



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ



ΑΑΔΕ

Ανεξάρτητη Αρχή
Δημοσίων Εσόδων

ΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ
ΥΠΟΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ
ΤΜΗΜΑ Α4

Ταχ. Δ/ση : Αριστογείτονος 19

Ταχ. Κώδικας : 176 71 - Καλλιθέα

Τηλέφωνο : 2131604554

ΦΑΞ : 2131604567

Καλλιθέα 3/2/2021

Αριθμός απόφασης 458

ΑΠΟΦΑΣΗ

Ο ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΣ ΤΗΣ ΔΙΕΥΘΥΝΣΗΣ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ

Έχοντας υπόψη:

1. Τις διατάξεις:

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

β. του άρθρου 10 της Δ.ΟΡΓ.Α 1125859 ΕΞ 2020/23.10.2020 Απόφασης του Διοικητή της Α.Α.Δ.Ε. (ΦΕΚ Β' 4738/26.10.2020) με θέμα «Οργανισμός της Ανεξάρτητης Αρχής Δημοσίων Εσόδων (Α.Α.Δ.Ε.)»,

γ. Την ΠΟΛ 1064/2017 Απόφαση του Διοικητή της Α.Α.Δ.Ε ΦΕΚ Β 1440/27-4-2017.

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

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

4.Την από 6/10/2020 και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανή προσφυγή της αλλοδαπής εταιρείας, ΑΦΜ, με έδρα την επί της οδού, δια του φορολογικού εκπροσώπου της κατοίκου οδός Τ.Κ. κατά της υπ' αριθ./2020 πράξης διορθωτικού προσδιορισμού φόρου δωρεάς, έτους γένεσης φορολογικής υποχρέωσης 2012, του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Ε' ΠΕΙΡΑΙΑ και τα προσκομιζόμενα με αυτήν σχετικά έγγραφα.

5.Την υπ' αριθ./2020 οριστική πράξη διορθωτικού προσδιορισμού φόρου κληρονομιάς, έτους γένεσης φορολογικής υποχρέωσης 2012 του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Ε' ΠΕΙΡΑΙΑ, της οποίας ζητείται η ακύρωση, καθώς και την από 7/5/2020 οικεία έκθεση ελέγχου.

6.Τις απόψεις της ανωτέρω φορολογικής αρχής.

7.Την εισήγηση του ορισθέντος υπαλλήλου του Τμήματος Α4 όπως αποτυπώνεται στο σχέδιο της απόφασης.

Επί της από 6/10/2020 και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανούς προσφυγής της αλλοδαπής εταιρείας, 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./2020 οριστική πράξη διορθωτικού προσδιορισμού φόρου δωρεάς έτους γένεσης φορολογικής υποχρέωσης 2012 του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Ε΄ ΠΕΙΡΑΙΑ επιβλήθηκε σε βάρος του προσφεύγοντος φόρος ποσού 2.366,32 €, πλέον 2.340,52€ (πρόστιμο άρθρου 58 και τόκοι άρθρου 53 ν4174/2013).

ΣΥΝΤΟΜΟ ΙΣΤΟΡΙΚΟ

Η προσφεύγουσα είναι αλλοδαπή εταιρεία η οποία συστάθηκε την 10/9/2007 με έδρα την Κυπριακή Δημοκρατία.

Κατά την ημερομηνία σύστασης της, μέτοχοι της αλλοδαπής εταιρείας και υπογραφείς του ιδρυτικού της εγγράφου ήταν η εταιρεία "....." κάτοχος 5.000 μετοχών ονομαστικής αξίας 1,00€.

Σύμφωνα με τα προσκομισθέντα στον έλεγχο στοιχεία, από 12/7/2007 έως και 7/7/2016 μοναδικός μέτοχος της προσφεύγουσας και κάτοχος των 5.000 μετοχών είναι ο κάτοικος οδός αρ.

Η προσφεύγουσα υπέβαλε δήλωση έναρξης εργασιών στην ΕΛΛΑΔΑ, την με αρ./2008, στην αρμόδια Δ.Ο.Υ. ΦΑΕ με ημερομηνία 22/1/2008, με διεύθυνση αλληλογραφίας, την οδό Τ.Κ., και από 1/1/2014 ορίστηκε ως φορολογικός εκπρόσωπος και αντίκλητός της, ο

Η προσφεύγουσα δεν είχε υποχρέωση τήρησης βιβλίων, δεν τηρούσε τραπεζικούς λογαριασμούς σε Ελληνικά Χρηματοπιστωτικά ιδρύματα κατά την ελεγχόμενη περίοδο.

Με την υπ. αρ./2008 δήλωση τέλους συναλλαγής της Δ.Ο.Υ. ΜΥΚΟΝΟΥ και δυνάμει του με αρ./2008 συμβολαίου της συμβολαιογράφου-....., η προσφεύγουσα απέκτησε κατά πλήρη κυριότητα λόγω αγοραπωλησίας, μία οριζόντια ιδιοκτησία μεζονέτα συνολικής επιφάνειας 208,46 τ.μ.

Το τίμημα για την ως άνω αγορά ανήλθε σε 416.500,00€ το οποίο κατεβλήθη δια του νομίμου εκπροσώπου της σε μετρητά.

Ακολουθώντας με την υπ. αρ./2013 πράξη της συμβολαιογράφου , η προσφεύγουσα τακτοποίησε γενόμενες αυθαίρετες αλλαγές χρήσης των υφιστάμενων νομίμων χώρων του ως άνω ακινήτου.

Στην συνέχεια για την ως άνω αγοραπωλησία, εκδόθηκε από τον Προϊστάμενο του εντολή, για την διενέργεια μερικού ελέγχου προσδιορισμού φόρου δωρεάς της περιόδου 2012 σύμφωνα με τις διατάξεις του ν 2961/2001.

Όπως διαπιστώθηκε από τον έλεγχο, η προσφεύγουσα δεν ασκεί επιχειρηματική δραστηριότητα, αλλά είναι ιδιοκτήτρια του ως άνω περιγραφόμενου ακινήτου και δεδομένου ότι η εταιρεία δεν διέθετε επαρκές κεφάλαιο ή χρηματικά διαθέσιμα από άλλη πηγή για την αγορά του ανωτέρω ακινήτου, εφόσον δεν τηρεί τραπεζικούς λογαριασμούς σε ελληνικά χρηματοπιστωτικά ιδρύματα, δεν διαπιστώθηκαν εμβάσματα μέσω χρηματοπιστωτικού συστήματος και καθότι δεν ασκεί επιχειρηματική δραστηριότητα, με συνολικό μετοχικό κεφάλαιο στη Κύπρο το ποσό των 5.000 €, διενεργήθηκε έλεγχος προκειμένου να διερευνηθεί η προέλευση της χορηγηθείσας χρηματοδότησης προς την προσφεύγουσα εταιρεία με στόχο την κάλυψη των δαπανών αγοραπωλησίας του ανωτέρω ακινήτου, πληρωμής Φ.Μ.Α., καταβολής προστίμων υπαγωγής στις διατάξεις του ν. 4014/2011, καθώς και καταβολής ποσών για τακτοποίηση αυθαίρετων κτισμάτων. Ο έλεγχος ζήτησε στοιχεία, σύμφωνα με την παρ. 1 του άρθρου 14 και σε συνδυασμό με το άρθρο 23 του ν. 4174/2013, από την προσφεύγουσα για την πληρωμή του φόρου ΦΜΑ καθώς και την πληρωμή προστίμων λόγω υπαγωγής στις διατάξεις των ν. 4014/2011, 3843/2010, 4178/2013.

Επί τούτου συντάχθηκαν και κοινοποιήθηκαν στην προσφεύγουσα οι με αρ. πρωτ./2016 και/2016 προσκλήσεις σύμφωνα με το άρθρο 14 του ν. 4174/2013 προκειμένου η προσφεύγουσα να γνωρίσει στον έλεγχο τον τρόπο χρηματοδότησης για την καταβολή του τιμήματος αγοράς του ακινήτου, την πληρωμή του ΦΜΑ και την καταβολή των προστίμων υπαγωγής στις διατάξεις του ν. 4014/2011.

Η προσφεύγουσα δεν απάντησε στα ως άνω αιτήματα του ελέγχου και με βάση τα στοιχεία που αναζήτησε ο έλεγχος από την πολεοδομία της διαπίστωσε ότι, η προσφεύγουσα εταιρεία τακτοποίησε τις ως άνω πολεοδομικές αυθαιρεσίες στο προπεριγραφόμενο ακίνητο της, υπάγοντας αυτές στις διατάξεις του άρθρου 24 ν. 4014/2011 και πλήρωσε τα επιβληθέντα ειδικά πρόστιμα δια μέσου του τραπεζικού συστήματος με τη χρήση ηλεκτρονικών κωδικών πληρωμής, μεταξύ των οποίων:

α) ποσό 2.000,00 Ευρώ με κωδικό πληρωμής και ημερομηνία πληρωμής 24.07.2012

β) ποσό 5.916,58 Ευρώ με κωδικό πληρωμής και ημερομηνία πληρωμής 03.05.2012, αμφότερα πληρωθέντα στην

Η γνωστοποίησε στον έλεγχο δια του με αριθ. πρωτ./...../2017 εγγράφου της, ότι:

α) το ποσό των 2.000,00 Ευρώ κατετέθη στις 24.07.2012 από την εταιρεία

«.....» με Α.Φ.Μ.: και

β) το ποσό των 5.916,58 Ευρώ κατετέθη στις 03.05.2012 από την εταιρεία

«.....» με Α.Φ.Μ.:

Από τα στοιχεία που συγκέντρωσε ο έλεγχος διαπιστώθηκε ότι δεν προέκυψε αντιπαροχή ανταλλάγματος για τις ληφθείσες παροχές. Συγκεκριμένα, τα εν λόγω χρηματικά ποσά μεταβιβάστηκαν - παραχωρήθηκαν στην εταιρεία, έστω και αν δεν καταρτίστηκε γι' αυτό έγγραφο, χωρίς να υπάρχει νόμιμη προς τούτο υποχρέωση. **Η προσφεύγουσα εταιρεία, τακτοποίησε γενόμενες αυθαίρετες αλλαγές χρήσης των υφιστάμενων νομίμων χώρων, τη μετατροπή των βοηθητικών σε κύριους χώρους, καθώς και τις προσθήκες στα υφιστάμενα ακίνητα και τις αυθαίρετες επεκτάσεις και κατασκευές επί των κοινοχρήστων και κοινοκλήτων χώρων, τους οποίους κατέλαβε και ενσωμάτωσε στην ιδιοκτησία της, αυξάνοντας την επιφάνεια των υφιστάμενων κτισμάτων, καθώς επίσης και αυθαίρετα κτίσματα επί του ακάλυπτου χώρου του αγροτεμαχίου, σύμφωνα με τις διατάξεις των Ν. 3843/2010 (διαδικασία που περαιώθηκε στις 09.04.2013) και 4014/2011.**

Η προσφεύγουσα είχε ήδη αποτυπώσει τις ως άνω αλλαγές και τακτοποιήσεις, με τις δηλώσεις των στοιχείων ακινήτων Ε9 που υπέβαλλε στη Δ.Ο.Υ. Μυκόνου έτους 2013.

Κατόπιν των ανωτέρω τακτοποιήσεων και σύμφωνα με την υπ' αριθ./2013 Πράξη της Συμβολαιογράφου, η ορθή περιγραφή και νέα διαμόρφωση της υπό στοιχεία Β2 οριζόντιας ιδιοκτησίας, έχει ως εξής:

Υπόγειο Β', επιφανείας 374,17 τ.μ., κύριοι χώροι, το οποίο έχει είσοδο από τον ακάλυπτο χώρο του αγροτεμαχίου.

Υπόγειο Α', κύριος χώρος 168,45 τ.μ. και βοηθητικός χώρος δεξαμενής καυσίμων 23,08 τ.μ.

Ισόγειος Χώρος 146,77 τ.μ., κύριοι χώροι και

Α' όροφος: 39,50 τ.μ. κύριοι χώροι. Ήτοι, η συνολική επιφάνεια των κύριων χώρων είναι 728,89 τ.μ. και των βοηθητικών χώρων είναι 23,08 τ.μ.

Στην ως άνω οριζόντια ιδιοκτησία (μεζονέτα) ανήκουν κατ' αποκλειστική χρήση: α) πισίνα υπό στοιχεία «ΠΙΣΙΝΑ 1», επιφανείας 108,32 τ.μ., καθώς και β) το μηχανοστάσιο της πισίνας υπό στοιχεία «ΜΗΧΑΝΟΣΤΑΣΙΟ ΠΙΣΙΝΑΣ», επιφανείας 9,92 τ.μ., που βρίσκονται στον ακάλυπτο χώρο του αγροτεμαχίου.

Επιπλέον, στον ακάλυπτο χώρο του όλου αγροτεμαχίου έχουν δομηθεί και έχουν τακτοποιηθεί οι ακόλουθες κατασκευές, οι οποίες παραμένουν κοινόχρηστες και κοινόκτητες στο όλο αγροτεμάχιο (με ποσοστό συνιδιοκτησίας 500/1000), ήτοι: α) «Αποθήκη 1», επιφανείας 75,52 τ.μ., β) «Αποθήκη 2», επιφανείας 14,96 τ.μ., γ) «Αποθήκη 3», επιφανείας 1,45 τ.μ., δ) χτιστός φούρνος επιφανείας 3,65 τ.μ., ε) «Κλειστή δεξαμενή 1», επιφανείας 18,28 τ.μ., στ) «Κλειστή δεξαμενή 2», επιφανείας 4,94 τ.μ. και ζ) Ναϊσκος επιφανείας 17,06 τ.μ. ».

Ως εκ τούτου, οι χρηματοδοτήσεις αυτές, η παραχώρηση περιουσίας - χρηματικών ποσών από τρίτους δωρητές (ήτοι τους «.....», και «.....»), χωρίς αντιπαροχή κατά την κρίνόμενη περίοδο προς την προσφεύγουσα πληρούν τα εννοιολογικά στοιχεία της άτυπης

δωρεάς (ελευθεριότητας) βάσει της παρ.1, περ. β' άρθρο 34 του κώδικα φορολογίας κληρονομιών, δωρεών, γονικών παροχών, προικών και κερδών από τυχερά παίγνια όπως κυρώθηκε με το 1^ο άρθρο του ν.2961/2001 και επομένως συνιστούν άτυπη δωρεά τρίτων προς την προσφεύγουσα.

Κατόπιν των ανωτέρω συντάχθηκε Σημείωμα Διαπιστώσεων ελέγχου και προσωρινές πράξεις διορθωτικού προσδιορισμού φόρου δωρεάς σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 28 του ν.4174/2013 και κοινοποιήθηκαν στον φορολογικό εκπρόσωπο της προσφεύγουσας προκειμένου να εκφράσει τις απόψεις της επί των διαπιστώσεων του ελέγχου.

Η προσφεύγουσα υπέβαλε τις απόψεις της με το υπ. αρ. πρωτ.//2020 υπόμνημα της όπου ισχυρίστηκε ότι η χρηματοδότηση του ποσού των 5.916,58€ από την «.....» είναι προϊόν συμβάσεως δανείου που συνήφθη και καταβλήθηκε στις 25/2/2012 και συμφωνήθηκε να επιστραφεί στην δανειολήπτρια εταιρεία σε 10 μηνιαίες δόσεις των 500€ το δε ποσό των 2.000€ από την εταιρεία «.....» είναι προϊόν συμβάσεως δανείου που συνήφθη και καταβλήθηκε στις 20/7/2012 και συμφωνήθηκε να επιστραφεί στην δανειολήπτρια εταιρεία 4 μηνιαίες δόσεις των 500€

Οι ανωτέρω ισχυρισμοί της προσφεύγουσας δεν έγιναν αποδεκτοί από τον έλεγχο διότι

- δεν προϋπήρχε μεταξύ δωρητή και δωρεοδόχου οποιαδήποτε επιχειρηματική συναλλαγή από την οποία να προκύπτει ύπαρξη ανταλλάγματος
- κανένα στοιχείο δεν προσκόμισε η προσφεύγουσα για να τεκμηριώσει τους ισχυρισμούς της, όπως αντίγραφα δανειακών συμβάσεων
- Δεν προσκομίστηκε κανένα στοιχείο από το οποίο να φαίνεται η αποπληρωμή καθώς και ο τρόπος αποπληρωμής των δόσεων των δανείων ή οποιοδήποτε άλλο στοιχείο (π.χ. αλληλογραφία μεταξύ των εκπροσώπων των συμβαλλόμενων μερών)

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

«Οι διαπιστώσεις στην κοινοποιηθείσα από 7-5-2020 έκθεση μερικού ελέγχου του με βάση της οποίαν εξεδόθη η ως άνω υπ' αριθμ./2020 οριστική πράξη διορθωτικού προσδιορισμού φόρου δωρεάς του Προϊσταμένου της Ε' ΔΟΥ Πειραιά, περί της υπάρξεως δήθεν δωρεών αδήλωτων προς την εταιρεία τους κατά το έτος 2012 από τρίτα πρόσωπα, είναι πλήρως αβάσιμη και εσφαλμένη σύμφωνα με τις διατάξεις και άρθρα 1 παρ. 1, 34 παρ. 1 ν. 2961/2001, Α' 266. Κατά την έννοια των διατάξεων αυτών ως έγινε δεκτό από τη νομολογία του Συμβουλίου της Επικρατείας, πού ερμήνευσε τις ίδιου περιεχομένου διατάξεις του άρθρου 34 παρ. 1β του ν.δ. 118/1973, του προηγούμενου Κώδικα Φορολογίας κληρονομιών, δωρεών κλπ., ως δωρεά φορολογείται κάθε παροχή περιουσιακού στοιχείου χωρίς αντάλλαγμα, εφόσον γίνεται οικειοθελώς και όχι σε εκπλήρωση νόμιμης υποχρέωσης έναντι του δεχόμενου την

παροχή. Εξάλλου, η απόδειξη της παραχώρησης χωρίς αντάλλαγμα, για την οποία δεν καταρτίστηκε έγγραφο, βαρύνει τη βεβαιούσα τον φόρο φορολογική αρχή (ΣΤΕ 3351/2002, 696/2009).

Ως προς λοιπόν το ποσό του δανείου των 5.916,58 ευρώ, συμφωνήθηκε δια της μεταξύ της εταιρείας της και της εταιρείας από 2-5-2012 συμβάσεως δανείου να καταβληθεί από την ως άνω εταιρεία με το ποσό αυτό των 5.916,58 ευρώ, το ισόποσο επιβληθέν εις βάρος τους πρόστιμο εκ της πολεοδομίας, το οποίο συμφωνήθηκε να επιστραφεί εκ μέρους της προς την ως άνω εταιρεία άτοκα δια δέκα μηνιαίων συνεχών δόσεων ποσού εκάστης 500 ευρώ και μίας τελευταίας ποσού 916,58 ευρώ αρχομένης της πρώτης τούτων την 1-6-2012. Ως προς λοιπόν το ποσό του δανείου των 2.000 ευρώ, που αναφέρεται ομοίως στην ως άνω από 7-5-2020 έκθεση μερικού έλεγχου συμφωνήθηκε δια της μεταξύ της εταιρείας της και της εταιρείας από 20-7-2012 συμβάσεως δανείου να καταβληθεί από την ως άνω εταιρεία με το ποσό αυτό των 2.000 ευρώ, το ισόποσο επιβληθέν εις βάρος της πρόστιμο εκ της πολεοδομίας, το οποίο συμφωνήθηκε να επιστραφεί εκ μέρους τους προς την ως άνω εταιρεία άτοκα δια 4 μηνιαίων συνεχών δόσεων ποσού εκάστης 500 ευρώ, αρχομένης της πρώτης τούτων την 1-6-2013.

Ως εκ των ανωτέρω δέον όπως ακυρωθεί η εκδοθείσα υπ. αρ. /2020 οριστική πράξη διορθωτικού προσδιορισμού φόρου δωρεάς, αφού η παραχώρηση του προαναφερθέντων χρηματικών ποσών έγινε όχι λόγω δωρεάς, αλλά λόγω δανείου και όχι από χαριστική αιτία, σύμφωνα με τις ως άνω συμφωνίες μεταξύ της και των ως άνω εταιρειών».

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:

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

B. 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 38 του Ν 2961/2001 **υπόχρεος για την καταβολή του φόρου δωρεών είναι πάντοτε ο δωρεοδόχος.** Ο δωρητής σε καμία περίπτωση δεν ευθύνεται για την καταβολή του φόρου δωρεών .

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 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, 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 44 παρ 2 ν 2961 όπως τροποποιήθηκε με την παράγραφο 18 της ενότητας Α' του άρθρου 25 του ν.3842/2010 και ισχύει για υποθέσεις στις οποίες η φορολογική υποχρέωση γεννιέται από τη δημοσίευση του νόμου στην Εφημερίδα της Κυβερνήσεως, ήτοι 23-04-2010, σύμφωνα με την ενότητα Γ' του άρθρου 25 του ιδίου νόμου.

Η αιτία δωρεάς ή γονικής παροχής κτήση χρηματικών ποσών υπόκειται σε φόρο, ο οποίος υπολογίζεται αυτοτελώς με συντελεστή δέκα τοις εκατό (10%), προκειμένου για δικαιούχους που υπάγονται στην Α' κατηγορία, με συντελεστή είκοσι τοις εκατό (20%), προκειμένου για δικαιούχους

που υπάγονται στη Β' κατηγορία και με συντελεστή σαράντα τοις εκατό (40%), προκειμένου για δικαιούχους που υπάγονται στη Γ' κατηγορία.

Επειδή, σύμφωνα με το Ν 3090/84 σαν δωρεά φορολογείται και κάθε χωρίς αντάλλαγμα παραχώρηση χρημάτων, ζώνων 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.

Άυτες δωρεές σύμφωνα με την έννοια της παραπάνω περίπτωσης είναι π.χ. η παραχώρηση χρημάτων ή άλλων κινητών πραγμάτων όπως είναι οι μετοχές, η μεταβίβαση εταιρικής μερίδας η παροχή περιουσίας στα παιδιά για οικονομική, οικογενειακή ή επαγγελματική αποκατάσταση, η αποτίμηση της περιουσίας που εισφέρεται κατά την ίδρυση ανώνυμης εταιρείας από κάποιον ιδρυτή, σε ποσό μικρότερο της πραγματικής αξίας με αποτέλεσμα να περιέρχεται στους άλλους ιδρυτές μερίδιο συμμετοχής στην εταιρεία μεγαλύτερο από εκείνο που αναλογεί στην εισφορά τους με αντιστοιχεί μείωση του μεριδίου που περιέρχεται στον προηγούμενο ιδρυτή κλπ. *(Ι.Φωτόπουλου, Φορολογία κληρονομιών, δωρεών και γονικών παροχών, τρίτη έκδοση, σελ227)*

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, δωρεά με τρόπο είναι ο όρος που περιέχεται στην δωρεά με τον οποίο ο δωρητής επιβάλλει στον δωρεοδόχο υποχρέωση σε παροχή δηλαδή σε πράξη ή παράλειψη. Ο τρόπος δεν είναι απαραίτητο να έχει περιουσιακή αξία, πρέπει όμως να μην είναι αντίθετος με τον νόμο και τα χρηστά ήθη. Η παροχή που επιβάλλεται με τον «τρόπο» στον δωρεοδόχο μπορεί να συμφωνήθηκε είτε για το συμφέρον του δωρητή είτε ορισμένου τρίτου είτε και του ιδίου του δωρεοδόχου.

Επειδή, η απόδειξη της χωρίς αντάλλαγμα παροχής, παραχώρησης ή μεταβίβασης για την οποία δεν καταρτίστηκε έγγραφο, βαρύνει βεβαίως την Φορολογική Αρχή, λόγω δε του ότι η απόδειξη αυτή είναι ιδιαίτερα δυσχερής, είναι ανεκτή η συναγωγή τεκμηρίου δωρεάς (ΣΤΕ 684/1989, 4352/1995, 43/2006 και Ι. Φωτόπουλου, Φορολογία κληρονομιών, δωρεών και γονικών παροχών, Τόμος Β, πέμπτη έκδοση, σελ. 1155). Σχετική και η ΣΤΕ 884/2016.

ΕΠΕΙΔΗ σύμφωνα με τη διάταξη του άρθρου 138 εδ. α' του Α.Κ., δήλωση βουλήσεως που δεν έγινε στα σοβαρά παρά μόνο φαινομενικά (εικονική) είναι άκυρη. Από τη διάταξη αυτή προκύπτει

ότι για την εικονικότητα της δικαιοπραξίας αρκεί το γεγονός ότι η δήλωση βουλήσεως των δικαιοπρακτούντων βαρύνεται με ελάττωμα, που συνίσταται στο ότι δεν αποσκοπεί πράγματι στην παραγωγή των έννομων αποτελεσμάτων της δικαιοπραξίας που καταρτίζεται. Εξάλλου, κατά τη σαφή έννοια του άρθρου 513 του ίδιου Κώδικα, ουσιώδη στοιχεία της σύμβασης πώλησης είναι το πράγμα, το τίμημα και η συμφωνία των συμβαλλομένων για τη μετάθεση της κυριότητας και την πληρωμή του τιμήματος. Η εικονικότητα της δικαιοπραξίας αποτελεί αντικείμενο προς απόδειξη και σε περίπτωση σχετικής εικονικότητας, την υποκρυπτόμενη δικαιοπραξία καλείται να την αποδείξει με κάθε μέσο αυτός που την επικαλείται.

Επειδή η προσφεύγουσα, αλλοδαπή εταιρεία μεταξύ των σκοπών της ίδρυσης της είναι να αγοράζει, **να αποδέχεται υπό μορφή δωρεάς**, να παίρνει με μίσθωση ή υπομίσθωση ή με αντάλλαγμα ή με άλλο τρόπο να αποκτά ή κατέχει οποιωνδήποτε εκτάσεων γης, οικοδομών, δουλειών και κάθε φύσεως κινητής και ακίνητης ιδιοκτησίας

Επειδή όπως προκύπτει από τα προσκομισθέντα στον έλεγχο στοιχεία, από 12/07/2007 έως 07/07/2016 μοναδικός μέτοχος της ελεγχόμενης εταιρείας και κάτοχος των 5.000 μετοχών **είναι ο** **, αδελφός της** **, συζύγου του** **και διαχειριστής της εκ των δωρητών ανώνυμης εταιρείας** «.....».

Επειδή η προσφεύγουσα ισχυρίζεται ότι το καταλογισθέν εις βάρος της, ως δωρεά, ποσόν των 5.916,58 € είναι προϊόν δανείου το οποίο, συμφωνήθηκε δια της εταιρείας της και της εταιρείας από της 2-5-2012 συμβάσεως δανείου, ήτοι η εταιρεία να καταβάλει το επιβληθέν εις βάρος της πρόστιμο της πολεοδομίας εκ ποσού 5.916,58 € και η εταιρεία της να το επιστρέψει άτοκα δια δέκα μηνιαίων συνεχών δόσεων ποσού εκάστης 500 ευρώ και μίας τελευταίας ποσού 916,58 ευρώ αρχομένης της πρώτης τούτων την 1-6-2012.

Επειδή κανένα στοιχείο δεν προσκόμισε η προσφεύγουσα για, να τεκμηριώσει τους ισχυρισμούς της, όπως αντίγραφα δανειακών συμβάσεων, στοιχεία από τα οποία να φαίνεται η αποπληρωμή καθώς και ο τρόπος αποπληρωμής των δόσεων των δανείων ή οποιοδήποτε άλλο στοιχείο (π.χ. αλληλογραφία μεταξύ των εκπροσώπων των συμβαλλόμενων μερών)

Επειδή, σύμφωνα με τα ως άνω διαλαμβανόμενα σωρευτικά καταδεικνύεται η δικαιοπρακτική βούληση του παρέχοντος που είναι η χωρίς αντάλλαγμα αύξηση της περιουσίας του λήπτη με άμεση μείωση της περιουσίας του παρέχοντος, συντρεχουσών των προϋποθέσεων που ορίζονται από με το άρθρο 34 Ν.2961/2001.

Α Π Ο Φ Α Σ Ι Ζ Ο Υ Μ Ε

Την απόρριψη της από 6/10/2020 και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανούς προσφυγής της αλλοδαπής εταιρείας, ΑΦΜ, δια του φορολογικού εκπροσώπου της κατά της υπ' αριθ./2020 πράξης διορθωτικού προσδιορισμού φόρου δωρεάς, έτους γένεσης φορολογικής υποχρέωσης 2012, του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Ε' ΠΕΙΡΑΙΑ.

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

Οριστική πράξη διορθωτικού προσδιορισμού φόρου δωρεάς/2020

Διαφορά φόρου	2.366,32€
Πρόσθετος άρθρο 58 και 53 ν 4174/2013	2.340,52€
ΚΑΤΑΛΟΓΙΖΟΜΕΝΟ ΠΟΣΟ	4.706,84€

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

Η ΑΝΑΠΛΗΡΩΤΡΙΑ ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΗ ΤΗΣ
ΥΠΟΔΙΕΥΘΥΝΣΗΣ
ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ

ΓΡΑΜΜΑΤΩ ΣΚΟΥΡΑ

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.