



ΑΝΑΡΤΗΤΕΑ ΣΤΟ ΔΙΑΔΙΚΤΥΟ
Με αποδεικτικό επίδοσης

**ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ
ΑΠΟΚΕΝΤΡΩΜΕΝΗ ΔΙΟΙΚΗΣΗ
ΗΠΕΙΡΟΥ - ΔΥΤΙΚΗΣ ΜΑΚΕΔΟΝΙΑΣ
ΓΕΝΙΚΗ ΔΙΕΥΘΥΝΣΗ
ΕΣΩΤΕΡΙΚΗΣ ΛΕΙΤΟΥΡΓΙΑΣ
ΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΔΙΟΙΚΗΣΗΣ
ΤΜΗΜΑ ΔΙΟΙΚΗΤΙΚΟΥ- ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΟΥ
ΚΟΖΑΝΗΣ**

Κοζάνη, 11 Ιουλίου 2019.

Αριθμ. Πρωτ.: 98015
Σχετ.: 93134

Ταχ. Δ/νση : Περιοχή Ζ.Ε.Π.
50100 ΚΟΖΑΝΗ
Πληροφορίες : Κ. Μάνος
Τηλέφωνο : 24610-53224
Fax : 24610-53153
E-mail : manoskon@apdhp-dm.gov.gr

ΘΕΜΑ : «Εξέταση της από 02-07-2019 προσφυγής της Φωτεινής Ζιάρα του Βασιλείου, Δημοτικής Συμβούλου του Δήμου Βοΐου, κατά της αριθμ. 1214/4794/24-04-2019 απόφασης του Δημάρχου Βοΐου»

**ΑΠΟΦΑΣΗ
Ο ΣΥΝΤΟΝΙΣΤΗΣ ΑΠΟΚΕΝΤΡΩΜΕΝΗΣ ΔΙΟΙΚΗΣΗΣ
ΗΠΕΙΡΟΥ - ΔΥΤΙΚΗΣ ΜΑΚΕΔΟΝΙΑΣ**

Έχοντας υπόψη:

1. Τις διατάξεις:

α) Του Ν.2503/1997 (ΦΕΚ 107/Α') «Διοίκηση, Οργάνωση, Στελέχωση της Περιφέρειας, ρύθμιση θεμάτων για την Τοπική Αυτοδιοίκηση και άλλες διατάξεις».

β) Του Ν.4368/2016 (ΦΕΚ 21/Α') «Μέτρα για την επιτάχυνση του κυβερνητικού έργου και άλλες διατάξεις».

γ) Των άρθρων 28 και 28Α του Ν. 4325/2015 (ΦΕΚ 47/Α') «Εκδημοκρατισμός της Διοίκησης - Καταπολέμηση γραφειοκρατίας και Ηλεκτρονική Διακυβέρνηση. Αποκατάσταση αδικιών και άλλες διατάξεις».

δ) Των άρθρων 6, 58, 59, 225, 226, 227 και 238 του Ν. 3852/2010 (ΦΕΚ 87/Α') «Νέα Αρχιτεκτονική της Αυτοδιοίκησης και της Αποκεντρωμένης Διοίκησης - Πρόγραμμα Καλλικράτης», όπως ισχύουν.

ε) Του Ν.2647/1998 (ΦΕΚ 237/Α') «Μεταβίβαση αρμοδιοτήτων στις Περιφέρειες και την Αυτοδιοίκηση και άλλες διατάξεις».

στ) Του Π.Δ. 141/2010 (ΦΕΚ 234/Α') «Οργανισμός της Αποκεντρωμένης Διοίκησης Ηπείρου - Δυτικής Μακεδονίας», όπως τροποποιήθηκε με το άρθρο 92 του Ν.4446/2016 (ΦΕΚ 240/Α') «Πτωχευτικός Κώδικας, Διοικητική Δικαιοσύνη, Τέλη – Παράβολα, Οικειοθελής αποκάλυψη φορολογητέας ύλης παρελθόντων ετών, Ηλεκτρονικές συναλλαγές, Τροποποιήσεις του ν.4270/2014 και άλλες διατάξεις».

2. Την αριθμ. 13912/15-05-2017 (ΦΕΚ 250/Υ.Ο.Δ.Δ.) απόφαση του Υπουργού

Εσωτερικών περί διορισμού Συντονιστή στο φορέα μας.

3. Την από 02-07-2019 προσφυγή της Φωτεινής Ζιάρα του Βασιλείου, Δημοτικής Συμβούλου του Δήμου Βοΐου, κατά της αριθμ. 1214/4794/24-04-2019 απόφασης του Δημάρχου Βοΐου με θέμα: «Ανάκληση Αντιδημάρχου».

Και επειδή:

1. Με τις διατάξεις του άρθρου 227 του Ν.3852/2010, όπως αυτές αντικαταστάθηκαν με το άρθρο 118 του Ν.4555/2018, ορίζεται μεταξύ των άλλων ότι: «1. Οποιοσδήποτε έχει έννομο συμφέρον μπορεί να προσβάλει τις αποφάσεις των συλλογικών ή μονομελών οργάνων των δήμων, των περιφερειών, των νομικών προσώπων αυτών 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 αφότου έλαβε γνώση αυτής..... 5. Ο Επόπτης Ο.Τ.Α. αποφαίνεται επί της προσφυγής μέσα σε αποκλειστική προθεσμία δύο (2) μηνών από την υποβολή της....».

Περαιτέρω με το άρθρο 238 του ίδιου ως άνω νόμου, όπως αντικαταστάθηκε με το άρθρο 131 του Ν.4555/2018, ορίζεται ότι: «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.....».

2. Η αριθμ. 1214/4794/24-04-2019 απόφαση του Δημάρχου Βοΐου γνωστοποιήθηκε στην προσφεύγουσα την 17^η του μήνα Ιουνίου έτους 2019 και η προσφυγή περιήλθε στην υπηρεσία μας την 02^η του μήνα Ιουλίου έτους 2019, υποβλήθηκε δηλαδή εντός της προβλεπόμενης προθεσμίας των δέκα πέντε (15) ημερών (παρ. 1.α. του άρθρου 227 του Ν. 3852/2010) και επειδή η παραπάνω απόφαση περί ανάκλησης Αντιδημάρχου αφορά στο πρόσωπο της προσφεύγουσας έχει έννομο συμφέρον για την άσκηση της προσφυγής και επομένως πρέπει να γίνει παραδεκτή αυτή και να εξεταστεί η βασιμότητά της.

3. Όπως έχει νομολογηθεί, παρά τη γραμματική διατύπωση της διάταξης του άρθρου 227 του Ν.3852/2010, η δίμηνη προθεσμία για την εξέταση της προσφυγής αρχίζει από την περιέλευση στη διοίκηση πλήρους φακέλου της προς έλεγχο πράξεως. Και τούτο διότι στην περίπτωση που λείπουν κάποια στοιχεία ή οι απόψεις των άμεσα ενδιαφερομένων και ζητηθεί η αποστολή ή η συμπλήρωσή τους, η αποκλειστική αυτή προθεσμία αρχίζει από την περιέλευση αυτών, εφόσον έκτοτε είναι δυνατόν να διαμορφωθεί ολοκληρωμένη κρίση για τη νομιμότητα ή μη της πράξης (ΣτΕ 2242/08, 2115/09, 1530/06, 2484/01, Π. Ζυγούρη ερμην. Ν.3852/2010 τόμ. Β' σελ. 43).

4. Στην προκειμένη περίπτωση ο Δήμαρχος του Δήμου Βοΐου με την αριθμ. 1214/4794/24-04-2019 απόφασή του ανακάλεσε, από 01-05-2019, την Αντιδήμαρχο κ. Ζιάρα Φωτεινή του Βασιλείου, πριν από τη λήξη της θητείας της, λόγω δυσαρμονίας συνεργασίας. Τις αρμοδιότητες της ανωτέρω Αντιδημάρχου για το υπόλοιπο διάστημα της θητείας Αντιδημάρχων, θα ασκεί η Δημοτική Σύμβουλος κ. Νταβατζή - Παπαδιώτη Γλυκερία του Κωνσταντίνου. Ως προς τα υπόλοιπα διατηρείται σε ισχύ η αριθμ. 395/3155/27-02-2018 απόφαση Δημάρχου περί «Ορισμού Αντιδημάρχων Δήμου Βοΐου και μεταβίβασης αρμοδιοτήτων». —

5. Στη συνέχεια η προσφεύγουσα με την εξεταζόμενη προσφυγή προβάλλει περιληπτικά τους παρακάτω λόγους ακύρωσης της αριθμ. 1214/4794/24-04-2019 προσβαλλόμενης απόφασης του Δημάρχου Βοΐου:

α. Η συγκεκριμένη απόφαση του Δημάρχου είναι ελλιπώς αιτιολογημένη και μάλιστα απουσιάζει το «ειδικά» αιτιολογημένη, το οποίο απαιτεί αναφορά σε συγκεκριμένες παραλήψεις, παρατυπίες, παραβάσεις κ.τ.λ. του Αντιδημάρχου και συνεπώς στερείται νομίμου και ουσιαστικής βάσεως, όπως επίσης στερείται νομίμου και επαρκούς ειδικής αιτιολογίας. Συνακόλουθα, ο λόγος στην απόφαση του Δημάρχου είναι γενικόλογος και ατεκμηρίωτος.

β. Δεν μνημονεύονται στην απόφαση συγκεκριμένα πραγματικά δεδομένα και στοιχεία, τα οποία να τεκμηριώνουν την επιβαλλόμενη ανάκληση για λόγους χρηστής διοίκησης. Ο μοναδικός λόγος ανάκλησης του διορισμού της ως αντιδημάρχου που αναφέρεται στην απόφαση είναι «λόγω δυσαρμονίας συνεργασίας», δηλαδή είναι αντιφατικός, στερείται επαρκούς και ειδικής αιτιολογίας και συγκεκριμένα δεν αιτιολογείται η έλλειψη στο πρόσωπό της της άσκησης καθηκόντων, σύμφωνα με τις αρχές της χρηστής διοίκησης.

γ. Ο αριθμός πρωτοκόλλου της απόφασης πάρθηκε από κρατημένο πρωτόκολλο προγενέστερης άλλης απόφασης. Αυτό συνέβη, επειδή μετά τις 25-04-2019 που ήταν προεκλογική περίοδος δεν μπορούσαν να παρθούν αποφάσεις του Δημάρχου.

δ. Ο ουσιαστικός λόγος ανάκλησης του διορισμού της ανάγεται στην απόφασή της να μην ακολουθήσει τον νυν Δήμαρχο ως υποψήφια στο συνδυασμό του.

6. Στα άρθρα 58 παρ. 1γ και 59 παρ. 1 και 4 του Ν.3852/2010 (ΦΕΚ 87/Α΄) «Νέα Αρχιτεκτονική της Αυτοδιοίκησης και της Αποκεντρωμένης Διοίκησης - Πρόγραμμα Καλλικράτης» ορίζεται μεταξύ των άλλων ότι:

«Άρθρο 58

Αρμοδιότητες του δημάρχου

1. Ο δήμαρχος προασπίζει τα τοπικά συμφέροντα, κατευθύνει τις δράσεις του δήμου για την υλοποίηση του σχεδίου ανάπτυξης, διασφαλίζει την ενότητα της τοπικής κοινωνίας και ασκεί τα καθήκοντά του με γνώμονα τις αρχές της διαφάνειας και της αποτελεσματικότητας.

Ειδικότερα, ο δήμαρχος:

α, ...β,γ) Ορίζει τους αντιδημάρχους,....

Άρθρο 59

Αντιδήμαρχοι

1. Το δήμαρχο επικουρούν οι αντιδήμαρχοι. Αντιδήμαρχοι είναι οι σύμβουλοι που ορίζει ο δήμαρχος και στους οποίους μεταβιβάζει την άσκηση αρμοδιοτήτων καθ' ύλην και κατά τόπο.....

4. Η θητεία των αντιδημάρχων δεν μπορεί να είναι μικρότερη των δύο ετών. Κατά τη διάρκεια της θητείας τους, οι αντιδήμαρχοι δεν μπορούν να εκλεγούν ή να είναι μέλη του προεδρείου του δημοτικού συμβουλίου. Η ανάκληση του αντιδημάρχου πριν τη λήξη της θητείας του είναι δυνατή με ειδικώς αιτιολογημένη απόφαση του δημάρχου.....».

7. Στο άρθρο 17 του Ν.2690/1999 (ΦΕΚ 45/Α΄) «Κύρωση του Κώδικα Διοικητικής Διαδικασίας και άλλες διατάξεις» ορίζεται μεταξύ των άλλων ότι:

«Άρθρο 17

Αιτιολογία

1. Η ατομική διοικητική πράξη πρέπει να περιέχει αιτιολογία, η οποία να περιλαμβάνει τη διαπίστωση της συνδρομής των κατά νόμο προϋποθέσεων για την έκδοση της.

2. Η αιτιολογία πρέπει να είναι σαφής, ειδική, επαρκής και να προκύπτει από τα στοιχεία

του φακέλου, εκτός αν προβλέπεται ρητώς στο νόμο ότι πρέπει να περιέχεται στο σώμα της πράξης.

3. Όταν η διοικητική πράξη εκδίδεται αυτεπαγγέλτως, τα αποδεικτικά στοιχεία συγκεντρώνονται με πρωτοβουλία του αρμόδιου για την έκδοση της οργάνου. Όταν την έκδοση της διοικητικής πράξης ζητά ο ενδιαφερόμενος, αυτός οφείλει να υποβάλει τα δικαιολογητικά που καθορίζουν οι σχετικές διατάξεις, εκτός αν τα στοιχεία αυτά υπάρχουν στην αρμόδια για την έκδοση της πράξης διοικητική αρχή».

Το άρθρο 17 παρ. 1 και 2 του Κώδικα Διοικητικής Διαδικασίας αποτυπώνει γενική αρχή του διοικητικού δικαίου, σύμφωνα με την οποία η αιτιολογία της διοικητικής πράξης πρέπει να είναι σαφής, ειδική και επαρκής και να προκύπτει από το σώμα της πράξης ή τα στοιχεία του φακέλου, η υποχρέωση δε ύπαρξης αιτιολογίας καθίσταται επιτακτικότερη επί δυσμενών διοικητικών πράξεων, όπως είναι η πρόωγη λήξη της θητείας ορισμένου οργάνου που ασκεί δημόσια εξουσία και η αντικατάστασή του (ΣτΕ 3387/2009). Ομοίως έχει κριθεί ότι η ανάκληση των διοικητικών πράξεων, είτε αυτές θεωρούνται παράνομες είτε, κατά μείζονα λόγο, νόμιμες από τη διοίκηση, απαιτεί πλήρη, ειδική και εμπειριστατωμένη αιτιολογία, από την οποία να συνάγεται η συνδρομή του εξαιρετικού λόγου που δικαιολογεί την ανάκληση, διαφορετικά η ανακλητική πράξη είναι ακυρωτέα (ΣτΕ 3536/2001, 2389/2000, 3325/1999).

Όταν προβλέπεται ρητώς στο νόμο, η αιτιολογία πρέπει να περιέχεται στο σώμα της πράξης (ΚΔΔ/σίας άρθρ. 17 παρ. 2).

Από την κατά τα παραπάνω υποχρέωση σαφούς, ειδικής και επαρκούς αιτιολογίας συνάγεται ότι η αιτιολογία δεν πρέπει να είναι αόριστη, δεν πρέπει να αναφέρεται κατά τρόπο γενικό στις νομικές διατάξεις, βάσει των οποίων εκδίδεται η πράξη, αλλά πρέπει να αναφέρεται στη συγκεκριμένη περίπτωση (ΣτΕ 2424/1982), και δη στην πλημμέλεια κατά την άσκηση των καθηκόντων του αντιδημάρχου, να περιέχει σαφώς όλα τα ουσιώδη συγκεκριμένα πραγματικά περιστατικά κατά τρόπο που δεν αφήνει κενά ή αμφιβολίες για την ορθότητα της κρίσης του διοικητικού οργάνου (ΣτΕ 2441/1983), να ευρίσκει έρεισμα στα στοιχεία του φακέλου (ΣτΕ 276/1983, 4165/1984) και να επαρκεί ποιοτικά και ποσοτικά για να θεμελιώσει το περιεχόμενο της διοικητικής πράξης (πρβλ. και ΣτΕ 2644/2000) (Π. Ζυγούρη ερμην. Ν.3852/2010 τόμ. Α', σελ. 457 και 458).

8. Λαμβανομένων υπόψη των παραπάνω και όσον αφορά τους (α) και (β) λόγους ακύρωσης της αριθμ. 1214/4794/24-04-2019 προσβαλλόμενης απόφασης του Δημάρχου Βοΐου, ότι δηλαδή η απόφαση του Δημάρχου είναι ελλιπώς αιτιολογημένη και δεν μνημονεύονται στην απόφαση συγκεκριμένα πραγματικά δεδομένα και στοιχεία, τα οποία να τεκμηριώνουν την επιβαλλόμενη ανάκληση για λόγους χρηστής διοίκησης, θεωρούμε ότι βάσιμα προβάλλονται, διότι όπως αναφέρθηκε μεταξύ των άλλων παραπάνω, η υποχρέωση ύπαρξης αιτιολογίας καθίσταται επιτακτικότερη επί δυσμενών διοικητικών πράξεων, όπως είναι η πρόωγη λήξη της θητείας ορισμένου οργάνου που ασκεί δημόσια εξουσία και η αντικατάστασή του.

Ως προς τους υπόλοιπους λόγους ακύρωσης της προσβαλλόμενης απόφασης, αναφορικά με τον αριθμό πρωτοκόλλου της απόφασης και το ότι η ανάκληση του διορισμού της προσφεύγουσας ανάγεται στην απόφασή της να μην ακολουθήσει τον νυν Δήμαρχο ως υπονήφια στο συνδυασμό του, θεωρούμε ότι αλυσιτελώς προβάλλονται.

Αποφασίζουμε

Κάνουμε δεκτή την από 02-07-2019 προσφυγή της Φωτεινής Ζιάρρα του Βασιλείου,

Δημοτικής Συμβούλου του Δήμου Βοΐου, κατά της αριθμ. 1214/4794/24-04-2019 απόφασης του Δημάρχου Βοΐου με θέμα: «Ανάκληση Αντιδημάρχου» και ακυρώνουμε αυτή, για τους λόγους που αναφέρονται στο σκεπτικό.

Κατά της απόφασης αυτής μπορεί να ασκηθεί προσφυγή εντός προθεσμίας ενός (1) μηνός από την κοινοποίησή της ενώπιον της Ειδικής Επιτροπής του άρθρου 152 του Ν.3463/2006 (ΦΕΚ 114/Α΄) «Κύρωση του Κώδικα Δήμων και Κοινοτήτων», που εδρεύει στο κτίριο της Αποκεντρωμένης Διοίκησης στη ΖΕΠ Κοζάνης.

**Ο ΣΥΝΤΟΝΙΣΤΗΣ
ΑΠΟΚΕΝΤΡΩΜΕΝΗΣ ΔΙΟΙΚΗΣΗΣ
ΗΠΕΙΡΟΥ – ΔΥΤΙΚΗΣ ΜΑΚΕΔΟΝΙΑΣ**

ΒΑΣΙΛΕΙΟΣ ΠΟΛ. ΜΙΧΕΛΑΚΗΣ

Κοινοποίηση:

1. Φωτεινή Ζιάρα του Βασιλείου
(Δια του Δήμου Βοΐου
Πλ. Τσιτσοπούλου 5
Τ.Κ. 50300 Σιάτιστα)

2. Δήμο Βοΐου
Πλ. Τσιτσοπούλου 5
Τ.Κ. 50300 Σιάτιστα

Εσωτερική Διανομή:

Διεύθυνση Διοίκησης
Βορείου Ηπείρου 20
Τ.Κ. 45445 - ΙΩΑΝΝΙΝΑ