

ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ  
ΥΠΟΥΡΓΟΣ ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΩΝ  
ΝΟΜΙΚΟ ΣΥΜΒΟΥΛΙΟ ΤΟΥ ΚΡΑΤΟΥΣ

Αριθμός Γνωμοδοτήσεως 361/2001

ΤΟ ΝΟΜΙΚΟ ΣΥΜΒΟΥΛΙΟ ΤΟΥ ΚΡΑΤΟΥΣ  
Ε' ΤΜΗΜΑ  
Συνεδρίαση 30ης Μαΐου 2001.

Σύνθεση

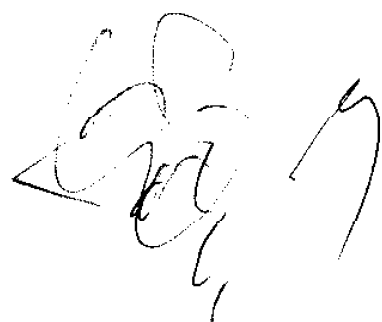
**Προεδρεύων :** Πασχάλης Κισσούδης, Νομικός Σύμβουλος.

**Νομικοί Σύμβουλοι:** Νικ. Μαυρίκας, Χρ. Θωμόπουλος, Ευαγ. Τριπιάς, Φωκ. Γεωργακόπουλος, Βασ. Χασαπογιάννης και Μιχ. Απέσσος.

**Εισηγητής:** Νικόλαος Μαυρίκας, Νομικός Σύμβουλος του Κράτους.

**Αριθμ. Ερωτήματος:** Υπ' αριθμ.160980/22-2-2001 έγγραφο Γενικού Γραμματέως Περιφέρειας Θεσσαλίας (υπ' αριθμ. 201840/48057/27-3-2001 εντολή Προέδρου Ν.Σ.Κ).

**Περίληψη ερωτήματος:** Εάν συντρέχουν στο πρόσωπο του δημοτικού συμβούλου του δήμου Αλμυρού Βόλου, Αργύρη Ντιβανίδη, οι προϋποθέσεις εφαρμογής του άρθρου 47 παρ. 2 και 8 του Δ.Κ.Κ. (Π.Δ/μα 410/1995), περί αυτοδικαίας έκπτωσης, από το προμνημονευθέν αξίωμα, ενόψη και της συντελεσθείσης υπαναχώρησης από την οικεία σύμβαση.

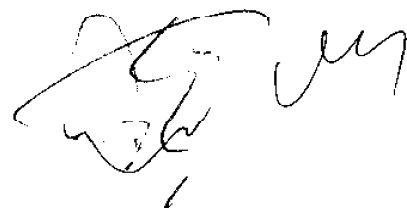


Επί του πρόσθεν ερωτήματος, το τμήμα εγνωμοδότησε, κατά πλειοψηφία, ως ακολούθως :

I. Από τα στοιχεία, που εμπεριέχονται στο φάκελλο προκύπτει το ακόλουθο ιστορικό :

Ο κ. Αργύριος Ντιβανίδης, Δημοτικός Σύμβουλος του Δήμου Αλμυρού, που έχει πληθυσμό πλέον των 2.000 κατοίκων, συνεβλήθη απ' ευθείας με το Δήμο Αλμυρού, με τα από 20-4, 16-5, 17-5, 19-5, και 17-11-2000 συμφωνητικά και ανέλαβε την προμήθεια επίπλων, αξίας 448.000, 708.000, 354.000, 354.000 και 141.500 δραχμών, αντιστοίχως, τα οποία (έπιπλα) παρέδωσε, δηλαδή συνδέθηκε με το Δήμο Αλμυρού με σύμβαση οικονομικού αντικείμενου σε ετήσια βάση άνω του 1.000.000 δραχμών . Με την από 8-2-2001 αίτησή του, προς την ερωτώσα υπηρεσία, ομολογεί ότι πράγματι προέβη σε σύναψη και εκτέλεση των συμβάσεων αυτών, όπως και άλλων εντός του 1999, δηλώνει, ότι, ήδη, έχει υπαναχωρήσει των συμβάσεων, με την από 7-2-2001 δήλωσή του προς το Δήμο Αλμυρού, ότι επέστρεψε το χρηματικό ποσό, που έλαβε από το Δήμο και δεν επιθυμεί να του επιστραφούν τα παραδοθέντα έπιπλα, τα οποία επιθυμεί να παραμείνουν προς όφελος του Δήμου ως δωρεά. Ο Δήμος Αλμυρού, με το με αριθμό 1430/7-3-2001 έγγραφό του συνομολογεί τη δήλωση υπαναχωρήσεως, την επιστροφή των χρηματικών ποσών και την αποδοχή της δωρεάς των επίπλων, που προκύπτει άλλωστε και από τη διαβιβαζόμενη με αριθμό 6/6-3-2001 απόφαση της Δημορχιακής Επιτροπής του Δήμου αυτού.

II α. Σύμφωνα με το εδαφ. α' παρ. 2 του άρθρου 47 του Δ.Κ.Κ. (Π.Δ/μα 410/95 - Α, 231) «Δεν μπορούν επίσης να εκλεγούν ή να είναι...δημοτικοί...σύμβουλοι όποιοι συνδέονται με το δήμο...με σύμβαση της οποίας το οικονομικό αντικείμενο είναι ετήσιας αξίας : α)...β) 1.000.000 δραχμών και άνω, αν πρόκειται για δήμο...με πληθυσμό άνω των 2.000 κατοίκων». Κατά την παρ. 8 του ίδιου άρθρου, «Οι δήμαρχοι...και οι δημοτικοί...σύμβουλοι που αποδέχονται οποιοδήποτε από τα καθήκοντα ή τα έργα που αναφέρονται σε τούτο το άρθρο...εκπίπτουν αυτοδικαίως από το αξίωμα τους». Κατά το άρθρο 50 του ίδιου Π.Δ/τος «Στις περιπτώσεις που προβλέπουν τα άρθρα 47 παρ. 8 και 48, ο Γενικός Γραμματέας της



ιι Περιφέρειας με πράξη του διαπιστώνει την ύπαρξη του ασυμβίβαστου και την έκπτωση από το αξίωμα ».

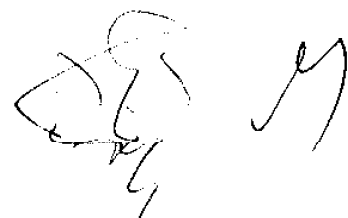
β. Περαιτέρω, κατά την παρ. 2 του άρθρου 389 ΑΚ, όταν επέλθει υπαναχώρηση, αποσβέννονται οι εκ της συμβάσεως υποχρεώσεις προς παροχή και οι συμβαλλόμενοι υποχρεούνται αμοιβαίως να αποδώσουν τις ληφθείσες παροχές, κατά τις περί αδικαιολογήτου πλουτισμού διατάξεις. Όπως γίνεται δεκτό, η άσκηση της υπαναχωρήσεως, η οποία κατά το άρθρο 390 ΑΚ γίνεται δια δηλώσεως του έχοντος το δικαίωμα, τούτο, προς το άλλο μέρος, επιφέρει κατάργηση της όλης ενοχικής σχέσεως και μάλιστα αναδρομικώς, ώστε η σύμβαση να θεωρείται ότι ουδέποτε καταρτίσθηκε (Γεωργιάδη – Σταθόπουλου, ΑΚ., αρθρ 389, σελ. 377, ΙΙ με εκεί θεωρία και αναλυτική νομολογία).

γ. Ανεξαρτήτως της αμφιβολίας, η οποία εγείρεται, αναφορικά με τη δυνατότητα υπαναχώρησης, άνευ επικλήσεως οιοδήποτε λόγου, επι εκτελεσθείσης, πλήρως, συμβάσεως, είναι ανεπίδεκτο αμφιβολίας, ότι οι παραγόμενες εξ' αυτής συνέπειες, ως αστικής φύσεως, εξαντλούνται στο χώρο του ιδιωτικού δικαίου.

δ. Από την προπαραταθείσα διάταξη του άρθρου 47 παρ. 2 και 8 του ΔΚΚ, σαφώς συνάγεται, ότι ο νομοθέτης απέβλεψε, προκειμένου περι του κρισίμου ασυμβίβαστου στην εκτέλεση των καθηκόντων των αιρετών οργάνων των Ο.Τ.Α., κατά τέτοιο τρόπο, ώστε η δράση τους να είναι αδιάβλητη και ανεπίληπτη, στο πλαίσιο μείζονος διασφάλισης των συμφερόντων των ΟΤΑ και των δημοτών και κατοχύρωσης, επιπροσθέτως, του δημοσίου συμφέροντος.

ιι. Είναι, επομένως, προφανές, ότι η προειρημένη ρύθμιση κινείται, αποκλειστικώς, στη σφαίρα του δημοσίου δικαίου και λειτουργεί αυτόνομα.

ει. Εξάλλου κατά την, επίσης, προμνημονευθείσα παράγραφο 8 του άρθρου 47 του Δ.Κ.Κ. η προβλεπόμενη έκπτωση, εφόσον συντρέχει το πραγματικό δεδομένο της κατάρτισης της συμβάσεως, καθ' υπέρβαση του οικείου ποσού, επέρχεται, αυτοδικαίως, άνευ δηλαδή δυνατότητας διερεύνησης συνδρομής οιασδήποτε άλλης προϋποθέσεως, τοσούτο μάλλον, καθόσον η εκδιδόμενη σχετική πράξη του Γενικού Γραμματέα της Περιφέρειας, έχει διαπιστωτικό χαρακτήρα (άρθρο 50 Δ.Κ.Κ.).



II. Δεν θα πρέπει, ακόμη, να παραβλεφθεί, ότι πέραν των όσων εξετάστησαν, εκ των οποίων προκύπτει, ότι η υπαναχώρηση από εκτελεσθείσα σύμβαση δεν ασκεί έννομη επιρροή στην εφαρμογή του άρθρου 47 παρ. 2 και 8 του Δ.Κ.Κ., περι αυτοδικαίας εκπτώσεως, τυχόν αντίθετη εκδοχή ενέχει το κίνδυνο ευθείας καταστατήγησης της προαναφερθείσης πρόβλεψης.

III. Κατά τη γνώμη του μειοψηφήσαντος Νομικού Συμβούλου κ. Χρ. Θωμόπουλου η αναδρομική επέλευση των αποτελεσμάτων της υπαναχώρησης, ως εκ της οποίας η οικεία σύμβαση θεωρείται ως ουδέποτε καταρτισθείσα, συνιστά παρακωλυτικό λόγο εφαρμογής του άρθρου 47 παρ. 2 και 8 του Δ.Κ.Κ.

IV. Κατ' ακολουθία με τις σκέψεις, που προεκτέθηκαν, το τμήμα εγνωμοδότησε, κατά πλειοψηφία (ψήφοι έξι έναντι μιας), ότι συντρέχουν οι προϋποθέσεις εφαρμογής του άρθρου 47 παρ. 2 και 8 του Δ.Κ.Κ. (Π.Δ/μα 410/95) περι αυτοδικαίας εκπτώσεως, από το οικείο αξίωμα, του δημοτικού συμβούλου του Δήμου Αλμυρού, Αργύρη Ντιβανίδη, εφόσον η ασκηθείσα, κατά το ιστορικό, υπαναχώρηση δεν ασκεί παρακωλυτική, έννομη, επιρροή.

Ο  
Εισηγητής

  
ΝΙΚ. ΜΑΥΡΙΚΑΣ

Νομικός Σύμβουλος του Κράτους

ΕΘΕΩΡΗΘΗ

Αθήνα 6/6/2001

Ο Πρόεδρος των

Πασχάλης

Νομικός Σύμβουλος του Κράτους

