



**ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ
ΥΠΟΥΡΓΕΙΟ ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΩΝ
ΓΕΝΙΚΗ ΓΡΑΜΜΑΤΕΙΑ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΕΣΟΔΩΝ
ΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ
ΥΠΟΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ
ΤΜΗΜΑ Α6**

Ταχ. Δ/ση : Αριστογείτονος 19
Ταχ. Κώδικας : 176 71 - Καλλιθέα
Τηλέφωνο : 210 9578565
ΦΑΞ : 210 9531321

Καλλιθέα, 18.11.2016

Αριθμός απόφασης: 3850

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».

2. Την ΠΟΛ 1069/4-3-2014 Εγκύκλιο της Γενικής Γραμματείας Δημοσίων Εσόδων του Υπουργείου Οικονομικών.

3. Την αριθ. Δ.Ε.Δ. 1126366 ΕΞ 2016/ 30.08.2016 (ΦΕΚ 2759 /τ. Β'/ 01.09.2016) Απόφαση του Προϊσταμένου της Διεύθυνσης Επίλυσης Διαφορών.

4. Την από 21.6.2016 και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανή προσφυγή του του, ΑΦΜ, κατοίκου Χολαργού Αττικής, οδός κατά της υπ' αρ. ειδοπ./20.6.2016 Πράξης Διοικητικού Προσδιορισμού Φόρου φορολογικού έτους 2015 της Γ.Γ.Δ.Ε. και τα προσκομιζόμενα με αυτήν σχετικά έγγραφα.

5. Την υπ' αριθ. ειδοπ./20.6.2016 Πράξη Διοικητικού Προσδιορισμού Φόρου φορολογικού έτους 2015 της Γ.Γ.Δ.Ε.

6. Τις απόψεις της Δ.Ο.Υ. Χολαργού

7. Την από 19.11.2016 εισήγηση του Α6 τμήματος της Υπηρεσίας μας.

Επί της από 21.6.2016 και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανούς προσφυγής τουτου, 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, επαγόμαστε τα ακόλουθα:

Με την με αρ. ειδοποίησης/20.6.2016 Πράξη Διοικητικού Προσδιορισμού Φόρου της Γ.Γ.Δ.Ε., που εκδόθηκε την 20/06/2014, δυνάμει της με αρ. υποβληθείσης από τον προσφεύγοντα αρχικής ηλεκτρονικής δήλωσης φορολογίας εισοδήματος φορολογικού έτους 2015, προσδιορίστηκε ποσό πληρωμής 620,02 €, (Αρ.Χ.Κ.:76/3).

Το ως άνω ποσό προέκυψε από τον καταλογισμό σε βάρος του προσφεύγοντος, ως ελεύθερου επαγγελματία, του τέλους επιτηδεύματος βάσει των διατάξεων του άρθρου 31 του ν. 3986/2011, όπως αυτό τροποποιήθηκε, με το άρθρο 10§ 4 του ν. 4110/2013.

Ο προσφεύγων, με την υπό κρίση ενδικοφανή προσφυγή, ζητά ακύρωση της παραπάνω πράξης ή εναλλακτικά να του αναγνωρισθεί ότι το ποσό που δύναται να καταβάλει ανάλογα με τις οικονομικές του δυνατότητες ανέρχεται στο ποσό των 20,66 ευρώ, προβάλλοντας τους παρακάτω λόγους:

1. Έλλειψη φοροδοτικής ικανότητας
2. Τα εισοδήματά του είναι κάτω από τα όρια της φτώχειας και η επαγγελματική του δραστηριότητα εμφανίζει ζημία.
3. Υφίσταται αντισυνταγματικότητα, λόγω παράβασης των αρχών της καθολικότητας του φόρου και της φορολογικής ισότητας (άρθρο 4§1, 5 Συντ.), της προστασίας της ανθρώπινης αξιοπρέπειας (άρθρο 2 παρ. 1 Συντ.)

Επειδή, η προσβαλλόμενη πράξη εκδόθηκε βάσει της με αριθμ./2015 υποβληθείσης αρχικής ηλεκτρονικής δήλωσης φορολογίας εισοδήματος φορολογικού έτους 2015 και σύμφωνα με τις κείμενες διατάξεις.

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.

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 ΚΒΣ, υποχρεούνται σε καταβολή ετήσιου τέλους επιτηδεύματος, το οποίο ορίζεται ως εξής:

γ) για ατομική εμπορική επιχείρηση ή ελεύθεριο επάγγελμα σε 650€ ετησίως.

Επειδή, σύμφωνα με την απόφαση **ΣτΕΟΛ. 2527/2013** κρίθηκε: **α)** ότι προσδιορίζεται από το νόμο 3986/2011 το αντικείμενο του φόρου, όπως απαιτείται από το άρθρο 78 παρ. 1 του Συντάγματος, **β)** ότι η επιβολή τέλους επιτηδεύματος δεν παραβιάζει τα άρθρα 4 παρ. 1 και 5 του Συντάγματος και τις κατοχυρωμένες από αυτά αρχές της καθολικότητας και της ισότητας του φόρου, **γ)** η ελευθερία ασκήσεως επαγγελματικής ή επιχειρηματικής δραστηριότητας, ως ειδικότερη εκδήλωση της οικονομικής ελευθερίας, την οποία κατοχυρώνει ως ατομικό δικαίωμα το άρθρο 5 παρ. 1 του Συντάγματος, δεν παρακωλύει τη θέσπιση από το νομοθέτη περιορισμών που τίθενται κατά τρόπο γενικό και αντικειμενικό, για λόγους προστασίας του δημόσιου και κοινωνικού συμφέροντος, **δ)** ότι η επιβολή τέλους επιτηδεύματος δεν παραβιάζει την συνταγματική αρχή της αναλογικότητας που κατοχυρώνεται με το άρθρο 25 παρ. 1 εδ. δ' του Συντάγματος, **ε)** ότι δεν υφίσταται παράβαση του άρθρου 6 παρ.1 της κυρωθείσης με το ν. δ/γμα 53/1974 (Α' 256) Ευρωπαϊκής Σύμβασης των Δικαιωμάτων του Ανθρώπου (ΕΣΔΑ), που επίσης κατοχυρώνει το δικαίωμα δικαστικής προστασίας, προεχόντως διότι το εν λόγω άρθρο δεν εφαρμόζεται, κατά κανόνα, στις φορολογικές διαφορές, **στ)** ότι δεν έχει εφαρμογή το άρθρο 74 παρ. 6 του Κ.Φ.Ε. το οποίο αναφέρεται στη διαδικασία που ακολουθεί τον καταλογισμό φόρου μετά την έκδοση φύλλου ελέγχου, αλλά σύμφωνα με ρητή πρόβλεψη του άρθρου 31§4 του ν. 3986/2011 δεν εκδίδεται φύλλο ελέγχου αλλά εκκαθαριστικό σημείωμα και **ζ)** ότι αλυσιτελώς προβάλλεται παράβαση του άρθρου 31§1 περ. ε' του Κ.Φ.Ε. δεδομένου ότι με τον ν. 4024/2011 προστέθηκε μεταξύ άλλων, παράγραφος 9 στο άρθρο 31 του ν. 3986/2011, με την οποία ορίστηκε ότι: «9. Το τέλος επιτηδεύματος του παρόντος άρθρου δεν αφαιρείται από το συνολικό εισόδημα ή από το φόρο της κλίμακας του άρθρου 9 του Κ.Φ.Ε. των φυσικών προσώπων που ασκούν επιχείρηση ή επάγγελμα....» .

Επειδή, ο προσφεύγων θέτει θέμα αντισυνταγματικότητας των διατάξεων του Κώδικα Φορολογίας Εισοδήματος ν. 4174/2013 βάσει των οποίων φορολογήθηκε. Ωστόσο, ο σχετικός έλεγχος ανήκει στην αποκλειστική δικαιοδοσία των Δικαστηρίων και όχι της Διοίκησης (άρθρο 93§4 του Συντάγματος), η οποία οφείλει να εφαρμόζει το υφιστάμενο νομοθετικό πλαίσιο.

Επειδή, όπως γίνεται παγίως δεκτό από τη νομολογία, επιτάσσοντας ο συνταγματικός νομοθέτης (άρθρα 4 παρ. 1 και 5 και 78 παρ. 1) να συνεισφέρουν οι πολίτες στα δημόσια βάρη αναλόγως της φοροδοτικής τους ικανότητας, παρέχει ταυτοχρόνως ευρεία ευχέρεια στον κοινό νομοθέτη να διαμορφώνει το εκάστοτε κατάλληλο φορολογικό σύστημα προς επιβολή και είσπραξη των φορολογικών επιβαρύνσεων, υπό την προϋπόθεση ότι οι σχετικές ρυθμίσεις γίνονται βάσει γενικών και αντικειμενικών κριτηρίων, καθώς και να φορολογεί ή να μη φορολογεί ορισμένη κατηγορία προσώπων, εκτιμώντας τις εκάστοτε κρατούσες κοινωνικοοικονομικές συνθήκες (ΣτΕ 2975/2011, 3028/2009, 3485/2007 κ.α.).

Α Π Ο Φ Α Σ Ι Ζ Ο Υ Μ Ε

την απόρριψη, της από 21.6.2016 και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανούς προσφυγής του του, ΑΦΜ

Οριστική φορολογική υποχρέωση του υπόχρεου με βάση την παρούσα απόφαση :

Φορολογικό Έτος 2015:

Ποσό Πληρωμής: 620,02 €.

Το παραπάνω ποσό βεβαιώθηκε με την αριθμ. ειδοπ. /2016 Πράξη Διοικητικού Προσδιορισμού Φόρου Φορολογικού Έτους 2015 της Γ.Γ.Δ.Ε.

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

ΜΕ ΕΝΤΟΛΗ ΤΟΥ ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΥ
ΤΗΣ Δ/ΝΣΗΣ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ

Ο ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΣ ΤΟΥ ΤΜΗΜΑΤΟΣ

ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ Α 6
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 με υποχρέωση, επί ποινή απαραδέκτου άσκησης της προσφυγής, επίδοσης επικυρωμένου αντιγράφου αυτής στην Υπηρεσία μας εντός είκοσι (20) ημερών από τη λήξη της προθεσμίας για την άσκησή της (άρθ. 126 ν. 2717/99).