



ΒΟΥΛΗ ΤΩΝ ΕΛΛΗΝΩΝ

ΔΗΜΗΤΡΙΟΣ ΚΥΡΙΑΖΙΔΗΣ

Βουλευτής Ν.Δράμας | ΝΕΑ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ

4857
12-12-18

Αθήνα, 12 Δεκεμβρίου 2018

Α.Π.: 1806

ΕΡΩΤΗΣΗ

ΠΡΟΣ: Τον Υπουργό Εσωτερικών

κ. Αλέξανδρο ΧΑΡΙΤΣΗ

Κύριε Υπουργέ,

Το άρθρο 236^Α Ν. 3852/2010, ως αυτό προστέθηκε με το άρθρο 129 Ν. 4555/2018, το οποίο πιλοφореύεται «**Διοικητικά μέτρα – Αργία**» ορίζει, κατά το νομικώς ενδιαφέρον μέρος της παρούσης ερώτησης, ότι «1. Εάν εκδοθεί τελεσίδικη καταδικαστική απόφαση ποινικού δικαστηρίου, για τα **ιπλημμελήματα της περίπτωσης γ' της παραγράφου 1 του άρθρου 236 ...**, ο Επόπτης Ο.Τ.Α. οφείλει να θέσει τον καταδικασθέντα σε κατάσταση αργίας. 2. Κατά τα λοιπά εφαρμόζονται αναλόγως οι παράγραφοι 2 και 3 του άρθρου 236. ...». Σύμφωνα με το άρθρο 236 του αυτού νόμου, ως αντικαταστάθηκε με το άρθρο 128 Ν. 4555/2018, προβλέπεται ότι «1. Οι περιφερειάρχες, οι αντιπεριφερειάρχες, οι δήμαρχοι, οι δημοτικοί και περιφερειακοί σύμβουλοι, οι πρόεδροι κοινοτήτων και τα μέλη συμβουλίων κοινότητας εκπίπτουν αυτοδικαίως από το αξίωμά τους: α. [...]. β. [...]. γ. Αν καταδικαστούν με αμετάκλητη δικαστική απόφαση, ως αυτουρνοί 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 δισκίνηση αλλοδαπών, παράβαση της νομοθεσίας για την καταπολέμηση των ναρκωτικών, τη λαθρεμπορία, καθώς και για **παράβαση καθήκοντος, εφόσον κατά τη διάπραξη του τελευταίου αυτού αδικήματος προκαλείται οικονομική βλάβη στο δήμο, στην περιφέρεια ή στα νομικά τους πρόσωπα**. 2. Για την έκπτωση εκδίδεται διαπιστωτική πράξη του Επόπτη Ο.Τ.Α., εντός δεκαπέντε (15) ημερών από τότε που έλαβε γνώση της σχετικής δικαστικής απόφασης. Η διαπιστωτική πράξη ανατρέχει στην ημερομηνία κατά την οποία η σχετική δικαστική απόφαση κατέστη τελεσίδικη ή αμετάκλητη, σύμφωνα με τις προϋποθέσεις που ισχύουν για κάθε περίπτωση της παραγράφου 1. 3. Με την επιμέλεια της αρμόδιας Εισαγγελίας κοινοποιείται στον

οικείο Επόπτη Ο.Τ.Α. κάθε καταδικαστική απόφαση σε βάρος των προσώπων της παραγράφου 1 για τα ποινικά αδικήματα της περίπτωσης γ' της παραγράφου αυτής. Ο Επόπτης Ο.Τ.Α. μπορεί να λαμβάνει από την Εισαγγελία κάθε αναγκαία πληροφορία σχετικά με την πορεία της υπόθεσης, όπως η τελεσιδικία ή το αμετάκλητο αυτής, καθώς και αντίγραφα των αποφάσεων και των πρακτικών».

Από τον συνδυασμό των ανωτέρω διατάξεων προκύπτει ότι για την θέση σε κατάσταση αργίας κατ' άρθρον 236^Α αιρετού για το αδίκημα της παράβασης καθήκοντος, απαιτείται, σύμφωνα με το τελευταίο εδάφιο της περ. γ' της παρ. 1 του άρθρου 236, οικονομική βλάβη στον οικείο φορέα. Κατ' άρθρον δε **259 Π.Κ. παράβαση καθήκοντος** συντρέχει όταν υπάλληλος με πρόθεση παραβαίνει τα καθήκοντα της υπηρεσίας του με σκοπό να προσπορίσει στον εαυτό του ή σε άλλον παράνομο όφελος ή για να βλάψει το κράτος ή κάποιον άλλο. Από την διάταξη αυτή προκύπτει ότι για να στοιχειοθετηθεί το έγκλημα της παραβίασεως καθήκοντος, δράστης του οποίου είναι υπάλληλος, κατά την έννοια του άρθρου 13 του ιδίου Κώδικα, απαιτούνται α) παράβαση υπηρεσιακού καθήκοντος, το οποίο καθορίζεται με νόμο ή με διοικητική πράξη ή με ιδιαίτερες οδηγίες της προϊσταμένης αρχής ή ενυπάρχει στην φύση της υπηρεσίας του υπαλλήλου, β) πρόθεση του δράστη, δηλαδή δόλος που περιέχει την θέληση παραβάσεως του καθήκοντος της υπηρεσίας και γ) **σκοπός να προσπορισθεί στον ίδιο το δράστη ή σε άλλον παράνομη υλική ή ηθική ωφέλεια ή να επέλθει βλάβη στο κράτος ή σε κρατικό οργανισμό ή σε κάποιον άλλον**. Το έννομο αγαθό που προστατεύει η διάταξη του άρθρου 259 του Π.Κ. και προσβάλλεται με την αξιόποινη πράξη που προβλέπεται από αυτή είναι η λειτουργία των δημοσίων υπηρεσιών και των κρατικών οργανισμών αποκλειστικά προς το συμφέρον της πολιτείας και της κοινωνίας, που έχουν τυχθεί να εξυπηρετούν οι υπάλληλοι με χρηστότητα και καθαρότητα. Έτσι, αξιόποινη είναι η ελεγχόμενη πράξη (ενέργεια ή παράλειψη) του υπαλλήλου όταν αυτή συνιστά (θετικά ή αποθετικά) έκφραση πολιτειακής βουλήσεως και άσκηση κρατικής εξουσίας μέσα στον κύκλο των δημοσίων υποθέσεων. Ως υπάλληλος κατά το άρθρο 13α Π.Κ. νοείται κάθε πρόσωπο στο οποίο έχει ανατεθεί, έστω και προσωρινά, η άσκηση υπηρεσίας δημοσίου δικαίου. Ο δόλος του δράστη συνίσταται είτε στην θέληση είτε στη γνώση και αποδοχή της παραβάσεως των υπηρεσιακών του καθηκόντων

(άμεσος ή ενδεχόμενος δόλος). Σκοπός παράνομης ωφέλειας ή βλάβης, η οποία μπορεί να είναι υλική ή ηθική, συντρέχει όταν ο δράστης επιδιώκει με την παράβαση των υπηρεσιακών του καθηκόντων να επιφέρει παράνομη ωφέλεια ή βλάβη και, συγχρόνως, όταν η υπηρεσιακή παράβαση είναι αντικειμενικά πρόσφορη να οδηγήσει στην ωφέλεια ή την βλάβη με τον συγκεκριμένο τρόπο που σχεδιάστηκε και τελέστηκε από το δράστη, ο οποίος πρέπει να γνωρίζει την εν λόγω προσφορότητα. Τέτοια προσφορότητα υπάρχει όταν η ωφέλεια ή η βλάβη που επιδιώκει ο δράστης μπορεί να πραγματοποιηθεί μόνον με την παράβαση του συγκεκριμένου καθήκοντος ή και με την παράβαση αυτού, και παραβιάζει σκοπίμως τα καθήκοντά του όταν γνωρίζει ότι ενεργεί αντίθετα προς διάταξη τυπικού νόμου ή κανονιστικής προκήρυξης ή όταν ερμηνεύει αυτήν κατά τρόπον που δεν προκύπτει από τις οικείες διατάξεις. Για την ολοκλήρωση του εγκλήματος του άρθρου 259 Π.Κ. δεν απαιτείται να πραγματοποιηθεί η επιδιωκόμενη παράνομη ωφέλεια ή βλάβη.

Εν όψει των ανωτέρω και του γενικότερου νομικού προβληματισμού που εγείρεται σχετικά με την ορθή και προσήκουσα ερμηνεία του άρθρου 236 παρ. 1 περ. γ' Ν. 3852/2010 αναφορικά με την οικονομική βλάβη που απαιτείται να προκαλείται στους Δήμους και στις Περιφέρειες κατά την διάπραξη της παράβασης καθήκοντος, ερωτάσθε κ. Υπουργέ:

1. Η οικονομική βλάβη την οποία αναφέρει η διάταξη του άρθρου 236 παρ. 1 περ. γ' σε τι ακριβώς συνίσταται αφ' ης στιγμής στο άρθρο 259 Π.Κ. ενυπάρχει ως στοιχείο της αντικειμενικής και υποκειμενικής υπόστασης του αδικήματος η βλάβη των συμφερόντων του οικείου δημοσίου φορέα, η οποία βέβαια ούτως ή άλλως υπάρχει και στην περίπτωση βλάβης των συμφερόντων τρίτου υπό την έννοια ότι αυτός δύναται εξ ορισμού να αναζητήσει την αποκατάσταση της ζημίας του στο πλαίσιο εγέρσεως κατά του δημοσίου οργανισμού αποζημιωτικής αγωγής κατ' άρθρον 105 ΕισΝΑΚ; Κατ' ακολουθίαν, ποια ερμηνεία προτάσσει το Υπουργείο για την ορθή εφαρμογή της σχετικής διατάξεως;

2. Στην έννοια της οικονομικής βλάβης περιλαμβάνεται και η επαπειληθείσα ζημία ή μόνον η θετική και η αποθετική ζημία του οικείου οργανισμού τοπικής αυτοδιοίκησης;

3. Για την εφαρμογή του άρθρου 236 πρέπει να γίνεται ρητή μνεία στην απόφαση του ποινικού δικαστηρίου (*expressis verbis*) αναφορικά με την επελθούσα οικονομική βλάβη και το ύψος της ή αρκεί από τα πραγματικά περιστατικά που δέχθηκε το δικαστήριο και από τον ειδικότερο συνδυασμό αιτιολογικού και διατακτικού να προκύπτει η ύπαρξή της;

Ο Βουλευτής Ν.Δ. Ν. Δράμας

Δημήτρης ΚΥΡΙΑΖΙΔΗΣ