



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ



ΑΑΔΕ

Ανεξάρτητη Αρχή
Δημοσίων Εσόδων

ΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ

ΥΠΟΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ

ΤΜΗΜΑ

Α2

Ταχ. Δ/ση : Αριστογείτονος 19

Ταχ.Κώδικας : 176 71 - Καλλιθέα

Τηλέφωνο : 213 1604561

Καλλιθέα 03/01/ 2022

Αριθμός Απόφασης 1

Α Π Ο Φ Α Σ Η

Ο ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΣ ΤΗΣ ΔΙΕΥΘΥΝΣΗΣ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ

Έχοντας υπ. όψη:

1. Τις διατάξεις:

α. του άρθρου 63 του ν. 4174/2013 (ΦΕΚ Α' 170), όπως τροποποιήθηκε και ισχύει

β. του άρθρου 10 της Δ.ΟΡΓ.Α 1125859 ΕΞ 2020/23.10.2020 Απόφασης του Διοικητή της

Α.Α.Δ.Ε. (ΦΕΚ Β' 4738/26.10.2020) με θέμα «Οργανισμός της Ανεξάρτητης Αρχής Δημοσίων Εσόδων (Α.Α.Δ.Ε.)»,

γ. 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' αριθμόν Δ.Ε.Δ.1126366 ΕΞ 2016/30-08-2016 (ΦΕΚ 2759/ τ. Β'/ 01-09-2016)

Απόφαση του Προϊσταμένου της Διεύθυνσης Επίλυσης Διαφορών « Παροχής εξουσιοδότησης υπογραφής».

4.Την από 03-09-2021 και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανή προσφυγή που υπέβαλε η επιχείρηση με ΑΦΜ, με έδρα την-....., οδός , αριθμός, νόμιμα εκπροσωπούμενης κατά:

–Της υπ' αριθμ...../2021 Οριστικής Πράξης Επιβολής Προστίμου ΚΒΣ (άρθρο 7§§3&5-ν.4337/2015), του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ ΦΑΕ Αθηνών, για την διαχειριστική περίοδο 01/01-31/12/2001

-Της υπ' αριθμ./**2021** Οριστικής Πράξης Επιβολής Προστίμου ΚΒΣ (άρθρο 7§3&5-ν.4337/2015), του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ ΦΑΕ Αθηνών, για την διαχειριστική περίοδο 01/01-31/12/2002

- Της υπ' αριθμ./**2021** Οριστικής Πράξης Διορθωτικού Προσδιορισμού Φόρου Εισοδήματος, του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ ΦΑΕ Αθηνών, οικονομικού έτους 2002

- Της υπ' αριθμ./**2021** Οριστικής Πράξης Διορθωτικού Προσδιορισμού Φόρου Εισοδήματος, του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ ΦΑΕ Αθηνών, οικονομικού έτους 2003

- Της υπ' αριθμ./**2021** Οριστικής Πράξης Διορθωτικού Προσδιορισμού Φόρου Εισοδήματος, του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ ΦΑΕ Αθηνών, οικονομικού έτους 2004

-Της υπ' αριθμ...../2021 Οριστικής Πράξης Διορθωτικού Προσδιορισμού Φ.Π.Α., του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ ΦΑΕ Αθηνών, διαχειριστικής περιόδου 01/01-31/12/2001

-Της υπ' αριθμ...../2021 Οριστικής Πράξης Διορθωτικού Προσδιορισμού Φ.Π.Α., του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ ΦΑΕ Αθηνών, διαχειριστικής περιόδου 01/01-31/12/2002

και τα προσκομιζόμενα με αυτήν σχετικά έγγραφα.

5. Τις ως άνω προσβαλλόμενες πράξεις, του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. ΦΑΕ Αθηνών των οποίων ζητείται η ακύρωση.

6. Τις απόψεις της ανωτέρω φορολογικής αρχής.

7. Την εισήγηση του ορισθέντος υπαλλήλου του τμήματος Α2, όπως αποτυπώνεται στο σχέδιο της απόφασης.

Επί της από **03-09-2021** και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανούς προσφυγής που υπέβαλε η επιχείρηση με ΑΦΜ 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:

ΙΣΤΟΡΙΚΟ

Μετά τον αρχικό έλεγχο που διενεργήθηκε στην εν λόγω επιχείρηση, από το Διαπεριφερειακό Ελεγκτικό Κέντρο (Δ.Ε.Κ) για τα οικονομικά έτη 2002 - 2004 (χρήσεις 2001 - 2003), βάσει των από 07-12-2009 Εκθέσεις Ελέγχου, α) Φορολογίας ΚΒΣ, β) Φορολογίας Εισοδήματος & γ) Φόρου Προστιθέμενης Αξίας, εκδόθηκαν οι:

α) με αριθμό/2009 χρήσης 2001 και/2009 χρήσης 2002, Πράξεις Επιβολής Προστίμου ΚΒΣ άρθρου 5 Ν.2523/97,

β) με αριθμό/2009 οικονομικού έτους 2002,/2009 οικονομικού έτους 2003 και/2009 οικονομικού έτους 2004, οριστικά φύλλα Ελέγχου Φορολογίας Εισοδήματος.

γ) με αριθμό/2009 χρήσης 2001 και/2009 χρήσης 2002, Πράξεις Προσδιορισμού ΦΠΑ.

Επί των ανωτέρω πράξεων ασκήθηκαν από την προσφεύγουσα επιχείρηση, οι υπ' αριθ., &...../2010 εμπρόθεσμες προσφυγές.

Επί των ανωτέρω προσφυγών, εκδόθηκαν από το Διοικητικό Πρωτοδικείο (Τμήμα 14ο Μονομελές) οι υπ' αρ. &...../2020 αποφάσεις αντίστοιχα, σύμφωνα με τις οποίες το δικαστήριο ακύρωσε τις ανωτέρω πράξεις και ανέπεμψε την υπόθεση στην Δ.Ο.Υ. ΦΑΕ ΑΘΗΝΩΝ (λόγω αρμοδιότητας) [επιδόθηκαν στην Δ.Ο.Υ. στις 31-08-2020] διότι:

«.....13. Επειδή, με τα δεδομένα αυτά και ενόψει των διατάξεων που προπαρατέθηκαν, όπως αυτές ερμηνεύτηκαν, για να λάβει νόμιμη υπόσταση η 82/2006 ημερήσια διαταγή του Προϊσταμένου του Δ.Ε.Κ. Αθηνών, δυνάμει της οποίας μεταβιβάστηκε το δικαίωμα υπογραφής της ένδικης πράξης στον Υποδιευθυντή της ίδιας υπηρεσίας κατ' εφαρμογή του άρθρου 28 παρ. 1 και 2 του ν. 820/1978, έπρεπε να προηγηθούν και τηρηθούν οι διατυπώσεις δημοσιότητας που προβλέπονται στα άρθρα 1 και 2 του ν. 301/1976, δηλαδή με τη δημοσίευση της στην Εφημερίδα της Κυβερνήσεως. Ενόψει αυτών, το Δικαστήριο λαμβάνοντας υπ' όψιν ότι, όπως προκύπτει από τα στοιχεία του φακέλου, η εν λόγω κανονιστική απόφαση (82/2006 ημερήσια διαταγή) δεν δημοσιεύτηκε, κατά τα ανωτέρω, και συνεπώς αυτή δεν έχει λάβει νόμιμη υπόσταση, άγεται στην κρίση ότι η προσβαλλόμενη πράξη υπογράφεται αναρμοδίως από όργανο, το οποίο δεν είχε εγκύτως εξουσιοδοτηθεί για την υπογραφή αυτή και πρέπει, για το λόγο αυτό, ο οποίος βασίμως προβάλλεται με την κρινόμενη προσφυγή, να ακυρωθεί, ενώ παρέλκει ως αλυσιτελής η εξέταση των λοιπών λόγων της προσφυγής και των προσθέτων λόγων αυτής.

13. Επειδή, κατ' ακολουθίαν των ανωτέρω, πρέπει να γίνει δεκτή η κρινόμενη προσφυγή και οι πρόσθετοι λόγοι αυτής, να ακυρωθεί η προσβαλλόμενη πράξη επιβολής προστίμου και να αναπεμφθεί η υπόθεση στη φορολογική αρχή, κατ' άρθρο 79 παρ. 3 εδ. α' του Κ.Δ.Δ. Περαιτέρω, πρέπει να αποδοθεί το καταβληθέν παράβολο στην προσφεύγουσα εταιρεία (άρθρο 277 παρ. 9 του Κ.Δ.Δ.), ενώ, κατ' εκτίμηση των περιστάσεων της υπόθεσης, να απαλλαγεί το καθ' ου Ελληνικό Δημόσιο, από την καταβολή των δικαστικών εξόδων αυτής (άρθρο 275 παρ. 1 εδ. ε' του Κ.Δ.Δ.). Δέχεται την προσφυγή και τους πρόσθετους λόγους αυτής.

α) Ακυρώνει τις πράξεις επιβολής προστίμου ΚΒΣ, διαχειριστικών περιόδων 2001, 2002

β) Ακυρώνει τα φύλλου ελέγχου φόρου εισοδήματος, οικονομικών ετών 2002, 2003, 2004

γ) Ακυρώνει τις οριστικές πράξεις προσδιορισμού ΦΠΑ, διαχειριστικών περιόδων 2001, 2002 που υπογράφονται από τον Υποδιευθυντή του Διαπεριφερειακού Ελεγκτικού Κέντρου Αθήνας.

Αναπέμπει την υπόθεση στη Διοίκηση για να ενεργήσει τα νόμιμα.

Διατάσσει την απόδοση του καταβληθέντος παραβόλου στην προσφεύγουσα.

Απαλλάσσει το Ελληνικό Δημόσιο από την καταβολή των δικαστικών εξόδων της προσφεύγουσας.»

B. Ο προϊστάμενος της Δ.Ο.Υ.ΦΑΕ Αθηνών, εξέδωσε την υπ' αριθ. εντολή/2021 ελέγχου για την επανάληψη της διαδικασίας, προκειμένου να τηρηθεί ο τύπος όπως ορίζουν οι ανωτέρω αποφάσεις του Διοικητικού Πρωτοδικείου

Επακολούθησε έλεγχος από τον ελεγκτή της ίδιας Δ.Ο.Υ. ο οποίος κοινοποίησε, με δικαστική επιμελήτρια (.....) στις εγκαταστάσεις της προσφεύγουσας στις 06-05-2021 στην υπάλληλο -λογίστρια, το υπ. αριθ./2021 σημείωμα διαπιστώσεων ελέγχου άρθρο 28 Ν. 4174/2013, μαζί με τις αντίστοιχες προσωρινές πράξεις, προκειμένου εντός προθεσμίας είκοσι (20) ημερών να υποβληθούν εγγράφως στην Δ.Ο.Υ. οι απόψεις της.

Επί του ως άνω Σημειώματος η προσφεύγουσα, στις 26-05-2021 υπέβαλε εγγράφως με αριθ. πρωτ. &..... υπομνήματα σε απάντηση του.

Εν συνεχεία ο έλεγχος αφού έλαβε υπόψη του, τα υπομνήματα της προσφεύγουσας, εξέδωσε το πόρισμα, το οποίο περιλαμβάνεται στις από 30-06-2021 εκθέσεις ελέγχου σε επανάληψη διαδικασίας:

1) Φορολογίας ΚΒΣ 2) Φορολογίας εισοδήματος και 3) Φόρου Προστιθέμενης Αξίας, με βάση τις οποίες ο προϊστάμενος της Δ.Ο.Υ. ΦΑΕ ΑΘΗΝΩΝ, εξέδωσε τις κατωτέρω προσβαλλόμενες Πράξεις:

Κ.Β.Σ.

-Την υπ' αριθμ...../2021 Οριστική Πράξη Επιβολής Προστίμου ΚΒΣ (άρθρο 7§§3&5-ν.4337/2015) για την διαχειριστική περίοδο 01/01-31/12/2001, με την οποία επιβλήθηκε σε βάρος της προσφεύγουσας πρόστιμο συνολικού ποσού €293,33(€880,00x30%), διότι:

εξέδωσε το με αριθ./2001 δελτίο αποστολής-τιμολόγιο σε χρόνο προγενέστερο της διακίνησης των εμπορευμάτων (λεωφορείων), χωρίς την προβλεπόμενη από την περ. δ' της παρ. 5 του άρθρου 11 του ΠΔ 186/92 έγκριση από τον Προϊστάμενο της Δ.Ο.Υ. κατά παράβαση των διατάξεων των άρθρων 1,2 παρ. 1,11 παρ. 1 περ. α' του ΠΔ 186/92 (περί ΚΒΣ) και επισύρει τις κυρώσεις του άρθρου 5 παρ. 2α γ' του Ν. 2523/97 όπως ισχύει με το άρθρο 66 παρ.5 του νόμου 4174/2013, όπως τροποποιήθηκε με το άρθρο 7 παρ. 3 περ. ζ' του νόμου 4337/2015 όπως ισχύει.

-Την υπ' αριθμ...../2021 Οριστική Πράξη Επιβολής Προστίμου ΚΒΣ (άρθρο 7§§3&5-ν.4337/2015) για την διαχειριστική περίοδο 01/01-31/12/2002, με την οποία επιβλήθηκε σε βάρος της προσφεύγουσας πρόστιμο συνολικού ποσού €9.949,48 (€39.797,90x25%) διότι: εξέδωσε εννέα (9) τιμολόγια παροχής υπηρεσιών ανακριβή με αποτέλεσμα απόκρυψη εσόδων συνολικής αξίας 39.797,90€ για την μεταφορά επιβατών από την σε διάφορες περιοχές

της Αλβανίας (Τίρανα, Μπεράτι, Αυλώνα, Ελμπάσαν) μετ' επιστροφής, που έγινε με λεωφορεία ιδιοκτησίας της προσφεύγουσας κατά παράβαση των διατάξεων των άρθρων 1,2 παρ. 1 του ΠΔ 186/92(ΚΒΣ) και επισύρει τις κυρώσεις του άρθρου 5 παρ. 10 α' του Ν. 2523/97 όπως ισχύει με το άρθρο 66 παρ.5 του νόμου 4174/2013, όπως τροποποιήθηκε με το άρθρο 7 παρ. 3 περ. στ' του νόμου 4337/2015 όπως ισχύει.

ΕΙΣΟΔΗΜΑ

- Την υπ' αριθμ./**2021** Οριστική Πράξη Διορθωτικού Προσδιορισμού Φόρου Εισοδήματος, οικονομικού έτους 2002, με την οποία καταλογίστηκε σε βάρος της προσφεύγουσας, φόρος εισοδήματος ποσού 21.341.192δρχ, συμπληρωματικής φόρος 3% στο εισόδημα από ακινήτων 169.523δρχ πλέον ποσού πρόσθετου φόρου λόγω επιεικέστερη κύρωση (άρθρο 49§1 ν. 4509/17) 24.887.897δρχ, ήτοι συνολικού ποσού 46.398.612δρχ ή 136.166,14€.

Η διαφορά φόρου προέκυψε ύστερα από τη διενέργεια ελέγχου φορολογίας εισοδήματος της Δ.Ο.Υ., με την διαπίστωση λογιστικών διαφορών ελέγχου (λογιστικές διαφορές ελέγχου 33.821.491 δρχ και αφορολόγητο ποσό για νέες στη χώρα επενδύσεις ν. 1892/1990 23.088.355δρχ) ύψους 56.909.846δρχ.

- Την υπ' αριθμ./**2021** Οριστική Πράξη Διορθωτικού Προσδιορισμού Φόρου Εισοδήματος, οικονομικού έτους 2003, με την οποία καταλογίστηκε σε βάρος της προσφεύγουσας, φόρος εισοδήματος ποσού 65.885,06€, συμπληρωματικής φόρος 3% στο εισόδημα από ακινήτων 493,19€ πλέον ποσού πρόσθετου φόρου λόγω επιεικέστερη κύρωση(άρθρο 49§1 ν. 4509/17) 76.799,63€, ήτοι συνολικού ποσού 143.177,88€.

Η διαφορά φόρου προέκυψε ύστερα από τη διενέργεια ελέγχου φορολογίας εισοδήματος της Δ.Ο.Υ., με την διαπίστωση λογιστικών διαφορών ελέγχου (λογιστικές διαφορές ελέγχου 7.026,78€ και αφορολόγητο ποσό για νέες στη χώρα επενδύσεις ν. 1892/1990 63.670,49€) ύψους 188,243,03€.

- Την υπ' αριθμ./**2021** Οριστική Πράξη Διορθωτικού Προσδιορισμού Φόρου Εισοδήματος, οικονομικού έτους 2004, με την οποία καταλογίστηκε σε βάρος της προσφεύγουσας, φόρος εισοδήματος ποσού 28.015,51€, συμπληρωματικής φόρος 3% στο εισόδημα από ακινήτων 999,16€ πλέον ποσού πρόσθετου φόρου λόγω επιεικέστερη κύρωση(άρθρο 49§1 ν. 4509/17) 26.316,31€, ήτοι συνολικού ποσού 55.330,98€.

Η διαφορά φόρου προέκυψε ύστερα από τη διενέργεια ελέγχου φορολογίας εισοδήματος της Δ.Ο.Υ., με την διαπίστωση λογιστικών διαφορών ελέγχου (λογιστικές διαφορές ελέγχου 80.044,33€) ύψους 80.044,33€.

Φ.Π.Α.

-Την υπ' αριθμ...../2021 Οριστική Πράξη Διορθωτικού Προσδιορισμού Φ.Π.Α. διαχειριστικής περιόδου 01/01-31/12/2001, με την οποία καταλογίστηκε σε βάρος της προσφεύγουσας, Φ.Π.Α. ποσού 1.956.834δρχ πλέον ποσού πρόσθετου φόρου λόγω επιεικέστερη κύρωση (άρθρο 49§1 ν. 4509/17) 2.264.054δρχ, ήτοι συνολικού ποσού 4.220.888δρχ ή 12.387,05€.
Η διαφορά φόρου προέκυψε από την απόρριψη φορολογητέων εισροών ποσού 3.484.350δρχ και ΦΠΑ εισροών 627.187δρχ, (βλέπε έκθεση ελέγχου σελ 26).

-Την υπ' αριθμ...../2021 Οριστική Πράξη Διορθωτικού Προσδιορισμού Φ.Π.Α. διαχειριστικής περιόδου 01/01-31/12/2002, με την οποία καταλογίστηκε σε βάρος της προσφεύγουσας, Φ.Π.Α. ποσού 4.909,07€ πλέον ποσού πρόσθετου φόρου λόγω επιεικέστερη κύρωση (άρθρο 49§1 ν. 4509/17) 5.679,81€, ήτοι συνολικού ποσού 10.588,88€.
Η διαφορά φόρου προέκυψε από την απόρριψη φορολογητέων εκροών ποσού 19.898,95€ και ΦΠΑ εκροών 1.591,92€ και από την μη αναγνώριση φορολογητέων εισροών ποσού 1.520,00€ και ΦΠΑ εισροών ποσού 273,60€ (βλέπε έκθεση ελέγχου 26&27).

Η προσφεύγουσα με την υπό κρίση ενδικοφανή προσφυγή ζητάει την ακύρωση των παραπάνω Πράξεων, προβάλλοντας τους παρακάτω λόγους:

-Παραγραφή του δικαιώματος του Δημοσίου των πράξεων τόσο για τις αρχικές πράξεις οι οποίες ακυρώθηκαν από το Δικαστήριο, όσο και για τις νέες πράξεις που εκδόθηκε σε επανάληψη διαδικασίας από τον προϊστάμενο της Δ.Ο.Υ. ΦΑΕ Αθηνών.

-Οι υπό κρίση λογιστικές διαφορές για το έτος 2003 έχουν επιβληθεί από την φορολογική αρχή όλως αβάσιμα και παράνομα.

Επειδή όπως έχει κριθεί, το δικαίωμα της φορολογικής αρχής να εκδώσει τις επίδικες πράξεις επιβολής προστίμου, μετά την ακύρωση, με δικαστική απόφαση, των αρχικών πράξεων που είχαν εκδοθεί, τελεί υπό την προϋπόθεση της εμπρόθεσμης έκδοσης και κοινοποίησης των αρχικών πράξεων που ακυρώθηκαν **ΣτΕ 187/2003**, το δικαίωμα της φορολογικής αρχής να εκδώσει νέο φύλλο ελέγχου μετά την ακύρωση του αρχικού, τελεί υπό την προϋπόθεση της εμπρόθεσμης (πριν από τη συμπλήρωση του χρόνου της παραγραφής) έκδοσης και κοινοποίησης της αρχικής πράξης που ακυρώθηκε. **ΣτΕ 3474/2004**.

Επειδή, στο άρθρο 9 παρ. 5 του Ν. 2523/1997 ορίζεται:

«Οι διατάξεις περί παραγραφής του δικαιώματος του Δημοσίου για την ενέργεια αρχικής ή συμπληρωματικής φορολογικής εγγραφής 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 Κώδικα Βιβλίων και Στοιχείων ως και σε άλλα πρόστιμα που δεν συνδέονται με αντίστοιχη φορολογία, ως κύρια φορολογία νοείται η φορολογία εισοδήματος.»

Επειδή με τις διατάξεις του άρθρου 36 §1,2 περ.γ' του ν. 4174/2013 (Α' 170), ορίζεται ότι:

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

.....

γ) εάν ασκηθεί ενδικοφανής προσφυγή, ένδικο βοήθημα ή μέσο, για περίοδο ενός έτους μετά την έκδοση απόφασης επί της ενδικοφανούς προσφυγής ή την έκδοση αμετάκλητης δικαστικής απόφασης και μόνο για το ζήτημα, το οποίο αφορά», με τις διατάξεις του άρθρου 72 § 11 του ίδιου νόμου, ότι: «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», 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, με τις διατάξεις του άρθρου 84 παρ. 1&6 του ν. 2238/1994 (ΦΕΚ Α' 151), ορίζεται μεταξύ των άλλων ότι: «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.2)...3)...4)...5)... 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 (1) έτος από την κοινοποίηση της απόφασης»

Επειδή, με την υπ' αριθμ. **1738/2017** απόφαση της Ολομέλειας του ΣτΕ κρίθηκαν ως αντισυνταγματικές οι διατάξεις των νόμων που προέβλεπαν παράταση της παραγραφής και συγκεκριμένα οι διατάξεις που περιλαμβάνονται στη σκέψη 8 της Απόφασης, δεδομένου ότι αντίκεινται στις εξειδικεύουσες την (απορρέουσα από την αρχή του κράτους δικαίου) αρχή της ασφάλειας δικαίου διατάξεις των παραγράφων 1 και 2 του άρθρου 78 του Συντάγματος, διότι παρέτειναν την προθεσμία παραγραφής φορολογικών αξιώσεων του Δημοσίου αναγομένων σε ημερολογιακά έτη προγενέστερα του προηγούμενου της δημοσιεύσεως των σχετικών νόμων ετών.

2) Άρθρο 57 §1 Ν. 2859/2000 ορίζεται ότι:

«1. Η κοινοποίηση των πράξεων που προβλέπουν οι διατάξεις του άρθρου 49 του παρόντος δεν μπορεί να γίνει ύστερα από πάροδο πενταετίας από το τέλος του έτους μέσα στο οποίο λήγει η προθεσμία για την επίδοση της εκκαθαριστικής δήλωσης ή η προθεσμία για την υποβολή των απαιτούμενων δικαιολογητικών για την εκκαθάριση και την απόδοση του επιστρεπτέου φόρου που προβλέπουν οι διατάξεις του άρθρου 41. Μετά την πάροδο της πενταετίας παραγράφεται το δικαίωμα του Δημοσίου για την επιβολή του φόρου.

Επειδή στην προκείμενη περίπτωση οι αρχικές εκδοθείσες πράξεις των ετών 2001 & 2002 (.....,,.....,..... &/2009) κοινοποιήθηκαν στις 11-12-2009, ήτοι μετά το πέρας της πενταετίας η οποία συμπληρωνόταν στις 31-12-2007 & 31-12-2008 αντίστοιχα και σύμφωνα με τις ανωτέρω διατάξεις και συγκεκριμένα του άρθρου 84 παρ. 1 του ν. 2238/94, του άρθρου 57 παρ. 1 του ν. 2858/2000, του άρθρου 9 παρ. 5 του ν. 2523/1997 και του άρθρου 72 παρ. 11 του ν. 4174/2013, Στε 187/2003 & Στε3474/2004, έχουν υποπέσει σε παραγραφή.

Συνεπώς το δικαίωμα του δημοσίου να κοινοποιήσει πράξεις κατ' επανάληψη διαδικασίας για τα έτη αυτά έχει επίσης παραγραφεί.

Αντίθετα η αρχική εκδοθείσα πράξη του έτους 2003 (...../2009) , δεδομένου ότι κοινοποιήθηκε στις 11-12-2009, ήτοι εντός της πενταετούς προθεσμίας παραγραφής, σύμφωνα με τις ίδιες ως άνω διατάξεις, δεν έχει υποπέσει σε παραγραφή.

Επειδή, η υπ' αριθ./**2021** Πράξη, διαχειριστικής περιόδου 01/01-31/12-2003, που εκδόθηκε κατ' επανάληψη διαδικασίας σύμφωνα με τις υπ' αριθ./2020 απόφαση του Διοικητικού Πρωτοδικείου, τμήμα 14^ο Μονομελές, τυγχάνει **νόμιμη και έγκυρη** δεδομένου ότι η κοινοποίηση τόσο της αρχικής καταλογιστικής πράξης φόρου, όσο και της εκδοθείσας πράξης κατ' επανάληψη διαδικασίας έγινε εντός του χρόνου παραγραφής που προβλέπεται από τις σχετικές διατάξεις και ως εκ τούτου ο ισχυρισμός περί παραγραφής για την κρινόμενη πράξη, χρήσεως 2003 απορρίπτεται.

Επειδή, ως προς τις λογιστικές διαφορές για το έτος 2003, ισχύουν τα αναγραφόμενα στην από 30-06-2021 έκθεση ελέγχου φορολογίας εισοδήματος ν. 2238/94 επανάληψη διαδικασία της Δ.Ο.Υ. ΦΑΕ Αθηνών.

Α π ο φ α σ ί ζ ο υ μ ε

Την μερική αποδοχή της με αριθμ. πρωτ./03-09-2021 ενδικοφανούς προσφυγής που υπέβαλε η επιχείρηση με ΑΦΜ, ως εξής:

1) την απόρριψη αυτής και την επικύρωση, της υπ' αριθμ./2021 Οριστικής Πράξης Διορθωτικού Προσδιορισμού Φόρου Εισοδήματος, του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. ΦΑΕ Αθηνών, οικονομικού έτους 2004

2) την αποδοχή αυτής και την ακύρωση,

α) της υπ' αριθμ./2021 Οριστικής Πράξης Επιβολής Προστίμου ΚΒΣ (άρθρο 7§3&5-ν.4337/2015), του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ ΦΑΕ Αθηνών, για την διαχειριστική περίοδο 01/01-31/12/2002, β) Της υπ' αριθμ./2021 Οριστικής Πράξης Διορθωτικού Προσδιορισμού Φόρου Εισοδήματος, του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ ΦΑΕ Αθηνών, οικονομικού έτους 2002, γ) Της υπ' αριθμ./2021 Οριστικής Πράξης Διορθωτικού Προσδιορισμού Φόρου Εισοδήματος, του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ ΦΑΕ Αθηνών, οικονομικού έτους 2003, δ) Της υπ' αριθμ./2021 Οριστικής Πράξης Διορθωτικού Προσδιορισμού Φ.Π.Α., του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ ΦΑΕ Αθηνών, διαχειριστικής περιόδου 01/01-31/12/2001, ε) Της υπ' αριθμ./2021 Οριστικής Πράξης Διορθωτικού Προσδιορισμού Φ.Π.Α., του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ ΦΑΕ Αθηνών, διαχειριστικής περιόδου 01/01-31/12/2002, λόγω παραγραφής.

Οριστική φορολογική υποχρέωση της υπόχρεης - καταλογιζόμενα ποσά με βάση την παρούσα απόφαση:

Α) ΚΒΣ

Διαχειριστική περίοδος 1/1-31/12/2001 (υπ. αρ./2021)

- Πρόστιμο άρθρου 7§3 περ. ζ Ν. 4337/2015, ποσού: 0,00€

Διαχειριστική περίοδος 1/1-31/12/2002 (υπ. αρ./2021)

- Πρόστιμο άρθρου 7§3 περ. στ' Ν. 4337/2015, ποσού: 0,00€

Β) Ως προς την φορολογία εισοδήματος

Διαχειριστική περίοδος 1/1-31/12/2001

Της υπ' αριθμ./2021, ποσού: 0,00€

Διαχειριστική περίοδος 1/1-31/12/2002

Της υπ' αριθμ./2021, ποσού: 0,00€

Διαχειριστική περίοδος (υπ. αρ./2021)	01/01-31/12/2003
Διαφορά φόρου εισοδήματος	28.015,51
Συμπληρ/ος φόρος 3% στο εισόδημα από ακίνητα	999,16
Πρόσθετος φόρος (άρθρο 49 ν. 4509/2017)	26.316,31
ΚΑΤΑΛΟΓΙΖΟΜΕΝΟ ΠΟΣΟ	55.330,98

Γ) Φ.Π.Α.

Διαχειριστική περίοδος 1/1-31/12/2001

Της υπ' αριθμ./2021, ποσού: 0,00€

Διαχειριστική περίοδος 1/1-31/12/2002

Της υπ. αριθ./2021, ποσού: 0,00€

Εντελλόμεθα όπως αρμόδιο όργανο κοινοποιήσει με τη νόμιμη διαδικασία την παρούσα απόφαση στην υπόχρεη.

**ΜΕ ΕΝΤΟΛΗ ΤΟΥ ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΥ
ΤΗΣ Δ/ΝΣΗΣ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ**

**Η ΠΡΟΙΣΤΑΜΕΝΗ ΤΗΣ
ΥΠΟΔΙΕΥΘΥΝΣΗΣ ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ**

Ακριβές Αντίγραφο

Η Υπάλληλος του Τμήματος
Διοικητικής Υποστήριξης

ΣΚΟΥΡΑ ΓΡΑΜΜΑΤΩ

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.