



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ



ΑΑΔΕ

Ανεξάρτητη Αρχή
Δημοσίων Εσόδων

Καλλιθέα, 20-01-2022

Αριθμός απόφασης: 169

**ΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ
ΥΠΟΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ
ΤΜΗΜΑ ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ Α5**

Ταχ. Δ/ση: Αριστογείτονος 19

Ταχ. Κώδικας: 176 71 - Καλλιθέα

Τηλέφωνο: 2131604538

Email: 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 τροποποιήθηκε και ισχύει.

β. του άρθρου 10 της Δ. ΟΡΓ. Α 1125859 ΕΞ 2020/23-10-2020 Απόφασης του Διοικητή της ΑΑΔΕ (ΦΕΚ 4738/τ. Β' /26-10-2020) με θέμα «*Οργανισμός της Ανεξάρτητης Αρχής Δημοσίων Εσόδων (ΑΑΔΕ)*».

γ. της ΠΟΛ. 1064/12-04-2017 Απόφασης του Διοικητή της ΑΑΔΕ (ΦΕΚ 1440/τ. Β' /27-04-2017).

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

3. Τη με αριθμό Δ.Ε.Δ. 1126366 ΕΞ 2016/30-08-2016 (ΦΕΚ 2759/τ. Β' /01-09-2016) Απόφαση του Προϊσταμένου της Διεύθυνσης Επίλυσης Διαφορών με θέμα «*Παροχή εξουσιοδότησης υπογραφής*».

4. Τη με ημερομηνία κατάθεσης 13-12-2017 και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανή προσφυγή της τελούσας σε κατάσταση πτώχευσης ανώνυμης εταιρείας με την επωνυμία «.....» και Α.Φ.Μ., με έδρα στο επί της οδού αρ., Τ.Κ., δια της νομίμου εκπροσώπου και συνδίκου πτώχευσης αυτής, του Α.Φ.Μ., κατά του άμεσου προσδιορισμού φόρου της με μοναδικό αριθμό καταχώρησης taxisnet δήλωσης φορολογίας εισοδήματος νομικών προσώπων και νομικών οντοτήτων του άρθρου 45 του Ν. 4172/2013 φορολογικής περιόδου από 01-01-2015 έως 31-12-2015, κατά το μέρος που με αυτόν επιβλήθηκε σε βάρος της τέλος επιτηδεύματος του άρθρου 31 του Ν. 3986/2011 ποσού ύψους 1.000,00€ για την εν λόγω φορολογική περίοδο (01-01-2015 έως 31-12-2015), και τα προσκομιζόμενα με αυτήν σχετικά έγγραφα.

5. Τον άμεσο προσδιορισμό φόρου της με μοναδικό αριθμό καταχώρησης taxisnet δήλωσης φορολογίας εισοδήματος νομικών προσώπων και νομικών οντοτήτων του άρθρου 45 του Ν. 4172/2013 φορολογικής περιόδου από 01-01-2015 έως 31-12-2015, του οποίου ζητείται η ακύρωση κατά το μέρος που με αυτόν επιβλήθηκε σε βάρος της

προσφεύγουσας εταιρείας τέλος επιτηδεύματος του άρθρου 31 του Ν. 3986/2011 ποσού ύψους 1.000,00€ για την εν λόγω φορολογική περίοδο (01-01-2015 έως 31-12-2015). [Σημειώνεται ότι στην κρινόμενη ενδικοφανή προσφυγή η ως άνω προσβαλλόμενη πράξη εκ παραδρομής αναγράφεται ως «το από 05-07-2016 εκκαθαριστικό σημείωμα εισφορών και τέλους επιτηδεύματος του Ν. 3986/2011 (αρ. ταυτότητας οφειλής)»].

6. Την από 15-09-2021 και με αριθμό/2021 οριστική απόφαση του Διοικητικού Πρωτοδικείου Αθηνών (Τμήμα 14^ο Μονομελές) επί της από 21-02-2018 και με αριθμό κατάθεσης/2018 προσφυγής, ενώπιον του ανωτέρω Διοικητικού Δικαστηρίου, της τελούσας σε κατάσταση πτώχευσης ανώνυμης εταιρείας με την επωνυμία «.....» και Α.Φ.Μ., δια της νομίμου εκπροσώπου και συνδίκου πτώχευσης αυτής, του, Α.Φ.Μ., κατά της με αριθμό/2018 απορριπτικής απόφασης του Προϊσταμένου της Υπηρεσίας μας επί της με αριθμό πρωτοκόλλου/2017 ενδικοφανούς προσφυγής της.

7. Τις απόψεις της Δ.Ο.Υ. Φ.Α.Ε. Αθηνών.

8. Την εισήγηση του ορισθέντος υπαλλήλου του Τμήματος Επανεξέτασης Α5, όπως αποτυπώνεται στο σχέδιο της απόφασης.

Επί της από 13-12-2017 και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανούς προσφυγής της τελούσας σε κατάσταση πτώχευσης ανώνυμης εταιρείας με την επωνυμία «.....», Α.Φ.Μ., μετά τη μελέτη και την αξιολόγηση όλων των υφιστάμενων στο σχετικό φάκελο εγγράφων και των προβαλλόμενων λόγων της ενδικοφανούς προσφυγής, επαγόμαστε τα ακόλουθα:

Με τον άμεσο προσδιορισμό φόρου της με μοναδικό αριθμό καταχώρησης taxisnet δήλωσης φορολογίας εισοδήματος νομικών προσώπων και νομικών οντοτήτων του άρθρου 45 του Ν. 4172/2013 φορολογικής περιόδου από 01-01-2015 έως 31-12-2015, η οποία υποβλήθηκε από την προσφεύγουσα εταιρεία την 05-07-2016, επιβλήθηκε σε βάρος της προσφεύγουσας εταιρείας τέλος επιτηδεύματος του άρθρου 31 του Ν. 3986/2011 ποσού ύψους 1.000,00€ για την εν λόγω φορολογική περίοδο (01-01-2015 έως 31-12-2015).

Κατά του ανωτέρω άμεσου προσδιορισμού φόρου της με μοναδικό αριθμό καταχώρησης taxisnet δήλωσης φορολογίας εισοδήματος νομικών προσώπων και νομικών οντοτήτων του άρθρου 45 του Ν. 4172/2013 φορολογικής περιόδου από 01-01-2015 έως 31-12-2015 η προσφεύγουσα εταιρεία κατέθεσε, ενώπιον της Υπηρεσίας μας, δια του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Φ.Α.Ε. Αθηνών, τη με αριθμό πρωτοκόλλου/2017 ενδικοφανή προσφυγή, σύμφωνα με τα οριζόμενα στις διατάξεις του άρθρου 63 του Ν. 4174/2013 (Κ.Φ.Δ.), ζητώντας την ακύρωσή του κατά το μέρος που με αυτόν επιβλήθηκε σε βάρος της τέλος επιτηδεύματος του άρθρου 31 του Ν. 3986/2011 ποσού ύψους 1.000,00€ για την ως άνω φορολογική περίοδο (01-01-2015 έως 31-12-2015), προβάλλοντας τους παρακάτω λόγους:

- Ουδόλως συντρέχουν οι όροι των διατάξεων του άρθρου 31 του Ν. 3986/2011, καθώς η προσφεύγουσα εταιρεία έχει κηρυχθεί σε κατάσταση πτώχευσης από την 15-07-2013 και έκτοτε δεν ασκεί καμία εμπορική δραστηριότητα και δεν τηρεί εμπορικά βιβλία.
- Οι διατάξεις του άρθρου 31 του Ν. 3986/2011 αντίκεινται στο άρθρο 4 παρ. 5 του Συντάγματος και παραβιάζουν τη φορολογική ισότητα, αφού εισάγουν το τεκμήριο ως

αμάχητο, ενώ η αρχή της ισότητας παραβιάζεται και από τη μη δυνατότητα έκπτωσης του καταβαλλόμενου ποσού τέλους επιτηδεύματος από τα ακαθάριστα έσοδα του καταβάλλοντος αυτό επιτηδευματία ή ελεύθερου επαγγελματία.

Επί της ως άνω ενδικοφανούς προσφυγής εκδόθηκε η με αριθμό 2041/2018 απόφαση του Προϊσταμένου της Υπηρεσίας μας, με την οποία αυτή απορρίφθηκε ως απαράδεκτη λόγω εκπρόθεσμης υποβολής της.

Ακολούθως, κατά της ανωτέρω απόφασης του Προϊσταμένου της Υπηρεσίας μας η προσφεύγουσα εταιρεία, δια της νομίμου εκπροσώπου και συνδίκου πτώχευσης αυτής, του κατέθεσε ενώπιον του Διοικητικού Πρωτοδικείου την από 21-02-2018 και με αριθμό κατάθεσης/2018 προσφυγή, ζητώντας την ακύρωση του άμεσου προσδιορισμού φόρου της με μοναδικό αριθμό καταχώρησης taxisnet δήλωσης φορολογίας εισοδήματος νομικών προσώπων και νομικών οντοτήτων του άρθρου 45 του Ν. 4172/2013 φορολογικής περιόδου από 01-01-2015 έως 31-12-2015 κατά το μέρος που με αυτόν επιβλήθηκε σε βάρος της τέλος επιτηδεύματος του άρθρου 31 του Ν. 3986/2011 ποσού ύψους 1.000,00€ για την εν λόγω φορολογική περίοδο (01-01-2015 έως 31-12-2015).

Επί της ως άνω δικαστικής προσφυγής το Διοικητικό Πρωτοδικείο (Τμήμα 14^ο Μονομελές) εξέδωσε την από 15-09-2021 και με αριθμό/2021 οριστική απόφασή του, με την οποία: α) δέχτηκε την ανωτέρω δικαστική προσφυγή, β) ακύρωσε την προσβαλλόμενη με αριθμό 2041/2018 απόφαση του Προϊσταμένου της Υπηρεσίας μας με την οποία απορρίφθηκε η με αριθμό πρωτοκόλλου/2017 ενδικοφανής προσφυγή που άσκησε η προσφεύγουσα εταιρεία, δια της νομίμου εκπροσώπου και συνδίκου πτώχευσης αυτής, του, κατά του άμεσου προσδιορισμού φόρου της με μοναδικό αριθμό καταχώρησης taxisnet δήλωσης φορολογίας εισοδήματος νομικών προσώπων και νομικών οντοτήτων του άρθρου 45 του Ν. 4172/2013 φορολογικής περιόδου από 01-01-2015 έως 31-12-2015, κατά το μέρος που με αυτόν επιβλήθηκε σε βάρος της τέλος επιτηδεύματος του άρθρου 31 του Ν. 3986/2011 ποσού ύψους 1.000,00€ για την εν λόγω φορολογική περίοδο (01-01-2015 έως 31-12-2015) και γ) ανέπεμψε την υπόθεση στον Προϊστάμενο της Υπηρεσίας μας, προκειμένου να ασκήσει νομίμως την αρμοδιότητά του, ήτοι να **εξεταστεί κατ' ουσίαν** η ως άνω ενδικοφανής προσφυγή θεωρούμενη ως **εμπροθέσμως ασκηθείσα**.

Επομένως, σε εκτέλεση της ανωτέρω οριστικής απόφασης του Διοικητικού Πρωτοδικείου Αθηνών (Τμήμα 14^ο Μονομελές), την **εξετάζουμε εκ νέου** και επαγόμεστε τα ακόλουθα:

Επειδή, με τις διατάξεις των παρ. 1, 2, 3 και 9 του άρθρου 31 «Επιβολή τέλους επιτηδεύματος» του Ν. 3986/2011 ορίζεται ότι:

«1. Οι επιτηδευματίες και οι ασκούντες ελευθέριο επάγγελμα, εφόσον τηρούν βιβλία Β' ή Γ' κατηγορίας, 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, στα 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 δραστηριότητά 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 επιτηδεύματία υπολείπονται τρία (3) έτη από το έτος της συνταξιοδότησης του. Ως έτος συνταξιοδότησης νοείται το 65^ο έτος της ηλικίας.

...

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 και δεν εκπίπτει από τα ακαθάριστα έσοδα των νομικών προσώπων του άρθρου 101 και της παραγράφου 4 του άρθρου 2 του Κ.Φ.Ε..».

Επειδή, με τις διατάξεις της παρ. 1 του άρθρου 4 της με αριθμό ΠΟΛ. 1167/02-08-2011 απόφασης του Αναπληρωτή Υπουργού Οικονομικών, με την οποία καθορίστηκε, μεταξύ άλλων, η διαδικασία για τη βεβαίωση και είσπραξη του τέλους επιτηδεύματος που προβλέπεται με τις διατάξεις 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 με αριθμό ΠΟΛ. 1149/13-06-2012 εγκυκλίου του Υπουργού Οικονομικών διευκρινίστηκε ότι η μη άσκηση δραστηριότητας αναγνωρίζεται μόνο με υποβληθείσα δήλωση διακοπής εργασιών στη Δ.Ο.Υ..

Επειδή, περαιτέρω, με το με αριθμό ΔΕΑΦ Β 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, δυνάμει της με αριθμό 738/2013 απόφασης του Πολυμελούς Πρωτοδικείου (Τμήμα Εκούσιας Δικαιοδοσίας), η προσφεύγουσα εταιρεία κηρύχθηκε σε κατάσταση πτώχευσης την 15-07-2013 και διορίστηκε σύνδικος η δικηγόρος του, με Α.Φ.Μ.

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 τέλος επιτηδεύματος του άρθρου 31 του Ν. 3986/2011 ποσού ύψους 1.000,00€ για την φορολογική περίοδο από 01-01-2015 έως 31-12-2015.

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

Επειδή, στη συγκεκριμένη περίπτωση, η Διοίκηση υποχρεούται σε εφαρμογή των διατάξεων του άρθρου 31 του Ν. 3986/2011, όπως αυτές ίσχυαν για την υπό κρίση φορολογική περίοδο, και οφείλει να ενεργήσει μόνο βάσει των οριζόμενων με τις εν λόγω διατάξεις.

Επειδή, σε κάθε περίπτωση, ο έλεγχος της συνταγματικότητας, σύμφωνα με τις διατάξεις των άρθρων 87 παρ. 2 και 93 παρ. 4 του Συντάγματος, ανήκει στην αποκλειστική δικαιοδοσία των Δικαστηρίων και δεν εμπίπτει στην αρμοδιότητα των οργάνων της Διοίκησης, τα οποία οφείλουν να εφαρμόζουν το υφιστάμενο νομοθετικό πλαίσιο. Κατά συνέπεια, ο σχετικός ισχυρισμός της προσφεύγουσας εταιρείας τυγχάνει απορριπτέος ως αλυσιτελώς προβαλλόμενος.

Α π ο φ α σ ί ζ ο υ μ ε

Την απόρριψη της με ημερομηνία κατάθεσης 13-12-2017 και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανούς προσφυγής της τελούσας σε κατάσταση πτώχευσης ανώνυμης εταιρείας με την επωνυμία «.....» και Α.Φ.Μ., υποβληθείσας δια της νομίμου εκπροσώπου και συνδίκου πτώχευσης αυτής, του Α.Φ.Μ., και την επικύρωση του άμεσου προσδιορισμού φόρου της με μοναδικό αριθμό καταχώρησης taxisnet δήλωσης φορολογίας εισοδήματος νομικών προσώπων και νομικών οντοτήτων του άρθρου 45 του Ν. 4172/2013 φορολογικής περιόδου από 01-01-2015 έως 31-12-2015 [κατά το μέρος που με αυτόν επιβλήθηκε σε βάρος της τέλος επιτηδεύματος του άρθρου 31 του Ν. 3986/2011 ποσού ύψους 1.000,00€ για την εν λόγω φορολογική περίοδο (01-01-2015 έως 31-12-2015)].

Οριστική φορολογική υποχρέωση της υπόχρεης εταιρείας με βάση την παρούσα απόφαση:

Φορολογική περίοδος: 01-01-2015 έως 31-12-2015

Τέλος επιτηδεύματος άρθρου 31 Ν. 3986/2011: 1.000,00€

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

Ακριβές Αντίγραφο

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

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

**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.