



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ

ΥΠΟΥΡΓΕΙΟ ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΩΝ

ΓΕΝΙΚΗ ΓΡΑΜΜΑΤΕΙΑ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΕΣΟΔΩΝ

ΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ

Καλλιθέα: 27/5/2015

Αριθμός απόφασης: 2185

Ταχ. Δ/ση : Αριστογείτονος 19

Ταχ. Κώδικας : 176 71 - Καλλιθέα

Τηλέφωνο : 210 9563608

ΦΑΞ : 210 9531321

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. 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».

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 από και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανή προσφυγή της «.....», ΑΦΜ:, με έδρα την Καλλιθέα στην οδό, κατά υπ' αριθ. /16-12-2014 προσβαλλόμενη οριστική πράξη διορθωτικού προσδιορισμού Φορολογίας Εισοδήματος του Ν. 2238/1994 του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Βόλου και τα προσκομιζόμενα με αυτήν σχετικά έγγραφα.

4. Τις απόψεις της ανωτέρω φορολογικής αρχής.

5. Την από 22/5/2015 εισήγηση του Α2 τμήματος της Υπηρεσίας μας.

Επί της από 27/02/2015 και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανούς προσφυγής της «.....», 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, επαγόμαστε τα ακόλουθα:

Με την υπ' αριθ. /16-12-2014 προσβαλλόμενη οριστική πράξη διορθωτικού προσδιορισμού Φορολογίας Εισοδήματος του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Βόλου επιβλήθηκε σε βάρος φόρος ποσού 297.241,69 ευρώ και προσαύξηση λόγω ανακριβούς δήλωσης, ποσού 356.690,03 ευρώ, ήτοι σύνολο οφειλής 653.931,72 ευρώ για τη διαχειριστική περίοδο 1/1/-31/12/2001.

Η επιβολή του Φόρου Εισοδήματος προέκυψε μετά από έλεγχο που διενεργήθηκε από τη Δ.Ο.Υ. Βόλου σύμφωνα με τις διατάξεις του Ν. 2238/1994.

Η προσφεύγουσα εταιρεία, με την υπό κρίση ενδικοφανή προσφυγή, ζητά την ακύρωση της παραπάνω προσβαλλόμενης πράξης του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Βόλου προβάλλοντας τους παρακάτω λόγους:

1. Το δικαίωμα της Φορολογικής Διοίκησης να διενεργήσει έλεγχο και να εκδώσει πράξη διορθωτικού προσδιορισμού φόρου έχει παραγραφεί.
2. Οι υπ' αριθ. /18-12-2013 και /18-3-2014 εντολές ελέγχου έχουν εκδοθεί από αναρμόδιο όργανο, ήτοι από τον Υποδιευθυντή της ΔΟΥ Βόλου αντί του προϊσταμένου της αρμόδιας ΔΟΥ.
Για την έκδοση τους δεν έχει τηρηθεί η διαδικασία του άρθρου 80 του ν.3842/2010 και του άρθρου 26 του ν.4174/2013.
3. Η προσβαλλόμενη πράξη είναι πλημμελώς αιτιολογημένη ως προς τον ισχυρισμό ότι οι επίμαχες καταθέσεις χρηματικών ποσών (της 21-9-2001, της 1-11-2001 και της 7-11-2001) αποτελούν «πρόσθετο τίμημα από πώληση ακινήτου που διενεργήθηκε το έτος 2001».
4. Η προσβαλλόμενη πράξη έχει εκδοθεί κατ' εσφαλμένη ερμηνεία του άρθρου 28 παρ.3 ν.2238/1994.
5. η προσβαλλόμενη πράξη έχει εκδοθεί κατ' εσφαλμένη ερμηνεία του άρθρου 48 ν.2238/1994
6. ο επιβληθείς κατ' αντικειμενικό τρόπο πρόσθετος φόρος, χωρίς να ληφθούν υπόψη τα ιδιαίτερα χαρακτηριστικά της συγκεκριμένης περίπτωσης, αντίκειται στην αρχή της αναλογικότητας και στο άρθρο 6 της Ευρωπαϊκής Σύμβασης των Δικαιωμάτων του Ανθρώπου.

Επειδή σύμφωνα με το άρθρο 84 του Ν. 2238/1994 ορίζεται κατά τη βασική αρχή της πενταετούς προθεσμίας για κοινοποίηση των φύλλων ελέγχου από το τέλος του έτους υποβολής της δήλωσης ότι *«το χρονικό διάστημα κατά το οποίο μπορεί να κοινοποιηθεί φύλλο ελέγχου σύμφωνα με το άρθρο 69 αυτού του κώδικα είναι 5 έτη από το τέλος του έτους μέσα στο οποίο λήγει η προθεσμία για την επίδοση της δήλωσης. Το δικαίωμα του Δημοσίου να επιβάλλει φόρο, δηλαδή να διενεργήσει έλεγχο και να κοινοποιήσει φύλλο ελέγχου παραγράφεται μετά την πάροδο της πενταετίας από το τέλος του έτους μέσα στο οποίο λήγει η προθεσμία για την επίδοση της δήλωσης»*. Η ανωτέρω όμως διάταξη συμπληρώνεται από τις ειδικότερες ισχύουσες διατάξεις που παρατείνουν την προθεσμία παραγραφής του δικαιώματος του Δημοσίου για κοινοποίηση φύλλων ελέγχου ή πράξεων επιβολής φόρου. Η υπό κρίση περίπτωση αφορά στη διαχειριστική περίοδο 1/1-31/12/2002 (οικονομικό έτος 2003), για το οποίο σύμφωνα με τις ανωτέρω διατάξεις ο χρόνος παραγραφής θα συμπληρωνόταν στις 31/12/2008. Η προθεσμία όμως για τη χρήση αυτή παρατάθηκε αρχικά με τη διάταξη του άρθ. 11 του Ν. 3513/2006 κατά την οποία ορίστηκε ότι 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, παρατείνονται μέχρι 31/12/2008, ενώ στη συνέχεια με τη διάταξη του άρθ. 29 του Ν. 3697/2008 κατά την οποία ορίστηκε ότι οι προθεσμίες παραγραφής που λήγουν στις 31/12/2008 ημερομηνίες μετά τις οποίες παραγράφεται το δικαίωμα του Δημοσίου για κοινοποίηση φύλλων ελέγχου επιβολής φόρων, τελών και εισφορών, παρατείνονται μέχρι 31/12/2009. Περαιτέρω με το άρθ. 10 του Ν. 3790/2009 ορίστηκε ότι οι προθεσμίες παραγραφής του δικαιώματος του Δημοσίου για κοινοποίηση φύλλων ελέγχου επιβολής φόρων, τελών και εισφορών, που λήγουν στις 31/12/2009 παρατείνονται μέχρι 30/6/2010. Η ανωτέρω παράταση καταλαμβάνει κάθε είδους προθεσμίες παραγραφής που λήγουν στις 31/12/2009, είτε πρόκειται για κανονικές προθεσμίες παραγραφής που λήγουν την προαναφερόμενη ημερομηνία (π.χ. χρήση 2003) είτε πρόκειται για προθεσμίες οι οποίες βάσει υφισταμένων διατάξεων έχουν ήδη παραταθεί ή είναι μεγαλύτερες των κανονικών και η κατά παράταση ή η μεγαλύτερη προθεσμία λήγει την ίδια ως άνω ημερομηνία. Στη συνέχεια και με το άρθ. 82 του Ν. 3842/2010 ορίστηκε ότι *«με τις παραπάνω διατάξεις προβλέπεται ότι 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 φόρου τελών και εισφορών, παρατείνεται μέχρι 31/12/2010»*. Στη συνέχεια και με την παρ. 7 του άρθ. 12 του Ν. 3888/2010 ορίστηκε ότι 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 φόρου τελών και εισφορών, παρατείνεται μέχρι 31/12/2011.

Σύμφωνα με τις διατάξεις της παραγράφου 2 του άρθρου 18 του Ν. 4002/2011 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.

Σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 2 του Ν. 4098/2012 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.

Σχετικές με το παραπάνω θέμα και οι ΠΟΛ 1088/26-5-2008 και 1114/8-9-2009 καθώς και η με αριθμό 217/2003 γνωμοδότηση του Β' τμήματος του Νομικού Συμβουλίου του Κράτους.

Πλέον των παραπάνω: α) σύμφωνα με τις διατάξεις της παρ. 3 του άρθ. 22 του ν3212/2003 θεσπίστηκε **«2ετής παράταση της παραγραφής και για τις περιπτώσεις που έχουν επιδοθεί εκθέσεις κατάσχεσης ανεπίσημων βιβλίων και στοιχείων μέχρι τον προβλεπόμενο από τις οικείες διατάξεις χρόνο παραγραφής»**. Στις περιπτώσεις αυτές, η παράταση παραγραφής καταλαμβάνει τόσο τις χρήσεις κατά τις οποίες έγινε η κατάσχεση καθώς και τις επόμενες αυτών, σύμφωνα με τα ανωτέρω οριζόμενα για τις περιπτώσεις πλαστών-εικονικών-νοθευμένων φορολογικών στοιχείων, όσο και για τις προηγούμενες από την κατάσχεση χρήσεις για τις οποίες δεν είχε επέλθει παραγραφή κατά το χρόνο της κατάσχεσης».

β) σύμφωνα με την παράγραφο 5 του άρθρου 37 του ν.4141/2013 «ανέλεγκτες υποθέσεις φορολογίας εισοδήματος και λοιπών φορολογικών αντικειμένων των οποίων επίκειται ο χρόνος παραγραφής σύμφωνα με τις κείμενες διατάξεις, για τις οποίες **έχει εκδοθεί εντολή ελέγχου μέχρι το χρόνο παραγραφής** του δικαιώματος του Δημοσίου για κοινοποίηση φύλλων ελέγχου ή πράξεων, επιβολής του φόρου και λοιπών καταλογιστικών πράξεων, **παρατείνεται το δικαίωμα αυτό για δύο ακόμα έτη πέραν του χρόνου που ορίζεται από τις οικείες κατά περίπτωση διατάξεις**. Οι διατάξεις του προηγούμενου εδαφίου ισχύουν για υποθέσεις για τις οποίες η προθεσμία παραγραφής λήγει από 31.12.2013 και μετά».

Επειδή η υπ'αριθμ. εντολή ελέγχου εκδόθηκε από τον Προϊστάμενο της Δ.Ο.Υ Βόλου στις 18-12-2013 την ίδια ημέρα έγινε έναρξη ελέγχου και την ίδια ημερομηνία γνωστοποιήθηκε με το με αριθμό πρωτ'..... /18-12-2013 έγγραφο της Δ.Ο.Υ η παραπάνω εντολή. Η με αριθμό συμπληρωματική της προηγούμενης εντολής ελέγχου εκδόθηκε στις 18-3-2014 κατά την διάρκεια του ελέγχου και αφορούσε το ορισμό ενός επί πλέον ελεγκτού για την ενίσχυση του ελέγχου κατ' εφαρμογή των διατάξεων της παραγράφου 5 του άρθρου 37 του ν.4141/2013 «ανέλεγκτες υποθέσεις φορολογίας εισοδήματος και λοιπών φορολογικών αντικειμένων των οποίων επίκειται ο χρόνος παραγραφής σύμφωνα με τις κείμενες διατάξεις, για τις οποίες **έχει εκδοθεί εντολή ελέγχου μέχρι το χρόνο παραγραφής** του δικαιώματος του Δημοσίου για κοινοποίηση φύλλων ελέγχου ή πράξεων, επιβολής του φόρου και λοιπών καταλογιστικών πράξεων, **παρατείνεται το δικαίωμα αυτό για δύο ακόμα έτη πέραν του χρόνου που ορίζεται από τις οικείες κατά περίπτωση διατάξεις** κατά συνέπεια ο ισχυρισμός της προσφεύγουσας ότι η υπόθεση έχει παραγραφεί είναι αβάσιμος και απορριπτέος.

Επειδή σύμφωνα με το άρθρο 8 του Κ.Δ.Δ. του Ν. 2690/1999 «*Σε περίπτωση απουσίας ή κωλύματος, τον προϊστάμενο οργανικής μονάδας δημόσιας αρχής αναπληρώνει ο ανώτερος κατά βαθμό προϊστάμενος των υποκείμενων σε αυτόν οργανικών μονάδων. Αν δεν υπάρχουν υποκείμενες οργανικές μονάδες, τον προϊστάμενο αναπληρώνει ο κατά βαθμό ανώτερος υπάλληλος της μονάδας. Σε περίπτωση ομοιοβάθμων, αναπληρωτής είναι ο προϊστάμενος ή ο υπάλληλος που έχει τον περισσότερο χρόνο υπηρεσίας στο βαθμό. Πάντως ο οριζόμενος*

αναπληρωτής πρέπει να ανήκει σε κλάδο του οποίου οι υπάλληλοι, κατά τις σχετικές διατάξεις μπορούν να προΐστανται».

Επειδή με την υπ αριθμ. /29-10-2013 ημερήσια διαταγή του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ Βόλου έγινε εκχώρηση αρμοδιοτήτων από τον Διευθυντή προς τον Υποδιευθυντή της ανωτέρω Δ.Ο.Υ (.....) ο οποίος και υπογράφει τις εντολές ελέγχου, την έκθεση ελέγχου και την οριστική πράξη διορθωτικού προσδιορισμού Φορολογίας Εισοδήματος, εξάλλου οι εντολές ελέγχου εκδόθηκαν σύμφωνα με την αρ. ΔΕΣ Α 118813 ΕΞ 2013/16.12.2013 ΕΜΠ εγκύκλιο της Γεν. Γραμματείας Δημ. Εσόδων και σύμφωνα με όσα ορίζονται στο άρθρο 80 του Ν. 3842/2010 και στο άρθρου 26 του Ν. 4174/201, ο ισχυρισμός της προσφεύγουσας ότι οι αυτές εκδόθηκαν από αναρμόδιο όργανο και ότι δεν τηρήθηκε η διαδικασία του άρθρου 80 του ν.3842/2010 και του άρθρου 26 του ν.4174/2013 **είναι αβάσιμος και απορριπτέος.**

Επειδή Από την επεξεργασία του ηλεκτρονικού αρχείου που παραδόθηκε από τον Εισαγγελέα Οικονομικού Εγκλήματος, στη Δ.Ο.Υ Βόλου το οποίο περιείχε κινήσεις λογαριασμών της προσφεύγουσας (όπως αναγράφονται στη σελίδα 9 και 10 της από 16-12-2014 έκθεσης ελέγχου φορολογίας εισοδήματος της Δ.Ο.Υ. Βόλου) που τηρούσε στο τραπεζικό πιστωτικό ίδρυμα HSBC, διαπιστώθηκε ότι υπήρχαν οι παρακάτω κινήσεις που αφορούσαν την προσφεύγουσα για την διαχ. Περίοδο 1/1/2001-31/12/2001.

α) στις 21/9/2001 ποσό 176.082,17 € (Λογ/μος HSBC, α/α:1, με αιτιολογία «κατάθεση επιταγής»)
β) στις 1/11/2001 ποσό 587.279,45 € (Λογ/μος HSBC, α/α:16, με αιτιολογία «μεταφορά από»)
γ) στις 7/11/2001 ποσό 29.582,90 € (Λογ/μος HSBC, α/α: 20, με αιτιολογία «μεταφορά -πίστωση»)
συνολικό ποσό 792.644,52 ευρώ,
Για τα οποία δεν αποδεικνύονταν οι σχετικές συναλλαγές και δεν είχαν καταχωρηθεί στα τηρούμενα βιβλία.

Επειδή ο φορολογικός εκπρόσωπος της εταιρίας με το υπ' αριθμ. /8-5-14 έγγραφο προς τη Δ.Ο.Υ. Βόλου, αναφέρει ότι για τις παραπάνω κινήσεις: «δεν υφίστανται παραστατικά συναλλαγών, ούτε και από τα στοιχεία που μας παρέδωσε η HSBC προκύπτει άμεσα η προέλευση και η αιτιολογία των ανωτέρω καταθέσεων στο λογαριασμό της εταιρείας. Λόγω της χρονικής γειννίας με την πώληση των ακινήτων της εταιρείας τα ποσά αυτά λογικά αποτελούν πρόσθετο τίμημα από την πώληση των ακινήτων, το οποίο εκ παραδρομής δεν περιελήφθη στην φορολογική δήλωση» και ουσιαστικά αποδέχεται πέραν πάσης αμφιβολίας ότι τα παραπάνω ποσά είναι αποτέλεσμα της εμπορικής δραστηριότητας της προσφεύγουσας τα οποία δεν καταχωρήθηκαν στα φορολογικά βιβλία της προσφεύγουσας, ο ισχυρισμός της προσφεύγουσας ότι η πράξη είναι πλημμελώς αιτιολογημένη ως προς τον ισχυρισμό ότι οι επίμαχες καταθέσεις χρηματικών ποσών (της 21-9-2001, της 1-11-2001 και της 7-11-2001) αποτελούν «πρόσθετο τίμημα από πώληση ακινήτου που διενεργήθηκε το έτος 2001». **είναι απορριπτέος.**

Επειδή η προσφεύγουσα όπως προκύπτει από το περιεχόμενο της σχετικής έκθεσης ελέγχου φορολογίας εισοδήματος της Δ.Ο.Υ Βόλου αγόρασε και στη συνέχεια πούλησε τα παρακάτω αγροτεμάχια:

ΑΡ.ΣΥΜΒ.ΑΓΟΡΑ: /ΗΜΕΡΟΜΗΝΙΑ	ΘΕΣΗ	ΤΟΠΟΣ	Τ.Μ.	ΕΙΔΟΣ	ΣΥΜΒ.ΠΩΛΗΣΗΣ /ΗΜΕΡΟΜΗΝΙΑ
..... /8-3- 1999		ΣΚΙΑΘΟΣ	2.062,80+20,5	ΑΓΡΟΣ+ΑΠΟΘΗΚΗ	 /26- 10-2001
..... /8-3- 1999		ΣΚΙΑΘΟΣ	5.296,81	ΑΓΡΟΣ	 /26- 10-2001
..... /8-3- 1999		ΣΚΙΑΘΟΣ	12.590,60	ΑΓΡΟΣ	 /26- 10-2001
..... /8-3- 1999		ΣΚΙΑΘΟΣ	10.032,67	ΑΓΡΟΣ	 /26- 10-2001
..... /8-3- 1999		ΣΚΙΑΘΟΣ	51.324,08	ΑΓΡΟΣ	 /10- 12-2003
..... /8-3- 1999		ΣΚΙΑΘΟΣ	6.422,72	ΑΓΡΟΣ	ΔΕΝ ΕΠΩΛΗΘΗ

Επειδή σύμφωνα με το άρθρο 28 του ν. 2238/1994 « Έννοια και απόκτηση του εισοδήματος 1. Εισόδημα από εμπορικές επιχειρήσεις είναι το κέρδος που αποκτάται από ατομική ή εταιρική επιχείρηση εμπορική, βιομηχανική ή βιοτεχνική ή από την άσκηση οποιουδήποτε κερδοσκοπικού επαγγέλματος, το οποίο δεν υπάγεται στα ελευθέρια επαγγέλματα που αναφέρονται στο άρθρο 48. 2. Επιχείρηση αποτελεί και μεμονωμένη ή συμπτωματική πράξη που αποβλέπει στην επίτευξη κέρδους, καθώς και η πώληση μέσα σε δύο (2) χρόνια από την απόκτηση εξ επαχθούς αιτίας εδαφικών εκτάσεων που βρίσκονται εκτός σχεδίου πόλεως και έχουν μεγάλη αξία. 3. Θεωρείται ως Εισόδημα από εμπορικές επιχειρήσεις: α) Το κέρδος από την άσκηση επιχείρησης αγοραπωλησίας ακινήτων γενικά, εκτός από προς επιχειρήσεις, που αναφέρονται στο άρθρο 34, των οποίων το καθαρό κέρδος εξευρίσκεται με ειδικό τρόπο.....».

Επειδή με το άρθρο 101 του Ν. 2238/1994 *Υποκείμενο του φόρου*

1 Στο φόρο υπόκεινται:

α) Οι ημεδαπές ανώνυμες εταιρίες.

β) Οι δημόσιες, δημοτικές και κοινοτικές επιχειρήσεις και εκμεταλλεύσεις κερδοσκοπικού χαρακτήρα ανεξάρτητα αν αποτελούν ή όχι ίδια νομικά πρόσωπα. γ) Οι συνεταιρισμοί που έχουν συσταθεί νόμιμα και οι ενώσεις τους.

δ) Οι αλλοδαπές επιχειρήσεις που λειτουργούν με οποιονδήποτε τύπο εταιρίας, καθώς και οι κάθε είδους αλλοδαποί οργανισμοί που αποβλέπουν στην απόκτηση οικονομικών ωφελημάτων. ε) Οι ημεδαπές εταιρίες περιορισμένης ευθύνης, .

Επειδή το ποσό των 792.644,52 ευρώ είναι πρόσθετο τίμημα από την πώληση των τεσσάρων (4) αγροτεμαχίων που πραγματοποιήθηκε με το υπ. αριθ. /26-10-2001 συμβόλαιο πώλησης και δεν συμπεριλαμβάνεται στο ποσό των 329.919.819 δραχμών των ακαθάριστων εσόδων που δηλώθηκαν με τη αριθ. /2002 δήλωση φορολογίας εισοδήματος νομικών προσώπων διαχειριστικής περιόδου 1/1 έως 31/12/2011 που υπέβαλε η προσφεύγουσα στην αρμόδια Δ.Ο.Υ Σκιάθου. Εξάλλου σύμφωνα με το υπόμνημα του φορολογικού εκπροσώπου της προσφεύγουσας, «ότι τα ποσά αυτά λογικά αποτελούν πρόσθετο τίμημα από την πώλησης ακινήτων τα οποία εκ παραδρομής δεν περιελήφθη στην φορολογική δήλωση», ορθώς η Δ.Ο.Υ. Βόλου θεώρησε ότι η πηγή προέλευσης τους είναι εμπορική δραστηριότητα ο δε ισχυρισμός της προσφεύγουσας ότι η πράξη έχει εκδοθεί κατ' εσφαλμένη ερμηνεία του άρθρου 28 παρ.3 ν.2238/1994 είναι αόριστος αβάσιμος και απορριπτέος.

Επειδή σε κάθε περίπτωση, ένα νομοθετικό μέτρο προσκρούει στην αρχή της αναλογικότητας μόνο αν δεν είναι πρόσφορο για την επιδίωξη και επίτευξη του σκοπού που επιδιώκει ο νόμος, είτε υπερακοντίζει, προφανώς, το σκοπό αυτό (ΣτΕ 3177/2008, η οποία παραπέμπει στις ΣτΕ 3882/2007, 1006/2002) και συγχρόνως είναι υπέρμετρα επαχθές εν σχέσει με τον επιδιωκόμενο σκοπό.

Επειδή σύμφωνα με τις διατάξεις των παραγράφων 1 και 5 του άρθρου 4 του Συντάγματος “ Οι Έλληνες είναι ίσοι ενώπιον του νόμου” και “ συνεισφέρουν χωρίς διακρίσεις στα δημόσια βάρη, ανάλογα με τις δυνάμεις τους” ενώ με τις διατάξεις της παρ. 4 του άρθρου 25 του Συντάγματος ορίζεται ότι: “ Το Κράτος δικαιούται να αξιώνει από όλους τους πολίτες την εκπλήρωση του χρέους της κοινωνικής και εθνικής αλληλεγγύης.”

Σε αντίθεση με τα ανωτέρω, η υπεξαίρεση και ιδιοποίηση εσόδων του Δημοσίου εξαιτίας της διάπραξης φοροδιαφυγής, σαφέστατα “δεν συμβάλλει στη συμμετοχή – συνεισφορά – χωρίς διακρίσεις στα δημόσια βάρη” αλλά αντίθετα “προσβάλλει τα δικαιώματα των άλλων και παραβιάζει τα χρηστά ήθη” (παρ. 1 άρθρου 5 του Συντάγματος).

Τέλος, με τις διατάξεις της παραγράφου 2 του άρθρου 106 του Συντάγματος, ορίζεται ότι: “ Η ιδιωτική οικονομική πρωτοβουλία δεν επιτρέπεται ν’ αναπτύσσεται σε βάρος της ελευθερίας και της ανθρώπινης αξιοπρέπειας ή προς βλάβη της Εθνικής Οικονομίας.”

Συνεπώς ο ισχυρισμός της προσφεύγουσας ότι με την επιβολή των φόρων και των προσαυξήσεων αντιστρατεύονται δε ευθέως και την αρχή της αναλογικότητας που απορρέει από το Σύνταγμα και το Ευρωπαϊκό Κοινοτικό Δίκαιο είναι αβάσιμος και απορριπτέος.

Επειδή οι διαπιστώσεις του ελέγχου, όπως αυτές καταγράφονται στην από 16/12/2014 έκθεσης ελέγχου φορολογίας εισοδήματος της Δ.Ο.Υ Βόλου επί της οποίας εδράζεται η

προσβαλλόμενη πράξη, κρίνονται βάσιμες, αποδεκτές και πλήρως αιτιολογημένες, η υπό κρίση ενδικοφανής προσφυγή πρέπει να απορριφθεί.

Κατόπιν των παραπάνω:

Α π ο φ α σ ί ζ ο υ μ ε

την απόρριψη της με αριθμ. πρωτ, /27-02-2015 ενδικοφανούς προσφυγής της «.....», ΑΦΜ: και την επικύρωση της:

υπ.΄ αρ. /16-12-2014 οριστικής πράξης διορθωτικού προσδιορισμού Φορολογίας Εισοδήματος του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Βόλου του Ν. 2238/1994 για την διαχειριστική περίοδο 01/01 - 31/12/2001 ποσού **653.931,72** ευρώ.

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

Χρήση 01/01 - 31/12/2001 Φορολογία Εισοδήματος 653.931,72 ευρώ.

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

Ακριβές Αντίγραφο

**Ο ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΣ
ΤΗΣ ΔΙΕΥΘΥΝΣΗΣ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ**

**Η Υπάλληλος του Τμήματος
Διοικητικής Υποστήριξης**

α.α. ΓΕΩΡΓΙΟΣ ΚΑΚΙΩΡΑΣ

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).