



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ



ΑΑΔΕ

Ανεξάρτητη Αρχή
Δημοσίων Εσόδων

**ΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ
ΥΠΟΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ
ΚΑΙ ΝΟΜΙΚΗΣ ΥΠΟΣΤΗΡΙΞΗΣ
ΤΜΗΜΑ Α8-ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ**

Ταχ. Δ/ση : Εγνατία 45-Θεσ/νικη
Ταχ. Κώδικας : 54630
Τηλέφωνο : 2313-333254
Fax : 2313-333258
E-Mail : ded.thess@aade.gr
Url : www.aade.gr

Θεσσαλονίκη, 08.07.2019
Αριθμός Απόφασης: 1704

ΑΠΟΦΑΣΗ

Ο ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΣ ΤΗΣ ΔΙΕΥΘΥΝΣΗΣ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ

Έχοντας υπ' όψη:

1. Τις διατάξεις :
 - α. Του άρθρου 63 του ν. 4174/2013 (ΦΕΚ Α' 170).
 - β. Του άρθρου 11 της Δ. ΟΡΓ. Α 1036960 ΕΞ 2017/10.03.2017 Απόφασης του Διοικητή της Α.Α.Δ.Ε. (ΦΕΚ 968 Β'/22.03.2017) με θέμα «*Οργανισμός της Ανεξάρτητης Αρχής Δημοσίων Εσόδων (Α.Α.Δ.Ε.)*»
 - γ. Της ΠΟΛ 1064/27-4-2017 Απόφασης του Διοικητή της Ανεξάρτητης Αρχής Δημοσίων Εσόδων (ΦΕΚ Β' 1440/27-4-2017).
2. Την ΠΟΛ 1069/04-03-2014 Εγκύκλιο της Γενικής Γραμματείας Δημοσίων Εσόδων του Υπουργείου Οικονομικών.
3. Την Δ.Ε.Δ. 1126366 ΕΞ 2016/30.08.2016 (ΦΕΚ Β' 2759/1.9.2016) Απόφαση του Προϊσταμένου της Διεύθυνσης Επίλυσης Διαφορών «Παροχή εξουσιοδότησης υπογραφής».
4. Την από **12.03.2019** και με αριθμό πρωτοκόλλου ... ενδικοφανή προσφυγή της ..., **Α.Φ.Μ.** ..., κατά της με αρ. .../11.02.2019 πράξης επιβολής προστίμου του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Κοζάνης.
5. Την ανωτέρω προσβαλλόμενη πράξη της οποίας ζητείται η ακύρωση.
6. Την από 15/03/2019 έκθεση απόψεων της Δ.Ο.Υ. Κοζάνης.
7. Την εισήγηση του ορισθέντος υπαλλήλου του τμήματος Α8' - Επανεξέτασης της Υπηρεσίας μας όπως αποτυπώνεται στο σχέδιο απόφασης.

Επί της από 12.03.2019 και με αριθμό πρωτοκόλλου ... ενδικοφανούς προσφυγής της ..., **Α.Φ.Μ.** ..., 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. .../11.02.2019 πράξη επιβολής προστίμου φορολογικού έτους 2019 του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Κοζάνης, επιβλήθηκε στην προσφεύγουσα πρόστιμο ύψους 3.000,00€ (ήτοι 300×2×5) λόγω μη καταβολής του ειδικού ετήσιου τέλους διενέργειας ψυχαγωγικών τεχνικών παιγνίων με παιγνιόχαρτα, κατά παράβαση του άρθρου 8 του Ν. 2515/1997, όπως τροποποιήθηκε και ισχύει, που επισύρει τις κυρώσεις της παρ. 7 του ίδιου άρθρου. Η ανωτέρω πράξη εδράζεται επί της από 19.12.2018 έκθεσης μερικού επιτόπιου ελέγχου της Δ.Ο.Υ. Μουδανίων.

Η προσφεύγουσα, με την υπό κρίση ενδικοφανή προσφυγή, ζητά την ακύρωση της προσαλλόμενης πράξης, ισχυριζόμενη ότι είναι νέα επιχείρηση και επιπλέον ο Δήμος Νέας Προποντίδας, εκ παραδρομής δεν της ζήτησε, μόλις χορήγησε τη σχετική άδεια, την καταβολή του σχετικού τέλους, με αποτέλεσμα να της δημιουργηθεί η εσφαλμένη εντύπωση ότι είχε την δυνατότητα να καταβάλει το ως άνω τέλος, έως τη λήξη του έτους 2018.

Επειδή σύμφωνα με το άρθρο 8 του Ν. 2515/1997, όπως τροποποιήθηκε και αντικαταστάθηκε εκ νέου με το άρθρο 10 παρ. 2 του Ν. 3037/2002: «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.

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 η 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 πρόσφору μέσου.

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 μόνο 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.

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.

8. Για την επιβολή του προστίμου της προηγούμενης παραγράφου, τη διοικητική επίλυση της διαφοράς, το δικαστικό συμβιβασμό, την παραγραφή του δικαιώματος του Δημοσίου και τη βεβαίωση και καταβολή αυτού, εφαρμόζονται ανάλογα οι διατάξεις του άρθρου 9 του Ν. 2523/1997».

Επειδή, σύμφωνα με την ΠΟΛ 1192/2018: «2. Με το άρθρο 50 παρ.3 του ν.4223/2013 (Α'287) προστέθηκε παράρτημα στον Ν. 4174/2013 «Κώδικας Φορολογικής Διαδικασίας» (ΦΕΚ 170/Α'/26-7-2013), ο οποίος τέθηκε σε ισχύ από 1.1.2014, με τις εντασσόμενες στον ΚΦΔ φορολογίες, εισφορές, τέλη, όπου περιλαμβάνεται, μεταξύ άλλων, και το τέλος διενέργειας ψυχαγωγικών τεχνικών παιγνίων με παιγνιόχαρτα. Συνεπώς μετά την 1.1.2014 η φορολογική αρχή έχει την εξουσία και την αρμοδιότητα να διενεργεί έλεγχο για την εφαρμογή των διατάξεων του άρθρ.8 του ν.2515/1997 κατά τα οριζόμενα στις διατάξεις του Κώδικα Φορολογικής Διαδικασίας. Σε περίπτωση δε που ο υπόχρεος αμφισβητεί την πράξη επιβολής του εν λόγω προστίμου, οφείλει, σύμφωνα με το άρθρο 63 του ΚΦΔ, να υποβάλει ενδικοφανή προσφυγή με αίτημα την επανεξέταση της πράξης στο πλαίσιο διοικητικής διαδικασίας από την Διεύθυνση Επίλυσης Διαφορών της Φορολογικής Διοίκησης.

3. Τέλος, αποσαφηνίζεται ότι σε περίπτωση που ο φορολογούμενος υποβάλλει εκπρόθεσμα τη σχετική δήλωση απόδοσης του ειδικού τέλους (προκειμένου να λάβει

την σχετική άδεια λειτουργίας διασκευασμένων τραπεζιών), έχουν εφαρμογή οι διατάξεις των παρ. 1β' και 2γ' του άρθρου 54 του ΚΦΔ περί εκπρόθεσμης υποβολής δήλωσης.»

Επειδή σύμφωνα με τις γενικές παραδοχές των κανόνων δικαίου άγνοια νόμου δε νοείται από τη στιγμή που ο νόμος έχει δημοσιευθεί και έχει τεθεί σε ισχύ. Κατά συνέπεια ο ισχυρισμός της προσφεύγουσας ότι η παράλειψη περί εσφαλμένης εντύπωσης που της δημιουργήθηκε, περί του απώτατου χρόνου διαστήματος, εντός του οποίου ήταν υποχρεωμένη να καταβάλλει το σχετικό τέλος, λόγω ελλιπούς ενημέρωσής της από το δήμο Ν. Προποντίδας, πρέπει να απορριφθεί. Και ναι μεν δεν είναι δυνατόν να γνωρίζει κάποιος όλους τους νόμους και τις διατάξεις που ισχύουν σε μία πολιτεία, επιβάλλεται όμως να γνωρίζει τους νόμους και τις διατάξεις που ρυθμίζουν τους τομείς στους οποίους δραστηριοποιείται. Επομένως η επικαλούμενη άγνοια για το χρόνο καταβολής του τέλους της διενέργειας ψυχαγωγικών τεχνικών παιγνίων δε μπορεί να αποτελέσει λόγο καταστρατήγησης των κείμενων διατάξεων.

Επειδή, στην προκείμενη περίπτωση, κατά το μερικό επιτόπιο έλεγχο, που διενεργήθηκε κατά την 13.10.2018 στην έδρα της ατομικής επιχείρησης της προσφεύγουσας, από ελεγκτές της Δ.Ο.Υ. Ν. Μουδανίων, σε εκτέλεση της υπ' αρ. .../2018 εντολής ελέγχου, διαπιστώθηκε η εγκατάσταση, δύο (2) ειδικών διασκευασμένων τραπεζιών για τη διενέργεια ψυχαγωγικών τεχνικών παιγνίων με παιγνιόχαρτα. Κατόπιν σχετικού ερωτήματος από τους ελεγκτές, επιδείχθηκε σε αυτούς η υπ' αρ. .../01.08.2018 άδεια εγκατάστασης ειδικά διασκευασμένων τραπεζιών, στην οποία υπήρχε μνεία ότι καταβλήθηκε το σχετικό τέλος διενέργειας ψυχαγωγικών τεχνικών παιγνίων. Σε προφορικό αίτημα των ελεγκτών για την επίδειξη της δήλωσης απογραφής και του σχετικού αποδεικτικού καταβολής του τέλους, η προσφεύγουσα απάντησε ότι δεν καταβλήθηκε το σχετικό τέλος, ως όφειλε, σύμφωνα με το άρθρο 10 παρ. 2 του Ν. 3037/2002. Ακολούθως επιδόθηκε στην προσφεύγουσα, το υπ' αρ. .../13.10.2018 σημείωμα διαπιστώσεων ελέγχου και ο ταυτάριθμος από 13.10.2018 προσωρινός προσδιορισμός προστίμου, βάσει των άρθρων 28 και 62, του Ν. 4174/2013.

Επειδή, η προσφεύγουσα, ανταποκρινόμενη, προσκόμισε μεν την υπ' αρ. .../15.10.2018 δήλωση απογραφής ειδικά διασκευασμένων τραπεζιών του άρθρου 10 του Ν. 3037/2002, μετά των από 15.10.2018 αποδεικτικών πληρωμής του σχετικού τέλους, της Τράπεζας Πειραιώς, ως αναφέρεται στην από 19.12.2018 έκθεση μερικού επιτόπιου ελέγχου της Δ.Ο.Υ. Ν. Μουδανίων, ωστόσο σε χρόνο

μεταγενέστερο της διαπίστωσης της διάπραξης της παράβασης, ήτοι μετά την 13.10.2018.

Κατά συνέπεια οι προβαλλόμενοι λόγοι της υπό κρίση ενδικοφανούς προσφυγής κρίνονται ως αβάσιμοι.

Α π ο φ α σ ί ζ ο υ μ ε

Την **απόρριψη**, της με ημερομηνία κατάθεσης **12.03.2019** και με αριθμό πρωτοκόλλου ... ενδικοφανούς προσφυγής της ..., με **Α.Φ.Μ.**

Οριστική φορολογική υποχρέωση της υπόχρεης - καταλογιζόμενο ποσά με βάση την παρούσα εισήγηση (ταυτίζεται με της φορολογικής αρχής):

Φορολογικό έτος 2019

Υπ' αρ. .../11.02.2019 πράξη επιβολής προστίμου του προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ Κοζάνης

Ποσό προστίμου : 3.000,00 €

Εντελλόμεθα όπως αρμόδιο όργανο κοινοποιήσει με τη νόμιμη διαδικασία την παρούσα απόφαση στην υπόχρεη.

Ακριβές Αντίγραφο
Η Υπάλληλος του Αυτοτελούς
Γραφείου Διοικητικής Υποστήριξης

ΜΕ ΕΝΤΟΛΗ ΤΟΥ ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΥ
ΤΗΣ ΔΙΕΥΘΥΝΣΗΣ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ

Ο ΠΡΟΙΣΤΑΜΕΝΟΣ ΤΗΣ
ΥΠΟΔΙΕΥΘΥΝΣΗΣ ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ ΚΑΙ
ΝΟΜΙΚΗΣ ΥΠΟΣΤΗΡΙΞΗΣ

ΚΑΤΣΙΟΥΡΗΣ ΓΕΩΡΓΙΟΣ

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.