



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ



ΑΑΔΕ

Ανεξάρτητη Αρχή
Δημοσίων Εσόδων

Καλλιθέα 12.1.17

Αριθμός απόφασης: 293

ΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ

ΥΠΟΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ

ΤΜΗΜΑ Α6

Ταχ. Δ/ση : Αριστογείτονος 19

Ταχ. Κώδικας : 176 71 - Καλλιθέα

Τηλέφωνο : 2131604565

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. Της παρ. 3 του άρθρου 47 του ν. 4331/2015 (ΦΕΚ Α' 69).

γ. Του άρθρου 59 του π.δ. 111/2014 (Α' 178) «Οργανισμός του Υπουργείου Οικονομικών».

δ. Του άρθρου 6 της αριθμ. Δ6Α 1058824 ΕΞ 2014 (ΦΕΚ Β' 865, 1079 και 1846) Απόφασης του Γενικού Γραμματέα Δημοσίων Εσόδων του Υπουργείου Οικονομικών «Ανακαθορισμός της εσωτερικής διάρθρωσης και των αρμοδιοτήτων οργανικών μονάδων της Γενικής Γραμματείας Δημοσίων Εσόδων του Υπουργείου Οικονομικών και μετονομασία ορισμένων από αυτές», όπως τροποποιήθηκε και ισχύει.

ε. Της ΠΟΛ 1002/31.12.2013 Απόφασης του Γενικού Γραμματέα Δημοσίων Εσόδων (ΦΕΚ Β' 55/16-1-2014) «Εφαρμογή των διατάξεων του άρθρου 63 του ν. 4174/2013 (Ειδική Διοικητική Διαδικασία – Ενδικοφανής προσφυγή), όπως αυτό τροποποιήθηκε και ισχύει από 1/1/2014 και καθορισμός λεπτομερειών για τη λειτουργία της Διεύθυνσης Επίλυσης Διαφορών (πρώην Υπηρεσίας Εσωτερικής Επανεξέτασης) της Γενικής Γραμματείας Δημοσίων Εσόδων, την εφαρμοστέα διαδικασία και τον τρόπο έκδοσης των αποφάσεων αυτής».

στ. Της παρ. 1 του άρθρου 17 του ν. 4389/2016 (ΦΕΚ Α' 94)

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.

4. Τη με ημερομηνία κατάθεσης **22.9.16** και αριθμό πρωτοκόλλου ... ενδικοφανή προσφυγή της κοινοπραξίας με την επωνυμία '...', ΑΦΜ ..., με έδρα στα ... του δήμου ..., κατά της με αρ. .../1.9.16 αρνητικής απάντησης του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. ΗΡΑΚΛΕΙΟΥ στο από 9.8.16 αίτημα εξαίρεσης από την καταβολή του τέλους επιτηδεύματος του άρθρου 31 του ν. 3986/2011, για το φορολογικό έτος 2015, και τα προσκομιζόμενα με αυτήν σχετικά έγγραφα.

5. Τη με αρ. .../1.9.16 αρνητική απάντηση του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. ΗΡΑΚΛΕΙΟΥ, της οποίας ζητείται η ακύρωση.

6. Τις απόψεις της Δ.Ο.Υ. ΗΡΑΚΛΕΙΟΥ .

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

Επί της με ημερομηνία κατάθεσης **22.9.16** και αριθμό πρωτοκόλλου ... ενδικοφανούς προσφυγής της κοινοπραξίας με την επωνυμία '...', 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 τη με αριθμό ειδοποίησης .../1.9.16 αρνητική απάντηση του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. ΗΡΑΚΛΕΙΟΥ δεν έγινε δεκτό το από 9.8.16 αίτημα της προσφεύγουσας. Με το εν λόγω αίτημα η προσφεύγουσα κοινοπραξία ζητούσε να εξαιρεθεί από την καταβολή του τέλους επιτηδεύματος του άρθρου 31 του ν. 3986/2011, για το φορολογικό έτος 2015, ύψους 800,00 € δεδομένου ότι η κοινοπραξία έχει την έδρα της στο χωριό ... του δήμου ..., 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. απέρριψε το εν λόγω αίτημα, 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 της κοινότητας ... (πλέον των 500 κατοίκων), στην οποία υπαγόταν το χωριό ..., προ της εφαρμογής του σχεδίου 'Καποδίστριας'.

Η προσφεύγουσα με την υπό κρίση ενδικοφανή προσφυγή, ζητά την ακύρωση της παραπάνω προσβαλλόμενης πράξης, επικαλούμενη την έλλειψη επαρκούς αιτιολογίας της πράξης, ενώ σε κάθε περίπτωση, ισχυρίζεται η προσφεύγουσα, οι διατάξεις της παρ. 3 του άρθρου 31 του ν. 3986/2011, με την οποία προβλέπεται η παραπάνω εξαίρεση, αναφέρονται σε χωριά (κάτω των 500 κατοίκων) με την ευρεία του όρου έννοια και όχι σε χωριά αποκλειστικά ως νομικές οντότητες.

Επειδή, σύμφωνα με το άρθρο 31 του ν.3986/2011: «1. Οι επιτηδευματίες και οι ασκούντες ελεύθεριο 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 επιτηδεύμα 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 «Καποδίστριας». Για την εξεύρεση του πραγματικού πληθυσμού τους λαμβάνεται υπόψη η τελευταία επίσημη γενική απογραφή πληθυσμού της 18ης Μαρτίου 2001, όπως κυρώθηκε με την Κοινή Υπουργική Απόφαση 6821/Γ5-908 (ΦΕΚ 715 Β')...»

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 9ης Μαΐου 2011, όπως κυρώθηκε με την υπ' αριθμ. 11247/28.12.2012 Απόφαση της Ελληνικής Στατιστικής Αρχής (ΦΕΚ 3465 Β'). 4. Επιπλέον σας γνωρίζουμε ότι, με το Δ12Α 1146052 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 «Καποδίστριας» (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 εν προκειμένω, σύμφωνα με το από 27.9.16 έγγραφο έκθεσης απόψεων του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. ΗΡΑΚΛΕΙΟΥ, η προσφεύγουσα κοινοπραξία έχει έδρα το χωριό ... του δήμου ..., το οποίο προ της εφαρμογής του σχεδίου 'Καποδίστριας' δεν αποτελούσε αυτοτελές νομικό πρόσωπο, αλλά υπαγόταν στην κοινότητα ..., 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 της κοινότητας ..., που βάσει της Απογραφής Μόνιμου Πληθυσμού της Χώρας της 9ης Μαΐου 2011 ήταν 825 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 το φορολογικό έτος 2015.

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 **22.9.16** και αριθμό πρωτοκόλλου ... ενδικοφανούς προσφυγής της κοινοπραξίας με την επωνυμία '...', ΑΦΜ

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

Ακριβές Αντίγραφο

ΜΕ ΕΝΤΟΛΗ ΤΟΥ ΠΡΟΙΣΤΑΜΕΝΟΥ

ΤΗΣ Δ/ΝΣΗΣ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ

Ο ΠΡΟΙΣΤΑΜΕΝΟΣ ΤΟΥ

ΤΜΗΜΑΤΟΣ ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ Α6

Ο/Η Υπάλληλος του Τμήματος

Π. Δέρβος

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.