

ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ
ΥΠΟΥΡΓΟΣ ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΩΝ
ΝΟΜΙΚΟΝ ΣΥΜΒΟΥΛΙΟΝ ΤΟΥ ΚΡΑΤΟΥΣ

νυμοδοτήσεως: 220/PP

κέλλου Ν.Σ.Κ.:

Γρ.Νομ. Συμβούλου 8724/27.10.98
Αριθμός Πρωτ. Ν.Σ.Κ.

Αριθμός Πρωτ.

Αριθμός Φακ

Αριθμός Φακέλλου

Υ ΚΡΑΤΟΥΣ

ΤΟ ΝΟΜΙΚΟΝ ΣΥΜΒΟΥΛΙΟΝ ΤΟ

τιου 1999

ΤΜΗΜΑ Δ'

Συνεδρίασις της 18ης Μαρ

Σύνθεσις

Πρόεδρος : Π. Κυριαζής, Αντιπρόεδρος Ν.Σ.

Νομικοί Σύμβουλοι: Γ. Πατρινέλης, Χρ. Τσεκ

Κισσούδης, Γ. Κρόμπας,

Νομικοί Σύμβουλοι του Κράτος.

Εισηγητής : Ε. Συνοϊκής Πάρεδρος Ν.Σ.Κ.

Αριθμός Ερωτήματος: 1025199/668/Β0011/21.10.98

Οικονομικών-Γεν. Δ/ση Δ.Π. και Εθ

Δ/ση Εθν. Κληρ/των - Τμήμα

Περίληψις ερωτήματος: Ερωτάται: α) ο προσληφθείς ως

κληροδοτήματος, αποτελούντος

αυτοτελούς διαχειρίσεως διά

όν ανετέθη διά Β.Δ. η δια

είναι υπάλληλος του κληροδοτι

Ο.Τ.Α., και β) οποίοι είναι

αμοιβής και εργασίας του προ

και οποίος βαρύνεται με την

αμοιβής του



Επί του ανωτέρω ερωτήματος το Νομικόν Συμβούλιον του Κράτους
εγνωμοδοτήσεν ως εξής :

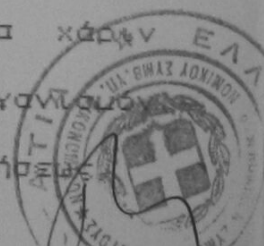
ΚΑΤΗΓΟΡΙΑ ΣΥΓΓΡΑΦΩΝ

Α) 1) Η παράγραφος 1 του άρθρου 95 του Α.Ν. 2039/39 αναφέρει "περιουσία διατιθεμένη διά πράξεως εν ζωή ή διά διατάξεως τελευταίας βουλήσεως προς εκπλήρωση εις το διηνεκές ή εφ' ωρισμένην διάρκειαν χρόνου κοινωφελούς σκοπού εκ των εν άρθρω 1 του παρόντος, η εκτέλεσις του οποίου ανατίθεται δια συστατικής πράξεως εις φυσικά πρόσωπα (κληρονόμους, κληροδόχους ή εκτελεστάς) ή συνιστώμενα το πρώτον νομικά πρόσωπα ή υφιστάμενα τοιαύτα, οριζομένου όμως κατά την τελευταίαν περίπτωσιν ιδίου τρόπου διοικήσεως συνιστά ίδρυμα διοικούμενον κατά τα εν τη συστατική πράξει οριζόμενα".

Η αντίστοιχος παράγραφος του άρθρου 96 του ίδιου νόμου ορίζει "Περιουσία διατιθεμένη κατά τα εν τω ανωτέρω άρθρω προς εκπλήρωσιν ειδικού κοινωφελούς σκοπού, η εκτέλεσις του οποίου ανατίθεται διά της συστατικής πράξεως εις υφιστάμενα ιδρύματα, σωματεία πάσης φύσεως οργανισμούς τοπικής αυτοδιοικήσεως, νομικά πρόσωπα κ.λ.π., άνευ ειδικώτερου καθορισμού τρόπου διοικήσεως, αποτελεί κεφάλαιον αυτοτελούς διαχειρίσεως διακεκριμένης της λοιπής περιουσίας αυτών.

Διά Β. Διαταγμάτων εκδιδομένων προτάσει του Υπουργού των Οικονομικών και του εκ του σκοπού αρμοδίου Υπουργού δύνανται να ορίζονται αι λεπτομέρειαι του τρόπου εκτελέσεως των σκοπών των περιών η παρούσα παράγραφος περιουσιών".

Β) Αι προαναφερόμεναι διατάξεις προηνεύθησαν υπό της θεωρίας και της νομολογίας (Γ.Μπαλή: Γενικαί Αρχαί Αθήναι 1961 σ.56 κ. επ., ΑΠ.382/67 ΝοΒ 15.1151, 598/77 ΝοΒ 26.215, 924/80 ΝοΒ 29.301, Εφ.Πατ. 1134/88 Ακ. Νομ. 5.624, Ν.Σ.Κ. 632/87, 401/88), αι οπούαι εδέχθησαν, ότι οσάκις κατελείφθη περιουσία κατόν ΕΛΛΑΔΟΣ κοινωφελούς σκοπού εις υφιστάμενον νομικόν πρόσωπον ή οργανισμόν τοπικής αυτοδιοικήσεως άνευ καθορισμού ιδίου τρόπου διοικήσεως



αποτελεί αυτή υποτελές ίδρυμα, δηλαδή χωριστή ομάδα περιουσίας διαχειριζομένη υπό του βεβαρημένου νομικού προσώπου και μόνον εάν καθωρίσθη ίδιος τρόπος διοικήσεως συνιστάται αυτελετές ίδρυμα. Εις την πρώτην περίπτωσιν δεν εφαρμόζονται αι περί ιδρύματος διατάξεις του Α.Κ., αλλά αι περί δωρεάς υπό τρόπον ή εγκαταστάσεως και κληροδοσίας υπό τρόπον και το υποτελές ίδρυμα στερείται νομικής προσωπικότητας. Εις την δευτέραν περίπτωσιν εφαρμόζονται αι περί ιδρύματος διατάξεις του Α.Κ. και το ίδρυμα έχει νομικήν προσωπικότητα.

Γ) 1) Ο Νικόλαος Χιώτης διά της από 4.2.1954 ιδιογράφου διαθήκης του κατέλιπεν υπέρ κοινωφελών σκοπών της περιουσίαν του εις τον Δήμον Μεσσήνης άνευ καθορισμού ειδικώτερον τρόπου διοικήσεώς της.

Συμφώνως προς τα προλεχθέντα η περιουσία (κληροδοτήμα) αυτή περιελθούσα εις τον Δήμον Μεσσήνης, όστις έχει την διαχειρισίν της υπό τους εν τη διαθήκη περιορισμούς, αποτελεί υποτελές ίδρυμα (ΑΔ ΗΟΟ ΑΠ 134/80 ΝοΒ 28.1453).

Το Β.Δ. 527/1970 (ΦΕΚ 166 Α) ώρισεν τα περί διοικήσεως και διαχειρίσεως της ως άνω περιουσίας, ήν διά του πρώτου άρθρου του χαρακτήρισεν κεφάλαιον αυτοτελούς διαχειρίσεως, διακεκριμμένον της λοιπής περιουσίας του προαναφερομένου Δήμου.

2) Το άρθρον 9 του Β.Δ. 527/1970 αναφέρει: "Η Διοικούσα Επιτροπή δύναται, να προσλάβει, μετά από γνωμοδότηση του Συμβουλίου Εθνικών Κληροδοτημάτων, εγκρινόμενη από τον Υπουργόν των Οικονομικών, δύο υπαλλήλους εκ των οποίων ένας τουλάχιστον να είναι απόφοιτος Λυκείου και ο άλλος πτυχιούχος Ανωτάτης Σχολής Νομικών ή Οικονομικών Επιστημών. Στους προσλαμβανομένους έχουν εφαρμογήν οι όροι αμοιβής και εργασίας, που ορίζονται από την Σ.Σ.Ε. των υπαλλήλων

ιδιωτικού δικαίου (άρθρον 9).

Συμφώνως προς το ανωτέρω άρθρον η Διοικούσα Επιτροπή του κληροδοτήματος διά της από 2.1.97 αποφάσεώς της, ληφθείσης μετά από γνωμοδότησιν του Συμβουλίου Εθνικών Κληροδοτημάτων, προσέλαβεν τον Κων/νο Θεοδωρόπουλον ως δεύτερον υπάλληλον του κληροδοτήματος.

Ο ανωτέρω διά της από 3-2-98 αιτήσεώς του προς το Υπουργείον Οικονομικών (Γεν.Δ/νσιν Περιουσίας και Εθν.Κληροδοτημάτων) αιτείται τον εκ μέρους της καθορισμόν των όρων αμοιβής και εργασίας του.

Εξ αφορμής της προαναφερομένης αιτήσεως η Γενική Δ/νση Δημ.Περιουσίας και Εθν.Κληρ/των του Υπουργείου Οικονομικών επέβαλεν τα προκείμενα ερωτήματα.

Δ) Εκ των αναφερομένων ες την παράγραφον Β της παρούσης εισηγήσεως προκύπτει, ότι η περιουσία (κληροδοτήμα) του Νικολάου Χιώτη αποτελεί υποτελές ίδρυμα, το οποίον στερείται νομικής προσωπικότητας.

Τούτο εγένετο δεκτόν από την 134/80 απόφασιν του Α.Π.

Ως εκ τούτου, το ανωτέρω ίδρυμα δεν κατέστη εργοδότης του προαναφερομένου.

Η εκ της προσλήψεως του Κων/νου Θεοδωροπούλου τυχόν δημιουργηθείσα σχέσις εργασίας, είνε σχέσις μεταξύ αυτού και του Δήμου Μεσσήνης και όχι μεταξύ αυτού και του προαναφερομένου ιδρύματος. Η Διοικούσα Επιτροπή του ως άνω ιδρύματος (κληροδοτήματος) είνε διαχειριστική επιτροπή αυτού και δεν παράγει βούλησιν. Ως εκ τούτου η εκ μέρους της πρόσληψιστου Κ.Θεοδωροπούλου δεν κατέστησεν το υποτελές ίδρυμα εργοδότην του.

Εφ'όσον, η εργασία του ανωτέρω παρέχεται διά τας ανάγκας του κληροδοτήματος η αμοιβή της το βαρύνει.

Διά της αμοιβής αυτήν εφαρμόζονται αι περί εγκρίσεως διατάξεις του Α.Ν. 2039/39 (άρθρον 104).



Ο Δήμος Μεσσήνης είναι Ο.Τ.Α. έχον ιδίαν νομικήν προσωπικότητα, ανεξάρτητον της αντιστοίχου προσωπικότητας του ΕΛΛ. Δημοσίου. Παραλλήλως ούτος έχει την δυνατότηταπροσλήψεως προσωπικού διαφόρων κατηγοριών (Π.Δ. 410/88, Ν. 1735/87, Ν.2190/94). διά την κάλυψιν των πάσης μορφής αναγκών του.

Επομένως, ο προσδιορισμός των όρων εργασίας και αμοιβής του Κ. Θεοδωροπούλου εμπίπτει εις την αρμοδιότητα του Δήμου Μεσσήνης και όχι εις την αρμοδιότητα του Ν.Σ.Κ., το οποίον ερμηνεύει την έννοιαν και το περιεχόμενον συγκεκριμένων διατάξεων της κειμένης νομοθεσίας (άρθρου 5 παρ. 6 του Π.Δ. 282/96).

ΕΒΕΩΡΗΘΗ

Αθήναι

7/4/99

Ο Προεδρεύων

Π. Κυριαζής

Αντιπρόεδρος Ν.Σ.Κ.

Ο Εισηγητής

Εύαγγελος Γεωργίου



Πρόεδρος Ν.Σ.Κ.