



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ



ΑΑΔΕ

Ανεξάρτητη Αρχή
Δημοσίων Εσόδων

ΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ

ΥΠΟΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ

ΤΜΗΜΑ ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ Α2

Ταχ. Δ/ση : Αριστογείτονος 19

Ταχ. Κώδικας : 176 71 - Καλλιθέα

Τηλέφωνο : 213 1604536

ΦΑΞ : 213 1604567

Καλλιθέα 08-05-2018

Αριθ. απόφασης :2309

ΑΠΟΦΑΣΗ

Ο ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΣ ΤΗΣ ΔΙΕΥΘΥΝΣΗΣ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ

Έχοντας υπ' όψη:

1. Τις διατάξεις :

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

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 1440/ τ. Β'/27.04.2017).

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

3. Την με αριθ. πρωτ. 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 με αριθ. πρωτ.**/08-01-2018** ενδικοφανή προσφυγή της
.....-..... **ΤΟΥ** με Α.Φ.Μ., κατοίκου
οδός, κατά της με αριθ.**/2017** οριστικής πράξης διορθωτικού
προσδιορισμού φόρου δωρεάς, έτους γένεσης φορολογικής υποχρέωσης 2007, του
προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Ν. ΙΩΝΙΑΣ και τα προσκομιζόμενα με αυτήν σχετικά έγγραφα.

5. Την με αριθ./2017 οριστική πράξη διορθωτικού προσδιορισμού φόρου δωρεάς και την οικεία έκθεση ελέγχου, έτους γένεσης φορολογικής υποχρέωσης 2007, του προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Ν. ΙΩΝΙΑΣ, των οποίων ζητείται η ακύρωση.
6. Την από 15-01-2018 έκθεση απόψεων του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Ν. ΙΩΝΙΑΣ
7. Την εισήγηση του ορισθέντος υπαλλήλου του Τμήματος Α2 όπως αποτυπώνεται στο σχέδιο της απόφασης.

Επί της με αριθ. πρωτ...../08-01-2018 ενδικοφανούς προσφυγής της 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, επαγόμαστε τα ακόλουθα:

Σύμφωνα με την με αριθ./2017 οριστική πράξη διορθωτικού προσδιορισμού φόρου δωρεάς, (αριθ. πρωτ. κοινοποίησης πράξης και έκθεσης ελέγχου:...../2017), η οποία θυροκολλήθηκε στις 29-12-2017, επιβλήθηκε στην προσφεύγουσα φόρος ύψους **465.601,40€** (κύριος φόρος 222.678,90€ πλέον πρόσθετος φόρος 242.922,50€), βάσει των διατάξεων του Ν.3554/2007 κατηγ. Β' (αδέλφια).

Η διαφορά φόρου προέκυψε κατόπιν έκδοσης της με αριθ...../2017 εντολής ελέγχου του προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Ν. ΙΩΝΙΑΣ, προκειμένου να καταλογιστεί φόρος άτυπης δωρεάς από τον δωρητή του προς την δωρεοδόχο αδελφή του-....., οι οποίοι με συμβόλαιο ανταλλαγής ακινήτων το έτος 2007, αντάλλαξαν δύο ακίνητα τα οποία κατείχαν κατά ποσοστό 50% έκαστος.

Συγκεκριμένα, πρόκειται: α) για ένα διαμέρισμα γ' ορόφου με δύο ισόγειες αποθήκες και χώρο στάθμευσης ισογείου επί της οδού του στην, αντικειμενικής αξίας 109.580,97€, το οποίο μετά την ανταλλαγή περιήλθε εξ ολοκλήρου στην κυριότητα της προσφεύγουσας και β) ένα αγροτεμάχιο με ισόγεια οικία και βοηθητικό χώρο στη θέση, αντικειμενικής αξίας 245.651,12€, το οποίο μετά την ανταλλαγή περιήλθε στην κυριότητα του αδελφού της.

Κατά την υποβολή δηλώσεων ανταλλαγής ποσοστών επί των ακινήτων στη Δ.Ο.Υ. ΚΗΦΙΣΙΑΣ (αριθ. δηλ./2007) και στη Δ.Ο.Υ. ΛΑΥΡΙΟΥ (αριθ. δηλ./2007), όπως αναγράφεται και στο με αριθ./2007 συμβόλαιο της συμβολαιογράφου Αθηνών-....., προέκυψε διαφορά μεταξύ των αντικειμενικών αξιών των ακινήτων και για τον λόγο αυτό, ο αδελφός της προσφεύγουσας, της κατέβαλε το ποσό των 136.070,15€ (245.651,12€ – 109.580,97€).

Στη συνέχεια η υπηρεσία του ΚΕ.ΦΟ.ΜΕ.Π. προέβη σε έλεγχο της περιουσιακής κατάστασης και σε άνοιγμα τραπεζικών λογαριασμών του αδελφού της προσφεύγουσας από τον οποίο προέκυψε ότι στις 29-11-2007 έλαβε στεγαστικό δάνειο ύψους 1.000.000,00€ από την Τράπεζα και βάσει της δανειακής σύμβασης, ποσό

ύψους 136.070,10€ προορίζονταν για αγορά αποπερατωμένου ακινήτου και ποσό 863.929,90€ για την επισκευή του.

Η εκταμίευση των ανωτέρω ποσών πραγματοποιήθηκε στις 12-12-2007 με ταυτόχρονη εξόφληση τους από τον ελεγχόμενο και κατάθεση την ίδια ημερομηνία σε προθεσμιακό λογαριασμό με δικαιούχο την προσφεύγουσα, δύο επιταγών εκδόσεως, η μία εξ αυτών ποσού 136.070,10€ για εξόφληση της ανταλλαγής και η άλλη ποσού 863.929,90€ η οποία δεν δικαιολογείται.

Η υπηρεσία του ΚΕ.ΦΟ.ΜΕ.Π. διαβίβασε πληροφοριακό δελτίο στις αρμόδιες Δ.Ο.Υ., επειδή από τη δήλωση φόρου ανταλλαγής των ακινήτων έκρινε ότι, υφίσταται ΑΝΑΚΡΙΒΕΙΑ ως προς την αξία του ακινήτου στο και δεν δικαιολογείται τόσο μεγάλη διαφορά μεταξύ της αξίας των ακινήτων, θεωρώντας ότι υποκρύπτεται άτυπη δωρεά χρημάτων στην προσφεύγουσα από τον αδελφό της.

Κατόπιν των ανωτέρω συνετάγη σημείωμα διαπιστώσεων βάσει των διατάξεων του άρθρου 28 του Ν.4174/2013, και η με αριθ./2017 προσωρινή πράξη διορθωτικού προσδιορισμού φόρου, επί των οποίων η προσφεύγουσα μαζί με τον αδελφό της κατέθεσαν τις απόψεις τους σε υπόμνημα, που όμως δεν έγιναν δεκτές αφού δεν παρέθεσαν καμία εξήγηση για την κίνηση των τραπεζικών λογαριασμών και την κατάθεση σε προθεσμιακό λογαριασμό της προσφεύγουσας του ποσού των 863.929,09€ κατά την 12-12-2007, ημερομηνία εξόφλησης του ποσού του δανείου στην τράπεζα.

Μετά από τα παραπάνω εκδόθηκε η προσβαλλόμενη οριστική πράξη διορθωτικού προσδιορισμού φόρου Δωρεάς από την αρμόδια για τον έλεγχο Δ.Ο.Υ. Ν. ΙΩΝΙΑΣ, λόγω μη υποβολής άτυπης δωρεάς χρηματικού ποσού 863.929,90€, από τον προς την-.....

Η προσφεύγουσα με την υπό κρίση ενδικοφανή προσφυγή, ζητά να γίνει δεκτή η προσφυγή της, να ακυρωθεί η προσβαλλόμενη πράξη και η έκθεση ελέγχου, προβάλλοντας τους παρακάτω λόγους:

1) Η υπαγωγή της διαφοράς φόρου από την ανταλλαγή ακινήτων σε φόρο δωρεάς δεν είναι άδολη, ούτε οφείλεται σε συγγνωστό λάθος, αλλά οφείλεται σε λόγους παραγραφής, διότι η υπαγωγή της ανακριβούς δηλωθείσας αξίας σε ΦΜΑ έχει 5ετή παραγραφή από το τέλος του έτους εντός του οποίου υποβλήθηκε η δήλωση ανταλλαγής, ενώ η υπαγωγή σε δωρεά για την οποία δεν υπεβλήθη δήλωση, που υποστηρίζεται από τη φορολογική αρχή και «το παίζει στα σίγουρα», έχει 15ετή παραγραφή.

2) Παραγραφή του δικαιώματος του Δημοσίου για την κοινοποίηση πράξης επιβολής φόρου και προστίμου, σύμφωνα με την απόφαση της ολομέλειας του Σ.τ.Ε. 1738/2017. Η 5ετής παραγραφή που προβλέπεται για τον ΦΜΑ έχει παραταθεί διαδοχικά με διάφορα νομοθετήματα, προϋπόθεση που δεν ισχύει μετά τις αποφ. του Σ.τ.Ε. 675/2017 και 1738/2017, σύμφωνα με τις οποίες ο νόμος

που παρατείνει την παραγραφή, θα έπρεπε να εκδοθεί το αργότερο κατά τον επόμενο χρόνο, αυτού της υποβολής της ανακριβούς δήλωσης, που στην παρούσα περίπτωση συντελέστηκε κατά τη διαχειριστική χρήση 2007.

3) Υποχρέωση συμμόρφωσης της υπηρεσίας με το Ν.4509/2017, αναφορικά με την επιβολή πρόσθετου φόρου.

4) Η εφαρμογή των διατάξεων του άρθρου 68 και 84 του Ν.2238/1994 που προέβλεπαν 10/ετή παραγραφή λόγω συμπληρωματικών στοιχείων και 15ετή παραγραφή, συνιστά ανεπίτρεπτη εφαρμογή ρητώς καταργούμενων διατάξεων μετά τη δημοσίευση του Ν.4172/2013 (νέος Κώδικας Φορολογίας Εισοδήματος), ο οποίος αντικατέστησε τον Ν.2238/1994.

5) Ο ισχυρισμός της Δ.Ο.Υ. για δωρεά ποσού 863.929,90€ αποκτά «παγκόσμια πρωτοτυπία», αφού η κοινή λογική διδάσκει ότι δωρίζονται στρογγυλά ποσά και όχι με δεκαδικούς.

Επειδή σύμφωνα με την παρ. 1 του άρθρου 63 του Ν. 4174/2013 ορίζεται ότι για πράξεις που εκδίδονται από 01-01-2014: «Ο υπόχρεος, εφόσον αμφισβητεί οποιαδήποτε πράξη που έχει εκδοθεί σε βάρος του από τη Φορολογική Διοίκηση ή σε περίπτωση σιωπηρής άρνησης, οφείλει να υποβάλει ενδικοφανή προσφυγή με αίτημα την επανεξέταση της πράξης στο πλαίσιο διοικητικής διαδικασίας από την Υπηρεσία Εσωτερικής Επανεξέτασης της Φορολογικής Διοίκησης. Η αίτηση υποβάλλεται στη φορολογική αρχή που εξέδωσε την πράξη ή παρέλειψε την έκδοσή της και πρέπει να αναφέρει τους λόγους και τα έγγραφα στα οποία ο υπόχρεος βασίζει το αίτημά του. Η αίτηση πρέπει να υποβάλλεται από τον υπόχρεο εντός τριάντα (30) ημερών από την ημερομηνία κοινοποίησης της πράξης σε αυτόν ή από τη συντέλεση της παράλειψης. Η προθεσμία του προηγούμενου εδαφίου αναστέλλεται κατά το χρονικό διάστημα από 1 έως 31 Αυγούστου. Η προθεσμία του προηγούμενου εδαφίου ορίζεται σε εξήντα (60) μέρες για φορολογούμενους κατοίκους εξωτερικού.».

Μετά τα ως άνω εκτεθέντα συνάγεται ότι όσον αφορά την ως άνω προσβαλλόμενη πράξη, αυτή εμπροθέσμως και παραδεκτώς προσβάλλεται με την παρούσα ενδικοφανή προσφυγή ενώπιον της Διεύθυνσης Επίλυσης Διαφορών.

Επειδή σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 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 δήλωση

β) 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 στη συγκεκριμένη περίπτωση πραγματοποιήθηκε ανταλλαγή ακινήτων α)ποσοστού 50% εξ αδιαιρέτου οριζοντίων ιδιοκτησιών συνολικής αντικειμενικής αξίας 109.580,97€ και β)ποσοστού 50% εξ αδιαιρέτου αγροτεμαχίου μετά οικίας αντικειμενικής αξίας 245.651,12€, βάσει του με αριθ./2007 συμβολαίου της συμβολαιογράφου-.....
.....

Επειδή στις 29-11-2017 ελήφθη από τον δάνειο (είδος δανείου: «στεγαστικό πρόγραμμα προνομιακού επιτοκίου») από την τράπεζα (αριθ. συμβάσεως:) ύψους 1.000.000,00€ και συγκεκριμένα ποσό 136.070,10€ για αγορά ακινήτου αποπερατωμένου και ποσό 863.929,90€ για επισκευή.

Επειδή στις 12-12-2017 έγινε εκταμίευση των ανωτέρω ποσών με ταυτόχρονη εξόφληση τους από τον ελεγχόμενο και κατάθεση την ίδια ημερομηνία σε προθεσμιακό λογαριασμό με δικαιούχο την προσφεύγουσα, δύο επιταγών εκδόσεως, η μία εξ αυτών ποσού 136.070,10€ για εξόφληση της διαφοράς στην αντικειμενική αξία των ακινήτων που έγινε ανταλλαγή και η άλλη ποσού 863.929,90€.

Επειδή από κανένα άλλο στοιχείο δεν προκύπτει ότι πρόκειται για δωρεά χρημάτων μεταξύ των συμβαλλομένων μερών, με την παρούσα κρίνεται ότι το επιπλέον ποσό καταβλήθηκε ως τίμημα για την ανταλλαγή ακινήτων που πραγματοποιήθηκε με το ως άνω συμβόλαιο.

Συνεπώς ο ισχυρισμός της προσφεύγουσας γίνεται αποδεκτός, καθώς το σύνολο των συναλλαγών λαμβάνει χώρα στην ίδια χρονική περίοδο.

Επειδή κατά τα λοιπά παρέλκει η εξέταση των λοιπών λόγων της προσφυγής.

Α π ο φ α σ ί ζ ο υ μ ε

Την **αποδοχή** της με αριθ. πρωτ./08-01-2018 ενδικοφανούς προσφυγής της του με Α.Φ.Μ. και την **ακύρωση** της με αριθ...../2017 οριστικής πράξης διορθωτικού προσδιορισμού φόρου δωρεάς, έτους γένεσης φορολογικής υποχρέωσης 2007, του προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Ν. ΙΩΝΙΑΣ.

Οριστική φορολογική υποχρέωση της υπόχρεου με βάση την παρούσα απόφαση
ΑΡ.ΠΡΑΞΗΣ:...../2017

ΚΑΤΑΛΟΓΙΖΟΜΕΝΟ ΠΟΣΟ	0
---------------------	---

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

ΑΚΡΙΒΕΣ ΑΝΤΙΓΡΑΦΟ
Η ΥΠΑΛΛΗΛΟΣ ΤΟΥ ΑΥΤ. ΤΜΗΜΑΤΟΣ
ΔΙΟΙΚΗΤΙΚΗΣ ΥΠΟΣΤΗΡΙΞΗΣ

ΜΕ ΕΝΤΟΛΗ ΤΟΥ ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΥ
ΤΗΣ ΔΙΕΥΘΥΝΣΗΣ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ
Ο ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΣ ΤΗΣ ΥΠΟΔΙΕΥΘΥΝΣΗΣ
ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ

ΦΑΚΟΣ ΓΕΩΡΓΙΟΣ

ΣΗΜΕΙΩΣΗ: Κατά της απόφασης αυτής
επιτρέπεται η άσκηση προσφυγής ενώπιον των
αρμόδιων Διοικητικών Δικαστηρίων εντός
τριάντα (30) ημερών από την κοινοποίησή της