

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

ΓΝΩΜΟΔΟΤΗΣΗ

Επί του με αριθμ. πρωτ. 2022/10.2.2014 ερωτήματος της Ε.Δ.Ε.Υ.Α.
επί του σχετικού ερωτήματος της Δ.Ε.Υ.Α.

ΘΕΜΑ: Δυνάμει της υπ' αριθμ. 210/2011 απόφασης του Γενικού Γραμματέα της Αποκεντρωμένης Διοίκησης Πελοποννήσου, Δυτικής Ελλάδας και Ιονίου ενεκρίθη η τροποποίηση της συστατικής πράξης της Δ.Ε.Υ.Α. στην οποία ενσωματώθηκαν όλες οι τοπικές και δημοτικές κοινότητες των συνενοούμενων με τον Δήμο

Ερωτάται: ποιός υποχρεούται να εξοφλήσει χρηματικά ποσά τα οποία έχουν επιδικασθεί, βάσει αμετάκλητης δικαστικής απόφασης, σε εργαζομένους του τέως Συνδέσμου Ύδρευσης Δήμων Νομού ...;

Υπόχρεος είναι ο Δήμος ..., ο οποίος κατέστη καθολικός διάδοχος του Συνδέσμου Ύδρευσης Δήμων Νομού ... ή η Δ.Ε.Υ.Α. η οποία κατέστη καθολικός διάδοχος της υπηρεσίας ύδρευσης αποχέτευσης του Δήμου ...;

ΝΟΜΙΚΟ ΠΛΑΙΣΙΟ

Σύμφωνα με τη διάταξη του άρθρου 102 Ν. 3852/2010 «*Ιδρύματα-νομικά πρόσωπα δήμων και κοινοτήτων που συνενώνονται*

1. Τα Ιδρύματα και τα δημοτικά και κοινοτικά νομικά πρόσωπα δημοσίου δικαίου που έχουν συσταθεί από δήμο ή κοινότητα που συνενώνεται, περιέρχονται αυτοδικαίως στο νέο δήμο από την έναρξη λειτουργίας του.

2. Οι δήμοι που προκύπτουν από συνένωση υπεισέρχονται αυτοδικαίως από την έναρξη της λειτουργίας τους στα δικαιώματα και στις υποχρεώσεις των συνενούμενων δήμων ή κοινοτήτων, ως προς τα Ιδρύματα και τα δημοτικά και κοινοτικά νομικά πρόσωπα δημοσίου δικαίου. Στα εν λόγω δικαιώματα και τις υποχρεώσεις περιλαμβάνονται και όσα προκύπτουν από συμβάσεις μίσθωσης έργου και εργασίας ορισμένου χρόνου, μέχρι τη λήξη τους.»

Περαιτέρω, στη διάταξη του αρ. 109 Ν. 3852/2010 όπως τροποποιήθηκε και ισχύει προβλέπεται ότι : «*Συγχώνευση κοινωφελών επιχειρήσεων των νέων δήμων*

1. Κοινωφελείς επιχειρήσεις των Ο.Τ.Α., πρώτου βαθμού, που συνενώνονται σε ένα νέο δήμο, συγχωνεύονται υποχρεωτικά σε μία κοινωφελή 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. 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

2. Το προσωπικό με σχέση εργασίας ιδιωτικού δικαίου αορίστου χρόνου των επιχειρήσεων που συγχωνεύονται μεταφέρεται στη νέα επιχείρηση και κατατάσσεται σε αντίστοιχες θέσεις, με απόφαση του διοικητικού συμβουλίου της. Ο χρόνος υπηρεσίας του προσωπικού στις επιχειρήσεις που συγχωνεύονται λαμβάνεται υπόψη για όλες τις μισθολογικές και ασφαλιστικές συνέπειες.

3. Με απόφαση του διοικητικού συμβουλίου, η οποία λαμβάνεται μέσα σε τρεις (3) μήνες από τη δημοσίευση της απόφασης της παραγράφου 1 του δημοτικού συμβουλίου, συντάσσεται εσωτερικός κανονισμός προσωπικού, στον οποίο εντάσσονται οι θέσεις του αναγκαίου προσωπικού.

4. Με αιτιολογημένη απόφαση του δημοτικού συμβουλίου, η οποία λαμβάνεται με την απόλυτη πλειοψηφία του συνόλου των μελών του, μεταφέρεται τυχόν πλεονάζον προσωπικό με σχέση εργασίας ιδιωτικού

δικαίου αορίστου χρόνου των ανωτέρω επιχειρήσεων σε νομικά πρόσωπα του δήμου με την ίδια σχέση εργασίας. Το προσωπικό αυτό διέπεται ως προς τους όρους και το ύψος της αμοιβής της εργασίας του από τις συλλογικές συμβάσεις εργασίας που ισχύουν εκάστοτε για το προσωπικό των νομικών προσώπων στα οποία μεταφέρεται. Ο χρόνος της προϋπηρεσίας του προσωπικού που μεταφέρεται λαμβάνεται υπόψη για όλες τις μισθολογικές και ασφαλιστικές συνέπειες.

5. Το προσωπικό που μεταφέρεται σε νομικά πρόσωπα δημοσίου δικαίου του δήμου κατατάσσεται σε προσωποπαγείς θέσεις της ίδιας εκπαιδευτικής βαθμίδας και αντίστοιχης ή παρεμφερούς ειδικότητας. Η πράξη κατάταξης του προσωπικού εκδίδεται από το αρμόδιο για το διορισμό όργανο και δημοσιεύεται στην Εφημερίδα της Κυβερνήσεως. Το μεταφερόμενο προσωπικό σε νομικά πρόσωπα ιδιωτικού δικαίου του δήμου κατατάσσεται σε αντίστοιχες θέσεις, με απόφαση του οικείου διοικητικού συμβουλίου.

6. 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.

Σε περίπτωση που για την εφαρμογή του προηγούμενου εδαφίου η ανάληψη της διαχείρισης των υπηρεσιών ύδρευσης - αποχέτευσης για το σύνολο της εδαφικής περιφέρειας του δήμου αναλαμβάνεται από υφιστάμενη Δ.Ε.Υ.Α., η χωρική αρμοδιότητα αυτής επεκτείνεται αναλόγως με απόφαση του δημοτικού συμβουλίου, η οποία εγκρίνεται

με πράξη του Γενικού Γραμματέα Αποκεντρωμένης Διοίκησης. Η απόφαση αυτή μπορεί να ληφθεί μέχρι 31-12-2014 εάν δε έχει ήδη ληφθεί, μπορεί να ανασταλεί η εφαρμογή της, εν όλω ή εν μέρει, με νεότερη απόφαση του δημοτικού συμβουλίου, κατά την αυτή διαδικασία, μέχρι 31-12-2014. Μέχρι την ίδια ημερομηνία επιτρέπεται, κατ' εξαίρεση και κατά την αυτή διαδικασία, η εν μέρει επέκταση της κατά τα ανωτέρω χωρικής αρμοδιότητας της τυχόν υφιστάμενης Δ.Ε.Υ.Α. Έργα ύδρευσης ή αποχέτευσης που έχουν ήδη ενταχθεί σε Επιχειρησιακά Προγράμματα του Ε.Σ.Π.Α. με δικαιούχους Δήμους δύνανται να υλοποιηθούν είτε από τους Δήμους είτε από τις Δ.Ε.Υ.Α., ανεξαρτήτως της επέκτασης της χωρικής αρμοδιότητας αυτών.»

Σύμφωνα με τη διάταξη του άρθρου 2 Ν. 1069/1980 όπως τροποποιήθηκε με το Ν.2839/2000,(ΦΕΚ Α 196/12.9.2000):
«Διεύρυνσις αντικειμένου και επέκτασις περιοχής αρμοδιότητος.
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. ...»

Στη διάταξη του αρ. 9 του Ν. 1039/1980 ορίζεται ότι : «Υποκατάστασις εις δικαιώματα και υποχρεώσεις.

1. Η επιχείρησις άμα τη συστάσει της υποκαθίσταται αυτοδικαίως και άνεϋ έτέρας 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.

2. Αι εκκρεμείς δίκαι συνεχίζονται υπό και κατά της επιχειρήσεως άνεϋ άλλης διατυπώσεως, μη επερχομένης εκ της ως άνω διαδοχής βιαίας διακοπής τούτων.

3. Επιμελεία του Διοικητικού Συμβουλίου της επίχειρήσεως ενεργείται απογραφή της περιουσίας περί τις διατάξεις του άρθρου 8 εντός βμήνου από της συστάσεώς της προς τον σκοπόν καθορισμού του ενεργητικού και παθητικού της επιχειρήσεως. Απόσπασμα της εκθέσεως απογραφής περιέχον περιγραφήν των αποκτωμένων υπό της Επιχειρήσεως,

ακινήτων και εμπραγμάτων δικαιωμάτων, μετά της υπό του άρθρου 9 του Β.Δ. 598/1963, ως τροποποιηθέν ισχύει σήμερα, προβλεπομένης περιλήψεως, θεωρημένον υπό του (Νομάρχου) μεταγράφεται ατελώς εις τα οικεία βιβλία μεταγραφών του αρμοδίου Υποθηκοφυλακείου.

4. Από της συστάσεως της επιχειρήσεως οι συμμετέχοντες εις την επιχείρησιν Δήμοι και Κοινότητες, ως και Σύνδεσμοι στερούνται του δικαιώματος επιβολής τελών και δικαιωμάτων υδρεύσεως και αποχετεύσεως».

Σύμφωνα με τις ανωτέρω διατάξεις ελήφθη από το Δήμο ... η υπ' αριθμ. 43/2011 απόφασή του περί Τροποποίησης της συστατικής πράξης της ενιαίας επιχείρησης ύδρευσης, αποχέτευσης, άρδευσης με την επωνυμία «Δημοτική Επιχείρηση Ύδρευσης και Αποχέτευσης Δήμου ...» και διακριτικό τίτλο Δ.Ε.Υ.Α. η οποία ενεκρίθη δια της υπ' αριθμ. 210/2011 απόφασης του Γενικού Γραμματέα της Αποκεντρωμένης Διοίκησης Πελοποννήσου, Δυτικής Ελλάδας και Ιονίου.

Στο υπ' αριθμ. 4.2 εδάφιο της υπ' αριθμ. 43/2011 απόφασης του Δημοτικού Συμβουλίου Δήμου .. ορίζεται ότι: **«Τα περιουσιακά στοιχεία της επιχείρησης όπως αναφέρεται στο άρθρο 109 του Ν. 3852/2010 περιέρχονται αυτοδικαίως στην επιχείρηση που προκύπτει, η οποία υπεισέρχεται ως καθολικός διάδοχος σε όλα τα δικαιώματα και τις υποχρεώσεις των συγχωνευόμενων επιχειρήσεων. Συγχρόνως σύμφωνα με την § 1 του άρθρου 9 του Ν. 1069/80 η Επιχείρηση υποκαθίσταται αυτοδίκαια και χωρίς καμία άλλη διατύπωση σε όλα τα δικαιώματα και τις υποχρεώσεις των συμμετεχόντων Δήμων και Κοινοτήτων ή των συνδέσμων και των οργανισμών ύδρευσης-αποχέτευσης που αναφέρονται στην ύδρευση και αποχέτευση...»**

ΣΥΜΠΕΡΑΣΜΑ

Από το νομοθετικό πλαίσιο το οποίο προεξετέθη σε συνδυασμό με την ανωτέρω υπ' αριθμ. 43/2011 απόφαση περί τροποποίησης του καταστατικού της Δ.Ε.Υ.Α. (η οποία έχει εγκριθεί νομίμως από τον αρμόδιο Γενικό Γραμματέα Αποκεντρωμένης Διοίκησης και ουδέν μας έχει γνωστοποιηθεί περί ακυρώσεως/ανακλήσεως της σχετικής αποφάσεως του Γενικού Γραμματέα Αποκεντρωμένης Διοίκησης) προκύπτει ότι η τελευταία έχει κατασταθεί καθολικός διάδοχος των συγχωνευόμενων φορέων παροχής ύδρευσης - αποχέτευσης και ως εκ τούτου έχει υποκατασταθεί σε όλα τα δικαιώματα και τις υποχρεώσεις των σχετικών υπηρεσιών των Δήμων, τυχόν συγχωνευόμενων Συνδέσμων ύδρευσης-αποχέτευσης καθώς και τυχόν συγχωνευόμενων Δ.Ε.Υ.Α.

Συνεπώς η Δ.Ε.Υ.Α. είναι υποχρεωμένη να καταβάλει τα επιδικασθέντα ποσά, δια της υπ' αριθμ. 3/2013 αμετάκλητης απόφασης του Πολυμελούς Πρωτοδικείου Ζακύνθου, στους υπαλλήλους του τέως Συνδέσμου Ύδρευσης Αποχέτευσης Δήμων Νομού

Αθήνα, 13.2.2014

Ο γνωμοδοτών δικηγόρος

Πάνος Ζυγούρης