



**ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ
ΥΠΟΥΡΓΕΙΟ ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΩΝ
ΓΕΝΙΚΗ ΓΡΑΜΜΑΤΕΙΑ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΕΣΟΔΩΝ
ΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ**

Καλλιθέα, 24/11/2014

Αριθμός απόφασης: 3757

Ταχ. Δ/ση : Αριστογείτονος 19
Ταχ. Κώδικας : 176 71 - Καλλιθέα
Τηλέφωνο : 210 9569815
ΦΑΞ : 210 9531321

ΑΠΟΦΑΣΗ

Ο ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΣ ΤΗΣ ΔΙΕΥΘΥΝΣΗΣ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ

Έχοντας υπ' όψη:

1. Τις διατάξεις :
 - α. Του άρθρου 63 του ν. 4174/2013 (ΦΕΚ Α' 170).
 - β. Της αριθ. Δ6Α1118225 ΕΞ 2013/24.07.2013 Απόφασης του Γενικού Γραμματέα Δημοσίων Εσόδων του Υπουργείου Οικονομικών (ΦΕΚ Β' 1893) «Καθορισμός της διάρθρωσης και των αρμοδιοτήτων της Υπηρεσίας Εσωτερικής Επανεξέτασης της Γενικής Γραμματείας Δημοσίων Εσόδων, καθώς και απαραίτητων λεπτομερειών λειτουργίας αυτής».
 - γ. Της αριθ. Δ6Α11.....69 ΕΞ 2013/30.12.2013 Απόφασης του Γενικού Γραμματέα Δημοσίων Εσόδων του Υπουργείου Οικονομικών (ΦΕΚ Β' 3367) «Μετονομασία και ανακαθορισμός των αρμοδιοτήτων και της εσωτερικής διάρθρωσης της Υπηρεσίας Εσωτερικής Επανεξέτασης της Γενικής Γραμματείας Δημοσίων Εσόδων του Υπουργείου Οικονομικών».
 - δ. Της ΠΟΛ 1002/31.12.2013 Απόφασης του Γενικού Γραμματέα Δημοσίων Εσόδων (ΦΕΚ Β' 55/16-1-2014).
2. Την ΠΟΛ 1069/4-3-2014 Εγκύκλιο της Γενικής Γραμματείας Δημοσίων Εσόδων του Υπουργείου Οικονομικών.
3. Την με ημερομηνία κατάθεσης 25-09-2014 και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανή προσφυγή της τ., ΑΦΜ, κατοίκου, οδός κατά της από 29-07-2014 αρνητικής απάντησης του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. ΗΡΑΚΛΕΙΟΥ επί του από 16-01-2014 αιτήματος της προσφεύγουσας και τα προσκομιζόμενα με αυτήν σχετικά έγγραφα.
4. Τις απόψεις της ανωτέρω φορολογικής αρχής.
5. Την από 20/11/2014 εισήγηση του Α4 τμήματος της Υπηρεσίας μας.

Επί της από 25-09-2014 και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανούς προσφυγής της τ., ΑΦΜ, 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 από 29/07/2014 προσβαλλόμενη Αρνητική Απάντηση του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Ηρακλείου, επί του από 16-01-2014 αιτήματος της προσφεύγουσας, δεν έγινε δεκτό το αίτημα της για συμψηφισμό της φορολογικής της απαίτησης από φόρο ΦΜΑ ύψους 64.815,03, που κατέβαλε αχρεωστήτως, όπως ισχυρίζεται η προσφεύγουσα, το έτος 2007 με οφειλή από φόρο που ήδη χρωστάει στο ελληνικό δημόσιο και με φόρο που οφείλει να δώσει για τη μεταγραφή άλλου ακινήτου για το οποίο δεν έχει υποβληθεί δήλωση ΦΜΑ .

Συγκεκριμένα η προσφεύγουσα με την υπ' αριθμ ΑΠΟΦΑΣΗ του Μονομελούς Πρωτοδικείου αναγνωρίστηκε ως κυρία νομέας και κάτοχος των κατωτέρω περιγραφομένων ακινήτων:

α) Ένα οικόπεδο έκτασης 1472,88 τ.μ το οποίο βρίσκεται στην πολεοδομική ενότητα και επί του Ο.Τ

β) Ένα οικόπεδο έκτασης 2.960 τ.μ το οποίο βρίσκεται στην πολεοδομική ενότητα και επί του Ο.Τ

γ) Ένα οικόπεδο έκτασης 430,22 τ.μ το οποίο βρίσκεται στην πολεοδομική ενότητα και επί του Ο.Τ

Για τη μεταγραφή της απόφασης του Πρωτοδικείου στο Υποθηκοφυλακείο, η προσφεύγουσα με ημερομηνία 26/4/2007, υπέβαλε στη Δ.Ο.Υ. Ηρακλείου σχετικές δηλώσεις Φόρου Μεταβίβασης Ακινήτων για τα ανωτέρω α και γ περιγραφόμενα ακίνητα. Αναλυτικότερα υπέβαλλε

για το μεν α ακίνητο την υπ' αριθμό Φ.Μ.Α/26.4.2007 δήλωση και εξόφλησε τον βάσει δήλωσης φόρο που προέκυψε ποσού 76.738,25 €, ενώ για το μεν γ ακίνητο υπέβαλε την υπ' αριθμό Φ.Μ.Α/26.4.2007 δήλωση και εξόφλησε τον βάσει δήλωσης φόρο που προέκυψε ποσού 20.529,03 €.

Εντούτοις με την εφαρμογή της Μελέτης επέκτασης σχεδίου πόλης (ν. 1337/1983), της υπ' αριθμ Πράξης Εφαρμογής και της με αριθμό πρωτοκόλλου/19.10.2007 ΑΠΟΦΑΣΗΣ Νομάρχη, αποδόθηκε στην προσφεύγουσα τελική ιδιοκτησία ως εξής:

1. Επί του Ο.Τ αρχικής εκτάσεως 1472,88 τ.μ, δύο οικόπεδα εμβαδού 260 τ.μ και 173,6 τ.μ
2. Επί του Ο.Τ αρχικής εκτάσεως 430,22 τ.μ, οικόπεδο εμβαδού 222,11 τ.μ

Με ημερομηνία 15/5/2012 η προσφεύγουσα υπέβαλε τις με αριθμό και τροποποιητικές δηλώσεις Φ.Μ.Α των αρχικών δηλώσεων με αριθμό/2007 και/2007 αντίστοιχα, με επισυναπτόμενο υπόμνημα, σύμφωνα με το οποίο ισχυρίζονταν ότι εσφαλμένα επιβλήθηκε φόρος χρησικτησίας σύμφωνα με τις αρχικές δηλώσεις Φ.Μ.Α (αριθμ και), καθόσον δεν είχε δικαίωμα νομής και κατοχής σε ολόκληρα τα ακίνητα αλλά σε τμήματα αυτών και ζητούσε για τον φόρο που αντιστοιχεί στην αξία των επιπλέον μέτρων που απαλλοτριώθηκαν, συμψηφισμό με

φόρο που ήδη χρωστούσε στο ελληνικό δημόσιο και με φόρο που οφείλει να δώσει για την μεταγραφή άλλου ακινήτου που αναφέρεται στην ίδια απόφαση του Πρωτοδικείου για το οποίο δεν είχε υποβληθεί δήλωση ΦΜΑ

Η Δ.Ο.Υ Ηρακλείου με τις με αριθμό πρωτοκόλλου και/13.6.2012 ΑΠΑΝΤΗΣΕΙΣ ενημέρωσε την προσφεύγουσα ότι:

α) Ορθά καταλογίστηκε και εξοφλήθηκε ο φόρος επί των ως άνω αρχικών δηλώσεων ΦΜΑ, καθόσον σύμφωνα με τον ν. 2892/01 που ισχύει από 9/3/2001 οφείλεται φόρος μεταβίβασης σε κάθε περίπτωση μεταγραφής δικαστικής απόφασης με την οποία κάποιος αναγνωρίζεται κύριος ακινήτου ή άλλου εμπράγματος δικαιώματος από οποιαδήποτε αιτία και για οποιοδήποτε λόγο.

β) Ο καταβληθείς φόρος αφορά τα μέτρα που αναφέρονται στην δικαστική απόφαση αναγνώρισης κυριότητας για τα οποία υπεβλήθησαν οι αρχικές δηλώσεις.

Αν και η εφαρμογή του σχεδίου πόλης κατοχύρωσε οικόπεδα μικρότερης έκτασης ο φόρος που καταβλήθηκε με τις αρχικές δηλώσεις δεν μπορεί να επιστραφεί ή να συμψηφιστεί με άλλο φόρο καθόσον με τις αρχικές δηλώσεις ολοκληρώθηκε η σχετική πράξη με την μεταγραφή τους στο υποθηκοφυλακείο

Εντούτοις, η προσφεύγουσα μη αποδεχόμενη την απάντηση της Δ.Ο.Υ. επανήλθε με την από 22/11/2013 ΕΞΩΔΙΚΗ ΔΗΛΩΣΗ- ΓΝΩΣΤΟΠΟΙΗΣΗ και την-16/1/2014 Επιστολή προς την Προϊσταμένη του Τμήματος Κεφαλαίου της αρμόδιας φορολογικής αρχής, η οποία απάντησε εκ νέου αρνητικά στις 29/07/2014 καθώς είχε παραγραφεί το δικαίωμα κατά το δημοσίου για συμψηφισμό ή επιστροφή φόρου.

Η προσφεύγουσα με την υπό κρίση ενδικοφανή προσφυγή, ζητά την ακύρωση της προσβαλλόμενης από 29/07/2014 αρνητικής απάντησης της Δ.Ο.Υ Ηρακλείου και τον συμψηφισμό του αχρεωστήτως, κατά την ίδια, καταβληθέντος ποσού με ΦΑΠ ετών 2011, 2012, 2013 και 2014 και εισοδήματος ετών 2013 και 2014, προβάλλοντας τους παρακάτω λόγους:

- Δεν είχε την αρμόζουσα ενημέρωση –έγκαιρη προειδοποίηση περί της μη δυνατότητας επιστροφής ή συμψηφισμού με μεταγενέστερο φόρο που αφορά τακτοποίηση άλλου ακινήτου, με την ίδια πράξη αναγνώρισης χρησικτησίας
- Για το επιπλέον ποσό που κατέβαλλε δεν υπάρχει νόμιμη αιτία καθώς η έκταση που τελικά της αποδόθηκε με την υπ. αριθμ. Πράξης Εφαρμογής και της με αριθμό πρωτοκόλλου/19.10.2007 ΑΠΟΦΑΣΗΣ Νομάρχη, ήταν πολύ μικρότερη σε σχέση με την έκταση για την οποία είχε καταβάλλει αρχικώς ΦΜΑ.

Επειδή η προσβαλλόμενη πράξη στερείται εκτελεστού χαρακτήρα διότι με αυτή η φορολογική διοίκηση εμμένει στο περιεχόμενο των προηγούμενων με αριθμό πρωτοκόλλου και/13.6.2012 απαντήσεων. Ως εκ τούτου είναι απλώς επιβεβαιωτικού-πληροφοριακού χαρακτήρα (ΣτΕ 249/95, 2914/96). Συνεπώς η παρούσα ενδικοφανής προσφυγή είναι

απαράδεκτη. Ωστόσο σε κάθε περίπτωση το υπό κρίση αίτημα τυγχάνει και ουσία αβάσιμο για τους κάτωθι λόγους:

Επειδή σύμφωνα με την φορολογική νομοθεσία αρθ 2 παρ 3 περ δ του α.ν.1521/1950, ο οποίος κυρώθηκε με τον το ν. 1587/1950 (ΦΕΚ 294 Α), "οφείλεται φόρος επί μεταγραφής ή σημείωσης στο βιβλίο μεταγραφών Απόφασης δικαστικής με την οποία αναγνωρίζεται η κυριότητα ή άλλο εμπράγματο δικαίωμα σε ακίνητο, στο όνομα κάποιου προσώπου λόγω συμπληρώσεως των όρων της τακτικής ή έκτακτης χρησικτησίας ή από οποιαδήποτε άλλη αιτία με εξαίρεση την περίπτωση κατά την οποία στο όνομα του προσώπου, στο οποίο γίνεται η αναγνώριση, υπάρχει μετεγγραμμένος τίτλος για το δικαίωμα αυτό για το οποίο έχει υποβληθεί η δήλωση που προβλέπεται από τον νόμο (παρ 1 αρθ 2 του ν. 2892/01). Στην συγκεκριμένη περίπτωση, όπως προκύπτει από το έγγραφο απόψεων της Δ.Ο.Υ. και τα λοιπά δικαιολογητικά του φακέλου, κατά την υποβολή των δηλώσεων ΦΜΑ, δεν προσκομίστηκε κανένας τίτλος ιδιοκτησίας μετεγγραμμένος στο όνομα της προσφεύγουσας.

Επειδή με βάση τις διατάξεις του άρθρου 2 παρ 1 του Κώδικα Φορολογικής Διαδικασίας προβλέπεται ότι :

1. Οι διατάξεις του Κώδικα ισχύουν για τα εξής δημόσια έσοδα:

α.

β.....

γ.

δ.....

ε. Φόρους, τέλη, εισφορές ή χρηματικές κυρώσεις που αναφέρονται στο Παράρτημα του Κώδικα και κάθε άλλο φόρο, τέλος, εισφορά ή χρηματική κύρωση για τη βεβαίωση ή είσπραξη των οποίων, κατά την έναρξη ισχύος του Κώδικα, εφαρμόζονται ανάλογα οι αντίστοιχες διατάξεις των φορολογιών των περιπτώσεων α` και β`.

στ.

Ο φόρος μεταβίβασης ακινήτων (ν. 1587/1950) περιλαμβάνεται στο Παράρτημα που αναφέρεται στην περίπτωση ε ανωτέρω και κατά συνέπεια ο Κώδικας Φορολογικής Διαδικασίας, εφαρμόζεται εν προκειμένω.

Επειδή σύμφωνα με τη διάταξη του άρθρου 42 παρ. 4 του Κώδικα Φορολογικής Διαδικασίας (Ν.4174/2013), η αξίωση για επιστροφή φόρου, ο οποίος καταβλήθηκε αχρεώστητα παραγράφεται κατά το χρόνο που παραγράφεται το δικαίωμα της Φορολογικής Διοίκησης για έκδοση πράξης προσδιορισμού φόρου, σύμφωνα με τις παραγράφους 1 και 2 του άρθρου 36 του Κώδικα αναφορικά με την αντίστοιχη φορολογική υποχρέωση από την οποία πηγάζει η αξίωση προς επιστροφή.

Επειδή σύμφωνα με τη διάταξη του άρθρου 36 παρ 1 και 2 ορίζεται :

1. Η Φορολογική Διοίκηση μπορεί να προβεί σε έκδοση πράξης διοικητικού, εκτιμώμενου ή διορθωτικού προσδιορισμού φόρου εντός πέντε (5) ετών από τη λήξη του έτους «εντός του οποίου λήγει η προθεσμία υποβολής δήλωσης».

2. Η περίοδος που αναφέρεται στην παράγραφο 1 παρατείνεται στις εξής περιπτώσεις:

α) εάν ο φορολογούμενος υποβάλει αρχική ή τροποποιητική δήλωση εντός του πέμπτου έτους της προθεσμίας παραγραφής, για περίοδο ενός έτους από τη λήξη της πενταετίας,

β).....

Επειδή η προσφεύγουσα υπέβαλλε αρχικές δηλώσεις το έτος 2007 και συνεπώς χρόνος παραγραφής με βάση τα ανωτέρω ορίζεται το έτος 2012 καθώς είναι το πέμπτο έτος «εντός του οποίου λήγει η προθεσμία υποβολής δήλωσης». Περαιτέρω η προσφεύγουσα υπέβαλλε τις και τροποποιητικές δηλώσεις Φ.Μ.Α εντός του έτους 2012 και συνεπώς η προθεσμία παραγραφής παρατείνεται κατά ένα έτος μετά την τη λήξη της πενταετίας δηλαδή έως 31/12/2013.

Επειδή σύμφωνα με τις διατάξεις του 63 παρ 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. Εν προκειμένω η προσφεύγουσα επανήλθε κατά των υπ. αριθμ.&...../ 13-06-2012 αρνητικών απαντήσεων της Δ.Ο.Υ. Ηρακλείου επί των και/2012 τροποποιητικών δηλώσεων ΦΜΑ, με νέο αίτημα συμψηφισμού στις 22/11/2013. Ο προϊστάμενος της Δ.Ο.Υ. Ηρακλείου δεν απάντησε έως την παρέλευση της τρίμηνης προθεσμίας από την υποβολή του αιτήματος , δηλαδή έως τις 21/02/2014 και συνεπώς με βάση τις διατάξεις του άρθρου 63 η προσφεύγουσα έπρεπε να είχε ασκήσει προσφυγή έως τις 24/03/2014, προκειμένου η υπόθεση της να μπορεί να εξεταστεί ως προς τη δυνατότητα επιστροφής του καταβληθέντος ΦΜΑ από την υπηρεσία μας. Ωστόσο η προθεσμία αυτή παρήλθε χωρίς να ασκηθεί ενδικοφανής προσφυγή και συνεπώς το αίτημα προς επιστροφή θεωρείται παραγεγραμμένο.

Α π ο φ α σ ί ζ ο υ μ ε

Την απόρριψη της με ημερομηνίας κατάθεσης 25/09/2014 και με αριθμ πρωτ. ενδικοφανούς προσφυγής της προσφεύγουσας (ΑΦΜ), καθόσον το αίτημα της προσφεύγουσας περί επιστροφής του ΦΜΑ που κατέβαλλε το έτος 2007, προβάλλεται απαράδεκτα και εκπρόθεσμα, δηλαδή μετά την παρέλευση του χρόνου για τον οποίο προβλέπεται δυνατότητα επιστροφής ή συμψηφισμού με φορολογικές υποχρεώσεις .

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

Ακριβές Αντίγραφο

Ο ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΣ ΤΗΣ ΔΙΕΥΘΥΝΣΗΣ
ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ
α/α

**Η Υπάλληλος του Τμήματος
Διοικητικής Υποστήριξης**

ΓΕΩΡΓΙΟΣ ΚΑΚΙΩΡΑΣ

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 με υποχρέωση, επί ποινή απαραδέκτου άσκησης της προσφυγής, επίδοσης επικυρωμένου αντιγράφου αυτής στην Υπηρεσία μας εντός είκοσι (20) ημερών από τη λήξη της προθεσμίας για την άσκησή της (άρθ. 126 ν. 2717/99).