



**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

15/4/2015

Αριθμός απόφασης: 1542

**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 από και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανή προσφυγή του, ΑΦΜ, κατοίκου κατά του υπ' αριθ φύλλου ελέγχου φόρου μεταβίβασης ακινήτου έτους 2002 του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. και τα προσκομιζόμενα με αυτήν σχετικά έγγραφα.
4. Το υπ' αριθ. φύλλο ελέγχου φόρου μεταβίβασης ακινήτου έτους 2002 του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. του οποίου ζητείται η ακύρωση, καθώς και την από 30/9/2014 οικεία έκθεση ελέγχου.
5. Τις απόψεις της ανωτέρω φορολογικής αρχής.
6. Την από 15/4/2015 . εισήγηση του Α2 τμήματος της Υπηρεσίας μας.

Επί της από και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανούς προσφυγής του 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 το υπ' αριθ. φύλλο ελέγχου φόρου μεταβίβασης ακινήτου έτους 2002 του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. επιβλήθηκε σε βάρος του προσφεύγοντος φόρος ποσού

16.399,24€, πλέον 19.679,08 € (πρόσθετος φόρος λόγω ανακρίβειας λοιπών συμβεβαιούμενων ποσών) κατά ποσοστό 50%.

Η διαφορά φόρου προέκυψε αιτία της πληροφοριακής έκθεσης με αρ. στην αρμοδία Δ.Ο.Υ. βάση της οποίας εκδόθηκε η υπ. αρ. εντολή ελέγχου.

Με την υπ. αρ. εντολή ελέγχου διενεργήθηκε έλεγχος στην δήλωση φόρου μεταβίβασης με αρ. με την οποία δηλώθηκε από τον προσφεύγοντα και από την σύζυγο του η αγορά ½ εξ αδιαιρέτου ενός ισογείου διαμερίσματοςτ.μ με ημιυπόγειο τ.μ κείμενου στη θέση «.....» στον του δήμου, ιδιοκτησίας του (εργολάβος με ποσοστό 99%) και του (έμπορος με ποσοστό 1%) βάση της οποίας **συντάχθηκε το υπ. αρ. συμβόλαιο αγοροπωλησίας** της συμβολαιογράφου Θεσσαλονίκης

Με το ανωτέρω συμβόλαιο δηλώθηκε ως τίμημα το ποσό των 66.280,00 ευρώ όση και η αντικειμενική αξία του ακινήτου που κατέβαλαν οι αγοραστές στους πωλητές εντός τριών μηνών από της σύνταξης του συμβολαίου και το οποίο προκύπτει από δάνειο της τράπεζας το οποίο αντιστοιχεί και ταυτίζεται με την αντικειμενική αξία του ακινήτου.

Η ανωτέρω δήλωση ΦΜΑ περαιώθηκε ως ειλικρινής αφού ελέγχθηκε ως προς την εφαρμογή των διατάξεων περί αντικειμενικού προσδιορισμού.

Κατόπιν της διαβιβασθείσης πληροφοριακής έκθεσης ελέγχου του Θεσσαλονίκης έγινε επανέλεγχος της παραπάνω δήλωσης επειδή προέκυψαν νέα στοιχεία (άνοιγμα των τραπεζικών λογαριασμών του ιατρού καρδιολόγου και της συζύγου του) όσον αφορά το τίμημα για την μεταβίβαση του ανωτέρω ακινήτου.

Συγκεκριμένα από την επεξεργασία των κινήσεων των τραπεζικών λογαριασμών του και της συζύγου του που διενήργησε το ΘΕΣΣΑΛΟΝΙΚΗΣ διαπιστώθηκε στους τραπεζικούς λογαριασμούς με. αρ. και με αρ. . της τράπεζας περιλαμβάνονται οι κάτωθι κινήσεις :

- Στον λογαριασμό με. αρ.

Στις 29/8/2002 εκταμίευση δανείου με αρ. ποσού 149.000,00 ευρώ.

Στις 15/10/2002 επιταγή Ν ποσού -29.700,00 ευρώ στις 15/10/2002 επιταγή Ν. ποσού -300,00 ευρώ, που μεταβιβάστηκαν στους πωλητές.

Στις 12/11/2002 επιταγή Ν. ποσού -362,80 ευρώ και στις 12/11/2002 επιταγή Ν. ποσού -35.917,20 ευρώ.

- Στον λογαριασμό με αρ.

Στις 22/10/2002 μεταφορά σε λογαριασμό ποσού -77.400,00 ευρώ με δικαιούχο την και ταυτόχρονα κατάθεση 10.000,00 ευρώ. Την 25/10/2002 εμφανίζεται να εξοφλείται η με αρ. προσωπική επιταγή ποσού 87.3888,00 ευρώ .

Κατόπιν των ανωτέρω επιδόθηκε την 9/11/2012 στον προσφεύγοντα κλήση για παροχή εξηγήσεων σχετικά με την προσαύξηση της περιουσίας του κατά τα έτη 2000-2008 που προήλθαν από καταθέσεις μετρητών ή επιταγών σε τραπεζικούς του λογαριασμούς . Μεταξύ αυτών υπήρχε

στις 18/11/2002 και μία κατάθεση 36.280,00 ευρώ με αιτιολογία στον τραπεζικό λογαριασμό με αριθμό που τηρεί από κοινού με την σύζυγο του στη τράπεζα

Αναταποκρινόμενος στην ανωτέρω πρόσκληση δια του πληρεξουσίου του την **14/12/2012** κατέθεσε υπόμνημα, στο οποίο αναφέρει ότι: « **η κατάθεση των 36.280,00 ευρώ προέρχεται από τους πωλητές του εν κρίση ακινήτου και αφορά την μεταξύ μας συναλλαγή**»(αφορά δύο επιταγές έκδοσης 12/11/2002 ποσού 362,80 ευρώ και 35.917,20 ευρώ που μεταβιβάστηκαν με οπισθογράφηση από τους πωλητές του ακινήτου και στην συνέχεια κατατέθηκαν στις 18/11/2002 έξι μέρες μετά την έκδοση τους στον τραπεζικό λογαριασμό με αρ..... της τράπεζας που τηρεί ο προσφεύγων από κοινού με την σύζυγο του).

Από τις ερευνά στην φορολογική δήλωση του προσφεύγοντος οικ έτους 2003 προκύπτουν:

Στους κωδικούς 735 και 736 με περιγραφή δαπάνη για αγορά ακινήτου δηλώθηκαν ποσά 33.627,27 σε κάθε κωδικό που αθροιστικά ανέρχονται σε 67.254,54 ευρώ .Το ποσό αυτό αφορά την αξία του κρινόμενου ακινήτου και τα συμβολαιογραφικά έξοδα.(**66280,00**+ 974,54=67.254,54).

Στους κωδικούς 785 και 786 με περιγραφή δάνεια δηλώθηκαν ποσά 74.500,00 σε κάθε κωδικό που αθροιστικά ανέρχονται σε 149.000,00 ευρώ. Το ποσό αυτό αντιστοιχεί επακριβώς στο στεγαστικό που έλαβε από κοινού με την σύζυγό του. Στο Ε9 δηλώθηκε η αγορά του υπό κρίση ακινήτου.

Σύμφωνα με την Πληροφοριακή έκθεση του ο αναταποκρινόμενος σε πρόσκληση του υπέβαλε στις το με αρ. υπόμνημα με το οποίο αναφέρει ότι : **«το ακίνητο που πούλησα στους ανωτέρω προσφεύγοντες με συνολικό τίμημα 243.581,00 ευρώ** το εισέπραξα με τρεις επιταγές αξίας της πρώτης 112.488,00 ευρώ λήξεως 22/7/2002, την οποία κατέθεσα στη ,την δεύτερη αξίας 13.705,00 ευρώ λήξεως 25/7/2002 την οποία κατέθεσα στην και την τρίτη αξίας 117.388,00 ευρώ λήξεως 30/10/2002 την κατέθεσα στην Ως εκ τούτου στις 30/10/2002 είχα εισπράξει όλο το τίμημα σε πλήρη εξόφληση. Και όταν αργότερα εκδόθηκαν δύο επιταγές ποσού 362,80 ευρώ και 35.917,20 στο όνομα μου επεστράφησαν στους αγοραστές γιατί ήδη είχα πληρωθεί».

Επίσης στις ο κατέθεσε απαντητική επιστολή του με αρ. πρωτ. με την οποία προσκόμισε την κίνηση του τραπεζικού λογαριασμού με αρ. που τηρούσε η επιχείρηση συμφερόντων του στην τράπεζα στην οποία διευκρινίζει ότι η πληρωμή 117.388,00 ευρώ πραγματοποιήθηκε με κατάθεση τριών επιταγών αξίας 300,00 ευρώ, 29.700,00 ευρώ και 87.388,00 ευρώ.

Στις κινήσεις του λογαριασμού εμφανίζεται επίσης μία κατάθεση επιταγής ημερομηνία υπογραφής του συμβολαίου ποσού 112.487,76 ευρώ και δύο καταθέσεις επιταγών στις 21/10/2002 ποσού 300,00 ευρώ και 29.700,00 ευρώ και στις μία κατάθεση επιταγής 87.388,00 ευρώ .

Συνοψίζοντας τα ανωτέρω προκύπτει ότι το συνολικό ποσό 243.580,76 ευρώ (112.487,76 +13707,00+ 300,00+29.700,00+87.388,00) αποτελεί το πραγματικό τίμημα που έλαβαν οι πωλητές του ακινήτου από τον προσφεύγοντα.

Ο προσφεύγων, με την υπό κρίση ενδικοφανή προσφυγή, ζητά την ακύρωση του φύλλου ελέγχου φόρου μεταβίβασης ακινήτου προβάλλοντας τους παρακάτω λόγους :

1. Παραγραφή του δικαιώματος του δημοσίου για κοινοποίηση φύλλων ελέγχου και επιβολής φόρου άρθρο 78 παρ 1 και 2 του Συντάγματος.

2. Παραβίαση του ουσιώδους τύπου της διαδικασίας του άρθρου 28 του Ν 4174/2013 ,η φορολογική αρχή εξέδωσε φύλλο ελέγχου και όχι πράξη προσωρινού διορθωτικού προσδιορισμού με αποτέλεσμα την μη κλήτευση του για να εκφράσει τις απόψεις του.

3. Το πραγματικό τίμημα του ακινήτου ανέρχεται στις 110.000,00 ευρώ και επειδή η εκταμίευση του δανείου δεν επρόκειτο να γίνει πριν το τέλος Αυγούστου του 2002 συμφωνήθηκε με τον πωλητή να καταβληθεί σε μετρητά η αξία του συμβολαίου για την δική του εξασφάλιση. Ωστόσο λόγω του ότι η καταβολή του τιμήματος της αγοράς του υπό κρίση ακινήτου θα έπρεπε να προκύπτει ότι έγινε μετά την εκταμίευση του δανείου αναγκάστηκε να προχωρήσει και σε τυπικές καταβολές χρημάτων προς τον πωλητή ώστε η εκταμίευση των χρημάτων από την τράπεζα να είναι σύμφωνη με τους κανόνες χρηματοδότησης των πιστωτικών ιδρυμάτων. Το ποσό πέρα του τιμήματος αντιπροσωπεύει συναλλαγή για αποπληρωμή εργασιών για την ολοκλήρωση αλλαγών στο ακίνητο.

Επειδή σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 66 του ν. 4174/2013 παρ.1« Μετά την 1.1.2014, για υποθέσεις προσωρινού ή οριστικού φορολογικού ελέγχου, που αφορά χρήσεις, περιόδους, φορολογικές υποθέσεις ή υποχρεώσεις πριν από την έναρξη ισχύος του Κώδικα Φορολογικής Διαδικασίας, εκδίδεται πράξη διορθωτικού προσδιορισμού του φόρου. Για όσα αφορούν τα σχετικά με την έκδοση της πράξης εφαρμόζονται οι διατάξεις του Κώδικα.».

Επειδή σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου του άρθρου 28 παρ. 1 του Ν.4174/2013 ορίζεται ότι « Η φορολογική διοίκηση γνωστοποιεί εγγράφως στο φορολογούμενο τα αποτελέσματα του φορολογικού ελέγχου και τον προσωρινό διορθωτικό προσδιορισμό φόρου, εφόσον προκύπτει διαφοροποίηση της φορολογικής οφειλής σε σχέση με τις δηλώσεις που έχει υποβάλλει ο φορολογούμενος, καθώς και τα στοιχεία που αιτιολογούν τη διαφοροποίηση. Ο φορολογούμενος δύναται να ζητά, να λαμβάνει αντίγραφα των εγγράφων στα οποία βασίζεται ο διορθωτικός προσδιορισμός φόρου. Ο φορολογούμενος έχει τη δυνατότητα να διατυπώσει τις απόψεις του σχετικά με τον προσωρινό διορθωτικό προσδιορισμό φόρου εντός είκοσι (20) ημερών από την παραλαβή της έγγραφης γνωστοποίησης.»

Επειδή σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου του άρθρου 28 παρ. 2 του Ν.4174/2013 ορίζεται ότι «Η Φορολογική Διοίκηση εκδίδει την οριστική πράξη διορθωτικού προσδιορισμού του φόρου, εντός μηνός από την ημερομηνία παραλαβής των απόψεων του φορολογούμενου ή, σε περίπτωση που ο φορολογούμενος δεν υποβάλλει τις απόψεις του, την εκπνοή της προθεσμίας που ορίζεται στην παράγραφο 1. Η οριστική πράξη διορθωτικού προσδιορισμού του φόρου εκδίδεται με βάση έκθεση ελέγχου την οποία συντάσσει η Φορολογική Διοίκηση. Η έκθεση ελέγχου περιλαμβάνει εμπεριστατωμένα και αιτιολογημένα τα γεγονότα, τα στοιχεία και τις διατάξεις τις οποίες έλαβε υπόψη της η Φορολογική Διοίκηση για τον προσδιορισμό του φόρου. Η οριστική πράξη διορθωτικού προσδιορισμού του φόρου μαζί με την έκθεση ελέγχου κοινοποιούνται στον φορολογούμενο.».

Επειδή σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου του άρθρου 30 παρ. 1 του Ν.4174/2013 ορίζεται ότι «Πράξη προσδιορισμού φόρου είναι η πράξη, με την οποία καθορίζεται το ποσό της φορολογικής οφειλής ή απαίτησης του φορολογουμένου για μια ή περισσότερες φορολογικές περιόδους ή για ένα ή περισσότερα φορολογικά έτη ή διαχειριστικές περιόδους ή για μια ή περισσότερες φορολογικές υποθέσεις. Με την πράξη προσδιορισμού φόρου συνιστάται και βεβαιώνεται η φορολογική οφειλή ή απαίτηση του φορολογούμενου. Η πράξη αυτή καταχωρίζεται ως εισπρακτέο ή επιστρεπτέο ποσό στα βιβλία της Φορολογικής Διοίκησης. Με απόφαση του Γενικού Γραμματέα καθορίζονται τα βιβλία, στα οποία γίνεται η καταχώριση, το περιεχόμενο, η διαδικασία και οι εξαιρέσεις από αυτή, καθώς και κάθε αναγκαία λεπτομέρεια για την εφαρμογή του παρόντος άρθρου.»

Επειδή σύμφωνα με το τελευταίο εδάφιο της παρ. 6 του άρθρου 63 του ν. 4174/2013 και της παρ. 7 της ΠΟΛ 1002/2013 σε περίπτωση που η πράξη ακυρώνεται για λόγους τυπικής πλημμέλειας, η αρμόδια φορολογική αρχή ενεργεί εκ νέου σύμφωνα με τα οριζόμενα στην απόφαση της Διεύθυνσης Επίλυσης Διαφορών.

Επειδή ο προσφεύγων στην ενδικοφανή προσφυγή του επικαλείται , ως λόγο ακύρωσης των προσβαλλόμενων πράξεων, ότι η φορολογική αρχή δεν τήρησε τον ουσιώδη τύπο της διαδικασίας του άρθρου 28 παρ. 1 του Ν.4174/2013.

Επειδή η Δ.Ο.Υδεν εξέδωσε και δεν γνωστοποίησε εγγράφως στο φορολογούμενο τα αποτελέσματα του φορολογικού ελέγχου και τον προσωρινό διορθωτικό προσδιορισμό φόρου μεταβίβασης ακινήτου.

Επειδή η Δ.Ο.Υεξέδωσε φύλλα ελέγχου αντί οριστικών πράξεων διορθωτικού προσδιορισμού του φόρου μεταβίβασης ακινήτου.

Επειδή η φορολογική διοίκηση δεν τήρησε τον ουσιώδη τύπο της διαδικασίας του άρθρου 28 &1 και 2 του ν. 4174/2013.

Α π ο φ α σ ί ζ ο υ μ ε

Την αποδοχή της με αρ. πρωτ.ενδικοφανούς προσφυγής του,την ακύρωση του υπ' αριθ.φύλλο ελέγχου φόρου μεταβίβασης ακινήτου, με χρόνο φορολογίας....., του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υλόγω **τυπικής πλημμέλειας** η δε αρμόδια φορολογική αρχή κατά την έκδοση των νέων πράξεων εξαιτίας των ακυρώσεων αυτών, πρέπει να ακολουθήσει την προβλεπόμενη από το νόμο διαδικασία που αρχικά παρέλειψε να εφαρμόσει.

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).