



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ



ΑΑΔΕ
Ανεξάρτητη Αρχή
Δημοσίων Εσόδων

Καλλιθέα
Αριθμός απόφασης:

29/11/2021
4424

ΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ
ΥΠΟΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ
ΤΜΗΜΑ ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ Α4

Ταχ. Δ/ση : Αριστογείτονος 19
Ταχ. Κώδικας : 176 71 - Καλλιθέα
Τηλέφωνο : 2131604526

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 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. Της ΠΟΛ 1064/12.4.2017 Απόφασης του Διοικητή της Ανεξάρτητης Αρχής Δημοσίων Εσόδων

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

3. Την υπ' αριθ. Δ.Ε.Δ. 1126366 ΕΞ 2016/30.8.16 (ΦΕΚ 2759 /τ. Β' / 1.9.16) Απόφαση του Προϊσταμένου της Διεύθυνσης Επίλυσης Διαφορών.

4. Την με ημερομηνία κατάθεσης 29-06-2021 και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανή προσφυγή, του του με Α.Φ.Μ. κατοίκου, οδός, αριθ., κατά της με αριθ. /2021 Οριστικής πράξης διορθωτικού προσδιορισμού φόρου δωρεάς του ν.2961/2001 φορολογικού έτους 2013 και β) της με αριθ. /2021 έκθεσης μερικού ελέγχου εφαρμογής των διατάξεων του ν. 2961/2001 της Δ.Ο.Υ. Χανίων και τα προσκομιζόμενα με αυτήν σχετικά έγγραφα.

5. Την ανωτέρω προσβαλλόμενη πράξη, της οποίας ζητείται η ακύρωση.

6. Την από 05-07-2021 έκθεση απόψεων της Προϊσταμένης της Δ.Ο.Υ. Χανίων.

7. Τη με αριθ. πρωτ. ΔΕΔ ΕΞ 2021ΕΜΠ/19-11-2021 Κλήση προς Ακρόαση.

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

Επί της με ημερομηνία κατάθεσης 29-06-2021 και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανούς προσφυγής του 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' αριθμ. /2021 Οριστική Πράξη Διορθωτικού Προσδιορισμού Φόρου Δωρεάς, έτους γένεσης φορολογικής υποχρέωσης 2013, της Προϊσταμένης της Δ.Ο.Υ. Χανίων, επιβλήθηκε σε βάρος του προσφεύγοντα φόρος δωρεάς ποσού 6.857,51 € πλέον πρόσθετος φόρος του ν. 4509/2017 ποσού 7.283,37 €, ήτοι συνολικό ποσό 14.140,88 €.

ΙΣΤΟΡΙΚΟ

Δυνάμει της με αριθ. /2018 αρχικής εντολής ελέγχου του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Χανίων διενεργήθηκε έλεγχος φορολογίας εισοδήματος για την χρήση 2013 για τον προσφεύγοντα. Από τον ανωτέρω έλεγχο διαπιστώθηκε ότι οι καταθέσεις, σε λογαριασμούς του προσφεύγοντος, συνολικού ποσού 166.809,00 € {172.202,00 - 5.393,00 (δαπάνες νοσηλείας) = 166.809,00 €}, δεν υπόκεινται σε φορολόγηση σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 48 παρ. 3 ως υπηρεσίες ελευθερίων επαγγελματιών αλλά ότι πρέπει να φορολογηθούν ως άτυπη δωρεά σύμφωνα με τις διατάξεις του ν. 2961/2001 άρθρα 1, 34, 35, 39, 85 και 86 παρ. 3.

Κατόπιν τούτου εκδόθηκε η υπ. αρ. /2019 εντολή του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. ΧΑΝΙΩΝ όπου διενεργήθηκε μερικός έλεγχος φόρου δωρεάς σύμφωνα με τις διατάξεις του ν. 2961/2001 άρθρα 1, 34, 35, 39, 85 και 86 παρ. 3, με χρόνο γένεσης της φορολογικής υποχρέωσης το έτος 2013.

Στη συνέχεια, με το με αριθμό πρωτ. /2019 έγγραφο της Δ.Ο.Υ. ΧΑΝΙΩΝ κοινοποιήθηκε στον προσφεύγοντα, γνωστοποίηση δυνατότητας υποβολής εκπροθέσμων δηλώσεων μέχρι την κοινοποίηση του προσωρινού προσδιορισμού, κατ' εφαρμογή των διατάξεων των άρθρων 18, 19 και 72 παρ. 18 του ν. 4174/2013, όπως τροποποιήθηκαν με τις διατάξεις των άρθρων 397 και 398 παρ.1 του ν.4512/2018. Ομοίως κοινοποιήθηκε η εντολή ελέγχου και πρόσκληση για παροχή διευκρινήσεων επί των ως άνω καταθέσεων του.

Ο προσφεύγων προσκόμισε στον έλεγχο το υπ' αρ. πρωτ. /219 υπόμνημα, το υπ' αρ. /2013 πληρεξούσιο της συμβολαιογράφου, το από 18-5-2003 συμφωνητικό μεταξύ της αδελφής του και του ίδιου, συνταχθέν και υπογεγραμμένο ενώπιον του εφημερίου του ναού, και συμπληρωματικό υπόμνημα με αρ. πρωτ. /2019 με τα οποία ισχυρίστηκε ότι:

1. Τα ποσά, ύψους 47.915,00 € και 124.287,00 €, αποτελούν καταβολή (από την αδερφή του) προς τον ίδιο, των δύο τρίτων (2/3) των δαπανών στις οποίες είχε προβεί - στο όνομα και για λογαριασμό αυτής, κατά το χρονικό διάστημα 2003-2012 για τη επισκευή, συντήρηση και ουσιαστική ανάπλαση του κοινού τους ακινήτου, επί της οδού στα Τα εν λόγω ποσά, εκ παραδρομής δε δηλώθηκαν στις δηλώσεις φορολογίας εισοδήματος, καθόσον θεωρήθηκε ότι δεν υπήρχε προς τούτο σχετική υποχρέωση, αφού ως καταβολή οφειλόμενων δαπανών γενομένων από τον ίδιο στο πλαίσιο της αδελφικής σχέσης ήταν αφορολόγητα.

2. Την άνοιξη του έτους 2003 συμφώνησε με την αδελφή του να επισκευάσουν ένα τριώροφο κτίριο επί της οδού στα, όπου εκείνη την εποχή ήταν συνιδιοκτήτες κατά ποσοστό 1/3 του ιδίου και 2/3 της αδελφής του. Τότε συμφωνήθηκε, μεταξύ άλλων, ο τρόπος χρηματοδότησης των εργασιών, η αναλογική μεταξύ τους κατανομή των χρημάτων, σύμφωνα με τα ως άνω ποσοστά ιδιοκτησίας τους.

Σε εκτέλεση της ως άνω συμφωνίας εκδόθηκε στο όνομα του η υπ. αρ./2003 οικοδομική άδεια για την επισκευή του κτιρίου και την αναμόρφωση του περιβάλλοντος χώρου.

Για την αντιμετώπιση αυτών των δαπανών, ο ίδιος, τον Ιούλιο του έτους 2003, προέβη σε λήψη στεγαστικού δανείου ύψους 120.000,00 ευρώ από τη

Το ίδιο καλοκαίρι έγινε η έναρξη των προαναφερόμενων εργασιών και οι εργασίες σχεδόν ολοκληρώθηκαν μέχρι και το έτος 2007. Στην συνέχεια έγιναν τμηματικά κάποιες μικρότερες παρεμβάσεις μέχρι το τέλος του 2012.

Το έτος 2007 συνήψε για τον ίδιο λόγο δύο νέα στεγαστικά δάνεια στο όνομα του με ύψους 80.145,72 ευρώ και 72.707,45 €, με τις υπ' αρ. και συμβάσεις. Οι εξοφλήσεις των δανείων έγιναν από τον ίδιο χωρίς την συμμετοχή της αδελφής του. Το ύψος των χρημάτων που είχε καταβάλει μέχρι το τέλος του 2012 ανήλθε συνολικά σε 257.000,00 ευρώ από τα οποία τα 2/3 βάρυναν την αδελφή του.

Στις 6-6-2013, η αδελφή του, τον εξουσιοδότησε, με πληρεξούσιο ανέκκλητο να αναλάβει χρήματα από τους καταθετικούς της λογαριασμούς και την για την κάλυψη των εξόδων της νοσηλείας της και των δαπανών επί της επισκευής του ακινήτου.

Την 11-6-2013 ανελήφθησαν ποσά ύψους 47.915,00 € και 124.287 €, ήτοι στο σύνολο 172.202,00 ευρώ για την κάλυψη των ανωτέρω δαπανών για τα οποία ελέγχεται.

Σύμφωνα με τον αρχικό έλεγχο της Δ.Ο.Υ. Χανίων, η μεταφορά των εν λόγω ποσών ύψους 47.915,00 € και 124.287,00 €, από τον λογαριασμό της αδελφής του προσφεύγοντος σε δικό του λογαριασμό, συνιστούσε δωρεά καθότι ενέπιπτε στις διατάξεις του ν. 2961/2001, με ποσό άτυπης δωρεάς: 172.202,00 € - 5.393,00 € = 166.809,00 €.

Ο προσφεύγων δεν είχε υποβάλει δήλωση δωρεάς και ως εκ τούτου, στις 09-09-2019 κοινοποιήθηκε στον ίδιο η με αριθ./2019 προσωρινή πράξη διορθωτικού προσδιορισμού Φόρου Δωρεάς χρήσης 2013, μαζί με το με αριθ./2019 σχετικό σημείωμα διαπιστώσεων του άρ. 28 του ν. 4174/2013, προκειμένου να υποβάλει τις απόψεις του. Ο προσφεύγων διατύπωσε εγγράφως τις απόψεις του με το με αρ. πρωτ./2019 υπόμνημά του, οι οποίες δεν έγιναν δεκτές από τον έλεγχο και ακολούθως εκδόθηκε η με αριθ./2019 οριστική πράξη διορθωτικού προσδιορισμού φόρου δωρεάς.

Μετά το πέρας του ελέγχου, ο προσφεύγων κατέθεσε την με αριθ./2019 ενδικοφανή προσφυγή στην Υπηρεσία μας, η οποία έγινε δεκτή με την με αριθ./2020 απόφαση του Προϊσταμένου της Δ.Ε.Δ. για λόγους τυπικής πλημμέλειας και

όριζε την εκ νέου έκδοση της καταλογισθείσας πράξης, λαμβάνοντας υπόψη και την ωφέλεια που αποκόμισε η αδελφή του προσφεύγοντα από την αναβάθμιση της αξίας των ακινήτων της. Εν συνεχεία εκδόθηκε η με αριθ./2021 εντολή ελέγχου της Δ.Ο.Υ. Χανίων προκειμένου να γίνει επανάληψη της διαδικασίας σύμφωνα με τις διατάξεις του άρ. 63 παρ. 6 του ν. 4174/2013. Ο έλεγχος λαμβάνοντας υπόψη ότι η θανούσα έλαβε ωφέλεια από τις διενεργηθείσες εργασίες χωρίς να μετέχει στην λήψη δανείου και την οικονομική ανάλυση του προσφεύγοντα, σύμφωνα με την οποία το κόστος της οικοδομής, ύψους 198.782,17 €, επιμερίζεται σε 2/3 για την θανούσα και σε 1/3 για τον ίδιο, προσδιόρισε τα εξής:

- 1) $198.782,17 \text{ €} \times 2/3 = 132.521,45 \text{ €}$ αποτελεί δαπάνη επί της οικοδομής που αφορά την θανούσα και
- 2) $198.782,17 \text{ €} - 132.521,45 \text{ €} = 66.260,72 \text{ €}$ αποτελεί δαπάνη επί της οικοδομής που αφορά τον προσφεύγοντα.

Επομένως, προσδιορίστηκε ως ποσό άτυπης δωρεάς:

$(47.915,00 \text{ €} + 124.287,00 \text{ €}) = 172.202,00 \text{ €} - 5.393,00 \text{ €}$ (δαπάνες νοσηλείας της θανούσας) - $132.521,45 \text{ €}$ (κόστος οικοδομής που αφορούσε τη θανούσα), ήτοι 34.287,55 €.

Ο έλεγχος απέστειλε στον προσφεύγοντα (δωρεοδόχο) το με αριθ./2021 Σημείωμα Διαπιστώσεων Ελέγχου του αρ. 28 του ν. 4174/2013, μαζί με την υπ' αριθ./2021 Προσωρινή Πράξη Διορθωτικού Προσδιορισμού Φόρου Δωρεάς προκειμένου να υποβάλλει τις απόψεις του εντός 20ημέρου. Ο ίδιος υπέβαλε τις ενστάσεις του, με το με αριθ. πρωτ./2021 απαντητικό υπόμνημά του, τις οποίες ο έλεγχος δεν έκανε δεκτές και ακολούθως εκδόθηκε η προσβαλλόμενη πράξη.

Ο προσφεύγων, με την υπό κρίση ενδικοφανή προσφυγή, ζητά την ακύρωση της ανωτέρω προσβαλλόμενης πράξης, προβάλλοντας τους παρακάτω ισχυρισμούς:

- Ο ίδιος, με την οικονομική ανάλυση των δανειακών εκταμιεύσεων- δαπανών ανάπλασης που είχε προσκομίσει στη Δ.Ο.Υ. Χανίων, συνυπολογίζει κατά τον επιμερισμό των μεριδίων του ίδιου και της αδελφής του, τα εκταμιευθέντα από τα δάνεια που έλαβε (198.782,17 €) με τους καταβληθέντες τόκους (61.389,00 €). Ήτοι, $260.170,72 \text{ €} \times 2/3 = 173.447,00 \text{ €}$. Ο έλεγχος λανθασμένα θεώρησε ότι η μη συμμετοχή στην λήψη δανείων από την αδελφή του δεν την καθιστά υπόχρεη έναντι των τραπεζών, αλλά μόνο έναντι του ίδιου και δεν αποδέχτηκε το ποσό των τόκων. Ωστόσο, εφόσον η ίδια ήταν υπόχρεη έναντι του ίδιου για το αναληφθέν κεφάλαιο κατά ποσοστό 2/3 αυτού δεν είναι δυνατόν να μην ευθύνεται και σε ποσοστό 2/3 για του καταβληθέντες τόκους. Επομένως, από τα ποσά που κατέβαλε ο ίδιος σε τόκους, ήτοι 61.388,55 € βαρύνουν κατά 2/3 την αδελφή του, ήτοι 40.516,44 € και ως εκ τούτου δεν υφίσταται ποσό δωρεάς, αντιθέτως εξακολουθεί να υφίσταται μια οφειλή της αδελφής του ποσού $40.516,74 \text{ €} - 34.287,55 \text{ €} = 6.228,89 \text{ €}$ την οποία ο ίδιος ποτέ δεν θα εισπράξει.

Κατόπιν του με αριθ. πρωτ. ΔΕΔ.....ΕΙ 2021 ΕΜΠ ηλεκτρονικού μηνύματος που απέστειλε ο προσφεύγων στην Υπηρεσία μας, κλήθηκε σε ακρόαση την 25^η/11/2021, προκειμένου να παράσχει πληροφορίες και να υποβάλλει τυχόν πρόσθετα στοιχεία. Συνεπεία της εν λόγω προφορικής ακρόασης, συντάχθηκε το με αριθ./2021 πρακτικό της Υπηρεσίας μας.

Επειδή, σύμφωνα με το άρθρο 1 του ν. 2961/2001 ορίζεται ότι:

«1. Επιβάλλεται φόρος στις περιουσίες που αποκτήθηκαν αιτία θανάτου, δωρεάς, γονικής παροχής ή προίκας και στα κέρδη από λαχεία, σύμφωνα με τα οριζόμενα στον παρόντα νόμο.

2. Στο φόρο υπόκειται κάθε φυσικό ή νομικό πρόσωπο, το οποίο αποκτά περιουσία από κάποια αιτία από αυτές που αναφέρονται στην προηγούμενη παράγραφο.»

Επειδή, σύμφωνα με το άρθρο 34 ενότητα Α παρ 1 του ν. 2961/2001 ορίζεται ότι:

«1. Κτήση περιουσίας αιτία δωρεάς, για την επιβολή του φόρου είναι:

α) αυτή που προέρχεται από δωρεά η οποία συνιστάται 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 καταρτίσθηκε έγγραφο...».

Επειδή, σύμφωνα με το άρθρο 34 παρ 3 του ν. 2961/2001 ορίζεται ότι:

«3. 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 τις διατάξεις του άρθρου 38 του ν. 2961/2001 ορίζεται ότι:

«1. Υπόχρεος στο φόρο είναι ο δωρεοδόχος ή το τέκνο.»

Επειδή σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 39 του ν. 2961/2001 ορίζεται ότι:

«1. Η φορολογική υποχρέωση γεννιέται κατά τον χρόνο σύνταξης του εγγράφου της δωρεάς ή της γονικής παροχής. Προκειμένου για μεταβίβαση κινητών, αν η παράδοση του αντικειμένου της δωρεάς ή της γονικής παροχής έγινε χωρίς να συνταχθεί συμβόλαιο ή αν το συμβόλαιο συντάχθηκε μετά την παράδοση του αντικειμένου της δωρεάς ή της γονικής παροχής η φορολογική υποχρέωση γεννιέται κατά τον χρόνο της παράδοσης .»

Επειδή, σύμφωνα με την παρ. 2 της περίπτωσης Α του άρθρου 85 του ν. 2961/2001 ορίζεται ότι:

«2. Σε δωρεές και γονικές παροχές για τις οποίες δεν καταρτίσθηκε συμβολαιογραφικό έγγραφο καθώς και σε κάθε άλλη περίπτωση, υπόχρεος για την υποβολή της δήλωσης είναι ο δωρεοδόχος ή το τέκνο ή οι κληρονόμοι του».

Επειδή, με τις διατάξεις του άρθρου 86 παρ 3 του ν. 2961/2001 ορίζεται ότι:

«3. Αν δεν συντάχθηκε συμβολαιογραφικό έγγραφο για τη σύσταση της δωρεάς ή γονικής παροχής ή αυτό συντάχθηκε στην αλλοδαπή αλλά όχι ενώπιον Ελληνικής Προξενικής Αρχής, η δήλωση γι` αυτήν υποβάλλεται μέσα σε έξι (6) μήνες από την παράδοση στο δωρεοδόχο του αντικειμένου της δωρεάς ή γονικής παροχής».

Επειδή, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 44 παρ 2 του Ν 2961/2001 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 ορίζεται ότι:

«2. 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, με το άρθρο 496 Α.Κ. ορίζεται ότι:

«Η παροχή σε κάποιον ενός περιουσιακού αντικειμένου αποτελεί δωρεά, αν γίνεται κατά τη συμφωνία των μερών χωρίς αντάλλαγμα».

Επειδή δωρεά, είναι η σύμβαση (ενοχική) με την οποία ο δωρητής παρέχει σε κάποιον άλλο ένα περιουσιακό στοιχείο χωρίς αντάλλαγμα, με αποτέλεσμα μέσω της περιουσιακής αυτής επίδοσης να επέρχεται μείωση της περιουσίας του δωρητή και αύξηση της περιουσίας του δωρεοδόχου κατά την αξία του αντικειμένου της δωρεάς. Για τη δωρεά αναφέρονται και τα άρθρα 497-512 του ΑΚ.

Η δωρεά θα πρέπει να διακρίνεται και από άλλες συμβάσεις, οι οποίες διέπονται από ελευθεριότητα και τέτοιες είναι η εντολή (άρθρα 713 και επόμενα Αστικού Κώδικα), το χρησιδάνειο (άρθρα 810 και επόμενα Αστικού Κώδικα), το άτοκο δάνειο (άρθρα 806 και επόμενα του Αστικού Κώδικα) και την μη αμειβόμενη παρακαταθήκη (άρθρα 822 και επόμενα του Αστικού Κώδικα).

Ουσιώδη στοιχεία της σύμβασης δωρεάς είναι αφενός η παροχή ή η υπόσχεση παροχής ενός περιουσιακού στοιχείου και αφετέρου η συμφωνία των συμβαλλομένων (δωρητή και δωρεοδόχου) για την έλλειψη ανταλλάγματος, η οποία υπόκειται σε συμβολαιογραφικό τύπο. Επιπλέον, παρόλο που δεν αναφέρεται στον νόμο, θεωρείται αυτονόητο, ότι η παροχή πρέπει να καθιστά πλουσιότερο το λήπτη (Φίλιος Ενοχ. Δικ. Ειδ. Μέρος εκδ. 1974 σελ. 72). Γίνεται όμως δεκτό, ότι υπάρχουν περιπτώσεις δωρεάς, κατά τις οποίες μειούται η περιουσία του δωρητή χωρίς αντίστοιχο πλουτισμό του δωρεοδόχου (Φραγκίστας Ερμ. Α.Κ. άρθρο 496 επ. Καυκάς, Ενοχ. Δίκαιον κατ' άρθρ. ερμην. εκδ. στ' σελ. 7)

Επειδή, από τη δικαστηριακή νομολογία (ΣτΕ 2488/1982, 2993/1986) έχει κριθεί ότι:

«ως δωρεά φορολογείται πάσα παροχή περιουσιακού στοιχείου άνευ ανταλλάγματος, εφόσον γίνεται οικειοθελώς και όχι προς εκπλήρωση νομίμου υποχρεώσεως έναντι του δεχόμενου την παροχή, ασχέτως της ειδικότερας προθέσεως του παρέχοντος το περιουσιακό στοιχείο ή του λόγου για τον οποίο παρέχεται τούτο...» 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 (ΣτΕ 4026/1983, 1486.1957).

Επειδή ο προσφεύγων ισχυρίζεται ότι το ποσό των 166.809,00€ συνιστά χρηματική οφειλή της αδελφής του, για τις επισκευαστικές και άλλες εργασίες πλήρους εξωτερικής ανάπλασης της τριωρόφου οικοδομής και του αύλειου αυτής χώρου, ότι το πραγματικό ποσοστό συνιδιοκτησίας, το κρίσιμο έτος, ήταν 2/3 της αδελφής του και 1/3 του ίδιου, καθώς σε αυτόν ανήκε μόνο ο ένας όροφος της οικοδομής και ότι η αδελφή του είχε υποχρέωση να του επιστρέψει την οφειλή της.

Επειδή, ο προσφεύγων, για την «ΒΕΛΤΙΩΣΗ – ΕΠΙΣΚΕΥΗ ΚΑΤΟΙΚΙΑΣ», στην οδό -, είχε συνάψει: α) το 2003 την υπ' αριθ./2003 σύμβαση δανείου με, ποσού 120.000,00 €, με προσημείωση υποθήκης επί ακινήτου του και β) στις 19-12-2007, με δύο δάνεια ποσών 80.145,72 € (με το οποίο εξόφλησε το υπόλοιπο δανείου) και 72.707,45 €.

Επειδή, με το από 06-06-2013 και με αριθ. πληρεξούσιο της αδελφής του προς τον προσφεύγοντα, του παρέχει εντολή και πληρεξουσιότητα όπως: «1).....2) την εκπροσωπεί ενώπιον και σε σχέση με τους τηρούμενους εκεί λογαριασμούς της ν' αναλαμβάνει οποιοδήποτε χρηματικό ποσό..... Να ανοίγει επ' ονόματί της νέους λογαριασμούς, κοινούς ή απλούς ταμειευτηρίου. Η πληρεξουσιότητα είναι ανέκκλητοςκαι τον απαλλάσσει πάσης αγωγής λογοδοσίας απορροούσης εκ της άνω εντολής...», ήτοι από το ως άνω πληρεξούσιο προκύπτει ότι παρέχεται στον προσφεύγοντα πλήρης ελευθερία να διαχειρίζεται τους τραπεζικούς της λογαριασμούς (δημιουργώντας ακόμα και κοινούς).

Επειδή, σύμφωνα με την έκθεση ελέγχου, ο επιμερισμός των τόκων για τα δάνεια που έλαβε ο προσφεύγων για την ανακαίνιση του εν λόγω ακινήτου, είναι εσφαλμένος, διότι τα έλαβε ο ίδιος στο όνομά του χωρίς την εμπλοκή της αδελφής του, συνεπώς οι τόκοι βαρύνουν μόνο τον ίδιο, ως υπόχρεο έναντι των τραπεζών.

Επειδή, το δάνειο είναι μία ετεροβαρής σύμβαση, ενοχική και διαρκής, κατά την οποία ο δανειολήπτης δανείζεται ένα χρηματικό ποσό που είναι υποχρεωμένος να το επιστρέψει και το οποίο βαρύνεται με κάποιο κόστος που είναι ο τόκος για το χρέος.

Επειδή, σύμφωνα με τις συμβάσεις δανείων που συνυποβλήθηκαν με την ενδικοφανή προσφυγή, προκύπτει ότι τα χορηγούμενα δάνεια ήταν έντοκα.

Επειδή, η ανακαίνιση του εν λόγω ακινήτου, πραγματοποιήθηκε με την λήψη τραπεζικών δανείων.

Επειδή, ο τόκος που βαρύνει το χρέος από δάνειο πρέπει να καταβληθεί υποχρεωτικά, καθώς η δόση που πληρώνεται για την εξόφλησή του περιλαμβάνει τόκους και χρεολύσια (τμήμα κεφαλαίου του δανείου).

Επειδή, ο διαχωρισμός της οφειλής από δάνεια, σε κεφάλαιο και τόκους στερείται νομικής βάσης.

Επειδή, η κρίση της Δ.Ο.Υ. που βασίστηκε στην ως άνω παραδοχή σύμφωνα με την οποία, το κεφάλαιο (χρεολύσιο), επιμερίζεται κατ' αναλογία στο ακίνητο, στον προσφεύγοντα και στην αδελφή του, ενώ οι τόκοι επιβαρύνουν αποκλειστικά τον προσφεύγοντα, είναι αυθαίρετη καθώς δεν βασίζεται σε νομικούς ή πραγματικούς ισχυρισμούς.

Επειδή, σύμφωνα με το άρθρο 64 του ν. 4174/2013:

«Η Φορολογική Διοίκηση έχει την υποχρέωση να παρέχει σαφή, ειδική και επαρκή αιτιολογία για τη νομική βάση, τα γεγονότα και τις περιστάσεις που θεμελιώνουν την έκδοση πράξεως και τον προσδιορισμό φόρου.»

Επειδή, οι ισχυρισμοί του προσφεύγοντα ότι οι τόκοι των δανείων επιβαρύνουν αναλογικά και την αδελφή του, βασίμως προβάλλονται, γίνονται δεκτοί.

Α Π Ο Φ Α Σ Ι Ζ Ο Υ Μ Ε

Την αποδοχή της με ημερομηνία κατάθεσης 29-06-2021 και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανή προσφυγή του του, με ΑΦΜ κατοίκου, οδός, αριθ. και την ακύρωση της με αριθ. /2021 Οριστικής πράξης διορθωτικού προσδιορισμού φόρου δωρεάς του ν. 2961/2001 της Προϊσταμένης της Δ.Ο.Υ. Χανίων.

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

Φορολογικό έτος 2013

Υπ' αριθ. /2021 Οριστική Πράξη Διορθωτικού Προσδιορισμού Φόρου Δωρεάς του ν. 2961/2001: **0,00 €**

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

**Ακριβές Αντίγραφο
Ο/Η Υπάλληλος του Αυτοτελούς
Τμήματος Διοικητικής Υποστήριξης**

**ΜΕ ΕΝΤΟΛΗ ΤΟΥ ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΥ
ΤΗΣ ΔΙΕΥΘΥΝΣΗΣ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ**

**Η ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΗ ΤΗΣ ΥΠΟΔΙΕΥΘΥΝΣΗΣ
ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ**

ΣΚΟΥΡΑ ΓΡΑΜΜΑΤΩ

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.