



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ
ΥΠΟΥΡΓΕΙΟ ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΩΝ
ΓΕΝΙΚΗ ΓΡΑΜΜΑΤΕΙΑ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΕΣΟΔΩΝ
ΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ
ΥΠΟΔ/ΝΣΗ ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ
ΤΜΗΜΑ ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ Α6
Ταχ. Δ/ση : Αριστογείτονος 19
Ταχ. Κώδικας : 176 71 - Καλλιθέα
Τηλέφωνο :
ΦΑΞ :

Καλλιθέα, 26/09/2016

Αριθμός απόφασης: 3230

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. Του άρθρου 59 του π.δ. 111/2014 (Α' 178) «Οργανισμός του Υπουργείου Οικονομικών».
 - δ. 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.
 - ε. 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 .../.../.... και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανή προσφυγή της εταιρείας «.....», ΑΦΜ, με έδρα στην, οδός, κατά της τεκμαιρόμενης αρνητικής απάντησης του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. επί της από .../.../.... αίτησης περί επιστροφής των αχρεωστήτως καταβληθέντων ποσών του Ε.Ε.Τ.Η.Δ.Ε., ετών 2011 και 2012, και του Ε.Ε.Τ.Α. έτους 2013, και τα προσκομιζόμενα με αυτήν σχετικά έγγραφα.
5. Τις απόψεις της αρμόδιας Δ.Ο.Υ.
6. Την εισήγηση του ορισθέντος υπαλλήλου του Α6 τμήματος της Υπηρεσίας μας, όπως αποτυπώνεται στο σχέδιο της απόφασης.

Επί της από .../.../.... και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανούς προσφυγής της εταιρείας «.....», 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 πάροδο απράκτου τριμήνου από την υποβολή στη Δ.Ο.Υ. της από .../.../.... αίτησης της προσφεύγουσας εταιρείας απορρίφθηκε σιωπηρά το αίτημά της περί επιστροφής των αχρεωστήτως καταβληθέντων ποσών του Ε.Ε.Τ.Η.Δ.Ε., ετών 2011 και 2012, καθώς και του Ε.Ε.Τ.Α. έτους 2013 και τα οποία αφορούν στον υπόγειο στεγασμένο που διατηρεί και εκμεταλλεύεται στα πλαίσια του σκοπού της στην Αθήνα.

Η προσφεύγουσα εταιρεία με την υπό κρίση ενδικοφανή προσφυγή ζητά να:

- Γίνει δεκτή η παρούσα ενδικοφανής προσφυγή.
- Ακυρωθεί η προσβαλλόμενη πράξη.
- Επιστραφούν νομιμοτόκως τα αχρεωστήτως καταβληθέντα ποσά του Ε.Ε.Τ.Η.Δ.Ε. 2011 και 2012 και του Ε.Ε.Τ.Α. του 2013.

Προβάλλοντας του παρακάτω ισχυρισμούς:

- Σύμφωνα με την προσφεύγουσα εταιρεία, το υπό κρίση ακίνητο τυγχάνει ειδικών συνθηκών, καθώς έχει τα ίδια εννοιολογικά γνωρίσματα με τα ακίνητα εκείνα για τα οποία προβλέπεται απαλλαγή από την καταβολή των υπό κρίση τελών, κατά ανάλογη εφαρμογή του άρθρου 53 παρ. 5 του Ν. 4021/2011 και της υποπαραγράφου Α7 παρ. 8 περ. εε' του Ν. 4152/2013, και θα έπρεπε να τύχει φορολογικής απαλλαγής.
- Η προσφεύγουσα εταιρεία ισχυρίζεται ότι όπως προβλέφθηκε εφαρμογή του Συντελεστή Απομείωσης Επιφάνειας (ΣΑΕ) στον Ν. 4223/2013, θα έπρεπε να έχει ήδη εφαρμοστεί και στην περίπτωση του Ε.Ε.Τ.Η.Δ.Ε. και του Ε.Ε.Τ.Α..

Α) Ως προς την επιβολή του έκτακτου ειδικού τέλους ηλεκτροδοτούμενων δομημένων επιφανειών (Ε.Ε.Τ.Η.Δ.Ε.) ετών 2011 και 2012:

Επειδή, σύμφωνα με την παρ. 1 του άρθρου 53 του Ν. 4021/2011 ορίζεται:

«1. Για επιτακτικούς λόγους εθνικού συμφέροντος που συνίστανται στην άμεση μείωση του δημοσιονομικού ελλείμματος, επιβάλλεται ειδικό τέλος υπέρ του Δημοσίου στις ηλεκτροδοτούμενες για οικιστική ή εμπορική χρήση δομημένες επιφάνειες των ακινήτων που υπάγονται κατά τη 17η Σεπτεμβρίου κάθε έτους στο τέλος ακίνητης περιουσίας που προβλέπεται στην παράγραφο 1 του άρθρου 24 του Ν. 2130/1993 (Α' 62) σύμφωνα με τις επόμενες διατάξεις του παρόντος άρθρου.»

Επειδή, σύμφωνα με την παρ. 5 του άρθρου 53 του Ν. 4021/2011 ορίζεται:

«5. Στο ειδικό τέλος του παρόντος άρθρου δεν υπόκεινται τα ακίνητα που ανήκουν:

α) β) γ) δ)

ε)..... γγ) Τα ακίνητα που έχουν αποκλειστικά γεωργική ή κτηνοτροφική ή βιοτεχνική ή βιομηχανική χρήση.»

Επειδή, σύμφωνα με το άρθρο 1 της ΠΟΛ. 1056/2012 ΑΥΟ ο προσδιορισμός της χρήσης της ηλεκτροδοτούμενης επιφάνειας λαμβάνεται από το πεδίο του Κωδικού Χρήσης Τιμολογίου της βάσης πληροφοριών του Διαχειριστή Δικτύου της Δ.Ε.Η. κατά τη 17η Σεπτεμβρίου 2011, για το έτος 2011, και κατά την 31η Μαρτίου 2012, για το έτος 2012. Η αλλαγή χρήσης της ηλεκτροδοτούμενης επιφάνειας στο ως άνω πεδίο μετά τις ημερομηνίες αυτές δεν λαμβάνεται υπόψη για τον υπολογισμό του Ε.Ε.Τ.Η.Δ.Ε. των ετών 2011 και 2012 αντίστοιχα. Επίσης, η πληροφορία για τη γεωργική ή κτηνοτροφική ή βιοτεχνική ή βιομηχανική χρήση ακινήτου, ώστε να μην υπολογισθεί Ε.Ε.Τ.Η.Δ.Ε., λαμβάνεται από το πεδίο του Κωδικού Χρήσης Τιμολογίου της βάσης πληροφοριών του Διαχειριστή Δικτύου της Δ.Ε.Η., κατά τη 17-9-2011, για το έτος 2011, και κατά την 31-3-2012, για το έτος 2012 αντίστοιχα.

Επειδή, σύμφωνα με το άρθρο 2 της ΠΟΛ. 1056/2012 ΑΥΟ η διαδικασία και απαιτούμενα δικαιολογητικά για τη χορήγηση των απαλλαγών της παρ. 5 του άρθρου 53 του Ν.4021/2011 έχουν ως εξής:

«1.1. Το Ε.Ε.Τ.Η.Δ.Ε. καταβάλλεται μαζί με το λογαριασμό του ηλεκτρικού ρεύματος και στη συνέχεια ο κύριος ή ο επικαρπωτής του ακινήτου υποβάλλει αίτηση επιστροφής του στη Δημόσια Οικονομική Υπηρεσία (Δ.Ο.Υ.), που είναι αρμόδια για τη φορολογία εισοδήματός του, προσκομίζοντας και τα οικεία δικαιολογητικά. Η αίτηση έχει ως το υπόδειγμα 1.

Ειδικά για το Ε.Ε.Τ.Η.Δ.Ε. έτους 2012 μπορεί να εφαρμόζονται τα οριζόμενα στο δεύτερο εδάφιο της περ. 1.2. της παρ. 1 του άρθρου 4 της παρούσας.

1.2. Η Δ.Ο.Υ., μετά την παραλαβή της αίτησης, αποφαινεται για την αποδοχή ή απόρριψη του αιτήματος.

.....

2. Δικαιολογητικά απαλλαγής

Η αίτηση της περίπτωσης 1.1 της προηγούμενης παραγράφου του άρθρου αυτού συνοδεύεται υποχρεωτικά από φωτοτυπία του λογαριασμού ηλεκτρικού ρεύματος, είτε επισημασμένου για την εξόφληση είτε συνοδευόμενου με οποιοδήποτε αποδεικτικό εξόφλησης, καθώς και δήλωση φόρου ακίνητης περιουσίας (ΦΑΠ) έτους 2011 ή 2012 αντίστοιχα για τα νομικά πρόσωπα πλην του Ελληνικού Δημοσίου και των αποκεντρωμένων δημόσιων υπηρεσιών που λειτουργούν ως ειδικά ταμεία, ή εκκαθαριστικό Ε.Τ.ΑΚ. έτους 2008 ή συμβόλαιο για απόκτηση ακινήτου μετά την 1η Ιανουαρίου 2008, αν το ακίνητο για το οποίο ζητείται η απαλλαγή αποκτήθηκε μετά την ημερομηνία αυτή, για τα φυσικά πρόσωπα, και επιπλέον, κατά περίπτωση, από τα ακόλουθα δικαιολογητικά:

α).... β).... γ)..... δ)..... ε)..... στ).....

η) Για την απαλλαγή ακινήτων που έχουν αποκλειστικά γεωργική ή κτηνοτροφική ή βιοτεχνική ή βιομηχανική χρήση, βεβαίωση από τη Δ.Ε.Η. ή τον εναλλακτικό προμηθευτή ηλεκτρικού ρεύματος ότι η συγκεκριμένη παροχή, κατά τη 17-9-2011 ή την 31-3-2012 κατά περίπτωση, αφορούσε τιμολόγιο βιομηχανικής ή γεωργικής χρήσης.

Για την απαλλαγή ακινήτων που έχουν αποκλειστικά γεωργική ή κτηνοτροφική χρήση αλλά δεν υπάρχει τιμολόγιο γεωργικής χρήσης κατά τη 17-9-2011 ή την 31-3-2012 κατά περίπτωση,

πολεοδομική άδεια ειδικού κτιρίου ή, σε περιπτώσεις που δεν υπάρχει άδεια οικοδομής, κάθε πρόσφορο δημόσιο έγγραφο καθώς και φορολογικά έγγραφα από τα οποία να προκύπτει ότι στο ακίνητο δεν ασκείται και άλλη δραστηριότητα (εμπορία, παροχή υπηρεσίας κ.λπ.).

Για την απαλλαγή ακινήτων που έχουν αποκλειστικά βιοτεχνική ή βιομηχανική χρήση αλλά δεν υπάρχει τιμολόγιο βιομηχανικής χρήσης κατά τη 17-9-2011 ή την 31-3-2012 κατά περίπτωση, άδεια λειτουργίας εν ισχύ κατά τη 17-9-2011 ή την 31-3-2012 κατά περίπτωση καθώς και φορολογικά έγγραφα από τα οποία να προκύπτει ότι στο ακίνητο αυτό δεν ασκείται και άλλη δραστηριότητα (εμπορία, παροχή υπηρεσίας κ.λπ.).

θ).... ι).... ια)....»

Επειδή, εν προκειμένω, το εν λόγω ακίνητο στην υπό κρίση προσφυγή ήταν καταχωρημένο στα τιμολόγια του παρόχου ηλεκτρικού ρεύματος ως «γενικής χρήσης – Γ22».

Επειδή, από το μηχανογραφικό δελτίο οικονομικών στοιχείων επιχειρήσεων και επιτηδευματιών Ε3 έτους 2012 της προσφεύγουσας εταιρείας, προκύπτει ότι τα κύρια έσοδά της προερχόταν από παροχή υπηρεσιών.

Επειδή, όπως προκύπτει από τα ανωτέρω, η προσφεύγουσα εταιρεία δεν ακολούθησε την ως άνω διαδικασία χορήγησης των απαλλαγών της παρ. 5 του άρθρου 53 του Ν.4021/2011 και δεν προσκόμισε τα απαιτούμενα από την ΠΟΛ. 1056/2012 Απόφαση του Υπουργείου Οικονομικών δικαιολογητικά για την απαλλαγή λόγω αποκλειστικά γεωργικής ή κτηνοτροφικής ή βιοτεχνικής ή βιομηχανικής χρήσης, ενώ από τα φορολογικά έγγραφα (Ε3) δεν προέκυψε ότι στο συγκεκριμένο ακίνητο ασκείται αποκλειστικά γεωργική ή κτηνοτροφική ή βιοτεχνική ή βιομηχανική δραστηριότητα. Ως εκ τούτου, δεν πληρούνται οι προϋποθέσεις του άρθρου 53 του ν. 4021/2011 για την απαλλαγή του εν λόγω ακινήτου από το Ε.Ε.Τ.Η.Δ.Ε. ετών 2011 και 2012.

Β) Ως προς την επιβολή του έκτακτου ειδικού τέλους ακινήτων (Ε.Ε.Τ.Α.) έτους 2013:

Επειδή, σύμφωνα με την περ. 1 της Υποπαραγράφου Α.7: ΕΚΤΑΚΤΟ ΕΙΔΙΚΟ ΤΕΛΟΣ ΑΚΙΝΗΤΩΝ (Ε.Ε.Τ.Α.) ορίζεται:

«1. Για επιτακτικούς λόγους εθνικού συμφέροντος που συνίστανται στην επίτευξη των δημοσιονομικών στόχων του Μεσοπρόθεσμου Πλαισίου Δημοσιονομικής Στρατηγικής, όπως έχει εγκριθεί με το άρθρο πρώτο του Ν. 4093/2012 και επικαιροποιηθεί με το Ν. 4127/2013, για το έτος 2013, επιβάλλεται έκτακτο ειδικό τέλος υπέρ του Δημοσίου στις ηλεκτροδοτούμενες, οποτεδήποτε κατά το διάστημα από την 1η Μαΐου 2013 έως την 31η Δεκεμβρίου 2013, δομημένες επιφάνειες ακινήτων σύμφωνα με τα οριζόμενα στην παρούσα υποπαραγραφή, το οποίο θα ονομάζεται στο εξής έκτακτο ειδικό τέλος ακινήτων (Ε.Ε.Τ.Α.).»

Επειδή, σύμφωνα με την περ. 8 της Υποπαραγράφου Α.7: ΕΚΤΑΚΤΟ ΕΙΔΙΚΟ ΤΕΛΟΣ ΑΚΙΝΗΤΩΝ (Ε.Ε.Τ.Α.) ορίζεται:

«8. Από το Ε.Ε.Τ.Α. απαλλάσσονται:

αα) ββ) γγ) δδ)

εε) Τα ακίνητα για τα οποία, στο πεδίο χρήσης του συστήματος «ΕΡΜΗΣ» του Δ.Ε.Δ.Δ.Η.Ε. αναγράφονται οι κωδικοί αριθμοί χρήσης 3 και 4 αντίστοιχα, που αφορούν σε γεωργική ή βιομηχανική χρήση.»

Επειδή, σύμφωνα με το άρθρο 1 της ΠΟΛ. 1101/2013 η διαδικασία για τη χορήγηση των απαλλαγών των περιπτώσεων 7 και 8 της υποπαραγράφου Α.7. του Ν. 4152/2013 έχει ως εξής:

«1.1. Ο κύριος ή ο επικαρπωτής του ακινήτου υποβάλλει αίτηση απαλλαγής από το ΕΕΤΑ στη Δημόσια Οικονομική Υπηρεσία (Δ.Ο.Υ.), που είναι αρμόδια για τη φορολογία εισοδήματός του, προσκομίζοντας και τα δικαιολογητικά, που ορίζονται στην επόμενη παράγραφο. Η αίτηση έχει ως το υπόδειγμα 1.

1.2. Η Δ.Ο.Υ., μετά την παραλαβή της αίτησης, αποφαινεται για την αποδοχή ή απόρριψη του αιτήματος.»

Επειδή, εν προκειμένω, το εν λόγω ακίνητο στην υπό κρίση προσφυγή ήταν καταχωρημένο στα τιμολόγια του παρόχου ηλεκτρικού ρεύματος ως «γενικής χρήσης – Γ22».

Επειδή, όπως προκύπτει από τα ανωτέρω, η προσφεύγουσα εταιρεία δεν ακολούθησε την ως άνω διαδικασία χορήγησης των απαλλαγών της περ. 8 της υποπαραγράφου Α.7. του Ν. 4152/2013 και από τα προσκομιζόμενα με τον φάκελο της υπόθεσης στοιχεία δεν αποδεικνύεται ότι το συγκεκριμένο ακίνητο αφορά σε γεωργική ή βιομηχανική χρήση. Ως εκ τούτου, δεν πληρούνται οι προϋποθέσεις της περ. 8 της υποπαραγράφου Α.7. του Ν. 4152/2013 για την απαλλαγή του εν λόγω ακινήτου από το Ε.Ε.Τ.Α. έτους 2013.

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 ό,τι επιτρέπεται από τους κανόνες αυτούς.

Επειδή, η διοίκηση, στην υπό κρίση περίπτωση, υποχρεούται στην εφαρμογή των ως άνω διατάξεων, ενώ δεσμεύεται από την παρ. 5 του άρθρου 53 του Ν.4021/2011 που αφορά σε απαλλαγές ακινήτων από το Ε.Ε.Τ.Η.Δ.Ε. και την περ. 8 της υποπαραγράφου Α.7. του Ν. 4152/2013 που αφορά σε απαλλαγές ακινήτων από το Ε.Ε.Τ.Α..

Επειδή, όσον αφορά την απαλλαγή των γεωργικών, κτηνοτροφικών, βιοτεχνικών και βιομηχανικών κτηρίων από την καταβολή του έκτακτου ειδικού τέλους ηλεκτροδοτούμενων δομημένων επιφανειών και του έκτακτου ειδικού τέλους ακινήτων, δεν προβλέπεται από τις διατάξεις αναλογική εφαρμογή σε ακίνητα που τυγχάνουν ειδικού σκοπού ή ειδικών συνθηκών.

Α π ο φ α σ ί ζ ο υ μ ε

Την απόρριψη της από .../.../.... και με αρ. πρωτ. ενδικοφανούς προσφυγής της προσφεύγουσας εταιρείας «.....», ΑΦΜ

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
α.α
ΣΤΑΥΡΙΔΗΣ ΓΕΩΡΓΙΟΣ**

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 με υποχρέωση, επί ποινή απαραδέκτου άσκησης της προσφυγής, επίδοσης επικυρωμένου αντιγράφου αυτής στην Υπηρεσία μας εντός είκοσι (20) ημερών από τη λήξη της προθεσμίας για την άσκησή της (άρθ. 126 ν. 2717/99).