



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

Καλλιθέα, 23.5.2014

Αριθμός απόφασης: 1344

Ταχ. Δ/ση : Αριστογείτονος 19
Ταχ. Κώδικας : 176 71 - Καλλιθέα
Τηλέφωνο : 210-9578520
ΦΑΞ : 210 9531321

ΑΠΟΦΑΣΗ

Ο ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΣ ΤΗΣ ΔΙΕΥΘΥΝΣΗΣ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ

Έχοντας υπ' όψη:

1. Τις διατάξεις :

α. Του άρθρου 70Β' «Ειδική Διοικητική Διαδικασία – Ενδικοφανής Προσφυγή» του ν. 2238/1994 (Κώδικας Φορολογίας Εισοδήματος, ΦΕΚ Α' 151), όπως αυτές προστέθηκαν με το ν.4152/2013, περίπτωση 1, υποπαράγραφος Α.5, παράγραφος Α, άρθρο πρώτο (ΦΕΚ Α'107), καθώς και τις διατάξεις της περίπτωσης 2^α της ίδιας υποπαραγράφου του ίδιου νόμου.

β. Του άρθρου 63 του ν. 4174/2013 (ΦΕΚ Α' 170).

γ. 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».

δ. 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».

ε. Της ΠΟΛ 1209/06.09.2013 Απόφασης του Γενικού Γραμματέα Δημοσίων Εσόδων (ΦΕΚ Β' 2371).

στ. Του άρθρου 7 της ΠΟΛ 1002/31.12.2013 Απόφασης του Γενικού Γραμματέα Δημοσίων Εσόδων (ΦΕΚ Β' 55/16-1-2014).

2. Την ΠΟΛ 1211/12-9-2013 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 27/1/2014 και με αριθμό πρωτοκόλλου/31.1.2014 ενδικοφανή προσφυγή και τα προσκομιζόμενα με αυτήν σχετικά έγγραφα του, ΑΦΜ, κατοίκου κατά των :

α) με αριθ. ειδοποίησης(αριθ. δήλωσης) εκκαθαριστικού σημειώματος Φόρου Ακίνητης Περιουσίας Φυσικών Προσώπων της Γ.Γ.Δ.Ε έτους 2011

β) με αριθ. ειδοποίησης(δήλωσης) εκκαθαριστικού σημειώματος Φόρου Ακίνητης Περιουσίας Φυσικών Προσώπων της Γ.Γ.Δ.Ε έτους 2012

γ) με αριθ. ειδοποίησης(αριθ. δήλωσης) εκκαθαριστικού σημειώματος Φόρου Ακίνητης Περιουσίας Φυσικών Προσώπων της Γ.Γ.Δ.Ε έτους 2013

5. α) το με αριθ. ειδοποίησης(αριθ. δήλωσης) εκκαθαριστικό σημείωμα Φόρου Ακίνητης Περιουσίας Φυσικών Προσώπων της Γ.Γ.Δ.Ε έτους 2011

β) το με αριθ. ειδοποίησης(δήλωσης) εκκαθαριστικό σημείωμα Φόρου Ακίνητης Περιουσίας Φυσικών Προσώπων της Γ.Γ.Δ.Ε έτους 2012

γ) το με αριθ. ειδοποίησης(αριθ. δήλωσης) εκκαθαριστικό σημείωμα Φόρου Ακίνητης Περιουσίας Φυσικών Προσώπων της Γ.Γ.Δ.Ε έτους 2013

των οποίων ζητείται η ακύρωση,

6. Τις απόψεις της αρμόδιας Δ.Ο.Υ. Έδεσσας που παρέλαβε την ενδικοφανή προσφυγή .

7. Την από 21.5.2014 εισήγηση του Α3 τμήματος της Υπηρεσίας μας.

Επί της από 27 /1/2014 και με αριθμό πρωτοκόλλου/31.1.2014 ενδικοφανούς προσφυγής, του, ΑΦΜ, η οποία κατατέθηκε :

A) εκπρόθεσμα όσον αφορά στο με αριθ. ειδοποίησης(αριθ. δήλωσης) προσβαλλόμενο εκκαθαριστικό σημείωμα Φόρου Ακίνητης Περιουσίας Φυσικών Προσώπων έτους 2011

B) εμπρόθεσμα όσον αφορά στα:

- με αριθ. ειδοποίησης(αριθ. δήλωσης) εκκαθαριστικό σημείωμα Φόρου Ακίνητης Περιουσίας Φυσικών Προσώπων έτους 2012

- με αριθ. ειδοποίησης(αριθ. δήλωσης) εκκαθαριστικό σημείωμα Φόρου Ακίνητης Περιουσίας Φυσικών Προσώπων έτους 2013

και μετά την μελέτη και την αξιολόγηση όλων των υφιστάμενων στο σχετικό φάκελο εγγράφων και των προβαλλόμενων λόγων της ενδικοφανούς προσφυγής, επαγόμαστε τα ακόλουθα:

A) Με το υπ' αριθ. ειδοποίησης(αριθ. δήλωσης) εκκαθαριστικό σημείωμα Φόρου Ακίνητης Περιουσίας Φυσικών Προσώπων έτους 2011 (ΑΧΚ), το οποίο εκδόθηκε την 6/11/2013, επεβλήθη στον προσφεύγοντα φόρος ακίνητης περιουσίας

ποσού 24.233,30 € σύμφωνα με τα άρθρα 27-32 ,34 και 36§2 του ν. 3842/2010 που ισχύει από 1.1.2010 σύμφωνα με το άρθρο 92 του ίδιου νόμου.

Β) Με το υπ' αριθ. ειδοποίησης(αριθ. δήλωσης) εκκαθαριστικό σημείωμα Φόρου Ακίνητης Περιουσίας Φυσικών Προσώπων έτους 2012 (ΑΧΚ), το οποίο εκδόθηκε την 23/12/2013, επεβλήθη στον προσφεύγοντα φόρος ακίνητης περιουσίας ποσού 23.355,08 €, σύμφωνα με τις διατάξεις των άρθρων 27-32, 34 και 36§2 του ν. 3842/2010, όπως το τελευταίο τροποποιήθηκε με τις διατάξεις του άρθρου 33 του ν. 3986/2011 και ισχύει από 1.1.2011.

Γ) Με το υπ' αριθ. ειδοποίησης(αριθ. δήλωσης) εκκαθαριστικό σημείωμα Φόρου Ακίνητης Περιουσίας Φυσικών Προσώπων έτους 2013(ΑΧΚ), το οποίο εκδόθηκε την 27/12/2013, επεβλήθη στον προσφεύγοντα φόρος ακίνητης περιουσίας ποσού 22.504,08 €, σύμφωνα με τις διατάξεις των άρθρων 27-32, 34 και 36§2 του ν. 3842/2010, όπως το τελευταίο τροποποιήθηκε με τις διατάξεις του άρθρου 33 του ν. 3986/2011 και ισχύει από 1.1.2011.

Ο φόρος επιβλήθηκε επί της αξίας δύο ιδιοχρησιμοποιούμενων ακινήτων ως ξενοδοχειακών επιχειρήσεων του προσφεύγοντος.

Ο προσφεύγων, με την υπό κρίση ενδικοφανή προσφυγή, ζητά την ακύρωση των ως άνω εκκαθαριστικών σημειωμάτων Φ.Α.Π., ή άλλως την τροποποίησή τους με την εφαρμογή μειωμένου συντελεστή 0,33‰ επί της αξίας των ακινήτων των ξενοδοχειακών του επιχειρήσεων, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 35 ν.3842 /2010 τα οποία αναφέρονται στον υπολογισμό Φ.Α.Π. Νομικών Προσώπων, προβάλλοντας τους παρακάτω λόγους :

1. Παραβίαση της αρχής της αναλογικότητας και του υγιούς ανταγωνισμού (όπως αυτή προκύπτει από τις διατάξεις του άρθρου 2 του ν. 703/77). Για τα ξενοδοχεία που λειτουργούν υπό μορφή νομικού προσώπου κατά τρόπο αναιτιολόγητο, καταχρηστικό και παράνομο έχουν επιβληθεί «άνισοι όροι» για ισοδύναμες παροχές υπηρεσιών κατά τρόπο ώστε τα ιδιοχρησιμοποιούμενα ξενοδοχεία από φυσικά πρόσωπα, να τίθενται σε «μειονεκτική θέση στον ανταγωνισμό».

2. Καταστρατήγηση της αρχής της φορολογικής δικαιοσύνης όπως αυτή ορίζεται από τις διατάξεις των άρθρων 5§ 5 και 4§§1 & 5 του Συντάγματος. Αντισυνταγματικά οι ξενοδοχειακές επιχειρήσεις των φυσικών προσώπων δεν τυγχάνουν της επιβολής των μειωμένου συντελεστή επί της αξίας των ξενοδοχείων τους, καθώς οι λόγοι που θέσπισαν το συντελεστή αυτό συντρέχουν για όλα τα ξενοδοχεία ανεξαιρέτως . Μάλιστα ο νόμος 3842/2010 χωρίς καμία αιτιολογία διατηρεί τη ρύθμιση του μειωμένου συντελεστή για τις ξενοδοχειακές

επιχειρήσεις μόνο για τα νομικά πρόσωπα αναγνωρίζοντας ο νομοθέτης ότι υφίστανται οι συνθήκες που οδήγησαν την επιβολή του συντελεστή αυτού, χωρίς όμως αι πάλι να αιτιολογείται η εξαίρεση των φυσικών προσώπων.

3. Αντισυνταγματικότητα επιβολής Φόρου Ακίνητης Περιουσίας στα ξενοδοχειακά συγκροτήματα.

4. Επικαλείται επίσης ο προσφεύγων ότι οι ανωτέρω προσβαλλόμενες πράξεις δεν του κοινοποιήθηκαν ακόμη, ούτε και αναγράφεται σε αυτές η δυνατότητα αλλά και η προθεσμία άσκησης ενδικοφανούς προσφυγής.

A) Ως προς το με αριθ. ειδοποίησης(αριθ. δήλωσης) προσβαλλόμενο εκκαθαριστικό σημείωμα Φόρου Ακίνητης Περιουσίας Φυσικών Προσώπων έτους 2011 .

Επειδή, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 34 του Ν. 3842/2010, η δήλωση Φόρου Ακίνητης Περιουσίας των φυσικών προσώπων συντάσσεται μηχανογραφικά, από τις δηλώσεις στοιχείων ακινήτων (Ε9) και ο υπόχρεος λαμβάνει γνώση της περιουσιακής του κατάστασης και της φορολογητέας αξίας αυτής μέσω του εκκαθαριστικού του φόρου ακίνητης περιουσίας που του αποστέλλεται, το οποίο επέχει και θέση δήλωσης φόρου ακίνητης περιουσίας του οικείου έτους .

Επειδή, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 70 Β του ν. 2238/1994 σε συνδυασμό με τις διατάξεις της παρ. 1 του άρθρου 3 της απόφασης Γεν. Γραμ. Δημ. Εσόδων ΠΟΛ.1209/2013, η ενδικοφανής προσφυγή ασκείται κατά πράξεων των φορολογικών αρχών, εντός ανατρεπτικής προθεσμίας τριάντα (30) ημερών που αρχίζει από την κοινοποίηση της πράξης, σύμφωνα με τα οριζόμενα στις σχετικές διατάξεις του Κώδικα Διοικητικής Δικονομίας.

Επειδή όσον αφορά στο με αριθ. αριθ. ειδοποίησης(αριθ. δήλωσης) προσβαλλόμενο εκκαθαριστικό σημείωμα Φ.Α.Π. φυσικών προσώπων, το οποίο εκδόθηκε στις 6.11.2013, αποδεδειγμένα έλαβε γνώση αυτού ο προσφεύγων τουλάχιστον στις 13.12.2013, καθόσον, όπως προκύπτει από τις κινήσεις της βεβαιωμένης οφειλής που προέκυψε από την ως άνω πράξη στο σύστημα TAXIS κατέβαλε στις 13.12.2013 ποσό 4.939,25 € έναντι της οφειλής αυτής.

Επειδή η υπό κρίση προσφυγή όσον αφορά στην ως άνω προσβαλλόμενη πράξη ασκήθηκε εκπρόθεσμα την 31.1.2014, ήτοι μετά την πάροδο της προθεσμίας των τριάντα (30) ημερών από την κοινοποίηση της πράξης, και ως εκ τούτου πρέπει να απορριφθεί ως απαράδεκτη.

B) Ως προς τα:

- με αριθ. ειδοποίησης(αριθ. δήλωσης) εκκαθαριστικό σημείωμα Φόρου Ακίνητης Περιουσίας Φυσικών Προσώπων έτους 2012
- με αριθ. ειδοποίησης(αριθ. δήλωσης) εκκαθαριστικό σημείωμα Φόρου Ακίνητης Περιουσίας Φυσικών Προσώπων έτους 2013

Επειδή ο υπολογισμός του Φ.Α.Π. φυσικών προσώπων για το έτος 2011 γίνεται σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 36§2 του Ν.3842/2010 που ισχύει από 1/1/2010 σύμφωνα με το άρθρο 92 του ίδιου νόμου, ενώ για τα έτη 2012 και 2013 σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 36§2 του ν. 3842/2010, όπως αυτό τροποποιήθηκε με τις διατάξεις του άρθρου 33 του ν. 3986/2011 και ισχύει από 1.1.2011

Επειδή ο προσφεύγων δεν αμφισβητεί την ορθότητα της εκκαθάρισης του φόρου που του επιβλήθηκε για τα ακίνητα που κατέχει ως φυσικό πρόσωπο, αλλά προσφεύγει ώστε να φορολογηθεί με συντελεστή 0,33%, όπως ισχύει για τον υπολογισμό του Φ.Α.Π. των Νομικών προσώπων που ιδιοχρησιμοποιούν ξενοδοχειακές μονάδες σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 35 του Νόμου 3842/2010.

Επειδή σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 35 του ν. 3842/2010 και την ΠΟΛ 1119/29.05.2013, τα οποία αναφέρονται στον υπολογισμό του Φόρου Ακίνητης Περιουσίας των Νομικών Προσώπων, η αξία των ιδιοχρησιμοποιούμενων ακινήτων των ξενοδοχειακών επιχειρήσεων οποιασδήποτε μορφής φορολογείται με συντελεστή 0,33% και για τα κτίσματα αυτά δεν έχει εφαρμογή το ελάχιστο όριο του ενός ευρώ ανά τ.μ. Η διάταξη αυτή έχει εφαρμογή μόνο για τα Νομικά Πρόσωπα και όχι για τα Φυσικά Πρόσωπα και συνεπώς δεν έχει νομικό έρεισμα η απαίτηση του προσφεύγοντα να φορολογηθεί για την ακίνητη περιουσία του με συντελεστή 0,33% καθώς η επιχείρηση του έχει τη μορφή ατομικής επιχείρησης και συνεπώς ορθά φορολογήθηκε ως φυσικό πρόσωπο.

Επειδή ο προσφεύγων με την υπό κρίση προσφυγή θέτει θέματα συνταγματικότητας του ν. 3842/2010, τα οποία δεν εμπίπτουν στη αρμοδιότητα της Διεύθυνσης Επίλυσης Διαφορών καθόσον ο σχετικός έλεγχος ανήκει στην αποκλειστική δικαιοδοσία των Δικαστηρίων σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 93§4 του Συντάγματος και όχι της Διοίκησης, η οποία οφείλει να εφαρμόζει το υφιστάμενο νομοθετικό πλαίσιο.

Αποφασίζουμε

την απόρριψη της από 27 /1/2014 και με αριθμό πρωτοκόλλου/31.1.2014 ενδικοφανούς προσφυγής του, Α.Φ.Μ. κατά των :

Α) Του με αριθ. ειδοποίησης(αριθ. δήλωσης) εκκαθαριστικού σημειώματος Φόρου Ακίνητης Περιουσίας Φυσικών Προσώπων έτους 2011 της Γ.Γ.Δ.Ε., ποσού 24.233,30 €, το οποίο εκδόθηκε την 6.11.2013 και βεβαιώθηκε με τον ΑΧΚ, ως απαραδέκτου.

Β) Του με αριθ. ειδοποίησης(αριθ. δήλωσης) εκκαθαριστικού σημειώματος Φόρου Ακίνητης Περιουσίας Φυσικών Προσώπων έτους 2012 της Γ.Γ.Δ.Ε., ποσού 23.355,08 €, το οποίο εκδόθηκε την 23.12..2013 και βεβαιώθηκε με τον ΑΧΚ

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

Φόρος Ακίνητης Περιουσίας Φυσικών Προσώπων (ΦΑΠ) 2012 : 23.355,08 €.

Γ) Του με αριθ. ειδοποίησης εκκαθαριστικού σημειώματος (αριθ. δήλωσης) Φόρου Ακίνητης Περιουσίας Φυσικών Προσώπων έτους 2013 της Γ.Γ.Δ.Ε., ποσού 22.504,08 €, το οποίο εκδόθηκε την 27.12..2013 και βεβαιώθηκε με τον ΑΧΚ

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

Φόρος Ακίνητης Περιουσίας Φυσικών Προσώπων (ΦΑΠ) 2013 : 22.504,08 €.

Τα παραπάνω ποσά βεβαιώθηκαν με τα ως άνω αναφερόμενα Εκκαθαριστικά Σημειώματα Φυσικών Προσώπων ετών 2011,2012 και 2013 αντίστοιχα της Γ.Γ.Δ.Ε και είναι καταβλητέα εντός των προθεσμιών που αναγράφονται επ' αυτών.

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

ΜΕ ΕΝΤΟΛΗ ΤΟΥ
ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΥ ΤΗΣ ΔΙΕΥΘΥΝΣΗΣ
ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ

Ακριβές Αντίγραφο

**Η Υπάλληλος του Τμήματος
Διοικητικής Υποστήριξης**

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 άσκησης της (άρθ. 126 ν. 2717/99).