



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ

Καλλιθέα 11-12-2018



ΑΑΔΕ

Ανεξάρτητη Αρχή
Δημοσίων Εσόδων

Αριθ. απόφ.:4969

ΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ

ΥΠΟΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ

ΤΜΗΜΑ ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ Α3

Ταχ. Δ/ση : Αριστογείτονος 19

Ταχ. Κώδικας : 176 71 - Καλλιθέα

Τηλέφωνο : 213 1604540

ΦΑΞ : 213 1604567

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. Του άρθρου 11 της Δ.ΟΡΓ. Α 1036960 ΕΞ 2017/10.03.2017 Απόφασης του Διοικητή της Α.Α.Δ.Ε. (Φ.Ε.Κ. 968 Β'(22-03-2017) με θέμα <<Οργανισμός Ανεξάρτητης Αρχής Δημοσίων Εσόδων (Α.Α.Δ.Ε.)>>.

γ. Της ΠΟΛ 1064/12.04.2017 Απόφασης του Διοικητή της Ανεξάρτητης Αρχής Δημοσίων Εσόδων (ΦΕΚ 1440/τ.Β'/27-04-2017).

2. Την ΠΟΛ 1069/4-3-2014 Εγκύκλιο της Γενικής Γραμματείας Δημοσίων Εσόδων του Υπουργείου Οικονομικών.

3. Την ΔΕΔ 1126366 ΕΞ 2016/30.08.2016 (ΦΕΚ Β'2759/01.09.2016) Απόφαση του Προϊσταμένου της Διεύθυνσης Επίλυσης Διαφορών «Παροχή εξουσιοδότησης υπογραφής»

4. Την με αριθ. πρωτ.**/23-07-2018** ενδικοφανή προσφυγή της
..... **ΤΟΥ**, με ΑΦΜ, κατοίκου οδός
....., κατά της από 12-07-2018 πράξης Φ.Μ.Α. που εκδόθηκε επί της
εκκαθάρισης της με αριθ.**/2018** δήλωσης φόρου μεταβίβασης ακινήτου (Φ.Μ.Α.) έτους
2018 του προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. ΓΛΥΦΑΔΑΣ και τα προσκομιζόμενα με αυτήν σχετικά
έγγραφα. .

5. Τις από 23-07-2018 απόψεις του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. ΓΛΥΦΑΔΑΣ.
6. Την εισήγηση του ορισθέντος υπαλλήλου του Τμήματος Α3 όπως αποτυπώνεται στο σχέδιο της απόφασης.

Επί της με αριθ.πρωτ./23-07-2018 ενδικοφανούς προσφυγής της του (σύζυγος του του) με ΑΦΜ, η οποία κατατέθηκε εμπρόθεσμα και μετά την μελέτη και την αξιολόγηση όλων των υφιστάμενων στο σχετικό φάκελο εγγράφων και των προβαλλόμενων λόγων, επαγόμαστε τα ακόλουθα:

Με την με αριθ./2018 δήλωση με επιφύλαξη Φ.Μ.Α., που υπεβλήθη στη Δ.Ο.Υ. ΓΛΥΦΑΔΑΣ, επιβλήθηκε σε βάρος της προσφεύγουσας φόρος ποσού **3.133,22€** (κύριος φόρος 3.041,96€ και δημ. φόρος 3% 91,26€) και καταβλήθηκε με το με αριθ./2018 διπλότυπο είσπραξης.

Σύμφωνα με την υποβληθείσα δήλωση μεταβιβάστηκε στην προσφεύγουσα από τον του, το με στοιχεία Β1 διαμέρισμα του 2^{ου} ορόφου πάνω από το ισόγειο επιφανείας 61τμ, σε οικόπεδο έκτασης 432τμ και με ποσοστό συνιδιοκτησίας στο οικόπεδο 130,80/1000, στο οποίο ανήκει κατ' αποκλειστική χρήση κτίσμα 35τμ του ημιυπογείου, επί της διασταύρωσης των οδών και στην, αντικειμενικής αξίας 101.398,50€ (επί της οποίας υπολογίστηκε ο αναλογών φόρος).

Η δήλωση Φ.Μ.Α. υποβλήθηκε σε εκτέλεση της με αριθ...../2010 απόφασης του Πολυμελούς Πρωτοδικείου Αθηνών, δυνάμει της οποίας καταδικάζεται ρητά ο εναγόμενος του σε δήλωση βουλήσεως, προκειμένου να ικανοποιηθεί η προσφεύγουσα, όσον αφορά τα αποκτήματα από τον γάμο με τον σύζυγό της (είναι σε διάσταση από το έτος 2008).

Η προσφεύγουσα με την υπό κρίση ενδικοφανή προσφυγή, ζητά την επιστροφή ως αχρεωστήτως καταβληθέντος του φόρου μεταβίβασης ύψους 3.133,22€, που προέκυψε από την με αριθ...../2018 υποβληθείσα με επιφύλαξη δήλωση Φ.Μ.Α., προβάλλοντας τον ισχυρισμό ότι η Δ.Ο.Υ. εσφαλμένα, αβάσιμα και απαράδεκτα θεώρησε ότι πρόκειται περί αγοράς, κατ' εφαρμογή της ΠΟΛ. 282/1986, ενώ στην πραγματικότητα το διαμέρισμα κατά την κρίση του δικαστηρίου είναι δικό της, με την υποχρέωση από τον εναγόμενο να της το μεταβιβάσει.

Επιπλέον σύμφωνα με υπόδειξη της συμβολαιογράφου της, η δήλωση θεωρείται ΑΡΝΗΤΙΚΗ, χωρίς υποχρέωση καταβολής φόρου.

Επίσης προσκόμισε το με αριθ...../2017 πιστοποιητικό του Πρωτοδικείου Αθηνών, σύμφωνα με το οποίο από 01-01-2010 έως 08-06-2017 δεν ασκήθηκαν τακτικά ή έκτακτα ένδικα μέσα και συνεπώς η απόφαση είναι αμετάκλητη.

Επειδή σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 1 παρ.1 και 5 του Ν.1521/1950 (Φ.Ε.Κ.294 Α'), ο οποίος κυρώθηκε με τον Ν.1587/1950, επιβάλλεται φόρος σε κάθε μεταβίβαση ακινήτου με επαχθή αιτία ή εμπράγματο δικαίωμα επί της αξίας αυτού. Ως αξία του ακινήτου ή του εμπράγματος σ' αυτό δικαιώματος ή του πλοίου, λογίζεται η αξία (αγοραία ή αντικειμενική), την οποία έχει το ακίνητο ή το εμπράγματο στο ακίνητο δικαίωμα ή το πλοίο κατά την ημέρα της μεταβίβασης τους.

Επειδή σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 949 του Κ.Πολ.Δ. (Π.Δ.503/1985), Κεφάλαιο 2^ο «Μέσα αναγκαστικής εκτέλεσης», ορίζεται, σχετικά με «καταδίκη σε δήλωση βουλήσεως», ότι: Όταν κάποιος καταδικάζεται σε δήλωση βουλήσεως, η δήλωση αυτή θεωρείται ότι έγινε μόλις η απόφαση γίνει τελεσίδικη.....

Επειδή σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 2 παρ.3 του Ν.1521/1950 και κατά την κοινοποίηση της Διοικητικής Κωδικοποίησης της Φορολογίας Μεταβίβασης Ακινήτων, της ΠΟΛ.1053/11-06-2004, ορίζονται «ειδικές περιπτώσεις επιβολής φόρου»:

3.Σε μεταγραφή ή σημείωση στο βιβλίο μεταγραφών ή καταχώρηση στο νηολόγιο:

α)δικαστικής απόφασης η οποία διέπεται από τις διατάξεις του άρθρου 949 του Κ.Πολ.Δ., λόγω μη εκτέλεσης προσυμφώνου κ.λπ.....

Επειδή σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 3 παρ. 1 περ. γ' του Ν.1521/1950, ορίζεται ότι για τον καθορισμό της αξίας του ακινήτου ή του εμπράγματος δικαιώματος σε ακίνητο ή πλοίο, λαμβάνεται υπόψη:.....

γ)η ημέρα της μεταγραφής στις περιπτώσεις του άρθρου 2 παρ. 3 του παρόντος.

Επειδή σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 41 παρ.6 του Ν.4172/2013 (και της παρ.3 της ΠΟΛ.1122/28-04-2014) ορίζεται ότι:

6. Στην έννοια του όρου μεταβίβαση για την εφαρμογή του παρόντος περιλαμβάνονται τα εξής:

α)η μεταβίβαση της πλήρους ή ψιλής κυριότητας, συμπεριλαμβανομένης της πραγματικής δουλείας, ανεξαρτήτως εάν πρόκειται για μεταβίβαση υπό αναβλητική ή διαλυτική αίρεση ή με τον όρο της εξώνησης,

β)η σύσταση επικαρπίας, οίκησης ή άλλης δουλείας,

γ)η παραίτηση από την κυριότητα ακινήτου ή από εμπράγματο δικαίωμα επί ακινήτου,

δ)η μεταβίβαση του τίτλου μεταφοράς συντελεστή δόμησης,

ε)η μεταγραφή δικαστικής απόφασης σύμφωνα με το άρθρο 949 του Κώδικα Πολιτικής Δικονομίας, λόγω μη εκτέλεσης προσυμφώνου μεταβίβασης ή η απόκτηση οποιουδήποτε δικαιώματος των περιπτώσεων α', β' και δ' της παρούσας παραγράφου με αυτοσύμβαση,

στ)η εκποίηση ακινήτου συνεπεία εκούσιου πλειστηριασμού (άρθρο 1021 Κ.Πολ.Δ.).

Επειδή σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 20 παρ.1 του Ν. 4174/2013 σχετικά με υποβληθείσα «δήλωση με επιφύλαξη», ορίζεται ότι όταν ο φορολογούμενος αμφιβάλλει σχετικά με

την υποχρέωση υποβολής φορολογικής δήλωσης, έχει δικαίωμα να υποβάλλει φορολογική δήλωση με επιφύλαξη, η οποία πρέπει να είναι ειδική και αιτιολογημένη. Κάθε γενική ή αόριστη επιφύλαξη θεωρείται άκυρη και δεν επιφέρει κανένα αποτέλεσμα.....

Ομοίως μπορεί να διατυπωθεί επιφύλαξη σε ότι αφορά το χαρακτηρισμό της φορολογητέας ύλης και την υπαγωγή της σε άλλη φορολογία, σε άλλη κατηγορία, σε μειωμένο φορολογικό συντελεστή ή σε σχέση με τυχόν εφαρμοστέες εκπτώσεις και απαλλαγές.....

Η επιφύλαξη δεν συνεπάγεται την αναστολή της είσπραξης του φόρου.

Μετά τα ως άνω εκτεθέντα διαπιστώθηκαν τα εξής:

Επειδή υπεβλήθη η με αριθ./2018 δήλωση Φ.Μ.Α. από την προσφεύγουσα και σε βάρος της επιβλήθηκε και καταβλήθηκε φόρος ποσού 3.133,22€ (κύριος φόρος 3.041,96€ και δημ. φόρος 3% 91,26€) με το με αριθ./2018 διπλότυπο είσπραξης.

Επειδή η ως άνω δήλωση υπεβλήθη με την επισήμανση στο σώμα της δήλωσης και συγκεκριμένα στο σημείο της υπογραφής της προσφεύγουσας, ότι «υποβάλλεται με επιφύλαξη για την επιβολή του φόρου», χωρίς ωστόσο να επιφέρει κανένα αποτέλεσμα, αφού δεν αναφέρεται ρητά ο λόγος της επιφύλαξης, δεν είναι ειδική και αιτιολογημένη, αλλά γενική και αόριστη, οπότε θεωρείται άκυρη.

Επειδή στην προκειμένη περίπτωση η μεταβίβαση του ακινήτου από τον σύζυγο
.....ΤΟΥπρος την προσφεύγουσα, έγινε σε εκτέλεση της με αριθ...../2010 απόφασης του Πολυμελούς Πρωτοδικείου Αθηνών, δυνάμει της οποίας καταδικάζεται ρητά ο εναγόμενος σε δήλωση βουλήσεως, προς ικανοποίηση της προσφεύγουσας για συμμετοχή στα αποκτήματα του γάμου.

Επειδή προσκομίστηκε το με αριθ...../2017 πιστοποιητικό του Πρωτοδικείου Αθηνών, σύμφωνα με το οποίο από 01-01-2010 έως 08-06-2017 δεν ασκήθηκαν τακτικά ή έκτακτα ένδικα μέσα κατά της με αριθ...../2010 απόφασης του Πολυμελούς Πρωτοδικείου Αθηνών, συνεπώς η απόφαση είναι αμετάκλητη.

Επειδή η μεταβίβαση στο δικαιούχο σύζυγο ακινήτου, προς απόσβεση της αξίωσης του από το άρθρο 1400 του Α.Κ. (συμμετοχή στα αποκτήματα του γάμου) γίνεται επειδή ο δικαιούχος σύζυγος έχει κατά του υπόχρεου αξίωση για καταβολή ορισμένης αποζημίωσης προς αποκατάσταση της ζημίας που υπέστη από την παροχή υπηρεσιών ή άλλης φύσης συνεργασία, κατά τη διάρκεια της έγγαμης συμβίωσης, η αξίωση δε αυτή του δικαιούχου είναι καθαρώς ενοχική και εφόσον από το νόμο δεν προκύπτει κάτι ανάλογο, είναι πάντοτε χρηματική, κατά το γενικό κανόνα του άρθρου 297 του Α.Κ. και επομένως αν ο υπόχρεος σύζυγος δεν καταβάλει στο δικαιούχο το οφειλόμενο τίμημα, αλλά, αντί αυτού, του μεταβιβάσει την κυριότητα της αξίας ακινήτου, τότε, με τη μεταβίβαση, αποσβήνεται η ενοχική αξίωση του δικαιούχου και η μεταβίβαση γίνεται γι' αυτόν επαχθής και ως επαχθής εμπίπτει ευθέως στη διάταξη της παρ. 1 του άρθρου 1 του Ν.1521/50 (απόφαση 3102/2001 Διοικητικού Πρωτοδικείου Αθηνών).

Επειδή πραγματοποιήθηκε μεταβίβαση ακινήτου προς ικανοποίηση αξίωσης συμμετοχής της προσφεύγουσας στα αποκτήματα αντί να καταβληθεί το οφειλόμενο τίμημα, η εν λόγω μεταβίβαση υπόκειται σε Φ.Μ.Α. ως έχουσα επαχθή αιτία.

Επειδή σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 64 του Ν. 4174/2013 η φορολογική διοίκηση έχει υποχρέωση να παρέχει σαφή, ειδική και επαρκή αιτιολογία για την νομική βάση τα γεγονότα και τις περιστάσεις που θεμελιώνουν την έκδοση πράξης και τον προσδιορισμό φόρου.

Επειδή οι διαπιστώσεις του ελέγχου, όπως αυτές καταγράφονται στις από 23-07-2018 απόψεις της Δ.Ο.Υ. ΓΛΥΦΑΔΑΣ, κρίνονται βάσιμες, αποδεκτές και πλήρως αιτιολογημένες, η υπό κρίση ενδικοφανής προσφυγή πρέπει να απορριφθεί.

Α π ο φ α σ ί ζ ο υ μ ε

Την **απόρριψη** της με αριθ.πρωτ./23-07-2018 **ενδικοφανούς** προσφυγής της του με ΑΦΜ, κατά της από 12-07-2018 πράξης Φ.Μ.Α. που εκδόθηκε επί της εκκαθάρισης της με αριθ./12-07-2018 δήλωσης φόρου μεταβίβασης ακινήτου (Φ.Μ.Α.) έτους 2018, του προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. ΓΛΥΦΑΔΑΣ.

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

ΜΕ ΕΝΤΟΛΗ ΤΟΥ ΠΡΟΙΣΤΑΜΕΝΟΥ
ΤΗΣ Δ/ΝΣΗΣ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ

Ακριβές αντίγραφο
Ο/Η υπάλληλος του αυτ.τμήματος
Διοικητικής Υποστήριξης.

Ο ΠΡΟΙΣΤΑΜΕΝΟΣ ΤΟΥ ΤΜΗΜΑΤΟΣ
ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ Α3

ΚΑΜΠΟΣΟΣ ΙΩΑΝΝΗΣ

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