

訴願人 ○○股份有限公司

代表人 ○○

代理人 ○○○ 律師

○○○ 律師

原處分機關 臺北市稅捐稽徵處

右訴願人因娛樂稅事件，不服原處分機關附表所列十二件復查決定，提起訴願，本府依法決定如左：

主 文

訴願駁回。

事 實

緣訴願人於本市中山區○○路○○段○○號經營K T V，係屬提供伴唱機具設備供顧客唱歌之業務，原處分機關中南分處乃依娛樂稅法按月依訴願人每月營業額查定課徵訴願人九十年五月至八月、九十一年三月至十一月之娛樂稅，上開各月份之營業額及查定課徵之娛樂稅額則如附表所列。訴願人對上開各月份娛樂稅查定稅額不服，申請復查，經原處分機關作成附表所列十二件復查決定，訴願人猶表不服，於九十二年九月十八日向本府提起訴願，九十三年二月二日補充訴願理由，並據原處分機關檢卷答辯到府。

理 由

一、按娛樂稅法第二條第一項第六款及第二項規定：「娛樂稅，就左列娛樂場所、娛樂設施或娛樂活動所收票價或收費額徵收之。……六、……其他提供娛樂設施供人娛樂者。」「前項各種娛樂場所、娛樂設施或娛樂活動不售票券，另以其他飲料品或娛樂設施供應娛樂人者，按其收費額課徵娛樂稅。」第三條規定：「娛樂稅之納稅義務人，為出價娛樂之人。娛樂稅之代徵人，為娛樂場所、娛樂設施或娛樂活動之提供人或舉辦人。」第六條規定：「直轄市及縣（市）政府得視地方實際情形，在前條規定稅率範圍內，分別規定娛樂稅徵收率，提經同級民意機關通過，報請或層轉財政部核備。」第九條第一項規定：「娛樂稅代徵人每月代徵之稅款，應於次月十日前填用自動報繳書繳納。但經營方式特殊或營業規模狹小經主管稽徵機關查定課徵者，由稽徵機關填發繳款書，限於送達後十日內繳納。」

臺北市娛樂稅徵收自治條例第三條規定：「娛樂稅之代徵人如左。……二、……及其他提供娛樂設施供人娛樂出售票券或收取代價之營業人或演出人。」第四條規定：「……所稱其他提供娛樂設施供人娛樂，係指機動遊藝、機動遊艇、電動玩具、錄影帶節

目放映 (M.T.V) 等具有娛樂性之設施而言。」第五條第六款規定：「娛樂稅之徵收率如左：六、.....其他提供娛樂設施供人娛樂者課徵百分之二·五。」第六條規定：「主管稽徵機關對於娛樂稅代徵人代徵稅款情形，應隨時派員稽查，作成詳細紀錄，由代徵人蓋章備核。」第八條規定：「娛樂業經營方式特殊或營業規模狹小者，得由主管稽徵機關核定為查定課徵。」第九條規定：「娛樂稅代徵人，每月代徵之稅款，應於次月十日前自動報繳，其屬查定課徵者，由主管稽徵機關於每月底發單課徵，於送達後十日內繳納之。」

財政部七十二年十月十二日臺財稅第三七二一九號函釋：「使用統一發票之營利事業，其娛樂稅採用依法查定課徵者，如經查獲其當月實際營業額應代徵之娛樂稅超過查定稅額者，稽徵機關應於次月參酌其實際營業情形，重新核定娛樂稅.....」

七十九年十二月十四日臺財稅第七九〇三四五六二二號函釋：「設置K T V供人娛樂並收取費用者，准依娛樂稅法第二條第一項第六款『其他提供娛樂設施供人娛樂』之規定，課徵娛樂稅。」

九十二年三月二十日臺財稅字第〇九二〇四五一四六五號令釋：「一、視聽歌唱業（卡拉OK、K T V）向出價娛樂之人收取入場費、包廂歡唱費、點唱設備費、場地租賃費及其他與視聽歌唱娛樂有關之費用等，應依法課徵娛樂稅；其併同上開費用強制收取之費用，如餐飲基本費、清潔費及服務費等，亦屬娛樂價款之一種，亦應課徵娛樂稅。至於其他收費項目，如標示明確且採使用者付費，由娛樂人自行選擇而非強制收取者，非屬娛樂之價款，無須課徵娛樂稅。.....」

二、本件訴願理由略謂：

- (一) 與本件訴願相類似之案件前經市府訴願決定撤銷，命原處分機關考量訴願人所營行業之特性確實調查營業成數，訴願人亦一再懇切請求原處分機關實地調查，然原處分機關捨此不為，徒憑主觀印象想像營業成數「應有七成」，本次原處分機關復查決定仍予以維持，意即仍以營業成數六·五作為查定稅額之基礎，然而所據為何？有無依正當查定之程序完成調查義務，自仍須究明。且遍尋娛樂稅法、臺北市娛樂稅徵收自治條例及查定娛樂稅所依據之原處分機關娛樂稅查定作業注意事項，皆無此等核稅方式，乃原處分機關所自創，於法無據，自屬違法處分。
- (二) 又原處分機關認為只要查定金額不高於事後之實際銷售額，皆屬合法之課徵，惟此等見解並無法律依據，且混淆查定課徵與自動報繳之制度，而臺北高等行政法院判決亦指明查定課徵與自動報繳對於納稅義務人分屬不同規制，亦徵二者係並行而各有決定稅額基準之不同稽徵制度。
- (三) 原處分機關已明知訴願人之餐飲費有基本餐飲費與一般餐飲費之別，訴願人皆於營業場所標示，原處分機關並非不可實地查知。本件縱將基本餐飲費計為娛樂收費額，原

處分機關亦應採一定合理之方式認定基本餐飲費，而不得明知訴願人之餐飲費收入，有一定之一般餐飲費係非屬娛樂稅課徵之範圍，卻又將餐飲費全數計入課徵標的。又財政部九十二年發布基本餐飲費應課稅之見解，乃係變更其向來對於娛樂場所餐飲費收入非屬娛樂稅課徵範圍之解釋，參照司法院釋字第二八七號解釋及依稅捐稽徵法第一條之一有利溯及生效之規定，其不利於納稅義務人之變更不得溯及適用本件於後函釋發布前之案件，本件如將訴願人之餐飲費減除，則原處分之查定金額將遠高於訴願人之屬於娛樂稅之收費額，況原處分機關獨對訴願人採取「比較實際數」之查定課徵方式，亦頗值究明，否則將造成原處分機關選擇性的任意決定課稅方式，亦違反平等原則。

三、卷查原處分機關中南分處九十年四月份原係以每月營業額新臺幣（以下同）七、四三〇、四〇〇元查定訴願人每月娛樂稅計一七二、八三一元，嗣該分處以訴願人八十九年九月至九十年二月止，每月平均營業額為三〇、七二九、五九一元，娛樂稅每月營業額只查定七、四三〇、四〇〇元，與事實顯不相當，乃重行核定自九十年五月一日起，每月娛樂稅查定營業額調整至二一、五一〇、七〇〇元，查定娛樂稅額五〇〇、三三九元。嗣該分處考量訴願人因受納莉颱風水災及停電影響，核定調整自九十年十月起每月查定娛樂稅額為二三〇、四四一元，此有各月份娛樂稅籍、查定紀錄卡及各期稅額繳款書附卷可稽。

四、至訴願人主張原處分機關未依本府類似案例之訴願決定意旨查定娛樂稅稅額，且原處分機關之核稅方式欠缺法律依據等節，經查依行為時原處分機關娛樂稅查定作業注意事項第三點第十二項規定，經營KTV業者娛樂稅之查定計算公式為「每月營業額＝每人平均收費額×房間數×每房平均人數×每天營業時數÷每節平均時數×營業成數×每月天數」，第四項第一點亦就查定稅額之調整規定「娛樂稅承辦人員應每半年（每年元月及七月份）調查業者實際營業狀況調整查定稅額，營業情況變動較大者，得視實際營業情形隨時調整其查定稅額」。復查本府九十一年五月三日府訴字第〇九〇一六四二九二〇一號及第〇九〇一六七一七四〇一號訴願決定將原處分撤銷，由原處分機關於收受決定書之次日起六十日內另為處分，係因原處分機關未對計算式中所採之營業成數等數據有一合理之說明，惟本件原處分機關中南分處業依前揭行為時查定作業注意事項之規定，查定訴願人每月營業額，且系爭復查決定，已指明依首揭財政部九十二年三月二十日臺財稅字第〇九二〇四五一四六五號令釋，依據訴願人之「損益表」查核結果，以訴願人系爭各月份營業額「場租」、「歡唱」或「場租」、「歡唱」、「服務費」或「場租」、「歡唱」、「服務費」、「餐飲費」之合計總額與原查定營業額相較，原查定營業額並未高於訴願人上開四項營業額之合計總額；又訴願人營業額中上開四項之合計總額，已確實反映訴願人經營行業之實際營業額。準此，原處分機關並無高估訴願人營業額之

					數(新臺幣)		
1.	九十年五月及六月	九十二年八月八日 北市稽法甲字第0九0六三五三七八00號	二一、五一七、二00元	五00、三三九元	(五月) 二三元六角七分 (六月) 二元二角五分	維持原核定	九十二年八月十九日
2.	九十年七月	九十二年七月二十三日 北市稽法乙字第九0六五一0二四00號	二一、五一0、七00元	五00、三三九元	二八、一四五、八九三元	維持原核定	九十二年九月五日
3.	九十年八月	九十二年七月三十一日 北市稽法甲字第九0六五四一0四00號	二一、五一0、七00元	五00、三三九元	二七、九五九、三七三元	維持原核定	九十二年九月五日
4.	九十一年三月	九十二年八月五日 北市稽法甲字第0九一六二	九、九0七、二00元	二30、四四一元	(僅合計場租及歡唱及服務費)	維持原核定	九十二年八月二十日

		一九八四			四三、九		
		00號			一六元		

5.	九十一 年四月	九十二年 七月三十 一日	九、九 0七、 二00	二三0 、四四 一元	(僅合計 場租及歡 唱)	維持 原核 定	九十二 年九月 五日
		北市稽 法甲字 第0九一 六三四八 六二00 號	元		一0、九 七一、七 四六元		

6.	九十一 年五月	九十二年 八月十八 日	九、九 0七、 二00	二三0 、四四 一元	(僅合計 場租及歡 唱)	維持 原核 定	九十二 年八月 二十日
		北市稽 法乙字第 0九一六 四0九八 三00號	元		一一、三 一五、七 三0元		

7.	九十一 年六月	九十二年 八月一日	九、九 0七、 二00	二三0 、四四 一元	(僅合計 場租及歡 唱)	維持 原核 定	九十二 年九月 五日
		北市稽 法乙字第 0九一六 四0九八 三00號	元		一二、四 五九、0 三七元		

8.	九十一 年七月	九十二年 七月二十 九日	九、九 0七、 二00	二三0 、四四 一元	(僅合計 場租及歡 唱)	維持 原核 定	九十二 年九月 五日
		北市稽 法甲字 第0九一	元		一一、九 三八、四		

		六五三九			三二元		
		二三〇〇					
		號					

9.	九十一 年八月	九十二年 八月十一 日	九、九 〇七、 二〇〇	二、三 〇、四 一元	二三〇 、四四 一元	(僅合計 場租及歡 唱及服務 費)	維持 原核 定	九十二 年八月 二十日
		北市稽 法乙字第 〇九一六 六〇八一 五〇〇號	元					
						一二、六 二〇、八 二二元		

10	九十一 年九月	九十二年 七月二十 三日	九、九 〇七、 二〇〇	二、三 〇、四 一元	二三〇 、四四 一元	(僅合計 場租及歡 唱及服務 費)	維持 原核 定	九十二 年九月 五日
		北市稽 法乙字 第〇九一 六六八七 八九〇〇 號	元					
						一〇、八 一〇、四 二二元		

11	九十一 年十月	九十二年 八月四日	九、九 〇七、 二〇〇	二、三 〇、四 一元	二三〇 、四四 一元	(僅合計 場租及歡 唱)	維持 原核 定	九十二 年九月 五日
		北市稽 法乙字第 〇九一六 五九九二 〇〇號	元					
						一〇、一 二三、七 五八元		

12	九十一 年十一 月	九十二年 八月七日	九、九 〇七、 二〇〇	二、三 〇、四 一元	二三〇 、四四 一元	(僅合計 場租及歡 唱及服務 費)	維持 原核 定	九十二 年八月 二十日
		北市稽 法甲字第 〇	元					

		九二六〇			一〇、一		
		二一九四			二二、三		
		〇〇號			五二元		

訴願審議委員會主任委員 張明珠
 委員 陳 敏
 委員 薛明玲
 委員 楊松齡
 委員 曾巨威
 委員 曾忠己
 委員 劉靜嫻
 委員 陳淑芳
 委員 林世華

中 華 民 國 九 十 三 年 二 月 五 日

市長 馬英九

訴願審議委員會主任委員 張明珠 決行

如對本決定不服者，得於收受本決定書之次日起二個月內，向臺北高等行政法院提起行政訴訟，並抄副本送本府。

(臺北高等行政法院地址：臺北市大安區和平東路三段一巷一號)