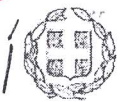


Δ/6α
13-8-18



INFORMATICS DEVELOPMENT AGENCY

Digitally signed by INFORMATICS DEVELOPMENT AGENCY
Date: 2018.08.13 13:34:06
EEST
Reason:
Location: Athens

ΑΔΑ: 63Ν4ΟΡ1Υ-Φ77

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.: 10963

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

ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ
ΔΗΜΟΣ ΣΕΡΡΩΝ

Αριθμ. Πρωτ. 25234
ΕΛΠΗ ΤΗΛ. 13-8-18

ΘΕΜΑ: Εξέταση προσφυγής δημοτικών συμβούλων του Δήμου Σερρών 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^Α/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^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.
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.10380/04-07-2018 προσφυγή των δημοτικών συμβούλων του Δήμου Σερρών κκ. Φωτιάδη Στέφανου, Χρυσανθίδη Βασιλείου, Ιλανίδου Δέσποινας και Γάτσιου Αθανάσιου 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.21498/10-07-2018 (αρ.πρ.10963/12-07-2018 της Υπηρεσίας μας) έγγραφο του Δήμου Σερρών , με το οποίο μας απεστάλησαν οι απόψεις του Δήμου επί της ανωτέρω προσφυγής σε απάντηση του δικού μας αριθ. 10380/04-07-2018 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 προϊστάμενου, 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 σύμφωνα με τη αριθ. 484/2008 Γνωμοδότηση του Ν.Σ.Κ. «μόνη η επίκληση της ιδιότητας του επικεφαλής δημοτικής παράταξης καθώς και εκείνης του δημοτικού συμβούλου δεν καθιερώνει, αυτοτελώς έννομο συμφέρον προς άσκηση των ειδικών διοικητικών προσφυγών , που προβλέπονται από τις διατάξεις των άρθρων 150 και 151 του Κ.Δ.Κ. (Ν.3463/2006). Ενώ περαιτέρω αναφέρεται ότι οι «ανωτέρω δεν κωλύονται προς άσκηση των κρίσιμων προσφυγών, εφόσον αποδείξουν τη συνδρομή προσωπικού , άμεσου και ενεστώτος, έννομου συμφέροντος , ανεξαρτημένου από τις προειρημένες ιδιότητες.
16. Επειδή σύμφωνα με νεότερη νομολογία του ΣτΕ (ΣτΕ60/2010,2081/2009) έχει κριθεί ότι ο δημοτικός σύμβουλος, εφόσον δεν έχει συμπράξει στην έκδοση της προσβαλλόμενης απόφασης έχει έννομο συμφέρον ως εκ της ιδιότητάς του αυτής , για την άσκηση της ειδικής διοικητικής προσφυγής των άρθρων 227 του ν.3852/2010 και 151 του ν.3463/2006. Τούτο διότι οι δημοτικοί σύμβουλοι είναι εκπρόσωποι της τοπικής κοινωνίας και μεριμνούν στο πλαίσιο άσκησης των καθηκόντων τους για την τήρηση της νομιμότητας. (άρθρο 135, περ. α΄ και γ΄ του ΚΔΚ).
17. Επειδή από το φάκελο της υπόθεσης προκύπτει ότι η προσφυγή ασκείται εμπρόθεσμα και με έννομο συμφέρον εφόσον οι προσφεύγοντες δημοτικοί σύμβουλοι καταψήφισαν την απόφαση κατά τη λήψη αυτής στη συνεδρίαση του δημοτικού συμβουλίου του Δήμου Σερρών της 20^{ης} Ιουνίου 2018 και ως προς το παραδεκτό αυτής μένει να εξεταστεί η ύπαρξη της τρίτης προϋπόθεσης ως προς τη φύση της προσβαλλόμενης πράξης.
18. Επειδή προϋπόθεση βασική του παραδεκτού της προσφυγής είναι η προσβαλλόμενη πράξη να φέρει εκτελεστό χαρακτήρα συνεπώς η μη εκτελεστή δεν υπόκειται σε διοικητική προσφυγή. (Α.Ι.Τάχος, Ερμηνεία Κώδικα Διοικητικής Διαδικασίας, σελ.637). Εκτελεστή δε

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 οδηγιών, υποδείξεων κλπ. (Α.Ι. Τάχος, Ελληνικό Διοικητικό Δίκαιο, 8^η έκδοση, σελ.533). Κατά τα ανωτέρω η μη εκτελεστή πράξη δεν υπόκειται σε διοικητική προσφυγή. Σε αντίθετη περίπτωση στερείται εκτελεστότητας και η πράξη της Αρχής με την οποία ασκείται έλεγχος επί της προσβαλλόμενης ενώπιον της πράξης (ΣτΕ 4252/1996, 2665/1997, 1506/2001, 147/2002)(Α.Ι.Τάχος, Ελληνικό Διοικητικό Δίκαιο, 8^η έκδοση, σελ.813).

19. 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.
20. Επειδή η απόφαση αριθμ.405/2018 του δημοτικού συμβουλίου δεν μπορεί κατά την παραπάνω έννοια να θεωρηθεί εκτελεστή πράξη καθώς αποτελεί μέρος μίας σύνθετης διοικητικής ενέργειας για τη λήψη δανείου του Δήμου Σερρών από το Ταμείο Παρακαταθηκών και Δανείων. Η απόφαση εγκρίνει σε αρχικό στάδιο μόνο την επιλογή του χρηματοπιστωτικού ιδρύματος από το Δήμο με τους όρους που κατέθεσε αυτό στην προσφορά του. Για την επιλογή του εν λόγω ιδρύματος ακολουθήθηκε (σχετ. η αριθμ.331/2018 απόφαση της οικονομικής επιτροπής του Δήμου Σερρών) η απαιτούμενη από το νόμο και τη νομολογία του ελεγκτικού συνεδρίου διαδικασία πρόσκλησης υποβολής προσφορών των λειτουργούντων στην ελληνική επικράτεια χρηματοπιστωτικών ιδρυμάτων. Όμως η προσβαλλόμενη απόφαση δε δεσμεύει με τη λήψη της στην παρούσα φάση το Δήμο με την έννοια ότι δε δημιουργεί δικαιώματα και υποχρεώσεις δανειοδοτούμενου από τη λήψη δανείου. Όπως προκύπτει από την όλη έως τη λήψη της απόφασης αριθμ.405/2018 διαδικασία και από την ιστοσελίδα του Ταμείου Παρακαταθηκών και Δανείων, το Ταμείο ακολουθεί συγκεκριμένη πορεία διαδικασιών προκειμένου να προβεί στην τελική υπογραφή σύμβασης και την εκταμίευση δανείου για τη χρηματοδότηση έργων για τη βελτίωση της ενεργειακής απόδοσης στο δίκτυο οδοφωτισμού των ΟΤΑ. Η απόφαση

λοιπόν/που θα αποτελέσει πράξη εκτελεστή για το Δήμο Σερρών θα είναι αυτή που θα ακολουθήσει της έγκρισης από το Δ.Σ. του Τ.Π.Δ. για τη χορήγηση δανείου, έγκριση η οποία στην παρούσα φάση δεν υπάρχει όπως προκύπτει από το σχετικό φάκελο, και θα εντέλει - εξουσιοδοτεί το δήμαρχο προς υπογραφή της δανειακής σύμβασης. Συνεπώς η προσβαλλόμενη απόφαση δεν είναι η τελική απόφαση πριν την υπογραφή δανειακής σύμβασης αφού εκκρεμεί ακόμα η έγκριση του Δ.Σ. του Ταμείου και του δημοτικού συμβουλίου του Δήμου Σερρών επί των όρων αυτής ώστε να ακολουθήσει η υπογραφή δανειακής σύμβασης και τα έννομα αποτελέσματα που αυτή θα επιφέρει.

21. Επειδή για τα δάνεια των ΟΤΑ που συνομολογούνται με το Ταμείο Παρακαταθηκών και Δανείων ο νομοθέτης στο άρθρο 176 παρ.6 του ν.3463/2006 έχει προβλέψει διαφορετική αντιμετώπιση ως προς τον έλεγχο νομιμότητας της απόφασης του δημοτικού συμβουλίου μη θεωρώντας απαραίτητη προϋπόθεση για την υπογραφή σύμβασης δανείου την πράξη του Γενικού Γραμματέα της Περιφέρειας (νυν Συντονιστή Αποκεντρωμένης Διοίκησης) για τον έλεγχο νομιμότητας της απόφασης. Αυτό προφανώς ορίζεται λόγω της φύσεως του Τ.Π.Δ., όχι ως ιδιωτικών συμφερόντων χρηματοπιστωτικού φορέα αλλά ως αυτόνομου χρηματοπιστωτικού οργανισμού εξυπηρέτησης του δημόσιου και κοινωνικού συμφέροντος, Νομικού Προσώπου Δημοσίου Δικαίου τελούντος υπό την εποπτεία του Υπουργείου Οικονομικών.
22. Επειδή από το Ταμείο Παρακαταθηκών και Δανείων έχουν ήδη (όπως προκύπτει από έντυπο στην επίσημη ιστοσελίδα του στη διαδρομή Χρηματοδοτικά προγράμματα ΟΤΑ & Ν.Π./Αναβάθμιση Δημοτικού Οδοφωτισμού) οριστεί στάδια υλοποίησης για τη συγκεκριμένη διαδικασία δανειοδότησης των ΟΤΑ όσον αφορά στη χρηματοδότηση τους για την αναβάθμιση της ενεργειακής απόδοσης του δικτύου οδοφωτισμού, τα οποία θα πρέπει ο Δήμος Σερρών να ακολουθήσει για να τύχει της σχετικής εγκρίσεως.
23. Επειδή η προσφυγή κατά της απόφασης αριθμ.405/2018 του δημοτικού συμβουλίου του Δήμου Σερρών κατά τα ανωτέρω εκτεθέντα στις σκ.18-22 εκ μέρους των προσφεύγοντων δημοτικών συμβούλων ασκείται μη παραδεκτά κατά απόφασης στερούμενης εκτελεστού χαρακτήρα.

Εν όψει των ανωτέρω .

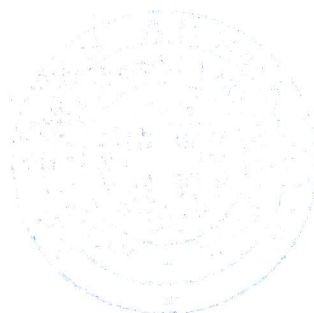
Αποφασίζουμε

Απορρίπτουμε ως τυπικά απαράδεκτη την αριθμ. πρωτ. 10380/04-07-2018 προσφυγή των δημοτικών συμβούλων του Δήμου Σερρών κκ. Φωτιάδη Στέφανου, Χρυσανθίδη Βασιλείου, Ιλανίδου Δέσποινας και Γάτσιου Αθανάσιου κατά της αριθ.405/2018 αποφάσεως του δημοτικού συμβουλίου του Δήμου Σερρών, για τους ειδικότερους λόγους που αναφέρονται στο σκεπτικό μέρους 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



ΕΠΙΣΤΗΜΟΝΙΚΗ ΔΙΕΥΘΥΝΣΗ
ΔΙΟΙΚΗΤΙΚΗΣ ΥΠΗΡΕΣΙΑΣ
ΠΕΡΙΦΕΡΕΙΑΣ ΚΕΝΤΡΙΚΗΣ ΜΑΚΕΔΟΝΙΑΣ

ΔΗΜΟΤΙΚΟΣ ΣΥΜΒΟΥΛΟΣ

✓ ΚΟΙΝΟΠΟΙΗΣΗ: (με αποδεικτικά επίδοσης)

1. Δήμο Σερρών (Γρ. Δημάρχου)
Κων. Καραμανλή 1, Σέρρες
2. Προσφεύγοντες δημοτικούς συμβούλους
κ.κ. Φωτιάδη Στέφανου,
Ιλανίδου Δέσποινας,
Γάτσιου Αθανάσιου
Χρυσανθίδη Βασιλείου
(μέσω του Δήμου Σερρών με αποδεικτικό)