

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

Καλλιθέα 04/03/2015
Αριθμός απόφασης 890

Ταχ. Δ/ση : Αριστογείτονος 19

Ταχ. Κώδικας : 176 71 - Καλλιθέα

Τηλέφωνο : **210 9563608**

ΦΑΞ : 210 9531321

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).

1.Την ΠΟΛ 1069/4-3-2014 Εγκύκλιο της Γενικής Γραμματείας Δημοσίων Εσόδων του Υπουργείου Οικονομικών.

2.Την από 24-12-2014 και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανή προσφυγή του «.....» ΑΦΜ, που εδρεύει στην Αθήνα επί της οδού κατά της από 2/12/2014 πράξης διοικητικού προσδιορισμού φόρου του ν. 4223/13(ΕΝΦΙΑ) του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ Α' ΑΘΗΝΩΝ η οποία εκδόθηκε κατόπιν υποβολής της με αριθμ./2-12-2014 τροποποιητικής δήλωσης ακινήτων (Ε9) που κατείχε την 1/1/2014 και τα προσκομιζόμενα με αυτήν σχετικά έγγραφα.

3.Την από 2/12/2014 πράξη διοικητικού προσδιορισμού φόρου του ν. 4223/13(ΕΝΦΙΑ) του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ Α' ΑΘΗΝΩΝ η οποία εκδόθηκε κατόπιν υποβολής της με αριθμ...../2-12-2014 τροποποιητικής δήλωσης ακινήτων (Ε9) που κατείχε την 1/1/2014 .

4.Τις απόψεις της ανωτέρω φορολογικής αρχής.

5.Την από 17/02/2015 εισήγηση του Α2 τμήματος Επανεξέτασης της Υπηρεσίας μας.

Επί της από 24-12-2014 και με 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, επαγόμεστε τα ακόλουθα:

Με την από 02/12/2014 πράξη διοικητικού προσδιορισμού φόρου του ν. 4223/13(ΕΝΦΙΑ) του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ Α' ΑΘΗΝΩΝ επιβλήθηκε σε βάρος του προσφεύγοντος ενιαίος φόρος ιδιοκτησίας ακινήτων ποσού 43.731,33 €.

Ο προσφεύγων συνεταιρισμός υπέβαλε για το έτος 2014 την με α/α τροποποιητική δήλωση (Ε9) για τα ακίνητα που κατείχε την 1/1/2014 και δήλωσε μεταξύ άλλων ένα ακίνητο με α/α ΑΤΑΚ στη περιφέρεια Δήμου Λουτρακίου-Περαχώρας επιφανείας 23.410,00τ.μ. ως «βοσκότοπο – χέρσες μη καλλιεργήσιμες εκτάσεις» και 1.139.590τ.μ. ως «δασική έκταση». Η Γενική Γραμματεία Δημοσίων Εσόδων επέβαλε κύριο φόρο 150,80ευρώ και αφού προσδιόρισε την αξία του ακινήτου στο ποσό των 7.585.671,50€ επέβαλε και συμπληρωματικό φόρο 5%/οο επί της προσδιορισθείσας αξίας, ύψους 37.928,36 €.

Ο προσφεύγων συνεταιρισμός, με την υπό κρίση ενδικοφανή προσφυγή, ζητά την ακύρωση της παραπάνω πράξης, προβάλλοντας τους εξής λόγους:

α) ότι για τη συγκεκριμένη έκταση υπάρχει στο σύνολό της απαγόρευση οιασδήποτε χρήσης 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 στη συγκεκριμένη περίπτωση α) η έκταση των 1.139.590τ.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 50στρεμμάτων προϋποθέσεις απαραίτητες για την ένταξη σε σχέδιο πόλεως σύμφωνα με τις διατάξεις του ν. 4280/2014 αρθρ.1παρ.1 (γ'). Προς απόδειξη του χαρακτηρισμού της έκτασης των 1.139.590τ.μ ως δασικής προσκόμισε φωτοαντίγραφο της με αριθμ. Πρωτ. .../22-6-1992 πράξης χαρακτηρισμού του Δασαρχείου Κορίνθου σύμφωνα με την οποία η εν λόγω έκταση είναι ΔΑΣΟΣ υπαγόμενη στις διατάξεις του ν.998/79 «περί προστασίας των δασών και δασικών εκτάσεων της χώρας».

β) ότι ο ν.4223/2013, ο οποίος επιβάλλει φόρο σε ακίνητα τα οποία ουδεμία πρόσοδο αποφέρουν, ούτε δύνανται να αποφέρουν στους ιδιοκτήτες τους, είναι αντισυνταγματικός και αντίθετος προς την ΕΣΔΑ και

γ) η μη αναπροσαρμογή των αντικειμενικών αξιών ανά διετία, βάσει των οποίων προσδιορίζεται η φορολογητέα αξία της ακίνητης περιουσίας και η απόκλιση αυτών από τις αγοραίες αξίες συνιστά παράλειψη έκδοσης κανονιστικής πράξης εκ μέρους της Διοίκησης

Επειδή σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου3 παρ.2 (α) του ν.4223/13 απαλλάσσονται από τον Ε.Ν.Φ.Ι.Α. και τα δικαιώματα από τα ακίνητα για τα οποία: α) Υφίσταται απαγόρευση ο-

ποιασδήποτε 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 ΠΟΛ1248/2014 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 Πολεοδόμησης 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 αναδασωτές....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 ΠΟΛ1248/2014 του ΥΠ. ΟΙΚ 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 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 Λουτρακίου-Περαχώρας είναι ΔΑΣΟΣ (υπαγόμενη στις διατάξεις του ν.998/79 «περί προστασίας των δασών και δασικών εκτάσεων της χώρας) δεν γίνεται αποδεκτή, 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 δηλωθείσης έκτασης των 23.410,00τ.μ. ως βοσκότοπου, παρά μόνο αυτής που αναφέρεται στο καταστατικό ως σκοπός του συνεταιρισμού, ήτοι την εξασφάλιση κύριας ή και παραθεριστικής κατοι-

κίας 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 ΠΟΛ1248/2014 του ΥΠ. ΟΙΚ η προσκόμιση βεβαίωσης από την αρμόδια δημόσια ή διοικητική αρχή περί απαγόρευσης χρήσης, η οποία δεν προσκομίσθηκε στην Υπηρεσία μας.

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, ο ισχυρισμός του προσφεύγοντος συνεταιρισμού ότι ο ν.4223/2013, ο οποίος επιβάλλει 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.

Επειδή, όπως προκύπτει από την εισηγητική έκθεση του Ν. 4223/2013, ο νομοθέτης με την επιβολή του ΕΝΦΙΑ επί της περιουσίας, απέβλεψε, επιτρεπώς 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 μόνο 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 ΕΝ.Φ.Ι.Α. ούτε, άλλωστε, η μη συνεκτίμηση, κατά την επιβολή του επιδίκου 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, στη συγκεκριμένη περίπτωση, για τον προσδιορισμό του ΕΝΦΙΑ η Διοίκηση υποχρεούται, σύμφωνα με το άρθρο 4 του ν. 4223/2013, μεταξύ άλλων και σε εφαρμογή των διατάξεων 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 ο προσφεύγων συνεταιρισμός έχει υποβάλλει μέσω internet τροποποιητική δήλωση στοιχείων ακινήτων (Ε9), η οποία όμως δεν έχει εκκαθαριστεί λόγω μη προσκόμισης των δικαιολογητικών η ενδικοφανής προσφυγή πρέπει να απορριφθεί.

Α π ο φ α σ ί ζ ο υ μ ε

Την απόρριψη της με αριθμ. Πρωτ...../24-12-2014 ενδικοφανούς προσφυγής του» με ΑΦΜ,ως απαραδέκτου.

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

Ο ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΣ ΤΗΣ ΔΙΕΥΘΥΝΣΗΣ
ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ

α.α.

ΓΕΩΡΓΙΟΣ ΚΑΚΙΩΡΑΣ

Ακριβές Αντίγραφο
Η 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 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 άσκησης της (άρθ. 126 ν. 2717/99).