



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ

ΥΠΟΥΡΓΕΙΟ ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΩΝ

Καλλιθέα, 08/06/2015

ΓΕΝΙΚΗ ΓΡΑΜΜΑΤΕΙΑ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΕΣΟΔΩΝ

ΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ

Αριθμός απόφασης: 2370

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. 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/2015 και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανή προσφυγή του, ΑΦΜ και της, κατοίκων Κορυδαλλού, οδός κατά της υπ' αριθ.-2014 απορριπτικής απάντησης του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Κορυδαλλού (Δ.Ο.Υ. Νίκαιας-Κορυδαλλού) επί της από/2014 ταυτάριας αιτήσεώς τους περί: α) ακύρωσης των/.....2009,/.....2009 και/.....2009 πράξεων της Δ.Ο.Υ. Κορυδαλλού, β) απαλλαγής από τον φόρο κατά την απόκτηση πρώτης κατοικίας και γ) επιστροφής των αχρεωστήτως καταβληθέντων φόρων και τα προσκομιζόμενα με αυτήν σχετικά έγγραφα.
4. Την υπ' αριθ.-2014 απορριπτική απάντηση του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Κορυδαλλού (Δ.Ο.Υ. Νίκαιας-Κορυδαλλού) επί της από/2014 ταυτάριας αιτήσεώς τους περί: α) ακύρωσης των/.....2009,/.....2009 και/.....2009 πράξεων της Δ.Ο.Υ. Κορυδαλλού, β) απαλλαγής από τον φόρο κατά την απόκτηση πρώτης κατοικίας και γ) επιστροφής των αχρεωστήτως καταβληθέντων φόρων, της οποίας ζητείται η ακύρωση.
5. Τις απόψεις της Ε' Δ.Ο.Υ. Πειραιά.
6. Την από 08/06/2015 εισήγηση του Α4 τμήματος της Υπηρεσίας μας.

Επί της από/2015 και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανούς προσφυγής του και της, 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, επαγόμεστε τα ακόλουθα:

Με την υπ' αριθ.-2014 απάντηση του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Νίκαιας, απορρίφθηκε η από/2014 ταυτάρια αίτηση των προσφευγόντων. Με την εν λόγω αίτηση, οι προσφεύγοντες ανακάλεσαν την υπ' αριθ./.....2009 δήλωση φόρου μεταβίβασης ακινήτου και τις και/.....2009 ειδικές δηλώσεις ΦΠΑ που υποβλήθηκαν στη Δ.Ο.Υ. Κορυδαλλού, αιτούμενοι την αναγνώριση απαλλαγής από τον φόρο μεταβίβασης και τον ΦΠΑ που καταβλήθηκαν κατά την απόκτηση της πρώτης κατοικίας τους και την επιστροφή των αχρεωστήτως καταβληθέντων ως άνω φόρων.

Οι προσφεύγοντες, υπήκοοι Αλβανίας και διαμένοντες στην Ελλάδα από το 1995, προχώρησαν στις/2009 στην αγορά διαμερίσματος στο Δήμο Κορυδαλλού, ως πρώτης κατοικίας, κατά το ½ εξ αδιαιρέτου ο καθένας. Για την εν λόγω μεταβίβαση, υποβλήθηκαν στη Δ.Ο.Υ. Κορυδαλλού η υπ' αριθ./.....2009 δήλωση μεταβίβασης ακινήτου και οι υπ' αριθ./.....2009 και/.....2009 ειδικές δηλώσεις ΦΠΑ από την πωλήτρια εταιρεία. Κατά τον έλεγχο των στοιχείων, κρίθηκε από την αρμόδια Δ.Ο.Υ. ότι δεν συντρέχουν οι προϋποθέσεις απαλλαγής από τον φόρο κατά την αγορά της α' κατοικίας, λόγω της αλβανικής υπηκοότητας. Εν συνεχεία, καταβλήθηκαν οι σχετικοί φόροι ήτοι ποσό 45,64 € ως φόρος μεταβίβασης ακινήτου και ποσό 12.419,20 € ως φόρος προστιθέμενης αξίας.

Οι προσφεύγοντες, με την υπό κρίση ενδικοφανή προσφυγή, ζητούν την ακύρωση της παραπάνω απορριπτικής απάντησης του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Νίκαιας, την ακύρωση των προαναφερομένων δηλώσεων ΦΠΑ και την νομιμότοκη επιστροφή του αχρεωστήτως καταβληθέντος φόρου προβάλλοντας τους παρακάτω λόγους:

- Σύμφωνα με τον Κώδικα ΦΠΑ απαλλάσσεται από τον φόρο η παράδοση ακινήτων σε δικαιούχους απαλλαγής από τον φόρο μεταβίβασης κατά την αγορά πρώτης κατοικίας.
- Σύμφωνα με την υπ' αριθ. 1913/2007 απόφαση του Τριμελούς Διοικητικού Πρωτοδικείου Αθηνών η απαλλαγή από τον φόρο μεταβίβασης ακινήτου λόγω αγοράς πρώτης κατοικίας παρέχεται όχι μόνο σε Έλληνες υπηκόους, αλλά γενικώς σε φυσικά πρόσωπα τα οποία κατοικούν μόνιμω στην Ελλάδα, ανεξάρτητα από την ιθαγένειά τους.
- Σύμφωνα με την υπ' αριθ. 3870/2002 απόφαση ΣτΕ κατοικία έχει κάποιος στον τόπο ο οποίος είναι το κύριο και μόνιμο κέντρο των οικιακών και κοινωνικών σχέσεων και ενεργειών, προς θεμελίωση δε αυτού απαιτούνται δύο στοιχεία, ήτοι πρώτον πραγματική εγκατάσταση και δεύτερον η εγκατάσταση να γίνει με σκοπό μονιμότητας.

Επειδή σύμφωνα με την παρ. 1 του άρθρου 63 του Ν.4174/2013 ορίζεται ότι: «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 έκδοσή της και πρέπει να αναφέρει τους λόγους και τα έγγραφα στα οποία ο υπόχρεος βασίζει το αίτημά του.»

Επειδή το έννομο συμφέρον για την άσκηση της ενδικοφανούς προσφυγής πρέπει να είναι προσωπικό, άμεσο και ενεστώς. Χαρακτήρα άμεσο έχει το έννομο συμφέρον όταν συνδέεται απ' ευθείας με το πρόσωπο του αιτούντος, με την έννοια ότι τη βλάβη, που προξενείται από την πράξη ή την παράλειψη, υφίσταται ο ίδιος ο αιτών και όχι άλλο πρόσωπο, με το οποίο ο αιτών συνδέεται ή συνδεόταν με ορισμένη σχέση.

Επειδή εν προκειμένω, από την εξέταση των στοιχείων του φακέλου, προκύπτει ότι ο φόρος μεταβίβασης ακινήτου καθώς και ο αναλογούν φόρος προστιθέμενης αξίας για την εν λόγω αγοραπωλησία, δεν καταβλήθηκαν από τους προσφεύγοντες στη Δ.Ο.Υ. Νίκαιας (Κορυδαλλού, Νίκαιας), αλλά από την, υποκείμενη στον φόρο, πωλήτρια εταιρεία «.....» με ΑΦΜ Ειδικότερα, οι καταβολές πραγματοποιήθηκαν ως ακολούθως: α) ποσό 12.140,31 € με το υπ' αρ./.....2009 διπλότυπο είσπραξης βάσει της ειδικής δήλωσης ΦΠΑ/2009 της κατασκευάστριας εταιρείας, β)

ποσό 278,89 € με το υπ' αριθ./.....2009 διπλότυπο είσπραξης βάσει της ειδικής δήλωσης ΦΠΑ/2009 της ίδιας ως άνω εταιρείας και γ) ποσό 45,64 € με το υπ' αρ./.....2009 διπλότυπο είσπραξης βάσει υπ' αριθ./.....2009 δήλωσης μεταβίβασης ακινήτου της προρρηθείσας πωλήτριας εταιρείας.

Επειδή στην υπό κρίση περίπτωση, η προσφυγή για την ανάκληση των παραπάνω δηλώσεων και την επιστροφή ως αχρεωστήτως των καταβληθέντων φόρων ασκείται από τους και, ενώ από τα ανωτέρω, προδήλως συνάγεται ότι δεν νομιμοποιούνται προς τούτο, καθόσον, οι σχετικές δηλώσεις και οι τίτλοι είσπραξης δεν εκδόθηκαν στο όνομά τους και περαιτέρω δεν υφίστανται οι ίδιοι βλάβη με μόνη την ιδιότητα των αγοραστών. Ως εκ τούτου η υπό κρίση ενδικοφανής προσφυγή πρέπει να απορριφθεί ως απαράδεκτη.

Επειδή για λόγους χρηστής διοίκησης επισημαίνεται ότι η υπό κρίση ενδικοφανής προσφυγή είναι απορριπτέα και ως προς το ουσία βάσιμο για τους κάτωθι λόγους:

A) Ως προς την παραγραφή της αξίωσης

Επειδή σύμφωνα με την παρ. 41 του άρθρου 66 του ν.4174/2013: «Εφόσον με την υποβολή τροποποιητικής φορολογικής δήλωσης ή με αυτοτελές αίτημα ή καθ' οιονδήποτε άλλο τρόπο, που αφορά φορολογικό έτος, διαχειριστική περίοδο ή φορολογική υπόθεση, μέχρι την έναρξη ισχύος του Κώδικα Φορολογικής Διαδικασίας, προβάλλεται αξίωση επιστροφής φόρου, για τα σχετικά με την παραγραφή, εφαρμόζονται τα ισχύοντα μέχρι τον χρόνο έναρξης ισχύος του Κώδικα.»

Επειδή σύμφωνα με την παρ. 2 του άρθρου 90 του ν.2362/1995 (Κώδικας Δημοσίου Λογιστικού): «Η κατά του Δημοσίου απαίτηση προς επιστροφή αχρεωστήτως ή παρά το νόμο καταβληθέντος σ' αυτά χρηματικού ποσού παραγράφεται μετά τρία έτη, από της καταβολής....»

Επειδή σύμφωνα με τις διατάξεις της παραγράφου 7 του άρθρου 84 του ν.2238/94: «Η κατά του Δημοσίου απαίτηση προς επιστροφή φόρου παραγράφεται μετά τρία (3) έτη από την ημερομηνία της εμπρόθεσμης υποβολής της δήλωσης ή αν υποβληθεί εκπρόθεσμα η δήλωση, μετά τρία (3) έτη από την ημερομηνία που η δήλωση αυτή όφειλε να είχε υποβληθεί....»

Επειδή σύμφωνα με την παρ. 5 του άρθρου 57 του ν.2859/2000: «Η κατά του Δημοσίου απαίτηση προς επιστροφή του φόρου παραγράφεται μετά τρία (3) έτη από την ημερομηνία εμπρόθεσμης υποβολής της εκκαθαριστικής δήλωσης που αφορά τη διαχειριστική περίοδο εντός της οποίας γεννήθηκε το δικαίωμα έκπτωσης αυτού ή μετά (3) τρία έτη από την ημερομηνία εμπρόθεσμης υποβολής της έκτακτης δήλωσης στις περιπτώσεις που δεν υπάρχει υποχρέωση για υποβολή εκκαθαριστικής. Σε περίπτωση μη υποβολής ή υποβολής των ανωτέρω δηλώσεων εκπροθέσμως, η κατά του Δημοσίου απαίτηση προς επιστροφή φόρου

παραγράφεται μετά τρία (3) έτη από την ημερομηνία που οι δηλώσεις αυτές όφειλαν να είχαν υποβληθεί εμπροθέσμως.....»

Επειδή, εν προκειμένω, ο φόρος μεταβίβασης ακινήτου και ο ΦΠΑ καταβλήθηκαν στις/2009 και οι προσφεύγοντες υπέβαλαν, εκπρόθεσμα, την αίτηση για επιστροφή του φόρου στις/2014, βάσει των ανωτέρω διατάξεων, η εν λόγω αξίωση έχει υποπέσει σε παραγραφή.

Β) Ως προς το δικαίωμα απαλλαγής.

Επειδή, περαιτέρω, σύμφωνα με την πρώτη παράγραφο του άρθρου 1 του Ν.1078/1980 (όπως αυτός κωδικοποιήθηκε με το Ν.2892/2001) ορίζεται ότι: «Συμβάσεις αγοράς εξ ολοκλήρου και κατά πλήρη κυριότητα ακινήτου από έγγαμο απαλλάσσονται από το φόρο μεταβίβασης, εφόσον ο αγοραστής ή ο σύζυγος ή οποιοδήποτε από τα ανήλικα τέκνα αυτού δεν έχει δικαίωμα πλήρους κυριότητας ή επικαρπίας ή οίκησης σε άλλη οικία ή διαμέρισμα που πληροί τις στεγαστικές ανάγκες της οικογένειάς του ή δικαίωμα πλήρους κυριότητας επί οικοπέδου οικοδομήσιμου ή επί ιδανικού μεριδίου οικοπέδου, στο οποίο αντιστοιχεί εμβαδόν κτίσματος που πληροί τις στεγαστικές τους ανάγκες και βρίσκονται σε δήμο ή κοινότητα με πληθυσμό άνω των τριών χιλιάδων (3.000) κατοίκων.»

Επειδή σύμφωνα με την παρ. 3 του άρθρου 1 του Ν.1078/1980, όπως τροποποιήθηκε και ισχύει, ορίζεται ότι: «Οι διατάξεις του παρόντος άρθρου εφαρμόζονται σε συμβάσεις αγοράς ακινήτων, εφόσον ο αγοραστής κατοικεί μόνιμα στην Ελλάδα ή προτίθεται να εγκατασταθεί σε αυτή και εντάσσεται στις ακόλουθες κατηγορίες δικαιούχων: α) Έλληνες, β) ομογενείς από Αλβανία, Τουρκία και χώρες της πρώην Σοβιετικής Ένωσης, γ) οι πολίτες των κρατών-μελών της Ευρωπαϊκής Ένωσης και του Ευρωπαϊκού Οικονομικού Χώρου, δ) αναγνωρισμένοι πρόσφυγες, σύμφωνα με τις διατάξεις του π.δ. 96/2008 (ΦΕΚ 152 Α'), και ε) πολίτες τρίτων χωρών που απολαύουν του καθεστώτος του επί μακρόν διαμένοντος στην Ελλάδα, σύμφωνα με τις διατάξεις του π.δ. 150/2006 (ΦΕΚ 160 Α'). Το κείμενο της παραγράφου, κωδικοποιήθηκε με το άρθρο 2 του Ν.2892/2001 ως ακολούθως: «Οι διατάξεις του παρόντος άρθρου δεν εφαρμόζονται σε συμβάσεις μεταβίβασης ακινήτων με επαχθή αιτία εφόσον ο αγοραστής δεν κατοικεί μόνιμα στην Ελλάδα. Κατ' εξαίρεση, παρέχεται απαλλαγή κατά την αγορά οικίας, διαμερίσματος ή οικοπέδου από Έλληνες ή ομογενείς που εργάστηκαν στο εξωτερικό για έξι (6) τουλάχιστον χρόνια και είναι εγγεγραμμένοι σε δημοτολόγιο της χώρας, έστω και αν δεν κατοικούν κατά το χρόνο της αγοράς μόνιμα στην Ελλάδα.»

Επειδή σύμφωνα με την ΠΟΛ 1162/1989 που αναφέρεται στην απαλλαγή από το φόρο για απόκτηση α' κατοικίας κατονομάζονται ρητά οι δικαιούχοι της εν λόγω απαλλαγής. Συγκεκριμένα: «1. Η απαλλαγή παρέχεται μόνο σε φυσικά πρόσωπα. 2. Η απαλλαγή παρέχεται μόνο σε Έλληνες υπηκόους. Συνεπώς οι αλλοδαποί δεν μπορούν να τύχουν απαλλαγής. 3. Κατ' εξαίρεση η απαλλαγή αυτή παρέχεται και στους ομογενείς από την Τουρκία, τη Β. Ήπειρο και την Κύπρο εφόσον αυτού έχουν εγκατασταθεί μόνιμα στην Ελλάδα. Η μόνιμη διαμονή της κατηγορίας αυτή των δικαιούχων αποδεικνύονται με κάθε νόμιμο μέσο όπως η έναρξη άσκηση επαγγέλματος, η πρόσληψη για την παροχή υπηρεσιών εξαρτημένης εργασίας

(μισθωτός), η ενοικίαση κατοικίας η φοίτηση σε σχολές κ.λ.π. Επισημαίνεται ότι ειδικά για τα πρόσωπα αυτά η πρόθεσή τους για μόνιμη εγκατάσταση στην Ελλάδα δεν αναιρείται από το γεγονός ότι για ειδικούς λόγους οι αρμόδιες υπηρεσίες του χορηγούν προσωρινές άδειες παραμονής που ανανεώνονται. Οι καταγόμενοι από τη Βόρειο Ήπειρο τη Κύπρο και την Τουρκία, εφόσον απέκτησαν ιθαγένεια τρίτου Κράτους πλην της Αλβανικής, Κυπριακής και Τουρκικής, δεν μπορούν να τύχουν απαλλαγής από το φόρο.....»

Επειδή οι προσφεύγοντες κατά τον χρόνο αγοράς της πρώτης κατοικίας, ήτοι το 2009, δεν κατείχαν την ελληνική υπηκοότητα, ούτε την ιδιότητα του ομογενούς, ορθώς η αρμόδια Δ.Ο.Υ. έκρινε ότι δεν έπρεπε να χορηγηθεί απαλλαγή από τον φόρο, καθόσον δεν πληρούνταν οι οριζόμενες από τις κείμενες διατάξεις προϋποθέσεις.

Α π ο φ α σ ί ζ ο υ μ ε

Την απόρριψη της από/2015 και με αριθμό κατάθεσης ενδικοφανούς προσφυγής του με ΑΦΜ και της με ΑΦΜ
.....

Εντελλόμεθα όπως αρμόδιο όργανο κοινοποιήσει με τη νόμιμη διαδικασία την παρούσα απόφαση στους υπόχρεους.

Ακριβές Αντίγραφο

**Ο ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΣ
ΤΗΣ ΔΙΕΥΘΥΝΣΗΣ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ**

**Η Υπάλληλος του Τμήματος
Διοικητικής Υποστήριξης**

α.α. 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 άσκηση της (άρθρ. 126 ν. 2717/99).