

ΠΑΝΟΣ ΖΥΓΟΥΡΗΣ - ΔΙΚΗΓΟΡΟΣ ΑΘΗΝΩΝ

ΝΟΜΙΚΟΣ ΣΥΜΒΟΥΛΟΣ ΚΕΝΤΡΙΚΗΣ ΕΝΩΣΗΣ ΔΗΜΩΝ ΕΛΛΑΔΟΣ

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

ΤΗΛ: 210-8259140-1-ΦΑΧ: 210-8259235

Επί του με αριθμ. πρωτ. Ε.Δ.Ε.Υ.Α. 1857/28.08.2012

ερωτήματος της Δ.Ε.Υ.Α.

Ερώτημα: Ερωτάται αν είναι νόμιμη η άρνηση θεώρησης από τον Επίτροπο στο νομό Έβρου του υπ' αριθμ. 28/2012 χρηματικού εντάλματος πληρωμής.

Η γνώμη μου επί του ανωτέρω ερωτήματος είναι η εξής:

Από τα στοιχεία που υποβλήθηκαν ενώπιόν μου προκύπτει ότι επεστράφη αθεώρητο το υπ' αριθμ. 28 χρηματικό ένταλμα πληρωμής, οικονομικού έτους 2012 και ποσού 600 ευρώ, το οποίο εκδόθηκε στο όνομα του κ., μέλους Δ.Σ. της Δ.Ε.Υ.Α. και αφορά αμοιβή του για την άσκηση των καθηκόντων του αντιπροέδρου για τον μήνα Ιούλιο 2012, με την εξής αιτιολογία: «[...] Γιατί η καταβολή αμοιβής στον φερόμενο ως δικαιούχο για τις υπηρεσίες που παρείχε στην ανωτέρω Δημοτική Επιχείρηση με πλήρη απασχόληση για την κάλυψη των λειτουργικών της αναγκών, πέραν των καθηκόντων του ως μέλος του Δ.Σ. δεν είναι νόμιμη, αφού για την απασχόλησή του δεν έχει τηρηθεί η προβλεπόμενη από τις διατάξεις του άρθ. 14 του ν. 2190/94 διαδικασία,

όπως τροποποιήθηκε και ισχύει με το άρθρο 1 του ν. 3812/09 και διέπει τους Οργανισμούς Τοπικής Αυτοδιοίκησης πρώτου και δεύτερου βαθμού και τις πάσης φύσεως επιχειρήσεις τους».

Η ως άνω αιτιολογία δεν είναι νόμιμη και ως εκ τούτου η εντελλόμενη δαπάνη θα πρέπει να θεωρηθεί για τους ακόλουθους λόγους:

Το άρθρο 14 του ν. 2190/94, ορίζει στις παρ. 1 και 3 αυτού: «1. Στις διατάξεις των κεφαλαίων Α`, Β` και 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 τροποποίηση 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: [...] γ. Οι Οργανισμοί Τοπικής Αυτοδιοίκησης πρώτου και δεύτερου βαθμού και οι πάσης φύσεως επιχειρήσεις τους. [...]

3. Ο διορισμός ή η πρόσληψη τακτικού προσωπικού και με σύμβαση εργασίας ιδιωτικού δικαίου αορίστου χρόνου στις υπηρεσίες και τα νομικά πρόσωπα της παρ.1 του παρόντος άρθρου γίνεται:

α. με γραπτό διαγωνισμό ή

β. με καθορισμένη σειρά προτεραιότητας, σύμφωνα με τους όρους και τις διαδικασίες που ορίζονται από τις διατάξεις του νόμου αυτού» [...].

Το δε άρθρο 3 παρ. 1, 6 και 7 του ιδρυτικού και ειδικού νόμου που διέπει τις Δ.Ε.Υ.Α., ήτοι του ν. 1069/80 ορίζει: «1. Η υπό ενός μόνου Δήμου συνιστωμένη επιχείρησης διοικείται υπό Διοικητικού Συμβουλίου τον οποίου τα μέλη, ο Πρόεδρος και **Αντιπρόεδρος**

ορίζονται κατά τας περί συγκροτήσεως της Επιτροπής Δημοτικών Επιχειρήσεων του Δημοτικού και Κοινοτικού Κώδικος διατάξεις. [...]

6. Μέλη του Διοικητικού Συμβουλίου δεν δύναται να είναι συγγενείς μεταξύ των εξ` αίματος ή αγχιστείας μέχρι του τρίτου βαθμού συμπεριλαμβανομένου, ουδέ να είναι υφ` οιανδήποτε μορφήν εργολάβοι ή προμηθευταί της επιχειρήσεως ή μέλη Διοικητικού Συμβουλίου ή υπάλληλοι ομοειδούς επιχειρήσεως.

7. Στον Πρόεδρο του Διοικητικού Συμβουλίου στην περίπτωση που δεν είναι Δήμαρχος μπορεί να καταβάλλεται για τις παρεχόμενες στην επιχείρηση υπηρεσίες του αποζημίωση καθοριζόμενη με απόφαση του Γενικού Γραμματέα της Περιφέρειας μετά από πρόταση του Διοικητικού Συμβουλίου της Επιχείρησης, που δεν μπορεί να υπερβαίνει το 50% του ποσού των εξόδων παράστασης που εισπράττει ο Δήμαρχος του οικείου δήμου ή αν πρόκειται για κοινοτική επιχείρηση το 50% των εξόδων παράστασης του Προέδρου της οικείας κοινότητας. Σε περίπτωση απουσίας του Προέδρου του Διοικητικού Συμβουλίου λόγω ασθένειας ή άδειας πέραν του μηνός, η αποζημίωση αυτή καταβάλλεται εξ ημισείας σε αυτόν και τον αναπληρωτή του. Κατά τον ίδιο τρόπο στον Πρόεδρο, τα μέλη και τον Γραμματέα του Διοικητικού Συμβουλίου, μπορεί να παρέχεται, για τη συμμετοχή τους στις συνεδριάσεις αυτού, αποζημίωση. Η αποζημίωση του Προέδρου, των μελών, του εισηγητή και γραμματέα του Δ.Σ. της επιχείρησης καθορίζεται με απόφαση του Γενικού Γραμματέα της Περιφέρειας μετά από πρόταση του Διοικητικού Συμβουλίου της Επιχείρησης και δεν μπορεί να υπερβαίνει το ύψος του ποσού που εισπράττουν τα μέλη του δημοτικού ή κοινοτικού συμβουλίου του οικείου δήμου ή κοινότητας ως αποζημίωση για τη συμμετοχή τους στις συνεδριάσεις του δημοτικού ή

κοινοτικού συμβουλίου. Με όμοια απόφαση, που εκδίδεται μετά από εισήγηση του Διοικητικού Συμβουλίου, μπορεί να ορίζεται ότι ένα από τα μέλη του έχει πλήρη απασχόληση με αμοιβή στην επιχείρηση και να καθορίζονται οι αρμοδιότητές του και το ύψος της αμοιβής του».

Το προαναφερθέν άρθρο 3 παρ. 1 του ν. 1069/80, με τον όρο «Επιτροπή Δημοτικών Επιχειρήσεων» αναφέρεται κατά παραπομπή, στη Διοίκηση των κοινωφελών επιχειρήσεων του άρθρου 255 του ν. 3463/2006 (Δημοτικός και Κοινοτικός Κώδικας). Το τελευταίο αυτό άρθρο ορίζει: «1. Οι κοινωφελείς επιχειρήσεις διοικούνται από διοικητικό συμβούλιο, αποτελούμενο από επτά (7) έως έντεκα (11) μέλη, τα οποία ορίζονται μαζί με τους αναπληρωτές τους από το δημοτικό ή κοινοτικό συμβούλιο. Από τα μέλη αυτά τουλάχιστον τρεις (3) είναι αιρετοί εκπρόσωποι του Δήμου ή της Κοινότητας, ένας (1) είναι εκπρόσωπος των εργαζομένων στην επιχείρηση, αν αυτή απασχολεί περισσότερους από είκοσι (20) εργαζόμενους, υποδεικνυόμενος από τη γενική συνέλευση αυτών, και ένας (1) είναι εκπρόσωπος κοινωνικού φορέα της περιοχής. Τα υπόλοιπα μέλη είναι δημότες ή κάτοικοι του Δήμου ή της Κοινότητας που έχουν πείρα ή γνώσεις σχετικές με το αντικείμενο της επιχείρησης. Στην περίπτωση των αιρετών μελών τουλάχιστον ένα μέλος εξ αυτών προέρχεται από τη μειοψηφία.

2. Η θητεία του διοικητικού συμβουλίου ακολουθεί τη θητεία του δημοτικού ή κοινοτικού συμβουλίου, εκτός αν στην πράξη σύστασης της επιχείρησης προβλέπεται μικρότερη θητεία. Σε κάθε περίπτωση η θητεία του λήγει το αργότερο τρεις (3) μήνες μετά την εγκατάσταση του νέου δημοτικού ή κοινοτικού συμβουλίου [...].

4. Το δημοτικό ή κοινοτικό συμβούλιο ορίζει από τα μέλη του διοικητικού συμβουλίου τον πρόεδρο και τον αντιπρόεδρό του. Με απόφαση του διοικητικού συμβουλίου της επιχείρησης προσλαμβάνεται διευθυντής μετά από σχετική προκήρυξη. Στον κανονισμό προσωπικού καθορίζονται τα προσόντα που πρέπει να έχει ο διευθυντής της επιχείρησης. Ως διευθυντής δεν μπορεί να ορισθεί μέλος του διοικητικού συμβουλίου της επιχείρησης ή του δημοτικού ή κοινοτικού συμβουλίου.

5. Στον πρόεδρο ή στον αντιπρόεδρο του διοικητικού συμβουλίου, ανάλογα με τις υπηρεσίες που παρέχει στην επιχείρηση, μπορεί να καταβάλλεται αποζημίωση, η οποία ορίζεται με απόφαση του δημοτικού ή κοινοτικού συμβουλίου ύστερα από πρόταση του διοικητικού συμβουλίου της επιχείρησης. Με την ίδια διαδικασία μπορεί να καταβάλλεται Αποζημίωση στα μέλη του διοικητικού συμβουλίου για τη συμμετοχή τους στις συνεδριάσεις του. Για τον καθορισμό των αποζημιώσεων της παραγράφου αυτής λαμβάνεται οπωσδήποτε υπόψη η οικονομική κατάσταση της επιχείρησης κατά την προηγούμενη διαχειριστική περίοδο. Με απόφαση του Υπουργού Εσωτερικών, Δημόσιας Διοίκησης και Αποκέντρωσης, η οποία εκδίδεται μετά από γνώμη της Κ.Ε.Δ.Κ.Ε., καθορίζονται τα ανώτερα χρηματικά όρια των ως άνω αποζημιώσεων».

Από το ανωτέρω νομικό πλαίσιο συνάγεται ότι ο αντιπρόεδρος της Δ.Ε.Υ.Α. ορίζεται από το Δημοτικό Συμβούλιο του Δήμου στα διοικητικά όρια του οποίου παρέχει τις υπηρεσίες της η συγκεκριμένη Δ.Ε.Υ.Α., κατά την κρίση αυτού και με συγκεκριμένη θητεία που καταρχήν συμπίπτει με εκείνη του δημοτικού συμβουλίου, με μόνο

περιορισμό να μην έχει συγγενικό δεσμό συγκεκριμένου βαθμού ούτε συμφέροντα τα οποία αντιστρατεύονται εκείνα της Δ.Ε.Υ.Α. (βλ. άρθρο 3 παρ. 6 του ν. 1069/80).

Συνεπώς, το μέλος του Δ.Σ. της Δ.Ε.Υ.Α. που ορίζεται ως αντιπρόεδρος αυτής και ασκεί τα καθήκοντα που του ανατίθενται με την απόφαση ορισμού του δεν είναι ανώτατος υπάλληλος με σύμβαση αορίστου χρόνου, όπως π.χ. ο Διευθυντής της Δ.Ε.Υ.Α., και συνεπώς δεν εμπίπτει στην παρ. 3 του άρθρου 14 του ν. 2190/94, ούτε είναι υπάλληλος της Δ.Ε.Υ.Α. με οποιαδήποτε άλλη σχέση εξαρτημένης εργασίας υπό την έννοια του ν. 2190/94. Η ιδιότητα του αντιπροέδρου είναι αξίωμα που απονέμεται με βάση τα οριζόμενα αφενός στον ιδρυτικό νόμο των Δ.Ε.Υ.Α. (1069/80) και αφετέρου τα οριζόμενα κατά παραπομπή στον Δημοτικό και Κοινοτικό Κώδικα (ν. 3463/2006). Αντιθέτως, για τον Διευθυντή της Δ.Ε.Υ.Α., ο οποίος είναι ανώτατος υπάλληλος αυτής, τυγχάνει εφαρμογής το άρθρο 14 παρ. 3 του ν. 2190/94 και εξ αυτού του λόγου, άλλωστε, γίνεται λόγος για προσόντα διορισμού και πλήρωση της θέσης του σύμφωνα με το εν λόγω άρθρο και στο ν. 1069/80 (άρθρο 5 παρ. 2β και άρθρο 6).

Περαιτέρω, θα πρέπει να σημειωθεί ότι η αιτιολογία του Επιτρόπου για τη μη θεώρηση του κρίσιμου χρηματικού εντάλματος είναι αόριστη και ανεπαρκής στο μέτρο που δεν εξειδικεύει ποια είναι η διαδικασία η οποία φέρεται να μην τηρήθηκε εν προκειμένω. Σε κάθε περίπτωση, η απόφαση του Δημοτικού Συμβουλίου περί ορισμού αντιπροέδρου καθώς και η απόφαση του Δ.Σ. της Δ.Ε.Υ.Α. περί αποζημίωσής του σε πλήρη απασχόληση έχουν ήδη εγκριθεί από τον Γενικό Γραμματέα

Αποκεντρωμένης Διοίκησης Μακεδονίας Θράκης, με την υπ' αριθμ. 1240/10.02.2012 απόφαση αυτού. Συνεπώς, συγγνωστώς θα πρέπει να θεωρηθεί νόμιμη η ανωτέρω δαπάνη καθότι το Δ.Σ. της Δ.Ε.Υ.Α. εξέλαβε ότι η υπ' αριθμ. 107/2011 απόφαση αυτού, η οποία βασίστηκε στην υπ' αριθμ. 121/2011 απόφαση του Δημοτικού Συμβουλίου και στο άρθρο 3 παρ. 7 του ν. 1069/80, είναι νόμιμη.

Κατόπιν των ανωτέρω, συνάγεται ότι το υπ' αριθμ. 28 χρηματικό ένταλμα πληρωμής οικονομικού έτους 2012 ποσού 600 ευρώ της Δ.Ε.Υ.Α., που εκδόθηκε στο όνομα του κ., μέλους Δ.Σ. της Δ.Ε.Υ.Α. και αφορά αμοιβή του για την άσκηση των καθηκόντων του αντιπροέδρου για τον μήνα Ιούλιο 2012, θα πρέπει να θεωρηθεί καθότι η δαπάνη είναι νόμιμη. Το παρόν θα μπορούσε να επέχει θέση Αντιρρήσεων κατά της άρνησης θεώρησης του προαναφερθέντος εντάλματος από τον Επίτροπο στο Νομό ...

Αθήνα, 31.08.2012

Πάνος Ζυγούρης