



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 1604536

ΦΑΞ : 213 1604567

Καλλιθέα 23.03.2017

αριθμός απόφασης 2186

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. (ΦΕΚ 968 Β'/22.03.2017) με θέμα «Οργανισμός της Ανεξάρτητης Αρχής Δημοσίων Εσόδων (Α.Α.Δ.Ε.)»

γ. 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 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 ημερομηνία κατάθεσης 24.11.2016 και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανή προσφυγή της τελούσης υπό πτώχευση εταιρείας περιορισμένης ευθύνης με την επωνυμία «.....», με ΑΦΜ, που εδρεύει στο, δια της νομίμου εκπροσώπου της, δικηγόρο, με την ιδιότητα του συνδίκου πτώχευσης, κατά της με μοναδικό αριθμό καταχώρησης στο taxinet υπό στοιχείο Δήλωσης Φορολογίας Εισοδήματος Ν.Π. και Νομικών Οντοτήτων άρθρου 45 του ν.4172/2013, με την οποία επιβλήθηκε σε αυτή τέλος επιτηδεύματος ν.3986/2011, και τα προσκομιζόμενα με αυτήν σχετικά έγγραφα.

5. Την με μοναδικό αριθμό καταχώρησης στο taxisnet υπό στοιχείο Δήλωσης Φορολογίας Εισοδήματος Ν.Π. και Νομικών Οντοτήτων άρθρου 45 του ν.4172/2013, με την οποία επιβλήθηκε σε αυτή τέλος επιτηδεύματος ν.3986/2011, της οποίας ζητείται η ακύρωση.
6. Την από 29.11.2016 έκθεση απόψεων του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ.
7. Την εισήγηση του ορισθέντος υπαλλήλου του Τμήματος Α2 όπως αποτυπώνεται στο σχέδιο της απόφασης.

Επί της με ημερομηνία κατάθεσης 24.11.2016 και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανούς προσφυγής της τελούσης υπό πτώχευση εταιρείας περιορισμένης ευθύνης με την επωνυμία «.....», δια της νομίμου εκπροσώπου της, δικηγόρο, με την ιδιότητα του συνδίκου πτώχευσης, 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:

Με την εκκαθάριση της με αριθμό, εμπροθέσμως υποβληθείσας, αρχικής δήλωσης φορολογίας εισοδήματος νομικών προσώπων και νομικών οντοτήτων του άρθρου 45 του ν.4172/2013, φορολογικού έτους 30.09.2015 έως 29.09.2016 (με μοναδικό αριθμό καταχώρησης Taxisnet), επιβλήθηκε σε βάρος της προσφεύγουσας τέλος επιτηδεύματος (άρθρου 31 ν.3986/2011) ύψους 1.600,00 ευρώ.

Η προσφεύγουσα με την υπό κρίση ενδικοφανή προσφυγή, ζητά την ακύρωση και εξαφάνιση, άλλως την μεταρρύθμιση της προσβαλλόμενης πράξης, προβάλλοντας τους παρακάτω λόγους:

- Η επιχείρηση κηρύχθηκε σε πτώχευση με την αριθ. /30.09.2013 απόφαση του (Τμήμα) και έκτοτε ουδέποτε μέχρι σήμερα άσκησε εμπορική – επιχειρηματική δραστηριότητα, η δε πτωχευτική διαδικασία συνεχίζεται με τη ρευστοποίηση των κατ' ιδίαν στοιχείων της πτωχευτικής περιουσίας και για το λόγο αυτό δεν είναι δυνατή η υποβολή στην αρμόδια Δ.Ο.Υ. δήλωση διακοπής της δραστηριότητάς της.
- Η επιβολή σε βάρος της τέλους επιτηδεύματος ύψους 1.600,00 ευρώ έλαβε χώρα κατά παράβαση των διατάξεων του άρθρου 31 του ν.3986/2011 και των άρθρων 4§§1 και 5 του Συντάγματος.

Επειδή, για πράξεις που εκδίδονται από 01.01.2014, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 63 του ν.4174/2013 όπως ισχύει: «1. Ο υπόχρεος, εφόσον αμφισβητεί οποιαδήποτε πράξη που έχει εκδοθεί σε βάρος του από τη Φορολογική Διοίκηση ή σε περίπτωση σιωπηρής άρνησης, οφείλει να υποβάλει ενδικοφανή προσφυγή με αίτημα επανεξέτασης της πράξης στο πλαίσιο

διοικητικής διαδικασίας από την Υπηρεσία Εσωτερικής Επανεξέτασης της Φορολογικής Διοίκησης...».

Ειδικότερα, όσον αφορά την ως άνω προσβαλλόμενη πράξη, σύμφωνα με την παρ. 1 του ίδιου άρθρου και νόμου (Κ.Φ.Δ.), αυτή εμπροθέσμως και παραδεκτώς προσβάλλεται με την παρούσα ενδικοφανή προσφυγή ενώπιον της Διεύθυνσης Επίλυσης Διαφορών.

Επειδή σύμφωνα με τις διατάξεις της παρ. 1 του άρθρου 31 του ν. 3986/2011, οι επιτηδευματίες και οι ασκούντες ελευθέριο επάγγελμα, εφόσον τηρούν απλογραφικά ή διπλογραφικά βιβλία, υποχρεούνται σε καταβολή ετήσιου τέλους επιτηδεύματος, το οποίο ορίζεται σε συγκεκριμένα ποσά, κατά περίπτωση, ανάλογα, μεταξύ άλλων, με τον πληθυσμό των πόλεων που ασκείται η εμπορική επιχείρηση, σύμφωνα με τις ίδιες πιο πάνω διατάξεις.

Επειδή περαιτέρω, με τις διατάξεις της παρ. 1 του άρθρου 4 της ΠΟΛ. 1167/ 2.8.2011 Α.Υ.Ο., με την οποία καθορίστηκε, μεταξύ άλλων, η διαδικασία για τη βεβαίωση και είσπραξη του τέλους επιτηδεύματος που προβλέπεται με τις διατάξεις Α του άρθρου 31 του ν. 3986/2011, ορίζεται ότι το τέλος επιτηδεύματος υπολογίζεται με βάση τα στοιχεία που τηρούνται στο Μητρώο, ενώ με την παρ. 4 του Κεφαλαίου Α' της ΠΟΛ. 1149/13.6.2012 εγκυκλίου διευκρινίστηκε ότι η μη άσκηση δραστηριότητας αναγνωρίζεται μόνο με υποβληθείσα δήλωση διακοπής εργασιών στη Δ.Ο.Υ.

Επειδή με τα υπ' αριθμ. τα αριθ. Δ12Β 1036826 ΕΞ 2012/6.3.2012 και Δ12Β 115925 ΕΞ 2011/ 22.11.2011 έγγραφα του Υπουργείου Οικονομικών έχει επισημανθεί ότι για την υποβολή της δήλωσης διακοπής εργασιών, προκειμένου για τα νομικά πρόσωπα για τα οποία μετά τη λύση αυτών ακολουθεί το στάδιο της εκκαθάρισης, απαιτείται η ολοκλήρωση του σταδίου της εκκαθάρισης αυτής, καθόσον μετά το πέρας αυτής διακόπτουν ουσιαστικά τη λειτουργία τους.

Επειδή με το αριθ. Δ12Β 1036826 ΕΞ 2012/6.3.2012 έγγραφο του Υπουργείου Οικονομικών διευκρινίστηκε ότι ανώνυμη εταιρεία που είναι υπό εκκαθάριση υποχρεούται στην καταβολή του τέλους επιτηδεύματος, καθόσον εξακολουθεί να υφίσταται για τις ανάγκες της εκκαθάρισης και δεν έχει προβεί σε διακοπή της δραστηριότητάς της, ενώ με το αριθ. Δ12Β 1080441 ΕΞ 2013/16.5.2013 έγγραφο διευκρινίστηκε ότι ορθά επιβλήθηκε τέλος επιτηδεύματος σε εταιρεία περιορισμένης ευθύνης που βρίσκεται σε αδράνεια καθόσον η εν λόγω εταιρεία δεν είχε υποβάλει δήλωση διακοπής αρμοδιότητας στην αρμόδια Δ.Ο.Υ. Επίσης, με το αριθμ. Δ12Β 1159925 ΕΞ 2011 /22-11 -2011 έγγραφο έχει γίνει δεκτό ότι επιβάλλεται το τέλος επιτηδεύματος σε εργοστάσιο ανώνυμης εταιρίας, το οποίο έχει σταματήσει τη λειτουργία του και έχουν πωληθεί και τα μηχανήματά του, εφόσον δεν έχει γίνει δήλωση διακοπής εργασιών στην αρμόδια Δ.Ο.Υ.

Τέλος, με το αριθ. ΔΕΑΦΒ 1141234 ΕΞ 2015/20.10.2015 έγγραφο και δεδομένου ότι η μη άσκηση δραστηριότητας αναγνωρίζεται μόνο με υποβληθείσα δήλωση διακοπής στην Δ.Ο.Υ., έγινε δεκτό ότι αφού η εταιρεία δεν έχει προβεί σε διακοπή εργασιών, με βάση τα στοιχεία που τηρούνται στο Μητρώο της Γ.Γ.Π.Σ., ορθώς επιβαρύνεται με το τέλος επιτηδεύματος του ν.3986/2011.

Επειδή εν προκειμένω η πτωχεύσασα επιχείρηση δεν έχει προβεί σε διακοπή εργασιών, με βάση τα στοιχεία που τηρούνται στο Μητρώο της Γ.Γ.Π.Σ., ορθώς επιβαρύνθηκε με το τέλος επιτηδεύματος του ν.3986/2011.

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.

Αποφασίζουμε

Την **απόρριψη** της με αριθμ. πρωτ./24.11.2016 ενδικοφανούς προσφυγής της τελούσης υπό πτώχευση εταιρείας περιορισμένης ευθύνης με την επωνυμία «.....», υποβληθείσας δια της νομίμου εκπροσώπου της....., δικηγόρου, με την ιδιότητα του συνδίκου πτώχευσης.

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

ΑΚΡΙΒΕΣ ΑΝΤΙΓΡΑΦΟ
Η ΥΠΑΛΛΗΛΟΣ ΤΟΥ ΤΜΗΜΑΤΟΣ
ΔΙΟΙΚΗΤΙΚΗΣ ΥΠΟΣΤΗΡΙΞΗΣ

Με εντολή του Προϊσταμένου της
Διεύθυνσης Επίλυσης Διαφορών
Ο ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΣ ΤΟΥ ΤΜΗΜΑΤΟΣ
ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ Α2
ΓΕΩΡΓΙΟΣ ΦΑΚΟΣ

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.