



**ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ
ΥΠΟΥΡΓΕΙΟ ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΩΝ
ΓΕΝΙΚΗ ΓΡΑΜΜΑΤΕΙΑ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΕΣΟΔΩΝ
ΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ**

Ταχ. Δ/ση : Αριστογείτονος 19

Ταχ. Κώδικας : 176 71 - Καλλιθέα

Τηλέφωνο : 2131604526

ΦΑΞ : 2131604567

Καλλιθέα 04/04/2016

Αριθμός απόφασης:1286

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. Β1 1052867 ΕΞ 2015/21.04.2015 (ΦΕΚ 815 / τ. Β' / 07.05.2015) Απόφαση του Προϊσταμένου της Διεύθυνσης Επίλυσης Διαφορών.

3. Την από και με αριθμό πρωτοκόλλου ... ενδικοφανή προσφυγή του, ΑΦΜ, κατοίκου, οδού κατά της με αρ. ειδοποίησης πράξης διοικητικού προσδιορισμού φόρου εισοδήματος φυσικών προσώπων της Γ.Γ.Δ.Ε φορολογικού έτους 2014 και τα προσκομιζόμενα με αυτήν σχετικά έγγραφα.

4. Την με αρ. ειδοποίησης πράξη διοικητικού προσδιορισμού φόρου εισοδήματος φυσικών προσώπων της Γ.Γ.Δ.Ε φορολογικού έτους 2014 της οποίας ζητείται η ακύρωση.

5. Τις απόψεις της ανωτέρω φορολογικής αρχής.

6. Την από 01/04/2016 εισήγηση του Α4 τμήματος της Υπηρεσίας μας.

Επί της απόκαι με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανούς προσφυγής του, 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, επαγόμεστε τα ακόλουθα:

Με την με αρ. ειδοποίησης πράξη διοικητικού προσδιορισμού φόρου εισοδήματος φυσικών προσώπων της Γ.Γ.Δ.Ε φορολογικού έτους 2014 επιβλήθηκε σε βάρος του προσφεύγοντος φόρος εισοδήματος ποσού 6.829,86 € (κύριος φόρος 4.405,85 €, συμβ/να ποσά 504,76 €, ειδική εισφορά αλληλεγγύης 723,25 €, τέλος επιτηδεύματος 650,00 € και φόρος πολυτελούς διαβίωσης 546,00 €).

Ο προσφεύγων υπέβαλε από κοινού με τη σύζυγο του την με αριθμ. δήλωση φορολογίας εισοδήματος φορολογικού έτους 2014 δηλώνοντας ως εισόδημα από ακίνητα το ποσό των € 26.096,50, εισόδημα από μερίσματα-τόκους-δικαιώματα το ποσό των € 959,65, ζημιά επιχ. ίδιου έτους το ποσό των € 2.363,94, εισόδημα από ακίνητα της συζύγου του το ποσό των € 7.347,71, εισόδημα από μερίσματα-τόκους-δικαιώματα της συζύγου του το ποσό των € 51.91 και εισόδημα από μισθωτή εργασία-συντάξεις της συζύγου του το ποσό των € 10.786,20.

Ο προσφεύγων, με την υπό κρίση ενδικοφανή προσφυγή, ζητά την ακύρωση της παραπάνω πράξης, τον επαναυπολογισμό του φόρου εισοδήματος και την επιστροφή του επιπλέον φόρου εισοδήματος ως αχρεωστήτως καταβληθέντος προβάλλοντας τους παρακάτω λόγους :

- Έχει μεταβιβάσει με συμβολαιογραφικές πράξεις την άσκηση της επικαρπίας των ακινήτων του στις τρεις θυγατέρες του, οι οποίες ως εκ τούτου εισέπραξαν ενοίκια ύψους 26.378,00 €. Επομένως κακώς επιβλήθηκε στον προσφεύγοντα φόρος για το εισόδημα αυτό που δεν εισέπραξε.
- Οι διατάξεις του άρθρου 8 του Ν. 3842/2010, οι οποίες τροποποίησαν το άρθρο 20 του Ν. 238/1994 που αναφέρεται στα εισοδήματα από ακίνητα, αντίκεινται στην αρχή της ισότητας όπως αυτή αναφέρεται στο άρθρο 4 παρ. 5 του Συντάγματος καθώς καθιερώνουν επιβολή φόρου στον έχοντα την επικαρπία ακινήτου είτε έχει είτε δεν έχει εξ αυτής εισόδημα.
- Οι διατάξεις και οι οδηγίες της εγκυκλίου 1135/04-10-2010 αντίκεινται στο Σύνταγμα και οι φορολογικές αρχές της χώρας θα πρέπει να απέχουν από την εφαρμογή της.

Προς επίρρωση των ισχυρισμών του προσάγει και επικαλείται τις υπ' αριθμ.,, και αποφάσεις του Διοικητικού Πρωτοδικείου Πειραιώς με τις οποίες έγιναν δεκτές οι προσφυγές του και ακυρώθηκαν αντίστοιχα τα εκκαθαριστικά σημειώματα των οικ. ετών 2011, 2012, 2013 και η πράξη διοικητικού προσδιορισμού φόρου οικ. έτους 2014.

Επειδή σύμφωνα με τις διατάξεις της παραγράφου 1 του άρθρου 72 του Ν. 4172/2013: «Οι διατάξεις των άρθρων 1 έως και 71 του νόμου αυτού ισχύουν για τα εισοδήματα που αποκτώνται και τις δαπάνες που πραγματοποιούνται, κατά περίπτωση, στα φορολογικά έτη που αρχίζουν από την 1η Ιανουαρίου 2014 και μετά, με την επιφύλαξη των επόμενων παραγράφων του άρθρου αυτού.»

Επειδή σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 39 του Ν. 4172/2013: «1. Ο όρος «εισόδημα από ακίνητη περιουσία» σημαίνει το εισόδημα, σε χρήμα ή σε είδος, που προκύπτει από την εκμίσθωση ή την ιδιοχρησιμοποίηση ή τη δωρεάν παραχώρηση χρήσης γης και ακινήτων.

Ειδικότερα το εισόδημα αυτό προκύπτει από: α) Εκμίσθωση ή υπεκμίσθωση ή παραχώρηση χρήσης γης ή ακινήτων συμπεριλαμβανομένων των κτιρίων, κατασκευών και κάθε είδους εγκαταστάσεων και εξοπλισμού τους. β) Εκμίσθωση ή υπεκμίσθωση ή παραχώρηση χρήσης μεταλλείων, λατομείων, δασικών και αγροτικών εκτάσεων στις οποίες περιλαμβάνονται λιβάδια, καλλιεργήσιμες γαίες, βοσκήσιμες γαίες, καθώς και κάθε είδους κατασκευές ή εγκαταστάσεις που είναι στην επιφάνεια του εδάφους ή κάτω από αυτή, όπως τα ιχθυοτροφεία, οι λίμνες, οι δεξαμενές, οι πηγές και τα φρέατα. γ) Εκμίσθωση ή υπεκμίσθωση ή παραχώρηση χρήσης από την παραχώρηση χώρου για την τοποθέτηση κάθε είδους διαφημιστικών επιγραφών. δ) Εκμίσθωση ή υπεκμίσθωση ή παραχώρηση χρήσης κοινόχρηστων χώρων σε ακίνητα...»

Επειδή, για την εφαρμογή των διατάξεων των άρθρων 39 & 40 του ν.4172/2013 για Φορολόγηση του εισοδήματος από ακίνητη περιουσία μετά την έναρξη ισχύος των διατάξεων του νέου Κ.Φ.Ε, εκδόθηκε η ΠΟΛ.1069/23-03-2015, η οποία προβλέπει: «Ο όρος «εισόδημα από ακίνητη περιουσία» σημαίνει το εισόδημα, σε χρήμα ή σε είδος, που προκύπτει από την εκμίσθωση ή την ιδιοχρησιμοποίηση ή τη δωρεάν παραχώρηση χρήσης γης και ακινήτων. 1. Με τις διατάξεις της παραγράφου 1 του άρθρου 39 του ν.4172/2013 ορίζεται:..... Το εισόδημα από ακίνητη περιουσία αποκτάται από κάθε πρόσωπο στο οποίο έχει νόμιμα μεταβιβασθεί με οριστικό συμβόλαιο ή έχει αποκτηθεί με δικαστική απόφαση ή λόγω χρησικτησίας το δικαίωμα πλήρους κυριότητας ή νομής ή επικαρπίας ή οίκησης, κατά περίπτωση, καθώς και από τον υπεκμισθωτή σε περίπτωση υπεκμίσθωσης. ...»

Επειδή εξάλλου από την έναρξη ισχύος του Ν. 3842/2010, ήτοι από 01/01/2010 τροποποιήθηκαν οι προϊσχύουσες διατάξεις του άρθρου 20 του Ν. 2238/1994, οπότε και καταργήθηκε η φορολόγηση του εισοδήματος από ακίνητα που αποκτούν τα πρόσωπα στα οποία έχει μεταβιβαστεί με οριστικό συμβόλαιο το ενοχικό δικαίωμα ενάσκησης επικαρπίας.

Επειδή από τις διατάξεις του Νόμου 4172/2013 δεν προκύπτει η φορολόγηση εισοδήματος από ακίνητα σε πρόσωπα στα οποία έχει μεταβιβαστεί το ενοχικό δικαίωμα ενάσκησης επικαρπίας αλλά η φορολόγηση εισοδήματος από ακίνητα σε πρόσωπα στα οποία έχει νόμιμα μεταβιβασθεί με οριστικό συμβόλαιο ή έχει αποκτηθεί με δικαστική απόφαση ή λόγω χρησικτησίας το δικαίωμα πλήρους κυριότητας ή νομής ή επικαρπίας ή οίκησης, κατά περίπτωση, καθώς και από τον υπεκμισθωτή σε περίπτωση υπεκμίσθωσης.

Επειδή σύμφωνα με τις διατάξεις της παραγράφου 26 του άρθρου 72 του Ν. 4172/2013: «Από την έναρξη ισχύος του ν. 4172/2013 παύουν να ισχύουν οι διατάξεις του ν. 2238/1994 (Α' 151), συμπεριλαμβανομένων και όλων των κανονιστικών πράξεων και εγκυκλίων που έχουν εκδοθεί κατ' εξουσιοδότηση αυτού του νόμου.»

Επειδή η προσβαλλόμενη πράξη αφορά το φορολογικό έτος 2014 και σύμφωνα με τα προαναφερθέντα από 01/01/2014 εφαρμόζονται οι διατάξεις του 4172/2013, καθώς έχουν πάψει να ισχύουν οι διατάξεις του Ν. 2238/1994 και οι εγκύκλιοι που έχουν εκδοθεί κατ' εξουσιοδότηση αυτού του νόμου. Επομένως οι ισχυρισμοί του προσφεύγοντος που αναφέρονται σε διατάξεις που έχουν καταργηθεί πρέπει να απορριφθούν ως νομικά αβάσιμοι.

Επειδή, σε κάθε περίπτωση, ο έλεγχος της συνταγματικότητας, ανήκει στη δικαιοδοσία των Δικαστηρίων και δεν εμπίπτει στην αρμοδιότητα των οργάνων της Διοίκησης, τα οποία οφείλουν να εφαρμόζουν το υφιστάμενο νομοθετικό πλαίσιο.

Επειδή οι υπ' αριθμ. ..., ..., ... και ... αποφάσεις του Διοικητικού Πρωτοδικείου Πειραιώς που επικαλείται ο προσφεύγων και με τις οποίες έγιναν καταρχήν δεκτές οι προσφυγές του για τα οικ. έτη 2011, 2012, 2013 και 2014 δεν είναι τελεσίδικες καθώς εκκρεμεί η συζήτηση των εφέσεων που έχει ασκήσει το Ελληνικό Δημόσιο εκπροσωπούμενο από το Προϊστάμενο της Α' Δ.Ο.Υ. Πειραιώς. Άλλωστε οι επίδικες παραπάνω πρωτόδικες αποφάσεις αφορούν έτη κατά τα οποία ίσχυαν διαφορετικές φορολογικές διατάξεις από την υπό κρίση περίπτωση.

Α π ο φ α σ ί ζ ο υ μ ε

την απόρριψη της με αρ. πρωτ.... και ημερομηνία ενδικοφανούς προσφυγής του με ΑΦΜ και την επικύρωση της από εκδοθείσας με αριθμό δήλωσης και αριθμό ειδοποίησης Πράξης Διοικητικού Προσδιορισμού Φόρου φορολογικού έτους 2014.

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

Τελικό Χρεωστικό ποσό: 6.829,86 €

Το παραπάνω ποσό βεβαιώθηκε με την από Πράξη Διοικητικού Προσδιορισμού Φόρου φορολογικού έτους 2014 (ΑΧΚ) της Γ.Γ.Δ.Ε. και είναι καταβλητέο εντός των προθεσμιών που αναγράφονται επ' αυτού.

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

Ακριβές Αντίγραφο

ΜΕ ΕΝΤΟΛΗ ΤΟΥ ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΥ
ΤΗΣ Δ/ΝΣΗΣ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ

Ο ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΣ ΤΟΥ ΤΜΗΜΑΤΟΣ
ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ Α4

**Η Υπάλληλος του Τμήματος
Διοικητικής Υποστήριξης**

ΓΕΩΡΓΙΟΣ ΚΑΦΗΡΑΣ

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).