

ΠΑΝΟΣ ΖΥΓΟΥΡΗΣ - ΔΙΚΗΓΟΡΟΣ ΑΘΗΝΩΝ
ΝΟΜΙΚΟΣ ΣΥΜΒΟΥΛΟΣ ΚΕΝΤΡΙΚΗΣ ΕΝΩΣΗΣ ΔΗΜΩΝ 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 υποβληθέντος από την Δ.Ε.Υ.Α. προς την Ε.Δ.Ε.Υ.Α. ερωτήματος με αριθμό πρωτοκόλλου 2428/2-3-2018, ως εξής:

Ποια η έννοια του αναπληρωματικού μέλους στο Δ.Σ. σε Ν.Π.Ι.Δ. (Νομικό Πρόσωπο Ιδιωτικού Δικαίου) και εκτενέστερα αν θα πρέπει να καλείται το αναπληρωματικό μέλος σε περίπτωση απουσίας τακτικού μέλους από κάποια συνεδρίαση;

Κατά τη γνώμη μου προσήκει η εξής απάντηση:

A. ΕΦΑΡΜΟΣΤΕΕΣ ΔΙΑΤΑΞΕΙΣ

Το **άρθρο 1, παρ. 1 και 2, του ν.1069/1980**, περί Επιχειρήσεων Ύδρευσης-Αποχέτευσης, ορίζει ότι «οι Δημοτικές Επιχειρήσεις Ύδρευσης και Αποχέτευσης (Δ.Ε.Υ.Α.) αποτελούν νομικά πρόσωπα ιδιωτικού δικαίου της παρ. 4 του άρθρου 252 του Κώδικα Δήμων και Κοινοτήτων (ΚΔΚ), όπως κυρώθηκε με το άρθρο πρώτο του ν. 3463/2006 (Α` 114) έχουν κοινωφελή και μη κερδοσκοπικό χαρακτήρα και **διέπονται από τους κανόνες της ιδιωτικής οικονομίας**, εφόσον δεν ορίζεται διαφορετικά από άλλες ειδικές διατάξεις του παρόντος, **του Κώδικα Δήμων και Κοινοτήτων και του ν. 3852/2010** (Α` 87)...2. Οι Δ.Ε.Υ.Α. καταρτίζουν κανονισμούς εργασίας, σύμφωνα με την παρ. 6 του άρθρου 2 του ν. 1876/1990 (Α` 27), το άρθρο 12 παράγραφοι 1,2 και 4 του ν. 1767/ 1988 (Α` 63) και το ν.δ. 3789/1957 (Α` 21). Στην τελευταία περίπτωση, οι Κανονισμοί κυρώνονται από το Σώμα Επιθεώρησης Εργασίας (Σ.ΕΠ.Ε.), σύμφωνα με την παρ. 2 περίπτωση 1α` του άρθρου 2 του ν. 3996/2011 (Α` 170).»

Επειδή στις ειδικές διατάξεις του ν.1069/1980 περί Επιχειρήσεων Ύδρευσης-Αποχέτευσης (Δ.Ε.Υ.Α.) δεν ορίζεται ρητώς η σχετική με τη λειτουργία του Δ.Σ. αναπλήρωση των τακτικών μελών από αναπληρωματικά μέλη στην περίπτωση της απουσίας-προσωρινού κωλύματος των πρώτων, η ρύθμιση του ζητήματος αυτού εμπίπτει στο νομοθετικό πλαίσιο του ν. 3852/2010 και συγκεκριμένα στο άρθρο 75 παρ.2 εδ.β' περί Λειτουργίας της Οικονομικής Επιτροπής των Δήμων:

Βάσει του άρθρου 75 παρ.2 εδ.β' **«αν απουσιάζουν ή κωλύονται τακτικά μέλη, καλούνται τα αναπληρωματικά με τη σειρά της εκλογής τους.»**

Κατ' αναλογική εφαρμογή κατισχύει και το **άρθρο 14 παρ.3 του ΚΔΔιαδ** περί συνθέσεως συλλογικού διοικητικού οργάνου, σύμφωνα με το οποίο προβλέπεται ότι **«τα αναπληρωματικά μέλη καλούνται προς αναπλήρωση απόντων ή κωλυόμενων μελών της ίδιας κατηγορίας, εκτός αν ο ορισμός τους δεν έχει γίνει κατά τέτοια αντιστοιχία.»**

B. ΕΠΙ ΤΟΥ ΥΠΟΒΛΗΘΕΝΤΟΣ ΕΡΩΤΗΜΑΤΟΣ

Δεδομένου ότι και στη Δ.Ε.Υ.Α. το Δ.Σ. ορίζεται με απόφαση του οικείου Δημοτικού Συμβουλίου βάσει του άρθρου 3 παρ.1 του ν.1069/1980 περί Επιχειρήσεων Ύδρευσης-Αποχέτευσης (*«Η Δ.Ε.Υ.Α. που συνιστάται από ένα μόνο Δήμο διοικείται από Διοικητικό Συμβούλιο που αποτελείται από επτά (7) έως ένδεκα (11) μέλη, τα οποία ορίζονται με απόφαση του οικείου Δημοτικού Συμβουλίου.»*) και δεδομένου ότι στις ειδικές διατάξεις του ως άνω νόμου καθ' όσον αφορά τη λειτουργία του Δ.Σ. των Δ.Ε.Υ.Α. δεν υπάρχει ειδική πρόβλεψη για την αναπλήρωση των τακτικών μελών του Δ.Σ., για τους λόγους αυτούς **έχουν αναλογική εφαρμογή οι διατάξεις του ν.3852/2010 σχετικά με την Οικονομική Επιτροπή των Δήμων**, της οποίας τα μέλη ορίζονται - εκλέγονται από το Δημοτικό Συμβούλιο.(άρθρο 74 του ν.3852/2010). **Βάσει του άρθρου 75 παρ.2 εδ. β' τα αναπληρωματικά μέλη με σειρά προτεραιότητας εκ της εκλογής τους οφείλουν να αναπληρώσουν τα τακτικά μέλη που απουσιάζουν ή κωλύονται να συμμετάσχουν στη συνεδρίαση του Δ.Σ.**

Αντίστοιχη πρόβλεψη υπάρχει και στη σύνθεση των συλλογικών οργάνων της διοίκησης κατά το άρθρο 14 παρ.3, όπου τα αναπληρωματικά μέλη καλούνται να αναπληρώσουν την ενδεχόμενη απουσία ή το ενδεχόμενο κώλυμα συμμετοχής (προσωρινό) των τακτικών μελών την ορισθείσα ημέρα της συνεδρίασης του Δ.Σ.

Από τα παραπάνω συνάγεται ότι και στο Δ.Σ. της Δ.Ε.Υ.Α. οφείλουν να παρίστανται και να συμμετέχουν στη συνεδρίασή του τα αναπληρωματικά μέλη με τη σειρά της εκλογής τους, σε περίπτωση απουσίας ή κωλύματος των τακτικών μελών. Αξίζει να επισημανθεί ότι το κώλυμα ή η απουσία τακτικού μέλους αποτελεί μια πρόσκαιρη-προσωρινή κατάσταση και σε καμία περίπτωση δε χαρακτηρίζεται από οριστικότητα. Τουναντίον, ο οριστικός χαρακτήρας του κωλύματος γεννά λόγο αντικατάστασης του κωλυομένου τακτικού μέλους.

Συνακόλουθα χάριν ασφάλειας δικαίου κρίνεται πρακτικά ωφέλιμο η πρόσκληση να επιδίδεται σε όλα τα μέλη, τακτικά και αναπληρωματικά, τρεις πλήρεις ημέρες, τουλάχιστον, πριν από τη συνεδρίαση (αρθρ.4 παρ.2 εδ.α' ν.1069/1980), ώστε αν διαπιστωθεί απουσία ή κώλυμα τακτικού μέλους ,κατόπιν συνεννοήσεως, να μπορεί να γίνεται η εμπρόθεσμη-άμεση και νόμιμη αναπλήρωσή του. (βλ. ερμηνεία Καλλικράτη Πάνου Ζυγούρη τομ.Α' σελ.580 «2.Απουσία ή κώλυμα συμμετοχής τακτικών μελών στην συνεδρίαση»)

Αθήνα, 7/03/2018

Ο γνωμοδοτών δικηγόρος

Πάνος Ζυγούρης