



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ



ΑΑΔΕ

Ανεξάρτητη Αρχή
Δημοσίων Εσόδων

Θεσσαλονίκη, 09-01-2020

Αριθμός Απόφασης: 99

**ΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ
ΥΠΟΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ
ΚΑΙ ΝΟΜΙΚΗΣ ΥΠΟΣΤΗΡΙΞΗΣ
ΤΜΗΜΑ Α7-ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ**

Ταχ. Δ/ση : Εγνατία 45-Θεσ/νίκη
Ταχ. Κώδικας : 54630
Πληροφορίες :
Τηλέφωνο : 2313-333245
Fax : 2313-333258
E-Mail : ded.thess@aade.gr
Url : www.aade.gr

**ΑΠΟΦΑΣΗ
Ο ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΣ ΤΗΣ ΔΙΕΥΘΥΝΣΗΣ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ**

Έχοντας υπ' όψη:

1. Τις διατάξεις:

α. Του άρθρου 63 του Ν.4174/2013 (Κ.Φ.Δ.) (ΦΕΚ Α' 170/26-07-2013), όπως τροποποιήθηκε και ισχύει.

β. Του άρθρου 10 της Δ.ΟΡΓ.Α1036960ΕΞ2017/10-03-2017 Απόφασης του Διοικητή της Α.Α.Δ.Ε. (ΦΕΚ Β' 968/22-03-2017) με θέμα «*Οργανισμός της Ανεξάρτητης Αρχής Δημοσίων Εσόδων (Α.Α.Δ.Ε.)*», όπως αναριθμήθηκε, τροποποιήθηκε και ισχύει.

γ. Της Απόφασης ΠΟΛ.1064/28-04-2017 του Γ.Γ.Δ.Ε. (ΦΕΚ55Β/16-01-2014).

2. Την Εγκύκλιο ΠΟΛ.1069/04-03-2014 της Γ.Γ.Δ.Ε. του Υπουργείου Οικονομικών.

3. Την με αριθμό και ημερομηνία πρωτοκόλλου Δ.Ε.Δ.1126366ΕΞ2016/30-08-2016 Απόφαση του Προϊσταμένου της Διεύθυνσης Επίλυσης Διαφορών (ΦΕΚ2759Β/01-09-2016) με θέμα «*Παροχή εξουσιοδότησης υπογραφής*».

4. Τη με ημερομηνία κατάθεσης **13/09/2019 και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανή προσφυγή της του - **Α.Φ.Μ.**, κατοίκου, επί της οδού, κατά της με αρ./**2019** Πράξης Επιβολής Προστίμου Άρ. 8 παρ. 2,3,4,5,6,7 του Ν.2515/1997 (όπως ισχύουν με το άρθρο 10 παρ. 2 του Ν.3037/2002), φορολογικού έτους **2019**, του προϊσταμένου της **Δ.Ο.Υ. ΞΑΝΘΗΣ** και τα προσκομιζόμενα με αυτήν σχετικά έγγραφα.**

5. Την ανωτέρω προσβαλλόμενη πράξη της οποίας ζητείται η ακύρωση.

6. Την Έκθεση Απόψεων του Προϊσταμένου της **Δ.Ο.Υ. ΞΑΝΘΗΣ**, ενώπιον της Διεύθυνσης Επίλυσης Διαφορών, της Α.Α.Δ.Ε., με την οποία ζητείται η απόρριψη της υπό κρίση Ενδικοφανούς Προσφυγής.
7. Την εισήγηση του ορισθέντος υπαλλήλου του τμήματος Α7' - Επανεξέτασης όπως αποτυπώνεται στο σχέδιο απόφασης.

Επί της από **13/09/2019** και με αριθμό πρωτοκόλλου Ενδικοφανούς Προσφυγής της του - **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 υπό κρίση Ενδικοφανούς Προσφυγής, επαγόμαστε τα ακόλουθα:

Η προσφεύγουσα διατηρεί ατομική επιχείρηση στην, επί της οδού, με δραστηριότητα καφενείου. Με τη με αριθμό/2019 Πράξη Επιβολής Προστίμου Άρ. 8 παρ. 2,3,4,5,6,7 του Ν.2515/1997 (όπως ισχύουν με το άρθρο 10 παρ. 2 του Ν.3037/2002), φορολογικού έτους **2019**, του προϊσταμένου της **Δ.Ο.Υ. ΞΑΝΘΗΣ**, καταλογίστηκε σε βάρος της προσφεύγουσας συνολικό πρόστιμο ύψους **2.000,00 ΕΥΡΩ (5 X 400,00)**, διότι από επιτόπιο έλεγχο που διενεργήθηκε στην έδρα της ατομικής επιχείρησης της προσφεύγουσας στις 08/06/2019, διαπιστώθηκε ότι η προσφεύγουσα είχε εγκατάσταση ενός (1) ψυχαγωγικού τεχνικού παιγνίου με παιγνιόχαρτα σε ειδικά διασκευασμένο τραπέζι, χωρίς την καταβολή του νόμιμου τέλους, που ανέρχεται σε 400,00 ΕΥΡΩ κατά παράβαση των διατάξεων της παρ. 3 του άρθρου 8 του Ν.2515/1997, όπως ισχύει με την παρ. 2, του άρθρου 10, του Ν.3037/2002. Για την παράβαση αυτή επιβλήθηκε πρόστιμο 2.000,00 ΕΥΡΩ, σύμφωνα με τις διατάξεις της παρ. 7 του άρθρου 8 του Ν.2515/1997, όπως ισχύει την παρ.2 του άρθρου 10 του Ν.3037/2002 και την ΠΟΛ.1192/2018. Το πρόστιμο αναλύεται ως ακολούθως:

Αριθμός διασκευασμένων τραπεζιών	Οφειλόμενο νόμιμο τέλος βάσει πληθυσμού.	Πρόστιμο βάσει άρθ. 10 παρ. 7 του Ν.3037/2002	Υποβαλλόμενο πρόστιμο	Τελικό υποβαλλόμενο πρόστιμο
1	1 X 400,00 ΕΥΡΩ	Πενταπλάσιο του οφειλόμενου τέλους	5 X 400,00	2.000,00 ΕΥΡΩ

Με τη με αριθμό πρωτοκόλλου/13-09-2019 ενδικοφανή προσφυγή η προσφεύγουσα ζητά να ακυρωθεί η προσβαλλόμενη πράξη, για τους παρακάτω λόγους:

1. Το υπό εξέταση τραπέζι δεν ήταν διασκευασμένο, αλλά τοποθετήθηκε σε αυτό κομμάτι πανί, εκείνη την ημέρα, έπειτα από απαίτηση πελάτη

Αναφορικά με τον ανωτέρω ισχυρισμό του προσφεύγοντος, αυτός πρέπει να απορριφθεί ως απαράδεκτος, νόμω και ουσία αβάσιμος και αστήρικτος για τους παρακάτω λόγους:

Επειδή, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 8 του Ν.2515/1997, όπως αντικαταστάθηκε με την παράγραφο 2 του άρθρου 10 του ν. 3037/2002 (ΦΕΚ Α' 174/30-07-2002) και ισχύει από τη δημοσίευση του νόμου στην Εφημερίδα της Κυβερνήσεως, ήτοι από 30-07-2002, σύμφωνα με το άρθρο 12 του ίδιου νόμου, ορίζεται ότι: «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..... 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»,..... 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:.. δ. Για δήμους με πληθυσμό από 10.001 μέχρι 50.000 κατοίκους σε τετρακόσια 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') η 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 άλλου πρόσφορου 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 τραπεζίων 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 τραπεζίων 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 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/A'/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. 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 τραπεζίων), έχουν εφαρμογή οι διατάξεις των [παρ. 1β'](#) και [2γ' του άρθρου 54](#) του ΚΦΔ περί εκπρόθεσμης υποβολής δήλωσης».

Επειδή, στις διατάξεις του άρθρου 171 του Ν.2717/1999 ορίζεται ότι: «1. Τα δημόσια έγγραφα που έχουν συνταχθεί από το αρμόδιο όργανο και κατά τους νόμιμους τύπους αποτελούν πλήρη απόδειξη για όσα βεβαιώνεται σε αυτά, είτε ότι ενήργησε ο συντάκτης τους είτε ότι έγιναν ενώπιόν του, ως προς τα οποία είναι δυνατή η ανταπόδειξη μόνο εφόσον τα έγγραφα αυτά προσβληθούν ως πλαστά.... 4. Οι εκθέσεις ελέγχου που συντάσσονται από φορολογικά όργανα έχουν, εκτός από τις αναφερόμενες σε αυτές πληροφορίες ή ομολογίες του ελεγχόμενου, την κατά την παρ. 1 αποδεικτική δύναμη.... 6. Οι διατάξεις των προηγούμενων παραγράφων εφαρμόζονται μόνο εφόσον ο νόμος που διέπει τη σχέση δεν ορίζει διαφορετικά».

Επειδή, σύμφωνα με τα προαναφερόμενα στην παρ. 4 του άρθρου 8 του Ν.2515/1997, όπως αντικαταστάθηκε με την παράγραφο 2 του άρθρου 10 του ν. 3037/2002 (ΦΕΚ Α' 174/30-07-2002) διευκρινίζεται ότι «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 άλλου πρόσφορου μέσου» και συνεπώς η διάπραξη της παράβασης ισχύει όχι μόνο για την περίπτωση που υπάρχουν εγκαταστημένα ειδικά διασκευασμένα τραπέζια για τη διενέργεια ψυχαγωγικών τεχνικών παιγνίων με παιγνιόχαρτα.

Επειδή, βασικά στοιχεία της αιτιολογίας αποτελούν κατά το νόμο, τη θεωρία και τη νομολογία εκτός από το νόμιμο έρεισμα της πράξης, δηλαδή την αναφορά των απρόσωπων κανόνων δικαίου που προβλέπουν την έκδοσή της, η ερμηνεία τους, οι νόμιμες προϋποθέσεις που έχουν διαπιστωθεί, η ουσιαστική εκτίμηση των πραγματικών καταστάσεων, ο απαιτούμενος νομικός χαρακτηρισμός τους καθώς και τα κριτήρια και οι σκέψεις του διοικητικού οργάνου σχετικά με την άσκηση της διακριτικής ευχέρειας (Επ. Σπηλιωτόπουλου, Εγχειρίδιο Διοικητικού Δικαίου, εκδόσεις Αντ. Ν. Σάκκουλα 2001, παρ. 516 έως 519). Η αιτιολογία δε, θεωρείται νόμιμη όταν είναι α)ειδική (και όχι γενική και αόριστη) και β)πλήρης ή επαρκής (και όχι ανεπαρκής ή ελλιπής). Σκοπός

ύπαρξης αιτιολογίας σε μια διοικητική πράξη είναι ουσιαστικά η δημιουργία δυνατότητας ελέγχου της πράξης αυτής από τα δικαστήρια.

Επειδή στο άρθρο 64 του Ν. 4174/2013 ορίζεται ότι: «Η Φορολογική Διοίκηση έχει την υποχρέωση να παρέχει σαφή, ειδική και επαρκή αιτιολογία για τη νομική βάση, τα γεγονότα και τις περιστάσεις που θεμελιώνουν την έκδοση πράξεως και τον προσδιορισμό φόρου».

Επειδή, η ίδια η προσφεύγουσα αποδέχεται στην ενδικοφανή προσφυγή της ότι στο υπό εξέταση τραπέζι είχε τοποθετηθεί ένα πανί εκείνη την ημέρα έπειτα από απαίτηση πελάτη της.

Επειδή, σύμφωνα με την από 05/08/2019 σχετική Έκθεση Μερικού Επιτόπιου Ελέγχου [Εφαρμογής των διατάξεων του άρθρου 8 του Ν.2515/1997 (όπως ισχύει με το άρθρο 10 του Ν.3037/2002)] της **Δ.Ο.Υ. ΞΑΝΘΗΣ** ο μερικός επιτόπιος έλεγχος που διενεργήθηκε στο κατάστημα – καφενείο της προσφεύγουσας, επί της οδού, στην, δήμος με πληθυσμό από 10.001 – 50.000, διαπίστωσε ότι την 08/06/2019, ημέρα Σάββατο και ώρα 20:25, υπήρχε εγκατεστημένο ένα (1) ειδικά διασκευασμένο τραπέζι με επικάλυψη υφάσματος, όπως ορίζεται στο άρθρο 8 παρ. 4, εδ. 2 του Ν.2515/2017, όπως αντικαταστάθηκε με την παρ. 2 του άρθρου 10 του Ν.3037/2002 και ισχύει από 30/07/2002 και μετά σύμφωνα με το άρθρο 12 του ίδιου νόμου, κατάλληλο για την διεξαγωγή ψυχαγωγικού – τεχνικού παιγνίου με παιγνιόχαρτα, χωρίς η προσφεύγουσα να έχει, εν ισχύ, άδεια διενέργειας ψυχαγωγικών τεχνικών παιγνίων και να έχει καταβάλει το ετήσιο «τέλος διενέργειας ψυχαγωγικών τεχνικών παιγνίων με παιγνιόχαρτα» για το 2019, ορθώς εκδόθηκε η προσβαλλόμενη πράξη.

Α Π Ο Φ Α Σ Ι Ζ Ο Υ Μ Ε

Την απόρριψη της με αριθμό πρωτ.**/13-09-2019** ενδικοφανούς προσφυγής της **του** - **Α.Φ.Μ.**και την επικύρωση της με αρ.**/2019** Πράξης Επιβολής Προστίμου Άρ. 8 παρ. 2,3,4,5,6,7 του Ν.2515/1997 (όπως ισχύουν με το άρθρο 10 παρ. 2 του Ν.3037/2002), φορολογικού έτους **2019**, του προϊσταμένου της **Δ.Ο.Υ. ΞΑΝΘΗΣ**.

Η φορολογική υποχρέωση της προσφεύγουσας με βάση την παρούσα απόφαση διαμορφώνεται ως εξής:

Διαχειριστική Περίοδος 01/01/2019 – 31/12/2019	Απόφασης
Πρόστιμο [5 X 400,00]	2.000,00
ΚΑΤΑΛΟΓΙΖΟΜΕΝΟ ΠΟΣΟ	2.000,00

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

Με εντολή του Προϊσταμένου της
Διεύθυνσης Επίλυσης Διαφορών

ο Προϊστάμενος
Της Υποδιεύθυνσης – Επανεξέτασης
και Νομικής Υποστήριξης

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.