



**ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ
ΥΠΟΥΡΓΟΣ ΟΙΚΟΝΟΜΙΑΣ & ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΩΝ
ΝΟΜΙΚΟ ΣΥΜΒΟΥΛΙΟ ΤΟΥ ΚΡΑΤΟΥΣ**

ΓΝΩΜΟΔΟΤΗΣΗ υπ' αριθ. 341/2007

**ΤΟΥ ΝΟΜΙΚΟΥ ΣΥΜΒΟΥΛΙΟΥ ΤΟΥ ΚΡΑΤΟΥΣ
Β2 ΤΜΗΜΑΤΟΣ ΔΙΑΚΟΠΩΝ
Συνεδρίαση της 29-8-2007**

Σύνθεση :

Προεδρεύων :

Βασίλειος Σουλιώτης, Νομικός Σύμβουλος,
κωλυομένου του Προέδρου του Τμήματος Γεωργίου
Πουλάκου, Αντιπροέδρου ΝΣΚ και του αρχαιότερου
Νομικού Συμβούλου του Τμήματος Ευαγγέλου Τριτά.

Μέλη :

Χρήστος Παπαδόπουλος, Ιωάννα Καραγιαννοπούλου,
Ανδρέας Χαρλαύτης, Αντώνιος Κλαδιάς, Φοίβος
Ιατρέλλης, Ιωάννης Χαλκιάς, Σπυρίδων
Παπαγιαννόπουλος, Νομικοί Σύμβουλοι.

Εισηγητής :

Ανδρέας Χαρλαύτης, Νομικός Σύμβουλος.

Αριθμός Ερωτήμ.:

Α.Π. 757/30-4-2007 της Περιφέρειας Ιονίων Νήσων,
Γενική Δ/ση Περιφέρειας.

Περίληψη Ερωτημ.:

Εάν, πρώην Δήμαρχος ο οποίος είχε τεθεί σε
κατάσταση αργίας κατά την προηγούμενη δημοτική
περίοδο λόγω καταδίκης αυτού με οριστική
απόφαση πρωτοβάθμιου ποινικού Δικαστηρίου, και
ο οποίος κατά τις εκλογές της 15-10-2006 εξελέγη
δημοτικός σύμβουλος στον ίδιο Δήμο, πρέπει να
τεθεί εκ νέου σε κατάσταση αργίας.

Επί του άνω ερωτήματος το Νομικό Συμβούλιο του Κράτους γνωμοδότησε ως εξής :

I.A. Στο άρθρο 146 του Ν. 3463/2006 (Φ.Ε.Κ. Α' 114/8.6.2006) «Κύρωση του Κώδικα Δήμων και Κοινοτήτων», (η ισχύς του οποίου κατά το άρθρο 4ο αυτού αρχίζει από την δημοσίευσή του στην Εφημερίδα της Κυβερνήσεως), το οποίο επιγράφεται «Έκπτωση εξαιτίας καταδίκης» ορίζεται ότι :

«1. Οι δήμαρχοι, οι αντιδήμαρχοι, οι πρόεδροι Κοινοτήτων, οι δημοτικοί και κοινοτικοί σύμβουλοι, καθώς και οι σύμβουλοι δημοτικών και τοπικών διαμερισμάτων και οι πάρεδροι εκπίπτουν αυτοδικαίως από το αξίωμά τους :

α)..... β)..... γ) Αν καταδικαστούν με αμετάκλητη δικαστική απόφαση, ως αυτουργοί ή συμμετοχοί σε κακούργημα ή σε οποιαδήποτε ποινή για παραχάραξη, κιβδηλεία, πλαστογραφία, ψευδή βεβαίωση, δωροδοκία, εκβίαση, κλοπή, υπεξαίρεση, απιστία, απάτη, καταπίεση, αιμομιξία, μαστροπεία, σωματεμπορία, παράνομη διακίνηση αλλοδαπών, παράβαση της νομοθεσίας για την καταπολέμηση των ναρκωτικών, τη λαθρεμπορία, καθώς και για παράβαση καθήκοντος, εφόσον από τη διάπραξη του αδικήματος αυτού προξενείται οικονομική βλάβη στο Δήμο, στην Κοινότητα ή στα νομικά τους πρόσωπα.

Για την έκπτωση εκδίδεται διαπιστωτική πράξη του Γενικού Γραμματέα της Περιφέρειας.

2.α. Όταν γίνεται παραπομπή για κακούργημα με αμετάκλητο βούλευμα ή με απευθείας κλήση, κατά της οποίας έχει εξαντληθεί το δικαίωμα προσφυγής, ο Γενικός Γραμματέας της Περιφέρειας οφείλει να θέσει τον εγκαλούμενο σε κατάσταση αργίας, η οποία διατηρείται σε περίπτωση έκδοσης καταδικαστικής απόφασης του ποινικού δικαστηρίου. Εάν εκδοθεί αθωωτική απόφαση, η αργία αίρεται αυτοδικαίως και η διοικητική ποινή θεωρείται ως μηδέποτε επιβληθείσα. β.α. Εάν εκδοθεί καταδικαστική απόφαση του ποινικού δικαστηρίου, σε πρώτο βαθμό, για τα πλημμελήματα της προηγούμενης παραγράφου, ο Γενικός Γραμματέας της Περιφέρειας οφείλει να θέσει τον καταδικασθέντα σε κατάσταση αργίας, ώσπου να εκδοθεί τελεσίδικη αθωωτική απόφαση, οπότε και αίρεται αυτοδικαίως η αργία, το δε διοικητικό μέτρο θεωρείται ως ουδέποτε επιβληθέν.....».

B. Περαιτέρω στην παράγραφο 2 του άρθρου 29 του ίδιου ως άνω Κώδικα ορίζεται :

«Κώλυμα εκλογιμότητας συντρέχει για όσους έχουν εκπέσει από το αιρετό αξίωμά τους, κατόπιν αμετάκλητης καταδίκης, σύμφωνα με το άρθρο 146, για κακούργηματα, καθώς και για τα αδικήματα της παραχάραξης, της κιβδηλείας, της πλαστογραφίας, της δωροδοκίας, της εκβίασης, της κλοπής, της υπεξαίρεσης, της απιστίας, της απάτης, της καταπίεσης, της αιμομιξίας, της μαστροπείας, της σωματεμπορίας, της παράνομης διακίνησης αλλοδαπών, της νομοθεσίας για την καταπολέμηση των ναρκωτικών, καθώς και της λαθρεμπορίας.

Το κώλυμα αυτό ισχύει για την επόμενη της έκπτωσης δημοτική ή κοινοτική περίοδο».

II. Τίθεται με το ερώτημα ότι με την υπ' αριθμ. 342/24-3-2005 απόφαση του Τριμελούς Πλημμελειοδικείου Ζακύνθου ο Ι.Π., τότε Δήμαρχος Α.Ν. Ζακύνθου, καταδικάσθηκε σε ποινή φυλάκισης 4 ετών για το αδίκημα της ηθικής αυτουργίας σε πλαστογραφία. Με την υπ' αριθμ. 2905/13-4-2005 απόφαση του Γενικού Γραμματέα Περιφέρειας ο ως άνω τέθηκε σε αργία μέχρι την έκδοση αμετάκλητης αθωωτικής απόφασης. Κατά τις εκλογές της 15-10-2006 ο Ι.Π. εκλέχθηκε δημοτικός σύμβουλος στον ίδιο Δήμο. Από τα στοιχεία του φακέλου δεν προκύπτει

εάν η υπ' αριθ. 342/2005 απόφαση του Τριμελούς Πλημμελειοδικείου Ζακύνθου έχει καταστεί αμετάκλητη.

III. Από τις προεκτεθείσες νομικές διατάξεις και το πραγματικό της υποθέσεως κατά την συζήτηση στο Τμήμα, όσον αφορά το εξεταζόμενο ερώτημα, ανεπτύχθησαν δύο (2) γνώμες :

A. Κατά τη γνώμη της πλειοψηφίας, που σχηματίστηκε από τον Προεδρεύοντα Νομικό Σύμβουλο Βασίλειο Σουλιώτη και τους Νομικούς Συμβούλους Ιωάννα Καραγιαννοπούλου, Αντώνιο Κλαδιά, Φοίβο Ιατρέλλη, Ιωάννη Χαλκιά και Σπυρίδωνα Παπαγιαννόπουλο (ψηφοί 6), με τις παραπάνω διατάξεις των εδαφίων α και β της παραγράφου 2 του άρθρου 146 του Δημοτικού και Κοινοτικού Κώδικα σκοπήθηκε η προστασία των συμφερόντων του Δήμου ή της Κοινότητας με την προσωρινή απομάκρυνση από τα καθήκοντά τους των αναφερομένων σ' αυτές αιρετών οργάνων τους (δημάρχων, αντιδημάρχων, προέδρων Κοινοτήτων, δημοτικών και κοινοτικών συμβούλων δημοτικών και τοπικών διαμερισμάτων και παρέδρων), που τελούν στις περιγραφόμενες από τις διατάξεις αυτές περιστάσεις, γιατί θεωρεί ο νομοθέτης ότι δεν παρέχουν τα απαραίτητα εχέγγυα χρηστότητας και εντιμότητας για τη διαχείριση των υποθέσεων του Δήμου ή της Κοινότητας. Η προσωρινή απομάκρυνση αυτών από την υπηρεσία γίνεται με τη θέση τους από Γενικό Γραμματέα της Περιφέρειας σε αργία, ώστε αυτοί να μη έχουν δυνατότητα ανάμειξης στις υποθέσεις του Δήμου ή της Κοινότητας. Εφόσον συντρέχουν δε οι παραπάνω περιπτώσεις η αρμοδιότητα του Γενικού Γραμματέα της Περιφέρειας είναι δέσμια, αφού αυτός οφείλει, σύμφωνα με τις παραπάνω διατάξεις, να τους θέσει σε κατάσταση αργίας. Μάλιστα στις περιπτώσεις του άνω εδαφίου α η αργία διατηρείται και μετά την έκδοση καταδικαστικής απόφασης του ποινικού δικαστηρίου, ενώ αίρεται αυτοδικαίως αν εκδοθεί αθωωτική απόφαση, στις περιπτώσεις δε του άνω εδαφίου β η αργία διατηρείται μέχρι να εκδοθεί αθωωτική απόφαση, οπότε αίρεται αυτοδικαίως, ενώ αν εκδοθεί αμετάκλητη καταδικαστική απόφαση οι ανωτέρω εκπίπτουν αυτοδικαίως από το αξίωμά τους σύμφωνα με την παράγραφο 1 του ίδιου άρθρου 146 του Δημοτικού και Κοινοτικού Κώδικα και η αργία παύει, γιατί καθίσταται χωρίς περιεχόμενο. Η έκπτωση δε αυτή λόγω καταδίκης με αμετάκλητη απόφαση δημιουργεί, σύμφωνα με την παράγραφο 2 του άρθρου 29 του ίδιου Κώδικα, κώλυμα εκλογιμότητας.

Από τα παραπάνω σαφώς προκύπτει ότι ο νομοθέτης των παραπάνω διατάξεων ηθέλησε όπως, οι ευρισκόμενοι σε μια από τις παραπάνω καταστάσεις δήμαρχοι, πρόεδροι κοινοτήτων, δημοτικοί και κοινοτικοί σύμβουλοι κλπ να εμποδίζονται (με τη θέση τους σε αργία) από την άσκηση των καθηκόντων τους για χάρη της προστασίας των συμφερόντων του Δήμου ή της Κοινότητας, σε όλη τη διάρκεια που υφίστανται οι παραπάνω καταστάσεις, γιατί η ανάγκη προστασίας των συμφερόντων του Δήμου ή της Κοινότητας υφίσταται σε όλη τη διάρκεια αυτή. Βεβαίως όταν λήγει η θητεία των άνω οργάνων λήγει και η θέση τους σε αργία, αφού αυτή πλέον καθίσταται χωρίς περιεχόμενο. Σε περίπτωση όμως που επανεκλεγούν σε επόμενες δημοτικές και κοινοτικές εκλογές σε ένα από τα παραπάνω αξιώματα και εξακολουθούν να διαρκούν οι παραπάνω καταστάσεις που επιφέρουν τη θέση τους σε αργία πρέπει να τεθούν και πάλι σε κατάσταση αργίας. Αντίθετη ερμηνεία των παραπάνω διατάξεων θα έθετε εκποδών το σκοπό θέσπισής τους της προστασίας δηλαδή του δημοτικού και κοινοτικού συμφέροντος από την ανάμειξη στις υποθέσεις του Δήμου ή της Κοινότητας οργάνων που δεν παρέχουν τα απαραίτητα εχέγγυα ενάρετου και χρηστού δημοτικού και κοινοτικού άρχοντα.

Συνεπώς σε περίπτωση που πρώην δήμαρχος, ο οποίος είχε τεθεί σε κατάσταση αργίας, σύμφωνα με το εδάφιο β' της παραγράφου 2 του άρθρου 146 του Δημοτικού και Κοινοτικού Κώδικα, κατά την προηγούμενη δημοτική περίοδο λόγω καταδίκης του με οριστική απόφαση πρωτοβάθμιου δικαστηρίου, εκλέγεται στις επόμενες δημοτικές και κοινοτικές εκλογές δημοτικός σύμβουλος στον ίδιο Δήμο, χωρίς να έχει καταστεί η καταδικαστική απόφαση αμετάκλητη ή χωρίς να έχει εκδοθεί αθωωτική απόφαση, πρέπει να τεθεί και πάλι σε κατάσταση αργίας.


Β. Κατά την γνώμη της μειοψηφίας την οποία υποστήριξαν οι Νομικοί Σύμβουλοι Χρήστος Παπαδόπουλος και ο εισηγητής Ανδρέας Χαρλαύτης, (ψηφοί 2), από τις ως άνω διατάξεις του Δ.Κ.Κ. όπως έχουν ερμηνευθεί από το Συμβούλιο της Επικρατείας, συνάγεται ότι ο αιρετός δημοτικός ή κοινοτικός άρχοντας, που καταδικάστηκε με απόφαση ποινικού δικαστηρίου για κάποιο από τα αναφερόμενα σ' αυτές αδικήματα, τίθεται σε αργία με απόφαση του Γενικού Γραμματέα Περιφέρειας, για το υπόλοιπο της θητείας του στο αξίωμα, το οποίο κατέχει κατά τον χρόνο της επιβολής του μέτρου (πρβλ. ΣΕ 2894/2001, 200, 4343/1987, κ.α.). Περαιτέρω από τις ίδιες ως άνω διατάξεις συνάγεται, ότι ο δημοτικός ή κοινοτικός άρχοντας, ο οποίος είχε τεθεί σε κατάσταση αργίας κατά την προηγούμενη δημοτική περίοδο, λόγω καταδίκης αυτού με οριστική απόφαση πρωτοβάθμιου ποινικού δικαστηρίου, και ο οποίος επανεκλέχθηκε σε δημοτικό ή κοινοτικό αξίωμα, δεν μπορεί να τεθεί εκ νέου σε κατάσταση αργίας, δυνάμει της ίδιας ποινικής αποφάσεως. Τούτο συνάγεται από την δοθείσα από το Σ.τ.Ε. ως άνω ερμηνεία, ότι η επιβολή του διοικητικού τούτου μέτρου αφορά στο υπόλοιπο της θητείας εντός της οποίας τούτο επιβάλλεται (Σ.τ.Ε. 1120/2005, 2894/2001) αλλά και εκ του ότι αντίθετη ερμηνεία θα ήταν αντιφατική, οδηγούσα εμμέσως στην παρεμπόδιση ασκήσεως του δικαιώματος του εκλέγεσθαι, δικαιώματος παρεχομένου από το Σύνταγμα, αφού θα επέτρεπε μεν την υποβολή υποψηφιότητας από το συγκεκριμένο πρόσωπο (δεν αποτελεί κώλυμα εκλογιμότητας η θέση σε αργία, ενώ κώλυμα υφίσταται, σύμφωνα με το άρθρο 29 του Δ.Κ.Κ., σε περίπτωση εκπτώσεως) θα καθιστούσε όμως αδύνατη την άσκηση καθηκόντων σε περίπτωση εκλογής, αφού ο εκλεγόμενος, κατά δεσμία αρμοδιότητα του Γενικού Γραμματέα, θα έπρεπε να τεθεί σε αργία.

IV. Σύμφωνα με τα παραπάνω το Νομικό Συμβούλιο του Κράτους γνωμοδοτεί, κατά πλειοψηφία, ότι στο τιθέμενο ερώτημα προσήκει η απάντηση ότι ο δήμαρχος που τίθεται σε αργία συνεπεία ποινικής καταδίκης, εκλεγόμενος εκ νέου ως δημοτικός σύμβουλος πριν η καταδικαστική απόφαση καταστεί αμετάκλητη, πρέπει να τεθεί εκ νέου σε αργία. _

Θεωρήθηκε

Αθήνα 20-9-2007

Ο Προεδρεύων


Βασίλειος Σουλιώτης
Νομικός Σύμβουλος



Ο Εισηγητής


Ανδρέας Χαρλαύτης
Νομικός Σύμβουλος