



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ



ΑΑΔΕ

Ανεξάρτητη Αρχή
Δημοσίων Εσόδων

ΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ

Ταχ. Δ/ση : Αριστογείτονος 19

Ταχ. Κώδικας : 176 71 - Καλλιθέα

Τηλέφωνο : 2131604534

ΦΑΞ : 2131604567

Καλλιθέα 12/12/2018

Αριθμός απόφασης: 4989

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 1036990 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. Της ΠΟΛ 1064/12.04.2017 Απόφασης του Διοικητή της Ανεξάρτητης Αρχής Δημοσίων Εσόδων.

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

3. Την υπ' αριθμ. ΔΕΔ 1126366 ΕΞ 2016/30.08.2016 (ΦΕΚ 2759/ τ. Β' / 01.09.2016) Απόφαση του Προϊσταμένου της Διεύθυνσης Επίλυσης Διαφορών.

4. Την με ημερομηνία κατάθεσης 31/08/2018 και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανή προσφυγή του του, ΑΦΜ, κατοίκου, οδός αρ., κατά της με αριθμ. ειδοποίησης και ημερομηνία έκδοσης 28/08/2018 πράξης διοικητικού προσδιορισμού φόρου ν. 4223/2013 (ΕΝ.Φ.Ι.Α.) της Α.Α.Δ.Ε, έτους 2018 και τα προσκομιζόμενα με αυτήν σχετικά έγγραφα.

5. Την με αριθμ. ειδοποίησης και ημερομηνία έκδοσης 28/08/2018 πράξη διοικητικού προσδιορισμού φόρου ν. 4223/2013 (ΕΝ.Φ.Ι.Α.) της Α.Α.Δ.Ε, έτους 2018 της οποίας ζητείται η ακύρωση.

6. Τις απόψεις της Δ.Ο.Υ. Κηφισιάς.

7. Την εισήγηση του ορισθέντος υπαλλήλου του Τμήματος Α 1 όπως αποτυπώνεται στο σχέδιο της απόφασης.

Επί της με ημερομηνία κατάθεσης 31/08/2018 και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανούς προσφυγής του 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, επαγόμαστε τα ακόλουθα:

Με τη με αριθμ. ειδοποίησης και ημερομηνία έκδοσης 28/08/2018 πράξη διοικητικού προσδιορισμού φόρου ν. 4223/2013 (ΕΝ.Φ.Ι.Α.) της Α.Α.Δ.Ε, έτους 2018, επιβλήθηκε σε βάρος του προσφεύγοντος κύριος φόρος ιδιοκτησίας ακινήτων ποσού 3.996,08 €, πλέον συμπληρωματικός φόρος ποσού 5.139,94 €, ήτοι συνολικός φόρος ποσού 9.136,02 € (Α.Χ.Κ. 9/1054).

Ο προσφεύγων, με την υπό κρίση ενδικοφανή προσφυγή, ζητά να ακυρωθεί ολικώς η προσβαλλόμενη πράξη, ή εναλλακτικώς να μειωθεί κατά ποσοστό το οποίο θα μπορεί να πληρώσει βάσει των εισοδημάτων του, προβάλλοντας τους παρακάτω λόγους :

1) Δεδομένου ότι από την ακίνητη περιουσία δεν έχει κανένα εισόδημα, ο φόρος προσκρούει στο άρθρο 4 του Συντάγματος.

2) Οι διατάξεις του νόμου που αφορά τον ΕΝΦΙΑ αντιβαίνουν το άρθρο 5 του συνταγματικού χάρτη καθώς το ύψος του φόρου δεν συναρτάται προς την φοροδοτική ικανότητα του φορολογούμενου.

3) Οι διατάξεις των άρθρων 4,5,7,22,38,39 του ανωτέρω νόμου παραβιάζουν τα άρθρα 4§5, 17, 4§1, και 25 του Συντάγματος.

4) Επιπροσθέτως ο ΕΝΦΙΑ είναι αντισυνταγματικός διότι δεν συνεκτιμά το εάν ο φορολογούμενος διαθέτει φοροδοτική ικανότητα ανταποκριθεί στη πληρωμή με συνέπεια να απειλείται και με δήμευση της περιουσίας του, ή με εξαναγκασμό εκποίησης της. Ο ΕΝΦΙΑ παραβιάζει τις συνταγματικές διατάξεις και διεθνείς συμβάσεις που προστατεύουν τη περιουσία αλλά και τις αρχές της χρηστής διοίκησης που πρέπει να διέπουν ένα κράτος δικαίου.

5) Για το ακίνητο με Α.Τ. επιφανείας 164 μ² το οποίο είναι ενοικιασμένο και αποφέρει εισόδημα, έχει φορολογηθεί καθώς συμπεριελήφθη στη δήλωση εισοδήματος φορολογικού έτους 2017.

6) Για το ακίνητο με Α.Τ. επιφανείας 2090,40 μ² το οποίο είναι βιομηχανικό κτίριο, το ισόγειο αυτού επιφανείας 522,60 μ² χρησιμοποιούμενο ως εργασιακός χώρος της ατομικής του επιχείρησης, έχει ήδη αποδώσει λογιστικό εισόδημα (ουσιαστικώς ανύπαρκτο) το οποίο συμπεριελήφθη στη δήλωση εισοδήματος φορολογικού έτους 2017 και φορολογήθηκε.

7) Ο ΕΝΦΙΑ είναι αντίθετος στη ΕΣΔΑ καθώς το ύψος του φόρου υπολογίζεται κατά τέτοιο τρόπο που να ισοδυναμεί με στέρηση της ακίνητης περιουσίας, καθώς ο πολίτης καλείται να καταβάλλει σε βάθος χρόνου το σύνολο της αξίας της σε φόρο.

8) Από τότε από άρχισε να ισχύει ο Φ.Α.Π. αλλά και όλοι οι άλλοι φόροι επί των ακινήτων, η αξία των ακινήτων αυτών έχει απομειωθεί δραματικώς και η φοροδοτική του ικανότητα έχει εκμηδενισθεί.

9) Η ραγδαία πτώση της επαγγελματικής του δραστηριότητας λόγω της οικονομικής κρίσης σε συνδυασμό με τους δυσβάστακτους φόρους ακίνητης περιουσίας έχουν εκμηδενίσει της φοροδοτική του ικανότητα.

10) Όπως προκύπτει από το επισυναπτόμενο εκκαθαριστικό φόρου εισοδήματος το συνολικό ετήσιο οικογενειακό εισόδημα είναι 10.188,96 €. Όταν επιβάλλεται ΕΝΦΙΑ ποσού 10.106,40 € (8.708,71 € για τον ίδιο και 919,78 € για την σύζυγό του) και φόρος εισοδήματος 1.308,60 €, ήτοι ποσό συνολικών φόρων 10.937,09 €.

Επειδή, η με αριθμό ειδοποίησης και ημερομηνίας έκδοσης 28/08/2018 προσβαλλόμενη Πράξη, εκδόθηκε βάσει της με αριθμ./έτους /2018 υποβληθείσας από τον προσφεύγοντα, δήλωσης στοιχείων ακινήτων (Ε9) και σύμφωνα με τις διατάξεις του Ν.4223/2013.

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 και δεν εμπίπτει στην αρμοδιότητα των οργάνων της Διοίκησης, τα οποία οφείλουν να εφαρμόζουν το υφιστάμενο νομοθετικό πλαίσιο.

Επειδή, η κρίση περί συμμόρφωσης των διατάξεων του νόμου 4223/2013 με την ευρωπαϊκή έννομη τάξη δεν εμπίπτει στην αρμοδιότητα της Διοίκησης, η οποία σε κάθε περίπτωση δεσμεύεται από τις κατά το κρίσιμο χρονικό διάστημα ισχύουσες διατάξεις νόμων.

Επειδή σύμφωνα με το άρθρο 78 παρ.1 του Συντάγματος αντικείμενο φόρου μπορεί να αποτελέσει και η περιουσία και το εισόδημα. Δεν ισχύει η διπλή φορολόγηση στην εν λόγω περίπτωση διότι η φορολόγηση των μισθωμάτων είναι φορολόγηση εισοδήματος ενώ ο ΕΝΦΙΑ αφορά φορολόγηση περιουσίας.

Επειδή ο νομοθέτης με τη θέσπιση του ΕΝΦΙΑ, απέβλεψε, επιτρεπτός 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).

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 διοίκηση, δεσμεύεται από τους κανόνες του άρθρου 3 του ν.4223/2013 ως προς τη χορήγηση απαλλαγών από τον ΕΝ.Φ.Ι.Α και των παρ. 1 και 2 του άρθρου 7, του ιδίου ως άνω νόμου, ως προς τις προϋποθέσεις χορήγησης έκπτωσης επί του ΕΝ.Φ.Ι.Α., οι οποίες και απαριθμούνται περιοριστικά στο νόμο, καθώς και από τις διατάξεις της Απόφασης της Γενικής Γραμματέως Δημοσίων Εσόδων ΠΟΛ 1212/2015 «Ενιαίος Φόρος Ιδιοκτησίας Ακινήτων (ΕΝ.Φ.Ι.Α): Διαδικασία χορήγησης εκπτώσεων, μειώσεων και αναστολής πληρωμής», οποία έχει εκδοθεί κατ' εξουσιοδότηση της παρ. 4 του άρθρου 7 του ιδίου ως άνω νόμου, όπως αυτή έχει τροποποιηθεί με την Αριθμ. ΠΟΛ. 1122 (ΦΕΚ Β' 2758/08/08/2017) απόφαση του Διοικητή της ΑΑΔΕ.

Επειδή με την παρ. 5 του άρθρου 7 του Ν. 4223/2013, ορίζεται ότι:

«5. Οι εκπτώσεις των παραγράφων 1 και 2 του παρόντος άρθρου, που χορηγήθηκαν με πράξη διοικητικού προσδιορισμού ΕΝ.Φ.Ι.Α., επανεξετάζονται μέχρι το τέλος Φεβρουαρίου του επομένου έτους με βάση τις εμπρόθεσμες δηλώσεις φορολογίας εισοδήματος του προηγούμενου

φορολογικού έτους και, σε περίπτωση μεταβολών, εκδίδεται νέα πράξη διοικητικού προσδιορισμού φόρου για το έτος αυτό.»

Η πιο πάνω νέα παράγραφος 5 προστέθηκε με το άρθρο 7 παρ.2 ΠΝΠ της 26.7.2018,ΦΕΚ Α`138/26.07.2018. Ισχύς ΑΠΟ 1.1.2018.

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 με την παρ. 6 του άρθρου 1 του ν. 4223/2013, ορίζεται ότι:

«6. Ειδικά για τον υπολογισμό του ΕΝ.Φ.Ι.Α. έτους 2018 λαμβάνονται υπόψη οι Τιμές Ζώνης, οι οποίες ορίζονται στη με αριθμ. 1113/2018 (Β` 2192) απόφαση του Υπουργού Οικονομικών.».

Η παρ.6 προστέθηκε με το άρθρο 126 παρ.1 Ν.4549/2018, ΦΕΚ Α 105/14.6.2018.

Επειδή, εξάλλου, οι κανονιστικές αποφάσεις της Διοίκησης προσβάλλονται με αίτηση ακυρώσεως ενώπιον του ΣτΕ.

Επειδή σύμφωνα με την παρ. 5 του άρθρου 4 του Συντάγματος, «Οι Έλληνες πολίτες συνεισφέρουν χωρίς διακρίσεις στα δημόσια βάρη, ανάλογα με τις δυνάμεις τους».

Α π ο φ α σ ί ζ ο υ μ ε

Την απόρριψη της με ημερομηνία κατάθεσης 31/08/2018 και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανούς προσφυγής του ΤΟΥ, ΑΦΜ

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

Έτος 2018

Ενιαίος φόρος ιδιοκτησίας ακινήτων (ΕΝ.Φ.Ι.Α.) για ακίνητα που υπάρχουν την 01/01/2018 ποσού: 9.136,02 €

Το παραπάνω ποσό βεβαιώθηκε με την αριθμ. ειδοπ. και ημερομηνίας έκδοσης 28/08/2018 Πράξη Διοικητικού Προσδιορισμού Φόρου ν.4223/2013 για ακίνητα που υπάρχουν την 01/01/2018 της Α.Α.Δ.Ε..

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 ΔΙΕΥΘΥΝΣΗΣ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ**

**Ο ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΣ
ΤΟΥ ΤΜΗΜΑΤΟΣ ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ Α1**

ΣΤΑΥΡΙΔΗΣ ΓΕΩΡΓΙΟΣ

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.