

Δ/6ω  
16-8-18

ΑΔΑ: 7ΥΨΔΟΡ1Υ-5ΥΛ

INFORMATICS DEVELOPMENT AGENCY  
Digitally signed by INFORMATICS DEVELOPMENT AGENCY  
Date: 2018.08.13 13:37:53  
EEST  
Reason:  
Location: Athens



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

Σέρρες 13 Αυγούστου 2018

Αρ. Πρωτ.: 10962

ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ  
ΔΗΜΟΣ ΣΕΡΡΩΝ

Ταχ. Δ/ση: Μεραρχίας 67  
Ταχ. Κωδ.: 62125 Σέρρες  
FAX: 321056474/22660  
Πληροφορίες: Δ.Κωνσταντόπουλος  
Τηλέφωνο: 2313309069  
e-mail: dkonstant@damt.gov.gr

Αριθμ. Πρωτ. 95302  
Ελήφθη την 16-8-18

**ΘΕΜΑ:** Εξέταση προσφυγής κατά απόφασης αρ.405/2018 του δημοτικού συμβουλίου του Δήμου Σερρών

Απόφαση  
Ο Συντονιστής  
Αποκεντρωμένης Διοίκησης Μακεδονίας- Θράκης

Έχοντας υπόψη:

1. Τις διατάξεις των άρθρων 65, 67, 72, 214, 225, 227, 238 και 283 παρ.4 του Ν. 3852/2010 (ΦΕΚ 87<sup>Α</sup>/07-06-2010), «Νέα Αρχιτεκτονική της Αυτοδιοίκησης και της Αποκεντρωμένης Διοίκησης - Πρόγραμμα Καλλικράτης».
2. Τις διατάξεις του ν.3463/2006 (ΦΕΚ 114/Α'/2006).
3. Τις διατάξεις του ν.3861/2010 (ΦΕΚ 112/Α'/13.07.2010). «Ενίσχυση της διαφάνειας με την υποχρεωτική ανάρτηση νόμων και πράξεων των κυβερνητικών, διοικητικών και αυτοδιοικητικών οργάνων στο Διαδίκτυο - Πρόγραμμα Διαύγεια και άλλες διατάξεις».
4. Τις διατάξεις των άρθρων 28 παρ.1 και 8 και 28<sup>Α</sup> 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.
5. Την αριθ.14138/15.5.2017 απόφαση του Υπουργού Εσωτερικών(ΦΕΚ 250/τ.ΥΟΔΔ/26-05-2017) περί διορισμού Συντονιστή της Αποκεντρωμένης Διοίκησης Μακεδονίας - Θράκης
6. Τις διατάξεις των άρθρων 8 και 24 του Π.Δ. 142/27-12-2010 (ΦΕΚ 235 Α'/27-12-2010) «Οργανισμός της Αποκεντρωμένης Διοίκησης Μακεδονίας-Θράκης».

7. Την αριθμ.πρ.10266/03-07-2018 προσφυγή της ανώνυμης εταιρείας με την επωνυμία «ΑΠΟΣΤΟΛΙΔΗΣ Α.Ε.Β.Ε.» και το διακριτικό τίτλο «Α.Σ.Α.» νομίμως εκπροσωπούμενης και του Απόστολου Αποστολίδη του Χρήστου κατά της αριθ.405/2018 αποφάσεως του δημοτικού συμβουλίου του Δήμου Σερρών.
8. Την αριθ. 405/2018 απόφαση του δημοτικού συμβουλίου του Δήμου Σερρών με θέμα «Επιλογή χρηματοπιστωτικού ιδρύματος λήψης δανείου για την “Βελτίωση - ενεργειακή αναβάθμιση δικτύου φωτισμού με χρήση νέων τεχνολογιών και εξοικονόμηση ενέργειας”».
9. Το αριθ.21500/08-07-2018 (αρ.πρ.10962/12-07-2018 της Υπηρεσίας μας) έγγραφο του Δήμου Σερρών , με το οποίο μας απεστάλησαν οι απόψεις του Δήμου επί της ανωτέρω προσφυγής και σχετική αλληλογραφία σε απάντηση του δικού μας αριθ. 10266/04-07-2018 όμοιου, με το οποίο ζητήθηκαν στοιχεία για την εξέταση της προσφυγής.
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 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.
11. Τις διατάξεις του άρθρου 238 του ν.3852/2010 σύμφωνα με τις οποίες μέχρι την έναρξη λειτουργίας της Αυτοτελούς Υπηρεσίας Εποπτείας Ο.Τ.Α. ο έλεγχος νομιμότητας των πράξεων κατά τα άρθρα 225, 226 και 227 του παρόντος ασκείται από τον Γενικό Γραμματέα της οικείας Αποκεντρωμένης Διοίκησης και τις Ειδικές Επιτροπές του άρθρου 152 του Κ.Δ.Κ, οι οποίες βρίσκονται στις έδρες των περιφερειών που ανήκουν στην ανωτέρω Αποκεντρωμένη Διοίκηση.
12. Τις διατάξεις της παρ.1 του άρθρου 28 του ν. 4325/2015 (ΦΕΚ47Α/2015) σύμφωνα με τις οποίες καταργείται η διάταξη της παρ. 2 του άρθρου 6 του Ν.3852/2010 (Α' 87). Σε κάθε Αποκεντρωμένη Διοίκηση συνιστάται θέση προϊσταμένου, που φέρει τον τίτλο «Συντονιστής Αποκεντρωμένης Διοίκησης». (.....) Όπου στην κείμενη νομοθεσία αναφέρεται Γενικός Γραμματέας της Αποκεντρωμένης Διοίκησης ή Γενικός Γραμματέας Περιφέρειας

νοείται, από το διορισμό του, ο Συντονιστής Αποκεντρωμένης Διοίκησης.

13. Επειδή στην περίπτωση υποβολής της ειδικής διοικητικής προσφυγής του άρθρου 227 του ν.3852/2010 ο έλεγχος αφορά καταρχήν το παραδεκτό αυτής και στη συνέχεια το βάσιμο. Εφόσον κριθεί ότι η προσφυγή είναι παραδεκτή, τότε ελέγχεται το βάσιμο αυτής, διαφορετικά απορρίπτεται ως απαράδεκτη.
14. Επειδή ειδικές προϋποθέσεις παραδεκτού της προσφυγής καθορίζουν οι διατάξεις που ισχύουν κατά το χρόνο έκδοσης της πράξης . Οι προϋποθέσεις αυτές είναι: α) το έννομο συμφέρον, β) η προθεσμία άσκησης και γ) η φύση της προσβαλλόμενης πράξης.
15. Επειδή η παρούσα προσφυγή ασκείται κατά της απόφασης αριθμ.405/2018 του δημοτικού συμβουλίου του Δήμου Σερρών με θέμα «Επιλογή χρηματοπιστωτικού ιδρύματος λήψης δανείου για την “Βελτίωση - ενεργειακή αναβάθμιση δικτύου φωτισμού με χρήση νέων τεχνολογιών και εξοικονόμηση ενέργειας”» Σύμφωνα με την πάγια νομολογία του Συμβουλίου της Επικρατείας το έννομο συμφέρον πρέπει να είναι προσωπικό, δηλ. να υφίσταται ειδικός δεσμός του προσφεύγοντος με την προσβαλλόμενη πράξη, η οποία να θίγει συγκεκριμένη νομική ή πραγματική κατάσταση που τον αφορά, άμεσο, δηλ. τη βλάβη να υφίσταται ο ίδιος ο προσφεύγων και όχι άλλο πρόσωπο, με το οποίο αυτός συνδέεται με ορισμένη σχέση και ενεστώς, δηλ. να υφίσταται συγχρόνως κατά το χρόνο λήψης της απόφασης από τον ΟΤΑ, κατά το χρόνο άσκησης της προσφυγής και κατά το χρόνο εξέτασης της. Η προσφυγή πρέπει να κρίνεται ως 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. (βλ. Α.Τάχου: Ερμηνεία Κώδικα Διοικητικής Διαδικασίας, Εκδόσεις Σάκκουλα , Αθήνα - Θεσσαλονίκη 2003), ( Ολ. Σ.τ.Ε. 1002/2007), 3372/2011 ΕΣ Τμήμα Μείζονος Επταμελούς Σύνθεσης). Από την προπαρατεθείσα διάταξη του άρθρου 227 του ν.3852/2010 η ειδική διοικητική προσφυγή, η οποία ασκείται κατά της αποφάσεως συναρτάται, ευθέως, με τη συνδρομή εννόμου συμφέροντος.
16. Επειδή περαιτέρω, γίνεται δεκτό, ότι δεν αρκεί το γενικό ενδιαφέρον κάθε πολίτη, αλλά απαιτείται, ιδιαίτερο και άμεσο έννομο συμφέρον η ύπαρξη του οποίου κρίνεται, όταν η πράξη ή η απόφαση δεν απευθύνεται, ευθέως, προς τον προσφεύγοντα, μόνον, εφόσον δημιουργεί γι' αυτόν συγκεκριμένες έννομες συνέπειες, από τον σύνδεσμο που υπάρχει μεταξύ των εννόμων αποτελεσμάτων τα οποία

επέρχονται από την προσβαλλομένη διοικητική πράξη και το περιεχόμενο μιας συγκεκριμένης νομικής καταστάσεως ή ιδιότητας στην οποία βρίσκεται ή την οποία έχει και επικαλείται ο προσφεύγων. (Σ.τ.Ε. 2717/2007 Ολ. Σ.τ.Ε. 2855 και 2856/1985 πρβλ. και Ολ. Σ.τ.Ε. 971/1998).

17. Επειδή κατ' ακολουθία, με βάση τα προεκτεθέντα δεν μπορεί να υπάρξει αιτιώδης σύνδεσμος από την έκδοση της προσβαλλόμενης απόφασης του δημοτικού συμβουλίου του Δήμου Σερρών για την έγκριση επιλογής χρηματοπιστωτικού ιδρύματος για τη χορήγηση δανείου στο Δήμο Σερρών με αποκλειστικό σκοπό την ενεργειακή αναβάθμιση του δικτύου φωτισμού του Δήμου, επί της ουσίας της αντικατάστασης των φωτιστικών σωμάτων και τυχόν βλάβης που θα επέλθει στην προσφεύγουσα εταιρεία ως ενδιαφερόμενη για συμμετοχή σε σχετικό δημόσιο διαγωνισμό. Όσον αφορά την προσφυγή εκ μέρους του ιδίου του κ. Αποστολίδη δεν αρκεί το γενικό ενδιαφέρον για το δημόσιο έλεγχο της απόφασης καθώς απαιτείται η απόδειξη ύπαρξης άμεσης και προσωπικής βλάβης του ενιστάμενου. Ο δε ισχυρισμός ότι για τη λήψη δανείου από συγκεκριμένο χρηματοπιστωτικό ίδρυμα ο Δήμος βασίστηκε σε μελέτη ιδιωτικής εταιρείας, η οποία περιλαμβάνει φωτογραφική διάταξη για μελλοντικούς πιθανούς συμμετέχοντες στον επερχόμενο διαγωνισμό προμήθειας φωτιστικών σωμάτων, ο προϋπολογισμός του οποίου θα καλυφθεί μέσω πόρων του ληφθέντος δανείου για τους ανωτέρω στις σκ.15 και 16 λόγους, δε μπορεί να ευσταθήσει ως βάσιμος. Η προσβαλλόμενη απόφαση και η όλη διαδικασία στον παρόν χρονικό διάστημα δεν είναι δυνατό να συνδεθεί με τις πιθανώς, κατά τον ισχυρισμό των προσφευγόντων, φωτογραφικές διατάξεις μελλοντικής διακήρυξης δημοσίου διαγωνισμού, οι οποίες σε κάθε περίπτωση εφόσον κατά την κρίση των προσφευγόντων θα οδηγούν σε αθέμιτο ανταγωνισμό θα είναι πάντως δυνατόν να προσβληθούν ευθέως, σύμφωνα με την κείμενη νομοθεσία του ν.4412/2016(ΦΕΚ-147 Α/8-8-16-Διορθ.Σφαλμ. στα ΦΕΚ-200 Α/24-10-16, ΦΕΚ-206 Α/3-11-16) περί δημοσίων συμβάσεων, στο σχετικό στάδιο του διαγωνισμού.
18. Επειδή σύμφωνα με τα αναφερόμενα στην αριθμ.7666/11/7-2-2007 εγκύκλιο του Υπουργείου Εσωτερικών για το παραδεκτό της άσκησης προσφυγής κατά των αποφάσεων των συλλογικών ή μονομελών οργάνων των Δήμων απαιτείται η προσβαλλόμενη πράξη να έχει εκτελεστό χαρακτήρα, η οποία αυτοτελώς επιφέρει έννομα αποτελέσματα, όχι δε και οι γνωμοδοτήσεις ή οι προκαταρκτικές

πράξεις αυτών, οι οποίες εντάσσονται στα πλαίσια ορισμένης σύνθετης διοικητικής ενέργειας, διεπόμενης από ειδικές διατάξεις

19. Επειδή εκτελεστή είναι η διοικητική πράξη εκείνη που συνεπάγεται ευθέως και αμέσως με την εκτέλεσή της έννομες συνέπειες για τους διοικούμενους δηλ. συνιστά, μεταβάλλει ή καταργεί δικαιώματα ή και υποχρεώσεις. Αντίθετα η μη εκτελεστή πράξη δεν συνεπάγεται έννομες συνέπειες έχει περιεχόμενο προπαρασκευής ή οδηγίων, υποδείξεων κλπ. (Α.Ι. Τάχος, Ελληνικό Διοικητικό Δίκαιο, 8η έκδοση, σελ.533).
20. Επειδή και επί των προϋποθέσεων του παραδεκτού η απόφαση του δημοτικού συμβουλίου με αριθμ.405/2018 δεν μπορεί να θεωρηθεί ως εκτελεστή, επιφέρουσα για το λόγο αυτό έννομα αποτελέσματα, καθώς δε δεσμεύει στην παρούσα φάση το Δήμο Σερρών οριστικά ως προς τη λήψη δανείου. Η απόφαση αυτή εγκρίνει την επιλογή χρηματοπιστωτικού ιδρύματος αποτελώντας κατ' ουσία την πρόταση αιτήματος δανειοδότησης του Δήμου Σερρών προς το Ταμείο Παρακαταθηκών και Δανείων. Στη συνέχεια πρέπει να εγκριθεί ως προς τους όρους που εισηγείται από το διοικητικό συμβούλιο του εν λόγω χρηματοπιστωτικού ιδρύματος (Τ.Π.Δ.) και ακολούθως έπεται νέα απόφαση του δημοτικού συμβουλίου ως προς την τελική έγκριση λήψης του εγκεκριμένου δανείου και των όρων αυτού. Αυτή η τελευταία απόφαση μπορεί ως εκτελεστή να επιφέρει τα έννομα αποτελέσματά της για τη δέσμευση του Δήμου με τους όρους του σχετικού δανείου και τις συνέπειες που αυτοί οι όροι, επαχθείς ή μη είναι αρμοδιότητα αποκλειστική του δημοτικού συμβουλίου να αποφασίσει, θα συνεπάγονται.
20. Ενόψει των ανωτέρω οι προσφεύγοντες δεν νομιμοποιούνται προς άσκηση της εξεταζόμενης προσφυγής, εφόσον με αυτήν δεν αποδεικνύεται η συνδρομή προσωπικού, άμεσου και ενεστώτος, εννόμου συμφέροντος οι δε σχετικές αιτιάσεις του Δήμου Σερρών για την απόρριψή της ως απαραδέκτου θα πρέπει να γίνουν κατ' ολοκληρία δεκτές και να μην εξεταστεί περαιτέρω η προσφυγή στην ουσία της.

Εν όψει των ανωτέρω .

Αποφασίζουμε

Απορρίπτουμε ως τυπικά अपαράδεκτη την αριθ. πρωτ. 10266/03-07-2018 προσφυγή της ανώνυμης εταιρείας με την επωνυμία «ΑΠΟΣΤΟΛΙΔΗΣ Α.Ε.Β.Ε.» και το διακριτικό τίτλο «Α.Σ.Α.» νομίμως

εκπροσωπούμενης και του Απόστολου Αποστολίδη του Χρήστου κατά της αριθμ.405/2018 απόφασης του δημοτικού συμβουλίου του Δήμου Σερρών, για τους ειδικότερους λόγους που αναφέρονται στο σκεπτικό μέρος της παρούσης .

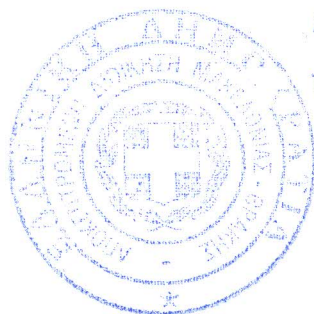
Η παρούσα απόφαση μπορεί να προσβληθεί από οποιονδήποτε έχει έννομο συμφέρον, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 151 του Ν. 3463/2006 ενώπιον της Ειδικής Επιτροπής του άρθρου 152 του ίδιου Νόμου, που εδρεύει στη Θεσσαλονίκη στην οδό Τ. Οικονομίδη & Καθ. Ρωσσίδου 11, Τ. Κ. 54008, εντός προθεσμίας ενός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

Ο ΣΥΝΤΟΝΙΣΤΗΣ  
ΑΠΟΚΕΝΤΡΩΜΕΝΗΣ ΔΙΟΙΚΗΣΗΣ  
ΜΑΚΕΔΟΝΙΑΣ ΘΡΑΚΗΣ

Δρ. ΙΩΑΝΝΗΣ Κ. ΣΑΒΒΑΣ

✓ **ΚΟΙΝΟΠΟΙΗΣΗ:** (με αποδεικτικά επίδοσης)

- ✓ 1. Δήμο Σερρών (Γρ. Δημάρχου)  
Κων. Καραμανλή 1, Σέρρες
2. Πληρεξούσιο δικηγόρο  
κ. Ιασονίδη Α. Παναγιώτη  
Ιουστινιανού 5, Σέρρες



ΑΚΡΙΒΕΣ ΑΝΤΙΓΡΑΦΟ  
Ο ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΣ  
ΤΟΥ ΤΜΗΜΑΤΟΣ ΓΡΑΜΜΑΤΕΙΑΣ