

ΠΑΝΟΣ ΖΥΓΟΥΡΗΣ - ΔΙΚΗΓΟΡΟΣ ΑΘΗΝΩΝ

ΝΟΜΙΚΟΣ ΣΥΜΒΟΥΛΟΣ ΚΕΝΤΡΙΚΗΣ ΕΝΩΣΗΣ ΔΗΜΩΝ ΕΛΛΑΔΟΣ

ΜΠΟΥΜΠΟΥΛΙΝΑΣ 9-11 (2^{ος} όροφος) ΑΘΗΝΑ

ΤΗΛ: 210-8259140-1-ΦΑΧ: 210-8259235

ΓΝΩΜΟΔΟΤΗΣΗ

Επί του επιβληθέντος προς την Ε.Δ.Ε.Υ.Α.,

με αριθμ. πρωτ. εισ. 1842/9-7-2012, από τη Δ.Ε.Υ.Α.,

υποβληθέντος ερωτήματος.

ΕΡΩΤΑΤΑΙ:

«Το Δημοτικό Συμβούλιο με την υπ' αριθμ. 363/2012 απόφασή του (ΑΔΑ Β49ΖΩ1Ρ-Κ13) διεύρυνε το αντικείμενο και την εδαφική αρμοδιότητα της Δ.Ε.Υ.Α. σύμφωνα με τα προβλεπόμενα στις διατάξεις του Ν.1069/1980 και του άρθρου 10 του ν.4071/2012, εκχωρώντας στη Δ.Ε.Υ.Α. την αρμοδιότητα της άρδευσης σε όλο το νησί.

Σε εκτέλεση και κατ' εφαρμογή των παραπάνω, το Διοικητικό Συμβούλιο της Δημοτικής Επιχείρησης Ύδρευσης Αποχέτευσης Δήμου με την υπ' αριθμ. 140/2012 απόφασή του, η οποία φέρει αριθμό διαδικτυακής ανάρτησης , ενέκρινε την πρόσληψη είκοσι επτά υδρονομέων άρδευσης, σύμφωνα με τα οριζόμενα

στο ΒΔ 28.3/15-4-1957. Η απόφαση εστάλη προς έγκριση στην Αποκεντρωμένη Διοίκηση Αιγαίου με το υπ' αριθμ. πρωτ. 5876/28-6-2012 έγγραφό μας.

Σήμερα 3 Ιουλίου 2012, από το Τμήμα Τοπικής Αυτοδιοίκησης ... της Αποκεντρωμένης Διοίκησης μας γνώρισαν προφορικά ότι η προαναφερόμενη απόφαση του Διοικητικού Συμβουλίου της Δ.Ε.Υ.Α. δεν θα εγκριθεί για το λόγο ότι σύμφωνα με το άρθρο 211 του ν.3584/2007, «η πρόσληψη υδρονομέων άρδευσης στους ΟΤΑ διέπεται αποκλειστικά, από τις ειδικές ρυθμίσεις του από 28.3/15-4-1957 β.δ/τος «περί της αστυνομίας επί των αρδευτικών υδάτων», όπως ισχύει, ερμηνεύοντας λανθασμένα και θεωρώντας ότι το βασιλικό διάταγμα ισχύει και εφαρμόζεται μόνο για τους ΟΤΑ και όχι για τις επιχειρήσεις τους.

Εκφράζουμε την άποψη ότι εσφαλμένα το Τμήμα Τοπικής Αυτοδιοίκησης, αρνείται να εγκρίνει την υπ' αριθμ. 140/2012 απόφασή μας και παρακαλούμε για τις δικές σας άμεσες ενέργειες, διότι η αρδευτική περίοδος έχει αρχίσει και οι αγρότες του νησιού είναι αναστατωμένοι από τη μη ύπαρξη υδρονομέων που θα διευκολύνουν το έργο τους».

Επί του ως άνω υποβληθέντος ερωτήματος έχω να σημειώσω τα εξής:

1. Σύμφωνα με το **ΒΔ 28.3/15-4-1957 (ΦΕΚ Α 60)**, «περί της αστυνομίας επί των αρδευτικών υδάτων», **άρθρο 1** «1.Η επί των αρδευτικών υδάτων και των αρδευτικών έργων αστυνομία

ασκείται εν τω Νομώ δια των νόμω αρμοδίων τοπικών υπηρεσιών ή συλλογικών οργάνων, αφενός, και αφετέρου δια των διοικητών αγροφυλακής και των αγρονόμων και των υπ' αυτούς υδρονομικών οργάνων, πάντων τελούντων υπό την εποπτείαν και τον έλεγχο του Νομάρχου....».

Άρθρο 3, «1. Προς εξασφάλισιν της διατεταγμένης χρήσεως των αρδευτικών υδάτων και προς διαφύλαξιν των έργων προσλαμβάνονται, όπου είναι αναγκαίον, ειδικά όργανα, είναι δε ταύτα α) οι υδρονομείς και β) οι επόπται υδρονομέων..... 3. Όπου δεν κρίνεται αναγκαία η πρόσληψη ειδικών υδρονομικών οργάνων, τα έργα τούτων ασκούσι οι αγροφύλακες. 4. Αι περί των υδρονομέων και των εποπτών υδρονομέων διατάξεις των άρθρων 4-21 του παρόντος διατάγματος εφαρμόζονται επί των αρδευτικών υδάτων, των υπαγομένων υπό την διοίκησιν και την διαχείρισιν των τοπικών επιτροπών αρδεύσεως των αναγκαστικών συνεταιρισμών εγγείων βελτιώσεων, των δημοτικών ή κοινοτικών συμβουλίω ή άλλων οίωνδήποτε νομικών προσώπων ή Οργανισμών, εξαιρέσει των υδάτων α διέπουσι ειδικοί νόμοι προβλέποντες και περί των υδρονομικών οργάνων ».

Άρθρο 4, «1. Αι τοπικάί επιτροπαί αρδεύσεως, τα διοικητικά συμβούλια των αναγκαστικών συνεταιρισμών εγγείων βελτιώσεων, τα δημοτικά και τα κοινοτικά συμβούλια και οι διοικήσεις των νομικών προσώπων ή των άλλων Οργανισμών αποφαίνονται εκάστοτε, εκάστη δια τα υπό την διοίκησιν και την διαχείρισιν αυτής υπαγόμενα αρδευτικά ύδατα, αν η διανομή

των υδάτων και η φύλαξις των έργων θα ενεργείται δια ιδίων υδρονομικών οργάνων ή τας αρμοδιότητας τούτων θα ασκώσι προσθέτως οι αγροφύλακες. 2. **Εάν αποφασισθή η πρόσληψις υδρονομέων** ή και εποπτών υδρονομέων, αι τοπικαί επιτροπαί αρδεύσεως, τα δημοτικά ή τα κοινοτικά συμβούλια και αι λοιπαί κατά την προηγούμενη παράγραφο διοικήσεις ορίζουσι τον χρόνον της ενάρξεως και της λήξεως της αρδευτικής περιόδου, τον αριθμό των θέσεων υδρονομέων ή εποπτών υδρονομέων, τον τομέα δι' όν προορίζεται εκάστη θέσις και τα της αμοιβής εκάστου των οργάνων τούτων.....».

Άρθρο 7, «1. Τα υδρονομικά όργανα εκλέγουσι αι οικείαι κατά το άρθρο 4 παρ.1 του παρόντος επιτροπαί ή συμβούλια.....».

2. Σύμφωνα με το **ν.2190/1994, άρθρο 14, παρ.1** « Στις διατάξεις των κεφαλαίων Α', Β', Γ', όπως ισχύουν, υπάγονται **όλοι οι φορείς** του δημόσιου τομέα, όπως αυτός οριοθετείται με τις διατάξεις του άρθρου 1 παρ.6 του ν.1256/1982 (ΦΕΚ 65 Α) και τις μεταγενέστερες συμπληρώσεις του, **πριν από την τροποποίησή του με το άρθρο 51 του ν.1892/1990** (ΦΕΚ 101 Α). Στον κατά τα πιο πάνω δημόσιο τομέα και για την εφαρμογή των διατάξεων του παρόντος και μόνο υπάγονται επίσης:

α. Η Προεδρία της Δημοκρατίας

β. Η Βουλή των Ελλήνων, ως προς το προσωπικό της, σύμφωνα με τα όσα ορίζει ο Κανονισμός της

γ. Οι Οργανισμοί Τοπικής Αυτοδιοίκησης πρώτου και δεύτερου βαθμού και οι πάσης φύσεως επιχειρήσεις τους

δ. Οι συνταγματικώς κατοχυρωμένες ή μη Ανεξάρτητες Διοικητικές Αρχές

ε. Οι Τοπικές Ενώσεις Δήμων και Κοινοτήτων (ΤΕΔΚ), η Κεντρική Ένωση Δήμων και Κοινοτήτων Ελλάδος (ΚΕΔΚΕ) και η Ένωση Νομαρχιακών Αυτοδιοικήσεων Ελλάδος (ΕΝΑΕ)

στ.....».

3. Σύμφωνα με το άρθρο 9 παρ.20^α του ν.4057/2012, « Για την κίνηση διαδικασιών πρόσληψης ή διορισμού μόνιμου προσωπικού, προσωπικού με σχέση εργασίας ιδιωτικού δικαίου αορίστου χρόνου, καθώς και προσωπικού με θητεία, με σύμβαση ορισμένου χρόνου ή μίσθωσης έργου η οποιασδήποτε άλλης μορφής στους φορείς της παρ.1 του α.14 του ν.2190/1994 (Α 28) απαιτείται προηγούμενη έγκριση της ΠΥΣ 33/2006 (Α 280), έξαιρουμένης της πρόσληψης εκτάκτου προσωπικού για την εκτέλεση έργων με αυτεπιστασία και των υδρονομέων άρδευσης καθώς και της πρόσληψης προσωπικού για την αντιμετώπιση κατεπειγουσών ή εποχικών ή πρόσκαιρων αναγκών με σύμβαση εργασίας ορισμένου χρόνου της οποίας η διάρκεια δεν υπερβαίνει τους δύο μήνες μέσα σε συνολικό διάστημα δώδεκα μηνών στους φορείς της αυτοδιοίκησης. Για τις πιο πάνω κατηγορίες προσωπικού εφαρμόζονται οι διατάξεις των άρθρων 209 και 211 του ν.3584/2007, όπως ισχύουν.....».

4. Σύμφωνα με το ν.3584/2007, άρθρο 211, «Η πρόσληψη υδρονομέων άρδευσης στους ΟΤΑ διέπεται, αποκλειστικώς, από τις ειδικές ρυθμίσεις του από 28.3/15-4-1957 β.δ/τος «Περί της Αστυνομίας επί των Αρδευτικών Υδάτων» (ΦΕΚ 60 Α'), όπως ισχύει. Η πρόσληψη του προσωπικού του παρόντος άρθρου δεν υπάγεται στη διαδικασία έγκρισης της ΠΥΣ 33/2006 (ΦΕΚ 280 Α), όπως ισχύει, και ενεργείται κατά παρέκκλιση των διατάξεων του ν.2190/1994, όπως ισχύουν».

5. Εν προκειμένω, λαμβανομένης, κατ' αρχήν, υπόψη της λήψης απόφασης (ΑΔΑ Β49ΖΩ1Ρ-ΚΙ3) περί της διευρύνσεως του αντικειμένου και της εδαφικής αρμοδιότητας της Δ.Ε.Υ.Α. σε όλο το νησί, σύμφωνα και με τις διατάξεις του ν.4071/2012, καθίσταται σαφές ότι το νομικό αυτό πρόσωπο αποτελεί πια τον αποκλειστικά αρμόδιο για τη διαχείριση και διοίκηση των αρδευτικών υδάτων στο νησί.

Σύμφωνα με όσα ανωτέρω εκτέθηκαν, συνδυαστικά ερμηνευόμενα, προκύπτει σαφώς, ιδίως από τη διάταξη του ν.4057/2012, άρθρο 9 παρ.20^α, αναφορικά με την πρόσληψη των υδρονομέων άρδευσης, μεταξύ άλλων και στις πάσης φύσεως επιχειρήσεις των Οργανισμών Τοπικής Αυτοδιοίκησης, ήτοι και στις Δημοτικές Επιχειρήσεις Ύδρευσης Αποχέτευσης, **ότι αυτή θα ενεργηθεί κατά παρέκκλιση των διατάξεων του ν.2190/1994, και διεπόμενη αποκλειστικώς από τις ειδικές διατάξεις του β. δ/τος**

28.3/15-4-1957, όπως αυτό ισχύει, χωρίς να υπάρχει κανένα περιθώριο αμφισβήτησης περί του εάν η διάταξη του α.211 του ν.3854/2007 εφαρμόζεται αποκλειστικά στους ΟΤΑ και όχι στις επιχειρήσεις τους. Ο νόμος επιφυλάσσει **ρητή πρόβλεψη** για το ζήτημα και **παραπέμπει άμεσα** στη ρύθμιση του α.211 του ν.3584/2007 και όταν πρόκειται για επιχειρήσεις των ΟΤΑ.

Συνακόλουθα, το Διοικητικό Συμβούλιο της Δ.Ε.Υ.Α., σύμφωνα και με τις διατάξεις του ως άνω β. δ/τος, ως η διοίκηση του νομικού προσώπου στην **αποκλειστική διοίκηση και διαχείριση του οποίου υπάγονται τα αρδευτικά ύδατα, νομίμως και αρμοδίως προέβη στην λήψη απόφασης περί της προσλήψεως υδρονομέων, ορίζοντας σύμφωνα με το νόμο, τη διάρκεια της αρδευτικής περιόδου, την αμοιβή των οργάνων καθώς και όλες τις σχετικές λεπτομέρειες της πρόσληψης.**

Η Αποκεντρωμένη Διοίκηση Αιγαίου, επομένως, κατά τον προβλεπόμενο έλεγχο νομιμότητας της απόφασης αυτής, οφείλει να εγκρίνει τις ρυθμίσεις της, υπαγόμενη, σε αντίθετη περίπτωση, η ρητή αρνητική απόφαση της, σε έλεγχο νομιμότητας ενώπιον του Γενικού Γραμματέα Αποκεντρωμένης Διοίκησης κατά τις διατάξεις των α.227, α.238 του ν.3852/2010.

Προς άρση, σε κάθε περίπτωση, τυχόν ανησυχιών από το εκκρεμές καθεστώς, **διευκρινίζεται ότι,** σύμφωνα και με τις

διατάξεις του β.δ/τος 28.3/15-4-1957, χρέη υδρονομέων άρδευσης, όπου αυτοί δεν υπάρχουν ή δεν έχουν διορισθεί, ασκούν τα αρμόδια όργανα της αστυνομίας.

Αθήνα, 21-8-2012

Ο Γνωμοδοτών Δικηγόρος

Πάνος Ζυγούρης