



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

Καλλιθέα /05/02/2015

Αριθμός απόφασης: 443

Ταχ. Δ/ση : Αριστογείτονος 19

Ταχ. Κώδικας : 176 71 - Καλλιθέα

Τηλέφωνο :

ΦΑΞ :

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 με ημερομηνία κατάθεσηςκαι με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανή προσφυγή της εταιρείας....., με ΑΦΜ....., που εδρεύει στην, στην περιοχή, κατά της από-..... Πράξης Διοικητικού Προσδιορισμού Φόρου (ΕΝ.Φ.Ι.Α.) (αρ. δήλωσης/.....-..... ΕΝΦΙΑ Ν. 4223/2013 - αρ. ειδοποίησης/2014) της Γ.Γ.Δ.Ε, έτους 2014 και τα προσκομιζόμενα με αυτήν σχετικά έγγραφα.

4. Την από-..... Πράξη Διοικητικού Προσδιορισμού Φόρου (ΕΝ.Φ.Ι.Α.) (αρ. δήλωσης/.....-..... ΕΝΦΙΑ Ν. 4223/2013 - αρ. ειδοποίησης/2014) της Γ.Γ.Δ.Ε έτους 2014, της οποίας ζητείται η ακύρωση .

5. Την από/..... εισήγηση του Α.. τμήματος της Υπηρεσίας μας.

Επί της από-..... και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανούς προσφυγής της εταιρείας....., 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 από-..... Πράξη Διοικητικού Προσδιορισμού Φόρου (ΕΝ.Φ.Ι.Α.) (αρ. δήλωσης/.....-..... ΕΝΦΙΑ Ν. 4223/2013 - αρ. ειδοποίησης/2014) της Γ.Γ.Δ.Ε έτους 2014, προέκυψε συνολικό ποσό οφειλόμενου φόρου ιδιοκτησίας ακινήτων ποσού 30.011,02 €, για το οικείο φορολογικό έτος.

Η προσφεύγουσα εταιρεία με την υπό κρίση ενδικοφανή προσφυγή, ζητά να ακυρωθεί στο σύνολο της, ως άνω Πράξη Διοικητικού Προσδιορισμού Φόρου (ΕΝ.Φ.Ι.Α.) (αρ. δήλωσης/..... ΕΝΦΙΑ Ν. 4223/2013- αρ. ειδοποίησης/2014) της Γ.Γ.Δ.Ε, έτους 2014, καθώς ο προσδιορισμός της φορολογητέας αξίας των ακινήτων που κατέχει δεν είναι νόμιμος, για τους εξής λόγους:

- Ο αποδοτέος εκ μέρους της προσφεύγουσας φόρος υπολογίστηκε χωρίς να προηγηθεί ακρόαση πριν τη σε βάρος τους έκδοσης δυσμενούς εκτελεστής ατομικής διοικητικής πράξης, κατά παράβαση της διάταξης της παρ. 2 του άρθρου 20 του Συντάγματος.
- Από την διατύπωση του νόμου σαφώς διακρίνεται η πρόβλεψη του νομοθέτη να υπάρξει διαφορετική φορολόγηση για κύριους και βοηθητικούς χώρους κτισμάτων. Όμως η αρμόδια φορολογική αρχή προέβη στον προσδιορισμό του αποδοτέου φόρου επιβάλλοντας τον ίδιο φόρο στους κύριους και βοηθητικούς χώρους των κτισμάτων, αν και δεν έχει εκδοθεί μέχρι σήμερα η προαπαιτούμενη για τον προσδιορισμό του φόρου υπουργική απόφαση, κατά παράβαση του ν.4223/2013, αλλά και των διατάξεων των άρθρων 4 παρ. 5 & 20 παρ. 1 του Συντάγματος.
- Σύμφωνα με το άρθρο 41 Ν.1249/1982 οι φορολογικές αξίες των ακινήτων αναπροσαρμόζονται το βραδύτερο ανά διετία με σκοπό οι αξίες που αποτελούν τη βάση φορολόγησης να συμβαδίζουν προς τις αγοραίες. Η πάροδος απράκτου της διετίας χωρίς αναπροσαρμογή τιμών ώστε να απεικονίζουν τη μείωση των αγοραίων τιμών συνιστά παράνομη παράλειψη έκδοσης κανονιστικής πράξης εκ μέρους της διοίκησης.
- Η χρήση των μη αναπροσαρμοσμένων αξιών προς υπολογισμό του ΕΝΦΙΑ είναι μη νόμιμη και αντίκειται στις αρχές της χρηστής διοίκησης, καθώς γίνεται για καθαρά ταμειευτικούς λόγους και δεν ταυτίζεται προς το δημόσιο συμφέρον.
- Ο νόμος του ΕΝΦΙΑ αντίκειται στα άρθρα 4 και 78 του Συντάγματος, αντιβαίνοντας προς τις αρχές αναλογικής ισότητας συνεισφοράς στα δημόσια βάρη και της δίκαιης φορολόγησης.
- Παραβίαση των συνταγματικών εγγυήσεων, σύμφωνα με τις διατάξεις των άρθρων 5 παρ. 5 & 78 παρ. 1 του Συντάγματος.
- Παραβίαση του εσωτερικού, ευρωπαϊκού και διεθνούς δικαίου.
- Ο συμπληρωματικός φόρος που επιβλήθηκε συνιστά διπλή φορολόγηση της ίδιας αξίας και ως

εκ τούτου είναι αντισυνταγματικός και μη νόμιμος.

- Αντικείμενο του φόρου αποτελούν και τα απρόσοδα ακίνητα και συνεπώς η υπαγωγή τέτοιων ακινήτων σε φόρο ακίνητης περιουσίας συνιστά υπέρμετρη επιβάρυνση της ιδιοκτησίας κατά παράβαση των άρθρων 4 παρ. 5 και 17 του Συντάγματος και του Πρώτου Πρόσθετου Πρωτοκόλλου της ΕΣΔΑ.

Επειδή, στις περιπτώσεις που η διοίκηση δρα κατόπιν αίτησης του διοικούμενου, θεωρείται ότι ο τελευταίος έχει ήδη εκφράσει τις απόψεις του με την υποβολή της αίτησης και των απαιτούμενων δικαιολογητικών. Συνεπώς δεν χωρεί τήρηση του δικαιώματος προηγούμενης ακρόασης (ΣτΕ 452/2004). Εξάλλου η διοίκηση υποχρεούται να καλέσει τον ενδιαφερόμενο σε ακρόαση μόνο επί ατομικών, δυσμενών διοικητικών πράξεων οι οποίες εκδίδονται αυτεπαγγέλτως, κατ'ενάσκηση διακριτικής ευχέρειας και στηρίζονται στην υποκειμενική συμπεριφορά του. Εν προκειμένω η δήλωση Ενιαίου Φόρου Ιδιοκτησίας Ακινήτων, εκκαθαρίστηκε με στοιχεία που οι ίδιοι οι προσφεύγοντες είχαν τροφοδοτήσει το πληροφοριακό σύστημα ιδιοκτησίας ακινήτων, η δε εκκαθάριση του φόρου έγινε με βάση αντικειμενικά κριτήρια που προβλέπονται στις διατάξεις του άρθρου 4 και 5 του Ν. 4223/2013. Ως εκ τούτου οι προβαλλόμενοι λόγοι της ενδικοφανούς προσφυγής περί μη δήθεν κλήσεως προς ακρόαση προς της έκδοσης της πράξης προσδιορισμού ΕΝ.Φ.Ι.Α., κρίνονται ως αβάσιμοι.

Επειδή, από την επισκόπηση του εκκαθαριστικού σημειώματος ΕΝΦΙΑ της προσφεύγουσας εταιρείας, δεν προκύπτει η ύπαρξη βοηθητικών χώρων, συνεπώς οι προβαλλόμενοι λόγοι της ενδικοφανής προσφυγής περί της ενιαίας φορολόγησης κύριων και βοηθητικών χώρων στην περίπτωση του προσφεύγοντα προβάλλεται απαραδέκτως.

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, βάσει δικαστηριακής και διοικητικής νομολογίας, γίνεται δεκτό ότι η αποφυγή της διπλής φορολογίας αποτελεί μεν αρχή της φορολογικής πολιτικής, δεν αποτελεί, όμως, συνταγματική επιταγή, της οποίας η παράβαση θα καθιστούσε ανεφάρμοστο τον τυχόν θεσπίζονταν αυτήν νόμο και, ως εκ τούτου, όταν το ίδιο πρόσωπο υποβάλλεται για την ίδια φορολογητέα ύλη σε διάφορες φορολογίες βάσει διαφορετικών διατάξεων, δεν παραβιάζεται η αρχή της φορολογικής ισότητας (ΣτΕ 933, 934/1952, 924/1954, 1396/1956, 153/1960, 429-432/1986, 4071/1987 και Γνωμ. ΝΣΚ 634/2012, η οποία έγινε αποδεκτή από τον Γ.Γ.Δ.Ε. και κοινοποιήθηκε με τη με αριθ. ΠΟΛ. 1083/11-4-2013 εγκύκλιο ΥΠΟΙΚ).

Επειδή, εν προκειμένω, για την επιβολή του ΕΝΦΙΑ, προβλέπεται ο προσδιορισμός κύριου και συμπληρωματικού φόρου, βάσει των διατάξεων των άρθρων 4 και 5 του ν. 4223/2013.

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 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 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, 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.

Α π ο φ α σ ί ζ ο υ μ ε

Την απόρριψη της με ημερομηνία κατάθεσης και με αριθμ. πρωτ. ενδικοφανούς προσφυγής της προσφεύγουσας εταιρείας(ΑΦΜ).

Οριστική φορολογική υποχρέωση της υπόχρεης - καταλογιζόμενο ποσό με βάση την παρούσα απόφαση:

Ποσό Πληρωμής: 30.011,02Ευρώ

Το παραπάνω ποσό βεβαιώθηκε με την από-..... Πράξη Διοικητικού Προσδιορισμού Φόρου (ΕΝ.Φ.Ι.Α.) (αρ. δήλωσης/.....-..... ΕΝΦΙΑ Ν.- αρ. ειδοποίησης/2014) της Γ.Γ.Δ.Ε και με το (ΑΧΚ) της ΓΓΔΕ και είναι καταβλητέο εντός των προθεσμιών που αναγράφονται επ' αυτής.

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

**Ο Προϊστάμενος της Διεύθυνσης
Επίλυσης Διαφορών**

α.α.

.

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).