



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

**Αριθμός Γνωμοδότησης 62/2015
ΤΟΥ ΝΟΜΙΚΟΥ ΣΥΜΒΟΥΛΙΟΥ ΤΟΥ ΚΡΑΤΟΥΣ
Ε' ΤΜΗΜΑΤΟΣ**

Συνεδρίαση της 10.03.2015

Σύνθεση

Πρόεδρος : Μεταξία Ανδροβιτσανέα, Αντιπρόεδρος του Ν.Σ.Κ.

Μέλη : Ιωάννης - Κωνσταντίνος Χαλκιάς, Αντιπρόεδρος του Ν.Σ.Κ,
Βασιλική Πανταζή, Νικόλαος Δασκαλαντωνάκης, Γεώργιος Ανδρέου,
Δημήτριος Αναστασόπουλος, Δημήτριος Μακαρονίδης, Αδαμαντία
Καπετανάκη, Νομικοί Σύμβουλοι του Κράτους

Εισηγήτρια : Βασιλική Πανταζή, Νομική Σύμβουλος του Κράτους

Αρ. Ερωτήματος: 75688/19.11.2014 έγγραφο της Δ/νσης Δ31 του
Υπουργείου Δικαιοσύνης, Διαφάνειας και Ανθρωπίνων
Δικαιωμάτων.

**Περίληψη
Ερωτήματος:** Εάν δικαστικός επιμελητής μπορεί να υπαχθεί στη
ρύθμιση του άρθρου 93 παρ.7 του Ν3852/2010
ώστε να ικανοποιηθεί αίτημά του περί μετάθεσης ή
απόσπασης .

Επί του ως άνω ερωτήματος , το Ε' Τμήμα του Ν.Σ.Κ. γνωμοδότησε, ομοφώνως,
ως ακολούθως :

*Ι. Στο με αρ. πρωτ. 75688/19.11.2014 έγγραφο της Δ/νσης Δ31 του Υπουργείου
Δικαιοσύνης, Διαφάνειας και Ανθρωπίνων Δικαιωμάτων διαλαμβάνεται ότι: Στην
υπηρεσία μας υποβλήθηκε και εκκρεμεί αίτηση μετάθεσης ή απόσπασης στην περιφέρεια
του Πρωτοδικείου Ρόδου δικαστικού επιμελητή της περιφέρειας του Πρωτοδικείου Ξάνθης
ο οποίος εξελέγη Σύμβουλος της Δημοτικής Κοινότητας Σορώνης Δωδεκανήσου. Το*

αίτημα δεν είναι δυνατόν να ικανοποιηθεί λόγω μη συνδρομής των προϋποθέσεων των σχετικών διατάξεων του Κώδικα Δικαστικών Επιμελητών και στη συνέχεια ερωτάται, με επίκληση των άρθρων 1 παρ.1 και 25 παρ.1 του Κώδικα Δικαστικών Επιμελητών και του άρθρου 13 περ.α του Ποινικού Κώδικα, αν η ιδιότητα του εν λόγω ως δικαστικού επιμελητή εξισώνεται με αυτήν του δημοσίου υπάλληλου ώστε να υπαχθεί στην ευνοϊκή ρύθμιση του άρθρου 93 παρ. 7 του Ν.3852/2010 και να ικανοποιηθεί το αίτημα μετάθεσης ή απόσπασής του.

II. Α. Ο Ν. 3852/2010 (ΦΕΚ Α' 87) "Νέα Αρχιτεκτονική της Αυτοδιοίκησης και της Αποκεντρωμένης Διοίκησης - Πρόγραμμα Καλλικράτης" ορίζει τα εξής στο άρθρο 93 που έχει τον τίτλο «Ειδική άδεια κατά την διάρκεια της θητείας των αιρετών του δήμου που έχουν την υπαλληλική ιδιότητα» :

«1. Στους δημάρχους, αντιδημάρχους όλων των δήμων, στους προέδρους δημοτικών συμβουλίων των δήμων με πληθυσμό... καθώς και στους προέδρους συνδέσμων των οποίων ο πληθυσμός... που είναι δημόσιοι υπάλληλοι ή υπάλληλοι ή υπάλληλο Ν.Π.Δ.Δ. ή υπάλληλοι κρατικών Ν.Π.Ι.Δ. και δημόσιων επιχειρήσεων... καθώς και σε εκείνους που είναι υπάλληλοι λοιπών Ν.Π.Ι.Δ., χορηγείται άδεια άνευ αποδοχών για όλο το διάστημα της θητείας τους ...


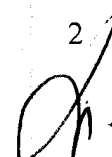
5. Στους προέδρους των δημοτικών συμβουλίων που δεν εμπίπτουν στην περίπτωση της πρώτης παραγράφου του παρόντος άρθρου, στους προέδρους των δημοτικών νομικών προσώπων και στους προέδρους των συνδέσμων δήμων που είναι δημόσιοι υπάλληλοι ή υπάλληλοι Ν.Π.Δ.Δ. ή υπάλληλοι κρατικών Ν.Π.Ι.Δ. και δημόσιων επιχειρήσεων... καθώς και σε εκείνους που είναι υπάλληλοι λοιπών Ν.Π.Ι.Δ. χορηγείται από την υπηρεσία της οργανικής τους θέσης ειδική άδεια 60 ημερών...

6. Οι ρυθμίσεις των προηγούμενων παραγράφων εφαρμόζονται και για όσους είναι ιατροί του Ε.Σ.Υ., μέλη Δ.Ε.Π. Πανεπιστημίων και Ε.Π.Τ.Ε.Ι. περιλαμβανομένων και του ειδικού και επιστημονικού προσωπικού, καθώς και για αναπληρωτές καθηγητές μέσης εκπαίδευσης και δικηγόρους με σχέση έμμισθης εντολής...

7. Δημόσιοι υπάλληλοι ή υπάλληλοι Ν.Π.Δ.Δ. ή υπάλληλοι κρατικών Ν.Π.Ι.Δ. και δημοσίων επιχειρήσεων ή άλλων επιχειρήσεων τη διοίκηση των οποίων ορίζει άμεσα ή έμμεσα το Δημόσιο με διοικητική πράξη ή ως μέτοχος, με οποιαδήποτε σχέση εργασίας και εάν υπηρετούν, εκλεγόμενοι δήμαρχοι, δημοτικοί σύμβουλοι, καθώς και πρόεδροι και τα μέλη των δημοτικών και τοπικών κοινοτήτων ή εκπρόσωποι τοπικών κοινοτήτων, διαρκούς της θητείας τους, δεν μετατίθενται ούτε αποσπώνται εκτός των διοικητικών ορίων του δήμου στον οποίο έχουν εκλεγεί. Οι υπάλληλοι αυτοί, εφόσον υπηρετούν στα διοικητικά όρια άλλου δήμου μετά από αίτησή τους μετατίθενται ή αποσπώνται εκεί όπου έχουν εκλεγεί. Σε περίπτωση που δεν υπάρχει αντίστοιχη υπηρεσία ή θέση, μετατίθενται ή αποσπώνται στην πλησιέστερη υπηρεσία προς το δήμο όπου εξελέγησαν. Για τους υπηρετούντες σε παραμεθόριες περιοχές, η παρούσα διάταξη έχει ισχύ μόνο για μετάθεση ή απόσπαση αποκλειστικά σε άλλη παραμεθόρια περιοχή.»

Β. Στο μεν άρθρο 13 του Ποινικού Κώδικα ορίζεται ότι: « Στον κώδικα οι ακόλουθοι όροι χρησιμοποιούνται με την εξής σημασία: α) υπάλληλος είναι εκείνος στον οποίο νόμιμα έχει ανατεθεί, έστω και προσωρινά, η άσκηση υπηρεσίας, δημοσίας, δημοτικής ή κοινοτικής ή άλλου νομικού προσώπου δημοσίου δικαίου β)», στο δε άρθρο 2 του κυρωθέντος με το Ν.3528/2007 (ΦΕΚ Α' 26) Υπαλληλικού Κώδικα ορίζεται ότι : « 1. Στις διατάξεις του παρόντος κώδικα υπάγονται οι πολιτικοί διοικητικοί υπάλληλοι του κράτους και των νομικών προσώπων δημοσίου δικαίου. 2. ...»

Γ. Ο Κώδικας Δικαστικών Επιμελητών που κυρώθηκε με το Ν.2318/1995(ΦΕΚ Α' 126) ορίζει τα εξής :

 2


Άρθρο 1

«1. Ο δικαστικός επιμελητής είναι άμισθος δημόσιος λειτουργός

2. Έργο του δικαστικού επιμελητή είναι:

α) η ενέργεια επιδόσεως δικογράφων και εξωδίκων εγγράφων,

β) η εκτέλεση των αναφερομένων στην παράγραφο 2 του άρθρου 904 Κώδικα Πολιτικής Δικονομίας εκτελεστών τίτλων και

γ) η εκτέλεση κάθε άλλου καθήκοντος, που του έχει ανατεθεί με νόμο.

3. Ο δικαστικός επιμελητής ασκεί τα καθήκοντά του μόνο στην περιφέρεια του πρωτοδικείου που είναι διορισμένος...»

Άρθρο 2

«1. Δικαστικός επιμελητής διορίζεται σε κενή οργανική θέση περιφέρειας πρωτοδικείου κάθε Έλληνας πολίτης, εφόσον επιτύχει σε σχετικό διαγωνισμό...»

Άρθρο 9

«1. Ο διαγωνισμός που είναι ενιαίος για όλη τη χώρα, γίνεται την ίδια μέρα και ώρα για τις περιφέρειες όλων των πρωτοδικείων ενώπιον εξεταστικής επιτροπής ιδιαιτέρας για κάθε σύλλογο, στο κατάστημα του εφετείου της έδρας του ... 2. Η εξεταστική επιτροπή αποτελείται από έναν εφέτη, ως πρόεδρο, ... έναν αντεισαγγελέα εφετών ... και έναν δικαστικό επιμελητή...»

Άρθρο 15

«... 3. Ο διορισμός γίνεται με απόφαση του Υπουργού Δικαιοσύνης της οποίας περίληψη δημοσιεύεται στην εφημερίδα της κυβερνήσεως...»

Άρθρο 25

«1. Ο δικαστικός επιμελητής κατά την εκτέλεση των καθηκόντων του ενεργεί ως όργανο της πολιτείας, σύμφωνα με τις επιταγές του νόμου και στην περίπτωση αυτή είναι υπάλληλος κατά την έννοια του άρθρου 13 του Ποινικού Κώδικα.»

Άρθρο 41

«1. Είναι ασυμβίβαστη προς το λειτούργημα του δικαστικού επιμελητή η άσκηση: α) κάθε έμμισθης υπηρεσίας στο Δημόσιο, τους δήμους, τις κοινότητες και τον κατά τις κείμενες διατάξεις ευρύτερο δημόσιο τομέα, εκτός αν ο νόμος ρητά το επιτρέπει και β) κάθε άλλου επαγγέλματος, καθώς και έμμισθης υπηρεσίας σε φυσικό ή νομικό πρόσωπο.

2. Δικαστικός επιμελητής, που εκλέγεται βουλευτής, αντιπρόσωπος στο Ευρωπαϊκό Κοινοβούλιο, νομάρχης, δήμαρχος ή πρόεδρος κοινότητας, τελεί σε αναστολή του λειτουργήματός του και δεν μπορεί να εκτελεί τα καθήκοντά του για όσο διάστημα διαρκεί αυτή η θητεία...»

Άρθρο 42

«Ο Υπουργός Δικαιοσύνης μπορεί με γνώμη των αρμόδιων συλλόγων δικαστικών επιμελητών, να μεταθέσει δικαστικό επιμελητή μετά από αίτησή του σε κενή οργανική θέση άλλου πρωτοδικείου, αν το επιβάλλουν σοβαροί λόγοι και εφόσον αυτός έχει συμπληρώσει τριετή τουλάχιστον υπηρεσία στο πρωτοδικείο που υπηρετεί...»

Οι αιτήσεις μεταθέσεων υποβάλλονται στο Υπουργείο Δικαιοσύνης κατά το μήνα Σεπτέμβριο έκαστου έτους. Επί των αιτήσεων μεταθέσεων αποφασίζουν τα Διοικητικά Συμβούλια των οικείων Συλλόγων Δικαστικών Επιμελητών το αργότερο μέχρι τέλους Νοεμβρίου του ίδιου έτους, ύστερα από ερώτημα του Υπουργού Δικαιοσύνης.

Μπορεί, επίσης, να μεταθέσει αμοιβαία με αίτησή τους δικαστικούς επιμελητές εφόσον δεν έχουν συμπληρώσει το πεντηκοστό πέμπτο έτος της ηλικίας τους και έχουν συμπληρώσει τουλάχιστον πενταετή υπηρεσία δικαστικού επιμελητή στο πρωτοδικείο που υπηρετούν.»

Άρθρο 43

«Αν υπάρχουν τόσες κενές θέσεις σε περιφέρεια πρωτοδικείου, στην οποία ο αριθμός των

οργανικών θέσεων δεν υπερβαίνει τις οκτώ, ή έκτακτα κωλύματα των υπηρετούντων σε αυτό, ώστε οι απομένοντες δικαστικοί επιμελητές να μην επαρκούν για τις ανάγκες της περιφέρειας αυτής, μπορεί ο Υπουργός Δικαιοσύνης, μετά από γνώμη των προέδρων πρωτοδικών και των προέδρων των οικείων συλλόγων δικαστικών επιμελητών, με απόφασή του, να αποσπάσει προσωρινά δικαστικό επιμελητή, που το ζητά, από περιφέρεια άλλου πρωτοδικείου.»

Επιπλέον, στον ίδιο κώδικα προβλέπεται, μεταξύ άλλων, ότι οι δικαστικοί επιμελητές υποχρεούνται να διατηρούν γραφείο στην έδρα του Πρωτοδικείου όπου είναι διορισμένοι (άρθρο 31), εγγράφονται στα Μητρώα της αρμόδιας Εισαγγελίας Πρωτοδικών (άρθρο 19) και του οικείου Συλλόγου Δικαστικών Επιμελητών (άρθρα 17,90) που είναι ΝΠΔΔ που λειτουργεί υπό την εποπτεία του Υπουργείου Δικαιοσύνης (άρθρο 91), τα βιβλία και το αρχείο τους υπόκεινται σε ετήσια επιθεώρηση από τον αρμόδιο Εισαγγελέα Πρωτοδικών ή Ειρηνοδίκη (άρθρο 34) και ασκείται επ'αυτών πειθαρχική εξουσία από πειθαρχικά συμβούλια στα οποία συμμετέχουν κατά πλειοψηφία δικαστές (άρθρο 55).

II. Από τις προεκτεθείσες διατάξεις συνάγονται τα εξής :

A. Στο άρθρο 93 του Ν.3852/2010 περιέχονται ρυθμίσεις για τη διευκόλυνση και τη διασφάλιση της αποτελεσματικής άσκησης των καθηκόντων των αιρετών οργάνων των πρωτοβάθμιων ΟΤΑ που έχουν την υπαλληλική ιδιότητα. Ειδικότερα, με την παρ. 1 προβλέπεται για τους αιρετούς με συγκεκριμένα αξιώματα που έχουν την ιδιότητα του υπαλλήλου του δημοσίου ή ιδιωτικού τομέα και λαμβάνουν αντιμισθία, η χορήγηση υποχρεωτικής άδειας άνευ αποδοχών για όλο το χρονικό διάστημα που ασκούν τα καθήκοντά τους, με τις παρ. 5,6 προβλέπεται ειδική άδεια συγκεκριμένων ημερών και για άλλες κατηγορίες αιρετών που έχουν την υπαλληλική ιδιότητα, ενώ με την παρ.7 (με την οποία σιωπηρώς καταργείται δι' αναδιατυπώσεως η παρ.8 του άρθρου 139 του κυρωθέντος με το Ν. 3463/2006 Δημοτικού και Κοινοτικού Κώδικα, η οποία ρύθμιζε το ίδιο ζήτημα) προβλέπεται για τους αιρετούς που έχουν την ιδιότητα του δημοσίου υπαλλήλου ή του υπαλλήλου των φορέων του δημοσίου τομέα, η μη μετάθεσή τους εκτός των διοικητικών ορίων του Δήμου όπου έχουν εκλεγεί και υπηρετούν και, κατ'εξαιρεση, η κατόπιν αιτήσεώς τους μετακίνηση ή απόσπαση από την έδρα της υπηρεσίας που υπηρετούσαν σε αντίστοιχη πλησιέστερη υπηρεσία προς το Δήμο όπου εξελέγησαν, προκειμένου να διασφαλιστεί, κυρίως, η απρόσκοπτη άσκηση των καθηκόντων τους.

Όπως προκύπτει σαφώς από τις ως άνω διατάξεις του άρθρου 93, ενώ οι παρ. 1,5 και 6 του άρθρου αυτού προϋποθέτουν την υπό ευρύτατη έννοια υπαλληλική ιδιότητα των εκλεγέντων αιρετών - υπαλλήλων στο δημόσιο ή ιδιωτικό τομέα κατά την αιτιολογική έκθεση του αρ.93-, η παρ. 7 του ίδιου άρθρου περιορίζει το πεδίο εφαρμογής της μόνο στους εκεί αναφερόμενους αιρετούς που έχουν την ιδιότητα του δημοσίου υπαλλήλου ή του υπαλλήλου φορέων του δημοσίου τομέα και οι οποίοι δεν δικαιούνται ειδική άδεια από τους προμνημονευθέντες φορείς της οργανικής τους θέσης για όλο το διάστημα της θητείας τους.

B. Αρχικά, ο ορισμός του δημοσίου υπαλλήλου στην ελληνική επιστήμη διατυπώθηκε από τον καθηγητή Θ.Αγγελόπουλο στο "Δίκαιον των Πολιτικών Υπαλλήλων εν Ελλάδι " έκδοση 1923 («*Δημόσιοι Υπάλληλοι είναι τα έμμεσα όργανα του Κράτους τα διατελούντα εν αμέσω υπηρεσιακή, προαιρετική και πειθαρχική προς αυτό σχέσει*»), περιελήφθη δε και στο άρθρο 1 του Ν.1811/1951"Περί Κώδικος καταστάσεως των Δημοσίων Υπαλλήλων" («*Δημόσιοι Υπάλληλοι είναι τα έμμεσα έμμισθα όργανα του Κράτους τα διατελούντα εν προαιρετική υπηρεσιακή και πειθαρχική προς αυτό σχέσει*»).Στον ισχύοντα Υπαλληλικό Κώδικα δεν περιέχεται σχετικός ορισμός, γίνεται όμως δεκτό ότι *δημόσιοι υπάλληλοι είναι τα φυσικά πρόσωπα που παρέχουν τις υπηρεσίες τους στο*

Δημόσιο Νομικό Πρόσωπο του Κράτους διότι συνδέονται προς αυτό με μια ειδική έννομη σχέση που έχει συναφθεί προαιρετικά, συνεπάγεται ιεραρχική εξάρτηση και πειθαρχική ευθύνη και διέπεται αποκλειστικά ή εν μέρει από ειδικούς κανόνες του διοικητικού δικαίου (Επ.Σπηλιωτόπουλος – Χαρ.Χρυσανθάκης, Βασικοί Θεσμοί Δημοσιοϋπαλληλικού Δικαίου, 8^η έκδοση, σελ.4). Οι δημόσιοι υπάλληλοι διακρίνονται από τους δημόσιους λειτουργούς. Στην κατηγορία των τελευταίων εντάσσονται, βάσει ρητής νομοθετικής πρόβλεψης ή ερμηνευτικά λόγω της φύσεως του έργου που επιτελούν, πρόσωπα που ασκούν δημόσια υπηρεσία υπό την ουσιαστική έννοια του όρου και απέναντι στο Κράτος δεν υπόκεινται σε σχέση ιεραρχικής εξάρτησης αλλά σε σχέση εποπτείας ή ελέγχου ηπιότερου (απ' ότι ο δημόσιος υπάλληλος) (Τάχος-Συμεωνίδης Ερμ.ΥΚ , τρίτη έκδοση, τόμος Α', σελ. 14,18,19,20,21,22) Και ιδιώτες που ασκούν ελεύθερα επαγγέλματα και δεν υπόκεινται αμέσως σε υπαλληλική σχέση χαρακτηρίζονται ως δημόσιοι λειτουργοί όπως οι δικηγόροι (αρ.1 παρ.1 Ν.4194/2013), οι συμβολαιογράφοι (άρθρο 1 Ν. 2830/2000 και 92 παρ.4 Συντάγματος), οι δικαστικοί επιμελητές (αρ.1 παρ.1 και 2 παρ.1 Ν.2318/1995).

Εξάλλου, το άρθρο 13 του Π.Κ. εισάγει μια αυθεντική ερμηνεία των νομικών εννοιών- όρων που διαλαμβάνει – υπάλληλος, οικείοι, έγγραφο, σωματική βία, στρατός, κατ' επάγγελμα τέλεση του εγκλήματος, ιδιαίτερα επικίνδυνος – η οποία είναι δεσμευτική κατά την εφαρμογή τους στο ειδικό μέρος του Π.Κ. και τους ειδικούς Ποινικούς Νόμους όταν κάποιος από τους όρους αυτούς συναντάται είτε ως συστατικός όρος του εγκλήματος είτε ως επιβαρυντική περίπτωση είτε ως εξωτερικός όρος του αξιόποινου είτε τέλος ως όρος του καταδικτού της πράξεως (Σταμάτης σε Συστηματική Ερμηνεία του Ποινικού Κώδικα, έκδοση 2005, άρθρο 13, σελ.109, Α.Κονταξής, Ποινικός Κώδικας, έκδοση 1991, τόμος Α', άρθρο 13, σελ. 142). Στην παρ.α' του άρθρου 13 διατυπώνεται η έννοια του υπαλλήλου από ποινικής πλευράς με βάση το λειτουργικό κριτήριο και σύμφωνα με αυτή βασικό χαρακτηριστικό της είναι η παροχή υπηρεσιών που εμπίπτουν στους επιδιωκόμενους, γενικότερου ενδιαφέροντος, σκοπούς του Κράτους και η σχέση εξάρτησης που διαμορφώνεται από αυτό ή τα αρμόδια όργανά του (Σταμάτης σε Συστηματική Ερμηνεία του Ποινικού Κώδικα, έκδοση 2005, άρθρο 13 σελ.113, Α.Κονταξής, ο.π., σελ.144, Μ.Μαργαρίτης, Ποινικός Κώδικας, έκδοση 2009, άρθρο 13, σελ. 34). Η στο άρθρο 13α έννοια του όρου "υπάλληλος" είναι υποχρεωτική και ανεξάρτητη από την κατά το διοικητικό δίκαιο έννοια του δημόσιου υπαλλήλου (αρ.2 Υ.Κ.) που έχει διαμορφωθεί ενόψει διοικητικών πράξεων και όχι αξιόποινων παραβάσεων και ευρύτερη αυτής καθώς περιλαμβάνει κάθε άσκηση δημόσιας εξουσίας (Σταμάτης, ο.π., σελ 111 και εκεί παραπομπές σε Γ.Παπαχατζή, Σύστημα Διοικητικού Δικαίου, 1976, παρ.25, σελ.295, Α.Ψαρούδα – Μπενάκη, Ποιν.Χρ., Γ.Κ. 391, Ε.Σπηλιωτόπουλο, Νο Β35. 1706, Τάχος - Συμεωνίδης Ερμ. ΥΚ αρ.2 και Α. Κονταξής, ο.π., σελ.142). Εμπίπτουν δε στην ποινική έννοια του υπαλλήλου, μεταξύ άλλων, και οι κρατικοί λειτουργοί, δικαστές, υπουργοί, βουλευτές, συμβολαιογράφοι, δικαστικοί επιμελητές (Μ.Μαργαρίτης, ο.π., σελ.35, Α.Κονταξής, ο.π., σελ,145,147).

Γ. Οι δικαστικοί επιμελητές, παρέχοντας τις υπηρεσίες τους ελεύθερως στους διάφορους εντολείς, δεν είναι δημόσιοι υπάλληλοι αλλά η εργασία τους έχει τα χαρακτηριστικά ελεύθερου επαγγέλματος (ΣΤΕ 1438/2005, 261/2008, 4756/1987 ΝΟΜΟΣ), το οποίο, όμως, λόγω του έντονου ενδιαφέροντος του Κράτους γι' αυτό, ως επικουρικό του έργου της απονομής δικαιοσύνης, τελεί σε ρυθμιστικό της άσκησης του πλαίσιο ώστε ν' ανταποκρίνεται στις οργανωτικές ανάγκες της δικαιοσύνης (ΣΤΕ 1438/2005, ολ. ΣΤΕ 3288/1997 ΝΟΜΟΣ).

Έτσι οι δικαστικοί επιμελητές, κατά την άσκηση του επαγγέλματός τους, διέπονται από ιδιαίτερους κανόνες και περιορισμούς που περιγράφονται λεπτομερώς στον Κώδικα Δικαστικών Επιμελητών που κυρώθηκε με το Ν.2318/1995. Συγκεκριμένα, διορίζονται

με απόφαση του Υπουργού Δικαιοσύνης, μετά από διαγωνισμό, που διεξάγεται από επιτροπή αποτελούμενη κατά πλειοψηφία από δικαστές και εγγράφονται στα Μητρώα της αρμόδιας Εισαγγελίας Πρωτοδικών και του οικείου Συλλόγου Δικαστικών Επιμελητών που είναι Ν.Π.Δ.Δ. και λειτουργεί υπό την εποπτεία του Υπουργείου Δικαιοσύνης, προβλέπεται σύστημα μεταθέσεων και αποσπάσεων αυτών με απόφαση του Υπουργού Δικαιοσύνης, τα βιβλία και το αρχείο τους υπόκεινται σε ετήσια επιθεώρηση από τον αρμόδιο Εισαγγελέα Πρωτοδικών ή Ειρηνοδίκη, ασκείται επί αυτών πειθαρχική εξουσία από πειθαρχικά συμβούλια στα οποία συμμετέχουν κατά πλειοψηφία δικαστές, υποχρεούνται να διατηρούν γραφείο στην έδρα του Πρωτοδικείου όπου είναι διορισμένοι και έχουν ως έργο την εκτέλεση των αποφάσεων και εν γένει των εκτελεστών εγγράφων και την ενέργεια διαδικαστικών πράξεων (επιδόσεων και κοινοποιήσεων) και παντός άλλου καθήκοντος που τους ανατίθεται με νόμο, δέχονται δε παραγγελίες προς ενέργεια εκτελέσεως ή άλλης πράξεως από οποιονδήποτε εντολέα έχει σχετική απαίτηση.

Η εντολή αυτή δημιουργεί κατά νόμο σχέση δημοσίου δικαίου, ο δε δικαστικός επιμελητής, κατά την εκτέλεση των καθηκόντων του, ενεργεί ως όργανο της πολιτείας σύμφωνα με τις επιταγές του νόμου και στην περίπτωση αυτή είναι υπάλληλος κατά την έννοια του αρ.13 του Π.Κ. (ΣΤΕ 261/2003, ΑΠ. 217/2012, 1226/2010, 1627/2007 ΝΟΜΟΣ).

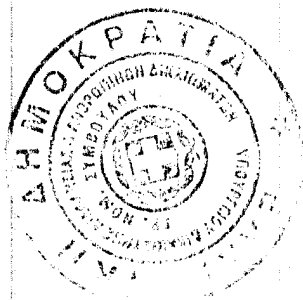
III. Επειδή, σύμφωνα με τα προεκτεθέντα, ο δικαστικός επιμελητής, του οποίου η εργασία έχει τα χαρακτηριστικά ελεύθερου επαγγέλματος, δεν είναι δημόσιος υπάλληλος αλλά άμισθος δημόσιος λειτουργός που κατά την εκτέλεση των καθηκόντων του ενεργεί ως όργανο της Πολιτείας και στην περίπτωση αυτή είναι υπάλληλος κατά την έννοια του αρ.13α Π.Κ., δεν μπορεί να ικανοποιηθεί το ερειδόμενο στο άρθρο 93 παρ.7 του Ν.3852/2010 αίτημα του δικαστικού επιμελητή της περιφέρειας του Πρωτοδικείου Ξάνθης, που εξελέγη Σύμβουλος της Δημ. Κοινότητας Σορώνης Δωδεκανήσου, περί μεταθέσεως ή αποσπάσεως αυτού στην περιφέρεια του Πρωτοδικείου Ρόδου, διότι δεν συντρέχει στο πρόσωπό του η ιδιότητα του δημοσίου υπαλλήλου που είναι απαραίτητη προϋπόθεση εφαρμογής της ως άνω διατάξεως.

IV. Συνεπώς, επί του τεθέντος ερωτήματος, προσήκει, κατά την ομόφωνη γνώμη του Ε' Τμήματος, αρνητική απάντηση.

Θεωρήθηκε
Αθήνα, 20.03.2015

Η Πρόεδρος

Μεταξία Ανδροβιτσάνεα
Αντιπρόεδρος Ν.Σ.Κ.



Η Εισηγήτρια

Βασιλική Πανταζή
Νομική Σύμβουλος του Κράτους