



**ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ
ΥΠΟΥΡΓΕΙΟ ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΩΝ
ΓΕΝΙΚΗ ΓΡΑΜΜΑΤΕΙΑ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΕΣΟΔΩΝ
ΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ
ΥΠΟΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ
ΤΜΗΜΑ ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ Α6**

Ταχ. Δ/ση: Αριστογείτονος 19
Ταχ. Κώδικας: 176 71 - Καλλιθέα
Τηλέφωνο: 2131604565
ΦΑΞ: 2131604566

Καλλιθέα, 11-10-2016

Αριθμός απόφασης: 3415

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 υπ' αριθμόν Δ.Ε.Δ. 1126366 ΕΞ 2016/30.08.2016 (ΦΕΚ 2759 / τ. Β' / 01.09.2016) Απόφαση του Προϊσταμένου της Διεύθυνσης Επίλυσης Διαφορών.

4. Τη με ημερομηνία κατάθεσης 13-05-2016 και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανή προσφυγή του, ΑΦΜ, κατοίκου Αττικής, οδός, κατά της με αριθμό/.../2016/31-03-2016 Οριστικής Πράξης Επιβολής Προστίμου

για διεξαγωγή ή εγκατάσταση απαγορευμένων παιγνίων του Ν. 2515/1997 και του Ν. 3037/2002, όπως τροποποιήθηκε και ισχύει με το Ν. 4002/2011, του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Καλλιθέας, διαχειριστικής περιόδου από 01-01-2015 έως 31-12-2015, και τα προσκομιζόμενα με αυτήν σχετικά έγγραφα.

5. Τη με αριθμό/.../2016/31-03-2016 Οριστική Πράξη Επιβολής Προστίμου για διεξαγωγή ή εγκατάσταση απαγορευμένων παιγνίων του Ν. 2515/1997 και του Ν. 3037/2002, όπως τροποποιήθηκε και ισχύει με το Ν. 4002/2011, του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Καλλιθέας, διαχειριστικής περιόδου από 01-01-2015 έως 31-12-2015, της οποίας ζητείται η ακύρωση, καθώς και την από 31-03-2016 οικεία Έκθεση Ελέγχου Προστίμου για διενέργεια ψυχαγωγικών τεχνικών παιγνίων εφαρμογής των διατάξεων Ν. 2859/2000 (Φ.Π.Α.) και Ν. 3037/2002, όπως τροποποιήθηκε και ισχύει με το Ν. 4002/2011, του Προϊσταμένου της άνω Δ.Ο.Υ..
6. Τις απόψεις της Δ.Ο.Υ. Καλλιθέας.
7. Την εισήγηση του ορισθέντος υπαλλήλου του Τμήματος Επανεξέτασης Α6, όπως αποτυπώνεται στο σχέδιο της απόφασης.

Επί της από 13-05-2016 και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανούς προσφυγής του, η οποία κατατέθηκε εμπρόθεσμα και μετά τη μελέτη και την αξιολόγηση όλων των υφιστάμενων στο σχετικό φάκελο εγγράφων και των προβαλλόμενων λόγων της ενδικοφανούς προσφυγής, επαγόμαστε τα ακόλουθα:

Με τη με αριθμό/.../2016/31-03-2016 προσβαλλόμενη Οριστική Πράξη Επιβολής Προστίμου για διεξαγωγή ή εγκατάσταση απαγορευμένων παιγνίων του Ν. 2515/1997 και του Ν. 3037/2002, όπως τροποποιήθηκε και ισχύει με το Ν. 4002/2011, του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Καλλιθέας επιβλήθηκε σε βάρος του προσφεύγοντος πρόστιμο συνολικού ποσού ύψους €7.000,00 (= 2 x €700,00 x 5) για τη διαχειριστική περίοδο από 01-01-2015 έως 31-12-2015, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 8 παρ. 7 του Ν. 2515/1997 (όπως τροποποιήθηκε και αντικαταστάθηκε εκ νέου με το άρθρο 10 παρ. 2 του Ν. 3037/2002, όπως τροποποιήθηκε και ισχύει με το Ν. 4002/2011) λόγω παράβασης των διατάξεων του Ν. 3037/2002 (όπως τροποποιήθηκε και ισχύει με το Ν. 4002/2011).

Η ως άνω προσβαλλόμενη πράξη εδράζεται επί της από 31-03-2016 οικείας Έκθεσης Ελέγχου Προστίμου για διενέργεια ψυχαγωγικών τεχνικών παιγνίων εφαρμογής των διατάξεων Ν. 2859/2000 (Φ.Π.Α.) και Ν. 3037/2002, όπως τροποποιήθηκε και ισχύει με το Ν. 4002/2011, του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Καλλιθέας, σύμφωνα με την οποία κατά τη διενέργεια ελέγχου από συνεργείο ελέγχου της Οικονομικής Αστυνομίας στην ατομική επιχείρηση (κατάστημα υγειονομικού ενδιαφέροντος – καφενείο) του προσφεύγοντος (ΑΦΜ, αρμόδια Δ.Ο.Υ. Καλλιθέας), επί της οδού αρ., στην Αττικής, την 26-11-2015 ημέρα Πέμπτη και ώρα 17:00, διαπιστώθηκε η εγκατάσταση και η λειτουργία τεσσάρων (4) ειδικά διασκευασμένων τραπεζιών για

τη διεξαγωγή ψυχαγωγικών τεχνικών παιγνίων με παιγνιόχαρτα, εκ των οποίων είχε πραγματοποιηθεί η καταβολή του προβλεπόμενου «τέλους διενεργείας ψυχαγωγικών τεχνικών παιγνίων με παιγνιόχαρτα» μόνο για δύο (2), ενώ για τα υπόλοιπα δύο (2) δεν είχε καταβληθεί το προβλεπόμενο «τέλος διενεργείας ψυχαγωγικών τεχνικών παιγνίων με παιγνιόχαρτα», κατά παράβαση των διατάξεων του Ν. 3037/2002 (όπως τροποποιήθηκε και ισχύει με το Ν. 4002/2011).

Μετά από τα παραπάνω, όπως αναφέρεται στην από 31-03-2016 οικεία Έκθεση Ελέγχου Προστίμου για διενέργεια ψυχαγωγικών τεχνικών παιγνίων εφαρμογής των διατάξεων Ν. 2859/2000 (Φ.Π.Α.) και Ν. 3037/2002, όπως τροποποιήθηκε και ισχύει με το Ν. 4002/2011, του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Καλλιθέας, η εν λόγω Υπηρεσία, σύμφωνα με τα οριζόμενα από τις διατάξεις των άρθρων 28 και 62 του Ν. 4174/2013 και την υπ. αρ. ΔΕΛ Α 1069048 2014/2.5.2014 Απόφαση Γενικού Γραμματέα Δημοσίων Εσόδων, κοινοποίησε με συστημένη επιστολή (αριθμός συστημένου RE.....GR & ημερομηνία αποστολής 03-03-2016) στην ατομική επιχείρηση του προσφεύγοντος το με αριθμό και με αριθμό πρωτοκόλλου/22-12-2015 Σημείωμα Διαπιστώσεων Ελέγχου βάσει του άρθρου 28 του Ν. 4174/2013 (Κ.Φ.Δ.) και ΔΕΛ Α1198404 ΕΞ 2013/31.12.2013 (Φ.Ε.Κ. Β' 3366/31.12.13) με συνημμένη τη με αριθμό/2015 Προσωρινή Πράξη Επιβολής Προστίμου του Ν. 2515/1997 και του Ν. 3037/2002, όπως τροποποιήθηκε και ισχύει με το Ν. 4002/2011, προκειμένου η εν λόγω επιχείρηση εντός προθεσμίας είκοσι (20) ημερών να υποβάλει εγγράφως τις απόψεις της ως προς τις ως άνω διαπιστωθείσες παραβάσεις, προσκομίζοντας και οποιοδήποτε σχετικό στοιχείο. Εντούτοις, η ατομική επιχείρηση του προσφεύγοντος δεν ανταποκρίθηκε στην εν λόγω κλήση και δεν υπέβαλε υπόμνημα ως όφειλε μέσα στην ανωτέρω προθεσμία.

Κατόπιν των ανωτέρω, σύμφωνα με την από 31-03-2016 οικεία Έκθεση Ελέγχου Προστίμου για διενέργεια ψυχαγωγικών τεχνικών παιγνίων εφαρμογής των διατάξεων Ν. 2859/2000 (Φ.Π.Α.) και Ν. 3037/2002, όπως τροποποιήθηκε και ισχύει με το Ν. 4002/2011, του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Καλλιθέας, ο έλεγχος καταλόγισε σε βάρος της ατομικής επιχείρησης του προσφεύγοντος
..... (αντικείμενο εργασιών: Υπηρεσίες που παρέχονται από καφενείο με τεχνικά ή μηχανικά παιχνίδια, έδρα:, Τ.Κ., Αττικής, ΑΦΜ:, αρμόδια Δ.Ο.Υ.: Καλλιθέας) δύο (2) παραβάσεις για την εγκατάσταση και λειτουργία δύο (2) ειδικά διασκευασμένων τραπεζιών για τη διεξαγωγή ψυχαγωγικών τεχνικών παιγνίων με παιγνιόχαρτα, χωρίς την καταβολή του προβλεπόμενου «τέλους διενεργείας ψυχαγωγικών τεχνικών παιγνίων με παιγνιόχαρτα», κατά παράβαση των διατάξεων του Ν. 3037/2002 (όπως τροποποιήθηκε και ισχύει με το Ν. 4002/2011).

Ο προσφεύγων, με την υπό κρίση ενδικοφανή προσφυγή, ζητά την ακύρωση της ανωτέρω προσβαλλόμενης Οριστικής Πράξης Επιβολής Προστίμου για διεξαγωγή ή εγκατάσταση απαγορευμένων παιγνίων του Ν. 2515/1997 και του Ν. 3037/2002, όπως τροποποιήθηκε και ισχύει με το Ν. 4002/2011, του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Καλλιθέας, προβάλλοντας τους ακόλουθους λόγους:

- Λανθασμένη εκτίμηση πραγματικών περιστατικών από την Οικονομική Αστυνομία: Τα δύο (2) επιπλέον ειδικά διασκευασμένα τραπέζια για τη διεξαγωγή ψυχαγωγικών τεχνικών παιγνίων με παιγνιόχαρτα τοποθετήθηκαν με σκοπό τη χρησιμοποίησή τους για ένα βράδυ, αυτό της 25^{ης} Νοεμβρίου 2015, και θα αποσύρονταν την επόμενη ημέρα το απόγευμα, ήτοι την 26^η Νοεμβρίου 2015.
- Τήρηση του άρθρου 10 του Ν. 3037/2002 σχετικά με τη δήλωση απογραφής ειδικά διασκευασμένων τραπεζιών: Την 29-12-2015 κατέβαλε στη Δ.Ο.Υ. Καλλιθέας το ποσό των €2.800,00 (4 x €700,00) ως τέλη διενέργειας ψυχαγωγικών τεχνικών παιγνίων με παιγνιόχαρτα για το φορολογικό έτος 2016 και η καταβολή εκ μέρους του των εν λόγω τελών αποδεικνύει τη συμμόρφωσή του προς το νόμο.
- Παραβίαση της αρχής της προηγούμενης ακρόασης (άρθρο 6 Κώδικα Διοικητικής Διαδικασίας και άρθρο 20 του Συντάγματος): Όπως έχει κριθεί, σε κάθε περίπτωση επιβολής δυσμενούς διοικητικής πράξης κατά του διοικούμενου, προϋποτίθεται, καταρχήν, από το συνδυασμό των διατάξεων των άρθρων 20 παρ. 2 του Συντάγματος και 6 του Κώδικα Διοικητικής Διαδικασίας, η προηγούμενη κλήση του προς έκθεση των σχετικών απόψεών του (ΣτΕ 551/2003, ΣτΕ 3076/2002, ΣτΕ 3076/2002). Στην κρινόμενη υπόθεση, δεν κλήθηκε ποτέ σε προηγούμενη ακρόαση, προκειμένου να εκθέσει τις απόψεις του πριν ληφθεί η ως άνω εις βάρος του προσβαλλόμενη πράξη.
- Παραβίαση της αρχής της αναλογικότητας (άρθρο 25 παρ. 1 του Συντάγματος).
- Παράβαση της αρχής της νομιμότητας και των κανόνων της χρηστής Διοίκησης.

Επειδή, σύμφωνα με τις παρ. 1 και 2 του άρθρου 8 του Ν. 2515/1997, όπως τροποποιήθηκαν και αντικαταστάθηκαν εκ νέου με το άρθρο 10 παρ. 2 του Ν. 3037/2002 (όπως τροποποιήθηκε και ισχύει με το Ν. 4002/2011):

*«1. Τα ψυχαγωγικά τεχνικά παίγνια με παιγνιόχαρτα διενεργούνται ελεύθερα. Όταν διενεργούνται σε ειδικά διασκευασμένα τραπέζια, **απαιτείται άδεια διενέργειας ψυχαγωγικών τεχνικών παιγνίων και καταβολή ετήσιου τέλους**. Η άδεια χορηγείται από το δήμο ή την κοινότητα, στην περιφέρεια των οποίων εγκαθίστανται ή λειτουργούν και ισχύει μέχρι την τυχόν ανάκλησή της. Η αδεία εκδίδεται εντός προθεσμίας τριάντα (30) ημερών από την ημερομηνία υποβολής της σχετικής αίτησης συνοδευομένης από τα απαιτούμενα δικαιολογητικά.*

*2. Για τη χορήγηση της άδειας, καθώς και τη διατήρησή της σε ισχύ κατ' έτος, **επιβάλλεται στους ιδιοκτήτες των καταστημάτων ετήσιο τέλος με την ονομασία "τέλος διενέργειας ψυχαγωγικών τεχνικών παιγνίων με παιγνιόχαρτα"**, το οποίο επιμερίζεται σε ποσοστό 90% υπέρ του Δημοσίου και σε ποσοστό 10% υπέρ του δήμου ή της κοινότητας στην περιοχή των οποίων εγκαθίστανται και λειτουργούν τα παίγνια αυτά.».*

Επειδή, με τις παρ. 3 και 4 του άρθρου 8 του Ν. 2515/1997, όπως τροποποιήθηκαν και αντικαταστάθηκαν εκ νέου με το άρθρο 10 παρ. 2 του Ν. 3037/2002 (όπως τροποποιήθηκε και ισχύει με το Ν. 4002/2011) ορίζεται ότι:

«3. Το ετήσιο τέλος επιβάλλεται σε κάθε τραπέζι που είναι ειδικά διασκευασμένο για τη διενέργεια ψυχαγωγικών τεχνικών παιγνίων με παιγνιόχαρτα στους ανωτέρω χώρους και υπολογίζεται από 1.1.2003 ως εξής:

α. Για δήμους και κοινότητες με πληθυσμό μέχρι 2.000 κατοίκους σε τριάντα ευρώ, με εξαίρεση τους δήμους και κοινότητες που εμπίπτουν στην επομένη περίπτωση.

β. Για δήμους και κοινότητες με πληθυσμό μέχρι 2.000 κατοίκους που έχουν περιοχές χαρακτηρισμένες ως τουριστικές ή αρχαιολογικές ή με ιαματικά λουτρά, καθώς και σε πλοία των γραμμών εσωτερικού, σε διακόσια ευρώ.

γ. Για δήμους και κοινότητες με πληθυσμό από 2.001 μέχρι 10.000 κατοίκους σε τριακόσια ευρώ.

δ. Για δήμους με πληθυσμό από 10.001 μέχρι 50.000 κατοίκους σε τετρακόσια ευρώ.

ε. Για δήμους με πληθυσμό πάνω από 50.000 κατοίκους σε επτακόσια ευρώ.

στ. Για εντευκτήρια σωματείων, συλλόγων και ομίλων σε χίλια ευρώ.

4. Για τον υπολογισμό του πληθυσμού κάθε δήμου ή κοινότητας λαμβάνεται υπόψη η τελευταία απογραφή. Για τον υπολογισμό του τέλους λαμβάνεται υπόψη ο πληθυσμός του δήμου ή της κοινότητας πριν από τη συνένωση που έγινε κατά τις διατάξεις του Ν. 2539/1997 (ΦΕΚ 244 Α) ή κατά τις διατάξεις των Νόμων 1416/1984 (ΦΕΚ 18 Α) και 1622/1986 (ΦΕΚ 92 Α"). **Η περιοχή της τέως διοικήσεως πρωτεύουσας και το πολεοδομικό συγκρότημα Θεσσαλονίκης θεωρούνται, για την εφαρμογή του άρθρου αυτού, το καθένα ως ένας δήμος. Για την εφαρμογή των διατάξεων του άρθρου αυτού, ειδικά διασκευασμένα τραπέζια για τη διενέργεια ψυχαγωγικών τεχνικών παιγνίων με παιγνιόχαρτα είναι αυτά τα οποία φέρουν σταθερή ή μη επικάλυψη ειδικού υφάσματος (τσόχα) ή αλλού πρόσφορου μέσου.».**

Επειδή, σύμφωνα με τις παρ. 5 και 6 του άρθρου 8 του Ν. 2515/1997, όπως τροποποιήθηκαν και αντικαταστάθηκαν εκ νέου με το άρθρο 10 παρ. 2 του Ν. 3037/2002 (όπως τροποποιήθηκε και ισχύει με το Ν. 4002/2011):

«5. Το ετήσιο τέλος καταβάλλεται από τον ιδιοκτήτη του καταστήματος στις αρμόδιες για τη φορολογία του εισοδήματός τους Δημόσιες Οικονομικές Υπηρεσίες (Δ.Ο.Υ.) με την υποβολή:

α. Δήλωσης απογραφής, στην οποία αναγράφεται ο αριθμός των ειδικά διασκευασμένων τραπεζιών και

β. Υπεύθυνης δήλωσης του Ν. 1599/1986 (ΦΕΚ 75 Α') ότι στα ειδικά διασκευασμένα τραπέζια της συνυποβαλλόμενης δήλωσης απογραφής διεξάγονται μονό ψυχαγωγικά τεχνικά παίγνια.

Με την καταβολή του τέλους, η αρμοδία Δ.Ο.Υ. εκδίδει σχετικό αποδεικτικό καταβολής και προβαίνει στη θεώρηση της δήλωσης απογραφής που επισυνάπτονται στην εκδιδόμενη άδεια.

6. Το τέλος προκαταβάλλεται για το έτος της πρώτης ή της συμπληρωματικής άδειας και για έκαστο από τα επόμενα έτη, εντός του τελευταίου διμήνου του προηγούμενου έτους για το οποίο καταβάλλεται. Τα χρηματικά ποσά που καταβάλλονται ως ετήσιο τέλος θεωρούνται δαπάνη της επιχείρησης.»

Επειδή, με την παρ. 7 του άρθρου 8 του Ν. 2515/1997, όπως τροποποιήθηκε και αντικαταστάθηκε εκ νέου με το άρθρο 10 παρ. 2 του Ν. 3037/2002 (όπως τροποποιήθηκε και ισχύει με το Ν. 4002/2011) ορίζεται ότι:

«7. Σε περίπτωση εγκατάστασης ειδικά διασκευασμένων τραπεζιών για τη διενέργεια ψυχαγωγικών τεχνικών παιγνίων με παιγνιόχαρτα, χωρίς την καταβολή του νομίμου τέλους, επιβάλλεται από την αρμοδία Δ.Ο.Υ. πρόστιμο, το οποίο ανέρχεται στο πενταπλάσιο του κατά την παράγραφο 3 προβλεπόμενου τέλους.»

Επειδή, στην προκείμενη περίπτωση, σύμφωνα με την από 31-03-2016 οικεία Έκθεση Ελέγχου Προστίμου για διενέργεια ψυχαγωγικών τεχνικών παιγνίων εφαρμογής των διατάξεων Ν. 2859/2000 (Φ.Π.Α.) και Ν. 3037/2002, όπως τροποποιήθηκε και ισχύει με το Ν. 4002/2011, του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Καλλιθέας, κατά τη διενέργεια ελέγχου από συνεργείο ελέγχου της Οικονομικής Αστυνομίας στην ατομική επιχείρηση του προσφεύγοντος, επί της οδού, στην Αττικής, την 26-11-2015 ημέρα Πέμπτη και ώρα 17:00, διαπιστώθηκε η εγκατάσταση και η λειτουργία τεσσάρων (4) ειδικά διασκευασμένων τραπεζιών για τη διεξαγωγή ψυχαγωγικών τεχνικών παιγνίων με παιγνιόχαρτα, εκ των οποίων είχε πραγματοποιηθεί η καταβολή του προβλεπόμενου βάσει του άρθρου 8 του Ν. 2515/1997, όπως τροποποιήθηκε και αντικαταστάθηκε εκ νέου με το άρθρο 10 παρ. 2 του Ν. 3037/2002 (όπως τροποποιήθηκε και ισχύει με το Ν. 4002/2011), «τέλους διενεργείας ψυχαγωγικών τεχνικών παιγνίων με παιγνιόχαρτα» μόνο για δύο (2), ενώ για τα υπόλοιπα δύο (2) δεν είχε καταβληθεί το προβλεπόμενο «τέλος διενεργείας ψυχαγωγικών τεχνικών παιγνίων με παιγνιόχαρτα», το οποίο, σύμφωνα με την ως άνω διάταξη, «επιβάλλεται σε κάθε τραπέζι που είναι ειδικά διασκευασμένο για τη διενέργεια ψυχαγωγικών τεχνικών παιγνίων με παιγνιόχαρτα, φέροντας σταθερή ή μη επικάλυψη ειδικού υφάσματος (τσόχα) ή αλλού πρόσφορου μέσου».

Επειδή, εν προκειμένω, ο προσφεύγων δεν είχε υποβάλει δήλωση απογραφής φορολογικού έτους 2015 στην αρμόδια Δ.Ο.Υ. Καλλιθέας για την εγκατάσταση και λειτουργία των δύο (2) επιπλέον «ειδικών διασκευασμένων τραπεζιών για τη διενέργεια ψυχαγωγικών τεχνικών παιγνίων με παιγνιόχαρτα» και δεν κατέβαλε το προβλεπόμενο για την εν λόγω εγκατάσταση και λειτουργία ετήσιο τέλος (φορολογικού έτους 2015), ως είχε υποχρέωση βάσει του άρθρου 8 του Ν. 2515/1997 (όπως τροποποιήθηκε και αντικαταστάθηκε εκ νέου με το άρθρο 10 παρ. 2 του Ν. 3037/2002, όπως τροποποιήθηκε και ισχύει με το Ν. 4002/2011). Ως εκ τούτου, ορθώς επιβλήθηκε στον προσφεύγοντα από την αρμόδια Δ.Ο.Υ. το πρόστιμο του άρθρου 8 παρ. 7 του Ν. 2515/1997 (όπως τροποποιήθηκε και αντικαταστάθηκε εκ νέου με το άρθρο 10 παρ. 2 του Ν. 3037/2002, όπως τροποποιήθηκε και ισχύει με το Ν. 4002/2011), για τη διαχειριστική περίοδο από 01-01-2015 έως 31-12-2015, ύψους €7.000,00 (= 2 x €700,00 x 5).

Επειδή, ο προσφεύγων υπέβαλε δήλωση απογραφής φορολογικού έτους 2016 στην αρμόδια Δ.Ο.Υ. Καλλιθέας για την εγκατάσταση και λειτουργία τεσσάρων (4) ειδικά διασκευασμένων τραπεζιών για τη διεξαγωγή ψυχαγωγικών τεχνικών παιγνίων με παιγνιόχαρτα, προκαταβάλλοντας την 29-12-2015 το προβλεπόμενο ετήσιο «τέλος διενεργείας ψυχαγωγικών τεχνικών παιγνίων με παιγνιόχαρτα», ύψους €2.800,00 (4 x €700,00), ήτοι εντός του τελευταίου διμήνου του προηγούμενου έτους για το οποίο καταβάλλεται (φορολογικό έτος 2016), βάσει των όσων προβλέπονται στην παρ. 6 του άρθρου 8 του Ν. 2515/1997, όπως τροποποιήθηκε και αντικαταστάθηκε εκ νέου με το άρθρο 10 παρ. 2 του Ν. 3037/2002 (όπως τροποποιήθηκε και ισχύει με το Ν. 4002/2011).

Επειδή, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 28 του Ν. 4174/2013 «Αποτελέσματα φορολογικού ελέγχου», όπως ίσχυαν κατά την υπό κρίση περίοδο:

«1. Η Φορολογική Διοίκηση κοινοποιεί εγγράφως στο φορολογούμενο τα αποτελέσματα του φορολογικού ελέγχου και τον προσωρινό διορθωτικό προσδιορισμό φόρου, ο οποίος πρέπει να είναι πλήρως αιτιολογημένος. Ο φορολογούμενος δύναται να ζητά να λαμβάνει αντίγραφα των εγγράφων στα οποία βασίζεται ο διορθωτικός προσδιορισμός φόρου. Ο φορολογούμενος έχει τη δυνατότητα να διατυπώσει εγγράφως τις απόψεις του σχετικά με τον προσωρινό διορθωτικό προσδιορισμό φόρου εντός είκοσι (20) ημερών από την κοινοποίηση της έγγραφης γνωστοποίησης.

2. 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.

3. Οι διαδικασίες εφαρμογής του παρόντος άρθρου καθορίζονται με απόφαση του Γενικού Γραμματέα.»

Επειδή, σύμφωνα με την παρ. 4 του άρθρου 62 του Ν. 4174/2013, όπως ισχύει:

«4. Ο φορολογούμενος ή το ευθυνόμενο πρόσωπο καλείται εγγράφως από τον Γενικό Γραμματέα να υποβάλει ενδεχόμενες αντιρρήσεις του σχετικά με επικείμενη έκδοση πράξης επιβολής προστίμων τουλάχιστον είκοσι (20) ημέρες πριν την έκδοση της, με εξαίρεση τις υποχρεώσεις καταβολής προστίμων για διαδικαστικές παραβάσεις, καθώς και για πρόστιμα, τα οποία προκύπτουν και επιβάλλονται κατά τον άμεσο, διοικητικό, εκτιμώμενο ή προληπτικό προσδιορισμό του φόρου.».

Επειδή, στην υπό κρίση περίπτωση, η Δ.Ο.Υ. Καλλιθέας, σύμφωνα με τα οριζόμενα από τις διατάξεις των άρθρων 28 και 62 του Ν. 4174/2013 και την υπ. αρ. ΔΕΛ Α 1069048 2014/2.5.2014 Απόφαση Γενικού Γραμματέα Δημοσίων Εσόδων, κοινοποίησε με συστημένη επιστολή (αριθμός συστημένου RE.....GR & ημερομηνία αποστολής 03-03-2016) στην ατομική επιχείρηση του προσφεύγοντος το

με αριθμό και με αριθμό πρωτοκόλλου/22-12-2015 Σημείωμα Διαπιστώσεων Ελέγχου βάσει του άρθρου 28 του Ν. 4174/2013 (Κ.Φ.Δ.) και ΔΕΛ Α1198404 ΕΞ 2013/31.12.2013 (Φ.Ε.Κ. Β' 3366/31.12.13) με συνημμένη τη με αριθμό/2015 Προσωρινή Πράξη Επιβολής Προστίμου του Ν. 2515/1997 και του Ν. 3037/2002, όπως τροποποιήθηκε και ισχύει με το Ν. 4002/2011, προκειμένου η εν λόγω επιχείρηση «εντός προθεσμίας είκοσι (20) ημερών από την ως άνω κοινοποίηση να διατυπώσει εγγράφως και ηλεκτρονικώς τις απόψεις της σχετικά με τα αποτελέσματα του ελέγχου». Ως εκ τούτου, δόθηκε στον προσφεύγοντα η δυνατότητα να διατυπώσει εγγράφως και ηλεκτρονικώς τις απόψεις του ως προς τις διαπιστωθείσες από τον έλεγχο παραβάσεις, προσκομίζοντας και οποιοδήποτε σχετικό στοιχείο. Συνεπώς, ο ισχυρισμός περί του αντιθέτου του προσφεύγοντος κρίνεται αβάσιμος.

Επειδή, σύμφωνα με την από 31-03-2016 οικεία Έκθεση Ελέγχου Προστίμου για διενέργεια ψυχαγωγικών τεχνικών παιγνίων εφαρμογής των διατάξεων Ν. 2859/2000 (Φ.Π.Α.) και Ν. 3037/2002, όπως τροποποιήθηκε και ισχύει με το Ν. 4002/2011, του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Καλλιθέας, «η ατομική επιχείρηση του προσφεύγοντος δεν ανταποκρίθηκε στην εν λόγω κλήση και δεν υπέβαλε υπόμνημα ως όφειλε μέσα στην ανωτέρω προθεσμία».

Επειδή, η διάταξη του άρθρου 8 παρ. 7 του Ν. 2515/1997 (όπως τροποποιήθηκε και αντικαταστάθηκε εκ νέου με το άρθρο 10 παρ. 2 του Ν. 3037/2002, όπως τροποποιήθηκε και ισχύει με το Ν. 4002/2011) προσδιορίζει το ως άνω πρόστιμο στο πενταπλάσιο της αξίας του κατά την παράγραφο 3 του ίδιου άρθρου προβλεπόμενου τέλους, περιορίζοντας τη σχετική διακριτική ευχέρεια της φορολογικής αρχής, δεν αντίκειται στην προβλεπόμενη από το Σύνταγμα αρχή της αναλογικότητας. Και τούτο, διότι δε θεσπίζει μέτρο προδήλως ακατάλληλο και απρόσφορο, ούτε υπερακοντίζει το δημόσιο σκοπό της αποφυγής της διαφθοράς των φορολογικών οργάνων, στον οποίο κυρίως αποβλέπει, του κολασμού του παραβάτη και της αποτροπής παρομοίων παραβάσεων (ΣτΕ 1402, 2938/2005 - πρβλ. ΣτΕ 139/1998, 956/2009). Εξάλλου, όταν η ίδια η φορολογική αρχή, θεμιτώς κατά το Σύνταγμα, εν όψει των αναφερθέντων, δε διαθέτει διακριτική ευχέρεια να προσδιορίζει το ύψος του προστίμου αναλόγως των ειδικότερων συνθηκών της παραβάσεως, δε μπορεί να τεθεί θέμα παραβίασεως της αρχής της αναλογικότητας ή του δικαιώματος παροχής έννομης προστασίας ως εκ του ότι το δικαστήριο που ελέγχει τη νομιμότητα της σχετικής πράξεως της ως άνω αρχής δε διαθέτει ούτε αυτό τέτοια εξουσία. Συνεπώς, ακόμη και υπό την εκδοχή ότι το επίμαχο πρόστιμο αποτελεί, λόγω της φύσεως και της σοβαρότητας που μπορεί να έχει κατά περίπτωση, κύρωση «ποινικής φύσεως» κατά την έννοια του άρθρου 6 παρ. 1 της κυρωθείσας με το ν.δ. 53/1974 (Α' 256) Ευρωπαϊκής Συμβάσεως των Δικαιωμάτων του Ανθρώπου (Ε.Σ.Δ.Α.), δεν τίθεται ζήτημα παραβίασεως της εν λόγω διατάξεως (ΣτΕ 2402/2010).

Επειδή, εν προκειμένω, οι διαπιστώσεις του ελέγχου, όπως αυτές καταγράφονται στην από 31-03-2016 οικεία Έκθεση Ελέγχου Προστίμου για διενέργεια ψυχαγωγικών τεχνικών παιγνίων εφαρμογής των διατάξεων Ν. 2859/2000 (Φ.Π.Α.) και Ν. 3037/2002 (όπως τροποποιήθηκε και ισχύει με το Ν. 4002/2011) του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Καλλιθέας, επί της οποίας εδράζεται η προσβαλλόμενη Οριστική Πράξη

Επιβολής Προστίμου για διεξαγωγή ή εγκατάσταση απαγορευμένων παιγνίων του Ν. 2515/1997 και του Ν. 3037/2002 (όπως τροποποιήθηκε και ισχύει με το Ν. 4002/2011), κρίνονται βάσιμες, αποδεκτές και πλήρως αιτιολογημένες, η υπό κρίση ενδικοφανής προσφυγή πρέπει να απορριφθεί.

Αποφασίζουμε

Την απόρριψη της με ημερομηνία κατάθεσης 13-05-2016 και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανούς προσφυγής του με ΑΦΜ και την επικύρωση της με αριθμό/.../2016/31-03-2016 Οριστικής Πράξης Επιβολής Προστίμου για διεξαγωγή ή εγκατάσταση απαγορευμένων παιγνίων του Ν. 2515/1997 και του Ν. 3037/2002, όπως τροποποιήθηκε και ισχύει με το Ν. 4002/2011, του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Καλλιθέας.

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

Πρόστιμο για διεξαγωγή ή εγκατάσταση απαγορευμένων παιγνίων του άρθρου 8 παρ. 7 του Ν. 2515/1997 (όπως τροποποιήθηκε και αντικαταστάθηκε εκ νέου με το άρθρο 10 παρ. 2 του Ν. 3037/2002, όπως τροποποιήθηκε και ισχύει με το Ν. 4002/2011) διαχειριστικής περιόδου από 01-01-2015 έως 31-12-2015: €7.000,00 (= 2 x €700,00 x 5)

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

Ακριβές Αντίγραφο

**ΜΕ ΕΝΤΟΛΗ ΤΟΥ ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΥ
ΤΗΣ Δ/ΝΣΗΣ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ**

**Η Υπάλληλος του Τμήματος
Διοικητικής Υποστήριξης**

**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).