



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ



ΑΑΔΕ

Ανεξάρτητη Αρχή
Δημοσίων Εσόδων

Καλλιθέα, 27/10/2021

**ΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ
ΥΠΟΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ
ΤΜΗΜΑ ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ Α2**

Αριθμός απόφασης: 3548

Ταχ. Δ/ση : Αριστογείτονος 19
Ταχ. Κώδικας : 176 71 – Καλλιθέα
Τηλέφωνο : 213 1604553
E-mail : ded.ath@aade.gr

ΑΠΟΦΑΣΗ

Ο ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΣ ΤΗΣ ΔΙΕΥΘΥΝΣΗΣ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ

Έχοντας υπόψη:

1. Τις διατάξεις:

α. Του άρθρου 63 του Ν. 4174/2013 (ΦΕΚ Α' 170), όπως ισχύει.

β. Του άρθρου 10 της Δ. ΟΡΓ. Α 1125859 ΕΞ 2020/23.10.2020 Απόφασης του Διοικητή της Α.Α.Δ.Ε. (ΦΕΚ Β' 4738/26.10.2020) 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.

δ. Του άρθρου έκτου, παράγραφος 4, της από 30/03/2020 Πράξης Νομοθετικού Περιεχομένου (ΦΕΚ Α' 75) όπως κυρώθηκε με το ν. 4684/2020 (ΦΕΚ Α' 86), της υπ' αριθμ. Α 1273/2020 Απόφασης του Υφυπουργού Οικονομικών και του Διοικητή της Ανεξάρτητης Αρχής Δημοσίων Εσόδων (ΦΕΚ Β' 5597/21-12-2020), καθώς και της υπ' αριθμ. Α 1049/2021 Απόφασης του Υφυπουργού Οικονομικών και του Διοικητή της Ανεξάρτητης Αρχής Δημοσίων Εσόδων (ΦΕΚ Β' 984/12-03-2021).

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

3. Την υπ' αριθμ. ΔΕΔ 1126366 ΕΞ 2016/30.08.2016 (ΦΕΚ 2759/ τ. Β'/ 01.09.2016) Απόφαση της Προϊσταμένης της Διεύθυνσης Επίλυσης Διαφορών.

4. Τη με ημερομηνία κατάθεσης **30/09/2020** και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανή προσφυγή του κοινωφελούς ιδρύματος με την επωνυμία, ΑΦΜ, με έδρα στην, οδός, κατά της υπ' αριθμ. /2020 Πράξης Προσδιορισμού φόρου εισοδήματος φορολογικού έτους 2019.

5. Την ως άνω πράξη της οποίας ζητείται η τροποποίηση.

6. Τις απόψεις της Δ.Ο.Υ. ΧΟΛΑΡΓΟΥ.

7. Την εισήγηση του ορισθέντος υπαλλήλου του Τμήματος Α2 όπως αποτυπώνεται στο σχέδιο της απόφασης.

Επί της με ημερομηνία κατάθεσης 30/09/2020 και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανούς προσφυγής του κοινωφελούς ιδρύματος με την επωνυμία, 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:

ΣΥΝΤΟΜΟ ΙΣΤΟΡΙΚΟ

Το προσφεύγον αποτελεί Φιλανθρωπικό και Επιστημονικό Ίδρυμα (Κοινωφελές), το οποίο συστήθηκε το έτος 1935 και λειτουργεί έκτοτε νομίμως ως νομικό πρόσωπο ιδιωτικού δικαίου. Για την εκτέλεση του κοινωφελούς σκοπού του, στηρίζεται αποκλειστικώς στην αξιοποίηση και εκμετάλλευση των διατιθέμενων σε αυτό πόρων, όπως αυτοί ορίζονται στο καταστατικό του. Η συνολική περιουσία του έχει σχηματιστεί από κληρονομίες, κληροδοσίες, δωρεές και εισφορές φυσικών ή νομικών προσώπων, ενώ τα έσοδά του προέρχονται από την τακτική διαχείριση και εκμετάλλευση αυτής (έσοδα από ακίνητη περιουσία) και κατευθύνονται εξ ολοκλήρου προς την εκπλήρωση του σκοπού του.

Το προσφεύγον υπέβαλε την υπ' αριθμόν/2020 αρχική δήλωση φορολογίας εισοδήματος φορολογικού έτους 2019, στην οποία, με βάση τα δηλωθέντα έσοδα και έξοδα, στον κωδ. 004 υπολογίστηκε αναλογών φόρος 313.030,59 €. Παράλληλα, στον κωδ. 014 βεβαιώθηκε προκαταβολή φόρου επόμενου φορολογικού έτους, η οποία, μετά την αφαίρεση των παρακρατηθέντων φόρων ύψους **9.478,91 €** (οι οποίοι δηλώθηκαν στον κωδ. 009), προσδιορίστηκε σε **147.036,39 €**. Το τελικό χρεωστικό ποσό προς καταβολή ανήλθε σε 277.231,81 €.

Το προσφεύγον με την υπό κρίση ενδικοφανή προσφυγή, ζητά:

1) την ακύρωση και εξαφάνιση της ανωτέρω πράξης, λόγω της αντισυνταγματικότητας των διατάξεων των άρθρων 2, παρ. δ', 39, 44, 45, 47 και 58, παρ. 1 του Ν. 4172/2013 και του άρθρου 3, παρ. δ' του Ν. 4174/2013, **κατά το μέτρο που αυτές αναφέρονται και αφορούν στα κοινωφελή ιδρύματα του άρθρου 108 Α.Κ.**

2) την αναγνώριση της διάταξης του άρθρου 6, παρ. 2 του Ν. 3296/2004, με την οποία προστέθηκε η περ. δ' στην παρ. 1 του άρθρου 103 του Ν. 2238/1994 και η οποία προέβλεπε την απαλλαγή των εισοδημάτων από οικοδομές και γενικά από εκμίσθωση γαιών που αποκτούν τα ημεδαπά νομικά πρόσωπα που επιδιώκουν κοινωφελείς σκοπούς, ως τη μόνη συμβατή και συνάδουσα, προκειμένου για τη φορολόγηση εισοδήματος των κοινωφελών ιδρυμάτων.

3) την επιστροφή από το Δημόσιο των ανωτέρω ποσών που αφορούν στην προκαταβολή φόρου για το επόμενο φορολογικό έτος 2020 ($9.478,91 + 147.036,39 = 156.515,30$), τα οποία έχουν ήδη καταβληθεί πλήρως και ολοσχερώς.

Επειδή σύμφωνα με το άρθρο 72, παρ. 26 του Ν. 4172/2013 ορίζεται ότι:

«Από την έναρξη ισχύος του Ν. 4172/2013 **παύουν να ισχύουν οι διατάξεις του Ν. 2238/1994 (Α' 151)**, συμπεριλαμβανομένων και όλων των κανονιστικών πράξεων και εγκυκλίων που έχουν εκδοθεί κατ' εξουσιοδότηση αυτού του νόμου».

Επειδή σύμφωνα με το άρθρο 9, παρ. 2 του Ν. 4174/2013 ορίζεται ότι:

«Οι ερμηνευτικές εγκύκλιοι είναι **δεσμευτικές** για τη Φορολογική Διοίκηση, έως ότου ανακληθούν ρητά ή έως ότου τροποποιηθεί η νομοθεσία την οποία ερμηνεύουν. Η τυχόν μεταβολή της ερμηνευτικής θέσης της Φορολογικής Διοίκησης δεν ισχύει αναδρομικά σε περίπτωση που συνεπάγεται τη χειροτέρευση της θέσης των φορολογουμένων».

Επειδή εν προκειμένω, το προσφεύγον φορολογήθηκε ορθά και νόμιμα, σύμφωνα με τις διατάξεις του ισχύοντος Κώδικα Φορολογίας Εισοδήματος (Ν. 4172/2013), όπως ίσχυαν για το φορολογικό έτος 2019, καθώς και σύμφωνα με την εγκύκλιο ΠΟΛ 1044/2015, αναφορικά με τη φορολόγηση του εισοδήματος από ακίνητη περιουσία των κοινωνικών ιδρυμάτων και κατά συνέπεια, η εκκαθάριση και ο καταλογισμός του αναλογούντος φόρου και της προκαταβολής επόμενου έτους είναι καθόλα σύννομος.

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, παρ. 1 του Συντάγματος (ΣτΕ 8721/1992, ΣτΕ 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 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.

Α π ο φ α σ ί ζ ο υ μ ε

Την **απόρριψη** της με ημερομηνία κατάθεσης **30/09/2020** και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανούς προσφυγής του κοινωνικού ιδρύματος με την επωνυμία, ΑΦΜ, και την **επικύρωση** της υπ' αριθμ./2020 Πράξης Προσδιορισμού φόρου εισοδήματος φορολογικού έτους 2019.

Οριστική φορολογική υποχρέωση του υπόχρεου - καταλογιζόμενο ποσό με βάση την παρούσα απόφαση:

277.231,81 €

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

Ακριβές Αντίγραφο

**Ο/Η Υπάλληλος του Τμήματος
Διοικητικής Υποστήριξης**

**ΜΕ ΕΝΤΟΛΗ ΤΟΥ ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΥ
ΤΗΣ Δ/ΝΣΗΣ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ
Η ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΗ
ΤΗΣ ΥΠΟΔΙΕΥΘΥΝΣΗΣ ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ
ΓΡΑΜΜΑΤΩ ΣΚΟΥΡΑ**

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.