



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

Ταχ. Δ/ση: Μεραρχίας 67
Ταχ. Κώδ.: 62125, Σέρρες
Πληροφορίες: Δ. Κωνσταντόπουλος
Τηλέφωνο: 2313309069
e-mail: dkonstant@m-t.gov.gr

ΘΕΜΑ: Έλεγχος νομιμότητας και ακύρωση της αριθμ. 580/2023 απόφασης της Οικονομικής Επιτροπής του Δήμου Σερρών.

Απόφαση
Ο Γραμματέας Αποκεντρωμένης Διοίκησης
Μακεδονίας - Θράκης

Έχοντας υπόψη:

1. Τις διατάξεις των άρθρ.63, 64 του ν.4954/2022 (ΦΕΚ136/Α΄) «Συμπληρωματικά μέτρα για την εφαρμογή του Κανονισμού (ΕΕ) 2019/788 του Ευρωπαϊκού Κοινοβουλίου και του Συμβουλίου σχετικά με την Ευρωπαϊκή Πρωτοβουλία Πολιτών και του Εκτελεστικού Κανονισμού (ΕΕ) 2019/1799 της Επιτροπής για τη θέσπιση τεχνικών προδιαγραφών για τα επιμέρους επιγραμμικά συστήματα συγκέντρωσης - Διατάξεις σχετικές με την εκλογική διαδικασία και τον έλεγχο εσόδων και δαπανών κομμάτων, συνασπισμών και υποψηφίων Βουλευτών και αιρετών - Λοιπές επείγουσες διατάξεις».
2. Τις διατάξεις των άρθρων 6, 65, 72, 214, 225, 226, 231, 238 του ν.3852/2010, «Νέα Αρχιτεκτονική της Αυτοδιοίκησης και της Αποκεντρωμένης Διοίκησης - Πρόγραμμα Καλλικράτης», (ΦΕΚ 87Α΄/07-06-2010), όπως τροποποιήθηκαν και ισχύουν.

Σέρρες 16 Νοεμβρίου 2023

Αριθ. Πρωτ.:152586

3. Τις διατάξεις των άρθρων 74, 116, 117 και 131 του ν.4555/2018 (ΦΕΚ-133 Α/19-7-2018) : «Μεταρρύθμιση του θεσμικού πλαισίου της Τοπικής Αυτοδιοίκησης - Εμβάθυνση της Δημοκρατίας - Ενίσχυση της Συμμετοχής - Βελτίωση της οικονομικής και αναπτυξιακής λειτουργίας των Ο.Τ.Α. [Πρόγραμμα «ΚΛΕΙΣΘΕΝΗΣ Ι»] - Ρυθμίσεις για τον εκσυγχρονισμό του πλαισίου οργάνωσης και λειτουργίας των ΦΟΔΣΑ - Ρυθμίσεις για την αποτελεσματικότερη, ταχύτερη και ενιαία άσκηση των αρμοδιοτήτων σχετικά με την απονομή ιθαγένειας και την πολιτογράφηση - Λοιπές διατάξεις αρμοδιότητας Υπουργείου Εσωτερικών και άλλες διατάξεις».
4. Τις διατάξεις των άρθρων 28 και 28Α του ν.4325/2015 (ΦΕΚ 47/11.05.2015 τεύχος Α') «Εκδημοκρατισμός της Διοίκησης - Καταπολέμηση Γραφειοκρατίας και Ηλεκτρονική Διακυβέρνηση. Αποκατάσταση αδικιών και άλλες διατάξεις», όπως το τελευταίο προστέθηκε με τις διατάξεις του άρθρου 24 του Ν. 4368/2016 (ΦΕΚ Α' 21).
5. Τις διατάξεις του ν.4727/20 (ΦΕΚ 184 Α/23-9-2020): Ψηφιακή Διακυβέρνηση (Ενσωμάτωση στην Ελληνική Νομοθεσία της Οδηγίας (ΕΕ) 2016/2102 και της Οδηγίας (ΕΕ) 2019/1024) - Ηλεκτρονικές Επικοινωνίες (Ενσωμάτωση στο Ελληνικό Δίκαιο της Οδηγίας (ΕΕ) 2018/1972) και άλλες διατάξεις.
6. Τις διατάξεις του ν.3463/2006 (ΦΕΚ114/Α'/2006) «Κώδικας Δήμων και Κοινοτήτων», όπως τροποποιήθηκαν και ισχύουν.
7. Το π.δ.142/27-12-2010 «Οργανισμός της Αποκεντρωμένης Διοίκησης Μακεδονίας-Θράκης», (ΦΕΚ 235 Α/27-12-2010).
8. Τις διατάξεις του άρθρου 24 του π.δ.142/2010, "Μέχρι την έναρξη λειτουργίας της Αυτοτελούς Υπηρεσίας Εποπτείας ΟΤΑ, η εποπτεία του Κράτους επί των ΟΤΑ και των νομικών τους προσώπων, όπως αυτή ορίζεται στο άρθρο 214 του ν.3852/2010, ασκείται από το Τμήμα Προσωπικού και τα Τμήματα Διοικητικού Οικονομικού της Αποκεντρωμένης Διοίκησης.
9. Την αριθμ.πρωτ.86781/19-12-2022 (ΦΕΚ/Υ.Ο.Δ.Δ/1183) Απόφαση του Υπουργού Εσωτερικών : «Διορισμός του Ιωάννη Σάββα του Κωνσταντίνου, στη θέση του

μετακλητού Γραμματέα Αποκεντρωμένης Διοίκησης Μακεδονίας - Θράκης».

10. Την αριθμ. πρωτ.94360/01-07-2023 απόφαση του Γραμματέα Αποκεντρωμένης Διοίκησης Μακεδονίας - Θράκης: «Ανάθεση άσκησης αρμοδιοτήτων σε οργανικές μονάδες της Αποκεντρωμένης Διοίκησης Μακεδονίας - Θράκης και παροχή εξουσιοδότησης υπογραφής πράξεων και εγγράφων «Με εντολή Γραμματέα» στους προϊσταμένους των οργανικών μονάδων της Αποκεντρωμένης Διοίκησης Μακεδονίας - Θράκης».

11. Την αριθμ.580/2023 απόφαση της οικονομικής επιτροπής του Δήμου Σερρών περί έγκρισης σύμβασης σύμβασης ενεχυριάσεων απαιτήσεων, σύμβασης μεσεγγύησης και συστάσεως Ειδικού Καταπιστευτικού (Δεσμευμένου) Λογαριασμού (Escrow Account) ύψους 7.793.432,35€ μη συμπεριλαμβανομένου του ΦΠΑ 24%, για την εκτέλεση της υπηρεσίας με τίτλο «Ενεργειακή Αναβάθμιση, Αυτοματοποίηση και Διαχείριση του Δικτύου Ηλεκτροφωτισμού Κοινοχρήστων Χώρων (Οδοφωτισμός) στο Δήμο Σερρών» και εξουσιοδότηση του Δημάρχου για την υπογραφή τους, η οποία ελήφθη κατά τη 47^η συνεδρίαση του ανωτέρω οργάνου στις 27-09-2023 και δημοσιεύτηκε στο Πρόγραμμα Διαύγεια στις 29-09-2023 με ΑΔΑ: 61ΧΦΩ10-7Τ9.

12. Επειδή σύμφωνα με τις διατάξεις της παρ.1 του άρθρου 226 ν.3852/2010 όπως ισχύει, «1. Ο Επόπτης Ο.Τ.Α. μπορεί αυτεπαγγέλτως να ακυρώσει οποιαδήποτε απόφαση των συλλογικών ή μονομελών οργάνων των δήμων, των περιφερειών, των νομικών προσώπων αυτών, καθώς και των συνδέσμων τους, για λόγους νομιμότητας, μέσα σε προθεσμία δύο (2) μηνών αφότου η απόφαση έχει δημοσιευτεί ή εκδοθεί.

13. Επειδή, σύμφωνα με τις διατάξεις της παρ.1 του άρθρου 238 του ν. 3852/2012, όπως αυτό αντικαταστάθηκε από το άρθρο 131 του ν. 4555/2018 και τις όμοιες των άρθρων 63-66 ν. 4954/2022, μέχρι την έναρξη λειτουργίας της ΑΥΕ Ο.Τ.Α. ο έλεγχος νομιμότητας των πράξεων, κατά τα άρθρα 225 έως 227, ασκείται από τον Γραμματέα της οικείας Αποκεντρωμένης Διοίκησης και τις Ειδικές Επιτροπές του άρθρου 152 του Κώδικα Δήμων και Κοινοτήτων (ν. 3463/2006, Α' 114), οι οποίες βρίσκονται στις έδρες

των περιφερειών που ανήκουν στην ανωτέρω Αποκεντρωμένη Διοίκηση, καθώς και τις Επιτροπές Ελέγχου των Πράξεων του άρθρου 68 του Κώδικα Νομαρχιακής Αυτοδιοίκησης (π.δ. 30/1996, Α' 21), που βρίσκονται στην έδρα της οικείας Αποκεντρωμένης Διοίκησης.

14. Επειδή, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 65 του ν.3852/2010 όπως ισχύει, «1.Το δημοτικό συμβούλιο αποφασίζει για όλα τα θέματα που αφορούν το δήμο, εκτός από εκείνα που ανήκουν εκ του νόμου στην αρμοδιότητα του δημάρχου ή άλλου οργάνου του δήμου ή το ίδιο το δημοτικό συμβούλιο μεταβίβασε σε επιτροπή του. 2.Το δημοτικό συμβούλιο εκφράζει τις θέσεις του σε θέματα τοπικού ενδιαφέροντος και γνωμοδοτεί όποτε δημόσιες αρχές ή αρμόδια όργανα ζητούν τη γνώμη του. 3.Ορίζει τους φόρους, τα τέλη, τα δικαιώματα και τις εισφορές. 4.Καταρτίζει με την απόλυτη πλειοψηφία του συνόλου των μελών του τον κανονισμό λειτουργίας του, με βάση τον πρότυπο κανονισμό του άρθρου 67 του παρόντος. Αν δεν έχει θεσπισθεί κανονισμός λειτουργίας από το δημοτικό συμβούλιο, τότε ισχύει ο εν λόγω πρότυπος κανονισμός. 5.Ένα (1) μήνα πριν από τη διενέργεια των εκλογών και μέχρι την εγκατάσταση των νέων δημοτικών αρχών, το δημοτικό συμβούλιο αποφασίζει μόνο για θέματα που αναφέρονται σε έκτακτες περιπτώσεις εξαιρετικά επείγουσας και απρόβλεπτης ανάγκης, καθώς και για θέματα που αφορούν στην υλοποίηση συγχρηματοδοτούμενων έργων 6. Το δημοτικό συμβούλιο μπορεί με απόφασή του να μεταβιβάζει στην οικονομική επιτροπή και στην επιτροπή ποιότητας ζωής αρμοδιότητές του σχετικές με το αντικείμενό τους».

15. Επειδή οι αρμοδιότητες της οικονομικής επιτροπής ως αποφασιστικό, ελεγκτικό και γνωμοδοτικό συλλογικό όργανο του Δήμου απαριθμούνται εξαντλητικά στις διατάξεις της παρ.1 του άρθρου 72 του ν.3852/2010, όπως τροποποιήθηκε και ισχύει (βλ. και την αριθμ. 131/2023 Εγκύκλιο ΥΠΕΣ, ΑΔΑ:ΡΨΦΛ46ΜΤΛ6-ΟΘΨ).

16. Επειδή με την αριθμ. 580/2023 απόφαση της οικονομικής επιτροπής του δήμου Σερρών με θέμα: Έγκριση σύναψης σύμβασης ενεχυριάσεων απαιτήσεων, σύμβασης

μεσεγγύησης και συστάσεως Ειδικού Καταπιστευτικού (Δεσμευμένου) Λογαριασμού (Escrow Account) ύψους 7.793.432,35€ μη συμπεριλαμβανομένου του ΦΠΑ 24%, για την εκτέλεση της υπηρεσίας με τίτλο «Ενεργειακή Αναβάθμιση, Αυτοματοποίηση και Διαχείριση του Δικτύου Ηλεκτροφωτισμού Κοινοχρήστων Χώρων (Οδοφωτισμός) στο Δήμο Σερρών» και εξουσιοδότηση του Δημάρχου για την υπογραφή τους αποφασίστηκαν ομόφωνα τα εξής: «**A)** Εγκρίνει το τελικό ποσό για τη σύσταση του Ειδικού Καταπιστευτικού (Δεσμευμένου) Λογαριασμού (escrow account), που οριστικοποιήθηκε στο ποσό των 7.793.432,35 € μη συμπεριλαμβανομένου του ΦΠΑ 24%, για τη Σύμβαση Παροχής Υπηρεσιών: «Ενεργειακή Αναβάθμιση, Αυτοματοποίηση και Διαχείριση του Δικτύου Ηλεκτροφωτισμού Κοινοχρήστων Χώρων (Οδοφωτισμός) στο Δήμο Σερρών», σύμφωνα με την υπ' αριθμ. 159/2023 Απόφαση της Ο.Ε. του Δήμου Σερρών, στις 31-03-2023 (ΑΔΑ:ΨΛΒΡΩ10-5ΨΑ), με την οποία κατακυρώθηκε η ΣΠΥ στην Ένωση Εταιρειών «ΟΤΕ Α.Ε.-GLOBILED Μ.ΕΠΕ».

B) Εγκρίνει τα ποσά που θα αναλογούν στις Βεβαιώσεις Τριμηνιαίας Αμοιβής που θα εκδίδονται από το Δήμο για τον Ανάδοχο, θα κατατίθενται από τους Παρόχους Ενέργειας, στον Ειδικό Καταπιστευτικό (Δεσμευμένο) Λογαριασμό (escrow account), ο οποίος θα συσταθεί στο Ταμείο Παρακαταθηκών και Δανείων για την υλοποίηση της υπηρεσίας «Ενεργειακή Αναβάθμιση, Αυτοματοποίηση και Διαχείριση του Δικτύου Ηλεκτροφωτισμού Κοινοχρήστων Χώρων (Οδοφωτισμός) στο Δήμο Σερρών».

Γ) Ορίζει το Πιστωτικό Ίδρυμα Ταμείο Παρακαταθηκών και Δανείων Μεσεγγυούχο και χειριστή των ποσών (εκχωρούμενων απαιτήσεων) που θα κατατεθούν σε αυτόν μαζί με την χορήγηση ανέκκλητης εντολής και εξουσιοδότησης, να προβαίνει στις ενέργειες που προβλέπονται στην σχετική σύμβαση Μεσεγγύησης.

Δ) Εξουσιοδοτεί το νόμιμο εκπρόσωπο του καταθέτοντος Ν.Π.Δ.Δ. με την επωνυμία *ΔΗΜΟΣ ΣΕΡΡΩΝ*, που εδρεύει στις Σέρρες επί της οδού Κωνσταντίνου Καραμανλή αριθ. 1, με Α.Φ.Μ. 997657764, τον Δήμαρχο Σερρών κ. Αλέξανδρο Χρυσάφη του Αθανασίου και της Μαρίας, κάτοχο του με αριθμό ΑΕ 114184 Δ.Α.Τ. της

Υποδιεύθυνσης Ασφαλείας Σερρών, να υπογράψει τη σχετική Σύμβαση Μεσεγγύησης και τη σχετική Σύμβαση Ενεχυρίασης Απαιτήσεων και να προβεί σε κάθε νόμιμη απαραίτητη ενέργεια για την υλοποίηση της εν λόγω απόφασης της Οικονομικής Επιτροπής.».

17. Επειδή, σύμφωνα με τα διαλαμβανόμενα της αριθμ. 11/2007 εγκυκλίου του Υπουργείου Εσωτερικών «Εποπτεία των πράξεων των συλλογικών και μονμελών οργάνων του πρωτοβάθμιου ΟΤΑ» και ειδικότερα την παρ.2.3 αυτής, κατά τον έλεγχο νομιμότητας που ασκείται είτε υποχρεωτικώς είτε αυτεπαγγέλτως, ερευνάται αν η ρύθμιση που επιβάλλεται με την απόφαση αυτή έρχεται σε αντίθεση με ισχύοντα κανόνα δικαίου, δηλ. νόμο, προεδρικό διάταγμα, κανονιστική απόφαση της διοίκησης, αλλά και κανονιστικές αποφάσεις που θεσπίζουν οι ίδιοι οι πρωτοβάθμιοι ΟΤΑ σύμφωνα με το άρθρο 79 του ν.3463/2006. **Λόγοι που επιφέρουν την ακύρωση της πράξης είναι οι εξής:** i) αναρμοδιότητα του εκδόντος την πράξη οργάνου ii) παράβαση τύπων της διαδικασίας iii) παράβαση νόμου iv) κατάχρηση εξουσίας. **Αναρμοδιότητα δε, συντρέχει στην περίπτωση που άλλο όργανο είναι αρμόδιο (καθ'ύλη ή κατά τόπο) για την έκδοση της πράξης, ή όταν κανένα διοικητικό όργανο δεν είναι αρμόδιο να την εκδώσει.**

18. Επειδή, όπως προκύπτει από τα ανωτέρω αναφερόμενα, η αρμοδιότητα για την έγκριση σύναψης σύμβασης ενεχυρίασεων απαιτήσεων, σύμβασης μεσεγγύησης και συστάσεως Ειδικού Καταπιστευτικού (Δεσμευμένου) Λογαριασμού (Escrow Account), ύψους 7.793.432,35€ μη συμπεριλαμβανομένου του ΦΠΑ 24%, για την εκτέλεση της υπηρεσίας με τίτλο «Ενεργειακή Αναβάθμιση, Αυτοματοποίηση και Διαχείριση του Δικτύου Ηλεκτροφωτισμού Κοινοχρήστων Χώρων (Οδοφωτισμός) στο Δήμο Σερρών» και εξουσιοδότηση του Δημάρχου για την υπογραφή τους καθώς και όσων αποφασίστηκαν με την εν λόγω απόφαση, ανήκει στο Δημοτικό Συμβούλιο του Δήμου Σερρών, ήτοι στο κατά τεκμήριο αρμόδιο όργανο, καθώς η εν λόγω αρμοδιότητα, δεν περιλαμβάνεται στις ρητώς αποδιδόμενες αρμοδιότητες από το άρθρο 72 ν.3852/2010

στην Οικονομική Επιτροπή. Τα ανωτέρω και ειδικότερα στην εν λόγω περίπτωση προκύπτουν από το σχέδιο της σύμβασης μεσεγγύησης, που αποτελεί παράρτημα 7 της αριθμ.42687/1472/02-12-2022 διακήρυξης με ΑΔΑΜ 22PROC011752430 με τίτλο «Ενεργειακή Αναβάθμιση, Αυτοματοποίηση και Διαχείριση του Δικτύου Ηλεκτροφωτισμού Κοινοχρήστων Χώρων (Οδοφωτισμός) στο Δήμο Σερρών», όπου στο «Άρθρο 1 Προοίμιο» ορίζεται ότι τόσο ο ορισμός του Μεσεγγυούχου ως χειριστή και μεσεγγυούχου των παραπάνω ποσών (εκχωρούμενων απαιτήσεων) που θα κατατεθούν σε αυτόν και την χορήγηση σε αυτόν ανέκκλητης εντολής και εξουσιοδότησης να προβαίνει στις ενέργειες που προβλέπονται στη σχετική σύμβαση μεσεγγύησης όσο και η οριστικοποίηση του τελικού ποσού για τη σύσταση του Ειδικού Δεσμευμένου Λογαριασμού (escrow account) για το συγκεκριμένο έργο εγκρίνονται με απόφαση του Δημοτικού Συμβουλίου του «ΚΑΤΑΘΕΤΗ-ΔΗΜΟΥ». Ως εκ τούτου και δεδομένου ότι δεν παρήλθε η αποκλειστική προθεσμία του άρθρου 226 ν.3852/2010, η αριθμ. 580/27-9-2023 απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής του Δήμου Σερρών, πρέπει να ακυρωθεί, ως μη νομίμως και αναρμοδίως εκδοθείσα.

Για όλους τους παραπάνω λόγους

Αποφασίζουμε

Ακυρώνουμε την αριθμ.580/2023 απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής του Δήμου Σερρών, για τους ειδικότερους λόγους που αναφέρονται στο σκεπτικό της παρούσας απόφασης.

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

Με εντολή Γραμματέα Α.Δ.Μ.-Θ.
Ο Προϊστάμενος Δ/νσης
Εσωτερικής Λειτουργίας

Αθ. Μπογιαννίδης

ΚΟΙΝΟΠΟΙΗΣΗ:
Δήμο Σερρών