



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ
ΥΠΟΥΡΓΕΙΟ ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΩΝ
ΓΕΝΙΚΗ ΓΡΑΜΜΑΤΕΙΑ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΕΣΟΔΩΝ
ΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ
ΥΠΟΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ
ΤΜΗΜΑ : Α2
Ταχ. Δ/ση : Αριστογείτονος 19
Ταχ. Κώδικας : 176 71 - Καλλιθέα
Τηλέφωνο : 2131604521
ΦΑΞ : 2131604567

Καλλιθέα 5/12/2016

Αριθμός απόφασης: 4130

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) «Εφαρμογή των διατάξεων του άρθρου 63 του ν. 4174/2013 (Ειδική Διοικητική Διαδικασία – Ενδικοφανής προσφυγή), όπως αυτό τροποποιήθηκε και ισχύει από 1/1/2014 και καθορισμός λεπτομερειών για τη λειτουργία της Διεύθυνσης Επίλυσης Διαφορών (πρώην Υπηρεσίας Εσωτερικής Επανεξέτασης) της Γενικής Γραμματείας Δημοσίων Εσόδων, την εφαρμοστέα διαδικασία και τον τρόπο έκδοσης των αποφάσεων αυτής».
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.
3. Την απόκαι με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανή προσφυγή του..... ΑΦΜ, κατοίκουκατά: 1) υπ' αριθ.οριστικής πράξης διορθωτικού προσδιορισμού φόρου δωρεάς έτους γένεσης της φορολογικής υποχρέωσης 2000 2) υπ' αριθ.οριστικής πράξης διορθωτικού προσδιορισμού φόρου δωρεάς έτους γένεσης της φορολογικής υποχρέωσης 2001 3) υπ' αριθ.οριστικής πράξης διορθωτικού προσδιορισμού φόρου δωρεάς έτους γένεσης της φορολογικής υποχρέωσης 2002 4) την υπ' αριθ.οριστικής πράξης διορθωτικού προσδιορισμού φόρου δωρεάς έτους γένεσης της φορολογικής υποχρέωσης 2003 5) υπ' αριθ.οριστικής πράξης διορθωτικού προσδιορισμού φόρου δωρεάς έτους γένεσης της φορολογικής υποχρέωσης 2004 6)οριστικής πράξης διορθωτικού προσδιορισμού φόρου δωρεάς έτους γένεσης της φορολογικής υποχρέωσης 2006 του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ και τα προσκομιζόμενα με αυτήν σχετικά έγγραφα.

4. Τις : 1) υπ' αριθ.οριστική πράξη διορθωτικού προσδιορισμού φόρου δωρεάς έτους γένεσης της φορολογικής υποχρέωσης 2000 2) υπ' αριθ.οριστική πράξη διορθωτικού προσδιορισμού φόρου δωρεάς έτους γένεσης της φορολογικής υποχρέωσης 2001 3) υπ' αριθ.οριστική πράξη διορθωτικού προσδιορισμού φόρου δωρεάς έτους γένεσης της φορολογικής υποχρέωσης 2002 4) την υπ' αριθ.οριστική πράξη διορθωτικού προσδιορισμού φόρου δωρεάς έτους γένεσης της φορολογικής υποχρέωσης 2003 5) υπ' αριθ.οριστική πράξη διορθωτικού προσδιορισμού φόρου δωρεάς έτους γένεσης της φορολογικής υποχρέωσης 2004 6)οριστική πράξη διορθωτικού προσδιορισμού φόρου δωρεάς έτους γένεσης της φορολογικής υποχρέωσης 2006 του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ των οποίων ζητείται η ακύρωση, καθώς και την απόοικεία έκθεση ελέγχου.

5. Τις απόψεις της ανωτέρω φορολογικής αρχής.

6. Την εισήγηση του ορισθέντος υπαλλήλου του Τμήματος Α2 όπως αποτυπώνεται στο σχέδιο της απόφασης.

Επί της απόκαι με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανούς προσφυγής 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:

1) Με την υπ' αριθ.οριστική πράξη διορθωτικού προσδιορισμού φόρου δωρεάς έτους γένεσης της φορολογικής υποχρέωσης 2000 του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ..... επιβλήθηκε σε βάρος του προσφεύγοντος κύριος φόρος ποσού 103,69 €, πλέον 124,43 € (πρόσθετος φόρος λόγω ανακρίβειας120%).

2) Με την υπ' αριθ.οριστική πράξη διορθωτικού προσδιορισμού φόρου δωρεάς έτους γένεσης της φορολογικής υποχρέωσης 2001 του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ..... επιβλήθηκε σε βάρος του προσφεύγοντος κύριος φόρος ποσού 20.095,26€, πλέον 24.114,30€ (πρόσθετος φόρος λόγω ανακρίβειας120%).

3) Με την υπ' αριθ.οριστική πράξη διορθωτικού προσδιορισμού φόρου δωρεάς έτους γένεσης της φορολογικής υποχρέωσης 2002 του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ..... επιβλήθηκε σε βάρος του προσφεύγοντος κύριος φόρος ποσού 563,12€, πλέον 675,74€ (πρόσθετος φόρος λόγω ανακρίβειας120%).

4) Με την υπ' αριθ.οριστική πράξη διορθωτικού προσδιορισμού φόρου δωρεάς έτους γένεσης της φορολογικής υποχρέωσης 2003 του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ..... επιβλήθηκε σε βάρος του προσφεύγοντος κύριος φόρος ποσού 633,27€, πλέον 759,92€ (πρόσθετος φόρος λόγω ανακρίβειας120%).

5) Με την υπ' αριθ.οριστική πράξη διορθωτικού προσδιορισμού φόρου δωρεάς έτους γένεσης της φορολογικής υποχρέωσης 2004 του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ..... επιβλήθηκε σε βάρος του προσφεύγοντος κύριος φόρος ποσού 3.333,00€, πλέον 3.999,60€ (πρόσθετος φόρος λόγω ανακρίβειας120%).

6) Με την υπ' αριθ.οριστική πράξη διορθωτικού προσδιορισμού φόρου δωρεάς έτους γένεσης της φορολογικής υποχρέωσης 2006 του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ..... επιβλήθηκε σε βάρος του προσφεύγοντος κύριος φόρος ποσού 166,65€, πλέον 199,98€ (πρόσθετος φόρος λόγω ανακρίβειας120%).

Η διαφορά φόρου προέκυψε ως κάτωθι:

Με την/2014 παραγγελία του Εισαγγελέα Οικονομικού Εγκλήματος και ακολούθως στο πλαίσιο της εκτέλεσης της υπ' αρ. //11-6-2014 εντολής ελέγχου της Δ.Ο.Υ διαπιστώθηκε ότι ο προσφεύγων, καθώς και η αδερφή του, ήταν συνδικαιούχοι στους ελεγχόμενους λογαριασμούς & τηςκαι στο λογαριασμό τηςμε την μητέρα τους.....

Σύμφωνα με υπεύθυνη δήλωσή τηςτην 12/10/2014 , αλλά και σύμφωνα με τον ίδιο τον προσφεύγοντα,στο υπ' αρ. πρωτ.ΕΜΠ / 22-10-2014 Υπόμνημά του δήλωσε ότι ηείναι η πραγματική δικαιούχος δεκατριών (13) ποσών που κατατέθηκαν στους υπ' αρ.& λογαριασμούς τηςκαι ενός ποσού που κατατέθηκε στο λογαριασμό της.....

Επιπρόσθετα από τον έλεγχο διαπιστώθηκε ότι ένας ιδιαίτερα σημαντικός αριθμός αναλήψεων και μικρότερος αριθμός καταθέσεων στους ανωτέρω λογαριασμούς πραγματοποιήθηκαν από τον προσφεύγοντα καθώς το όνομα του αναφέρεται στην τραπεζική αιτιολόγηση τους.(σχετική σελ'4 της έκθεσης ελέγχου αναλυτικός πίνακας). Από τα στοιχεία του πίνακα καθώς επίσης και από την κίνηση των ανωτέρω ελεγχόμενων λογαριασμών προέκυψε ότι τα ποσά των αναλήψεων και οι μεταφορές σε δικούς του λογαριασμούς που πραγματοποιήθηκαν από τον προσφεύγοντα είναι πολύ μεγαλύτερα από τα αντίστοιχα ποσά των καταθέσεων .Ο έλεγχος επίσης διαπίστωσε ότι σημαντικός αριθμός ποσών χρεοπιστώνεται σε κοινούς λογαριασμούς του προσφεύγοντος και ειδικότερα στον λογαριασμό του οποίου δικαιούχος είναι ο προσφεύγων και ο πατέρας του.....

Ειδικότερα, τα ακόλουθα ποσά, φέρονται ως αποτελούντα δωρεές προς τον προσφεύγοντα από τη μητέρα του,του....., με Α.Φ.Μ.....:

α. Έτος.....: 5.881.679 δρχ. ή 17.260,98 Ευρώ (17.646.802 δρχ X 33,33%=5. 881.679 δρχ).με αναλογούντα φόρο σύμφωνα με την κλίμακα που ισχύει από 1/1/1998-8/3/2001) άρθρο 14 παρ 9 Ν 2579/1998.

β. Έτος.....: 60.434.704 δρχ. ή 177.357,90 Ευρώ(181.322.245 δρχX33,33%=60.434.704δρχ)).με αναλογούντα φόρο σύμφωνα με την κλίμακα που ισχύει από 9/3/2001-8/3/2001) άρθρο 1 παρ 5 Ν 2892/2001

γ. Έτος.....:3.754,16 Ευρώ (11.263,61€X33,33%=3.754,16€) με αναλογούντα φόρο σύμφωνα με την κλίμακα που ισχύει από 9/3/2001-8/3/2001) άρθρο 12 παρ 4 Ν 2948/2001.

δ. Έτος.....: 3.166,35 Ευρώ(9.500,00€X33,33%=3.166,35) με αναλογούντα φόρο σύμφωνα με την κλίμακα που ισχύει από 9/3/2001-8/3/2001) άρθρο 12 παρ 5 Ν 3091/2002

ε. Έτος.....: 16.665,00 Ευρώ(50.000,00€X33,33%=16.665,00) με αναλογούντα φόρο σύμφωνα με την κλίμακα που ισχύει από 9/3/2001-8/3/2001) άρθρο 12 παρ 5 Ν 3091/2002

στ. Έτος.....: 1.665,50 Ευρώ(5.000,00€X33,33%=1.665,50) κατά ποσοστό 33,33% (σελ έκθεσης 5-9).

Κατόπιν κοινοποιήθηκε, στις 11-04-2016, το υπ' αριθμ./21-03-2016 Σημείωμα Διαπιστώσεων Ελέγχου βάσει του άρθρου 28 του Ν. 4174/2013 (Κ.Φ.Δ.) της Δ.Ο.Υ. μετά των υπ' αριθμ....., ...,,, ... και /21-03-2016 Προσωρινών Πράξεων Διορθωτικού Προσδιορισμού Φόρου Δωρεάς ετών, αντιστοίχως, 2000, 2001, 2002, 2003, 2004 και 2006.

Σε απάντηση των ανωτέρω ο προσφεύγων, υπέβαλε προς τη Δ.Ο.Υ. το υπ' αριθμ. πρωτ.Υπόμνημά, με το οποίο προέβαλε τους ισχυρισμούς του οι οποίοι δεν έγιναν δεκτοί και στην συνέχεια από την αρμόδια Δ.Ο.Υ εκδόθηκαν οι προσβαλλόμενες Οριστικές πράξεις Διορθωτικού Προσδιορισμού φόρου Δωρεάς/ γονικής παροχής.

Ο προσφεύγων , με την υπό κρίση ενδικοφανή προσφυγή, ζητά την ακύρωση ή άλλως την τροποποίηση των παραπάνω οριστικών πράξεων διορθωτικού προσδιορισμού προβάλλοντας τους παρακάτω λόγους :

1.Η Φορολογική Αρχή, φέρουσα αποκλειστικώς, το βάρος αποδείξεως, ουδόλως απέδειξε ότι συντρέχουν τα στοιχεία εκείνα, τα οποία επιτρέπουν νομίμως τη συναγωγή του συμπεράσματος περί υπάρξεως άτυπης δωρεάς μεταξύ της μητέρας του,, και αυτού.(σχετ. αποφάσεις ΣΤΕ υπ' αριθμ.και υπ' αριθμ....., υπ' αριθμ.απόφαση του Διοικητικού Εφετείου .σε συνδυασμό με τις διατάξεις του άρθρου 28§2 του Ν. 4174/2013 (Κ.Φ.Δ

2. Ειδικότερα, η φορολογική αρχή αρκέστηκε απλώς στο γεγονός ότι προέβην ατομικώς σε αναλήψεις από τραπεζικούς λογαριασμούς, στους οποίους πραγματικός δικαιούχος δηλώθηκε ότι είναι η ως άνω μητέρα του,, καταλήγοντας εκ του λόγου αυτού, με συλλογιστικό άλμα, στο πόρισμα ότι οι πραγματοποιηθείσες από την εν λόγω μητέρα του καταθέσεις ποσών στους ως άνω τραπεζικούς λογαριασμούς, καθ' ο μέρος ήταν συνδικαιούχος αυτών, αποτέλεσαν δωρεές της προς αυτόν χωρίς ωστόσο, σε καμιά περίπτωση να αποδείξει συγκεκριμένως πώς θεμελιώνεται εν προκειμένω ο οικείος σκοπός ελευθεριότητας.

3. Περαιτέρω, η ως άνω κρίση του ελέγχου παρίσταται αναιτιολόγητη, αυθαίρετη και εσφαλμένη και για τους ακόλουθους λόγους:

α) δεν πρόκειται για ποσά, που εμφανίζουν κανονικότητα, αλλά ούτε και «στρογγυλά» ποσά, ώστε, με βάση τα δεδομένα της κοινής πείρας και της συναλλακτικής πρακτικής, η κατάθεσή τους να αποδεικνύει σκοπό ελευθεριότητας,

β) η μερική χρήση του ως άνω λογαριασμού από μέρους του ατομικώς συνάδει απολύτως με την έννοια του κοινού λογαριασμού, στον οποίο κάθε συνδικαιούχος προβαίνει ακώλυτα σε καθολική χρήση του, και δεν αρκεί, αυτή μόνη, ώστε να θεμελιωθεί χαριστική πρόθεση των κατατιθεμένων από τη μητέρα του ποσών σε αυτόν προς όφελός του.

γ)στοιχείο της λειτουργίας του κοινού λογαριασμού είναι ακριβώς η υλοποίηση των υλικών ενεργειών διαχειρίσεως αυτού από οποιονδήποτε από τους συνδικαιούχους, χωρίς τούτο να

σημαίνει αναγκαίως ότι όποιος τον κινεί λειτουργεί αποκλειστικώς για τον εαυτό του και όχι για λογαριασμό των λοιπών συνδικαιούχων, όπως, πολλώ μάλλον, εν προκειμένω, που επρόκειτο για κινήσεις αφορώσες στην ηλικιωμένη μητέρα του.

δ) Εκ του συνόλου των προαναφερθέντων ευθέως και ευχερώς συνάγεται ότι, εν προκειμένω, η Φορολογική Αρχή δεν ανταποκρίθηκε προσηκόντως στο πλήρως ανατεθειμένο σε αυτή βάρος αποδείξεως και δεν απέδειξε με συγκεκριμένα στοιχεία γιατί τυχόν στοιχειοθετείται η έννοια της άτυπης δωρεάς, ήτοι ουδόλως απέδειξε τον σκοπό ελευθεριότητας της μητέρας του,, και την πρόθεση αποξενώσεώς της από τα ποσά, που αποτέλεσαν αντικείμενο των επίμαχων καταθέσεών της σε τραπεζικούς λογαριασμούς, και δη προς όφελός του.

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.....

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 (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 ο προσφεύγων ισχυρίζεται ότι :

α) η κρίση του ελέγχου είναι αναπαισιολόγητη, αυθαίρετη εσφαλμένη και δεν ανταποκρίθηκε προσηκόντως στο πλήρως ανατεθειμένο σε αυτή βάρος αποδείξεως της άτυπης δωρεάς.

β) τα ποσά που επιβλήθηκαν ως δωρεά δεν εμφανίζουν κανονικότητα με βάση τα δεδομένα της κοινής πείρας και της συναλλακτικής πρακτικής, η δε κατάθεσή τους δεν αποδεικνύει σκοπό ελευθεριότητας .

γ) η μερική χρήση του κρινόμενου λογαριασμού συνάδει απολύτως με την έννοια του κοινού λογαριασμού πολλών δε μάλλον, εν προκειμένω, οι κινήσεις αυτές αφορούν την ηλικιωμένη μητέρα του.

Οι ισχυρισμοί αυτοί του προσφεύγοντος είναι αβάσιμοι 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 από 27/6/2016 Έκθεση ελέγχου φορολογίας άτυπης δωρεάς της αρμόδιας υπηρεσίας , προκύπτει με σαφήνεια ότι :

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

β) διαπιστώθηκε έλλειψη ανταλλάγματος από πλευρά του δωρεοδόχου.

γ) από την ομολογία και των δύο συμβαλλομένων, της μεν δωρεοδόχου με την από 12/10/14 Υπεύθυνη Δήλωσή της, ότι τα χρήματα ήταν δικά της του δε λήπτη με το με αρ. πρωτ. ΕΜΠ/22-10-14 Υπόμνημά του με το οποίο δήλωσε ότι τα ελεγχόμενα ποσά τροφοδοτούνταν αποκλειστικά με χρήματα της μητέρας του τα οποία προέρχονταν από τα οικογενειακά της εισοδήματα και ως εκ τούτου το ελεγχόμενο ποσό ανήκε μόνο σε αυτή αποδεικνύει πλήρως τη βούληση των μερών για τη μεταβίβαση των χρημάτων άνευ ανταλλάγματος και η σύμβαση δωρεάς τεκμαίρεται καταρτισμένη.

δ) από τον διενεργηθέντα έλεγχο διαπιστώθηκε ότι τα ποσά των αναλήψεων πραγματοποιήθηκαν από τον προσφεύγοντα και **μεταφέρθηκαν σε δικούς του λογαριασμούς** και ειδικότερα στον λογαριασμό του οποίου δικαιούχος είναι ο προσφεύγων και ο πατέρας του

ε) 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.

Α π ο φ α σ ί ζ ο υ μ ε

Την απόρριψη της απόκαι με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανούς προσφυγής του..... κατά: 1) υπ' αριθ.οριστικής πράξης διορθωτικού προσδιορισμού φόρου δωρεάς έτους γένεσης της φορολογικής υποχρέωσης 2000 2) υπ' αριθ.οριστικής πράξης διορθωτικού προσδιορισμού φόρου δωρεάς έτους γένεσης της φορολογικής υποχρέωσης 2001 3) υπ' αριθ.οριστικής πράξης διορθωτικού προσδιορισμού φόρου δωρεάς έτους γένεσης της φορολογικής υποχρέωσης 2002 4) την υπ' αριθ.οριστικής πράξης διορθωτικού προσδιορισμού φόρου δωρεάς έτους γένεσης της φορολογικής υποχρέωσης 2003 5) υπ' αριθ.οριστικής πράξης διορθωτικού προσδιορισμού φόρου δωρεάς έτους

γένεσης της φορολογικής υποχρέωσης 2004 6)οριστικής πράξης διορθωτικού προσδιορισμού φόρου δωρεάς έτους γένεσης της φορολογικής υποχρέωσης 2006 του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ

Οριστική φορολογική υποχρέωση του υπόχρεου - καταλογιζόμενα ποσά με βάση την παρούσα απόφαση:

Οριστική πράξη διορθωτικού προσδιορισμού φόρου δωρεάς/2016

Διαφορά φόρου	103,69
Πρόσθετος φόρος λόγω ανακρίβειας120%	124,43
ΚΑΤΑΛΟΓΙΖΟΜΕΝΟ ΠΟΣΟ	228,12

Οριστική πράξη διορθωτικού προσδιορισμού φόρου δωρεάς/2016

Διαφορά φόρου	20.095,26
Πρόσθετος φόρος λόγω ανακρίβειας120%	24.114,30
ΚΑΤΑΛΟΓΙΖΟΜΕΝΟ ΠΟΣΟ	44.209,56

Οριστική πράξη διορθωτικού προσδιορισμού φόρου δωρεάς/2016

Διαφορά φόρου	563,12
Πρόσθετος φόρος λόγω ανακρίβειας120%	675,74
ΚΑΤΑΛΟΓΙΖΟΜΕΝΟ ΠΟΣΟ	1.238,86

Οριστική πράξη διορθωτικού προσδιορισμού φόρου δωρεάς/2016

Διαφορά φόρου	633,27
Πρόσθετος φόρος λόγω ανακρίβειας120%	759,92
ΚΑΤΑΛΟΓΙΖΟΜΕΝΟ ΠΟΣΟ	1.393,19

Οριστική πράξη διορθωτικού προσδιορισμού φόρου δωρεάς/2016

Διαφορά φόρου	166,65
Πρόσθετος φόρος λόγω ανακρίβειας120%	199,98
ΚΑΤΑΛΟΓΙΖΟΜΕΝΟ ΠΟΣΟ	366,63

Οριστική πράξη διορθωτικού προσδιορισμού φόρου δωρεάς/2016

Διαφορά φόρου	3.333,00
Πρόσθετος φόρος λόγω ανακρίβειας120%	3.999,60
ΚΑΤΑΛΟΓΙΖΟΜΕΝΟ ΠΟΣΟ	7.332,60

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

Ακριβές Αντίγραφο

Η Υπάλληλος του Τμήματος

Διοικητικής Υποστήριξης

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 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).