

ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ
ΥΠΟΥΡΓΟΣ ΟΙΚΟΝΟΜΙΑΣ ΚΑΙ ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΩΝ
ΝΟΜΙΚΟ ΣΥΜΒΟΥΛΙΟ ΤΟΥ ΚΡΑΤΟΥΣ
ΓΡΑΦΕΙΟ ΝΟΜΙΚΟΥ ΣΥΜΒΟΥΛΟΥ
ΥΠΟΥΡΓΕΙΟΥ ΑΝΑΠΤΥΞΗΣ

ΑΤΟΜΙΚΗ ΓΝΩΜΟΔΟΤΗΣΗ 297/2007

Αριθμός Ερωτήματος: Υπ' αριθμ. 4976/21-06-2007 Υπουργού
Ανάπτυξης.

Περίληψη Ερωτήματος: Ποιες διατάξεις εφαρμόζονται (αυτές του άρθρου 13 ή αυτές των παρ. 1 και 2 του άρθρου 17 του Ν. 3429/2005) κατά την πρόσληψη προσωπικού σε θυγατρικές εταιρείες (ΔΕΣΦΑ ΑΕ, ΕΔΑ ΑΕ) μητρικής εταιρείας [Δημόσια Επιχείρηση Παροχής Αερίου ΔΕΠΑ ΑΕ] υπαγόμενη στο κεφάλαιο Β Ν. 3249/2005, εφόσον στη μητρική το δημόσιο κατέχει την πλειοψηφία του μετοχικού κεφαλαίου (65%) ενώ αντίθετα στις θυγατρικές κατέχει το εκατό τοις εκατό (100%) του μετοχικού τους κεφαλαίου η μητρική εταιρία που προαναφέρθηκε.

Επί του ανωτέρω ερωτήματος διατυπώνω την ακόλουθη γνώμη:

1. Το Β' τμήμα του Νομικού Συμβουλίου του Κράτους με την υπ' αριθμ. 143/2006 γνωμοδότησή του, που έγινε αποδεκτή νόμιμα, ερμηνεύοντας τα άρθρα 1 παρ. 1,2,3,4 και 5 και 17 παρ. 1,2,3, Ν. 3429/05 ΦΕΚ 314 τΑ σε συνδυασμό με το άρθρο 42 ε παρ. 5 ν. 2190/20 δέχθηκε ομόφωνα τα ακόλουθα: "... στο Κεφάλαιο Β' του Ν. 3429/2005 εμπίπτουν και οι θυγατρικές ανώνυμες εταιρίες εκείνων των ανωνύμων εταιριών, των οποίων μετοχές έχουν εισαχθεί προς διαπραγμάτευση σε οργανωμένη αγορά (χρηματιστήριο), εφόσον το Δημόσιο ή τα νομικά πρόσωπα της παραγράφου 2 του άρθρου 1 του αυτού Ν. 3429/2005 εξακολουθούν να συμμετέχουν στο μετοχικό τους κεφάλαιο με οποιοδήποτε ποσοστό συμμετοχής. Αυτόθροη συνέπεια της υπαγωγής και των ως άνω θυγατρικών εταιριών στο Κεφάλαιο Β του νόμου αυτού είναι η ένταξη των εταιριών αυτών και στις ρυθμίσεις του άρθρου 17 του νόμου αυτού. Με τις διατάξεις της παραγράφου 1 του ως άνω άρθρου 17



καθιερώνεται στα θέματα προσωπικού ο κανόνας ότι οι ανώνυμες αυτές εταιρίες μπορούν να προσλαμβάνουν το πάσης φύσεως προσωπικό τους με συμβάσεις εργασίας ιδιωτικού δικαίου ορισμένου ή αορίστου χρόνου, μετά από δοκιμαστική περίοδο ή μη, διεπόμενες αποκλειστικά από τις διατάξεις της εργατικής νομοθεσίας, που ρυθμίζουν τις σχέσεις εργοδότη και εργαζομένων στον ιδιωτικό τομέα. Εξαίρεση από τον παραπάνω κανόνα εισάγεται με την ρύθμιση της παραγράφου 3 του ιδίου άρθρου 17 και εφαρμόζονται οι διατάξεις του άρθρου 13 μόνο για όσες των εταιριών του Κεφαλαίου Β' του Ν. 3429/2005 το Δημόσιο (όχι και τα νομικά πρόσωπα του άρθρου 1 του νόμου αυτού) εξακολουθεί να κατέχει την πλειοψηφία του μετοχικού κεφαλαίου. Ανώνυμες Εταιρίες της τελευταίας αυτής περιπτώσεως μπορεί να είναι, όχι μόνον μητρικές, αλλά και θυγατρικές, αρκεί το Δημόσιο στην συγκεκριμένη ανώνυμη εταιρία, μητρική ή θυγατρική, να εξακολουθεί να κατέχει την πλειοψηφία του μετοχικού κεφαλαίου.

Η άποψη αυτή προκύπτει ευθέως και αβιάστως από την σαφή γραμματική διατύπωση των παραπάνω διατάξεων σε λογική ανάλυση και συνδυασμό μεταξύ τους.”

“Κατ’ ακολουθία προς τα ανωτέρω οι παραπάνω θυγατρικές ανώνυμες εταιρίες, ήτοι οι θυγατρικές των ανωνύμων εταιριών των οποίων μετοχές έχουν εισαχθεί προς διαπραγμάτευση σε οργανωμένη αγορά (Χρηματιστήριο) και το Δημόσιο ή τα νομικά πρόσωπα της παραγράφου 2 του άρθρου 1 του Ν. 3429/2005 εξακολουθούν να συμμετέχουν στο μετοχικό τους κεφάλαιο με οποιοδήποτε ποσοστό συμμετοχής, υπάγονται στο Κεφάλαιο Β' του παραπάνω νόμου και ειδικά στα θέματα προσλήψεων προσωπικού στις ρυθμίσεις του άρθρου 17 του νόμου αυτού (Ν. 3429/2005), κατά τις ως άνω διακρίσεις, ήτοι α) κατ’ αρχήν στις ρυθμίσεις των παραγράφων 1 και 2 και β) σε περίπτωση που το Δημόσιο (όχι και νομικά πρόσωπα του άρθρου 1) εξακολουθεί να κατέχει την πλειοψηφία του μετοχικού κεφαλαίου της θυγατρικής ανώνυμης εταιρίας, σε εκείνες της παραγράφου 3 του ως άνω άρθρου 17 του Ν. 3429/2005 και συνακόλουθα στις διατάξεις του άρθρου 13 του ιδίου νόμου”.



Η εν λόγω ερμηνεία με βρίσκει σύμφωνο καθόσον ρητά στη παράγραφο 3 του άρθρου 17 Ν.3429/2005 ορίζεται, ότι προϋπόθεση για την εφαρμογή της διάταξης του άρθρου 13 ν. 3429/2005 και στις εταιρίες του κεφαλαίου Β του εν λόγω νόμου είναι η κατοχή της πλειοψηφίας των μετοχών τους από το Ελληνικό Δημόσιο.

2. Με το ν.3049/2002 («Αποκρατικοποίηση επιχειρήσεων του Δημοσίου και άλλες διατάξεις», ΦΕΚ 212 Α') ρυθμίζεται η αποκρατικοποίηση των επιχειρήσεων του Δημοσίου, δηλαδή «η εφάπαξ ή σταδιακή έξοδος επιχειρήσεων του Δημοσίου από τον έλεγχό του». Η αποκρατικοποίηση αποφασίζεται από τη Διυπουργική Επιτροπή Αποκρατικοποιήσεων (ΔΕΑ) του άρθρου 3 του νόμου. Στο άρθρο 4 ορίζονται, κατά τρόπο ενδεικτικό, οι μορφές αποκρατικοποιήσεων, στις οποίες περιλαμβάνεται (υπό στοιχείο β της παρ. 1 του άρθρου αυτού) «η εισαγωγή της επιχείρησης σε Χρηματιστήριο Αξιών ή σε άλλη οργανωμένη αγορά». Εξάλλου κατά το άρθρο 5 «η απόφαση της Δ.Ε.Α. για την αποκρατικοποίηση επιχείρησης του Δημοσίου καθορίζει τη μορφή, την έκταση, τον τρόπο, τη διαδικασία αποκρατικοποίησης και τα κριτήρια αξιολόγησης των προσφορών...». Η λήψη απόφασης για την εισαγωγή των μετοχών κρατικής εταιρείας σε χρηματιστήριο Αξιών έχει ως συνέπεια την υπαγωγή της στις διατάξεις του κεφαλαίου Β ν.3429/2005 (παράβαλε την Ολομέλεια ΝΣΚ 275/06).

3. Η Ανώνυμη Εταιρία με την επωνυμία "Δημόσια Επιχείρηση Παροχής Αερίου" (ΔΕΠΑ Α.Ε) που συστήθηκε με την υπ' αριθμ. 12.995/22-8-1988 πράξη της συμβολαιογράφου Αθηνών Σοφίας Παναγάκη – Κούσουλα (Α.Μ.Α.Ε 179131/01/Β/88/514) υπάγεται κατά το ιστορικό του ερωτήματος στις διατάξεις του κεφαλαίου Β ν.3249/2005, το δε Ελληνικό Δημόσιο κατέχει το 65% του μετοχικού κεφαλαίου της. Ειδικότερα με την από 22-2-06 (πρακτικά συνεδρίασης 62/22-2-06) απόφαση Διυπουργικής Επιτροπής Αποκρατικοποιήσεων του ν. 3049/2002 αποφασίστηκε η έναρξη των διαδικασιών αποκρατικοποίησής της, δια της εισαγωγής των μετοχών της εταιρίας στο Χρηματιστήριο Αθηνών.

Η εν λόγω εταιρεία μετά τη τήρηση των διαδικασιών που προβλέπονται στα άρθρα 1-5 ν.2166/93 και το άρθρο 7 ν.3428/2005 προέβη σε απόσχιση του κλάδου μεταφοράς αερίου και στη δημιουργία νέας εταιρείας με την επωνυμία "Διαχειριστής Εθνικού Συστήματος Φυσικού Αερίου Α.Ε. (ΔΕΣΦΑ

Α.Ε)". Με το Π.Δ. 33/2007 ΦΕΚ Α 31 ιδρύθηκε η τελευταία και εγκρίθηκε το καταστατικό της (άρθρο 1 παρ. 1 καταστατικού)

Η Εταιρεία Διανομής Αερίου Α.Ε. (άρθρα, 4 παρ.1 Ν. 2364/95, 21 παρ. 2 Ν. 3428/05) και η ΔΕΣΦΑ ΑΕ είναι κατά το ερώτημα θυγατρικές της ΔΕΠΑ ΑΕ, καθόσον η τελευταία κατέχει το εκατό τοις εκατό του μετοχικού τους κεφαλαίου. (Βλέπετε για τη ΔΕΣΦΑ Α.Ε και την εισηγητική έκθεση άρθρου 7 ν. 3428/2005 ΚΝΒ 53, 2321)

4. Από την υπαγωγή των παραγματικών περιστατικών του ερωτήματος στους ως άνω κανόνες (άρθρα 1 και 17 Ν.3429/2005, 42 ε παρ. 5 Ν. 2190/20, 3, 4, 5 ν. 3049/2002) αβίαστα συνάγεται ότι για την πρόσληψη προσωπικού από τις ανώνυμες εταιρίες ΕΔΑ Α.Ε και ΔΕΣΦΑ Α.Ε. εφαρμόζονται οι διατάξεις του άρθρου 17 παρ. 1 και 2 Ν. 3429/2005 και όχι του άρθρου 13 του ίδιου νόμου.



Συμβούλος του Κράτους

Νικόλαος Μουδάτσος