



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 24/6/2016

Αριθμός απόφασης: 2359

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. 0012895 ΕΞ 2014/09.04.2014 (ΦΕΚ 975 / τ. Β' / 17.04.2014) Απόφαση του Προϊσταμένου της Διεύθυνσης Επίλυσης Διαφορών.
4. Την απόκαι με αριθμό πρωτοκόλλουενδικοφανή προσφυγή τηςΑΦΜ Κατοίκου....., οδόςΤ.Κ κατά της υπ' αριθ. αριθ..... οριστικής πράξης φόρου δωρεάς έτους γένεσης φορολογικής υποχρέωσης 2007 του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ.και τα προσκομιζόμενα με αυτήν σχετικά έγγραφα.
5. Την υπ' αριθ. ' αριθ..... οριστική πράξη φόρου δωρεάς έτους γένεσης φορολογικής υποχρέωσης 2007 του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ.της οποίας ζητείται η ακύρωση, καθώς και την από 20/1/2016 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 απόκαι με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανούς προσφυγής της....., 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..... οριστική πράξη φόρου δωρεάς έτους γένεσης φορολογικής υποχρέωσης 2007 του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ..... επιβλήθηκε σε βάρος της προσφεύγουσας κύριος φόρος ποσού 71.500 €, πλέον 85.800 € (πρόσθετος φόρος λόγω ανακρίβειας 120%) .

Η διαφορά φόρου προέκυψε με την έκδοση της υπ. αριθμ.εντολής ελέγχου του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ..... προκειμένου να διενεργηθεί έλεγχος, για την ορθή εφαρμογή των διατάξεων του άρθρου 34 Ν 2961/2001, σύμφωνα με το υπ αριθ πρωτ..... έγγραφο τουΑττικής.

Στο υπ αριθ. πρωτέγγραφο τουΑΤΤΙΚΗΣ , αναφέρεται ότι από τον έλεγχο που διενεργήθηκε σε εκτέλεση της υπ. αρ..... ΟΙΚ.ΕΙΣ.ΠΕ.Εισαγγελικής Παραγγελίας του Εισαγγελέα Οικονομικού Εγκλήματος στον λογαριασμό τηςμε ΑΦΜ (μητέρα- προσφεύγουσας) διαπιστώθηκε ότι:

στον λογαριασμό της , με αριθ.της Τράπεζας..... Ελλάδος στιςστάλθηκε έμβασμα από τον(σύζυγο τηςκαι πατρίο της.....) , ποσού 360.000,00 ευρώ προκειμένου να αγοραστεί ένα διαμέρισμα στηνεπί της οδούαπό την..... Σημειωτέον δεν έγινε αποδεκτός ο ισχυρισμός τηςότι η πράξη αυτή αφορούσε δανειοδότηση από την μητέρα τηςδεδομένου ότι αυτή δηλώνει μηδενικά εισοδήματα τα τελευταία 12 έτη και δεν προέκυψε από την ανάλυση των τραπεζικών λογαριασμών της μητέρας της καταβολή στην κόρη της και συγκεκριμένα από την ημερομηνία αγοράς του ακινήτου και μετά.

Στο ως άνω έγγραφο τουΑΤΤΙΚΗΣ επισημαίνεται ότι για τον υπολογισμό του φόρου δωρεάς εφαρμόζεται η φορολογική κλίμακα της κατηγορίας Β καθόσον δωρητής είναι οαλλοδαπός σύζυγος της μητέρας της προσφεύγουσας η οποία είναι τέκνο από προηγούμενο γάμο αυτής. Δεν μπορεί να θεωρηθεί ότι η δωρεά περιέρχεται από την μητέρα στην κόρη αφού δηλώνεται ευθέως από την μητέρα ότι το έμβασμα απεστάλη από τον σύζυγό της και αφετέρου η ίδια δηλώνει ότι δεν έχει δικά της εισοδήματα και τα χρήματα που κατατίθενται στους λογαριασμούς της αφορούν εισοδήματα που αποκτήθηκαν και φορολογήθηκαν στο εξωτερικό και συγκεκριμένα στην Τουρκία όπου και ζει μόνιμα.

- η **Δωρεοδόχος του ανωτέρω ποσού**,δεν υπέβαλε ως όφειλε δήλωσης φόρου δωρεάς για το ποσό των 360.000,00 ευρώ που έλαβε από τον πατρίο τηςκατά παράβαση του Ν2961/2001.

Στις 23 Νοεμβρίου 2015 επιδόθηκε στον(εξουσιοδοτημένο δικηγόρο της προσφεύγουσας) το υπ αριθ..... Σημείωμα Διαπιστώσεων Ελέγχου βάσει του άρθρου 28

N4174/13 καθώς και ο προσωρινός διορθωτικός προσδιορισμός Φόρου Δωρεάς για το φορολογικό έτος 2007 στο οποίο αναφέρονται τα αποτελέσματα του έλεγχου.

Η προσφεύγουσα κατέθεσε εμπρόθεσμα τις απόψεις της ισχυριζόμενη ότι:

1. Το ποσό της δωρεάς αυτής χρησιμοποιήθηκε για την αγορά, ανακαίνιση και εξοπλισμό ενός διαμερίσματος επί της οδούστην..... Με βάση το συμβόλαιο αγοραπωλησίας (μεαριθμότης Συμβολαιογράφου Αθηνών....., έτυχε δε απαλλαγής από τον Φόρο μεταβίβασης λόγω πρώτης κατοικίας βάσει των διατάξεων του άρθρου 1 Ν. 1078/1980.

Για την μεταβίβαση αυτή υπεβλήθη στη Δ.Ο.Υ.η με αριθμόδήλωση φόρου μεταβίβασης ακινήτου αντικειμενικής αξίας €208.329,97 κατεβλήθη ο αναλογών Φόρος ποσού €13.406,79 (σχετ. το με αριθμόΔιπλότυπο Είσπραξης της Δ.Ο.Υ.....) .

2. Δεν θεωρείται δωρεά για την επιβολή του φόρου το ποσό της δωρεάς που παρέχεται σε φυσικό πρόσωπο, έγγαμο ή ενήλικο άγαμο για την αγορά ακινήτου εξ ολοκλήρου και κατά πλήρη κυριότητα μέχρι του ύψους του οποίου έτυχε απαλλαγής από τον φόρο μεταβίβασης ακινήτου σύμφωνα με το άρθρο 1 του ν. 1078/1980 (ΦΕΚ 238 Α'), καθώς και για την ανέγερση οικοδομής ως πρώτης κατοικίας για εμβαδόν που καλύπτει τις στεγαστικές ανάγκες αυτού σύμφωνα με τις διατάξεις του ίδιου άρθρου.» **Κατά την αγορά του διαμερίσματος της οδούέτυχε απαλλαγής από τον ΦΜΑ ύψους ενενήντα χιλιάδων ευρώ (€.....,00) σύμφωνα με την περίπτωση (α) της παραγράφου 2 άρθρου 1 Ν. 1078/1980, όπως η παράγραφο 2 αντικαταστάθηκε με την παράγραφο 5 άρθρου 5 Ν. 3554/2007 και ίσχυσε από την 1η Μαρτίου 2007. Συνεπώς: α) ο υπολογισμός του αναλογούντος φόρου στην υπό έλεγχο δωρεά πρέπει να γίνει επί ποσού δωρεάς ευρώ (.....,00 μείον.....,00=) €....., καθ' όσον το ποσό των €.....,00 για το οποίο απαλλάχθηκε του ΦΜΑ λόγω αγοράς πρώτης κατοικίας δεν θεωρείται δωρεά για την επιβολή του φόρου, σύμφωνα με τις προαναφερόμενες διατάξεις του άρθρου 34 Ν. 2961/2001 και β) ο αναλογών - κατ' ορθό και νόμιμο υπολογισμό - Φόρος δωρεάς ανέρχεται, με βάση την ισχύουσα κατά τον χρόνο της δωρεάς κλίμακα, σε €.....Ο πρόσθετος Φόρος 120% άρθρου 1 παρ. 4 Ν. 2523/1997 σε €....και το συνολικό ποσό Φόρου, κυρίου και προσθέτου, σε €..... Κατά ταύτα, τόσο η με αρ.Πράξη Προσωρινού Διορθωτικού Προσδιορισμού Φόρου Δωρεάς όσο και το με Α/ΑΣημείωμα Διαπιστώσεων Ελέγχου είναι εσφαλμένα ως προς τον υπολογισμό του αναλογούντος κυρίου και προσθέτου φόρου και πρέπει, για τον λόγο αυτό, να διορθωθούν.**

3. Δυνατότητα διοικητικού συμβιβασμού και περιορισμού του προσθέτου Φόρου στα 3/5 αυτού, δεδομένου ότι ο διοικητικός συμβιβασμός έχει καταργηθεί από την 01.01.2014, η κατάργηση δε αυτή αφορά και τις ελεγχόμενες υποθέσεις παλαιότερων ετών.

Οι οποίες δεν έγιναν αποδεκτές από τον έλεγχο και στην συνέχεια εκδόθηκε οριστική πράξη προσδιορισμού φόρου δωρεάς

Η προσφεύγουσα, με την υπό κρίση ενδικοφανή προσφυγή, ζητά την /τροποποίηση της παραπάνω πράξης προβάλλοντας τους παρακάτω λόγους :

- 1.Υπέρβαση της εξελεγκτικής εξουσίας - Έλλειψη αιτιολογίας των προσβαλλόμενων πράξεων.
- 2.Οι κρίσεις του Ελέγχου είναι όλως αντιφατικές και προσκομίζει τα κάτωθι .
- 3.Αντίγραφο του με αριθμόσυμβολαίου αγοραπωλησίας της Συμβολαιογράφου Αθηνών.....) το οποίο έχω ήδη προσκομίσει στη Δ.Ο.Υ.
- 4.Αντίγραφο της με αριθμό..... Δήλωσης ΦΜΑ η οποία υπεβλήθη στη Δ.Ο.Υ..... στις 31.05.2007 για αξία μεταβιβαζομένου διαμερίσματος €.....
5. Αντίγραφο του με Α/Α(Σειρά ΣΤ....) Διπλοτύπου είσπραξης της Δ.Ο.Υ..... με το οποίο κατεβλήθη από εμένα ο φόρος μεταβίβασης ποσού €13.406,79.
- 6.**Αντίγραφο της με αριθμόισόποσης προς το τίμημα του συμβολαίου τραπεζικής επιταγής της Τράπεζας- Κατάστημα.... και πληρωτέας στο Κατάστημα της Αθήνας, εκδοθείσας σε διαταγή της μητέρας τηςαπό τον με αριθμόκοινό λογαριασμό τον οποίο τηρούσε στην εν λόγω Τράπεζα με τον δωρητή πατριό της....., την οποία οπισθογράφησε, μου την παρέδωσε και με τη σειρά της την παρέδωσε στον πωλητή του διαμερίσματος κ.....**
7. Βεβαίωση με ημερομηνία 22.02.2016 της Τράπεζας, με την οποία βεβαιώνεται ότι η ως άνω με αριθμόεπιταγή, **συρόμενη** από τον προαναφερόμενο με αριθμόκοινό λογαριασμό, εμφανίσθηκε στην Τράπεζα προς πληρωμή στις **06.06.2007**.
- 8.Το ανωτέρω με αριθ. 4 αντίγραφο επιταγής με τις επ' αυτού υπογραφές και σφραγίδες, από το οποίο προκύπτει ότι η εν λόγω επιταγή οπισθογραφήθηκε και κατατέθηκε στις 05.06.2007 **από την κυρία(μητέρα του πωλητή κ.....) στον κοινό τους με αριθμόλογαριασμό στην- Κατάστημα Κορωπίου και επεστράφη στην Τράπεζα..... την επομένη ημέρα, 06.06.2007.**
- 9.Φωτοαντίγραφο του Δ.Α.Τ. της κ.από το οποίο προκύπτει η συγγενική της σχέση με τον πωλητή του διαμερίσματος κ.....
- 10.Την από 25.02.2016 Εξουσιοδότηση της κ.προς την πληρεξουσία δικηγόρο μου....., υπογεγραμμένη ενώπιον της αρμοδίας υπαλλήλου της....., με την οποία η δικηγόρος της εξουσιοδοτείται να παραλάβει την με α/α 9 κατωτέρω αναφερόμενη Βεβαίωση από την Τράπεζα..... **Στην εξουσιοδότηση αυτή η υπογράφουσα κ.δηλώνει ότι η ανωτέρω με αριθμόεπιταγή της Τράπεζαςκατατέθηκε στον κοινό με τον γιό της με αριθμόλογαριασμό στην Τράπεζα.....**
- 11.**Την Βεβαίωση με ημερομηνία 26.02.2016 της ΤράπεζαςΑ.Ε. Κατάστημα....., προς την κ.με την οποία βεβαιώνεται ότι η ίδια τηρούσε στην ως άνω Τράπεζα τον με αριθμόκοινό λογαριασμό με συνδικαιούχο τον πωλητή κ.....**
- 12.Υπεύθυνη Δήλωση κατ' άρθρο 8 Ν. 1599/1986 της μητέρας της....., με θεωρημένο το γνήσιο της υπογραφής της ενώπιον ΚΕΠ, δια της οποίας δηλώνει μετά λόγου γνώσεως τα εξής: «Με ατομική μου ευθύνη και γνωρίζοντας τις κυρώσεις που προβλέπονται από τις διατάξεις της παρ. 6 του άρθρου 22 του Ν. 1599/1986, δηλώνω ότι εξέδωσα την 31.05.2007 από τον κοινό

λογαριασμό μου με τον σύζυγό μουπου τηρούσαμε στηντην με αριθμότραπεζική επιταγή τηςBANK ποσού ευρώεις διαταγήν εμού της ίδιας την οποία οπισθογράφησα. Ακολούθως η επιταγή αυτή παραδόθηκε δια χειρός της κόρης μουστον πωλητή του διαμερίσματος με αριθμό 2 του τετάρτου ορόφου της πολυκατοικίας που βρίσκεται στη.... επί των οδώνσύμφωνα με το με αριθμόσυμβόλαιο της συμβολαιογράφουπρος πλήρη και ολοσχερή εξόφληση του τιμήματος του συμβολαίου αγοραπωλησίας. Η επιταγή με αριθμότηςBANK ΑΕ αυτή εισπράχθηκε από τον πωλητή την 06.06.2007 με κατάθεση στον τραπεζικό λογαριασμό του στην.....».

13.Αντίγραφο της (μηδενικής) δήλωσής φορολογίας εισοδήματος οικ. έτους 2008 (έντυπο Ε1) και του συνυποβληθέντος εντύπου Ε9 της 01.01.2008 τα οποία υπέβαλε ταχυδρομικώς στην Δ.Ο.Υ....., από το οποίο φαίνεται ότι το μοναδικό ακίνητο το οποίο αποκτήθηκε εντός του έτους 2007 ήταν το αγορασθέν διαμέρισμα της οδού.....

14.Αντίγραφα των εντύπων Ε9 ετών 2010 και 2015 από τα οποία φαίνεται ότι το αγορασθέν διαμέρισμα αποτελεί το μοναδικό ακίνητο το οποίο κατέχει.

15. Το ποσό της δωρεάς διατέθηκε για την αγορά, ανακαίνιση και εξοπλισμό του επί της οδούδιαμερίσματος, για το οποίο έτυχε απαλλαγής από τον φόρο μεταβίβασης ύψους €.....λόγω αγοράς πρώτης κατοικίας.

Η αναφορά του Ελέγχου (σελ. 4 της Έκθεσης) ότι σύμφωνα με το εν λόγω με αριθμόσυμβόλαιο αγοραπωλησίας το τίμημα καταβλήθηκε σε μετρητά είναι όλως αλυσιτελής, καθ' όσον είναι γνωστό, εκτός του ότι στη συναλλακτική πρακτική η πληρωμή με τραπεζική επιταγή, η οποία διασφαλίζει απόλυτα τον αποδεχόμενο αυτήν, θεωρείται ισοδύναμη της πληρωμής με μετρητά, ότι οι δηλώσεις των συμβαλλομένων προς τον Συμβολαιογράφο για τον τρόπο καταβολής του τιμήματος αποτελούν τυπικό και σύνηθες περιεχόμενο των συμβολαίων αγοραπωλησίας σε περιπτώσεις κατά τις οποίες, όπως εν προκειμένω, η καταβολή του τιμήματος δεν λαμβάνει χώρα ενώπιον του συντάσσοντος το συμβόλαιο Συμβολαιογράφου, δεν μπορεί δε, ως εκ τούτου, να αποτελέσει επιχείρημα για την απόδειξη των ισχυρισμών του Ελέγχου.

Σε κάθε περίπτωση, δεδομένου ότι η επιταγή για την εξόφληση του τιμήματος είχε εκδοθεί σε διαταγή άλλου, εκτός του αγοραστή, προσώπου (της εκ των δύο συνδικαιούχων του με αριθμότραπεζικού λογαριασμού μητέρας μου) η συντάξασα το εν λόγω συμβόλαιο Συμβολαιογράφος δεν είχε, εκ του νόμου, την διακριτική ευχέρεια να αναφέρει την επιταγή αυτή στο κείμενο του συμβολαίου, ακόμα και εάν το ζητούσαν οι συμβαλλόμενοι.

16. Επί της δυνατότητας περιορισμού του προσθέτου φόρου στα 3/5 αυτού σε περίπτωση επίτευξης διοικητικού συμβιβασμού, επάγεται τα εξής:

1.Τη διάταξη του πρώτου εδαφίου της παρ. 17 άρθρου 72 ΚΦΔ (Ν. 4174/2013)

2.Την παρ. 8 άρθρου 2 Ν. 2523/1997, «Όταν η διαφορά λυθεί με δικαστικό συμβιβασμό ή ολικά ή μερικά με διοικητική επίλυση, ο επιπλέον πρόσθετος φόρος υπολογίζεται για το ποσό του

φόρου μέχρι το χρονικό σημείο της υπογραφής της συμβιβαστικής ή διοικητικής επίλυσης της διαφοράς και ο πρόσθετος φόρος που προκύπτει συνολικά περιορίζεται στα τρία πέμπτα (3/5) αυτού».

3. Τις διατάξεις του Ν. 4152/2013:

4. Την περίπτωση 21 της παρ. Δ2 του άρθρου πρώτου Ν. 4254/2014 προστέθηκε στο άρθρο 72 ΚΦΔ παράγραφος 42, σύμφωνα με την οποία: «Από την έναρξη ισχύος του Κώδικα Φορολογικής Διαδικασίας κάθε αίτημα προς τη Φορολογική Διοίκηση, για διοικητικό ή δικαστικό συμβιβασμό, θεωρείται απαράδεκτο και δεν εξετάζεται .

5 Με την περίπτωση 23 της παρ. Δ2 του άρθρου πρώτου Ν. 4254/2014 προστέθηκε παράγραφος 48 στο άρθρο 66 (ήδη άρθρο 72) ΚΦΔ, με την οποία , σύμφωνα με την Αιτιολογική έκθεση " Με την περίπτωση 23 παρέχεται η δυνατότητα σε φορολογουμένους, οι οποίοι μέχρι την 31.12.2013 έχουν υποπέσει σε οποιαδήποτε παράβαση, για την οποία επιβάλλεται το πρόστιμο των διατάξεων των άρθρων 4, 5 και 6 του ν. 2523/1997, ανεξάρτητα από το χρόνο διαπίστωσής της, να υπάγονται στις διατάξεις του άρθρου 9 παράγραφος 6 του ίδιου νόμου, ενώ ειδικά για παραβάσεις που διαπράχθηκαν έως την 26.7.2013 και για τις οποίες επιβάλλεται πρόστιμο σύμφωνα με τις διατάξεις των άρθρων 5 παρ. 10 και 6 του ν. 2523/1997, δίδεται η δυνατότητα να υπάγονται στις διατάξεις του άρθρου 55 παρ. 2 του Κώδικα Διοικητικής Διαδικασίας.. Οι ανωτέρω διατάξεις κρίνονται εύλογες και σκόπιμες για λόγους χρηστής διοίκησης και ίσης μεταχείρισης, προκειμένου φορολογούμενοι οι οποίοι υπέπεσαν στις εν λόγω παραβάσεις, μέχρι την θέση σε εφαρμογή του Κώδικα και δεν έχουν πλέον τη δυνατότητα να υπαχθούν σε διοικητικό ή δικαστικό συμβιβασμό, να αντιμετωπίζονται από άποψη ουσιαστικής φορολογικής μεταχείρισης κατ' ανάλογο τρόπο με εκείνους οι οποίοι από τυχαίο γεγονός ελέγχθηκαν σε προγενέστερο χρόνο και για τις ίδιες παραβάσεις που ανάγονται στον ίδιο χρόνο είχαν τη δυνατότητα υπαγωγής της υπόθεσής τους σε συμβιβασμό».

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** παρ 3 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

Επειδή σύμφωνα με το άρθρο 34 παρ 4 του Ν 2961/2001 σε περίπτωση αγοράς ακινήτου ή ανέγερσης οικοδομής από πρόσωπο που δεν αποδεικνύει την οικονομική του δυνατότητα ως αξία για την επιβολή του φόρου της άτυπης δωρεάς λαμβάνεται η μεγαλύτερη μεταξύ αντικειμενικής και τιμήματος για την περίπτωση αγοράς ακινήτου ενώ για την ανέγερση οικοδομής λαμβάνετε η μεγαλύτερη μεταξύ αντικειμενικής και συνολικής δαπάνης που πραγματοποιήθηκε όπως αυτή προκύπτει από τα παραστατικά.

Επειδή σύμφωνα με το άρθρο 34 παρ 5 του Ν 2961/2001 **δεν θεωρείται δωρεά για την επιβολή φόρου το ποσό της δωρεάς** που παρέχεται σε φυσικό πρόσωπο έγγαμο ή ενήλικο άγαμο για την αγορά ακινήτου εξ ολοκλήρου και κατά πλήρη κυριότητα **μέχρι του ύψους του οποίου έτυχε απαλλαγής από τον φόρο μεταβίβασης ακινήτου σύμφωνα με το άρθρο 1 Ν 1078/1980** καθώς και την ανέγερση οικοδομής ως πρώτης κατοικίας για εμβαδόν που καλύπτει στις στεγαστικές ανάγκες αυτού σύμφωνα με τις διατάξεις του ιδίου άρθρου.

Η διάταξη αυτή **προστέθηκε** με την παρ. 4 του άρθρου 33 του Ν 3986/2011 και ισχύει για απαλλαγή από τον φόρο για δωρεές και γονικές παροχές χρηματικών ποσών που καταρτίζονται αποκλειστικά για την αγορά ή ανέγερση α κατοικίας για τις οποίες η δαπάνη πραγματοποιείται από **17/12/2010 μέχρι και 31/12/2012** και δεν λαμβάνονται υπόψη για την υπολογισμό του φορολογητέου εισοδήματος (απαλλαγή από το πόθεν έσχες) σύμφωνα με τις διατάξεις της περίπτωσης γ του άρθρου 17 ΚΦΕ.

Επειδή σύμφωνα με την ΠΟΛ 1144/4-7-2011 και 1165/29-7-2011 κοινοποίηση διατάξεων του ν 3986/2011 ... με την παρ 5 του άρθρου 33 ορίζεται η παραπάνω διάταξη της παρ. 5 της ενότητας Α του άρθρου 34 του κώδικα φορολογίας κληρονομιών, δωρεών και γονικών παροχών έχει εφαρμογή σε υποθέσεις δωρεών και γονικών παροχών στις οποίες η φορολογική υποχρέωση γεννήθηκε από 17/12/2010 και συνεπώς και στην αγορά ή ανέγερση που πραγματοποιείται από την ημερομηνία αυτή.<< Κατά συνέπεια λόγω αναδρομικής ισχύος αυτής παρακαλούνται οι Δ.Ο.Υ να προβούν σε οίκοθεν ή κατόπιν αιτήσεως υποβολής ανακλητικής δήλωσης του φορολογούμενου στην διαγραφή του βεβαιωθέντος και επιστροφή του καταβληθέντος φόρου δωρεάς ή γονικής παροχής για τις δηλώσεις που υποβλήθηκαν σύμφωνα με τις διατάξεις του Ν 3899/2010 και αφορούσαν σε δωρηθέν χρηματικό ποσό για αγορά/ανέγερση πρώτης κατοικίας το οποίο υπερβαίνει το απαλλασσόμενο κατά τις διατάξεις της παρ 1 του άρθρου 8 του ιδίου νόμου >>.

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 τις διατάξεις του άρθρου 17 του ΚΦΕ τα ποσά των γονικών παροχών ή δωρεών μπορούν να ληφθούν υπόψη μόνο όταν η οικεία φορολογική δήλωση δωρεάς ή γονικής παροχής έχει υποβληθεί μέχρι μέχρι τη λήξη του έτους στο οποίο πραγματοποιήθηκε η σχετική δαπάνη .

Επειδή σύμφωνα με την ΣΤΕ 315/73 τραπεζική κατάθεση υπέρ τρίτου χωρίς αντάλλαγμα θεωρείται δωρεά εφόσον δεν αποδεικνύεται ότι αφορά κοινό λογαριασμό.

Επειδή η προσφεύγουσα ισχυρίζεται ότι: α) υφίσταται υπέρβαση της ελεγκτικής εξουσίας β) έλλειψη αιτιολογίας των προσβαλλόμενων πράξεων αντιφατικότητα στις κρίσεις του ελέγχου γ) για την αγορά του διαμερίσματος της οδούαριθ. ...έτυχε απαλλαγής από τον ΦΜΑ ύψους ενενήντα χιλιάδων ευρώ (€.....,00) σύμφωνα με την περίπτωση (α) της παραγράφου 2 άρθρου 1 Ν. 1078/1980 και συνεπώς ο υπολογισμός του αναλογούντος φόρου στην υπό κρίση δωρεά πρέπει να γίνει επί ποσού δωρεάς ευρώ (.....μείον.....,00=) €....., καθ' όσον για το ποσό των €.....,00 έτυχε απαλλαγής του ΦΜΑ λόγω αγοράς πρώτης κατοικίας και δεν θεωρείται δωρεά για την επιβολή του φόρου, είναι παντελώς αόριστοι όσον αφορά την έλλειψη αιτιολογίας των προσβαλλόμενων πράξεων και την αντιφατικότητα στις κρίσεις του ελέγχου και παντελώς αβάσιμοι διότι σύμφωνα με τις προαναφερόμενες διατάξεις του άρθρου 34 Ν. 2961/2001 και τις διευκρινιστικές ΠΟΛ καθόσον η απαλλαγή που επικαλείται τυγχάνει εφαρμογής για υποθέσεις που η φορολογική υποχρέωση γεννάται από 17/12/2010 και εντεύθεν μέχρι 31/12/2012 .

Επειδή σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 75 του Ν 2961/2001 περί επιβολής πρόσθετων φόρων ορίζεται ότι έχουν ισχύ οι διατάξεις των άρθρων 1,4 και 5 του Ν 2523/1997 όπως τροποποιήθηκαν και ισχύουν με το άρθρο 26 του Ν 3943/2011 και έχουν εφαρμογή για πράξεις που εκδίδονται από 31/3/2011 και σε περίπτωση ανακριβούς δήλωσης ή μη υποβολής δήλωσης τα ποσοστά των πρόσθετων φόρων δεν μπορούν να υπερβούν το εκατόν είκοσι τοις εκατό.

Επειδή σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 72 παρ 44 του Ν 4174 από την έναρξη ισχύος του Κώδικα Φορολογικής Διαδικασίας κάθε αίτημα προς την Φορολογική Διοίκηση για διοικητικό ή δικαστικό συμβιβασμό , θεωρείται απαράδεκτο και δεν εξετάζεται. Οι ισχυρισμοί της προσφεύγουσας περί δυνατότητας περιορισμού του προσθέτου φόρου στα 3/5 αυτού σε

περίπτωση επίτευξης διοικητικού συμβιβασμού, επικαλούμενη διατάξεις των άρθρων 2 Ν. 2523/1997 του Ν. 4152/2013 και την περίπτωση 21 της παρ. Δ2 του πρώτου άρθρου Ν. 4254/2014 είναι παντελώς αβάσιμη και καθ' όλα απορριπτέοι.

Αποφασίζουμε

Την απόρριψη της απόκαι με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανούς προσφυγής τηςΑΦΜ κατά της υπ' αριθ. αριθ..... οριστικής πράξης φόρου δωρεάς έτους γένεσης φορολογικής υποχρέωσης 2007 του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ.....

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

Επί της πράξης του οριστικού προσδιορισμού φόρου δωρεάς

Διαφορά φόρου	71.500,00
Πρόσθετος φόρος λόγω μη δήλωσης	85.800,00
ΚΑΤΑΛΟΓΙΖΟΜΕΝΟ ΠΟΣΟ	157.300,00

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).

Επειδή για την υποβληθείσα δήλωση με την οποία συνταχθήκας το υπ. αρ. συμβολαιο και για την οποία αγορά ολο το τοίμα καταβλήθηκε από τη παρτίο της παροσφεύγουσας και για την οποία δεν υποβλήθηκε δήλωση α΄της δωρέας σύμφωνα με τα οριζόμενα εντο προθεσμίας 6 μηνων ολοι οι ισχυρισμού της προσσεφύγουσας περι εφαρμογής των διατάξεων του Ν 1078/80 είναι αβλαιοι δι΄τι θα πετπροε να είψχε υπονβληθείδηλωση ατύπου δωρεάς
Επειδή οι προσθετοι φόροι επιβαλλονται σύμφωνα με τοα οριζόμενα και φδεν συμβιβάζονται οι επικληεις της προσφεύγουσας είναι αβάσιμοι

