



**ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ
ΥΠΟΥΡΓΕΙΟ ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΩΝ
ΓΕΝΙΚΗ ΓΡΑΜΜΑΤΕΙΑ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΕΣΟΔΩΝ
ΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ**

Καλλιθέα 24/10/2014

Αριθμός απόφασης 3331

Ταχ. Δ/ση : Αριστογείτονος 19

Ταχ. Κώδικας : 176 71 - Καλλιθέα

Τηλέφωνο :

ΦΑΞ :

ΑΠΟΦΑΣΗ

Ο ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΣ ΤΗΣ ΔΙΕΥΘΥΝΣΗΣ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ

Έχοντας υπ' όψη:

1. Τις διατάξεις :

α. Του άρθρου 63 του ν. 4174/2013 (ΦΕΚ Α' 170).

β. 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».

γ. 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».

δ. Της ΠΟΛ 1002/31.12.2013 Απόφασης του Γενικού Γραμματέα Δημοσίων Εσόδων (ΦΕΚ Β' 55/16-1-2014).

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

3. Την από και με αριθμό πρωτοκόλλουενδικοφανή προσφυγή του , ΑΦΜ , κατοίκου , οδός , κατά της υπ'αριθμ.....πράξης διοικητικού προσδιορισμού φόρου της Γ.Γ.Δ.Ε. οικονομικού έτους 2014 , βάσει της **υπ'αριθμ.....** αρχικής ηλεκτρονικής δήλωσης φόρου εισοδήματος του προσφεύγοντος , και τα προσκομιζόμενα με αυτήν σχετικά έγγραφα.

4. Την υπ'αριθμ.πράξη διοικητικού προσδιορισμού φόρου της Γ.Γ.Δ.Ε. οικονομικού έτους 2014 , βάσει της **υπ'αριθμ.....** αρχικής ηλεκτρονικής δήλωσης φόρου εισοδήματος του προσφεύγοντος , της οποίας ζητείται η ακύρωση.

5. Τις απόψεις της αρμόδιας Δ.Ο.Υ.

6. Την από 24/10/2014 εισήγηση του Α3 τμήματος της Υπηρεσίας μας.

Επί της από και με αριθμό πρωτοκόλλουενδικοφανούς 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, επαγόμεστε τα ακόλουθα:

Με την **υπ' αριθμ.....** πράξη διοικητικού προσδιορισμού φόρου της Γ.Γ.Δ.Ε. (ΑΧΚ.....) οικονομικού έτους 2014 βάσει της **υπ' αριθμ.....** αρχικής ηλεκτρονικής δήλωσης φορολογίας εισοδήματος του προσφεύγοντος προσδιορίστηκε ποσό τέλους επιτηδεύματος **650,00 ευρώ**.

Ο προσφεύγων με την υπό κρίση ενδικοφανή προσφυγή ζητά να γίνει δεκτή η προσφυγή του , να ακυρωθεί και να εξαφανισθεί η ως άνω προσβαλλόμενη πράξη κατά το μέρος αυτής , με το οποίο επιβάλλεται τέλος επιτηδεύματος ύψους 650 ευρώ , να διαταχθεί η επιστροφή του καταβληθέντος παραβόλου και να καταδικασθεί το αντίδικο Ελληνικό Δημόσιο στην καταβολή της εν γένει δικαστικής δαπάνης , προβάλλοντας του παρακάτω ισχυρισμούς :

- Η ως άνω προσβαλλόμενη πράξη, που ερείδεται επί των διατάξεων του άρθρου 31 του ν.3986/2011 καθώς και επί της υπ' αριθμ...../02-08-2011 Απόφασης του Αναπληρωτή Υπουργού Οικονομικών παρίσταται ακυρωτέα διότι οι διατάξεις αυτές αντίκεινται σε θεμελιώδεις διατάξεις του Συντάγματος .
- Το Τέλος Επιτηδεύματος παρά την καταχρηστική του σημασία , αποτελεί γνήσια φορολογική επιβάρυνση , που πρέπει να αξιολογηθεί και να κριθεί υπό τους όρους των διατάξεων των άρθρων 78§§1,4 και 4§§1,5 του Συντάγματος .
- Αποτελεί ανεπίτρεπτο κατά το Σύνταγμα αντικείμενο φορολογίας η «κατά κεφαλήν»(caput) φορολόγηση , ο κεφαλικός φόρος των μεσαιωνικών συστημάτων . Συνεπώς η προσβαλλόμενη πράξη αντίκειται στην συνταγματική διάταξη του άρθρου 78 §1 .
- Με την διάταξη του άρθρου 31 του ν.3986/2011 επιβάλλεται μια φορολογική επιβάρυνση στο σύνολο των επιτηδευματιών και ελευθέρων επαγγελματιών χωρίς περαιτέρω διακρίσεις υπαγορευμένες από την διαφορετική φοροδοτική τους ικανότητα παραβιάζοντας έτσι την αρχή της φορολογικής ισότητας.
- Το τέλος επιτηδεύματος πρόκειται για αυθαίρετη οικονομική επιβάρυνση , στερούμενη νομίμου ερείσματος , η οποία δύναται να επηρεάσει αρνητικά τους οικονομικά ασθενέστερους ως προς την επιλογή της συνεχίσεως ή μη της ασκήσεως της δραστηριότητάς τους .
- Η προσβαλλόμενη πράξη στο μέτρο που δεν χορηγεί σε περίπτωση ασκήσεως κατά αυτής προσφυγής ενώπιον των Διοικητικών Δικαστηρίων , δικαίωμα αυτοδίκαιης αναστολής ποσοστού 50% του αμφισβητούμενου φόρου , τυγχάνει παράνομη και ακυρωτέα .

Επειδή σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 31 παρ.1,2 και 3 του ν.3986/2011 όπως ισχύει μετά τις τροποποιήσεις αυτού σύμφωνα με το Ν.4110/2013 και στη συνέχεια με το Ν.4211/2013 ορίζεται : «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.

Ειδικά για τις Αστικές μη Κερδοσκοπικές Εταιρίες της παραγράφου 4 του άρθρου 2 του Κ.Φ.Ε., καθώς και για τα φυσικά πρόσωπα που το εισόδημά τους προέρχεται από ατομική επιχείρηση παροχής υπηρεσιών ή ελευθέριο επάγγελμα και έχουν έγγραφη σύμβαση με μέχρι τρία (3) φυσικά ή/ και νομικά πρόσωπα, ή το εβδομήντα πέντε τοις εκατό (75%) των ακαθάριστων εσόδων τους προέρχεται από ένα (1) φυσικό ή/ και νομικό πρόσωπο, τα ποσά του τέλους επιτηδεύματος, εξακολουθούν να ισχύουν όπως επιβλήθηκαν κατά το οικονομικό έτος 2012.

Ειδικά για το οικονομικό έτος 2013, εξαιρούνται από την επιβολή του τέλους επιτηδεύματος τα πρόσωπα που ασκούν ατομική εμπορική επιχείρηση ή ελευθέριο επάγγελμα και παρουσιάζουν αναπηρία άνω του ογδόντα τοις εκατό (80%).

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 ελευθέριου 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 συνταξιοδότησής του. Ως έτος συνταξιοδότησης νοείται το 65ο έτος της ηλικίας.”

Επειδή σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 63§3 του Ν 4174/2013:« Με την άσκηση της ενδικοφανούς προσφυγής αναστέλλεται η καταβολή ποσοστού πενήντα τοις εκατό (50%) του αμφισβητούμενου ποσού, υπό την προϋπόθεση ότι έχει καταβληθεί το υπόλοιπο πενήντα τοις εκατό (50%). Η αναστολή, σύμφωνα με το προηγούμενο εδάφιο, δεν ισχύει επί του άμεσου προσδιορισμού του φόρου, καθώς και επί πράξης διοικητικού προσδιορισμού του φόρου, που εκδίδεται με βάση στοιχεία που έχουν παρασχεθεί από τον φορολογούμενο σε φορολογική του δήλωση.» Ως εκ τούτου οι περί του αντιθέτου προβαλλόμενοι ισχυρισμοί του προσφεύγοντος είναι απορριπτέοι ως αβάσιμοι.

Επειδή εν προκειμένω ο προσφεύγων τυγχάνει ελεύθερος επαγγελματίας-..... και επιπλέον, με βάση τα στοιχεία που τηρούνται στο Μητρώο, προκύπτει ότι δεν εμπίπτει σε κάποια από τις περιπτώσεις της παραγράφου 3 του άρθρου 31 του Ν .3986/2011 για τις οποίες προβλέπεται απαλλαγή από το τέλος επιτηδεύματος, συνεπώς ορθά του καταλογίστηκε τέλος επιτηδεύματος ύψους 650,00€.

Επειδή με την υπ' αριθ. 2527/2013 απόφαση της Ολομέλειας του ΣΤΕ κρίθηκε ότι η επιβολή του τέλους επιτηδεύματος δεν παραβιάζει το άρθρο 4 παρ. 1 και 5 του Συντάγματος και τις αρχές της καθολικότητας και της ισότητας του φόρου. Συγκεκριμένα, σύμφωνα με τα διαλαμβανόμενα στην ως άνω απόφαση, το τέλος επιτηδεύματος επιβλήθηκε, όπως αναφέρεται στην αιτιολογική έκθεση του οικείου σχεδίου νόμου, ως μέτρο αναγκαίο για την αντιμετώπιση των συνεπειών της οικονομικής κρίσης και, ειδικότερα, προς το σκοπό ενίσχυσης των δημοσίων εσόδων, ενόψει των δημοσιονομικών συνθηκών που διέρχεται η χώρα, θεσπίσθηκε δε υπό τη μορφή – όπως αναφέρεται στην ως άνω αιτιολογική έκθεση – ενός «ελαχίστου φόρου εισοδήματος» προερχομένου από τη δραστηριότητα εμπορικών επιχειρήσεων και ελευθέρων επαγγελματιών.

Επειδή με την ως άνω απόφαση της Ολομέλειας του ΣΤΕ κρίθηκε ότι η επιβολή του τέλους επιτηδεύματος δεν παραβιάζει το άρθρο 78 παρ. 1 του Συντάγματος καθώς με το άρθρο 31 του ν. 3986/2011 προσδιορίζεται το αντικείμενο του φόρου.

Επειδή, σε κάθε περίπτωση, ο έλεγχος της συνταγματικότητας των φορολογικών νόμων και διατάξεων, 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 από και με αριθμό πρωτ.....ενδικοφανούς προσφυγής του , ΑΦΜ:

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

Οικονομικό έτος 2014 : Ποσό πληρωμής τέλους επιτηδεύματος 650,00 ευρώ

Το παραπάνω ποσό αφορά το τέλος επιτηδεύματος που βεβαιώθηκε με την με αριθμό ειδοποίησηςΠράξη Διοικητικού Προσδιορισμού Φόρου οικον. Έτους 2014 (Αριθ. Χρημ. καταλ.) της Γ.Γ.Δ.Ε. και είναι καταβλητέο εντός των προθεσμιών που αναγράφονται επ' αυτής.

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

Ο ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΣ ΤΗΣ ΔΙΕΥΘΥΝΣΗΣ
ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ
α.α.
ΓΕΩΡΓΙΟΣ ΚΑΚΙΩΡΑΣ

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).