



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 16/5/2019

Αριθμός απόφασης 1528

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 29/1/2019 και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανή προσφυγή του του , ΑΦΜ , κατοίκου , οδός κατά της αρνητικής απάντησης επί της ταυτάριμης με αρ. πρωτ./2018 αίτησης για επιστροφή φόρου μεταβίβασης λόγω αμετάκλητης ακύρωσης πλειστηριασμού, έτους γένεσης φορολογικής υποχρέωσης 2009 του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ ΚΟΡΩΠΙΟΥ και τα προσκομιζόμενα με αυτήν σχετικά έγγραφα.

5.Την υπ' αριθ./2018 αρνητική απάντηση επί της ταυτάριμης αίτησης για επιστροφή φόρου μεταβίβασης λόγω αμετάκλητης ακύρωσης πλειστηριασμού, έτους γένεσης φορολογικής υποχρέωσης 2009 του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ ΚΟΡΩΠΙΟΥ της οποίας ζητείται η ακύρωση.

6.Τις απόψεις της ανωτέρω φορολογικής αρχής.

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

Επί της από 29/1/2019 και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανούς προσφυγής του 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, επαγόμεστε τα ακόλουθα:

Σύντομο Ιστορικό

Στις 2.12.2009 εκπλειστηριάστηκε, με επίσπευση του προσφεύγοντος, ενώπιον της Συμβ/φου , το εις την υπ' αριθμ. /2009 έκθεση αναγκαστικής κατάσχεσης ακινήτου του δικαστικού επιμελητή του Πρωτοδικείου λεπτομερώς περιγραφόμενο ακίνητο του οφειλέτη του και της , το οποίο βρίσκεται στη θέση «.....» της Κτηματικής του Δήμου
.....

Με την υπ' αριθμ. /2009 έκθεση αναγκαστικού πλειστηριασμού της παραπάνω Συμβ/φου, το εκπλειστηριασθέν ακίνητο κατακυρώθηκε στον προσφεύγοντα (επισπεύδοντα) για ποσό 180.010 ευρώ και κατέβαλε ολόκληρο το πλειστηρίασμα.

Με την υπ' αριθμ. /2009 περίληψη κατακυρωτικής έκθεσης ακινήτου της ως άνω Συμβ/φου και αφού υποβλήθηκε στην αρμόδια Δ.Ο.Υ. Κορωπίου η υπ' αριθμ. /2009 Δήλωση Φ.Μ.Α. κατέβαλε ο προσφεύγων, ως υπερθεματιστής (αγοραστής) τον αναλογούντα Φ.Μ.Α. εκ ποσού 16.377,92 ευρώ (δέκα έξι χιλιάδες τριακόσια εβδομήντα επτά ευρώ και ενενήντα δύο λεπτά) με το υπ' αριθμ. /2009 διπλότυπο είσπραξης του Ταμείου της Δ.Ο.Υ. Κορωπίου. Η ως άνω υπ' αριθμ. /09 **περίληψη** κατακυρωτικής έκθεσης της άνω Συμβ/φου μεταγράφηκε νόμιμα στο αρμόδιο Υποθηκοφυλακείο

Κατά του παραπάνω πλειστηριασμού ασκήθηκαν οι παρακάτω ανακοπές:

1. Η από την Δ.Ο.Υ. ΙΓ' Αθηνών (Ελληνικό Δημόσιο -ΑΑΔΕ), η από 17/2/2010 με αριθμό κατάθεσης δικογράφου /2010 ανακοπή (άρθρου 933 Κ.Πολ.Δ), με την οποίαν επιδιώκετο η ακύρωση του πλειστηριασμού και

2. Η από την η από 10/2/2010 με αριθμό κατάθεσης δικογράφου /2010 ανακοπή (άρθρ. 933 Κ.Πολ.Δ.), με την οποία επιδιώκετο η μεταρρύθμιση του υπ' αριθμ. /2010 πίνακα κατάταξης δανειστών της Συμβ/φου
.....

Επί των ανακοπών αυτών εκδόθηκε η υπ' αριθμ. /2016 οριστική απόφαση του **Μονομελούς** Πρωτοδικείου Αθηνών, η οποία απέρριψε την ανακοπή της έκανε δεκτή την ανακοπή του Ελληνικού Δημοσίου (Δ.Ο.Υ. ΙΓ' Αθηνών) και ακύρωσε τον πλειστηριασμό και όλες τις μεταγενέστερες αυτού πράξεις της άνω

Συμβ/φου (μεταξύ των οποίων την υπ' αριθμ./2010 περίληψης κατακυρωτικής έκθεσης ακινήτου και τον υπ' αριθμ./2010 πίνακα κατάταξης δανειστών).

Κατά της παραπάνω υπ' αριθ./2016 πρωτόδικης απόφασης, η άσκησε ενώπιον του Μονομελούς Εφετείου Αθηνών την από 22/7/2016 έφεσή της με αριθμό κατάθεσης (ενδίκου μέσου/2016) ζητώντας να ακυρωθεί η πρωτόδικη απόφαση και να αναγνωριστεί η εγκυρότητα του πλειστηριασμού. Με την από 30/3/2017 Κλήση του προσφεύγοντος κατατεθείσα με αριθμό/...../2017 ενώπιον του Μονομελούς Εφετείου Αθηνών, **η έφεση αυτή της συζητήθηκε στις 12/10/2017** ενώπιον του 8ου Τμήματος του Μονομελούς Εφετείου Αθηνών **και εκδόθηκε η υπ' αριθμ./2018** απόφαση του Μονομελούς Εφετείου Αθηνών, η οποία απέρριψε κατ' ουσίαν την έφεση, και επικύρωσε την πρωτόδικη παραπάνω απόφαση.

Η υπ' αριθμ./2018 απόφαση του Μονομελούς Εφετείου Αθηνών δημοσιεύθηκε στις 12/3/2018 και επιδόθηκε στην εκκαλούσα (.....) στις 9/5/2018. Συντάχθηκε δε για την επίδοση από διενεργήσαντα αυτήν δικαστικό επιμελητή του Εφετείου η υπ' αριθ./2018 έκθεση επίδοσης. Η ως άνω υπ' αριθ./2018 απόφαση του Μονομελούς Εφετείου Αθηνών κατέστη αμετάκλητη στις 10-6-2018, σε συνδυασμό με το υπ' αριθμ./2018 πιστοποιητικό του Γραμματέα του Εφετείου Αθηνών – Τμήμα Ενδίκων Μέσων – από το οποίο προκύπτει ότι δεν ασκήθηκε αναίρεση επί της υπ' αριθμ./2018 απόφασης του Μονομελούς Εφετείου Αθηνών.

Με το παραπάνω προεκτεθέν ιστορικό ο προσφεύγων υπέβαλε στην Δ.Ο.Υ. Κορωπίου την υπ. αρ. πρωτ./2018 αίτηση, με αίτημα την επιστροφή του καταβληθέντος φόρου μεταβίβασης επί της με αρ./2009 υποβληθείσας δήλωσης .

Επί της παραπάνω αιτήσεώς η Δ.Ο.Υ. Κορωπίου απέρριψε το ως άνω αίτημά του προσφεύγοντος με την αιτιολογία ότι παρήλθε τετραετία από της καταβολής του και η αξίωσή του παραγράφηκε.

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

1. Αφού ακυρώθηκε αμετάκλητα η υπ' αριθμ./2000 περίληψη κατακυρωτικής έκθεσης ακινήτου της άνω Συμβ/φου και απώλεσε αναδρομικά την κυριότητα του (ακύρως) εκπλειστηριασθέντος ακινήτου, για την οποία και κατέβαλε τον προεκτεθέντα Φ.Μ.Α. ποσού 16.377,92 ευρώ με το υπ' αριθμ./2009 διπλότυπο είσπραξης της Δ.Ο.Υ. Κορωπίου, το Ελληνικό Δημόσιο (ΔΟΥ Κορωπίου) κατέστη αδικαιολογήτως πλουσιότερο, χωρίς νόμιμη πλέον αιτία, σε βάρος του.

2.Της παραπάνω αρνητικής απάντησης του κ. Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Κορωπίου έλαβε γνώση για πρώτη φορά στις 9/1/2019, όταν μετέβη στην ΔΟΥ Κορωπίου και παρέλαβε το αντίγραφο αυτής από την υπάλληλο του Τμήματος Κεφαλαίου της ΔΟΥ Κορωπίου κα

3.Κατά της παραπάνω υπ' αριθ. πρωτ./2018 αρνητικής απάντησης του κ. Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Κορωπίου προσφεύγει νόμιμα κι εμπρόθεσμα για τους παρακάτω νόμιμους και βάσιμους λόγους:

Α. Όπως παρανόμως, αυθαίρετα και κατά παράβαση των θεμελιωδών αρχών του Δικαίου και της ΕΣΔΑ, η ΔΟΥ Κορωπίου απέρριψε το νομίμως κι' εμπροθέσμως υποβληθέν αίτημά του για επιστροφή του καταβληθέντος φόρου μεταβίβασης ακινήτου, με την μη νόμιμη και όλως εσφαλμένη αιτιολογία ότι η επιστροφή φόρου μεταβίβασης ακινήτου εμπίπτει στις διατάξεις του άρθρου 16 του ΑΝ 1521/1950, σύμφωνα με τις οποίες το δικαίωμά του για επιστροφή αυτού έχει παραγραφεί και μετά την πάροδο τετραετίας από την κατάρτιση του συμβολαίου μεταβίβασης, εν προκειμένω την υπ' αριθ./2009 περίληψη κατακυρωτικής έκθεσης ακινήτου της Συμβ/φου

Β.Η ως άνω ΔΟΥ αγνόησε παντελώς την υπ' αριθ. 13/1983 απόφαση του Ανωτάτου Ειδικού Δικαστηρίου, η οποία ισχύει έναντι πάντων, με την οποίαν κρίθηκε ότι η περίπτωση ακυρώσεως αναγκαστικού πλειστηριασμού δεν διέπεται από την εν λόγω διάταξη του άρθρου 16 παρ. 4 του ΑΝ 1521/1950, αλλά από τις διατάξεις του Αστικού Κώδικα για τον αδικαιολόγητο πλουτισμό. Δηλαδή στην περίπτωση αυτή δεν περιορίζεται απλώς η φορολογική υποχρέωση, όπως προβλέπεται στην παραπάνω διάταξη αλλά ολόκληρος ο καταβληθείς φόρος επιστρέφεται ως αχρεώστητος και δεν ισχύει ο προβλεπόμενος από την διάταξη αυτή χρονικός περιορισμός των 120 ημερών. Ως ακύρωση νοείται, η αμετάκλητη δικαστική αναγνώριση της ακύρωσης του πλειστηριασμού. Συνεπώς μη νόμιμα και όλως εσφαλμένα έκρινε με την προσβαλλομένη αρνητική του απάντηση ο Προϊστάμενος της ΔΟΥ Κορωπίου.

Γ. Σύμφωνα με το άρθρο 140 Ν. 4270/2014 η απαίτηση κατά του Δημοσίου, πλην εκείνων για τις οποίες εφαρμόζονται οι διατάξεις του ΚΦΔ παραγράφεται μετά παρέλευση πενταετίας, όπως άλλωστε και με το άρθρο 36 ΚΦΔ και σύμφωνα με την Νομολογία του ΔΕΕ και ΕΔΔΑ και είναι αντίστοιχη με τα δικαιώματα του Δημοσίου για την επιβολή του φόρου.

Ως χρόνος αφετηρίας έναρξης της απαίτησης είναι εν προκειμένω το αμετάκλητο της απόφασης που ακύρωσε τον πλειστηριασμό. Αυτό είναι και το χρονικό σημείο έναρξης της παραγραφής της απαίτησης στην προκειμένη περίπτωση η 10.6.2018.

Διότι επικουρικά και σύμφωνα με το άρθρο 142 του Ν. 4270 «οι διατάξεις περί αναστολής της παραγραφής των άρθρων 257 έως και 259 του ΑΚ, εφαρμόζονται και επί απαιτήσεων κατά του Δημοσίου».

Επίσης η παραγραφή απαίτησης κατά του Δημοσίου αναστέλλεται για όσο χρόνο ο έχων την απαίτηση, λόγω ανωτέρας βίας έχει εμποδιστεί να ασκήσει την αξίωση στο τελευταίο εξάμηνο του χρόνου της παραγραφής.

Στην προκειμένη περίπτωση, για λόγους επαγγελματικούς βρισκόταν εκτός Ελλάδας κατά το χρονικό διάστημα από το τέλος Φεβρουαρίου 2018 έως τις αρχές Σεπτεμβρίου 2018. Έτσι αφενός μεν δεν είχε επικοινωνία και δεν έλαβε γνώση της τελεσίδικης απόφασης που ακύρωνε τον πλειστηριασμό και περαιτέρω ο πληρεξούσιος δικηγόρος του δεν είχε πληρεξουσιότητα και εντολή να ασκήσει και υποβάλλει αίτηση προς την ΔΟΥ για επιστροφή του αχρεωστήτως, κατά τα παραπάνω φόρου, και συνεπώς για το άνω χρονικό διάστημα εμποδιζόταν να ασκήσει την αξίωσή του περί επιστροφής του φόρου. Σε κάθε περίπτωση το παραπάνω περιστατικό αδυναμίας άσκησης της αξίωσης αναστέλλει την παραγραφή.

Σε κάθε περίπτωση νόμιμα κι' εμπρόθεσμα υπέβαλε την από 19.11.2018 αίτησή για την επιστροφή του αχρεωστήτως καταβληθέντος φόρου μεταβίβασης και σε καμία περίπτωση η αξίωσή του δεν έχει υποπέσει σε παραγραφή και η υποβληθείσα σχετική αίτησή του έπρεπε να γίνει δεκτή.

Επειδή με την παρ. 1 του άρθρου 63 του Ν. 4174/2014 ορίζεται ότι: «Ο υπόχρεος, εφόσον αμφισβητεί οποιαδήποτε πράξη που έχει εκδοθεί σε βάρος του από τη Φορολογική Διοίκηση ή σε περίπτωση σιωπηρής άρνησης, οφείλει να υποβάλει ενδικοφανή προσφυγή με αίτημα την επανεξέταση της πράξης στο πλαίσιο διοικητικής διαδικασίας από την Υπηρεσία Εσωτερικής Επανεξέτασης της Φορολογικής Διοίκησης. Η αίτηση υποβάλλεται στη φορολογική αρχή που εξέδωσε την πράξη ή παρέλειψε την έκδοσή της και πρέπει να αναφέρει τους λόγους και τα έγγραφα στα οποία ο υπόχρεος βασίζει το αίτημά του. Η αίτηση πρέπει να υποβάλλεται από τον υπόχρεο εντός τριάντα (30) ημερών από την ημερομηνία κοινοποίησης της πράξης σε αυτόν ή από τη συντέλεση της παράλειψης. Η προθεσμία του προηγούμενου εδαφίου αναστέλλεται κατά το χρονικό διάστημα από 1 έως 31 Αυγούστου. Η προθεσμία του προηγούμενου εδαφίου ορίζεται σε εξήντα (60) μέρες για φορολογούμενους κατοίκους εξωτερικού.».

Επειδή, με τις διατάξεις της παρ. 1 του άρθρου 3 της απόφασης του Γεν. Γραμ. Δημ. Εσόδων ΠΟΛ.1209/6-09-2013, ορίζεται ότι: «Η ενδικοφανής προσφυγή ασκείται κατά πράξεων των φορολογικών αρχών, εντός ανατρεπτικής προθεσμίας τριάντα (30) ημερών ή εξήντα (60) μέρες για φορολογούμενους κατοίκους εξωτερικού, που αρχίζει από την κοινοποίηση της πράξεως, σύμφωνα με τα οριζόμενα στις σχετικές διατάξεις του Κώδικα Διοικητικής Δικονομίας.».

Επειδή, με τις διατάξεις της παραγράφου 1 του άρθρου 3 της απόφασης του Γεν. Γραμ. Δημ. Εσόδων ΠΟΛ.1002/31-12-2013, ορίζεται ότι: «Η ενδικοφανής προσφυγή ασκείται κατά πράξεων των φορολογικών αρχών, εντός ανατρεπτικής προθεσμίας τριάντα (30) ημερών που αρχίζει από την κοινοποίηση της πράξεως ή τη συντέλεση της παράλειψης» (Για φορολογούμενους κατοίκους εξωτερικού, η προθεσμία ασκείται εντός εξήντα (60) ημερών).

Επειδή η υπό κρίση ενδικοφανής προσφυγή ασκήθηκε εκπρόθεσμα στις **29-01-2019**, καθώς η **προσβαλλόμενη πράξη (αρ. πρωτ./2018) απεστάλη** στον προσφεύγοντα **με συστημένη επιστολή (RE/2018)**, στην τελευταία δηλωθείσα ταχυδρομική διεύθυνση κατοικίας του που αναφέρεται στην υποβληθείσα αίτηση και στην υποβληθείσα προσφυγή και το ταχυδρομείο **επέστρεψε αυτή στις 10/1/2019 ως αζήτητο με ημερομηνία**

ειδοποίησης 5/12/2018, σύμφωνα με τις διατάξεις της περ. β' της παρ. 2 του άρθ. 5 του Ν. 4174/2013 και ως εκ τούτου θεωρείται ότι έχει συντελεστεί η κοινοποίηση μετά την παρέλευση δεκαπέντε (15) ημερών από την ημερομηνία αποστολής, σύμφωνα με τις διατάξεις της παρ. 5 του ίδιου άρθρου του ως άνω νόμου.

Συνεπώς, επειδή η κοινοποίηση συντελέστηκε στις 19-12-2018, η ενδικοφανής προσφυγή θα έπρεπε να υποβληθεί στην αρμόδια φορολογική αρχή εντός τριάντα (30) ημερών από την ημερομηνία κοινοποίησης της πράξης. Εν προκειμένω αυτή υπεβλήθη από τον προσφεύγοντα στις 29-01-2019, ήτοι σε διάστημα πέραν του χρονικού ορίου των (30) ημερών (παρ. 1 άρθ. 63 ν. 4174/2013) και απορρίπτεται ως απαράδεκτη.

Ο ισχυρισμός του προσφεύγοντος ότι επί της παραπάνω αρνητικής απάντησης του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Κορωπίου έλαβε γνώση για πρώτη φορά **στις 9/1/2019**, όταν μετέβη στην ΔΟΥ Κορωπίου και παρέλαβε το αντίγραφο αυτής από την υπάλληλο του Τμήματος Κεφαλαίου της ΔΟΥ Κορωπίου δεν γίνεται δεκτός ως αβάσιμος.

Α π ο φ α σ ί ζ ο υ μ ε

Την απόρριψη της από 29/1/2019 και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανούς προσφυγής του του , ΑΦΜ , κατά της αρνητικής απάντησης επί της ταυτάριθμης με αρ. πρωτ. /2018 αίτησης για επιστροφή φόρου μεταβίβασης λόγω αμετάκλητης ακύρωσης πλειστηριασμού, έτους γένεσης φορολογικής υποχρέωσης 2009 του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. ΚΟΡΩΠΙΟΥ.

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.