Φ.Π. (m)

Αριθμός 126/2011

ΠΡΑΚΤΙΚΟ ΣΥΝΕΔΡΙΑΣΕΩΣ
ΚΑΙ ΓΝΩΜΟΔΟΤΗΣΗ
ΤΟΥ ΣΥΜΒΟΥΛΙΟΥ ΤΗΣ ΕΠΙΚΡΑΤΕΙΑΣ
ΤΜΗΜΑ Ε΄

ΜΕΛΗ

Κ. Μενουδάκος, Αντιπρόεδρος,
Πρόεδρος του Ε΄ Τμήματος
Α. Ντέμσιας, Σύμβουλος
Δ. Βασιλειάδης, Πάρεδρος

ΑΝΤΙΚΕΙΜΕΝΟ

Επεξεργασία σχεδίου προεδρικού διατάγματος «Ρυθμίσεις για την πρόσβαση στο επάγγελμα του Δικαστικού Επιμελητή και την άσκησή του, σύμφωνα με τα άρθρα 2 και 3 του ν. 3919/2011 "Αρχή της επαγγελματικής ελευθερίας, κατάργηση αδικαιολογήτων περιορισμών στην πρόσβαση και άσκηση επαγγελμάτων" (Φ.Ε.Κ. Α΄ 32/02.03.2011)»

Εισηγητής ο Πάρεδρος,
Δ. Βασιλειάδης

Πρακτικό Συνεδριάσεως

Το Τμήμα συνήλθε με την ανωτέρω σύνθεση στις 30 Ιουνίου 2011, με την παρουσία και της Γραμματέως Π. Μερτζανάκη, για να επεξεργασθεί το ανωτέρω σχέδιο προεδρικού διατάγματος, το οποίο διαβιβάσθηκε στο Συμβούλιο της Επικρατείας από τη Γενική Γραμματεία της Κυβέρνησης με

./.

Αριθμός 126/2011

το 2316/28.6.2011 έγγραφό της, που πρωτοκολλήθηκε στις 30 Ιουνίου 2011.

Κατά τη συνεδρίαση έλαβε το λόγο ο εισηγητής, ο οποίος αναφέρθηκε στο περιεχόμενο του υπό επεξεργασία σχεδίου προεδρικού διατάγματος και ανέπτυξε τη γνώμη του για τα ζητήματα που προκύπτουν.

Ακολούθησε συζήτηση μεταξύ των μελών και το Τμήμα γνωμοδότησε ως εξής :

Γ ν ω μ ο δ ό τ η σ η

1. Με το υπό επεξεργασία σχέδιο προεδρικού διατάγματος επιχειρείται η θέσπιση ρυθμίσεων «για την πρόσβαση στο επάγγελμα του δικαστικού επιμελητή και την άσκησή του, σύμφωνα με τα άρθρα 2 και 3 του ν. 3919/2011 "Αρχή της επαγγελματικής ελευθερίας, κατάργηση αδικαιολόγητων περιορισμών στην πρόσβαση και άσκηση επαγγελμάτων" (Α΄ 32)».

2. Στο άρθρο 5 παρ. 1 του Συντάγματος ορίζεται ότι «Καθένας έχει δικαίωμα να αναπτύσσει ελεύθερα την προσωπικότητά του και να συμμετέχει στην κοινωνική, οικονομική και πολιτική ζωή της Χώρας, εφόσον δεν προσβάλλει τα δικαιώματα των άλλων και δεν παραβιάζει το Σύνταγμα ή τα χρηστά ήθη», στο δε άρθρο 25 παρ. 1 του Συντάγματος ορίζεται ότι «Τα δικαιώματα του ανθρώπου ως ατόμου και ως μέλους του κοινωνικού συνόλου και η αρχή του κοινωνικού κράτους δικαίου τελούν υπό την εγγύηση του Κράτους. Όλα τα κρατικά όργανα υποχρεούνται να διασφαλίζουν την ανεμπόδιστη και αποτελεσματική άσκησή τους. Τα δικαιώματα αυτά ισχύουν και στις σχέσεις μεταξύ ιδιωτών στις οποίες προσιδιάζουν. Οι κάθε είδους περιορισμοί που μπορούν κατά το Σύνταγμα να επιβληθούν στα δικαιώματα αυτά πρέπει να προβλέπονται είτε απευθείας από το Σύνταγμα είτε από το νόμο, εφόσον υπάρχει επιφύλαξη υπέρ αυτού και να σέβονται την αρχή της αναλογικότητας.».

3. Με τις διατάξεις του ν. 3919/2011 επιδιώκεται, όπως προκύπτει από την αιτιολογική έκθεση του νόμου, η άρση των πάσης φύσεως

περιορισμών της υφιστάμενης νομοθεσίας για την πρόσβαση σε ορισμένο επάγγελμα και την άσκησή του. Ειδικότερα, με το άρθρο 1 του ανωτέρω νόμου ορίσθηκε ότι «1. Για την πρόσβαση σε επαγγέλματα και την άσκησή τους ισχύει η αρχή της επαγγελματικής ελευθερίας (άρθρο 5 παρ. 1 του Συντάγματος). 2. Οι διατάξεις της ισχύουσας νομοθεσίας που αφορούν στην πρόσβαση και την άσκηση επαγγελμάτων επιβάλλεται να ερμηνεύονται σε αρμονία προς την αρχή της επαγγελματικής ελευθερίας και της προστασίας του ανταγωνισμού. Διατάξεις που προβλέπουν περιορισμούς στην πρόσβαση και την άσκηση επαγγελμάτων είναι στενώς ερμηνευτέες», με το άρθρο δε 2 του νόμου ορίσθηκαν τα εξής: «1. Οι προβλεπόμενοι στην ισχύουσα νομοθεσία περιορισμοί που αφορούν στην πρόσβαση και την άσκηση επαγγελμάτων, πέραν εκείνων των επαγγελμάτων για τα οποία διαλαμβάνεται ρύθμιση στο κεφάλαιο Β΄ του παρόντος, καταργούνται μετά την πάροδο τεσσάρων (4) μηνών από τη δημοσίευση του παρόντος. 2. Ως περιορισμοί, κατά την έννοια της προηγούμενης παραγράφου, νοούνται οι εξής: α) Η ύπαρξη, δυνάμει προβλέψεως νόμου, περιορισμένου αριθμού προσώπων τα οποία δικαιούνται να ασκήσουν το επάγγελμα σε όλη την επικράτεια ή σε ορισμένο γεωγραφικό διαμέρισμα, είτε ο αριθμός αυτός ορίζεται ευθέως είτε προσδιορίζεται εμμέσως βάσει πληθυσμιακών ή άλλων κριτηρίων και χορήγηση διοικητικής αδείας για την άσκηση του επαγγέλματος μόνο προς συμπλήρωση του αριθμού τούτου. β) Η εξάρτηση της χορηγήσεως διοικητικής αδείας για την άσκηση επαγγέλματος από την εκτίμηση της διοικητικής αρχής ως προς την ύπαρξη πραγματικής ανάγκης προς τούτο, που θεωρείται συντρέχουσα όταν η προσφορά υπηρεσιών εκ μέρους των προσώπων που έχουν ήδη αδειοδοτηθεί για την άσκηση του επαγγέλματος δεν είναι ικανοποιητική για το κοινωνικό σύνολο, είτε καθ' όλη την επικράτεια είτε σε ορισμένο γεωγραφικό διαμέρισμα, εν όψει αφ' ενός του αριθμού των προσώπων που ασκούν το επάγγελμα και αφ' ετέρου των προς ικανοποίηση αναγκών του κοινωνικού συνόλου, ως αποδέκτη των υπηρεσιών αυτών. γ) Η απαγόρευση για ένα πρόσωπο της ασκήσεως επαγγέλματος έξω από ορισμένο γεωγραφικό διαμέρισμα, εντός του οποίου και μόνο είναι αυτή επιτρεπτή. δ) Η επιβολή της υπάρξεως ελάχιστων

σχεδίου.

9. Με το ν. 3919/2011 αίρονται οι αναφερόμενοι στο άρθρο 2 παρ. 1 και 2 αυτού περιορισμοί στην πρόσβαση και άσκηση επαγγελμάτων, οι οποίοι προβλέπονται στην υφιστάμενη νομοθεσία, η ουσιαστική δε ισχύς των ρυθμίσεων αυτών του νόμου αρχίζει, κατά το άρθρο 10 παρ. 2, τέσσερις μήνες μετά την δημοσίευσή του στην Εφημερίδα της Κυβέρνησης. Κατ'εξαίρεση, όμως, ο αυτός νόμος με τις διατάξεις του άρθρου 2 παρ. 4 χορήγησε εξουσιοδότηση για την έκδοση προεδρικού διατάγματος για τον καθορισμό των διατηρούμενων σε ορισμένα επαγγέλματα περιορισμών, εφόσον η διατήρησή τους δικαιολογείται από επιτακτικούς λόγους δημοσίου συμφέροντος, το δε είδος και η έκταση των περιορισμών σέβονται την αρχή της αναλογικότητας (πρβλ. Π.Ε.174/2007 Ολομ.), και όρισε τετράμηνη προθεσμία από τη δημοσίευση του νόμου, δηλαδή από 2.3.2011, για την έκδοση του διατάγματος αυτού με σκοπό την εντός συγκεκριμένου και σύντομου χρονικού διαστήματος ρύθμιση του ζητήματος. Ο σκοπός αυτός του νόμου ικανοποιείται, κατ'αρχήν, όταν το εκδιδόμενο κατά το άρθρο 2 παρ. 4 του ν. 3919/2011 προεδρικό διάταγμα προταθεί εντός της ανωτέρω αποκλειστικής προθεσμίας από τους συναρμόδιους Υπουργούς και τύχει επεξεργασίας εντός της αυτής προθεσμίας από το Συμβούλιο της Επικρατείας, με την προϋπόθεση ότι το σχετικό διάταγμα θα δημοσιευθεί σε συντομότατο χρονικό διάστημα, ήτοι εντός των αμέσως επόμενων ημερών από την ημερομηνία της επεξεργασίας του. Ως εκ τούτου, κατά την έννοια και το σκοπό των εξουσιοδοτικών διατάξεων του άρθρου 2 παρ. 4 του ν. 3911/2011, στην περίπτωση αυτή, επιτρεπτώς ορίζεται ως χρόνος έναρξης της ισχύος των προτεινομένων ρυθμίσεων η ημερομηνία κατά την οποία εκπνέει η ανωτέρω αποκλειστική προθεσμία που τέθηκε από τις εξουσιοδοτικές διατάξεις. Κατά συνέπεια, η σχετική προσθήκη που τέθηκε στο άρθρο 3 του σχεδίου, κατά την οποία η ισχύς του αρχίζει «πάντως από την 2α Ιουλίου 2011» είναι νόμιμη, καθίσταται όμως περιττή, αν το υπό επεξεργασία σχέδιο δημοσιευθεί πριν από την ημερομηνία αυτή.

Θ εγράφη
30.6.2011

Αριθμός 126/2011

Η παρούσα γνωμοδότηση εκδόθηκε στις 30 Ιουνίου 2011.

Ο Πρόεδρος του Ε΄ Τμήματος

Κ. Μενουδάκος

Η Γραμματέας

Π. Μερτζανάκη



