



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ



ΑΑΔΕ

Ανεξάρτητη Αρχή
Δημοσίων Εσόδων

Θεσσαλονίκη, 03/12/2021

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

Αριθμός απόφασης: 3511

Ταχ. Δ/ση : Εγνατία 45
Ταχ. Κώδικας: 54630 - Θεσσαλονίκη
Τηλέφωνο : 2313-333267
e-mail : ded.thess@aade.gr

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 τροποποιήθηκε και ισχύει,
- β. του άρθρου 10 της Δ. ΟΡΓ. Α 1125859 ΕΞ 2020/23.10.2020 Απόφασης του Διοικητή της Α.Α.Δ.Ε. (ΦΕΚ Β' 4738/26.10.2020) με θέμα «Οργανισμός της Ανεξάρτητης Αρχής Δημοσίων Εσόδων (Α.Α.Δ.Ε.)»,
- γ. της ΠΟΛ.1064/12.04.2017 Απόφασης του Διοικητή της Α.Α.Δ.Ε. (ΦΕΚ Β' 1440/27.04.2017).
2. Την ΠΟΛ.1069/04.03.2014 Εγκύκλιο της Γενικής Γραμματείας Δημοσίων Εσόδων του Υπουργείου Οικονομικών.
3. Την υπ' αριθμ. Δ.Ε.Δ. 1126366/ΕΞ2016/30.08.2016 (ΦΕΚ Β' 2759/01.09.2016) Απόφαση του Προϊσταμένου της Διεύθυνσης Επίλυσης Διαφορών «Παροχή εξουσιοδότησης υπογραφής».
4. Τη με ημερομηνία κατάθεσης 14/07/2021 και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανή προσφυγή της με ΑΦΜ, κατά της υπ' αριθ.06.2021 πράξης επιβολής προστίμου άρθρου 8 ν.2515/1997 (για διενέργεια τεχνικών παιγνίων με παιγνιόχαρτα χωρίς την καταβολή του νόμιμου τέλους) για το φορολογικό έτος 2020 του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Ζ' ΘΕΣΣΑΛΟΝΙΚΗΣ και τα προσκομιζόμενα με αυτήν σχετικά έγγραφα.
5. Την υπ' αριθ.06.2021 πράξη επιβολής προστίμου άρθρου 8 ν.2515/1997 (για διενέργεια τεχνικών παιγνίων με παιγνιόχαρτα χωρίς την καταβολή του νόμιμου τέλους), για το

φορολογικό έτος 2020, του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Ζ' ΘΕΣΣΑΛΟΝΙΚΗΣ της οποίας ζητείται η ακύρωση.

6. Τις απόψεις του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Ζ' ΘΕΣΣΑΛΟΝΙΚΗΣ.

7. Την εισήγηση του ορισθέντος υπαλλήλου του Τμήματος Α8 – Επανεξέτασης, όπως αποτυπώνεται στο σχέδιο της απόφασης.

Επί της από 14/07/2021 και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανούς προσφυγής της με ΑΦΜ, 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.06.2021 πράξη επιβολής προστίμου του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Ζ' ΘΕΣΣΑΛΟΝΙΚΗΣ, επιβλήθηκε στην προσφεύγουσα, για το φορολογικό έτος 2020, πρόστιμο ποσού 4.500,00€, λόγω μη υποβολής δήλωσης απογραφής και καταβολής του νόμιμου τέλους εγκατάστασης τριών (-3-) ειδικά διασκευασμένων τραπεζιών με σταθερή ή μη επικάλυψη ειδικού υφάσματος (τσόχας), με σκοπό τη διενέργεια ψυχαγωγικών τεχνικών παιγνίων με παιγνιόχαρτα, κατά παράβαση του άρθρου 8 του ν.2515/1997 (όπως τροποποιήθηκε και ισχύει με το άρθρο 10 παρ. 2 του ν.3037/2002), σε συνδυασμό με τις διατάξεις του άρθρου 8 του ν.2523/1997.

Η ανωτέρω πράξη εδράζεται επί της από 14/06/2021 έκθεσης άρθρου 8 του ν.2515/1997 της Δ.Ο.Υ. Ζ' ΘΕΣΣΑΛΟΝΙΚΗΣ, κατόπιν επιτόπιου ελέγχου που διενεργήθηκε σε εκτέλεση της υπ' αριθ. 500/22.04.2021 εντολής του Προϊσταμένου της.

Αιτία του ελέγχου αποτέλεσε το με αρ. πρωτ.05.04.2021 έγγραφο του Αστυνομικού Τμήματος Θέρμης, το οποίο διαβιβάστηκε στη Δ.Ο.Υ. Ζ' ΘΕΣΣΑΛΟΝΙΚΗΣ, σύμφωνα με το οποίο στις 09/08/2020 και περί ώρα 15:00, ημέρα Κυριακή, διαπιστώθηκε η εγκατάσταση – τοποθέτηση στο κατάστημα υγειονομικού ενδιαφέροντος (καφενείο) που βρίσκεται στην Θεσσαλονίκης, ιδιοκτησίας της προσφεύγουσας τριών (-3-) ειδικά διασκευασμένων τραπεζιών, χωρίς την καταβολή του νόμιμου τέλους κατά παράβαση του άρθρου 8 του ν.2515/1997 και της υπ' αριθ. 1107414/1491/1 από 26/11/2003 ΚΥΑ.

Η προσφεύγουσα, με την υπό κρίση ενδικοφανή προσφυγή, ζητά να γίνει αυτή δεκτή και να ακυρωθεί η προαναφερθείσα πράξη, ισχυριζόμενη ότι α) η έκθεση ελέγχου της Δ.Ο.Υ. Ζ' ΘΕΣΣΑΛΟΝΙΚΗΣ στερείται πλήρους και αναλυτικής αιτιολογίας και περιγραφής με την οποία να θεμελιώνεται αδιαμφισβήτητα, το πραγματικό γεγονός της καταλογισθείσας παράβασης, όπου ουδόλως αναφέρεται «η χρησιμοποίηση» των τραπεζιών από πελάτες της επιχείρησής της και β) η κρίση της ελεγκτικής αρχής εδράζεται επί εσφαλμένης εκτίμησης των πραγματικών περιστατικών.

Επειδή, με το άρθρο 8 του ν.2515/1997, όπως τροποποιήθηκε με το άρθρο 10 παρ. 2 του ν.3037/2002 και ισχύει, ορίζεται ότι: «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... 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:... 4. Για δήμους με πληθυσμό από 10.001 μέχρι 50.000 κατοίκους σε τετρακόσια ευρώ... 5. 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')... 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. 6. 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. 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. 7. 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... 8. 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, με το άρθρο 8 του ν.2523/1997 ορίζεται ότι: «1. 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, με την παρ. 1 της ΠΟΛ.1192/2018 διευκρινίστηκε ότι με τις διατάξεις του άρθρου 8 του ν.2515/1997 «Ψυχαγωγικά τεχνικά παίγνια», όπως αντικαταστάθηκαν με την παρ. 2 του άρθρου

10 του ν.3037/2002, προβλέπεται ότι, όταν τα ψυχαγωγικά τεχνικά παίγνια με παιγνιόχαρτα διενεργούνται σε ειδικά διασκευασμένα τραπέζια απαιτείται άδεια διενέργειας ψυχαγωγικών τεχνικών παιγνίων και καταβολή ειδικού τέλους. Το τέλος προκαταβάλλεται, βάσει δήλωσης, εντός του τελευταίου διμήνου του προηγούμενου έτους. Σε περίπτωση εγκατάστασης των ειδικά διασκευασμένων αυτών τραπέζιων χωρίς την καταβολή του νομίμου τέλους, επιβάλλεται από την αρμόδια Δ.Ο.Υ. πρόστιμο το οποίο ανέρχεται στο πενταπλάσιο του αναλογούντος τέλους διενέργειας ψυχαγωγικών τεχνικών παιγνίων με παιγνιόχαρτα (άρθ. 8, παρ.7, ν.2515/1997 και άρθ. 8, παρ.1, ν.2523/1997).

Επειδή, με το άρθρο 62 του ν.4174/2013 ορίζεται ότι: «1. Ο Γενικός Γραμματέας είναι αρμόδιος για την έκδοση πράξεων επιβολής προστίμων. Οι διατάξεις του Κώδικα, και ιδίως αυτές που αφορούν το φορολογικό έλεγχο, τον προσδιορισμό φόρου την παραγραφή και την είσπραξη, εφαρμόζονται αναλόγως και για τις πράξεις επιβολής προστίμων... 3. Η πράξη επιβολής προστίμων πρέπει να περιλαμβάνει αυτοτελή αιτιολογία...».

Επειδή, με το 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, με το άρθρο 28 παρ. 2 του ν.4174/2013 ορίζεται ότι: «...Η έκθεση ελέγχου περιλαμβάνει εμπειριστатωμένα και αιτιολογημένα τα γεγονότα, τα στοιχεία και τις διατάξεις τις οποίες έλαβε υπόψη της η Φορολογική Διοίκηση για τον προσδιορισμό του φόρου...».

Επειδή, στο άρθρο 171 του Κώδικα Διοικητικής Δικονομίας, ο οποίος κυρώθηκε με το άρθρο πρώτο του ν.2717/1999 (Α' 97) 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 εφ' όσον τα έγγραφα αυτά προσβληθούν ως πλαστά... 3. Κατά τα λοιπά το περιεχόμενο των δημόσιων εγγράφων, καθώς και όλο το περιεχόμενο των ιδιωτικών, εκτιμάται σύμφωνα με τα οριζόμενα στο άρθρο 148... 4. Οι εκθέσεις ελέγχου που συντάσσονται από φορολογικά όργανα έχουν, εκτός από τις αναφερόμενες σε αυτές πληροφορίες ή ομολογίες του ελεγχομένου, την κατά την παρ. 1 αποδεικτική δύναμη...».

Επειδή, σύμφωνα με τα διαλαμβανόμενα στην από 14/06/2021 έκθεση της Δ.Ο.Υ. Ζ' ΘΕΣΣΑΛΟΝΙΚΗΣ επί της οποίας εδράζεται η προσβαλλόμενη πράξη επιβολής προστίμου και που συντάχθηκε ερειδόμενη στο υπ' αριθ. πρωτ./..../05.04.2021 έγγραφο του Αστυνομικού Τμήματος Θέρμης, σε επιτόπιο έλεγχο που διενεργήθηκε από αστυνομικούς του εν λόγω Α.Τ. κατά την 09/08/2020, ημέρα Κυριακή και περί ώρα 15:00, διαπιστώθηκε η εγκατάσταση – τοποθέτηση

στο κατάστημα υγειονομικού ενδιαφέροντος (καφενείο) στην Θεσσαλονίκης, ιδιοκτησίας της προσφεύγουσας τριών (-3-) ειδικά διασκευασμένων τραπεζιών, χωρίς την καταβολή του νόμιμου τέλους κατά παράβαση του άρθρου 8 του ν.2515/1997 και της υπ' αριθ. 1107414/1491/1 από 26/11/2003 ΚΥΑ και προς τούτο της επιβλήθηκε το υπό κρίση πρόστιμο.

Επειδή, με τις διατάξεις του άρθρου 65 του ν. 4174/2013 ορίζεται ότι: «Σε περίπτωση αμφισβήτησης πράξης προσδιορισμού φόρου στα πλαίσια ενδικοφανούς προσφυγής, ο φορολογούμενος ή οποιοδήποτε άλλο πρόσωπο που προβαίνει στην εν λόγω αμφισβήτηση φέρει το βάρος της απόδειξης της πλημμέλειας της πράξης προσδιορισμού του φόρου».

Επειδή, η προσφεύγουσα ισχυρίζεται ότι η έκθεση ελέγχου της Δ.Ο.Υ. Ζ' ΘΕΣΣΑΛΟΝΙΚΗΣ στερείται πλήρους και αναλυτικής αιτιολογίας και περιγραφής με την οποία να θεμελιώνεται αδιαμφισβήτητα, το πραγματικό γεγονός της καταλογισθείσας παράβασης, διότι η ρητή μνεία για «τραπέζια, τα οποία βρέθηκαν εγκατεστημένα να χρησιμοποιούνται από πελάτες της επιχείρησης» έρχεται σε πλήρη αντίφαση και αντίθεση με το σχετικό έγγραφο του ΑΤ ΘΕΡΜΗΣ, όπου ουδόλως αναφέρεται «η χρησιμοποίηση» των τραπεζιών από πελάτες της επιχείρησής της. Ωστόσο, ο ισχυρισμός αυτός προβάλλεται αβάσιμα διότι προϋπόθεση για την υπαγωγή του φορολογούμενου σε υποχρέωση καταβολής του νόμιμου τέλους ψυχαγωγικών τεχνικών παιγνίων είναι η εγκατάσταση και όχι η χρήση ειδικά κατασκευασμένων τραπεζιών.

Επειδή, περαιτέρω, η προσφεύγουσα υποστηρίζει ότι η κρίση της ελεγκτικής αρχής και των αστυνομικών οργάνων ως προς τη διαπίστωση των πραγματικών περιστατικών είναι εσφαλμένη. Ισχυρίζεται ότι δεν κατέχει ειδικά διασκευασμένα τραπέζια παρά μόνον κοινά ξύλινα και μαρμάρινα τετράγωνα τραπέζια καφενείου καθώς και ένα κυκλικό ξύλινο τραπέζι χωρίς ειδική διαμόρφωση. Προς επίρρωση του ισχυρισμού της, συνυποβάλλει με την υπό κρίση ενδικοφανή προσφυγή φωτογραφίες του καταστήματος.

Επειδή, η περιγραφή (ως αποτυπώνεται στην οικεία έκθεση ελέγχου της Δ.Ο.Υ. Ζ' ΘΕΣΣΑΛΟΝΙΚΗΣ) των τριών τραπεζιών στο καφενείο της προσφεύγουσας, που, κατά την άμεση αντίληψη των αστυνομικών οργάνων είναι ειδικά διασκευασμένα για τη διενέργεια ψυχαγωγικών τεχνικών παιγνίων, συνιστά, πλήρη απόδειξη για την εγκατάστασή τους. Ο περί του αντιθέτου ισχυρισμός της προσφεύγουσας είναι απορριπτέος ως αβάσιμος.

Α π ο φ α σ ί ζ ο υ μ ε

την απόρριψη της από 14/07/2021 και με αριθ. πρωτ. ενδικοφανούς προσφυγής της με Α.Φ.Μ.

Οριστική φορολογική υποχρέωση – καταλογιζόμενο ποσό / πρόστιμο με βάση την παρούσα απόφαση:

Η υπ' αριθ./.....06.2021 πράξη επιβολής προστίμου άρθρου 8 ν.2515/1997

φορολογικού έτους 2020

Πρόστιμο	4.500,00 €
----------	------------

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 Δ/ΝΣΗΣ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ

Ο ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΣ 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.