



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ
ΥΠΟΥΡΓΟΣ ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΩΝ
ΝΟΜΙΚΟ ΣΥΜΒΟΥΛΙΟ ΤΟΥ ΚΡΑΤΟΥΣ
ΓΡΑΦΕΙΟ ΝΟΜΙΚΟΥ ΣΥΜΒΟΥΛΟΥ ΣΤΟ
ΕΘΝΙΚΟ ΜΕΤΣΟΒΙΟ ΠΟΛΥΤΕΧΝΕΙΟ
Αρμόδιος: Ευτ. Κασομένου
Πάρεδρος Νομικού Συμβουλίου του Κράτους
Τηλ. 210-772 2392
Ταχ. Δ/ση: Ηρώων Πολυτεχνείου 9
Τ.Κ. 157 80 - Πολυτεχνειούπολη Ζωγράφου
F.A.X. 210-772 1963
Email: e.kasomenoy@nsk.gr

Αθήνα, 17-06-2011

Αριθ. πρωτ. 131/Φ.14

Προς τον
Πρύτανη Ε.Μ.Π.
κ. Σίμο Σιμόπουλο

ΓΝΩΜΟΔΟΤΗΣΗ (Ατομική) Αριθμός 268/2011

ΓΝΩΜΟΔΟΤΟΥΣΑ: Ευτυχία Σ. Κασομένου, Πάρεδρος Ν.Σ.Κ.

ΕΡΩΤΗΜΑ: Αριθ. Πρωτ. 5680/03-03-2011 του Γραφείου Πρυτάνεως του Εθνικού Μετσόβιου Πολυτεχνείου

ΠΕΡΙΛΗΨΗ ΕΡΩΤΗΜΑΤΟΣ: 1) Αν η Εταιρεία Αξιοποίησης και Διαχείρισης της Περιουσίας του Ε.Μ.Π. (Ε.Α.Δ.Ι.Π./Ε.Μ.Π.) υποχρεούται σε ανάρτηση των πράξεών της στο Διαδίκτυο σύμφωνα με τις διατάξεις του Ν. 3861/2010 (ΦΕΚ. 112/Α'/13-07-2010).

Επί του ανωτέρω ερωτήματος εκτίθενται τα εξής :

Α. Στα άρθρα 1 και 2 παρ. 1, 2 του Ν. 3861/2010 ορίζονται τα ακόλουθα :

Άρθρο 1 Αντικείμενο του νόμου.

Αντικείμενο του παρόντος νόμου είναι η εισαγωγή της υποχρέωσης ανάρτησης των νόμων, των προεδρικών διαταγμάτων και των πράξεων που εκδίδουν τα αναφερόμενα στο άρθρο 2 πρόσωπα και όργανα στο Διαδίκτυο και η δημιουργία των προϋποθέσεων και διαδικασιών για τη διασφάλιση ευρύτατης δημοσιότητας αυτών.

Άρθρο 2 Πεδίο εφαρμογής.

1. Οι ρυθμίσεις του παρόντος νόμου εφαρμόζονται σε νόμους, προεδρικά διατάγματα, αποφάσεις και πράξεις που εκδίδουν ο Πρωθυπουργός, το Υπουργικό Συμβούλιο και τα συλλογικά κυβερνητικά όργανα, οι Υπουργοί, Αναπληρωτές Υπουργοί, Υφυπουργοί, Γενικοί Γραμματείς Υπουργείων και Περιφερειών, Ειδικοί Γραμματείς Υπουργείων, τα όργανα διοίκησης νομικών προσώπων δημοσίου δικαίου (Ν.Π.Δ.Δ.), οι ανεξάρτητες και ρυθμιστικές διοικητικές αρχές, το Νομικό Συμβούλιο του Κράτους, τα όργανα διοίκησης φορέων του ευρύτερου δημόσιου τομέα στις περιπτώσεις που αναφέρονται στον παρόντα νόμο, καθώς και τα όργανα των φορέων των Οργανισμών Τοπικής Αυτοδιοίκησης πρώτου και δεύτερου βαθμού. Οι ρυθμίσεις του παρόντος νόμου εφαρμόζονται επίσης και σε πράξεις ή αποφάσεις που εκδίδουν όργανα, στα οποία τα αναφερόμενα στην παράγραφο αυτή όργανα έχουν χορηγήσει εξουσιοδότηση προς υπογραφή ή έχουν μεταβιβάσει αρμοδιότητα.
2. Για τους σκοπούς του παρόντος νόμου ως φορείς του ευρύτερου δημόσιου τομέα νοούνται : α) τα νομικά πρόσωπα ιδιωτικού δικαίου που ανήκουν στο κράτος ή επιχορηγούνται τακτικώς, σύμφωνα με τις κείμενες διατάξεις από κρατικούς πόρους κατά 50% τουλάχιστον του ετήσιου προϋπολογισμού τους και β) οι δημόσιες επιχειρήσεις και οργανισμοί που προβλέπονται στις διατάξεις του άρθρου 1 του Ν. 3429/2005.

3. Για τους σκοπούς του παρόντος νόμου ως φορείς των οργανισμών τοπικής αυτοδιοίκησης πρώτου και δεύτερου βαθμού νοούνται τα αιρετά όργανα των Οργανισμών Τοπικής Αυτοδιοίκησης (Ο.Τ.Α.) πρώτου και δεύτερου βαθμού και τα νομικά πρόσωπα και επιχειρήσεις των Ο.Τ.Α.

Το ανωτέρω άρθρο 1 του Ν. 3429/2005 ορίζει ότι.

1. Για τους σκοπούς του νόμου αυτού, ως «δημόσια επιχείρηση» νοείται κάθε ανώνυμη εταιρεία, στην οποία το ελληνικό δημόσιο δύναται να ασκεί άμεσα ή έμμεσα αποφασιστική επιρροή, λόγω της συμμετοχής του στο μετοχικό της κεφάλαιο ή της χρηματοοικονομικής συμμετοχής του ή των κανόνων που τη διέπουν.
2. Η άσκηση αποφασιστικής επιρροής από το ελληνικό δημόσιο τεκμαίρεται όταν το ελληνικό δημόσιο ή νομικά πρόσωπα δημοσίου δικαίου ή νομικά πρόσωπα ιδιωτικού δικαίου χρηματοδοτούμενα από το ελληνικό δημόσιο ή από νομικά πρόσωπα δημοσίου δικαίου σε ποσοστό άνω του πενήντα τοις εκατό ή άλλες δημόσιες επιχειρήσεις υπό την έννοια του παρόντος νόμου :
 - α) είναι κύριοι μετοχών που εκπροσωπούν την απόλυτη πλειοψηφία του καταβεβλημένου μετοχικού κεφαλαίου της ή
 - β) ελέγχουν την πλειοψηφία των δικαιωμάτων ψήφου στη γενική της συνέλευση ή
 - γ) δύνανται να διορίζουν το ήμισυ πλέον ενός των μελών του διοικητικού της συμβουλίου ή
 - δ) χρηματοδοτούν την ετήσια δραστηριότητα της σε ποσοστό άνω του πενήντα τοις εκατό.

3. Ως «δημόσια επιχείρηση» νοείται και κάθε ανώνυμη εταιρεία συνδεδεμένη με άλλη δημόσια επιχείρηση κατά την έννοια του άρθρου 42 ε παρ. 5 του κ.ν. 2190/1920, όπως ισχύει.
4. Το Κεφάλαιο Α' του νόμου αυτού εφαρμόζεται σε όλες τις δημόσιες επιχειρήσεις, στις οποίες δεν συμπεριλαμβάνονται οι εταιρείες για τις οποίες εφαρμόζεται το Κεφάλαιο Β'.
5. Το Κεφάλαιο Β' του νόμου αυτού εφαρμόζεται :
 - α) στις ανώνυμες εταιρείες των οποίων μετοχές έχουν εισαχθεί προς διαπραγμάτευση σε οργανωμένη αγορά (χρηματιστήριο), εφόσον το Δημόσιο ή τα νομικά πρόσωπα της παρ. 2 του παρόντος άρθρου εξακολουθούν να συμμετέχουν στο μετοχικό τους κεφάλαιο με οποιοδήποτε ποσοστό συμμετοχής,
 - β) στις ανώνυμες εταιρείες που είναι συνδεδεμένες με τις εισηγμένες εταιρείες της προηγούμενης περίπτωσης, κατά την έννοια του άρθρου 42^ε παρ. 5 του κ.ν. 2190/1920,
 - γ) στις ανώνυμες εταιρείες ως προς τις οποίες έχει αποφασιστεί η έναρξη διαδικασιών αποκρατικοποίησης δια της εισαγωγής μετοχών τους σε οργανωμένη αγορά, με απόφαση της Διυπουργικής Επιτροπής Αποκρατικοποιήσεων του Ν.3049/2002 (ΦΕΚ. 212 Α').
6. Με κοινή απόφαση του Υπουργού Οικονομίας και Οικονομικών και του εποπτεύοντος Υπουργού, υπάγονται στο πεδίο εφαρμογής των διατάξεων του Κεφαλαίου Α' του νόμου αυτού, εφαρμοζομένων αναλόγως, νομικά πρόσωπα ιδιωτικού δικαίου (εκτός των δημοσίων επιχειρήσεων) χρηματοδοτούμενα από το Δημόσιο ή από νομικά πρόσωπα δημοσίου δικαίου σε ποσοστό άνω του πενήντα τοις εκατό («Οργανισμοί»), καθώς και δημόσιες επιχειρήσεις που έχουν εξαιρεθεί από το πεδίο εφαρμογής του Κεφαλαίου αυτού.

Στο άρθρο 41 παρ. 7 του Ν.2413/1996 «Ελληνική Παιδεία στο Εξωτερικό, διαπολιτισμική εκπαίδευση κ.λ.π.», ορίζεται : «Με τη διαδικασία του άρθρου 3 παρ. 7 του Ν. 1268/1982 μπορούν να ιδρύονται ειδικά νομικά πρόσωπα ιδιωτικού δικαίου για την αξιοποίηση και διαχείριση της περιουσίας των Τ.Ε.Ι. Τα ειδικά νομικά πρόσωπα για την αξιοποίηση και διαχείριση της περιουσίας των Α.Ε.Ι. και Τ.Ε.Ι. δεν ανήκουν στο δημόσιο τομέα. Με προεδρικό διάταγμα, που εκδίδεται με πρόταση του Υπουργού Εθνικής Παιδείας και Θρησκευμάτων, ρυθμίζονται τα ακόλουθα θέματα των ειδικών νομικών προσώπων για την αξιοποίηση και διαχείριση της περιουσίας των Α.Ε.Ι. και Τ.Ε.Ι. :

α) ορίζεται η νομική μορφή και ονομασία αυτών των νομικών προσώπων και δίνεται προθεσμία για την τροποποίηση των πράξεων σύστασης των νομικών προσώπων που ήδη λειτουργούν...».

Η διάταξη της παρ. 7 του άρθρου 3 του Ν. 1268/1982 έχει ως εξής : «Τα Α.Ε.Ι. επιχορηγούνται από το Κράτος για την εκπλήρωση της αποστολής τους. Τα Α.Ε.Ι. έχουν την ευθύνη της διαχείρισης των πόρων που προέρχονται τόσο από την κρατική επιχορήγηση όσο και από την περιουσία τους. Με Π.Δ. μετά από σύμφωνη γνώμη της Συγκλήτου και γνώμη του Εθνικού Συμβουλίου Ανωτάτης Παιδείας (Ε.Σ.Α.Π.) είναι δυνατή η ίδρυση Ειδικού Νομικού Προσώπου Δημοσίου ή Ιδιωτικού Δικαίου για την αξιοποίηση και διαχείριση της περιουσίας του Α.Ε.Ι.». Δυνάμει της διάταξης αυτής, με το Π.Δ. 150/1996 ιδρύθηκε η Ε.Α.Δ.Ι.Π./Ε.Μ.Π. ως ειδικό νομικό πρόσωπο ιδιωτικού δικαίου, με τη μορφή της ανώνυμης εταιρείας, διεπόμενη από τη νομοθεσία περί α.ε., εκτός εάν υπάρχει διαφορετική ρύθμιση στο Καταστατικό της, που

εγκρίθηκε με το άνω Π.Δ. (Άρθρο Πρώτο παρ. 1 και 3 και Άρθρο Δεύτερο αρ. 1 του άνω Π.Δ.).

Β. Η Ε.Α.Δ.Ι.Π./Ε.Μ.Π. συνεπώς, δεν είναι δημόσια επιχείρηση με την έννοια της παραχώρησης σε αυτήν κρατικού έργου, ούτε είναι ανώνυμη εταιρεία, αλλά λειτουργεί με την μορφή της α.ε. Για τον λόγο αυτό άλλωστε στην επωνυμία της δεν υπάρχουν οι λέξεις «ΑΝΩΝΥΜΟΣ ΕΤΑΙΡΕΙΑ» όπως είναι υποχρεωτικό για τις α.ε. Η δε περί α.ε. νομοθεσία Κ.Ν. 2190/1920 εφαρμόζεται όπου δεν κάμπτεται από το Καταστατικό της Ε.Α.Δ.Ι.Π./Ε.Μ.Π.. Σημειωτέον εξ' άλλου ότι το Νομικό Συμβούλιο του Κράτους (Ν.Σ.Κ.) με τις με αριθμ. 34/2006, 96/2006 και 169/2009 Γνωμοδοτήσεις του αποφάνθηκε ότι δεν εμπίπτουν στη διάταξη του άρθρου 1 αριθμ. 3 του Ν.3429/2005 οι εταιρείες «ΑΤΤΙΚΟ ΜΕΤΡΟ Α.Ε.», «ΘΕΜΙΣ ΚΑΤΑΣΚΕΥΑΣΤΙΚΗ Α.Ε.» και άλλες.

Γ. Ενόψει των ανωτέρω και συγκεκριμένα της ρητής εξαίρεσης των ειδικών νομικών προσώπων ιδιωτικού δικαίου για την αξιοποίηση και διαχείριση της περιουσίας των Α.Ε.Ι. και Τ.Ε.Ι. από τον δημόσιο τομέα καθώς επίσης της μη υπαγωγής κατά τα ανωτέρω του εν λόγω ειδικού νομικού προσώπου στο πεδίο εφαρμογής του άρθρου 1 αριθμ. 3 του Ν. 3429/2005, προσήκει κατά τη γνώμη μου αρνητική απάντηση στο ανωτέρω ερώτημα, δηλαδή οι διατάξεις του Ν. 3861/2010 δεν εφαρμόζονται στην περίπτωση της Ε.Α.Δ.Ι.Π./Ε.Μ.Π. η οποία ως εκ τούτου δεν υποχρεούται σε ανάρτηση των πράξεών της στο Διαδίκτυο σύμφωνα με την παραπάνω Ισχύουσα Νομοθεσία.

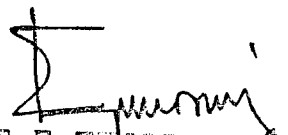


Η Παρεδρός Ν.Σ.Κ.

Επιτυχία Σ. Α. Κασσιμένου

20 ΙΑΝ. 2011

Δαμή


Σ. Ε. ΣΩΤΗΡΙΟΥ
ΠΡΥΤΑΝΗΣ ΕΜΠ