



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ
ΥΠΟΥΡΓΕΙΟ ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΩΝ
ΓΕΝΙΚΗ ΓΡΑΜΜΑΤΕΙΑ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΕΣΟΔΩΝ
ΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ

Καλλιθέα 26 / 01 / 2015

Αριθμός Απόφασης **195**

Ταχ. Δ/ση : Αριστογείτονος 19
Ταχ. Κώδικας : 176 71 - Καλλιθέα
Τηλέφωνο : 210 9569815
Fax : 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 υπ' αριθμ. 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 αριθμ. Δ6Α1198069 ΕΞ 2013/30-12-13 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' 55/16-01-2014).

2. Την ΠΟΛ 1069/04-03-2014 Εγκύκλιο της Γενικής Γραμματείας Δημοσίων Εσόδων του Υπουργείου Οικονομικών.

3. Την από **28/11/2014** και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανή προσφυγή της επιχείρησης με την επωνυμία, με **ΑΦΜ**, που εδρεύει στην Θεσσαλονίκη επί της οδού, κατά της υπ' αριθμ./**31-10-2014 αρνητικής απάντησης** της Προϊσταμένης της ΔΟΥ και τα προσκομιζόμενα με αυτήν σχετικά έγγραφα.

4. Την υπ' αριθμ./**31-10-2014 αρνητική απάντηση** της Προϊσταμένης της ΔΟΥ Α' Θεσσαλονίκης, της οποίας ζητείται η ακύρωση.

5. Τις απόψεις της ανωτέρω φορολογικής αρχής.

6. Την από 22/01/2015 εισήγηση του Α4 τμήματος της Υπηρεσίας μας.

Επί της από **28/11/2014** και με αριθμό πρωτοκόλλου **ενδικοφανούς προσφυγής** της επιχείρησης με την επωνυμία, με **ΑΦΜ**, που εδρεύει στην Θεσσαλονίκη επί της οδού, **η οποία κατατέθηκε εμπρόθεσμα** και μετά την μελέτη και την αξιολόγη-

ση όλων των υφιστάμενων στο σχετικό φάκελο εγγράφων και των προβαλλόμενων λόγων της ενδικοφανούς προσφυγής, επαγόμεστε τα ακόλουθα:

Με το με αριθμό **...../27-12-2007** συμβόλαιο αγοραπωλησίας της συμβολαιογράφου Θεσ/νίκης η προσφεύγουσα αγόρασε από τηνένα οικοπέδο εκτάσεως 1.060,39 τ.μ ευρισκόμενο στη Θεσσαλονίκη επί των οδών και έναντι τιμήματος 1.320.000 € (αντικειμενικής αξίας 544.209,11 €). Η ως άνω αγοραπωλησία τελούσε **υπό τον όρο** της **αναβλητικής αίρεσης** της αποπληρωμής ολοκλήρου του πιστωμένου τιμήματος μετά των τόκων αυτού εντός της ορισθείσας προθεσμίας (ήτοι αίρεσης κατά την οποία τα αποτελέσματα της δικαιοπραξίας εξαρτώνται από κάποιο μελλοντικό και αβέβαιο γεγονός). Για την εν λόγω αγοραπωλησία η προσφεύγουσα υπέβαλε στην αρμόδια ΔΟΥ την υπ' αριθμ./20-12-2007 δήλωση ΦΜΑ και κατέβαλε φόρο ποσού **149.247,00 €** με το υπ' αριθμ./10-12-2007 διπλότυπο είσπραξης της ίδιας ΔΟΥ.

Με την με αριθμό **...../30-06-14** συμβολαιογραφική πράξη (δήλωση πλήρωσης αναβλητικής αίρεσης) του συμβολαιογράφου, οι συμβαλλόμενοι συμφώνησαν ότι πληρούται ο όρος της αναβλητικής αίρεσης που είχε τεθεί στο με αριθμό **...../27-12-2007** συμβόλαιο αγοραπωλησίας, το οποίο κήρυξαν ανίσχυρο και μηδέποτε γενόμενο. Με βάση την εν λόγω συμβολαιογραφική πράξη δήλωσης πληρώσεως αναβλητικής αίρεσης, υπεβλήθη στη ΔΟΥ από την προσφεύγουσα η υπ' αριθμ./30-07-2014 δήλωση ΦΜΑ, καθώς και η υπ' αριθμ./05-08-2014 αίτησή της, με την οποία ζητούσε την επιστροφή του συνολικώς καταβληθέντος ποσού φόρου μεταβίβασης ανερχόμενου σε 149.247,00 €, λόγω πληρώσεως της αναβλητικής αίρεσης του υπ' αριθμ./27-12-2007 συμβολαίου.

Με την με αριθμό **...../2014** απόφαση της Προϊσταμένης της ΔΟΥ Α' Θεσσαλονίκης, επεστράφη στην προσφεύγουσα ως αχρεωστήτως καταβληθείς το ήμισυ του καταβληθέντος Φ.Μ.Α ήτοι ποσού 74.623,50 €.

Με την με αριθμό πρωτοκόλλου **...../24-10-2014** αίτησή της η προσφεύγουσα ζήτησε την επιστροφή και του υπολοίπου ποσού του φόρου που είχε καταβληθεί με την με αριθμό **...../2007** δήλωση ΦΜΑ, ήτοι ποσού 74.623,50 €. Επί της αίτησης αυτής εκδόθηκε η με αριθμό πρωτοκόλλου **28829/31-10-2014 αρνητική απάντηση** της Προϊσταμένης της ΔΟΥ

Η προσφεύγουσα, με την υπό κρίση ενδικοφανή προσφυγή, ζητά την ακύρωση στο σύνολό της, της με αριθμ. πρωτ./31-10-2014 Αρνητικής Απάντησης της προϊσταμένης της ΔΟΥ Α' Θεσσαλονίκης και την επιστροφή Φ.Μ.Α ποσού 74.623,50 €, προβάλλοντας τους παρακάτω λόγους:

- i. Ότι ο Φ.Μ.Α καταβλήθηκε για αιτία μη επακολουθήσασα, και η μη επιστροφή του αντιβαίνει στις συνταγματικές διατάξεις, γιατί προσβάλλει τους κανόνες της φορολογικής δικαιοσύνης και του κράτους δικαίου.
- ii. Ότι παραβιάστηκε η αρχή της καθολικότητας του φόρου και της φορολογικής ισότητας.

Επειδή, με τις διατάξεις του άρθρου **16 §§ 1, 2, 6** του **ΑΝ. 1521/1950** [ΦΕΚ Α' 245] όπως τροποποιήθηκε και κυρώθηκε με τις διατάξεις του άρθρου **16** του **Ν. 1587/1950** [ΦΕΚ Α' 294], ορίζεται ότι «**1. Εάν μετά την επίδοσιν της δηλώσεως ματαιωθεί η υπογραφή του συμβολαίου μεταβιβάσεως, ο καταβληθείς φόρος επιστρέφεται. 2. Εάν η μεταβίβασις, υπό αναβλητικήν ή διαλυτικήν αίρεσιν, ματαιωθεί, συνεπεία ατονίας της αναβλητικής ή εξόδου της διαλυτικής αιρέσεως, επιστρέφεται το ήμισυ του καταβληθέντος φόρου. 6. Δια την επιστροφήν του φόρου επί των περιπτώσεων των προηγούμενων παραγράφων απαιτείται αίτησις του δικαιούχου προς τον αρμόδιον δια τον φόρον της μεταβιβάσεως Οικον. Έφορον, ήτις δέον να υποβληθή: Α) εντός έτους από της επίδοσεως της δηλώσεως εις την περίπτωσιν της ματαιώσεως της υπογραφής του συμβολαίου μεταβιβάσεως και Β) εντός 120 ημερών από της ημέρας : α) της ατονίας ή εξόδου της αιρέσεως, β) της ενεργείας της εξωνήσεως, γ) της ακυρώ-**

σεως του συμβολαίου και δ) της συμπληρώσεως της προθεσμίας της παρ. 5 του παρόντος άρθρου. Μετά την πάροδο των προθεσμιών τούτων παραγράφεται το δικαίωμα προς επιστροφήν του καταβληθέντος φόρου»

Στην προκείμενη περίπτωση η αγοραπωλησία του ακινήτου που διενεργήθηκε με το υπ' αριθμ./27-12-2007 συμβόλαιο, ματαιώθηκε και θεωρείται ως μηδέποτε γενόμενη, λόγω της υπάρχουσας αναβλητικής αίρεσης και σύμφωνα με τις ανωτέρω διατάξεις ορθά η προϊσταμένη της ΔΟΥ, επέστρεψε το ήμισυ του καταβληθέντος φόρου.

Εάν η μεταβίβαση, υπό αναβλητική ή διαλυτική αίρεση, ματαιωθεί, συνεπεία ατονίας της αναβλητικής ή εξόδου της διαλυτικής αιρέσεως, επιστρέφεται το ήμισυ του κατά την κατάρτιση της συμβάσεως καταβληθέντος φόρου, δεν είναι δε δυνατή η επιβολή συμπληρωματικού φόρου για την επί πλέον της δηλωθείσης αξίας του ακινήτου στο οποίο αφορούσε η σύμβαση. **ΣτΕ 347/2000.**

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

Α π ο φ α σ ί ζ ο υ μ ε

Την **απόρριψη** της από **28/11/2014** και με αριθμό πρωτοκόλλου **ενδικοφανούς προσφυγής** στο σύνολό της και την επικύρωση της υπ' αριθμ./**31-10-2014** Αρνητικής Απάντησης της προϊσταμένης της ΔΟΥ Α' Θεσσαλονίκης.

Ακριβές Αντίγραφο

**Ο προϊστάμενος
της Διεύθυνσης Επίλυσης Διαφορών
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).