



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ



ΑΑΔΕ

Ανεξάρτητη Αρχή
Δημοσίων Εσόδων

ΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ

Ταχ. Δ/ση : Αριστογείτονος 19

Ταχ. Κώδικας : 176 71 - Καλλιθέα

Τηλέφωνο : 2131604529

ΦΑΞ : 2131604567

Καλλιθέα 28/02/2018

Αριθμός απόφασης: 1554

ΑΠΟΦΑΣΗ

Ο ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΣ ΤΗΣ ΔΙΕΥΘΥΝΣΗΣ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ

Έχοντας υπ' όψη:

1. Τις διατάξεις :

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

β. Του άρθρου 11 της Δ. ΟΡΓ. Α 1036990 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.

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 του Προϊσταμένου της Διεύθυνσης Επίλυσης Διαφορών.

4. Την με ημερομηνία κατάθεσης 08/11/2017 και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανή προσφυγή της εταιρείας με την επωνυμία ", ΑΦΜ, με έδρα τον ΟΙΚΙΣΜΟ ΑΝΑΤΟΛΗ του ΔΗΜΟΥ ΙΕΡΑΠΕΤΡΑΣ ΛΑΣΙΘΙΟΥ ΚΡΗΤΗΣ, Τ.Κ. 72200, κατά της υπ' αριθμ. πρωτ. /29-09-2017 αρνητικής απάντησης του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Αγ. Νικολάου Κρήτης επί της υπ' αριθμ. πρωτ. /31-08-2017 αίτησης της προσφεύγουσας εταιρείας και τα προσκομιζόμενα με αυτήν σχετικά έγγραφα.

5. Την υπ' αριθμ. πρωτ. /29-09-2017 αρνητική απάντηση του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Αγ. Νικολάου Κρήτης επί της υπ' αριθμ. πρωτ. /31-08-2017 αίτησης της προσφεύγουσας εταιρείας περί επαναπροσδιορισμού του τέλους επιτηδεύματος του φορολογικού έτους 2016.

6. Τις απόψεις της Δ.Ο.Υ. ΑΓ. ΝΙΚΟΛΑΟΥ ΚΡΗΤΗΣ.

7. Την εισήγηση του ορισθέντος υπαλλήλου του Τμήματος Α 3 όπως αποτυπώνεται στο σχέδιο της απόφασης.

Επί της με ημερομηνία κατάθεσης 08/11/2017 και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανούς προσφυγής της εταιρείας με την επωνυμία ", 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 υπ' αριθμ. πρωτ. /29-09-2017 αρνητική απάντηση του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Αγ. Νικολάου Κρήτης, απορρίφθηκε η υπ' αριθμ. πρωτ. /31-08-2017 αίτηση της προσφεύγουσας εταιρείας, περί επαναπροσδιορισμού του τέλους επιτηδεύματος φορολογικού έτους 2016.

Συγκεκριμένα ο Προϊστάμενος της Δ.Ο.Υ. Αγ. Νικολάου Κρήτης απέρριψε το ως άνω αίτημα της προσφεύγουσας εταιρείας, καθόσον η τροποποίηση της περιπτ. δ' της παρ. 1 του άρθρου 31 του ν. 3986/2011 που επήλθε με το άρθρο 12 του ν. 4484/2017 (ΦΕΚ Α' 110/01-08-2017), ισχύει για δηλώσεις φορολογίας εισοδήματος φορολογικού έτους 2017 και επόμενων.

Η προσφεύγουσα εταιρεία, με την υπό κρίση ενδικοφανή προσφυγή, ζητά τη μερική τροποποίηση των δηλώσεων φορολογίας εισοδήματος φορολογικών ετών 2015 και 2016 ως προς το τέλος επιτηδεύματος και την αναδρομική εφαρμογή της ευνοϊκής διάταξης του άρθρου 12 του Ν 4484/2017, προβάλλοντας τους παρακάτω λόγους :

1) Για τα έτη 2015 και 2016 από τις αρμόδιες Δ.Ο.Υ. Χολαργού και Αγ. Νικολάου Κρήτης επιβλήθηκε τέλος επιτηδεύματος ποσού ύψους 2.800,00 ευρώ και 2.700,00 ευρώ αντίστοιχα, που αφορά: α) την έδρα της εταιρείας και η οποία μέχρι το Φεβρουάριο του έτους 2017 ήταν στην Αγ. Παρασκευή Αττικής και β) τα τρία (3) υποκαταστήματα ευρισκόμενα στο παραδοσιακό οικισμό Ανατολή, του Δήμου Ιεράπετρας Λασιθίου Κρήτης.

Τα ως άνω υποκαταστήματα είναι διάσπαρτα στον οικισμό και αποτελούν ενιαία μονάδα παραδοσιακού τουριστικού καταλύματος Β' Τάξης με διακριτική ονομασία «.....». Η δυνατότητα διάσπαρτων κτιρίων να θεωρούνται και να λειτουργούν ως ενιαία τουριστική μονάδα σε ιστορικούς παραδοσιακούς οικισμούς, με συμπληρωματικές και αλληλοεξαρτώμενες λειτουργίες σε κάθε ένα από αυτά, προβλέπεται στο Προεδρικό Διάταγμα "Περί Τουριστικών Καταλυμάτων εντός Παραδοσιακών Κτισμάτων" ΦΕΚ 10 Α'/24.1.79 το οποίο εξακολουθεί να ισχύει και σήμερα.

2) Το τέλος επιτηδεύματος είναι ο πιο άδικος νόμος που έχει επιβληθεί παραβιάζοντας την συνταγματική αρχή της δίκαιης φορολόγησης, καθώς επιβάλλεται ισοπεδωτικά όμοιο τέλος 600 ή 1.000 ευρώ είτε πρόκειται για επιχειρήσεις εκατομμυρίων ευρώ είτε για επιχειρήσεις μερικών χιλιάδων ευρώ.

Σημειώνεται ότι από τα στοιχεία του φακέλου της υπόθεσης και από την υπό κρίση ενδικοφανή προσφυγή, προκύπτει ότι ο προσφεύγων:

α) στρέφεται κατά της με αριθμ. πρωτ. /29-09-2017 αρνητικής απάντησης του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Αγ. Νικολάου επί της με αριθμ. πρωτ. /31-08-2017 αίτησής του

περί επαναπροσδιορισμού του τέλους επιτηδεύματος του φορολογικού έτους 2016 και αιτείται να γίνει δεκτή η ως άνω αίτησή του για το φορολογικό έτος 2016 και

β) αιτείται τον επαναπροσδιορισμό του τέλους επιτηδεύματος και για το φορολογικό έτος 2015 με βάσει την υποβληθείσα με αριθμ. πρωτ./29-08-2017 αίτησή του προς την αρμόδια για το εν λόγω έτος Δ.Ο.Υ. Χολαργού. Για την εν λόγω αίτηση δεν προσκόμισε στοιχεία μέχρι τη σύνταξη της παρούσας περί ρητής απάντησης ή σιωπηρής απόρριψης αυτής.

Επειδή με τις διατάξεις της παρ. 1 του άρθρου 31 του ν. 3986/2011 (ΦΕΚ Α' 152/01-07-2011, ορίζεται ότι:

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.

Επειδή με το άρθρο 12 του ν. 4484/2017 (ΦΕΚ Α' 110/01-08-2017) "Τροποποίηση του άρθρου 31 του ν. 3986/2011" ορίζεται ότι:

1. Μετά το πρώτο εδάφιο της περίπτωσης δ' της παρ. 1 του άρθρου 31 του ν. 3986/2011 (Α' 152) προστίθενται εδάφια ως εξής:

«Ως υποκατάστημα, για την εφαρμογή των διατάξεων του παρόντος άρθρου, νοείται κάθε επαγγελματική εγκατάσταση του επιτηδευματία στην ημεδαπή, εκτός της έδρας της επιχείρησης, στην οποία ενεργείται παραγωγική ή συναλλακτική δραστηριότητα. Δεν λογίζονται ως υποκαταστήματα, για την επιβολή του τέλους επιτηδεύματος, οι προσωρινοί εκθεσιακοί χώροι και οι πρόσκαιρες επαγγελματικές εγκαταστάσεις, που λειτουργούν για χρονικό διάστημα μέχρι τριάντα (30) ημέρες, οι επαγγελματικές εγκαταστάσεις που στεγάζονται σε διαφορετικούς ορόφους, συνεχόμενους ή μη, του ίδιου κτιριακού συγκροτήματος, οι εγκαταστάσεις τουριστικών καταλυμάτων εντός παραδοσιακών κτισμάτων, σύμφωνα με το π.δ. 33/1979 (Α' 10), που λειτουργούν σε ξεχωριστά κτίρια, αλλά με ενιαία άδεια λειτουργίας, η οποία εντάσσεται ως ενιαία εγκατάσταση στην ίδια τουριστική μονάδα, καθώς και οι αγροτικές εκμεταλλεύσεις της περίπτωσης δ' της παρ. 1 του άρθρου 2 του ν. 3874/2010 (Α' 151), όπως ισχύει.».

2. Οι διατάξεις της προηγούμενης παραγράφου ισχύουν για δηλώσεις φορολογίας εισοδήματος φορολογικού έτους 2017 και επόμενων.

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.

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 & 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, εξάλλου, οι κανονιστικές αποφάσεις της Διοίκησης προσβάλλονται με αίτηση ακυρώσεως ενώπιον του ΣτΕ.

Α π ο φ α σ ί ζ ο υ μ ε

Την απόρριψη της με ημερομηνία κατάθεσης 08/11/2017 και με αριθμό πρωτοκόλλουενδικοφανούς προσφυγής της εταιρείας με την επωνυμία ", ΑΦΜ

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

1) ΦΟΡΟΛΟΓΙΚΟ ΕΤΟΣ 2015

Πιστωτικό ποσό για συμψηφισμό	0,00
Χρεωστικό ποσό για βεβαίωση	0,00
Τέλος επιτηδεύματος (αρθρ. 31 ν.3986/2011)	2.800,00 €
ΣΥΝΟΛΙΚΟ ΧΡΕΩΣΤΙΚΟ ΠΟΣΟ ΓΙΑ ΒΕΒΑΙΩΣΗ	2.800,00 €

Το ως άνω χρεωστικό ποσό προέκυψε από την υποβληθείσα υπ' αριθμ./206 δήλωση φορολογίας εισοδήματος νομικών προσώπων και νομικών οντοτήτων άρθρου 45 ν. 4172/2013 φορολογικού έτους 2015 και βεβαιώθηκε με τον Α.Χ.Κ.και ημερομηνία Α.Τ.Β. 12/07/2016, (αρμόδια Δ.Ο.Υ. Χολαργού).

1) ΦΟΡΟΛΟΓΙΚΟ ΕΤΟΣ 2016

Πιστωτικό ποσό για συμψηφισμό	0,00
Χρεωστικό ποσό για βεβαίωση	1.796,21 €
Προκαταβολή φόρου τρέχοντος φορολογικού έτους	1.796,21 €
Τέλος επιτηδεύματος (αρθρ. 31 ν.3986/2011)	2.700,00 €
ΣΥΝΟΛΙΚΟ ΧΡΕΩΣΤΙΚΟ ΠΟΣΟ ΓΙΑ ΒΕΒΑΙΩΣΗ	6.292,42 €

Το ως άνω χρωστικό ποσό προέκυψε από την υποβληθείσα υπ' αριθμ./2017 δήλωση φορολογίας εισοδήματος νομικών προσώπων και νομικών οντοτήτων άρθρου 45 ν. 4172/2013 φορολογικού έτους 2016 και βεβαιώθηκε με τον Α.Χ.Κ.και ημερομηνία Α.Τ.Β. 23/06/2017, (αρμόδια Δ.Ο.Υ. Αγ. Νικολάου).

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

Ακριβές Αντίγραφο

**Η Υπάλληλος του Τμήματος
Διοικητικής Υποστήριξης**

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

**Η ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΗ
ΤΟΥ ΤΜΗΜΑΤΟΣ ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ Α3**

MARTINH ANNA

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.