



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ



ΑΑΔΕ

Ανεξάρτητη Αρχή
Δημοσίων Εσόδων

Καλλιθέα, 21-6-2019

**ΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ
ΥΠΟΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ
ΤΜΗΜΑ Α6**

Αριθμός απόφασης: 2053

Ταχ. Δ/ση : Αριστογείτονος 19
Ταχ. Κώδικας : 176 71 - Καλλιθέα
Τηλέφωνο : 213-1604514
ΦΑΞ : 213-1604567

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. Της ΠΟΛ 1064/2017 Απόφασης 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 υπ' αριθμόν Δ.Ε.Δ. 1126366 ΕΞ 2016/30-8-2016 (ΦΕΚ 2759/τ.Β'/01-09-2016) Απόφαση του Προϊσταμένου της Διεύθυνσης Επίλυσης Διαφορών.

4. Την από **21-2-2019** και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανή προσφυγή της ΑΦΜ:, κατοίκου, κατά της υπ' αριθ./27-12-2018 πράξης διοικητικού προσδιορισμού φόρου ν. 4223/2013 (ΕΝΦΙΑ) της Γ.Γ.Δ.Ε έτους 2018 και τα προσκομιζόμενα με αυτήν σχετικά έγγραφα.

5. Τις απόψεις της ΔΟΥ ΙΓ' Αθηνών.

6. Την εισήγηση του ορισθέντος υπαλλήλου του Τμήματος Α6 όπως αποτυπώνεται στο σχέδιο της απόφασης.

Επί της από **21-2-2019** και με αριθμό πρωτοκόλλουενδικοφανούς προσφυγής της, 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 με αρ. ειδοποίησης/2018 πράξη διοικητικού προσδιορισμού φόρου ν. 4223/2013 (ΕΝΦΙΑ) της Γ.Γ.Δ.Ε έτους 2018, η οποία εκδόθηκε την 27-12-2018, επιβλήθηκε σε βάρος της προσφεύγουσας συνολικό ποσό φόρου ιδιοκτησίας ακινήτων ύψους 7.016,24€.

Η ως άνω διαφορά φόρου προέκυψε κατόπιν διενέργειας νέας εκκαθάρισης από την αρμόδια Δ.Ο.Υ. Νέας Σμύρνης σε συνέχεια της με αρ. πρωτ./18-12-2018 αίτησης της προσφεύγουσας για νέα εκκαθάριση της με αρ./2018 αρχικής δήλωσης ΕΝΦΙΑ 2018 κατά το μέρος που αφορά τα ακίνητα με στοιχεία ΑΤΑΚ,,,, στο δήμο Μάνδρας, τα οποία, όπως επικαλέστηκε, πρόκειται για ακίνητα δεσμευμένα για κοινωφελείς σκοπούς. Η αρμόδια Δ.Ο.Υ. προέβη σε μερική αποδοχή της ως άνω αίτησης με διαγραφή ποσού ΕΝΦΙΑ ύψους 1.142,07 ευρώ.

Η προσφεύγουσα, με την υπό κρίση ενδικοφανή προσφυγή, ζητά την τροποποίηση της προσβαλλομένης πράξης κατά το μέρος που αφορά τα ως άνω αναφερόμενα ακίνητα, τη διενέργεια νέας εκκαθάρισης και την επιστροφή του αχρεωστήτως καταβληθέντος φόρου του Ν. 4223/2013, προβάλλοντας τους παρακάτω λόγους:

1. Τα με αριθμούς ταυτότητας ακινήτου,,, **και** **ακίνητα**, εξακολουθώντας κατά τα έτη φορολόγησής τους να είναι ρυμοτομικά δεσμευμένα ως κοινόχρηστοι χώρος παιδικού σταθμού, νηπιαγωγείου, πλατείας, πυροσβεστικού σταθμού και πρασίνου, αντίστοιχα και μάλιστα επί ιδιαίτερα μακρό διάστημα (50 και πλέον έτη), εμπίπτουν στην κατηγορία των ακινήτων εκείνων, των οποίων η αναγκαστική απαλλοτρίωση έχει οδηγήσει, με ενέργειες τις Διοίκησης, σε αδυναμία χρήσης και κάρπωσης, σύμφωνα με τον προορισμό τους, και τα οποία, ως εκ τούτου, πρέπει να εξαιρεθούν από το ενιαίο φόρο ιδιοκτησίας ακινήτων (ΕΝΦΙΑ) του Ν 4223/2013.
2. Και τα πέντε προαναφερόμενα ακίνητα που περιγράφονται παραπάνω και περιλαμβάνονται στα Ο.Τ,,, και, παραμένουν όλα αυτά τα χρόνια μέχρι σήμερα δεσμευμένα, χωρίς η δέσμευσή τους αυτή να έχει ανακληθεί, όπως αποδεικνύεται από την με αριθμό/22-2-2018 **απάντηση του αρμόδιου Τμήματος Πολεοδομικών και Τοπογραφικών Εφαρμογών της Δ/ΝΣΗΣ ΥΠΗΡΕΣΙΑΣ ΔΟΜΗΣΗΣ του ΔΗΜΟΥ ΕΛΕΥΣΙΝΑΣ**. Πλην όμως, αν και τα ακίνητα αυτά είναι δεσμευμένα και στερείται της χρήσεώς τους, εντούτοις της επιβλήθηκε φόρος ΕΝΦΙΑ και δη τόσο κύριος όσο και συμπληρωματικός για το έτος 2018.
3. Στις 18/12/2018 υπέβαλε προς την αρμόδια Δ.Ο.Υ. Νέας Σμύρνης την με αριθμό πρωτ./18-12-2018 αίτηση, με την οποία ζήτησε την επανεκκαθάριση και την απαλλαγή της από τον φόρο ΕΝΦΙΑ και το συμπληρωματικό φόρο του έτους 2018 η οποία έγινε μερικώς δεκτή και στις 27/12/2018 διεγράφη ποσό 1142,07 € από τον ΕΝΦΙΑ έτους 2018.

Επειδή, η με αριθμό ειδοποίησης/2018 πράξη διοικητικού προσδιορισμού φόρου ν. 4223/2013 (ΕΝΦΙΑ) της Γ.Γ.Δ.Ε έτους 2018 εκδόθηκε σε συνέχεια της με αριθμ./18-12-2018 υποβληθείσης από την προσφεύγουσα αίτησής της προς την αρμόδια Δ.Ο.Υ. Ν. Σμύρνης για επανεκκαθάριση της αρχικής δήλωσης ΕΝΦΙΑ για το έτος 2018 η οποία έγινε μερικώς δεκτή με διαγραφή ποσού ύψους 1.142,07 € από τον συνολικά οφειλόμενο ποσό ΕΝΦΙΑ έτους 2018 ύψους 8.158,31€.

Επειδή με την παρούσα η προσφεύγουσα επικαλείται ότι τα ακίνητα με αριθμούς ταυτότητας,,, και στο Δήμο Μάνδρας υπόκειται σε καθεστώς ολικής απαγόρευσης χρήσης λόγω δέσμευσης τους για κοινωφελείς σκοπούς και απαλλάσσονται του κυρίου και συμπληρωματικού φόρου σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 3 παρ. 2 του ν. 4223/2013.

Επειδή, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 1 του ν.4223/31-12-2013 ορίζεται ότι:

«1. Από το έτος 2014 και για κάθε επόμενο έτος επιβάλλεται *Ενιαίος Φόρος Ιδιοκτησίας Ακινήτων (ΕΝ.Φ.Ι.Α.)* στα δικαιώματα της παραγράφου 2 του παρόντος, σε ακίνητα που βρίσκονται στην Ελλάδα και ανήκουν σε φυσικά ή νομικά πρόσωπα ή κάθε είδους νομικές οντότητες την 1η Ιανουαρίου κάθε έτους.

2. Ο ΕΝ.Φ.Ι.Α. επιβάλλεται στα εμπράγματα δικαιώματα της πλήρους κυριότητας, της ψιλής κυριότητας, της επικαρπίας, της οίκησης και της επιφάνειας επί του ακινήτου. Ο ΕΝ.Φ.Ι.Α. επιβάλλεται και στα εμπράγματα ή ενοχικά δικαιώματα της αποκλειστικής χρήσης θέσης στάθμευσης, βοηθητικού χώρου και κολυμβητικής δεξαμενής, που βρίσκονται σε κοινόκτητο τμήμα του ακινήτου και αποτελούν παρακολούθημα των παραπάνω εμπραγμάτων δικαιωμάτων. Εξαιρετικά, επιβάλλεται και στο δικαίωμα της νομής ή οιονεί νομής, της κατοχής, καθώς και στη δέσμευση δικαιωμάτων επί του ακινήτου από Ο.Τ.Α. σύμφωνα με τα οριζόμενα στην παράγραφο 2 του άρθρου 2.

3. Ο ΕΝ.Φ.Ι.Α. ισούται με το άθροισμα του κύριου φόρου επί του κάθε ακινήτου και του συμπληρωματικού φόρου επί της συνολικής αξίας των δικαιωμάτων επί των ακινήτων του υποκειμένου στο φόρο.

4. Τα δικαιώματα επί των οποίων επιβάλλεται ο ΕΝ.Φ.Ι.Α. ετησίως είναι αυτά που υπάρχουν την 1η Ιανουαρίου του έτους φορολογίας, ανεξάρτητα από μεταβολές που τυχόν επέρχονται κατά τη διάρκεια του έτους αυτού και ανεξάρτητα από τη μεταγραφή του τίτλου κτήσης.

5. Για τον καθορισμό του ΕΝ.Φ.Ι.Α. λαμβάνεται υπόψη η πραγματική κατάσταση του ακινήτου. Η πραγματική κατάσταση του ακινήτου προκύπτει από την οριστική εγγραφή στο κτηματολογικό γραφείο. Αν δεν υπάρχει οριστική εγγραφή, λαμβάνονται υπόψη τα στοιχεία του ακινήτου, όπως προκύπτουν από τον τίτλο κτήσης. Αν δεν υπάρχει τίτλος κτήσης, λαμβάνονται υπόψη τα στοιχεία της πραγματικής κατάστασης του ακινήτου. Αν η πραγματική επιφάνεια του ακινήτου υπερβαίνει αυτή που αναγράφεται στην οριστική εγγραφή στο κτηματολογικό γραφείο ή στον τίτλο κτήσης ή στην άδεια οικοδομής ή έχει γίνει αλλαγή της χρήσης του ακινήτου, λαμβάνεται υπόψη η πραγματική επιφάνεια και η πραγματική χρήση του ακινήτου».

Επειδή, με τις διατάξεις της παρ.2 του άρθρου 3 του ν. 4223/2013 ορίζεται ότι:

«2. Απαλλάσσονται από τον ΕΝ.Φ.Ι.Α. και τα δικαιώματα στα ακίνητα για τα οποία: α) Υφίσταται απαγόρευση οποιασδήποτε 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 τη Γενικής Κυβέρνησης, αποκλειστικά κατά το μέρος για το οποίο υφίσταται η ως άνω απαγόρευση. Σε περίπτωση μερικής απαγόρευσης χρήσης ακινήτου εκτός σχεδίου πόλης ή οικισμού ο ΕΝ.Φ.Ι.Α. μειώνεται κατά τριάντα τοις εκατό (30%). Σε περίπτωση μερικής απαγόρευσης χρήσης ακινήτου εντός σχεδίου πόλης ή οικισμού, ο ΕΝ.Φ.Ι.Α. μειώνεται κατά εξήντα τοις εκατό (60%).

β) Έχει διαταχθεί με αμετάκλητη δικαστική απόφαση η αποδέσμευση από απαλλοτρίωση ή ρυμοτομικό βάρος ή δέσμευση κάθε είδους και δεν έχει εκδοθεί σχετική πράξη της Διοίκησης για την ως άνω αποδέσμευση.

γ) Έχει εκδοθεί αμετάκλητη δικαστική απόφαση ή οριστική διοικητική πράξη αποζημίωσης για απαλλοτρίωση ή ρυμοτομικό βάρος ή δέσμευση κάθε είδους και δεν έχει καταβληθεί η αποζημίωση μετά από ένα (1) έτος από το έτος έκδοσης της παραπάνω απόφασης.

Οι παραπάνω απαλλαγές ή μειώσεις από τον ΕΝ.Φ.Ι.Α. λαμβάνονται υπόψη για τον υπολογισμό της πλήρους αποζημίωσης σχετικά με τα δικαιώματα της παραγράφου 2 του άρθρου 1.»

Επειδή, με τη με αριθ. **ΠΟΛ. 1248/02-12-2014** εγκύκλιο της Γ.Γ.Δ.Ε. με θέμα: «Απαιτούμενα παραστατικά για τη χορήγηση απαλλαγών ή μειώσεων από τον Ενιαίο Φόρο Ιδιοκτησίας Ακινήτων (ΕΝ.Φ.Ι.Α.) έτους 2014.», στο άρθρο 1 ορίζεται ότι: 1.α. Για τη χορήγηση των απαλλαγών ή μειώσεων που προβλέπονται στην περίπτωση α' της παραγράφου 2 του άρθρου 3 του ν. 4223/2013 (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 1η Ιανουαρίου του αντίστοιχου έτους.

Επειδή η προσφεύγουσα προσκόμισε μεταξύ άλλων την με αριθμό πρωτ./2-2-2018 απάντηση του Τμήματος Πολεοδομικών & Τοπογραφικών Εφαρμογών της Διεύθυνσης Υπηρεσίας Δόμησης του Δήμου Ελευσίνας επί της με αρ. πρωτ./15-2-2018 σχετικής αιτήσεώς της, στην οποία αναφέρεται ότι τα πέντε αναφερόμενα ακίνητα που περιλαμβάνονται στο Ο.Τ., Ο.Τ. και, Ο.Τ., Ο.Τ. και Ο.Τ. έχουν χαρακτηρισθεί αντιστοίχως ως «Χώρος Παιδικού Σταθμού», ως «Κοινόχρηστος Χώρος Πρασίνου», ως χώρος «Νηπιαγωγείου και Παιδικού Σταθμού», ως χώρος «Πλατείας» και ως χώρος «Πυροσβεστικού Σταθμού» και οι εν λόγω δεσμεύσεις τους ισχύουν μέχρι σήμερα και δεν έχουν ανακληθεί.

Επειδή από τα στοιχεία του φακέλου δεν προκύπτει ότι υφίσταται για τα υπό κρίση ακίνητα οποιαδήποτε απαγόρευση χρήσης, κατά τα οριζόμενα στην **παράγραφο 2 του άρθρου 3 του ν. 4223/2013** και την **ΠΟΛ. 1248/02-12-2014**. Συνεπώς ο ισχυρισμός της προσφεύγουσας ότι δικαιούται απαλλαγή από τον ΕΝ.Φ.Ι.Α. για τα ως άνω ακίνητα κρίνεται αβάσιμος.

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

Επειδή, σε κάθε περίπτωση, ο έλεγχος της συνταγματικότητας σύμφωνα με τις διατάξεις των άρθρων 87 παρ.2 και 93 παρ.4 του Συντάγματος ανήκει στην δικαιοδοσία των Δικαστηρίων και δεν εμπίπτει στην αρμοδιότητα των οργάνων της Διοίκησης, τα οποία οφείλουν να εφαρμόζουν το υφιστάμενο νομοθετικό πλαίσιο.

Αποφασίζουμε

την **απόρριψη** της με ημερομηνία κατάθεσης **21-2-2019** και αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανούς προσφυγής της με ΑΦΜ κατά της με αρ. ειδ. /27-12-2018 πράξης διοικητικού προσδιορισμού φόρου ν.4223/2013 ΕΝΦΙΑ 2018.

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

ΕΝΙΑΙΟΣ ΦΟΡΟΣ ΙΔΙΟΚΤΗΣΙΑΣ ΑΚΙΝΗΤΩΝ (ΕΝ.Φ.Ι.Α) 2018

ΠΟΣΟ : 7.016,24 €.

Το παραπάνω ποσό βεβαιώθηκε με τη με αριθμό ειδοποίησης /27-12-2018 Πράξη Διοικητικού Προσδιορισμού Φόρου ν.4223/2013 (ΕΝ.Φ.Ι.Α.) έτους 2018 της Α.Α.Δ.Ε..

Η παρούσα απόφαση να κοινοποιηθεί από αρμόδιο όργανο με τη νόμιμη διαδικασία, στον υπόχρεο.

ΜΕ ΕΝΤΟΛΗ ΤΟΥ ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΥ
ΤΗΣ ΔΙΕΥΘΥΝΣΗΣ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ

**Ακριβές Αντίγραφο
Η Υπάλληλος του Τμήματος
Διοικητικής Υποστήριξης**

Η ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΗ ΤΟΥ ΤΜΗΜΑΤΟΣ
ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ Α6
α.α.

ΕΤΜΕΖΟΓΛΟΥ ΑΝΑΣΤΑΣΙΑ

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.