



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

Αριθμός Γνωμοδοτήσεως 323/2014

**ΤΟ ΝΟΜΙΚΟ ΣΥΜΒΟΥΛΙΟ ΤΟΥ ΚΡΑΤΟΥΣ
(ΤΜΗΜΑ Β΄)**

Συνεδρίαση της 20-10-2014

Σύνθεση:

Πρόεδρος: Αλέξανδρος Καραγιάννης, Αντιπρόεδρος ΝΣΚ.

Μέλη: Θεόδωρος Ψυχογιός, Γεώργιος Κανελλόπουλος, Ευγενία Βελώνη, Αικατερίνη Γρηγορίου, Δημήτριος Χανής, και Χριστίνα Διβάνη, Νομικοί Σύμβουλοι του Κράτους.

Εισηγητής: Δημήτριος Κανελλής, Πάρεδρος Ν.Σ.Κ. (γνώμη άνευ ψήφου).

Αρ. Ερωτήματος: Αριθμός Ερωτήματος: Το υπ' αριθμ. πρωτ. Δ9/Δ/Φ133/20353/3716 π.ε./12-6-2014 έγγραφο του ΥΠΕΚΑ (Γενικής Γραμματείας Ενέργειας και Κλιματικής Αλλαγής-Γεν. Δ/ση Φυσικού Πλούτου-Τμήμα Νομικών Θεμάτων).

Περίληψη Ερωτήματος: *Εάν η Διοίκηση δικαιούται να μην εγκρίνει σύμβαση εκμίσθωσης μεταλλευτικών δικαιωμάτων, από ιδιώτη προς Ιδιωτική Κεφαλαιουχική Εταιρεία, σύμφωνα με την διάταξη του άρθρου 76 παρ. 2 του ν.δ. 210/1973 «Περί Μεταλλευτικού Κώδικος» (Μ.Κ.), για λόγους δημοσίας τάξης που αφορούν το πρόσωπο του εκμισθωτή και αναφέρονται σε καταδίκες για παραβάσεις του νόμου περί επιταγής.*

Επί του ως άνω ερωτήματος, το Νομικό Συμβούλιο του Κράτους (Τμήμα Β΄), γνωμοδότησε ως ακολούθως:

Ι. ΙΣΤΟΡΙΚΟ

Εκ του εγγράφου της ερωτώσας υπηρεσίας και των στοιχείων του φακέλου προκύπτει το ακόλουθο πραγματικό, με βάση το οποίο υποβλήθηκε το ερώτημα:

Η Ε.Κ, μεταλλιοκτήτρια κατά ποσοστό 51% της Παραχώρησης Μεταλλείου με αριθμό 251 του Νομού Φθιώτιδος, υπέβαλλε στην υπηρεσία το με αριθμό 15866/8-8-2013 συμβόλαιο μίσθωσης μεταλλείου, με το οποίο η ίδια ως έχουσα την πλειοψηφία

των μερίδων του παραπάνω μεταλλείου, εκμισθώνει το ως άνω μεταλλευτικό δικαίωμά της στην Μονοπρόσωπη Ιδιωτική Κεφαλαιουχική Εταιρεία με την επωνυμία «Ε.Κ. ΜΟΝΟΠΡΟΣΩΠΗ ΙΔΙΩΤΙΚΗ ΚΕΦΑΛΑΙΟΥΧΙΚΗ ΕΤΑΙΡΕΙΑ» για 20 χρόνια.

Η υπηρεσία, σύμφωνα με τα διαλαμβανόμενα στην διάταξη του άρθρου 76 παρ. 2 του Μ.Κ., ζήτησε με έγγραφά της την γνωμοδότηση του Γενικού Επιτελείου Στρατού και της Ελληνικής Αστυνομίας. Το ΓΕΣ απάντησε ότι δεν έχει αντίρρηση για την μίσθωση, ενώ η ΕΛ.ΑΣ. με εμπιστευτικό έγγραφό της ανέφερε ότι μετά από έρευνα προέκυψαν τρεις καταδικαστικές αποφάσεις για την Ε.Κ. για παράβαση του άρθρου 79 του ν. 5960/1933 (έκδοση ακάλυπτων επιταγών).

II. Νομοθετικό πλαίσιο.

A) Ν.Δ. 210/1973 «Μεταλλευτικός Κώδικας» (Α' 277).

Άρθρο 74.- «1. Αι συμβάσεις αι έχουσαι αντικείμενον την σύστασιν, αλλοίωσιν, ή μετάθεσιν μεταλλευτικών εν γένει δικαιωμάτων ή την παραχώρησιν της χρήσεως ή της χρήσεως και καρπώσεως τούτων απορρεόντων εξ αδείας μεταλλευτικών ερευνών ή εκ παραχωρηθέντος μεταλλείου, ως και αι τροποποιούσαι ταύτας, συντελούνται από της εγκρίσεώς των κατά τα εις την παρ. 1 του άρθρου 76 του παρόντος οριζόμενα.

2. Αι περί των η προηγουμένη παράγραφος συμβάσεις ως και αι περι καταργήσεως τούτων, γίνονται επί ποινή ακυρότητας ενώπιον συμβολαιογράφου».

Άρθρο 75. «1. Εντός τριών μηνών από της καταρτίσεως των συμβολαίων των εν παρ. 1 του άρθρου 74 του παρόντος συμβάσεων, δέον να υποβάλονται υπό των ενδιαφερομένων αντίγραφα τούτων, εις διπλούν, διά την κατά τας διατάξεις του άρθρου 76 του παρόντος έγκρισιν».

Άρθρο 76. «1. Η κατά το άρθρον 75 του παρόντος έγκρισιν παρέχεται, εφ' όσον μεν ζητείται δια την απόκτησιν δικαιωμάτων εξ αδείας μεταλλευτικών ερευνών δι' αποφάσεως του εκδόντος την άδειαν μεταλλευτικών ερευνών Νομάρχου, εφ' όσον δε ζητείται διά την απόκτησιν δικαιωμάτων επί Μεταλλειοκτησίας δι' αποφάσεως του Υφυπουργού-Περιφερειακού Διοικητού, εις την περιφέρειαν του οποίου κείται το μεταλλείον.

2. Ο κατά περίπτωσιν Υφυπουργός - Περιφερειακός Διοικητής ή Νομάρχης δύναται να αρνηθή την κατά την προηγουμένην παράγραφον έγκρισιν εάν το περιεχόμενον της συμβάσεως αντίκειται εις κανόνας δημοσίας τάξεως ή η άρνησις υπαγορεύεται εκ λόγων ασφαλείας της Χώρας».

B) Ν. 5960/1933 «Περί Επιταγής» (Α' 401).

Άρθρο 79. «1. Ο εκδίδων επιταγήν μη πληρωθείσαν επί πληρωτού παρ' ω δεν έχει αντίστοιχα διαθέσιμα κεφάλαια κατά τον χρόνον της εκδόσεως της επιταγής ή

της πληρωμής ταύτης, τιμωρείται δια φυλακίσεως τουλάχιστον τριών μηνών και χρηματικής ποινής τουλάχιστον δέκα χιλιάδων δραχμών».

Γ) Ν. 4072/2012 «Αδειοδότηση – Εταιρείες – Σήμα - Επενδύσεις- Φορολογία - Εκπαίδευση κλπ (Α' 86).

Άρθρο 43. «1. Εισάγεται νέα εταιρική μορφή, η ιδιωτική κεφαλαιουχική εταιρεία. Η εταιρεία αυτή έχει νομική προσωπικότητα και είναι εμπορική, ακόμη κι αν ο σκοπός της δεν είναι εμπορική επιχείρηση.... 2. Με την επιφύλαξη του άρθρου 79, για τις εταιρικές υποχρεώσεις ευθύνεται μόνο η εταιρεία με την περιουσία της. 3.....4. Η ιδιωτική κεφαλαιουχική εταιρεία μπορεί να συνιστάται από ένα πρόσωπο ή να καθίσταται μονοπρόσωπη. Το όνομα του μοναδικού εταίρου υποβάλλεται σε δημοσιότητα δια του Γ.Ε.ΜΗ.».

III. Ερμηνεία των διατάξεων

Από την ερμηνεία των προαναφερομένων διατάξεων προκύπτουν, τα εξής:

Οι συμβάσεις που έχουν αντικείμενο την μεταβίβαση μεταλλευτικών δικαιωμάτων και συνάπτονται μεταξύ ιδιωτών, πρέπει κατά ρητή επιταγή της διάταξης της παραγράφου 2 του άρθρου 74 του Μ.Κ. και επί ποινή ακυρότητας, να καταρτίζονται με συμβολαιογραφικό έγγραφο και να υποβάλλονται εντός τριών μηνών από της καταρτίσεώς των προς έγκριση στην αρμόδια υπηρεσία. Η Διοίκηση υποχρεούται, κατ' αρχήν, να εγκρίνει μία σύμβαση εκμίσθωσης μεταλλευτικών δικαιωμάτων μεταξύ ιδιωτών, εφ' όσον η σύμβαση αυτή έχει καταρτισθεί σύμφωνα με τα οριζόμενα στα άρθρα 74 και 75 του Μ.Κ, εκτός εάν αυτό τούτο το περιεχόμενο της συμβάσεως αντίκειται σε κανόνες δημοσίας τάξεως ή η άρνηση υπαγορεύεται εκ λόγων ασφαλείας της χώρας, οπότε, η Διοίκηση υποχρεούται να μη προβεί στην έγκρισή της, παρά την υφιστάμενη δυνητική διατύπωση του άρθρου 76§2 του Μεταλλευτικού Κώδικα και τούτο λόγω της σοβαρότητας που ενέχει η εν λόγω αντίθεση της συμβάσεως σε αναγκαστικού δικαίου κανόνες, στους οποίους υπόκειται και η διοίκηση.

Στους «κανόνες δημοσίας τάξεως», κατά την έννοια της προαναφερθείσας διάταξης του άρθρου 76 παρ. 2 του Μ.Κ. περιλαμβάνονται οι κανόνες αναγκαστικού δικαίου, τους οποίους σύμφωνα με την διάταξη του άρθρου 3 του ΑΚ δεν μπορεί να αποκλείσει η ιδιωτική βούληση, και ειδικότερα ως «κανόνες δημοσίας τάξεως» θεωρούνται οι κανόνες αναγκαστικού δικαίου οι οποίοι συγκροτούν τα θεμέλια του κρατικού, κοινωνικού και οικονομικού συστήματος της χώρας (ΑΠ 1182/1981).

Υπ' αυτήν την έννοια, οι καταδικαστικές αποφάσεις σε βάρος της μεταλλιοκτήτριας-εκμισθώτριας του μεταλλείου, για παράβαση του άρθρου 79 του ν. 5960/1933 (έκδοση ακάλυπτων επιταγών), δεν αποτελούν στοιχεία που προκύπτουν από το περιεχόμενο της συμβάσεως, όπως ρητώς απαιτεί η ως άνω

επίμαχη διάταξη, αλλά και δεν παρίστανται ικανές ούτε να καταστήσουν το περιεχόμενο της σύμβασης ως αντικείμενο σε κανόνες δημοσίας τάξεως, ούτε να θεμελιώσουν δικαίωμα άρνησης έγκρισης της σύμβασης για λόγους ασφάλειας της Χώρας, κατά την έννοια του άρθρου 76 παρ. 2 του ν.δ. 210/1973 «Περί Μεταλλευτικού Κώδικος».

IV. Κατ' ακολουθίαν των προεκτεθέντων, στο τεθέν ερώτημα αρμόζει η απάντηση ότι, *η Διοίκηση δεν δικαιούται να μην εγκρίνει, κατ' επίκληση του άρθρου 76 παρ. 2 του ν.δ. 210/1973 «Περί Μεταλλευτικού Κώδικος», σύμβαση εκμίσθωσης μεταλλευτικών δικαιωμάτων, από ιδιώτη προς Ιδιωτική Κεφαλαιουχική Εταιρεία, εκ μόνου του λόγου ότι έχουν εκδοθεί καταδικαστικές αποφάσεις σε βάρος της μεταλλειοκτήτριας-εκμισθώτριας του μεταλλείου, για παράβαση του άρθρου 79 του ν. 5960/1933 (έκδοση ακάλυπτων επιταγών).*

Θεωρήθηκε
Αθήνα, 21 Οκτωβρίου 2014
Ο Πρόεδρος

Αλέξανδρος Καραγιάννης
Αντιπρόεδρος ΝΣΚ



Ο Εισηγητής

Δημήτριος Κανελλής
Πάρεδρος ΝΣΚ