



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ
ΥΠΟΥΡΓΕΙΟ ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΩΝ
ΓΕΝΙΚΗ ΓΡΑΜΜΑΤΕΙΑ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΕΣΟΔΩΝ
ΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ
ΥΠΟΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ
ΤΜΗΜΑ : Α2
Ταχ. Δ/ση : Αριστογείτονος 19
Ταχ. Κώδικας : 176 71 - Καλλιθέα
Τηλέφωνο : 2131604521
ΦΑΞ : 2131604567

Καλλιθέα 12/9/2016

Αριθμός απόφασης: 3023

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. Της παρ. 3 του άρθρου 47 του ν. 4331/2015 (ΦΕΚ Α' 69).
 - γ. Του άρθρου 59 του π.δ. 111/2014 (Α' 178) «Οργανισμός του Υπουργείου Οικονομικών».
 - δ. Του άρθρου 6 της αριθμ. Δ6Α 1058824 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 του Υπουργείου Οικονομικών και μετονομασία ορισμένων από αυτές», όπως τροποποιήθηκε και ισχύει.
 - ε. Της ΠΟΛ 1002/31.12.2013 Απόφασης του Γενικού Γραμματέα Δημοσίων Εσόδων (ΦΕΚ Β' 55/16-1-2014) «Εφαρμογή των διατάξεων του άρθρου 63 του ν. 4174/2013 (Ειδική Διοικητική Διαδικασία – Ενδικοφανής προσφυγή), όπως αυτό τροποποιήθηκε και ισχύει από 1/1/2014 και καθορισμός λεπτομερειών για τη λειτουργία της Διεύθυνσης Επίλυσης Διαφορών (πρώην Υπηρεσίας Εσωτερικής Επανεξέτασης) της Γενικής Γραμματείας Δημοσίων Εσόδων, την εφαρμοστέα διαδικασία και τον τρόπο έκδοσης των αποφάσεων αυτής».
2. Την ΠΟΛ 1069/4-3-2014 Εγκύκλιο της Γενικής Γραμματείας Δημοσίων Εσόδων του Υπουργείου Οικονομικών.
3. Την αριθμ. Δ.Ε.Δ. ΕΞ 1126366/30.08.2016(ΦΕΚ 2759 / τ. Β' /01.09.2016) Απόφαση του Προϊσταμένου της Διεύθυνσης Επίλυσης Διαφορών.
3. Την απόκαι με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανή προσφυγή του, ΑΦΜ....., κατοίκουΤ.Κκατά της υπ' αριθ.οριστικής πράξης διορθωτικού προσδιορισμού φόρου στην πραγματική αξία πώλησης μετοχών Α.Ε μη εισηγμένων σε χρηματιστήριο διαχειριστικής περιόδου 1/1/2000-31/12/2000 του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ.και τα προσκομιζόμενα με αυτήν σχετικά έγγραφα.
4. Την υπ' αριθ.οριστική πράξη διορθωτικού προσδιορισμού φόρου στην πραγματική αξία πώλησης μετοχών Α.Ε μη εισηγμένων σε χρηματιστήριο διαχειριστικής περιόδου 1/1/2000-31/12/2000 του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. της οποίας ζητείται η ακύρωση, καθώς και την από 7/3/2016 οικεία έκθεση ελέγχου.
5. Τις απόψεις της ανωτέρω φορολογικής αρχής.

6. Την εισήγηση του ορισθέντος υπαλλήλου του Τμήματος Α2 όπως αποτυπώνεται στο σχέδιο της απόφασης

Επί της από και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανούς 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, επαγόμαστε τα ακόλουθα:

Με την υπ' αριθ.οριστική πράξη διορθωτικού προσδιορισμού φόρου στην πραγματική αξία πώλησης μετοχών Α.Ε μη εισηγμένων σε χρηματιστήριο διαχειριστικής περιόδου 1/1/2000-31/12/2000 του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ.επιβλήθηκε σε βάρος του προσφεύγοντος φόρος εισοδήματος ποσού 220.102,72 €, πλέον 264.123,26 € (πρόσθετος φόρος λόγω ανακρίβειας 120%).

Η διαφορά φόρου προέκυψε με βάση το υπ' αριθμόν πρωτ.Δελτίου Πληροφοριών από το....., που έλαβε αριθμό πρωτοκόλλου της Δ.Ο.Υ.(....),και σε συνδυασμό με το υπ. αρ. πρωτ.δελτίο πληροφοριών του....., με τα οποία παρήχθησαν πληροφορίες σχετικά με τον προσφεύγοντα και δη αναφορικά με τη μεταβίβαση μετοχών που διατηρούσε στο μετοχικό κεφάλαιο της ανώνυμης εταιρίας «.....», τηλεοπτικές δραστηριότητες (Α.Φ.Μ.....), στα πλαίσια τακτικού ελέγχου εισοδήματος της ως άνω εταιρίας, διαχειριστικής περιόδου 1/1/2000-31/12/2000.

Εν συνεχεία εκδόθηκε η με αριθμό**εντολή ελέγχου** του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. και διενεργήθηκε έλεγχος σύμφωνα με την από 27/12/2013 έκθεση ελέγχου τουπου πραγματοποιήθηκε στην εταιρεία Συγκεκριμένα συντάχθηκε ειδική έκθεση ελέγχου αυτοτελούς φορολόγησης εισοδήματος σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 13 παρ 1 του Ν 2238/94 ΚΦΕ με ημερομηνία θεώρησης 27-12-2013 η οποία αναφέρεται μεταξύ άλλων σε μεταβιβάσεις μετοχών της παραπάνω εταιρείας όπου διαπιστώθηκε διαφοροποίηση της φορολογικής οφειλής σε σχέση με την πραγματική αξία της μεταβίβασης 5.000 ονομαστικών μετοχών η οποία διενεργήθηκε την 7/3/2000.

Ακολούθως εστάλησαν στον προσφεύγοντα με συστημένη επιστολή οι με αρ. πρωτ.καιγνωστοποιήσεις αναφορικά με τον επικείμενο έλεγχο, στην έδρα της εμπορικής δραστηριότητας του στην οδόκαθώς και στην διεύθυνση της κατοικίας του στο..... επί της οδού.....' χωρίς να τις αναζητήσει κανένας με συνέπεια να επιστραφούν στην αρμόδια Δ.Ο.Υ.

Ο έλεγχος που διενεργήθηκε από την Δ.Ο.Υ έλαβε υπόψη **α) την** αξία της μετοχής κατά την ως άνω μεταβίβαση που προσδιορίστηκε αντικειμενικά σύμφωνα με την υπ. αρ. 1122719/11072/πολ 1233/2-12-1999 ΑΥΟ και τις οδηγίες που δόθηκαν με την αρ. πρωτ. 1030026/10403/πολ 1108/22-3-2000 ΑΥΟ ερμηνευτική εγκύκλιο όπως αναφέρεται στις υπ. αριθ.καιδηλώσεις προς την Δ.Ο.Υ

και β) τα αναφερόμενα στην ειδική έκθεση ελέγχου αυτοτελούς φορολόγησης τουόπου προσδιόρισε την αξία της μετοχής στο ποσό των 400.00.δρχ ανά μετοχή **όπως προκύπτει από**

το συνολικό τίμημα που καταβλήθηκε στηντουκαι στηνγια την αγορά 5.000 μετοχών ήτοι 2.000.000.000 δρχ/5000 μετοχές=400.000δρχ **και επειδή αυτή είναι μεγαλύτερη από την πραγματική τιμή της μετοχής που προσδιορίστηκε σύμφωνα με τις διατάξεις της ΠΟΛ 1233/2-7-1999 Α.Υ.Ο και της ΠΟΛ 1108/22-3-2000 Α.Υ.Ο (ήτοι στο ποσό των 17.979 δρχ.) ,ο φόρος και η διαφορά του φόρου μεταξύ αυτού που έπρεπε να καταβληθεί και αυτού που καταβλήθηκε προσδιορίζονται στον παρακάτω πίνακα.**

	δρχ	€
Αξία βάση ελεγχου 5.000 μετοχέςX400.000δρχ=	2.000.000.000	5.569.405,72
Φόρος που αναλογεί 5%	100.000.000	293.470,29
Μείον φόρος δηλώσεων	25.000.000	73.367,57
Διαφορά φόρου	75.000.000	220.102,71

Ακολούθως με την υπ.έκθεση επίδοσης του δικαστικού επιμελητή κοινοποιήθηκε στον προσφεύγοντα ακριβές αντίγραφο της πράξης προσωρινού διορθωτικού προσδιορισμού φόρου με συνημμένες τις διαπιστώσεις του ελέγχου σύμφωνα με τις ισχύουσες διατάξεις του άρθρου 28 Ν 4174/2013 . Ο προσφεύγων υπέβαλε τις απόψεις του με το υπ. αρ. πρωτ.υπόμνημα οι οποίες δεν έγιναν αποδεκτές από τον έλεγχο. Στην συνέχεια κοινοποιήθηκε η υπ. αρ.οριστική πράξη διορθωτικού προσδιορισμού με συναπτόμενη από 7/3/2016 έκθεση ελέγχου.

Ο προσφεύγων , με την υπό κρίση ενδικοφανή προσφυγή, ζητά την ακύρωση ή άλλως την τροποποίηση της παραπάνω οριστική πράξη διορθωτικού προσδιορισμού φόρου προβάλλοντας τους παρακάτω λόγους :

1. Η έκδοση της προσβαλλομένης πράξης έγινε κατά παράβαση της κατά χρόνον αρμοδιότητος της Φορολογικής Αρχής.
2. Παραγραφή του δικαιώματος επιβολής φόρου της χρήσης 2000.
3. Εφαρμογή της αρχής της αναλογικότητας (άρθρο 25&1 του Συντάγματος) και του άρθρου 6 της Ευρωπαϊκής Σύμβασης των Δικαιωμάτων του Ανθρώπου
- 4.Νομική πλημμέλεια ένεκα αντισυνταγματικότητας, λόγω παράβασης της αρχής της φορολογικής ισότητας (άρθρο 4 § 1, 5 Συντ.) και την αρχή της διπλής φορολόγησης
- 5.Νομική πλημμέλεια ένεκα ασυμβατότητας προς την ΕΣΔΑ, λόγω παραβίασης του δικαιώματος στην περιουσία (άρθρο 1 1ου Π.Π. Ε.Σ.Δ.Α.)
- 6 .Νομική πλημμέλεια ένεκα αντισυνταγματικότητας, λόγω παράβασης των αρχών της προστασίας της ανθρώπινης αξιοπρέπειας (άρθρο 2 παρ. 1, άρθρο 5 Συντ.) και της αρχής του κοινωνικού κράτους δικαίου (άρθρο 25 παρ. 1 Συντ.).
- 7.Νομική πλημμέλεια ένεκα της παράβασης της αρχής της χρηστής διοίκησης και της δικαιολογημένης εμπιστοσύνης του διοικούμενου

Επειδή σύμφωνα με το άρθρο 13 Ν 2238/94 Κ.Φ.Ε.. φορολογείται αυτοτελώς λογιζόμενο ως εισόδημα με συντελεστή 20% κάθε είδους ή ωφέλεια που προέρχεται από μεταβιβάσεις εταιρικού μεριδίου ή ολόκληρης επιχείρησης με άυλα στοιχεία αυτής όπως αέρας επωνυμία σήμα κλπ..

Επειδή σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 3 παρ 4 Ν 2753/1999 φορολογείται αυτοτελώς με συντελεστή 5% η πραγματική αξία πώλησης ή παραστατικών τίτλων μετοχών μη εισηγμένων στο χρηματιστήριο Αθηνών ή αλλοδαπό χρηματιστήριο ή σε άλλο διεθνώς αναγνωρισμένο χρηματιστηριακό θεσμό που μεταβιβάζονται από ιδιώτες ή φυσικά πρόσωπα ή νομικά πρόσωπα ημεδαπά ή αλλοδαπά. ...

Επειδή σύμφωνα με τις διατάξεις σύμφωνα με 1122719/11072/πολ 1233/2-12-1999 ΑΥΟ και τις οδηγίες που δόθηκαν με την αρ. πρωτ. 1030026/10403/πολ 1108/22-3-2000 ΑΥΟ ερμηνευτική εγκύκλιο προσδιορίζεται ο τρόπος υπολογισμού της πραγματικής αξίας των μεταβιβαζομένων μετοχών ανωνύμων εταιρειών μη εισηγμένων στο χρηματιστήριο Αξιών Αθηνών.

Επειδή με το 36 παρ 1 του Ν 4174/2013 ορίζεται ότι η φορολογική διοίκηση μπορεί να προβεί σε έκδοση πράξης διοικητικού εκτιμώμενου ή διορθωτικού προσδιορισμού φόρου εντός πέντε ετών από την λήξη του έτους εντός του οποίου λήγει η προθεσμία δήλωσης.

Επειδή σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 28 του Ν. 4174/2013, όπως ισχύει, με τίτλο «Αποτελέσματα φορολογικού ελέγχου», ορίζονται τα ακόλουθα: «1. Η Φορολογική Διοίκηση κοινοποιεί εγγράφως στο φορολογούμενο τα αποτελέσματα του φορολογικού ελέγχου και τον προσωρινό διορθωτικό προσδιορισμό φόρου, ο οποίος πρέπει να είναι πλήρως αιτιολογημένος. Ο φορολογούμενος δύναται να ζητά να λαμβάνει αντίγραφα των εγγράφων στα οποία βασίζεται ο διορθωτικός προσδιορισμός φόρου. Ο φορολογούμενος έχει τη δυνατότητα να διατυπώσει εγγράφως τις απόψεις του σχετικά με τον προσωρινό διορθωτικό προσδιορισμό φόρου εντός είκοσι **(20) ημερών** από την κοινοποίηση της έγγραφης γνωστοποίησης. 2. Η Φορολογική Διοίκηση εκδίδει την οριστική πράξη διορθωτικού προσδιορισμού του φόρου, **εντός μηνός** από την ημερομηνία παραλαβής των απόψεων του φορολογούμενου ή, σε περίπτωση που ο φορολογούμενος δεν υποβάλλει τις απόψεις του, την εκπνοή της προθεσμίας που ορίζεται στην παράγραφο 1. Η οριστική πράξη διορθωτικού προσδιορισμού του φόρου εκδίδεται με βάση έκθεση ελέγχου την οποία συντάσσει η Φορολογική Διοίκηση. Η έκθεση ελέγχου περιλαμβάνει εμπειρισττωμένα και αιτιολογημένα τα γεγονότα, τα στοιχεία και τις διατάξεις τις οποίες έλαβε υπόψη της η Φορολογική Διοίκηση για τον προσδιορισμό του φόρου. Η οριστική πράξη διορθωτικού προσδιορισμού του φόρου μαζί με την έκθεση ελέγχου κοινοποιούνται στον φορολογούμενο.

Επειδή ο προσφεύγων ισχυρίζεται ότι η έκδοση της προσβαλλομένης πράξης έγινε κατά παράβαση της κατά χρόνον αρμοδιότητας της Φορολογικής Αρχής δηλαδή καίτοι υπέβαλε νομίμως και εμπροθέσμως το ανωτέρω υπόμνημα αρ. πρωτ....., παρήλθε η προθεσμία του ενός (1) μηνός από την παραλαβή του, χωρίς η αρμοδία Φορολογική Αρχή (Δ.Ο.Υ.), να προβεί στην έκδοση της οποιασδήποτε οριστικής πράξεως διορθωτικού προσδιορισμού φόρου. Αντιθέτως, η Προϊσταμένη της Δ.Ο.Υ., εξέδωσε, όπως ευθέως προκύπτει από το σώμα αυτής, την ως άνω προσβαλλόμενη οριστική πράξη στις 07-03-2016 και την κοινοποίησε στις 18-03-2016, ήτοι πολύ μετά την παρέλευση του ενός (1) μηνός από την υποβολή της ως άνω Απάντησής του (16-12-2015).

Ως εκ τούτου, παρήλθε, σύμφωνα με τα προαναφερθέντα , η χρονική αρμοδιότητα της Φορολογικής Αρχής να εκδώσει τέτοια πράξη, με συνέπεια οι προβληθέντες διά της ανωτέρω ισχυρισμοί του να θεωρείται ότι έγιναν σιωπηρώς αποδεκτοί. Συνακόλουθα, η οποιαδήποτε επιγενομένως εκδοθείσα οριστική καταλογιστική πράξη της Φορολογικής Αρχής εκδόθηκε καθ' υπέρβαση της κατά χρόνον αρμοδιότητος της. Ο ισχυρισμός αυτός του προσφεύγοντος είναι νόμω και ουσία αβάσιμος διότι η ανωτέρω επικαλούμενη προθεσμία των διατάξεων της παρ. 2 του άρθρου 28 Ν 4174/2013 δεν είναι αποκλειστική και η μεταγενέστερη του μηνός έκδοση της πράξης δεν επιφέρει ακυρότητα αυτής.

Επειδή σύμφωνα με τις διατάξεις της παραγράφου 5 του άρθρου 37 του Ν. 4141/2013 (ΦΕΚ Α' 81/05-04-2013), οι ανέλεγκτες υποθέσεις φορολογίας εισοδήματος και λοιπών φορολογικών αντικειμένων των οποίων επίκειται ο χρόνος παραγραφής του Δημοσίου για κοινοποίηση φύλλων ελέγχου ή πράξεων επιβολής φόρου και λοιπών καταλογιστικών πράξεων, παρατείνεται για δύο ακόμα έτη πέραν του χρόνου που ορίζεται από τις διατάξεις της παραγράφου 2 του άρθρου 21 του ΠΔ 186/1992, **εφόσον έχει εκδοθεί η εντολή ελέγχου έως 31.12.2013.**

Επειδή σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 22 του ν.4337/2015 περί παράτασης προθεσμιών παραγραφής του δικαιώματος του Δημοσίου για έκδοση πράξης: «Οι προθεσμίες παραγραφής του δικαιώματος του Δημοσίου για έκδοση πράξης διοικητικού, εκτιμώμενου ή διορθωτικού προσδιορισμού φόρου και κάθε άλλης πράξης επιβολής φόρων, τελών, προστίμων ή εισφορών, **που λήγουν στις 31.12.2015 παρατείνονται κατά ένα (1) έτος** από τη λήξη τους για υποθέσεις για τις οποίες έχουν εκδοθεί (κατά τη δημοσίευση του παρόντος) ή θα εκδοθούν μέχρι τις 31.12.2015 εισαγγελικές παραγγελίες, εντολές ελέγχου, έρευνας ή επεξεργασίας ή εντολές και αιτήματα διερεύνησης από δικαστική ή φορολογική ή ελεγκτική αρχή, καθώς και από την Αρχή Καταπολέμησης της Νομιμοποίησης Εσόδων από Εγκληματικές Δραστηριότητες και της Χρηματοδότησης της Τρομοκρατίας και Ελέγχου των Δηλώσεων Περιουσιακής Κατάστασης.»Ο ισχυρισμός του προσφεύγοντος ότι το δικαίωμα του δημοσίου για επιβολή φόρου έχει παραγραφεί είναι αβάσιμος διότι η υπ. αρ.776 εντολή ελέγχου είχε εκδοθεί την 30/12/2013.

Επειδή στην παράγραφο 5 του άρθρου 4 του συντάγματος ορίζεται ότι οι Έλληνες πολίτες συνεισφέρουν χωρίς διακρίσεις στα δημόσια βάρη ανάλογα με τις δυνάμεις τους.

Επειδή ο παρών έλεγχος διενεργήθηκε σύμφωνα με το υπ. αρ.δελτίο πληροφοριών τουκαι τις διατάξεις του άρθρου 13 παρ 1 Ν 2238/1994 ο ισχυρισμός του προσφεύγοντος ότι με την έκδοση της κρινόμενης πράξης παραβιάστηκε η αρχή της αναλογικότητας (άρθρο 25&1 του Συντάγματος) και του άρθρου 6 της Ευρωπαϊκής Σύμβασης των Δικαιωμάτων του Ανθρώπου είναι αβάσιμος διότι η κρινόμενη πράξη εκδόθηκε σύμφωνα με τις προαναφερόμενες 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 & 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, βάσει δικαστηριακής και διοικητικής νομολογίας, γίνεται δεκτό ότι η αποφυγή της διπλής φορολογίας αποτελεί μεν αρχή της φορολογικής πολιτικής, δεν αποτελεί, όμως, συνταγματική επιταγή, της οποίας η παράβαση θα καθιστούσε ανεφάρμοστο τον τυχόν θεσπίζοντα αυτήν νόμο και, ως εκ τούτου, όταν το ίδιο πρόσωπο υποβάλλεται για την ίδια φορολογητέα ύλη σε διάφορες φορολογίες βάσει διαφορετικών διατάξεων, δεν παραβιάζεται η αρχή της φορολογικής ισότητας (ΣτΕ 933, 934/1952, 924/1954, 1396/1956, 153/1960, 429-432/1986, 4071/1987 και Γνωμ. ΝΣΚ 634/2012, η οποία έγινε αποδεκτή από τον Γ.Γ.Δ.Ε. και κοινοποιήθηκε με τη με αριθ. ΠΟΛ. 1083/11-4-2013 εγκύκλιο ΥΠΟΙΚ).Ο ισχυρισμός του προσφεύγοντος ότι υφίσταται νομική πλημμέλεια ένεκα αντισυνταγματικότητας, λόγω παράβασης της αρχής της φορολογικής ισότητας (άρθρο 4 § 1, 5 Συντ.) και την αρχή της διπλής φορολόγησης είναι αβάσιμος.

Επειδή ο προσφεύγων **επικαλείται** το άρθρο 1 του Πρώτου Προσθέτου Πρωτοκόλλου της Ευρωπαϊκής Συμβάσεως για την προστασία των δικαιωμάτων του ανθρώπου και των θεμελιωδών ελευθεριών (Ε.Σ.Δ.Α.), που κυρώθηκε μαζί με την Σύμβαση με το άρθρο πρώτο του Ν.Δ. 53/1974 (ΦΕΚ Α'256) ορίζεται ότι «Παν φυσικόν ή νομικόν πρόσωπον δικαιούται σεβασμού της περιουσίας του. Ουδείς δύναται να στερηθή της ιδιοκτησίας αυτού ειμή δια λόγους δημοσίας ωφελείας και υπό τους προβλεπόμενους υπό του νόμου και των γενικών αρχών του διεθνούς δικαίου όρους **και ισχυρίζεται** ότι με βάση τα ανωτέρω υφίσταται Νομική πλημμέλεια ένεκα ασυμβατότητας προς την ΕΣΔΑ, λόγω παραβίασης του δικαιώματος στην περιουσία (άρθρο 1 1ου Π.Π. Ε.Σ.Δ.Α.) .Ο ισχυρισμός αυτός είναι νόμο αβάσιμος διότι όπως έχει κριθεί με την υπ. αρ. 693/2011 απόφαση του συμβουλίου Επικρατείας από την διάταξη του άρθρου 4 παρ. 5 του Συντάγματος παρέχεται ευρεία ευχέρεια στο νομοθέτη να διαμορφώνει το κατάλληλο κατά την εκτίμηση του φορολογικό σύστημα και δεν αποκλείεται η διαφορετική φορολογική μεταχείριση κατηγοριών φορολογουμένων εφόσον η μεταχείριση αυτή δεν είναι αυθαίρετη αλλά στηρίζεται σε γενικά αντικειμενικά κριτήρια ανταποκρινόμενα στις ιδιαίτερες συνθήκες κάθε κατηγορίας ενόψει και των ακατάστατε κοινωνικοοικονομικών συνθηκών.

Επειδή σύμφωνα με το άρθρου 2 παρ. 1 του Συντάγματος προβλέπει τα εξής: «Ο σεβασμός και η προστασία της αξίας του ανθρώπου αποτελούν την πρωταρχική υποχρέωση της πολιτείας». Η αρχή αυτή η οποία διέπει αναρίθμητες πτυχές των σχέσεων πολίτη κράτους, δεν θα μπορούσε να αφήσει ανεπηρέαστες τις οικονομικές σχέσεις φορολογούμενου και κράτους....

Επειδή ο προσφεύγων ισχυρίζεται ότι στην υπό κρίση πράξη υφίσταται Νομική πλημμέλεια ένεκα αντισυνταγματικότητας, λόγω παράβασης των αρχών της προστασίας της ανθρώπινης αξιοπρέπειας (άρθρο 2 παρ. 1, άρθρο 5 Συντ.) της αρχής του κοινωνικού κράτους δικαίου (άρθρο 25 παρ. 1 Συντ.) της χρηστής διοίκησης και της δικαιολογημένης εμπιστοσύνης του διοικούμενου. Ο ισχυρισμός αυτός είναι σε κάθε περίπτωση πλήρως αβάσιμος, αυθαίρετος και καθόλα απορριπτέος **με βάση την αρχή της στενής ερμηνείας των φορολογικών διατάξεων**, η οποία υπαγορεύει την ερμηνεία των φορολογικών ρυθμίσεων με βάση το γράμμα του νόμου. 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. Επί πλέον η υπό κρίση πράξη εκδόθηκε σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 13 του Ν 2238/94 .

Επειδή οι διαπιστώσεις του ελέγχου, όπως αυτές καταγράφονται στην από 7/3/2016 έκθεση ελέγχου της Δ.Ο.Υεπί της οποίας εδράζεται το προσβαλλόμενο φύλο ελέγχου ή η προσβαλλόμενη πράξη προσδιορισμού οικονομικών αποτελεσμάτων, κρίνονται βάσιμες , αποδεκτές και πλήρως αιτιολογημένες, η υπό κρίση ενδικοφανής προσφυγή πρέπει να απορριφθεί.

Αποφασίζουμε

Την απόρριψη της από και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανούς προσφυγής του, κατά της υπ' αριθ.οριστικής πράξης διορθωτικού προσδιορισμού φόρου στην πραγματική αξία πώλησης μετοχών Α.Ε μη εισηγμένων σε χρηματιστήριο διαχειριστικής περιόδου 1/1/2000-31/12/2000 του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ.

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

Επί της οριστικής πράξης διορθωτικού προσδιορισμού φόρου

Διαφορά φόρου	220.102,29
Πρόσθετος φόρος λόγω ανακρίβειας 120%	264.123,26
ΚΑΤΑΛΟΓΙΖΟΜΕΝΟ ΠΟΣΟ	484.225,98

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 Δ/ΝΣΗΣ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ

Ο ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΣ ΤΗΣ ΥΠΟΔΙΕΥΘΥΝΣΗΣ
ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ

ΓΕΩΡΓΙΟΣ ΦΑΚΟΣ

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 άσκησης της (άρθ. 126 ν. 2717/99).