



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ



ΑΑΔΕ

Ανεξάρτητη Αρχή
Δημοσίων Εσόδων

Καλλιθέα, 18-06-2018

Αριθμός απόφασης: **3047**

**ΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ
ΥΠΟΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ
ΤΜΗΜΑ Α3 ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ**

Ταχ. Δ/ση : Αριστογείτονος 19
Ταχ. Κώδικας : 176 71 - Καλλιθέα
Τηλέφωνο : 213 1604 529
ΦΑΞ : 213 1604 567

ΑΠΟΦΑΣΗ

Ο ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΣ ΤΗΣ ΔΙΕΥΘΥΝΣΗΣ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ

Έχοντας υπ' όψη:

1. Τις διατάξεις :

α. Του άρθρου 63 του ν. 4174/2013 (ΦΕΚ Α' 170), όπως ισχύει.

β. Του άρθρου 11 της Δ. ΟΡΓ. Α 1036990 ΕΞ 2017/10.03.2017 Απόφασης του Διοικητή της Α.Α.Δ.Ε. (ΦΕΚ 968 Β'/22.03.2017) με θέμα «Οργανισμός της Ανεξάρτητης Αρχής Δημοσίων Εσόδων (Α.Α.Δ.Ε).»

γ. Της ΠΟΛ 1064/12.04.2017 Απόφασης του Διοικητή της Ανεξάρτητης Αρχής Δημοσίων Εσόδων.

2. Την ΠΟΛ 1069/4-3-2014 Εγκύκλιο της Γενικής Γραμματείας Δημοσίων Εσόδων του Υπουργείου Οικονομικών.

3. Την υπ' αριθμ. ΔΕΔ 1126366 ΕΞ 2016/30.08.2016 (ΦΕΚ 2759/ τ. Β'/ 01.09.2016) Απόφαση του Προϊσταμένου της Διεύθυνσης Επίλυσης Διαφορών.

4. Τη με ημερομηνία κατάθεσης 16-02-2018 στην Δ.Ο.Υ. Α' ΑΘΗΝΩΝ και αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανή προσφυγή των: 1), ΑΦΜ, κατοίκου Αθηνών, οδός και 2), ΑΦΜ, κατοίκου Αθηνών, οδός , κατά: α) της με αριθμ. πρωτ./17-01-2018 έγγραφης απάντησης του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Α' ΑΘΗΝΩΝ επί του με αριθμό πρωτ./26-09-2017 αιτήματος του πρώτου εκ των προσφευγόντων και β) της με αριθμ. πρωτ./24-01-2018 έγγραφης απάντησης του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Δ' ΑΘΗΝΩΝ επί του με αριθμό πρωτ./27-09-2017 αιτήματος της δεύτερης εκ των προσφευγόντων και τα προσκομιζόμενα με αυτήν σχετικά έγγραφα.

5. α) Τη με αριθμ. πρωτ./17-01-2018 έγγραφη απάντηση του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Α΄ ΑΘΗΝΩΝ και
β) τη με αριθμ. πρωτ./24-01-2018297 έγγραφη απάντηση του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Δ΄ ΑΘΗΝΩΝ,
των οποίων ζητείται η ακύρωση.
6. Τις απόψεις της Δ.Ο.Υ. Α΄ ΑΘΗΝΩΝ και της Δ.Ο.Υ. Δ΄ ΑΘΗΝΩΝ .
7. Την εισήγηση του ορισθέντος υπαλλήλου του Τμήματος Α3 όπως αποτυπώνεται στο σχέδιο της απόφασης.

Επί της με ημερομηνία κατάθεσης 16-02-2018 και αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανούς προσφυγής των: 1), ΑΦΜ, κατοίκου Αθηνών, οδός και 2), ΑΦΜ, η οποία κατατέθηκε στη Δ.Ο.Υ. Α΄ ΑΘΗΝΩΝ και μετά την μελέτη και την αξιολόγηση όλων των υφιστάμενων στο σχετικό φάκελο εγγράφων και των προβαλλόμενων λόγων της ενδικοφανούς προσφυγής, επαγόμαστε τα ακόλουθα:

A. Με την υπ' αρ. πρωτ./17-01-2018 έγγραφη απάντηση του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Α΄ ΑΘΗΝΩΝ, απορρίφθηκε το με αριθμό πρωτ./26-09-2017 αίτημα του, περί απαλλαγής του από τον ΕΝΦΙΑ έτους 2017, κατά το μέρος που αφορά το δικαίωμα ψιλής κυριότητας επί που βρίσκεται επί της οδού, λόγω κατάληψης του από Σύριους Μετανάστες.

B. Με την υπ' αρ. πρωτ./24-01-2018 έγγραφη απάντηση του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Δ΄ ΑΘΗΝΩΝ, απορρίφθηκε το με αριθμό πρωτ./27-09-2017 αίτημα της, περί απαλλαγής της από τον ΕΝΦΙΑ έτους 2017, κατά το μέρος που αφορά το δικαίωμα επικαρπίας επί του ιδίου ακινήτου και για τον ίδιο ως άνω λόγο.

Οι προσφεύγοντες, με την υπό κρίση ενδικοφανή προσφυγή, ζητούν την ακύρωση των ως άνω απαντήσεων των Προϊσταμένων της Δ.Ο.Υ. Α΄ ΑΘΗΝΩΝ και Δ.Ο.Υ. Δ΄ ΑΘΗΝΩΝ, να γίνουν δεκτά τα εν λόγω αιτήματά τους, να απαλλαγούν από τον ΕΝΦΙΑ για τα έτη 2017 και επόμενα και να τους επιστραφούν νομιμοτόκως, ως αχρεωστήτως καταβληθέντα α) το ποσό των 8.460,31 ευρώ για των πρώτο εκ των προσφευγόντων και β) το ποσό των 988,13 ευρώ για την δεύτερη εξ' αυτών, τα οποία κατέβαλαν για ΕΝΦΙΑ 2018, ο μεν προσφεύγων ως ψιλός κύριος επί της οδού, η δε προσφεύγουσα ως επικαρπώτρια του ιδίου ακινήτου, προβάλλοντας τους παρακάτω ισχυρισμούς:

Με τις προσβαλλόμενες πράξεις παραβιάζονται τα άρθρα 3,4 και 5 του ν. 4223/13 ο οποίος θεσπίζει την επιβολή ΕΝΦΙΑ, καθώς και τα άρθρα 4 παρ. 5, 78 παρ. 1 και 17 του Συντάγματος και το άρθρο 1 του Πρώτου Πρόσθετου Πρωτοκόλλου της Ευρωπαϊκής

Συμβάσεως για την προστασία των δικαιωμάτων του ανθρώπου και των θεμελιωδών ελευθεριών (Ε.Σ.Δ.Α.), που κυρώθηκε μαζί με την Σύμβαση με το πρώτο του ν.δ. 53/1974. Στην κρινόμενη περίπτωση η κατάληψη από Σύριους Μετανάστες, εξ ολοκλήρου, επί της οδού, επί του οποίου ο προσφεύγων κατέχει την ψιλή κυριότητα και η προσφεύγουσα την επικαρπία, και η αδράνεια του Κράτους να τους αποβάλλει εφαρμόζοντας το νόμο, έχει καταστήσει αδύνατη τη χρήση και την εκμετάλλευση του εν λόγω κτηρίου, εις τρόπο ώστε, αν δεν γίνει δεκτή η απαλλαγή τους από τον ΕΝΦΙΑ για το συγκεκριμένο ακίνητο, να υφίστανται το άνισο βάρος, κατά παράβαση του άρθρου 4 παρ. 5 του Συντάγματος και κατ' εσφαλμένη εφαρμογή και ερμηνεία του άρθρου 3 του ν. 4223/2013. Στην κρινόμενη περίπτωση δεν είναι δυνατή η εκμετάλλευση του εν λόγω ακινήτου και δεν επιτυγχάνεται αυτή, όχι επειδή δεν υπάρχει πρόθεση του ιδιοκτήτη, που ενέχει ένα υποκειμενικό κριτήριο που εύλογα δεν είναι δυνατόν να άρει τη φορολογική υποχρέωση, αλλά επειδή η χρήση ή εκμετάλλευσή του είναι αντικειμενικώς παντελώς αδύνατες, καθότι οι προσφεύγοντες εμποδίζονται για λόγους που δεν σχετίζονται με τους ίδιους.

Επειδή, με τις διατάξεις της παραγράφου 1 του άρθρου 63 του ν.4174/2013 ορίζεται :

Άρθρο 63

Ειδική Διοικητική Διαδικασία

- Ενδικοφανής προσφυγή

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.»

Επειδή, με την ίδια ενδικοφανή προσφυγή δύνανται να προσβάλλονται πράξεις έκδοσης του Προϊσταμένου ιδίας – αυτής φορολογικής αρχής.

Επειδή, από τα στοιχεία του φακέλου προκύπτει ότι, κατά των ως άνω αναφερόμενων προσβαλλόμενων πράξεων των Προϊσταμένων των Δ.Ο.Υ. Α΄ ΑΘΗΝΩΝ και Δ΄ ΑΘΗΝΩΝ οι προσφεύγοντες έχουν ασκήσει από κοινού ενώπιον της Υπηρεσίας μας ενδικοφανή προσφυγή την οποία υπέβαλαν και δια της Δ.Ο.Υ. Δ΄ ΑΘΗΝΩΝ (αριθμ. πρωτ.

/ημερομηνία:/16-02-2018 και δια της Δ.Ο.Υ. Α΄ ΑΘΗΝΩΝ (η υπό κρίση ενδικοφανής προσφυγή).

Κατόπιν τούτων:

- με την υπό κρίση ενδικοφανή προσφυγή, υποβληθείσα μέσω της Δ.Ο.Υ. Α΄ ΑΘΗΝΩΝ, εξετάζεται από την Υπηρεσία μας, το αίτημα του προσφεύγοντος, και
- με τη αριθμ. πρωτ./16-02-2018 υποβληθείσα μέσω της Δ.Ο.Υ. Δ΄ ΑΘΗΝΩΝ, ίδια ενδικοφανή προσφυγή, εξετάζεται από την Υπηρεσία μας, το αίτημα της προσφεύγουσας

Επειδή με τις διατάξεις του άρθρου 1§1 του Ν 4223/2013 (ΦΕΚ Α 287/31.12.2013), ορίζεται ότι: «1. Από το έτος 2014 και για κάθε επόμενο έτος επιβάλλεται Ενιαίος Φόρος Ιδιοκτησίας Ακινήτων (ΕΝ.Φ.Ι.Α.) στα δικαιώματα της παραγράφου 2 του παρόντος, σε ακίνητα που βρίσκονται στην Ελλάδα και ανήκουν σε φυσικά ή νομικά πρόσωπα ή κάθε είδους νομικές οντότητες την 1η Ιανουαρίου κάθε έτους.»

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.

Επειδή, η δημόσια διοίκηση δεσμεύεται από την αρχή της νομιμότητας, όπως αυτή καθιερώνεται με τις διατάξεις των άρθρων 26 παρ. 2, 43, 50, 82, 83 και 95 & 1 του Συντάγματος (ΣτΕ 8721/1992, 2987/1994), και η οποία συνεπάγεται ότι η διοίκηση οφείλει ή μπορεί να προβαίνει μόνο σε ενέργειες που προβλέπονται και επιβάλλονται ή επιτρέπονται από τους κανόνες που θεσπίζουν το Σύνταγμα, οι νομοθετικές πράξεις, οι διοικητικές κανονιστικές πράξεις, που έχουν εκδοθεί βάσει νομοθετικής εξουσιοδότησης, καθώς και από κάθε κανόνα ανώτερης ή ισοδύναμης προς αυτούς τυπικής ισχύος. Συνεπώς, η διοίκηση μπορεί να ενεργήσει μόνο ότι επιτρέπεται από τους κανόνες αυτούς. Ως εκ τούτου, η ύπαρξη προσόδου από το ακίνητο δεν αποτελεί προϋπόθεση ή κριτήριο υπαγωγής στον ΕΝ.Φ.Ι.Α. ούτε, άλλωστε, η μη συνεκτίμηση, κατά την επιβολή του επιδικού φόρου, της υπέρξεως (ή μη) εισοδήματος από το βαρυνόμενο ακίνητο συνιστά, μόνη αυτή, παράβαση της συνταγματικής αρχής της ίσης, αναλόγως της φοροδοτικής ικανότητας εκάστου, επιβαρύνσεως.

Α π ο φ α σ ί ζ ο υ μ ε

την **απόρριψη** της με ημερομηνία κατάθεσης 16-02-2018 στην Δ.Ο.Υ. Α΄ ΑΘΗΝΩΝ και αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανούς προσφυγής, και συγκεκριμένα:

α) ως προς την προσφεύγουσα, ΑΦΜ, ως απαραδέκτως ασκηθείσας, και

β) ως προς τον προσφεύγοντα, ΑΦΜ, σύμφωνα με το ως άνω σκεπτικό.

Οριστική φορολογική υποχρέωση του υπόχρεου με βάση την παρούσα απόφαση:

Για τον προσφεύγοντα, ΑΦΜ

Έτος 2017:

Ενιαίος φόρος ιδιοκτησίας ακινήτων (ΕΝ.Φ.Ι.Α.) έτους 2017: 11.477,36 € .

Το παραπάνω ποσό βεβαιώθηκε με την αριθμό ειδοποίησης Πράξη
Διοικητικού Προσδιορισμού Φόρου ν. 4223/2013 Έτους 2017 της ΑΑΔΕ.

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

Ακριβές αντίγραφο
Ο/Η Υπάλληλος του Τμήματος
Διοικητικής Υποστήριξης

**ΜΕ ΕΝΤΟΛΗ ΤΟΥ ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΥ
ΤΗΣ Δ/ΝΣΗΣ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ
Η ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΗ
ΤΟΥ ΤΜΗΜΑΤΟΣ ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ Α3
ANNA MARTINH**

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.