



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ



ΑΑΔΕ

Ανεξάρτητη Αρχή
Δημοσίων Εσόδων

**ΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ
ΥΠΟΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ ΚΑΙ
ΝΟΜΙΚΗΣ ΥΠΟΣΤΗΡΙΞΗΣ
ΤΜΗΜΑ Α8 ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ**

Θεσσαλονίκη, 02.09.2019

Αριθμός Απόφασης: 1893

Ταχ. Δ/ση: Εγνατία 45
Ταχ. Κωδ. : 54630 - Θεσσαλονίκη
Τηλέφωνο : 2313-333254
FAX : 2313-333258
E-Mail : ded.thess@aaade.gr

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. Της ΠΟΛ 1064/24.04.2017 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 αριθμ. Δ.Ε.Δ. 1126366 ΕΞ 2016/30.08.2016 (ΦΕΚ 2759 / τ. Β' / 01.09.2016) Απόφαση του Προϊσταμένου της Διεύθυνσης Επίλυσης Διαφορών.

4. Την από2019 και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανή προσφυγή του, Α.Φ.Μ. κατά της από2019 εκκαθάρισης της με αριθμό03.2019 δήλωσης φόρου μεταβίβασης ακινήτου (Φ.Μ.Α.) από τον Προϊστάμενο της Δ.Ο.Υ. ΑΜΠΕΛΟΚΗΠΩΝ και τα προσκομιζόμενα με αυτή σχετικά έγγραφα.

5. Την από03.2019 εκκαθάριση της με αριθμό03.2019 δήλωσης φόρου μεταβίβασης ακινήτου (Φ.Μ.Α.) από τον Προϊστάμενο της Δ.Ο.Υ. ΑΜΠΕΛΟΚΗΠΩΝ.

6. Τις απόψεις της ανωτέρω φορολογικής αρχής.

7. Την εισήγηση του ορισθέντος υπαλλήλου του Τμήματος Α8, όπως αποτυπώνεται στο σχέδιο της απόφασης.

Επί της με ημερομηνία κατάθεσης2019 και αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανούς προσφυγής του, Α.Φ.Μ., 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 από03.2019 εκκαθάριση Φ.Μ.Α. από τον Προϊστάμενο της Δ.Ο.Υ. ΑΜΠΕΛΟΚΗΠΩΝ, της με αριθμό03.2019 δήλωσης φόρου μεταβίβασης ακινήτου (Φ.Μ.Α.) του προσφεύγοντος, προέκυψε για καταβολή κύριος φόρος 1.334,31€ πλέον δημοτικού φόρου 40,03€ ήτοι συνολικό ποσό 1.374,34€, κατόπιν μη χορήγησης από τη φορολογική αρχή της αιτούμενης από τον προσφεύγοντα απαλλαγής από το φόρο λόγω απόκτησης πρώτης κατοικίας, καθώς κρίθηκε ότι δε διέμενε μόνιμα στην Ελλάδα για τουλάχιστον ένα έτος πριν την αγορά του ακινήτου.

Ο προσφεύγων, με την υπό κρίση ενδικοφανή προσφυγή, ζητά να γίνει δεκτή η εν λόγω προσφυγή, να ακυρωθεί η ως άνω προσβαλλόμενη πράξη και να του επιστραφεί ως αχρεωστήτως καταβληθείς ο φόρος μεταβίβασης ακινήτου προβάλλοντας τους ακόλουθους ισχυρισμούς:

1. Εσφαλμένως δεν του χορηγήθηκε απαλλαγή πρώτης κατοικίας, καθώς πληρούσε όλες τις προϋποθέσεις που θέτει ο Ν. 1078/1980. Δε διέθετε κύρια κατοικία και είναι φορολογικός κάτοικος Ελλάδος.
2. Παραβίαση των συνταγματικά κατοχυρωμένων αρχών της φορολογικής ισότητας και του σεβασμού της ανθρώπινης αξιοπρέπειας.

Ως προς τον πρώτο προβαλλόμενο ισχυρισμό του προσφεύγοντος.

Επειδή, σύμφωνα με την πρώτη παράγραφο του άρθρου 1 του Ν.1078/1980 ορίζεται ότι:

«Συμβάσεις αγοράς εξ ολοκλήρου και κατά πλήρη κυριότητα ακινήτου από έγγαμο 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 άλλη οικία ή διαμέρισμα που πληροί τις στεγαστικές ανάγκες της οικογένειάς του ή δικαίωμα πλήρους κυριότητας επί οικοπέδου οικοδομήσιμου ή επί ιδανικού μεριδίου οικοπέδου, στο

οποίο αντιστοιχεί εμβαδόν κτίσματος που πληροί τις στεγαστικές τους ανάγκες και βρίσκονται σε δῆμο ή κοινότητα με πληθυσμό άνω των τριών χιλιάδων (3.000) κατοίκων.»

Επειδή, σύμφωνα με την παρ. 3 του άρθρου 1 του Ν.1078/1980, όπως τροποποιήθηκε με την παρ. 4 του άρθρου 23 του Ν. 3943/2011 και ισχύει από 31/03/2011, ορίζεται ότι:

«Οι διατάξεις του παρόντος άρθρου εφαρμόζονται σε συμβάσεις αγοράς ακινήτων, εφόσον ο αγοραστής κατοικεί μόνιμα στην Ελλάδα ή προτίθεται να εγκατασταθεί σε αυτή και εντάσσεται στις ακόλουθες κατηγορίες δικαιούχων

α) Έλληνες,

β) ομογενείς από Αλβανία, Τουρκία και χώρες της πρώην Σοβιετικής Ένωσης,

γ) οι πολίτες των κρατών-μελών της Ευρωπαϊκής Ένωσης και του Ευρωπαϊκού Οικονομικού Χώρου,».

δ) αναγνωρισμένοι πρόσφυγες, σύμφωνα με τις διατάξεις του π.δ. 96/2008 (ΦΕΚ 152 Α), και

ε) πολίτες τρίτων χωρών που απολαύουν του καθεστώτος του επί μακρόν διαμένοντος στην Ελλάδα, σύμφωνα με τις διατάξεις του π.δ. 150/2006 (ΦΕΚ 160 Α)».

Επειδή, σύμφωνα με την παράγραφο 5 του άρθρου 1 της ΠΟΛ 1101/24-06-2010 «Καθορισμός των δικαιολογητικών που υποβάλλονται για τη χορήγηση απαλλαγής από το φόρο κατά την απόκτηση πρώτης κατοικίας με αγορά ή αιτία θανάτου ή γονικής παροχής» του Υπουργείου Οικονομικών:

«5. Η απόδειξη της μόνιμης κατοικίας στην Ελλάδα επί 1 (ένα) τουλάχιστον έτος πριν τη χορήγηση της απαλλαγής για όλες τις κατηγορίες δικαιούχων γίνεται με οποιοδήποτε νόμιμο μέσο. Ενδεικτικά αναφέρονται η υποβολή φορολογικών δηλώσεων, η βεβαίωση ασφαλιστικών φορέων, συμβάσεις εργασίας, φοίτηση των τέκνων σε σχολεία στην Ελλάδα, έναρξη επαγγελματικής δραστηριότητας, μισθωτήριο συμβόλαιο κατοικίας κ.λ.π.»

Επειδή, όπως έχει κριθεί νομολογιακά για την απόδειξη της μόνιμης κατοικίας στην Ελλάδα θα πρέπει να σχηματισθεί η πεποίθηση ότι ο φορολογούμενος κατοικεί μόνιμα στην Ελλάδα βάσει των προσκομισθέντων από αυτόν δικαιολογητικών (623/2014 ΔΕΦ ΑΘ, 1480/2014 ΔΕΦ ΑΘ).

Επειδή, σύμφωνα με την από2018 βεβαίωση του κοινοτάρχη του Δήμου Κύπρου ο προσφεύγων διέμενε την τελευταία τριετία στο δήμο αυτό και συγκεκριμένα επί της οδού

Επειδή, προς απόδειξη του ισχυρισμού του ότι κατοικεί μόνιμα στην Ελλάδα ο προσφεύγων συνυπέβαλε μετά της ενδικοφανούς προσφυγής του μόνο αντίγραφα των υποβληθεισών δηλώσεων φορολογίας εισοδήματος (Ε1) οικονομικού έτους 2014 και φορολογικών ετών 2014, 2015, 2016 και 2017. Σε αυτές πέραν του οικονομικού έτους 2014 στο οποίο δηλώνεται εισόδημα από μισθωτές υπηρεσίες και το φορολογικό έτος 2016 που δηλώνεται εισόδημα στον

κωδικό 781 (διάθεση περιουσιακών στοιχείων, δάνεια, δωρεές, κληρονομίες, επίδομα αλλοδαπής, εφάπαξ ασφ. Οργανισμών κλπ) δε δηλώνεται κανένα εισόδημα, πλην μικρών ποσών που αφορούν τόκους ημεδαπής προέλευσης.

Επειδή, από τα προσκομισθέντα από τον προσφεύγοντα στη φορολογική αρχή δικαιολογητικά, αλλά και τα συνυποβληθέντα στην υπό κρίση ενδικοφανή προσφυγή δε σχηματίζεται η πεποίθηση ότι αυτός διέμενε στην Ελλάδα για διάστημα τουλάχιστον ενός έτους πριν την αγορά του εν λόγω ακινήτου και ο περί του αντιθέτου ισχυρισμός του απορρίπτεται ως αναπόδεικτος.

Ως προς το δεύτερο προβαλλόμενο ισχυρισμό του προσφεύγοντος.

Επειδή, η δημόσια διοίκηση δεσμεύεται από την αρχή της νομιμότητας, όπως αυτή καθιερώνεται με τις διατάξεις των άρθρων 26 παρ. 2, 43, 50, 82, 83 και 95 & 1 του Συντάγματος (ΣτΕ 8721/1992, 2987/1994), και η οποία συνεπάγεται ότι η διοίκηση οφείλει ή μπορεί να προβαίνει μόνο σε ενέργειες που προβλέπονται και επιβάλλονται ή επιτρέπονται από τους κανόνες που θεσπίζουν το Σύνταγμα, οι νομοθετικές πράξεις, οι διοικητικές κανονιστικές πράξεις, που έχουν εκδοθεί βάσει νομοθετικής εξουσιοδότησης, καθώς και από κάθε κανόνα ανώτερης ή ισοδύναμης προς αυτούς τυπικής ισχύος.

Επειδή, σύμφωνα το άρθρο 9 παρ. 2 του Ν. 4174/2013 ορίζεται ότι:

«2. Οι ερμηνευτικές εγκύκλιοι είναι δεσμευτικές για τη Φορολογική Διοίκηση, έως ότου ανακληθούν ρητά ή έως ότου τροποποιηθεί η νομοθεσία την οποία ερμηνεύουν».

Επειδή, σε κάθε περίπτωση, ο έλεγχος της συνταγματικότητας, σύμφωνα με τις διατάξεις των άρθρων 87 παρ. 2 και 93 παρ. 4 του Συντάγματος, ανήκει στη δικαιοδοσία των Δικαστηρίων και δεν εμπίπτει στην αρμοδιότητα των οργάνων της διοίκησης, τα οποία οφείλουν να εφαρμόζουν το υφιστάμενο νομοθετικό πλαίσιο.

Κατόπιν των ανωτέρω ο ισχυρισμός του προσφεύγοντος απορρίπτεται ως αλυσιτελώς προβαλλόμενος.

Α Π Ο Φ Α Σ Ι Ζ Ο Υ Μ Ε

Την απόρριψη της με ημερομηνία κατάθεσης2019 και αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανούς προσφυγής του, Α.Φ.Μ.

Οριστική φορολογική υποχρέωση του υπόχρεου - καταλογιζόμενο ποσό με βάση την παρούσα απόφαση:

Από2019 πράξη εκκαθάρισης φόρου μεταβίβασης ακινήτου (Φ.Μ.Α.) του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. ΑΜΠΕΛΟΚΗΠΩΝ.

Κύριος φόρος	1.334,31€
Δημοτικός φόρος	40,03€
Συνολικό ποσό	1.374,34€

Η παρούσα απόφαση να κοινοποιηθεί από αρμόδιο όργανο με τη νόμιμη διαδικασία στον υπόχρεο.

Ακριβές αντίγραφο
Η υπάλληλος του Αυτοτελούς
Γραφείου Διοικητικής Υποστήριξης

ΜΕ ΕΝΤΟΛΗ ΤΟΥ ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΥ
ΤΗΣ Δ/ΝΣΗΣ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ

Η ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΗ ΤΟΥ
ΤΜΗΜΑΤΟΣ Α8 ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ

ΖΑΧΑΡΑΚΗ ΑΙΚΑΤΕΡΙΝΗ

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.