



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ
ΑΑΔΕ



Ανεξάρτητη Αρχή
Δημοσίων Εσόδων

ΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ
ΥΠΟΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ
ΤΜΗΜΑ Α4

Ταχ. Δ/ση : Αριστογείτονος 19

Ταχ. Κώδικας : 176 71 - Καλλιθέα

Τηλέφωνο : 2131604554

ΦΑΞ : 2131604567

Καλλιθέα 19/2/2019

Αριθμός απόφασης 691

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 (ΦΕΚ 968 Β/22.03.2017) με θέμα «Οργανισμός της Ανεξάρτητης Αρχής Δημοσίων Εσόδων (Α.Α.Δ.Ε)»

γ. Την ΠΟΛ 1064/2017 Απόφαση του Διοικητή της Α.Α.Δ.Ε ΦΕΚ Β 1440/27-4-2017.

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

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

4.Την από 25/10/2018 και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανή προσφυγή της ΑΦΜ, κατοίκου κατά της υπ' αριθ./26-9-2018 αρνητικής απάντησης επί ταυτάριθμης αίτησης με αίτημα επιστροφή καταβληθέντος φόρου μεταβίβασης λόγω απαλλαγής πρώτης κατοικίας, έτους γένεσης φορολογικής υποχρέωσης 2013 του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ ΙΓ ΑΘΗΝΩΝ και τα προσκομιζόμενα με αυτήν σχετικά έγγραφα.

5.Τις απόψεις της ανωτέρω φορολογικής αρχής.

6.Την εισήγηση του ορισθέντος υπαλλήλου του Τμήματος Α4 όπως αποτυπώνεται στο σχέδιο της απόφασης.

Επί της από 25/10/2018 και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανούς προσφυγής της 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 αριθ./26-9-2018 αρνητική απάντηση επί ταυτάριθμης αίτησης, με αίτημα επιστροφή καταβληθέντος φόρου μεταβίβασης, λόγω απαλλαγής πρώτης κατοικίας, έτους

γένεσης φορολογικής υποχρέωσης 2013, του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ ΙΓ ΑΘΗΝΩΝ, δεν επεστράφη ποσό φόρου ποσού 6.653,88€.

Η διαφορά φόρου προέκυψε ως ακολούθως :

Η προσφεύγουσα το έτος 1994 είχε προβεί με το αριθμ./18-04-1994 συμβόλαιο, της συμβολαιογράφου, σε αγορά διαμερίσματος επιφάνειας 59,60 τ.μ. στην οδό και έτυχε απαλλαγής, ως άγαμη, από το φόρο μεταβίβασης, λόγω αγοράς πρώτης κατοικίας.

Το έτος 2013, έγγαμος πλέον με το, προκειμένου να προβεί, από κοινού μετά του συζύγου της, σε αγορά πρώτης κατοικίας, κατέβαλε, τον αναλογούντα φόρο μεταβίβασης, στην αντικειμενική αξία του διαμερίσματος, για την αγορά του οποίου είχε τύχει απαλλαγής, ως άγαμη ,ποσού 6.653,88 ευρώ, τον οποίο κατέβαλε στις 30/7/2013 και στην συνέχεια προέβη σε αγορά ακινήτου μετά του συζύγου της, σύμφωνα με το αριθμ./06-08-2013 συμβόλαιο της συμβολαιογράφου, όπου έτυχε απαλλαγής από το φόρο μεταβίβασης ακινήτων .

Στις 19/7/2018 υπέβαλε στην ΔΟΥ ΙΓ Αθηνών την αριθμ. Πρωτ. αίτηση επιστροφής του ως άνω καταβληθέντος φόρου μεταβίβασης ακινήτου λόγω απαλλαγής πρώτης κατοικίας επί της οποίας η ΔΟΥ ΙΓ Αθηνών απάντησε αρνητικά στο αίτημα της με το κάτωθι σκεπτικό:

A) Από τη γραμματική διατύπωση της ως άνω διάταξης της παρ. 5 του άρθρου 1 του Ν. 1078/1980, όπως αυτή ίσχυε κατά το χρόνο χορήγησης της δεύτερης απαλλαγής (2013) και συνεχίζει να ισχύει ως σήμερα, **προκύπτει με σαφήνεια ότι απαραίτητη προϋπόθεση για τη χορήγηση νέας απαλλαγής είναι η καταβολή του φόρου της προηγούμενης απαλλαγής από τον αγοραστή, χωρίς η διάταξη να διευκρινίζει ή να εξαιρεί τα ακίνητα που έχει στην κυριότητά του ο αγοραστής και απέκτησε υπό διαφορετικές συνθήκες (άγαμος ή έγγαμος)**

B) Λόγω παραγραφής της αξίωσης της προσφεύγουσας για την επιστροφή φόρου.

Κατά της αρνητικής αυτής απάντησης η προσφεύγουσα άσκησε την παρούσα προσφυγή .

Η προσφεύγουσα, με την υπό κρίση ενδικοφανή προσφυγή, ζητά την ακύρωση της παραπάνω πράξης προβάλλοντας τους παρακάτω λόγους :

1.Εσφαλμένη ερμηνεία και εφαρμογή του νόμου 1078/1980 σε συνδυασμό με το άρθρο 21 του Συντάγματος το οποίο ορίζει ότι η οικογένεια και ο γάμος τελούν υπό την προστασία του κράτους. Οι έγγαμοι δικαιούνται απαλλαγής από τον φόρο μεταβίβασης ακινήτων, για την απόκτηση οικογενειακής στέγης χωρίς να λαμβάνεται υπόψη απαλλαγή από τον φόρο της οποίας είχε τύχει ένας από τους συζύγους πριν τον γάμο (επίκληση της ΣΤΕ 3003/2008).

2.Κακώς η φορολογική διοίκηση την υποχρέωσε να καταβάλει τον αναλογούντα φόρο που δεν είχε καταβάλει με την υπ. αρ./21-3-1994 δήλωση Φ.Μ.Α και που είχε τύχει απαλλαγής λόγω αγοράς Α. κατοικίας .Η άποψη της Προϊσταμένης της Δ.Ο.Υ ΙΓ ΑΘΗΝΩΝ τυγχάνει νομικά εσφαλμένη (Απ. Διοικ. Πρωτ. Θεσ/νικής 5295/2015).

Επειδή, η προσφεύγουσα επικαλείται την ΣΤΕ 3003/2008, με την οποία κρίθηκε ότι: «..., στην περίπτωση που ο ένας από τους συζύγους είχε τύχει απαλλαγής από τον φόρο αυτό, πριν από τον

γάμο, για την απόκτηση πρώτης κατοικίας, η εκποίηση τού ακινήτου αυτού δεν αποτελεί προϋπόθεση για την χορήγηση απαλλαγής από τον φόρο, για το ακίνητο που αποκτάται, ως οικογενειακή στέγη, μετά τον γάμο, διότι, για την οικογένεια, η απαλλαγή αυτή είναι η πρώτη που χορηγείται.».

Επειδή, με την ανωτέρω ΣτΕ, κρίθηκε η κατωτέρω διάταξη νόμου: «στο πρώτο εδάφιο της παρ. 1 του άρθρου 1 του ν. 1078/1980 (Α 238), όπως αυτό είχε αντικατασταθεί με την παρ. 13 του άρθρου 10 τού νόμου 2386/1996 (Α 43) και ίσχυε κατά τον κρίσιμο χρόνο, ορίζεται ότι "1. Συμβάσεις αγοράς εξ ολοκλήρου και κατά πλήρη κυριότητα ακινήτου από φυσικό πρόσωπο, έγγαμο, απαλλάσσονται από το φόρο μεταβίβασης, εφόσον ο αγοραστής ή η σύζυγος ή οποιοδήποτε από τα τέκνα αυτού που δεν έχει συμπληρώσει το 18ο έτος της ηλικίας του ή το 25ο, προκειμένου περί τέκνων που σπουδάζουν σε αναγνωρισμένες σχολές της ημεδαπής ή αλλοδαπής, δεν έχουν δικαίωμα πλήρους κυριότητας ή επικαρπίας ή οίκησης σε άλλη οικία ή διαμέρισμα που πληροί τις στεγαστικές ανάγκες της οικογένειάς τους, ή δικαίωμα πλήρους κυριότητας επί οικοπέδου οικοδομήσιμου ή επί ιδανικού μεριδίου οικοπέδου, στο οποίο αντιστοιχεί εμβαδόν κτίσματος που πληροί τις στεγαστικές του ανάγκες, που βρίσκονται σε πόλη με πληθυσμό άνω των 5.000 κατοίκων ή σε τουριστικές περιοχές". Στο πρώτο και δεύτερο εδάφιο τής παραγράφου 5 τού αυτού άρθρου (όπως το δεύτερο εδάφιο αυτής είχε αντικατασταθεί με την παρ. 3 του άρθρου 24 του Ν. 1828/1989 - Α 2) ορίζεται ότι "Η απαλλαγή από του φόρου μεταβίβασης δι' αγοράν οικίας ή διαμερίσματος ή οικοπέδου παρέχεται άπαξ.

Κατ' εξαίρεση, για αγορά οικίας ή διαμερίσματος, παρέχεται απαλλαγή για μία ακόμη φορά και με τις ίδιες προϋποθέσεις, μετά πάροδο διετίας τουλάχιστον από της αρχικής αγοράς, εφ' όσον εκποιήθηκε η παλαιά οικία ή διαμέρισμα το οποίο δεν πληρούσε τις στεγαστικές ανάγκες της οικογένειάς του, όχι όμως σε συγγενείς αυτού εξ' αίματος ή εξ' αγχιστείας μέχρι του πρώτου βαθμού".

Επειδή, η ανωτέρω ΣτΕ, έκρινε την διάταξη της παρ. 1 του άρθ. 1 του ν. 1078/1980, όπως ίσχυε πριν την τροποποίησή της με την παρ. 4 του άρθ. 10 του ν. 3091/2001, με ισχύ από 1-1-2003, δηλαδή έκρινε επί διαφορετικής νομικής βάσης, για την οποία δεν δύναται να γίνει αναλογική εφαρμογή, οι ισχυρισμοί της απορρίπτονται ως νομικά αβάσιμοι.

Επειδή σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 1 παρ 1 του Ν 1521/1950 ο οποίος κυρώθηκε με τον Ν 1587/1950 (ΦΕΚ 294 Α') σε κάθε με επαχθή αιτία μεταβίβαση ακινήτου ή εμπραγμάτου δικαιώματος σε ακίνητο καθώς και σε κάθε μεταβίβαση πλοίου με ελληνική σημαία επιβάλλεται φόρος στην αξία τους

Επειδή σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 11 του Ν 1078/1980 με αποφάσεις του υπουργού οικονομικών οι οποίες δημοσιεύονται στην εφημερίδα της Κυβερνήσεως καθορίζονται ο τρόπος διαπίστωσης των προϋποθέσεων της απαλλαγής που προβλέπεται από τις διατάξεις αυτού του άρθρου τα δικαιολογητικά που είναι αναγκαία προς τούτο καθώς και κάθε άλλη αναγκαία λεπτομέρεια για την εφαρμογή του.

Επειδή σύμφωνα με το άρθρο 1 του Ν 1078/1980, οι 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 οικοπέδο 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.

Επειδή σύμφωνα με τη διάταξη της παραγράφου 5 του άρθρου 1 του Ν. 1078/1980, όπως τροποποιήθηκε με την παράγραφο 4 του άρθρου 10 του Ν. 3091/2002 και ισχύει από την 01.01.2003 : «**Η απαλλαγή από το φόρο μεταβίβασης για αγορά κατοικίας ή οικοπέδου παρέχεται μία φορά. Απαλλαγή παρέχεται και για κάθε νέα αγορά ακινήτου εφόσον:** α) τα ακίνητα που έχει στην κυριότητά του κατά το χρόνο της νέας αγοράς ο αγοραστής, ο σύζυγος ή τα ανήλικα τέκνα τους, δεν πληρούν τις στεγαστικές ανάγκες της οικογένειάς τους και β) **ο αγοραστής υποβάλλει την οικεία δήλωση και καταβάλει εφάπαξ το φόρο που αναλογεί στην αξία του ακινήτου που έτυχε απαλλαγής**».

Επειδή προκειμένω, από την διάταξη της παρ 5 του άρθρου 1 του Ν 1078/1950 προκύπτει ρητά ότι η καταβολή του φόρου της προηγούμενης απαλλαγής για την Α κατοικία είναι απαραίτητη προϋπόθεση για να τύχει νέας απαλλαγής καθώς και ότι αυτή παρέχεται μόνο μία φορά.

Συνεπώς ορθώς κατεβλήθη ο Φ.Μ.Α της Α απαλλαγής κατοικίας και οι ισχυρισμοί της προσφεύγουσας ότι δικαιούται απαλλαγής και ως άγαμη και ως έγγαμη, απορρίπτονται, ως αβάσιμοι.

Α π ο φ α σ ί ζ ο υ μ ε

Την απόρριψη 25/10/2018 και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανούς προσφυγής της ΑΦΜ, κατά της υπ' αριθ. /26-9-2018 αρνητικής απάντησης επί ταυτάριας του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. ΙΓ ΑΘΗΝΩΝ .

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

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 .