

ΠΑΝΟΣ ΖΥΓΟΥΡΗΣ-ΔΙΚΗΓΟΡΟΣ ΑΘΗΝΩΝ
ΝΟΜΙΚΟΣ ΣΥΜΒΟΥΛΟΣ ΚΕΝΤΡΙΚΗΣ ΕΝΩΣΗΣ ΔΗΜΩΝ
ΚΑΙ ΚΟΙΝΟΤΗΤΩΝ ΕΛΛΑΔΟΣ
ΜΠΟΥΜΠΟΥΛΙΝΑΣ 9-11 (2^{ος} όροφος) ΑΘΗΝΑ
ΤΗΛ:210-8259140-1-FAX: 210-8259235
ΚΙΝ:6977506705
E-mail: pzygouris@gmail.com

Γ Ν Ω Μ Ο Δ Ο Τ Η Σ Η

Επί του προς την Ε.Δ.Ε.Υ.Α.

με αριθμ.πρωτ.εισ. 1657/27-4-2011

ερωτήματος

Ερωτάται από την Δ.Ε.Υ.Α.:

1. Εάν οι συνεδριάσεις των διοικητικών συμβουλίων των Δ.Ε.Υ.Α. είναι δημόσιες και ειδικότερα εάν το Δ.Σ. της Δ.Ε.Υ.Α. είναι υποχρεωμένο να δεχθεί δημοτικούς συμβούλους (της μειοψηφίας ή της πλειοψηφίας) που επιθυμούν να παρακολουθήσουν συνεδρίαση του Δ.Σ. της Δ.Ε.Υ.Α.
2. Ποιοί έχουν δικαίωμα να λάβουν αντίγραφα από τα πρακτικά των συνεδριάσεων του Δ.Σ. των Δ.Ε.Υ.Α. και ειδικότερα, εάν δημοτικός σύμβουλος (της μειοψηφίας ή της πλειοψηφίας) έχει δικαίωμα να ζητήσει και να λάβει αντίγραφα πρακτικών που αφορούν τόσο την τρέχουσα περίοδο όσο και παλαιότερες περιόδους.

Επί των ανωτέρω ερωτημάτων, η γνώμη μας είναι η ακόλουθη:

Σύμφωνα με το άρθρ. 1 παρ. 1 του Ν. 1069/1980, οι Δ.Ε.Υ.Α. λειτουργούν με τη μορφή Δημοτικής επιχείρησης και διέπονται ως προς τη διοίκηση, οργάνωση, εκτέλεση, λειτουργία, συντήρηση των έργων της αρμοδιότητάς τους καθώς και τις πηγές της χρηματοδότησής τους από τις διατάξεις του Ν. 1069/1980, ενώ εφαρμόζονται κατά τα λοιπά οι σχετικές διατάξεις του Δημοτικού και Κοινοτικού Κώδικα.

Σύμφωνα με την Εγκύκλιο 77/2007 του Υπουργείου Εσωτερικών, οι παραπομπές του Ν. 1069/1980 σε διατάξεις του Δημοτικού και Κοινοτικού Κώδικα αφορούν το νέο Κώδικα Δήμων και Κοινοτήτων (Ν. 3463/06). Όπου γίνεται τέτοια παραπομπή, εφαρμόζονται αναλογικά οι διατάξεις του ΚΔΚ που αφορούν τις κοινωφελείς επιχειρήσεις (άρθρ. 254-261 ΚΔΚ).

Ειδικά όσον αφορά τις κοινωφελείς επιχειρήσεις του ΚΔΚ σημαντικά για την παρούσα ανάλυση είναι τα ακόλουθα: Οι κοινωφελείς επιχειρήσεις του ΚΔΚ εξυπηρετούν σκοπούς που συνδέονται με δραστηριότητες ή υπηρεσίες που είναι συναφείς με τις αρμοδιότητες των Ο.Τ.Α., λειτουργούν δηλαδή ως υποκατάστατα δημοτικών υπηρεσιών. Για τον λόγο αυτόν, ο νομοθέτης επιτρέπει την χρηματοδότηση των επιχειρήσεων αυτών καθώς και τη διευκόλυνσή τους σε ζητήματα προσωπικού (π.χ. με την απόσπαση υπαλλήλων Ο.Τ.Α. σε αυτές), αλλά και υπάγει στο νομοθετικό πλαίσιο που ισχύει

για τους Ο.Τ.Α. τα θέματα προσλήψεων προσωπικού και προμηθειών των κοινωφελών επιχειρήσεων.

Όμως, παρά την εξομοίωσή τους με αποκεντρωμένες δημοτικές υπηρεσίες, οι κοινωφελείς επιχειρήσεις παραμένουν νομικά πρόσωπα ιδιωτικού δικαίου στις λοιπές εκφάνσεις της οικονομικής τους δραστηριότητας, οργάνωσης και λειτουργίας.

Τέλος, με την νομοθετική εξουσιοδότηση που παρέχει το άρθρ. 264 ΚΔΚ, εκδόθηκε η **43254/2007 Απόφαση του Υπουργού Εσωτερικών**, με την οποία καθορίστηκαν τόσο τα κωλύματα και ασυμβίβαστα, όσο και η **συγκρότηση και λειτουργία του Δ.Σ. κοινωφελών επιχειρήσεων**.

1. Ως προς την παρουσία δημοτικών συμβούλων σε συνεδριάσεις του Δ.Σ.

Το άρθρ. 4 του Ν. 1069/1980 που ρυθμίζει τη λειτουργία του Διοικητικού Συμβουλίου, την απαρτία και τη λήψη αποφάσεων δεν διαλαμβάνει ειδική ρύθμιση για την δημοσιότητα των συνεδριάσεων του Δ.Σ. των Δ.Ε.Υ.Α. Ακόμη και εάν εθεωρείτο αυτή η μη ρύθμιση του θέματος ως ακούσιο κενό του νόμου, ώστε να γίνει δεκτή ανάλογη εφαρμογή του ΚΔΚ, οι σχετικές διατάξεις του ΚΔΚ για τις κοινωφελείς επιχειρήσεις επίσης δεν ρυθμίζουν το θέμα της δημοσιότητας των συνεδριάσεων του Δ.Σ.

Στην υπό κρίση περίπτωση, ο χαρακτήρας της Δ.Ε.Υ.Α. ως νομικού προσώπου ιδιωτικού δικαίου καθορίζει και την απάντηση η οποία

πρέπει να δοθεί στο ζήτημα της δημοσιότητας των συνεδριάσεων του Δ.Σ. των Δ.Ε.Υ.Α. Καταλείπεται επομένως ευρεία διακριτική ευχέρεια στο Δ.Σ. των Δ.Ε.Υ.Α., να αποφασίσει, ως το κυρίαρχο όργανο του νομικού προσώπου, για το αν κατά γενικό κανόνα οι συνεδριάσεις του Δ.Σ. θα είναι δημόσιες, καθώς και για την δυνατότητα και διαδικασία διεξαγωγής συνεδριάσεων κλεισμένων των θυρών.

Υπ' αυτή την έννοια, το Δ.Σ. της Δ.Ε.Υ.Α. δεν είναι υποχρεωμένο να δεχθεί δημοτικούς συμβούλους (της μειοψηφίας ή της πλειοψηφίας) που επιθυμούν να παρακολουθήσουν συνεδρίαση του Δ.Σ. της Δ.Ε.Υ.Α.

2. Ως προς την λήψη αντιγράφων πρακτικών από τις συνεδριάσεις του Δ.Σ. από δημοτικούς συμβούλους

Ο Ν. 1069/1980 δεν διαλαμβάνει καμιά ρύθμιση για τα πρακτικά των συνεδριάσεων του Δ.Σ. των Δ.Ε.Υ.Α. Σε αυτό το ακούσιο κενό του νόμου, εφαρμοστέες είναι οι διατάξεις του εξουσιοδοτικού άρθρου 264 του ΚΔΚ, σύμφωνα με το οποίο εκδόθηκε η 43254/2007 Απόφαση του Υπουργού Εσωτερικών, με την οποία καθορίστηκαν τόσο τα κωλύματα και ασυμβίβαστα, όσο και η συγκρότηση και λειτουργία του Δ.Σ. κοινωφελών επιχειρήσεων. Ειδικότερα, το άρθρ. 5 της ως άνω Υ.Α. αναφέρει τα ακόλουθα:

«Στη συνεδρίαση του Διοικητικού Συμβουλίου τηρούνται πρακτικά με ευθύνη του γραμματέα του, ο οποίος είναι υπάλληλος της επιχείρησης που ορίζεται με απόφαση του Διοικητικού Συμβουλίου.

Τα πρακτικά υπογράφονται από τον Πρόεδρο και τον γραμματέα του Διοικητικού Συμβουλίου. Εφόσον διατυπώνεται μειοψηφούσα θέση, τα πρακτικά συνυπογράφονται από τα μειοψηφίσαντα μέλη. Η μη υπογραφή των πρακτικών δεν επηρεάζει το κύρος της απόφασης. Κάθε απόφαση του Διοικητικού Συμβουλίου παίρνει ιδιαίτερο αριθμό και στην αρχή κάθε χρόνου γίνεται νέα αρίθμηση.»

Με άλλα λόγια, ούτε και στις ανωτέρω διατάξεις δεν υφίσταται ειδική ρύθμιση για την λήψη αντιγράφων πρακτικών. Στην υπό κρίση περίπτωση, και δεδομένου του χαρακτήρα των Δ.Ε.Υ.Α. ως κοινωφελών επιχειρήσεων – οιωνεί αποκεντρωμένων δημοτικών υπηρεσιών, αντίγραφα των πρακτικών μπορεί να λάβει όποιος έχει έννομο συμφέρον. Ταυτόχρονα όμως, καθώς οι Δ.Ε.Υ.Α. δεν παύουν να αποτελούν ν.π.ι.δ., η λήψη αντιγράφων των πρακτικών πρέπει να γίνεται υπό τον περιορισμό ότι δεν διακυβεύονται τα οικονομικά συμφέροντα της Δ.Ε.Υ.Α. από την λήψη τους.

Υπ' αυτή την έννοια, η λήψη αντιγράφων πρακτικών από δημοτικούς συμβούλους είναι κατ' αρχήν επιτρεπτή, καθ' όσον το Δημοτικό Συμβούλιο αποτελεί την προϊσταμένη αρχή του Διοικητικού Συμβουλίου των Δ.Ε.Υ.Α., με την επιφύλαξη όμως να μην τίθενται σε κίνδυνο τα οικονομικά συμφέροντα της Δ.Ε.Υ.Α. από την λήψη τους.

Αθήνα, 18.5.2011

Ο γνωμοδοτών δικηγόρος,

Πάνος Ζυγούρης