

Δ.Ε.Υ.Α.Α.		
ΑΡ. ΠΡΩΤΟΚ.	ΕΝΕΡΓΕΙΑ	ΟΔ/ΝΤΗΣ ΥΠΗΡΕΣΙΩΝ
3023	ΔΣ	
27-11-17		

ΔΙΚΗΓΟΡΙΚΟ ΓΡΑΦΕΙΟ
ΑΘΑΝΑΣΙΟΣ ΠΑΝΤΡΕΥΤΗΣ
ΔΙΚΗΓΟΡΟΣ ΠΑΡ' ΕΦΕΤΑΙΣ, Μ.Δ.Ε.
ΥΠ. ΔΙΔΑΚΤΩΡ ΝΟΜΙΚΗΣ ΣΧΟΛΗΣ Ε.Κ.Π.Α.

ΕΛ. ΒΕΝΙΖΕΛΟΥ 31, ΛΙΒΑΔΕΙΑ 32131 • ΤΗΛ. 2261023597, 6973594257 • FAX. 2261021506 • pantreffis@gmail.com

Προς

Δ.Ε.Υ.Α.Α.

Τμήμα: ΔΙΕΥΘΥΝΣΗ

Ιδιωτική γνωμοδότηση

Με το υπ' αριθ. πρωτ. 2982/23-11-2017 έγγραφό σας, μου ετέθησαν τα εξής ερωτήματα: 1) Αν είναι μη νόμιμη και άκυρη η υπ' αριθ. 138/2017 απόφαση του Δ.Σ. λόγω συμμετοχής στη συζήτηση και στη λήψη απόφασης αυτής του εκπροσώπου των εργαζομένων, κατά παράβαση του άρθρου 99 του Ν. 3463/2006. 2) Αν, στην περίπτωση που υπάρχει κώλυμα συμμετοχής του εκπροσώπου των εργαζομένων, είναι δυνατόν να συμμετέχει στη συζήτηση και στη λήψη μελλοντικής απόφασης για το ίδιο θέμα, αφού προηγουμένως έχει παραιτηθεί από τα συμφέροντά του. 3) Ποια διαδικασία πρέπει να τηρηθεί, προκειμένου το Δ.Σ. να αποφασίσει νόμιμα και νομότυπα την άσκηση ή μη έφεσης κατά της υπ' αριθ. 377/2017 απόφασης του Ειρηνοδικείου Λιβαδειάς.

Επί των ζητημάτων αυτών, επάγομαι τα εξής:

1. Σύμφωνα με το άρθρο 99 του Ν. 3463/2006, το οποίο εφαρμόζεται αναλογικώς στις συνεδριάσεις των Δ.Σ. των Δ.Ε.Υ.Α., «Δημοτικός σύμβουλος δεν μπορεί να μετάσχει στη συζήτηση ενός θέματος ή στην κατάρτιση αποφάσεως του δημοτικού συμβουλίου ή να συμμετέχει σε γνωμοδοτικά συλλογικά όργανα, τα οποία γνωμοδοτούν για θέμα που θα εισαχθεί στο δημοτικό συμβούλιο, εφόσον ο ίδιος ή συγγενής

του έως το δεύτερο βαθμό εξ αίματος ή εξ αγχιστείας έχει υλικό ή ηθικό συμφέρον».

Σύμφωνα με το άρθρο 3 παρ. 1 του Ν. 1069/1980, «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. Από τα μέλη αυτά, πέντε (5) τουλάχιστον μέλη, είναι αιρετοί εκπρόσωποι του Δήμου, ένα (1) μέλος είναι εκπρόσωπος των εργαζομένων στην επιχείρηση, οριζόμενος από την πλέον αντιπροσωπευτική συνδικαλιστική οργάνωση των εργαζομένων στην επιχείρηση ή, εφόσον ελλείπει τέτοια, από το σύνολο των εργαζομένων στην επιχείρηση, τους οποίους ο Πρόεδρος του Διοικητικού Συμβουλίου συγκαλεί σε γενική συνέλευση για το σκοπό αυτόν και ένα (1) μέλος είναι εκπρόσωπος περιβαλλοντικού ή κοινωνικού φορέα της περιοχής, που καθορίζεται με απόφαση του Δημοτικού Συμβουλίου. Τα υπόλοιπα μέλη είναι δημότες ή μόνιμοι κάτοικοι του οικείου Δήμου, με αποδεδειγμένη εμπειρία ή γνώσεις συναφείς με το αντικείμενο της επιχείρησης και ορίζονται με απόφαση του Δημοτικού Συμβουλίου. Στην περίπτωση των αιρετών μελών, ένα (1) τουλάχιστον μέλος υποδεικνύεται από τη μειοψηφία. Με την ίδια απόφαση του Δημοτικού Συμβουλίου ορίζεται ο Πρόεδρος και ο Αντιπρόεδρος του Διοικητικού Συμβουλίου της επιχείρησης».

Περαιτέρω, σύμφωνα με το άρθρο 4 του ίδιου Νόμου, «1. Το Διοικητικόν Συμβούλιον συνέρχεται υποχρεωτικώς εντός του πρώτου πενθημέρου εκάστου μηνός, ως και όταν αι υποθέσεις της επιχειρήσεως απαιτούν τούτο. 2. Το Διοικητικόν Συμβούλιον συγκαλείται υπό τον Πρόεδρου δι' εγγράφου προσκλήσεων προς εν εκάστου των μελών επιδιδομένης τρεις τουλάχιστον πλήρεις ημέρας προ της οριζομένης δια την συνεδρίασιν. Επίσης συγκαλείται υποχρεωτικώς οσάκις ζητήση τούτο το ήμισυ τουλάχιστον του όλου αριθμού των μελών του Διοικητικού

Συμβουλίου. Η πρόσκλησις δέον να αναφέρει τα θέματα της ημερήσιας διατάξεως. Εις κατεπειγούσας περιπτώσεις η πρόσκλησις δύναται να επιδοθή την αυτήν ημέραν της συνεδριάσεως. 3. Το Διοικητικόν Συμβούλιον συνεδριάζει εις την έδραν της επιχειρήσεως και ευρίσκεται εν απαρτία εφ' όσον υφίσταται απόλυτος πλειοψηφία του όλου αριθμού των μελών αυτού. Απόλυτος πλειοψηφία είναι ο αμέσως μεγαλύτερος ακέραιος του ημίσεος του αριθμού τούτου. 4. Εις ην περίπτωσιν ο αριθμός των μελών του Διοικητικού Συμβουλίου είναι άρτιος, τούτο ευρίσκεται εν απαρτία εφ' όσον παρίσταται το ήμισυ του όλου αριθμού των μελών αυτού. 5. Αι αποφάσεις του Διοικητικού Συμβουλίου λαμβάνονται κατ' απόλυτον πλειοψηφίαν των παρόντων, εν ισοψηφία επικρατούσης της ψήφου του Προέδρου».

Όπως προκύπτει από την υπ' αριθ. 138/2017 απόφαση της Δ.Ε.Υ.Α.Λ., κατά την συνεδρίαση του Δ.Σ. της Δ.Ε.Υ.Α.Λ. στις 6-11-2017, συμμετείχε ως τακτικό μέλος και ο κ. Ταξιάρχης Σωτηρόπουλος, ο οποίος έχει οριστεί ως εκπρόσωπος των εργαζομένων στο Δ.Σ. της Δ.Ε.Υ.Α.Λ., κατόπιν εκλογών, με το υπ' αριθ. 3/25-9-2014 πρακτικό του Σωματείου των Εργαζομένων της Δ.Ε.Υ.Α.Λ.

Η συμμετοχή του προαναφερόμενου στο Δ.Σ. της Δ.Ε.Υ.Α.Λ. είναι νόμιμη, σύμφωνα με τις προαναφερόμενες διατάξεις του Ν. 1069/1980, κατά τις συνεδριάσεις δε του Δ.Σ. εκπροσωπεί το σύνολο των εργαζομένων της επιχείρησης και ενεργεί κατ' εντολή και στα πλαίσια της εξουσιοδότησης προς αυτόν όλων των εργαζομένων της επιχείρησης. Δεν ενεργεί δηλ. με βάση την προσωπική του άποψη, αλλά δεσμεύεται από τις αποφάσεις του Σωματείου των Εργαζομένων της Δ.Ε.Υ.Α.Λ.

Προς επίρρωση αυτού, σημειώνεται ότι με το υπ' αριθ. 5/3-11-2017 πρακτικό της Γ.Σ. του Σωματείου των Εργαζομένων της Δ.Ε.Υ.Α.Λ., είχε αποφασιστεί ο κ. Ταξιάρχης Σωτηρόπουλος να ψηφίσει υπέρ της μη

άσκησης έφεσης κατά της υπ' αριθ. 377/2017 απόφασης του Ειρηνοδικείου Λιβαδειάς.

Ως εκ τούτου, ο κ. Ταξιάργης Σωτηρόπουλος δεν είχε κανένα ατομικό υλικό ή ηθικό συμφέρον, κατά την συμμετοχή του στην πιο πάνω συνεδρίαση του Δ.Σ. της Δ.Ε.Υ.Α.Λ., αλλά συμμετείχε σ' αυτό ως θεσμικό όργανο και ενεργούσε κατά δέσμια αρμοδιότητα.

Αντίθετα, η διάταξη του άρθρου 99 του Ν. 3463/2006 εφαρμόζεται όταν ο συμμετέχων έχει ατομικό υλικό ή ηθικό συμφέρον και συμμετέχει στο Δ.Σ. σε θέμα που αφορά αποκλειστικά και μόνον τον ίδιο ή στενό συγγενή του, δεδομένου ότι αναμένεται να ψηφίσει με γνώμονα να ικανοποιήσει το συμφέρον αυτού ή στενού συγγενή του.

Σε διαφορετική περίπτωση, θα απαγορευόταν ρητώς η συμμετοχή εκπροσώπου των εργαζομένων στο Δ.Σ. της επιχείρησης σε όλα τα θέματα που αφορούν στις εργασιακές σχέσεις της επιχείρησης με τους εργαζομένους (ωράριο κλπ.), η συμμετοχή των δημοτικών συμβούλων της πλειοψηφίας σε όλα τα θέματα που αφορούν στις σχέσεις της επιχείρησης με τον Δήμο και εν τέλει η συμμετοχή όλων των μελών του Δ.Σ. σε όλα τα θέματα που αφορούν στις σχέσεις της επιχείρησης με τους κατοίκους της πόλης (τιμολογιακή πολιτική κλπ.), και κάτι το οποίο βεβαίως δεν προκύπτει από καμία διάταξη νόμου.

Με βάση τα ανωτέρω, η άποψή μου είναι ότι η υπ' αριθ. 138/2017 απόφαση του Δ.Σ. της Δ.Ε.Υ.Α.Λ. είναι νόμιμη, καθώς υπήρχε απαρτία και η απόφαση ελήφθη κατ' απόλυτη πλειοψηφία των παρόντων μελών.

2. Είναι σαφές ότι δεν υπάρχει κώλυμα συμμετοχής του εκπροσώπου των εργαζομένων, αν μάλιστα έχει παραιτηθεί από τις δικές του απαιτήσεις. Επαναλαμβάνω, ωστόσο, ότι το εν λόγω μέλος λειτουργεί ως θεσμικό όργανο και όχι ως άτομο, για να εξετάζεται το ενδεχόμενο ύπαρξης ατομικού του υλικού ή ηθικού συμφέροντος.

3. Όπως προκύπτει από τα πραγματικά περιστατικά, στην

προκειμένη περίπτωση τηρήθηκε η διαδικασία που προβλέπεται από τις παραπάνω διατάξεις των άρθρων 3 και 4 του Ν. 1069/1980 – μη εφαρμοζόμενης της διάταξης του άρθρου 99 του Ν. 3463/2006 – για την λήψη απόφασης περί της άσκησης ή μη έφεσης κατά της υπ’ αριθ. 377/2017 απόφασης του Ειρηνοδικείου Λιβαδειάς.

Σύμφωνα με το άρθρο 5 παρ. 2 περ. η’ του Ν. 1069/1980, όπως αντικαταστάθηκε από το άρθρο 3 του Ν. 4483/2017, «Ειδικότερα το Διοικητικό Συμβούλιο... η) αποφασίζει για την άσκηση ενδίκων βοηθημάτων και ενδίκων μέσων, για την παραίτηση από αυτά, καθώς και για συμβιβασμούς δικαστικούς ή εξώδικους».

Ο νόμος αυτός είναι νεότερος και ειδικότερος του Ν. 3852/2010, καθώς αφορά ειδικά στην λήψη απόφασης για την άσκηση ενδίκων βοηθημάτων κλπ. από το Δ.Σ. μιας Δ.Ε.Υ.Α. και δεν παραπέμπει ρητώς στη διάταξη άλλου νόμου (π.χ. του άρθρου 72 παρ. 2 Ν. 3852/2010), ως εκ τούτου υπερισχύει.

Όσον αφορά στην επιστολή του δικηγόρου, ο οποίος εκπροσώπησε την Δ.Ε.Υ.Α.Λ. στην δίκη για την οποία εκδόθηκε η πιο πάνω απόφαση, σημειώνω ότι από το περιεχόμενό της προκύπτει ότι πρόκειται για γνωστοποίηση του αποτελέσματος της δίκης και όχι για γνωμοδότηση.

Σε κάθε περίπτωση, όπως προκύπτει από το σκεπτικό της υπ’ αριθ. 377/2017 απόφασης του Ειρηνοδικείου Λιβαδειάς, λήφθηκαν υπόψιν όλα τα έγγραφα που προσκόμισαν οι διάδικοι, άρα και η υπ’ αριθ. 113/2017 απόφαση του Αρείου Πάγου, την οποία προφανώς και γνώριζε η έμπειρη Ειρηνοδίκης που δίκασε την υπόθεση.

Από τα ανωτέρω προκύπτει, κατά την άποψή μου, ότι ανήκει στην διακριτική ευχέρεια του Δ.Σ. της Δ.Ε.Υ.Α.Λ., αν θα ασκήσει ή όχι έφεση κατά της υπ’ αριθ. 377/2017 απόφασης του Ειρηνοδικείου Λιβαδειάς, εφαρμοζόμενης της διάταξης του άρθρου 5 παρ. 2 περ. η’ του Ν. 1069/1980, όπως αντικαταστάθηκε από το άρθρο 3 του Ν.

4483/2017.

Λιβαδειά, 24-11-2017

Ο γνωμοδοτών

ΑΘΑΝΑΣΙΟΣ Η. ΠΑΝΤΡΕΥΤΗΣ

ΔΙΚΗΓΟΡΟΣ

Ελ. Βενζέλου 31, 02100 ΛΙΒΑΔΕΙΑ

Τηλ. 22610 23597, Fax 22610 21506

Κιν. 6973 594257, e-mail: pantreuths@gmail.com

Α.Φ.Μ. 147651663 - Δ.Ο.Υ. ΛΙΒΑΔΕΙΑΣ

Fax Send Image

Date & Time : 27-NOV-2017 13:40 MON
 Model Name : SF-760 Series
 Machine Serial Number : Z6RWB8KD2B02FHF

No	Name/Number	Start Time	Time	Mode	Page	Result
398	2261027770	27-11 13:37	02 34"	G3	006/006	OK

ΔΙΚΗΓΟΡΙΚΟ ΓΡΑΦΕΙΟ
 ΑΘΑΝΑΣΙΟΣ ΠΑΝΤΡΕΥΤΗΣ
 ΔΙΚΗΓΟΡΟΣ ΠΑΡ' ΕΦΕΤΑΙΣ, Μ.Δ.Ε.
 ΥΠ. ΔΙΔΑΚΤΩΡ ΝΟΜΙΚΗΣ ΣΧΟΛΗΣ Ε.Κ.Π.Α.

ΕΛ. ΒΕΝΙΖΕΛΟΥ 31, ΛΙΒΑΔΕΙΑ 32131 • ΤΗΛ. 2261023597, 6973594257 • FAX. 2261021506 • pantreffis@gmail.com

Προς

Δ.Ε.Υ.Α.Λ.

Τμήμα: ΔΙΕΥΘΥΝΣΗ

Ιδιωτική γνωμοδότηση

Με το υπ' αριθ. πρωτ. 2982/23-11-2017 έγγραφό σας, μου ετέθησαν τα εξής ερωτήματα: 1) Αν είναι μη νόμιμη και άκυρη η υπ' αριθ. 138/2017 απόφαση του Δ.Σ. λόγω συμμετοχής στη συζήτηση και στη λήψη απόφασης αυτής του εκπροσώπου των εργαζομένων, κατά παράβαση του άρθρου 99 του Ν. 3463/2006. 2) Αν, στην περίπτωση που υπάρχει κάλυμα συμμετοχής του εκπροσώπου των εργαζομένων, είναι δυνατόν να συμμετέχει στη συζήτηση και στη λήψη μελλοντικής απόφασης για το ίδιο θέμα, αφού προηγουμένως έχει παραιτηθεί από τα συμφέροντά του. 3) Ποια διαδικασία πρέπει να τηρηθεί, προκειμένου το Δ.Σ. να αποφασίσει νόμιμα και νομότυπα την άσκηση ή μη έφεσης κατά της υπ' αριθ. 377/2017 απόφασης του Ειρηνοδικείου Λιβαδειάς.

Επί των ζητημάτων αυτών, επάγομαι τα εξής:

1. Σύμφωνα με το άρθρο 99 του Ν. 3463/2006, το οποίο εφαρμόζεται αναλογικώς στις συνεδριάσεις των Δ.Σ. των Δ.Ε.Υ.Α., «Δημοτικός σύμβουλος δεν μπορεί να μετάσχει στη συζήτηση ενός θέματος ή στην κατάρτιση αποφάσεως του δημοτικού συμβουλίου ή να συμμετέχει σε γνωμοδοτικά συλλογικά όργανα, τα οποία γνωμοδοτούν για θέμα που θα εισαχθεί στο δημοτικό συμβούλιο, εφόσον ο ίδιος ή συγγενής