

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

ΑΡΙΘΜΟΣ ΓΝΩΜΟΔΟΤΗΣΕΩΣ 460 /2000

ΤΟ ΝΟΜΙΚΟ ΣΥΜΒΟΥΛΙΟ ΤΟΥ ΚΡΑΤΟΥΣ

Α' Τμήμα Διακοπών

Συνεδρίαση της 2ας Αυγούστου 2000

- Σύνοψη :**
- Προεδρεύων :** Κων/νος Βολτής, Αντιπρόεδρος Ν.Σ.Κράτους
- Νομικοί Σύμβουλοι :** Σπυρ.Σκουτέρης, Πασχ.Κισσούδης, Δημ.Λάκκας, Ηλ.Παπαδόπουλος, Νικ.Κατσιμπας, Θ.Θεοφανόπουλος, Ι.Πράσιнос, Χρ.Θωμόπουλος, Χαρ.Παλαιολόγου, Δημ.Παπαγεωργόπουλος, Φωκ.Γεωργακόπουλος, Δημ.Αναστασόπουλος, Κρ.Μανωλής, Δ. Παπαδόπουλος, Ν.Αντωνίου, Ν.Κανιούρας και Βασ.Σουλιώτης.
- Εισηγητής :** Ηλ.Παπαδόπουλος, Νομικός Σύμβουλος
- Αρ.Ερωτήματος :** Το Δ8/Δ/Φ.16.9/9604/5-7-2000 έγγραφο της Δ/νσης Μεταλλευτικών και Βιομηχανικών Ορυκτών του Υπουργείου Ανάπτυξης.
- Περίληψη Ερωτήματος :** Ερωτάται, εάν, για όσο χρόνο διαρκεί δικαστική αναστολή εκτελέσεως υπουργικής απόφασης κήρυξης έκπτωτης εταιρείας από τα μισθωτικά της δικαιώματα επί δημοσίου μεταλλείου, α) εξακολουθούν να υφίστανται τα δικαιώματα και οι υποχρεώσεις της μισθώτριας που απορρέουν από



το μισθωτήριο συμβόλαιο ή η τελευταία απλώς παραμένει στο μίσθιο μεταλλείο, β) έχει τη δυνατότητα το Δημόσιο να ελέγχει την τήρηση των συμβατικών υποχρεώσεων της μισθώτριας και ενδεχομένως να επιβάλλει σ'αυτήν τις προβλεπόμενες από τη σύμβαση ποινές και γ) πρέπει να εξετασθούν αιτήματα που έχουν υποβληθεί πριν από την απόφαση έκπτωσης και αφορούν έγκριση μεταβιβάσεως εταιρικών μεριδίων της μισθώτριας και εργολαβικής σύμβασης αυτής με τρίτον.

Στο παραπάνω ερώτημα το Α' Τμήμα Διακοπών του Νομικού Συμβουλίου του Κράτους γνωμοδότησε ομόφωνα ως ακολούθως:

1. Από τα στοιχεία που συνοδεύουν το ερώτημα, όπως διευκρινίστηκαν προφορικά από την ερωτώσα Υπηρεσία, προκύπτουν ειδικότερα τα εξής:

α. Με το υπ' αριθμ. 3674/26-1-1989 συμβόλαιο της συμβολαιογράφου Πειραιώς Βασιλικής Σπηλιώτη-Χριστοδούλου το Δημόσιο εκμίσθωσε στην εταιρεία «ΜΕΤΑΛΛΕΙΑ ΕΒΡΟΥ Ε.Π.Ε» το δημόσιο μεταλλείο Κίρκης του νομού Εβρου.

β. Με τις από 7-10-1999 και 9-7-1999 αιτήσεις της η πιο πάνω εταιρεία ζήτησε από το Υπουργείο Ανάπτυξης την έγκριση αφενός μεταβιβάσεως εταιρικών της μεριδίων προς τους Στ. Λοιζίδη, Φιλ. Στράτο και Μ. Κυπριιάδη και αφετέρου εργολαβικής της σύμβασης με τον Στ. Λοιζίδη, με την οποία ο τελευταίος αναλαμβάνει, μεταξύ άλλων τη χρηματοδότηση της μισθώτριας και την προώθηση των πωλήσεων των προϊόντων του μεταλλείου.

γ. Με την Δ8/Δ/Φ16.9/12256/25-10-1999 απόφαση του Υπουργού Ανάπτυξης η παραπάνω εταιρεία κηρύχθηκε έκπτωτη από τα μισθωτικά της δικαιώματα επί του πιο πάνω δημόσιου μεταλλείου, επειδή παρέβη κατ' επανάληψη τους όρους της συμβάσεως (τις παρ. 2, 8 και 10 του άρθρου 2 και το άρθρο 9 της συμβάσεως) και το άρθρο 152 το ν.δ. 210/1973 «Περί Μεταλλευτικού Κώδικος» και ειδικότερα γιατί δεν παρήγαγε την υποχρεωτική ελάχιστη ετήσια παραγωγή, δεν διέθεσε το 2% της αξίας της ετήσιας παραγωγής για έρευνα, τα έτη 1994 και 1998 δεν προέβη σε εκμετάλλευση του μεταλλείου και τέλος μεταβίβασε παράνομα τα δικαιώματά της σε άλλη εταιρεία (την INTERMIN Α.Ε.).

δ. Κατά της απόφασης εκπτώσεώς της η μισθώτρια άσκησε προσφυγή και αίτηση αναστολής ενώπιον του Διοικητικού Πρωτοδικείου Αθηνών, το οποίο με την 85/2000 απόφασή του ανέστειλε σύμφωνα με τα άρθρα 200-205

του Κώδικα Διοικητικής Δικονομίας (Κ.Διοικ.Δ.) την εκτέλεση της παραπάνω υπουργικής απόφασης εκπτώσεως της εταιρείας μέχρι να εκδοθεί οριστική απόφαση επί της προσφυγής της εταιρείας.

2.α. Όπως γίνεται δεκτό, η δικαστικώς χορηγούμενη σύμφωνα με τα άρθρα 200-205 του Κ.Διοικ.Δικονομίας αναστολή εκτελέσεως ατομικής διοικητικής πράξεως έχει ως αποτέλεσμα η πράξη να παραμένει μεν νομικώς έγκυρη, αλλά να καθίσταται προσωρινά ανενεργός, ήτοι να αναστέλλεται η συνολική ισχύς της και να μην αναπτύσσονται τα έννομα αποτελέσματά της (βλ. Κ. Μπτή, Προσωρινή δικαστική προστασία κατά τον Κώδικα Διοικητικής Δικονομίας, Δ. 31, σελ. 643 επ. και ιδίως 650-651, γνωμ. Ολομ. Ν.Σ.Κ 426/2000 και γνωμ. Ν.Υ.Δ. 482/1988).

β. Στο άρθρο 152 του ν.δ. 210/1973 ορίζεται: «Επί συμβάσεων μισθώσεως των δικαιωμάτων του Δημοσίου απαγορεύεται πάσα ολική ή μερική υπομίσθωσις τούτων. Η παράβασις της διατάξεως ταύτης συνεπάγεται την λύσιν της μισθώσεως ως προς τε τον μισθωτήν και τον υπομισθωτήν, άνευ οιασδήποτε εις βάρος του Δημοσίου αποζημιώσεως, δια μονομερούς καταγγελίας από μέρους του Δημοσίου, δικαιουμένου του Υπουργού Εθνικής Οικονομίας, όπως αναγνωρίση τον πράγματι ασκούντα την εκμετάλλευσιν του μεταλλείου υπομισθωτήν ως μισθωτήν υπό τους αυτούς της λυομένης μισθώσεως ή και υπό διαφόρους όρους». Στο άρθρο 9 δε του αναφερόμενου παραπάνω μισθωτηρίου συμβολαίου ορίζονται, μεταξύ άλλων, τα εξής: «Η μισθώτρια δεν δικαιούται να εκχωρήσει και μεταβιβάσει με οποιοδήποτε τρόπο, τύπο και μορφή τα δικαιώματά της που απορρέουν από τη σύμβαση αυτή προς οποιοδήποτε τρίτο φυσικό ή νομικό πρόσωπο παρά μόνο μετά από προηγουμένη έγκριση του Υπουργού Β.Ε.Τ. ο οποίος δικαιούται να την εγκρίνει κατά την ανεξέλεγκτη κρίση του με πρόσθετους όρους. Η ίδια προηγουμένη έγκριση απαιτείται και στις περιπτώσεις μεταβίβασης ή εκχώρησης μεριδίων ή ποσοστών προσωπικών εταιρειών και εταιρειών περιορισμένης ευθύνης προς νέα φυσικά ή νομικά πρόσωπα..... Υπομίσθωση των δικαιωμάτων προς οποιονδήποτε τρίτο αποκλείεται».

Είναι πρόδηλο, ότι η απαιτούμενη από το άρθρο αυτό έγκριση της εκχωρήσεως και μεταβίβασης δικαιωμάτων, ως και της μεταβίβασης εταιρικών μεριδίων ή ποσοστών, αποσκοπεί στο να αποτρέψει την είσοδο στη μισθωτική σχέση και συνεπώς την ανάμειξη στην εκμετάλλευση του

μεταλλείου, τρίτων προσώπων, χωρίς την έγκριση του Υπουργού, κατά τη διάρκεια ισχύος της συμβάσεως μισθώσεως.

3. Κατ' ακολουθίαν όσων εκτέθηκαν, εφόσον στην προκείμενη περίπτωση χορηγήθηκε από το δικαστήριο κατ' εφαρμογή των άρθρων 200-205 του Κ. Διοικ. Δ. αναστολή εκτελέσεως της υπουργικής απόφασης περί κηρύξεως έκπτωτης της παραπάνω εταιρείας από τα μισθωτικά της δικαιώματα επί του δημόσιου μεταλλείου, για όσο χρόνο θα διαρκεί η αναστολή αυτή, η απόφαση εκπτώσεως θα είναι προσωρινά ανενεργός, ήτοι δεν θα παράγει τα έννομα αποτελέσματά της και συνεπώς η μεν μισθώτρια εταιρεία θα εξακολουθεί να έχει όλα τα δικαιώματα και τις υποχρεώσεις που απορρέουν από το μισθωτήριο συμβόλαιο (για συνέχιση της έρευνας και εκμετάλλευσης του μεταλλείου, για καταβολή του ελαχίστου υποχρεωτικού μισθώματος, για υποβολή στοιχείων κλπ), το δε Δημόσιο θα έχει την δυνατότητα να ελέγχει την τήρηση των συμβατικών υποχρεώσεων της μισθώτριας και να επιβάλλει σ'αυτήν, εφόσον βέβαια συντρέχουν οι προϋποθέσεις, τις προβλεπόμενες από την σύμβαση ποινές.

Όσον αφορά την έγκριση της μεταβίβασης εταιρικών μεριδίων της μισθώτριας και της εργολαβικής σύμβασης αυτής με τρίτο πρόσωπο, ισχύουν ειδικότερα τα εξής:

Εφόσον για το χρονικό διάστημα, που διαρκεί η ως άνω αναστολή, λειτουργεί η σύμβαση μισθώσεως, πρέπει να εξεταστεί και μπορεί να γίνει δεκτό το αίτημα της μισθώτριας για μεταβίβαση εταιρικών της μεριδίων. Το γεγονός ότι η εξέλιξη της σχέσης μετά τη μεταβίβαση αυτή εξαρτάται από την οριστική επέλευση των έννομων αποτελεσμάτων της υπουργικής απόφασης περί εκπτώσεως, (λύση της συμβάσεως μισθώσεως) είναι κατ' αρχή αδιάφορο για το Δημόσιο και αφορά τον μεταβιβάζοντα και τον αποκτώντα. Πρέπει όμως να επισημανθεί κατά την έγκριση, προς άρση πάσης αμφιβολίας ή προς αποκλεισμό προβολής άλλων τυχόν δικαιωμάτων λόγω της εγκρίσεως αυτής, ότι η έγκριση δεν ασκεί καμία επιρροή στην υπουργική απόφαση περί εκπτώσεως, η οποία θα αναπτύξει πλήρως τα έννομα αποτελέσματά της μετά την επικύρωσή της με δικαστική απόφαση.

Ομοίως το αίτημα για έγκριση της ως άνω εργολαβικής σύμβασης μπορεί να εξεταστεί κατά τη διάρκεια ισχύος της αναστολής και συνεπώς λειτουργίας της συμβάσεως μισθώσεως, με όμοια επισημάνση, ότι η έγκριση

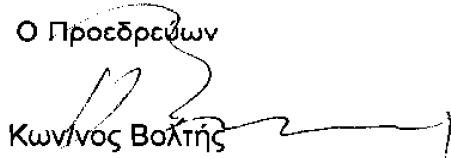


δεν ασκεί καμία επιρροή στην απόφαση εκπτώσεως και μετά την επικύρωση με δικαστική απόφαση της τελευταίας δεν νοούνται δικαιώματα επί του μεταλλείου (προς εκμετάλλευση αυτού κλπ) ούτε της μισθώτριας εταιρείας ούτε του αναφερόμενου στην ως άνω εργολαβική σύμβαση τρίτου προσώπου.

ΘΕΩΡΗΘΗΚΕ

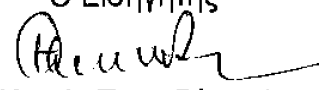
Αθήνα 9 - 8 - 2000

Ο Προεδρεύων


Κωνσταντίνος Βολπής

Αντιπρόεδρος Ν.Σ. Κράτους

Ο Εισηγητής


Ηλίας Δ. Παπαδόπουλος

Νομικός Σύμβουλος Ν.Σ. Κράτους