



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ
ΥΠΟΥΡΓΕΙΟ ΕΣΩΤΕΡΙΚΩΝ

Αθήνα, 24 Απριλίου 2014

Αριθ. Πρωτ.: 13308

ΓΕΝ. Δ/ΝΣΗ ΤΟΠΙΚΗΣ ΑΥΤΟΔΙΟΙΚΗΣΗΣ
Δ/ΝΣΗ ΟΡΓΑΝΩΣΗΣ ΚΑΙ ΛΕΙΤΟΥΡΓΙΑΣ ΟΤΑ
ΤΜΗΜΑ ΟΡΓΑΝΩΣΗΣ ΚΑΙ ΛΕΙΤΟΥΡΓΙΑΣ ΟΤΑ

ΠΡΟΣ:
Γραφείο Νομικού Συμβούλου
Ενταύθα

Ταχ. Δ/νση : Σταδίου 27
Τ.Κ. : 10183 Αθήνα
Πληροφορίες : Κίμων Σιδηρόπουλος
e-mail : k.sidiropoulos@ypes.gr
Τηλέφωνο : 213-1364321
FAX : 213-1364383

ΘΕΜΑ: Αποδοχή υπ' αριθμ. 116/ 2014 γνωμοδότηση του Νομικού Συμβουλίου του Κράτους

Σας ενημερώνουμε ότι ο Υπουργός Εσωτερικών έκανε αποδεκτή την υπ' αριθμ. 116/ 2014 γνωμοδότηση του Νομικού Συμβουλίου του Κράτους (Τμήμα Ε').

Η ΑΝΑΠΛΗΡΩΤΡΙΑ ΔΙΕΥΘΥΝΤΡΙΑ

Αφροδίτη Διαμαντοπούλου

ΚΟΙΝΟΠΟΙΗΣΗ

Νομικό Συμβούλιο του Κράτους
Κεντρική Υπηρεσία
Τμήμα Μελετών
Ταχ. Δ/νση: Ακαδημίας 68
ΤΚ: 106 78- ΑΘΗΝΑ

ΕΣΩΤΕΡΙΚΗ ΔΙΑΝΟΜΗ

✓ Διεύθυνση Οργάνωσης & Λειτουργίας ΟΤΑ
(Τμήμα Οργάνωσης & Λειτουργίας ΟΤΑ)



ΑΚΡΙΒΕΣ ΑΝΤΙΓΡΑΦΟ
Ο ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΣ ΤΗΣ ΓΡΑΜΜΑΤΕΙΑΣ

ΕΜΜΑΝΟΥΗΛΑ ΚΥΡΙΜΗΣ



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ
ΥΠΟΥΡΓΟΣ ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΩΝ
ΝΟΜΙΚΟ ΣΥΜΒΟΥΛΙΟ ΤΟΥ ΚΡΑΤΟΥΣ

ΓΝΩΜΟΔΟΤΗΣΗ υπ' αρ. 116/2014
ΤΟΥ ΝΟΜΙΚΟΥ ΣΥΜΒΟΥΛΙΟΥ ΤΟΥ ΚΡΑΤΟΥΣ
Τμήματος Ε'
Συνεδρίαση της 1ης Απριλίου 2014

Σύνθεση:

Πρόεδρος: Ιωάννης Τριάντος, Αντιπρόεδρος του ΝΣΚ.

Μέλη: Ανδρέας Χαρλαύτης, Μεταξία Ανδροβιτσανέα, Βασιλική Πανταζή, Γεώργιος Ανδρέου, Δημήτριος Αναστασόπουλος, Νομικοί Σύμβουλοι.

Εισηγήτρια: Ιουλία Σφυρή, Πάρεδρος Ν.Σ.Κ.

Αριθμός ερωτήματος: Το υπ' αριθμ. 33699/09-12-2013 έγγραφο της Γενικής Διεύθυνσης Τοπικής Αυτοδιοίκησης, Διεύθυνση Οργάνωσης και Λειτουργίας Ο.Τ.Α. του Υπουργείου Εσωτερικών.

Περίληψη ερωτήματος: Ερωτάται, εάν τα προβλεπόμενα στις διατάξεις του άρθρου 14 παρ. 1γ του ν. 3852/2010 κωλύματα και ασυμβίβαστα καταλαμβάνουν τους υπαλλήλους των δημοτικών νομικών προσώπων ιδιωτικού δικαίου οποιαδήποτε και αν είναι η σχέση εργασίας τους (ιδιωτικού δικαίου αορίστου χρόνου, σύμβαση μίσθωσης έργου ή ορισμένου χρόνου) ή μόνο το τακτικό προσωπικό αυτών (ιδιωτικού δικαίου αορίστου χρόνου), δοθέντος ότι στην περίπτωση των υπαλλήλων δημοτικών νομικών προσώπων δημοσίου δικαίου και ιδρυμάτων ορίζεται ρητά ότι

αυτοί καταλαμβάνονται από τα κωλύματα και τα ασυμβίβαστα οποιαδήποτε και αν η σχέση εργασίας τους.

Επί του ανωτέρω ερωτήματος, το οποίο υποβλήθηκε εξ αφορμής ερωτήματος που τέθηκε στην Υπηρεσία σχετικά με αν η ιδιότητα του αιρετού είναι ασυμβίβαστη με την ιδιότητα του εργαζομένου με σχέση εργασίας ορισμένου χρόνου σε Ανώνυμη Εταιρεία Δήμου, το Ε' Τμήμα του Νομικού Συμβουλίου του Κράτους γνωμοδότησε ως ακολούθως:

I. Α. Στα άρθρα 2 και 3 του Κώδικα Κατάστασης Δημοτικών και Κοινοτικών Υπαλλήλων, που κυρώθηκε με το άρθρο πρώτο του ν. 3584/2007 (Α' 143), ορίζονται τα ακόλουθα:

Άρθρο 2 (έννοια όρων): «1. Όπου στον παρόντα Κώδικα αναφέρονται «Οργανισμοί Τοπικής Αυτοδιοίκησης» (Ο.Τ.Α.), νοούνται οι Δήμοι, οι Κοινότητες, τα Δημοτικά, Κοινοτικά Ιδρύματα και τα Νομικά Πρόσωπα Δημοσίου Δικαίου αυτών, καθώς και οι Σύνδεσμοι Δήμων, Κοινοτήτων και Δήμων και Κοινοτήτων...».

Άρθρο 3 (Έκταση εφαρμογής-Διαίρεση ύλης): «Στις διατάξεις του παρόντος Κώδικα υπάγεται το πάσης φύσεως προσωπικό των Ο.Τ.Α., ως κατωτέρω:

1. Στις διατάξεις του πρώτου μέρους υπάγεται το μόνιμο προσωπικό:

α. των Δήμων,

β. των Κοινοτήτων,

γ. των Δημοτικών και Κοινοτικών Ιδρυμάτων και

δ. των Συνδέσμων και των λοιπών Ν.Π.Δ.Δ. των Ο.Τ.Α.

2. Στις διατάξεις του δεύτερου μέρους υπάγεται το προσωπικό Ειδικών Θέσεων και το προσωπικό με σχέση εργασίας ιδιωτικού δικαίου».

B. Ο Κώδικας Δήμων και Κοινοτήτων (Κ.Δ.Κ.), ο οποίος κυρώθηκε με το άρθρο πρώτο του ν. 3463/2006 (Α' 114), στο δέκατο μέρος αυτού, υπό τον τίτλο «Επιχειρήσεις Οργανισμών Τοπικής Αυτοδιοίκησης, θεσπίζει τους κανόνες ίδρυσης,

λειτουργίας, στελέχωσης και λύσης των επιχειρήσεων των Ο.Τ.Α. α' βαθμού (άρθρα 252-270).

Ειδικότερα, στο κεφάλαιο Α' («Γενικές Διατάξεις») του εν λόγω Μέρους του Κ.Δ.Κ. περιλαμβάνεται το άρθρο 252 («Ορισμοί-Διακρίσεις»), στο οποίο ορίζεται:

«1. Οι Δήμοι και Κοινότητες μπορούν να συνιστούν ή να συμμετέχουν σε επιχειρήσεις, οι οποίες καλούνται επιχειρήσεις Ο.Τ.Α., σύμφωνα με τις παρακάτω ειδικότερες ρυθμίσεις. Οι επιτρεπόμενες μορφές των επιχειρήσεων αυτών είναι οι εξής:

α. Δημοτικές ή κοινοτικές κοινωφελείς επιχειρήσεις,

β. Ανώνυμες εταιρείες Ο.Τ.Α.

2. ...3...4...

5. Οι επιχειρήσεις των προηγούμενων παραγράφων αποτελούν νομικά πρόσωπα ιδιωτικού δικαίου...».

Γ. Στις διατάξεις του άρθρου 1 του ν. 2190/1994 (Α 28)', που είναι ενταγμένο στο «Κεφάλαιο Α'» υπό τον τίτλο «Πλήρωση θέσεων-αρμόδιο όργανο-δημόσιος τομέας» ορίζεται ότι:

« 1. Η πλήρωση ιδρυόμενων ή υφιστάμενων θέσεων, ο αριθμός, οι κατηγορίες και οι κλάδοι ή ειδικότητες των προσλαμβανομένων αποφασίζονται, σύμφωνα με τις κείμενες διατάξεις και κανονισμούς, από τα αρμόδια όργανα της Κυβερνήσεως, των οργανισμών τοπικής αυτοδιοίκησης πρώτου και δεύτερου βαθμού και από τις διοικήσεις των νομικών προσώπων δημοσίου και ιδιωτικού δικαίου της παρ. 1 του άρθρου 14 του παρόντος νόμου, σε όσες περιπτώσεις δεν προσαπαιτείται εγκριτική απόφαση υπουργών ή του Πρωθυπουργού ή του Υπουργικού Συμβουλίου. Η πλήρωση των θέσεων που αποφασίζεται κατά την παρούσα παράγραφο υπάγεται στην αρμοδιότητα του Α.Σ.Ε.Π., με επιφύλαξη των διατάξεων της παρ. 2 του άρθρου 14 του παρόντος...».

Περαιτέρω, στο άρθρο 14 του ως άνω νόμου, που είναι ενταγμένο στο «Κεφάλαιο Γ'», υπό τον τίτλο «Σύστημα προσλήψεων στο δημόσιο τομέα», όπως ισχύει, ορίζονται τα εξής: *«1. Στις διατάξεις των κεφαλαίων Α', Β' και Γ', όπως*

ισχύουν, υπάγονται όλοι οι φορείς του δημόσιου τομέα, όπως αυτός οριοθετείται με τις διατάξεις του άρθρου 1 παρ. 6 του ν. 1256/1982 (ΦΕΚ 65 Α) και τις μεταγενέστερες συμπληρώσεις του, πριν από την τροποποίησή του με το άρθρο 51 του ν. 1892/1990 (ΦΕΚ 101 Α). Στον κατά τα πιο πάνω δημόσιο τομέα και για την εφαρμογή των διατάξεων του παρόντος και μόνο υπάγονται επίσης:

α. .. β.... γ. Οι Οργανισμοί Τοπικής Αυτοδιοίκησης πρώτου και δεύτερου βαθμού και οι πάσης φύσεως επιχειρήσεις τους. δ. ..».

Τέλος, στα άρθρα 18, 19, 20, 21 του ως άνω νόμου ορίζονται τα σχετικά με την πρόσληψη προσωπικού με σύμβαση εργασίας ιδιωτικού δικαίου αορίστου χρόνου (άρθρο 18), την πλήρωση ειδικού επιστημονικού προσωπικού του άρθρου 103 παρ. 2 του Συντάγματος ή αντίστοιχου επιστημονικού προσωπικού των ν.π.ι.δ. της παρ. 1 του άρθρου 14 του ανωτέρω νόμου (άρθρο 19), την πρόσληψη προσωπικού με σύμβαση εργασίας ιδιωτικού δικαίου ορισμένου χρόνου για απρόβλεπτες και επείγουσες ανάγκες κατά το άρθρο 103 παρ. 2 Συντάγματος, καθώς και για την αντιμετώπιση εποχιακών ή άλλων περιοδικών ή πρόσκαιρων αναγκών (άρθρο 20 και 21) από φορείς του δημόσιου τομέα.

Δ. Εξάλλου, σύμφωνα με το άρθρο 102 παρ. 2 του ισχύοντος Συντάγματος :
«2. Οι οργανισμοί τοπικής αυτοδιοίκησης έχουν διοικητική και οικονομική αυτοτέλεια. Οι αρχές τους εκλέγονται με καθολική και μυστική ψηφοφορία, όπως νόμος ορίζει».

Ε. Περαιτέρω, στις διατάξεις του άρθρου 14 του ν. 3852/2010 (Α' 87) ορίζονται τα εξής:

«Κωλύματα και ασυμβίβαστα

1. Δεν μπορούν να εκλεγούν ή να είναι δήμαρχοι, δημοτικοί σύμβουλοι, σύμβουλοι της δημοτικής ή τοπικής κοινότητας ή εκπρόσωποι της τοπικής κοινότητας:

α) Δικαστικοί λειτουργοί, αξιωματικοί των ενόπλων δυνάμεων και των σωμάτων ασφαλείας και θρησκευτικοί λειτουργοί των γνωστών θρησκειών.

β) Γενικοί Γραμματείς και υπάλληλοι των δήμων με οποιαδήποτε σχέση εργασίας και εάν υπηρετούν, καθώς και δημοτικοί συμπαραστάτες, στους δήμους όπου υπηρετούν.

γ) Πρόεδροι διοικητικών συμβουλίων δημοτικών νομικών προσώπων δημοσίου δικαίου με εξαίρεση τα Ιδρύματα, οι οποίοι δεν είναι αιρετοί, υπάλληλοι με οποιαδήποτε σχέση εργασίας δημοτικών νομικών προσώπων δημοσίου δικαίου και ιδρυμάτων, καθώς και διευθύνοντες και εντεταλμένοι σύμβουλοι και υπάλληλοι νομικών προσώπων ιδιωτικού δικαίου, πλην αστικών εταιρειών μη κερδοσκοπικού χαρακτήρα, τα οποία έχουν συστήσει ή στα οποία συμμετέχουν οι δήμοι, στους οποίους υποβάλλουν υποψηφιότητα...

7. Το κώλυμα που προβλέπεται στις περιπτώσεις α` έως και δ` της παραγράφου 1 παύει να υπάρχει, αν τα πρόσωπα στα οποία συντρέχει παραιτηθούν από τη θέση τους πριν από την ημέρα της ανακήρυξης των υποψηφίων. ...

8. Δήμαρχοι, δημοτικοί σύμβουλοι, σύμβουλοι δημοτικών ή τοπικών κοινοτήτων και εκπρόσωποι των τοπικών κοινοτήτων που αποδέχονται οποιοδήποτε από τα καθήκοντα ή τα έργα που συνιστούν ασυμβίβαστο ή αποκτούν δημοτικότητα σε άλλο δήμο εκπίπτουν από το αξίωμα τους...».

II. Από τις προπαρατεθείσες διατάξεις ερμηνευόμενες αυτοτελώς και σε συνδυασμό μεταξύ τους, συνάγονται τα ακόλουθα:

1. Στο ρυθμιστικό πεδίο του Κώδικα Κατάστασης Δημοτικών και Κοινοτικών Υπαλλήλων (Κ.Δ.Κ.Υ) υπάγεται το μόνιμο προσωπικό των Ο.Τ.Α. Α' βαθμού (άρθρα 1-160), ήτοι των Δήμων, Κοινοτήτων, Δημοτικών, Κοινοτικών Ιδρυμάτων, των Συνδέσμων και των λοιπών ν.π.δ.δ. των Ο.Τ.Α., καθώς και το προσωπικό Ειδικών θέσεων (άρθρα 161 επ.) και το προσωπικό με σχέση εργασίας ιδιωτικού δικαίου αορίστου (άρθρα 178 επ.) και ορισμένου χρόνου (άρθρα 205-206), το οποίο προσλαμβάνεται σύμφωνα με τις διατάξεις του ν. 2190/1994.

2. Με τις διατάξεις των άρθρων 252 επ. του Δημοτικού και Κοινοτικού Κώδικα καθορίζονται επακριβώς οι μορφές των επιχειρήσεων που οι Δήμοι και οι Κοινότητες

μπορούσαν να συνιστούν ή στις οποίες μπορούσαν να συμμετέχουν. Οι επιτρεπόμενες μορφές των επιχειρήσεων αυτών είναι οι εξής: α. Κοινοφελείς δημοτικές ή κοινοτικές επιχειρήσεις. β. Ανώνυμες εταιρείες και γ. Επιχειρήσεις ειδικού σκοπού. Οι ως άνω επιχειρήσεις αποτελούν νομικά πρόσωπα ιδιωτικού δικαίου, το δε προσωπικό τους συνδέεται με αυτές με σχέση εργασίας ιδιωτικού δικαίου και προσλαμβάνεται με βάση τις αντίστοιχες ως άνω διατάξεις που ισχύουν για την πρόσληψη του προσωπικού των Ο.Τ.Α. με σχέση εργασίας ιδιωτικού δικαίου (άρθρα 258 παρ. 1, 266 παρ. 4 του Κ.Δ.Κ. και 14 παρ. 1γ του ν. 2190/1994).

Περαιτέρω, με το άρθρο 107 του ν. 3852/2010 ορίζονται ο αριθμός και οι μορφές των επιχειρήσεων που μπορούν να έχουν οι Δήμοι, ενώ δεν επιτρέπεται, πλέον, σ' αυτούς να συνιστούν ή να συμμετέχουν σε άλλες ανώνυμες εταιρείες, κατά τις διατάξεις του Κ.Δ.Κ., εκτός από εκείνες που είχαν συσταθεί μέχρι την έναρξη ισχύος του νόμου αυτού, δηλαδή την 1-1-2011.

3. Με τις προδιαληφθείσες διατάξεις του ν. 2190/1994 ορίζονται τα σχετικά με την πρόσληψη τακτικού προσωπικού των κατηγοριών ΠΕ, ΤΕ, ΔΕ και ΥΕ και προσωπικού αντίστοιχων προσόντων με σύμβαση εργασίας ιδιωτικού δικαίου αορίστου χρόνου (άρθρο 18), την πλήρωση ειδικού επιστημονικού προσωπικού του άρθρου 103 παρ. 3 του Συντάγματος ή αντίστοιχου επιστημονικού προσωπικού των ν.π.ι.δ. της παρ. 1 του άρθρου 14 του ανωτέρω νόμου (άρθρο 19), την πρόσληψη προσωπικού με σύμβαση εργασίας ιδιωτικού δικαίου ορισμένου χρόνου κατά το άρθρο 103 παρ. 2 του Συντάγματος από τις δημόσιες υπηρεσίες, τα ν.π.δ.δ. και τους Ο.Τ.Α. α' και β' βαθμού καθώς και όλα τα νομικά πρόσωπα του άρθρου 14 παρ. 1 του ν. 2190/1994 για την αντιμετώπιση απρόβλεπτων και επειγουσών αναγκών, καθώς και για την αντιμετώπιση εποχιακών ή άλλων περιοδικών ή πρόσκαιρων αναγκών (άρθρο 20 και 21) από φορείς του δημόσιου τομέα, στον οποίο υπάγονται για την εφαρμογή των διατάξεων του ν. 2190/1994 και οι πάσης φύσεως δημοτικές επιχειρήσεις, οι οποίες έχουν, ως προελέχθη, τη μορφή των νομικών προσώπων ιδιωτικού δικαίου. Εξάλλου, με την αναθεώρηση του Συντάγματος του έτους 2001 (Α' 85/18-4-2001) και με σκοπό τη μέγιστη δυνατή διασφάλιση των συνταγματικών αρχών της ισότητας ενώπιον του νόμου, της αξιοκρατίας και της διαφάνειας κατά τις προσλήψεις στο Δημόσιο και στον ευρύτερο δημόσιο τομέα, προστέθηκε στο άρθρο

103 του Συντάγματος παρ. 7, που προβλέπει ότι η πρόσληψη υπαλλήλων στο Δημόσιο και στον ευρύτερο δημόσιο τομέα, όπως αυτός καθορίζεται κάθε φορά, γίνεται με διαγωνισμό είτε με επιλογή σύμφωνα με προκαθορισμένα και αντικειμενικά κριτήρια και υπάγεται στον έλεγχο ανεξάρτητης Αρχής. Επίσης στο ίδιο άρθρο προστέθηκε παρ. 8, που προβλέπει ότι νόμος ορίζει τους όρους και τη χρονική διάρκεια των σχέσεων εργασίας ιδιωτικού δικαίου στο Δημόσιο και τον ευρύτερο δημόσιο τομέα, όπως αυτός καθορίζεται κάθε φορά, για την κάλυψη είτε οργανικών θέσεων και πέραν των προβλεπομένων στο πρώτο εδάφιο της παρ. 3, είτε πρόσκαιρων είτε απρόβλεπτων και επειγουσών αναγκών κατά το δεύτερο εδάφιο της παρ. 2. Στους προαναφερόμενους κανόνες, τους οποίους πρώτος διατύπωσε ο κοινός νομοθέτης με τις πιο πάνω διατάξεις του ν. 2190/1994 και οι οποίες κατέστησαν ήδη συνταγματικού επιπέδου, υπάγεται, ενόψει της αδιάσπικτης διατύπωσης των παραγράφων 7 και 8 του άρθρου 103 του Συντάγματος, τόσο το προσωπικό που συνδέεται με το Δημόσιο, τους Ο.Τ.Α. και τα άλλα νομικά πρόσωπα του ευρύτερου δημοσίου τομέα με υπαλληλική σχέση δημοσίου δικαίου, όσο και το προσωπικό που προσλαμβάνεται με σύμβαση εργασίας ιδιωτικού δικαίου.

4. Με τις προαναφερθείσες διατάξεις του Συντάγματος κατοχυρώνεται συνταγματικά ο θεσμός της τοπικής αυτοδιοίκησης και προβλέπεται η καθολικότητα και η μυστικότητα της ψηφοφορίας για την ανάδειξη των αιρετών αρχόντων, χωρίς να τίθενται, κατ' αρχάς, περιορισμοί στην άσκηση του δημοσίου πολιτικού δικαιώματος του εκλέγειν και εκλέγεσθαι, καταλείπεται δε στον κοινό νομοθέτη η ρύθμιση των λοιπών ζητημάτων που σχετίζονται με τις εκλογές αυτές και, συνεπώς, και η θέσπιση των τυχόν κωλυμάτων εκλογιμότητας και ασυμβίβαστου (βλ. Σ.τ.Ε 3323/2003). Εξάλλου, οι διατάξεις του άρθρου 14 του ν. 3852/2010, με τις οποίες ορίζονται ρητώς και περιοριστικώς τα κωλύματα εκλογιμότητας και τα ασυμβίβαστα για τις θέσεις των αιρετών οργάνων των Δήμων, συνιστούν μορφή εξαιρετικού δικαίου, ώστε να μην καταλείπεται ευχέρεια στον ερμηνευτή για ανάλογη εφαρμογή ή διασταλτική ερμηνεία, δεδομένου ότι αποτελούν περιορισμό του δικαιώματος του εκλέγεσθαι και της αρχής της λαϊκής κυριαρχίας σε τοπικό επίπεδο, η οποία κατοχυρώνεται στο ανωτέρω άρθρο 102 παρ.2 του Συντάγματος (πρβλ. ΑΕΔ 20/2008, 6/2005, 10,15/2004 κ.ά., και ειδικώς για τις εκλογές της Τ.Α. Σ.τ.Ε

3323/2003, 2430/2000, 4148/1999, 4057/1999 κ.ά., Αθ. Ράϊκο, Δικονομικό Εκλογικό Δίκαιο, 1982, παρ. 12).

Κατά την έννοια της ως άνω διάταξης της παρ. 1 περ. γ' του άρθρου 14 του ν. 3852/2010, όπως συνάγεται από τη γραμματική της διατύπωση και το σκοπό στον οποίο αποβλέπει, που συνίσταται στην προστασία του συμφέροντος των Ο.Τ.Α., από τον ψυχολογικό επηρεασμό που είναι δυνατόν να ασκήσουν στο εκλογικό σώμα πρόσωπα τα οποία κατέχουν τις θέσεις που αναφέρονται στην ανωτέρω διάταξη και στην αποτροπή της προπαρασκευής, με τον τρόπο αυτό, της σταδιοδρομίας τους ως δημοτικών αρχόντων (Σ.τ.Ε 117/2004, 3083/2007, 3464/2007, 452/1988), στο κώλυμα και ασυμβίβαστο της διάταξης αυτής υπάγονται οι υπάλληλοι, που προσλαμβάνονται από τη δημοτική επιχείρηση και παρέχουν τις υπηρεσίες τους με οποιαδήποτε σχέση εργασίας ιδιωτικού δικαίου, εφόσον η ανωτέρω διάταξη δεν διακρίνει σχετικώς, αλλά αναφέρεται γενικώς σε υπαλλήλους (πρβλ Σ.τ.Ε 117/2004). Έτσι, κωλύονται τώρα όλοι οι υπάλληλοι, που προσλαμβάνονται, σύμφωνα με τις διατάξεις του ν. 2190/1994, από τις δημοτικές επιχειρήσεις με οποιαδήποτε σχέση ιδιωτικού δικαίου (αορίστου ή ορισμένου χρόνου) και οι οποίοι προβλέπονται από τις διατάξεις του άρθρου 103 παρ. 2, 3, 7 και 8 του Συντάγματος.

Αντιθέτως, η δια μισθώσεως έργου παροχή υπηρεσιών, κατ' άρθρο 681 επ. Α.Κ., από αιρετό όργανο Δήμου, δεν του προσδίδει υπαλληλική ιδιότητα, καθόσον δεν συνδέεται με το νομικό πρόσωπο, με το οποίο έχει συνάψει σύμβαση μίσθωσης έργου, με σχέση εργασίας (βλ. Σ.τ.Ε. 3010/2011, Α.Π. 743/2009, Γνωμ Ν.Σ.Κ.21/2010, 442/2010, 176/2003). Ως εκ τούτου, δεν εμπίπτουν στο κώλυμα εκλογιμότητας και ασυμβιβάστου για τις θέσεις των αιρετών της ανωτέρω διάταξης οι αιρετοί που έχουν συνάψει σύμβαση μίσθωσης έργου.

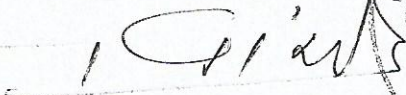
Επομένως, υπό το πρίσμα των προπαρατεθεισών διατάξεων, οι συνδεδεμένοι με τις πάσης φύσεως δημοτικές επιχειρήσεις με οποιαδήποτε σχέση εργασίας ιδιωτικού δικαίου, εμπίπτουν στο κώλυμα εκλογιμότητας και ασυμβιβάστου θέσεως της παρ. 1 περ. γ' του άρθρου 14 του ν. 3852/2010.

III. Κατ' ακολουθίαν των προεκτεθέντων, το Ε' Τμήμα του Νομικού Συμβουλίου του Κράτους γνωμοδότησε επί του υποβληθέντος ερωτήματος, ομοφώνως, ότι τα προβλεπόμενα στην παρ. 1 περ. γ' του άρθρου 14 του ν. 3852/2010 κωλύματα και ασυμβίβαστα καταλαμβάνουν τους υπαλλήλους των δημοτικών νομικών προσώπων ιδιωτικού δικαίου, με τα οποία αυτοί συνδέονται με σχέση εργασίας ιδιωτικού δικαίου αορίστου χρόνου ή με σχέση εργασίας ιδιωτικού δικαίου ορισμένου χρόνου.

ΘΕΩΡΗΘΗΚΕ

Αθήνα, 02-04-2014

Ο Πρόεδρος του Τμήματος

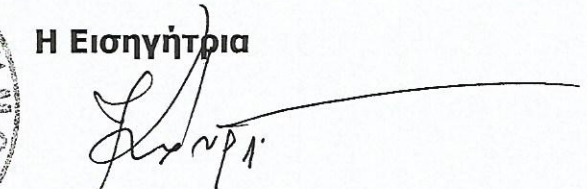


Ιωάννης Τριάντος

Αντιπρόεδρος Ν.Σ.Κ.



Η Εισηγήτρια



Ιουλία Σφυρή

Πάρεδρος Ν.Σ.Κ.