



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ



ΑΑΔΕ

Ανεξάρτητη Αρχή
Δημοσίων Εσόδων

ΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ
ΥΠΟΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ
ΤΜΗΜΑ ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ Α3

Ταχ. Δ/ση : Αριστογείτονος 19

Ταχ. Κώδικας : 176 71 - Καλλιθέα

Τηλέφωνο : 213 1604536

ΦΑΞ : 2131604567

Καλλιθέα, 01/03/2019

Αριθμός απόφασης: 779

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 1036990 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 1064/12.04.2017 Απόφασης του Διοικητή της Ανεξάρτητης Αρχής Δημοσίων Εσόδων.

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

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

4. Τη με ημερομηνία κατάθεσης 01/11/2018 και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανή προσφυγή της τελούσης υπό πτώχευση εταιρείας με την επωνυμία ΑΦΜ υποβληθείσας δια της νομίμου εκπροσώπου της, δικηγόρου, με την ιδιότητα του συνδίκου πτώχευσης, με έδρα στον, οδός, κατά

της υπ' αριθμ. βεβαίωσης ταυτότητας οφειλής, η οποία αφορά τέλος επιτηδεύματος ν. 3988/2011 φορολογικού έτους 2018 (χρήση 05/09/2017-04/09/2018), και τα προσκομιζόμενα με αυτήν σχετικά έγγραφα.

5. Την υπ' αριθμ. βεβαίωση ταυτότητας οφειλής, η οποία αφορά τέλος επιτηδεύματος ν. 3988/2011 φορολογικού έτους 2018 (χρήση 05/09/2017-04/09/2018), της οποίας ζητείται η ακύρωση.

6. Τις απόψεις της Δ.Ο.Υ. ΦΑΕ Αθηνών.

7. Την εισήγηση του ορισθέντος υπαλλήλου του τμήματος Α3, όπως αποτυπώνεται στο σχέδιο της απόφασης.

Επί της με ημερομηνία κατάθεσης 01/11/2018 και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανούς προσφυγής της τελούσης υπό πτώχευση εταιρείας με την επωνυμία ΑΦΜ υποβληθείσας δια της νομίμου εκπροσώπου της, δικηγόρου, 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:

Η προσφεύγουσα υπέβαλλε ηλεκτρονικά μέσω taxisnet στις 04/10/2018 δήλωση φορολογίας εισοδήματος (προσωρινή δήλωση εκκαθάρισης) για το φορολογικό έτος 2018 (χρήση 05/09/2017-04/09/2018) η οποία και έλαβε αριθμό καταχώρησης Με την υποβολή και την εκκαθάριση της δήλωσης φορολογίας εισοδήματος βεβαιώθηκε τέλος επιτηδεύματος ν.3986/2011 ποσού χίλια (1000) ευρώ με τον Χ.Κ. /04-10-2018.

Η προσφεύγουσα, με την υπό κρίση ενδικοφανή προσφυγή, ζητά την ακύρωση της με αριθμ. ταυτότητας οφειλής η οποία επιβλήθηκε σε αυτήν, κατά την εκκαθάριση φόρου τέλους επιτηδεύματος ποσού 1.000,00 €, προβάλλοντας τους παρακάτω λόγους:

- Η επιχείρηση κηρύχτηκε σε πτώχευση με την υπ' αριθμ./2013 απόφαση ΠΠΑ και η φορολογική αρχή γνώριζε την κήρυξη της πτώχευσης και την διακοπή της επαγγελματικής δραστηριότητας. Συνεπώς, η πτωχεύσασα επιχείρηση δεν είναι ενεργή και ουδεμία εμπορική δραστηριότητα ασκεί.
- Σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 1 του ν. 3588/2007, η πτώχευση αποσκοπεί στη συλλογική ικανοποίηση των πιστωτών του οφειλέτη με τη ρευστοποίηση της περιουσίας του ή με άλλο τρόπο που προβλέπεται από σχέδιο αναδιοργάνωσης και ιδίως με τη διατήρηση της επιχείρησής του.
- Κατά παράβαση του ν. 3986/2011 και των άρθρων 4§1 και 78§1 του Συντάγματος επιβλήθηκε το επίμαχο τέλος επιτηδεύματος.

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, με τις διατάξεις των παρ. 1, 2 & 3 του άρθρου 31 του ν. 3986/2011 ορίζονται τα εξής: *«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: 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.*

β) Για νομικά πρόσωπα που ασκούν εμπορική επιχείρηση και έχουν την έδρα τους σε πόλεις με πληθυσμό πάνω από διακόσιες χιλιάδες (200.000) κατοίκους, σε χίλια (1.000) ευρώ ετησίως. γ) Για ατομικές εμπορικές επιχειρήσεις και ελεύθερους επαγγελματίες, σε εξακόσια πενήντα (650) ευρώ ετησίως. δ) Για κάθε υποκατάστημα σε εξακόσια (600) ευρώ ετησίως.

2. Σε περίπτωση διακοπής της δραστηριότητας μέσα στη χρήση, το τέλος επιτηδεύματος περιορίζεται ανάλογα με τους μήνες λειτουργίας της επιχείρησης ή της άσκησης του επαγγέλματος. Χρονικό διάστημα μεγαλύτερο των δεκαπέντε (15) ημερών λογίζεται ως μήνας.

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. Επίσης εξαιρούνται ατομικές εμπορικές επιχειρήσεις και η ατομική άσκηση ελευθέρου επαγγέλματος, εφόσον δεν έχουν παρέλθει πέντε (5) έτη από την πρώτη έναρξη εργασιών, καθώς και οι περιπτώσεις ατομικών επιχειρήσεων εφόσον για τον επιτηδευματία υπολείπονται τρία (3) έτη από το έτος της συνταξιοδότησης του. Ως έτος συνταξιοδότησης νοείται το 65ο έτος της ηλικίας.».

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, περαιτέρω με το αριθ. ΔΕΑΦΒ 1141234 ΕΞ 2015/20.10.2015 έγγραφο της ΑΑΔΕ 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, με την αριθ./30.09.2013 απόφαση του Πολυμελούς Πρωτοδικείου Αθηνών (Τμήμα Εκούσιας δικαιοδοσίας) η προσφεύγουσα εταιρεία κηρύχθηκε σε πτώχευση και διορίστηκε σύνδικος η δικηγόρος Αθηνών

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, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 31 του ν.3986/2011 δεν προβλέπεται ρητή εξαίρεση των επιχειρήσεων ευρισκομένων σε καθεστώς πτώχευσης, από το τέλος επιτηδεύματος, ορθώς εκδόθηκε η προσβαλλόμενη πράξη.

Επειδή, όμως εν τω μεταξύ, με τις διατάξεις του άρθρου 17 του ν.4577/2018 (ΦΕΚ Α' 199) τροποποιήθηκαν οι διατάξεις του άρθρου 31 του ν.3986/2011, ως εξής:

«Το άρθρο 31 του ν. 3986/2011 (Α' 152) τροποποιείται ως εξής:

1. Στην περίπτωση ε' της παραγράφου 1 του άρθρου 31, προστίθεται δεύτερο εδάφιο ως εξής: Από 1.1.2019 καταργείται η υποχρέωση του προηγούμενου εδαφίου.

2. Το τέταρτο εδάφιο της παραγράφου 3 του άρθρου 31 αντικαθίσταται ως εξής:

«Από το φορολογικό έτος 2018 και εφεξής εξαιρούνται από την υποχρέωση καταβολής τέλους οι αγρότες - μέλη αγροτικών συνεταιρισμών που πληρούν τις προϋποθέσεις του άρθρου 8 του ν. 4384/2016 (Α' 78), οι αγροτικοί συνεταιρισμοί, οι σχολικοί συνεταιρισμοί του άρθρου 46 του ν. 1566/1985 (Α' 167), οι Φορείς Κοινωνικής και Αλληλέγγυας Οικονομίας με τη μορφή Κοινωνικής Συνεταιριστικής Επιχείρησης ή Συνεταιρισμού Εργαζομένων, καθώς και οι επιχειρήσεις ανεξαρτήτως νομικής μορφής που βρίσκονται σε

εκκαθάριση, πτώχευση ή αδράνεια. Σε περίπτωση που η αδράνεια δεν καταλαμβάνει ολόκληρο το φορολογικό έτος εφαρμόζεται αναλογικά η παράγραφος 2.».

Επειδή, περαιτέρω με την ΠΟΛ 1235/2018 του Διοικητή της Α.Α.Δ.Ε., με την οποία κοινοποιήθηκαν οι διατάξεις του άρθρου 17 του ν.4577/2018, ορίζονται τα εξής:

«Σας κοινοποιούμε τις διατάξεις του άρθρου 17 του ν.4577/2018 (ΦΕΚ Α` 199), με τις οποίες τροποποιείται το άρθρο 31 του ν.3986/2011 αναφορικά με το τέλος επιτηδεύματος.

.....Με τις κοινοποιούμενες διατάξεις της παραγράφου 2 ορίζεται ότι από το φορολογικό έτος 2018 και μετά εξαιρούνται από την υποχρέωση καταβολής τέλους επιτηδεύματος οι αγρότες - μέλη αγροτικών συνεταιρισμών που πληρούν τις προϋποθέσεις του άρθρου 8 του ν.4384/2016, οι αγροτικοί συνεταιρισμοί, οι σχολικοί συνεταιρισμοί του άρθρου 46 του ν.1566/1985, οι Φορείς Κοινωνικής και Αλληλέγγυας Οικονομίας με τη μορφή Κοινωνικής Συνεταιριστικής Επιχείρησης ή Συνεταιρισμού Εργαζομένων, καθώς και οι επιχειρήσεις ανεξαρτήτως νομικής μορφής που βρίσκονται σε εκκαθάριση, πτώχευση ή αδράνεια. Σε περίπτωση που η αδράνεια δεν καταλαμβάνει ολόκληρο το φορολογικό έτος εφαρμόζεται αναλογικά η παράγραφος 2 του άρθρου 31 του ν.3986/2011.»

Επειδή, η δημόσια διοίκηση δεσμευόμενη από την αρχή της νομιμότητας υποχρεούται σε εφαρμογή της νεότερης εκδοθείσας ΠΟΛ 1235/2018, σύμφωνα με την οποία από το φορολογικό έτος 2018 και μετά εξαιρούνται από την υποχρέωση καταβολής τέλους επιτηδεύματος οι επιχειρήσεις ανεξαρτήτως νομικής μορφής που βρίσκονται σε πτώχευση, όπως εν προκειμένω η προσφεύγουσα, συνεπώς οι ισχυρισμοί της γίνονται αποδεκτοί.

Α π ο φ α σ ί ζ ο υ μ ε

Την αποδοχή της με ημερομηνία κατάθεσης 01/11/2018 και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανούς προσφυγής της τελούσης υπό πτώχευση εταιρείας με την επωνυμία ΑΦΜ 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 υπόχρεο.

**ΜΕ ΕΝΤΟΛΗ ΤΟΥ ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΥ
ΤΗΣ Δ/ΝΣΗΣ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ**

Ακριβές αντίγραφο
Η Υπάλληλος του Αυτοτελούς Τμήματος
Διοικητικής Υποστήριξης

**Ο ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΣ ΤΗΣ ΥΠΟΔΙΕΥΘΥΝΣΗΣ
ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ**

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.