



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ



ΑΑΔΕ

Ανεξάρτητη Αρχή
Δημοσίων Εσόδων

Θεσσαλονίκη, 10-01-2018

ΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ

Αριθμός απόφασης: 117

ΥΠΟΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ ΚΑΙ

ΝΟΜΙΚΗΣ ΥΠΟΣΤΗΡΙΞΗΣ

ΤΜΗΜΑ Α8 - ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ

Ταχ. Δ/ση : Εγνατία 45

Ταχ. Κώδικας : 54630 - Θεσσαλονίκη

Τηλέφωνο : 2313-333267

ΦΑΞ : 2313-333258

E-Mail : ded.thess1@n3.syzefxis.gov.gr

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

3. Την Δ.Ε.Δ. 1126366 ΕΞ 2016/30.08.2016 (ΦΕΚ Β' 2759/1.9.2016) Απόφαση του Προϊσταμένου της Διεύθυνσης Επίλυσης Διαφορών «Παροχή εξουσιοδότησης υπογραφής».

4. Την από 19/09/2017 και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανή προσφυγή του του με ΑΦΜ:....., κατά της με αριθμό ειδοποίησης/21-07-2017 πράξης διοικητικού προσδιορισμού φόρου εισοδήματος (αριθμ.δήλωσης) φορολογικού έτους 2016 και τα προσκομιζόμενα με αυτή σχετικά έγγραφα.

4. Τις απόψεις της ανωτέρω φορολογικής αρχής.

5. Την εισήγηση του ορισθέντος υπαλλήλου του Τμήματος Α8 – Επανεξέτασης όπως αποτυπώνεται στο σχέδιο της απόφασης.

Επί της από 19-09-2017 και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανούς προσφυγής του του με 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:

Με την με αρ. ειδοποίησης πράξη διοικητικού προσδιορισμού φόρου εισοδήματος φυσικών προσώπων της ΑΑΔΕ, φορολογικού έτους 2016, που εκδόθηκε στις 21-07-2017 δυνάμει της με αριθμό δήλωσης φορολογίας εισοδήματος φορολογικού έτους 2016, προέκυψε ποσό οφειλόμενου φόρου ύψους 33.727,19€. Το ως άνω ποσό αποτελείται από κύριο φόρο ποσού 12.382,28€, προκαταβολή φόρου ύψους 12.273,71€, συμβ/να ποσά 26,05€, ειδική εισφορά αλληλεγγύης ύψους 8.884,13€ και τέλος επιτηδεύματος 650,00€ για τον προσφεύγοντα και πιστωτικό ποσό φόρου ύψους 493,213€ και ειδική εισφορά αλληλεγγύης ύψους 4,25€ για τη σύζυγο του προσφεύγοντα.

Ειδικότερα, ο προσφεύγων συνυπέβαλε με τη σύζυγό του την προαναφερθείσα δήλωση φορολογίας εισοδήματος δηλώνοντας, μεταξύ άλλων, στον κωδικό 401 «Καθαρά κέρδη από επιχειρηματική δραστηριότητα» του εντύπου Ε1 το ποσό των 57.438,28€ και στον κωδικό 667 «Τόκοι (προ φόρου) ημεδαπής προέλευσης» του εντύπου Ε1 το ποσό των 73.522,72€.

Ο προσφεύγων, με την υπό κρίση ενδικοφανή προσφυγή, ζητά την ακύρωση της με αριθμό ειδοποίησης/21-07-2017 πράξης διοικητικού προσδιορισμού φόρου εισοδήματος φορολογικού έτους 2016 καθώς ισχυρίζεται ότι διαθέτει μηδενική φοροδοτική ικανότητα. Ειδικότερα επικαλείται:

- 1) Νομική πλημμέλεια ένεκα αντισυνταγματικότητας, λόγω παράβασης των αρχών της καθολικότητας του φόρου και της φορολογικής ισότητας (άρθρο 4 παρ.1, 5 Συντ).
- 2) Νομική πλημμέλεια ένεκα αντισυνταγματικότητας προς την ΕΣΔΑ, λόγω παραβίασης του δικαιώματος στην περιουσία (άρθρο 1 1^{ου} ΠΠ Ε.Σ.Δ.Α.).
- 3) Νομική πλημμέλεια ένεκα αντισυνταγματικότητας, λόγω παράβασης των αρχών της καθολικότητας του φόρου και της φορολογικής ισότητας (άρθρο 4 παρ.1, 5 Συντ.), της προστασίας της ανθρώπινης αξιοπρέπειας (άρθρο 2 παρ.1 Συντ.) και της αρχής του κοινωνικού κράτους δικαίου (άρθρο 25 παρ.1 Συντ.).
- 4) Νομική πλημμέλεια ένεκα αντισυνταγματικότητας της επιβολής του τέλους επιτηδεύματος, λόγω παραβίασης των άρθρων 78 παρ.1, 5 παρ.1 και 25 παρ.1 εδάφ.δ' του Συντάγματος και των άρθρων 4 παρ.1 και 5 του Συντάγματος και της κατοχυρωμένες από αυτά αρχές της καθολικότητας και της ισότητας του φόρου.
- 5) Νομική πλημμέλεια ένεκα αντισυνταγματικότητας της επιβολής του συντελεστή φόρου 26% σε συνδυασμό με την κατάργηση του αφορολόγητου στα άρθρα 4 παρ.5 του Συντάγματος, που μετατρέπει τη φορολογία εισοδήματος από προοδευτική σε αναλογική και μάλιστα υψηλή για τα μεσαία εισοδήματα και ως τέτοια δηλαδή υπέρμετρη φορολόγηση δεν αφήνει στα χαμηλά εισοδήματα ένα ελάχιστο εισόδημα συντήρησης, με συνέπεια την στέρηση

αναγκαίων αγαθών, ειδικά όταν το εναπομένον εισόδημα είναι κάτω του ορίου της φτώχειας.

- 6) Νομική πλημμέλεια ένεκα αντισυνταγματικότητας της επιβολής με το άρθρο 52 του Ν 2238/1994 προκαταβολής του φόρου 55%, στα άρθρα 4 παρ.5, 2 παρ.1δ και 78 του Συντάγματος.

Επειδή, σύμφωνα με το άρθρο 29 του Ν 4172/2013, ως ίσχυε για το φορολογικό έτος 2016

“ **1.** Τα κέρδη από επιχειρηματική δραστηριότητα φορολογούνται με την κλίμακα της παραγράφου 1 του άρθρου 15, αφού προστεθούν σε τυχόν εισοδήματα από μισθούς και συντάξεις. Για τα κέρδη από επιχειρηματική δραστηριότητα δεν εφαρμόζονται οι μειώσεις του άρθρου 16.....”

Επειδή, στο άρθρο 15 του Ν 4172/2013, ως ίσχυε για το φορολογικό έτος 2016, “ **1.** Το φορολογητέο εισόδημα από μισθωτή εργασία και συντάξεις υποβάλλεται σε φόρο, σύμφωνα με την ακόλουθη κλίμακα:

Εισόδημα (Μισθοί, Συντάξεις, Επιχειρηματική Δραστηριότητα) σε ευρώ	Φορ. Συντελεστής
0-20.000	22%
20.001-30.000	29%
30.001-40.000	37%
40.001-	45%

Επειδή, στο άρθρο 40 του Ν 4172/2013, ως ίσχυε για το φορολογικό έτος 2016, ορίζεται

ότι

“ **1.** Τα μερίσματα φορολογούνται με συντελεστή δεκαπέντε τοις εκατό (15%).

2. Οι τόκοι φορολογούνται με συντελεστή δεκαπέντε τοις εκατό (15%).

3. Τα δικαιώματα φορολογούνται με συντελεστή είκοσι (20%)

4. Το εισόδημα από ακίνητη περιουσία φορολογείται αυτοτελώς, σύμφωνα με την ακόλουθη κλίμακα:

ΕΙΣΟΔΗΜΑ ΑΠΟ ΑΚΙΝΗΤΗ ΠΕΡΙΟΥΣΙΑ (€)	ΣΥΝΤΕΛΕΣΤΗΣ (%)
0-12.000€	15%
12.001€-35.000€	35%
35.000€-	45%

Επειδή, στην παράγραφο 1 του άρθρου 31 του Ν 3986/2011 ορίζεται ότι “**1.** Οι επιτηδευματίες και οι ασκούντες ελεύθεριο επάγγελμα, εφόσον τηρούν βιβλία Β΄ ή Γ΄ κατηγορίας του Κ.Β.Σ., υποχρεούνται σε καταβολή ετήσιου τέλους επιτηδεύματος, το οποίο ορίζεται ως εξής:α)....., β)....., γ) Για ατομικές εμπορικές επιχειρήσεις και ελεύθερους επαγγελματίες, σε εξακόσια πενήντα (650) ευρώ ετησίως....”

Επειδή, σύμφωνα με την παράγραφο 2 του άρθρου 32 του Ν 4174/2013 “**Η πράξη διοικητικού προσδιορισμού φόρου εκδίδεται με βάση στοιχεία που έχουν τυχόν παρασχεθεί από τον**

φορολογούμενο σε φορολογική δήλωση ή κάθε άλλο στοιχείο που έχει στη διάθεσή της η Φορολογική Διοίκηση”.

Επειδή, στην προκειμένη περίπτωση, ο προσφεύγων στη δήλωση φορολογίας εισοδήματος φορολογικού έτους 2016 δήλωσε συνολικό φορολογητέο εισόδημα ύψους 128.145,92€ προερχόμενο ειδικότερα:

Εισόδημα από ακίνητη περιουσία	723,75€
Μερίσματα, Τόκοι, Δικαιώματα	73.522,72€
Εισόδημα από επιχειρηματική δραστηριότητα	53.899,45€ (57.438,28-3.538,83€)
ΣΥΝΟΛΟ	128.145,92€

Επειδή, σύμφωνα με τις προαναφερθείσες διατάξεις, κατά την εκκαθάριση της ως άνω δήλωσης φορολογίας εισοδήματος προέκυψε φόρος ύψους 33.648,69€ ως ακολούθως:

Είδος Εισοδήματος	Φόρος
Εισόδημα από ακίνητη περιουσία 723,75€*15%	108,56€
Μερίσματα, Τόκοι, Δικαιώματα 73.522,72€*15%	11.028,40€
Εισόδημα από επιχειρηματική δραστηριότητα 53.899,45€: 0-20.000€*22%=4.400€ 10.000€*29%=2.900€ 10.000€*37%=3.700€ 13.899,45€*45%=6.254,75€	17.254,76€
ΣΥΝΟΛΟ	28.391,72€

Από τον κύριο φόρο των 28.391,72€ αφαιρείται το ποσό των 11.028,40€ που αφορά παρακράτηση φόρου τόκων και το ποσό των 4.981,04€ που αφορά παρακράτηση από επιχειρηματική δραστηριότητα, ήτοι: 28.391,72€-11.028,40€-4.981,04€=12.382,28€ και προστίθεται η προκαταβολή φόρου για το 2017 12.273,71€, εισφορά αλληλεγγύης 8.884,13€, λοιπά συμβεβαιούμενα ποσά (τέλη χαρτοσήμου 3% και ΟΓΑ στα τέλη χαρτοσήμου 20%) 26,05€ πλέον τέλος επιτηδεύματος 650,00€ (ήτοι σύνολο φόρου για τον προσφεύγοντα 34.216,17€)

Επειδή, εκ των ανωτέρω προκύπτει ότι ο προσδιορισμός της φορολογικής υποχρέωσης του προσφεύγοντα, για τα εισοδήματα που απέκτησε το έτος 2016, έγινε ορθά από την Φορολογική Διοίκηση, βάσει της φορολογικής του δήλωσης σύμφωνα με τις προαναφερθείσες διατάξεις.

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 8721/1992,2987/1994) 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, οι ισχυρισμοί του προσφεύγοντος βασίζονται σε συνταγματικούς κανόνες και υπερνομοθετικής ισχύος διατάξεις, ο έλεγχος των οποίων ανήκει στην αποκλειστική δικαιοδοσία των Δικαστηρίων, σύμφωνα με τις διατάξεις των άρθρων 87 παρ.2 και 93 παρ.4 του Συντάγματος και δεν εμπίπτει στην αρμοδιότητα της Διοίκησης, η οποία οφείλει να εφαρμόσει το υφιστάμενο νομοθετικό πλαίσιο.

Α π ο φ α σ ί ζ ο υ μ ε

Την απόρριψη της υπ' αριθμ.πρωτ./19-09-2017 ενδικοφανούς προσφυγής του του με ΑΦΜ:.....

Οριστική φορολογική υποχρέωση του προσφεύγοντα με βάση την παρούσα απόφαση

- **Φορολογικό έτος 2016**

Ποσό Πληρωμής:33.727,19€

Το παραπάνω ποσό προέκυψε με την με αριθμό ειδοποίησης/21-07-2017 πράξη διοικητικού προσδιορισμού φόρου εισοδήματος φυσικών προσώπων φορολογικού έτους 2016 της Α.Α.Δ.Ε. (Α.Χ.Κ./81).

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

Ακριβές Αντίγραφο

**ΜΕ ΕΝΤΟΛΗ ΤΟΥ ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΥ
ΤΗΣ ΔΙΕΥΘΥΝΣΗΣ ΕΠΙΛΥΣΗΣ
ΔΙΑΦΟΡΩΝ**

**Ο ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΣ ΤΟΥ ΤΜΗΜΑΤΟΣ
Α8-ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ**

**Η υπάλληλος του Αυτοτελούς Γραφείου
Διοικητικής Υποστήριξης**

α.α

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.