



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ



ΑΑΔΕ

Ανεξάρτητη Αρχή
Δημοσίων Εσόδων

ΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ

ΥΠΟΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ

ΤΜΗΜΑ ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ Α2

Ταχ. Δ/ση : Αριστογείτονος 19

Ταχ. Κώδικας : 176 71 - Καλλιθέα

Τηλέφωνο : 213 1604540

ΦΑΞ : 2131604567

Καλλιθέα 18-12-2017

Αριθμός απόφασης :6351

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. (Φ.Ε.Κ. 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 (ΦΕΚ:1440/τ.Β'/27-04-2017).

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

3. Την με αριθμ. ΔΕΔ 1126366ΕΞ2016/30.08.2016(ΦΕΚ2759/τ.β'/01.09.2016) Απόφαση του Προϊσταμένου της Διεύθυνσης Επίλυσης Διαφορών «Παροχή εξουσιοδότησης υπογραφής».

4. Την με αριθμό πρωτοκόλλου «.....»/19-07-2017 ενδικοφανή προσφυγή των:α) «.....» ΑΦΜ «.....», κατοίκου Τρικάλων οδός «.....» Τ.Κ.42132, β) «.....» ΑΦΜ «.....», κατοίκου Τρικάλων οδός «.....» Τ.Κ.42132 και γ) «.....» ΑΦΜ «.....», κατοίκου Τρικάλων οδός «.....» Τ.Κ.42132, κατά της από 05-07-2017 πράξης διορθωτικού προσδιορισμού Φόρου Ακίνητης Περιουσίας (Φ.Α.Π.) έτους 2013 του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. ΤΡΙΚΑΛΩΝ (αριθ. ειδοποίησης: «.....», αριθ. δήλωσης: «.....») και τα προσκομιζόμενα με αυτήν σχετικά έγγραφα.

5. Το με αριθ. ειδοποίησης «.....»/05-07-2017 και αριθ. δήλωσης «.....» Εκκαθαριστικό Σημείωμα Προσδιορισμού Φόρου Ακίνητης Περιουσίας Φυσικών Προσώπων (Φ.Α.Π.) έτους 2013, του οποίου ζητείται η ακύρωση.
6. Την από 23-08-2017 έκθεση απόψεων του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. ΤΡΙΚΑΛΩΝ
7. Την εισήγηση του ορισθέντος υπαλλήλου του Τμήματος Α2 όπως αποτυπώνεται στο σχέδιο της απόφασης.

Επί της με αριθμό πρωτοκόλλου «.....»/19-07-2017 ενδικοφανούς προσφυγής των α) «.....», β) «.....» και γ) «.....», ως νόμου υπόχρεων (Ν.Υ) εκ διαθήκης του αποβιώσαντος στις 09-03-2015 πατρός τους «.....», 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:

Κατόπιν ηλεκτρονικής υποβολής από τους προσφεύγοντες ως Ν.Υ. των με αριθ. «.....»/17-05-2017, «.....»/15-06-2017, «.....»/21-06-2017 και «.....»/05-07-2017 εκπρόθεσμων τροποποιητικών δηλώσεων φόρου ακίνητης περιουσίας (Φ.Α.Π.), εκδόθηκε η πράξη διορθωτικού προσδιορισμού φόρου με αριθ. ειδοποίησης «.....»/05-07-2017 (αριθ. δήλωσης «.....») του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. ΤΡΙΚΑΛΩΝ, με την οποία επιβλήθηκε τελικό ποσό 7.822,21€ (5.626,58€ ποσό Φ.Α.Π. πλέον εκπροθέσμου 46 μηνών 2.195,63€).

Η διαφορά φόρου προέκυψε ένεκα του με Α.Τ.ΑΚ. «.....» ακινήτου, που βρίσκεται στο Δήμο Τρικκαίων, Ν.Τρικάλων έκτασης 12.950,15τμ. σε ποσοστό 32,81250%, για το οποίο υφίσταται πολεοδομικό βάρος (τελεί υπό ρυμοτομική απαλλοτρίωση από 09-08-1993 έως σήμερα, σύμφωνα με την αριθ.πρωτ. «.....»/04-05-2017 απάντηση της Δ/σης Χωροταξίας & Περι/ντος του Δήμο Τρικκαίων, Ν.Τρικάλων) και έχει χαρακτηριστεί ως χώρος για την ανέγερση κτιριακών εγκαταστάσεων της Σ.Μ.Υ.

Η αξία του ως άνω ακινήτου ύψους 600.213,52€, προσδιορίστηκε σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 32 του Ν. 3842/2010 με αφετηρία την αντικειμενική του αξία και με συντελεστή ειδικών συνθηκών.

Με την παραπάνω πράξη διορθώθηκε επίσης και το με Α.Τ.ΑΚ. «.....» ακίνητο στο Δήμο Αιθίων, λόγω της μεταβολής του από οικόπεδο εντός οικισμού σε αγροτεμάχιο.

Οι προσφεύγοντες, ως Ν.Υ. του «.....», με την υπό κρίση προσφυγή ζητούν την ακύρωση άλλως ανάκληση και μεταρρύθμιση της προσβαλλόμενης πράξης του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. ΤΡΙΚΑΛΩΝ και την απαλλαγή από τον επιβληθέντα φόρο, προβάλλοντας τους κάτωθι 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 ιδίου νόμου.

Επειδή ο νομοθέτης απέβλεψε επιτρεπτως 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 με αριθμό πρωτοκόλλου «.....»/19-07-2017 ενδικοφανούς προσφυγής των :**α)** «.....» ΑΦΜ «.....», κατοίκου Τρικάλων οδός «.....» Τ.Κ.42132, **β)** «.....» ΑΦΜ «.....», κατοίκου Τρικάλων οδός «.....» Τ.Κ.42132 και **γ)** «.....» ΑΦΜ «.....», κατοίκου Τρικάλων οδός «.....» Τ.Κ.42132, ως νόμου υπόχρεων (Ν.Υ) του αποβιώσαντος πατρός τους «.....» και την **επικύρωση** της από 05-07-2017 πράξης διορθωτικού προσδιορισμού Φόρου Ακίνητης Περιουσίας (Φ.Α.Π.) οικονομικού έτους 2013 του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. ΤΡΙΚΑΛΩΝ (αριθ. ειδοποίησης: «.....», αριθ. δήλωσης: «.....»)

Οριστική φορολογική υποχρέωση του υπόχρεου με βάση την παρούσα απόφαση:

Φόρος Ακίνητης Περιουσίας έτους 2013: 7.822,21€

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

ΑΚΡΙΒΕΣ ΑΝΤΙΓΡΑΦΟ
Η ΥΠΑΛΛΗΛΟΣ ΤΟΥ ΑΥΤ.ΤΜΗΜΑΤΟΣ
ΔΙΟΙΚΗΤΙΚΗΣ ΥΠΟΣΤΗΡΙΞΗΣ

Με εντολή του Προϊσταμένου της
Διεύθυνσης Επίλυσης Διαφορών
Ο ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΣ ΤΗΣ ΥΠΟΔΙΕΥΘΥΝΣΗΣ
ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ

ΦΑΚΟΣ 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.