

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

KIN:6977506705, e-mail :pzygouris@gmail.com

ΓΝΩΜΟΔΟΤΗΣΗ

Επί του υποβληθέντος από τον Δήμο ... ερωτήματος με αρ. πρωτ. εις.
12656/27-7-2017:

ΘΕΜΑ: "Υποχρέωση απορρόφησης υπηρεσίας ύδρευσης Δήμου από
υφιστάμενη Δ.Ε.Υ.Α."

Κατά τη γνώμη μου προσήκει η εξής απάντηση:

Ο **ν. 3852/2010** (Καλλικράτης), αρθρ. 109 παρ.1 ορίζει ότι "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 κοινωφελούς 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". Αναλογικά η παρ.6 προβλέπει ότι "οι διατάξεις των ανωτέρω παραγράφων **εφαρμόζονται αναλόγως και στη συγχώνευση των Δημοτικών Επιχειρήσεων Ύδρευσης και Αποχέτευσης (Δ.Ε.Υ.Α.)**. Η αρμοδιότητα της νέας, μετά τη συγχώνευση, Δημοτικής Επιχείρησης Ύδρευσης και Αποχέτευσης ή της προϋπάρχουσας εκτείνεται υποχρεωτικά στο σύνολο της εδαφικής περιοχής του δήμου."

Κατ' αρχήν, όπως συνάγεται από τα παραπάνω, μια Δ.Ε.Υ.Α. και μια δημοτική υπηρεσία ύδρευσης- αποχέτευσης που ανήκαν προ της εφαρμογής του ν.3852/2010 σε διαφορετικούς δήμους, μετά τη συνένωση των δήμων αυτών συγχωνεύονται σε μία ενιαία κοινωφελή υπηρεσία.

Περαιτέρω ο **ν. 1069/1980** που ρυθμίζει τα σχετικά με τις επιχειρήσεις ύδρευσης-αποχέτευσης, στο αρθρ. 2 παρ. 2 όριζε αναφορικά με την επέκταση των ορίων αρμοδιότητας της εκάστοτε επιχείρησης ύδρευσης-αποχέτευσης ότι "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.

Συμπληρωματικά των ως άνω αναφερθέντων, το αρθρ. 8, παρ.7 του ν. 2839/2000 ορίζει ότι "στο άρθρο 2 του Ν. 1069/1980, η παρ. 2 αντικαθίσταται και προστίθεται παρ. 3 ως εξής:

"2. 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."

Περαιτέρω βάσει του αρθρ.12 του ν.4483/2017 αναφορικά με την παράταση προθεσμίας επέκτασης χωρικής αρμοδιότητας Δ.Ε.Υ.Α. προβλέπεται ότι "**για την επέκταση της χωρικής αρμοδιότητας των Δημοτικών Επιχειρήσεων Ύδρευσης Αποχέτευσης**, η οποία προβλέπεται στην παρ. 6 του άρθρου 109 του ν. 3852/ 2010, **η προθεσμία** για την οποία παρατάθηκε, από τη λήξη της, έως τις 30.6.2016, σύμφωνα με το άρθρο 45 του ν. 4315/2014 (Α` 269), **χορηγείται νέα προθεσμία μέχρι τις 31.12.2017.**

Όπως συνάγεται από τα παραπάνω, η αναστολή της συγχώνευσης της Δ.Ε.Υ.Α. του Δήμου με την υπηρεσία ύδρευσης-αποχέτευσης μπορεί να ανασταλεί με νομοθετική πρόβλεψη έως και τις 31.12.2017.

Όσον αφορά την έκπτωση του φόρου, το αρθρ. 33 παρ.2 του **ν. 2859/2000** (Κώδικας ΦΠΑ) ορίζει αναφορικά με τον διακανονισμό των εκπτώσεων ότι **"ειδικά για τα αγαθά επένδυσης, η έκπτωση του φόρου που ενεργήθηκε υπόκειται σε πενταετή διακανονισμό** με αφετηρία το έτος χρησιμοποίησής τους. «Ο διακανονισμός ενεργείται κάθε έτος για το **ένα πέμπτο (1/5) του φόρου** που επιβάρυνε το αγαθό, ανάλογα με τις μεταβολές του δικαιώματος έκπτωσης».

Το δεύτερο εδάφιο της παρ.2 προστέθηκε με το άρθρ. 1 παρ.3 του **ν.4281/2014** που προβλέπει ότι "ο διακανονισμός ενεργείται κάθε έτος για το ένα πέμπτο (1/5) του φόρου που επιβάρυνε το αγαθό, ανάλογα με τις μεταβολές του δικαιώματος έκπτωσης".

Το ζήτημα που τίθεται σε αυτό το σημείο είναι εάν ο δήμος θα δικαιούται την έκπτωση του φόρου για τη δημιουργία ενιαίου αποχετευτικού δικτύου και μετά τη συγχώνευση των δήμων σε δήμο ... και μετά την επέκταση των αρμοδιοτήτων της υφιστάμενης Δ.Ε.Υ.Α. στη υπηρεσία αποχέτευσης και ύδρευσης των δήμων ως είχε συσταθεί πριν την εφαρμογή του ν. 3852/2010.

Βάσει του άρθρ. 9 του **ν. 1069/1980**, η Δ.Ε.Υ.Α. υποκαθίσταται στα δικαιώματα και τις υποχρεώσεις των πρώην υπηρεσιών ύδρευσης-αποχέτευσης και ως εκ τούτου εξομοιώνεται με καθολικό διάδοχο. Η καθολική διαδοχή πρέπει να προβλέπεται από τον νόμο και συνίσταται στην μεταβίβαση του συνόλου των δικαιωμάτων και υποχρεώσεων του αρχικού δικαιούχου/ υπόχρεου προς τον καθολικό διάδοχο. Εφόσον προβλέπεται η υποκατάσταση γίνεται αυτοδικαίως και άμεσα χωρίς καμία περαιτέρω ενέργεια από τον καθολικό διάδοχο. Δηλαδή, η αξίωση έκπτωσης φόρου που διατηρούσε η υπηρεσία του Δήμου μετά την επέκταση αρμοδιότητας της Δ.Ε.Υ.Α. θα μεταβεί αυτοδικαίως στη Δ.Ε.Υ.Α.

Εν τέλει και όπως προκύπτει από τα ως άνω αναφερθέντα, ο Δήμος σας έλαβε νομίμως απόφαση (με αύξοντα αριθμό 186/2017) για αναστολή της εφαρμογής της υπ' αριθμόν 116/2016 απόφασης για τη χωρική επέκταση της Δ.Ε.Υ.Α. στα τμήματα ..., έως τις 31-12-2017, δυνατότητα που προβλέπεται από τον ν.4483/2017. Επομένως, μέχρι τις 31.12.2017 η αρμοδιότητα της Δημοτικής Υπηρεσίας ύδρευσης και αποχέτευσης παραμένει ως έχει. Μετά την παρέλευση αυτής της προθεσμίας και σε περίπτωση που δεν υπάρξει νεωτέρα νομοθετική παράταση της προθεσμίας αναστολής της επέκτασης των αρμοδιοτήτων της Δ.Ε.Υ.Α., και επομένως ούτε νέα απόφαση του δημοτικού σας συμβουλίου, στερουμένου του νομικού ερείσματος, η υπηρεσία των δήμων ... θα υποκατασταθεί από την υφιστάμενη Δ.Ε.Υ.Α. η οποία θα αναλάβει και τις εκκρεμείς αρμοδιότητες, δηλαδή θα αναδεχθεί το σύνολο των δικαιωμάτων και υποχρεώσεων της δημοτικής υπηρεσίας ύδρευσης-αποχέτευσης.

Αθήνα, 4/10/2017

Ο γνωμοδοτών δικηγόρος

Πάνος Ζυγούρης