



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ
 ΝΟΜΟΣ ΣΕΡΡΩΝ
 ΔΗΜΟΣ ΣΕΡΡΩΝ
 Δ/ΝΣΗ Δ/ΚΟΥ-ΟΙΚΟΝ/ΚΟΥ
 ΤΜΗΜΑ ΥΠΟΣΤ. ΣΥΛΛΟΓΙΚΩΝ ΟΡΓΑΝΩΝ
ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΗ ΕΠΙΤΡΟΠΗ

ΑΝΑΡΤΗΤΕΟ ΣΤΟ ΔΙΑΔΙΚΤΥΟ

Π Ρ Α Κ Τ Ι Κ Ο 65^ο έτους 2022

Οικονομικής Επιτροπής Δήμου Σερρών (Συνεδρίαση 65η)

Στις Σέρρες και στο Δημοτικό Κατάστημα, σήμερα την 28^η του μηνός **Νοεμβρίου** του έτους **2022**, ημέρα της εβδομάδας **Δευτέρα** και ώρα **12.00' μ.**, πραγματοποιήθηκε **Τακτική Μεικτή (διά ζώσης και ταυτόχρονα με τηλεδιάσκεψη) Συνεδρίαση** της Οικονομικής Επιτροπής του Δήμου Σερρών, ύστερα από την αριθμ. 41573/24-11-2022 έγγραφη πρόσκληση του Προέδρου της Οικονομικής Επιτροπής, που εστάλη ηλεκτρονικά σε όλα τα μέλη της, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 75 του Ν.3852/2010, όπως αντικαταστάθηκε από το άρθρο 77 του Ν.4555/2018, την υπ' αριθμ. 374/39135/30-05-2022 εγκύκλιο του Υπουργείου Εσωτερικών και τις διατάξεις του άρθρου 78 του Ν.4954/2022 (ΦΕΚ 136/τ.Α'9-7-2022).

Από τα εννέα (9) μέλη παρόντες, ήταν οι :

1. Μισιρλής Σπυρίδων, Αντιδήμαρχος και Πρόεδρος της Οικον. Επιτροπής, 2. Νυχτοπάτης Γεώργιος, Αντιπρόεδρος, 3. Δεσποτιδής Ιωάννης, 4. Καρακολίδης Παναγιώτης, 5. Μητλιάγκα Βαρβάρα, 6. Χράπας Παντελής.

Παρόντας (συνδεδεμένος) μέσω της ηλεκτρονικής πλατφόρμας τηλεδιασκέψεων WEBEX, ήταν ο Αντιπρόεδρος της Οικονομικής Επιτροπής κ. Νυχτοπάτης Γεώργιος.

ΑΠΟΝΤΕΣ: 1. Μπουρβάνης Ζαχαρίας, 2. Χαλκιάπουλος Αλέξανδρος, 3. Χατζηδημητρίου Ιωάννης, Μέλη.

Μετά την διαπίστωση απαρτίας, ο κ. Αντιδήμαρχος, ως Πρόεδρος της Οικον. Επιτροπής, που ορίστηκε με την υπ' αριθμό 915/33288/30-09-2022 απόφαση Δημάρχου Σερρών κ. Χρυσάφη Αλέξανδρου, κήρυξε την έναρξη της συνεδρίασης.

Α Π Ο Φ Α Σ Η 1199 / 2022

ΠΕΡΙΛΗΨΗ: Άσκηση ειδικής διοικητικής προσφυγής κατά της υπ' αριθμ. Πρωτ. 38216/2.11.2022 (και αρ. Πρωτ. 235900/2022 Αποκεντρωμένης Διοίκησης) Απόφασης του Συντονιστή της Αποκεντρωμένης Διοίκησης Μακεδονίας-Θράκης ενώπιον της Ειδικής Επιτροπής του άρθρου 152 του Κ.Δ.Κ. της Αποκεντρωμένης Διοίκησης Μακεδονίας- Θράκης.

Στην παραπάνω συνεδρίαση, στο 3^ο θέμα της ημερήσιας διάταξης, ο κ. Αντιδήμαρχος ως Πρόεδρος της Οικον. Επιτροπής, έθεσε υπόψη των μελών της την υπ' αριθμ. 41570/24-11-2022 γνωμοδότηση της Νομικής Συμβούλου του Δήμου, που έχουν ως εξής:

« Κύριοι Συνάδελφοι,

A)

Λαμβάνοντας υπόψη το παραπάνω σχετικό έγγραφο της Αποκεντρωμένης Διοίκησης Μακεδονίας – Θράκης, ως διαπιστωτικού – γνωμοδοτικού χαρακτήρα πράξη, σχετικά με την διαδικασία ελέγχου νομιμότητας της αριθμ. 345/2018 απόφαση του δημοτικού συμβουλίου Σερρών, η οποία αναφέρεται στην απευθείας εκμίσθωση χώρων του δήμου Σερρών στην “Αυτοκινητοδρόμιο Σερρών ΑΕ ΟΤΑ”, παρακαλούμε να γνωμοδοτήσετε προς την Οικονομική Επιτροπή, σύμφωνα με τις διατάξεις των παρ. 1 (ιβ) και 2 του άρθρου 72 του ν. 3852/2010, για την άσκηση ή μη διοικητικής προσφυγής εκ μέρους του δήμου, στην ειδική επιτροπή του άρθρου 152 του ν. 3463/2006, ως έχον ειδικό έννομο συμφέρον.

B)

Δια της παρούσας ζητούμε την έγκριση άσκησης της ειδικής διοικητικής προσφυγής του Δήμου Σερρών κατά της υπ’ αριθμ. Πρωτ. 38216/2.11.2022 (και αρ. Πρωτ. 235900/2022 Αποκεντρωμένης Διοίκησης) Απόφασης του Συντονιστή της Αποκεντρωμένης Διοίκησης Μακεδονίας-Θράκης, η οποία προέβη σε εν μέρει ακύρωση της αριθμ. 915/2022 απόφασης Δημάρχου Σερρών, ενώπιον της Ειδικής Επιτροπής του άρθρου 152 του Κ.Δ.Κ. της Αποκεντρωμένης Διοίκησης Μακεδονίας- Θράκης.

ΙΣΤΟΡΙΚΟ ΜΕΡΟΣ

Κατόπιν επικύρωσης και ανακήρυξης της Δημοτικής Αρχής με θητεία 2019-2023 το Δημοτικό Συμβούλιο του Δήμου Σερρών με την υπ’ αριθμ. 569/2019 απόφασή του εξέλεξε τα μέλη της Οικονομικής Επιτροπής (τακτικά και αναπληρωματικά) για την πρώτη αυτοδιοικητική περίοδο από 1-09-2019 έως 6-11-2021. Ακολούθως, δυνάμει της παρ. 8 του άρθρου 90, ως τροποποιήθηκε από τις διατάξεις του αρ. 61 του Ν. 4873/2021 (ΦΕΚ Α 248/16.12.2021) η θητεία των προεδρείων των δημοτικών και περιφερειακών συμβουλίων, καθώς και των επιτροπών που εξελέγησαν την 1η ή 8η Σεπτεμβρίου του έτους 2019, παρατάθηκε αυτοδικαίως έως την 8η Ιανουαρίου του έτους 2022. Ως εκ τούτου , η δεύτερη θητεία των μελών της Οικονομικής Επιτροπής και της Επιτροπής Ποιότητας Ζωής, ακολουθώντας τη θητεία των μελών του προεδρείου του δημοτικού συμβουλίου, εκκίνησε με τη νέα εκλογή των μελών τους την 9η Ιανουαρίου του έτους 2022 με καταληκτική ημερομηνία ισχύος της την 13 η Δεκεμβρίου του έτους 2023.

Την 01.09.2019 και την 2/0/2022 ο κ. Χρυσανθίδης Βασίλειος, ως αιρετό μέλος του Δημοτικού Συμβουλίου, ανήκων στην παράταξη “Σερραϊκή Αυτοδιοικητική Συνεργασία-ΣΕΡΡΑ.Σ.-Στέφανος Φωτιάδης”, έθεσε υποψηφιότητα στην εκλογή των τακτικών και αναπληρωματικών μελών της Οικονομικής Επιτροπής τόσο της πρώτης όσο και της δεύτερης δημοτικής περιόδου και αναδείχθηκε ως τακτικό μέλος του εν λόγω συλλογικού οργάνου συγκεντρώνοντας 12 ψήφους και στις δύο εκλογές του δημοτικού συμβουλίου και καταφέροντας να καταλάβει μία έδρα της Οικονομικής Επιτροπής ως εκπρόσωπος της ως άνω παράταξης, η οποία συμμετείχε στην εκλογική διαδικασία καταθέτοντας ψηφοδέλτιο στο οποίο αναγράφεται το όνομα της παράταξης και ενσωματώνονται τα ονόματα των υποψηφίων μελών της Επιτροπής, υπό την παράλληλη ιδιότητά τους ως μέλη του δημοτικού συμβουλίου και την αναπόσπαστη με τον σκοπό της εκλογής τους στο εν λόγω συλλογικό όργανο, ιδιότητά τους ως μέλη της αυτής δημοτικής παράταξης.

Ακολούθως, την 7.09.2022 ο εν λόγω δημοτικός σύμβουλος κατόπιν δήλωσής του, ανεξαρτητοποιήθηκε από τη Δημοτική Παράταξη “ΣΕΡΡΑΙΚΗ ΑΥΤΟΔΙΟΙΚΗΤΙΚΗ ΣΥΝΕΡΓΑΣΙΑ” δια της οποίας εξελέγη ως δημοτικός σύμβουλος του Δήμου Σερρών δυνάμει των υπ’ αριθμόν 32/2019 και 39/2019 Αποφάσεων του Πολυμελούς Πρωτοδικείου Σερρών, και του συναφούς από 28-08-2019 πρακτικού ορκωμοσίας της Δημοτικής Αρχής του Δήμου Σερρών την

δημοτική θητεία 2019 - 2023. Κατόπιν τούτου, σε απάντηση του με αρ. Πρωτ. 230930/2022 εγγράφου της Αποκεντρωμένης Διοίκησης Μακεδονίας-Θράκης, ο Δήμος Σερρών, με το με αρ. Πρωτ. 36407/19.10.2022 έγγραφο της Διεύθυνσης Διοικητικών Διαδικασιών απέστειλε στην Αποκεντρωμένη Διοίκηση Μακεδονίας- Θράκης την υπ' αριθμ. 30172/08.09.2022 δήλωση ανεξαρτητοποίησης του κ. Βασιλείου Χρυσανθίδη από την Δημοτική Παράταξη δια της οποίας και εξελέγη μέλος του δημοτικού συμβουλίου και μέλος της Ο.Ε.

Συνεπεία της ανεξαρτητοποίησής του, ο εν λόγω σύμβουλος, άμα την υποβολή της δηλώσεως ανεξαρτητοποίησης του, κατέστη αυτοδικαίως έκπτωτος από το αξίωμά του ως μέλος της Οικονομικής Επιτροπής και αναπληρώθηκε από τον κ. Μπουρβάνη Ζαχαρία, ο οποίος είχε αναδειχθεί ως πρώτο αναπληρωματικό μέλος στην αυτή εκλογική διαδικασία.

Εν συνεχεία, με την υπ' αριθμ. 915/2022 Απόφαση Δημάρχου Σερρών, ο κ. Χρυσανθίδης Βασιλείος ορίστηκε Αντιδήμαρχος “Διοικητικών Υπηρεσιών” και του μεταβιβάστηκαν, καθ' ύλην αρμοδιότητα, αφορώσες στη Διεύθυνση Διοικητικών Υπηρεσιών, **ορίστηκε Μέλος της Οικονομικής Επιτροπής υπό την ιδιότητα του Αντιδημάρχου** σύμφωνα με τα διαλαμβανόμενα στις οικεία νομοθεσία και χορηγήθηκε εξουσιοδότηση υπογραφής των εγγράφων από και προς άλλων Δημοσίων Υπηρεσιών, Υπουργείων κλπ.

Ακολουθώντας, κατόπιν ελέγχου νομιμότητας της υποβληθείσας υπ' αριθμ. 915/2022 Απόφασης του Δημάρχου Σερρών, δυνάμει των διατάξεων του αρ. 117 του ν. 45555/2018 (Αυτεπάγγελτος έλεγχος νομιμότητας), που αντικατέστησαν το άρθρο 226 του ν. 3852/2010 (ΦΕΚ Α' 87/7.6.2010), ο Συντονιστής της Αποκεντρωμένης Διοίκησης Μακεδονίας-Θράκης, με την με αρ. Πρωτ. 38216/2022 (και αρ. Πρωτ. 235900/2022 Αποκεντρωμένης Διοίκησης) Απόφασή του προέβη σε μερική ακύρωση της ως άνω απόφασης ως προς το εδάφιο της παρ. 6 του αποφασιστικού σκέλους με το οποίο ο ανεξάρτητος Δημοτικός Σύμβουλος Βασιλείος Χρυσανθίδης μετά τον ορισμό του ως Αντιδήμαρχος “ορίζεται και Μέλος της Οικονομικής Επιτροπής” αποτυπώνοντας τους κάτωθι λόγους :

“20. Επειδή μόνο σε περίπτωση που δημοτικός σύμβουλος που ανεξαρτητοποιήθηκε από την παράταξή του κατά τη διάρκεια της πρώτης θητείας των επιτροπών και ξέπεσε από μέλος τους, μπορεί κατά τη δεύτερη θητεία να οριστεί με την ιδιότητα του Αντιδημάρχου μέλος των επιτροπών,

21.Επειδή η πλημμέλεια στον ορισμό και στην συμμετοχή μέλους του οργάνου επιδρά άμεσα και ευθέως συνολικά στη νομιμοποίηση επιδρά άμεσα και ευθέως συνολικά στη νομιμότητας συγκρότησης, σύνθεσης και λειτουργίας του συλλογικού οργάνου.

22. Επειδή ο Δημοτικός Σύμβουλος του Δήμου Σερρών Χρυσανθίδης Βασιλείος στη δεύτερη θητεία της Οικονομικής Επιτροπής ανεξαρτητοποιήθηκε από την παράταξή του και ξέπεσε από μέλος αυτής. Ως εκ τούτου ο ορισμός του συγκεκριμένου αντιδημάρχου με την αριθμ. 915/2022 απόφαση του Δημάρχου Σερρών ως μέλος της Οικονομικής Επιτροπής δεν είναι νόμιμος.”

Την αρ. Πρωτ. 38216/2022 (και αρ. Πρωτ. 235900/2022 Αποκεντρωμένης Διοίκησης) Απόφαση του Συντονιστή της Αποκεντρωμένης Διοίκησης Μακεδονίας Θράκης προσβάλλουμε και ζητούμε την εξάλειψή της, ως εκδοθείσα κατά παράβαση ουσιαστικής διάταξης νόμου λόγω προφανούς πλάνης περί τα πράγματα, κατ'εσφαλμένη ερμηνεία του νόμου λόγω παντελούς απόκλισης από τον δικαιολογητικό λόγο θέσπισης των επικαλούμενων διατάξεων περί αυτοδίκαιης έκπτωσης ανεξαρτητοποιηθέντος δημοτικού συμβούλου σε αυτήν, καθώς και πρόδηλης παρέκκλισης της προσβαλλομένης αποφάσεως από τις αρχές της αναλογικότητας, της χρηστής διοικήσεως, της ασφάλειας δικαίου κατόπιν μιας εξόχως τυπολατρικής και αδικαιολόγητα συσταλτικής ερμηνείας του νόμου περί συμμετοχής ανεξαρτητοποιηθέντος Αντιδημάρχου ως οριζόμενο μέλος της Οικονομικής Επιτροπής του Δήμου .

ΝΟΜΙΚΟ ΜΕΡΟΣ

Α. Παράβαση κατ' ουσίαν διάταξης νόμου

1. Αρχικά, στις διατάξεις του αρ. 74 του ν. 3852/2010 “Νέα Αρχιτεκτονική της Αυτοδιοίκησης και

της Αποκεντρωμένης Διοίκησης - Πρόγραμμα Καλλικράτης” (ΦΕΚ Α' 87/7.6.2010), όπως αντικαταστάθηκε με το [άρθρο 76 Ν.4555/2018,ΦΕΚ Α 133/19.7.2018](#) και τροποποιήθηκε με τις διατάξεις της παρ. 1 του αρ. 2 [Ν.4623/2019,ΦΕΚ Α 134/9.8.2019](#), ρυθμίζονται ζητήματα συγκρότησης και εκλογής της Οικονομικής Επιτροπής και της Επιτροπής Ποιότητας Ζωής και προβλέπεται με τρόπο προδήλως διακριτό η ανάδειξη των μελών της Οικονομικής Επιτροπής, αφενός ως αποτέλεσμα της παρατεθείσας στην οικεία διάταξη εκλογικής διαδικασίας, και αφετέρου ως συνέπεια ορισμού τους υπό την ιδιότητα του Αντιδημάρχου με έκδοση ατομικής διοικητικής πράξης του μονομελούς διοικητικού οργάνου, ήτοι του Δημάρχου. Ειδικότερα, μεταξύ άλλων, προβλέπεται ότι :

“ 1. Η οικονομική επιτροπή και η επιτροπή ποιότητας ζωής αποτελούνται από τον Δήμαρχο ή τον οριζόμενο από αυτόν αντιδήμαρχο ως πρόεδρο, από δύο (2) ακόμη αντιδημάρχους ως μέλη οριζόμενα από τον δήμαρχο και από τέσσερα (4) μέλη, αν το συμβούλιο έχει έως και είκοσι επτά (27) μέλη, έξι (6) μέλη, αν το συμβούλιο έχει έως και σαράντα πέντε (45) μέλη και οκτώ (8) μέλη, αν το συμβούλιο έχει πάνω από σαράντα πέντε (45) μέλη. Τα μη οριζόμενα μέλη των επιτροπών εκλέγονται από το δημοτικό συμβούλιο. Από τα εκλεγόμενα μέλη των επιτροπών, τουλάχιστον ένα (1) μέλος στις επταμελείς, δύο (2) μέλη στις εννεαμελείς και τρία (3) μέλη στις ενδεκαμελείς επιτροπές προέρχονται υποχρεωτικά από την παράταξη με την οποία εξελέγη ο δήμαρχος.

2. Η θητεία της οικονομικής επιτροπής και της επιτροπής ποιότητας ζωής είναι διετής. Το δημοτικό συμβούλιο, μετά την εκλογή του προεδρείου κατά τις ημερομηνίες που ορίζονται στην παράγραφο 1 του άρθρου 64 και κατά τη διάρκεια της ίδιας συνεδρίασης, εκλέγει μεταξύ των μελών του με μυστική ψηφοφορία τα μέλη της οικονομικής επιτροπής και της επιτροπής ποιότητας ζωής, με τη διαδικασία των επόμενων παραγράφων.

3. Για τον υπολογισμό των μελών κάθε παράταξης στην οικονομική επιτροπή και στην επιτροπή ποιότητας ζωής διαιρείται ο συνολικός αριθμός των μελών του δημοτικού συμβουλίου με τον αριθμό των εκλεγόμενων μελών και ο αριθμός αυτός, έως δευτέρου δεκαδικού ψηφίου, αποτελεί το εκλογικό μέτρο. Στη συνέχεια διαιρείται ο αριθμός των δημοτικών συμβούλων κάθε παράταξης με το εκλογικό μέτρο και η κάθε παράταξη εκλέγει στις επιτροπές αριθμό μελών ίσο με το ακέραιο μέρος της διαίρεσης. Για τη διαδικασία αυτήν, τυχόν ανεξάρτητοι δημοτικοί σύμβουλοι λογίζονται αθροιστικά ως μια ενιαία παράταξη. Εφόσον το άθροισμα των μελών που έχουν εκλεγεί κατ' εφαρμογή του ανωτέρω εδαφίου υπολείπεται του συνόλου του αριθμού των μελών που εκλέγονται στην επιτροπή, οι παρατάξεις εκλέγουν ανά μια, ακόμα και εάν δεν έχουν εκλέξει μέλος κατά τα ανωτέρω, ένα μέλος με βάση το μεγαλύτερο υπόλοιπο της ανωτέρω διαίρεσης και μέχρι συμπλήρωσης των μελών που εκλέγονται συνολικά. Σε περίπτωση ίσου υπολοίπου, προηγείται η παράταξη που έχει λάβει μεγαλύτερο αριθμό ψήφων στις εκλογές των δημοτικών αρχών. Στην περίπτωση σύμπραξης υπολογίζεται το άθροισμα των ψήφων που έλαβαν στις εκλογές των δημοτικών αρχών οι παρατάξεις που έχουν συμπράξει.(...)

5. Η εκλογή των μελών γίνεται με ενιαίο ψηφοδέλτιο κατά παράταξη με μυστική ψηφοφορία. Στο ψηφοδέλτιο αναγράφονται το όνομα της παράταξης και ακολούθως τα ονόματα των υποψηφίων μελών της επιτροπής. Κάθε δημοτικός σύμβουλος μπορεί να εκφράσει την προτίμησή του σε τόσους υποψηφίους δημοτικούς συμβούλους, όσος ο αριθμός των συμβούλων που εκλέγονται συνολικά. Ψηφοδέλτιο με μεγαλύτερο αριθμό επιτρεπόμενων σταυρών προτίμησης δεν λαμβάνεται υπόψη. Ως μέλη των επιτροπών εκλέγονται οι πρώτοι σε αριθμό σταυρών υποψήφιοι κάθε παράταξης και σε αριθμό ίσο με τον αριθμό των μελών που δικαιούται αυτή στην επιτροπή. Οι υπόλοιποι υποψήφιοι κάθε παράταξης θεωρούνται αναπληρωματικά μέλη αυτής. Σε περίπτωση ισοψηφίας διενεργείται δημόσια κλήρωση από τον πρόεδρο του δημοτικού συμβουλίου”.

Ακολούθως, στην παρ. 12 του αυτού νόμου όπως διαμορφώθηκε με το άρθρο 101 παρ.2 [Ν.4876/2021 \(ΦΕΚ Α 251/23.12.2021\)](#) εισάγεται ο κανόνας της αυτοδίκαιης έκπτωσης του ανεξαρτητοποιηθέντος δημοτικού συμβούλου από το αξίωμά του μέλους της Οικονομικής Επιτροπής, το οποίο αποκτήθηκε χάριν της συμμετοχής του ως μέρος δημοτικής παράταξης,

ενεργούσης την τρέχουσα δημοτική θητεία, και δια του οποίου αξιώματος ο δημοτικός σύμβουλος λειτουργούσε προς υπηρέτηση των δημοτικών συμφερόντων, υλοποιώντας την εκπεφρασμένη βούληση της παρατάξεώς του να αποτελεί εκφραστής και εκπρόσωπός της στις συνεδριάσεις του εν λόγω συλλογικού οργάνου.

Ειδικότερα ορίζεται ότι «12. Όταν τα μέλη της οικονομικής επιτροπής ή της επιτροπής ποιότητας ζωής, συμπεριλαμβανομένων και των αντιδημάρχων, παύουν για οποιονδήποτε λόγο να είναι μέλη των αντίστοιχων δημοτικών παρατάξεων, εκπίπτουν αυτοδικαίως από την οικονομική επιτροπή ή την επιτροπή ποιότητας ζωής και αντικαθίστανται, σύμφωνα με τη διαδικασία του άρθρου αυτού για όλη τη διάρκεια της τρέχουσας θητείας των μελών. Ο εκλεγμένος ανεξάρτητος σύμβουλος, στην περίπτωση που επανενταχθεί στην παράταξη από την οποία ανεξαρτητοποιήθηκε ή διαγράφηκε, δεν μπορεί να εξακολουθήσει να είναι μέλος της οικονομικής επιτροπής ή της επιτροπής ποιότητας ζωής.».

2. Σε συνέχεια των ως άνω προρρηθέντων, τα οριζόμενα μέλη της Οικονομικής Επιτροπής, αποτελούν τα ex officio μέλη του εν λόγω συλλογικού οργάνου που, κατά σαφή διάκριση από τα εκλεγμένα μέλη, ορίζονται με ατομική διοικητική πράξη Δημάρχου, η οποία συνδέεται αιτιωδώς με την ιδιότητά του τοποθετούντος προσώπου ως Αντιδημάρχου. Ελλείψει δε, του σχετικού αξιώματος ο Δήμαρχος δεν δύναται να ορίσει με μόνη την ατομική δήλωση βουλήσεώς του μέλος συλλογικού οργάνου, δηλαδή, να τηρηθεί η εκλογική διαδικασία. Συνεπεία τούτου, τόσο κατά τη γραμματική όσο και κατά τεολογική ερμηνεία των επικαλούμενων ως άνω διατάξεων προκύπτει ότι ο ανεξαρτητοποιηθείς δημοτικός σύμβουλος που αποκτά το αξίωμα του Αντιδημάρχου, ορίζεται ως μέλος της Οικονομικής Επιτροπής με μόνη και αποκλειστική ιδιότητά του οριζόμενου Αντιδημάρχου και με μονομερή ενέργεια του μονομελούς οργάνου.

Εξάλλου, και προς επίρρωση των ανωτέρω, σύμφωνα με τις διατάξεις του Κώδικα Διοικητικής Δικονομίας περί υπόστασης, συγκροτήσεως, λειτουργίας και συνθέσεως των συλλογικών οργάνων, συνάγεται ότι συλλογικά είναι τα διοικητικά όργανα που αποτελούνται από περισσότερα από ένα μέλη. Συλλογικό όργανο είναι λοιπόν το όργανο που αποτελείται από περισσότερα του ενός πρόσωπα που συμπράττουν ισοτίμως και είναι οργανωμένα σέ νομική ενότητα.

Οι κανόνες που διέπουν τα συλλογικά όργανα της Διοίκησης περιλαμβάνονται στον Κώδικα Διοικητικής Δικονομίας (άρθρα 13, 14, 15) αποσκοπούν δε στην προστασία των διοικουμένων και στην εύρυθμη λειτουργία της Διοίκησης. Για λόγους συστηματικούς, μπορούν να καταταγούν σε τρεις κατηγορίες ανάλογα με το αν ανάγονται στη συγκρότηση, τη σύνθεση ή τη λειτουργία του οργάνου. Η λειτουργία των συλλογικών οργάνων, είναι ένας έμμεσος τρόπος συμμετοχής των διοικουμένων στην έκδοση των διοικητικών πράξεων, στο μέτρο που μεταξύ των μελών των συλλογικών οργάνων περιλαμβάνονται και εκπρόσωποι των διοικουμένων τους οποίους αφορά η δραστηριότητα του οργάνου. (βλ. Α. Μαρκαντωνάτου-Σκαλτσά, *Δημόσια Διοίκησηβ και Συλλογικά όργανα*, 2005, σελ. 1201, Α. Τάχου, *Κανόνες ιδρύσεως και λειτουργίας των συλλογικών οργάνων της Διοικήσεως*, ΕΤΑ 1973, σελ. 851, Α. Τσούτσου, *Περί των συλλογικών οργάνων της δημόσιας διοικήσεως*, Δελτί Γεν. Διευθ. Δημ. Διοικ. Τευχ.19, 1980).

Περαιτέρω, σε συνέχεια των ανωτέρω, στις οικείες διατάξεις του Κώδικα Διοικητικής Διαδικασίας, στο πεδίο εφαρμογής του οποίου εμπίπτουν και οι Οργανισμοί Τοπικής Αυτοδιοίκησης, ορίζεται ότι η συγκρότηση είναι ο καθορισμός, με ατομική πράξη, όλων των μελών του οργάνου, δηλαδή η αναφορά των ονομάτων των οριζομένων μελών. **Εάν το όργανο περιλαμβάνει και μέλη λόγω ορισμένης ιδιότητας (ex officio), αρκεί η αναφορά της υπηρεσιακής ιδιότητας που τα προσδιορίζει επακριβώς (ΣτΕ 841-846/1983).**

Οι διοικητικές πράξεις με τις οποίες συγκροτούνται συλλογικά όργανα της διοίκησης, δηλαδή οι πράξεις με τις οποίες καθορίζονται τα συγκεκριμένα φυσικά πρόσωπα, τα οποία θα απαρτίσουν τα όργανα αυτά, επειδή έχουν τα προσόντα ή την ιδιότητα που απαιτεί ο νόμος, είναι πράξεις ατομικές και δεν δημοσιεύονται κατ'αρχήν, εκτός αν αυτό ορίζεται ειδικά από τον νόμο (ΣτΕ 2938/2012, 453/1987, 1413/1982, 3280/1976, πρβλ. ΣτΕ 623/1999, Ολ 1306/1997, 5095/ 1996, 671/1994).

Η κατά παράνομο τρόπο κτήση της ιδιότητας υπό την οποία κάποιος ορίζεται μέλος συλλογικού οργάνου (ex officio όργανο) δεν επηρεάζει τη νομιμότητα της συγκρότησης του οργάνου (ΣτΕ 1620/2007, ΣτΕ 1514/1996).

Κατά την έννοια της διάταξης του άρθρου 13 παρ. 4 του ΚΔΔιαδ καθίστανται μη νόμιμες μόνο οι πράξεις του συλλογικού οργάνου, οι οποίες εκδίδονται με τη συμμετοχή των ως άνω μελών μετά την ακύρωση του διορισμού τους στις ως άνω θέσεις (ΣτΕ Ολ 3058/2009, Ολ 2802/1984).

Συναφώς, κατά την ερμηνεία της ratio των ως άνω παρετεθεισών νομοθεσιών παρέπεται ότι, τόσο στον θεμελιώδη για τη λειτουργία της διοίκησης Κώδικα Διοικητικής Διαδικασίας, όσο και στην ειδικότερη νομοθεσία των Ο.Τ.Α., για τα ex officio μέλη συλλογικού οργάνου συντίθεται ένα πλέγμα ειδικότερων κανόνων διοικητικού δικαίου, οι ρυθμίσεις των οποίων διακρίνουν σαφώς τα τελευταία από τα εκλεγμένα μέλη του οργάνου. Τούτο διότι η ιδιότητά των οριζόμενων μελών αντιμετωπίζεται ως αιτιώδης (αποκλειστικός) σύνδεσμος του ορισμού του προσώπου στο αξίωμα του μέλους του συλλογικού οργάνου.

B. Παράβαση των εγγυήσεων της αρχής της αναλογικότητας και της ιεραρχίας των κανόνων δικαίου

1. Σε ό,τι αφορά δε την σημασία προσέγγισης του αντικειμενικού σκοπού (ratio legis) του νόμου, επισημαίνεται ότι η ερμηνεία συνιστά την νοητική εκείνη διαδικασία που επιχειρεί την υπαγωγή της κάθε πράξεως στον εκάστοτε κανόνα δικαίου.

Η ερμηνευτική μέθοδος ως εργαλείο άρσης των συγκρούσεων πρέπει να θεμελιώνει με τρόπο λογικά ελεγκτό και επαληθεύσιμο το ανευρισκόμενο νόημα, ώστε η βάσει αυτήν την ερμηνεία εφαρμογή να καθίσταται όσο περισσότερο μπορεί προβλεπτή και λυσιτελής. Κριτήριο πάντα θα είναι η τυπική και ουσιαστική ορθότητα συλλογισμού. (βλ. Κώσταμ Εμμ. Σταμάτης, *Η θεμελίωση των νομικών κρίσεων*, Η έκδοση, Σάκκουλας Α.Ε., σελ. 216 επ. , Πάυλος Σούρλας, *Μία εισαγωγή στην επιστήμη του δικαίου*, εκδόσεις Αντ. Σάκκουλα, σελ. 83 επ.)

Η τελολογική ερμηνεία είναι μία από τις μεθόδους ερμηνείας του Συντάγματος, που αναζητά τον αντικειμενικό σκοπό του νόμου, ratio legis. Ερείζεται στους κανόνες της τυπικής λογικής, οι οποίοι είναι οι κανόνες του ορθώς νοείν.

Ο όρος τελολογία προέρχεται από τη λέξη “τέλος” που είναι ο σκοπός που κάθε έλλογο ον και βούληση θέτει και επιδιώκει . Ως εκ τούτου και η κάθε διάταξη νόμου θέτει και υπηρετεί κάποιον ή κάποιους σκοπούς που δικαιολογούν την ύπαρξή της.

Ο νομοθέτης θέτοντας έναν κανόνα δικαίου ακολουθεί εκείνη την ρύθμιση που κρίνει ως δίκαιη αλλά και πλέον πρόσφορη προς επίτευξη του τετιμένου σκοπού. Ο σκοπός αυτός προσδιορίζει το νόημα του νόμου. Άρα σκοπός του νόμου κατά το αντικειμενικό νόημα του νόμου είναι σκοπός νοούμενος κατά τρόπο έλλογο σε αναφορά προς τους αντικειμενικούς σκοπούς του δικαίου.

Η τελολογική ερμηνεία ερείζεται στην παραδοχή ότι μεταξύ του εκάστοτε κανόνα δικαίου και της ρυθμιζόμενης πράξεως, πραγματικής ή νομικής υπάρχει μία έννομη σχέση και ένας σύνδεσμος αιτιώδης, μία τελολογική συνάφεια η ανεύρεση της οποίας συμβάλλει στην κατανόηση του εκάστοτε νόμου. (βλ. *Μέθοδοι ερμηνείας του Συντάγματος*, <http://www.greeklaws.com/pubs/uploads/1378.pdf>)

2. Συνακόλουθα, τυχόν ερμηνευτικές προσεγγίσεις διατάξεων αποκλίνουσες του αντικειμενικού σκοπού του νόμου, μπορεί να συστέλλουν δυσανάλογα την έκταση των προστατευόμενων συνταγματικών δικαιωμάτων, παραβιάζοντας τις θεμελιώδεις εγγυήσεις της κατοχυρωμένης στο Σύνταγμα αρχής της αναλογικότητας.

Ειδικότερα, σύμφωνα με το άρθρο 25 του Συντάγματος, “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.2. Η αναγνώριση και η προστασία των θεμελιωδών και απαράγραπτων δικαιωμάτων του ανθρώπου από την Πολιτεία αποβλέπει στην πραγμάτωση της

κοινωνικής προόδου μέσα σε ελευθερία και δικαιοσύνη
 3. Η καταχρηστική άσκηση δικαιώματος δεν επιτρέπεται (...)"

Η αρχή της αναλογικότητας συνιστά έναν από τους τρόπους καθορισμού των απώτατων ορίων των περιορισμών των συνταγματικών κατοχυρωμένων δικαιωμάτων. Μεριμνά για την ικανοποίηση του δημοσίου συμφέροντος στο μεγαλύτερο δυνατό βαθμό με την, όσο το δυνατόν, ηπιότερη συστολή της έκτασης των θιγόμενων δικαιωμάτων. Οι τρεις ειδικότερες αρχές της πρέπει να ισχύουν σωρευτικά ώστε να μην υπάρχει κάποια παραβίαση της γενικής.

Η αρχή της αναλογικότητας περιέχει 3 επιμέρους ειδικότερες αρχές-στάδια, τα οποία και προσδιορίζουν αναλόγως με τη σωρευτική εφαρμογή τους το αν υπάρχει ή όχι παραβίαση της γενικότερης αρχής. Αυτές οι ειδικότερες εκφάνσεις της αρχής της αναλογικότητας, είναι οι εξής : **1.** Η αρχή της καταλληλότητας, **2.** η αρχή της αναλογικότητας και **3.** η *stricto sensu* αναλογικότητα. (βλ. Κώστας Χ. Χρυσόγονος, *Ατομικά και Κοινωνικά Δικαιώματα, 3η έκδοση*, Νομική Βιβλιοθήκη, σελ. 92 επ. βλ. Δ. Κοντογιώργα-Θεοχαροπούλου, *Η αρχή της αναλογικότητας στο εσωτερικό δημόσιο δίκαιο*, 1989, σελ. 12)

Ως **αρχή της καταλληλότητας** του επιβαλλόμενου περιορισμού νοείται η προσφορότητα του περιορισμού σε σχέση με το επιδιωκόμενο αποτέλεσμα. Εν συνεχεία, η **αρχή της αναγκαιότητας** σημαίνει ότι ακόμη κι αν ο περιορισμός είναι κατάλληλος, δεν πρέπει να είναι επαχθέστερος από το αναγκαίο για την επίτευξη του επιδιωκόμενου αποτελέσματος μέτρο. Δηλαδή η αρχή της αναλογικότητας μεριμνά ώστε οι περιορισμοί που τίθενται να είναι οι όσο το δυνατόν λιγότερο επαχθείς για το θιγόμενο αποδέκτη του μέτρου. Τέλος, σύμφωνα με την τρίτη έκφραση της **αρχής της *stricto sensu* αναλογικότητας** θα πρέπει ο περιορισμός του δικαιώματος να τελεί υπό μία εύλογη σχέση με το επιδιωκόμενο αποτέλεσμα. Η εύλογη σχέση ερμηνεύεται ως μία στάθμιση, κατά την οποία ο κατάλληλος κι αναγκαίος περιορισμός δε θα πρέπει να έχει ως απότοκο περισσότερα μειονεκτήματα για τα δικαιώματα του πολίτη από τα πλεονεκτήματα που θα επιφέρει για την προστασία των δικαιωμάτων, στην οποία αποβλέπει. (ΣτΕ 1158/1988, ΤοΣ 1988, σελ. 521, ΣτΕ 1129/2003, ΔτΑ 2005, σελ. 202, Ε. Βενιζέλου, *Η γενικό συμφέρον και οι περιορισμοί των συνταγματικών δικαιωμάτων*, 1990, σελ. 219, Θ. Φορτσάκη, *Η προδήλως εσφαλμένη εκτίμηση και η αρχή της στάθμισης κόστους-οφέλους*, ΝοΒ 1987, σελ. 1324 επ.)

3. Περαιτέρω, στο σκεπτικό της προσβαλλόμενης με αρ. Πρωτ. 38216/2022 (και αρ. Πρωτ. 235900/202 Αποκεντρωμένης Διοίκησης) Απόφασης, το οποίο συνέθεσε το διατακτικό της, δηλαδή την μερική ακύρωση της 915/2022 Απόφασης Δημάρχου ως προς το σκέλος με το οποίο ο ανεξάρτητος Δημοτικός Σύμβουλος Βασίλειος Χρυσανθίδης μετά τον ορισμό του ως Αντιδήμαρχος "ορίζεται και Μέλος της Οικονομικής Επιτροπής" , ο Συντονιστής Αποκεντρωμένης Διοίκησης Μακεδονίας- Θράκης προς επίρρωση της κρίσης του επικαλείται, μεταξύ άλλων, την υπ' αριθμ. 932/Α.Π. 96599/29.12.2021 ερμηνευτική εγκύκλιο του Υπουργείου Εσωτερικών με θέμα τη "Διαδικασία Συγκρότησης και εκλογής των νέων μελών της Οικονομικής Επιτροπής και της Επιτροπής Ποιότητας Ζωής" . Η εν λόγω δε εγκύκλιος, κατ' απόκλιση της πραγματικής ratio του νόμου, προβαίνει σε μια αδικαιολόγητα συσταλτική ερμηνεία των διατάξεων της παρ. 12 του αρ. 74 του ν. 3852/2010 (ΦΕΚ Α' 87/7.6.2010), περί αυτοδίκαιης έκπτωσης δημοτικού συμβούλου από το αξίωμα μέλους της Ο.Ε., και καταλήγει στην παραδοχή και ερμηνευτική προσέγγιση ότι: "...δημοτικός σύμβουλος που ανεξαρτητοποιήθηκε από την παράταξή του κατά τη διάρκεια της πρώτης θητείας των επιτροπών και εξέπεσε από μέλος τους, μπορεί κατά τη δεύτερη θητεία να οριστεί με την ιδιότητα του Αντιδημάρχου μέλος των επιτροπών".

Σε ό,τι αφορά δε τις εγκυκλίους αυτοί συνιστούν **soft law**. Όπως υποστηρίζεται από τη θεωρία, για το χαρακτηρισμό πράξεων (εν ευρεία έννοια) της Διοίκησης ως soft law αρκεί να συντρέχουν σωρευτικά τρία κριτήρια: (α) «να σκοπούν στην αλλαγή της συμπεριφοράς των αποδεκτών τους», (β) «να στερούνται νομικής δεσμευτικότητας» (να μη γενούν δηλαδή νομική υποχρέωση ή δικαίωμα) και (γ) «να χαρακτηρίζονται από έναν βαθμό τυποποίησης, ικανό να τους προσδώσει μια επίφαση και νομιμοποίηση κανόνων δικαίου». (

[https://www.constitutionalism.gr/wp-content/uploads/2019/01/2018_Dimitriou,](https://www.constitutionalism.gr/wp-content/uploads/2019/01/2018_Dimitriou)
<https://www.prevedourou.gr>)

Συνεπώς, δημόσιο έγγραφο, το οποίο φέρει τον τύπο και έχει τη διατύπωση **ενημερωτικού για την έννοια των κείμενων νομοθετικών διατάξεων εγγράφου**, που απευθύνεται από τον Υπουργό στις περιφερειακές υπηρεσίες του Υπουργείου, αποτελεί στο σύνολό του ερμηνευτική εγκύκλιο, στερούμενη εκτελεστότητας, καθώς παρέχονται διευκρινίσεις για την έννοια των ισχυουσών νομοθετικών διατάξεων και δίδονται οδηγίες για την ορθή και ομοιόμορφη εφαρμογή τους, **χωρίς να θέτει αυτοτελείς κανόνες δικαίου** και χωρίς να επάγεται κάποια περαιτέρω συνέπεια (πρβλ. ΣτΕ 967/ 2016, 2221/ 2016, 3005/ 2017).

Συνεπώς, δεν μπορεί μία τέτοια εγκύκλιος να θεσπίσει αρμοδιότητα ενός διοικητικού οργάνου, υπό την νομική έννοια του όρου, δηλαδή έννομη ικανότητα του οργάνου να εκδίδει διοικητικές πράξεις ή να συμβάλλει στην έκδοση αυτών, καθώς ο καθορισμός ή η τροποποίησή της αρμοδιότητας των διοικητικών οργάνων μόνο δια νόμου (υπό ουσιαστική έννοια) μπορεί να γίνει (πρβλ. ΝΣΚ 522/ 1983).

Αντίθετα με τις ερμηνευτικές εγκυκλίους, οι τυπικοί και ουσιαστικοί νόμοι, έχουν αυξημένη τυπική ισχύ και διαθέτουν εκτελεστότητα άμα τη εκδόσει τους, αποτελούν θεμελιώδεις πηγές δικαίου που διέπουν τη δράση της Δημόσιας Διοίκησης και θεσπίζουν κανόνες δικαίου με μονομερείς ενέργειες των οργάνων της νομοθετικής εξουσίας, τους οποίους δεσμεύονται τόσο οι διοικούμενοι, όσο και η Διοίκηση να τηρήσουν. **Είναι δε, αυτονόητο ότι ερμηνευτικές εγκυκλίους, που όπως αναλύθηκε δεν διαθέτουν τυπική ισχύ και δεν εισάγουν κανόνες δικαίου, θα πρέπει να τείνουν σε ερμηνευτικές προσεγγίσεις που συνάδουν με τον αντικειμενικό και πραγματικό σκοπό του νόμου.** (Τσάτσου, Το πρόβλημα των Πηγών του Δικαίου, 1941, ανατύπωση 1993. Πρ. Παυλόπουλου, Το Δημόσιο Δίκαιο στον αστερισμό της οικονομικής κρίσης, Β΄ έκδοση 2015, σ. 72. Π. Δ. Δαγτόγλου, Γενικό Διοικητικό Δίκαιο, Εκδ. Σάκκουλα, Αθήνα-Θεσσαλονίκη, 2012, αρ. Περ. 130., Ε. Σπηλιωτόπουλος, Εγχειρίδιο Διοικητικού Δικαίου, Νομική Βιβλιοθήκη, 2017. Ειδικά για τις Πηγές του Δημοσίου Δικαίου, βλ.Μ.-Χρ. Βλάχου-Βλαχοπούλου, Οι Πηγές του Δημοσίου Δικαίου, Νομική Βιβλιοθήκη, 2020.)

ΕΠΕΙΔΗ στην παρ. 12 του ν. 3852/2010 όπως διαμορφώθηκε με το άρθρο 101 παρ.2 Ν.4876/2021 (**ΦΕΚ Α 251/23.12.2021**) προβλέπεται ότι :«12. Όταν τα μέλη της οικονομικής επιτροπής ή της επιτροπής ποιότητας ζωής, συμπεριλαμβανομένων και των αντιδημάρχων, παύουν για οποιονδήποτε λόγο να είναι μέλη των αντίστοιχων δημοτικών παρατάξεων, εκπίπτουν αυτοδικαίως από την οικονομική επιτροπή ή την επιτροπή ποιότητας ζωής και αντικαθίστανται, σύμφωνα με τη διαδικασία του άρθρου αυτού για όλη τη διάρκεια της τρέχουσας θητείας των μελών...».

Σύμφωνα με τα ανωτέρω εκτενώς αναλυθέντα καθίσταται πρόδηλο πέραν πάσης αμφιβολίας ότι **ο νομοθέτης με την εν λόγω ρύθμιση σκοπεί στην αυτοδίκαιη απομάκρυνση δημοτικού συμβούλου από το αξίωμα του μέλους της Οικονομικής Επιτροπής μετά την ανεξαρτητοποίησή του από τη δημοτική παράταξη τα συμφέροντα της οποίας υπηρετούσε, καθώς αυτομάτως διαρρηγνύεται ο δεσμός δια του οποίου νοείται η ύπαρξη του τελευταίου ως μέρος του συλλογικού οργάνου. Είναι κατά τα άλλα σαφές ότι ο δημοτικός σύμβουλος δρα ως εκφραστής της βούλησης της παρατάξεως του, και αποβλέπει στην αποτελεσματικότερη δυνατή εκπροσώπησή της με τελικό σκοπό την υπηρετήση των δημοτικών συμφερόντων.** Συνεπώς, τόσο κατά τη γραμματική, πολλώ δε μάλλον κατά την τεολογική ερμηνεία της οικείας διάταξης, παρέπεται ότι **ο νομοθέτης θέλησε να απομακρύνει πάραυτα, δια νόμου, δίχως αυτόνομες διοικητικές ενέργειες, το πρόσωπο που επέλεξε να διακόψει την αιτία της κτήσης του αξιώματός του ως μέλους της Οικονομικής Επιτροπής, ήτοι την συμμετοχή του ως μέρος δημοτικής παρατάξεως και την εκλογή του στην Ο.Ε. ως πλειοψηφίσας σύμβουλος συμμετέχοντας στο ψηφοδέλτιο της οικείας δημοτικής παρατάξεως. Είναι δε, σαφές ότι με την ανεξαρτητοποίησή του το εκλεγέν μέλος παύει να υπηρετεί τον σκοπό για τον οποίο εκλέχθηκε στο εν λόγω αξίωμα.**

Σημειωτέον ότι σε αντίθεση με το προγενέστερο νομοθετικό καθεστώς, το έκπτωτο μέλος της Ο.Ε. που είχε εκλεγεί, πλέον, με τις διατάξεις του αρ. 101 του Ν.4876/2021 (ΦΕΚ Α 251/23.12.2021), δύναται να συμμετάσχει εκ νέου κατά την επόμενη της τρέχουσας περιόδου θητεία της Οικονομικής Επιτροπής.

Από τα ανωτέρω, εξ' αντιδιαστολής συνάγεται ότι ο ανεξαρτητοποιηθείς Δημοτικός Σύμβουλος, που ορίζεται Αντιδήμαρχος, σύμφωνα με τα όσα ορίζονται στο νόμο, όπως στην περίπτωση του κ. Χρυσανθίδη Βασιλείου, δύναται σε κάθε περίπτωση να οριστεί με μονομερή ενέργεια του Δημάρχου και ως μέλος της Οικονομικής Επιτροπής και τούτο διότι το εν λόγω πρόσωπο λειτουργεί στην παρούσα συνθήκη ως ex officio μέλος του εν λόγω συλλογικού οργάνου. Ως εκ τούτου, κατά σαφή διάκριση από τα εκλεγμένα μέλη που αναδεικνύονται κατά την εκλογική διαδικασία και περιέχονται στα ψηφοδέλτια των δημοτικών παρατάξεων, η μονομερής πράξη ορισμού του Αντιδημάρχου συνδέεται αιτιωδώς κατά τρόπο αποκλειστικό με την ιδιότητά του τοποθετούντος προσώπου ως Αντιδημάρχου.

Ο Αντιδήμαρχος, ως οριζόμενο ex officio μέλος της Ο.Ε., ενεργεί όλως ανεξάρτητα από οιαδήποτε δημοτική παράταξη, παρέχοντας εγγυήσεις αμερόληπτης κρίσης και υπηρετώντας όλως ελεύθερα, αυτοτελώς, ανόθευτα και υπό την τελευταία αυτή ιδιότητα τα δημοτικά συμφέροντα.

ΕΠΕΙΔΗ, όπως προκύπτει από τα ανωτέρω, η προσβαλλόμενη Απόφαση του Συντονιστή της Αποκεντρωμένης Διοίκησης Μακεδονίας-Θράκης, η οποία προέβη σε μερική ακύρωση της υπ'αρ 915/2022 απόφασης του Δημάρχου ως προς το εδάφιο της παρ. 6 του αποφασιστικού σκέλους με το οποίο ο ανεξάρτητος Δημοτικός Σύμβουλος Βασιλείος Χρυσανθίδης μετά τον ορισμό του ως Αντιδήμαρχος "ορίζεται και Μέλος της Οικονομικής Επιτροπής" πρέπει να ακυρωθεί διότι όλως αυθαίρετα, αβάσιμα και ενεργούσα κατά πλάνη περί το νόμο, παραβιάζει καταφανώς την ουσιαστική διάταξη του ως άνω οικείου νόμου και καθίσταται για τον λόγο αυτόν ακυρωτέα.

Τούτο διότι ο Συντονιστής επιδίδεται σε μία προδήλως αβάσιμη, όλως αυθαίρετη και αποκλίνουσα από τη ratio του νόμου παραδοχή ότι "μόνο σε περίπτωση που δημοτικός σύμβουλος που ανεξαρτητοποιήθηκε από την παράταξή του κατά τη διάρκεια της πρώτης θητείας των επιτροπών και εξέπεσε από μέλος τους, μπορεί κατά τη δεύτερη θητεία να οριστεί με την ιδιότητα του Αντιδημάρχου μέλος των επιτροπών".

Τούτο σημαίνει ότι, κατά την κρίση του Συντονιστή, ανεξαρτητοποιηθείς δημοτικός σύμβουλος κατά την τρέχουσα θητεία, μπορεί μεν να αποκτήσει το αξίωμα του μέλους της Οικονομικής Επιτροπής στη δεύτερη δημοτική θητεία αλλά μόνον κατόπιν ορισμού του υπό την ιδιότητα του Αντιδημάρχου ως μέλος της Οικονομικής Επιτροπής! Τούτο, αφενός αντίκειται στο γράμμα της διάταξης ως τροποποιήθηκε και ισχύει σήμερα, σύμφωνα με την οποία ακόμη και τα έκπτωτα μέλη της Ο.Ε. που είχαν επιλεγεί κατά την εκλογική διαδικασία συμμετέχοντας στο ψηφοδέλτιο της δημοτικής τους παράταξης δύνανται, χωρίς άλλο, ήτοι υπό την ιδιότητα και μόνο του ανεξαρτητοποιηθέντος δημοτικού συμβούλου να συμμετάσχουν εκ νέου στην εκλογή κατά την επόμενη της τρέχουσας θητεία του συλλογικού οργάνου, σύμφωνα με τα προβλεπόμενα στον νόμο και αφετέρου παραβιάζει την συνταγματική αρχή της αναλογικότητας καθώς συστέλλει αδικαιολόγητα το δικαίωμα του ανεξαρτητοποιηθέντος Αντιδημάρχου να ορίζεται με μόνη τη βούληση του Δημάρχου υπό την αποκλειστική του ιδιότητα του Αντιδημάρχου ως μέλος της Ο.Ε., ΚΑΙ κατά την ΤΡΕΧΟΥΣΑ θητεία, εντός της οποίας ανεξαρτητοποιήθηκε. Παραγνωρίζει δε, παντελώς τον αντικειμενικό σκοπό του νόμου και επιδίδεται όλως αβασίμως και αυθαιρέτως σε μια εξόχως τυπολατρική ερμηνεία.

Τελικά ο εν λόγω περιορισμός του δικαιώματος του Αντιδημάρχου υπερβαίνει καταφανώς το αναγκαίο μέτρο και δεν παύει να τελεί σε εύλογη σχέση με το επιδιωκόμενο αποτέλεσμα. Επάγεται δε περισσότερα μειονεκτήματα για τα δικαιώματα του πολίτη από τα πλεονεκτήματα που θα επιφέρει για την προστασία των δικαιωμάτων, στην οποία αποβλέπει.

ΕΠΕΙΔΗ ακόμα και αν ήθελε κριθεί ότι η εν λόγω προσβαλλόμενη απόφαση στηρίχθηκε στην υπ' αριθμ. 932/Α.Π. 96599/29.12.2021 ερμηνευτική εγκύκλιο του Υπουργείου Εσωτερικών με θέμα τη “Διαδικασία Συγκρότησης και εκλογής των νέων μελών της Οικονομικής Επιτροπής και της Επιτροπής Ποιότητας Ζωής”, σύμφωνα με την οποία “Σημειώνεται ότι δημοτικός σύμβουλος που ανεξαρτητοποιήθηκε από την παράταξη του κατά τη διάρκεια της πρώτης θητείας των επιτροπών και εξέπεσε από μέλος τους, μπορεί κατά τη δεύτερη θητεία, να οριστεί με την ιδιότητα του Αντιδημάρχου μέλος των επιτροπών”, πρέπει να ακυρωθεί διότι εκδόθηκε κατά παρέκκλιση της θεμελιώδους ιεραρχίας των γραπτών κανόνων δικαίου, σύμφωνα με την οποία ο νόμος, ως κείμενο αυξημένης τυπικής ισχύος, που παράγει κανόνα δικαίου και διέπεται από εκτελεστότητα, προηγείται καταφανώς των ερμηνευτικών εγκυκλίων, οι οποίες συνιστούν soft law και δεν παράγουν κανόνα δικαίου.

Στη δε διάταξη της παρ. 12 του αρ. 74 του ν. 3852/2010, όπως προκύπτει σαφώς από το πραγματικό σκοπό (ratio) θεσπίσεως της, ουδόλως δημιουργείται δέσμευση του ανεξαρτητοποιηθέντος δημοτικού συμβούλου που ορίστηκε Αντιδήμαρχος, να οριστεί με πράξη Δημάρχου και ως μέλος της Οικονομικής Επιτροπής στην τρέχουσα θητεία στην οποία και ανεξαρτητοποιήθηκε από την δημοτική του παράταξη.

ΕΠΕΙΔΗ η προσβαλλόμενη απόφαση έχει εκτελεστό χαρακτήρα,

ΕΠΕΙΔΗ η επίμαχη διοικητική προσφυγή θα κατατεθεί παραδεκτώς, ώστε να είναι τυπικώς δεκτή και να εξεταστεί η βασιμότητά της,

ΕΠΕΙΔΗ υφίσταται έννομο συμφέρον του Δήμου μας να προσφύγει ενώπιον της Ειδικής Επιτροπής σύμφωνα με τις διατάξεις του αρ. 152 του Κώδικα Δήμων και Κοινοτήτων, κατά τα ως άνω διαλαμβανόμενα

ΓΙΑ ΤΟΥΣ ΛΟΓΟΥΣ ΑΥΤΟΥΣ

Ζητούμε να εγκρίνετε την άσκηση ειδικής διοικητικής προσφυγής του Δήμου Σερρών κατά της υπ' αριθμ. Πρωτ. 38216/2.11.2022 Απόφασης του Συντονιστή της Αποκεντρωμένης Διοίκησης Μακεδονίας-Θράκης, η οποία προέβη σε εν μέρει ακύρωση της αριθμ. 915/2022 απόφασης Δημάρχου Σερρών ως προς το σκέλος ορισμού του Αντιδημάρχου κ. Χρυσανθίδη Βασίλειου ως μέλος της Οικονομικής Επιτροπής, ενώπιον της Ειδικής Επιτροπής του άρθρου 152 του Κ.Δ.Κ. της Αποκεντρωμένης Διοίκησης Μακεδονίας-Θράκης, ζητώντας την ακύρωσή της ως ουσία αβάσιμη ».

Στην συνέχεια η Οικον. Επιτροπή αφού έλαβε υπόψη της και τις διατάξεις της περίπτωσης ιβ της παρ. 1 και την παρ. 2 του άρθρου 72 του Ν. 3852/2010,

ΑΠΟΦΑΣΙΖΕΙ ΚΑΤΑ ΠΛΕΙΟΨΗΦΙΑ

Εγκρίνει την άσκηση ειδικής διοικητικής προσφυγής ενώπιον της Ειδικής Επιτροπής της Αποκεντρωμένης Διοίκησης Μακεδονίας - Θράκης (άρθρου 152 του Κ.Δ.Κ.) από το ΔΗΜΟ ΣΕΡΡΩΝ στρεφόμενη κατά της υπ' αριθμ. πρωτ. 38216/02.11.2022 (και αρ. πρωτ. 235900/2022 Αποκεντρωμένης Διοίκησης) Απόφασης του Συντονιστή της Αποκεντρωμένης Διοίκησης Μακεδονίας - Θράκης, δυνάμει της οποίας ακυρώθηκε εν μέρει η υπ' αριθ. 915/2022 απόφαση Δημάρχου Σερρών.

Στην απόφαση αυτή μειοψήφησε το Μέλος της Οικονομικής Επιτροπής κα Μητλιάγκα Βαρβάρα, επισημαίνοντας ότι: *“Ψηφίζουμε ΟΧΙ γιατί μας ζητείται να εγκρίνουμε την άσκηση προσφυγής κατά απόφασης της Αποκεντρωμένης στην Επιτροπή του Άρθρου 152 για πρώτη φορά από το Σεπτέμβριο του 2019 που ανέλαβε η σημερινή Δημοτική Αρχή. Μέχρι τώρα κάθε φορά που η Αποκεντρωμένη ακύρωνε κάποια απόφαση της Ο.Ε., συμμορφωνόμασταν με τις υποδείξεις της και αποδεχόμασταν τις αποφάσεις αυτές. Πρώτη φορά ζητείται η άσκηση προσφυγής κατά απόφασης της Αποκεντρωμένης και μάλιστα χωρίς να προκύπτει κατά την άποψη μας επαρκώς από την εισήγηση της Νομικής Υπηρεσίας το “έννομο συμφέρον” του Δήμου για την άσκηση της συγκεκριμένης προσφυγής το οποίο και απαιτείται εκ του νόμου. Η Ο.Ε. λειτουργεί σήμερα κανονικά με 3 διορισμένους αντιδημάρχους της Δημοτικής Αρχής, η οποία έχει και την εκ του νόμου πλειοψηφία των 6 μελών σε σύνολο 9. Δεν υπάρχει πρόβλημα στη λειτουργία της από την αντικατάσταση του κο Β. Χρυσανθίδη από τον κο Π. Καρακολίδη, ο οποίος και συμμετείχε στη σύνθεση της Ο.Ε. ανελλιπώς μέχρι την ανακατάστασή του από τον κο Β. Χρυσανθίδη. Προφανώς η επιλογή αυτή, η οποία και ακυρώθηκε ως μη σύννομη από την Αποκεντρωμένη, είναι μια πολιτική απόφαση της Δημοτικής Αρχής, την οποία και δεν μπορούμε να επικυρώσουμε. Ο κος Βασίλειος Χρυσανθίδης ορίστηκε αντιδήμαρχος μετά την ανεξαρτητοποίηση του από τη δική μας παράταξη, πολιτική κίνηση με την οποία δεν συμφωνούμε και δεν επικροτούμε ως παράταξη. Επισημαίνουμε επίσης ότι η Δημοτική Αρχή βιάστηκε να διορίσει τον κο Χρυσανθίδη ως μέλος της Ο.Ε., χωρίς να έχει μελετήσει επαρκώς το αν κάτι τέτοιο επιτρέπεται ή όχι από τη σχετική νομοθεσία.”*

Εξουσιοδοτεί τον κ. Δήμαρχο Σερρών να καταθέσει την προσφυγή.

Η ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΗ ΕΠΙΤΡΟΠΗ

Ο ΠΡΟΕΔΡΟΣ ΤΗΣ Ο.Ε.

ΜΙΣΙΡΛΗΣ ΣΠΥΡΙΔΩΝ
ΑΝΤΙΔΗΜΑΡΧΟΣ
ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΩΝ ΛΕΙΤΟΥΡΓΙΩΝ -
ΗΛΕΚΤΡΟΝΙΚΗΣ ΔΙΑΚΥΒΕΡΝΗΣΗΣ-
ΠΡΟΓΡΑΜΜΑΤΙΣΜΟΥ – ΑΝΑΠΤΥΞΗΣ
& ΕΠΙΧΕΙΡΗΜΑΤΙΚΟΤΗΤΑΣ

ΤΑ ΜΕΛΗ

- 1) Νυχτοπάτης Γεώργιος
- 2) Δεσποτίδης Ιωάννης
- 3) Καρακολίδης Παναγιώτης
- 4) Μητλιάγκα Βαρβάρα
- 5) Χράπας Παντελής

Σέρρες 30 - 11 - 2022

Πιστό Αντίγραφο

Ο ΔΗΜΑΡΧΟΣ ΣΕΡΡΩΝ

ΑΛΕΞΑΝΔΡΟΣ ΧΡΥΣΑΦΗΣ

Μ. Ε. Δ.

Ο ΓΡΑΜΜΑΤΕΑΣ ΤΗΣ Ο.Ε.

Κ. Α. Α.

ΒΑΪΑ ΔΕΛΙΤΣΙΚΟΥ