



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ



ΑΑΔΕ

Ανεξάρτητη Αρχή
Δημοσίων Εσόδων

Καλλιθέα 18.10.19
Αριθμός απόφασης: 2877

ΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ

ΥΠΟΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ

ΤΜΗΜΑ Α1

Ταχ. Δ/ση : Αριστογείτονος 19

Ταχ. Κώδικας : 176 71 - Καλλιθέα

Τηλέφωνο : 2131604534

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).

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 1064/12.4.2017 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' αριθμ. Δ.Ε.Δ. 1126366 ΕΞ 2016/30.8.16 (ΦΕΚ 2759 / τ. Β' / 1.9.16) Απόφαση του Προϊσταμένου της Διεύθυνσης Επίλυσης Διαφορών.

4. Τη με ημερομηνία κατάθεσης **20.5.19** και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανή προσφυγή της του, ΑΦΜ, κατοίκου επί της οδού, ΤΚ, κατά της με αρ. /19 Πράξης Επιβολής Προστίμου του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. ΗΡΑΚΛΕΙΟΥ σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 54 του ν. 4174/13 για το φορολογικό έτος 2019, και τα προσκομιζόμενα με αυτήν σχετικά έγγραφα.

5. Τη με αριθ. /19 Πράξη Επιβολής Προστίμου του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. ΗΡΑΚΛΕΙΟΥ, της οποίας ζητείται ακύρωση, καθώς και την οικεία έκθεση ελέγχου.

6. Τις απόψεις της Δ.Ο.Υ. ΗΡΑΚΛΕΙΟΥ.

7. Την εισήγηση του ορισθέντος υπαλλήλου του Τμήματος Α1 όπως αποτυπώνεται στο σχέδιο της απόφασης.

Επί της με ημερομηνία κατάθεσης **20.5.19** και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανούς προσφυγής της, 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' αριθ./19 προσβαλλόμενη Πράξη Επιβολής Προστίμου του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. ΗΡΑΚΛΕΙΟΥ επιβλήθηκε πρόστιμο ποσού 3.500,00 € (700,00 X 5 X 1), για το φορολογικό έτος 2019, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 8§7 του ν. 2515/1997 & 8 του ν.2523/1997, λόγω παράβασης των διατάξεων του άρθρου 8§ 1&2 του ν. 2515/1997.

Η ως άνω προσβαλλόμενη πράξη εδράζεται επί της από 15.4.19 Έκθεσης Ελέγχου της Δ.Ο.Υ. ΗΡΑΚΛΕΙΟΥ, σύμφωνα με την οποία διενεργήθηκε στις 8.3.19 επιτόπιος μερικός έλεγχος στην ατομική επιχείρηση της προσφεύγουσας, με αντικείμενο εργασιών την παροχή υπηρεσιών καφενείου και διαπιστώθηκε η εγκατάσταση ενός (1) ειδικά διασκευασμένου τραπέζιου σε χώρο διαμορφωμένο με ξύλινο παραβάν χωρίς να έχει καταβληθεί το προβλεπόμενο τέλος του ν. 2515/1997. Κατόπιν, επιδόθηκε το αρ. Σημείωμα Διαπιστώσεων - Κλήση προς ακρόαση του άρθρου 6 του ν. 2690/1999, στην οποία η προσφεύγουσα ανταποκρίθηκε υποβάλλοντας το αρ./19 έγγραφό της στο οποίο αναφέρεται ότι όντως υπήρχε στις 8.3.19 στο χώρο του καφενείου τραπέζι με τσόχα έπειτα από παράκληση θαμώνων για τη διοργάνωση άτυπου τουρνουά πρέφας ως αποχαιρετιστήρια εορτή επειδή η προσφεύγουσα λόγω προβλημάτων υγείας δε θα διατηρούσε την επαγγελματική της στέγη για μεγάλο χρονικό διάστημα.

Η προσφεύγουσα, με την υπό κρίση ενδικοφανή προσφυγή, ζητά την ακύρωση της ανωτέρω πράξης του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. ΗΡΑΚΛΕΙΟΥ, ισχυριζόμενη ότι τυχερά ή τεχνικά παίγνια δε λαμβάνουν χώρα στο καφενείο σε διαμορφωμένο τραπέζι. Μερικές φορές οι πελάτες παίζουν πρέφα αλλά όχι σε ειδικά διαμορφωμένο τραπέζι ούτε μέσα σε παραβάν. Το εν λόγω τραπέζι που επικαλείται ο έλεγχος και το παραβάν δε χρησιμοποιείται για τη διενέργεια τυχερών παιγνίων αλλά ήταν τοποθετημένο εκεί από τον προηγούμενο ιδιοκτήτη. Η έκθεση είναι ανατιολόγητη και αόριστη. Η προσφεύγουσα πάσχει από σοβαρά προβλήματα υγείας.

Επειδή, σύμφωνα με το άρθρο 8 παρ. 1 & 2 του ν. 2515/1997, όπως αντικαταστάθηκαν από την παρ.2 του άρθρου 10 του Ν.3037/2002: «1. Τα Ψυχαγωγικά τεχνικά παίγνια με παιγνιόχαρτα διενεργούνται ελευθέρα. 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) ήμερων 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 téως 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 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 τραπέζιων 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 τραπέζιων 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 8 παρ. 1 του ν. 2523/1997: «Σε περίπτωση εγκατάστασης ή λειτουργίας ψυχαγωγικών τεχνικών παιγνίων σε παιγνιομηχανήματα ή σε ειδικά διασκευασμένα τραπέζια, χωρίς την καταβολή του νόμιμου τέλους διενέργειας ψυχαγωγικών τεχνικών παιγνίων, επιβάλλεται από την αρμόδια δημόσια οικονομική υπηρεσία πρόστιμο, το οποίο ανέρχεται στο πενταπλάσιο του κατά περίπτωση προβλεπόμενου ετήσιου τέλους.»

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 άρθ.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. ...»

Επειδή, εν προκειμένω, σύμφωνα με την από 15.4.19 Έκθεση Ελέγχου της Δ.Ο.Υ. ΗΡΑΚΛΕΙΟΥ, στις 8.3.19 διενεργήθηκε επιτόπιος μερικός έλεγχος στην ατομική επιχείρηση της προσφεύγουσας, με αντικείμενο εργασιών την παροχή υπηρεσιών καφενείου και διαπιστώθηκε η εγκατάσταση ενός (1) ειδικά διασκευασμένου τραπέζιου σε χώρο διαμορφωμένο με ξύλινο παραβάν χωρίς να έχει καταβληθεί το προβλεπόμενο τέλος του ν. 2515/1997. Στην ανωτέρω έκθεση ελέγχου διευκρινίζεται ότι το παράβολο αφορά τις διατάξεις του άρθρου 8 του ν. 2515/1997 όπως αυτό αντικαταστάθηκε από την παρ. 2 του ν. 3037/2002 και της ΠΟΛ. 1192/2018, ήτοι το τέλος παιγνίων, και παρατίθενται οι εν λόγω σχετικές διατάξεις. Στο δε πόρισμα του ελέγχου, στην περιγραφή της παράβασης, αναφέρεται ότι αφορούσε τη μη καταβολή παραβόλου για ένα τραπέζι όπου γίνονταν τεχνικά παίγνια.

Επειδή, στο αρ. Σημείωμα Διαπιστώσεων - Κλήση προς ακρόαση, η προσφεύγουσα αναφέρει στο αρ. /19 έγγραφό της ότι όντως στις 8.3.19 στο χώρο του καφενείου υπήρχε ειδικά διασκευασμένο τραπέζι (τραπέζι με τσόχα) για τη διενέργεια ψυχαγωγικών τεχνικών παιγνίων με παιγνιόχαρτα (πρέφα).

Επειδή, η έκθεση ελέγχου που συντάσσεται από τα φορολογικά όργανα αποτελεί δημόσιο έγγραφο (άρθρο 169 § 1 ΚΔΔ) και έχει την αποδεικτική αξία που ορίζει το άρθρο 171§§1 & 4 ΚΔΔ, αποτελεί δηλαδή πλήρη απόδειξη για όσα βεβαιώνονται ότι έγιναν από τον συντάκτη της ή ενώπιον αυτού, προς τα οποία μόνον για πλαστότητα μπορεί να προσβληθεί.

Επειδή, με το άρθρο 8§7 του ν. 2515/1997 ορίζεται ότι το πρόστιμο του εν λόγω άρθρου επιβάλλεται στην περίπτωση της εγκατάστασης ειδικά διασκευασμένων τραπεζιών για τη διενέργεια ψυχαγωγικών τεχνικών παιγνίων με παιγνιόχαρτα, χωρίς την καταβολή του νομίμου τέλους.

Επειδή, σύμφωνα με τα ανωτέρω, ορθώς επιβλήθηκε το υπό κρίση πρόστιμο, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 8§7 του ν. 2515/1997 & 8 του ν.2523/1997, λόγω παράβασης των διατάξεων του άρθρου 8§ 1&2 του ν. 2515/1997.

Επειδή, τα πρόστιμα επιβάλλονται από τη Φορολογική Διοίκηση χωρίς να εξετάζεται η υπαιτιότητα του παραβάτη, αλλά η πραγμάτωση της αντικειμενικής υπόστασης της παράβασης (πρβλ. ΣτΕ 1188/2010, 477/2009, 1253/1992).

Επειδή οι διαπιστώσεις του ελέγχου, όπως αυτές καταγράφονται στην υπό κρίση Έκθεση Ελέγχου 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 **20.5.19** και με αρ. πρωτ. ενδικοφανούς προσφυγής της , ΑΦΜ

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

Φορολογική Περίοδος 01.01.19-31.12.19

Πρόστιμο του αρ. 8§7 του ν. 2515/1997 & του αρ. 8 του ν.2523/1997 : 3.500,00 €

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

Ακριβές Αντίγραφο

**Με εντολή του Προϊσταμένου της
Διεύθυνσης Επίλυσης Διαφορών
Ο Αναπληρωτής Προϊστάμενος της
Υποδιεύθυνσης Επανεξέτασης**

**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.