



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ
ΑΔΔΕ



Ανεξάρτητη Αρχή
Δημοσίων Εσόδων

ΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ
ΥΠΟΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ

ΤΜΗΜΑ Α6

Ταχ. Δ/ση : Αριστογείτονος 19

Ταχ. Κώδικας : 176 71 - Καλλιθέα

Τηλέφωνο : 213 1604-565

ΦΑΞ : 213 1604-567

Καλλιθέα, 15/02/2017

Αριθμός απόφασης: 1461

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 παρ. 1 του άρθρου 17 του ν. 4389/2016 (ΦΕΚ Α' 94).
 - γ. Της παρ. 3 του άρθρου 47 του ν. 4331/2015 (ΦΕΚ Α' 69).
 - δ. Του Π.Δ. 111/14 (ΦΕΚ Α' 178) «Οργανισμός του Υπ. Οικονομικών».
 - ε. Του άρθρου 6 της αριθ. Δ6Α 1058824 ΕΞ 2014 (ΦΕΚ Β' 865, 1079 και 1846) Απόφασης του Γενικού Γραμματέα Δημοσίων Εσόδων του Υπουργείου Οικονομικών «Ανακαθορισμός της εσωτερικής διάρθρωσης και των αρμοδιοτήτων οργανικών μονάδων της Γενικής Γραμματείας Δημοσίων Εσόδων και μετονομασία ορισμένων από αυτές», όπως τροποποιήθηκε και ισχύει.
 - στ. 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 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 27/10/2016 και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανή προσφυγή του, ΑΦΜ, κατοίκου Πατρών, οδός, κατά της υπ' αριθμ. πρωτ./16/26-09-2016 αρνητικής απάντησης του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Γ' Πατρών επί των από 28/07/2016, 12/08/2016 και 20/09/2016 αιτήσεων περί διαγραφής του ακινήτου με ΑΤΑΚκαι περί διόρθωσης/τροποποίησης του ΦΑΠ 2013, και τα προσκομιζόμενα με αυτήν σχετικά έγγραφα.
5. Την υπ' αριθμ. πρωτ./16/26-09-2016 αρνητική απάντησης του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Γ' Πατρών επί των από 28/07/2016, 12/08/2016 και 20/09/2016 αιτήσεων περί διαγραφής του ακινήτου με ΑΤΑΚκαι περί διόρθωσης/τροποποίησης του ΦΑΠ 2013, της οποία ζητά την επανεξέταση.
6. Την εισήγηση του ορισθέντος υπαλλήλου του Α6 τμήματος της Υπηρεσίας μας, όπως αποτυπώνεται στο σχέδιο της απόφασης.

Επί της από 27/10/2016 και με αριθμό πρωτοκόλλουενδικοφανούς 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, επαγόμεστε τα ακόλουθα:

Με την υπ' αριθμ. πρωτ./16/26-09-2016 αρνητική απάντησης του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Γ' Πατρών επί των από 28/07/2016, 12/08/2016 και 20/09/2016 αιτήσεων του προσφεύγοντος απορρίφθηκε το αίτημά του περί διαγραφής του ακινήτου με ΑΤΑΚκαι περί διόρθωσης/τροποποίησης του ΦΑΠ 2013.

Ο Προϊστάμενος της ως άνω Δ.Ο.Υ. απέρριψε το αίτημα του προσφεύγοντος διότι τον εν λόγω ακίνητο είναι απαλλοτριωτέο λόγω ρυμοτομίας για «προβλεπόμενο χώρο πρασίνου» και συνεπώς ορθά έχει δηλωθεί ως ειδικών συνθηκών με μειωμένη φορολόγηση μέχρι να οριστικοποιηθεί ή όχι η απαλλοτρίωση από το Δήμο Πατρών.

Ο προσφεύγων με την υπό κρίση ενδικοφανή προσφυγή ζητά να:

- Γίνει δεκτή η παρούσα προσφυγή του.
- Επανεξετασθεί/ακυρωθεί η ως άνω προσβαλλόμενη πράξη.
- Γίνει εκ νέου εκκαθάριση του ΦΑΠ 2013 διότι κατά το 2013 το εν λόγω ακίνητο ανήκε στην ιδιοκτησία του Δήμου Πατρών.
- Επιστραφούν τα αχρεωστήτως καταβληθέντα ποσά φόρου.

Προβάλλοντος τους παρακάτω ισχυρισμούς:

- Ο προσφεύγων ισχυρίζεται ότι εκ παραδρομής καταχώρησε το ακίνητο με ΑΤΑΚστο Ε9, διότι το εν λόγω ακίνητο ιδιοκτησιακά ανήκει στο Δήμο Πατρών και μετά την άρση της απαλλοτρίωσης θα αποδοθεί στον προσφεύγοντα ώστε να μπορεί να το χρησιμοποιήσει.
- Ο προσφεύγων στερείται της ιδιοκτησίας, της χρήσης και της εκμεταλλεύσεως του εν λόγω ακινήτου, καθώς δεν ανήκει ακόμα στην ιδιοκτησία του προσφεύγοντος.
- Η προσβαλλόμενη πράξη είναι αναιτιολόγητη, γενική, ασαφής και ανεπαρκής. Επίσης, οδηγεί στην αντίθετη κατά τις διατάξεις του Συντάγματος φορολογική του επιβάρυνση για ένα ακίνητο που δεν του ανήκει.
- Ο προσφεύγων ισχυρίζεται ότι εφόσον οι δηλώσεις ΕΝΦΙΑ των ετών 2014, 2015 και 2016 ότι το νε λόγω ακίνητο δεν φορολογείται έγιναν δεκτές θα πρέπει να μην φορολογηθεί και για το ΦΑΠ 2013.

Επειδή, σύμφωνα με το άρθρο 27 του Ν. 3842/2010 ορίζεται:

«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 1 η Ιανουαρίου κάθε έτους.

2. Στην έννοια του όρου ακίνητη περιουσία, για την εφαρμογή του νόμου αυτού, περιλαμβάνονται:

- α) Το δικαίωμα της πλήρους και της ψιλής κυριότητας, της επικαρπίας και της οίκησης επί ακινήτων.*
- β) Το δικαίωμα της αποκλειστικής χρήσης θέσεων στάθμευσης, βοηθητικών χώρων και κολυμβητικών δεξαμενών που βρίσκονται σε κοινόκτητο τμήμα υπογείου, πυλωτής, δώματος ή ακάλυπτου χώρου οικοδομής, των πιο πάνω ακινήτων.»*

Επειδή, σύμφωνα με το άρθρο 28 του Ν. 3842/2010 ορίζεται:

«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 το άρθρο 29 του Ν. 3842/2010 ορίζεται:

«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 νόμου

3028/2002 (Φ.Ε.Κ. 153 Α'), το Ευρωπαϊκό Πολιτιστικό Κέντρο Δελφών, τις Ξένες Αρχαιολογικές Σχολές και την Αμερικανική Γεωργική Σχολή.

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.

[Σχόλια επιστημονικής ομάδας]

Όπως η περίπτωση ιβ' της παρ. 1 του άρθρου 29 αντικαταστάθηκε με την παρ. 1 του άρθρου 24 του Ν.3943/2011 (ΦΕΚ Α' 66/31-03-2011) και σύμφωνα με την παρ. 11 του ίδιου άρθρου του ίδιου νόμου ισχύει από 1/1/2011 και μετά.

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

Επειδή, σύμφωνα με το άρθρο 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.

Επειδή, σύμφωνα με την ΠΟΛ 1149/1994 παρ 9 σε συνδυασμό με την παρ 5 του άρθρου 4 της

υπ. αρ. 1085787/888/0013/13-8-2008 απόφασης του Υφυπουργού Οικονομίας και Οικονομικών (Καθορισμός συντελεστών προσδιορισμού αξίας ανά είδος ακινήτου ή κτιρίου για τον υπολογισμό Ενιαίου Τέλους Ακινήτων φυσικών προσώπων και φόρου ακίνητης περιουσίας) αναφέρεται ότι :Αν το οικοπέδογ) έχει κηρυχτεί απαλλοτριωτέο εφαρμόζεται συντελεστής 0,80.

Επειδή, σύμφωνα με το υπ' αριθμ. πρωτ. 146808/Π7626/15/17-112015 έγγραφο του Τμήματος Πολεοδομικού Σχεδιασμού της Γενικής Δ/σης Έργων & Περ/ντος του Δήμου Πατρέων αναφέρεται:

«.....**δεν έχει εκδοθεί μέχρι σήμερα, πράξη αρμόδιου οργάνου σχετικά με την τροποποίηση του σχεδίου πόλης και την άρση της απαλλοτρίωσης της ιδιοκτησίας σας, επί του Ο.Τ./Κ.Χ.Γ..... του Σ.Π.Π..**

Ως εκ τούτου, η ιδιοκτησία σας εξακολουθεί να βρίσκεται **εντός σχεδίου πόλης Πατρών**, σε προβλεπόμενο **«κοινόχρηστο χώρο πρασίνου»**, όπου δεν επιτρέπεται από εσάς η έκδοση οικοδομικής άδειας.»

Επειδή, στην υπ' αριθμ./16/26-09-2016 αρνητική απάντησης του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Γ' Πατρών αναφέρεται:

«.....**Απορρίπτουμε** την εκκαθάριση της τροποποιητικής δήλωσης Ε9, Φ.Α.Π. 2013 δήλωσης τουμε **Α.Φ.Μ.**γιατί το ακίνητο με Α.Τ.ΑΚ.δεν μπορεί να διαγραφεί γιατί καθίσταται απαλλοτριωτέο λόγω ρυμοτομίας για προβλεπόμενο **«κοινόχρηστο χώρο πρασίνου»**. Συνεπώς, σωστά δηλώνεται το ανωτέρω ακίνητο στο Ε9, Φ.Α.Π. 2013 ως ειδικών συνθηκών με μειωμένη φορολόγηση μέχρι να οριστικοποιηθεί η απαλλοτρίωση ή όχι από το Δήμο Πατρών.»

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 (Σ.τ.Ε. 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.

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. Συνεπώς ακολουθώντας τις ανωτέρω διατάξεις του νόμου ορθώς εκδόθηκε η υπ' αριθμ./16/26-09-2016 αρνητική απάντηση του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Γ' Πατρών.

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 κρίση περί συμμόρφωσης των διατάξεων του νόμου 3842/2010 με την ευρωπαϊκή έννομη τάξη δεν εμπίπτει στην αρμοδιότητα της Διοίκησης, η οποία σε κάθε περίπτωση δεσμεύεται από τις κατά το κρίσιμο χρονικό διάστημα ισχύουσες διατάξεις νόμων.

Α π ο φ α σ ί ζ ο υ μ ε

Την απόρριψη της από 27/10/2016 και με αρ. πρωτ.ενδικοφανούς προσφυγής του προσφεύγοντος, ΑΦΜ

Οριστική φορολογική υποχρέωση του υπόχρεου με βάση την παρούσα απόφαση:

ΦΑΠ 2013:

Ποσό Πληρωμής: 4.994,71€

Το παραπάνω ποσό προέκυψε με το με αριθμ. ειδοπ./2013 Εκκαθαριστικό Σημείωμα Φόρου Ακίνητης Περιουσίας οικον. έτους 2013 (ΑΧΚ) της Γ.Γ.Π.Σ..

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

**ΜΕ ΕΝΤΟΛΗ ΤΟΥ ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΥ
ΤΗΣ Δ/ΝΣΗΣ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ
Ο ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΣ ΤΗΣ ΥΠΟΔΙΕΥΘΥΝΣΗΣ
ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ**

ΓΕΩΡΓΙΟΣ ΦΑΚΟΣ

Ακριβές Αντίγραφο

**Η Υπάλληλος του Τμήματος
Διοικητικής Υποστήριξης**

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.