



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ



ΑΑΔΕ

Ανεξάρτητη Αρχή
Δημοσίων Εσόδων

ΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ

ΥΠΟΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ

ΤΜΗΜΑ ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ Α2

Ταχ. Δ/ση : Αριστογείτονος 19

Ταχ. Κώδικας : 176 71 - Καλλιθέα

Τηλέφωνο : 213 1604540

ΦΑΞ : 2131604567

Καλλιθέα 23-05-2017

Αριθμός απόφασης: 3033

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 1036960 ΕΞ 2017/10.03.2017 Απόφασης του Διοικητή της Α.Α.Δ.Ε. (Φ.Ε.Κ. 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 (ΦΕΚ:1440/τ.Β'/27-04-2017).

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

3. Την με αριθμ. ΔΕΔ 1126366ΕΞ2016/30.08.2016(ΦΕΚ2759/τ.β'/01.09.2016) Απόφαση του Προϊσταμένου της Διεύθυνσης Επίλυσης Διαφορών «Παροχή εξουσιοδότησης υπογραφής».

4. Την με αριθμό πρωτοκόλλου/23-01-2017 ενδικοφανή προσφυγή τουΑΦΜ, κατοίκου Εκάλης Αττικής οδός, κατά της τεκμαιρόμενης αρνητικής απάντησης του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. ΚΗΦΙΣΙΑΣ επί του με αριθ. πρωτ./04-10-2016 αιτήματος επιστροφής Φόρου Ακίνητης Περιουσίας για το έτος 2011 (ακίνητα την 01-01-2011) και τα προσκομιζόμενα με αυτήν σχετικά έγγραφα.

5. Το με αριθ. ειδοποίησης, αποστολή 05 (αριθ. δήλωσης, Α.Χ.Κ./26-07-2013) Εκκαθαριστικό Σημείωμα Προσδιορισμού Φόρου Ακίνητης Περιουσίας Φυσικών Προσώπων (Φ.Α.Π.) έτους 2011, του οποίου ζητείται η ακύρωση.

6. Την έκθεση απόψεων του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. ΚΗΦΙΣΙΑΣ
7. Την εισήγηση του ορισθέντος υπαλλήλου του Τμήματος Α2 όπως αποτυπώνεται στο σχέδιο της απόφασης.

Επί της με αριθμό πρωτοκόλλου/23-01-2017 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:

Μετά την πάροδο τριμήνου από την υποβολή στη Δ.Ο.Υ. ΚΗΦΙΣΙΑΣ της με αριθ. πρωτ./04-10-2016 αίτησης επιστροφής χρηματικού ποσού **54.393,20€**, η οποία τεκμαίρεται ότι επήλθε στις 04-01-2017 και αφορούσε Φόρο Ακίνητης Περιουσίας για το έτος 2011, σύμφωνα με τις διατάξεις του Ν.3842/2010 απορρίφθηκε σιωπηρά.

Η διαφορά φόρου προέκυψε διότι προσφεύγων έχει στην κατοχή σε ποσοστό 41.50%, οικόπεδο εμβαδού 7.723 τ.μ. που βρίσκεται στο Δήμο Ν. Ψυχικού και περικλείεται από τις οδούς Λεωφ.,και, εντός του Ο.Τ. (Α.Τ.ΑΚ.) το οποίο τελεί υπό απαλλοτρίωση σύμφωνα με την αριθ.13515/II/325/90 απόφαση του Νομάρχη Ανατ. Αττικής και έχει χαρακτηριστεί κοινόχρηστος χώρος του Δήμου. Η αξία του ως άνω ακινήτου προσδιορίστηκε σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 32 του Ν 3842/2010 δηλαδή με συντελεστή αυξομείωσης 0,80. Ο προσφεύγων με την ως άνω υποβληθείσα αίτηση του στην αρμόδια Δ.Ο.Υ επικαλείται την με αριθ. 520/2014 απόφαση της Ολομέλειας του ΣτΕ και αιτείται νέα εκκαθάριση φόρου και επιστροφή χρηματικού ποσού 54.393,20€ που θα προκύψει από τον προσδιορισμό της αξίας του κρινόμενου με μηδενικό συντελεστή αυξομείωσης.

Ο προσφεύγων με την υπό κρίση προσφυγή ζητά την ακύρωση της σιωπηρής (τεκμαιρόμενης) αρνητικής απάντησης του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. ΚΗΦΙΣΙΑΣ και την επιστροφή του φόρου, προβάλλοντας τους κάτωθι λόγους:

1. Την με αριθ. 520/2014 απόφαση της Ολομέλειας του ΣτΕ για μη υποχρέωση καταβολής φόρου και ως έναρξη χρόνου παραγραφής το χρονικό σημείο αυτού του επιγενόμενου λόγου.
2. Προσβολή του δικαιώματος της ιδιοκτησίας, της φορολογικής ισότητας, της αναλογικότητας, σύμφωνα με τα άρθρα 4,17,25,78 του Συντάγματος και προστασία των δικαιωμάτων του ανθρώπου σύμφωνα με το άρθρο 1 του Πρώτου Προσθέτου Πρωτοκόλλου της Ευρωπαϊκής Συμβάσεως.
3. Εφαρμογή μηδενικού συντελεστή αντί του 0,80 για απαλλοτριωτέα ακίνητα, λόγω αδυναμίας χρήσης και εκμετάλλευσης του ακινήτου.

Επειδή σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 27 του Ν.3842/2010, σχετικά με το αντικείμενο του φόρου ακίνητης περιουσίας: «1. Από το έτος 2010 και για κάθε επόμενο, επιβάλλεται φόρος στην

ακίνητη περιουσία που βρίσκεται στην Ελλάδα και ανήκει σε φυσικά ή νομικά πρόσωπα την 1η Ιανουαρίου κάθε έτους.»

Επειδή σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 28 του ως άνω νόμου, σχετικά με το υποκείμενο του φόρου: *«Κάθε φυσικό ή νομικό πρόσωπο, ανεξάρτητα από την ιθαγένεια, κατοικία ή έδρα του, φορολογείται για την ακίνητη περιουσία του που βρίσκεται στην Ελλάδα την 1η Ιανουαρίου του έτους φορολογίας, ανεξάρτητα από τις μεταβολές που τυχόν επέρχονται κατά τη διάρκεια του έτους αυτού.»*

Επειδή σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 29 του Ν 3842/2010 ορίζονται απαλλαγές από τον φόρο. Η αναφορά των περιπτώσεων στις οποίες ο φορολογούμενος απαλλάσσεται από το φόρο είναι περιοριστική και δεν προβλέπεται απαλλαγή στην περίπτωση των δεσμευμένων ή υπό απαλλοτρίωση ακινήτων.

Επειδή σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 32 του Ν 3842/2010 ως φορολογητέα αξία των ακινήτων ή των εμπράγματων σε αυτά δικαιωμάτων των φυσικών προσώπων ορίζεται το γινόμενο που προκύπτει από τις τιμές εκκίνησης ή αφετηρίας που καθορίζονται σύμφωνα με τις διατάξεις των άρθρων 41 και 41Α του ν. 1249/1982, όπως ισχύει, όπου εφαρμόζεται το αντικειμενικό σύστημα προσδιορισμού αξίας ακινήτων, επί τους συντελεστές αυξομείωσης,...(0,80 για απαλλοτριωμένο ακίνητο) ανά είδος ακινήτου ή κτηρίου. Ο εντοπισμός, η κατάταξη ακινήτου σε κατηγορία, καθώς και οι ορισμοί των συντελεστών αυξομείωσης λαμβάνονται κατά τα οριζόμενα στις διατάξεις των άρθρων 41 και 41Α του ν. 1249/1982, όπως ισχύουν, και από τις υπουργικές αποφάσεις που εκδίδονται κατ' εξουσιοδότηση των εν λόγω άρθρων, εκτός αν από τις διατάξεις του παρόντος νόμου ορίζεται άλλως.

Συνεπώς μετά τις ανωτέρω διατάξεις του νόμου, ορθώς εκδόθηκε το επίδικο εκκαθαριστικό σημείωμα με το υπό κρίση ακίνητο δεσμευμένο υπό απαλλοτρίωση, με συντελεστή μείωσης 0,80, αφού δεν προβλέπεται στο Ν.3842/2010 άλλη μείωση ή εξαίρεση σε ακίνητα που τελούν υπό αναγκαστική απαλλοτρίωση. Οπότε ο ισχυρισμός του προσφεύγοντος ότι για το ακίνητο που έχει κηρυχθεί απαλλοτριωτέο θα πρέπει να εφαρμόζεται μηδενικός συντελεστής αδιακρίτως αντί του εφαρμοζόμενου συντελεστή 0,80 είναι αβάσιμος και δεν ευσταθεί.

Επειδή ο νομοθέτης απέβλεψε επιτρεπώς κατά το άρθρο 78 παρ. 1 του Συντάγματος, στην φοροδοτική ικανότητα που απορρέει από αυτή καθεαυτή την κατοχή της ακίνητης περιουσίας ως φορολογητέας ύλης (πηγής πλούτου) διαφορετικής από το εισόδημα δεδομένου ότι, κατά την συνταγματική αυτή διάταξη, αντικείμενο φορολογικής επιβαρύνσεως μπορούν να αποτελέσουν όχι μόνον το εισόδημα, αλλά, αυτοτελώς, και η περιουσία, οι δαπάνες ή οι συναλλαγές (ΣτΕ 1972/2012, ΣτΕ 3343/2013).

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 και οι νομοθετικές πράξεις, όπως και κάθε κανόνας ανώτερης ή ισοδύναμης προς αυτούς τυπικής ισχύος. Συνεπώς, η διοίκηση μπορεί να ενεργήσει μόνο ότι επιτρέπεται από τους κανόνες αυτούς.

Επειδή σύμφωνα με το άρθρο 1 του Πρώτου Προσθέτου Πρωτοκόλλου της Ευρωπαϊκής Συμβάσεως ορίζεται ότι κάθε φυσικό ή νομικό πρόσωπο δικαιούται σεβασμού της περιουσίας του και ουδείς δύναται να στερηθεί της ιδιοκτησίας αυτού παρά μόνο για λόγους δημοσίας ωφελείας και υπό τους προβλεπόμενους υπό του νόμου και των γενικών αρχών του διεθνούς δικαίου όρους.

Μετά τα ανωτέρω συνάγεται ότι, επειδή η επιβολή του φόρου στηρίζεται στο δικαίωμα του δημοσίου να επιβάλει και να εισπράττει το φόρο με βάση του δημοσίου δικαίου φορολογική έννομη σχέση που έχει ως αρχή την συνεισφορά στα δημόσια βάρη ανάλογα με την φοροδοτική ικανότητα των πολιτών, ο ισχυρισμός του προσφεύγοντος ότι παραβιάζεται η συνταγματική αρχή της ισότητας με βάση την φοροδοτική ικανότητα και συνιστά υπέρμετρη επιβάρυνση της ιδιοκτησίας επικαλούμενη το άρθρο 4 παρ 5 και το άρθρο 17 αντίστοιχα του συντάγματος, είναι παντελώς αυθαίρετος, διότι η επιβολή του φόρου ακίνητης περιουσίας (ΦΑΠ) έγινε λαμβανομένου υπ όψιν των διατάξεων των προαναφερόμενων άρθρων του Ν.3842/2010.

Επειδή σύμφωνα με την υπ. αριθ. 520/2014 απόφαση της Ολομέλειας του Συμβουλίου της Επικρατείας, κρίθηκε το ζήτημα των ακινήτων εκείνων των οποίων η αναγκαστική απαλλοτρίωση έχει οδηγήσει, με ενέργειες της Διοίκησης, σε αδυναμία χρήσεως και κάρπωσης, σύμφωνα με τον προορισμό τους, και τα οποία ως εκ τούτου, εξαιρούνται από το ενιαίο τέλος ακινήτων και την έκτακτη εισφορά των νόμων 3634/2008 και 3808/2009 αντιστοίχως...". Όπως όμως προκύπτει από το κείμενο της απόφασης, αυτή έκρινε επί των δεσμευμένων ακινήτων λόγω αναγκαστικής απαλλοτρίωσης και τη φορολόγηση τους ή μη, σε εφαρμογή των διατάξεων των νόμων 3634/2008 και 3808/2009, ο ισχυρισμός του προσφεύγοντος ότι το εν λόγω ακίνητο εξαιρείται από τον φόρο ακίνητης περιουσίας βάση της ανωτέρω απόφασης δεν μπορεί να αποτελέσει νομολογία για τη φορολόγηση ή μη δεσμευμένων ακινήτων λόγω αναγκαστικής απαλλοτρίωσης, των διατάξεων του νόμου 3842/2010.

Ο ισχυρισμός του προσφεύγοντος, σύμφωνα με τα ως άνω εκτεθέντα, ότι δεν υποχρεούται στην καταβολή Φόρου Ακίνητης Περιουσίας εξ' επιγενόμενου λόγου σύμφωνα με την υπ. αριθ. 520/2014 απόφαση της Ολομέλειας του Συμβουλίου της Επικρατείας είναι αόριστος και δεν ευσταθεί, διότι δεν μπορεί να εφαρμοστεί κανένας άλλος τρόπος υπολογισμού αξίας ακινήτων, πέραν αυτού που ορίζεται ρητά από το νόμο, δεδομένου ότι η Δημόσια Διοίκηση δεσμεύεται από το Σύνταγμα και τους νόμους.

Κατόπιν των ως άνω εκτεθέντων

Α π ο φ α σ ί ζ ο υ μ ε

Την **απόρριψη** της με αριθμό πρωτοκόλλου/23-01-2017 ενδικοφανούς προσφυγής του , Α.Φ.Μ., κατοίκου Εκάλης Αττικής οδός

Οριστική φορολογική υποχρέωση του υπόχρεου με βάση την παρούσα απόφαση:

Φόρος Ακίνητης Περιουσίας έτους 2011: 54.393,20€

Το παραπάνω ποσό βεβαιώθηκε με το με αριθ. ειδοποίησης, αποστολή 05(αριθ. δήλωσης, Α.Χ.Κ. /26-07-2013) Εκκαθαριστικό Σημείωμα Προσδιορισμού Φόρου Ακίνητης Περιουσίας Φυσικών Προσώπων (Φ.Α.Π.) έτους 2011.

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

Με εντολή του Προϊσταμένου της
Διεύθυνσης Επίλυσης Διαφορών

Ο ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΣ ΤΟΥ ΤΜΗΜΑΤΟΣ
ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ Α2

ΙΩΑΝΝΗΣ ΚΑΜΠΟΣΟΣ

ΑΚΡΙΒΕΣ ΑΝΤΙΓΡΑΦΟ
Η ΥΠΑΛΛΗΛΟΣ ΤΟΥ ΑΥΤ.ΤΜΗΜΑΤΟΣ
ΔΙΟΙΚΗΤΙΚΗΣ ΥΠΟΣΤΗΡΙΞΗΣ

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.