



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ



ΑΑΔΕ

Ανεξάρτητη Αρχή
Δημοσίων Εσόδων

Θεσσαλονίκη, 18/12/2017
Αριθμός Απόφασης: 2435

**ΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ
ΥΠΟΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ
ΚΑΙ ΝΟΜΙΚΗΣ ΥΠΟΣΤΗΡΙΞΗΣ
ΤΜΗΜΑ Α7-ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ**

Ταχ. Δ/ση : Εγνατία 45-Θεσ/νικη
Ταχ. Κώδικας : 54630
Πληροφορίες : Κ. Μαβινίδου
Τηλέφωνο : 2313-333245
Fax : 2313-333258
E-Mail : ded.thess@n3.syzefxis.gov.gr
Url : www.aade.gr

ΑΠΟΦΑΣΗ

Ο ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΣ ΤΗΣ ΔΙΕΥΘΥΝΣΗΣ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ

Έχοντας υπ' όψη:

1. Τις διατάξεις :

- α. Του άρθρου 63 του ν. 4174/2013 (Κ.Φ.Δ.) (ΦΕΚ Α' 170).
- β. Του άρθρου 11 της Δ. ΟΡΓ. Α 1036960 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 (ΦΕΚ Β' 1440/27-04-2017).

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

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

4. Την με ημερομηνία κατάθεσης και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανή προσφυγή του κατοίκου, οδός, κατά της από Πράξης Διοικητικού Προσδιορισμού του Φόρου για το φορολογικό έτος, αριθμό χρηματικού καταλόγου και αριθμό ειδοποίησης του Προϊσταμένου της ... Δ.Ο.Υ.

5. Την ως άνω πράξη της

6. Την Έκθεση Απόψεων του Προϊσταμένου της **Δ.Ο.Υ.**, ενώπιον της Διεύθυνσης Επίλυσης Διαφορών της Α.Α.Δ.Ε., με την οποία ζητείται η απόρριψη της υπό κρίση Ενδικοφανούς Προσφυγής.

7. Την εισήγηση του ορισθέντος υπαλλήλου του τμήματος Α7'- Επανεξέτασης όπως αποτυπώνεται στο σχέδιο απόφασης.

Επί της με ημερομηνία κατάθεσης και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανούς προσφυγής του, η οποία κατατέθηκε **εμπρόθεσμα** και μετά τη μελέτη και την αξιολόγηση όλων των υφιστάμενων στο σχετικό φάκελο εγγράφων και των προβαλλόμενων λόγων της ενδικοφανούς προσφυγής, επαγόμαστε τα ακόλουθα:

Με την με αριθ. δήλωσης πράξη διοικητικού προσδιορισμού φόρου φορολογικού έτους, επιβλήθηκε στον προσφεύγοντα ποσό πληρωμής φόρου εισοδήματος ύψους 1.227,66€ (433,49€ κύριος φόρος πλέον προκαταβολή επόμενου έτους 144,17€, πλέον τέλους επιτηδεύματος 650,00€). Το ανωτέρω ποσό προέκυψε από τα δηλωθέντα εισοδήματα, συνολικού ύψους 2.440,22€ τα οποία προέρχονταν κατά το μεγαλύτερο μέρος από άσκηση ελεύθερου επαγγέλματος.

Ο προσφεύγων, με την υπό κρίση ενδικοφανή προσφυγή, ζητά την ακύρωση της παραπάνω πράξης επικαλούμενος ότι η επιβολή του ως άνω ποσού φόρου συνιστά παραβίαση διότι:

1) το τέλος επιτηδεύματος δεν καταβάλλεται έναντι ειδικής αντιπαροχής, ήτοι έναντι ειδικώς παρεχόμενης δημόσιας υπηρεσίας προς τους βαρυνόμενους με αυτό και ως εκ τούτου αποτελεί φόρο κατά την έννοια του αρ. 78 του Συντάγματος, παρά τον χαρακτηρισμό ως τέλος.

2) είναι λογικά και νομικά αδιανόητο να υπάρχουν για το ίδιο ακριβώς φορολογικό αντικείμενο, το ελάχιστο εισόδημα εν προκειμένω, ταυτόχρονα δύο φορολογικοί νόμοι, οι οποίοι να επιβάλουν διαδοχική και αθροιστική φορολόγηση αυτού του εισοδήματος.

3) το τέλος επιτηδεύματος όπως επιβλήθηκε με τους ν.3986/2011 και ν.4110/2013 αντίκειται στο άρθρο 5 παρ. 1 του Συντάγματος και ως εκ τούτου πρέπει να μείνει ανεφάρμοστη και να μην επιβληθεί η εν λόγω φορολογική υποχρέωση.

4) Η επιβολή του τέλους επιτηδεύματος αντίκειται στην αρχή της αναλογικότητας που καθιερώνεται στο αρ. 25 παρ. 1 του Συντάγματος, επειδή συνιστά περιορισμό στην άσκηση της επαγγελματικής ελευθερίας σε βαθμό που δεν μπορεί να θεωρηθεί ότι τελεί σε εύλογη σχέση με τον επιδιωκόμενο σκοπό, δηλ. την αύξηση των δημοσιονομικών εσόδων.

Επειδή, σύμφωνα με το άρθρο 2 παρ.1 Συντάγματος «ο σεβασμός και η προστασία της αξίας του ανθρώπου αποτελούν την πρωταρχική υποχρέωση της Πολιτείας».

Επειδή, στο άρθρο 4 παρ.1 του Συντάγματος ορίζεται ότι « οι Έλληνες είναι ίσοι ενώπιον του νόμου» η δε παρ.5 αυτού αναφέρει ότι « οι Έλληνες πολίτες συνεισφέρουν χωρίς διακρίσεις στα δημόσια βάρη ανάλογα με τις δυνάμεις τους».

Επειδή, σύμφωνα με το άρθρο 5 παρ. 1 του Συντάγματος « Καθένας έχει δικαίωμα να αναπτύσσει ελεύθερα την προσωπικότητά του και να συμμετέχει στην κοινωνική, οικονομική και πολιτική ζωή της χώρας, εφόσον δεν προσβάλλει τα δικαιώματα των άλλων και δεν παραβιάζει το Σύνταγμα ή τα χρηστά ήθη »

Επειδή, σύμφωνα με το άρθρο 25 του Συντάγματος «Τα δικαιώματα του ανθρώπου ως ατόμου και ως μέλους του κοινωνικού συνόλου και η αρχή του κοινωνικού κράτους δικαίου τελούν υπό την εγγύηση του Κράτους. Όλα τα κρατικά όργανα υποχρεούνται να διασφαλίζουν την ανεμπόδιστη και αποτελεσματική άσκηση τους. Τα δικαιώματα αυτά ισχύουν και στις σχέσεις μεταξύ ιδιωτών στις οποίες προσιδιάζουν. Οι κάθε είδους περιορισμοί που μπορούν κατά το Σύνταγμα να επιβληθούν στα δικαιώματα αυτά πρέπει να προβλέπονται είτε απευθείας από το Σύνταγμα είτε από το νόμο, εφόσον υπάρχει επιφύλαξη υπέρ αυτού και να σέβονται την αρχή της αναλογικότητας.»

Επειδή, σύμφωνα με το άρθρο 29 παρ.1 Ν.4172/2013 «τα κέρδη από επιχειρηματική δραστηριότητα φορολογούνται σύμφωνα με την ακόλουθη κλίμακα :

Φορολογητέο Εισόδημα	Συντελεστής
< 50.000	26%
> 50.000	33%

Επειδή, σύμφωνα με το άρθρο 31 § 1 περ. γ Ν.3986/2011 όπως αυτό τροποποιήθηκε με το άρθρο 10 § 4 Ν.4110/13 «οι επιτηδευματίες και οι ασκούντες ελεύθερο επάγγελμα εφόσον τηρούν βιβλία β' ή γ' κατηγορίας του ΚΒΣ υποχρεούνται σε καταβολή ετήσιου τέλους επιτηδεύματος το οποίο ορίζεται ως εξής:γ) για ατομικές εμπορικές επιχειρήσεις και ελεύθερους επαγγελματίες σε 650 € ετησίως »

Επειδή, κατά φορολογικό έτος ο προσφεύγων δήλωσε εισοδήματα προερχόμενα από επιχειρηματική δραστηριότητα, και συγκεκριμένα, όπως προκύπτει από το κείμενο της προσφυγής του, από την εργασία του ως

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 αριθμό πρωτ. ενδικοφανούς προσφυγής του και την επικύρωση της από Πράξης Διοικητικού Προσδιορισμού του Φόρου για το φορολογικό έτος, με αριθμό δήλωσης, αριθμό χρηματικού καταλόγου και αριθμό ειδοποίησης του Προϊσταμένου της

Οριστική φορολογική υποχρέωση του υπόχρεου με βάση την παρούσα απόφαση:

A) Φορολογικό Έτος

Ποσό πληρωμής : 807,17€

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

ΜΕ ΕΝΤΟΛΗ ΤΟΥ ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΥ
ΤΗΣ Δ/ΝΣΗΣ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ

Ακριβές Αντίγραφο
Η Υπάλληλος του Αυτοτελούς
Γραφείου Διοικητικής Υποστήριξης

Ο ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΣ ΤΟΥ ΤΜΗΜΑΤΟΣ
Α7 ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ
α.α

ΜΑΒΙΝΙΔΟΥ ΚΥΡΑΤΣΑ

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.