



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ
ΥΠΟΥΡΓΕΙΟ ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΩΝ
ΓΕΝΙΚΗ ΓΡΑΜΜΑΤΕΙΑ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΕΣΟΔΩΝ
ΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ
Ταχ. Δ/ση : Αριστογείτονος 19
Ταχ. Κώδικας : 176 71 - Καλλιθέα
Τηλέφωνο : 210 9586156
ΦΑΞ : 210 9531321

Καλλιθέα 06-06-2014

Αριθμός απόφασης:1551

ΑΠΟΦΑΣΗ

Ο ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΣ ΤΗΣ ΔΙΕΥΘΥΝΣΗΣ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ

Έχοντας υπ' όψη:

1. Τις διατάξεις :

α. Του άρθρου 70Β' «Ειδική Διοικητική Διαδικασία – Ενδικοφανής Προσφυγή» του ν. 2238/1994 (Κώδικας Φορολογίας Εισοδήματος, ΦΕΚ Α' 151), όπως αυτές προστέθηκαν με το ν.4152/2013, περίπτωση 1, υποπαράγραφος Α.5, παράγραφος Α, άρθρο πρώτο (ΦΕΚ Α'107), καθώς και τις διατάξεις της περίπτωσης 2^α της ίδιας υποπαραγράφου του ίδιου νόμου.

β. Του άρθρου 63 του ν. 4174/2013 (ΦΕΚ Α' 170).

γ. Της αριθ. Δ6Α1118225 ΕΞ 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».

δ. 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».

ε. Της ΠΟΛ 1209/06.09.2013 Απόφασης του Γενικού Γραμματέα Δημοσίων Εσόδων (ΦΕΚ Β' 2371).

στ. Του άρθρου 7 της ΠΟΛ 1002/31.12.2013 Απόφασης του Γενικού Γραμματέα Δημοσίων Εσόδων (ΦΕΚ Β' 55/16-1-2014).

2. Την ΠΟΛ 1211/12-9-2013 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 και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανή προσφυγή του του, ΑΦΜ, κατοίκου, οδός και της σύζυγος, ΑΦΜ, κατοίκου, οδός κατά των υπ' αρ./2013,/2013, &/2013 φύλλων ελέγχου προσδιορισμού φόρου εισοδήματος φυσικών προσώπων

εισοδήματος οικονομικών ετών 2001, 2002, και 2003 αντίστοιχα του Προϊσταμένου και τα προσκομιζόμενα με αυτήν σχετικά έγγραφα.

5. Τα υπ' αρ./2013,/2013, &/2013 φύλλα ελέγχου προσδιορισμού φόρου εισοδήματος φυσικών προσώπων εισοδήματος οικονομικών ετών 2001, 2002, και 2003 αντίστοιχα του Προϊσταμένου των οποίων ζητείται η ακύρωση, καθώς και την από οικεία έκθεση ελέγχου.

6. Τις απόψεις της ανωτέρω φορολογικής αρχής.

7. Την από εισήγηση του Α1 τμήματος της Υπηρεσίας μας.

Με τα υπ' αριθ., &/2013 οριστικά φύλλα ελέγχου προσδιορισμού φόρου εισοδήματος φυσικών προσώπων του Προϊσταμένου επιβλήθηκε σε βάρος των προσφευγόντων μεταξύ των άλλων για την περίοδο 1-1-2000/31-12-2000 ποσό κύριου και συμπληρωματικού φόρου και λοιπών συμβεβαιούμενων 783136δρχ, πλέον 939.763δρχ πρόσθετος φόρος λόγω ανακρίβειας (σύνολο 5056.20€), για την περίοδο 1-1-2001/31-12-2001 ποσό κύριου και συμπληρωματικού φόρου και λοιπών συμβεβαιούμενων 285039δρχ, πλέον 342047δρχ πρόσθετος φόρος λόγω ανακρίβειας (σύνολο 1840.31€) & για την περίοδο 1-1-2002/31-12-2002 ποσό κύριου και συμπληρωματικού φόρου και λοιπών συμβεβαιούμενων 4121,01€, πλέον 4945,21€ πρόσθετος φόρος λόγω ανακρίβειας.

Η αμφισβητούμενη διαφορά φόρου προέκυψε ύστερα από ανακριβείς δηλώσεις οι οποίες προέκυψαν ως τέτοιες μετά επαναπροσδιορισμό από τον έλεγχο του φορολογητέου εισοδήματος, αθροιζομένου τεκμαρτού εισοδήματος ιδιοχρησιμοποίησης ακινήτου, όπως αυτό περιγράφεται στην από συνταχθείσα σχετική έκθεση.

Οι προσφεύγοντες, με την υπό κρίση ενδικοφανή προσφυγή, ζητούν την ακύρωση ή άλλως την τροποποίηση των παραπάνω φύλλων ελέγχου προβάλλοντας τους παρακάτω λόγους :

Επικαλούμενοι λόγοι επανεξέτασης των καταλογιστικών πράξεων

Λόγοι επανεξέτασης των καταλογιστικών πράξεων

Επί των ως άνω υπ' αριθ.,,/2013 φύλλων ελέγχου φόρου εισοδήματος προβάλλουμε τον ίδιο λόγο, ο οποίος στηρίζεται στην ίδια πραγματική και νομική αιτία, ήτοι:

Με τα εν λόγω φύλλα ελέγχου ο Προϊστάμενος προσδιόρισε **ετήσιο τεκμαρτό εισόδημα από ιδιοκατοίκηση** κύριας κατοικίας, υπόχρεου και συζύγου αθροιστικά, ποσού Δρχ. 3.414.861 για κάθε μία από τις χρήσεις 2000 και 2001 και ποσού Ευρώ 17.005,85 για την χρήση 2002. Τα ποσά αυτά υπολογίστηκαν με βάση το σύνολο των τετραγωνικών μέτρων της μονοκατοικίας μας στην (.....), ήτοι 625 τμ, με την αυθαίρετη αιτιολογία ότι αυτή αποτελούσε ενιαία λειτουργική ενότητα, ενώ ο έλεγχος δεν δέχθηκε ότι κάναμε χρήση **ΜΟΝΟ** του Ισογείου, λόγω και της παλαιότητας του ακινήτου, όπως δηλώθηκε με τη φορολογική μας δήλωση και επαναλάβαμε με το υπ αριθ πρωτ/2013 έγγραφό μας, που καταθέσαμε, κατόπιν σχετικής πρόσκλησης (επισημαίνουμε ότι στο τέλος Ιανουαρίου 2003 άρχισε πράγματι η κατεδάφιση του κτηρίου και το οικοπέδο ανοικοδομήθηκε).

Ο Προϊστάμενος δεν απέδειξε με αδιάσειστα στοιχεία τον ισχυρισμό του ότι χρησιμοποιούσαμε ολόκληρο το ακίνητο. Πως αποδεικνύει την χρήση ολόκληρου του ακινήτου στις εν λόγω χρήσεις μετά από έλεγχο που διενεργεί μετά την πάροδο δεκαετίας και πλέον; Αναφέρει δε στην σελ. 106 της έκθεσης, ως λόγο απόρριψης του ισχυρισμού μας αυτού, ότι η απόφαση για κατεδάφιση του ακινήτου λήφθηκε με κριτήριο την αξιοποίηση του οικοπέδου για εμπορική χρήση (ανέγερση καταστημάτων) και όχι λόγω παλαιότητας (23 χρόνια κατά τον χρόνο της κατεδάφισης), αφού επρόκειτο για ενιαία λειτουργικά μονοκατοικία με μια παροχή ΔΕΗ.

Αφ' ενός αυθαίρετα και χωρίς στοιχεία ερμηνεύει την βούλησή μας ο έλεγχος θεωρώντας πως κριτήριο ήταν η αξιοποίηση του οικοπέδου. Το ίδιο αυθαίρετη είναι και η κρίση ότι το συγκεκριμένο ακίνητο, που ήταν είκοσι ετών το 2000 (21 το 2001 και 22 το 2002), δεν ήταν παλαιό. Αφ' ετέρου παραγνωρίζει το γεγονός ότι, όπως προκύπτει από τις δηλώσεις, το χρονικό αυτό διάστημα διαμέναμε **μόνο** δύο άνθρωποι στο ακίνητο, οπότε τα 143 τμ του ισογείου ήταν υπεραρκετά για την αξιοπρεπή διαμονή μας. Το ότι δεν φροντίσαμε να τοποθετήσουμε χωριστό μετρητή ΔΕΗ στους ορόφους, τους οποίους δεν χρησιμοποιούσαμε (!) προκειμένου να μπορούμε να το αποδείξουμε, είναι μάλλον εύλογο. Αν υπήρχε χωριστή παροχή, θα την είχαμε διακόψει αλλά δεν υπήρχε και αυτό δεν μπορεί να οδηγήσει στο συμπέρασμα ότι κάναμε χρήση. Θα σας προσκομίσουμε πάντως, ως **νέο στοιχείο** και έγγραφη μαρτυρία μηχανικού ή άλλου αξιόπιστου προσώπου περί του ότι πράγματι κατοικούσαμε μόνο στο ισόγειο.

Επομένως αυθαίρετα και χωρίς νόμιμο έρεισμα μας επιβλήθηκε φόρος για το πιο πάνω τεκμαρτό εισόδημα από ιδιοκατοίκηση και πρέπει να ακυρωθούν άλλως να μεταρρυθμισθούν τα πιο πάνω φύλλα ελέγχου και να αφαιρεθεί ο σχετικός κύριος και πρόσθετος φόρος, στο πλαίσιο της παρούσας διοικητικής επανεξέτασης της υπόθεσης.

Επί του δικαιώματος του δημοσίου για την έκδοση καταλογιστικών πράξεων

Το δικαίωμα του δημοσίου για την επιβολή των πιο πάνω φόρων (έκδοση και επίδοση των φύλλων) έχει παραγραφεί ήδη στις 31.12.2013, ενώ τα πιο πάνω φύλλα ελέγχου επιδόθηκαν μετά την συμπλήρωση της παραγραφής στις 9.1.2014. Ειδικότερα:

α) **Με τις διατάξεις του άρθρου 84 του Ν. 2238/94 ορίζονται τα εξής:**

“Άρθρο 84 Παραγραφή

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 θεβαίωση 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. Το δικαίωμα του Δημοσίου για την ενέργεια αρχικής ή συμπληρωματικής φορολογικής εγγραφής και την επιβολή φόρων, πρόσθετων φόρων, για φορολογικές παραβάσεις, παραγράφεται μετά την πάροδο δεκαετίας, εφόσον η μη ενάσκησή του, έστω και κατά ένα μέρος, οφείλεται:

α) Στην από πρόθεση πράξη ή παράλειψη του φορολογουμένου με τη σύμπραξη του αρμόδιου φορολογικού οργάνου.

β) Σε οποιαδήποτε από τις περιπτώσεις που αναφέρονται στην παράγραφο 2 του άρθρου 68 ανεξάρτητα από το εάν έχει εκδοθεί και κοινοποιηθεί ή όχι, αρχικό φύλλο ελέγχου¹

Όταν τα συμπληρωματικά στοιχεία περιέρχονται στον προϊστάμενο της δημόσιας οικονομικής υπηρεσίας το τελευταίο έτος της παραγραφής, ο χρόνος αυτής παρατείνεται για ένα ακόμη ημερολογιακό έτος.

5. Αν δεν υποβληθεί δήλωση φορολογίας εισοδήματος ή δήλωση απόδοσης παρακρατούμενων φόρων ή δήλωση φόρου εισοδήματος του άρθρου 64, το δικαίωμα του Δημοσίου να κοινοποιήσει το φύλλο ελέγχου ή την πράξη καταλογισμού φόρου του άρθρου 64, παραγράφεται μετά την πάροδο δεκαπέντε (15) ετών από τη λήξη της προθεσμίας για την επίδοση της δήλωσης. Σε περίπτωση υποβολής των πιο πάνω δηλώσεων κατά τη διάρκεια του τελευταίου έτους πριν από την ημερομηνία λήξης του χρόνου παραγραφής, το δικαίωμα του Δημοσίου για την κοινοποίηση φύλλου ελέγχου παραγράφεται μετά την πάροδο τριετίας από τη λήξη του έτους υποβολής της δήλωσης.

6. Αν το φύλλο ελέγχου ακυρωθεί για τυπικούς λόγους με απόφαση διοικητικού δικαστηρίου η οποία κοινοποιείται στον αρμόδιο προϊστάμενο της δημόσιας οικονομικής υπηρεσίας το τελευταίο έτος της παραγραφής του ή μετά τη συμπλήρωση του χρόνου της παραγραφής, ο προϊστάμενος της δημόσιας οικονομικής υπηρεσίας μπορεί να εκδώσει και να κοινοποιήσει νέο φύλλο ελέγχου μέσα σε ένα έτος από την κοινοποίηση της απόφασης.

7. Η κατά του Δημοσίου απαίτηση προς επιστροφή φόρου παραγράφεται μετά τρία (3) έτη από την ημερομηνία της εκπρόθεσμης 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.

¹ Η περίπτωση β' της παραγράφου 4 τέθηκε όπως αντικαταστάθηκε με την παραγρ. 6 του άρθρου 13 του ν. 3522/2006 (ΦΕΚ Α' 276) και ισχύει σύμφωνα με την περιπτ. ιγ' του άρθρου 39 του ιδίου νόμου από 22.12.2006 και μετά.

Η περίπτωση που αντικαταστάθηκε είχε ως εξής:

«β) Σε οποιαδήποτε από τις περιπτώσεις που αναφέρονται στην παράγραφο 2 του άρθρου 68.»

Η αξίωση για επιστροφή φόρου βάσει υποβληθείσης 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”.

Περαιτέρω στην φορολογία εισοδήματος μέχρι τον κρίσιμο χρόνο κοινοποίησης των προσβαλλόμενων πράξεων (09/01/2014) ίσχυσαν τα εξής:

αα) **Άρθρο 11 του Ν. 3513/2006 (ΦΕΚ 265 ΤΑ΄/5-12-2006)**

”Οι προθεσμίες παραγραφής που λήγουν στις 31/12/2006 και 31/12/2007, ημερομηνίες μετά τις οποίες παραγράφεται το Δικαίωμα του Δημοσίου για κοινοποίηση φύλλων ελέγχου επιβολής φόρων, τελών και εισφορών, παρατείνεται μέχρι 31/12/2008.....”.

ββ) **Άρθρο 29 του Ν. 3697/2008 (ΦΕΚ 194 ΤΑ΄/25-9-2008)**

”Η προθεσμία της παραγραφής που λήγει στις 31/12/2008, ημερομηνία μετά την οποία παραγράφεται το δικαίωμα του Δημοσίου για κοινοποίηση φύλλων ελέγχου επιβολής φόρων, τελών και εισφορών, παρατείνεται μέχρι 31/12/2009.....”.

γγ) **Άρθρο 10 του Ν. 3790/2009 (ΦΕΚ 143 ΤΑ΄/7-8-2009)**

”Η προθεσμία παραγραφής που λήγει στις 31/12/2009, ημερομηνία μετά την οποία παραγράφεται το δικαίωμα του Δημοσίου για κοινοποίηση φύλλων ελέγχου ή πράξεων επιβολής φόρων, τελών και εισφορών, παρατείνεται μέχρι 30/6/2010”.

δδ) **Άρθρο 82 του Ν. 3842/2010 (ΦΕΚ 58 ΤΑ΄/24-4-2010)**

”Η προθεσμία παραγραφής που λήγει στις 30/6/2010 ημερομηνία μετά την οποία παραγράφεται το δικαίωμα του Δημοσίου για κοινοποίηση φύλλων ελέγχου ή πράξεων επιβολής φόρων, τελών και εισφορών, παρατείνεται μέχρι 31/12/2010”.

εε) **Άρθρο 12§7 του Ν. 3888/2010 (ΦΕΚ 175 ΤΑ/30-9-2010)**

”Η προθεσμία παραγραφής που λήγει στις 31/12/2010, ημερομηνία μετά την οποία παραγράφεται το δικαίωμα του Δημοσίου για κοινοποίηση φύλλων ελέγχου ή πράξεων επιβολής φόρων, τελών και εισφορών παρατείνονται μέχρι 31/12/2011.....”.

στστ) **Άρθρο 18§2 του Ν. 4002/2011 (ΦΕΚ 180 ΤΑ΄/22-8-2011)**

”Η προθεσμία παραγραφής που λήγει στις 31/12/2011, ημερομηνία μετά την οποία παραγράφεται το δικαίωμα του Δημοσίου για κοινοποίηση φύλλων ελέγχου ή πράξεων επιβολής φόρων, τελών και εισφορών, παρατείνεται μέχρι 31/12/2012”.

ζζ) **Άρθρο δεύτερο, παράγραφος 1 Ν. 4098/2012 (ΦΕΚ 249 ΤΑ΄/20-12-2012)**

”Η προθεσμία παραγραφής του δικαιώματος του Δημοσίου για κοινοποίηση φύλλων ελέγχου ή πράξεων επιβολής φόρων, τελών και εισφορών που λήγει στις 31/12/2012, παρατείνεται μέχρι 31/12/2013”.

ηη) **Άρθρο 22 Ν. 4203/2013 (ΦΕΚ 235 τ. Α΄/1-11-2013)**

”Οι προθεσμίες παραγραφής του δικαιώματος του Δημοσίου για κοινοποίηση φύλλων ελέγχου και κάθε άλλης πράξης επιβολής φόρων, τελών, προστίμων ή εισφορών, που λήγουν στις 31.12.2013, παρατείνονται κατά δύο (2) έτη από τη λήξη τους στις ακόλουθες περιπτώσεις:

α).....β) για υποθέσεις, για τις οποίες έχουν εκδοθεί κατά τη δημοσίευση του παρόντος ή θα εκδοθούν μέχρι τις 31.12.2013 εισαγγελικές παραγγελίες, εντολές ελέγχου,.....”

Από τις ανωτέρω διατάξεις συνάγεται ότι η παραγραφή του δικαιώματος του Δημοσίου για κοινοποίηση φύλλων ελέγχου ρυθμίζεται στις διατάξεις του άρθρου 84 του Ν. 2238/94 και ορίζεται πενταετής. Η ρύθμιση δε αυτή είναι πάγια.

Περαιτέρω οι μετέπειτα παρατάσεις που θεσπίσθηκαν με τους Νόμους 3513/2006, 3697/2008, 3790/2009, 3842/2010, 3888/2010, 4002/2011, 4098/2012 και 4203/2013 ορίζουσες γενικώς περί παραγραφής που έληγε στις 31/12/2006, 31/12/2007, 31/12/2008, 31/12/2009, 30/6/2010, 31/12/2010, 31/12/2011, 31/12/2012 και 31/12/2013 και παρατάθηκε μέχρι

31/12/2008, 31/12/2009, 30/6/2010, 31/12/2010, 31/12/2011, 31/12/2012, 31/12/2013 και κατά δύο έτη ακόμη (έως 31.12.2015) αντίστοιχα, καταλαμβάνουν μόνο τις περιπτώσεις που το πρώτον η παραγραφή έληγε στις προαναφερθείσες ημερομηνίες (ώστε η πενταετής παραγραφή παρατείνεται και με αυτούς τους νόμους σε έξι και πεντέμισι έτη) και δεν καταλαμβάνουν, εφόσον ρητώς, ειδικώς και σαφώς δεν ορίζουν, και τις περιπτώσεις προγενεστέρων διαχειριστικών περιόδων που η προθεσμία παραγραφής έληγε μεν στις αντίστοιχες ως άνω ημερομηνίες, όμως λόγω παράτασης του χρόνου παραγραφής με προγενέστερα νομοθετήματα. Στις περιπτώσεις που ο νομοθέτης θέλησε να διαλάβει στην ρυθμιζόμενη παράταση παραγραφής και τη δεύτερη αυτή περίπτωση, ρητώς, σαφώς και ειδικώς το όρισε (βλ. διάταξη της παραγράφου 10 του άρθρου 5 του Ν. 3296/2004 ΦΕΚ 253 τΑ΄/14-12-2004) με την οποία ορίστηκε ότι:

“Η προθεσμία παραγραφής των υποθέσεων του οικονομικού έτους 1999 (χρήση 1998) καθώς και των υποθέσεων προηγούμενων ετών για τις οποίες έχει παραταθεί ο χρόνος παραγραφής, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 19 του Ν. 3091/2002 και του άρθρου 22 του Ν. 3212/2003, η οποία λήγει στις 31.12.2004 ημερομηνία μετά την οποία παραγράφεται το δικαίωμα του Δημοσίου για την κοινοποίηση φύλλων ελέγχου επιβολής φόρου, τελών και εισφορών, παρατείνεται για ένα (1) έτος από τη λήξη της...”, επίσης βλ. Α.Ν. 515 της 24/27.8.1968. «Περί παρατάσεως του χρόνου παραγραφής του δικαιώματος του δημοσίου προς επιβολήν φόρων. (Α. 186)». Άρθρον μόνον. «1. Η υπό της διατάξεως του άρθρου 1 του Α.Ν. 142/1967 “περί παρατάσεως του χρόνου παραγραφής και άλλων τινων φορολογικών διατάξεων” προβλεπομένη παράτασις επί εν έτος του χρόνου παραγραφής του δικαιώματος του δημοσίου προς επιβολήν πάσης φύσεως φόρων ορίζεται εις εν έτος και έξι μήνας». Η ως άνω ερμηνευτική παραδοχή συμπορεύεται με τη συνταγματική αρχή της ισότητας, αφού για όλες τις προαναφερθείσες περιπτώσεις η παράταση της παραγραφής ορίζεται σε πεντέμισι και έξι έτη αλλά προεχόντως με τις εκ της αρχής του Κράτους δικαίου ευθέως συναγόμενες επί μέρους συνταγματικές αρχές της νομικής ασφάλειας και της προστατευομένης εμπιστοσύνης ιδίως εκ των άρθρων 2 παρ. 1 και 5 παρ. 1 του Συντ. (πρβλ. και ΣτΕ 1508/2002, 4170/1980 και ΔΕΑ 2992/2009) καθόσον μάλιστα και το ΔΕΚ στο όνομα των αρχών «της ασφάλειας δικαίου και της προστασίας των ιδιωτών» επιβάλλει στα Κράτη μέλη τη σαφή διατύπωση των κανόνων δικαίου. Η «μη διφορούμενη διατύπωση επιτρέπει στους ενδιαφερόμενους να γνωρίζουν τα δικαιώματα και τις υποχρεώσεις τους με τρόπο σαφή και ακριβή και στα δικαστήρια να ελέγχουν την τήρηση των κανόνων αυτών». {βλ. ΔΕΚ 30.1.85, Επιτροπή κατά Δανίας, υποθ. 143/83, Συλ. 1985. 427. Η νομολογία αυτή χαρακτηρίζεται πάγια: ΔΕΚ 21.6.88, Επιτροπή κατά Ιταλίας, υποθ. 257/88, Συλ. 3249, 28.4.93, Επιτροπή κατά Ιταλίας, υποθ. C- 30691, Συλ. 2151, Υποθ. C-427/10 Προτάσεις του Γενικού Εισαγγελέα της 15/9/2011 σημ. 13 και της 10^{ης} Σεπτεμβρίου 2009, C-201/08, Plantanol (Συλ. 2009, σ. 1-8343, σκέψη 43 και εκεί παρατιθέμενη νομολογία και σκέψη 45)}.

(Διοικ. Εφετείο Χανίων τριμελές 24/2013, Διοικ. Εφετείο Θεσσαλονίκης τμ. Δ΄ 55/2011).

Συνεπώς ο χρόνος παραγραφής για τα οικ. έτη 2001, 2002, 2003, 2004, 2005, 2006, 2007 και 2008 (αντίστοιχες διαχειριστικές περίοδοι 1/1-31/12/2000, 1/1-31/12/2001, 1/1-31/12/2002, 1/1-31/12/2003, 1/1-31/12/2004, 1/1-31/12/2005, 1/1-31/12/2006 και 1/1-31/12/2007) συμπληρώθηκε στις 31/12/2006, 31/12/2007, 31/12/2008, 31/12/2009, 31/12/2010, 31/12/2011, 31/12/2012 και 31/12/2013 αντίστοιχα.

Λόγοι για τον περιορισμό των πρόσθετων φόρων

Για τους παραπάνω λόγους ζητάμε την ακύρωση των πιο πάνω φύλλων ελέγχου και την πλήρη απαλλαγή μας, άλλως την μεταρρύθμισή τους με την μείωση της φορολογητέας ύλης που υπήχθη στην φορολογία εισοδήματος αλλά και την μείωση των πρόσθετων φόρων, που αναλογούν στις με βάση την απόφασή σας διαφορές των φόρων μεταξύ ελέγχου και δηλώσεων,

σύμφωνα με τα οριζόμενα στις διατάξεις του άρθρου 258 του Ν. 2523/97 και αυτές τις ΠΟΛ. 1072/8-4-2011, οι οποίες ως ευνοϊκότερες εξακολουθούν να ισχύουν για τις πιο πάνω υποθέσεις των χρήσεων 2003-2006, για τις οποίες εκδόθηκαν φύλλα ελέγχου πριν τις 31/12/2013.

Διαφορετική ερμηνεία του νόμου θα οδηγούσε όχι μόνο σε παράβαση της αρχής της ευρύθμου και χρηστής διοικήσεως αλλά και του Συντάγματος, αφού γίνεται παγίως δεκτό ότι προκειμένου περί (δυσμενών) ατομικών διοικητικών πράξεων, όπως είναι οι πράξεις επιβολής κύριων και πρόσθετων φόρων, πρέπει να εφαρμόζονται εκείνες οι διατάξεις, που προβλέπουν την επιεικέστερη μεταχείριση για τον διοικούμενο.

Επί της από και με αριθμό πρωτοκόλλουενδικοφανούς προσφυγής του, του και της, σύζυγος, 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, **επαγόμεστε τα ακόλουθα:**

Ως προς την παραγραφή.

Επειδή οι παρατάσεις που θεσπίσθηκαν με τους Νόμους 3513/2006, 3697/2008, 3790/2009, 3842/2010, 3888/2010, 4002/2011, 4098/2012 και 4203/2013 ορίζουσες γενικώς περί παραγραφής που έληγε στις 31/12/2006, 31/12/2007, 31/12/2008, 31/12/2009, 30/6/2010, 31/12/2010, 31/12/2011, 31/12/2012 και 31/12/2013 και παρατάθηκε μέχρι 31/12/2008, 31/12/2009, 30/6/2010, 31/12/2010, 31/12/2011, 31/12/2012, 31/12/2013 και κατά δύο έτη ακόμη (έως 31.12.2015) αντίστοιχα, **καταλαμβάνουν όλες τις περιπτώσεις που η παραγραφή έληγε στις προαναφερθείσες ημερομηνίες** οι διαχειριστικές περίοδοι από 1-1-2000 δεν είχαν παραγραφεί τον χρόνο κοινοποίησης των πράξεων και για τον λόγο αυτόν ο ισχυρισμός πρέπει να απορριφθεί ως νόμω αβάσιμος.

Ως προς τον περιορισμό των πρόσθετων φόρων

Επειδή σύμφωνα με το άρθρο πρώτο, παρ. Α, υποπαρ. Α.5, περ. 2β του Ν.4152/2013, ορίζεται ότι οι διατάξεις του άρθρου 70 του ν.2238/1994, ισχύουν για πράξεις που εκδίδονται μέχρι 31/7/2013.

Επειδή σύμφωνα με το Ν.4254/2014 (ΦΕΚ 85/7-4-2014), παρ. Δ, υποπαρ. Δ.2., περ. 21: «Στο άρθρο 66 του ν.4174/2013, όπως ισχύει, μετά την παράγραφο 42 προστίθενται νέοι παράγραφοι 43 και 44 ως εξής: «43....., 44. Από την έναρξη ισχύος του Κώδικα Φορολογικής Διαδικασίας κάθε αίτημα προς τη Φορολογική Διοίκηση, για διοικητικό ή δικαστικό συμβιβασμό, θεωρείται απαράδεκτο και δεν εξετάζεται. Η διάταξη του προηγούμενου εδαφίου, ανεξαρτήτως χρονικών περιορισμών, εφαρμόζεται και για υποθέσεις, οι οποίες ήταν δυνατό να υπαχθούν σε οποιαδήποτε περίπτωση των διατάξεων των άρθρων 70Α και 70Β του ν.2238/1994».

Πρέπει ακόμα να λεχθεί ότι, η συνταγματικότητα των διατάξεων των νόμων δεν αποτελεί αντικείμενο ελέγχου της Υπηρεσίας καθώς η διοίκηση στα πλαίσια της αρχής της νομιμότητας οφείλει να συμμορφώνεται με τις εκάστοτε ισχύουσες νομοθετικές διατάξεις και κάθε διοικητική ενέργεια οφείλει να είναι σύμφωνη προς τον κανόνα δικαίου που διέπει τη δράση της διοίκησης.

Επειδή η Υπηρεσία μας, βάσει των ανωτέρω, δεν είναι αρμόδια για τη διοικητική επίλυση της διαφοράς και τον περιορισμό των πρόσθετων φόρων, το αντίστοιχο αίτημα των προσφευγόντων πρέπει να απορριφθεί ως απαράδεκτο.

Ως προς το εισόδημα ιδιόχρησης ακινήτου

Επειδή ορθά η φορολογική αρχή υπολόγισε τεκμαρτό εισόδημα ιδιόχρησης κατοικίας με βάση το σύνολο των τετραγωνικών μέτρων της μονοκατοικίας των προσφευγόντων στην (.....), ήτοι 625 τμ, με την αιτιολογία ότι αυτή αποτελούσε ενιαία λειτουργική ενότητα με μία παροχή ΔΕΗ, και όχι τα 143 τμ του ισογείου που καταχρηστικά δηλώνονταν από τους προσφεύγοντες. Ακόμα μη νόμιμος προκύπτει ο ισχυρισμός ότι «Ο Προϊστάμενος δεν απέδειξε με αδιάσειστα στοιχεία τον ισχυρισμό του ότι χρησιμοποιούσαμε ολόκληρο το ακίνητο» δεδομένου στην προκείμενη περίπτωση πρόκειται για καταστρατήγηση του τεκμαρτού υπολογισμού του εισοδήματος δια της μεθόδου της υποβολής ανακριβούς δήλωσης, και ουσιαστική αμφισβήτηση του, της οποίας το βάρος απόδειξης φέρουν οι προσφεύγοντες. Επειδή η ισχυριζόμενη « παλαιότητα της οικοδομής», η οποία άλλωστε δεν ήταν μεγάλη «23 χρόνια κατά τον χρόνο της κατεδάφισης» και η μετέπειτα αξιοποίηση του ακινήτου με την κατεδάφισή του, δεν αποτελούν ικανές αποδείξεις των ισχυρισμών των προσφευγόντων που να ανατρέπουν τις διαπιστώσεις του ελέγχου, όπως αυτές καταγράφονται στην από έκθεση ελέγχου Φορολογίας Εισοδήματος επί της οποίας εδράζονται τα προσβαλλόμενα φύλα ελέγχου, οι οποίες κρίνονται βάσιμες , αποδεκτές και πλήρως αιτιολογημένες.

Ως προς τους υπόλοιπους λόγους της προσφυγής.

Επειδή οι διαπιστώσεις του ελέγχου, όπως αυτές καταγράφονται στην από έκθεση ελέγχου Φορολογίας Εισοδήματος επί της οποίας εδράζονται τα προσβαλλόμενα φύλα ελέγχου, κρίνονται βάσιμες , αποδεκτές και πλήρως αιτιολογημένες, οι υπόλοιποι λόγοι της υπό κρίση ενδικοφανούς προσφυγής πρέπει να απορριφθούν.

Κατά συνέπεια

Α π ο φ α σ ί ζ ο υ μ ε

Την απόρριψη της από και με αρ. πρωτ. ενδικοφανούς προσφυγής και την επικύρωση των υπ' αριθ.,&/2013 οριστικών φύλλων ελέγχου προσδιορισμού φόρου εισοδήματος φυσικών προσώπων του Προϊσταμένου

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

Προσβαλλόμενη η με αριθμό πράξη	Ημερομηνία προσβαλλόμενης πράξης	Είδος φόρου ή προστίμου	Διαχειριστική φορολογική ή περίοδος	Διαφορά Φόρου με την παρούσα	Πρόσθετος φόρος (120% ανώτατο)	ΣΥΝΟΛΙΚΟ ΠΟΣΟ ΚΑΤΑΛΟΓΙΣΜΟΥ με την παρούσα:
.....	29-11-2013	ΕΙΣΟΔΗΜΑ Φ.Π.	01/01-31/12/2000	783136δρχ	939.763 δρχ	1722.899δρχ ή 5056.20€
.....	29-11-2013	ΕΙΣΟΔΗΜΑ Φ.Π.	01/01-31/12/2001	285039δρχ	342047δρχ	627086δρχ ή 1840.31€
.....	29-11-2013	ΕΙΣΟΔΗΜΑ Φ.Π..	01/01-31/12/2002	4121,01€	4945,21€	9066,22€

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

ΜΕ ΕΝΤΟΛΗ ΤΟΥ
ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΥ ΤΗΣ ΔΙΕΥΘΥΝΣΗΣ
ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ

ΓΕΩΡΓΙΟΣ ΚΑΚΙΩΡΑΣ
ΥΠΟΔΙΕΥΘΥΝΤΗΣ ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ

ΑΚΡΙΒΕΣ ΑΝΤΙΓΡΑΦΟ ΑΥΘΗΜΕΡΟΝ
Η ΥΠΑΛΛΗΛΟΣ ΤΟΥ ΤΜ. ΔΙΟΙΚ. ΥΠΟΣΤΗΡΙΞΗΣ

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).