



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ

Θεσσαλονίκη, 11/01/2017



ΑΑΔΕ

Ανεξάρτητη Αρχή
Δημοσίων Εσόδων

Αριθμός απόφασης: 79

**ΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ
ΥΠΟΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ
ΚΑΙ ΝΟΜΙΚΗΣ ΥΠΟΣΤΗΡΙΞΗΣ
ΤΜΗΜΑ Α8-ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ**

Ταχ. Δ/ση : Εγνατία 45-Θεσ/νικη
Ταχ. Κώδικας : 54630
Τηλέφωνο : 2313-333267
Fax : 2313-333258
E-Mail : ded.thess@n3.syzefxis.gov.gr
Url : www.aade.gr

ΑΠΟΦΑΣΗ

Ο ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΣ ΤΗΣ ΔΙΕΥΘΥΝΣΗΣ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ

1. Τις διατάξεις :

- α. Του άρθρου 63 του ν. 4174/2013 (Κ.Φ.Δ.) (ΦΕΚ Α' 170).
- β. Του άρθρου 17 παρ.1 του ν.4389/2016 (ΦΕΚ Α'94).
- γ. Της παρ. 3 του άρθρου 47 του Ν. 4331/2015 (ΦΕΚ Α' 69).
- δ. Του άρθρου 59 του π.δ. 111/2014 (Α' 178) «Οργανισμός του Υπουργείου Οικονομικών».
- ε. Της αριθ. Δ6Α1118225 ΕΞ 2013/24-07-2013 Απόφασης του Γενικού Γραμματέα Δημοσίων Εσόδων του Υπουργείου Οικονομικών (ΦΕΚ Β' 1893) «Καθορισμός της διάρθρωσης και των αρμοδιοτήτων της Υπηρεσίας Εσωτερικής Επανεξέτασης της Γενικής Γραμματείας Δημοσίων Εσόδων, καθώς και απαραίτητων λεπτομερειών λειτουργίας αυτής».
- στ. Της αριθ. Δ6Α1198069 ΕΞ 2013/30-12-2013 Απόφασης του Γενικού Γραμματέα Δημοσίων Εσόδων του Υπουργείου Οικονομικών (ΦΕΚ Β' 3367) «Μετονομασία και ανακαθορισμός των αρμοδιοτήτων και της εσωτερικής διάρθρωσης της Υπηρεσίας Εσωτερικής Επανεξέτασης της Γενικής Γραμματείας Δημοσίων Εσόδων του Υπουργείου Οικονομικών».
- ζ. Της αριθ. Δ.ΟΡΓ.Α. 1159205ΕΞ2014 Απόφασης της Γενικής Γραμματείας Δημοσίων Εσόδων του Υπουργείου Οικονομικών (ΦΕΚ Β3250/04-12-2014) «Τροποποίηση και συμπλήρωση της αριθμ. Δ6Α 1058824ΕΞ2014/08-04-2014 απόφασης του Γενικού Γραμματέα Δημοσίων Εσόδων του Υπουργείου Οικονομικών, ως προς τις Διευθύνσεις Στρατηγικού Σχεδιασμού και Οικονομικής Διοίκησης, Επίλυσης Διαφορών και Εφαρμογής της Φορολογικής Πολιτικής και Νομοθεσίας».
- η. Της αριθμ. Δ.ΟΡΓ.Α 1006534ΕΞ2014 Απόφασης του Γενικού Γραμματέα Δημοσίων Εσόδων του Υπουργείου Οικονομικών (ΦΕΚ Β165/19-01-2015) «Ανακαθορισμός της καθ' ύλην αρμοδιότητας και του χρόνου έναρξης λειτουργίας του Αυτοτελούς Τμήματος Επανεξέτασης της Διεύθυνσης Επίλυσης Διαφορών της Γενικής Γραμματείας Δημοσίων Εσόδων, καθώς και του χρόνου έναρξης λειτουργίας του Αυτοτελούς Τμήματος Επανεξέτασης, Νομικής και Διοικητικής Υποστήριξης της ίδιας

Διεύθυνσης και της καθ' ύλην αρμοδιότητας του Γραφείου Επανεξέτασης του ίδιου Τμήματος».

θ.Της με αριθμό Δ.ΟΡΓ.Α 1118063ΕΞ2016/05-08-2016 Απόφασης του Γ.Γ. της Γ.Γ.Δ.Ε. του Υπουργείου Οικονομικών (ΦΕΚ Β' 2562/19-08-2016) με θέμα «Τροποποίηση της με αριθμό Δ6Α1058824ΕΞ2014/08-04-2014 Απόφασης του Γ.Γ.Δ.Ε. του Υπουργείου Οικονομικών, ως προς τις Δ.Ε.Δ. και Εσωτερικού Ελέγχου της Γ.Γ.Δ.Ε.».

ι. Της αριθμ. Δ.Ε.Δ. 1126366/ΕΞ2016/30-8-2016 (ΦΕΚ Β' 2759/1-9-2016) Απόφασης του Προϊσταμένου της Διεύθυνσης Επίλυσης Διαφορών.

ια. Της ΠΟΛ 1002/31-12-2013 Απόφασης του Γενικού Γραμματέα Δημοσίων Εσόδων (ΦΕΚ Β' 55/16-01-2014).

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

3.Την με **ημερομηνία κατάθεσηςκαι με αριθμό πρωτοκόλλου**
ενδικοφανή προσφυγή του....., κατά της με αριθμόειδοποίησης
.....πράξης διοικητικού προσδιορισμού φόρου εισοδήματος
(αρ.δήλωσης.....),φορολογικού έτους 2015, της Γενικής Γραμματείας Δημοσίων
Εσόδων και τα προσκομιζόμενα με αυτήν σχετικά έγγραφα.

4.Την με αριθμ.ειδοποίησηςπράξη διοικητικού προσδιορισμού φόρου
εισοδήματος (αρ.δήλωσης.....,φορολογικού έτους 2015, της Γενικής Γραμματείας
Δημοσίων Εσόδων, της οποίας ζητείται η ακύρωση.

5.Τις απόψεις της ανωτέρω φορολογικής αρχής.

6.Την εισήγηση του ορισθέντος υπαλλήλου του Τμήματος Επανεξέτασης Α8 της Διεύθυνσης
Επίλυσης Διαφορών, όπως αποτυπώνεται στο σχέδιο της απόφασης.

Επί της απόκαι με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανούς
προσφυγής του....., 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 με αριθμόειδοποίησης Πράξη Διοικητικού Προσδιορισμού
Φόρου Εισοδήματος, φορολογικού έτους 2015 της Γενικής Γραμματείας Δημοσίων Εσόδων,
επιβλήθηκε σε βάρος του προσφεύγοντα τέλος επιτηδεύματος ύψους 650,00€ σύμφωνα με τις
διατάξεις του άρθρου 31 του Ν 3986/2011.

Με την υπό κρίση ενδικοφανή προσφυγή, ο προσφεύγων ζητά να ακυρωθεί η
προσβαλλόμενη πράξη διοικητικού προσδιορισμού φορολογικού έτους 2015, καθώς από το έτος
1996 και μετά δεν διατηρεί ατομική εμπορική επιχείρηση και δεν ασκεί οποιαδήποτε εμπορική
δραστηριότητα διότι:

- Το ακίνητο όπου ήταν η έδρα της ατομικής του επιχείρησης(πρατήριο υγρών καυσίμων)
στη....., εκπλειστηριάστηκε λόγω οικονομικών του οφειλών και κατακυρώθηκε
υπέρ της υπερθεματίστριάς
- Την 20/06/1996 εκδόθηκε νέα άδεια λειτουργίας του πρατηρίου υγρών καυσίμων επ'ονόματι
της....., η οποία δραστηριοποιήθηκε στο εν λόγω αντικείμενο μέχρι το 2009,
οπότε προέβη σε εκμίσθωση τόσο του ακινήτου όσο και της επιχείρησης στην ομόρρυθμη
εταιρία με την επωνυμία

- Στις 04/11/2015 το εν λόγω ακίνητο εκμισθώθηκε από την ανωτέρω σε νέο μισθωτή τονΟ προσφεύγων αιτήθηκε την αναδρομική διακοπή της επαγγελματικής του δραστηριότητας ως επιτηδευματίας από το 1996, αλλά η φορολογική αρχή αρνήθηκε λόγω παύσης ισχύος των σχετικών εγκυκλίων και εν αναμονή νέων οδηγιών από την Γ.Γ.Δ.Ε.
- Παραβιάστηκε το άρθρο 78 παρ.1 του Συντάγματος.

Ως προς τους παραπάνω προβαλλόμενους λόγους της υπό εξέταση προσφυγής

Επειδή, σύμφωνα με το άρθρο 31 του ν.3986/2011 «1. Οι επιτηδευματίες και οι ασκούντες ελευθέριο επάγγελμα, εφόσον τηρούν βιβλία Β΄ ή Γ΄ κατηγορίας του Κ.Β.Σ., υποχρεούνται σε καταβολή ετήσιου τέλους επιτηδεύματος, το οποίο ορίζεται ως εξής:

γ) Για ατομικές εμπορικές επιχειρήσεις και ελεύθερους επαγγελματίες, σε εξακόσια πενήντα (650) ευρώ ετησίως».

Επειδή, σύμφωνα με την ΠΟΛ 1149/20-6-2013 «Σύμφωνα με το άρθρο 4 της Υπουργικής Απόφασης ΠΟΛ. 1167/2-8-11 , με την οποία ρυθμίστηκαν τα θέματα για τη βεβαίωση και είσπραξη του τέλους επιτηδεύματος, ο υπολογισμός του τέλους επιτηδεύματος γίνεται με βάση τα στοιχεία που τηρούνται στο Μητρώο ».

Επειδή, σύμφωνα με το ΔΕΑΦΒ 1145341 ΕΞ 2015/10.11.2015 έγγραφο του Υπουργείου Οικονομικών «1. Με την ΠΟΛ.1149/13.6.2012 εγκύκλιο μας είχε διευκρινισθεί, αναφορικά με την επιβολή τέλους επιτηδεύματος οικονομικού έτους 2012, ότι στις περιπτώσεις που έχει ήδη υποβληθεί ή θα υποβληθεί φορολογική δήλωση, χωρίς να έχει προηγηθεί εκπρόθεσμη διακοπή δραστηριότητας και κατ' επέκταση έχει ήδη επιβληθεί τέλος επιτηδεύματος, οι φορολογούμενοι μπορούν, εφόσον πραγματοποιήσουν εκπρόθεσμη διακοπή της δραστηριότητάς τους, να υποβάλλουν στην αρμόδια Δ.Ο.Υ. αίτηση διαγραφής του βεβαιωθέντος ποσού, σύμφωνα με τα οριζόμενα στην παρ. 6 του άρθρου 4 της ΠΟΛ.1167/2.8.2011 Α.Υ.Ο.

2. Τα ανωτέρω οριζόμενα εξακολουθούν να ισχύουν για τα τέλη επιτηδεύματος που έχουν επιβληθεί ή θα επιβάλλονται για τα μετά το 2012 οικονομικά ή φορολογικά έτη. Και τούτο διότι με την εκπρόθεσμη διακοπή εργασιών το νομικό πρόσωπο παύει να υφίσταται αναδρομικά σε χρόνο προγενέστερο της επιβολής τέλους επιτηδεύματος και ως εκ τούτου δε νοείται επιβολή τέλους επιτηδεύματος σε μη υφιστάμενο νομικό πρόσωπο.

3. Συνεπώς, στην περίπτωση εκπρόθεσμης διακοπής εργασιών με αναδρομική ημερομηνία, το τέλος επιτηδεύματος πρέπει να επιβάλλεται για τον χρόνο (μήνες) λειτουργίας του νομικού προσώπου και μέχρι την ημερομηνία διακοπής των εργασιών του στη Δ.Ο.Υ. Τέλος επιτηδεύματος που έχει βεβαιωθεί για το διάστημα μετά την εκπρόθεσμη διακοπή εργασιών, θα πρέπει να διαγράφεται.

Επειδή, σύμφωνα με το υπ' αριθμ.πρωτ..... έγγραφο της Δ.Ο.Υ. Φλώρινας, σε απάντηση στην υπ' αριθμ.πρωτ..... αίτησή του για εκπρόθεσμη διακοπή της επιχειρηματικής του δραστηριότητας, αυτή δεν έγινε δεκτή διότι, σύμφωνα με την ΠΟΛ 1045/10.02.2015 «οι οδηγίες που έχουν δοθεί με τις 1030160/650/ΔΜ/ΠΟΛ.1068/19.3.2001, 1016769/389/ΔΜΒ/ΠΟΛ.1028/ 21.2.2003 και 1053873/867/ΔΜ/ΠΟΛ.1071/28.5.2009 εγκυκλίου και

αφορούν στην εκπρόθεσμη διακοπή επιχειρηματικής δραστηριότητας πέραν του έτους με βάση τον πραγματικό χρόνο διακοπής των επιχειρήσεων, παύουν να ισχύουν από την ημερομηνία λήξης της προθεσμίας που έχει δοθεί από τη Φορολογική Διοίκηση», για την οποία ημερομηνία, δόθηκαν παρατάσεις με καταληκτική ημερομηνία (για την εκπρόθεσμη υποβολή δήλωσης διακοπής εργασιών, πέραν του έτους, βάσει του πραγματικού χρόνου διακοπής),την29/02/2016.

Επειδή, σύμφωνα με την παρ.1 του άρθρου 78 του Συντάγματος: «1. Κανένας φόρος δεν επιβάλλεται ούτε εισπράττεται χωρίς τυπικό νόμο που καθορίζει το υποκείμενο της φορολογίας και το εισόδημα, το είδος της περιουσίας, τις δαπάνες και τις συναλλαγές ή τις κατηγορίες τους, στις οποίες αναφέρεται ο φόρος ».

Επειδή, με την υπ' αριθμ. 2527/2013 απόφαση της ολομέλειας του ΣΤΕ κρίθηκε ότι η επιβολή του τέλους επιτηδεύματος δεν παραβιάζει το άρθρο 78 του Συντάγματος, καθώς με το άρθρο 31 του Ν.3986/2011 προσδιορίζεται το αντικείμενο του φόρου.

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 εφαρμόσουν το υφιστάμενο νομοθετικό πλαίσιο.

Συνεπώς, ορθά και νόμιμα επιβλήθηκε στο φορολογικό έτος 2015 τέλος επιτηδεύματος σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 31 του Ν.3986 καθώς, όπως προκύπτει από το σύστημα taxis της Ανεξάρτητης Αρχής Δημοσίων Εσόδων ο προσφεύγων ασκεί επιχειρηματική δραστηριότητα ως σήμερα με αντικείμενο εργασιών το λιανικό εμπόριο καυσίμων και έδρα....., ενώ υπέβαλε αίτηση εκπρόθεσμης διακοπής εργασιών στις 09/09/2016, δη μετά την καταληκτική ημερομηνία ισχύος των σχετικών εγκυκλίων.

Α π ο φ α σ ί ζ ο υ μ ε

Την **απόρριψη** της απόκαι με αριθμό πρωτ.ενδικοφανούς προσφυγής του....., κατά της με αριθμό ειδοποίησηςπράξης διοικητικού προσδιορισμού φόρου εισοδήματος (αρ.δήλωσης....., φορολογικού έτους 2015, της Γενικής Γραμματείας Δημοσίων Εσόδων.

Οριστική φορολογική υποχρέωση του προσφεύγοντος με βάση την παρούσα απόφαση:
Φορολογικό Έτος 2015

Τέλος Επιτηδεύματος για το φορολογικό έτος 2015: 650,00€

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

**ΜΕ ΕΝΤΟΛΗ ΤΟΥ ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΥ
ΤΗΣ ΔΙΕΥΘΥΝΣΗΣ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ**

**Ο ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΣ ΤΟΥ
ΤΜΗΜΑΤΟΣ Α8 - ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ
α. α.**

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 .