



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ



ΑΑΔΕ

Ανεξάρτητη Αρχή
Δημοσίων Εσόδων

ΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ(Δ.Ε.Δ.)

ΥΠΟΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ

ΤΜΗΜΑ : Α2 Επανεξέτασης

Ταχ. Δ/ση : Αριστογείτονος 19

Ταχ. Κώδικας : 176 71 - Καλλιθέα

Τηλέφωνο : 2131604536

ΦΑΞ : 2131604567

Καλλιθέα, 12/02/2018

Αριθμός απόφασης: 1344

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 ΠΟΛ 1064/12.04.2017 Απόφασης του Διοικητή της Ανεξάρτητης Αρχής Δημοσίων Εσόδων (ΦΕΚ Β' 1440/27-04-2017).

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

3. Την αριθ. Δ.Ε.Δ. 1126366 ΕΞ 2016/30.08.2016 (ΦΕΚ 2759 / τ. Β'/01.09.2016) Απόφαση του Προϊσταμένου της Διεύθυνσης Επίλυσης Διαφορών «Παροχή εξουσιοδότησης υπογραφής».

4. Την από 19/10/2017 και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανή προσφυγή του ΑΦΜ, κατοίκου, οδός κατά της υπ' αριθ./2017 πράξης διορθωτικού προσδιορισμού φόρου άτυπης δωρεάς, έτους 2008, του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Ν. ΙΩΝΙΑΣ, και τα προσκομιζόμενα με αυτήν σχετικά έγγραφα.

5. Την υπ' αριθ./2017 πράξης διορθωτικού προσδιορισμού φόρου άτυπης δωρεάς, έτους 2008, του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Ν. ΙΩΝΙΑΣ, της οποίας ζητείται η ακύρωση, καθώς και την από 04/09/2017 οικεία έκθεση ελέγχου.

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 19/10/2017 και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανούς προσφυγής του 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:

Με την υπ' αρ./2017 πράξη διορθωτικού προσδιορισμού φόρου άτυπης δωρεάς, έτους 2008, του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Ν. ΙΩΝΙΑΣ, επιβλήθηκε σε βάρος του προσφεύγοντος φόρος Δωρεάς ποσού 656,22 €, πλέον 704,97 € (πρόσθετος φόρος).

Η διαφορά φόρου προέκυψε διότι από τον έλεγχο που διενεργήθηκε στον προσφεύγοντα για την αγορά του ακινήτου διαπιστώθηκε ότι κατέβαλε νόμιμα και φορολογικά αιτιολογημένα στον πωλητή το ποσό των 58.075,50 ευρώ από τη λήψη δανείου (85.000 – 26.924,50) και 81.000 ευρώ από τη δωρεά της μητέρας του και συνολικά 139.075,50. Για το ποσό που υπολείπεται από τη συνολική αξία του ακινήτου (166.000 – 139.075,50=26.924,50) ο έλεγχος, μη δεχόμενος ότι το ποσό αυτό προέρχεται από το δάνειο, θεώρησε ότι υποκρύπτεται άτυπη δωρεά χρημάτων προς τον προσφεύγοντα από τη μητέρα του και αφού αφαίρεσε το ποσό των 14.000 ευρώ ως αφορολόγητο, για το υπόλοιπο ποσό των 12.924,50 ευρώ

Ο προσφεύγων, με την υπό κρίση ενδικοφανή προσφυγή, ζητά την ακύρωση της παραπάνω πράξης προβάλλοντας τους παρακάτω λόγους :

Λανθασμένα εκδόθηκε η προσβαλλόμενη Πράξη Διορθωτικού Προσδιορισμού Φόρου Δωρεάς, καθώς το ποσό της μεταβίβασης των 166.000,00 ευρώ, καλύφθηκε με την λήψη δανείου 85.000,00 ευρώ από την Τράπεζα Πειραιώς και 81.000,00 ευρώ με δωρεά χρημάτων από την μητέρα του

Επειδή, σύμφωνα με το άρθρο 34 παρ 1 του Ν 2961/2001 αντικείμενο και υποκείμενο του φόρου είναι α) κτήση περιουσίας αιτία δωρεάς και γονικής παροχής είναι αυτή που προέρχεται από δωρεά η οποία συνίσταται κατά τις διατάξεις του Αστικού Κώδικα β) αυτή που προέρχεται από κάθε παροχή , παραχώρηση ή μεταβίβαση οποιουδήποτε περιουσιακού στοιχείου χωρίς αντάλλαγμα, έστω και αν δεν καταρτίστηκε έγγραφο.

Επειδή, σύμφωνα με το άρθρο 34 περ. Α παρ 1 περ. β του Ν 2961/2001 ο Προϊστάμενος της δημόσιας οικονομικής υπηρεσίας μπορεί να χαρακτηρίσει ως δωρεά ολικά ή μερικά κάθε παραχώρηση περιουσίας που γίνεται εικονικά με τον τύπο της σύμβασης με αντάλλαγμα αλλά υποκρύπτει δωρεά κατά την έννοια των διατάξεων της παραγράφου 1

Ειδικά για τις παροχές χρηματικών ποσών διευκρινίζεται ότι το βάρος της απόδειξης της χωρίς αντάλλαγμα παροχής για την οποία δεν καταρτίστηκε έγγραφο το φέρει η φορολογική αρχή.

Επειδή, όμως η απόδειξη αυτή είναι πολύ δύσκολη από την δικαστηριακή νομολογία έχει γίνει δεκτό ότι είναι δυνατή η συναγωγή τεκμηρίου δωρεάς αν συντρέχουν οι ακόλουθες προϋποθέσεις:

Α. Τα πρόσωπα (αυτός που δίνει και αυτός που παίρνει) να συνδέονται μεταξύ τους με ιδιαίτερο συγκεκριμένο συγγενικό δεσμό.

Β. Ο αρμόδιος Οικονομικός Προϊστάμενος αιτιολογημένα να αποκλείσει κάθε άλλη πηγή προέλευσης χρημάτων κατά το οποίο υπολογίζεται ότι αυξήθηκε η περιουσία του προσώπου που

θεωρείται δωρεοδόχος ή και μόνο να αποκλείσει αιτιολογημένα τις πηγές των χρημάτων που επικαλούνται οι φορολογούμενοι.

Γ. Ο αρμόδιος Οικονομικός Προϊστάμενος αιτιολογημένα να διαπιστώσει ότι η οικονομική κατάσταση του προσώπου που θεωρείται δωρητής του επέτρεπε να κάνει δωρεά που υποστηρίζει ότι έγινε.

Αν συντρέχουν οι τρεις αυτές προϋποθέσεις ο αρμόδιος Οικονομικός Προϊστάμενος νόμιμα καταλογίζει φόρο δωρεάς έστω και αν δεν έχει πλήρη αποδεικτικά στοιχεία για την πραγματοποίηση της. Σχετ. ΣΤΕ 2856/1974, 954/1982 ΚΑΙ 4026/1983.

Επειδή, σύμφωνα με το άρθρο 73 του Ν 2961/2001 ο προϊστάμενος της δημόσιας οικονομικής υπηρεσίας ελέγχει την ακρίβεια των δηλώσεων που υποβάλλονται και ερευνά για την ανεύρεση των υπόχρεων οι οποίοι παρέλειψαν να υποβάλουν δήλωσηβ) ζητά οποιαδήποτε πληροφορία και οποιοδήποτε στοιχεία κρίνει απαραίτητα από κάθε δημόσια, δημοτική ή κοινοτική αρχή και από κάθε φυσικό ή νομικό πρόσωπο . Ο φορολογούμενος και τα πιο πάνω πρόσωπα υποχρεούνται να παρέχουν χωρίς υπαίτια βραδύτητα τις πληροφορίες που ζητούνται ...

Επειδή, σύμφωνα με το άρθρο 85 του Ν 2961/2001 υπόχρεοι σε δήλωση 1).....2) σε δωρεές και γονικές παροχές για τις οποίες δεν καταρτίστηκε συμβολαιογραφικό έγγραφο καθώς και σε κάθε άλλη περίπτωση υπόχρεος για την υποβολή της δήλωσης είναι ο δωρεοδόχος ή το τέκνο ή οι κληρονόμοι.

Επειδή, με τις διατάξεις του άρθρου 86 παρ 3 Ν 2961/2001 σε περίπτωση που δεν καταρτιστεί συμβολαιογραφική πράξη για την γονική παροχή η δωρεά χρηματικού ποσού η δήλωση υποβάλλεται από τον δωρεοδόχο μέσα σε έξι μήνες από την ημερομηνία παράδοσης του χρηματικού ποσού στον δωρεοδόχο .Για την έναρξη και την λήξη της προθεσμίας αυτής έχουν εφαρμογή οι διατάξεις των άρθρων 241-246 του ΑΚ.

Επειδή, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 87 Ν 2961/2001 ορίζεται αρμόδια για την παραλαβή των δηλώσεων φόρου γονικής παροχής ή δωρεάς και την βεβαίωση του αναλογούντος φόρου είναι η Δ.Ο.Υ του παρέχοντος δωρητή. Προκειμένου για παρέχοντα ο οποίος κατοικεί στην αλλοδαπή αρμόδια Δ.Ο.Υ είναι η Δ.Ο.Υ ΚΑΤΟΙΚΩΝ ΕΞΩΤΕΡΙΚΟΥ.

Επειδή, σύμφωνα με Ν 3090/84 σαν δωρεά φορολογείται και κάθε χωρίς αντάλλαγμα παραχώρηση χρημάτων, ζώων και κινητών εν γένει πραγμάτων κι αν δεν καταρτίστηκε δημόσιο ή ιδιωτικό έγγραφο και το βάρος της απόδειξης ανήκει στην φορολογική αρχή. Είναι δυνατή η συναγωγή τεκμηρίου δωρεάς μεταξύ προσώπων συνδεδεμένου με ιδιαίτερο δεσμό και εφόσον αποκλειστεί κάθε άλλη πηγή προέλευσης χρημάτων και κατά το ποσό που αυξήθηκε η περιουσία του δωρεοδόχου και επί πλέον η οικονομική κατάσταση του φερόμενου δωρητή επιτρέπει σε αυτόν την ενέργεια της δωρεάς.

Επειδή, σύμφωνα με το άρθρο 496 ΑΚ, η σύμβαση δωρεάς είναι ενοχική, ετεροβαρής και χαριστική σύμβαση με την οποία ο ένας συμβαλλόμενος (δωρητής), μεταβιβάζει στον άλλο (δωρεοδόχο) αντικείμενο περιουσίας χωρίς αντάλλαγμα. Επιπλέον είναι σύμβαση υποσχετική και εκποιητική.

Επειδή, σύμφωνα με το άρθρο 361 ΑΚ κατ εφαρμογή της ελευθερίας των συμβάσεων για να χαρακτηριστεί μία πράξη δωρεά θα πρέπει σωρευτικά η δικαιοπρακτική βούληση του παρέχοντος να είναι χωρίς αντάλλαγμα αύξηση της περιουσίας του λήπτη με άμεση συνέπεια την μείωση της περιουσίας του παρέχοντος.

Επειδή, σύμφωνα με την από 04/09/2017 έκθεση ελέγχου φόρου άτυπης δωρεάς, της Δ.Ο.Υ. Ν. ΙΩΝΙΑΣ, στην οποία αναφέρεται ότι:« στις 27-02-2008 με το υπ' αριθμ./2008 συμβόλαιο αγοράς, προέβη στην αγορά ενός ακινήτου στη, με πωλητή τον, αντικειμενικής αξίας 58.075,50 ευρώ, ποσό το οποίο ο προσφεύγων κατέθεσε σε τραπεζικό λογαριασμό του πωλητή την 22/04/2008. Για το ανωτέρω ακίνητο χορηγήθηκε απαλλαγή από Φ.Μ.Α. λόγω αγοράς α' κατοικίας. Με το υπ' αριθμ. πρωτ./2016 Δελτίο Πληροφοριών η υπηρεσία του Κ.Ε.ΦΟ.ΜΕ.Π., ενημέρωσε τη Δ.Ο.Υ. Ν. Ηρακλείου στην οποία ανήκει φορολογικά ο προσφεύγων, ότι μετά από έλεγχο που διενήργησαν στα εισοδήματα του διαπίστωσαν ότι, εκτός από το ανωτέρω τίμημα, στον τραπεζικό λογαριασμό του πωλητή, ο προσφεύγων είχε καταθέσει στις 27-02-2008 το ποσό των 26.924,50 ευρώ με αιτιολογία 'για βελτίωση κατοικίας', καθώς επίσης στις 29-02-2008 το ποσό των 11.000,00 και 70.000,00 ευρώ. Ο έλεγχος της αρμόδιας ΔΟΥ Ν. Ιωνίας θεώρησε ότι το άθροισμα όλων των ανωτέρω καταθέσεων ύψους 166.000,00 ευρώ, αποτέλεσε το πραγματικό τίμημα της αγοραπωλησίας του επίδικου ακινήτου.

Για το προαναφερόμενο ποσό τιμήματος των 166.000,00ευρώ έλαβε δάνειο ποσού 58.075,50 ευρώ και το υπόλοιπο ποσό είναι προϊόν ατύπου δωρεάς της μητέρας του με Α.Φ.Μ:, προς τον ίδιο, καθότι δεν υποβλήθηκε δήλωση δωρεάς στην αρμόδια Δ.Ο.Υ ΝΕΟΥ ΗΡΑΚΛΕΙΟΥ και μέχρι τώρα που διενεργείται ο έλεγχος δεν έχει γίνει επιστροφή του υπολοίπου ποσού. Το ποσό αυτό δεν έχει δηλωθεί στην οικεία δήλωση Φ.Ε του έτους που ελέγχουμε και στον κωδ.781 δηλώθηκε ποσό δανείου 85.000,00 ευρώ από το οποίο 58.075,50 ευρώ είναι για την αγορά του ακινήτου και 26..924,50 ευρώ για την επισκευή, όπως μνημονεύεται στο δελτίο πληροφοριών του ΚΕ.ΦΟ.ΜΕ.Π.».

Επειδή, ο προσφεύγων προσκόμισε τόσο στον έλεγχο όσο και με την κρινόμενη προσφυγή, αντίγραφο της σύμβασης στεγαστικού δανείου με αρ., μεταξύ του προσφεύγοντος και της Τράπεζας Πειραιώς, με ημερομηνία 22/02/2008 και ποσό ύψους 85.000,00 €, και σκοπό του δανείου αγορά και επισκευή/αποπεράτωση κατοικίας.

Επειδή, ο προσφεύγων προσκόμισε, με την κρινόμενη, το βιβλιάριο καταθέσεων με αρ. λογ., από το οποίο προκύπτει ότι στις 27/02/2008 εκταμιεύτηκε το συνολικό ποσό του δανείου των 85.000 ευρώ. Στη συνέχεια, το ποσό αυτό του δανείου των 85.000 ευρώ, μεταφέρθηκε στον με αρ. λογαριασμό του στην ΤΡΑΠΕΖΑ ΠΕΙΡΑΙΩΣ, τμηματικά, στις 27/02/2008 ποσό 26.924,50 ευρώ και στις 22/4/2008 ποσό 58.075,50 ευρώ.

Επειδή, ο προσφεύγων προσκόμισε, με την κρινόμενη, αντίγραφο της μεταφοράς του ποσού των 26.924,50 ευρώ, την 27/02/2008, της ΤΡΑΠΕΖΑΣ ΠΕΙΡΑΙΩΣ με χρέωση του λογ.

....., με δικαιούχο τον και πίστωση του λογ.
..... με δικαιούχο τον (πωλητής του ακινήτου) την ίδια ημέρα
υπογραφής του με αρ./27-02-2008 συμβολαίου αγοραπωλησίας του
συμβολαιογράφου

Επειδή, εν προκειμένω ο προσφεύγων, με την ως άνω σύμβαση δανείου αποδεικνύει την
πηγή, την αιτία της εν λόγω πληρωμής, του ποσού των 26.924,50 ευρώ, την 27/02/2008, καθώς η
πηγή αυτού είναι γνωστή και ως εκ τούτου ο ισχυρισμός του προσφεύγοντος ότι λανθασμένα
εκδόθηκε η προσβαλλόμενη Πράξη Διορθωτικού Προσδιορισμού Φόρου Δωρεάς, καθώς το ποσό
της μεταβίβασης των 166.000,00 ευρώ, καλύφθηκε με την λήψη δανείου 85.000,00 ευρώ από την
Τράπεζα Πειραιώς και 81.000,00 ευρώ με δωρεά χρημάτων από την μητέρα του
....., είναι βάσιμος και γίνεται δεκτός.

Α π ο φ α σ ί ζ ο υ μ ε

Την αποδοχή της από 19/10/2017 και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανούς
προσφυγής του, ΑΦΜ, και την ακύρωση της με
αρ./2017 πράξη διορθωτικού προσδιορισμού φόρου άτυπης δωρεάς, έτους 2008, του
Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Ν. ΙΩΝΙΑΣ.

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

Ακριβές Αντίγραφο

**Ο/Η Υπάλληλος του Τμήματος
Διοικητικής Υποστήριξης**

**ΜΕ ΕΝΤΟΛΗ ΤΟΥ ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΥ
ΤΗΣ ΔΙΕΥΘΥΝΣΗΣ ΕΠΙΛΥΣΗΣ
ΔΙΑΦΟΡΩΝ**

**Ο ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΣ ΤΗΣ
ΥΠΟΔΙΕΥΘΥΝΣΗΣ
ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ**

ΓΕΩΡΓΙΟΣ ΦΑΚΟΣ

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.