



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ



ΑΑΔΕ

Ανεξάρτητη Αρχή
Δημοσίων Εσόδων

Καλλιθέα 05 / 12 / 2017

Αριθμός Απόφασης **6179**

**ΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ
ΥΠΟΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ**

ΤΜΗΜΑ Α5

Ταχ. Δ/νση : Αριστογείτονος 19

Ταχ. Κώδικας : 176 71 - Καλλιθέα

Τηλέφωνο : 213 1604561

Fax : 213 1604567

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 παρ. 1 του άρθρου 17 του ν. 4389/2016 (ΦΕΚ Α' 94)
- γ. της παρ. 3 του άρθρου 47 του ν. 4331/2015 (ΦΕΚ Α' 69)
- δ. του Π.Δ 111/2014 (ΦΕΚ Α' 178) «*Οργανισμός του Υπουργείου Οικονομικών*»
- ε. του άρθρου 6 της υπ' αριθμ. Δ6Α1058824 ΕΞ 2014 (ΦΕΚ Β' 865, 1079 και 1846) Απόφασης του Γενικού Γραμματέα Δημοσίων Εσόδων του Υπουργείου Οικονομικών «*Ανακαθορισμός της εσωτερικής διάρθρωσης και των αρμοδιοτήτων οργανικών μονάδων της Γενικής Γραμματείας Δημοσίων Εσόδων και μετονομασία ορισμένων από αυτές*», όπως τροποποιήθηκε και ισχύει.

στ. 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 υπ' αριθμ. Δ.Ε.Δ. 1126366 ΕΞ 2016/30.08.2016 (ΦΕΚ Β' 2759/01.09.2016) Απόφαση του Προϊσταμένου της Διεύθυνσης Επίλυσης Διαφορών,
- 4. Την από **07/07/2017** και με αριθμό πρωτοκόλλου «.....» ενδικοφανή προσφυγή του «.....», με **ΑΦΜ**: «.....», εκμεταλλευτή Φ.Δ.Χ, κατοίκου Μαρκοπούλου, οδός «.....», τ.κ 19003, κατά των από **29/05/2017** και με αριθμούς «.....», «.....» και «.....» Οριστικών Πράξεων Επιβολής Προστίμου Φ.Π.Α, διαχειριστικών περιόδων **2004**, **2005** και **2006** αντίστοιχα, που εξέδωσε η προϊσταμένη της ΔΟΥ Παλλήνης και τα προσκομιζόμενα με αυτές σχετικά έγγραφα,
- 5. Τις ανωτέρω Οριστικές Πράξεις της προϊσταμένης της ΔΟΥ Παλλήνης, καθώς και της από **29/05/2017** έκθεσης μερικού ελέγχου **προστίμων ΦΠΑ**, επί της οποίας εδράζονται οι προσβαλλόμενες πράξεις των οποίων ζητείται η ακύρωση,
- 6. Τις απόψεις της ανωτέρω φορολογικής αρχής,
- 7. Την εισήγηση του ορισθέντος υπαλλήλου του Α5 τμήματος επανεξέτασης, όπως αυτή αποτυπώνεται στο σχέδιο της απόφασης,

Επί της από **07/07/2017** και με αριθμό πρωτοκόλλου «.....» **ενδικοφανούς προσφυγής «.....»**, με **ΑΦΜ: «.....»**, η οποία κατατέθηκε **εμπρόθεσμα**, δεδομένου ότι η κοινοποίηση των προσβαλλόμενων πράξεων έγινε στις **08/06/2017**, μετά δε τη μελέτη και την αξιολόγηση όλων των υφιστάμενων στο σχετικό φάκελο εγγράφων και των προβαλλόμενων λόγων της ενδικοφανούς προσφυγής, επαγόμαστε τα ακόλουθα:

Σύντομο Ιστορικό

Με την υπ' αριθμ. «.....»/03-06-2015 **εντολή** μερικού επιτόπιου ελέγχου της προϊσταμένης της ΔΟΥ Παλλήνης, διενεργήθηκε έλεγχος **ΦΠΑ** στην ατομική επιχείρηση του προσφεύγοντος από τον υπάλληλο της ίδιας υπηρεσίας «.....», ο οποίος συνέταξε την από 24/05/2017 έκθεσή του (η οποία υπεγράφη από την προϊσταμένη της ΔΟΥ στις **29/05/2017**), συνεπεία των κατωτέρω δελτίων πληροφοριών:

- 1) Του υπ' αριθμ. «.....»/29-12-2009 δελτίο πληροφοριών της ΔΟΥ Ιλίου, καθώς και με την από 02/05/2012 έκθεση ελέγχου επεξεργασίας του ΣΔΟΕ Π.Δ Αττικής, βάσει των οποίων εκδόθηκε η υπ' αριθμ. «.....»/07-08-2012 **Απόφαση Επιβολής Προστίμου ΚΒΣ**, με την οποία καταλογίστηκε στον προσφεύγοντα πρόστιμο 22.526,68€, δεδομένου ότι ζήτησε, έλαβε και καταχώρησε στα βιβλία της ατομικής του επιχείρησης, στη **χρήση 2004**, δύο (2) **εικονικά** φορολογικά στοιχεία, για ανύπαρκτες στο σύνολό τους συναλλαγές, συνολικής καθαρής αξίας **11.263,34€**, πλέον ΦΠΑ 2.027,40€, εκδόσεως της επιχείρησης «.....» - ΑΦΜ: «.....»,
- 2) Του υπ' αριθμ. «.....»/17-02-2012 δελτίο πληροφοριών του ΣΔΟΕ Π.Δ Αττικής, και την από 07/09/2011 συνημμένη σε αυτό έκθεση ελέγχου επεξεργασίας, από την οποία προκύπτει ότι η εκδότρια επιχείρηση «.....» – ΑΦΜ: «.....» είναι **συναλλακτικά ανύπαρκτη**, μετά δε από έλεγχο στα βιβλία του προσφεύγοντος, διαπιστώθηκε ότι ζήτησε, έλαβε και καταχώρησε στα βιβλία της ατομικής του επιχείρησης, στη **χρήση 2004**, το υπ' αριθμ. «.....»/18-05-2004 ΤΔΑ, ποσού **4.950,00€** πλέον ΦΠΑ 891,00€ το οποίο είναι **εικονικό** στο σύνολό του, καθόσον εκδόθηκε για ανύπαρκτη συναλλαγή,
- 3) Του υπ' αριθμ. «.....»/11-01-2011 έγγραφο του ΣΔΟΕ Π.Δ Αττικής και το από 23/12/2010 συνημμένο σε αυτό δελτίο πληροφοριών, καθώς και από το υπ' αριθμ. «.....»/22-09-2010 δελτίο πληροφοριών της ΔΟΥ Π. Φαλήρου από τα οποία προκύπτει ότι η εκδότρια επιχείρηση «.....» – ΑΦΜ: «.....» είναι **συναλλακτικά ανύπαρκτη**, μετά δε από έλεγχο στα βιβλία του προσφεύγοντος, διαπιστώθηκε ότι ζήτησε, έλαβε και καταχώρησε στα βιβλία της ατομικής του επιχείρησης, στη **χρήση 2004**, δύο (2) **εικονικά** φορολογικά στοιχεία, συνολικής καθαρής αξίας **6.342,00€**, πλέον ΦΠΑ 1.141,56€, τα οποία εκδόθηκαν για ανύπαρκτες συναλλαγές,
- 4) Του υπ' αριθμ. «.....»/16-11-2006 δελτίο πληροφοριών της ΔΟΥ Ν. Ιωνίας, από το οποίο προκύπτει ότι η εκδότρια επιχείρηση «.....» – ΑΦΜ: «.....» είναι **συναλλακτικά ανύπαρκτη**, μετά δε από έλεγχο στα βιβλία του προσφεύγοντος, διαπιστώθηκε ότι ζήτησε, έλαβε και καταχώρησε στα βιβλία της ατομικής του επιχείρησης, στη **χρήση 2004**, τέσσερα (4) **εικονικά** φορολογικά στοιχεία, συνολικής καθαρής αξίας **17.791,24€**, πλέον ΦΠΑ 13.200,62€, τα οποία εκδόθηκαν για ανύπαρκτες συναλλαγές,
- 5) Του υπ' αριθμ. «.....»/24-10-2012 δελτίο πληροφοριών της ΔΟΥ Ηλιούπολης, από το οποίο προκύπτει ότι η εκδότρια επιχείρηση «.....» – ΑΦΜ: «.....», εξέδωσε πλαστά και **εικονικά** φορολογικά στοιχεία, μετά δε από έλεγχο στα βιβλία του προσφεύγοντος, διαπιστώθηκε ότι ζήτησε, έλαβε και καταχώρησε στα βιβλία της ατομικής του επιχείρησης, στη **χρήση 2004**, το υπ' αριθμ. «.....»/2004 ΤΔΑ, ποσού **3.800€** πλέον ΦΠΑ 684€ το οποίο είναι **πλαστό** και **εικονικό** στο σύνολό του, γιατί εκδόθηκε για ανύπαρκτη συναλλαγή,
- 6) Του υπ' αριθμ. «.....»/01-10-2007 δελτίο πληροφοριών της ΔΟΥ Ι' Αθηνών καθώς και από την από 05/01/2010 έκθεση ελέγχου ΚΒΣ της ίδιας ΔΟΥ, από τα οποία προκύπτει ότι η εκδότρια επιχείρηση «.....» με ΑΦΜ: «.....», εξέδωσε πλαστά και **εικονικά** φορολογικά στοιχεία, μετά δε από έλεγχο στα βιβλία του προσφεύγοντος, διαπιστώθηκε ότι ζήτησε, έλαβε και καταχώρησε στα βιβλία της ατομικής του επιχείρησης, στη **χρήση 2004**, το υπ' αριθμ. «.....»/28-05-2004 ΤΔΑ, ποσού **12.947,94€** πλέον ΦΠΑ 2.330,63€ το οποίο είναι **πλαστό** και **εικονικό** στο σύνολό του, καθόσον εκδόθηκε για ανύπαρκτη συναλλαγή,
- 7) Του υπ' αριθμ. «.....»/09-03-2010 δελτίο πληροφοριών της ΔΟΥ Αργυρούπολης καθώς και της συνημμένης από 09/03/2010 έκθεσης ελέγχου ΚΒΣ, από όπου προκύπτει ότι η εκδότρια επιχείρηση «.....» με ΑΦΜ: «.....», εξέδωσε πλαστά και **εικονικά** φορολογικά στοιχεία, μετά δε από έλεγχο στα βιβλία του προσφεύγοντος, διαπιστώθηκε ότι ζήτησε, έλαβε και καταχώρησε στα βιβλία της ατομικής του επιχείρησης, στη **χρήση 2004**, το υπ' αριθμ. «.....»/07-07-2004 ΤΔΑ, ποσού **5.440,00€** πλέον ΦΠΑ 979,20€ και στη **χρήση 2005** δύο (2) φορολογικά στοιχεία συνολικής καθαρής αξίας **7.340,00€** πλέον ΦΠΑ **1.321,20€**, τα οποία είναι **πλαστά** και **εικονικά** στο σύνολό τους, καθόσον εκδόθηκαν για ανύπαρκτες συναλλαγές,

- 8) Του υπ' αριθμ. «.....»/26-11-2007 δελτίο πληροφοριών της ΔΟΥ Θηβών, από το οποίο προκύπτει ότι η εκδότρια επιχείρηση «.....» – ΑΦΜ: «.....» είναι **συναλλακτικά ανύπαρκτη**, μετά δε από έλεγχο στα βιβλία του προσφεύγοντος, διαπιστώθηκε ότι ζήτησε, έλαβε και καταχώρησε στα βιβλία της ατομικής του επιχείρησης, στη **χρήση 2004**, το υπ' αριθμ. «.....»/04-03-2004 τιμολόγιο καθαρής αξίας **5.693,30€** πλέον ΦΠΑ 1.024,79€ και το υπ' αριθμ. «.....»/24-03-2004 τιμολόγιο καθαρής αξίας **5.282,48€** πλέον ΦΠΑ 950,84€, τα οποία είναι εικονικά στο σύνολό τους, καθόσον εκδόθηκαν για ανύπαρκτες συναλλαγές,
- 9) Του υπ' αριθμ. «.....»/25-02-2010 δελτίο πληροφοριών της ΔΟΥ Μεγάρων και της συνημμένης σε αυτό πληροφοριακής έκθεσης ελέγχου με ημερομηνία 16/02/2010, απ' όπου προκύπτει ότι η εκδότρια επιχείρηση «.....» – ΑΦΜ: «.....» είναι **συναλλακτικά ανύπαρκτη** και εκδότης πλαστών στοιχείων, μετά δε από έλεγχο στα βιβλία του προσφεύγοντος, διαπιστώθηκε ότι ζήτησε, έλαβε και καταχώρησε στα βιβλία της ατομικής του επιχείρησης, στη **χρήση 2006**, το υπ' αριθμ. «.....»/2006 ΤΔΑ καθαρής αξίας **2.690€** πλέον ΦΠΑ 562,40€, το οποίο είναι πλαστό και εικονικό στο σύνολό του, καθόσον εκδόθηκε για ανύπαρκτες συναλλαγές,
- 10) Του υπ' αριθμ. «.....»/29-09-2009 δελτίο πληροφοριών της ΔΟΥ Α' Περιστερίου, από το οποίο προκύπτει ότι η εκδότρια επιχείρηση «.....» – ΑΦΜ: «.....» είναι συστηματικός εκδότης πλαστών και εικονικών στοιχείων, μετά δε από έλεγχο στα βιβλία του προσφεύγοντος, διαπιστώθηκε ότι ζήτησε, έλαβε και καταχώρησε στα βιβλία της ατομικής του επιχείρησης, στη **χρήση 2006**, δύο (2) φορολογικά στοιχεία, συνολικής καθαρής αξίας **12.240,00€** πλέον ΦΠΑ 2.203,20€, τα οποία είναι πλαστά και εικονικά στο σύνολό τους, καθόσον εκδόθηκαν για ανύπαρκτες συναλλαγές,
- 11) Του υπ' αριθμ. «.....»/28-02-2008 δελτίο πληροφοριών της ΔΟΥ Ιλίου, από το οποίο προκύπτει ότι η εκδότρια επιχείρηση «.....» – ΑΦΜ: «.....» είναι **συναλλακτικά ανύπαρκτη**, και τα στοιχεία που εξέδωσε πλαστά, μετά δε από έλεγχο στα βιβλία του προσφεύγοντος, διαπιστώθηκε ότι ζήτησε, έλαβε και καταχώρησε στα βιβλία της ατομικής του επιχείρησης, στη **χρήση 2004**, το υπ' αριθμ. «.....»/26-06-2004 ΤΔΑ, ποσού **4.200,00€** πλέον ΦΠΑ 756,00€ το οποίο είναι πλαστό και εικονικό στο σύνολό του, καθόσον εκδόθηκε για ανύπαρκτη συναλλαγή,
- 12) Του υπ' αριθμ. «.....»/12-05-2016 έγγραφο της ΔΟΥ Α' Αθηνών με το οποίο διαβίβασε τις υπ' αριθμ. «.....»/2011 και «.....»/2011 Αποφάσεις επιβολής προστίμου ΚΒΣ της ΔΟΥ ΙΕ' Αθηνών καθώς και τη σχετική με ημερομηνία 31-05-2011 έκθεση ελέγχου της ίδιας ΔΟΥ, απ' όπου προκύπτει ότι η εκδότρια επιχείρηση «.....» με ΑΦΜ: «.....» είναι **συναλλακτικά ανύπαρκτη**, μετά δε από έλεγχο στα βιβλία του προσφεύγοντος, διαπιστώθηκε ότι ζήτησε, έλαβε και καταχώρησε στα βιβλία της ατομικής του επιχείρησης, στη **χρήση 2004**, το υπ' αριθμ. «.....»/03-05-2004 ΤΔΑ, ποσού **3.900,00€** πλέον ΦΠΑ 702,00€ το οποίο είναι εικονικό στο σύνολό του, καθόσον εκδόθηκε για ανύπαρκτη συναλλαγή,
- 13) Του υπ' αριθμ. «.....»/01-09-2015 δελτίο πληροφοριών της ΔΟΥ Σερρών, από το οποίο προκύπτει ότι η εκδότρια επιχείρηση «.....» – ΑΦΜ: «.....» είναι **συναλλακτικά ανύπαρκτη**, και τα στοιχεία που εξέδωσε πλαστά, μετά δε από έλεγχο στα βιβλία του προσφεύγοντος, διαπιστώθηκε ότι ζήτησε, έλαβε και καταχώρησε στα βιβλία της ατομικής του επιχείρησης, στη **χρήση 2004**, τρία (3) φορολογικά στοιχεία, συνολικής καθαρής αξίας **16.040,00€** πλέον ΦΠΑ 3.047,60€, τα οποία είναι πλαστά και εικονικά στο σύνολό τους, καθόσον εκδόθηκαν για ανύπαρκτες συναλλαγές,

Στη συνέχεια εκδόθηκαν από την ελέγχουσα φορολογική Αρχή πράξεις προστίμου, σύμφωνα με τις διατάξεις του αρ. 7 του ν. 4337/2015, για τη λήψη εικονικών φορολογικών στοιχείων και συγκεκριμένα:

- 1) Η υπ' αριθμ. «.....»/29-05-2017 Πράξη Προτίμου χρήσης **2004**, με την οποία καταλογίστηκε στον προσφεύγοντα συνολικό πρόστιμο ποσού **7.034,70€**, δεδομένου ότι έλαβε δεκαπέντε (15) εικονικά φορολογικά στοιχεία από διάφορες επιχειρήσεις, συνολικής καθαρής αξίας 70.346,96€
- 2) Η υπ' αριθμ. «.....»/29-05-2017 Πράξη Προτίμου χρήσης **2005**, με την οποία καταλογίστηκε στον προσφεύγοντα συνολικό πρόστιμο ποσού **734,00€**, δεδομένου ότι έλαβε δύο (2) εικονικά φορολογικά στοιχεία από τον «.....», συνολικής καθαρής αξίας 7.349,00€
- 3) Η υπ' αριθμ. «.....»/29-05-2017 Πράξη Προτίμου χρήσης **2006**, με την οποία καταλογίστηκε στον προσφεύγοντα συνολικό πρόστιμο ποσού **3.124,00€**, δεδομένου ότι έλαβε έξι (6) εικονικά φορολογικά στοιχεία από διάφορες επιχειρήσεις, συνολικής καθαρής αξίας 31.240,00€

Ακολούθως διενεργήθηκε έλεγχος ΦΠΑ, δεδομένου δε, ότι διενήργησε έκπτωση του φόρου εισροών ως λήπτης εικονικών και πλαστών φορολογικών στοιχείων και συγκεκριμένα εξέπεσε ΦΠΑ εικονικών στοιχείων για τη **χρήση 2004** ποσού **14.689,85€**, για τη **χρήση 2005** ποσού **1.321,20€**, και για τη **χρήση 2006** ποσού **5.935,60€**, καταλογίστηκαν σε βάρος του προσφεύγοντος τα πρόστιμα που προβλέπονται με τις διατάξεις του άρθρου 79 του ν. 4472/2017 και συγκεκριμένα:

- Για τη χρήση **2004** με την υπ' αριθμ. «.....»/2017 πράξη, πρόστιμο ποσού **7.344,93€** (14.689,85€ x 50%)
- Για τη χρήση **2005** με την υπ' αριθμ. «.....»/2017 πράξη, πρόστιμο ποσού **660.60€** (1.321.20€ x 50%)
- Για τη χρήση **2006** με την υπ' αριθμ. «.....»/2017 πράξη, πρόστιμο ποσού **2.967.80€** (5.935,60€ x 50%)

Ο προσφεύγων, με την υπό κρίση **ενδικοφανή προσφυγή**, ζητά την **ακύρωση** ή την **τροποποίηση** των ανωτέρω Πράξεων, προβάλλοντας τους κατωτέρω λόγους:

1. Το δικαίωμα του Δημοσίου για έλεγχο και επιβολή φόρου, **έχει παραγραφεί**
2. Ότι οι συναλλαγές ήταν πραγματικές, η φορολογική αρχή δεν απέδειξε ως όφειλε την εικονικότητα των εν λόγω συναλλαγών και ότι τελούσε σε καλή πίστη,
3. Ότι δεν εφαρμόστηκαν οι ευνοϊκότερες διατάξεις του άρθρου 58 του ν. 4174/2013, αλλά οι διατάξεις των άρθρων 1 και 2 του ν. 2523/1997
4. Ότι η φορολογική Αρχή πλημμελώς και αυθαίρετα έλαβε ως ακαθάριστα έσοδα της ατομικής του επιχείρησης τα δεδομένα των συγκεντρωτικών καταστάσεων τρίτων.

Επειδή ο προσφεύγων ισχυρίζεται ότι οι προσβαλλόμενες πράξεις εκδόθηκαν μετά την πάροδο πενταετίας όπως προβλέπεται από τις διατάξεις του άρθρου 57§1 του ν. 2859/2000, οι δε συνεχείς παρατάσεις της παραγραφής αντίκεινται, προς την απορρέουσα από την αρχή του κράτους δικαίου **αρχή της ασφάλειας δικαίου** και στις εξειδικεύουσες αυτήν διατάξεις του άρθρου **78 § 1 και 2 του Συντάγματος**, σύμφωνα δε με την αρχή της **αναλογικότητας**, (άρθρο 25 § 1 εδ. δ' του Συντάγματος), η παραγραφή πρέπει να έχει εύλογη διάρκεια **ΣτΕ 1738/2017**

Επειδή με τις διατάξεις του άρθρου **9 § 5 του ν. 2523/1997** (Α' 179), ορίζεται ότι «Οι διατάξεις περί παραγραφής του δικαιώματος του Δημοσίου για την ενέργεια αρχικής ή συμπληρωματικής φορολογικής έγγραφης στην κύρια φορολογία εφαρμόζονται ανάλογα και για την επιβολή των προστίμων. Η προθεσμία αρχίζει από τη λήξη της διαχειριστικής περιόδου που έπεται εκείνης, στην οποία αφορά η παράβαση. Στα πρόστιμα του Κ.Β.Σ. ως και σε άλλα πρόστιμα που δεν συνδέονται με αντίστοιχη φορολογία, ως κύρια φορολογία νοείται η φορολογία εισοδήματος», με τις διατάξεις του άρθρου **72 § 11 του ν. 4174/2013** (Α' 170), ορίζεται ότι «Διατάξεις περί παραγραφής του δικαιώματος του Δημοσίου να κοινοποιεί φύλλα ελέγχου και πράξεις προσδιορισμού φόρου, τελών, εισφορών, προστίμων, προϋσχύουσες του άρθρου 36 του Κώδικα Φορολογικής Διαδικασίας, εξακολουθούν να έχουν εφαρμογή για τις χρήσεις, τις περιόδους, τις υποθέσεις και τις φορολογικές υποχρεώσεις τις οποίες αφορούν. Κατ' εξαίρεση, οι διατάξεις της παραγράφου 3 του άρθρου 36 εφαρμόζονται και για περιπτώσεις φοροδιαφυγής, η οποία διαπράχθηκε πριν την εφαρμογή του Κώδικα, εάν, κατά τη θέση αυτού σε ισχύ, το δικαίωμα του Δημοσίου δεν έχει παραγραφεί», με τις διατάξεις του άρθρου **67 του ίδιου νόμου**, ότι «ο παρών Κώδικας τίθεται σε ισχύ την 1η Ιανουαρίου 2014 εκτός αν ορίζεται διαφορετικά στις κατ' ιδίαν διατάξεις»,

Επειδή με τις διατάξεις του άρθρου **57 του ν. 2859/2000** (Α' 248) ορίζεται ότι: «**1)** Η κοινοποίηση των πράξεων που προβλέπουν οι διατάξεις των άρθρων 49 και 50 του παρόντος δεν μπορεί να γίνει ύστερα από πάροδο πενταετίας από το τέλος του έτους μέσα στο οποίο λήγει η προθεσμία για την υποβολή της εκκαθαριστικής δήλωσης ή της έκτακτης δήλωσης στις περιπτώσεις που δεν υπάρχει υποχρέωση για υποβολή εκκαθαριστικής ή η προθεσμία για την υποβολή αίτησης επιστροφής από τους αγρότες του ειδικού καθεστώτος του άρθρου 41. Μετά την πάροδο της πενταετίας παραγράφεται το δικαίωμα του Δημοσίου για την επιβολή του φόρου. **2)** Κατ' εξαίρεση από τις διατάξεις της προηγούμενης παραγράφου μπορεί να κοινοποιηθεί πράξη και μετά την πάροδο πενταετίας, όχι όμως και μετά την πάροδο δεκαετίας εφόσον: α) δεν υποβλήθηκε εκκαθαριστική δήλωση ή έκτακτη στις περιπτώσεις που δεν υπάρχει υποχρέωση για υποβολή εκκαθαριστικής, β) η μη άσκηση του δικαιώματος του Δημοσίου για την επιβολή του φόρου, εν όλω ή εν μέρει, οφείλεται σε πράξη ή παράλειψη από πρόθεση του υπόχρεου στο φόρο με σύμπτραξη του αρμόδιου φορολογικού οργάνου, γ) αφορά συμπληρωματική πράξη που προβλέπει η διάταξη της παραγράφου 3 του άρθρου 49. **3)** Σε περίπτωση υποβολής εκπροθέσμως της εκκαθαριστικής δήλωσης ή της κατά τα παραπάνω έκτακτης δήλωσης, το δικαίωμα του Δημοσίου για την κοινοποίηση των πράξεων των άρθρων 49 και 50 παρατείνεται ή αναβιώνει αναλόγως, ώστε ο υπολειπόμενος χρόνος για την παραγραφή του δικαιώματος του Δημοσίου προς επιβολή φόρου να μην είναι μικρότερος των τριών (3) ετών από τη λήξη του έτους εντός του οποίου υποβλήθηκε η δήλωση»,

Επειδή με τις διατάξεις του άρθρου **49§3** του **ν. 2859/2000** (Α' 248) ορίζεται ότι: «Πράξη προσδιορισμού του φόρου, και αν ακόμη έγινε οριστική, δεν αποκλείει την έκδοση και κοινοποίηση συμπληρωματικής πράξης, αν από συμπληρωματικά στοιχεία που περιήλθαν με οποιονδήποτε τρόπο σε γνώση του Προϊσταμένου ΔΟΥ, μετά την έκδοση της πράξης, εξακριβώνεται ότι ο φόρος που προκύπτει είναι μεγαλύτερος απ' αυτόν που προσδιορίζεται με την αρχική πράξη ή αν η δήλωση ή τα έντυπα ή οι καταστάσεις που τη συνοδεύουν αποδεικνύονται ανακριβή»,

Επειδή στην προκείμενη περίπτωση, **δεν έχουν εφαρμογή** οι διατάξεις του άρθρου **49§3** του **ν. 2859/2000** περί συμπληρωματικών στοιχείων, δεδομένου ότι η επιχείρηση δεν έχει περαιώσει τα ελεγχόμενα έτη, ούτε έχουν εκδοθεί Πράξεις Διορθωτικού Προσδιορισμού ή φύλλα ελέγχου εντός πενταετίας.

Επειδή, οι προθεσμίες παραγραφής, που έληγαν μετά την 31/12/2006 παρατάθηκαν διαδοχικώς με τις διατάξεις: του άρθρου **11 ν. 3513/2006** (Α' 265), του άρθρου **29 ν. 3697/2008** (Α' 194), του άρθρου **10 ν. 3790/2009** (Α' 143), του άρθρου **82 ν. 3842/2010** (Α' 58), του άρθρου **12§7 ν. 3888/2010** (Α' 175), του άρθρου **18§2 ν. 4002/2011** (Α' 180), του άρθρου **δεύτερου §1 ν. 4098/2012** (Α' 249), του άρθρου **37§5 ν. 4141/2013** (Α' 81), του άρθρου **22 ν. 4203/2013** (Α' 235), του άρθρου **87 ν. 4316/2014** (Α' 270), του άρθρου **22 ν. 4337/2015** (Α' 129), του άρθρου **61 § 8 ν. 4410/2016** (Α'141) και του άρθρου **97 ν. 4446/2016** (Α' 240),

Επειδή οι διατάξεις του άρθρου **11** του **ν. 3513/2006** (Α' 265), του άρθρου **29** του **ν. 3697/2008** (Α' 194), του άρθρου **10** του **ν. 3790/2009** (Α' 143) και του άρθρου **82** του **ν. 3842/2010** (Α' 58) περί παρατάσεων της παραγραφής (αρχικής ή παραταθείσης) αντίκεινται στις εξειδικεύουσες την (απορρέουσα από την αρχή του κράτους δικαίου) αρχή της ασφάλειας δικαίου διατάξεις των παρ. 1 και 2 του άρθρου 78 του Συντάγματος, διότι παρατείνουν την προθεσμία παραγραφής φορολογικών αξιώσεων του Δημοσίου αναγομένων σε ημερολογιακά έτη προγενέστερα του προηγούμενου της δημοσιεύσεως των σχετικών νόμων ετών. ΣτΕ 1738/2017

Επειδή και οι διατάξεις του άρθρου **12§7** του **ν. 3888/2010**, του άρθρου **18§2** του **ν. 4002/2011** και του άρθρου **δεύτερου §1** του **ν. 4098/2012** αντίκεινται στις εξειδικεύουσες την αρχή της ασφάλειας δικαίου διατάξεις των παραγράφων 1 και 2 του άρθρου 78 του Συντάγματος, διότι παρατείνουν την προθεσμία παραγραφής φορολογικών αξιώσεων του Δημοσίου αναγομένων σε ημερολογιακά έτη προγενέστερα του προηγούμενου της δημοσιεύσεως των σχετικών νόμων ετών. ΣτΕ 2932/2017

Επειδή εν προκειμένω, δεδομένου ότι:

- Κρίθηκαν ως **αντισυνταγματικές** οι διατάξεις των νόμων που προέβλεπαν παράταση της παραγραφής **ΣτΕ 1738/2017 (ολομέλεια)**, **ΣτΕ 2932/2017 τμ.Β'**
- Όπως προκύπτει από τα στοιχεία της υπηρεσίας μας, κατά τα ελεγχόμενα έτη 2004 – 2006, **υπεβλήθησαν εκκαθαριστικές δηλώσεις ΦΠΑ** και ως εκ τούτου δεν έχουν εφαρμογή οι διατάξεις του άρθρου **57 § 2** περ.α' του **ν. 2859/2000** περί δεκαετούς παραγραφής,
- Δεν έχουν εφαρμογή οι διατάξεις του άρθρου **57 § 2** περ. γ' του **ν. 2859/2000** περί δεκαετούς παραγραφής λόγω συμπληρωματικών στοιχείων, δεδομένου ότι δεν έχουν περαιωθεί οι χρήσεις που ελέγχονται ούτε έχει εκδοθεί αρχικό φύλλο ελέγχου εντός της κανονικής παραγραφής, προϋπόθεση που είναι απαραίτητη σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 49§3 του ίδιου νόμου

το δικαίωμα του Δημοσίου προς επιβολή φόρων και προστίμων σε βάρος του προσφεύγοντος για τις χρήσεις **2004, 2005 και 2006 έχει υποπέσει σε παραγραφή**, καθόσον οι προσβαλλόμενες πράξεις εκδόθηκαν στις 16/05/2017, ήτοι μετά την παρέλευση του χρόνου της πενταετούς παραγραφής,

Ως εκ τούτου ο ισχυρισμός του προσφεύγοντος περί παραγραφής γίνεται **δεκτός** και **παρέλκει η εξέταση των λοιπών λόγων** που προβάλλονται με την παρούσα ενδικοφανή προσφυγή.

Αποφασίζουμε

Την **αποδοχή** της με αριθμό πρωτοκόλλου «.....»/07-07-2017 ενδικοφανούς προσφυγής του «.....», με **ΑΦΜ:** «.....», εκμεταλλευτή Φ.Δ.Χ, κατοίκου Μαρκοπούλου, οδός «.....», τ.κ 19003, και την **ακύρωση** των από **29/05/2017** και με αριθμούς «.....», «.....» και «.....» Οριστικών Πράξεων Επιβολής Προστίμου Φ.Π.Α, διαχειριστικών περιόδων **2004, 2005 και 2006** αντίστοιχα, που εξέδωσε η προϊσταμένη της ΔΟΥ Παλλήνης, λόγω παραγραφής.

Οριστική φορολογική υποχρέωση ανά έτος με βάση την παρούσα απόφαση

Σύνολο Καταλογιζόμενων ποσών με βάση την παρούσα Απόφαση						
α/α	Αριθμός - Ημερ/νία πράξης	Οριστική Πράξη	Χρήση	Πρόστιμο		
				Ελέγχου	Διαγράφονται	Απόφασης
1	«.....» - 29/05/17	Πράξη Προστίμου άρθρου 79 ν.4472/2017	2004	0,00€	0,00€	0,00€
2	«.....» - 29/05/17	Πράξη Προστίμου άρθρου 79 ν.4472/2017	2005	0,00€	0,00€	0,00€
3	«.....» - 29/05/17	Πράξη Προστίμου άρθρου 79 ν.4472/2017	2006	0,00€	0,00€	0,00€
Σύνολα				0,00€	0,00€	0,00€

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

Ακριβές Αντίγραφο

ΜΕ ΕΝΤΟΛΗ ΤΟΥ ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΥ
ΤΗΣ Δ/ΝΣΗΣ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ
Ο προϊστάμενος της Υποδιεύθυνσης
Επανεξέτασης

Η Υπάλληλος του Τμήματος
Διοικητικής Υποστήριξης

ΦΑΚΟΣ ΓΕΩΡΓΙΟΣ

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.