



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ



ΑΑΔΕ

Ανεξάρτητη Αρχή
Δημοσίων Εσόδων

ΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ

ΥΠΟΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ

ΤΜΗΜΑ ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ Α6

Ταχ. Δ/ση : Αριστογείτονος 19

Ταχ. Κώδικας : 176 71 - Καλλιθέα

Τηλέφωνο : 2131604565

ΦΑΞ : 2131604567

Καλλιθέα 16/01/2017

Αριθμός Απόφασης: 378

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

γ. Της παρ. 1 του άρθρου 17 του ν. 4389/2016 (ΦΕΚ Α' 94).

δ. Του άρθρου 59 του π.δ. 111/2014 (Α' 178) «Οργανισμός του Υπουργείου Οικονομικών».

ε. Του άρθρου 6 της αριθμ. 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 του Υπουργείου Οικονομικών 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) «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. Τη με ημερομηνία κατάθεσης 29/09/2016 και αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανή προσφυγή του «.....», ΑΦΜ, που εδρεύει στην Αθήνα επί της οδού, Τ.Κ., κατά της

με αριθμ. ειδοποίησης/28-08-2016 πράξης διοικητικού προσδιορισμού φόρου ν. 4223/2013 (ΕΝ.Φ.Ι.Α.) της Γ.Γ.Δ.Ε., έτους 2016, και τα προσκομιζόμενα με αυτές σχετικά έγγραφα.

5. Τις απόψεις της Δ.Ο.Υ. Α' Αθηνών.

6. Την εισήγηση του ορισθέντος Υπαλλήλου του Τμήματος Α6, όπως αποτυπώνεται στο σχέδιο της απόφασης.

Επί της από 29/09/2016 και αριθμό πρωτοκόλλου 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:

Με την με αριθμ. ειδοπ. /28.08.2016 πράξη διοικητικού προσδιορισμού φόρου ν.4223/2013 (ΕΝ.Φ.Ι.Α.) της Γ.Γ.Δ.Ε. έτους 2016 επιβλήθηκε σε βάρος του προσφεύγοντος φόρος συνολικού ποσού ύψους 47.942,33 € (522,84 € κύριος φόρος και 47.419,49 € συμπληρωματικός φόρος), βάσει της υπ'αριθμ. δήλωσής του. Ο προσφεύγων συνεταιρισμός, με την υπό κρίση ενδικοφανή προσφυγή, ζητά την ακύρωση ή την αναπροσαρμογή της παραπάνω πράξης προβάλλοντας τους παρακάτω λόγους :

- Για το ακίνητο με ΑΤΑΚ υπάρχει απαγόρευση οιασδήποτε χρήσης και δεν δύναται να διανεμηθεί, λόγω του ότι α) η έκταση των 1.139.590 τ.μ. είναι δασική έκταση και συνεπώς είναι αδύνατη η ένταξή της στο σχέδιο πόλεως και β) η υπόλοιπη έκταση των 23.410,00τ.μ.είναι μη ενιαία έκταση και μικρότερη των 50 στρεμμάτων, προϋποθέσεις απαραίτητες για την ένταξη σε σχέδιο πόλεως σύμφωνα με τις διατάξεις του ν. 4280/2014 αρθρ.1 παρ.1, δεδομένου ότι ο συνεταιρισμός ως οικοδομικός σύμφωνα με τον ισχύοντα νόμο 4030/2011 περί οικοδομικών συνεταιρισμών μπορεί να διανείμει μια έκταση στα μέλη του μόνο αφού την εντάξει σε σχέδιο πόλεως, και για το εν λόγω ακίνητο ζητά την πλήρη απαλλαγή από το φόρο σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθ.3 παρ.2 εδ. α' του ν. 4223/2015.
- Ο ν.4223/2013, ο οποίος επιβάλει φόρο σε ακίνητα τα οποία ουδεμία πρόσοδο αποφέρουν, ούτε δύναται να αποφέρουν στους ιδιοκτήτες τους, είναι αντισυνταγματικός και συνιστά υπέρμετρη επιβάρυνση της ιδιοκτησίας κατά παράβαση του άρθρου 17 του Συντάγματος και του Πρώτου Πρόσθετου Πρωτοκόλλου της ΕΣΔΑ.
- Με την προσβαλλόμενη πράξη 13 ακίνητα εκτός σχεδίου χαρακτηρίζονται ως γήπεδα μονοετούς καλλιέργειας ενώ από 23-12-2014 έχει υποβάλλει τροποποιητική δήλωση Ε9 στην οποία δηλώνονται τα ακίνητα αυτά ως μη καλλιεργήσιμες εκτάσεις.

Επειδή, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 3 παρ.2 εδαφ. (α) του ν.4223/13:

«2. Απαλλάσσονται από τον Ε.Ν.Φ.Ι.Α. και τα δικαιώματα από τα ακίνητα για τα οποία:

α) Υφίσταται απαγόρευση οποιασδήποτε χρήσης, σύμφωνα με τον ισχύοντα Πολεοδομικό Σχεδιασμό ιδίως ρυμοτομικό βάρος, ρυμοτομική απαλλοτρίωση, δέσμευση ακινήτου για κοινωφελή

ή κοινόχρηστο σκοπό ή για λόγους προστασίας μνημείων και αρχαιοτήτων, ιδίως αρχαιολογική δέσμευση για ανασκαφές κήρυξη αρχαιολογικού χώρου, καθώς και για λόγους προστασίας του περιβάλλοντος, που έχει επιβληθεί από φορείς της Γενικής Κυβέρνησης, αποκλειστικά κατά το μέρος για το οποίο υφίσταται η ως άνω απαγόρευση.....»

Επειδή, σύμφωνα με τις διατάξεις της παρ.1 (α) της ΠΟΛ 1248/2014 του ΥΠ. ΟΙΚ. για τη χορήγηση των απαλλαγών ή μειώσεων που προβλέπονται στην περίπτωση α' της παραγράφου 2 του ν. 4223/13 (πλήρης ή μερική απαγόρευση χρήσης ακινήτου), απαιτείται βεβαίωση από την αρμόδια δημόσια ή διοικητική αρχή, με την οποία αποδεικνύεται ότι υφίσταται μερική ή ολική απαγόρευση χρήσης του ακινήτου. Στη βεβαίωση θα πρέπει να αναφέρονται, εκτός από τα περιγραφικά στοιχεία του ακινήτου, για το οποίο υπάρχει ολική ή μερική απαγόρευση χρήσης, ο αριθμός και η ημερομηνία της απόφασης δέσμευσης, το είδος της απαγόρευσης και ότι η απαγόρευση αυτή υφίστατο κατά την 1 Ιανουαρίου 2014.

Επειδή, σύμφωνα με τις διατάξεις του ν. 4280/2014 αρθρ.1παρ.1 (β') εδαφική έκταση που βρίσκεται εκτός σχεδίου πόλεως, εκτός οικισμών προ του 1923, καθώς και οικισμών μέχρι 2.000 κατοίκους, η οποία ανήκει κατά κυριότητα σε ένα, ή εξ αδιαιρέτου, σε περισσότερα φυσικά ή νομικά πρόσωπα ιδιωτικού ή δημοσίου δικαίου ή ανήκει κατά διαιρετά τμήματα σε ένα ή εξ αδιαιρέτου σε περισσότερα φυσικά ή νομικά πρόσωπα ιδιωτικού ή δημοσίου δικαίου ή και σε φορείς αστικού αναδασμού ή Οικοδομικούς Συνεταιρισμούς, μπορεί να καθορίζεται ως Περιοχή Περιβαλλοντικής Αναβάθμισης και Ιδιωτικής Πολεοδομικής και να πολεοδομείται με τις διατάξεις του παρόντος νόμου με τις εξής προϋποθέσεις: α).....β) να μην εμπίπτει σε περιοχή ειδικού νομικού καθεστώτος όπως δάση, δασικές εκτάσεις ή αναδασωτέες.... γ) η προς πολεοδόμηση έκταση πρέπει να είναι ενιαία κατά το άρθρο 2 και να έχει επιφάνεια πενήντα (50) στρέμματα.

Επειδή, σύμφωνα με τις διατάξεις της παρ.1 (α) της ως άνω αναφερθείσας ΠΟΛ 1248/2014 η βεβαίωση η οποία απαιτείται για την απαλλαγή του Ε.Ν.Φ.Ι.Α. της περ. α' της παραγράφου 2 του ν. 4223/13 πρέπει να αναφέρει ότι το είδος της απαγόρευσης χρήσης πρέπει να υφίσταται κατά την 1^η Ιανουαρίου 2014, η δε προσκομιζόμενη από τον προσφεύγοντα, προκειμένου να απαλλαγεί του Ε.Ν.Φ.Ι.Α., με αριθμ. Πρωτ...../22-6-1992 πράξη χαρακτηρισμού του Δασαρχείου Κορίνθου σύμφωνα με την οποία έκταση επιφανείας 1.131,59 στρεμμάτων, στη περιφέρεια Δήμου είναι (υπαγόμενη στις διατάξεις του ν.998/79 «περί προστασίας των δασών και δασικών εκτάσεων της χώρας) δεν γίνεται δεκτή, δεδομένου ότι η βεβαίωση χαρακτηρίζει την έκταση ως δάσος για χρονική περίοδο πολύ παλαιότερη της κρίσιμης χρονολογίας για την επιβολή ή απαλλαγή του ενιαίου φόρου ακινήτων (ήτοι στις 22/6/1992 και όχι 1/1/2014 όπως απαιτούν οι διατάξεις).

Επειδή, ο προσφεύγων συνεταιρισμός είναι οικοδομικός και όπως αναφέρει στην ενδικοφανή προσφυγή του καμία άλλη δραστηριότητα δεν επιτρέπεται κατά το νόμο να ασκήσει επί της δηλωθείσας έκτασης των 23.410,00 τ.μ. ως βοσκότοπου, παρά μόνο αυτής που αναφέρεται στο καταστατικό ως σκοπός του συνεταιρισμού, ήτοι την εξασφάλιση κύριας ή και παραθεριστικής κατοικίας στα μέλη του, που μπορεί να πραγματοποιηθεί ή με διανομή αυτοτελών οικοπέδων στα μέλη ή με παραγωγή κατοικίας από ενιαίο κατασκευαστικό φορέα ή με απ' ευθείας αγορά ετοιμών

κατοικιών ή με συνδυασμό των τριών αυτών περιπτώσεων και δεδομένου ότι δεν είναι δυνατή η πραγματοποίηση του παραπάνω σκοπού λόγω μη ένταξης της εν λόγω έκτασης σε σχέδιο πόλεως, όπως ανωτέρω ισχυρίζεται, προκειμένου να τύχει απαλλαγής του Ε.Ν.Φ.Ι.Α. είναι απαραίτητη σύμφωνα με τις διατάξεις της παρ.1 (α) της ΠΟΛ 1248/2014 η προσκόμιση βεβαίωσης από την αρμόδια δημόσια ή διοικητική αρχή περί απαγόρευσης χρήσης, η οποία και δεν προσκομίσθηκε.

Επειδή, ο νομοθέτης με τη θέσπιση του Ε.Ν.Φ.Ι.Α., απέβλεψε, επιτρεπτός 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).

Ως εκ τούτου, η ύπαρξη προσόδου από το ακίνητο δεν αποτελεί προϋπόθεση ή κριτήριο υπαγωγής στον Ε.Ν.Φ.Ι.Α. ούτε, άλλωστε, η μη συνεκτίμηση, κατά την επιβολή του επιδικού φόρου, της υπάρξεως (ή μη) εισοδήματος από το βαρυνόμενο ακίνητο συνιστά, μόνη αυτή, παράβαση της συνταγματικής αρχής της ίσης, αναλόγως της φοροδοτικής ικανότητας εκάστου, επιβαρύνσεως.

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.

Επειδή, εξάλλου, οι κανονιστικές αποφάσεις της Διοίκησης προσβάλλονται με αίτηση ακυρώσεως ενώπιον του ΣτΕ.

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 και ο ισχυρισμός του προσφεύγοντος συνεταιρισμού ότι ο ν.4223/2013, ο οποίος επιβάλει φόρο σε ακίνητα τα οποία ουδεμία πρόσοδο αποφέρουν, ούτε δύνανται να αποφέρουν στους ιδιοκτήτες τους, είναι αντισυνταγματικός και αντίθετος προς την ΕΣΔΑ εναπόκειται στην κρίση των Δικαστηρίων.

Α π ο φ α σ ί ζ ο υ μ ε

Την **απόρριψη** της με ημερομηνία κατάθεσης 29/09/2016 και αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανούς προσφυγής του προσφεύγοντος «.....», ΑΦΜ

Οριστική φορολογική υποχρέωση του υπόχρεου - καταλογιζόμενο ποσό με βάση την παρούσα απόφαση:

ΕΝΙΑΙΟΣ ΦΟΡΟΣ ΙΔΙΟΚΤΗΣΙΑΣ ΑΚΙΝΗΤΩΝ (ΕΝ.Φ.Ι.Α) 2016

ΠΟΣΟ: 47.942,33 ευρώ

Το παραπάνω ποσό βεβαιώθηκε με τη με αριθμό ειδοποίησης/28.08.2016 Πράξη Διοικητικού Προσδιορισμού Φόρου ν. 4223/2013 της Γ.Γ.Δ.Ε., Έτους 2016 (ΑΧΚ) και είναι καταβλητέο εντός των προθεσμιών που αναγράφονται επ' αυτής.

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 ΤΟΥ ΤΜΗΜΑΤΟΣ
ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ Α6
α/α**

ΠΑΝΑΓΙΩΤΗΣ ΔΕΡΒΟΣ

Ακριβές Αντίγραφο

**Η/Ο 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.