



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ



ΑΑΔΕ

Ανεξάρτητη Αρχή
Δημοσίων Εσόδων

ΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ

ΥΠΟΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ

ΤΜΗΜΑ Α6

Ταχ. Δ/ση : Αριστογείτονος 19

Ταχ. Κώδικας : 176 71 - Καλλιθέα

Τηλέφωνο : 2131604565

Καλλιθέα, 15.5.2017

Αριθμός απόφασης: 2933

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 11της Δ. ΟΡΓ. Α1036960 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. Την ΠΟΛ 1064/2017 Απόφαση 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' αριθμ. Δ.Ε.Δ. 1126366 ΕΞ 2016/30.8.16 (ΦΕΚ 2759 / τ. Β' / 1.9.16) Απόφαση του Προϊσταμένου της Διεύθυνσης Επίλυσης Διαφορών <<Παροχή εξουσιοδότησης υπογραφής>>.

4. Τη με ημερομηνία κατάθεσης **18.1.2017** και αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανή προσφυγή της του, ΑΦΜ, του Δήμου, κατά της με αρ. πρωτοκόλλου/7-12-2016 γνωστοποίησης της Δ.Ο.Υ. Αιγίου για την καταβολή του τέλους επιτηδεύματος του άρθρου 31 του ν. 3986/2011, για τα οικονομικά έτη 2011,2012 και τα προσκομιζόμενα με αυτήν σχετικά έγγραφα.

5. Τις απόψεις της Δ.Ο.Υ. ΑΙΓΙΟΥ.

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

Επί της με ημερομηνία κατάθεσης **18.1.2017** και αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανή προσφυγή της του, 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, επαγόμεστε τα ακόλουθα:

Η προσφεύγουσα ζητά να εξαιρεθεί από την καταβολή του τέλους επιτηδεύματος του άρθρου 31 του ν. 3986/2011, για τα οικονομικά έτη 2011,2012 ύψους 1.060,62 για το οικονομικό έτος 2011 και ποσό 400€ για το οικονομικό έτος 2012, δεδομένου ότι η ατομική της επιχείρηση έχει την έδρα της στο χωριό, το οποίο έχει πληθυσμό κάτω των 500 κατοίκων και συνεπώς

σύμφωνα με την παρ. 3 του ως άνω άρθρου εξαιρείται από την καταβολή του τέλους επιτηδεύματος.

Συγκεκριμένα, ο Προϊστάμενος της ανωτέρω Δ.Ο.Υ. προέβη σε νέα εκκαθάριση των δηλώσεων ΦΕ των χρήσεων 2010 (οικονομικό 2011) και 2011 (οικονομικό 2012), διότι, κατ' εφαρμογή της ΠΟΛ. 1167/2011, για την εξαίρεση της προσφεύγουσας από την καταβολή του τέλους επιτηδεύματος δεν ελήφθη υπόψη ο πληθυσμός του χωριού που έχει την έδρα της η προσφεύγουσα, αλλά ο πληθυσμός απογραφής 2011 του Δήμου (πλέον των 500 κατοίκων), στην οποία υπαγόταν το χωριό, προ της εφαρμογής του σχεδίου '.....'.

Η προσφεύγουσα με την υπό κρίση ενδικοφανή προσφυγή, ζητά την ακύρωση της παραπάνω προσβαλλόμενης πράξης, προβάλλοντας τα εξής:

- Προσκομίζει και επικαλείται το υπ' αριθ./10-8-2016 έγγραφο του Δήμου – Δημοτική Κοινότητα – στο οποίο κατά λέξη αναφέρεται ότι: «Το Δ.Δ. πριν από την εφαρμογή του σχεδίου "....." αποτελούσε Τοπική Κοινότητα του Δήμου».
- Η εμπορική της επιχείρηση ασκεί τη δραστηριότητά της στην Παραλία που έχει πληθυσμό κάτω των 500 κατοίκων σύμφωνα με την τελευταία επίσημη γενική απογραφή πληθυσμού της όπως κυρώθηκε με την Υπουργική Απόφαση (ΦΕΚ) όπως αυτή τροποποιήθηκε με το π.δ.
- Πριν από την εφαρμογή του σχεδίου «.....» η ήταν προβλεπόμενη ως χωριό – Κοινότητα.
-

Επειδή, σύμφωνα με το άρθρο 31 του ν.3986/2011: «1. Οι επιτηδευματίες και οι ασκούντες ελεύθερο επάγγελμα, εφόσον τηρούν βιβλία Β' ή Γ κατηγορίας του Κ.Β.Σ., υποχρεούνται σε καταβολή ετήσιου τέλους επιτηδεύματος, το οποίο ορίζεται ως εξής: α) Για νομικά πρόσωπα που ασκούν εμπορική επιχείρηση και έχουν την έδρα τους σε τουριστικούς τόπους και σε πόλεις ή χωριά με πληθυσμό έως διακόσιες χιλιάδες (200.000) κατοίκους, σε οκτακόσια (800) ευρώ ετησίως. 2. 3. Εξαιρούνται από τις υποχρεώσεις καταβολής του τέλους, εκτός εάν πρόκειται για τουριστικούς τόπους, οι εμπορικές επιχειρήσεις και ελεύθεροι επαγγελματίες που ασκούν τη δραστηριότητα τους σε χωριά με πληθυσμό έως πεντακόσιους (500) κατοίκους και σε νησιά κάτω από τρεις χιλιάδες εκατό (3.100) κατοίκους...»

Επειδή, σύμφωνα με το άρθρο 3§3 της ΠΟΛ. 1167/2011 3§3 «Για την απαλλαγή από το τέλος επιτηδεύματος των φορολογούμενων που ασκούν επιτήδευμα ή ελεύθερο επάγγελμα, σε χωριά με πληθυσμό έως πεντακόσιους (500) κατοίκους και νησιά κάτω από τρεις χιλιάδες εκατό (3.100) κατοίκους, εκτός αν πρόκειται για τουριστικούς τόπους, λαμβάνονται υπόψη τα χωριά και νησιά όπως προβλέπονταν πριν από την έναρξη ισχύος του ν. 2539/1997 (ΦΕΚ 244 Α') για την εφαρμογή του σχεδίου «.....». Για την εξεύρεση του πραγματικού πληθυσμού τους λαμβάνεται υπόψη η τελευταία επίσημη γενική απογραφή πληθυσμού της, όπως κυρώθηκε με την Κοινή Υπουργική Απόφαση (ΦΕΚ')....»

Επειδή, σύμφωνα με το με αρ. πρωτ. Δ12Α 1055910 ΕΞ 3.4.2014 έγγραφο του Υπουργείου Οικονομικών: «3. Για την επιβολή του τέλους επιτηδεύματος οικονομικού έτους 2014 και στο εξής, θα λαμβάνεται υπόψη η Απογραφή Μόνιμου Πληθυσμού της Χώρας της, όπως κυρώθηκε με την υπ' αριθμ./28.12.2012 Απόφαση της Ελληνικής Στατιστικής Αρχής (ΦΕΚ 3465 Β'). 4. Επιπλέον σας γνωρίζουμε ότι, με το Δ12Α ΕΞ2011 έγγραφό μας, διευκρινίστηκε ότι για την εφαρμογή της παρ. 3 του άρθρου 31 του ν. 3986/2011, θα ληφθεί υπόψη ο πληθυσμός των χωριών τα οποία αποτελούσαν, πριν από εφαρμογή του σχεδίου «.....» (ν. 2539/1997),

αυτοτελή νομικά πρόσωπα, δηλαδή κοινότητες. 5. Μετά από όσα αναφέρθηκαν πιο πάνω προκύπτει ότι, η πληθυσμιακή εξαίρεση εφαρμόζεται σε όλα τα (μη τουριστικά) χωριά με πληθυσμό έως πεντακόσιους (500) κατοίκους, ακόμη και σε αυτά που βρίσκονται σε νησιά με πληθυσμό πάνω από τρεις χιλιάδες εκατό (3.100) κατοίκους....»

Επειδή όπως αναφέρεται στο με αρ. πρωτ. /26-08-2016 έγγραφο -απάντηση του Δήμου (Δημοτική Κοινότητα) με το οποίο απαντά σε σχετικό ερώτημα με αριθμ. πρωτοκ. /8.8.2016 της Δ.Ο.Υ. ΑΙΓΙΟΥ, «η Τ.Κ. πριν το Ν.2539/97 (.....) δεν αποτελούσε αυτοτελές νομικό πρόσωπο – Κοινότητα από το έτος 1987, σύμφωνα με το Π.Δ 261/20-05-1985 και είχε συνενωθεί στον τότε Δ., ο οποίος αποτελείται από τις Κοινότητες:, και

Επειδή από την αρμόδια Δ.Ο.Υ. ΑΙΓΙΟΥ με το υπ' αριθμ. πρωτ. /17.11.2016 έγγραφο ετέθη ερώτημα προς την Γ.Γ.Δ.Ε., ΓΕΝ. Δ/ΝΣΗ ΦΟΡΟΛΟΓΙΚΗΣ ΔΙΟΙΚΗΣΗΣ, Δ/ΝΣΗ ΕΦΑΡΜΟΓΗΣ ΑΜΕΣΗΣ ΦΟΡΟΛΟΓΙΑΣ, ΤΜΗΜΑ Α', του Υπ. Οικονομικών, ως προς το εάν ορθώς επεβλήθη τέλος επιτηδεύματος στην επιχείρηση του προσφεύγοντος που βρίσκεται στο χωριό Παραλία-.....

Επειδή από το με αριθμό πρωτοκ. ΔΕΑΦ Α /1.12.2016 έγγραφο-απάντηση της ως άνω Δ/νσης του ΥΠ. Οικονομικών με θέμα « **Μη απαλλαγή Τέλους Επιτηδεύματος στο χωριό Παραλία-.....**» προκύπτει ότι ορθώς επεβλήθη τέλος επιτηδεύματος στην επιχείρηση της προσφεύγουσας, καθόσον το ως άνω χωριό, ακόμα και αν έχει πληθυσμό λιγότερο από 500 κατοίκους, **δεν αποτελούσε αυτοτελές νομικό πρόσωπο – Κοινότητα** πριν το Ν.2539/97 (.....) διότι ανήκε διοικητικά στο Δήμο και συνεπώς λαμβάνεται υπόψη για την απαλλαγή από το τέλος επιτηδεύματος ο πληθυσμός του Δήμου που υπαγόταν, δηλαδή ο Δήμος συνολικά.

Επειδή εν προκειμένω, από τα στοιχεία του φακέλου και συγκεκριμένα : α) το με αρ. πρωτ. /26-08-2016 έγγραφο -απάντηση του Δήμου προς τη Δ.Ο.Υ. ΑΙΓΙΟΥ β) το με αριθμό πρωτοκ. ΔΕΑΦ Α /1.12.2016 έγγραφο της Δ/ΝΣΗΣ ΕΦΑΡΜΟΓΗΣ ΑΜΕΣΗΣ ΦΟΡΟΛΟΓΙΑΣ, ΤΜΗΜΑ Α' με θέμα « Μη απαλλαγή Τέλους Επιτηδεύματος στο χωριό Παραλία-..... γ) το από 9.11.2016 έγγραφο έκθεσης απόψεων του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. ΑΙΓΙΟΥ, προκύπτει ότι η επιχείρηση του προσφεύγοντος έχει έδρα το χωριό του δήμου, το οποίο προ της εφαρμογής του σχεδίου '.....' δεν αποτελούσε αυτοτελές νομικό πρόσωπο- Κοινότητα, αλλά υπαγόταν στο δήμο, και συνεπώς σύμφωνα με τα ανωτέρω για την εφαρμογή της εξαίρεσης της παρ. 3 του άρθρου 31 του ν. 3986/2011, **θα πρέπει να ληφθεί υπόψη ο πληθυσμός του ΔΗΜΟΥ**, που βάσει της Απογραφής Μόνιμου Πληθυσμού της Χώρας της ήταν 3.339 κάτοικοι. Ως εκ τούτου, η προσφεύγουσα δεν πληροί τις προϋποθέσεις εξαίρεσης από την καταβολή του τέλους επιτηδεύματος του άρθρου 31§3 του ν. 3986/2011, για τα οικονομικά έτη 2011 και 2012.

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.

Α π ο φ α σ ί ζ ο υ μ ε

Την απόρριψη της με ημερομηνία κατάθεσης **18.1.2017** και αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανή προσφυγή της του, ΑΦΜ

Εντελλόμεθα όπως αρμόδιο όργανο κοινοποιήσει με τη νόμιμη διαδικασία την παρούσα απόφαση στην υπόχρεη.

ΦΟΡΟΛΟΓΙΚΗ ΥΠΟΧΡΕΩΣΗ ΤΟΥ ΥΠΟΧΡΕΟΥ ΜΕ ΒΑΣΗ ΤΗΝ ΠΑΡΟΥΣΑ ΑΠΟΦΑΣΗ:

ΤΕΛΟΣ ΕΠΙΤΗΔΕΥΜΑΤΟΣ Ν. 3986/2011

ΟΙΚΟΝ. ΕΤΟΣ 2011: ποσό 1.060,62€,

Οικον. ΕΤΟΣ 2012 ποσό_ 400€

ΜΕ ΕΝΤΟΛΗ ΤΟΥ ΠΡΟΙΣΤΑΜΕΝΟΥ

ΤΗΣ Δ/ΝΣΗΣ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ

Ο ΠΡΟΙΣΤΑΜΕΝΟΣ ΤΟΥ

ΤΜΗΜΑΤΟΣ ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ Α6

α.α.

ΠΑΝΑΓΙΩΤΗΣ ΔΕΡΒΟΣ

Ακριβές Αντίγραφο

**Η Υπάλληλος του Τμήματος
Διοικητικής Υποστήριξης**

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.