



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ



ΑΑΔΕ

Ανεξάρτητη Αρχή
Δημοσίων Εσόδων

**ΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ
ΥΠΟΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ
ΤΜΗΜΑ Α2**

Ταχ. Δ/ση : Αριστογείτονος 19

Ταχ. Κώδικας : 176 71 - Καλλιθέα

Τηλέφωνο : 2131604521

ΦΑΞ : 2131604567

Καλλιθέα 1/2/2017

Αριθμός απόφασης 1063

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. Της παρ. 3 του άρθρου 47 του ν. 4331/2015 (ΦΕΚ Α' 69).

γ. Του άρθρου 59 του π.δ. 111/2014 (Α' 178) «Οργανισμός του Υπουργείου Οικονομικών».

δ. Του άρθρου 6 της αριθμ. Δ6Α 1058824 ΕΞ 2014 (ΦΕΚ Β' 865, 1079 και 1846) Απόφασης του Γενικού Γραμματέα Δημοσίων Εσόδων του Υπουργείου Οικονομικών «Ανακαθορισμός της εσωτερικής διάρθρωσης και των αρμοδιοτήτων οργανικών μονάδων της Γενικής Γραμματείας Δημοσίων Εσόδων του Υπουργείου Οικονομικών και μετονομασία ορισμένων από αυτές», όπως τροποποιήθηκε και ισχύει.

ε. Της ΠΟΛ 1002/31.12.2013 Απόφασης του Γενικού Γραμματέα Δημοσίων Εσόδων (ΦΕΚ Β' 55/16-1-2014)

στ. Της παρ. 1 του άρθρου 17 του ν. 4389/2016 (ΦΕΚ Α' 64).

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

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

4. Την από 6/10/2016 και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανή προσφυγή του του , ΑΦΜ....., κατοίκου, περιοχή Τ.Κ κατά της υπ' αριθ...../28-8-2016(αρ. δηλ/2016) πράξης διοικητικού προσδιορισμού φόρου Ν. 4223/2013 (ΕΝΦΙΑ) έτους 2016 του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. ΣΠΑΡΤΗΣ και τα προσκομιζόμενα με αυτήν σχετικά έγγραφα.

5. Την υπ' αριθ./28-8-2016 (αρ. δηλ/2016) πράξη διοικητικού προσδιορισμού φόρου Ν. 4223/2013 (ΕΝΦΙΑ) έτους 2016 του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. ΣΠΑΡΤΗΣ της οποίας ζητείται η ακύρωση.

6. Τις απόψεις της ανωτέρω φορολογικής αρχής.

7.Την εισήγηση του ορισθέντος υπαλλήλου του Τμήματος Α2 όπως αποτυπώνεται στο σχέδιο της απόφασης.

Επί της από 6/10/2016 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:

1. ΠΕΡΙΓΡΑΦΗ ΠΡΟΣΒΑΛΛΟΜΕΝΩΝ ΠΡΑΞΕΩΝ – ΑΙΤΗΜΑ ΠΡΟΣΦΥΓΗΣ

Με την υπ' αριθ...../28-8-2016 (αρ. δηλ/2016) πράξη διοικητικού προσδιορισμού φόρου Ν. 4223/2013 ΕΝΦΙΑ του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. ΣΠΑΡΤΗΣ έτους 2016 επιβλήθηκε σε βάρος του προσφεύγοντος κύριος φόρος ποσού 3.614,11 €, πλέον 7.446,52 € συμπληρωματικός φόρος)

Η διαφορά φόρου προέκυψε επειδή στην δήλωση Ε9 του έτους 2016 καταχωρήθηκε οικόπεδο επιφάνειας 4.801 τ.μ με κωδικό (οικόπεδο που τελεί από αναγκαστική απαλλοτρίωση) ευρισκόμενο στον νομό επί της οδού καιη αξία του οποίου προσδιορίστηκε σύμφωνα με τις διατάξεις του διατάξεις των άρθρων 41 και 41^Α του Ν 1249/1982 . Συγκεκριμένα με την υπ. αρ./5-1-94 απόφαση του ΥΠΕΧΩΔΕ το κρινόμενο μαζί με την όμορη ιδιοκτησία επί της οποίας βρίσκεται ηκηρύχτηκε διατηρητέο κτίσμα και απαγορεύτηκε οποιαδήποτε δόμηση ή άλλη χρησιμοποίηση του. Το συμβούλιο επικρατείας με την/1997 απόφαση του ακύρωσε την απόφαση αυτή του ΥΠΕΧΩΔΕ πλην όμως ο δήμος επανήλθε με τις υπ. αρ./1998,/1999 και/2003 αποφάσεις του δημοτικού συμβουλίου και χαρακτήρισε ολόκληρο το οικόπεδο ως κοινόχρηστο χώρο πρασίνου απαλλοτριωτέο με αποζημίωση του ιδιοκτήτη. Έκτοτε ο δήμος δεν προχώρησε στις απαραίτητες νομικές ενέργειες για την τροποποίηση του σχεδίου πόλεως και την απαλλοτρίωση του κρινόμενου το οποίο επί 15 χρόνια είναι δεσμευμένο χωρίς δυνατότητα αξιοποίησης. Την 6/11/2011 με αίτηση προς την πολεοδομία του δήμου εκδόθηκε η υπ'αρ./2012 άδεια οικοδομής. Όμως ο δήμος με την/2012 απόφαση του προέβη στην εκ νέου δέσμευση του ακινήτου με αποτέλεσμα την διακοπή κάθε οικοδομικής εργασίας. Η ως άνω απόφαση προσεβλήθη στην επιτροπή του άρθρου 152 του δημοτικού κοινοτικού κώδικα η οποία απερρίφθη με την/2014 απόφαση με την αιτιολογία ως εκπρόθεσμης και η δέσμευση του ακινήτου εξακολουθεί να ισχύει μέχρι σήμερα.

Ο προσφεύγων , με την υπό κρίση ενδικοφανή προσφυγή, ζητά την ακύρωση της παραπάνω πράξης διοικητικού προσδιορισμού προβάλλοντας τους παρακάτω λόγους :

1. Το άρθρο 3 παρ 2 εδ. α Ν 4223/2013.Συνεπία των ανωτέρω εκτεθέντων το κρινόμενο πρέπει να εξαιρεθεί από την επιβολή οιονδήποτε ποσού ΕΝΦΙΑ άλλως να υπολογιστεί με μηδενική αξία και μηδενικό συντελεστή.

1.ΤΙΣ ΜΕ ΑΡ 519/2014&520/2014 ΑΠΟΦΑΣΕΙΣ ΤΗΣ ΟΛΟΜΕΛΕΙΑΣ ΤΟΥ ΣΥΜΒΟΥΛΙΟΥ ΕΠΙΚΡΑΤΕΙΑΣ

3.ΤΗΝ ΠΑΡΑΒΙΑΣΗ ΤΩΝ ΑΡΘΡΩΝ 4 παρ 5 ,78 παρ 1 και 17 του Συντάγματος

Επειδή σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 1 παρ 1 του Ν 4223/2013 ορίζεται ότι από το έτος 2014 και για κάθε επόμενο ,επιβάλλεται Ενιαίος Φόρος Ιδιοκτησίας Ακινήτων (ΕΝΦΙΑ) στα

δικαιώματα της παραγράφου 2 του παρόντος σε ακίνητα που βρίσκονται στην Ελλάδα και ανήκουν σε φυσικά ή νομικά ή σε κάθε είδους νομικές οντότητες την 1^η Ιανουαρίου κάθε έτους.

Επειδή σύμφωνα με το άρθρο 1 παρ 2 του Ν 4223/2013 ο ΕΝΦΙΑ επιβάλλεται στα εμπράγματα δικαιώματα της πλήρους κυριότητας τη ψιλής κυριότητας, της επικαρπίας, της οίκησης και της επιφανείας επί ακινήτου .

Επειδή σύμφωνα με το άρθρο 1 παρ 3 του Ν 4223/2013 ο ΕΝΦΙΑ 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.

Επειδή σύμφωνα με το άρθρο 1 παρ 4 του Ν 4223/2013 τα δικαιώματα επί των οποίων επιβάλλεται ο ΕΝΦΙΑ ετησίως είναι αυτά που υπάρχουν την 1^η Ιανουαρίου του έτους φορολογίας , **ανεξάρτητα από μεταβολές που τυχόν επέρχονται κατά την διάρκεια του έτους αυτού και ανεξάρτητα από την μεταγραφή του τίτλου κτήσης.**

Επειδή σύμφωνα οι διατάξεις του άρθρου 32 του Ν 3842/2010 οι οποίες εφαρμόζονται στον ΕΝΦΙΑ δυνάμει του άρθρου 13 του Ν 4223/2013 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.

Επειδή με το άρθρο 3 παρ 2 περ. α) του Ν 4223/2013 απαλλάσσονται από τον ΕΝΦΙΑ και τα δικαιώματα στα ακίνητα για τα οποία 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 της 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 ΕΝΦΙΑ μειώνεται κατά 30%. Σε περίπτωση μερικής απαγόρευσης χρήσης ακινήτου εντός σχεδίου πόλης ή οικισμού ο ΕΝΦΙΑ μειώνεται κατά 60%... περ β) έχει διαταχθεί με αμετάκλητη δικαστική απόφαση η αποδέσμευση από την απαλλοτρίωση ή ρυμοτομικό βάρος ή δέσμευση κάθε είδους και δεν έχει εκδοθεί σχετική πράξη της Διοίκησης για την ως άνω αποδέσμευση.

Επειδή σύμφωνα με την ΠΟΛ 1248/2-12-2014 « Απαιτούμενα παραστατικά για την χορήγηση απαλλαγών ή μειώσεων από τον Ενιαίο Φόρο Ιδιοκτησίας Ακινήτων ΕΝΦΙΑ »για την χορήγηση των απαλλαγών ή μειώσεων που προβλέπονται στην περίπτωση α) της παρ 2 του άρθρου 3 του

N 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.** Στην 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 1 Ιανουαρίου 2014.**

Επειδή ο προσφεύγων ισχυρίζεται ότι το κρινόμενο πρέπει να εξαιρεθεί από την επιβολή οιονδήποτε ποσού ΕΝΦΙΑ άλλως να υπολογιστεί με μηδενική αξία και μηδενικό συντελεστή είναι αβάσιμος σύμφωνα με τα οριζόμενα του άρθρου 3 παρ 2 περ. α) του Ν 4223/2013

Επειδή σύμφωνα με τις υπ. αρ. 519/2014 & 520/2014 αποφάσεις της Ολομέλειας του Συμβουλίου της Επικρατείας, κρίθηκε το ζήτημα των ακινήτων εκείνων των οποίων η αναγκαστική απαλλοτρίωση έχει οδηγήσει, με ενέργειες της Διοίκησης, σε αδυναμία χρήσεως και κάρπωσης, σύμφωνα με τον προορισμό τους, και τα οποία, ως εκ τούτου, εξαιρούνται από το ενιαίο τέλος ακινήτων και την έκτακτη εισφορά των νόμων 3634/2008 και 3808/2009 αντιστοίχως...". Όπως όμως προκύπτει από το κείμενο της απόφασης, αυτή έκρινε επί των δεσμευμένων ακινήτων λόγω αναγκαστικής απαλλοτρίωσης και επί της φορολόγησης τους ή μη, σε εφαρμογή των διατάξεων των νόμων 3634/2008 και 3808/2009, έτσι ώστε δεν μπορεί να αποτελέσει δεσμευτική νομολογία για τη φορολόγηση ή μη δεσμευμένων ακινήτων λόγω αναγκαστικής απαλλοτρίωσης δυνάμει των διατάξεων του νόμου 4223/2013 όπως επικαλείται ο προσφεύγων.

Επειδή ο υπολογισμός του κύριου και του συμπληρωματικού φόρου ΕΝΦΙΑ διενεργείται σύμφωνα με τις διατάξεις των άρθρων 4 και 5 του Ν 4223/31-12-2013, ο ισχυρισμός δε του προσφεύγοντος ότι παραβιάζεται με την επιβολή του ΕΝΦΙΑ η συνταγματική αρχή της ισότητας με βάση την φοροδοτική ικανότητα και συνιστά υπέρμετρη επιβάρυνση της ιδιοκτησίας κατ'επίκληση τού άρθρου 4 παρ 5 και το άρθρο 17 αντίστοιχα του συντάγματος, είναι παντελώς αβάσιμος διότι η επιβολή του ΕΝΦΙΑ έγινε λαμβανομένου υπ' όψιν των διατάξεων των προαναφερόμενων άρθρων 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 από 6/10/2016 και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανούς προσφυγής κατά της υπ' αριθ. υπ' αριθ...../28-8-2016 (αρ. δηλ/2016) πράξης διοικητικού προσδιορισμού φόρου Ν. 4223/2013 (ΕΝΦΙΑ) έτους 2016 του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. ΣΠΑΡΤΗΣ

Το ποσό του φόρου που βεβαιώθηκε με την από 28/8/2016 δήλωση ενιαίου φόρου ιδιοκτησίας ακινήτων-πράξη διοικητικού προσδιορισμού φόρου Ν 4223/2014 έτους 2016 της ΓΓΔΕ(Δ.Ο.Υ ΣΠΑΡΤΗΣ)είναι καταβλητέο εντός των προθεσμιών που αναγράφονται επ' αυτού.

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 ΤΟΥ ΤΜΗΜΑΤΟΣ
ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ ή Α2 4

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 .