



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

Ταχ. Δ/ση : Αριστογείτονος 19

Ταχ. Κώδικας : 176 71 - Καλλιθέα

Τηλέφωνο : 210 9563608

ΦΑΞ : 210 9531321

Καλλιθέα 9-9-2014

Αριθμός απόφασης: 2652

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 αριθ. Δ6Α1118225 ΕΞ 2013/24.07.2013 Απόφασης του Γενικού Γραμματέα Δημοσίων Εσόδων του Υπουργείου Οικονομικών (ΦΕΚ Β' 1893) «Καθορισμός της διάρθρωσης και των αρμοδιοτήτων της Υπηρεσίας Εσωτερικής Επανεξέτασης της Γενικής Γραμματείας Δημοσίων Εσόδων, καθώς και απαραίτητων λεπτομερειών λειτουργίας αυτής».

γ. Της αριθ. Δ6Α1198069 ΕΞ 2013/30.12.2013 Απόφασης του Γενικού Γραμματέα Δημοσίων Εσόδων του Υπουργείου Οικονομικών (ΦΕΚ Β' 3367) «Μετονομασία και ανακαθορισμός των αρμοδιοτήτων και της εσωτερικής διάρθρωσης της Υπηρεσίας Εσωτερικής Επανεξέτασης της Γενικής Γραμματείας Δημοσίων Εσόδων του Υπουργείου Οικονομικών».

δ. 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 από και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανή προσφυγή του , ΑΦΜ....., κατοίκου.....κατά της υπ' αριθ.απόφασης απόρριψης αιτήματος επιστροφής φόρου μεταβίβασης ακινήτων έτους 1989 του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ.και τα προσκομιζόμενα με αυτήν σχετικά έγγραφα.

4. Την υπ' αριθ.απόφαση απόρριψης αιτήματος επιστροφής φόρου μεταβίβασης ακινήτων έτους 1989 του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ.της οποίας ζητείται η ακύρωση

5. Τις απόψεις της ανωτέρω φορολογικής αρχής.

6. Την από 3/9/2014 εισήγηση του Α2 τμήματος της Υπηρεσίας μας.

Επί της από και 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.απόφαση του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υαπερρίφθη το αίτημα του προσφεύγοντος για επιστροφή εντόκως καταβληθέντος φόρου μεταβίβασης ακινήτου λόγω πλειστηριασμού έτους 1989 ποσού 4.163.368 δρχ .

Το αίτημα για επιστροφή φόρου προέκυψε λόγω δικαστικής ακύρωσης του πλειστηριασμού στον οποίο συμμετείχε ο προσφεύγων ως υπερθεματιστής.

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

Την 28/6/1989 το πλειστηριασθέν ακίνητο(λόγω οφειλών στο ΙΚΑ) επί της οδού..... κατακυρώθηκε στην κυριότητα του ως υπερθεματιστή βάσει της σχετικής έκθεσης. Τον Αύγουστο του ιδίου έτους κατέθεσε το απαιτούμενο ποσό του πλειστηριάσματος στο Ταμείο Παρακαταθηκών και Δανείων αλλά το ποσό αυτό δεν εισπράχθηκε από τις οφειλέτριες ,όπως αποδείχθηκε από την Πράξη Λήψης Χρημάτων. Τηνυπέβαλε δήλωση Φ.Μ.Α στην αρμόδια Δ.Ο.Υ και κατέβαλε τον αναλογούντα φόρο. Τηνοι οφειλέτριες άσκησαν ανακοπή για την ακύρωση του πλειστηριασμού ενώπιων του Μονομελούς Πρωτοδικείου Με την υπ. αριθ..... απόφαση του Μονομελούς Πρωτοδικείου,το αίτημα των οφειλετριών έγινε δεκτό και επήλθε η ακύρωση του αναγκαστικού πλειστηριασμού. Τον Νοέμβριο του οι οφειλέτριες κατέβαλαν την οφειλή τους στο ΙΚΑ.

Κατά της απόφασηςτου Μονομελούς Πρωτοδικείουασκήθηκε έφεση από τον προσφεύγοντα επί της οποίας εκδόθηκε η με αρ..... απόφαση του Τριμελούς Διοικητικού Πρωτοδικείουη οποία ανέτρεψε την πρωτοβάθμια απόφαση για ακύρωση του πλειστηριασμού.

Στην συνέχεια οι οφειλέτριες άσκησαν αίτηση αναίρεσης στο ... τμήμα του Συμβουλίου Επικρατείας το οποίο με την υπ. αρ.απόφαση παρέπεμψε το ζήτημα στην ολομέλεια του Ανώτατου Δικαστηρίου .

Η απόφαση με αρ.της Ολομέλειας του Συμβουλίου Επικρατείας συντάχθηκε με την απόφαση του Τμήματος ως προς τα θέματα αντισυνταγματικότητας του νόμου.

Με την με αρ.απόφαση το ΑΕΔ συντάχθηκε με το ΣΤΕ υπέρ της αντισυνταγματικότητας του νόμου και με την υπ αρ.απόφαση διετάχθη κατάργηση της δίκης.

Το Συμβούλιο Επικράτειας αφού επιλήφθηκε ξανά της υπόθεσης συντάχθηκε με την απόφαση του ΑΕΔ και με την υπ.αρ.απόφαση την ανέπεμψε στο Τριμελές Διοικητικό Πρωτοδικείογια διευκρινήσεις στο πραγματικό της μέρος. Το εν λόγω δικαστήριο με την με. αρ.απόφαση απέρριψε την έφεση του υπερθεματιστή υιοθέτησε το σκεπτικό περί αντισυνταγματικότητας του νόμου και τάχθηκε υπέρ της ακυρότητας του αναγκαστικού δημοσίου πλειστηριασμού.

Τέλος ο προσφεύγων υπέβαλε κατά της απόφασηςαίτηση αναίρεσης στις 18-10-2001 και το ΣΤΕ εξέδωσε την με αρ.απορριπτική απόφαση της οποίας έλαβε γνώση στις 28-3-2013 ημερομηνία καθαρογραφής θεώρησης και υπογραφής αυτής.

Ο προσφεύγων υπέβαλε αίτηση στην αρμόδια Δ.Ο.Υ με αρ. πρωτ.με αίτημα την επιστροφή του Φ.Μ.Α ισχυριζόμενος ότι

ΩΣ ΑΦΕΤΗΡΙΑ ΕΝΑΡΞΗΣ ΤΗΣ ΠΡΟΘΕΣΜΙΑΣ ΤΩΝ ΕΚΑΤΟΝ ΕΙΚΟΣΗ (120) ΗΜΕΡΩΝ ΠΡΟΣ ΥΠΟΒΟΛΗ ΑΙΤΗΣΗΣ ΓΙΑ ΕΠΙΣΤΡΟΦΗ ΤΟΥ ΦΟΡΟΥ ΜΕΤΑΒΙΒΑΣΗΣ ΘΑ ΠΡΕΠΕΙ ΝΑ ΛΗΦΘΕΙ Η 28-5-2013 ΗΜΕΡΟΜΗΝΙΑ ΠΟΥ ΟΛΟΚΛΗΡΩΘΗΚΕ Η ΔΙΑΔΙΚΑΣΙΑ ΚΑΘΑΡΟΓΡΑΦΗΣ ΘΕΩΡΗΣΗΣ ΚΑΙ ΥΠΟΓΡΑΦΗΣ ΤΗΣ ΜΕ ΑΡΙΘΜΟΑΠΟΦΑΣΗΣ ΤΟΥ ΣΤΕ .

Επειδή σύμφωνα με την παράγραφο 4 του άρθρου 16 του Ν. 1521/1950 ο οποίος κυρώθηκε με τον Ν 1587/1950, όπως αυτή αντικαταστάθηκε με το άρθρο 47 παρ.1 του Ν. 542/1977 (Α 41) ορίζεται ότι: Εάν εντός τεσσάρων ετών από της καταρτίσεως του οριστικού συμβολαίου μεταβίβασης ακυρωθεί τούτο ένεκα ελαττώματος, αφορώντος εις τας Νομικάς σχέσεις του πωλητού προς το ακίνητο ή άλλων εξαιρετικών λόγων, δεν επιβάλλεται φόρος μεταβίβασης δια την ακύρωση, ο δε επί της αρχικής μεταβίβασης φόρος περιορίζεται εις το ήμισυ του αναλογούντος τοιούτου επί της αγοραίας αξίας του ακινήτου. Τυχόν επί πλέον καταβληθείς ή βεβαιωθείς φόρος επιστρέφεται ή εκπίπτει κατά περίπτωση.

Επειδή σύμφωνα με την παράγραφο 6 του άρθρου 16 του Ν 1587/1950 για την επιστροφή του φόρου επί της περίπτωσης της προηγούμενης παραγράφου απαιτείται αίτηση του δικαιούχου προς τον αρμόδιο για τον φόρο μεταβίβασης Προϊστάμενο της Δ.Ο.Υ, η οποία πρέπει να υποβληθεί Α).....Β) Εντός εκατόν είκοσι (120) ημερών Από την ημέρα της ακυρώσεως του Συμβολαίου. Μετά την πάροδο των προθεσμιών αυτών παραγράφεται το δικαίωμα προς επιστροφή του καταβληθέντος φόρου.

Επειδή σύμφωνα με την διάταξη της παραγράφου 6 του άρθρου 24 του Ν. 1828/1989 (Α 2), η οποία σύμφωνα με το άρθρο 44 περ. ιη του ίδιου Νόμου του οποίου η ισχύς άρχεται από την δημοσίευση του στο ΦΕΚ(3-1-89) ορίσθηκε ότι : Οι διατάξεις των παραγράφων 1,4 και 5 του άρθρου 16 του Ν. 1521/1950 εφαρμόζονται και στις περιπτώσεις ματαίωσης ή ακύρωσης του πλειστηριασμού.

Επειδή ως ακύρωση νοείται ,η γενόμενη δια τελεσίδικης δικαστικής απόφασης (ΣΤΕ 6116/1996)

Επειδή σύμφωνα με την παράγραφο 7 του άρθρου 16 του Ν 1587/1950 αν η πράξη μεταβίβασης δεν μεταγράφηκε στα οικεία βιβλία μεταγραφών εξ αιτίας νομικού κωλύματος σχετικά με την μεταγραφή και αυτή ακυρωθεί δικαστικά μέσα σε ένα χρόνο από την σύνταξη της δεν επιβάλλεται φόρος μεταβίβασης για την ακύρωση και επιστρέφεται ο φόρος μεταβίβασης που έχει καταβληθεί κατά την κατάρτιση του συμβολαίου που ακυρώνεται.

Επειδή η περίληψη της κατακυρωτικής έκθεσης έχει μεταγραφεί στα βιβλία μεταγραφών του δήμου Αθηναίων στις 4/8/1989 στον τόμο 3608 με α.α. 39 και με την απόφαση του ΣΤΕ προκύπτει ότι ο πλειστηριασμός ακυρώθηκε λόγω ακύρου επιδόσεως του προγράμματος και όχι από ύπαρξη κάποιου νομικού ελαττώματος ,το πρόγραμμα πλειστηριασμού δεν συνιστά νομικό ελάττωμα επί του ακινήτου.

Επειδή με την με αριθμόΑπόφαση του Μονομελούς Διοικητικού Πρωτοδικείου ακυρώθηκε ο πλειστηριασμός ακινήτου που διενεργήθηκε στις, στον οποίο ο προσφεύγων είχε αναδειχθεί υπερθεματιστής, ύστερα από ανακοπή των καθών η εκτέλεση οφειλών και κυρίων του ακινήτου .Με την ίδια απόφαση ακυρώθηκαν η έκθεση πλειστηριασμού ,η περίληψη κατακυρωτικής εκθέσεως η πράξη καταθέσεως του εκπλειστηριάσματος η πρόσκληση δανειστών και ο πίνακας κατατάξεως. Με την υπ. αρ.απόφαση του Τριμελούς Διοικητικού Πρωτοδικείουαπορρίφθηκε έφεση του προσφεύγοντος κατά της ως άνω πρωτόδικης απόφασης και με την υπ. αρ.απόφαση του Συμβουλίου Επικρατείας απορρίφθηκε αίτηση αναίρεσης του υπερθεματιστή κατά της εφετειακής αποφάσεως.

Επειδή ο Προϊστάμενος της αρμόδια Δ.Ο.Υ προκειμένου να εκδώσει απόφαση επί του αιτήματος του προσφεύγοντος για έντοκη επιστροφή του Φ.Μ.Α που κατέβαλε ο προσφεύγων ως υπερθεματιστής σε πλειστηριασμό που ακυρώθηκε , διαβίβασε την υπ. αρ.αίτηση του στο ειδικό γραφείο Νομικού Συμβούλου Φορολογίας , το οποίο με την απόαπάντηση του αναφέρει ότι δεν συντρέχουν οι προϋποθέσεις εφαρμογής των διατάξεων του 16 του Ν 1587/1950 όπως τροποποιήθηκε και ισχύει με το άρθρο 24 του Ν 1828/1989

Επειδή σύμφωνα με τις ανωτέρω διατάξεις το δικαίωμα του προσφεύγοντος προς επιστροφή του καταβληθέντος φόρου **υπέκυψε σε παραγραφή** και τούτο διότι, **από της εντός του έτους 2001 δημοσιεύσεως της τελεσίδικης εφετειακής απόφασης** με την οποία επικυρώθηκε η ακυρωτική

πρωτόδικη απόφαση πλειστηριασμού **μέχρι της εντός του έτους 2013 υποβολής της αίτησης για επιστροφή του φόρου παρήλθε χρονικό διάστημα μεγαλύτερο των εκατόν είκοσι (120) ημερών** ο ισχυρισμός του προσφεύγοντος ότι η προθεσμία των 120 ημερών άρχεται από 28-5-2013 από της οποίας σύμφωνα με την βεβαίωση της Γραμματείας του ΣΤΕ ολοκληρώθηκε η διαδικασία καθαρογραφής θεώρησης και υπογραφής της απόφασης του ΣΤΕ και η λήψη αντιγράφου της είναι αβάσιμος, **διότι για την ακύρωση του πλειστηριασμού δεν απαιτείται αμετάκλητη δικαστική απόφαση αλλά απαιτείται και αρκεί τελεσίδικη, η οποία παράγει δεδικασμένο.**

Α Π Ο Φ Α Σ Ι Ζ Ο Υ Μ Ε

Την απόρριψη της από και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανούς προσφυγής του κατά της υπ' αριθ. της υπ' αριθ.απόφασης απόρριψης επιστροφής φόρου μεταβίβασης ακινήτων έτους 1989 του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ.

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

Ακριβές Αντίγραφο
Η Υπάλληλος του Τμήματος
Διοικητικής Υποστήριξης

Ο ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΣ ΤΗΣ ΔΙΕΥΘΥΝΣΗΣ
ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ

α.α.

ΓΕΩΡΓΙΟΣ ΚΑΚΙΩΡΑΣ

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).