



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ

ΥΠΟΥΡΓΕΙΟ ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΩΝ

ΓΕΝΙΚΗ ΓΡΑΜΜΑΤΕΙΑ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΕΣΟΔΩΝ

ΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ

ΑΥΤΟΤΕΛΕΣ ΤΜΗΜΑ ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ

Ταχ. Δ/ση : Εγνατία 45

Ταχ. Κώδικας : 54630 - Θεσσαλονίκη

Τηλέφωνο : 2313-333254

ΦΑΞ : 2313-333258

Θεσσαλονίκη, 13.07.2016

Αριθμός απόφασης: 819

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. 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. Της αριθ. Δ6Α1118225 ΕΞ 2013/24.07.2013 Απόφασης του Γενικού Γραμματέα Δημοσίων Εσόδων του Υπουργείου Οικονομικών (ΦΕΚ Β' 1893) «Καθορισμός της διάρθρωσης και των αρμοδιοτήτων της Υπηρεσίας Εσωτερικής Επανεξέτασης της Γενικής Γραμματείας Δημοσίων Εσόδων, καθώς και απαραίτητων λεπτομερειών λειτουργίας αυτής».

ε. Της αριθ. Δ6Α1198069 ΕΞ 2013/30.12.2013 Απόφασης του Γενικού Γραμματέα Δημοσίων Εσόδων του Υπουργείου Οικονομικών (ΦΕΚ Β' 3367) «Μετονομασία και ανακαθορισμός των αρμοδιοτήτων και της εσωτερικής διάρθρωσης της Υπηρεσίας Εσωτερικής Επανεξέτασης της Γενικής Γραμματείας Δημοσίων Εσόδων του Υπουργείου Οικονομικών».

στ. Της αριθ. Δ.ΟΡΓ.Α. 1159205ΕΞ2014 Απόφασης της Γενικής Γραμματείας Δημοσίων Εσόδων του Υπουργείου Οικονομικών (ΦΕΚ Β3250/4-12-2014) «Τροποποίηση και συμπλήρωση της αριθμ. Δ6Α 1058824ΕΞ2014/8-4-2014 απόφασης του Γ.Γ.Δ. Εσόδων του Υπουργείου Οικονομικών, ως προς τις Διευθύνσεις Στρατηγικού Σχεδιασμού και Οικονομικής Διοίκησης, Επίλυσης Διαφορών και Εφαρμογής της Φορολογικής Πολιτικής και Νομοθεσίας».

ζ. Της αριθμ. Δ.ΟΡΓ. Α1006534ΕΞ2014 (ΦΕΚ Β'165/19-1-2015) Απόφασης της Γ.Γ.Δ. Εσόδων του Υπουργείου Οικονομικών «Ανακαθορισμός της καθ' ύλην αρμοδιότητας και του χρόνου έναρξης λειτουργίας του Αυτοτελούς Τμήματος Επανεξέτασης της Διεύθυνσης Επίλυσης Διαφορών

της Γενικής Γραμματείας Δημοσίων Εσόδων, καθώς και του χρόνου έναρξης λειτουργίας του Αυτοτελούς Τμήματος Επανεξέτασης, Νομικής και Διοικητικής Υποστήριξης της ίδιας Διεύθυνσης και της καθ' ύλην αρμοδιότητας του Γραφείου Επανεξέτασης του ίδιου Τμήματος».

η. Της αριθμ. Δ.Ε.Δ. Β1 1052867ΕΞ2015/21-4-2015 (ΦΕΚ Β' 815/7-5-2015) Απόφασης του Προϊσταμένου της Διεύθυνσης Επίλυσης Διαφορών, όπως τροποποιήθηκε και ισχύει με την αριθμ. Δ.Ε.Δ. Β1 1035074 ΕΞ2016/3-3-2016 (ΦΕΚ Β' 748/21-3-2016) Απόφαση του Προϊσταμένου της Διεύθυνσης Επίλυσης Διαφορών.

θ. 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 από2016 και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανή προσφυγή του, ΑΦΜ, κατά των υπ' αριθ. ... και .../.....2015 οριστικών πράξεων διορθωτικού προσδιορισμού ενιαίου τέλους ακινήτων του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. έτους 2008 και 2009 αντίστοιχα, των υπ' αριθ. ... και .../.....2015 οριστική πράξη διορθωτικού προσδιορισμού φόρου ακίνητης περιουσίας του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. έτους 2011 και 2012 αντίστοιχα και τα προσκομιζόμενα με αυτήν σχετικά έγγραφα.

4. Τις υπ' αριθ. ... και .../.....2015 οριστικές πράξεις διορθωτικού προσδιορισμού ενιαίου τέλους ακινήτων του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. έτους 2008 και 2009 αντίστοιχα, τις υπ' αριθ. και .../.....2015 οριστικές πράξεις διορθωτικού προσδιορισμού φόρου ακίνητης περιουσίας του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. έτους 2011 και 2012 των οποίων ζητείται η ακύρωση, καθώς και τις οικείες εκθέσεις ελέγχου.

5. Τις απόψεις της ανωτέρω φορολογικής αρχής.

6. Την εισήγηση του ορισθέντος υπαλλήλου επί υποβληθείσας Ενδικοφανούς Προσφυγής (άρθρο 63 του Ν.4174/2013) του Αυτοτελούς Τμήματος Επανεξέτασης της Διεύθυνσής μας όπως αποτυπώνεται στο σχέδιο της απόφασης.

Επί της από2016 και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανούς προσφυγής του με ΑΦΜ:, 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 υπ' αρ. .../.....2015 οριστική πράξη διορθωτικού προσδιορισμού ενιαίου τέλους ακινήτων νομικών προσώπων του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. έτους 2008 επιβλήθηκε σε βάρος της «.....» με ΑΦΜ: ενιαίο τέλος ακινήτων ποσού 13.365,11€, πλέον 16.038,13€ (πρόσθετος φόρος λόγω ανακρίβειας), σύνολο φόρου για καταβολή 29.403,24€.

Με την υπ' αρ. .../.....2015 οριστική πράξη διορθωτικού προσδιορισμού ενιαίου τέλους ακινήτων νομικών προσώπων του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. έτους 2009 επιβλήθηκε σε βάρος της «.....Ο.Ε.» με ΑΦΜ: ενιαίο τέλος ακινήτων ποσού 14.759,85€, πλέον 17.711,82€ (πρόσθετος φόρος λόγω ανακρίβειας), σύνολο φόρου για καταβολή 32.471,67€.

Με την υπ' αρ. .../.....2015 οριστική πράξη διορθωτικού προσδιορισμού φόρου ακίνητης περιουσίας του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. έτους 2011 επιβλήθηκε σε βάρος της «.....Ο.Ε.» με ΑΦΜ:ενιαίο τέλος ακινήτων ποσού 11.242,79€, πλέον 13.491,35€ (πρόσθετος φόρος λόγω ανακρίβειας), σύνολο φόρου για καταβολή 24.734,14€.

Με την υπ' αρ. .../.....2015 οριστική πράξη διορθωτικού προσδιορισμού φόρου ακίνητης περιουσίας του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. έτους 2012 επιβλήθηκε σε βάρος της «.....Ο.Ε.» με ΑΦΜ: ενιαίο τέλος ακινήτων ποσού 11.242,79€, πλέον 10.118,51€ (πρόσθετος φόρος λόγω ανακρίβειας), σύνολο φόρου για καταβολή 21.361,30€.

Ο προσφεύγων, κατά τα ελεγχόμενα έτη ήταν ομόρρυθμο μέλος της «.....Ο.Ε.» με ΑΦΜ: με ποσοστό 50% και συγκεκριμένα από 09/02/2005 έως 03/04/2014. Η ανωτέρω ομόρρυθμη εταιρία είχε ως δραστηριότητα την κατασκευή οικιστικών κτιρίων.

Με την υπ' αριθμό/.....2014 έγγραφη εντολή του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. διενεργήθηκε έλεγχος φορολογίας εισοδήματος στην «..... Ο.Ε.» για τα οικονομικά έτη 2009 έως και 2013.

Ο φόρος προέκυψε διότι η επιχείρηση ανέγερσης οικοδομών με την επωνυμία «..... Ο.Ε.» με ΑΦΜ: δεν είχε υποβάλλει δηλώσεις Ε9. Η πρώτη δήλωση Ε9 υποβλήθηκε ηλεκτρονικά με την υπ' αριθμό δήλωση Ε9 στις2013, για ακίνητα που υπήρχαν την 01/01/2013. Επιπλέον, δεν είχε υποβάλλει δηλώσεις Ε.Τ.ΑΚ. νομικών προσώπων για τα έτη 2008 και 2009. Ως εκ τούτου ο έλεγχος προσδιόρισε την ακίνητη περιουσία ανά χρήση της «..... Ο.Ε.» και προχώρησε στην έκδοση των ανωτέρω πράξεων .

Ο προσφεύγων, με την υπό κρίση ενδικοφανή, ζητά την ακύρωση των παραπάνω πράξεων προβάλλοντας τους παρακάτω λόγους:

α) Ο προσδιορισμός της φορολογητέας αξίας των εντός αντικειμενικού προσδιορισμού ακινήτων δεν είναι νόμιμος, λόγω της μη αναπροσαρμογής των αντικειμενικών αξιών ακινήτων.

β) Ο προσδιορισμός της φορολογητέας αξίας των εκτός αντικειμενικού προσδιορισμού ακινήτων δεν είναι νόμιμος, λόγω παραβίασης των συνταγματικών αρχών της αναλογικής ισότητας

συνεισφοράς στα δημόσια βάρη, της δίκαιης φορολόγησης και της προστασίας της ιδιοκτησίας (παράβαση άρθρων 4,78 & 17 του Συντάγματος).

γ) Αντισυνταγματικότητα του συμπληρωματικού φόρου λόγω παραβίασης της αρχής απαγόρευσης διπλής φορολόγησης.

δ) Αντισυνταγματικότητα της φορολόγησης της απρόσοδης ακίνητης περιουσίας.

ε) Παραβίαση της αρχής της ίσης μεταχείρισης.

στ) Αντισυνταγματικότητα – Παραβίαση Ελληνικού & Ευρωπαϊκού Δικαίου.

ζ) Διατήρηση και επιβολή του ΕΝ.Φ.Ι.Α. που έχει κοινά χαρακτηριστικά με τον ΕΤΑΚ κατά παράβαση του δεσμευτικού αποτελέσματος του δημοψηφίσματος της 5^{ης} Ιουλίου 2015.

η) Έλλειψη φοροδοτικής ικανότητας.

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, στη συγκεκριμένη περίπτωση, για τον προσδιορισμό του ΕΤΑΚ και του ΦΑΠ η Διοίκηση υποχρεούται, να εφαρμόσει τις διατάξεις του άρθρου 41 του ν. 1249/1982 περί αντικειμενικού τρόπου προσδιορισμού της φορολογητέας αξίας των ακινήτων, καθώς και των εν ισχύ αποφάσεων του Υπουργού Οικονομικών περί αναπροσαρμογής των αντικειμενικών αξιών.

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

Επειδή, για την επιβολή του ΕΤΑΚ και του ΦΑΠ προκειμένου για κτίσματα εντός ή εκτός σχεδίου πόλης ή οικισμού, για τα οποία δεν έχει καθοριστεί τιμή ζώνης, η διοίκηση υποχρεούται σε εφαρμογή των άρθρων 30,31 του Ν.3842/2010 και το άρθρο 7 του Ν.3634/2008, η δε αρμοδιότητα του φορολογικού οργάνου κατά την επιβολή του ΕΤΑΚ και του ΦΑΠ είναι δέσμια.

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, για την επιβολή του ΕΤΑΚ και του ΦΑΠ δεν προβλεπόταν συμπληρωματικός φόρος ο προβαλλόμενος λόγος προβάλλεται αλυσιτελώς.

Επειδή, όπως προκύπτει από τις διατάξεις του Ν.3634/2008 (ΕΤΑΚ) καθώς και του Ν.3842/2010 (ΦΑΠ) ο νομοθέτης με την επιβολή του ανωτέρου τέλους και φόρου επί της περιουσίας, απέβλεψε, επιτρεπτώς κατά το άρθρο 78 παρ. 1 του Συντάγματος, στην φοροδοτική

ικανότητα που απορρέει από αυτή καθεαυτή την κατοχή της ακίνητης περιουσίας, ως φορολογητέας ύλης διαφορετικής από το εισόδημα, δοθέντος 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 στο ΕΤΑΚ και στο ΦΑΠ ούτε, άλλωστε, η μη συνεκτίμηση, κατά την επιβολή του επιδικίου 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, 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. Τέλος η Διοίκηση δεν δύναται να αποφανθεί περί παραβίασης Ελληνικού και Ευρωπαϊκού Δικαίου.

Επειδή ο νομοθέτης με τη θέσπιση του ΕΤΑΚ και του ΦΑΠ, απέβλεψε, επιτρεπτώς 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).

Α π ο φ α σ ί ζ ο υ μ ε

Την απόρριψη της υπ' αριθ./.....2016 ενδικοφανούς προσφυγής του
....., ΑΦΜ:

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

1) Υπ' αριθ./.....2015 οριστική πράξη διορθωτικού προσδιορισμού ενιαίου τέλους ακινήτων νομικών προσώπων έτους 2008	
Διαφορά ενιαίου τέλους ακινήτων	13.365,11€
Πρόσθετο τέλος λόγω ανακρίβειας	16.038,13€
ΚΑΤΑΛΟΓΙΖΟΜΕΝΟ ΠΟΣΟ	29.403,24€

2) Υπ' αριθ./.....2015 οριστική πράξη διορθωτικού προσδιορισμού ενιαίου τέλους ακινήτων νομικών προσώπων έτους 2009

Διαφορά ενιαίου τέλους ακινήτων	14.759,85€
Πρόσθετο τέλος λόγω ανακρίβειας	17.711,82€
ΚΑΤΑΛΟΓΙΖΟΜΕΝΟ ΠΟΣΟ	32.471,67€

3) Υπ' αριθ./.....2015 οριστική πράξη διορθωτικού προσδιορισμού φόρου ακίνητης περιουσίας έτους 2011	
Διαφορά φόρου	11.242,79€
Πρόσθετος φόρος λόγω ανακρίβειας	13.491,35€
ΚΑΤΑΛΟΓΙΖΟΜΕΝΟ ΠΟΣΟ	24.734,14€

4) Υπ' αριθ./.....2015 οριστική πράξη διορθωτικού προσδιορισμού φόρου ακίνητης περιουσίας έτους 2012	
Διαφορά φόρου	11.242,79€
Πρόσθετος φόρος λόγω μη υποβολής	10.118,51€
ΚΑΤΑΛΟΓΙΖΟΜΕΝΟ ΠΟΣΟ	21.361,30€

Εντελλόμεθα όπως αρμόδιο όργανο κοινοποιήσει με τη νόμιμη διαδικασία την παρούσα απόφαση στην υπόχρεη.

ΜΕ ΕΝΤΟΛΗ ΤΟΥ ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΥ
ΤΗΣ Δ/ΝΣΗΣ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ

Ο ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΣ ΤΟΥ ΑΥΤΟΤΕΛΟΥΣ
ΤΜΗΜΑΤΟΣ ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ, ΝΟΜΙΚΗΣ ΚΑΙ
ΔΙΟΙΚΗΤΙΚΗΣ ΥΠΟΣΤΗΡΙΞΗΣ

ΜΑΒΙΝΙΔΟΥ ΚΥΡΑΤΣΑ

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).