



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ



ΑΑΔΕ

Ανεξάρτητη Αρχή
Δημοσίων Εσόδων

Καλλιθέα,

15/05/2019

ΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ
ΥΠΟΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ
ΤΜΗΜΑ ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ Α6

Αριθμός απόφασης:

1485

Ταχ. Δ/ση : Αριστογείτονος 19

Ταχ. Κώδικας : 176 71 - Καλλιθέα

Τηλέφωνο : 2131604514

ΦΑΞ : 2131604567

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. Του άρθρου 11 της Δ.ΟΡΓ. Α 1036960 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 παρ.3 του άρθρου 47 του ν.4331/2015 (ΦΕΚ Α' 69).

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

ε. Την ΠΟΛ 1064/12-04-2017 Εγκύκλιο της Ανεξάρτητης Αρχής Δημοσίων Εσόδων (Α.Α.Δ.Ε.).

2. Την αριθμ. Δ.Ε.Δ. 1126366 ΕΞ 2016/30.08.2016 (ΦΕΚ 2759 / τ. Β' / 01.09.2016) Απόφαση του Προϊσταμένου της Διεύθυνσης Επίλυσης Διαφορών.

3. Την με ημερομηνία κατάθεσης **27.07.2018** και αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανή προσφυγή του του ΑΦΜ κατοίκου οδός αρ., Τ.Κ κατά της υπ' αριθ. /2018 οριστικής πράξης διορθωτικού προσδιορισμού φόρου εισοδήματος του οικονομικού έτους 2004 της Προϊσταμένης του Κέντρου Ελέγχου Φορολογουμένων Μεγάλου Πλούτου καθώς και της από 07.06.2018 έκθεσης τακτικού ελέγχου φορολογίας εισοδήματος, και τα προσκομιζόμενα με αυτήν σχετικά έγγραφα.

4. Την υπ' αριθμ. /2018 Οριστική πράξη διορθωτικού προσδιορισμού φόρου εισοδήματος οικ. έτους 2004 της Προϊσταμένης του Κέντρου Ελέγχου Φορολογουμένων Μεγάλου Πλούτου (Κ.Ε.ΦΟ.ΜΕ.Π) καθώς και της από 07.06.2018 έκθεσης τακτικού ελέγχου φορολογίας εισοδήματος των οποίων ζητείται η ακύρωση.

5. Τις απόψεις του Κ.Ε.ΦΟ.ΜΕ.Π..

6. Την εισήγηση του ορισθέντος υπαλλήλου του Τμήματος Α6 όπως αποτυπώνεται στο σχέδιο της απόφασης.

Επί της με ημερομηνία κατάθεσης **27.07.2018** και αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανούς 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'αριθμ. /2018 **Οριστική πράξη διορθωτικού προσδιορισμού φόρου εισοδήματος** οικ. έτους 2004 της Προϊσταμένης του Κέντρου Ελέγχου Φορολογουμένων Μεγάλου Πλούτου (Κ.Ε.ΦΟ.ΜΕ.Π.), καταλογίσθηκε στον προσφεύγοντα διαφορά φόρου εισοδήματος ποσού 62.847,49 ευρώ πλέον πρόσθετος φόρος λόγω ανακρίβειας ποσού 56.419,87 ευρώ ήτοι συνολικό ποσό **120.034,56 ευρώ**.

Η διαφορά φόρου προέκυψε διότι στα πλαίσια γενόμενου ελέγχου στα εισοδήματα του προσφεύγοντος, κατόπιν της υπ' αρ. /... /..... /2017 εντολής ελέγχου της Προϊσταμένης του ΚΕΦΟΜΕΠ για την διενέργεια τακτικού ελέγχου φορολογίας εισοδήματος για τις περιόδους 01.01.2000 -31.12.2011, διαπιστώθηκε βάσει της από 07.06.2018 Έκθεσης Μερικού Ελέγχου Φόρου Εισοδήματος της ίδιας ως άνω φορολογικής αρχής, προσαύξηση περιουσίας από καταθέσεις χρηματικών ποσών, για τα οποία δεν αποδείχθηκε η πηγή και η αιτία προέλευσής τους ή ότι τα ποσά αυτά φορολογήθηκαν ή απαλλάχθηκαν νόμιμα του φόρου, σύμφωνα με τα οριζόμενα στις διατάξεις της παρ.3 του άρθρου 48 του ν.2238/94.

Ειδικότερα, ο έλεγχος διενεργήθηκε στον προσφεύγοντα συνέπεια Εισαγγελικής παραγγελίας, λαμβάνοντας υπόψη το ηλεκτρονικό αρχείο (CD) που παραδόθηκε από τον κ. Εισαγγελέα Οικονομικού Εγκλήματος σε εκτέλεση της Α.Β.Μ. Ε.Ο.Ε Σ.Σ /2017 Εισαγγελικής παραγγελίας το οποίο περιελάμβανε κινήσεις τραπεζικών λογαριασμών στους οποίους εμφανίζεται ο προσφεύγων να είναι κάτοχος κατά τις ελεγχόμενες διαχειριστικές περιόδους.

Ο έλεγχος, αφού έλαβε υπόψη του όλα τα στοιχεία που είχε στην διάθεση του, τις απόψεις του προσφεύγοντα, όπως αυτές αποτυπώθηκαν στα με αριθμό πρωτοκόλλου /2017, /2017 και /2017 υπομνήματά του, έκρινε ότι έχει επέλθει προσαύξηση της περιουσίας της προσφεύγουσας, προερχόμενη από άγνωστη ή μη διαρκή ή μη σταθερή πηγή ή αιτία σύμφωνα με τις διατάξεις της παρ. 3 του άρθρου 48 του ν. 2238/1994.

Συγκεκριμένα οι πρωτογενείς πιστώσεις στους τραπεζικούς λογαριασμούς οι οποίες σύμφωνα με τον έλεγχο δεν αιτιολογήθηκαν επαρκώς για την χρήση 2003 είναι οι εξής:

Οικον Ετος	ΧΡΗΣΗ	Καταθέσεις που χαρακτηρίστηκαν από τον έλεγχο ως εισόδημα από ελευθέρια επαγγέλματα που προέρχονται από άγνωστη πηγή και αποτελούν προσαύξηση περιουσίας (άρθρο 48§3 του ν. 2238/94)	Πρωτογενείς καταθέσεις, που ο έλεγχος ΔΕΝ ΔΕΧΕΤΑΙ της αιτιάσεις του Ελεγχόμενου και που λαμβάνονται ως εισόδημα από προσαύξηση περιουσίας (άρθρο 48§3 του ν. 2238/94)
2004	2003	383.142,54 €	<u>159.036,72 €</u>

Ο προσφεύγων, με την υπό κρίση ενδικοφανή προσφυγή, ζητά να γίνει δεκτή η εν λόγω προσφυγή και να ακυρωθεί η μεταρρυθμιστεί η προσβαλλόμενη πράξη, προβάλλοντας τους παρακάτω λόγους:

1. Παραγράφηκε το δικαίωμα του δημοσίου να ελέγξει και να κοινοποιήσει την καταλογιστική πράξη.
2. Ο αντίθετος στον Νόμο και το Σύνταγμα ενδικοφανής χαρακτήρας του άρθρου 63 του ν.4174/2013.
3. Η ανυπαρξία της παράβασης.
4. Η έμμεση τεχνική ελέγχου των τραπεζικών καταθέσεων και η έλλειψη σχετικής αιτιολογημένης απόφασης του Προϊσταμένου της ελεγκτικής φορολογικής αρχής για την επιλογή της στον κρινόμενο έλεγχο.

ΕΠΙΚΟΥΡΙΚΑ ΚΑΙ ΣΕ ΚΑΘΕ ΠΕΡΙΠΤΩΣΗ:

- 6 . Ως προς τη νόμιμη πηγή ή αιτία των ελεγχόμενων πιστωτικών κινήσεων, με περαιτέρω συνέπεια να μη δύνανται οι εξεταζόμενες πιστωτικές κινήσεις να χαρακτηριστούν ως δήθεν φορολογητέα προσαύξηση περιουσίας.
7. Ως προς το ανατιολόγητο των ποσών που έχουν χρησιμοποιηθεί για τον προσδιορισμό του εισοδήματος με βάση έμμεσες τεχνικές. Πάντως, το προσδιορισθέν με αυτές ποσό εισοδήματος είναι μεγαλύτερο από την αληθή φοροδοτική ικανότητα του προσφεύγοντος.

Επίσης ο προσφεύγων προσκόμισε στην Υπηρεσία μας :

- 1) Το με αριθ.πρωτ. ΔΕΔ.....ΕΙ/2018 αίτημα για την κατά προτεραιότητα εξέταση της εν λόγω ενδικοφανούς και την επίσπευση έκδοσης απόφασης επί αυτής .
- 2) Την με αριθ. πρωτ. ΔΕΔ ΕΙ/2019 αίτηση για αναστολή της προθεσμίας εξέτασης της ως άνω ενδικοφανούς προσφυγής, κατ' εφαρμογή της διάταξης της παρ. 1 του άρθρου 68 του Ν. 4587/2018 (ΦΕΚ Α' 218/24-12-2018).
- 3) Την με αριθ. πρωτ. ΔΕΔ ΕΙ/2019 αίτηση για επανεξέταση της ως άνω ενδικοφανούς προσφυγής, και συμμόρφωση σύμφωνα με τα κριθέντα με την υπ' αριθ./2019 απόφαση ΣΤΕ.
- 4) Την υπ' αριθ./2019 απόφαση ΣΤΕ η οποία επιδόθηκε στην Υπηρεσία μας με δικαστικό επιμελήτη στις 14/05/2019.

Επειδή 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, προίσχύουσες 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»και 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 στις παρ. 1, 4 και 5 του άρθρου 84 του ν.2238/1994 (Όπως η περίπτωση β΄ της παρ. 4 του άρθρου 84 αντικαταστάθηκε με την παρ. 6 του άρθρου 13 του Ν. 3522/2006 (ΦΕΚ Α΄ 276/22-12-2006) και σύμφωνα με το άρθρο 39 του ιδίου νόμου ισχύει από 22/12/2006 και μετά) ορίζεται:

«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.

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 ενάσκηση 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 ελέγχου.

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.».

Επειδή στην παρ.2 του άρθρου 68 του ν.2238/1994 (Όπως η παρ. 2 του άρθρου 68 αντικαταστάθηκε με την παρ. 1 του άρθρου 13 του Ν. 3522/2006 (ΦΕΚ Α΄ 276/22-12-2006) και σύμφωνα με το άρθρο 39 του ιδίου νόμου ισχύει για τα φύλλα ελέγχου που εκδίδονται από τη δημοσίευση του Ν.3522/2006 (22/12/2006) και μετά) ορίζεται:

«Φύλλο ελέγχου και αν ακόμη έγινε οριστικό δεν αποκλείει την έκδοση και κοινοποίηση συμπληρωματικού φύλλου ελέγχου, αν: α) από συμπληρωματικά στοιχεία, που περιήλθαν σε γνώση του προϊσταμένου της δημόσιας οικονομικής υπηρεσίας, εξακριβώνεται ότι το εισόδημα του φορολογουμένου υπερβαίνει αυτό που έχει περιληφθεί στο προηγούμενο φύλλο ελέγχου, β) η δήλωση που υποβλήθηκε ή τα έντυπα ή οι καταστάσεις που τη συνοδεύουν αποδεικνύονται ανακριβή ή γ) περιέλθουν σε γνώση του προϊσταμένου της δημόσιας οικονομικής υπηρεσίας στοιχεία βάσει της αμοιβαίας διοικητικής συνδρομής από φορολογικές ή τελωνειακές αρχές άλλων Κρατών - Μελών της Ε.Ε. ή τρίτων χωρών που αποδεικνύονται ανακριβείς οι συναλλαγές, έστω και αν αυτά ζητήθηκαν πριν από την έκδοση του οριστικού φύλλου ελέγχου. Στις πιο πάνω περιπτώσεις το νέο φύλλο ελέγχου εκδίδεται για το άθροισμα του εισοδήματος που προκύπτει από το προηγούμενο φύλλο ελέγχου, καθώς και αυτού που εξακριβώθηκε με βάση τα πιο πάνω στοιχεία. Αν εκδοθεί το πιο πάνω φύλλο ελέγχου, εφαρμόζονται αναλόγως οι διατάξεις του άρθρου 70...».

Επειδή με την υπ' αριθμ. **1738/2017** απόφαση της Ολομέλειας του ΣτΕ κρίθηκε οριστικά, το ζήτημα της παραγραφής του δικαιώματος του Δημοσίου προς έλεγχο για την επιβολή φόρων και το πότε μπορεί να παραταθεί νομοθετικά το δικαίωμά του αυτό ώστε να είναι συνταγματικά επιτρεπτό. Η ολομέλεια του ΣτΕ με την απόφασή της αυτή, βασιζόμενη στα απορρέοντα από την αρχή του κράτους δικαίου, την αρχή της ασφάλειας δικαίου και στηριζόμενη στο άρθρο 78 του Συντάγματος, η οποία αναφέρει ότι:

«1. Κανένας φόρος δεν επιβάλλεται ούτε εισπράττεται χωρίς τυπικό νόμο που καθορίζει το υποκείμενο της φορολογίας και το εισόδημα, το είδος της περιουσίας, τις δαπάνες και τις συναλλαγές ή τις κατηγορίες τους στις οποίες αναφέρεται ο φόρος...2. Φόρος ή άλλο οποιοδήποτε οικονομικό βάρος δεν μπορεί να επιβληθεί με νόμο αναδρομικής ισχύος που επεκτείνεται πέρα από το οικονομικό έτος το προηγούμενο εκείνου κατά το οποίο επιβλήθηκε», έκρινε ως αντισυνταγματικές τις διατάξεις των εφαρμοσθέντων στην δεδομένη περίπτωση νόμων (άρθρο 11 ν.3513/2006, άρθρο 29 του ν.3697/2008, άρθρο 10 του ν.3790/2009 και άρθρο 82 του ν.3842/2010) που προέβλεπαν παράταση της παραγραφής, διότι παρέτειναν την προθεσμία παραγραφής φορολογικών αξιώσεων του Δημοσίου αναγομένων σε ημερολογιακά έτη προγενέστερα του προηγούμενου της δημοσιεύσεως των σχετικών νόμων ετών.

Εν συνεχεία και η υπ'αριθμ.2934/2017 απόφαση της ολομέλειας του ΣΤΕ στη σκέψη 7 αυτής έκρινε ότι και οι διατάξεις του άρθρου 12 παρ.7 του ν.3888/2010,(όπως τροποποιήθηκε με το άρθρο 4 παρ.7 του ν.3899/2010) του άρθρου 18 παρ.2 του ν.4002/2011 και του άρθρου 2 παρ.1 του ν.4098/2012 αντίκειται στις διατάξεις του άρθρου 78 παρ.1 και 2 του Συντάγματος.

Επειδή με την **ΠΟΛ.1165/13.08.2018** (αποδοχή της υπ' αριθμ. **147/2018** Γνωμοδότησης του Ν.Σ.Κ) διευκρινίσθηκε ότι :σε περίπτωση υποβολής εκπρόθεσμης δήλωσης φόρου εισοδήματος εντός της πενταετίας από το τέλος του έτους μέσα στο οποίο λήγει η προθεσμία για τη επίδοση της δήλωσης, ισχύει ο κανόνας της πενταετούς παραγραφής (παρ.1 αρθρ.84 του ν. 2238/1994). Η προθεσμία αυτή παρεκτείνεται κατά τρία (3) έτη στην περίπτωση που η εκπρόθεσμη δήλωση υποβληθεί κατά το τελευταίο έτος της προθεσμίας αυτής (τελ.εδ. της παρ.5 του άρθρου 84 του ν. 2238/1994). Τέλος, η εξαιρετική **δεκαπενταετής προθεσμία** παραγραφής για τον καταλογισμό φόρου τυγχάνει εφαρμογής:

α) στην περίπτωση μη υποβολής δήλωσης φόρου εισοδήματος ή απόδοσης παρακρατούμενων φόρων (εδ.1 της παρ.5 άρθρου 84 του ν. 2238/1994) ή

β) σε περίπτωση υποβολής δήλωσης μετά την πάροδο της πενταετούς προθεσμίας από το τέλος του έτους μέσα στο οποίο λήγει η προθεσμία για την επίδοση της δήλωσης.

Επειδή, την 5.12.2018 συζητήθηκε ενώπιον του Συμβουλίου της Επικρατείας η με αριθμό κατάθεσης/2018 (και/2018) προσφυγή του, η οποία εισήχθη ενώπιον του ΣτΕ με το θεσμό της «πιλοτικής» δίκης για την εξέταση του νομικού ζητήματος περί παραγραφής του δικαιώματος του δημοσίου για έλεγχο και καταλογισμό φόρου επί εκπρόθεσμης υποβολής φορολογικής δήλωσης του ελεγχόμενου – φορολογούμενου .

Επειδή σύμφωνα με το **αρθ.68 παρ.1 Ν.4587/2018** το δεύτερο εδάφιο της παρ. 5 του άρθρου 63 του ν. 4174/2013 (Α'170), όπως ισχύει, προστίθενται νέα εδάφια ως εξής:

«Σε περίπτωση που για το ζήτημα που έχει τεθεί με την ενδικοφανή προσφυγή, η εξέταση της

οποίας εκκρεμεί ενώπιον της Υπηρεσίας Εσωτερικής Επανεξέτασης, έχει δημοσιευθεί πράξη του Συμβουλίου της Επικρατείας σύμφωνα με τις παραγράφους 1 και 2 του [άρθρου 1](#) του ν. [3900/2010](#) (Α' 213), ο υπόχρεος δύναται να υποβάλει αίτηση ενώπιον του Προϊσταμένου της Υπηρεσίας Εσωτερικής Επανεξέτασης, για αναστολή της προθεσμίας των εκατόν είκοσι (120) ημερών, για όσο διάστημα εκκρεμεί η κρίση του Συμβουλίου της Επικρατείας. Ο Προϊστάμενος της Υπηρεσίας Εσωτερικής Επανεξέτασης, εφόσον διαπιστώσει την ταυτότητα του νομικού ζητήματος, εκδίδει απόφαση αναστολής της προθεσμίας, πριν από την πάροδο της προθεσμίας των εκατόν είκοσι (120) ημερών, η οποία κοινοποιείται στον υπόχρεο. Η αναστολή καταλαμβάνει το σύνολο της ενδικοφανούς προσφυγής και ανατρέχει στην ημερομηνία δημοσίευσης της πράξης του Συμβουλίου της Επικρατείας, σύμφωνα με την παρ. 1 του [άρθρου 1](#) του ν. [3900/2010](#) ή, σε περίπτωση που η ενδικοφανής προσφυγή υποβληθεί μεταγενέστερα της ημερομηνίας δημοσίευσης της πράξης του Συμβουλίου της Επικρατείας, στην ημερομηνία υποβολής της ενδικοφανούς προσφυγής. Μετά την κοινοποίηση της απόφασης του Συμβουλίου της Επικρατείας στην Υπηρεσία Εσωτερικής Επανεξέτασης συνεχίζει η προθεσμία των εκατόν είκοσι (120) ημερών για έκδοση απόφασης επί της ενδικοφανούς προσφυγής. Σε περίπτωση που η προθεσμία που απομένει για έκδοση απόφασης επί της ενδικοφανούς προσφυγής υπολείπεται των τριάντα (30) ημερών, η προθεσμία των εκατόν είκοσι (120) ημερών παρατείνεται αυτοδικαίως για επιπλέον τριάντα (30) ημέρες.»

Επειδή ο προσφεύγων κατέθεσε, πριν την λήξη της προθεσμίας για την εξέταση της υπο κρίση ενδικοφανούς προσφυγής, στην Υπηρεσία μας την από 24/12/2018 και με αριθμό πρωτοκόλλου ΔΕΔ ΕΙ 2018 αίτηση για αναστολή της προθεσμίας εξέτασης της ως άνω ενδικοφανούς προσφυγής, κατ' εφαρμογή της διάταξης της παρ. 1 του άρθρου 68 του Ν. 4587/2018 (ΦΕΚ Α' 218/24-12-2018) λόγω του ότι με την υπό κρίση ενδικοφανή προσφυγή τίθεται ταυτόσημο νομικό ζήτημα με το αχθέν ενώπιον του ΣτΕ, ήτοι ο χρόνος παραγραφής του δικαιώματος του δημοσίου για έλεγχο και καταλογισμό φόρου στην περίπτωση εκπρόθεσμης υποβολής δήλωσης (αρχικής ή/και συμπληρωματικής).

Επειδή από την Υπηρεσία μας, κατόπιν της ως άνω αίτησης του προσφεύγοντα, εκδόθηκε η με αριθ. /2018 Απόφαση για την αναστολή της προθεσμίας εξέτασης της με αρ. με αρ. πρωτ. /2018 ενδικοφανούς προσφυγής του προσφεύγοντα, μέχρι την κοινοποίηση της απόφασης του ΣτΕ σύμφωνα με τα οριζόμενα στην παρ. 1 του άρθρου 68 του ν. 4587/2018.

Επειδή εκδόθηκε η με αριθμό /10.4.2019 απόφαση του ΣτΕ, στο πλαίσιο του θεσμού της πιλοτικής δίκης, σύμφωνα με την οποία κρίθηκαν τα ως άνω ζητήματα σχετικά με τη διάρκεια της παραγραφής της δυνατότητας δικαιώματος του δημοσίου για έλεγχο και καταλογισμό φόρου εισοδήματος, στην περίπτωση υποβολής εκπρόθεσμης φορολογικής δήλωσης από τον ελεγχόμενο φορολογούμενο, αλλά σε κάθε περίπτωση εντός της βασικής πενταετούς προθεσμίας παραγραφής, ως ακολούθως:

«- Σε περίπτωση εκπρόθεσμης υποβολής δηλώσεως εκτός της κατ' άρθρον 84 παρ. 1 του ν.2238/1994 προθεσμίας πενταετούς παραγραφής του δικαιώματος του Δημοσίου να επιβάλει τον οικείο φόρο ισχύει κατ' αρχήν η προβλεπόμενη στη διάταξη αυτή (84 § 1) πενταετής

προθεσμία παραγραφής από το τέλος του έτους μέσα στο οποίο λήγει η προθεσμία για την επίδοση της δήλωσης. Σε περίπτωση όμως που η εκπρόθεσμη δήλωση υποβληθεί κατά το τελευταίο έτος της ως άνω πενταετούς προθεσμίας παραγραφής, τότε, σύμφωνα με την διάταξη του άρθρου 84 § 5 β' του ν.2238/1994, το δικαίωμα του δημοσίου να κοινοποιήσει φύλλο ελέγχου παραγράφεται μετά την πάροδο τριετίας από την λήξη του έτους υποβολής της εκπρόθεσμης δήλωσης.

- Σε περίπτωση εκπρόθεσμης υποβολής δηλώσεως **μετά την πάροδο της προθεσμίας πενταετούς παραγραφής** του άρθρου 84 § 1 του ν.2238/1994 το δικαίωμα του Δημοσίου για κοινοποίηση φύλλου ελέγχου παραγράφεται κατ' αρχήν μετά την πάροδο τριετίας από την λήξη του έτους υποβολής της εκπρόθεσμης δήλωσης, κατ' ανάλογη εφαρμογή του άρθρου 84 § 5 β' του ν.2238/1994, με ανώτατο, ωστόσο, χρονικό όριο παραγραφής την οριζόμενη στο άρθρο 84 § 5 α' του ν.2238/1994 προθεσμία των δεκαπέντε (15) ετών από την λήξη της προθεσμίας για την επίδοση της δήλωσης.»

Επειδή η ως άνω με αριθ...../10.4.2019 απόφαση του ΣτΕ, επιδόθηκε στην Υπηρεσία μας (Δ.Ε.Δ) με δικαστικό επιμελήτη στις 14/05/2019.

Επειδή από τα δεδομένα του συστήματος taxis της ΑΑΔΕ προκύπτει για τον προσφεύγοντα η εκπρόθεσμη υποβολή της δήλωσης φορολογίας εισοδήματος για το οικονομικό έτος 2004 στις 17/09/2004 ήτοι εντός της προθεσμίας της 5ετούς παραγραφής και όχι κατά το τελευταίο έτος αυτής. Ως εκ τούτου το δικαίωμα του Δημοσίου για επιβολή φόρου για το οικον. έτος 2004 (χρήση 2003) παραγραφηκε στις 31/12/2009.

Επειδή η υπο κρίση προσβαλλόμενη πράξη εκδόθηκε στις 07/06/2018, ήτοι μετά την 31^η Δεκεμβρίου του έτους 2009, όπου συμπληρωνόταν ο χρόνος της πενταετούς παραγραφής σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 84 § 1 του ν. 2238/1994 και σύμφωνα με τα όσα έγιναν δεκτά με την υπ' αριθ. 732/10.04.2019 απόφαση ΣτΕ.

Επειδή, βάσει των προαναφερθέντων, ο ισχυρισμός του προσφεύγοντα περί παραγραφής του δικαιώματος του Ελληνικού Δημοσίου προς επιβολή του φόρου για την κρινόμενη χρήση 2003 (οικ. έτος 2004) γίνεται δεκτός και ως εκ τούτου παρέλκει η εξέταση των λοιπών ισχυρισμών που προβάλλονται με την παρούσα ενδικοφανή προσφυγή.

Α π ο φ α σ ί ζ ο υ μ ε

Την αποδοχή της με ημερομηνία κατάθεσης **27.07.2018** και αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανούς προσφυγής: του του ΑΦΜ και την ακύρωση της υπ' αριθ. /2018 οριστικής πράξης διορθωτικού προσδιορισμού φόρου εισοδήματος οικονομικού έτους 2004 (διαχειριστική περίοδο 1/1/2003-31/12/2003), της Προϊσταμένης του ΚΕΦΟΜΕΠ.

Οριστική φορολογική υποχρέωση -καταλογιζόμενο ποσό βάσει της παρούσας απόφασης :

Αρ. Πραξ.	Είδος φορου	Απόφαση Δ.Ε.Δ. για την υπό κρίση πράξη	Φορολογική Περίοδος	Συνολικό ποσό καταλογισμού ΒΑΣΕΙ ΕΛΕΓΧΟΥ	Συνολικό ποσό καταλογισμού ΒΑΣΕΙ ΑΠΟΦΑΣΗΣ ΔΕΔ
...../2018	ΕΙΣΟΔΗΜΑ	ΑΚΥΡΩΝΕΤΑΙ Βάσει της υπ' αριθ. 732/2019 απόφαση ΣτΕ	1/1/2003-31/12/2003	120.034,56 €	0,00 €

Η παρούσα απόφαση να κοινοποιηθεί από αρμόδιο όργανο με τη νόμιμη διαδικασία στον υπόχρεο.

ΜΕ ΕΝΤΟΛΗ ΤΟΥ ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΥ
ΤΗΣ Δ/ΝΣΗΣ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ
Ο ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΣ ΤΗΣ
ΥΠΟΔΙΕΥΘΥΝΣΗΣ ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ

ΦΑΚΟΣ ΓΕΩΡΓΙΟΣ

Ακριβές Αντίγραφο
Η Υπάλληλος του Τμήματος
Διοικητικής Υποστήριξης

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 .