

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

Επί του με αριθμ. πρωτ. Ε.Δ.Ε.Υ.Α. 1889/15.11.2012

ερωτήματος της Δ.Ε.Υ.Α.

Ερωτάται, ενόψει του Δημοτικού Συμβουλίου Α της 21^{ης}.1.2012, ποια από τις δύο επιλογές είναι στην προκειμένη περίπτωση νόμιμη για τη Δ.Ε.Υ.Α.: η λύση και η απορρόφηση της Δ.Ε.Υ.Α. από το Δήμο Α ή η επέκταση της Δ.Ε.Υ.Α. στο σύνολο του Δήμου Α.

Επί του ανωτέρω ερωτήματος η γνώμη μου είναι η εξής:

Το άρθρο 2 παρ. 2 του ν. 1069/80 που διέπει τις Δ.Ε.Υ.Α. ορίζει: «Η περιοχή αρμοδιότητας συνιστώμενης επιχείρησης δήμου ή κοινότητας **μπορεί να επεκτείνεται:** α) στις εδαφικές περιφέρειες όμορων δημοτικών ή κοινοτικών διαμερισμάτων του ν.2539/1997 του ίδιου δήμου ή κοινότητας ή τμημάτων αυτών μετά από απόφαση του δημοτικού ή κοινοτικού συμβουλίου, η οποία εγκρίνεται με πράξη του Γενικού Γραμματέα της Περιφέρειας που δημοσιεύεται στην Εφημερίδα της Κυβερνήσεως, β) στις εδαφικές περιφέρειες όμορων δήμων ή κοινοτήτων ή δημοτικών ή κοινοτικών διαμερισμάτων ή τμημάτων αυτών μετά από σύμφωνη γνώμη των οικείων δημοτικών ή κοινοτικών συμβουλίων με απόφαση του διοικητικού συμβουλίου, η οποία εγκρίνεται με πράξη του Γενικού Γραμματέα της

Περιφέρειας, που δημοσιεύεται στην Εφημερίδα της Κυβερνήσεως. Στην περίπτωση που οι όμοροι δήμοι ή κοινότητες ή τα όμορα δημοτικά ή κοινοτικά διαμερίσματα υπάγονται σε όμορους δήμους ή κοινότητες διαφορετικών Περιφερειών η σχετική απόφαση εγκρίνεται με πράξη των Γενικών Γραμματέων των οικείων Περιφερειών, που δημοσιεύεται στην εφημερίδα της Κυβερνήσεως».

Το δε άρθρο 9 παρ. 1 του ίδιου νόμου ορίζει: «Η επιχείρησις άμα τη συστάσει της υποκαθίσταται αυτοδικαίως και άνευ ετέρας διατυπώσεως εις άπαντα εν γένει τα δικαιώματα και υποχρεώσεις των συμμετεχόντων εις ταύτην Δήμων και Κοινοτήτων ή του Συνδέσμου και των παρ' αυτοίς οργανισμών υδρεύσεως- αποχετεύσεως, τας αναφερομένας εις την ύδρευσιν και αποχέτευσιν».

Επίσης, βάσει του άρθρου 109 παρ. 1 και 7 του ν. 3852/2010:

«1. Κοινοφελείς επιχειρήσεις των Ο.Τ.Α., πρώτου βαθμού, που συνενώνονται σε ένα νέο δήμο, συγχωνεύονται υποχρεωτικά σε μία κοινοφελή επιχείρηση. Με απόφαση του οικείου δημοτικού συμβουλίου, η οποία λαμβάνεται μέσα σε προθεσμία δύο (2) μηνών από την εγκατάσταση των δημοτικών αρχών, ορίζεται η επωνυμία, ο σκοπός, η Διοίκηση, το κεφάλαιο, οι πόροι, η διάρκεια, η έδρα της κοινοφελούς επιχείρησης και κάθε άλλο στοιχείο αναγκαίο κατά την κρίση του δημοτικού συμβουλίου, η οποία δημοσιεύεται στην Εφημερίδα της Κυβερνήσεως, μετά την ολοκλήρωση της διαδικασίας ελέγχου νομιμότητας. Κινητά και ακίνητα περιουσιακά στοιχεία των συγχωνευόμενων επιχειρήσεων περιέρχονται αυτοδικαίως στην επιχείρηση που προκύπτει, η οποία υπεισέρχεται ως καθολικός διάδοχος σε όλα τα δικαιώματα και τις υποχρεώσεις των συγχωνευόμενων επιχειρήσεων, συμπεριλαμβανομένων και των συμβάσεων μίσθωσης έργου και εργασίας ορισμένου χρόνου μέχρι τη λήξη τους. Οι

εκκρεμείς δίκες, στις οποίες διάδικο μέρος είναι οι συγχωνευθείσες επιχειρήσεις, συνεχίζονται αυτοδικαίως από τη νέα κοινωφελή επιχείρηση χωρίς να απαιτείται ειδική διαδικαστική πράξη συνέχισης για καθεμία από αυτές. Μέχρι τη δημοσίευση της ανωτέρω απόφασης παρατείνεται αυτοδικαίως η θητεία των διοικήσεων των υφιστάμενων επιχειρήσεων. [...]

7. Σε περίπτωση λύσης κοινωφελούς επιχείρησης ή Δ.Ε.Υ.Α. και ανάληψης των δραστηριοτήτων της από τον οικείο δήμο ή από νομικό πρόσωπο δημοσίου δικαίου αυτού, το προσωπικό με σχέση εργασίας ιδιωτικού δικαίου αορίστου και ορισμένου χρόνου μεταφέρεται στον αντίστοιχο φορέα με την ίδια σχέση εργασίας, ύστερα από απόφαση του δημοτικού συμβουλίου. Συμβάσεις έργου που έχουν συναφθεί από τις επιχειρήσεις που λύνονται εκτελούνται από τον αντίστοιχο φορέα άσκησης των σχετικών αρμοδιοτήτων».

Η δε παρ. 6 του ίδιου άρθρου όπως τροποποιήθηκε προσφάτως με το άρθρο 10 παρ.6 του ν. 4071/2012 (ΦΕΚ Α 85/11.4.2012) ορίζει: «Οι διατάξεις των ανωτέρω παραγράφων εφαρμόζονται αναλόγως και στη συγχώνευση των Δημοτικών Επιχειρήσεων Υδρευσης και Αποχέτευσης (Δ.Ε.Υ.Α.). Η αρμοδιότητα της νέας μετά τη συγχώνευση Δημοτικής Επιχείρησης Υδρευσης και Αποχέτευσης ή της προϋπάρχουσας Δ.Ε.Υ.Α. εκτείνεται υποχρεωτικά στο σύνολο της εδαφικής περιοχής του δήμου».

Στην προκειμένη περίπτωση, η Δ.Ε.Υ.Α. συστάθηκε το έτος 2000 με ΦΕΚ σύστασης 746/16.06.2000 και λειτουργεί νομίμως μέχρι σήμερα. Ωστόσο, καλύπτει τις ανάγκες ύδρευσης του πρώην Δήμου Β ο οποίος σήμερα έχει αντικατασταθεί στο πλαίσιο του νόμου «Καλλικράτη» από τον Δήμο Α που, ως ευρύτερος νέος Δήμος, περιλαμβάνει τις δημοτικές ενότητες.....

Από την υπαγωγή του ανωτέρω ιστορικού στις προαναφερθείσες νομικές διατάξεις συνάγεται ότι η Δ.Ε.Υ.Α. πρέπει αυτοδικαίως να επεκταθεί σύμφωνα με το νεότερο νόμο 4071/2012 (άρθρο 10 παρ. 6) στο σύνολο του Δήμου Α καλύπτοντας και τις δημοτικές ενότητες ... και... , δεδομένου ότι η Δ.Ε.Υ.Α. υπεισήλθε, βάσει του άρθρου 9 παρ. 1 του ν. 1069/1980, στα δικαιώματα και τις υποχρεώσεις του Δήμου Β, στου οποίου τα δικαιώματα και τις υποχρεώσεις υπεισήλθε στη συνέχεια ο ενιαίος καλλικρατικός Δήμος Α. **Η εν λόγω επέκταση βάσει του ν. 4071/2012 είναι ρητή και υποχρεωτική εκ του νόμου και μάλιστα αυτοδίκαιη και δεν τίθεται θέμα απορρόφησης της Δ.Ε.Υ.Α. από τον ενιαίο Δήμο** (δηλαδή η ρύθμιση του άρθρου 109 παρ. 1 του ν. 3852/2010 δεν τυγχάνει αναλογικής εφαρμογής εν προκειμένω, διότι υφίσταται ειδική εφαρμοστέα για την εν λόγω περίπτωση διάταξη). Υπό το προϋσχόν δε καθεστώς (άρθρο 2 παρ. 2 του ν. 1080/80), μία τέτοια επέκταση ήταν αφενός δυνητική και αφετέρου μη αυτοδίκαιη (απαιτούσε ως προϋπόθεση για την νομιμότητά της προηγούμενη απόφαση δημοτικού συμβουλίου και έγκριση Γενικού Γραμματέα Περιφέρειας). **Σκοπός, επομένως, του νεότερου νομοθέτη ήταν να αλλάξει το καθεστώς αυτό ώστε κάθε καλλικρατικός ενιαίος Δήμος να έχει μία Δ.Ε.Υ.Α. και τα θέματα ύδρευσης να ρυθμίζονται με τρόπο ενιαίο και ομοιόμορφο, χωρίς να υφίστανται παράλληλα Δ.Ε.Υ.Α. και Υπηρεσίες Ύδρευσης Δήμων, αλλά και χωρίς να λύονται οι υπάρχουσες Δ.Ε.Υ.Α..**

Αθήνα, 19.11.2012,

Πάνος Ζυγούρης