



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ



ΑΑΔΕ

Ανεξάρτητη Αρχή
Δημοσίων Εσόδων

ΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ
ΥΠΟΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ

ΤΜΗΜΑ Α5

Ταχ. Δ/ση : Αριστογείτονος 19

Ταχ. Κώδικας : 176 71 - Καλλιθέα

Τηλέφωνο : 213 1604562

Fax : 213 1604567

Καλλιθέα 05-04-2017

Αριθμός Απόφασης: 2332

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. (ΦΕΚ 968 Β'/22.03.2017) με θέμα «*Οργανισμός της Ανεξάρτητης Αρχής Δημοσίων Εσόδων (Α.Α.Δ.Ε.)*».

γ. Της παρ. 3 του άρθρου 47 του ν. 4331/2015 (ΦΕΚ Α' 69).

δ. Της ΠΟΛ 1002/31.12.2013 Απόφασης του Γενικού Γραμματέα Δημοσίων Εσόδων (ΦΕΚ Β' 55/16-1-2014) «Εφαρμογή των διατάξεων του άρθρου 63 του ν. 4174/2013 (Ειδική Διοικητική Διαδικασία – Ενδικοφανής προσφυγή), όπως αυτό τροποποιήθηκε και ισχύει από 1/1/2014 και καθορισμός λεπτομερειών για τη λειτουργία της Διεύθυνσης Επίλυσης Διαφορών (πρώην Υπηρεσίας Εσωτερικής Επανεξέτασης) της Γενικής Γραμματείας Δημοσίων Εσόδων, την εφαρμοστέα διαδικασία και τον τρόπο έκδοσης των αποφάσεων αυτής».

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

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

4. Την από 06-12-2016 και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανή προσφυγή των: **α)** «....., με ΑΦΜ, κατοίκου Ναυπλίου, επί της οδού,

β) «....., με ΑΦΜ, κατοίκου Ναυπλίου, επί της οδού,

γ) «....., με ΑΦΜ, κατοίκου Ναυπλίου, επί της οδού,

δ) «....., με ΑΦΜ, κατοίκου Ναυπλίου, επί της οδού, για τον εαυτό της και ως ασκούσα την γονική μέριμνα της ανήλικης θυγατρός της «.....»,

ε) «....., με ΑΦΜ, ως ασκών την γονική μέριμνα της ανήλικης θυγατρός του «.....», κατοίκου Ναυπλίου, επί της οδού καικαι

στ) «.....συζ., με Α.Φ.Μ.», κατοίκου Ναυπλίου, επί της οδού, κατά της με αριθμό ειδοποίησης/08-11-2016 πράξης διορθωτικού προσδιορισμού Φόρου Ακίνητης Περιουσίας Φυσικών Προσώπων (Φ.Α.Π.), που αφορά το Φ.Α.Π. της αποβιωσάσης, του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Ναυπλίου, έτους 2012, ως κληρονόμων εκ διαθήκης της ως άνω και τα προσκομιζόμενα με αυτήν σχετικά έγγραφα.

5. Την ως άνω πράξη του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Ναυπλίου της οποίας ζητείται η μερική ακύρωση, άλλως τροποποίησή της.
6. Τις απόψεις της ανωτέρω φορολογικής αρχής.
7. Την εισήγηση του ορισθέντος υπαλλήλου του Τμήματος Α5 όπως αποτυπώνεται στο σχέδιο της απόφασης

Επί της από 06-12-2016 και με αριθμό πρωτοκόλλουενδικοφανούς προσφυγής των: α) «....., με ΑΦΜ», β) «....., με ΑΦΜ», γ) «....., με ΑΦΜ», δ) «....., με ΑΦΜ», για τον εαυτό της και ως ασκούσα την γονική μέριμνα της ανήλικης θυγατρός της «.....», ε) «....., με ΑΦΜ», ως ασκών την γονική μέριμνα της ανήλικης θυγατρός του «.....» και στ) «.....συζ., με Α.Φ.Μ.», ως κληρονόμων εκ διαθήκης 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, επαγόμαστε τα ακόλουθα:

Η κληρονομούμενη,, η οποία απεβίωσε στις 16-02-2014, άφησε την από 20-10-2013 ιδιόγραφη διαθήκη της, που δημοσιεύθηκε κατά τη συνεδρίαση του Ειρηνοδικείου Ναυπλίου στις 15-9-2015, με τα υπ' αριθ. /2015 πρακτικά του Ειρηνοδικείου και την μεταγενέστερη από 1-12-2013 ιδιόγραφη διαθήκη της, που δημοσιεύθηκε κατά τη συνεδρίαση του Ειρηνοδικείου Ναυπλίου στις 9-12-2015, με τα υπ' αριθ. /2015 πρακτικά του ως άνω Ειρηνοδικείου. Μεταξύ των κληρονομιαίων ακινήτων είναι και ένα ακίνητο εκτάσεως 8.171,64 τ.μ., που κείται στα οικοδομικά τετράγωνα 356Α, 356Β και 356Γ του εγκεκριμένου ρυμοτομικού σχεδίου της πόλεως του Ναυπλίου, στο οποίο επιβλήθηκε ρυμοτομική απαλλοτρίωση για τη δημιουργία κοινοχρήστων χώρων και την κατασκευή Παιδικού σταθμού και Νηπιαγωγείου, δυνάμει του από 2-5-1959 Β.Δ/τος (ΦΕΚ 90Α/16-5-1959), όπως τροποποιήθηκε με την 1934/1989 απόφαση του Νομάρχη Αργολίδος (ΦΕΚ 350Δ). Με την από 15-10-2003 αίτησή της η αποβιώσασα ζήτησε την άρση της απαλλοτρίωσης του ως άνω ακινήτου, το αίτημά της όμως απορρίφθηκε με την με αρ. πρωτ. /10-12-2003 απόφαση της Διεύθυνσης Χωροταξίας, Πολεοδομίας και Περιβάλλοντος της Νομαρχιακής Αυτοδιοίκησης Αργολίδας.

Εν συνεχεία με την /14-10-2008 απόφαση του Τριμελούς Διοικητικού Πρωτοδικείου Ναυπλίου ακυρώθηκε η με αρ. πρωτ. /10-12-2003 απόφαση της Δ/σης Χωροταξίας, Πολεοδομίας και Περιβάλλοντος της Νομαρχιακής Αυτοδιοίκησης Αργολίδας και βεβαιώθηκε η άρση της ως άνω απαλλοτρίωσης.

Στις 08-11-2016 υποβλήθηκε εκπρόθεσμη συμπληρωματική- τροποποιητική δήλωση στοιχείων ακινήτων (Ε9) έτους 2011, από την, ως μία των εκ διαθήκης κληρονόμων της αποβιωσάσης, βάσει της οποίας εκδόθηκε η με αριθμό δήλωσηςκαι αριθμό ειδοποίησης /2016 πράξη διορθωτικού προσδιορισμού Φόρου Ακίνητης Περιουσίας Φυσικών Προσώπων (Φ.Α.Π.), για το έτος 2012, με συνολική αξία ακινήτων 4.363.045,79€ και συνολικό ποσό καταβολής 38.030,46 €, το οποίο βεβαιώθηκε με τον υπ' αριθμ. /2-2016 χρηματικό κατάλογο στη Δ.Ο.Υ. Ναυπλίου.

Με την ως άνω δήλωση, τροποποιούσε-συμπλήρωνε, με ευθύνη της, την περιουσιακή κατάσταση της αποβιωσάσης και ειδικότερα, την ως άνω έκταση.

Το ως άνω ακίνητο, στην τροποποιητική δήλωση Ε9 καταχωρήθηκε με την ένδειξη (4) «ειδικών συνθηκών» και τροποποιήθηκαν σε σχέση με την αρχική δήλωση τα τετραγωνικά μέτρα, και έγινε σωστός εντοπισμός του ακινήτου.

Οι προσφεύγοντες με την υπό κρίση ενδικοφανή προσφυγή, ζητούν να ακυρωθεί μερικά, άλλως να τροποποιηθεί η προσβαλλόμενη πράξη, προβάλλοντας τους παρακάτω λόγους:

1) Με την υπ' αριθ./2008 απόφαση του Τριμελούς Διοικητικού Πρωτοδικείου Ναυπλίου, η οποία έχει καταστεί αμετάκλητη, καθόσον κατ' αυτής δεν έχει ασκηθεί έφεση ή άλλο ένδικο μέσο από τον Δήμο Ναυπλίου, όπως προκύπτει και από την με αριθ. πρωτ./9-5-2016 βεβαίωση του ως άνω Πρωτοδικείου, βεβαιώθηκε η άρση της απαλλοτρίωσης, ο Δήμος Ναυπλίου όμως παρ' όλα αυτά δεν έχει προχωρήσει μέχρι σήμερα στις αναγκαίες ενέργειες για την αλλαγή του σχεδίου πόλεως Ναυπλίου, με σκοπό την αποδέσμευση του παραπάνω κληρονομιαίου ακινήτου.

2) Αναβολή φορολογίας για το εν λόγω υπό απαλλοτρίωση ακίνητο, βάσει της υπ' αριθ. 4447/2014 απόφασης του Β' Τμήματος του Συμβουλίου της Επικρατείας και της υπ' αριθ. 166/2016 απόφασης της Ολομελείας του Συμβουλίου της Επικρατείας.

3) Το ακίνητο παραμένει δεσμευμένο και υπό απαλλοτρίωση όπως προκύπτει από το με αριθ. πρωτ./19-4-2016 έγγραφο της Διεύθυνσης Τεχνικών Υπηρεσιών του Δήμου Ναυπλιέων.

4) Η επιβολή φόρου σε δεσμευμένο ακίνητο αντίκειται σε συνταγματικές διατάξεις και συγκεκριμένα στο άρθρο 4 παρ. 5 και στο άρθρο 17 του Συντάγματος.

5) Η επιβολή φορολογικής υποχρέωσης που συνιστά υπερβολικό βάρος για τα πρόσωπα που βαρύνονται με αυτήν ή κλονίζει ριζικά την οικονομική τους κατάσταση, αντίκειται στις διατάξεις του άρθρου 1 του πρώτου Προσθέτου Πρωτοκόλλου της ΕΣΔΑ (ΣτΕ 532/2015 Ολομ., 1972/2012 Ολομ. κ.α.).

6) Η δέσμευση του εν λόγω ακινήτου συνεπάγεται την απαγόρευση ανοικοδομήσεώς του και εν γένει χρησιμοποίησής του για σκοπό διάφορο από εκείνον για τον οποίον προορίστηκε με το ρυμοτομικό σχέδιο (βλ ΣτΕ 520/2014 Ολομ., 219/1987 Ολομ. κ.α.).

Οι προσφεύγοντες με την ενδικοφανή προσφυγή τους προσκόμισαν και επικαλούνται:

α) την υπ' αριθ./2008 απόφαση του Τριμελούς Διοικητικού Πρωτοδικείου Ναυπλίου, με την οποία βεβαιώνεται η άρση της απαλλοτρίωσης του εν λόγω ακινήτου,

β) την με αριθ. πρωτ./9-5-2016 βεβαίωση του ως άνω Πρωτοδικείου, σύμφωνα με την οποία η ως άνω απόφαση έχει καταστεί αμετάκλητη, καθόσον κατ' αυτής δεν έχει ασκηθεί έφεση ή άλλο ένδικο μέσο από τον Δήμο Ναυπλίου,

γ) την με αρ. πρωτ./19-04-2016 απάντηση της Διεύθυνσης Τεχνικών Υπηρεσιών του Δήμου Ναυπλιέων στην, κατόπιν ταυτάριθμης αίτησής της, σύμφωνα με την οποία βεβαιώνεται ότι η ως άνω ιδιοκτησία είναι ρυμοτομούμενη και θα απαλλοτριωθεί από τον Δήμο Ναυπλιέων.

Επειδή, η με αριθμό ειδοποίησης/2016 προσβαλλόμενη Πράξη εκδόθηκε βάσει της με αριθμ./09-11-2016 υποβληθείσης από κληρονόμο της υπόχρεης, δήλωσης στοιχείων ακινήτων (Ε9) και σύμφωνα με τις διατάξεις του Ν.3842/2010.

Επειδή, με τις διατάξεις του άρθρου 13 του Ν. 4223/2014, ορίζεται ότι: «παρ.1. Από την έναρξη ισχύος του παρόντος καταργούνται οι διατάξεις των άρθρων 27 έως και 50 του ν. 3842/2010, με την εξαίρεση του άρθρου 32 του ίδιου νόμου.

παρ. 2. Οι καταργούμενες διατάξεις της προηγούμενης παραγράφου εφαρμόζονται και μετά την 1η Ιανουαρίου 2014 :

α) Σε υποθέσεις φόρου ακίνητης περιουσίας, για τις οποίες η φορολογική υποχρέωση γεννήθηκε μέχρι την κατάργησή τους.....».

Επειδή, σύμφωνα με τη παράγραφο 1 του άρθρου 27 του Ν.3842/2010 : «**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 τη παράγραφο 1 του άρθρου 32 του Ν.3842/2010 : «**1.** Ως φορολογητέα αξία των ακινήτων ή των εμπράγματων σε αυτά δικαιωμάτων των φυσικών προσώπων, νομικών προσώπων και νομικών οντοτήτων 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, όπως καθορίζονται κατωτέρω ανά είδος ακινήτου ή κτιρίου... για τις περιοχές δήμων ή κοινοτήτων όπου δεν εφαρμόζεται το αντικειμενικό σύστημα, η αξία των οικοπέδων καθορίζεται με απόφαση του Υπουργού Οικονομικών, με βάση την κατώτερη τιμή ανά τετραγωνικό μέτρο οικοπέδου του δήμου ή της κοινότητας, όπως προκύπτει σύμφωνα με την παράγραφο 2 του άρθρου 3 του α.ν. 1521/1950, όπως ισχύει.»

Επειδή σύμφωνα με τη παράγραφο 2 του άρθρου 32 του Ν.3842/2010 : «**2.** 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.»

Επειδή σύμφωνα με τη παράγραφο 3 του άρθρου 32 του Ν.3842/2010 : «**3.** για τα ακίνητα εντός συστήματος αντικειμενικού προσδιορισμού αξίας ακινήτων σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 41 του ν. 1249/1982, όπως ισχύει, η φορολογητέα αξία προσδιορίζεται ανά κατηγορία ως εξής:...**3.3** Η φορολογητέα αξία οικοπέδου είναι ίση με το γινόμενο του συντελεστή οικοπέδου επί τη συνολική τιμή εκκίνησης οικοπέδου, το συντελεστή πρόσοψης, την επιφάνεια του οικοπέδου, τους συντελεστές ειδικών συνθηκών, το συντελεστή ποσοστού αξίας οικοπέδου, το συντελεστή συνιδιοκτησίας και το ποσοστό συνιδιοκτησίας αναλόγως του είδους εμπράγματος δικαιώματος.
3.3.1**3.3.2** Εφαρμόζονται οι ακόλουθοι συντελεστές ειδικών συνθηκών: 0,60 για οικόπεδο που δεν είναι οικοδομήσιμο και δεν μπορεί να τακτοποιηθεί, καθώς και για ποσοστά ιδιοκτησίας οικοπέδου που αναφέρονται στη δυνατότητα μελλοντικής δόμησης αλλά αβέβαιης λόγω εξάντλησής του, κατά το χρόνο φορολογίας, συντελεστή δόμησης, 0,80 για οικόπεδο που δεν είναι οικοδομήσιμο αλλά μπορεί να τακτοποιηθεί, 0,80 για απαλλοτριωτέο ακίνητο, 0,90 για οικόπεδο που τελεί υπό αναστολή οικοδομικών αδειών, η οποία δεν έχει αρθεί....»

Επειδή με τις διατάξεις των παρ. 1 & 2 του άρθρου 29 του Ν. 3842/2010, ορίζεται ότι: «**1.** Απαλλάσσονται από το φόρο:

α) Τα γήπεδα εκτός σχεδίου πόλης ή οικισμού που ανήκουν σε φυσικά πρόσωπα.

β) Τα δάση και οι δασικές εκτάσεις.

γ) Τα ακίνητα που ανήκουν σε ξένα κράτη και τα οποία χρησιμοποιούνται για την εγκατάσταση των πρεσβειών και προξενείων αυτών, καθώς και σε ξένους πρεσβευτές και λοιπούς διπλωματικούς αντιπροσώπους και πράκτορες, με τον όρο της αμοιβαιότητας. Τα ακίνητα που ανήκουν σε προξένους και προξενικούς πράκτορες, καθώς και στο κατώτερο προσωπικό των ξένων πρεσβειών και προξενείων, με τον όρο της αμοιβαιότητας και εφόσον τα πρόσωπα αυτά έχουν την ιθαγένεια

του κράτους που αντιπροσωπεύουν και δεν ασκούν εμπόριο ή βιομηχανία ή δεν είναι διευθυντές επιχειρήσεων στην Ελλάδα, με την επιφύλαξη των όρων των διεθνών συμβάσεων.

δ) Τα ακίνητα που έχουν δεσμευθεί από την αρχαιολογική υπηρεσία του Υπουργείου Πολιτισμού και Τουρισμού, λόγω αρχαιολογικής έρευνας.

ε) Τα κτίσματα για τα οποία έχει εκδοθεί άδεια ή πρωτόκολλο κατεδάφισης.

στ) Τα επιταγμένα από το στρατό ακίνητα, σύμφωνα με τις διατάξεις του ν. 4442/1929 (ΦΕΚ 339 Α').

ζ) Τα ακίνητα του Ελληνικού Δημόσιου, στο οποίο περιλαμβάνονται και οι αποκεντρωμένες δημόσιες υπηρεσίες που λειτουργούν ως ειδικά ταμεία, καθώς και ακίνητα που ανήκουν στον Ελληνικό Οργανισμό Τουρισμού.

η) Τα ιδιοχρησιμοποιούμενα ακίνητα των Ο.Τ.Α, καθώς και τα κοινής χρήσεως πράγματα που ανήκουν σε δήμο ή κοινότητα.

θ) Τα ακίνητα που παραχωρούνται κατά χρήση χωρίς αντάλλαγμα στο Ελληνικό Δημόσιο ή σε νομικά πρόσωπα δημοσίου δικαίου, εφόσον προορίζονται για την εξυπηρέτηση αναγκών κάθε αναγνωρισμένης βαθμίδας δημόσιας εκπαίδευσης, δημόσιων ή δημοτικών νοσοκομειακών συγκροτημάτων προς όφελος της δημόσιας υγείας, δημόσιων ή δημοτικών μονάδων κοινωνικής φροντίδας, δημόσιων ή δημοτικών παιδικών σταθμών ή βρεφοκομείων ή ορφανοτροφείων, δημόσιων ή δημοτικών γηροκομείων, Κ.Α.Π.Η., καθώς και αθλητικών εγκαταστάσεων, οι υπηρεσίες των οποίων διατίθενται δωρεάν.

ι) Οι λωρίδες γης, στις οποίες βρίσκονται σιδηροτροχιές που κινούνται μέσα μαζικής μεταφοράς και λειτουργούν χάριν κοινής ωφελείας, καθώς και τα εδαφοτεμάχια έδρασης πύργων και γραμμών μεταφοράς ηλεκτρικής ενέργειας.

ια) Τα ακίνητα που ιδιοχρησιμοποιούνται από τα νομικά πρόσωπα δημοσίου δικαίου, τα κάθε είδους ταμεία ή οργανισμούς κοινωνικής ασφάλισης, τις συνδικαλιστικές οργανώσεις, την Αρχαιολογική Εταιρεία και την Τράπεζα της Ελλάδος.

ιβ) Τα ακίνητα που ιδιοχρησιμοποιούνται από τα Μουσεία, όπως ορίζονται με τις διατάξεις του ν. 3059/2002 (ΦΕΚ 153 Α'), το Ευρωπαϊκό Πολιτιστικό Κέντρο Δελφών και τις Ξένες Αρχαιολογικές Σχολές.

ιγ) Τα ακίνητα που χρησιμοποιούν για να επιτελούν το λατρευτικό, εκπαιδευτικό, θρησκευτικό και κοινωφελές έργο οι κατά την παράγραφο 2 του άρθρου 13 του Συντάγματος γνωστές θρησκείες και δόγματα, το Ιερό Κοινό του Πανάγιου Τάφου, η Ιερά Μονή του Όρους Σινά, το Άγιο Όρος, το Πατριαρχείο Κωνσταντινουπόλεως, το Πατριαρχείο Αλεξανδρείας, το Πατριαρχείο Ιεροσολύμων και η Ορθόδοξη Εκκλησία της Αλβανίας.

ιδ) Τα ιδιοχρησιμοποιούμενα ακίνητα των νομικών προσώπων που υπάγονται στις διατάξεις του ν. 3647/2008 (ΦΕΚ 37 Α').

ιε) Οι ιδιωτικοί ναοί γνωστών θρησκειών και δογμάτων που έχουν τεθεί σε κοινή λατρεία.

ιστ) Τα δικαιώματα μεταλλειοκτησίας και η εξόρυξη ορυκτών ή λίθων.

ιζ) Τα κτίσματα που ανεγείρονται για τρία (3) έτη από την έκδοση της αρχικής οικοδομικής άδειας, εκτός αν στο διάστημα αυτό έχουν εκμισθωθεί ή με οποιονδήποτε άλλο τρόπο χρησιμοποιηθεί.

ιη) Τα διατηρητέα κτίσματα για όσο χρόνο διαρκεί η ανακατασκευή τους ή η επισκευή τμημάτων τους ή η επισκευή καταστραφέντων αρχιτεκτονικών μελών τους. Η απαλλαγή αυτή χορηγείται και για το γήπεδό τους και δεν μπορεί να υπερβαίνει τα πέντε (5) έτη από την ημερομηνία χορήγησης της οικείας άδειας. Η απαλλαγή αίρεται αναδρομικά αν δεν πραγματοποιηθούν οι προβλεπόμενες από την άδεια εργασίες ανακατασκευής ή επισκευής.

ιθ) Το δικαίωμα υψούν οικοπέδου επί του οποίου υπάρχουν κτίσματα κατοικιών ή επαγγελματικών στεγών, εφόσον βρίσκονται σε πυκνοδομημένες περιοχές όπου ο συντελεστής αξιοποίησης οικοπέδου είναι ανώτερος του 2,5.

Οι απαλλαγές των περιπτώσεων ιζ', ιη' και ιθ' ισχύουν από το έτος 2011 και επόμενα.

2. Κάθε άλλη διάταξη, γενική ή ειδική, που αφορά απαλλαγές από φόρους ή τέλη, πλην των ανωτέρω, δεν εφαρμόζεται για το φόρο ακίνητης περιουσίας.».

Στην υπό κρίση περίπτωση δεν τυγχάνουν εφαρμογής οι ανωτέρω ρητά αναφερόμενες από τον νομοθέτη περιπτώσεις απαλλαγής.

Επειδή οι προσφεύγοντες επίσης επικαλούνται την απόφαση του ΣτΕ 532/2015 Ολομ., σύμφωνα με την οποία κρίθηκαν: «...το γενικότερου ενδιαφέροντος ζήτημα της συνταγματικότητας των διατάξεων των άρθρων 27 επ. του ν. 3842/2010 ..., με τις οποίες επιβάλλεται φόρος επί της ακίνητης περιουσίας φυσικών προσώπων, η οποία βρίσκεται στην Ελλάδα...»

«.....Η μη συνεκτίμηση από το ν. 3842/2010 της υπάρξεως ή μη εισοδήματος από το βαρυνόμενο ακίνητο δεν συνιστά, μόνη αυτή, παράβαση της συνταγματικής αρχής της ίσης, αναλόγως της φοροδοτικής ικανότητας εκάστου, επιβαρύνσεως. Η φορολογική επιβάρυνση του φιλού κυρίου είναι μειωμένη σε σχέση με εκείνη του επικαρπωτή. Η επιβολή του ένδικου φόρου δεν αντίκειται στο άρθρο 1 του Πρώτου Προσθέτου Πρωτοκόλλου της ΕΣΔΑ.....

..... Η μη πρόβλεψη απαλλαγής της κύριας κατοικίας από τον Φ.Α.Π. δεν αντίκειται στο άρθρο 21 παρ. 4 του Συντάγματος. Απορρίπτεται η προσφυγή. Η υπόθεση εισήχθη στην Ολομέλεια του ΣτΕ με το θεσμό της «δίκης-πιλότου».

Επειδή οι προσφεύγοντες επικαλούνται την απόφαση του ΣτΕ 520/2014 Ολομ., η οποία αφορά την απαλλαγή από το Ενιαίο Τέλος Ακινήτων (ΕΤΑΚ), ιδιοκτησιών που έχουν δεσμευθεί κατά την αρχαιολογική ή την πολεοδομική νομοθεσία, σύμφωνα με την οποία 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 επί της φορολόγησής τους ή μη, σε εφαρμογή των διατάξεων των νόμων 3634/2008 και 3808/2009.

Επειδή οι προσφεύγοντες επικαλούνται την απόφαση του ΣτΕ. Ολ 166/2016, σύμφωνα με την οποία κρίθηκε ότι: « Το άρθρο 25 παρ. 1 εδ. α' και β' του ν. 3842/2010, κατά το μέρος που υπάγει υποχρεωτικά σε φόρο κληρονομιάς κατά το χρόνο θανάτου του κληρονομουμένου κληρονομιάς ακίνητα που έχουν κηρυχθεί απαλλοτριωτέα και τάσσει προθεσμία προς υποχρεωτική υποβολή σχετικής φορολογικής δηλώσεως στις υποθέσεις στις οποίες, εκ του νόμου, είχε μετατεθεί ο χρόνος φορολογίας, αντίκειται στα άρθρα 4 παρ. 5 και 17 του Συντάγματος και 1 του ΠΠΠ της ΕΣΔΑ..... (Η υπόθεση εισήχθη στην Ολομέλεια του ΣτΕ κατόπιν πράξης της Επιτροπής του άρθρου 1 παρ. 1 του Ν. 3900/2010 και της αριθμ. 4447/2014 αποφάσεως του ΣτΕ.)

Επειδή, οι ως άνω αποφάσεις του ΣτΕ, δεν μπορούν σε καμία περίπτωση να τύχουν εφαρμογή στην κρινόμενη υπόθεση καθόσον οι παραδοχές τους ερεϊδονται επί πραγματικών και νομικών ζητημάτων τα οποία διαφέρουν από αυτά της υπό εξέταση περίπτωσης. Η Φορολογική Διοίκηση εφαρμόζει κατά γράμμα την ρητή νομοθετική πρόβλεψη αναφορικά με το υποκείμενο και το αντικείμενο του φόρου, τους συντελεστές φορολογίας, καθώς και τις απαλλαγές ή εξαιρέσεις, όπου και όπως αυτές προβλέπονται. Επομένως ορθώς υπολογίστηκε ο ΦΑΠ του έτους 2011 για το επίμαχο ακίνητο.

Επειδή οι προσφεύγοντες ισχυρίζονται ότι η επιβολή φόρου σε δεσμευμένο ακίνητο αντίκειται σε συνταγματικές διατάξεις και συγκεκριμένα στο άρθρο 4 παρ. 5 και στο άρθρο 17 του Συντάγματος .

Επειδή 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 κατά γενική αρχή του διοικητικού δικαίου, η νομιμότητα κάθε διοικητικής πράξης, εφόσον δεν ορίζεται ή δεν συνάγεται από τον νόμο κάτι το διάφορο, κρίνεται σύμφωνα με το νομοθετικό καθεστώς που ισχύει κατά τον χρόνο έκδοσής της (ΣτΕ 3969/2010, 532/2008, 2502/2004, 1944/2001, 870/1994, 3288/2002).

Επειδή, αρχή της νομιμότητας της Διοικητικής Δράσης, είναι η υποχρέωση της Διοίκησης να δρα σύμφωνα με τους ισχύοντες κανόνες δικαίου, οι δε ενέργειές της δεν πρέπει να αντίκεινται προς τους κανόνες αυτούς. Η Διοίκηση οφείλει ή μπορεί να προβαίνει μόνο στις ενέργειες, οι οποίες προβλέπονται ή επιτρέπονται από το ισχύον δίκαιο.

Α π ο φ α σ ί ζ ο υ μ ε

Την απόρριψη της από 06-12-2016 και με αριθμό πρωτοκόλλουενδικοφανούς προσφυγής κατά της προσβαλλόμενης πράξης.

Έτος 2012

Οριστική φορολογική υποχρέωση των υπόχρεων κατά το ποσό που αναλογεί σε έκαστον εξ' αυτών- καταλογιζόμενο ποσό με βάση την παρούσα απόφαση : 38.030,46 €

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

Ακριβές Αντίγραφο

Η Υπάλληλος του Τμήματος
Διοικητικής Υποστήριξης

ΜΕ ΕΝΤΟΛΗ ΤΟΥ ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΥ
ΤΗΣ Δ/ΝΣΗΣ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ

Ο ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΣ ΤΗΣ
ΥΠΟΔΙΕΥΘΥΝΣΗΣ
ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ

ΓΕΩΡΓΙΟΣ ΦΑΚΟΣ

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.