



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ
ΥΠΟΥΡΓΕΙΟ ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΩΝ
ΓΕΝΙΚΗ ΓΡΑΜΜΑΤΕΙΑ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΕΣΟΔΩΝ
ΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ
Ταχ. Δ/ση : Αριστογείτονος 19
Ταχ. Κώδικας : 176 71 - Καλλιθέα
Τηλέφωνο : 2131604562
ΦΑΞ : 2131604567

Καλλιθέα

19-01-2016

Αριθμός απόφασης:

64

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 από και με αριθμό πρωτοκόλλου προσφυγή και αίτημα διοικητικής επίλυσης διαφοράς, του, ΑΦΜ, κατοίκου, κατά της υπ' αριθ. Πράξης Επιβολής Προστίμου για φόρο-τέλος διενέργειας ψυχαγωγικών-τεχνικών παιγνίων, του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ., διαχειριστικής χρήσης 01/01/2001-31/12/2001, και τα προσκομιζόμενα με αυτή σχετικά έγγραφα.

5. Την υπ' αριθ. Πράξη Επιβολής Προστίμου για φόρο-τέλος διενέργειας ψυχαγωγικών-τεχνικών παιγνίων, του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ., διαχειριστικής χρήσης 01/01/2001-31/12/2001, της οποίας ζητείται η ακύρωση, καθώς και την οικεία έκθεση ελέγχου.

6. Την υπ' αριθμ. Απόφαση του Τριμελούς Διοικητικού Πρωτοδικείου (Μεταβατική Έδρα).

7. Το υπ' αριθμ. πρωτ. (αριθμ. πρωτ. ΔΕΔ) έγγραφο της Δ.Ο.Υ.

8. Τις απόψεις της ανωτέρω φορολογικής αρχής.

9. Την από εισήγηση του τμήματος της Υπηρεσίας μας.

Επί του από και με αριθμό πρωτοκόλλου αιτήματος διοικητικής επίλυσης διαφοράς, του, το οποίο κατατέθηκε εμπρόθεσμα και μετά την μελέτη και την αξιολόγηση όλων των υφιστάμενων στο σχετικό φάκελο εγγράφων και των προβαλλόμενων λόγων και αιτήματος, επαγόμεστε τα ακόλουθα:

Με την υπ' αριθμ. προσαλλόμενη Πράξη Επιβολής Προστίμου για φόρο-τέλος διενέργειας ψυχαγωγικών-τεχνικών παιγνίων, του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ., επιβλήθηκε σε βάρος του προσφεύγοντος πρόστιμο συνολικού ποσού 114.453,41 €, για τη διαχειριστική χρήση 01/01/2001-31/12/2001 λόγω παράβασης των διατάξεων του άρθρου 12 § 5 του Ν. 2753/1999, όπως ισχύει μετά τη τροποποίησή του με το άρθρο 30 § 3 του Ν. 2873/2000.

Η παράβαση αφορά την εγκατάσταση και λειτουργία δέκατριών (13) τυχερών παιγνίων σε παιγνιομηχανήματα, τα οποία κατασχέθηκαν και τα οποία έχουν χαρακτηριστεί ως τυχερά, σύμφωνα με την αριθμ. 17/1998 Απόφαση της Γνωμοδοτικής Επιτροπής Παιγνίων.

ΣΥΝΤΟΜΟ ΙΣΤΟΡΙΚΟ

Με την υπ' αριθμ. Πράξη Επιβολής Προστίμου για φόρο-τέλος διενέργειας ψυχαγωγικών-τεχνικών παιγνίων, του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ., επιβλήθηκε σε βάρος του προσφεύγοντος πρόστιμο συνολικού ποσού 114.453,41 €, για τη διαχειριστική χρήση 01/01/2001-31/12/2001

Η ανωτέρω Πράξη Επιβολής Προστίμου κοινοποιήθηκε στον προσφεύγοντα την

Η προσφεύγουσα, υπέβαλε ενώπιον του Διοικητικού Πρωτοδικείου την υπ' αριθμ. Προσφυγή και Αίτημα Διοικητικής Επίλυσης της Διαφοράς

Το Τριμελές Διοικητικό Πρωτοδικείο (Μεταβατική Έδρα), με την αριθμ. Απόφασή του, που αφορά την υπ' αριθμ. Πράξη Επιβολής Προστίμου για φόρο-τέλος διενέργειας ψυχαγωγικών-τεχνικών παιγνίων, του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ., *“αναπέμπει την υπόθεση στον Προϊστάμενο της Δ.Ο.Υ. προκειμένου να τηρηθεί η διαδικασία διοικητικής επίλυσης της διαφοράς, μετά την τήρηση της οποίας πρέπει να επιστραφεί η υπόθεση στο Δικαστήριο με έγγραφη γνωστοποίηση του αποτελέσματος της διαδικασίας αυτής”*.

Κατά το σκεπτικό της ως άνω απόφασης, επειδή με το δικόγραφο της κρινόμενης προσφυγής υποβλήθηκε αίτημα διοικητικής επίλυσης της διαφοράς που ανέκυψε από την έκδοση της προσαλλόμενης πράξεως του Προϊσταμένου της πρώην Δ.Ο.Υ. Ωστόσο, από κανένα στοιχείο του φακέλου δεν προκύπτει ένδειξη εξέτασης του αιτήματος τούτου από την ανωτέρω Αρχή και ματαίωσης του ζητούμενου συμβιβασμού, ούτε έχει διαβιβαστεί στο Δικαστήριο πράξη ολικής ή μερικής παραδοχής του αιτήματος. Κατά συνέπεια και σύμφωνα με όσα έγιναν δεκτά στη μείζονα σκέψη, το Δικαστήριο κρίνει ότι πρέπει να απόσχει από την εκδίκαση της υπόθεσης και να την αναπέμψει στην αρμόδια Φορολογική Αρχή, προκειμένου να τηρηθεί η σχετική με το αίτημα διοικητικής επίλυσης της διαφοράς διαδικασία.

Στο άρθρο 66 § 10 του Ν 4174/2013, (ΦΕΚ (Α' 170) ορίζεται ότι «σε περίπτωση έκδοσης απόφασης διοικητικού δικαστηρίου με την οποία κηρύσσεται απαράδεκτη η συζήτηση ενδίκου βοηθήματος ή μέσου και αναπέμπεται η υπόθεση στη Φορολογική Διοίκηση για να τηρηθεί η διαδικασία διοικητικής επίλυσης της διαφοράς, το αίτημα για διοικητική επίλυση εξετάζεται από την Υπηρεσία Εσωτερικής Επανεξέτασης, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 63 του Κώδικα Φορολογικής Διαδικασίας, εκτός εάν ο φορολογούμενος αποδεχθεί την προσαλλόμενη πράξη εντός αποκλειστικής προθεσμίας πέντε ημερών από την κοινοποίηση σε αυτόν της δικαστικής απόφασης ή σχετικής πρόσκλησης της Φορολογικής Διοίκησης».

Προκειμένου να τηρηθεί η ανωτέρω διαδικασία, όπως περαιτέρω αυτή διευκρινίζεται στο άρθρο 1 περίπτωση 95 της υπ' αριθ. Δ6Α 1036682 ΕΞ 2014/25-2-2014 (ΦΕΚ 478Β'/26-2-2014) Απόφασης του Γενικού Γραμματέα Δημοσίων Εσόδων περί «Μεταβίβασης αρμοδιοτήτων και εξουσιοδότηση υπογραφής “Με

εντολή Γ.Γ.Δ.Ε” σε όργανα της Φορολογικής Διοίκησης», η αρμόδια Δ.Ο.Υ., απέστειλε την με αριθμό πρωτ. πρόσκληση στον προσφεύγοντα, προκειμένου να προσέλθει, εντός πέντε (5) ημερών από την λήψη της, στα γραφεία της Υπηρεσίας για τη διαδικασία διοικητικής επίλυσης της διαφοράς επί της αριθμ. Πράξη Επιβολής Προστίμου για φόρο-τέλος διενέργειας ψυχαγωγικών- τεχνικών παιγνίων, όπως ορίζει η υπ’ αριθμ. Απόφαση του Τριμελούς Διοικητικού Πρωτοδικείου (Μεταβατική Έδρα) Με το από πρακτικό, ο προσφεύγων δήλωσε ότι δεν κάνει δεκτή την με αριθμό Πράξη Επιβολής Προστίμου για φόρο-τέλος διενέργειας ψυχαγωγικών- τεχνικών παιγνίων. Ως εκ τούτου η αρμόδια φορολογική αρχή, διαβίβασε τον σχετικό φάκελο στην υπηρεσία μας με το αριθ. πρωτ. (αριθ. πρωτ. ΔΕΔ) έγγραφο, για τις δικές μας ενέργειες.

Ο προσφεύγων, με την υπό κρίση προσφυγή και του αιτήματος διοικητικής επίλυσης διαφοράς, ζητά την ακύρωση /τροποποίηση της παραπάνω Πράξης Επιβολής Προστίμου για φόρο-τέλος διενέργειας ψυχαγωγικών- τεχνικών παιγνίων, του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ., προβάλλοντας τους παρακάτω λόγους:

1. η μη επίδοση της έκθεσης ελέγχου στην οποία στηρίζεται η έκδοση της προσβαλλόμενης πράξης, επιφέρει την ακυρότητα αυτής λόγω μη τηρούμενης της νόμιμης διαδικασίας.
2. δεν αναγράφεται η κατηγορία των βιβλίων, με αποτέλεσμα να καθίσταται αδύνατος ο έλεγχος της νομιμότητος του προστίμου.
3. η πράξη επιβολής προστίμου είναι άκυρη διότι δεν αναφέρεται ούτε προκύπτει με ποια διάταξη νόμου επιβάλλεται το πρόστιμο.
4. η πράξη επιβολής προστίμου είναι άκυρη διότι στην επίδοση αυτής υπάρχουν διορθώσεις έγγραφες με το χέρι, χωρίς γι’ αυτές να έχει τεθεί σφραγίδα και υπογραφή που θνα τις νομοποιεί.
5. η πράξη επιβολής προστίμου είναι άκυρη διότι δεν αποσαφηνίζει αν το πρόστιμο είναι φόρος ή τέλος
6. η πράξη επιβολής προστίμου είναι άκυρη διότι έχει ως αιτιολογία στη γραμμή 9 “λόγω κατάσχεσης παιγ/τος ως τυχερού”
7. η πράξη επιβολής προστίμου είναι άκυρη διότι στηρίζεται στην από έκθεση ελέγχου η οποία ουδέποτε κοινοποιήθηκε. Αλλά ακόμη και αν είχε επιδοθεί, είναι άκυρη γιατί η έκθεση ελέγχου εξεδόθη κατά παράβαση διατάξεων που εξιστορούνται στη με αριθμό απόφαση του Διοικητικού Εφετείου
8. αν δεν λάβουμε υπόψη μας την μη κοινοποιηθείσα με αριθμό έκθεση ελέγχου, η οποία είναι επικαλούμενη στη πράξη επιβολής προστίμου, τότε ποιος ο λόγος της ύπαρξης της από έκθεσης ελέγχου που ουδέποτε κοινοποιήθηκε.
9. η πράξη επιβολής προστίμου και η έκθεση ελέγχου είναι άκυρες διότι, στηρίζονται σε καταργημένες διατάξεις.
10. πέραν της ακυρότητας των καταργημένων διατάξεων, εξεδόθη ο ν. 3037/2002, ο οποίος κατήργησε όλους τους προηγούμενους νόμους ουσιαστικά και τυπικά και κηρύχθηκε άκυρος από το Ευρωπαϊκό Δικαστήριο. Επίσης δεν ακολουθήθηκε και η διαδικασία του άρθρου 5 (διοικητικές κυρώσεις).
11. η πράξη επιβολής προστίμου είναι άκυρη διότι, αντίκειται στους κανόνες της χρηστής διοίκησης, παραβιάζει τις αρχές της νομιμότητας, της αρχής της υποχρέωσης αιτιολόγησης των επαχθών πράξεων της Διοίκησης και δεν λαμβάνει υπόψη της, ως όφειλε, το ισχύον νομικό καθεστώς, αλλά και τη καταδίκη της Ελλάδος από τα Ευρωπαϊκά Δικαστήρια.

Επειδή, στο άρθρο 66 § 10 του Ν 4174/2013, (ΦΕΚ (Α' 170), όπως τροποποιήθηκε και συμπληρώθηκε με το άρθρο 50§10 του Ν. 4223 (ΦΕΚ Α 287/31-12-2013) ορίζεται ότι «σε περίπτωση έκδοσης απόφασης διοικητικού δικαστηρίου με την οποία κηρύσσεται απαράδεκτη η συζήτηση ενδίκου βοηθήματος ή μέσου και αναπέμπεται η υπόθεση στη Φορολογική Διοίκηση για να τηρηθεί η διαδικασία διοικητικής επίλυσης της διαφοράς, το αίτημα για διοικητική επίλυση εξετάζεται από την Υπηρεσία Εσωτερικής Επανεξέτασης, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 63 του Κώδικα Φορολογικής Διαδικασίας, εκτός εάν ο

φορολογούμενος αποδεχθεί την προσβαλλόμενη πράξη εντός αποκλειστικής προθεσμίας πέντε ημερών από την κοινοποίηση σε αυτόν της δικαστικής απόφασης ή σχετικής πρόσκλησης της Φορολογικής Διοίκησης».

Επειδή, τηρήθηκε από τη Δ.Ο.Υ. η διαδικασία που προβλέπεται από τις διατάξεις του άρθρου 66 § 10 του Ν. 4174/2013, καθώς και από την υπ' αριθμ. Απόφαση του Τριμελούς Διοικητικού Πρωτοδικείου (Μεταβατική Έδρα).

Επειδή ακολούθως ο προσφεύγων, δεν αποδέχθηκε τη διοικητική επίλυση της διαφοράς, ως το από πρακτικό, επί του σώματος της της υπ' αριθμ. Πράξης Επιβολής Προστίμου για φόρο-τέλος διενέργειας ψυχαγωγικών- τεχνικών παιγνίων.

Επειδή οι οικείες εκθέσεις ελέγχου είναι αναλυτικές, μνημονεύουν με πληρότητα τα γεγονότα και τα πραγματικά περιστατικά, έχουν πλήρη αποδεικτική ισχύ σύμφωνα με το άρθρο 171 παρ. 4 και 1 του ΚΔΔ και περαιτέρω τα συμπεριλαμβανόμενα, από τον προσφεύγοντα και την ελεγκτική αρχή έγγραφα, στοιχειοθετούν τον πλήρη φάκελο της υπόθεσης, ο οποίος βρίσκεται στη διάθεση του Διοικητικού Δικαστηρίου προκειμένου να διαμορφώσει άποψη περί της εξεταζόμενης υπόθεσης.

Α π ο φ α σ ί ζ ο υ μ ε

την απόρριψη του με αρ. πρωτ. υποβληθέντος αιτήματος διοικητικής επίλυσης της διαφοράς, και την αναπομπή της υπόθεσης για συζήτηση ενώπιον του Διοικητικού Πρωτοδικείου, σύμφωνα με την αριθμ. Απόφασή του.

Ακριβές Αντίγραφο

**Η Υπάλληλος του Τμήματος
Διοικητικής Υποστήριξης**

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

**Ο ΠΡΟΙΣΤΑΜΕΝΟΣ ΤΗΣ ΥΠΟΔΙΕΥΘΥΝΣΗΣ
ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ
α/α**

ΓΕΩΡΓΙΟΣ ΣΤΑΥΡΙΔΗΣ