



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ
ΑΠΟΚΕΝΤΡΩΜΕΝΗ ΔΙΟΙΚΗΣΗ
ΜΑΚΕΔΟΝΙΑΣ - ΘΡΑΚΗΣ
ΓΕΝΙΚΗ Δ/ΝΣΗ ΕΣΩΤΕΡΙΚΗΣ ΛΕΙΤΟΥΡΓΙΑΣ
Δ/ΝΣΗ ΔΙΟΙΚΗΣΗΣ
ΤΜΗΜΑ : ΔΙΟΙΚΗΤΙΚΟΥ- ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΟΥ
Ν. ΣΕΡΡΩΝ

Σέρρες 27 Μαρτίου 2018

Αριθ. Πρωτ : 3995+3865+2249

Ταχ. Δ/ση: Μεραρχίας 67
Ταχ. Κώδ.: 62125 Σέρρες
FAX: 2324056474
Πληροφορίες: Γ. Ιωαννίδης
Τηλέφωνο: 2313309070
e-mail: gioan@damt.gov.gr

ΘΕΜΑ: Εξέταση ένστασης δεκαεννιά (19) κατοίκων του Δήμου Σερρών κατά της αριθ. 47/2018 απόφασης του Δημοτικού Συμβουλίου του Δήμου Σερρών.

Απόφαση
Ο Συντονιστής
Αποκεντρωμένης Διοίκησης Μακεδονίας- Θράκης

Έχοντας υπόψη:

1. Τις διατάξεις του άρθρου 6 του Ν. 3852/2010, «Νέα Αρχιτεκτονική της Αυτοδιοίκησης και της Αποκεντρωμένης Διοίκησης - Πρόγραμμα Καλλικράτης», (ΦΕΚ 87 Α'/07-06-2010), με τις οποίες συνίσταται ως ενιαία αποκεντρωμένη μονάδα διοίκησης του κράτους, η Αποκεντρωμένη Διοίκηση Μακεδονίας-Θράκης.
2. Το Π.Δ 142/27-12-2010, «Οργανισμός της Αποκεντρωμένης Διοίκησης Μακεδονίας- Θράκης», (ΦΕΚ 235 Α'/27-12-2010).
3. Τις διατάξεις του άρθρου 225 του Ν. 3852/2010 , σύμφωνα με τις οποίες οι αποφάσεις των συλλογικών οργάνων των δήμων και των περιφερειών αποστέλλονται υποχρεωτικά για έλεγχο νομιμότητας στην Αυτοτελή Υπηρεσία Εποπτείας Ο.Τ.Α., εφόσον αφορούν: α) ρυθμίσεις κανονιστικού περιεχομένου, β) την ανάθεση έργων, υπηρεσιών, μελετών και προμηθειών, γ) την αγορά και εκποίηση ακινήτων, δ) την κήρυξη αναγκαστικών απαλλοτριώσεων, ε) την επιβολή φόρων, τελών, δικαιωμάτων, στ) τη σύναψη κάθε μορφής συμβάσεων, στις οποίες συμπεριλαμβάνονται και εκείνες που προβλέπονται από ειδικές διατάξεις της κείμενης νομοθεσίας, ζ) τη σύναψη δανείων, η) τη διενέργεια τοπικού δημοψηφίσματος όταν τούτο προβλέπεται από την κείμενη νομοθεσία και θ) τις διαδικασίες κατάρτισης των επιχειρησιακών προγραμμάτων. Επίσης αποστέλλονται προς έλεγχο νομιμότητας οι αποφάσεις των επιχειρήσεων των

δήμων και των περιφερειών, εκτός από τις αποφάσεις των ανωνύμων εταιρειών στις οποίες οι φορείς της Τοπικής Αυτοδιοίκησης δεν έχουν την πλειοψηφία, που αφορούν: α) αύξηση του μετοχικού κεφαλαίου, β) εκποίηση παγίων περιουσιακών στοιχείων και γ) λήψη δανείων. Η απόφαση αποστέλλεται για έλεγχο νομιμότητας συνοδευόμενη από αντίγραφο του αποδεικτικού δημοσίευσης και από τα έγγραφα στοιχεία που είναι αναγκαία για τη νόμιμη έκδοσή της, μέσα σε προθεσμία δεκαπέντε (15) ημερών από τη συνεδρίαση του συλλογικού οργάνου. Οι δήμοι, οι περιφέρειες και οι ανωτέρω επιχειρήσεις τους υποχρεούνται να διαβιβάζουν και κάθε επιπλέον στοιχείο που ζητείται από την Αυτοτελή Υπηρεσία Εποπτείας Ο.Τ.Α. Ο Ελεγκτής Νομιμότητας ελέγχει τη νομιμότητα της απόφασης μέσα σε αποκλειστική προθεσμία τριάντα (30) ημερών από την περιέλευσή της στην Αυτοτελή Υπηρεσία Εποπτείας Ο.Τ.Α. και εκδίδει υποχρεωτικά ειδική πράξη. Σε περίπτωση που διαπιστωθεί ότι η απόφαση είναι παράνομη, τότε αυτή ακυρώνεται.

4. Τις διατάξεις του άρθρου 226 του Ν. 3852/2010.
5. Τις διατάξεις της παρ. 12 του άρθρου 6 του Ν. 4071/2012 (ΦΕΚ 85 Α' /11-4-2012) σύμφωνα με τις οποίες ορίζεται ότι «Το πρώτο εδάφιο της παρ. 3 του άρθρου 225 του Ν. 3852/2010 αντικαθίσταται ως εξής: «Ο Ελεγκτής Νομιμότητας ελέγχει τη νομιμότητα της απόφασης μέσα σε αποκλειστική προθεσμία τριάντα (30) ημερών από την περιέλευσή της στην Αυτοτελή Υπηρεσία εποπτείας ΟΤΑ και εκδίδει υποχρεωτικά ειδική πράξη».
6. Το αριθ. 3607/9-2-2018 έγγραφο του Δήμου Σερρών με το οποίο υποβλήθηκε για έλεγχο νομιμότητας η αριθ. 47/2018 απόφαση του Δημοτικού Συμβουλίου, μαζί με τα συνημμένα.
7. Την από 23-2-2018 ένσταση του κ. Αναστασιάδη Χρήστου και των λοιπών δεκαοκτώ κατοίκων του Δήμου Σερρών, με την οποία ζητείται η ακύρωση της αριθ. 47/2018 απόφασης του Δημοτικού Συμβουλίου του Δήμου Σερρών, σε συνδυασμό με το από 12-3-2018 συμπληρωματικό τους έγγραφο (αρ. πρωτ. 3995/12-3-2018).
8. Την αριθ. 47/2018 απόφαση του Δημοτικού Συμβουλίου του Δήμου Σερρών, με την οποία εγκρίνεται η αριθ. 108/2017 μελέτη του έργου «Εκσυγχρονισμός αυτοκινητοδρόμου Δήμου Σερρών» προϋπολογισμού 450.000,00€, η τροποποίηση του τεχνικού προγράμματος και η αναμόρφωση του προϋπολογισμού για την εκτέλεση αυτού και για λογαριασμό της Αυτοκινητοδρόμιο Σερρών Α.Ε.
9. Το αριθ. 7983/8-3-2018 έγγραφο του Δήμου Σερρών σε απάντηση του αριθ. 2870/27-2-2018 όμοιου δικού μας, με το οποίο ζητήθηκαν πρόσθετα στοιχεία για την εξέταση της προσφυγής. Δ.Τ.Υ
10. Τις διατάξεις του άρθρου 227 του Ν. 3852/2010, σύμφωνα με τις οποίες οποιοσδήποτε έχει έννομο συμφέρον μπορεί να προσβάλει τις αποφάσεις των

συλλογικών ή μονομελών οργάνων των δήμων, των περιφερειών, των νομικών προσώπων δημοσίου δικαίου αυτών και των συνδέσμων για λόγους νομιμότητας, μέσα σε προθεσμία δεκαπέντε (15) ημερών από τη δημοσίευση της απόφασης ή την ανάρτησή της στο διαδίκτυο ή από την κοινοποίησή της ή αφότου έλαβε γνώση αυτής. Ο Ελεγκτής Νομιμότητας αποφαίνεται επί της προσφυγής μέσα σε αποκλειστική προθεσμία δύο (2) μηνών από την υποβολή της. Αν παρέλθει η ανωτέρω προθεσμία χωρίς να εκδοθεί απόφαση θεωρείται ότι η προσφυγή έχει σιωπηρώς απορριφθεί. Η άσκηση της ειδικής διοικητικής προσφυγής αποτελεί προϋπόθεση για την άσκηση ενδίκων βοηθημάτων ενώπιον των αρμόδιων δικαστηρίων.

11. Τις διατάξεις της αριθ. 11/7666/7-2-2007 εγκυκλίου του Υπ. Εσωτερικών , Δημόσιας Διοίκησης και Αποκέντρωσης . «Εποπτεία των πράξεων των συλλογικών και μονομελών οργάνων των πρωτοβάθμιων ΟΤΑ ». Σε περίπτωση που λείπουν κάποια από τα στοιχεία που είναι απαραίτητα για τον έλεγχο και ζητηθεί η αποστολή ή συμπλήρωσή τους, η προαναφερόμενη αποκλειστική προθεσμία άρχεται από την περιέλευση αυτών, εφόσον έκτοτε είναι δυνατόν να διαμορφωθεί ολοκληρωμένη κρίση για τη νομιμότητα ή μη της πράξης.
12. Επειδή προϋποθέσεις του παραδεκτού της προσφυγής είναι το έννομο συμφέρον, η προθεσμία άσκησής της και η φύση της προσβαλλόμενης πράξης .
13. Επειδή σύμφωνα με την πάγια νομολογία του Συμβουλίου της Επικρατείας, το έννομο συμφέρον πρέπει να είναι **προσωπικό**, δηλ να υπάρχει ειδικός δεσμός του προσφεύγοντος με την προσβαλλόμενη πράξη, η οποία θίγει συγκεκριμένη νομική ή πραγματική κατάσταση που τον αφορά, **άμεσο** , δηλ την βλάβη να υφίσταται ο ίδιος ο προσφεύγων κι όχι άλλο πρόσωπο, με το οποίο αυτός συνδέεται με ορισμένη σχέση (π.χ σύζυγος) και **ενεστώ**ς , δηλ να υφίσταται συγχρόνως κατά το χρόνο λήψης της απόφασης από τον ΟΤΑ, κατά το χρόνο άσκησης της προσφυγής και κατά χρόνο εξέτασης της προσφυγής. Τέλος, τονίζεται ότι η προσφυγή είναι απαράδεκτη, εάν το συμφέρον είναι μελλοντικό και αβέβαιο, ή παρωχημένο ή αόριστο, ή απλώς προσδοκώμενο. Η βλάβη που αποδίδεται στην πράξη, πρέπει να έχει επέλθει ή να είναι λογικά αναπόφευκτη.
14. Επειδή σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 252 του Ν. 3463/2006 , οι Δήμοι και οι Κοινότητες μπορούν να συνιστούν ή να συμμετέχουν σε επιχειρήσεις, οι οποίες καλούνται επιχειρήσεις Ο.Τ.Α., σύμφωνα με τις παρακάτω ειδικότερες ρυθμίσεις. Οι επιτρεπόμενες μορφές των επιχειρήσεων αυτών είναι οι εξής: α. Δημοτικές ή κοινοτικές κοινωφελείς επιχειρήσεις. β. Ανώνυμες εταιρείες Ο.Τ.Α. Οι ανώνυμες εταιρείες Ο.Τ.Α. συνιστώνται είτε μόνον από έναν ή περισσότερους Δήμους ή Κοινότητες είτε με Νομαρχιακές Αυτοδιοικήσεις ή και άλλους φορείς Τοπικής Αυτοδιοίκησης ή τρίτους, σύμφωνα με τις παρακάτω διακρίσεις. Οι εταιρείες αυτές λειτουργούν σύμφωνα με τις διατάξεις του κ.ν. 2190/1920. Οι ανώνυμες εταιρείες που συνιστώνται από περισσότερους Δήμους ή Κοινότητες

είτε με Νομαρχιακές Αυτοδιοικήσεις ή και άλλους φορείς Τοπικής Αυτοδιοίκησης θεωρούνται επιχειρήσεις Ο.Τ.Α., εφόσον τα νομικά αυτά πρόσωπα διαθέτουν την πλειοψηφία του εταιρικού κεφαλαίου. Το υπόλοιπο εταιρικό κεφάλαιο μπορεί να κατέχεται από άλλα φυσικά ή νομικά πρόσωπα. Στην εταιρεία της μορφής αυτής είναι δυνατή η συμμετοχή του Δημοσίου ή Ν.Π.Δ.Δ.

15. Επειδή σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 253 του Ν. 3463/2006 , η σύσταση ή η συμμετοχή σε επιχείρηση οποιασδήποτε μορφής γίνεται μετά από απόφαση του δημοτικού ή κοινοτικού συμβουλίου, η οποία λαμβάνεται με την απόλυτη πλειοψηφία του συνόλου των μελών του. Στην απόφαση αυτή καθορίζονται η επωνυμία, η κατηγορία, ο σκοπός, η διάρκεια, η έδρα της επιχείρησης, το κεφάλαιο, η διοίκηση, οι πόροι και κάθε άλλο στοιχείο αναγκαίο κατά την κρίση του δημοτικού ή κοινοτικού συμβουλίου. Της ανωτέρω αποφάσεως προηγείται η εκπόνηση σχετικής οικονομοτεχνικής μελέτης βιωσιμότητας. Η ίδια υποχρέωση υφίσταται και σε κάθε περίπτωση αύξησης του κεφαλαίου ή της εισφοράς του Ο.Τ.Α. στην επιχείρηση. Η εκτίμηση των περιουσιακών στοιχείων που εισφέρονται από Δήμο ή Κοινότητα σε επιχείρηση Ο.Τ.Α. ενεργείται από την επιτροπή του άρθρου 9 του κ.ν. 2190/1920, όπως ισχύει. Οι εκθέσεις εκτίμησης δημοσιεύονται στο Τεύχος Β' της Εφημερίδας της Κυβερνήσεως.
16. Επειδή σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 265 του Ν. 3463/2006 , οι ανώνυμες εταιρείες Ο.Τ.Α. της παραγράφου 1 του παρόντος άρθρου δεν επιχορηγούνται άμεσα ή έμμεσα από Ο.Τ.Α.. Κατ' εξαίρεση, είναι επιτρεπτή η επιχορήγηση από Ο.Τ.Α. νησιωτικών περιοχών ανώνυμης εταιρείας ή ναυτικής εταιρείας του ν. 959/1979, που αυτοί έχουν συστήσει ή συμμετέχουν κατά πλειοψηφία στο εταιρικό τους κεφάλαιο για τη διεξαγωγή θαλάσσιων συγκοινωνιών και μεταφορών, καθώς επίσης και στις περιπτώσεις για τις οποίες υφίσταται ειδική νομοθετική ρύθμιση.
17. Επειδή η «Αυτοκινητοδρόμιο Σερρών Α.Ε» αποτελεί ανώνυμη εταιρεία του δήμου, με πλειοψηφικό μετοχικό φορέα το δήμο Σερρών (76,5% του μετοχικού κεφαλαίου), η οποία λειτουργεί με ιδιωτικοοικονομικά κριτήρια (έχει κερδοσκοπικό σκοπό) και χωρίς κοινωφελή χαρακτήρα.
18. Επειδή για την ύπαρξη εννόμου συμφέροντος κατά τα ανωτέρω δεν αρκεί το γενικό ενδιαφέρον κάθε πολίτη, αλλά απαιτείται ιδιαίτερο και άμεσο έννομο συμφέρον η ύπαρξη του οποίου κρίνεται, όταν η διοικητική πράξη δεν απευθύνεται ευθέως προς τον αιτούντα, δημιουργώντας γι' αυτόν συγκεκριμένες έννομες συνέπειες, από τον σύνδεσμο που υπάρχει μεταξύ των εννόμων αποτελεσμάτων τα οποία επέρχονται από την προσβαλλομένη διοικητική πράξη και του περιεχομένου μιας συγκεκριμένης νομικής καταστάσεως ή ιδιότητας στην οποία βρίσκεται ή την οποία έχει και επικαλείται ο αιτών (ΣτΕ 2717/2007).
19. Επειδή η εκτέλεση του έργου «Εκσυγχρονισμός αυτοκινητοδρόμου Δήμου Σερρών», προϋπολογισμού 450.000,00€, για λογαριασμό της Αυτοκινητοδρόμιο

Σερρών Α.Ε. αποτελεί έμμεση επιχορήγηση από το Δήμο Σερρών, με αποτέλεσμα να καταστρατηγείται η απαγόρευση που τίθεται από το άρθρο 265 παρ. 3 του Δ.Κ.Κ.

Για τους παραπάνω λόγους

Αποφασίζουμε

Απορρίπτουμε την από 23-2-2018 ένσταση του κ. Αναστασιάδη Χρήστου και των λοιπών δεκαοκτώ κατοίκων του Δήμου Σερρών ως απαράδεκτη και ακυρώνουμε την αριθ. 47/2018 απόφαση του Δημοτικού Συμβουλίου του Δήμου Σερρών, για τους ειδικότερους λόγους που αναφέρονται στο σκεπτικό της παρούσης απόφασης.

Η παρούσα απόφαση μπορεί να προσβληθεί από οποιονδήποτε έχει έννομο συμφέρον, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 151 του Ν. 3463/2006 ενώπιον της Ειδικής Επιτροπής του άρθρου 152 του ιδίου Νόμου, που εδρεύει στη Θεσσαλονίκη στην οδό Τ. Οικονομίδη & Καθ. Ρωσσίδου 11 Τ.Κ. 54008, εντός προθεσμίας ενός μηνός από την έκδοση της απόφασης ή την κοινοποίηση της ή αφότου έλαβε γνώση αυτής.

Ο ΣΥΝΤΟΝΙΣΤΗΣ ΑΠΟΚΕΝΤΡΩΜΕΝΗΣ
ΔΙΟΙΚΗΣΗΣ ΜΑΚΕΔΟΝΙΑΣ - ΘΡΑΚΗΣ

ΔΡ. ΙΩΑΝΝΗΣ Κ. ΣΑΒΒΑΣ

ΚΟΙΝΟΠΟΙΗΣΗ **(με απόδειξη)**

1. κ. Αναστασιάδη Χρήστο
Καντά 2 , Σέρρες
Τ.Κ 62124
(με την παράκληση να ενημερώσει
και τους λοιπούς ενιστάμενους)
2. Δήμο Σερρών