



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 : 2131604521

ΦΑΞ : 2131604567

Καλλιθέα 16/1/2017

Αριθμός απόφασης 416

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. Της παρ. 3 του άρθρου 47 του ν. 4331/2015 (ΦΕΚ Α' 69).

γ. Του άρθρου 59 του π.δ. 111/2014 (Α' 178) «Οργανισμός του Υπουργείου Οικονομικών».

δ. Του άρθρου 6 της αριθμ. Δ6Α 1058824 ΕΞ 2014 (ΦΕΚ Β' 865, 1079 και 1846) Απόφασης του Γενικού Γραμματέα Δημοσίων Εσόδων του Υπουργείου Οικονομικών «Ανακαθορισμός της εσωτερικής διάρθρωσης και των αρμοδιοτήτων οργανικών μονάδων της Γενικής Γραμματείας Δημοσίων Εσόδων του Υπουργείου Οικονομικών και μετονομασία ορισμένων από αυτές», όπως τροποποιήθηκε και ισχύει.

ε. Της ΠΟΛ 1002/31.12.2013 Απόφασης του Γενικού Γραμματέα Δημοσίων Εσόδων (ΦΕΚ Β' 55/16-1-2014)

στ. Της παρ. 1 του άρθρου 17 του ν. 4389/2016 (ΦΕΚ Α' 64).

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

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

4.Την από 23/9/2016 και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανή προσφυγή της του, ΑΦΜ, κατοίκου, οδός Τ.Κ κατά της υπ' αριθ./18-7-2016 οριστικής πράξης διορθωτικού προσδιορισμού φόρου δωρεάς έτους γένεσης φορολογικής υποχρέωσης 2009 του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Ν. ΙΩΝΙΑΣ και τα προσκομιζόμενα με αυτήν σχετικά έγγραφα.

5.Την υπ' αριθ./18-7-2016 οριστική πράξης διορθωτικού προσδιορισμού φόρου δωρεάς έτους γένεσης φορολογικής υποχρέωσης 2009 του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Ν. ΙΩΝΙΑΣ της οποίας ζητείται η ακύρωση, καθώς και την από 18/7/2016 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 23/9/2016 και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανούς προσφυγής της 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' αριθ. /18-7-2016 οριστική πράξη διορθωτικού προσδιορισμού φόρου δωρεάς έτους γένεσης φορολογικής υποχρέωσης 2010 του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Ν. ΙΩΝΙΑΣ επιβλήθηκε σε βάρος της προσφεύγουσας κύριος φόρος ποσού 32.212,37 €, πλέον 38.654,84€ (πρόσθετος φόρος λόγω ανακρίβειας 120%) .

Η διαφορά φόρου προέκυψε ως κάτωθι:

Από τον έλεγχο που πραγματοποιήθηκε κατόπιν της με αριθμό /3-2-2014 εντολής μερικού ελέγχου του Γενικού Γραμματέα Δημοσίων Εσόδων (Κ.Ε.ΦΟ.ΜΕ.Π) για την διαπίστωση της ορθής εφαρμογής των άρθ. 15 έως 19 και άρθ. 48 παρ 3 του Ν 2238/1994 στην του **προσφεύγουσα** κατοίκου οδός με ΑΦΜ διαπιστώθηκε ότι :

- 1) το οικ. έτος 2009 διαχ/κη περίοδο 1/1/2008-31/12-2008 η προσφεύγουσα δήλωσε την αγορά πρώτης κατοικίας ,(διαμέρισμα επί της οδού στο)με λήψη δανείου (υπ. /22-10-2008 σύμβαση τοκοχρεωλυτικού στεγαστικού δανείου από την Τράπεζα Δημόσια Εταιρεία κατάσταση) ποσού 360.000,00€.
- 2) το οικ. έτος 2010 διαχ/κη περίοδο 1/1/2009-31/12-2009 διαπιστώθηκε από τον έλεγχο ότι η ελεγχόμενη -προσφεύγουσα προέβη στην αποπληρωμή όλου του ποσού του δανείου ήτοι 247.311,85€ τα οποία έλαβε από τον πατέρα της του με ΑΦΜ κάτοικο οδός μέσω του λογαριασμού με αρ. Τραπέζης στις 14/7/2009.

Το ανωτέρω ποσό των **347.311,85** αποφάνθηκε ο έλεγχος ότι συνιστά άτυπη δωρεά χρημάτων από **τον πατέρα στην κόρη για το οποίο δεν υπεβλήθη δήλωση.**

Ο δωρητής για το οικ. έτος 2010 υπέβαλλε δήλωση φορολογίας εισοδήματος στην Δ.Ο.Υ ΑΜΑΡΟΥΣΙΟΥ.

Ο είχε την δυνατότητα να χορηγήσει τις ανωτέρω δωρεές καθόσον προσκόμισε **στην υπηρεσία αντίγραφο της με αρ. /7-4-2008 βεβαίωσης κερδών από την Δ/ση Κρατικών Λαχείων που καλύπτει αυτό το ποσόν.**

Με βάση τα ανωτέρω συντάχθηκε το με αριθμό πρωτ. /02-04-2014 Δελτίο Πληροφοριών του Κ.Ε.ΦΟ.ΜΕ.Π και εστάλη στην αρμόδια Δ.Ο.Υ με βάση το οποίο εκδόθηκε η υπ. /2016 εντολή ελέγχου και κοινοποιήθηκε το με α/α /2016 Σημείωμα Διαπιστώσεων ελέγχου με την Πράξη Προσωρινού προσδιορισμού φόρου άτυπης Δωρεάς σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 34 Ν 2961/2001 στην προσφεύγουσα προκειμένου να ενημερωθεί για τις διαπιστώσεις του ελέγχου.

Η προσφεύγουσα απάντησε στο ως άνω σημείωμα με το υπ. αρ. /9-3-2016 υπόμνημα της και στην συνέχεια με τις υπ. αρ. πρωτ. /16-3-2016 και /26-5-2016 αιτήσεις της ζήτησε προθεσμία παράτασης προκειμένου να προσκομίσει τα αποδεικτικά στοιχεία από την Τράπεζα της Ελλάδος και από την δ/ση κρατικών λαχείων .

Στις 28/6/2016 η προσφεύγουσα με το υπ. αρ. πρωτ. /2016 συμπληρωματικό υπόμνημα της προσκόμισε φωτοαντίγραφο της επιταγής που έλαβε από την εθνική τράπεζα η οποία είχε εκδοθεί από την **Διεύθυνση Κρατικών Λαχείων προς την Τράπεζα Της Ελλάδος στις 7/4/2008 στο όνομα ποσού 1.764.150,00 €** που το κατέθεσε σε κοινό λογαριασμό της με συνδικαιούχους :

1..... (πατέρας)

2..... συζ.

3..... (κόρη).

Από το ακριβές επικυρωμένο φωτοαντίγραφο της Τραπεζικής συνημμένο στο υπόμνημα προκύπτει ότι στις 14/9/2008 πραγματοποιήθηκε μεταφορά του ποσού των 1.720.000,00 € στην Τράπεζα με δικαιούχους

1..... (πατέρας)

2..... συζ.

3..... (κόρη)

4..... (κόρη)

Επί του υπομνήματος η προσφεύγουσα ισχυρίζεται ότι στον ως άνω λογαριασμό είναι συνδικαιούχος κατά ποσοστό 1/4 έκαστος. Οι ισχυρισμοί αυτοί της προσφεύγουσας δεν έγιναν αποδεχτεί από την αρμόδια Δ.Ο.Υ και στην συνέχεια εκδόθηκε η υπ. αρ. /2016 οριστική πράξη διορθωτικού προσδιορισμού φόρου δωρεάς.

Η προσφεύγουσα με την υπό κρίση ενδικοφανή προσφυγή, ζητά την ακύρωση της παραπάνω πράξης διορθωτικού προσδιορισμού προβάλλοντας τους παρακάτω λόγους :

1. Από την συνταχθείσα έκθεση ελέγχου δεν προκύπτει η επίδοση της εντολής ελέγχου στην προσφεύγουσα με αποδεικτικό επίδοσης καθώς και ο ακριβής χρόνος διενέργειας του ελέγχου.

2.Μη επισύναψη εγγράφων και ΔΑΠ επί της έκθεσης ελέγχου με αποτέλεσμα να υφίσταται αδυναμία αντίκρουσης των τυχών πλημμελειών του ΔΑΠ.

3.Η προσβαλλόμενη πράξη και η έκθεση δεν έχουν καταχωρηθεί ημερολογιακός στα επίσημα βιβλία της Δ.Ο.Υ και το ΦΕ υπογράφονται από τον προϊστάμενο και τους λοιπούς συμπράττοντες της αρμόδιας Δ.Ο.Υ στην έκθεση ελέγχου χωρίς σαφή ημερομηνία της υπογραφής των με οφθαλμοφανείς διορθώσεις που καθιστούν άκυρη την πράξη.

4.Μη νόμιμη η επιβολή υποχρέωσης από την ΓΓΔΕ προσκόμισης ηλεκτρονικού αρχείου από την προσφεύγουσα σε cd ή usb ΠΟΛ 1002/2013 κλπ.

5.Επίκληση αποφάσεων ΣΤΕ και άρθρου 70 Α Ν 2238/94 πρακτικό 546/29-5-2013 ακύρωση πράξης φόρου δωρεάς.

6.Μαρτυρικές καταθέσεις.

7. Επίκληση εισοδημάτων προηγούμενων οικ.ετών(2007-2010) .

Επειδή σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 66 του ν. 4174/2013 παρ.1« Μετά την 1.1.2014, για υποθέσεις προσωρινού ή οριστικού φορολογικού ελέγχου, που αφορά χρήσεις, περιόδους, φορολογικές υποθέσεις ή υποχρεώσεις πριν από την έναρξη ισχύος του Κώδικα Φορολογικής Διαδικασίας, εκδίδεται πράξη διορθωτικού προσδιορισμού του φόρου. Για όσα αφορούν τα σχετικά με την έκδοση της πράξης εφαρμόζονται οι διατάξεις του Κώδικα.».

Επειδή σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 28 παρ. 1 του Ν.4174/2013 ορίζεται ότι « Η φορολογική διοίκηση γνωστοποιεί εγγράφως στο φορολογούμενο τα αποτελέσματα του φορολογικού ελέγχου και τον προσωρινό διορθωτικό προσδιορισμό φόρου, εφόσον προκύπτει διαφοροποίηση της φορολογικής οφειλής σε σχέση με τις δηλώσεις που έχει υποβάλλει ο φορολογούμενος, καθώς και τα στοιχεία που αιτιολογούν τη διαφοροποίηση. Ο φορολογούμενος δύναται να ζητά, να λαμβάνει αντίγραφα των εγγράφων στα οποία βασίζεται ο διορθωτικός προσδιορισμός φόρου. Ο φορολογούμενος έχει τη δυνατότητα να διατυπώσει τις απόψεις του σχετικά με τον προσωρινό διορθωτικό προσδιορισμό φόρου εντός είκοσι (20) ημερών από την παραλαβή της έγγραφης γνωστοποίησης.»

Επειδή σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου του άρθρου 28 παρ. 2 του Ν.4174/2013 ορίζεται ότι «Η Φορολογική Διοίκηση εκδίδει την οριστική πράξη διορθωτικού προσδιορισμού του φόρου, εντός μηνός από την ημερομηνία παραλαβής των απόψεων του φορολογούμενου ή, σε περίπτωση που ο φορολογούμενος δεν υποβάλλει τις απόψεις του, την εκπνοή της προθεσμίας που ορίζεται στην παράγραφο 1. Η οριστική πράξη διορθωτικού προσδιορισμού του φόρου εκδίδεται με βάση έκθεση ελέγχου την οποία συντάσσει η Φορολογική Διοίκηση. **Η έκθεση ελέγχου περιλαμβάνει εμπεριστατωμένα και αιτιολογημένα τα γεγονότα, τα στοιχεία και τις διατάξεις τις οποίες έλαβε υπόψη της η Φορολογική Διοίκηση για τον προσδιορισμό του φόρου.** Η οριστική πράξη διορθωτικού προσδιορισμού του φόρου μαζί με την έκθεση ελέγχου κοινοποιούνται στον φορολογούμενο.».

Επειδή σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου του άρθρου 30 παρ. 1 του Ν.4174/2013 ορίζεται ότι «Πράξη προσδιορισμού φόρου είναι η πράξη, με την οποία καθορίζεται το ποσό της φορολογικής οφειλής ή απαίτησης του φορολογούμενου για μια ή περισσότερες φορολογικές περιόδους ή για ένα ή περισσότερα φορολογικά έτη ή διαχειριστικές περιόδους ή για μια ή περισσότερες φορολογικές υποθέσεις. **Με την πράξη προσδιορισμού φόρου συνιστάται και βεβαιώνεται η φορολογική οφειλή ή απαίτηση του φορολογούμενου.** Η πράξη αυτή καταχωρίζεται ως εισπρακτέο ή επιστρεπτέο ποσό στα βιβλία της Φορολογικής Διοίκησης. Με απόφαση του Γενικού Γραμματέα καθορίζονται τα βιβλία, στα οποία γίνεται η καταχώριση, το περιεχόμενο, η διαδικασία και οι εξαιρέσεις από αυτή, καθώς και κάθε αναγκαία λεπτομέρεια για την εφαρμογή του παρόντος άρθρου.

Επειδή η υπ' αριθ./2016εντολή ελέγχου εκδόθηκε στις 27/1/2016 από την αρμόδια Υπηρεσία και αυτό προκύπτει σαφήνεια και βεβαιότητα από το βιβλίο εντολών και ιδίων δελτίων αίτησης πληροφοριών της αρμόδιας Δ.Ο.Υ (επισυνάπτεται φωτοαντίγραφο αυτού)

Επειδή κοινοποιήθηκε στην προσφεύγουσα το με αρ./2016 σημείωμα διαπιστώσεων ελέγχου με αρ. πρωτ./**15-2-2016** .

Επειδή στην έκθεση ελέγχου που κοινοποιήθηκε στην προσφεύγουσα περιγράφεται με σαφήνεια και κατά λέξη το πόρισμα ελέγχου του ΚΕ.ΦΟ.ΜΕ.Π με βάση το οποίο καταλογίστηκε ο φόρος δωρεάς .

Επειδή στο βιβλίο καταχώρησης πράξεων της αρμόδιας Δ.Ο.Υ προκύπτει με σαφήνεια η ημερομηνία καταχώρησης της κρινόμενης πράξης υπ. αρ./25/7/2016.

Οι ισχυρισμοί της προσφεύγουσας ότι :

1. Από την συνταχθείσα έκθεση ελέγχου δεν προκύπτει η επίδοση της εντολής ελέγχου στην προσφεύγουσα με αποδεικτικό επίδοσης καθώς και ο ακριβής χρόνος διενέργειας του ελέγχου.

2.Μη επισύναψη εγγράφων και ΔΑΠ επί της έκθεσης ελέγχου με αποτέλεσμα να υφίσταται αδυναμία αντίκρουσης των τυχόν πλημμελειών του ΔΑΠ.

3.Η προσβαλλόμενη πράξη και η έκθεση δεν έχουν καταχωρηθεί ημερολογιακός στα επίσημα βιβλία της Δ.Ο.Υ και το ΦΕ υπογράφεται από τον προϊστάμενο και τους λοιπούς συμπράττοντες της αρμόδιας Δ.Ο.Υ στην έκθεση ελέγχου χωρίς σαφή ημερομηνία της υπογραφής των με οφθαλμοφανείς διορθώσεις που καθιστούν άκυρη την πράξη.

είναι αβάσιμοι διότι η προσβαλλόμενη πράξη εκδόθηκε σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 28 Ν.4174/2013 και σύμφωνα με τα ως άνω διαλαμβανόμενα.

Επειδή σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 1 Ν 1521/1950 ορίζεται ότι: « εφ' εκάστης εξ επαχθούς αιτίας μεταβιβάσεως ακινήτου ή πραγματικού επί ακινήτου δικαιώματος.... Επιβάλλεται φόρος επί της αξίας αυτών 2....4 ότι « ως αξία λογίζεται η αγοραία αξία την οποία έχει το ακίνητο ή το πραγματικό επί του ακινήτου δικαίωμα ... κατά την ημέρα της μεταβιβάσεως των».

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 συνδεομένου 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 (δωροεδόχο) 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 η προσφεύγουσα ισχυρίζεται ότι :

1.)το οικ. έτος 2009 διαχ/κη περίοδο 1/1/2008-31/12-2008 πράγματι δήλωσε την αγορά πρώτης κατοικίας , διαμέρισμα επί της οδού στο με λήψη δανείου με την υπ. /22-10-2008 σύμβαση τοκοχρεωλυτικού στεγαστικού δανείου από την Τράπεζα Δημόσια Εταιρεία κατάστημα ποσού 360.000,00€.

2.)στις 14/7/2009 πράγματι προέβη στην αποπληρωμή όλου του ποσού του δανείου ήτοι 347.311,85€ τα οποία έλαβε από τον με αριθμό λογαριασμό της τράπεζας κατ/μα-..... ανήκει στους συνδικαιούχους του κερδηθέντος Κρατικού λαϊκού λαχείου συνολικού ποσού (1.764.150,00:4=441.037,50) ήτοι στους α) β) του, γ)..... του και δ) σύζυγο

3)) Μη ορθώς και μη νομίμως έτι δε όλως αναιτιολογήτως και αυθαирέτως, ο έλεγχος, , καταλόγισε φόρο άτυπης δωρεάς από τον πατέρα της, διότι το ποσό αυτό προέρχεται μετά την εξαργύρωση του οικογενειακού κερδηθέντος λαϊκού λαχείου στα κέρδη του οποίου συμμετείχε κατά το ¼ σε κοινό τραπεζικό λογαριασμό της τράπεζας (υποκατάστημα).

5) Για την απόδειξη της ιδιοκτησίας της συμμετοχής ενός εκάστου μέλους της οικογένειας της, στο λαχείο πέραν των ως άνω αποδεικτικών στοιχείων δηλαδή την διαδοχική κατάθεση σε κ ο ι ν ο ύ ς λογαριασμούς α) της τραπέζης με αριθμό λογ/μου β) της τραπέζης με αριθμό λογ/σμου IBAN GR....., όπου κατετέθησαν τα χρήματα την 14/7/2008, επικαλείται και τις μαρτυρικές καταθέσεις εγκύρων προσώπων που θα ληφθούν με την διαδικασία των άρθρων 185 και επόμενα του ΚΔΔ Ν. 2717/99 πρβλ. ΣτΕ446/2003 και αριθ. 4117/2013 οριστική Διοικ. Εφετείο Αθηνών.(Με την υπ. αρ. πρωτ. /11/11/2016 υποβολή νέων στοιχείων προσκομίστηκαν οι ένορκες βεβαιώσεις υπ. αρ. /2016 της και /2016 του και)

Προτεινόμενοι μάρτυρες:

1) του

Καθηγητής Λυκείου

Ημερ/νία γέννησης:

Α.Δ.Τ. : ΑΙ Τ.Α.

Κάτοικος

2) του

Υπάλληλος

Ημερ/νία γέννησης:
Α.Δ.Τ. : AB Τ.Α.
Κάτοικος
3) του
Ηλεκτρολόγος
Ημερ/νία γέννησης:
Α.Δ.Τ. : AA Τ.Α.
Κάτοικος

Στις οποίες αναφέρεται ότι από όσα γνωρίζουν το λαχείο ήταν αγορασμένο από τα τέσσερα μέλη της οικογένειας η κ. **σημειώνει ότι αυτά τα γνωρίζει εξ όσων εξιστορήθηκαν από την οικογένεια του κ.**).

6) πάγια νομολογία πρβλ ΣΤΕ 4352/95, 43/2006, 3351/03, Διοικ. Εφετείο Αθηνών 4417/13 οριστική, 1117/14, και πρακτικό 546/15/45/29-5-2015 της επιτροπής 70Α Ν. 2238/94 της ΕΔΕΦΕΔ ΥΠΟΙΚ.

7) Επίκληση εισοδημάτων προηγούμενων οικ.ετών (2007-2010)

Οι ισχυρισμοί αυτοί της προσφεύγουσας είναι αβάσιμοι και αόριστοι και καθ' όλα απορριπτέοι σύμφωνα με τα ανωτέρω διαλαμβανόμενα και εκτεθέντα συντρεχουσών των διατάξεων του άρθρου 34 περ. Α παρ 1 περ. β του Ν 2961/2001 διότι με βάση την 18/7/2016 έκθεση ελέγχου φορολογίας άτυπης δωρεάς, της αρμόδιας υπηρεσίας , προκύπτει με σαφήνεια ότι :

α) η ίδια η προσφεύγουσα με το υπ. αρ. πρωτ./2016 συμπληρωματικό υπόμνημα της προσκόμισε φωτοαντίγραφο της επιταγής που έλαβε από την εθνική τράπεζα η οποία είχε εκδοθεί από την Διεύθυνση Κρατικών Λαχείων προς την Τράπεζα Της Ελλάδος στις 7/4/2008 στο όνομα ποσού 1.764.150,00 €

β) πραγματοποιήθηκε παροχή περιουσιακού στοιχείου(ανάληψη) από δωρητή σε δωρεοδόχο.

γ) διαπιστώθηκε έλλειψη ανταλλάγματος από πλευρά του δωρεοδόχου.

δ) Στις 14/7/2009 πραγματοποιήθηκε αποπληρωμή όλου του ποσού του δανείου ήτοι 347.311,85€ τα οποία έλαβε από τον με αριθμό λογαριασμό της τράπεζας

ε) οι επίκληση ένορκων βεβαιώσεων υπολείπονται των διατάξεων του νόμου.

στ) η επίκληση αποφάσεων ΣΤΕ και του άρθρου 70 Α Ν 2238/94 πρακτικό 546/29-5-2013 περί ακύρωσης πράξεων φόρου δωρεάς δεν μπορούν να αποτελέσουν νομολογία -δεσμευτική για τη διοίκηση καθώς η κάθε περίπτωση, εφαρμόζεται επί συγκεκριμένης υπόθεσης και δεσμεύει συγκεκριμένους φορολογούμενους.

☒ ως εκ τούτου σύμφωνα με τα ως άνω λεπτομερώς διαλαμβανόμενα αποδεικνύεται πλήρως τη βούληση των μερών για τη μεταβίβαση των χρημάτων άνευ ανταλλάγματος και η σύμβαση δωρεάς τεκμαίρεται καταρτισμένη.

✓ επομένως σωρευτικά καταδεικνύεται η δικαιοπρακτική βούληση του παρέχοντος που είναι η χωρίς αντάλλαγμα αύξηση της περιουσίας του λήπτη με άμεση μείωση της περιουσίας του παρέχοντος σύμφωνα με τα ως άνω εκτεθέντα ,συντρεχουσών των τριών προϋποθέσεων που ορίζονται από τον ισχύοντα νόμο.

Επειδή σύμφωνα με την Α.Υ.Ο 1002/31-12-2013 του ΓΓΔΕ θεσπίστηκε ότι ο υπόχρεος με την υποβολή της ενδικοφανούς προσφυγής να συνυποβάλλει στην αρμόδια φορολογική αρχή και ηλεκτρονικό αρχείο σε οπτικό δίσκο cd ή usb κλπ συνοδευόμενο με υπεύθυνη δήλωση άρθρου 8 Ν 1599/1986 ..

Επειδή η προσφεύγουσα ισχυρίζεται ότι η εν λόγω ρύθμιση είναι ανίσχυρη και ως εκ τούτου ανεφάρμοστη κείμενη εκτός του εξουσιοδοτικού νομοθετικού πλαισίου του άρθρου 63 παρ 9 Ν 4174/2013 ως εκ τούτου με την άσκηση της παρούσας ενδικοφανούς προσφυγής προς απόδειξη των ισχυρισμών της αρκεί η προσκόμιση εγγράφων ΜΟΝΟ σε έντυπο κείμενο και όχι ηλεκτρονικά. Ο ισχυρισμός αυτός της προσφεύγουσας είναι αβάσιμος σύμφωνα με τα διαλαμβανόμενα της ΠΟΛ Α.Υ.Ο 1002/31-12-2013

Α π ο φ α σ ί ζ ο υ μ ε

Την απόρριψη της από 23/9/2016 και με αριθμό πρωτοκόλλου/23-9-2016 ενδικοφανούς προσφυγής της του, κατά της υπ' αριθ./18-7-2016 οριστικής πράξης διορθωτικού προσδιορισμού φόρου δωρεάς έτους γένεσης φορολογικής υποχρέωσης 2009 του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Ν. ΙΩΝΙΑΣ

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

Οριστική πράξη διορθωτικού προσδιορισμού φόρου δωρεάς υπ. αρ./2016

Διαφορά φόρου	32.212,37
Πρόσθετος φόρος λόγω ανακρίβειας	38.654,84
ΚΑΤΑΛΟΓΙΖΟΜΕΝΟ ΠΟΣΟ	70.867,21

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

ΜΕ ΕΝΤΟΛΗ ΤΟΥ ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΥ
ΤΗΣ Δ/ΝΣΗΣ 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 .