



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

Ταχ. Δ/ση : Αριστογείτονος 19

Ταχ. Κώδικας : 176 71 - Καλλιθέα

Τηλέφωνο : 210 9563608

ΦΑΞ : 210 9531321

Καλλιθέα 4-12-2014

Αριθμός απόφασης: 4246

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. Δ6Α1198069 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 απόκαι με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανή προσφυγή του....., ΑΦΜ....., κατοίκουοδόςκατά της υπ' αριθ. πρωτ.αρνητικής απάντησης του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υσχετικά με την επιστροφή καταβληθέντος φόρου μεταβίβασης έτους 2009 και τα προσκομιζόμενα με αυτήν σχετικά έγγραφα.

4. Την υπ' αριθ. πρωτ.αρνητική απάντηση του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υσχετικά με την επιστροφή καταβληθέντος φόρου μεταβίβασης έτους 2009 της οποίας ζητείται η ακύρωση.

5. Τις απόψεις της ανωτέρω φορολογικής αρχής.

6. Την από 4/12/2014 εισήγηση του **A2** τμήματος της Υπηρεσίας μας.

Επί της απόκαι με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανούς προσφυγής τουη 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:

Η με αρ. πρωτ.αρνητική απάντηση του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υσχετικά με την επιστροφή καταβληθέντος φόρου μεταβίβασης ποσού 1992,64 ευρώ έτους 2009

Το αίτημα για επιστροφή φόρου προέκυψε διότι την 27/9/2009 υπεβλήθη στην Δ.Ο.Υη υπ. αρ.δήλωση Φ.Μ.Α που αφορούσε αγορά διαμερίσματος β' ορόφου με ημιυπαίθριο χώροτ.μ και υπόγειο πάρκιντ.μ .Η αγορά έγινε σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 1 του Ν 1078/1980 ,κατεβλήθη ο αναλογών φόρος 1992,64 ευρώ με το υπ. αρ.διπλότυπο είσπραξης , συνετάγη δε το υπ. αρ.συμβόλαιο της Συμβολαιογράφου Αθηνών.....

Ο προσφεύγων υπέβαλε στην Δ.Ο.Υτην υπ. αρ. πρωτ.αίτηση επιστροφής του αναλογούντος ως άνω καταβληθέντος φόρου, όπου σύμφωνα με τα επισυναπτόμενα δικαιολογητικά ο ημιυπαίθριος χώρος επιφάνειαςτ.μ τακτοποιήθηκε και μετατράπηκε σε χώρο κύριας χρήσης της πρώτης κατοικίας του σε εφαρμογή των διατάξεων του Ν 3843/2010 με ημερομηνία υποβολής αίτησης προς την Πολεοδομία**την 30/9/2010**, ημερομηνία πληρότητας φακέλου 3/11/2010 και ημερομηνία περαίωσης διαδικασίας 30/1/2012.

Ο προσφεύγων , με την υπό κρίση ενδικοφανή προσφυγή, ζητά την επιστροφή του φόρου που αναλογεί στον ημιυπαίθριου χώρο επιφάνειας ...τ.μ προβάλλοντας τους παρακάτω λόγους :

1. ΠΑΡΑΒΙΑΣΗ ΤΗΣ ΣΥΝΤΑΓΜΑΤΙΚΗΣ ΑΡΧΗΣ ΤΗΣ ΙΣΟΤΗΤΑΣ
2. ΠΑΡΑΒΙΑΣΗ ΤΗΣ ΑΡΧΗΣ ΤΗΣ ΑΝΑΛΟΓΙΚΟΤΗΤΑΣ

Επειδή σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 5 του Ν 3843/2010 ορίζεται η διαδικασία τακτοποίησης των ημιυπαίθριων χώρων των οικοδομών, των χώρων που έχουν μετατραπεί σε χώρους κύριας χρήσης καθώς και της προσθήκης χώρων εντός του όγκου των κτιρίων καθ υπέρβαση των όρων και των περιορισμών δόμησης αυτών.

Επειδή με τις διατάξεις των περ. α' και β' παρ. 5 του άρθου 22 του Ν3897/2010 με τις οποίες τροποποιήθηκαν οι διατάξεις του Ν 3843/2010 ορίζεται ότι :α) για τους χώρους που διατηρούνται σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 5 του Ν 3843/2010 δεν οφείλεται αναδρομικά οποιοσδήποτε φόρος .Τυχών ήδη καταβληθέντες φόροι δεν αναζητούνται.

Επειδή σύμφωνα με την ΠΟΛ 1126/31-5-2011: Οδηγίες για τον τρόπο αντιμετώπισης των τακτοποιούμενων χώρων του Ν 3843/2010 (ΦΕΚ 62 Α) μετά την εφαρμογή του Ν 3897/2010 (ΦΕΚ 208^Α) στα πλαίσια της φορολογίας Κεφαλαίου και της Φορολογίας εισοδήματος και κοινοποίηση των διατάξεων του Ν 3897/2010 ...διευκρινίζεται ότι σύμφωνα με τις διατάξεις της φορολογίας μεταβίβασης ακινήτων , οι ημιυπαίθριοι ή βοηθητικοί χώροι , οι οποίοι μεταβιβάζονται με επαχθή αιτία και ήδη κατά τον χρόνο της αγοράς έχουν διαμορφωθεί σε χώρο κύριας χρήση υπάγονται σε Φ.Μ.Α ανάλογα με την χρήση τους. Ενόψει των ανωτέρω συνάγεται ότι οι ανωτέρω χώροι , οι οποίοι μεταβιβάζονται με επαχθή αιτία και ήδη κατά το χρόνο της αγοράς έχουν υπαχθεί στην πολεοδομική ρύθμιση του Ν 3843/2010 υπάγονται σε Φ,Μ.Α ανάλογα με την χρήση τους. Επίσης γίνεται δεκτό ότι κατά τη μεταβίβαση των χώρων για τους οποίους έχει περαιωθεί η προβλεπόμενη διαδικασία και έχει χορηγηθεί η ανωτέρω βεβαίωση έχουν εφαρμογή οι διατάξεις του άρθρου 1 του Ν 1078/1980.Συνεπώς η απαλλαγή α' κατοικίας χορηγείται και για την επιφάνεια των χώρων αυτών με βάση τις προϋποθέσεις του άρθρου 1 του ν 1078/1980 εφόσον κατά τον χρόνο της αγοράς έχει ολοκληρωθεί η διαδικασία της ρύθμισης τους σύμφωνα με τις διατάξεις του Ν 3843/2010.

Επειδή ο προσφεύγων κατέθεσε την αίτηση προς την Πολεοδομία **την 30/9/2010** ήτοι μετά την σύνταξη του υπ. αρ.συμβολαίου αγοράς του ανωτέρω περιγραφόμενου ακινήτου

επομένως κατά τον χρόνο της αγοράς δεν είχε ολοκληρωθεί η διαδικασία ρύθμισης και τακτοποίησης του ημιυπαίθριου χώρου επιφάνειας ...τ.μ και προσάρτησης του στους χώρους κύριας χρήσης της πρώτης κατοικίας του (ημερομηνία πληρότητας φακέλου 3/11/2010 και ημερομηνία περαίωσης διαδικασίας 30/1/2012), ο ισχυρισμός του ότι η ανωτέρω διάταξη είναι αντισυνταγματική προσκρούουσα στην αρχή της ισότητας που επιβάλλει ομοιόμορφη μεταχείριση προσώπων που τελούν υπό αυτές ή παρόμοιες συνθήκες όπως ορίζεται με το άρθρο 4 παρ 1 του Συντάγματος και στην αρχή της αναλογικότητας του άρθρου 25 παρ 1 εδαφ 4 του Συντάγματος είναι παντελώς αυθαίρετη διότι η απάντηση του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ Αγίου Δημητρίου περί μη επιστροφής του αναλογούντος φόρου επί του ημιυπαίθριου χώρου επιφάνειας ...τ.μ που τακτοποιήθηκε μετά τον χρόνο της αγοράς του έγινε λαμβανομένου υπ όψιν των διατάξεων των προαναφερόμενων άρθρων και επιπροσθέτως δεν εμπίπτει στην αρμοδιότητα της Υπηρεσίας Εσωτερικής Επανεξέτασης η κρίση περί αντισυνταγματικότητας των νόμων.

Α π ο φ α σ ί ζ ο υ μ ε

Την απόρριψη της απόκαι με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανούς προσφυγής **του**κατά αρ. πρωτ.αρνητικής απάντησης του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ.....

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

Ακριβές Αντίγραφο
Η Υπάλληλος του Τμήματος
Διοικητικής Υποστήριξης

Ο ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΣ ΤΗΣ ΔΙΕΥΘΥΝΣΗΣ
ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ

α/α

ΓΕΩΡΓΙΟΣ ΚΑΚΙΩΡΑΣ
ΥΠΟΔΙΕΥΘΥΝΤΗΣ ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ

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).

