



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

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

ΘΕΜΑ: Εξέταση προσφυγής κατά της αριθμ.1028/2024 απόφασης της δημοτικής επιτροπής του Δήμου Σερρών

Απόφαση
Ο Γραμματέας
Αποκεντρωμένης Διοίκησης Μακεδονίας- Θράκης

Έχοντας υπόψη:

1. Τις διατάξεις των άρθρων 6, 6Α & 6Β παρ. 1 & 3, όπως διαμορφώθηκε με το άρθρο 57 του Ν. 5027/2023 (ΦΕΚ 48/Α), 72 παρ. 1 εδ. ι', 214, 224,227,238, 280, 283 παρ. 1 του Ν.3852/4-6-2010 (ΦΕΚ 87/Α' /7-6-2010) «Νέα Αρχιτεκτονική της Αυτοδιοίκησης και της Αποκεντρωμένης Διοίκησης - Πρόγραμμα Καλλικράτης», καθώς και τις διατάξεις του άρθρου 64 παρ. 4 του Ν. 4954/2022(ΦΕΚ 136/Α).
2. Τις διατάξεις των αρ.118 και 131 του ν.4555/2018 (ΦΕΚ133Α' /2018).
3. Τις διατάξεις του ν. 3463/2006 «Κώδικας Δήμων & Κοινοτήτων» (ΦΕΚ 114/Α) όπως τροποποιήθηκαν και ισχύουν.
4. Τις διατάξεις του ν.3852/2010 (ΦΕΚ87Α' /07-06-2010), όπως τροποποιήθηκαν και ισχύουν.
5. Τις διατάξεις των άρθρων 75 έως 80 & 108 παρ. 5 του Ν. 4727/2020 (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».

ΑΔΑ: ΨΨΗΑΟΡ1Υ-77
Σέρρες 10 Δεκεμβρίου 2024

Αριθμ.Πρωτ.:122964

6. Τις διατάξεις του άρθρου 106 του Ν. 4604/2019 (ΦΕΚ 50/Α/26-3-2019) σχετικά με τη διακίνηση εγγράφων μέσω του πληροφοριακού συστήματος του Υπουργείου Εσωτερικών, την αριθμ. 8551/2018 (ΦΕΚ 1087/Β/26-3-2018) Απόφαση του Υπουργού Εσωτερικών με θέμα «Ηλεκτρονική έκδοση και διακίνηση εισερχομένων και εξερχομένων εγγράφων του Υπουργείου Εσωτερικών», καθώς και τον Κανονισμό Λειτουργίας Συστήματος Ηλεκτρονικής Διακίνησης Εγγράφων «ΙΡΙΔΑ» της ΑΔΜΘ (Ιούνιος 2021).
7. Τις διατάξεις του Ν. 4412/2016 (ΦΕΚ-147 Α/8-8-16-Διορθ.Σφαλμ. Στα ΦΕΚ200 Α/24-10-16 και ΦΕΚ-206 Α/3-11-16) «Δημόσιες Συμβάσεις Έργων, Προμηθειών και Υπηρεσιών (προσαρμογή στις Οδηγίες 2014/24/ΕΕ και 2014/25/ΕΕ)». Τις διατάξεις των άρθρων 28 παρ.1 και 8 και 28^Α παρ.1 και 5 του ν.4325/2015(ΦΕΚ47 Α΄/2015) «Εκδημοκρατισμός της Διοίκησης - Καταπολέμηση Γραφειοκρατίας και Ηλεκτρονική Διακυβέρνηση. Αποκατάσταση αδικιών και άλλες διατάξεις», όπως τροποποιήθηκε και ισχύει.
8. Τις διατάξεις των άρθρων 8 και 24 του Π.Δ. 142/27-12-2010 (ΦΕΚ 235Α΄/27-12-2010) «Οργανισμός της Αποκεντρωμένης Διοίκησης Μακεδονίας-Θράκης».
9. Την αριθμ.πρωτ.86781/19-12-2022 (ΦΕΚ/Υ.Ο.Δ.Δ/1183) Απόφαση του Υπουργού Εσωτερικών με θέμα : «Διορισμός του Ιωάννη Σάββα του Κωνσταντίνου στη θέση του μετακλητού Γραμματέα Αποκεντρωμένης Διοίκησης Μακεδονίας - Θράκης» (ΦΕΚ 1183/τ.Υ.Ο.Δ.Δ./20-12-2022).
10. Την αρ.πρωτ.94360/01-07-2023 απόφαση του Γραμματέα της Α.Δ.Μ.-Θ. περί «Ανάθεσης άσκησης αρμοδιοτήτων σε οργανικές μονάδες της Αποκεντρωμένης Διοίκησης Μακεδονίας-Θράκης και παροχή εξουσιοδότησης υπογραφής πράξεων και εγγράφων «Με εντολή Γραμματέα» στους προϊστάμενους των οργανικών μονάδων της Αποκεντρωμένης Διοίκησης Μακεδονίας - Θράκης».
11. Την αριθμ.1028/2024 απόφαση της δημοτικής επιτροπής του Δήμου Σερρών με θέμα «Έγκριση της αρ.20/2024 μελέτης του τμήματος Αθλητισμού-Πολιτισμού και νέας Γενιάς της Δ/νσης Κοιν. Προστασίας, Υγείας, παιδείας & Πολιτισμού, του τρόπου εκτέλεσης της δημόσιας

σύμβασης για την « Διοργάνωση εκδηλώσεων στο πλαίσιο της “πολιτείας των ευχών” του Δήμου Σερρών για την περίοδο 2024-2025» προϋπολογισμού 109936,85 χωρίς ΦΠΑ και 136.321,70 με ΦΠΑ.».

12. Την αριθμ.πρ.116148/20.11.2024 (πρωτ. “ΙΡΙΔΑ” Τμ.Δ.-Ο. Σερρών) προσφυγή των κκ. Χράπα Παντελή, Μισιρλή Σπυρίδωνα και Χρυσανθίδη Βασιλείου, δημοτικών συμβούλων και μελών της δημοτικής επιτροπής του Δήμου Σερρών κατά της αριθμ.1028/2024 απόφασης της δημοτικής επιτροπής του Δήμου Σερρών.

13. Το αριθμ.πρ.116262/20.11.2024 έγγραφό μας με το οποίο ζητήθηκαν από τη Δήμαρχο Σερρών οι απόψεις του Δήμου Σερρών και κάθε σχετικό έγγραφο επί των λόγων της προσφυγής για την εξέτασή της.

14. Το αριθμ.πρ.42586/27.11.2024 έγγραφο του Δήμου Σερρών με το οποίο απεστάλησαν οι απόψεις του Δήμου το οποίο έλαβε αριθμ.πρ.εισερχ.118796/27.11.2024 στην Υπηρεσία μας.

15. Με τις διατάξεις του άρθρου 118 του ν.4555/2018 που αντικατέστησαν αυτές του άρθρου 227 του ν.3852/2010 ορίζεται ότι: « 1. Οποιοσδήποτε έχει έννομο συμφέρον μπορεί να προσβάλει τις αποφάσεις των συλλογικών ή μονομελών οργάνων των δήμων, των περιφερειών, των νομικών προσώπων αυτών, καθώς και των συνδέσμων τους, για λόγους νομιμότητας, ενώπιον του Επόπτη Ο.Τ.Α., μέσα σε προθεσμία δεκαπέντε (15) ημερών από τη δημοσίευση της απόφασης ή την ανάρτησή της στο διαδίκτυο ή από την κοινοποίησή της ή αόπτου έλαβε πλήρη γνώση αυτής. Ατομικές πράξεις κοινοποιούνται στον ενδιαφερόμενο με απόδειξη παραλαβής και αναφέρουν υποχρεωτικά ότι κατ’ αυτών χωρεί ειδική προσφυγή για λόγους νομιμότητας ενώπιον του Επόπτη Ο.Τ.Α. μέσα σε προθεσμία δεκαπέντε (15) ημερών. 2. Προσφυγή επιτρέπεται και κατά παράλειψης οφειλόμενης νόμιμης ενέργειας των οργάνων της προηγούμενης παραγράφου. Στην περίπτωση αυτή η προσφυγή ασκείται εντός δεκαπέντε (15) ημερών από την παρέλευση άπρακτης της ειδικής προθεσμίας που τυχόν τάσσει ο νόμος για την έκδοση της οικείας πράξης, διαφορετικά μετά την παρέλευση τριμήνου από την υποβολή της σχετικής αίτησης του ενδιαφερομένου. (...) 4. Δικαίωμα για την άσκηση

της ειδικής διοικητικής προσφυγής τεκμαίρεται ότι έχουν όλοι οι αιρετοί του οικείου δήμου ή περιφέρειας, ανεξάρτητα από το εάν έλαβαν μέρος στη συνεδρίαση κατά την οποία ελήφθη η προσβαλλόμενη απόφαση, εφόσον δεν την υπερψήφισαν. Δικαίωμα έχουν ομοίως οι συνδικαλιστικές οργανώσεις εργαζομένων στην Τοπική Αυτοδιοίκηση πρώτου ή δεύτερου βαθμού, καθώς και νομικά πρόσωπα μη κερδοσκοπικού χαρακτήρα, που επιδιώκουν σύμφωνα με το καταστατικό τους περιβαλλοντικούς, πολιτιστικούς και εν γένει κοινωνικούς σκοπούς.

5. Ο Επόπτης Ο.Τ.Α. αποφαινεται 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. 6. Η άσκηση της ειδικής διοικητικής προσφυγής αποτελεί προϋπόθεση για την άσκηση ένδικων βοηθημάτων ενώπιον των αρμόδιων δικαστηρίων.».

16. Με τις διατάξεις του άρθρου 131 του ν.4555/2018 που αντικατέστησαν αυτές του άρθρου 238 του ν.3852/2010 ορίζεται ότι: «Εποπτεία των Ο.Τ.Α. μέχρι την έναρξη λειτουργίας της ΑΥΕ Ο.Τ.Α. - Μετάταξη στην ΑΥΕ Ο.Τ.Α. προσωπικού των Αποκεντρωμένων Διοικήσεων - Έναρξη λειτουργίας ΑΥΕ Ο.Τ.Α. 1. Μέχρι την έναρξη λειτουργίας της ΑΥΕ Ο.Τ.Α. ο έλεγχος νομιμότητας των πράξεων, κατά τα άρθρα 225 έως 227, ασκείται από τον Συντονιστή 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. Οι επιτροπές αυτές συγκροτούνται με απόφαση του Συντονιστή της οικείας Αποκεντρωμένης Διοίκησης. 2. Όπου στα ανωτέρω άρθρα αναφέρεται ο Επόπτης Ο.Τ.Α., κατά το μεταβατικό διάστημα, νοείται ο Συντονιστής της οικείας Αποκεντρωμένης Διοίκησης. Όπου αναφέρεται ο Προϊστάμενος της Διεύθυνσης Εποπτείας Ο.Τ.Α. της ΑΥΕ Ο.Τ.Α., νοείται ο Προϊστάμενος της Γενικής Διεύθυνσης Εσωτερικής Λειτουργίας ή της αντίστοιχης Διεύθυνσης στην οποία υπάγεται η

εποπτεία των Ο.Τ.Α. της οικείας Αποκεντρωμένης Διοίκησης. Όπου αναφέρεται υπάλληλος της ΑΥΕ Ο.Τ.Α., νοείται υπάλληλος της οικείας Αποκεντρωμένης Διοίκησης.».

17. Επειδή, από τον συνδυασμό των διατάξεων των άρθρων 6 Α, 6Β παρ. 3, όπως διαμορφώθηκε με το άρθρο 57 του Ν. 5027/2023 (ΦΕΚ 48/Α) και των παρ. 1, 2, 4 του άρθρου 238 του Ν.3852/2010, όπως αντικαταστάθηκε με τις διατάξεις του άρθρου 131 του Ν. 4555/2018 (ΦΕΚ 133/Α) προκύπτει ότι μετά τον διορισμό των Γραμματέων Αποκεντρωμένης Διοίκησης και μέχρι την έναρξη λειτουργίας της Αυτοτελούς Υπηρεσίας Εποπτείας Ο.Τ.Α., όπου στα 15 άρθρα 128, 129 και 130 του ν. 4555/2018 (Α' 133) αναφέρεται Επόπτης Ο.Τ.Α., νοείται ο Γραμματέας της οικείας Αποκεντρωμένης Διοίκησης.
18. Επειδή, στην περίπτωση υποβολής προσφυγής (κατ' άρθρο 227 του Ν. 3852/2010) ο έλεγχος αφορά καταρχήν το παραδεκτό αυτής και στην συνέχεια το βάσιμο και εφόσον κριθεί ότι η προσφυγή είναι παραδεκτή, τότε ελέγχεται το βάσιμο αυτής, διαφορετικά απορρίπτεται ως απαράδεκτη, σύμφωνα με τα αναφερόμενα στο Κεφ. 3 της αριθμ. 11/7665/7-2-2007 εγκυκλίου του ΥΠ.ΕΣ.Δ.Δ.Α..
19. Επειδή προϋποθέσεις του παραδεκτού της προσφυγής είναι : (i) το έννομο συμφέρον του προσφεύγοντος, (ii) η προθεσμία και (iii) η ούση της προσβαλλόμενης πράξης.
20. Επειδή η υπό εξέταση προσφυγή κατατέθηκε εμπρόθεσμα από τους τρεις (3) δημοτικούς συμβούλους, εκ των οποίων οι κκ. Χράπας και Μισιρλής συμμετείχαν στη συνεδρίαση κατά τη λήψη της προσβαλλόμενης απόφασης και μειοψήφησαν ενώ ο κ. Χρυσανθόδης ήταν απών. Ασκούν λοιπόν την παρούσα προσφυγή σύμφωνα με τις διατάξεις της παρ.4 του αρ.118 του ν.4555/2018 «4.Δικαίωμα για την άσκηση της ειδικής διοικητικής προσφυγής τεκμαίρεται ότι έχουν όλοι οι αιρετοί του οικείου δήμου ή περιφέρειας, ανεξάρτητα από το εάν έλαβαν μέρος στη συνεδρίαση κατά την οποία ελήφθη η προσβαλλόμενη απόφαση, εφόσον δεν την υπερψήφισαν» αλλά και με τη Νομολογία του ΣτΕ (ΣτΕ 60/2010, 2081/2009) που έκρινε ότι ο δημοτικός σύμβουλος εφόσον δεν έχει συμπράξει στην έκδοση της προσβαλλόμενης απόφασης, έχει έννομο συμφέρον ως εκ της ιδιότητας του αυτής για την

άσκηση της ειδικής διοικητικής προσφυγής των άρθρων 227 του ν. 3852/2010 και 151 του ΚΔΚ. (πρβλ. ΣτΕ 350/2006, 3787/2001, 3068/2001, 3362/2000, 2531/2000).

21. Επειδή με την ειδικότερη νομοθεσία του ν. 4412/2016 (ΦΕΚ-147 Α/8-8-16-Διορθ.Σφαλμ. Στα ΦΕΚ-200 Α/24-10-16 και ΦΕΚ-206 Α/3-11-16) : Δημόσιες Συμβάσεις Έργων, Προμηθειών και Υπηρεσιών (προσαρμογή στις Οδηγίες 2014/24/ΕΕ και 2014/25/ΕΕ) θεσπίστηκε με το Βιβλίο ΙV αυτού σύστημα κανόνων σχετικών με την έννομη -δικαστική και μη-προστασία κατά την σύναψη δημοσίων συμβάσεων έργων, προμηθειών και υπηρεσιών προβλέποντας ως προς τους οικονομικούς φορείς, οι οποίοι έχουν ή είχαν συμφέρον να τους ανατεθεί δημόσια σύμβαση, ότι δύνανται να ασκήσουν προσφυγή ενώπιον ειδικώς συνεστημένου οργάνου (της Αρχής Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών) με αίτημα, μεταξύ άλλων, την ακύρωση παράνομων και ζημιογόνων πράξεων ή παραλείψεων της αναθέτουσας αρχής. Η άσκηση της ως άνω προσφυγής («προδικαστική προσφυγή») αποτελεί μάλιστα, κατά τον νόμο, προϋπόθεση για την εν συνεχεία άσκηση των προβλεπόμενων ενδίκων βοηθημάτων, ήτοι της αιτήσεως αναστολής και της αιτήσεως ακυρώσεως ενώπιον του αρμοδίου δικαστηρίου (διοικητικού εφετείου και, κατ'εξαίρεση, του Συμβουλίου της Επικρατείας). Παραλλήλως, ο νόμος όρισε ότι κατά των εκτελεστών πράξεων ή παραλείψεων της αναθέτουσας αρχής, οι οποίες εκδίδονται κατά το στάδιο που προηγείται της σύναψης δημόσιας σύμβασης, δεν χωρεί η άσκηση άλλης διοικητικής προσφυγής - μη εξαιρουμένης, εφόσον ο νόμος δεν διακρίνει, της προσφυγής του άρθρου 227 του ν. 3852/2010 κατά των σχετικών πράξεων των οργάνων των Ο.Τ.Α.- εκτός από την ανωτέρω προδικαστική προσφυγή. Η διάταξη αυτή του νόμου (άρθρο 360 παρ. 3 ν. 4412/2016) καταλαμβάνει εκείνους μόνον τους οικονομικούς φορείς, οι οποίοι δύνανται πάντως να ασκήσουν την προδικαστική προσφυγή του ν. 4412/2016, και όχι τυχόν τρίτους τους οποίους άλλωστε δεν αφορούν, κατά τα προεκτεθέντα, οι ρυθμίσεις του Βιβλίου ΙV του ν. 4412/2016. Συνεπώς, με το εν λόγω άρθρο 360 παρ. 3 του νόμου δεν θίγεται το αναγνωριζόμενο από άλλες διατάξεις της κείμενης νομοθεσίας δικαίωμα των τρίτων, εν σχέσει προς τους ενδιαφερομένους για την ανάθεση δημόσιας σύμβασης, να

ασκήσουν διοικητικές προσφυγές κατά των πράξεων των αναθετουσών αρχών που εκδίδονται κατά την διαδικασία ανάθεσης δημόσιας σύμβασης. (770/2021 ΣΤΕ). Εκ των ανωτέρω συνάγεται ότι οι κατά τα ανωτέρω τρίτοι, εφόσον συντρέχουν οι τασσόμενες από την σχετική νομοθεσία προϋποθέσεις, δύνανται να ασκήσουν την προσφυγή νομιμότητας του άρθρου 227 του ν. 3852/2010 κατά των σχετικών με την ανάθεση σύμβασης έργου, προμήθειας ή υπηρεσίας πράξεων των οργάνων των Ο.Τ.Α.

22. Επειδή η δημοτική επιτροπή του Δήμου Σερρών με την αριθμ.1028/2024 απόφασή της ενέκρινε κατά πλειοψηφία τα εξής :

«Α. Εγκρίνει την υπ'αρ.20/2024 μελέτη του τμήματος Αθλητισμού- Πολιτισμού και Νέας Γενιάς της Δ/νσης Κοιν. Προστασίας, Υγείας, Παιδείας & Πολιτισμού, για την «Διοργάνωση εκδηλώσεων στο πλαίσιο της “πολιτείας των ευχών” του Δήμου Σερρών για την περίοδο 2024-2025», προϋπολογισμού 109.936,85 € χωρίς ΦΠΑ και 136.321,70€ με ΦΠΑ. Β. Εγκρίνει τον τρόπο εκτέλεσης της δημόσιας σύμβασης, για την «Διοργάνωση εκδηλώσεων στο πλαίσιο της “πολιτείας των ευχών” του δήμου Σερρών για την περίοδο 2024-2025», προϋπολογισμού 109.936,85 € χωρίς ΦΠΑ και 136.321,70€ με ΦΠΑ, με διαπραγμάτευση χωρίς προηγούμενη δημοσίευση, του άρθρου 32 του ν. 4412/2016 και ιδιαίτερα του εδ. β, αα) της παρ. 2. Γ. Ορίζει ως επιτροπή διαπραγμάτευσης, την επιτροπή διαγωνισμών και αξιολόγησης διαδικασιών σύναψης δημοσίων συμβάσεων ποσού άνω των 60.000.00€ χωρίς ΦΠΑ του έτους 2024, που ορίσθηκε με την 654/2023 Α.Ο.Ε. και την 616/2024 Α.Δ.Ε. με την οποία τροποποιήθηκε Δ. Εξουσιοδοτεί την Δήμαρχο Σερρών κα Βαρβάρα Μητλιάγκα για την αποστολή της σχετικής πρόσκλησης διαπραγμάτευσης. Τα μέλη της Δημοτικής Επιτροπής κ.κ. Χράπας Παντελής, Μισιρλής Σπυρίδων και Γάτσιος Αθανάσιος μειοψήφησαν για του λόγους όπως αυτοί αναλύονται ανωτέρω.».

23. Κατά της ως άνω απόφασης προσέφυγαν οι δημοτικοί σύμβουλοι και μέλη της δημοτικής επιτροπής κ.κ. Χράπας Παντελής, Μισιρλής Σπυρίδων, ως μειοψηφήσαντες και Χρυσανθίδης Βασίλειος, όντας απών κατά τη συνεδρίαση και λήψη αυτής, ζητώντας την ακύρωσή της για

τους λόγους που αναφέρονται στην υπό εξέταση προσφυγή. Ειδικότερα οι δύο λόγοι της προσφυγής αφορούν την κατά την άποψη των προσφευγόντων παράβαση της νομοθεσίας των δημοσίων συμβάσεων από την πλευρά της αναθέτουσας δημοτικής αρχής που όπως υποστηρίζουν θέλοντας να παρακάμψει τη νομοθεσία των άρ.26 και 27 του ν.4412/2016 περί ανοικτής διαδικασίας, προσφεύγει στη διαδικασία των περ. β) περ.αα) περί μοναδικής καλλιτεχνικής εκδήλωσης και γ) περί κατεπείγοντος, της παρ. 2 του αρ.32 του ν.4412/2016, (το άρθρο 32 αναφέρεται στη ρύθμιση της προσφυγή στη διαδικασία με διαπραγμάτευση χωρίς προηγούμενη δημοσίευσης) προκειμένου να αναθέσει την υπηρεσία διοργάνωσης εκδηλώσεων στο πλαίσιο της Πολιτείας των Ευχών του Δήμου Σερρών για το 2024-2025. Οι δε λόγοι επικεντρώνονται αποκλειστικά στο ότι ούτε η επίκληση της μοναδικής καλλιτεχνικής εκδήλωσης τεκμαίρεται ούτε οι λόγοι του κατεπείγοντος δικαιολογούνται για την εφαρμογή της ειδικότερης νομοθεσίας των διατάξεων της παρ.2 του αρ.32 του ν.4412/2016. Στη προσβαλλόμενη απόφαση οι λόγοι μειοψηφίας των δύο εκ των τριών προσφευγόντων καταγράφονται στο πρακτικό ως εξής « τα μέλη της Δημοτικής Επιτροπής κ.κ. Χράπας Παντελής & Μισιρλής Σπυρίδων ψήφισαν ΟΧΙ, επισημαίνοντας ότι διαφωνούν με την απευθείας ανάθεση των 140.000 ευρώ, τονίζοντας ότι είναι υπερβολικά τα ποσά των απευθείας αναθέσεων και ότι θα μπορούσαν να γίνουν νωρίτερα με διαδικασίες διαγωνισμού. Δήλωσαν επίσης ότι θα είναι δύσκολο μέσα σε συνθήκες χειμώνα τα παιδιά να κάθονται και να ακούνε ακίνητα τα βράδια παραμύθια μιας και μιάμιση ώρας, εκτός εάν έχουν προβλεφθεί θερμάστρες εξωτερικού χώρου. Τέλος, τόνισαν ότι η συγκεκριμένες εκδηλώσεις δεν θα προσελκύσουν κόσμο και διαφωνούν επιπλέον διότι τα χρήματα δίνονται σε επιχειρηματίες εκτός Σερρών.».

24. Επειδή σύμφωνα με την προς έγκριση μελέτη 20/2024 της Δ/σης Κοιν. Προστασίας, Υγείας, Παιδείας & Πολιτισμού του Δήμου Σερρών στην οποία αναφέρονται μεταξύ άλλων στα επί μέρους κεφάλαια τα εξής: «Η παρούσα μελέτη αφορά την οργάνωση και υλοποίηση των εκδηλώσεων στο πλαίσιο της Πολιτείας των Ευχών του δήμου Σερρών, για την περίοδο 2024-2025. Θα υλοποιηθεί η πρόταση για το Θεματικό

Πάρκο «Τα Κορυφαία Παραμύθια του Κόσμου» στην Πλατεία Ελευθερίας στα πλαίσια των εορταστικών εκδηλώσεων Χριστουγέννων 2024- 2025. Θα δημιουργηθεί ένα χριστουγεννιάτικο πάρκο στη πόλη με σκοπό τα παιδιά να ζήσουν μια αξέχαστη γιορτινή περιπέτεια. Θα πάρουν μέρος σε ένα μεγάλο παραμυθένιο παιχνίδι και θα λύσουν τους γρίφους των Χριστουγέννων. Οι μικροί επισκέπτες και επισκέπτριες θα αντικρύζουν καθώς θα πλησιάζουν στο πάρκο, μια συνηθισμένη και σινάμα ασυνήθιστη εικόνα, ένα μεγάλο παραμύθι. Το πάρκο θα είναι ουσιαστικά ένας παραμυθένιος κόσμος, που θα ταξιδεύει τους επισκέπτες στην χώρα των Χριστουγέννων μέσα από επιμέρους σταθμούς. Τα παιδιά θα παραλάβουν στην είσοδο τον μαγικό τους χάρτη και θα πρέπει να τον ακολουθήσουν να περάσουν από όλους τους σταθμούς και να λύσουν τους γρίφους των Χριστουγέννων. Για μια ολοκληρωμένη Χριστουγεννιάτικη εμπειρία, θα διοργανωθούν χριστουγεννιάτικες παραστάσεις. Με το σύνολο των παραστάσεων θα δημιουργηθεί ένα πλήρες πακέτο για την ψυχαγωγία όλων των επισκεπτών. Στις παραστάσεις και τα θεάματα συμμετέχουν επαγγελματίες, ηθοποιοί, εμπυχοτές κοινού και παιδαγωγοί σε διαμορφωμένα σκηνικά. Οι εκδηλώσεις θα αρχίσουν το Σάββατο 14/12/2024 και θα ολοκληρωθούν την 7/1/2025, με καθημερινές δράσεις, παραστάσεις και λοιπές εκδηλώσεις, για τις οποίες θα υπάρχει ενημέρωση και αναλυτικό πρόγραμμα. Στόχος του πλάνου αποτελεί η αξιοποίηση του κέντρου των Σερρών για τη δημιουργία και ανάπτυξη ενός προσωρινού, μεγάλης έκτασης, θεματικού πάρκου με κεντρικό θέμα τα Χριστούγεννα. Η λειτουργία του πάρκου θα διαρκεί καθ' όλη τη χριστουγεννιάτικη πρωτοχρονιάτικη περίοδο.....Η διενέργεια θα γίνει με προσφυγή στη διαδικασία της διαπραγμάτευσης χωρίς προηγούμενη δημοσίευση του άρθρου 32 του Ν.4412/2016, λόγω αποκλειστικότητας, καθώς μπορεί να παρασχεθεί μόνο από συγκεκριμένο- μοναδικό οικονομικό φορέα- (περ. Β αα) και γγ) της παρ. 2 του άρθρου 32 του Ν.4412/2016). Συγκεκριμένα, το άρθρο 32 του Ν.4412/2016 αναφέρει στους όρους για την προσφυγή στη διαδικασία με διαπραγμάτευση χωρίς προηγούμενη δημοσίευση, εάν τα έργα, τα αγαθά ή οι υπηρεσίες μπορούν να παρασχεθούν μόνον από έναν συγκεκριμένο οικονομικό φορέα για

οποιονδήποτε από τους παρακάτω λόγους. αα) στόχος της σύμβασης είναι η δημιουργία ή απόκτηση μοναδικού έργου τέχνης ή καλλιτεχνικής εκδήλωσης και γγ) προστασία αποκλειστικών δικαιωμάτων, συμπεριλαμβανομένων των δικαιωμάτων διανοητικής ιδιοκτησίας..... «Παραστάσεις & θεάματα. Για μια ολοκληρωμένη Χριστουγεννιάτικη εμπειρία, θα διενεργηθούν δράσεις και χριστουγεννιάτικες παραστάσεις. Πρόκειται για τις εξής διαδραστικές παραστάσεις: Η μαγιά των Χριστουγέννων, Το φάλτσο των Χριστουγέννων και το χριστουγεννιάτικο εργαστήρι παπιγιόν. Με το σύνολο των παραστάσεων δημιουργείται ένα πλήρες πακέτο για την ψυχαγωγία όλων των επισκεπτών. Στις παραστάσεις και τα θεάματα συμμετέχουν επαγγελματίες συνεργάτες, ηθοποιοί, εμπυχωτές κοινού και παιδαγωγοί».

25. Επειδή η όλη διαδικασία εκτελείται κατ' εφαρμογή των διατάξεων της περ.β αα) της παρ.2 του άρ.32 του ν.4412/2016 περί μοναδικής καλλιτεχνικής εκδήλωσης και αποκλειστικών δικαιωμάτων του υπό ανάθεση φορέα και όχι με τη διαδικασία της περ. γ) του ίδιου άρθρου περί κατεπείγουσας ανάγκης οφειλόμενης σε γεγονότα απρόβλεπτα για την αναθέτουσα αρχή. Ο τελευταίος λόγος, προβάλλεται επίσης ως λόγος της σχετικής προσφυγής και θα συνιστούσε λόγο ακύρωσης και στα πλαίσια υποχρεωτικού ελέγχου νομιμότητας καθώς δε δικαιολογείται από την προς ανάθεση διαδικασία που αφορά σε παροχή υπηρεσιών διοργάνωσης εκδηλώσεων που δεν μπορούν να δικαιολογήσουν απρόβλεπτο και κατεπείγον γεγονός. Η προς παροχή υπηρεσία αφορά και απευθύνεται σε συγκεκριμένη κυρίως μερίδα του πληθυσμού και δη στα παιδιά, ανατίθεται με συγκεκριμένες τεχνικές προδιαγραφές και περιγραφή χωροθέτησης χώρου «Θεματικού Πάρκου» και εκτέλεσης στοχευμένων δράσεων και εκδηλώσεων στα πλαίσια της «Πολιτείας των Ευχών» του Δήμου Σερρών και όχι στην ανάθεση όλων γενικά των εορταστικών εκδηλώσεων και δράσεων του Δήμου Σερρών, όπως αναλύονται στην τεχνική έκθεση της αρ.20/2024 μελέτης, με διενέργεια παραστάσεων που θα παρουσιαστούν από το καλλιτεχνικό προσωπικό και με αποκλειστικά δικαιώματα συγκεκριμένου φορέα. Επίσης εξειδικεύεται στον ενδεικτικό προϋπολογισμό σε 1.Μελέτη ~~παραστάσεων και χωροθέτησης των σκηνικών~~ 2. Μίσθωση σκηνικών με

διαμόρφωση χώρου και 3. Διενέργεια παραστάσεων πνευματικά δικαιώματα των έργων/Καλλιτεχνική υποστήριξη.

26. Επειδή από το περιεχόμενο της αριθμ. 1028/2024 απόφασης της Δημοτικής Επιτροπής και της αριθμ. πρωτ.20/2024 Μελέτης της Δ/σης Κοιν. Προστασίας, Υγείας, Παιδείας & Πολιτισμού του Δήμου Σερρών, στοιχείου το οποίο συγκροτεί και συμπληρώνει την αιτιολογία της, αφού κατά νόμο δεν απαιτείται η παράθεσή της επί του σώματος αυτής και μπορεί, συνεπώς, να συμπληρώνεται νομίμως και από τα στοιχεία του φακέλου της υπόθεσης τα οποία λήφθηκαν υπόψη για τη λήψη της (άρθρο 17 παρ. 2 του Κώδικα Διοικητικής Διαδικασίας, ν. 2690/1999, Α' 45, πρβλ. ΣτΕ 4979/2014, 4166/2012, 208/2012, 473/2010, 2532/2009, 2092/2006, 4585/2005, 3864/2004 κ.ά.).

27. Επειδή υπό αυτά τα δεδομένα, η αριθμ.1028/2024 της δημοτικής επιτροπής του Δήμου Σερρών υπό κρίση προσβαλλόμενη απόφαση για την έγκριση της μελέτης υπ'αρ.20/2024 τμήματος Αθλητισμού-Πολιτισμού και Νέας Γενιάς της Δ/σης Κοιν. Προστασίας, Υγείας, Παιδείας & Πολιτισμού, για την «Διοργάνωση εκδηλώσεων στο πλαίσιο της “πολιτείας των ευχών” του Δήμου Σερρών για την περίοδο 2024-2025», προϋπολογισμού 109.936,85 € χωρίς ΦΠΑ και 136.321,70€ με ΦΠΑ και την έγκριση ως τρόπου εκτέλεσης της δημόσιας σύμβασης για την «Διοργάνωση εκδηλώσεων στο πλαίσιο της “πολιτείας των ευχών” του Δήμου Σερρών για την περίοδο 2024-2025», τη διαδικασία διαπραγμάτευσης χωρίς προηγούμενη δημοσίευση, του άρθρου 32 του ν. 4412/2016 και ιδιαίτερα του εδ. β, α) της παρ. 2, αιτιολογείται ειδικώς και τεκμηριώνεται με συγκεκριμένα στοιχεία, όσα δε περί του αντιθέτου προβάλλονται, ότι δηλαδή η απόφαση είναι μη αιτιολογημένη και έχει σκοπό την αποφυγή των γενικότερων περί διαγωνιστικής διαδικασίας διατάξεων και την ανάπτυξη ανταγωνισμού, είναι απορριπτέα ως αβάσιμα.

28.Επειδή, με βάση τα προδιαληφθέντα, η υπό κρίση προσφυγή είναι απορριπτέα ως αβάσιμη για τον παραπάνω λόγο.

Αποφασίζουμε

Αποporίπτουμε την αρ.πρ. 116148/20.11.2024 (πρωτ. "ΙΡΙΔΑ" Τμ.Δ.-Ο. Σερρών) των κκ. Χράπα Παντελή, Μισιρλή Σπυρίδωνα και Χρυσανθίδη Βασιλείου, δημοτικών συμβούλων και μελών της δημοτικής επιτροπής του Δήμου Σερρών κατά της αριθμ.1028/2024 απόφασης της δημοτικής επιτροπής του Δήμου Σερρών, για τους ειδικότερους λόγους που αναφέρονται στο σκεπτικό της παρούσας 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 ίδιου 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 ΓΡΑΜΜΑΤΕΑΣ Α.Δ.Μ.-Θ.

ΙΩΑΝΝΗΣ ΣΑΒΒΑΣ

Κοιν/ση:

1. Δήμο Σερρών
2. Προσφεύγοντες δημοτικούς συμβούλους του Δήμου Σερρών κκ.Χράπα Παντελή, Μισιρλή Σπυρίδωνα και Χρυσανθίδη Βασίλειο μέσω ηλεκτρονικού ταχυδρομείου