



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ
ΑΑΔΕ



Ανεξάρτητη Αρχή
Δημοσίων Εσόδων

ΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ
ΥΠΟΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ
ΤΜΗΜΑ Α4

Ταχ. Δ/ση : Αριστογείτονος 19

Ταχ. Κώδικας : 176 71 - Καλλιθέα

Τηλέφωνο : 2131604521

ΦΑΞ : 2131604567

Καλλιθέα 27/12/2018

Αριθμός απόφασης 5153

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. Του άρθρου 11 της Δ.ΟΡΓ.Α 1036960 ΕΞ 2017/10.03.2017 Απόφασης του Διοικητή της Α.Α.Δ.Ε (ΦΕΚ 968 Β/22.03.2017) με θέμα «Οργανισμός της Ανεξάρτητης Αρχής Δημοσίων Εσόδων (Α.Α.Δ.Ε)»

γ. Την ΠΟΛ 1064/2017 Απόφαση του Διοικητή της Α.Α.Δ.Ε ΦΕΚ Β 1440/27-4-2017.

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

3. Την Δ.Ε.Δ. 1126366 ΕΞ 2016 /30.08.2016(ΦΕΚ Β 2759 / 01.09.2016) Απόφαση του Προϊσταμένου της Διεύθυνσης Επίλυσης Διαφορών «Παροχή εξουσιοδότησης υπογραφής».

4. Την από 27/7/2018 και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανή προσφυγή α) της, ΑΦΜ, κατοίκου και β) ΑΦΜ, κατοίκου ως νόμω υπόχρεων (Ν.Υ) της αποβιωσάσης, κατά της από 29/6/2018 πράξης διορθωτικού προσδιορισμού φόρου ακίνητης περιουσίας ΦΑΠ η οποία εκδόθηκε επί της τροποποιητικής δήλωσης ΦΑΠ έτους 2013 (με αρ. ειδοποίησης/29-6-2018 και αρ. δήλωσης) χρόνου γένεσης φορολογικής υποχρέωσης 2013 του Διοικητική της Α.Α.Δ.Ε και τα προσκομιζόμενα με αυτήν σχετικά έγγραφα.

5. Την υπ' αριθ. από 29/6/2018 πράξη διορθωτικού προσδιορισμού φόρου ακίνητης περιουσίας ΦΑΠ η οποία εκδόθηκε επί της τροποποιητικής δήλωσης ΦΑΠ έτους 2013 (με αρ. ειδοποίησης/29-6-2018 και αρ. δήλωσης) χρόνου γένεσης φορολογικής υποχρέωσης 2013 του Διοικητική της Α.Α.Δ.Ε της οποίας ζητείται η ακύρωση.

6. Τις απόψεις της Δ.Ο.Υ ΤΡΙΚΑΛΩΝ .

7. Την εισήγηση του ορισθέντος υπαλλήλου του Τμήματος Α4 όπως αποτυπώνεται στο σχέδιο της απόφασης.

Επί της από 27/7/2018 και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανούς προσφυγής των α) και β) 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 29/6/2018 πράξη διορθωτικού προσδιορισμού φόρου ακίνητης περιουσίας ΦΑΠ η οποία εκδόθηκε επί της τροποποιητικής δήλωσης ΦΑΠ έτους 2013 (με αρ. ειδοποίησης/29-6-2018 και αρ. δήλωσης) χρόνου γένεσης φορολογικής υποχρέωσης 2013 του Διοικητή της Α.Α.Δ.Ε επιβλήθηκε σε βάρος των προσφευγόντων φόρος ποσού 9.097,64€, πλέον 2.882,74€ συμπληρωματικός Ν3842/2010..

Η διαφορά φόρου προέκυψε ως κάτωθι:

Οι προσφεύγοντες τυγχάνουν νόμω υπόχρεοι ως εξ αδιαθέτου κληρονόμοι και κατά ποσοστό 25% έκαστος της αποβιωσάσης την 15/2/2018, η οποία κατείχε κατά πλήρη κυριότητα νομή και κατοχή με ποσοστό 32,8125% εξ αδιαθέτου οικοπέδου συνολικής επιφάνειας 12.950,15 τ.μ το οποίο βρίσκεται στο Νομό Τρικάλων στον συνοικισμό το οποίο τελεί υπό αναγκαστική απαλλοτρίωση, από 09-08-1993 έως σήμερα , για την κατασκευή χώρου επέκτασης των κτιριακών εγκαταστάσεων (....., όπως αναφέρεται στο ΦΕΚ), και σύμφωνα με την αριθ.πρωτ./04-05-2017 απάντηση της Δ/νσης Χωροταξίας & Περ/ντος του Δήμο Τρικκαίων, Ν.Τρικάλων έχει χαρακτηριστεί ως χώρος για την ανέγερση κτιριακών εγκαταστάσεων

Οι προσφεύγοντες ως Ν.Υ. με την υπό κρίση ενδικοφανή προσφυγή, ζητούν να απαλλαγούν από τον φόρο ακίνητης περιουσίας ποσού 9.097,64€ έτους 1013 πλέον ποσό εκπροθέσμου 2.882,74 που είχε επιβληθεί στην προβάλλοντας τους παρακάτω λόγους :

1. Έκδοση πράξης κατά παράβαση του άρθρου 17 του Συντάγματος και προστασία των δικαιωμάτων του ανθρώπου σύμφωνα με το άρθρο 1 του Πρώτου Προσθέτου Πρωτοκόλλου της Ευρωπαϊκής Συμβάσεως, καθόσον στο εν λόγω ακίνητο υφίσταται ενεργό πολεοδομικό βάρος. Εφαρμογή μηδενικού συντελεστή αντί του 0,80 για απαλλοτριωτέα ακίνητα, λόγω αδυναμίας χρήσης και εκμετάλλευσης του ακινήτου.
2. Παράβαση του δικαιώματος της ιδιοκτησίας, της φορολογικής ισότητας και φοροδοτικής ικανότητας, σύμφωνα με τα άρθρα 4,5,78 του Συντάγματος.
3. Έκδοση πράξης κατά παράβαση του άρθρου 41 παρ.1,2 του Ν.1249/1982 περί θέσπισης αντικειμενικού τρόπου προσδιορισμού φορολογητέας αξίας ακινήτων, καθορισμού τιμών εκκίνησης και συντελεστών αυξομείωσης.

Επειδή σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 27 του Ν.3842/2010, σχετικά με το αντικείμενο του φόρου ακίνητης περιουσίας: *«1. 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 1η Ιανουαρίου κάθε έτους.»*

Επειδή σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 28 του ως άνω νόμου, σχετικά με το υποκείμενο του φόρου: *«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 τις διατάξεις του άρθρου 29 του Ν 3842/2010 ορίζονται απαλλαγές από τον φόρο. Η αναφορά των περιπτώσεων στις οποίες ο φορολογούμενος απαλλάσσεται από το φόρο είναι περιοριστική και δεν προβλέπεται απαλλαγή στην περίπτωση των δεσμευμένων ή υπό απαλλοτρίωση ακινήτων, ούτε υπάρχει σχετική νομολογία του Σ.τ.Ε. για τη συγκεκριμένη διάταξη.

Επειδή σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 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.

Συνεπώς μετά τις ανωτέρω διατάξεις του νόμου, ορθώς εκδόθηκε το επίδικο εκκαθαριστικό σημείωμα με το υπό κρίση ακίνητο δεσμευμένο υπό απαλλοτρίωση, με συντελεστή μείωσης 0,80, αφού δεν προβλέπεται στο Ν.3842/2010 άλλη μείωση ή εξαίρεση σε ακίνητα που τελούν υπό αναγκαστική απαλλοτρίωση. Οπότε ο ισχυρισμός των προσφευγόντων ότι για το ακίνητο που έχει κηρυχθεί απαλλοτριωτέο θα πρέπει να εφαρμόζεται μηδενικός συντελεστής αδιακρίτως αντί του εφαρμοζόμενου συντελεστή 0,80 είναι αβάσιμος και δεν ευσταθεί.

Επιπλέον ο υπολογισμός και η εκκαθάριση του Φ.Α.Π. γίνεται μηχανογραφικά από το Υπουργείο Οικονομικών, σύμφωνα με τις προαναφερθείσες διατάξεις του Ν.3842/2010 και με βάση τις κλίμακες του άρθρου 36 του ίδιου νόμου.

Επειδή ο νομοθέτης 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 (πηγής πλούτου) διαφορετικής από το εισόδημα δεδομένου 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).

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.

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).

Επειδή σύμφωνα με το άρθρο 1 του Πρώτου Προσθέτου Πρωτοκόλλου της Ευρωπαϊκής Συμβάσεως ορίζεται ότι κάθε φυσικό ή νομικό πρόσωπο δικαιούται σεβασμού της περιουσίας του και ουδείς δύναται να στερηθεί της ιδιοκτησίας αυτού παρά μόνο για λόγους δημοσίας ωφελείας και υπό τους προβλεπόμενους υπό του νόμου και των γενικών αρχών του διεθνούς δικαίου όρους.

Μετά τα ανωτέρω συνάγεται ότι, επειδή η επιβολή του φόρου στηρίζεται στο δικαίωμα του δημοσίου να επιβάλει και να εισπράττει το φόρο με βάση την αρχή της συνεισφοράς στα δημόσια βάρη ανάλογα με την φοροδοτική ικανότητα των πολιτών, ο ισχυρισμός των προσφευγόντων ότι παραβιάζεται η συνταγματική αρχή της ισότητας με βάση την φοροδοτική ικανότητα και συνιστά υπέρμετρη επιβάρυνση της ιδιοκτησίας επικαλούμενη το άρθρο 4 παρ 5 και το άρθρο 17 αντίστοιχα του Συντάγματος, είναι αβάσιμος, διότι η επιβολή του φόρου ακίνητης περιουσίας (ΦΑΠ) έγινε λαμβανομένου υπ όψιν των διατάξεων των προαναφερόμενων άρθρων του Ν.3842/2010.

Επειδή δεν μπορεί να εφαρμοστεί κανένας άλλος τρόπος υπολογισμού αξίας ακινήτων, πέραν αυτού που ορίζεται ρητά από το νόμο, και ειδικότερα τις διατάξεις των πιο πάνω άρθρων του Ν.3842/2010.

Α π ο φ α σ ί ζ ο υ μ ε

Την **απόρριψη** της από 27/7/2018 και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανούς προσφυγής α) της, ΑΦΜ, κατοίκου και β) ΑΦΜ, κατοίκου ως νόμω υπόχρεων (Ν.Υ) της αποβιωσάσης, κατά της από 29/6/2018 πράξης διορθωτικού προσδιορισμού φόρου ακίνητης περιουσίας ΦΑΠ η οποία εκδόθηκε επί της τροποποιητικής δήλωσης ΦΑΠ έτους 2013 (με αρ. ειδοποίησης/29-6-2018 και αρ. δήλωσης) χρόνου γένεσης φορολογικής υποχρέωσης 2013 .

Οριστική φορολογική υποχρέωση του υπόχρεου με βάση την παρούσα απόφαση:

Πράξη διορθωτικού προσδιορισμού φόρου ακίνητης περιουσίας (ΦΑΠ) 11.980,38€

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

Ακριβές Αντίγραφο

Η Υπάλληλος του Τμήματος

Διοικητικής Υποστήριξης

ΜΕ ΕΝΤΟΛΗ ΤΟΥ ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΥ
ΤΗΣ Δ/ΝΣΗΣ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ

Ο ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΣ ΤΗΣ ΥΠΟΔΙΕΥΘΥΝΣΗΣ
ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ α/α

ΙΩΑΝΝΗΣ ΚΑΜΠΟΣΟΣ

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 .

