίησε εγγράφως **και στους δύο φορολογούμενους-αγοραστές (παρά μόνο στον ένα από αυτούς τον..... σύζυγο της.....)** τα αποτελέσματα του φορολογικού ελέγχου και τον προσωρινό διορθωτικό προσδιορισμό φόρου μεταβίβασης ακινήτου.

Επειδή η Δ.Ο.Υ....., **δεν εξέδωσε ξεχωριστά** σε κάθε φορολογούμενο-αγοραστή οριστική πράξη διορθωτικού προσδιορισμού του φόρου μεταβίβασης ακινήτου **αλλά εξέδωσε μία οριστική πράξη** στην οποία αναγράφονται μεν και τα δύο ονόματα α)και β) της,αλλά ο συνολικός επιβληθείς φόρος βεβαιώθηκε στο όνομα του

Επειδή η φορολογική διοίκηση δεν τήρησε τον ουσιώδη τύπο της διαδικασίας του άρθρου 28 &1 και 2 του ν. 4174/2013.

Α π ο φ α σ ί ζ ο υ μ ε

Την αποδοχή της με αρ. πρωτ.ενδικοφανούς προσφυγής του.....,την ακύρωση της υπ' αριθ.οριστικής πράξης διοικητικού προσδιορισμού φόρου μεταβίβασης ακινήτου με χρόνο φορολογίας 2007, του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υλόγω **τυπικής πλημμέλειας** η δε αρμόδια φορολογική αρχή κατά την έκδοση των νέων πράξεων εξαιτίας των ακυρώσεων αυτών, πρέπει να ακολουθήσει την προβλεπόμενη από το νόμο διαδικασία που αρχικά παρέλειψε να εφαρμόσει.

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
α/α

ΓΕΩΡΓΙΟΣ ΣΤΑΥΡΙΔΗΣ

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).