



**ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ
ΥΠΟΥΡΓΕΙΟ ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΩΝ
ΓΕΝΙΚΗ ΓΡΑΜΜΑΤΕΙΑ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΕΣΟΔΩΝ
ΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ**

Καλλιθέα 01/10/2015

Αριθμός απόφασης:4099

Ταχ. Δ/ση: Αριστογείτονος 19

Ταχ. Κώδικας : 176 71 - Καλλιθέα

Τηλέφωνο : 2131604540

Fax : 2131604566

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 αριθ. Δ6Α1118225ΕΞ 2013/24.07.2013 Απόφασης του Γενικού Γραμματέα Δημοσίων Εσόδων του Υπουργείου Οικονομικών (ΦΕΚ Β' 1893) «Καθορισμός της διάρθρωσης και των αρμοδιοτήτων της Υπηρεσίας Εσωτερικής Επανεξέτασης της Γενικής Γραμματείας Δημοσίων Εσόδων, καθώς και απαραίτητων λεπτομερειών λειτουργίας αυτής».

γ. Της αριθ. Δ6Α1198069 ΕΞ 2013/30.12.2013 Απόφασης του Γενικού Γραμματέα Δημοσίων Εσόδων του Υπουργείου Οικονομικών (ΦΕΚ Β' 3367) «Μετονομασία και ανακαθορισμός των αρμοδιοτήτων και της εσωτερικής διάρθρωσης της Υπηρεσίας Εσωτερικής Επανεξέτασης της Γενικής Γραμματείας Δημοσίων Εσόδων του Υπουργείου Οικονομικών».

δ. Της ΠΟΛ 1002/31.12.2013 Απόφασης του Γενικού Γραμματέα Δημοσίων Εσόδων (ΦΕΚ Β'55/16-1-2014).

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

3. Την αριθ. Δ.Ε.Δ. 12895 ΕΞ 2014/9-4-2014 απόφαση του προϊσταμένου της Διεύθυνσης Επίλυσης Διαφορών «Παροχή εξουσιοδότησης υπογραφής» (ΦΕΚ Β' 975).

4. Την από 02-07-2015 και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανή προσφυγή της επιχείρησης <<, με ΑΦΜ:, κατά αρνητικής απάντησης του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ και τα προσκομιζόμενα με αυτήν σχετικά έγγραφα.

5. Την υπ' αριθ.πρωτ...../04.03.2015 αίτησή της, με την οποία αιτείται την επιστροφή ποσού 1.224.716,48 € νομιμοτόκως, που καταβλήθηκε από την ίδια, σύμφωνα με την από 14.12.2007 Συμπληρωματική Δήλωση Φ.Ε που υπέβαλλε στην Δ.Ο.Υ., για την ανάκτηση του Ειδικού Αφορολόγητου Αποθεματικού του ν.3220/2004 χρήσης 2003.

6. Τις απόψεις της ανωτέρω φορολογικής αρχής.

7. Την από 30/09/2015 εισήγηση του Α1τμήματος της Υπηρεσίας μας.

Επί της από 02-07-2015 και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανούς προσφυγής της επιχείρησης με ΑΦΜ:, κατά της αρνητικής απάντησης του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ., επί της από 4/3/2015 και με αριθ.πρωτ..... αίτησης (επέχουσας θέση τροποποιητικής-ανακλητικής δήλωσης), η οποία κατατέθηκε εμπρόθεσμα στις 2-7-2015 και μετά την μελέτη και την αξιολόγηση όλων των υφιστάμενων στο σχετικό φάκελο εγγράφων και των προβαλλόμενων λόγων της ενδικοφανούς προσφυγής, επαγόμαστε τα ακόλουθα:

Η προσφεύγουσα κατέθεσε στις 14.12.2007 Συμπληρωματική Δήλωση Φ.Ε. για την ανάκτηση του Ειδικού Αφορολόγητου Αποθεματικού του ν.3220/2004 στην Δ.Ο.Υ., με επιφύλαξη (αρ.πρωτ...../14.12.2007 Δ.Ο.Υ.), για την διαχειριστική περίοδο 01.01.-31.12.2003 καθόσον διατηρούσε σοβαρές και βάσιμες αμφιβολίες σχετικά με την αντισυνταγματικότητα της διάταξης του άρθρου 47 ν.3614/2007 με την οποία επιβάλλεται αναδρομική φορολογία που αντίκειται στο άρθρο 78 παρ.2 του Συντάγματος, που απαγόρευε την αναδρομική ισχύ φορολογικού νόμου. Εν συνεχεία η φορολογική αρχή, Δ.Ο.Υ., έλεγξε την εν λόγω δήλωση η οποία και κρίθηκε ειλικρινής την 16.05.2008.

Με την υπ.αρ...../15.11.2013 εντολή Ανάκτησης κρατικών ενισχύσεων του άρθρου 169 ν.4099/2012 του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. σε συνδυασμό με την ΠΟΛ 1213/2013, η εν λόγω Υπηρεσία προέβη σε επανυπολογισμό, των τόκων μέχρι την ημερομηνία ανάκτησης, ήτοι μέχρι 31.10.2014 και καταλόγισε στην προσφεύγουσα την προκύπτουσα διαφορά, συνολικού ποσού 8.036,56 € (α/α Φύλλου 273).

Ο επανυπολογισμός των τόκων έγινε διότι οι τόκοι βάσει των διατάξεων του ν.3614/2007, δεν είχαν υπολογιστεί σύμφωνα με τους κανόνες της Ε.Ε.

Κατά του με αριθμό/08.09.2014 φύλλου Ανάκτησης κρατικών ενισχύσεων, η προσφεύγουσα άσκησε ενδικοφανή προσφυγή με αρ.πρωτ.54537/08.10.2014, η οποία απορρίφθηκε σιωπηρώς από τη Διεύθυνση Επίλυσης Διαφορών.

Εν συνεχεία η προσφεύγουσα κατέθεσε εμπρόθεσμα την με αριθ. ΓΑΚ/2015 προσφυγή ενώπιον του Διοικητικού Πρωτοδικείου Αθηνών και η υπόθεση εκκρεμεί στα Διοικητικά Δικαστήρια.

Η προσφεύγουσα εταιρεία, με την υπό κρίση ενδικοφανή προσφυγή, ζητά την ακύρωση ή άλλως την τροποποίηση της παραπάνω της αρνητικής απάντησης του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. , επί της με αρ.πρωτ...../04.03.2015 αίτησή της, προβάλλοντας τον παρακάτω λόγο :

- α.«Οι εφαρμοστικές οδηγίες της εγκυκλίου ΠΟΛ.1231/2013 είναι μη σύννομες και αντίθετες με το άρθρο 169 του ν.4099/2012» και
- β.«Ο διενεργηθείς έλεγχος, δεν μας παρέσχε το δικαίωμα ελέγχου της συμβατότητας με το εγκεκριμένο καθεστώς ενισχύσεων του ν.2601/98, δικαίωμα το οποίο παρέχεται ευθέως από τις διατάξεις του άρθρου 169 του ν.4099/2012 όπως ισχύει».

Επειδή ,σύμφωνα με τις διατάξεις της παρ.4 του άρθρου 61 του ν. 2238/94, ορίζεται ότι: «4. Η δήλωση αποτελεί δεσμευτικό τίτλο για το φορολογούμενο. Μπορεί όμως, για λόγους συγγνωστής πλάνης, να την ανακαλέσει εν όλο ή εν μέρει φέροντας και το βάρος της απόδειξης των πραγματικών περιστατικών που τη συνιστούν. Η ανάκληση γίνεται με την υποβολή δήλωσης μέσα στο οικείο οικονομικό έτος στον προϊστάμενο της δημόσιας οικονομικής υπηρεσίας, με την οποία ανακαλείται φορολογητέα ύλη ή αντικειμενική δαπάνη ή οποιοδήποτε προσδιοριστικό της δαπάνης στοιχείο, προκειμένου να προσδιοριστεί το εισόδημα με βάση τα άρθρα 16 και 17 του Κ.Φ.Ε.. Στην περίπτωση απόρριψης της ανάκλησης επιδίδεται, από τον προϊστάμενο της δημόσιας οικονομικής υπηρεσίας, με απόδειξη, γνωστοποίηση αυτής στο φορολογούμενο, ο οποίος μπορεί να την προσβάλει προσφεύγοντας, μέσα στην προθεσμία που ορίζεται στο άρθρο 66 του Ν. 2717/1999 (ΦΕΚ 97 Α'), ενώπιον του διοικητικού πρωτοδικείου. Αν η ανακλητική δήλωση υποβληθεί σε χρόνο μεταγενέστερο του οικείου οικονομικού έτους, ο προϊστάμενος της δημόσιας οικονομικής υπηρεσίας υποχρεούται να γνωστοποιήσει στο φορολογούμενο, επί αποδείξει, ότι η ανάκληση δεν γίνεται δεκτή λόγω παρόδου του οικείου οικονομικού έτους και ο φορολογούμενος μπορεί να προσφύγει μέσα στην προθεσμία που ορίζεται στο άρθρο 66 του ν. 2717/1999 κατά της γνωστοποίησης αυτής ενώπιον του διοικητικού πρωτοδικείου, το οποίο αποφαινεται στην ουσία. Η συζήτηση της προσφυγής προσδιορίζεται κατά προτίμηση μέσα σε τρεις (3) μήνες το αργότερο από την κατάθεση της προσφυγής. Ανάκληση δήλωσης με σκοπό την ανατροπή οριστικής και αμετάκλητης φορολογικής εγγραφής είναι ανεπίτρεπτη.

Αν ο φορολογούμενος λάβει το εκκαθαριστικό σημείωμα μετά την 31η Δεκεμβρίου του οικείου οικονομικού έτους, η ανάκληση γίνεται μέσα στην προθεσμία που ορίζεται στο άρθρο 66 του ν. 2717/1999.».

Επειδή, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 61 παρ.5 του ν.2238/94, ορίζεται ότι : «Όταν ο φορολογούμενος έχει αμφιβολίες αναφορικά με την υποχρέωση επίδοσης δήλωσης για ορισμένα στοιχεία φορολογητέας ύλης, έχει το δικαίωμα να υποβάλλει δήλωση στην οποία γίνεται ρητή για αυτό επιφύλαξη, η οποία πρέπει να είναι ειδική και αιτιολογημένη Ο Προϊστάμενος της δημόσιας οικονομικής υπηρεσίας υποχρεούται να

απαντήσει σε επιφύλαξη μέσα σε τρεις (3) μήνες από την ημερομηνία υποβολής της δήλωσης».

Επειδή, σύμφωνα με το άρθρο 63 παρ.2 του Κ.Δ.Δ. – ν.2717/1999, αναφέρεται ότι : «Παράλειψη υπάρχει όταν η διοικητική αρχή, αν και υποχρεούται κατά νόμο, δεν εκδίδει εκτελεστή ατομική διοικητική πράξη για να ρυθμίσει ορισμένη έννομη σχέση. Η παράλειψη συντελείται με την πάροδο άπρακτης της προθεσμίας που τυχόν τάσσει ο νόμος για την έκδοση, είτε αυτεπαγγέλτως είτε ύστερα από αίτηση του ενδιαφερομένου, της πράξης αυτής. Στην τελευταία αυτήν περίπτωση (σιωπηρή άρνηση), αν από το νόμο δεν τάσσεται τέτοια προθεσμία, η παράλειψη συντελείται με την πάροδο άπρακτου τριμήνου από την υποβολή της σχετικής αίτησης στη Διοίκηση. Η κατά τις προηγούμενες περιόδους παράλειψη συντελείται, επίσης, με την έκδοση θετικής διοικητικής πράξης από την οποία συνεπάγεται εμμέσως η βούληση της Διοίκησης να μην προβεί στη ρύθμιση ορισμένης έννομης σχέσης».

Επειδή, σύμφωνα με το άρθρο 66 παρ.1 του Κ.Δ.Δ - ν.2717/1999, αναφέρεται ότι: «1. Η προσφυγή ασκείται μέσα σε προθεσμία εξήντα (60) ημερών, η οποία αρχίζει: Α. Σε περίπτωση ρητής πράξης: α) Για εκείνους τους οποίους αφορά: i. από την κατά νόμο επίδοσή της σε αυτούς, ή ii. σε κάθε άλλη περίπτωση, από τότε που αυτοί έλαβαν αποδεδειγμένως πλήρη γνώση του περιεχομένου της. β) Για τους τρίτους: i. από τη δημοσίευσή της, αν δεν προβλέπεται από το νόμο άλλος ειδικότερος τρόπος γνωστοποίησής της, ή ii. σε κάθε άλλη περίπτωση, από τότε που αυτοί έλαβαν αποδεδειγμένως πλήρη γνώση του περιεχομένου της. Β. Σε περίπτωση παράλειψης, από τη συντέλεσή της».

Επειδή, σύμφωνα με το άρθρο 63 Ν.4174/2013<< Ειδική Διοικητική Διαδικασία - Ενδικοφανής προσφυγή>>:

1. Ο υπόχρεος, εφόσον αμφισβητεί οποιαδήποτε πράξη που έχει εκδοθεί σε βάρος του από τη Φορολογική Διοίκηση, « ή σε περίπτωση σιωπηρής άρνησης» οφείλει να υποβάλει ενδικοφανή προσφυγή με αίτημα την επανεξέταση της πράξης στο πλαίσιο διοικητικής διαδικασίας από την Υπηρεσία Εσωτερικής Επανεξέτασης της Φορολογικής Διοίκησης. Η αίτηση υποβάλλεται στη φορολογική αρχή που εξέδωσε την πράξη «ή παρέλειψε την έκδοση της» και πρέπει να αναφέρει τους λόγους και τα έγγραφα στα οποία ο υπόχρεος βασίζει το αίτημα του. Η αίτηση πρέπει να υποβάλλεται από τον υπόχρεο εντός τριάντα (30) ημερών από την ημερομηνία κοινοποίησης της πράξης σε αυτόν «ή από τη συντέλεση της παράλειψης.»

*** Οι μέσα σε « » λέξεις του α'εδαφίου της παρ.1 προστέθηκαν με το άρθρο 49 παρ.1 Ν.4223/2013,ΦΕΚ Α 287/31.12.2013.

*** Οι μέσα σε « » λέξεις του δευτέρου και τρίτου εδαφίου της παρ.1 προστέθηκαν με την υποπαρ.Δ.2 περ.14 άρθρου πρώτου Ν.4254/2014,ΦΕΚ Α 85/7.4.2014.

Σύμφωνα δε με τη περ. 24 της αυτής υποπαραγράφου:"24. Οι διατάξεις των περιπτώσεων της παρούσας υποπαραγράφου, εφαρμόζονται και ισχύουν από την 1.1.2014, εκτός εάν διαφορετικά ορίζεται σε αυτές.

«Η προθεσμία του προηγούμενου εδαφίου αναστέλλεται κατά το χρονικό διάστημα από 1 έως 31 Αυγούστου.»*** Το τελευταίο εδάφιο της παρ.1 προστέθηκε με το άρθρο 232 παρ.1β Ν.4281/2014, ΦΕΚ Α 160/8.8.2014. Έναρξη ισχύος από 31 Ιουλίου 2014.

2.....

3.....

4.....

5. «Εντός εκατόν είκοσι (120) ημερών» από την υποβολή της ενδικοφανούς προσφυγής στη Φορολογική Διοίκηση, η Υπηρεσία Εσωτερικής Επανεξέτασης εκδίδει απόφαση, την οποία κοινοποιεί στον υπόχρεο, λαμβάνοντας υπόψη την προσφυγή, τις πληροφορίες που έλαβε από τον υπόχρεο και τις απόψεις της αρμόδιας φορολογικής αρχής, καθώς και κάθε άλλη πληροφορία που είναι σχετική με την υπόθεση.

«Η προθεσμία του προηγούμενου εδαφίου αναστέλλεται κατά το χρονικό διάστημα από 1 έως 31 Αυγούστου.»

*** Το δεύτερο εδάφιο της παρ.5 προστέθηκε με το άρθρο 232 παρ.1β Ν.4281/2014, ΦΕΚ Α 160/8.8.2014. Έναρξη ισχύος από 31 Ιουλίου 2014.

***Η φράση «Εντός εξήντα (60) ημερών» της παρ.5 αντικαταστάθηκε από τη φράση «Εντός ενενήντα (90) ημερών» με το άρθρο 91 παρ.2 Ν.4316/2014, ΦΕΚ Α 270, η οποία αντικαταστάθηκε τελικά από τη φράση «Εντός εκατόν είκοσι (120) ημερών», ως άνω, με τη παράγραφο 3 άρθρου 47 Ν.4331/2015, ΦΕΚ Α 69/2.7.2015. Σύμφωνα δε με το εδάφιο β' της αυτής παραγράφου του αυτού άρθρου και νόμου: " β. Η προθεσμία της περίπτωσης α' της παρούσας παραγράφου εφαρμόζεται και για ενδικοφανείς προσφυγές ενώπιον της Υπηρεσίας Εσωτερικής Επανεξέτασης, των οποίων η προθεσμία εξέτασης δεν έχει συμπληρωθεί κατά την ημερομηνία κατάθεσης του παρόντος στη Βουλή" .

*** ΠΡΟΣΟΧΗ: Με το άρθρο 91 παρ.3 Ν.4316/2014, ΦΕΚ Α 270/24.12.2014: "3. Οι προθεσμίες των παραγράφων 1 και 2 του παρόντος άρθρου εφαρμόζονται και για εκκρεμείς αιτήσεις αναστολής και ενδικοφανείς προσφυγές ενώπιον της Υπηρεσίας Εσωτερικής Επανεξέτασης για τις οποίες κατά την ημερομηνία κατάθεσης στη Βουλή του παρόντος νόμου δεν έχει συμπληρωθεί η προθεσμία εξέτασής τους".

Επειδή, σύμφωνα με το άρθρο 75 <<Ακύρωση ή τροποποίηση οριστικής εγγραφής>> του ν.2238/1994:

1. Το φύλλο ελέγχου που οριστικοποιήθηκε επειδή δεν ασκήθηκε ένδικο μέσο, καθώς και αυτό που αφορά δήλωση η οποία κρίθηκε ειλικρινής, δύναται να ακυρωθεί ή να τροποποιηθεί, κατά περίπτωση, για έναν από τους λόγους που αναφέρονται πιο κάτω, περιοριστικά:

α) Για ολική ή μερική έλλειψη φορολογικής υποχρέωσης.

β) Αν ο φορολογούμενος δεν έλαβε γνώση αποδεδειγμένα του φύλλου ελέγχου.

γ) Αν ο προϊστάμενος της δημόσιας οικονομικής υπηρεσίας που έχει εκδώσει το φύλλο ελέγχου δεν είχε αρμοδιότητα να επιληφθεί στη φορολογία.

δ) Για λογιστικό λάθος.

ε) Για εσφαλμένο προσδιορισμό του φορολογητέου εισοδήματος και του φόρου που αναλογεί σε αυτό.

2. Για την ακύρωση ή τροποποίηση του φύλλου ελέγχου, σύμφωνα με την παράγραφο 1, αποφασίζει ο προϊστάμενος της δημόσιας οικονομικής υπηρεσίας, με τη σύμφωνη γνώμη του αρμόδιου επιθεωρητή δημόσιων οικονομικών υπηρεσιών, ύστερα από αίτηση του φορολογουμένου ή προκειμένου για τις περιπτώσεις γ', δ' και ε' της παραγράφου 1, ο αρμόδιος επιθεωρητής δημόσιων οικονομικών υπηρεσιών, ύστερα από αίτημα του προϊσταμένου της δημόσιας οικονομικής υπηρεσίας.

Η αίτηση αυτή υποβάλλεται μέσα σε τρία (3) έτη από την καταχώρηση του οικείου φύλλου ελέγχου στο βιβλίο που ορίζεται στην παράγραφο 3 του άρθρου 68.

3. Με βάση την απόφαση της προηγούμενης παραγράφου ο προϊστάμενος της δημόσιας οικονομικής υπηρεσίας προβαίνει σε νέα εκκαθάριση και ενεργεί συμπληρωματική βεβαίωση του επιπλέον φόρου που τυχόν οφείλεται ή έκπτωση του επιπλέον ποσού φόρου που βεβαιώθηκε.

4. Οι διατάξεις των προηγούμενων παραγράφων εφαρμόζονται αναλόγως και για την πράξη προσδιορισμού αποτελεσμάτων, η οποία εκδίδεται σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 64.

5. Το φύλλο ελέγχου που εκδόθηκε στο όνομα μέλους των νομικών προσώπων ή των ενώσεων προσώπων, που αναφέρονται στην παράγραφο 4 του άρθρου 2 και οριστικοποιήθηκε, τροποποιείται αυτοδικαίως από τον προϊστάμενο της δημόσιας οικονομικής υπηρεσίας, ύστερα από τη σχετική απόφαση του διοικητικού εφετείου ή του Συμβουλίου της Επικρατείας, με την οποία μεταβάλλονται τα αποτελέσματα των νομικών προσώπων ή των ενώσεων προσώπων, που έχει προσδιορίσει το διοικητικό πρωτοδικείο. Με βάση την απόφαση του διοικητικού εφετείου ή του Συμβουλίου της Επικρατείας, η οποία εκδόθηκε για τα νομικά πρόσωπα ή τις ενώσεις προσώπων, ο προϊστάμενος της δημόσιας οικονομικής υπηρεσίας που είναι αρμόδιος για τη φορολογία του μέλους, ενεργεί συμπληρωματική βεβαίωση ή έκπτωση του επιπλέον βεβαιωθέντος φόρου.

Επειδή, σύμφωνα με το άρθρο 84 <<ΠΑΡΑΓΡΑΦΗ>> του ν.2238/1994:

1. Η κοινοποίηση φύλλου ελέγχου, κατά τις διατάξεις του άρθρου 69, δεν μπορεί να γίνει μετά την πάροδο πενταετίας από το τέλος του έτους μέσα στο οποίο λήγει η προθεσμία για την επίδοση της δήλωσης. Το δικαίωμα του Δημοσίου για επιβολή του φόρου παραγράφεται μετά την πάροδο της πενταετίας.

2. Κατ' εξαίρεση, η βεβαίωση του φόρου μπορεί να γίνει και μετά την πάροδο πενταετίας αν η εγγραφή στο όνομα της ομόρρυθμης, ετερόρρυθμης εταιρίας, κοινοπραξίας, κοινωνίας και αστικής εταιρίας, σύμφωνα με το άρθρο 64, έγινε οριστική μετά την πάροδο αυτής, όχι όμως και πέρα από έξι (6) μήνες από την κοινοποίηση στον προϊστάμενο της δημόσιας οικονομικής υπηρεσίας της απόφασης του διοικητικού δικαστηρίου ή από την οριστικοποίηση της εγγραφής με διοικητική επίλυση της διαφοράς ή λόγω μη άσκησης ή εκπρόθεσμης άσκησης προσφυγής.

3. Εξαιρετικώς, επίσης, δύναται να κοινοποιηθεί φύλλο ελέγχου και μετά την πάροδο της πενταετίας: α) Αν το φύλλο ελέγχου που κοινοποιήθηκε εντός της πενταετίας ακυρωθεί μετά την πάροδο αυτής, γιατί ο φορολογούμενος δεν έλαβε γνώση αυτού. β) Αν εντός της πενταετίας κοινοποιήθηκε το φύλλο ελέγχου σε πρόσωπο, που δεν έχει φορολογική

υποχρέωση, συνολικά ή μερικά. γ) Αν η έκδοση του φύλλου ελέγχου έγινε από αναρμόδια δημόσια οικονομική υπηρεσία ή έγινε για οικονομικό έτος διαφορετικό από εκείνο στο οποίο υπάγεται το φορολογητέο εισόδημα. δ) Αν το φύλλο ελέγχου που εκδόθηκε εμπρόθεσμα ακυρωθεί μετά την πάροδο αυτής.

4.....

5.....

6.....

7. « Η κατά του Δημοσίου απαίτηση προς επιστροφή φόρου παραγράφεται μετά τρία (3) έτη από την ημερομηνία της εμπρόθεσμης υποβολής της δήλωσης ή αν υποβληθεί εκπρόθεσμα η δήλωση, μετά τρία (3) έτη από την ημερομηνία που η δήλωση αυτή όφειλε να είχε υποβληθεί. Αν υποβληθεί ανακλητική δήλωση ή δήλωση με επιφύλαξη, η αξίωση για την επιστροφή του φόρου παραγράφεται μετά τρία (3) έτη από την ημέρα της με οποιονδήποτε τρόπο αποδοχής της.

Η αξίωση για επιστροφή φόρου βάσει υποβληθείσας εμπρόθεσμης δήλωσης αναβιώνει από την κοινοποίηση φύλλου ή πράξης ελέγχου.

Ως προς τα λοιπά θέματα της παραγραφής εφαρμόζονται οι διατάξεις του δημοσίου λογιστικού (ν.2362/1995), όπως εκάστοτε ισχύουν.».

Επειδή, σύμφωνα με το άρθρο 36 Ν.4174/2013:

1. Η Φορολογική Διοίκηση μπορεί να προβεί σε έκδοση πράξης διοικητικού, εκτιμώμενου ή διορθωτικού προσδιορισμού φόρου εντός πέντε (5) ετών από τη λήξη του έτους "εντός του οποίου λήγει η προθεσμία υποβολής δήλωσης"[1].

Οι λέξεις «οικείου φορολογικού» πριν τη λέξη "έτους" διαγράφηκαν και η φράση «εντός του οποίου λήγει η προθεσμία υποβολής δήλωσης» μετά τη λέξη "έτους" προστέθηκε με την παρ. 5 του άρθρου 46 του Ν. 4223/2013 (ΦΕΚ Α 287/31-12-2013).

"Στις περιπτώσεις που για κάποια φορολογία προβλέπεται η υποβολή περισσότερων δηλώσεων, η έκδοση της πράξης του προηγούμενου εδαφίου μπορεί να γίνει εντός πέντε (5) ετών από τη λήξη του έτους εντός του οποίου λήγει η προθεσμία υποβολής της τελευταίας δήλωσης.[2]"

Το δεύτερο εδάφιο της παρ. 1 του άρθρου 36 προστέθηκε με την παρ. 4 του άρθρου 2 του ν. 4281/2014 (ΦΕΚ Α 160/8-8-2014). Έναρξη ισχύος, σύμφωνα με την παρ. 2 του άρθρου 253 του ίδιου νόμου, από τη δημοσίευση αυτού στην Εφημερίδα της Κυβερνήσεως, δηλαδή από 8-8-2014.

2. Η περίοδος που αναφέρεται στην παράγραφο 1 παρατείνεται στις εξής περιπτώσεις:

α) εάν ο φορολογούμενος υποβάλει "αρχική ή"[3] τροποποιητική δήλωση εντός του πέμπτου έτους της προθεσμίας παραγραφής, για περίοδο ενός έτους από τη λήξη της πενταετίας. Η φράση "αρχική ή" προστέθηκε στην περ. α' της παρ. 2 του άρθρου 36 μετά

τη λέξη "υποβάλει" με την παρ. 6 του άρθρου 46 του Ν. 4223/2013 (ΦΕΚ Α 287/31-12-2013).

.....

Επειδή, σύμφωνα με τις διατάξεις της παρ.43 του άρθρου 66 του ν. 4374/2013 ορίζεται ότι: «Εφόσον με την υποβολή τροποποιητικής φορολογικής δήλωσης ή με αυτοτελές αίτημα ή καθ' οιονδήποτε άλλο τρόπο, που αφορά φορολογικό έτος, διαχειριστική περίοδο ή φορολογική υπόθεση, μέχρι την έναρξη ισχύος του Κώδικα Φορολογικής Διαδικασίας, προβάλλεται αξίωση επιστροφής φόρου, για τα σχετικά με την παραγραφή, εφαρμόζονται τα ισχύοντα μέχρι τον χρόνο έναρξης ισχύος του Κώδικα.».

Επειδή, σύμφωνα με τις διατάξεις της παρ 11 του Άρθρου 66 ν.4174/2013:

.....

11. Διατάξεις περί παραγραφής του δικαιώματος του Δημοσίου να κοινοποιεί φύλλα ελέγχου και πράξεις προσδιορισμού φόρου, τελών, εισφορών «προστίμων,» , προϊσχύουσες 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

«Όπου σε κείμενες διατάξεις ουσιαστικού φορολογικού δικαίου, που εμπίπτουν στο πεδίο εφαρμογής του Κώδικα Φορολογικής Διαδικασίας, προβλέπεται προθεσμία παραγραφής του δικαιώματος του Δημοσίου να κοινοποιεί φύλλα ελέγχου, πράξεις προσδιορισμού φόρου, τελών, εισφορών, πράξεις επιβολής προστίμων και κάθε άλλη συναφή πράξη, η παραγραφή διακόπτεται με την έκδοση τους. Η διάταξη του προηγούμενου εδαφίου εφαρμόζεται και σε εκκρεμείς δικαστικές υποθέσεις, οι οποίες δεν έχουν συζητηθεί κατά τη δημοσίευση του παρόντος νόμου σε πρώτο βαθμό.».

*** Η λέξη «προστίμων,» του πρώτου εδαφίου και το τελευταίο εδάφιο της παρ.11 προστέθηκαν με την υποπαρ.Δ.2 περ.18.β άρθρου πρώτου Ν.4254/2014,ΦΕΚ Α 85/7.4.2014. Σύμφωνα δε με τη περ. 24 της αυτής υποπαραγράφου:"24. Οι διατάξεις των περιπτώσεων της παρούσας υποπαραγράφου, εφαρμόζονται και ισχύουν από την 1.1.2014, εκτός εάν διαφορετικά ορίζεται σε αυτές.

Επειδή, η παράλειψη συντελείται με την πάροδο άπρακτης της προθεσμίας που τυχόν τάσσει ο νόμος για την έκδοση, είτε αυτεπαγγέλτως είτε ύστερα από αίτηση του ενδιαφερομένου, της πράξης αυτής. Στην τελευταία αυτήν περίπτωση (σιωπηρή άρνηση), αν από το νόμο δεν τάσσεται τέτοια προθεσμία, η παράλειψη συντελείται με την πάροδο άπρακτου τριμήνου από την υποβολή της σχετικής αίτησης στη Διοίκηση.

Επειδή,η προσφεύγουσα δεν κατέθεσε δικαστική προσφυγή, σε περίπτωση αμφισβήτησης επί της από 14.12.2007 υποβληθείσας Συμπληρωματικής δήλωσης ανάκτησης Αφορολόγητων Αποθεματικών, με την οποία ανέκτησε όλο το ποσό της

κρατικής ενίσχυσης που είχε χορηγηθεί κατ'εφαρμογή των διατάξεων του αναπτυξιακού νόμου 3220/2004, η οποία δήλωση αποτελεί δεσμευτικό τίτλο για τον φορολογούμενο και συνεπώς τεκμαίρεται ότι δεν αμφισβήτησε το αποτέλεσμα αυτής.

Επιπλέον η δήλωση αυτή κρίθηκε από την Δ.Ο.Υ. στις 16/05/2008 Ειλικρινής και κατά συνέπεια κατέστη οριστική.

Επειδή, σύμφωνα με τα παραπάνω :

- α) Έχει επέλθει παραγραφή της αξίωσης της προσφεύγουσας, για την επιστροφή του ποσού 1.224.716,48 € νομιμοτόκως, που καταβλήθηκε από την ίδια, σύμφωνα με την από 14.12.2007 Συμπληρωματική Δήλωση Φ.Ε για την ανάκτηση του Ειδικού Αφορολόγητου Αποθεματικού του ν.3220/2004 διαχειριστικής περιόδου 1/1-31/12/2003 και
- β) Η υποβληθείσα από 14.12.2007 Συμπληρωματική Δήλωση Φ.Ε. για την ανάκτηση του Ειδικού Αφορολόγητου Αποθεματικού του ν.3220/2004 στην Δ.Ο.Υ., έχει οριστικοποιηθεί στις 16/05/2008 και δεν μπορεί να ανακληθεί.

Α π ο φ α σ ί ζ ο υ μ ε

Την απόρριψη της με αρ.πρωτ./02-07-2015 ενδικοφανούς προσφυγής της επιχείρησης, με ΑΦΜ:

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 ΠΡΟΙΣΤΑΜΕΝΟΥ
ΤΗΣ ΔΙΕΥΘΥΝΣΗΣ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ

Ο ΠΡΟΙΣΤΑΜΕΝΟΣ ΤΗΣ ΥΠΟΔΙΕΥΘΥΝΣΗΣ
ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ α.α.

ΓΕΩΡΓΙΟΣ ΣΤΑΥΡΙΔΗΣ

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 άσκησή της (άρθ. 126 ν. 2717/99).