



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ



ΑΑΔΕ

Ανεξάρτητη Αρχή
Δημοσίων Εσόδων

Θεσσαλονίκη 21-12-2017
Αριθμ. Αποφ.: 2526

**ΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ
ΥΠΟΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ
ΚΑΙ ΝΟΜΙΚΗΣ ΥΠΟΣΤΗΡΙΞΗΣ
ΤΜΗΜΑ Α7-ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ**

Ταχ. Δ/ση : Εγνατία 45-Θεσ/νικη
Ταχ. Κώδικας : 54630
Πληροφορίες : Κ. Μαβινίδου
Τηλέφωνο : 2313-333245
Fax : 2313-333258
E-Mail : ded.thess@n3.syzefxis.gov.gr
Url : www.aade.gr

ΑΠΟΦΑΣΗ

Ο ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΣ ΤΗΣ ΔΙΕΥΘΥΝΣΗΣ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ

Έχοντας υπ' όψη:

1. Τις διατάξεις :

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

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 Απόφασης ΠΟΛ 1064/12-04-2017 Απόφασης του Διοικητή της Ανεξάρτητης Αρχής Δημοσίων Εσόδων (ΦΕΚ Β' 1440/27-04-2017).

2. Την ΠΟΛ 1069/04-03-2014 Εγκύκλιο της Γενικής Γραμματείας Δημοσίων Εσόδων του Υπουργείου Οικονομικών.

3. Την με αριθμό και ημερομηνία πρωτοκόλλου Δ.Ε.Δ. 1126366ΕΞ 2016/30-08-2016 Απόφαση του Προϊσταμένου της Διεύθυνσης Επίλυσης Διαφορών (ΦΕΚ 2759Β/01-09-2016) με θέμα «*Παροχή εξουσιοδότησης υπογραφής*»

4. Την με ημερομηνία -**2017** και με αριθμό πρωτοκόλλουενδικοφανή προσφυγή του, με **ΑΦΜ**, κατοίκουεπί της οδού, κατά του με αριθμ. ειδοπ.-2017 εκκαθαριστικού σημειώματος φόρου πολυτελούς διαβίωσης του ν. 4111/2013, οικονομικού έτους 2013, της Προϊσταμένης της Δ.Ο.Υ.

5. Την ως άνω προσβαλλόμενη πράξη της οποίας ζητείται η ακύρωση.
6. Την από 10-08-2017 έκθεση απόψεων της Προϊσταμένης Δ.Ο.Υ.με την οποία ζητείται η απόρριψη της ενδικοφανούς προσφυγής.
7. Την εισήγηση του ορισθέντος υπαλλήλου του τμήματος Α7'- Επανεξέτασης όπως αποτυπώνεται στο σχέδιο απόφασης.

Επί της από-2017 και με αριθμό πρωτοκόλλουενδικοφανούς προσφυγής του, η οποία κατατέθηκε εμπρόθεσμα και μετά τη μελέτη και την αξιολόγηση όλων των υφιστάμενων στο σχετικό φάκελο εγγράφων και των προβαλλόμενων λόγων της ενδικοφανούς προσφυγής, επαγόμαστε τα ακόλουθα:

Με την παρούσα προσφυγή, ο προσφεύγων αιτείται ακύρωση του με αριθμ. ειδοποίησης-2017 εκκαθαριστικού σημειώματος φόρου, πολυτελούς διαβίωσης ν.4111/2013, οικονομικού έτους 2013, με το οποίο του επιβλήθηκε φόρος πολυτελούς διαβίωσης του άρθρου 44 του ν. 4111/2013, λόγω κατοχής των με αριθμ. πινακίδων καιεπιβατικών αυτοκινήτων με κυβισμό 5343 και 3000 κυβικών εκατοστών, αντίστοιχα. Ειδικότερα ισχυρίζεται ότι το όχημα με αριθμό κυκλοφορίαςκυβισμού 5.343 κ.εκ. έπρεπε να εξαιρεθεί του φόρου πολυτελούς διαβίωσης, καθότι κυκλοφόρησε για πρώτη φορά σε χώρα της Ευρωπαϊκής Ένωσης (Αυστρία) το 2001. Επιπλέον η αρχική διάταξη του άρθρου 44 του ν. 4111/2013 όπως ίσχυε κατά το κρίσιμο χρόνο φορολογίας, (χρήση 2012), είναι ανεφάρμοστη κατά το μέτρο που έρχεται σε αντίθεση με το ενωσιακό δίκαιο καθότι, δεν αναγνώριζε την παλαιότητα του αυτοκινήτου με βάση την πρώτη κυκλοφορία σε χώρα της Ευρωπαϊκής Ένωσης αλλά μόνο στην Ελλάδα, εισάγοντας διακριτική μεταχείριση σε βάρος των πολιτών της Ε.Ε.. Συνεπώς πρόκειται για ανεφάρμοστη διάταξη, υπό την έννοια της σύμφωνης ερμηνείας και εφαρμογής της με το πρωτογενές ενωσιακό δίκαιο και ειδικότερα την διάταξη για ελευθερία εγκατάστασης.

Επειδή σύμφωνα με το άρθρο 16 παρ.1 του ν.2238/1994, « γ) Η ετήσια αντικειμενική δαπάνη επιβατικού αυτοκινήτου ιδιωτικής χρήσης, ορίζεται ως εξής:

αα) για τα αυτοκίνητα μέχρι χίλια διακόσια (1.200) κυβικά εκατοστά σε τέσσερις χιλιάδες (4.000) ευρώ, ββ) για αυτοκίνητα μεγαλύτερα των χιλίων διακοσίων (1.200) κυβικών εκατοστών προστίθενται εξακόσια (600) ευρώ ανά εκατό (100) κυβικά εκατοστά μέχρι τις δύο χιλιάδες (2.000) κυβικά εκατοστά, γγ) για αυτοκίνητα μεγαλύτερα των δύο χιλιάδων (2.000) κυβικών εκατοστών προστίθενται εννιακόσια (900) ευρώ ανά εκατό (100) κυβικά εκατοστά και μέχρι τρεις χιλιάδες (3.000) κυβικά εκατοστά και δδ) για αυτοκίνητα μεγαλύτερα από τρεις χιλιάδες (3.000) κυβικά εκατοστά προστίθενται χίλια διακόσια (1.200) ευρώ ανά εκατό (100) κυβικά εκατοστά. Τα παραπάνω ποσά της ετήσιας αντικειμενικής δαπάνης μειώνονται ανάλογα με την παλαιότητα του

αυτοκινήτου, η οποία υπολογίζεται από το έτος πρώτης κυκλοφορίας του στην Ελλάδα, κατά ποσοστό ως εξής: αα) Τριάντα τοις εκατό (30%) για χρονικό διάστημα πάνω από πέντε (5) και μέχρι δέκα (10) έτη ».

Επειδή σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 44 παρ.1^α και παρ.1^β του ν. 4111/2013, ορίζεται ότι: «1.α. Επιβάλλεται φόρος πολυτελούς διαβίωσης στα ποσά της ετήσιας αντικειμενικής δαπάνης που προκύπτουν από την κυριότητα ή κατοχή επιβατικών αυτοκινήτων ιδιωτικής χρήσης μεγάλου κυβισμού, αεροσκαφών, ελικοπτέρων και ανεμοπτέρων, καθώς και δεξαμενών κολύμβησης, όπως αυτά προκύπτουν από τις δηλώσεις φορολογίας εισοδήματος και τα λοιπά επιπλέον στοιχεία που έχει στη διάθεση της η ΓΓΠΣ.

β. Ο φόρος αυτής της παραγράφου που επιβάλλεται στα ποσά της ετήσιας αντικειμενικής δαπάνης της προηγούμενης υποπαραγράφου, υπολογίζεται αναλυτικά ως εξής:

Ν) Για επιβατικά αυτοκίνητα από δυσόμηση χιλιάδες (2.500) κυβικά εκατοστά και άνω, ο φόρος ισούται με το γινόμενο του ποσού της ετήσιας αντικειμενικής δαπάνης επί συντελεστή δέκα τοις εκατό (10%).....».

Επειδή σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 44 παρ.ιγ του ν.4111/2013, όπως αυτές τροποποιήθηκαν και ισχύουν με την παράγραφο 6 του άρθρου 74 του ν.4172/2013, ορίζεται ότι :

«γ. Ο φόρος πολυτελούς διαβίωσης, βεβαιώνεται με βάση τις δηλώσεις που υποβάλλονται και εμφανίζεται στο εκκαθαριστικό σημείωμα υπολογισμού του φόρου εισοδήματος κάθε οικονομικού έτους. Βεβαιώνεται επίσης με φύλλα ελέγχου, εφόσον αυτά έχουν οριστικοποιηθεί με διοικητική επίλυση της διαφοράς ή λόγω μη άσκησης ή εκπρόθεσμης άσκησης προσφυγής και με οριστικές αποφάσεις διοικητικών δικαστηρίων ή πρακτικών δικαστικού συμβιβασμού. Για την καταβολή του ποσού του φόρου της παρούσας παραγράφου εφαρμόζονται οι διατάξεις περί καταβολής του φόρου εισοδήματος για τα φυσικά πρόσωπα. Ειδικά για το οικονομικό έτος 2013, εκδίδεται ξεχωριστό εκκαθαριστικό σημείωμα από αυτό του υπολογισμού του φόρου εισοδήματος».

Επειδή σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 44 παρ.1^β του ν.4111/2013, «Από την επιβολή του φόρου πολυτελούς διαβίωσης εξαιρούνται τα επιβατικά αυτοκίνητα ιδιωτικής χρήσης με παλαιότητα άνω των δέκα (10) ετών από το έτος πρώτης κυκλοφορίας τους στην Ελλάδα, «ή σε χώρα της Ε.Ε./ΕΟΧ» καθώς και τα επιβατικά αυτοκίνητα ιδιωτικής χρήσης αναπήρων, τα οποία απαλλάσσονται από τα τέλη κυκλοφορίας.

*** Οι λέξεις «ή σε χώρα της Ε.Ε./ΕΟΧ» προστέθηκαν με το άρθρο τρίτο υποπαρ.Δ.1.

N.4254/2014, ΦΕΚ Α 85/7.4.2014 (ισχύς για το οικονομικό έτος 2014 και για εισοδήματα που αποκτώνται από την 1η Ιανουαρίου 2013 και επόμενα).

Στην προκειμένη περίπτωση η ετήσια τεκμαρτή δαπάνη για το οικ. έτος 2013 του με αριθμό

κυκλοφορίαςεπιβατικού αυτοκινήτου, κυβισμού 5343 κ.ε., με ημερομηνία πρώτης κυκλοφορίας στην Ελλάδα το 2009, ιδιοκτησίας του προσφεύγοντος, ανέρχεται στο ποσό των 45400 €, ενώ του με αριθμ. κυβισμού 3000 κ.ε. με ημερομηνία πρώτης κυκλοφορίας στην Ελλάδα το έτος 2006, ιδιοκτησίας κατά 50% του προσφεύγοντος, ανέρχεται στο ποσό των 6.230 €. Σύμφωνα με τα παραπάνω, ορθά υπολογίστηκε για τον υπόχρεο φόρος πολυτελούς διαβίωσης της τάξεως των 5.163,00€ ($45.400 + 6.230 = 51.630 * 10\% = 5.163\text{€}$).

Επειδή, «.....η ρύθμιση, σύμφωνα με την Εισηγητική έκθεση του νόμου (4111/2013), κρίνεται αναγκαία προκειμένου να επιτευχθεί διεύρυνση της φορολογικής βάσης αλλά και φορολογική δικαιοσύνη με την αναλογική συμμετοχή όλων των πολιτών στα δημόσια βάρη στη δύσκολη δημοσιονομική συγκυρία που διέρχεται η χώρα.»

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 παρ. 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, ο ισχυρισμός περί αντίθεσης της διάταξης του ν. 4111/2013 με το ενωσιακό δίκαιο αλυσιτελώς, προβάλλεται, καθ' όσον **φορολογικού χαρακτήρα** εξουσίες αποτελούν κατεξοχήν αρμοδιότητα των Κρατών- Μελών της Ε.Ε. Στο αυτό συμπέρασμα καταλήγει και η σχετική νομολογία του Δικαστηρίου της Ευρωπαϊκής Ένωσης, σύμφωνα με την οποία για να τύχουν αναγκαστικής εφαρμογής διατάξεις του κοινοτικού δικαίου πρέπει υπόθεση που εκκρεμεί ενώπιον των εθνικών δικαστηρίων να παρουσιάζει επαρκή σύνδεσμο με το ενωσιακό δίκαιο και να μην αποτελεί αποκλειστική αρμοδιότητα των Κρατών- Μελών, όπως συμβαίνει εν προκειμένω (Βλ. υποθ. ΔΕΚ **μειζ συνθ. 11.3.2008, C-420/06, Jager**).

Α Π Ο Φ Α Σ Ι Ζ Ο Υ Μ Ε

Την απόρριψη της με αριθμό πρωτ.-2017 ενδικοφανούς προσφυγής του **με ΑΦΜ**

Οριστική φορολογική υποχρέωση με βάση το με αριθμ. ειδ.-2017, Εκκαθαριστικό Σημείωμα φόρου πολυτελούς διαβίωσης ν. 4111/2013, οικονομικού έτους **2013**, ποσό πληρωμής με την παρούσα απόφαση: **ΕΥΡΩ 5.786,00 €**

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

ΜΕ ΕΝΤΟΛΗ ΤΟΥ ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΥ
ΤΗΣ Δ/ΝΣΗΣ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ

Ακριβές αντίγραφο

Η υπάλληλος του Αυτοτελούς

Γραφείου Διοικητικής Υποστήριξης

Ο ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΣ ΤΟΥ ΤΜΗΜΑΤΟΣ Α7
ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ
α.α

ΜΑΒΙΝΙΔΟΥ ΚΥΡΑΤΣΑ

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.