



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

Ταχ. Δ/ση : Αριστογείτονος 19
Ταχ. Κώδικας : 176 71 - Καλλιθέα
Τηλέφωνο : 210 9563608
ΦΑΞ : 210 9531321

Καλλιθέα

24/6/2015

Αριθμός απόφασης:

2791

**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 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».
 - γ. 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».
 - δ. 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 αριθ. Δ.Ε.Δ. 12895 ΕΞ 2014/ 9-4-2014 απόφαση του προϊσταμένου της Διεύθυνσης Επίλυσης Διαφορών «Παροχή εξουσιοδότησης υπογραφής» (ΦΕΚ Β' 975).
4. Την από και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανή προσφυγή της ΑΦΜ κατοίκουκατά της υπ. αριθ. πρωτ.σιωπηρής απόρριψης της αίτησης προς τον Προϊστάμενο της Δ.Ο.Υ για την απαλλαγή από φόρο ακίνητης περιουσίας (ΦΑΠ) ακινήτου υπό απαλλοτρίωση των ετών 2011,2012,2013 και τα προσκομιζόμενα με αυτήν σχετικά έγγραφα.
5. Την υπ. αριθ. πρωτ.σιωπηρή απόρριψη της αίτησης προς τον Προϊστάμενο της Δ.Ο.Υ για την απαλλαγή από φόρο ακίνητης περιουσίας (ΦΑΠ) ακινήτου υπό απαλλοτρίωση των ετών 2011,2012,2013 της οποίας ζητείται η ακύρωση.
6. Τις απόψεις της ανωτέρω φορολογικής αρχής.
7. Την από 16/6/2015 εισήγηση του Α2 τμήματος της Υπηρεσίας μας.
Επί της απόκαι με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανούς προσφυγής της 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'. αριθ. πρωτ..σιωπηρή απόρριψη της αίτησης προς τον Προϊστάμενο της Δ.Ο.Υ για την απαλλαγή από φόρο ακίνητης περιουσίας (ΦΑΠ) των ετών 2011,2012,2013 ακινήτου που τελεί υπό απαλλοτρίωση .

Ο φόρος προέκυψε βάση των στοιχείων Ε9 της προσφεύγουσας όπου δήλωσε, α)κατά πλήρη κυριότητα νομή και κατοχή με ποσοστό 40% εξ αδιαιρέτου οικοπέδου συνολικής επιφάνειαςτ.μ μετά κτισμάτων επί αυτού επιφάνειας ..τ.μ που βρίσκεται στο δήμο επί της οδούμε ΑΤΑΚ και β) κατά πλήρη κυριότητα νομή και κατοχή με ποσοστό 26% εξ αδιαιρέτου οικοπέδου συνολικής επιφάνειας ..τ.μ μετά κτισμάτων επί αυτού επιφάνειαςτ.μ που βρίσκεται στο δήμο επί της οδού ..με ΑΤΑΚ ... τα οποία τελούν υπό αναγκαστική απαλλοτρίωση για την κατασκευή χώρου ανέγερσης Εθνικού Σταδίου όπως αναφέρεται στο ΦΕΚ Ακολουθώντας με την ...απόφαση του ΔΣ του δήμου έγινε επανεπιβολή απαλλοτρίωσης μετά την διαπίστωση της πολεοδομίας ότι ήδη από το 1981 είχε γίνει υπέρβαση του επιτρεπτού χρόνου δέσμευσης. Στην συνέχεια με τηναπόφαση του Διοικητικού Πρωτοδικείου διαπιστώθηκε και πάλι υπέρβαση του εύλογου χρόνου δέσμευσης και διατάχθηκε η άρση της.

Σε αίτηση για τον καθορισμό όρων δόμησης ο Δήμος με τις ...(19.07.2004),(25.11.2004) και(28.02.2005) αποφάσεις του Δ.Σ. αποφάσισε την επανεπιβολή απαλλοτρίωσης , δεσμευόμενος για «άμεση συντέλεση της απαλλοτρίωσης». Οι αποφάσεις του Δήμου έγιναν δεκτές από τον Νομάρχη, ο οποίος υπέγραψε την άρση και επανεπιβολή της απαλλοτρίωσης που δημοσιεύτηκε στο ΦΕΚ 1123 /14.10.2005. Η επανεπιβολή είχε ως επακόλουθο να διακοπεί αναγκαστικά η δραστηριότητα στα έως τότε βιομηχανικά κτίρια, αυτά δε παρέμειναν κενά και περιήλθαν σε πλήρη αχρηστία. Ο Δήμος στην συνέχεια με την ...απόφαση του δημοτικού συμβουλίου προχώρησε στην κήρυξη απαλλοτρίωσης του Ο.Τ., η διαδικασία της οποίας ολοκληρώθηκε με την έκδοση τριών δικαστικών αποφάσεων που καθόρισαν το τίμημα (./6.7.2010 πρωτοδικείου, ./17.11.2011 Εφετείου) και τους δικαιούχους της αποζημίωσης (./26.07.2010 πρωτοδικείου).

Η αποζημίωση ωστόσο δεν καταβλήθηκε στο από τον νόμο προβλεπόμενο δεκαοκτάμηνο. Πρόταση για τμηματική εξόφληση του τιμήματος επίσης απορρίφθηκε με την .απόφαση του Δ.Σ. και ταυτόχρονα ο Δήμος προέβη στην άρση της απαλλοτρίωσης που δημοσιεύτηκε στο ΦΕΚ ./15.06.2012. Στις 19.09.2012, στην 29η συνεδρίαση του Δ.Σ. του Δήμου εισηχθη για συζήτηση η από 04.09.2012 πρόταση της τεχνικής υπηρεσίας για αλλαγή ρυμοτομικού στο Ο.Τ., όπου βρίσκεται η κρινόμενη ιδιοκτησία προκειμένου αυτή να αποκτήσει όρους δόμησης. Η λήψη απόφασης αναβλήθηκε για 10 ημέρες αλλά η εκκρεμότητα διαρκεί μέχρι σήμερα. Κατά της περιγραφόμενης τακτικής του Δήμου έχουν κατατεθεί εξώδικες διαμαρτυρίες και αγωγές αποζημίωσης. Παρά ταύτα, με την πρόσφατη απόφαση αρ.... της 04.02.2015 του Δ.Σ. του Δήμου η εκκρεμότητα για καθορισμό όρων δόμησης παρατάθηκε και πάλι.

Τα ανωτέρω ακίνητα δηλώθηκαν ως ειδικών συνθηκών (που τελεί υπό αναγκαστική απαλλοτρίωση) με την ένδειξη «1» και η αξία του υπολογίστηκε με μειωμένο συντελεστή.

Η προσφεύγουσα , με την υπό κρίση ενδικοφανή προσφυγή, ζητά την τροποποίηση των πράξεων διορθωτικού προσδιορισμού με οποίες έχει επιβληθεί φόρος ακίνητης περιουσίας (ΦΑΠ) για τα έτη 2011,2012,2013 , να επιστραφούν ως αχρεωστήτως καταβληθέντα τα ποσά που αντιστοιχούν στην φορολογία για το ως άνω υπό απαλλοτρίωση ακίνητο προβάλλοντας τους παρακάτω λόγους :

- 1.ΤΙΣ ΜΕ ΑΡ 519/2014&520/2014 ΑΠΟΦΑΣΕΙΣ ΤΗΣ ΟΛΟΜΕΛΕΙΑΣ ΤΟΥ ΣΥΜΒΟΥΛΙΟΥ ΕΠΙΚΡΑΤΕΙΑΣ
2. ΤΗΝ ΠΡΟΣΒΟΛΗ ΤΟΥ ΔΙΚΑΙΩΜΑΤΟΣ ΤΗΣ ΙΔΙΟΚΤΗΣΙΑΣ ΑΡΘΟΥ 17 ΤΟΥ ΣΥΝΤΑΓΜΑΤΟΣ

3.ΤΗΝ ΠΑΡΑΒΙΑΣΗ ΤΩΝ ΑΡΘΡΩΝ 4 ΚΑΙ 5 ΤΟΥ ΣΥΝΤΑΓΜΑΤΟΣ

Επειδή σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 27 του Ν 3842/2010 ορίζεται ότι 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. Οι διατάξεις του Ν 3842/2010 καταργήθηκαν δυνάμει της παρ 1 του άρθρου 13 του Ν 4223/2013 ,ωστότο σύμφωνα με την παρ. 2 του ιδίου νόμου εξακολουθούν να εφαρμόζονται σε υποθέσεις ΦΑΠ για τις οποίες η φορολογική υποχρέωση γεννήθηκε μέχρι την κατάργησή τους.

Επειδή σύμφωνα με το άρθρο 28 του Ν 3842/2010 υποκείμενο του φόρου είναι 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 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 τις διατάξεις του άρθρου 29 του Ν 3842/2010 ορίζονται απαλλαγές από τον φόρο. **Η αναφορά των περιπτώσεων απαλλαγής 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 εκδόθηκαν τα επίδικα εκκαθαριστικά σημειώματα με τα οποία υπολογίστηκε η αξία το υπό κρίση ακίνητο (δεσμευμένο υπό απαλλοτρίωση) με συντελεστή 0,80 , ο ισχυρισμός δε της προσφεύγουσας ότι για το ακίνητο που έχει κηρυχθεί απαλλοτριωτέο θα πρέπει να εφαρμόζεται μηδενικός συντελεστής αδιακρίτως αντί του εφαρμοζόμενου συντελεστή 0,80 είναι αβάσιμος.

Επειδή σύμφωνα με τις υπ. αρ. 519/2014 & 520/2014 αποφάσεις της Ολομέλειας του Συμβουλίου της Επικρατείας, κρίθηκε το ζήτημα των ακινήτων εκείνων των οποίων η αναγκαστική απαλλοτρίωση έχει οδηγήσει, με ενέργειες της Διοίκησης, σε αδυναμία χρήσεως και κάρπωσης, σύμφωνα με τον προορισμό τους, και τα οποία, ως εκ τούτου, εξαιρούνται από το ενιαίο τέλος ακινήτων και την έκτακτη εισφορά των νόμων 3634/2008 και 3808/2009 αντιστοίχως...". Όπως όμως προκύπτει από το κείμενο της απόφασης, αυτή έκρινε επί των δεσμευμένων ακινήτων λόγω αναγκαστικής απαλλοτρίωσης και επί της φορολόγησής τους ή μη, σε εφαρμογή των διατάξεων των νόμων 3634/2008 και 3808/2009, ο ισχυρισμός δε της προσφεύγουσας ότι το εν λόγω ακίνητο εξαιρείται από τον φόρο ακίνητης περιουσίας βάση των ανωτέρω αποφάσεων δεν μπορεί να αποτελέσει νομολογία για τη φορολόγηση ή μη δεσμευμένων ακινήτων λόγω αναγκαστικής απαλλοτρίωσης των διατάξεων του νόμου 3842/2010.

Επειδή ο ισχυρισμός της προσφεύγουσας ότι με την επιβολή του ΦΑΠ παραβιάζεται η συνταγματική αρχή της ισότητας με βάση την φοροδοτική ικανότητα και συνιστά υπέρμετρη επιβάρυνση της ιδιοκτησίας κατ' επίκληση το άρθρου 4 παρ 5 και του άρθρου 17 αντίστοιχα του Συντάγματος, είναι παντελώς αυθαίρετη διότι η επιβολή του φόρου ακίνητης περιουσίας (ΦΑΠ) έγινε κατ εφαρμογή των διατάξεων του Ν 3842/2010 ο δε έλεγχος της συνταγματικότητας των νόμων , ανήκει στη δικαιοδοσία των Δικαστηρίων και δεν εμπίπτει στην αρμοδιότητα των οργάνων της διοίκησης, τα οποία οφείλουν να εφαρμόζουν το υφιστάμενο νομοθετικό πλαίσιο.

Α π ο φ α σ ί ζ ο υ μ ε

Την απόρριψη της απόκαι με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανούς προσφυγής κατά της υπ' αριθ.σιωπηρής απόρριψης της αίτησης προς τον Προϊστάμενο της Δ.Ο.Υ για την απαλλαγή από φόρο ακίνητης περιουσίας (ΦΑΠ) ακινήτου υπό απαλλοτρίωση των ετών 2011,2012,2013.

Α)Το ποσό του φόρου που βεβαιώθηκε με την από ..πράξη διορθωτικού προσδιορισμού φόρου ακίνητης περιουσίας φυσικών προσώπων (ΦΑΠ) έτους 2011 της ΓΓΔΕ είναι καταβλητέο εντός των προθεσμιών που αναγράφονται επ' αυτής.

Β). Το ποσό του φόρου που βεβαιώθηκε με την απόπράξη διορθωτικού προσδιορισμού φόρου ακίνητης περιουσίας φυσικών προσώπων (ΦΑΠ) έτους 2012 της ΓΓΔΕ είναι καταβλητέο εντός των προθεσμιών που αναγράφονται επ' αυτής.

Γ). Το ποσό του φόρου που βεβαιώθηκε με την από ..πράξη διορθωτικού προσδιορισμού φόρου ακίνητης περιουσίας φυσικών προσώπων (ΦΑΠ) έτους 2013 της ΓΓΔΕ είναι καταβλητέο εντός των προθεσμιών που αναγράφονται επ' αυτής.

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

Ακριβές Αντίγραφο

Η Υπάλληλος του Τμήματος

Ο ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΣ ΤΗΣ ΔΙΕΥΘΥΝΣΗΣ
ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ

α/α

ΓΕΩΡΓΙΟΣ ΚΑΚΙΩΡΑΣ
ΥΠΟΔΙΕΥΘΥΝΤΗΣ ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ

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).