

ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ
ΥΠΟΥΡΓΟΣ ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΩΝ
ΝΟΜΙΚΟ ΣΥΜΒΟΥΛΙΟ ΤΟΥ ΚΡΑΤΟΥΣ

Αριθμός Γνωμοδοτήσεως 201 / 1996

ΤΟ ΝΟΜΙΚΟ ΣΥΜΒΟΥΛΙΟ ΤΟΥ ΚΡΑΤΟΥΣ
Γ' ΤΜΗΜΑ
Συνεδρίαση 3ης Απριλίου 1996

Σύνθεση

Προεδρεύων : Μιχ. Βεκρής, Αντιπρόεδρος Ν.Σ.Κ.

Νομικοί Σύμβουλοι : Αριστομ. Κομισσόπουλος, Ριζ. Αντωνιά-
πουλος, Αν Σοφός, Κων. Βολτής, Αλεξ.
Τζεφεράκος, Εμμαν. Λουδάρος και Νικ.
Μαυρίκας.

Πάρεδροι (γνώμες χωρίς ψήφο): Νικ. Φρατζέσκος και Αικ. Γρη-
γορίου.

Εισηγητής : Νικ. Μαυρίκας, Νομικός Σύμβουλος.

Αριθμ. Ερωτήματος: Υπ' αριθμ. πρωτ. 52422/6-3-1996 έγγραφο
Δ/σης Οργάνωσης και Λειτουργίας Ο.Τ.Α.
(τμήμα Οργάνωσης και Λειτουργίας Ο.Τ.Α.)
Υπουργείου Εσωτερικών Δημόσιας Διοίκησης
και Αποκέντρωσης.

Περίληψη ερωτήματος: Εάν στα κωλύματα και ασυμβίβαστα, που
προβλέπονται από την παράγραφο 1 του
άρθρου 47 του Π.Δ/τος 410/1995, εμπίπτουν
και οι οπλίτες των ενόπλων δυνάμεων οι
οποίοι εκπληρώνουν στρατιωτική υποχρέωση
(θητεία).

Επί του πρόσθεν ερωτήματος, το τμήμα εγνωμοδότησε, ομοφώνως, ως ακολούθως :

I.α. Απο την παράγραφο 1 του άρθρου 47^α του Π.Δ/τος 410/1995 (Α,231) το οποίο αποτελεί την Κωδικοποίηση των ισχυουσών διατάξεων "Περι Δημοτικού και Κοινοτικού Κώδικα" προβλέπεται, ότι << 1. Δικαστικοί λειτουργοί, αξιωματικοί των ενόπλων δυνάμεων και των σωμάτων ασφαλείας και θρησκευτικοί λειτουργοί των γνωστών θρησκειών δεν μπορούν να εκλεγούν ή να είναι δήμαρχοι, πρόεδροι κοινοτήτων, δημοτικοί ή κοινοτικοί σύμβουλοι και πάρεδροι >>.

βι. Προ της ενάρξεως ισχύος της προπαρατεθείσης διατάξεως (η οποία περιελήφθη στο άνω Κωδικοποιητικό Διάταγμα, ως διευμορφώθη με το άρθρο 6 παρ.2 και 3 του Ν.2240/1994) η προϊσχύσασα αντίστοιχη ρύθμιση του άρθρου 40 του προγενέστερου Δημοτικού και Κοινοτικού Κώδικα (Π.Δ/μα 323/89) προέβλεπε ταυτόσημο κώλυμα και ασυμβίβαστο για <<.....όσους υπηρετούν στις ένοπλες δυνάμεις και τα σώματα ασφαλείας.....>>.

ιι. Υπό την προϊσχύσασα, ανωτέρω, ρύθμιση είχε διαμορφωθεί, σε διοικητικό επίπεδο, η αντίληψη, ότι αυτή δεν καταλαμβάνει τους εκπληρούντες τη στρατιωτική τους θητεία εφέδρους αξιωματικούς, υπαξιωματικούς και οπλίτες των ενόπλων δυνάμεων (Εγκυκλ.Υπουργ.Εσωτερ. 26052/26/23-4-1987 εις Επιθ.Τοπικ.Αυτοδιοίκησης 1987 σελ.421).

ιιι. Επισημαίνεται, ότι κατά τη διάταξη του άρθρου 56 παρ.3 του Συντάγματος κώλυμα και ασυμβίβαστο των βουλευτών

ανακύπτει και για τους «.....στρατιωτικούς εν ενεργεία και αξιωματικούς των σωμάτων ασφαλείας.....»

Υπο το άνω περιεχόμενο γίνεται ερμηνευτικά δεκτό, ότι το περι ού πρόκειται κώλυμα δεν καταλαμβάνει τους υπαξιωματικούς και οπλίτες των Ενόπλων Δυνάμεων (βλ. Π. Παραρά Σύνταγμα 1975 - CORFUS σελ. 56).

γλ. Περαιτέρω κατά το άρθρο 1 του Ν. 1763/88 (Α' 57) "Περί Στρατολογίας των Ελλήνων" όλοι οι Έλληνες, από την 1η Ιανουαρίου του έτους κατά το οποίο διανύουν το εικοστό έτος μέχρι την 31η Δεκεμβρίου του έτους κατά το οποίο συμπληρώνουν το πεντηκοστό έτος της ηλικίας τους, έχουν υποχρέωση στράτευσης στις Ενοπλες Δυνάμεις.

Η στρατιωτική υποχρέωση διακρίνεται σε στρατεύσιμη και εφεδρική (άρθρο 4 του ίδιου νόμου).

λλ. Εξ' ετέρου η εν γένει υπηρεσιακή κατάσταση των, μεν, μονίμων αξιωματικών διέπεται από το Ν. Δ/γμα 178/69 «Περί Ιεραρχίας, Προαγωγών και Τοποθετήσεων των μονίμων αξιωματικών των Ενόπλων Δυνάμεων» (Α' 71) των, δε, μονίμων ανθυπασπιστών και υπαξιωματικών από το Ν. Δ/γμα 445/1974 «Περί Ιεραρχίας και προαγωγών των Ανθυπασπιστών και μονίμων και εθελοντών οπλιτών των Ενόπλων Δυνάμεων» (Α' 160).

ΙΙαι. Όπως προκύπτει από την προμνημονευθείσα διάταξη της παραγράφου 1 του άρθρου 47 του Π. Δ/τος 410/95 (Δημοτικός και Κοινοτικός Κώδικας) κώλυμα και ασυμβίβαστο για την εκλογή και την ιδιότητα, αντίστοιχως, του δημάρχου, προέδρου κοινότητας, δημοτικού ή κοινοτικού συμβούλου και παρέδρου

συντρέχει, μεταξύ άλλων κατηγοριών, και για τους αξιωματικούς των ενόπλων δυνάμεων.

ιι. Εξάλλου κατά την παράγραφο 7 του άνω άρθρου το προεκτεθέν κώλυμα παύει να υπάρχει, εάν χωρήσει παραίτηση από τη θέση που κατέχει ο κωλυόμενος πριν από την ημέρα ανακηρύξεως των υποψηφίων, κατά την ειδικότερη διαδικασία που προβλέπει η αυτή παράγραφος (πρβλ. Σ.τ.Ε. 3081/87).

βι. Από τις προπαρατεθείσες, επίσης, διατάξεις (Ν.Δ/γμα 178/69, Ν.Δ/γμα 445/74 και άρθρα 1 και 4 Ν.1736/88) συνάγεται, ότι η ιδιότητα του μόνιμου αξιωματικού, καθώς και του μόνιμου ανθυπασπιστού και υπαξιωματικού είναι ρητά προσδιορισμένη και διαστιγμένη εκείνης του εκπληρούντος στρατιωτική υποχρέωση (στρατεύσιμη και εφεδρική) σύμφωνα με τη ρητή επιταγή του άρθρου 4 παρ.6 του Συντάγματος και του ισχύοντος, περί Στρατολογίας των Ελλήνων, νόμου (Ν.1763/83 ως τροποποιηθείς ισχύει).

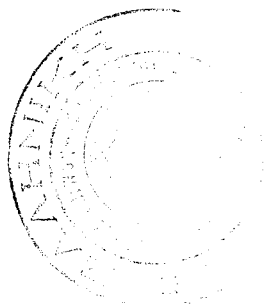
ιιι. Η πρόβλεψη, περαιτέρω, άρσεως του κωλύματος δια παραίτησεως πριν από την ημέρα ανακηρύξεως των υποψηφίων κυριολεκτεί μόνον προκειμένου περί μόνιμων αξιωματικών, ανθυπασπιστών και υπαξιωματικών και όχι έναντι των υπεχόντων υποχρέωση εκπλήρωσης στρατιωτικής θητείας.

γι. Εάν η βούληση του νομοθέτη ήταν να περιλάβει στους έχοντας κώλυμα ή ασυμβίβαστο για την εκλογή ή ιδιότητα του αιρετού οργάνου των Οργανισμών Τοπικής Αυτοδιοίκησης το σύνολο των υπηρετούντων στις ένοπλες δυνάμεις, υφ'οιασδήποτε ιδιότητα, θα έπρεπε να διαλάβει ευθεία πρόβλεψη και να μη

γίνεται ρητή αναφορά μόνον στους αξιωματικούς των ενόπλων δυνάμεων.

ιι. Θέμα θα μπορούσε να εγερθεί μόνον υπο τη διατύπωση της προϊσχυσάσης αντιστοίχου διατάξεως του άρθρου 40 του Π.Δ/τος 323/89, η οποία ανεφέρετο σε «.....όσους υπηρετούν στις ένοπλες δυνάμεις.....». Ανεξαρτήτως, δε, της προεκτεθείσης διοικητικής ερμηνευτικής αντιλήψεως, ότι, δηλαδή, αυτή δεν καταλάμβανε και τους εκπληρούντες στρατιωτική υποχρέωση οπλίτες, ο μεταγενέστερος νομοθέτης (άρθρο 6 παρ.2 και 3 Ν.2240/94 και ήδη άρθρο 47 παρ.1 Π.Δ/τος 410/95), προδήλως, ηθέλησε την άρση οιασδήποτε αμφισβητήσεως δια της αναφοράς του, απο πλευράς κωλύματος ή ασυμβιβάστου, μόνον στους αξιωματικούς των ενόπλων δυνάμεων.

II. Υπό τις προεκτεθείσες σκέψεις το τμήμα εγνωμοδότησε, ομοφώνως, ότι οι εκπληρούντες στρατιωτική υποχρέωση (θητεία) οπλίτες των Ενόπλων Δυνάμεων, δεν καταλαμβάνονται από τα κωλύματα και ασυμβίβαστα της παραγράφου 1 του άρθρου 47 του Δημοτικού και Κοινοτικού Κώδικα (Π.Δ/γμα 410/95).



ΕΠΙΣΤΡΟΦΗ
 1049α 9-4-96
 Ο Αντιπρόεδρος, ΙΕΚ

Μικηλάκης
 ΜΙΚΗΛΑΚΗΣ

Ο
 Εισηγητής
Νικ. Μαυρικάς
 ΝΙΚ.ΜΑΥΡΙΚΑΣ

Νομικός Σύμβουλος του Κράτους.