



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ
ΥΠΟΥΡΓΕΙΟ ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΩΝ
ΓΕΝΙΚΗ ΓΡΑΜΜΑΤΕΙΑ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΕΣΟΔΩΝ

Καλλιθέα 5.10.15

ΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ

Αριθμός απόφασης: 4123

Ταχ. Δ/ση : Αριστογείτονος 19

Ταχ. Κώδικας : 176 71 - Καλλιθέα

Τηλέφωνο : 2131604536

Fax : 2131604567

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. Τη με ημερομηνία κατάθεσης **18.5.15** και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανή προσφυγή του, ΑΦΜ, κάτοικος, οδός, κατά της αρ./9.4.15 Πράξης Επιβολής Προστίμου σύμφωνα με τις διατάξεις των άρθρων 8§7 του ν. 2515/1997 για τη διαχειριστική περίοδο 1.1.15-31.12.15 του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. ΙΖ' ΑΘΗΝΩΝ και κατά της με ημερομηνία σύνταξης 6.4.15 οικείας Έκθεσης Βεβαίωσης Παράβασης και τα προσκομιζόμενα με αυτήν σχετικά έγγραφα.

5. Την με αριθ./9.4.15 Πράξη Επιβολής Προστίμου σύμφωνα με τις διατάξεις των άρθρων 5 & 9 του ν. 2523/1997 για τη διαχειριστική περίοδο 1.1.15-31.12.15 του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. ΙΖ' ΑΘΗΝΩΝ, της οποίας ζητείται η ακύρωση, καθώς και την με ημερομηνία σύνταξης 6.4.15 οικεία Έκθεση Βεβαίωσης Παράβασης.

6. Τις απόψεις της ανωτέρω φορολογικής αρχής.

7. Την από 5.10.15 εισήγηση του Α2 τμήματος της Υπηρεσίας μας.

Επί της με ημερομηνία κατάθεσης **18.5.15** και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανούς προσφυγής 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, επαγόμεστε τα ακόλουθα:

Με την υπ' αριθ./9.4.15 προσβαλλόμενη Πράξη Επιβολής Προστίμου του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. ΙΖ' ΑΘΗΝΩΝ επιβλήθηκε πρόστιμο σε βάρος του προσφεύγοντος συνολικού ποσού 10.500,00 € (700,00 X 5 X 3) για τη διαχειριστική περίοδο 1.1.15-31.12.15, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 8§7 του ν. 2515/1997, λόγω παράβασης των διατάξεων του άρθρου 8§ 1&2 του ν. 2515/1997.

Η παράβαση αφορά την εγκατάσταση τριών (3) ειδικά διασκευασμένων τραπεζιών με επικάλυψη ειδικού υφάσματος (τσόχας) για τη διενέργεια ψυχαγωγικών τεχνικών παιγνίων, χωρίς την καταβολή του νόμιμου τέλους του άρθρου 8 του ν. 2515/1997.

Η ως άνω προσβαλλόμενη πράξη εδράζεται επί της με ημερομηνία σύνταξης 6.4.15 Έκθεσης Βεβαίωσης Παράβασης της Δ.Ο.Υ. ΙΖ' ΑΘΗΝΩΝ, σύμφωνα με την οποία κατά τη διενέργεια του ελέγχου στην επιχείρηση του προσφεύγοντος στις 20.3.25, διαπιστώθηκε η ύπαρξη στο χώρο της επιχείρησης τριών (3) ειδικών διασκευασμένων τραπεζιών με επικάλυψη ειδικού υφάσματος (τσόχας) για τη διενέργεια ψυχαγωγικών τεχνικών παιγνίων, χωρίς να έχει καταβληθεί το σχετικό τέλος, κατά παράβαση του ν. 2515/1997 και κατόπιν επιδόθηκε στον κ. κλήση προς ακρόαση του αρ. 6 του ν. 2690/1999. Εν συνεχεία, ο κ. προσήλθε στη Δ.Ο.Υ. θέτοντας στη διάθεση του ελέγχου τα τηρηθέντα βιβλία, και όσον αφορά την ανωτέρω παράβαση και τη σχετική (επικείμενη) έκδοση πράξης επιβολής προστίμου δεν προέβαλε αντιρρήσεις, ούτε γραπτώς ούτε προφορικώς.

Ο προσφεύγων, με την υπό κρίση ενδικοφανή προσφυγή, ζητά την ακύρωση της ανωτέρω Πράξης Επιβολής Προστίμου του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. ΙΖ' ΑΘΗΝΩΝ καθώς και της με ημερομηνία σύνταξης 6.4.15 οικείας Έκθεσης Βεβαίωσης Παράβασης, προβάλλοντας τους ακόλουθους λόγους:

- Η κλήση σε ακρόαση της αρμόδιας φορολογικής αρχής στις 20.3.25 δεν ήταν προσήκουσα, δεδομένου ότι δεν έλαβε χώρα τουλάχιστον 20 ημέρες πριν τη σύνταξη της συμπροσβαλλόμενης Έκθεσης Βεβαίωσης Παράβασης στις 6.4.15, σύμφωνα με τα προβλεπόμενα στο άρθρο 62§4 του ν. 4174/2013, και αυτό συνιστά λόγο ακύρωσης της προσβαλλόμενης πράξης.
- Τα τραπέζια που επικαλείται ο έλεγχος δεν ήταν ειδικά διασκευασμένα για τη διενέργεια ψυχαγωγικών τεχνικών παιγνίων και παρόλο που ο προσφεύγων είχε προβεί σε έναρξη στη Δ.Ο.Υ. δραστηριότητας «Υπηρεσίες που παρέχονται από καφενείο με τεχνικά ή μηχανικά παίγνια» δεν προχώρησε στην υλοποίηση της έναρξης.

- Η επιβολή του εν λόγω προστίμου αντίκειται στην αρχή της αναλογικότητας δεδομένου του δυσανάλογα μεγάλου ύψους αυτού.

Επειδή, σύμφωνα με το άρθρο 8 παρ. 1 & 2 του ν. 2515/1997:

«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 άδεια 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 το άρθρο 8 παρ. 3 & 4 του ν. 2515/1997 προβλέπεται 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: ...ε. Για δήμους με πληθυσμό πάνω από 50.000 κατοίκους σε επτακόσια ευρώ..4. .. Η περιοχή της τέως διοικήσεως πρωτεύουσής 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 το άρθρο 8 παρ. 5 του ν. 2515/1997:

«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.»

Επειδή, με το άρθρο 8 παρ. 7 του ν. 2515/1997 προβλέπεται ότι:

«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, σύμφωνα με το άρθρο 62 του ν. 4174/2013:

«..4. Ο φορολογούμενος ή το ευθυνόμενο πρόσωπο καλείται εγγράφως από τον Γενικό Γραμματέα να υποβάλλει 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, σύμφωνα με την περίπτωση β' της παρ. 1 του άρθρου 54 του ν. 4174/2013

‘Διαδικαστικές Παραβάσεις’:

«1. Για καθεμία από τις παρακάτω παραβάσεις επιβάλλεται πρόστιμο στον φορολογούμενο ή οποιοδήποτε πρόσωπο, εφόσον υπέχει αντίστοιχη υποχρέωση από τον Κώδικα ή τη φορολογική νομοθεσία που αναφέρεται στο πεδίο εφαρμογής του:

α) δεν υποβάλλει ή υποβάλλει εκπρόθεσμα δήλωση πληροφοριακού χαρακτήρα ή φορολογική δήλωση από την οποία δεν προκύπτει φορολογική υποχρέωση καταβολής φόρου,

β) δεν υποβάλλει ή υποβάλλει εκπρόθεσμα φορολογική δήλωση, γ)...)»

Επειδή, εν προκειμένω, σύμφωνα με την με ημερομηνία σύνταξης 6.4.15 Έκθεση Βεβαίωσης Παράβασης της Δ.Ο.Υ ΙΖ' ΑΘΗΝΩΝ, κατά τη διενέργεια του ελέγχου στην επιχείρηση του προσφεύγοντος, διαπιστώθηκε η ύπαρξη στο χώρο της επιχείρησης τριών (3) ειδικών διασκευασμένων τραπεζιών με επικάλυψη ειδικού υφάσματος (τσόχας) για τη διενέργεια ψυχαγωγικών τεχνικών παιγνίων, χωρίς να έχει καταβληθεί το τέλος του άρθρου 8 του ν. 2515/1997, το οποίο, σύμφωνα με την ως άνω διάταξη, επιβάλλεται σε κάθε τραπέζι που είναι ειδικά διασκευασμένο για τη διενέργεια ψυχαγωγικών τεχνικών παιγνίων με παιγνιόχαρτα.

Επειδή, ο προσφεύγων δεν υπέβαλε δήλωση απογραφής στην αρμόδια Δ.Ο.Υ. και δεν κατέβαλε το εν λόγω τέλος, ως είχε υποχρέωση βάσει του άρθρου 8 του ν. 2515/1997. Ως εκ τούτου, ορθώς επιβλήθηκε το πρόστιμο της παρ. 7 του ανωτέρω άρθρου.

Επειδή ο προσφεύγων προβάλλει ως λόγο ακύρωσης της αρ./9.4.15 Πράξης Επιβολής Προστίμου και της με ημερομηνία σύνταξης 6.4.15 οικείας Έκθεσης Βεβαίωσης Παράβασης την, κατά τους ισχυρισμούς του, μη προσήκουσα κλήση προς ακρόαση, χωρίς όμως να επικαλείται οποιαδήποτε βλάβη και χωρίς να αναφέρει παράλληλα και συγκεκριμένους ισχυρισμούς που θα μπορούσαν να οδηγήσουν σε διαφορετικό αποτέλεσμα.

Επειδή, εξάλλου, ο προσφεύγων κλήθηκε σε ακρόαση και προσήλθε στη Δ.Ο.Υ. ΙΖ' ΑΘΗΝΩΝ αλλά δεν προέβαλε αντιρρήσεις, ούτε γραπτώς ούτε προφορικώς.

Επειδή η διάταξη του άρθρου 8 παρ. 7 του ν. 2515/1997 προσδιορίζει το ως άνω πρόστιμο στο πενταπλάσιο της αξίας κατά την παράγραφο 3 προβλεπόμενου τέλους, περιορίζοντας την σχετική διακριτική ευχέρεια της φορολογικής αρχής, δεν αντίκειται στην προβλεπόμενη από το Σύνταγμα αρχή της αναλογικότητας. Και τούτο, διότι δεν 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, δεν διαθέτει διακριτική ευχέρεια να προσδιορίζει το ύψος του προστίμου αναλόγως των ειδικότερων συνθηκών της παραβάσεως, θέμα παραβιάσεως 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 δεν διαθέτει ούτε αυτό τέτοια εξουσία, δεν μπορεί να τεθεί. Συνεπώς, ακόμα 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 (ΕΣΔΑ), δεν τίθεται ζήτημα παραβιάσεως της εν λόγω διατάξεως (ΣτΕ 2402/2010).

Επειδή οι διαπιστώσεις του ελέγχου, όπως αυτές καταγράφονται στην με ημερομηνία σύνταξης 6.4.15 Έκθεση Βεβαίωσης Παράβασης της Δ.Ο.Υ ΙΖ' ΑΘΗΝΩΝ επί της οποίας εδράζεται η προσβαλλόμενη Πράξη Επιβολής Προστίμου κρίνονται βάσιμες, αποδεκτές και πλήρως αιτιολογημένες, η υπό κρίση ενδικοφανής προσφυγή πρέπει να απορριφθεί.

Α π ο φ α σ ί ζ ο υ μ ε

Την **απόρριψη** της με ημερομηνία κατάθεσης **18.5.15** και με αρ. πρωτ. ενδικοφανούς προσφυγής του, ΑΦΜ

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

Διαχειριστική Περίοδος 1.1.15-31.12.15

Πρόστιμο του άρθρου άρθρο 8 παρ. 7 του ν. 2515/1997

Συνολικό ποσό προστίμου: 10.500,00 € (=700,00 Χ 5 Χ 3)

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

Ακριβές Αντίγραφο

**Ο ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΣ ΤΗΣ ΔΙΕΥΘΥΝΣΗΣ
ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ**

**Ο/Η Υπάλληλος του Τμήματος
Διοικητικής Υποστήριξης**

ΓΕΩΡΓΙΟΣ ΣΤΑΥΡΙΔΗΣ

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).