



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

Ταχ. Δ/ση : Αριστογείτονος 19

Ταχ. Κώδικας : 176 71 - Καλλιθέα

Τηλέφωνο : 210 9586156

ΦΑΞ : 210 9531321

Καλλιθέα

19/01/2015

Αριθμός απόφασης: 68

ΑΠΟΦΑΣΗ

Ο ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΣ ΤΗΣ ΔΙΕΥΘΥΝΣΗΣ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ

Έχοντας υπ' όψη:

1. Τις διατάξεις :

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

β. 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».

γ. 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».

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

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

3. Την από 29/10/2014 και με αριθμό πρωτοκόλλου/31-10-2014 ενδικοφανή προσφυγή της εταιρείας, ΑΦΜ, με έδρα στην Ελλάδα στη κατά των υπ αριθ./19-09-2014,/19-09-2014,/19-09-2014,/19-09-2014,/19-09-2014,/19-09-2014,/19-09-2014,/19-09-2014 και/19-09-2014 οριστικών πράξεων διορθωτικού προσδιορισμού ειδικού φόρου ακινήτων, που αφορούν τα έτη 2003,2004,2005,2006,2007,2008, 2009 και 2010, του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ Πολύγυρου και τα προσκομιζόμενα με αυτήν σχετικά έγγραφα.

4. Τις υπ' αριθ./19-09-2014,/19-09-2014,/19-09-2014,/19-09-2014,/19-09-2014,/19-09-2014,/19-09-2014 και/19-09-2014 οριστικές πράξεις διορθωτικού προσδιορισμού διορθωτικού προσδιορισμού ειδικού φόρου ακινήτων, που αφορούν τα έτη 2003,2004,2005,2006,2007,2008, 2009 και 2010 των οποίων ζητείται η ακύρωση, καθώς και 19/09/2014 οικεία έκθεση ελέγχου.

5. Τις απόψεις της ανωτέρω φορολογικής αρχής.

6. Την από 15/01/2015 εισήγηση του Α1 τμήματος της Υπηρεσίας μας.

Επί της από 29/10/2014 και με αριθμό πρωτοκόλλου/31-10-2014 ενδικοφανούς προσφυγής της εταιρείας ακινήτων, ΑΦΜ, 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) Με την υπ' αρ./**19-09-2014** οριστική πράξη διορθωτικού προσδιορισμού Ειδικού Φόρου Ακινήτων του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ ΠΟΛΥΓΥΡΟΥ έτους 2003 επιβλήθηκε σε βάρος της προσφεύγουσας Ειδικός Φόρος Ακινήτων Ν 3091/2002 ποσού 1.266,12€, πλέον 1.519,34 € πρόσθετος φόρος λόγω μη δήλωσης.

2) Με την υπ' αρ./**19-09-2014** οριστική πράξη διορθωτικού προσδιορισμού Ειδικού Φόρου Ακινήτων του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ ΠΟΛΥΓΥΡΟΥ έτους 2004 επιβλήθηκε σε βάρος της προσφεύγουσας Ειδικός Φόρος Ακινήτων Ν 3091/2002 ποσού 1.306,33€, πλέον 1.567,60 € πρόσθετος φόρος λόγω μη δήλωσης.

3) Με την υπ' αρ./**19-09-2014** οριστική πράξη διορθωτικού προσδιορισμού Ειδικού Φόρου Ακινήτων του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ ΠΟΛΥΓΥΡΟΥ έτους 2005 επιβλήθηκε σε βάρος της προσφεύγουσας Ειδικός Φόρος Ακινήτων Ν 3091/2002 ποσού 2.623,95 €, πλέον 3.148,74 € πρόσθετος φόρος λόγω μη δήλωσης.

4) Με την υπ' αρ./**19-09-2014** οριστική πράξη διορθωτικού προσδιορισμού Ειδικού Φόρου Ακινήτων του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ ΠΟΛΥΓΥΡΟΥ έτους 2006 επιβλήθηκε σε βάρος της προσφεύγουσας Ειδικός Φόρος Ακινήτων Ν 3091/2002 ποσού 2.450,00 €, πλέον 2.940,00 € πρόσθετος φόρος λόγω μη δήλωσης.

5) Με την υπ' αρ./**19-09-2014** οριστική πράξη διορθωτικού προσδιορισμού Ειδικού Φόρου Ακινήτων του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ ΠΟΛΥΓΥΡΟΥ έτους 2007 επιβλήθηκε σε βάρος της προσφεύγουσας Ειδικός Φόρος Ακινήτων Ν 3091/2002 ποσού 2.445,57 €, πλέον 2.934,68 € πρόσθετος φόρος λόγω μη δήλωσης.

6) Με την υπ' αρ./**19-09-2014** οριστική πράξη διορθωτικού προσδιορισμού Ειδικού Φόρου Ακινήτων του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ ΠΟΛΥΓΥΡΟΥ έτους 2008 επιβλήθηκε σε βάρος της προσφεύγουσας Ειδικός Φόρος Ακινήτων Ν 3091/2002 ποσού 3.106,26€, πλέον 3.727,51€ πρόσθετος φόρος λόγω μη δήλωσης.

7) Με την υπ' αρ./**19-09-2014** οριστική πράξη διορθωτικού προσδιορισμού Ειδικού Φόρου Ακινήτων του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ ΠΟΛΥΓΥΡΟΥ έτους 2009 επιβλήθηκε σε βάρος της προσφεύγουσας Ειδικός Φόρος Ακινήτων Ν 3091/2002 ποσού 3.152,20 €, πλέον 3.782,64 € πρόσθετος φόρος λόγω μη δήλωσης.

8))Με την υπ' αρ./**19-09-2014** οριστική πράξη διορθωτικού προσδιορισμού Ειδικού Φόρου Ακινήτων του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ ΠΟΛΥΓΥΡΟΥ έτους 2010 επιβλήθηκε σε βάρος της προσφεύγουσας Ειδικός Φόρος Ακινήτων Ν 3091/2002 ποσού 15.761,02 €, πλέον 17.731,15 € πρόσθετος φόρος λόγω μη δήλωσης.

Οι παραπάνω διαφορές προέκυψαν από τον φορολογικό έλεγχο που διενεργήθηκε από τη Δ.Ο.Υ ΠΟΛΥΓΥΡΟΥ βάσει της υπ' αριθ...../20-01-2012 εντολής ελέγχου του Προϊσταμένου της και τις διαπιστώσεις αυτού σύμφωνα με την από 19/09/2014 σχετική Έκθεση Ελέγχου Εφαρμογής διατάξεων άρθρων 15 έως 18 του Ν. 3091/2002 περί Ειδικού Φόρου Ακινήτων για την αλλοδαπή εταιρεία ιδιοκτησίας ακινήτων με ΑΦΜ για τα έτη 2003, 2004, 2005, 2006, 2007, 2008, 2009 και 2010. Ειδικότερα, η προσφεύγουσα ολλανδική εταιρία στις 16-07-1999 με το υπ' αριθμ...../1999 συμβόλαιο της συμβολαιογράφου, απέκτησε κατά πλήρη

κυριότητα, νομή και κατοχή, μια κατοικία (μεζονέτα) που αποτελείται από ανώγειο και του κάτωθεν αυτού χώρου συνολικού μικτού εμβαδού 90τ.μ. με το ανάλογο σε αυτήν ποσοστό εξ αδιαιρέτου συμμετοχής επί του όλου οικοπέδου εκατό χιλιοστών. Η κατοικία με διακριτικό στοιχείο, βρίσκεται επί οικοπέδου 1.000τ.μ. εντός του οικισμού «.....» του δ.δ..... και συνορεύει με το δημόσιο δρόμο και τον αιγιαλό.

Επιπλέον στις 16-07-1999 με το υπ'αριθμ...../1999 συμβόλαιο της ανωτέρου συμβολαιογράφου απέκτησε κατά πλήρη κυριότητα, νόμη και κατοχή, μία κλειστή θέση στάθμευσης αυτοκινήτων, εμβαδού δεκαοκτώ τετραγωνικών μέτρων (18τ.μ.) με το ανάλογο σ' αυτήν ποσοστό εξ αδιαιρέτου συμμετοχής επί του όλου οικοπέδου πέντε χιλιοστών. Η κλειστή θέση στάθμευσης με εσωτερική αρίθμηση, κτισμένη σε συγκρότημα τουριστικών κατοικιών βρίσκεται επί οικοπέδου 680,65τ.μ. εντός του οικισμού «.....» του δ.δ.

Στις 07-04-2004 με το υπ'αριθμ...../2004 συμβόλαιο της συμβολαιογράφου θες/νίκης, απέκτησε κατά πλήρη κυριότητα, νομή και κατοχή, μία κατοικία (μεζονέτα), που αποτελείται από ανώγειο και του κάτωθεν αυτού χώρου συνολικού μικτού εμβαδού 87τ.μ. με το ανάλογο σ' αυτήν ποσοστό εξ αδιαιρέτου συμμετοχής επί του όλου οικοπέδου εκατό χιλιοστών. Η κατοικία με εσωτερική αρίθμηση, κτισμένη σε συγκρότημα τουριστικών κατοικιών βρίσκεται επί οικοπέδου 1.000τ.μ., εντός του οικισμού «.....» του δ.δ. και συνορεύει με το δημόσιο δρόμο και τον αιγιαλό.

Επίσης η προσφεύγουσα εταιρία περιορισμένης ευθύνης στις 26-05-2004 με το υπ'αριθμ...../2004 συμβόλαιο της συμβολαιογράφου, απέκτησε κατά πλήρη κυριότητα, νομή και κατοχή, ένα αγροτεμάχιο εκτάσεως 4.015τ.μ. που βρίσκεται στη θέση «.....» της κτηματικής περιοχής του δ.δ..... το οποίο συνορεύει γύρωθεν με ιδιοκτησίες και δημόσιο δάσος.

Ο έλεγχος προσδιόρισε την αξία της ακίνητης περιουσίας της προσφεύγουσας αλλοδαπής εταιρείας σύμφωνα με τις διατάξεις της παρ.2 του άρθρου 32 του α.ν.1521/1950 και τις διατάξεις του άρθρου 41 και 41^Α του ν.1249/1982 και καταλόγισε σύμφωνα με το άρθρο 15, παράγραφος 1 του Ν.3091/2002 ειδικό φόρο επί των ακινήτων για τα ελεγχόμενα έτη 2003-2010.

Η προσφεύγουσα εταιρεία, με την υπό κρίση ενδικοφανή προσφυγή, ζητά την ακύρωση των παραπάνω πράξεων προβάλλοντας τους παρακάτω λόγους :

1. Η εταιρία απαλλάσσεται από την υποβολή δήλωσης και την υποχρέωση καταβολής φόρου επί ακινήτων διότι σύμφωνα με το τότε ισχύον α. 15 ν. 3091/2002 ο ιδιοκτήτης της εταιρίας μας κείχε ελληνικό ΑΦΜ αριθ.(α.15 παρ. 2 περ. β ν. 3091/2002).

2. Η αποδιδόμενη παράβαση δεν έγινε από σκοπιμότητα αλλά από θετικές ενέργειες ή και παραλήψεις αρμόδιων οργάνων και συγκεκριμένα υπαλλήλων της Δ.Ο.Υ. που δημιούργησαν την πεποίθηση ότι η εταιρεία δεν ήταν υποχρεωμένη να λάβει ελληνικό ΑΦΜ και να υποβάλλει σχετικές δηλώσεις εισοδήματος από την κατοχή και μόνο ακινήτου. Ο τυχόν καταλογισμός φόρων θα προσέκρουε στην αρχή της δικαιολογημένης εμπιστοσύνης και θα αποτελούσε μια απόλυτη ρωγμή στις σχέσεις διοίκησης και διοικούμενου.

3. Η επιβολή του φόρου αυτού α) είναι αντίθετη στις διατάξεις του άρθρου 17 του Συντάγματος καθώς και τις όμοιες του άρθρου 1 του Πρώτου Πρόσθετου Πρωτοκόλλου της Συμβάσεως της Ρώμης και παραβιάζει έτσι το δικαίωμα της ιδιοκτησίας, β) είναι αντίθετη προς τις διατάξεις του άρθρου 5 του Συντάγματος διότι παραβιάζει το δικαίωμα της οικονομικής ελευθερίας, γ) αντίκειται στις διατάξεις του άρθρου 25 του Συντάγματος, αφού η επιβάρυνση από το φόρο αυτό είναι υπέρμετρη σε σχέση με τον επιδιωκόμενο σκοπό και έτσι η επιβολή του παραβιάζει τη

θεσπιζόμενη με τις διατάξεις αυτές αρχή της αναλογικότητας, δ) προσβάλλει την αρχή της ασφαλείας του δικαίου και της δικαιολογημένης εμπιστοσύνης του διοικουμένου, λόγω της αιφνίδιας μεταβολής, με τη διάταξη της παρ. 1 του άρθρου 57 του ν. 3842/2010, του προβλεπόμενου συντελεστή φορολογίας από 3% σε 15%, ε) είναι αντίθετη προς τη διάταξη της παρ. 5 του άρθρου 4 του Συντάγματος με την οποία καθιερώνεται η αρχή της φορολογικής ισότητας

Συνεπώς οι προσβαλλόμενες πράξεις πάσχουν από ακυρότητα τόσο λόγω της αντισυνταγματικότητας του ν. 3091/2002 όσο και παράβαση του ν. 2155/1993 (Κύρωση Συμφωνίας για τον Ευρωπαϊκό Οικονομικό Χώρο (Ε.Ο.Χ.)).

4. Οι προσβαλλόμενες πράξεις είναι άκυρες λόγω έκδοσής τους μετά τη λήξη της παραγραφής του δικαιώματος του ελληνικού δημοσίου να τις επιβάλλει.

Επειδή, σύμφωνα με τις διατάξεις της περ.β'παρ.3 άρθρο 15 Ν.3091/2002, όπως αυτές τροποποιήθηκαν με το άρθρο 57 Ν.3842/2010 και ισχύουν, οι Εταιρείες περιορισμένης ευθύνης, εφόσον τα εταιρικά μερίδια ανήκουν σε φυσικά πρόσωπα ή εφόσον δηλώνουν τα φυσικά πρόσωπα στα οποία ανήκουν οι εταιρείες οι οποίες συμμετέχουν και με την προϋπόθεση ότι τα φυσικά πρόσωπα έχουν αριθμό φορολογικού μητρώου στην Ελλάδα, εξαιρούνται από την υποχρέωση καταβολής του ειδικού επί των ακινήτων τους φόρο, εφόσον έχουν την έδρα τους σύμφωνα με το καταστατικό τους στην Ελλάδα ή σε άλλη χώρα της Ευρωπαϊκής Ένωσης.

Επειδή, με την ΠΟΛ 1125/2003 ορίζεται ότι : " Όταν συντρέχει κατά νόμο περίπτωση εξαίρεσης από τη καταβολή του ειδικού φόρου, σύμφωνα με τις παραγράφους 2, 3 και 4 του άρθρου 15 του Ν. 3091/2002 και τις παραγράφους 1, 2, 3 και 4 του άρθρου 15 του Ν. 3193/2003, απαιτείται να τηρούνται από τις εξαιρούμενες εταιρείες κατ' έτος τα εξής δικαιολογητικά, που θα αναφέρονται στην 1η Ιανουαρίου του έτους φορολογίας:

.....

9. Επικυρωμένο αντίγραφο του μετοχολογίου ή του καταστατικού με τις τροποποιήσεις του κατά περίπτωση, σύμφωνα με τους κανόνες δημοσιότητας που προβλέπονται από τις σχετικές διατάξεις, αν η εταιρεία δηλώνει τις ονομαστικές μετοχές της μέχρι φυσικού προσώπου ή τα φυσικά πρόσωπα στα οποία ανήκει το σύνολο των μεριδίων ή μερίδων της, καθώς και δήλωση με κάθε πρόσφορο τρόπο των φυσικών προσώπων των εταιρειών που συμμετέχουν....."

Επειδή, με την ΠΟΛ 1093/2010 με θέμα "Δικαιολογητικά που απαιτούνται για την εξαίρεση των νομικών προσώπων από τον ειδικό φόρο επί των ακινήτων, σύμφωνα με το άρθρο 15 του ν. 3091/2002 (Φ.Ε.Κ. 330Α'/24-12-2002), όπως τροποποιήθηκε με το άρθρο 57 του ν. 3842/2010 (Φ.Ε.Κ. 58Α'/23-04-2010)", ορίζεται στο άρθρο 1 της παρ. 5 αυτής για την περ. α', β' και γ' παρ. 3 του άρθρου 15 ότι : "α) Εάν πρόκειται για ημεδαπή εταιρεία, επικυρωμένο αντίγραφο του μετοχολογίου του καταστατικού ή του συστατικού εγγράφου της εταιρείας, κατά περίπτωση και σύμφωνα με τους κανόνες δημοσιότητας που προβλέπονται από τις σχετικές διατάξεις, με τις τυχόν τροποποιήσεις του, συνοδευόμενο από πιστοποιητικό της αρμόδιας αρχής περί των τροποποιήσεων αυτών καθώς και των σχετικών ΦΕΚ, όπου προβλέπεται.

Εάν πρόκειται για αλλοδαπή εταιρεία εγκατεστημένη σύμφωνα με το καταστατικό της σε χώρα κράτος μέλος της Ευρωπαϊκής Ένωσης, επικυρωμένο αντίγραφο του μετοχολογίου ή του καταστατικού ή του συστατικού εγγράφου της εταιρείας, κατά περίπτωση και σύμφωνα με τους κανόνες δημοσιότητας που προβλέπονται από τις σχετικές διατάξεις, με τις τροποποιήσεις του, καθώς και βεβαίωση της εκάστοτε αρμόδιας αρχής του κράτους μέλους έδρας της εταιρείας, από

την οποία να προκύπτουν τα στοιχεία των πραγματικών μετόχων (δικαιούχων) της εταιρείας την 1η Ιανουαρίου του έτους φορολογίας.

β) Αντίγραφο της βεβαίωσης απόδοσης από την αρμόδια ΔΟΥ ΑΦΜ στα φυσικά πρόσωπα, τα οποία κατέχουν τις μετοχές, τα εταιρικά μερίδια ή τις εταιρικές μερίδες των εταιρειών των περ. α', β' και γ' της παρ. 3 του άρθρου 15 του Ν.3091/2002.

Εάν το σύνολο ή μέρος των ονομαστικών μετοχών ή μεριδίων ή μερίδων των εταιρειών που υπάγονται στις εξαιρέσεις των περ. α, β και γ της παρ. 3 του άρθρου 15 του Ν.3091/2002 ανήκει σε άλλο νομικό πρόσωπο ή νομική οντότητα, οι εταιρείες των ανωτέρω περιπτώσεων υποχρεούνται να τηρούν στο αρχείο τους τα ως άνω υπό στοιχεία α και β δικαιολογητικά και για το νομικό πρόσωπο ή τη νομική οντότητα που συμμετέχει στην εταιρεία που υπάγεται στην εξαίρεση.

Επιπλέον, για το συμμετέχον νομικό πρόσωπο ή νομική οντότητα πρέπει να συντρέχουν οι προϋποθέσεις των περ. α', β' και γ' της παρ. 3 του άρθρου 15 του Ν.3091/2002, κατά περίπτωση.

Από τα υποβαλλόμενα δικαιολογητικά πρέπει να προκύπτει ότι:

1) Οι μετοχές των Α.Ε. είναι ονομαστικές και ανήκουν σε φυσικά πρόσωπα ή σε περίπτωση κατοχής μέρους ή του συνόλου των μετοχών των Α.Ε. από νομικό πρόσωπο να προκύπτουν τα φυσικά πρόσωπα που κατέχουν τις εταιρείες οι οποίες συμμετέχουν στις Α.Ε.

2) Τα εταιρικά μερίδια των Ε.Π.Ε. ανήκουν σε φυσικά πρόσωπα ή σε διαφορετική περίπτωση να προκύπτουν τα φυσικά πρόσωπα που κατέχουν τις εταιρείες οι οποίες συμμετέχουν στις Ε.Π.Ε.

3) Οι εταιρικές μερίδες των προσωπικών εταιρειών ανήκουν σε φυσικά πρόσωπα ή σε διαφορετική περίπτωση να προκύπτουν τα φυσικά πρόσωπα που κατέχουν τις εταιρείες που συμμετέχουν στις προσωπικές εταιρείες....."

Εν προκειμένω η προσφεύγουσα προσκόμισε τόσο στη Δ.Ο.Υ όσο και στην υπηρεσία μας, α) Αποσπάσματα Επαγγελματικού Εμπορικού Επιμελητηρίου της πόλης του, β) Καταπιστευτική Μεταβίβαση Εταιρικών Μεριδίων έναντι Τίτλων Μεριδίων και γ) βεβαίωση Απόδοσης Α.Φ.Μ του κ.

Τα ανωτέρω προσκομιζόμενα έγγραφα δεν είναι τα προβλεπόμενα από τις ΠΟΛ1125/2003 , 1093/2010 και 1114/2011 δικαιολογητικά εξαίρεσης από τη καταβολή του ειδικού φόρου, σύμφωνα με τις παραγράφους 2, 3 και 4 του άρθρου 15 του Ν. 3091/2002, και δεν προκύπτουν τα φυσικά πρόσωπα που κατέχουν κατά την 1^η Ιανουαρίου του έτους φορολογίας τα μερίδια της ελεγχόμενης εταιρίας περιορισμένης ευθύνης, προϋπόθεση την οποία θέτουν οι προαναφερθείσες διατάξεις για την εξαίρεση από την καταβολή του ειδικού επί των ακινήτων φόρου, της περ.β' της παρ.3 του άρθρου 15 του ν.3091/2002, όπως αυτές ισχύουν. Επομένως ο ισχυρισμός της προσφεύγουσας ότι εταιρία απαλλάσσεται από την υποβολή δήλωσης και την υποχρέωση καταβολής φόρου επί ακινήτων διότι σύμφωνα με το τότε ισχύον α. 15 ν. 3091/2002 ο ιδιοκτήτης της εταιρίας μας κείχε ελληνικό ΑΦΜ, τυχάνει αόριστος και αβάσιμος .

Επειδή, η προσφεύγουσα δεν προσκόμισε αποδείξεις πως εφάρμοσε έγγραφες θέσεις της αρμόδιας φορολογικής αρχής ή εγκυκλίου του Υπουργείου Οικονομικών σχετικά με την φορολογική της υποχρέωση. Τυχόν προφορικές απαντήσεις που παρέχονται ή απόψεις που διατυπώνονται από υπάλληλο των φορολογικών αρχών σχετικά με την ερμηνεία της φορολογικής νομοθεσίας, δε δεσμεύουν το Υπουργείο Οικονομικών.

Επομένως αλυσιτελώς προβάλλεται ο ισχυρισμός της προσφεύγουσας ότι η αποδιδόμενη παράβαση δεν έγινε από σκοπιμότητα αλλά από θετικές ενέργειες ή και παραλήψεις αρμόδιων οργάνων και συγκεκριμένα υπαλλήλων της Δ.Ο.Υ. που δημιούργησαν την πεποίθηση ότι

η εταιρεία δεν ήταν υποχρεωμένη να λάβει ελληνικό ΑΦΜ και να υποβάλλει σχετικές δηλώσεις εισοδήματος από την κατοχή και μόνο ακινήτου.

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 σε κάθε περίπτωση, ένα νομοθετικό μέτρο προσκρούει στην αρχή της αναλογικότητας μόνο αν δεν είναι πρόσφορο για την επιδίωξη και επίτευξη του σκοπού που επιδιώκει ο νόμος, είτε υπερακοντίζει, προφανώς, το σκοπό αυτό (ΣτΕ 3177/2008, η οποία παραπέμπει στις ΣτΕ 3882/2007, 1006/2002) και συγχρόνως είναι υπέρμετρα επαχθές εν σχέσει με τον επιδιωκόμενο σκοπό.

Επειδή σύμφωνα με τις διατάξεις των παραγράφων 1 και 5 του άρθρου 4 του Συντάγματος “Οι Έλληνες είναι ίσοι ενώπιον του νόμου” και “συνεισφέρουν χωρίς διακρίσεις στα δημόσια βάρη, ανάλογα με τις δυνάμεις τους” ενώ με τις διατάξεις της παρ. 4 του άρθρου 25 του Συντάγματος ορίζεται ότι: “Το Κράτος δικαιούται να αξιώνει από όλους τους πολίτες την εκπλήρωση του χρέους της κοινωνικής και εθνικής αλληλεγγύης.”

Σε αντίθεση με τα ανωτέρω, η υπεξαίρεση και ιδιοποίηση εσόδων του Δημοσίου εξαιτίας της διάπραξης φοροδιαφυγής, σαφέστατα “δεν συμβάλλει στη συμμετοχή – συνεισφορά – χωρίς διακρίσεις στα δημόσια βάρη” αλλά αντίθετα “προσβάλλει τα δικαιώματα των άλλων και παραβιάζει τα χρηστά ήθη” (παρ. 1 άρθρου 5 του Συντάγματος).

Τέλος, με τις διατάξεις της παραγράφου 2 του άρθρου 106 του Συντάγματος, ορίζεται ότι: “Η ιδιωτική οικονομική πρωτοβουλία δεν επιτρέπεται ν’ αναπτύσσεται σε βάρος της ελευθερίας και της ανθρωπίνης αξιοπρέπειας ή προς βλάβη της Εθνικής Οικονομίας.”

Ως εκ τούτου ο ισχυρισμός του προσφεύγοντος ότι τα μέτρα που λαμβάνει η Διοίκηση σε βάρος του είναι αντίθετα με το άρθρο 25 του Συντάγματος πρέπει να απορριφθεί ως 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 και οι νομοθετικές πράξεις, όπως και κάθε κανόνας ανώτερης ή ισοδύναμης προς αυτούς τυπικής ισχύος. Συνεπώς, η διοίκηση μπορεί να ενεργήσει μόνο ό,τι επιτρέπεται από τους κανόνες αυτούς.

Επειδή ο προσδιορισμός της αξίας της ακίνητης περιουσίας για κάθε ελεγχόμενο έτος έγινε με βάση τα στοιχεία του εκάστοτε έτους, δηλαδή τα στοιχεία της οικοδομής όπως αυτά προκύπτουν από το συμβόλαιο κτήσης ή την άδεια ή κάθε άλλο πρόσφορο στοιχείο (πιθανή αυτοψία που έγινε κατά την μεταβίβαση), τις ισχύουσες αντικειμενικές αξίες, τους υπόλοιπους προσδιοριστικούς συντελεστές όπως αυτοί προκύπτουν, σύμφωνα με τις διατάξεις της παρ. 2 του άρθρου 32 του ν. 1521/1950 και τις διατάξεις των άρθρων 41 και 41α του ν.1249/1982 όπως ίσχυε.

Επειδή, στο άρθρο 84 παρ. 5 του ν. 2238/1994 του Κώδικα Φορολογίας Εισοδήματος ορίζεται ότι:

« Αν δεν υποβληθεί δήλωση φορολογίας εισοδήματος ή δήλωση απόδοσης παρακρατούμενων φόρων ή δήλωση φόρου εισοδήματος του άρθρου 64, το δικαίωμα του Δημοσίου να κοινοποιήσει το φύλλο ελέγχου ή την πράξη καταλογισμού φόρου του άρθρου 64, παραγράφεται μετά την πάροδο δεκαπέντε (15) ετών από τη λήξη της προθεσμίας για την επίδοση της δήλωσης. Σε περίπτωση υποβολής των πιο πάνω δηλώσεων κατά τη διάρκεια του τελευταίου έτους πριν από

την ημερομηνία λήξης του χρόνου παραγραφής, το δικαίωμα του Δημοσίου για την κοινοποίηση φύλλου ελέγχου παραγράφεται μετά την πάροδο τριετίας από τη λήξη του έτους υποβολής της δήλωσης.»

Επίσης, στο άρθρο 9 παρ. 5 του Ν. 2523/1997 (ΦΕΚ Α' 179), ορίζεται ότι: «Οι διατάξεις περί παραγραφής του δικαιώματος του Δημοσίου για την ενέργεια αρχικής ή συμπληρωματικής φορολογικής εγγραφής στην κύρια φορολογία εφαρμόζονται ανάλογα και για την επιβολή των προστίμων. Η προθεσμία αρχίζει από τη λήξη της διαχειριστικής περιόδου που έπεται εκείνης στην οποία αφορά η παράβαση. Στα πρόστιμα του ΚΒΣ ως και σε άλλα πρόστιμα που δεν συνδέονται με αντίστοιχη φορολογία ως κύρια φορολογία νοείται η φορολογία εισοδήματος».

Ως εκ τούτου στην υπό κρίση υπόθεση δεν έχει παραγραφεί το δικαίωμα του δημοσίου για την κοινοποίηση των προσβαλλόμενων πράξεων επειδή η προσφεύγουσα δεν είχε υποβάλει όπως είχε υποχρέωση δηλώσεις Ειδικού φόρου Ακινήτων για την ακίνητη περιουσία που είχε στην κατοχή της την 1^η Ιανουαρίου 2003, 2004, 2005 2006,2007,2008 , 2009 και 2010.

Επειδή, οι διαπιστώσεις του ελέγχου, όπως αυτές καταγράφονται στην από 19/09/2014 σχετική έκθεση ελέγχου εφαρμογής διατάξεων άρθρων 15-18 του Ν. 3091/2002 περί Ειδικού Φόρου επί των ακινήτων της Δ.Ο.Υ Πολύγυρου επί της οποίας εδράζονται οι προσβαλλόμενες πράξεις διορθωτικού προσδιορισμού φόρου, Ειδικού Φόρου Ακινήτων, κρίνονται βάσιμες, αποδεκτές και πλήρως αιτιολογημένες.

Α π ο φ α σ ί ζ ο υ μ ε

την απόρριψη της με αρ. πρωτ./31-10-2014 ενδικοφανής προσφυγής ως προς των υπ αριθ./19-09-2014,/19-09-2014,/19-09-2014,/19-09-2014,/19-09-2014,/19-09-2014,/19-09-2014 και/19-09-2014 οριστικών πράξεων διορθωτικού προσδιορισμού ειδικού φόρου ακινήτων , που αφορούν τα έτη 2003,2004,2005,2006,2007,2008, 2009 και 2010, του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ Πολύγυρου .

Φορολογητέα κέρδη και οριστική φορολογική υποχρέωση με βάση την παρούσα απόφαση:

Αριθμός προσβαλλομένης πράξης Ημερομηνία προσβαλλομένης πράξης	Διαχειριστική ή φορολογική περίοδος	Φορολογητέα αξία	Ποσό διαφοράς φόρου	Ποσό πρόσθετου φόρου	ΣΥΝΟΛΙΚΟ ΠΟΣΟ ΚΑΤΑΛΟΓΙΣΜΟΥ
...../19-09-2014	ΕΙΔΙΚΟΣ ΦΟΡΟΣ ΑΚΙΝΗΤΩΝ ΤΗΝ 01/01/2003	42.203,86	1.266,12	1.519,34	2.785,46
...../19-09-2014	ΕΙΔΙΚΟΣ ΦΟΡΟΣ ΑΚΙΝΗΤΩΝ ΤΗΝ 01/01/2004	43.544,18	1.306,33	1.567,60	2.873,93
...../19-09-2014	ΕΙΔΙΚΟΣ ΦΟΡΟΣ ΑΚΙΝΗΤΩΝ ΤΗΝ 01/01/2005	87.465,07	2.623,95	3.148,74	5.772,69
...../19-09-2014	ΕΙΔΙΚΟΣ ΦΟΡΟΣ ΑΚΙΝΗΤΩΝ ΤΗΝ 01/01/2006	81.666,55	2.450,00	2.940,00	5.390,00
...../19-09-2014	ΕΙΔΙΚΟΣ ΦΟΡΟΣ ΑΚΙΝΗΤΩΝ ΤΗΝ 01/01/2007	81.519,13	2.445,57	2.934,68	5.380,25

...../19-09-2014	ΕΙΔΙΚΟΣ ΦΟΡΟΣ ΑΚΙΝΗΤΩΝ ΤΗΝ 01/01/2008	103.541,93	3.106,26	3.727,51	6.833,77
...../19-09-2014	ΕΙΔΙΚΟΣ ΦΟΡΟΣ ΑΚΙΝΗΤΩΝ ΤΗΝ 01/01/2009	105.073,44	3.152,20	3.782,64	6.934,84
...../19-09-2014	ΕΙΔΙΚΟΣ ΦΟΡΟΣ ΑΚΙΝΗΤΩΝ ΤΗΝ 01/01/2010	105.073,44	15.761,02	17.731,15	33.492,17

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

Ακριβές Αντίγραφο

**Ο ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΣ
ΤΗΣ ΔΙΕΥΘΥΝΣΗΣ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ**

**Η Υπάλληλος του Τμήματος
Διοικητικής Υποστήριξης**

α.α. ΓΕΩΡΓΙΟΣ ΚΑΚΙΩΡΑΣ

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 άσκησή της (άρθ. 126 ν. 2717/99).