



**ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ
ΥΠΟΥΡΓΟΣ ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΩΝ
ΝΟΜΙΚΟ ΣΥΜΒΟΥΛΙΟ ΤΟΥ ΚΡΑΤΟΥΣ**

Αριθμός Γνωμοδότησης 208 /2019

ΤΟ ΝΟΜΙΚΟ ΣΥΜΒΟΥΛΙΟ ΤΟΥ ΚΡΑΤΟΥΣ

(Τμήμα Β')

Συνεδρίαση της 5.11. 2019

Σύνθεση:

Πρόεδρος : Στέφανος Δέτσης, Αντιπρόεδρος του Νομικού Συμβουλίου του Κράτους.

Μέλη : Θεόδωρος Ψυχογιός, Δημήτριος Χανής, Κωνσταντίνος Κατσούλας, Αλέξανδρος Ροϊλός, Αδαμαντία Καπετανάκη, Ελένη Πασαμιχάλη, Πέτρος Κωνσταντινόπουλος, Διονύσιος Χειμώνας, Παναγιώτα-Ελευθερία Δασκαλέα-Ασημακοπούλου, Νομικοί Σύμβουλοι του Κράτους.

Εισηγητής : Αλεξανδράκης Ιωάννης, Πάρεδρος του Ν.Σ.Κ.

Αριθμός Ερωτήματος: Το υπ' αριθμόν πρωτ. ΔΔΘΕΚΑ Δ 152959 ΕΞ 2019 ΕΜΠ έγγραφο της Ανεξάρτητης Αρχής Δημοσίων Εσόδων Γενική Δ/νη Τελωνείων και ΕΦΚ Διεύθυνση Δασμολογικών Θεμάτων, Ειδικών Καθεστώτων και Απαλλαγών Τμήμα Δ'.

Ερώτημα: α) Αν το δικαίωμα των αλλοδαπών ανταποκριτών ξένου τύπου για υπαγωγή στο καθεστώς προσωρινής εισαγωγής θεωρείται ότι έχει καταργηθεί σύμφωνα το άρθρο 32 παρ. στ' του ν.4441/2016 ή συνεχίζει να υφίσταται ως έχει περιληφθεί στο άρθρο 18 της αριθμ.Δ.247/13/6.4.88 Α.Υ.Ο.

β) Αν μπορεί να τύχει εφαρμογής το άρθρο 5 της Κ.Υ.Α 333/8.2.2017, το οποίο δεν λαμβάνει υπόψη τη διάταξη του ν.4441/2016 με την οποία καταργείται το δικαίωμα προσωρινής εισαγωγής οχήματος των ανταποκριτών ξένου τύπου, ενώ παράλληλα δεν γίνεται διάκριση μεταξύ Ελλήνων και αλλοδαπών ανταποκριτών ξένου τύπου.

Ιστορικό

1. Όπως προκύπτει από το παραπάνω έγγραφο της υπηρεσίας, αφορμή υποβολής των ερωτημάτων, αποτέλεσε αίτηση Έλληνα ανταποκριτή ξένου τύπου, ο οποίος έχει τη συνήθη κατοικία του στην Ελλάδα, με την οποία ζήτησε να υπαχθεί στο καθεστώς της προσωρινής εισαγωγής αυτοκινήτου με ξένες πινακίδες κυκλοφορίας, λόγω της ιδιότητάς του ως ανταποκριτής ξένου τύπου, κατά το χρονικό διάστημα άσκησης των καθηκόντων του στην Ελλάδα. Η υπηρεσία δεν εκφέρει τις απόψεις της επί των ερωτημάτων που έθεσε.

Νομοθετικό πλαίσιο

2. Στο άρθρο 22 παρ.2 του ν.δ.1004/1971 οριζόταν «2. Οι ανταποκριταί Τύπου της αλλοδαπής απολαύουν των ακολούθων ατελειών και διευκολύνσεων: α) ατελείας φόρου δημοσίων θεαμάτων, β) παραδόσεως εις ελευθέραν χρήσιν των αυτοκινήτων των και ειδών επαγγελματικής ατομικής και οικιακής χρήσεως, εφ' όσον είναι υπήκοοι άλλου Κράτους, γ)...». Η ρύθμιση αυτή επικαιροποιήθηκε με το άρθρο 18 της υπ' αριθμόν Δ.247/13/6.4.1988 ΑΥΟ (ΦΕΚ195/Β'), όπου ορίζεται «Με την επιφύλαξη των άρθρων 8,9,10,12,14,16 και 17 της παρούσας απόφασης, εξακολουθούν να εφαρμόζονται όπως ισχύουν, οι διατάξεις προσωρινής εισαγωγής επιβατικών οχημάτων, που αφορούν: 1..2...3...4...5...6...7. Τους αλλοδαπούς ανταποκριτές ξένου τύπου (στοιχείο β παράγραφος 2, του άρθρου 22 του ΝΔ 1004/1971 όπως ισχύει), 8...». Η ως άνω υπουργική απόφαση, κυρώθηκε με την παράγραφο 4 του άρθρου 11 του ν.1839/1989, όπου ορίζεται «4. Κυρώνονται και έχουν ισχύ νόμου από τότε που εκδόθηκαν οι αποφάσεις: Α. 15256/146/29.3.1988 (ΦΕΚ 233/τ. Β/22.4.1988), Γ. 4α/Φ. 15/849/19.3.1988(ΦΕΚ68/τ.Β/24.3.1988). Δ.245/11/1.3.1988(ΦΕΚ195/τ.Β/6.4.1988 με διόρθωση σφαλμάτων στο ΦΕΚ.307/τ.Β/23.5.1988), Δ. 246/12/1.3.1988 (ΦΕΚ195/τ.Β/ 6.4.1988 με διόρθωση σφαλμάτων στο ΦΕΚ 307/τ.Β./23.5.1988), Δ.247/13/1.3.1988 (Φ.Ε.Κ.195/τ.Β/6.4.1988 με διόρθωση σφαλμάτων στο ΦΕΚ. 307/τ.Β/ 23.5.1988...».

3. Στο άρθρο 32 του ν.4441/2016, ορίζεται «Από την έναρξη ισχύος του παρόντος νόμου καταργούνται: α. το εδάφιο γ' της παρ. 3 και το εδάφιο β' της

2

παρ. 8 του άρθρου 24 του Ν. 1746/1988 (Α' 2), β. το άρθρο 54 του α.ν. 1093/1938 (Α' 68), γ. ο α.ν. 582/1945 (Α' 244), δ. το άρθρο 4 και η παρ. 5 του άρθρου 5 του Ν.Δ. 3619/ 1956 (Α' 277), ε. το άρθρο 5 του Ν. 1446/1984 (Α' 80), στ. οι παράγραφοι 2 και 3 του άρθρου 22 του Ν.Δ. 1004/1971 (Α' 199), ζ.....».

Στο άρθρο 55 παρ.1 του ν.4339/2015 ορίζεται « 1. Η διαπίστευση των ανταποκριτών ξένου Τύπου στην Ελλάδα γίνεται στη Γενική Γραμματεία Ενημέρωσης και Επικοινωνίας με απόφαση του αρμόδιου για την εθνική επικοινωνιακή πολιτική Υπουργού, η οποία εκδίδεται κατά την απόλυτη διακριτική ευχέρεια αυτού. Με κοινή απόφαση του Υπουργού Εσωτερικών και Διοικητικής Ανασυγκρότησης, του Υπουργού Εξωτερικών, του Υπουργού Οικονομικών και του αρμόδιου για την εθνική επικοινωνιακή πολιτική Υπουργού, η οποία δημοσιεύεται στην Εφημερίδα της Κυβερνήσεως, καθορίζονται οι υποχρεώσεις και τα προνόμια των ανταποκριτών ξένου Τύπου και ρυθμίζονται οι λεπτομέρειες της διαδικασίας διαπίστευσής τους στην Ελλάδα. Οι ανταποκριτές ξένου Τύπου, οι οποίοι επιθυμούν τη διαπίστευσή τους, υπόκεινται σε έλεγχο ασφαλείας από τις αρμόδιες υπηρεσίες του Υπουργείου Εσωτερικών και Διοικητικής Ανασυγκρότησης».

Κατ' εξουσιοδότηση της τελευταίας διάταξης εκδόθηκε η υπ' αριθμόν 333/8.2.2017 (ΦΕΚ 444/Β'/2017) ΚΥΑ, στο άρθρο 5, της οποίας, ορίζεται «Το δελτίο ταυτότητας ανταποκριτή, συνεργάτη και βοηθού ξένου Τύπου παρέχει στον κάτοχο τις κατά νόμο επαγγελματικές διευκολύνσεις στην άσκηση του επαγγέλματός του. Ο ανταποκριτής ξένου Τύπου και ομογενειακού τύπου και μόνο, δικαιούται άδεια παραμονής στην Ελλάδα, μετά από σχετική βεβαίωση που χορηγείται στον ενδιαφερόμενο, από την αρμόδια διεύθυνση της ΓΓΕΕ του Υπουργείου Ψηφιακής Πολιτικής Τηλεπικοινωνιών και Ενημέρωσης και απευθύνεται στις αρμόδιες αρχές. Οι εκάστοτε ισχύουσες ατέλειες και απαλλαγές παρέχονται μόνο στους εν ενεργεία ανταποκριτές ξένου Τύπου και ομογενειακού τύπου.

Η ανανέωση των δελτίων προσωρινής εισαγωγής χρησιμοποίησης αυτοκινήτου, που έχει παραλάβει σε νόμιμο καθεστώς ο ανταποκριτής πραγματοποιείται στις αρμόδιες Υπηρεσίες του Υπουργείου Οικονομικών, μετά την ανανέωση της διαπίστευσης του και τη χορήγηση του δελτίου ταυτότητας

από την αρμόδια Διεύθυνση της ΓΓΕΕ του Υπουργείου Ψηφιακής Πολιτικής Τηλεπικοινωνιών και Ενημέρωσης».

Τέλος στο άρθρο 78 του Συντάγματος ορίζεται: «1. Κανένας φόρος δεν επιβάλλεται ούτε εισπράττεται χωρίς τυπικό νόμο που καθορίζει το υποκείμενο της φορολογίας και το εισόδημα, το είδος της περιουσίας, τις δαπάνες και τις συναλλαγές ή τις κατηγορίες τους, στις οποίες αναφέρεται ο φόρος.

2. Φόρος ή άλλο οποιοδήποτε οικονομικό βάρος δεν μπορεί να επιβληθεί με νόμο αναδρομικής ισχύος που εκτείνεται πέρα από το οικονομικό έτος το προηγούμενο εκείνου κατά το οποίο επιβλήθηκε.

3....4. Το αντικείμενο της φορολογίας, ο φορολογικός συντελεστής, οι απαλλαγές ή εξαιρέσεις από τη φορολογία και η απονομή των συντάξεων δεν μπορούν να αποτελέσουν αντικείμενο νομοθετικής εξουσιοδότησης... 5...».

Ερμηνεία των διατάξεων.

Από τις προπαρατεθείσες διατάξεις, ερμηνευόμενες αυτοτελώς αλλά και σε συνδυασμό μεταξύ τους, συνάγονται τα ακόλουθα:

4.Με το άρθρο 22 παρ.2 περ. β του ν.δ.1004/1971 καθιερώθηκε, το πρώτον, απαλλαγή των ανταποκριτών ξένου τύπου, που είναι υπήκοοι άλλων κρατών, από δασμοφορολογικές επιβαρύνσεις για τα εισαγόμενα, από την αλλοδαπή, αυτοκίνητα και είδη, που είναι απαραίτητα για τις προσωπικές και επαγγελματικές τους ανάγκες, προφανώς, για όσο χρόνο ασκούσαν τα καθήκοντά τους στην Ελλάδα.

Η ισχύς της απαλλακτικής ρύθμισης, επικαιροποιήθηκε με το άρθρο 18 της υπ' αριθμόν Δ.247/13/6.4.1988 ΑΥΟ, η οποία απέκτησε ισχύ νόμου μετά την κύρωσή της με την παράγραφο 4 του άρθρου 11 του ν.1839/1989. Στη διάταξη του άρθρου 18 της ως άνω ΑΥΟ, γίνεται ρητή αναφορά στη ρύθμιση του στοιχείου β της παραγράφου 2, του άρθρου 22 του ν.δ 1004/1971 όπως ισχύει. Επομένως, κατά την ορθή ερμηνεία της, δεν καθιερώνεται αυτοτελώς και αυτοδυνάμως η απαλλαγή, αλλά ουσιαστικά επιβεβαιώνεται η ισχύς της υπάρχουσας απαλλακτικής ρύθμισης του άρθρου 22 του ν.δ 1004/1971, για όσο χρόνο αυτή ισχύει.

Στην εισηγητική έκθεση της σχετικής τροπολογίας, επί του άρθρου 32 του ν.4441/2016, με την οποία καταργήθηκαν, μεταξύ άλλων και οι διατάξεις των

παραγράφων 2 και 3 του άρθρου 22 του ν.δ. 1004/1971 αναφέρεται, ως αιτία της κατάργησής των, ότι έχουν καταστεί ανενεργές και άνευ αντικειμένου είτε λόγω μεταγενέστερης διαφορετικής νομοθετικής ρύθμισης, είτε λόγω μεταβολής των πραγματικών συνθηκών που επέβαλαν και δικαιολογούσαν την τότε νομοθέτησή τους.

Συνακολούθως, η ρητή κατάργηση των παραγράφων 2 και 3 του άρθρου 22 του ν.δ. 1004/1971, ανεξαρτήτως της ισχύος της υπ' αριθμόν Δ.247/13/6.4.1988 ΑΥΟ, επέφερε ως αυτονόητη συνέπεια των παραπάνω, την κατάργηση και της απαλλακτικής ρύθμισης, που αυτές πρόβλεπαν.

5.Με το άρθρο 55 παρ.1 του ν.4339/2015 παρέχεται εξουσιοδότηση στους Υπουργούς Εσωτερικών και Διοικητικής Ανασυγκρότησης, Εξωτερικών, Οικονομικών και του αρμόδιου για την εθνική επικοινωνιακή πολιτική Υπουργού, με κοινή τους απόφαση, να καθορίσουν, μεταξύ άλλων τις υποχρεώσεις και τα προνόμια των ανταποκριτών ξένου τύπου. Στα προνόμια υπέρ των ανταποκριτών ξένου τύπου, τα οποία προβλέπεται να θεσπισθούν με κανονιστική πράξη της διοίκησης, δεν περιλαμβάνονται φορολογικές απαλλαγές, διότι κατά τη ρητή διάταξη του άρθρου 78 παρ.1 του Συντάγματος, οι απαλλαγές από τη φορολογία θεσπίζονται μόνο με τυπικό νόμο και δεν μπορούν να αποτελέσουν αντικείμενο νομοθετικής εξουσιοδότησης.

Για το λόγο αυτό άλλωστε με το άρθρο 5 της υπ' αριθμόν 333/8.2.2017 ΚΥΑ, δεν καθιερώνονται φορολογικές απαλλαγές. Ειδικότερα μάλιστα, η διάταξη του εδαφίου β του εν λόγω άρθρου, αναφέρεται σε ανανέωση των δελτίων προσωρινής εισαγωγής χρησιμοποίησης αυτοκινήτου, που έχει παραλάβει σε νόμιμο καθεστώς ο ανταποκριτής και όχι στην έκδοση νέων.

Απάντηση

6.Εν όψει των ανωτέρω, το Νομικό Συμβούλιο του Κράτους (Τμήμα Β') γνωμοδοτεί ομόφωνα ως εξής:

α) Το δικαίωμα των αλλοδαπών ανταποκριτών ξένου τύπου για υπαγωγή στο καθεστώς προσωρινής εισαγωγής έχει καταργηθεί με το άρθρο 32 παρ. στ' του ν.4441/2016.

β) Με το άρθρο 5 της Κ.Υ.Α 333/8.2.2017, που εκδόθηκε κατ' εξουσιοδότηση του 55 παρ.1 του ν.4339/2015 δεν θεσπίζονται δασμοφορολογικές απαλλαγές υπέρ των ανταποκριτών ξένου τύπου και επομένως δεν μπορεί να τύχει εφαρμογής για το σκοπό αυτό.

ΘΕΩΡΗΘΗΚΕ

Αθήνα 7.11.2019

Ο Πρόεδρος

Στέφανος Δέτσας
Αντιπρόεδρος Ν.Σ.Κ.

Ο Εισηγητής

Γιάννης Αλεξανδράκης
Πάρεδρος Ν.Σ.Κ.