



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 8/10/2019

Αριθμός απόφασης 2808

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 10/5/2019 και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανή προσφυγή των α) , ΑΦΜ , β) , ΑΦΜ , αμφοτέρων κατοίκων , οδός , κατά της υπ' αριθ./2014 αρνητικής απάντησης επί της από 26/2/2019 ταυτάριθμης αίτησης για καταβολή τόκων, λόγω επιστροφής φόρου μεταβίβασης ακινήτου (Φ.Μ.Α.) έτους 2007, του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ ΠΑΛΛΗΝΗΣ 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 10/5/2019 και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανούς προσφυγής των α) και β) , 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./2019 αρνητική απάντηση του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ ΠΑΛΛΗΝΗΣ επί της από 26/2/2019 ταυτάριθμης αίτησης για καταβολή τόκων, λόγω επιστροφής φόρου μεταβίβασης ακινήτου (Φ.Μ.Α.) έτους 2007, απορρίφθηκε το αίτημα των προσφευγόντων.

Σύντομο ιστορικό

Κατά την αγορά πρώτης κατοικίας, σύμφωνα με το υπ' αρ./2007 συμβόλαιο αγοραπωλησίας της συμβολαιογράφου-....., προέκυψε βάσει δήλωσης στους προσφεύγοντες, Φόρος Μεταβίβασης Ακινήτου (Φ.Μ.Α.) ποσού 7.926,01 ευρώ, ο οποίος καταβλήθηκε στην αρμόδια Δ.Ο.Υ., καθώς δεν χορηγήθηκε απαλλαγή Α' κατοικίας σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθ. 1 του Ν 1078/1980.

Οι αγοραστές (προσφεύγοντες) κατέθεσαν ενώπιον του Διοικητικού Πρωτοδικείου Αθηνών την από 2.7.2009 (ΓΑΚ/2009) προσφυγή με την οποία ζήτησαν να ακυρωθεί η με αρ. πρωτ./**2008 αρνητική απάντηση** του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ ΠΑΛΛΗΝΗΣ με την οποία απορρίφθηκε η ταυτάριθμη αίτηση τους για υπαγωγή στις διατάξεις του άρθρου 1 του Ν. 1078/1980.

Επίσης ζήτησαν να τους επιστραφεί ο φόρος που κατέβαλαν με κάθε προβλεπόμενο με τον νόμο τόκο, από την ημερομηνία υποβολής της αίτησης **τους με αρ. πρωτ./2008.**

Επί της ως άνω προσφυγής εκδόθηκε η υπ' αρ./**2016 απόφαση** του Μονομελούς Διοικητικού Πρωτοδικείου Αθηνών (20° Τμήμα), η οποία: **α)** αναγνώρισε το δικαίωμα τους για απαλλαγή από τον ΦΜΑ λόγω αγοράς Α' κατοικίας βάσει του αρθ. 1 του Ν. 1078/1980, **β)** έκρινε μη νόμιμη και ακυρωτέα την πράξη του Προϊστάμενου της Δ.Ο.Υ. Παλλήνης, **γ)** ανέπεμψε την υπόθεση προς επανεξέταση, στην Δ.Ο.Υ. για να εξακριβωθεί αν πληρούνται οι λοιπές νόμιμες προϋποθέσεις που απαιτούνται για την χορήγηση της ανωτέρω απαλλαγής, προκειμένου περαιτέρω να τους επιστραφεί ο φόρος που τυχόν κατέβαλαν αχρεωστήτως.

Η αρμόδια Δ.Ο.Υ. άσκησε έφεση επί της ως άνω απόφασης, επί της οποίας εκδόθηκε η υπ' αρ./2018 απορριπτική απόφαση του Διοικητικού Εφετείου Αθηνών, επί δε της τελευταίας δεν ασκήθηκε κάποιο ένδικο μέσο αναίρεσης, καθιστώντας την αμετάκλητη.

Εν συνεχεία κατόπιν επανεκτίμησης των νόμιμων προϋποθέσεων από την αρμόδια Δ.Ο.Υ., αναγνωρίστηκε το δικαίωμα απαλλαγής τους, ακυρώθηκε η πράξη επιβολής φόρου και συνεπεία τούτου στις **09.09.2018** η Δ.Ο.Υ ΠΑΛΛΗΝΗΣ προέβη σε επιστροφή του καταβληθέντος αυτού φόρου, ποσού 7.926,01 ευρώ χωρίς τόκους, ενεργώντας σύμφωνα με το διατακτικό της απόφασης του Διοικητικού Πρωτοδικείου Αθηνών .

Στις 26-02-2019, οι προσφεύγοντες υπέβαλαν την υπ' αρ./**2019 αίτηση**, για την καταβολή τόκων επί του ως άνω επιστραφέντος ποσού φόρου. Η αρμόδια Δ.Ο.Υ απέρριψε το

αίτημα αυτό με το αιτιολογικό ότι με την απόφαση του **Διοικητικού Πρωτοδικείου Αθηνών** δεν διατάσσεται η εν λόγω επιστροφή, να πραγματοποιηθεί εντόκως .

Οι προσφεύγοντες, με την υπό κρίση ενδικοφανή προσφυγή, ζητούν την ακύρωση της παραπάνω πράξης προβάλλοντας τους παρακάτω λόγους :

1. Την παράγραφο 2 του άρθρου 38 του Ν. 1473/1984 (ΦΕΚ Α' 127), όπως το άρθρο αυτό αντικαταστάθηκε με το άρθρο 3 του Ν. 2120/1993 (ΦΕΚ Α' 24) ορίζονται τα εξής: *«Κάθε άμεσος η έμμεσος φόρος ή δασμός, κύριος ή πρόσθετος, ή πρόστιμο, που έχει καταβληθεί, κατά το ποσό που δεν οφείλεται με βάση οριστική απόφαση του διοικητικού δικαστηρίου οιοδήποτε βαθμού, συμψηφίζεται ή επιστρέφεται εντόκως με το επιτόκιο που ισχύει για τα έντοκα γραμμάτια του Δημοσίου τρίμηνης διάρκειας.»*

2. Την απόφαση του Διοικητικού Πρωτοδικείου Αθηνών και του Διοικητικού Εφετείου Αθηνών, δια της οποίας ακυρώθηκε η πράξη επιβολής του φόρου και αναπέμφθηκε η υπόθεση για επανεξέταση.

3. Την νομολογία για ίδια περίπτωση με ίδια πραγματικά περιστατικά (υπ' αρ./2012. 190/2016 και Α34/2017 αποφάσεις του Διοικητικού Πρωτοδικείου Χαλκίδας).

4. Οι τόκοι οφείλονται από την άσκηση της προσφυγής με την οποία υποβάλλεται το αίτημα για επιστροφή του φόρου που έχει καταβληθεί αχρεώστητα (αποφ.Σ.τ.Ε.Ολομ.2190 & 2191/2014).

5. Να τους καταβληθεί ποσό 4.369,94 € ως τόκος υπερημερίας δημοσίου 6% επί αχρεωστήτως καταβληθέντος ποσού φόρου 7.926,01€, για την περίοδο από 2/9/2009 ημερομηνία κατάθεσης της προσφυγής έως την 9/9/2018 ημερομηνία απόδοσης κεφαλαίου.

6. Άλλως και όλως επικουρικώς να τους καταβληθεί το ποσό των 770,00€ ως τόκος με επιτόκιο που ισχύει για τα έντοκα γραμμάτια του Δημοσίου τρίμηνης διάρκειας επί του αχρεωστήτως καταβληθέντος κεφαλαίου ύψους 7.926,01 €, με έναρξη τοκοφορίας την 2/7/2009 και λήξη αυτής την 9/9/2018.

Επειδή, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 63 παρ. 1 εδ. α'-γ' ν. 4174/2013, όπως ίσχυαν κατά το χρόνο κοινοποίησης στην προσφεύγουσα της προσβαλλόμενης πράξης: «1. 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 έκδοση της και πρέπει να αναφέρει τους λόγους και τα έγγραφα στα οποία ο υπόχρεος βασίζει το αίτημα 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.» Σχετική και η ΠΟΛ 1064/2017.

Επειδή, στο **άρθρο 63 παρ. 8 του ν. 4174/2013** ορίζεται: *«κατά της απόφασης της Υπηρεσίας Εσωτερικής Επανεξέτασης ή της σιωπηρής απόρριψης της ενδικοφανούς προσφυγής*

λόγω παρόδου της προθεσμίας προς έκδοση της απόφασης, ο υπόχρεος δύναται να ασκήσει προσφυγή ενώπιον του αρμόδιου Διοικητικού Δικαστηρίου σύμφωνα με τις διατάξεις του Κώδικα Διοικητικής Δικονομίας ... Προσφυγή στα διοικητικά δικαστήρια απευθείας κατά οποιασδήποτε πράξης που εξέδωσε η Φορολογική Διοίκηση είναι απαράδεκτη».

Επειδή, σύμφωνα με τις διατάξεις των παρ. 1 και 2 του άρθρου 63 του Κώδικα Διοικητικής Δικονομίας (Ν. 2717/1999):

«1. Με την επιφύλαξη όσων ορίζονται σε ειδικές διατάξεις του Κώδικα, οι εκτελεστές ατομικές διοικητικές πράξεις ή παραλείψεις, από τις οποίες δημιουργούνται κατά νόμο διοικητικές διαφορές ουσίας, υπόκεινται σε προσφυγή.

2. Παράλειψη υπάρχει όταν η διοικητική αρχή, αν και υποχρεούται κατά νόμο, δεν εκδίδει εκτελεστή ατομική διοικητική πράξη για να ρυθμίσει ορισμένη έννομη σχέση. Η παράλειψη συντελείται με την πάροδο άπρακτης της προθεσμίας που τυχόν τάσσει ο νόμος για την έκδοση, είτε αυτεπαγγέλτως, είτε ύστερα από αίτηση του ενδιαφερομένου, της πράξης αυτής. Στην τελευταία αυτή περίπτωση (σιωπηρή άρνηση), αν από το νόμο δεν τάσσεται τέτοια προθεσμία, η παράλειψη συντελείται με την πάροδο απράκτου τριμήνου από την υποβολή της σχετικής αίτησης στη Διοίκηση. (...)».

Επειδή οι προσφεύγοντες και σύμφωνα με τις απόψεις της αρμόδιας Δ.Ο.Υ., μετά την έκδοση της υπ. αρ./2016 απόφασης του Διοικητικού Πρωτοδικείου Αθηνών, είχαν υποβάλει **την με αρ. πρωτ./2016 αίτηση**, με την οποία ζητούσαν την καταβολή τόκων επί κεφαλαίου ύψους 7.926,01€, το οποίο τους επιστράφηκε ως αχρεωστήτως καταβληθέν, αίτημα το οποίο δεν έγινε αποδεκτό καθόσον μετά την πάροδο άπρακτου τριμήνου αυτή θεωρήθηκε ότι απορρίφθηκε σιωπηρά από τον Προϊστάμενο της Δ.Ο.Υ.

Επειδή οι προσφεύγοντες, κατόπιν της έκδοσης της υπ' αρ./2018 απόφασης του Διοικητικού Εφετείου Αθηνών υπέβαλαν την υπ' αρ./2019 αίτηση (νέα) στην αρμόδια Δ.Ο.Υ., με την οποία ζήτησαν εκ νέου την καταβολή τόκων, η οποία απορρίφθηκε ρητά, με την υπ' αριθ./2014 αρνητική απάντηση, καθόσον με την εν λόγω απόφαση δεν κρίθηκε και δεν διατασσόταν η έντοκη επιστροφή του αχρεωστήτως καταβληθέντος φόρου.

Επειδή σύμφωνα με τις προαναφερόμενες διατάξεις του άρθρου 63 του Ν. 4174/2013 και του άρθρου 63 του Κώδικα Διοικητικής Δικονομίας (Ν. 2717/1999), οι προσφεύγοντες εφόσον αμφισβητούσαν την παράλειψη έκδοσης διοικητικής πράξης επί της με αρ. πρωτ./2016 **αίτησής τους** όφειλαν να υποβάλλουν ενδικοφανή προσφυγή εντός προθεσμίας τριάντα (30) ημερών από την ημερομηνία συντέλεσης της παράλειψης (πάροδος άπρακτου τριμήνου). Αντί αυτού επανήλθαν εκ νέου με τη με αρ. πρωτ/2019 **αίτηση** τους προς τη Δ.Ο.Υ. αιτούμενοι πάλι το έντοκο του επιστραφέντος ως αχρεωστήτως καταβληθέντος ποσού Φ.Μ.Α.

Επειδή η ρητή αρνητική απάντηση του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Παλλήνης επί της με αρ. πρωτ./2019 **αίτησή τους** για το ως άνω θέμα δεν αποτελεί εκτελεστή διοικητική πράξη, καθώς το θέμα που τέθηκε εκ νέου είχε ήδη κριθεί από τη φορολογική διοίκηση. Ως εκ τούτου απαράδεκτως υποβάλλεται το εν λόγω αίτημα .

Επειδή η διοίκηση είναι υποχρεωμένη να συμμορφώνεται με το περιεχόμενο των δικαστικών αποφάσεων και να απέχει από οποιεσδήποτε ενέργειες αντίθετες προς τα υπό του Δικαστηρίου κριθέντα, υποχρέωση η οποία αποτελεί και Συνταγματική επιταγή. Συγκεκριμένα στο άρθρο 95 παρ. 5 του Συντάγματος ορίζεται ότι «Η διοίκηση έχει υποχρέωση να συμμορφώνεται προς τις δικαστικές αποφάσεις. Η παράβαση της υποχρέωσης αυτής γεννά ευθύνη για κάθε αρμόδιο όργανο, όπως νόμος ορίζει».

Επειδή η Φορολογική Διοίκηση επέστρεψε το σχετικό ποσό, ως αχρεωστήτως καταβληθέν, συμμορφούμενη στην απόφαση του Διοικητικού Πρωτοδικείου Αθηνών στις **09.09.2018**, ορθώς απέρριψε το ως άνω αίτημα των προσφευγόντων και η ενδικοφανής προσφυγή κατά της αυτής πράξης κρίνεται απαράδεκτη.

Α π ο φ α σ ί ζ ο υ μ ε

Την απόρριψη της από 10/5/2019 και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανούς προσφυγής των α), ΑΦΜ, β), ΑΦΜ, για την καταβολή τόκων επί του επιστραφέντος, ως αχρεωστήτως καταβληθέντος, ποσού φόρου μεταβίβασης ακινήτου (Φ.Μ.Α.), λόγω απαλλαγής Α' κατοικίας του έτους 2007 .

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 ΑΝΑΠΛΗΡΩΤΗΣ ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΣ ΤΗΣ
ΥΠΟΔΙΕΥΘΥΝΣΗΣ
ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ

ΓΕΩΡΓΙΟΣ ΣΤΑΥΡΙΔΗΣ

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 .