



ΑΝΑΡΤΗΤΕΑ ΣΤΟ ΔΙΑΔΙΚΤΥΟ
Με αποδεικτικό επίδοσης

Κοζάνη, 29 Αυγούστου 2019.

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

Αριθμ. Πρωτ.: 122219
Σχετ.: 109330

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

ΘΕΜΑ : «Ακύρωση των αριθμ. 86 και 87/2019 αποφάσεων της Οικονομικής Επιτροπής του Δήμου Βοΐου που αφορούν στην άσκηση προσφυγών ενώπιον της επιτροπής του άρθρου 152 του Ν.3463/2006 (Κ.Δ.Κ.) κατά των αριθμ. πρωτ. 98014/11-07-2019 και 98015/11-07-2019 αποφάσεων του Συντονιστή της Αποκεντρωμένης Διοίκησης Ηπείρου - Δυτ. Μακεδονίας»

**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, 72, 225, 226 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. Τις αριθμ. 86 και 87/2019 αποφάσεις της Οικονομικής Επιτροπής του Δήμου Βοΐου που αφορούν στην άσκηση προσφυγών ενώπιον της επιτροπής του άρθρου 152 του Ν.3463/2006 (Κ.Δ.Κ.) κατά των αριθμ. πρωτ. 98014/11-07-2019 και 98015/11-07-2019 αποφάσεων του Συντονιστή της Αποκεντρωμένης Διοίκησης Ηπείρου – Δυτικής Μακεδονίας.

4. Την από 02-08-2019 αίτηση του Δημάρχου Βοΐου κ. Δημητρίου Λαμπρόπουλου του Χαραλάμπους ενώπιον του Συντονιστή της Αποκεντρωμένης Διοίκησης Ηπείρου – Δυτικής Μακεδονίας, για έλεγχο νομιμότητας των αριθμ. 86 και 87 αποφάσεων Οικονομικής Επιτροπής του Δήμου Βοΐου στα πλαίσια του αυτεπάγγελτου ελέγχου νομιμότητας, σύμφωνα με το άρθρο 226 του Ν.3852/2010.

Και επειδή:

1. Σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 226 παρ. 1 του Ν. 3852/2010, όπως αυτές αντικαταστάθηκαν με το άρθρο 117 του Ν.4555/2018, αναφορικά με τον αυτεπάγγελο έλεγχο νομιμότητας «1. Ο Επόπτης Ο.Τ.Α. μπορεί αυτεπαγγέλτως να ακυρώσει οποιαδήποτε απόφαση των συλλογικών ή μονομελών οργάνων των δήμων, των περιφερειών, των νομικών προσώπων αυτών, καθώς και των συνδέσμων τους, για λόγους νομιμότητας, μέσα σε προθεσμία δύο (2) μηνών αφότου η απόφαση έχει δημοσιευθεί ή εκδοθεί».

2. Σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 238 παρ. 1 και 2 του ως άνω νόμου, όπως αυτές αντικαταστάθηκαν με το άρθρο 131 του Ν.4555/2018 «1. Μέχρι την έναρξη 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 Κ.Δ.Κ.» και «2. Όπου στα ανωτέρω άρθρα αναφέρεται Επόπτης Ο.Τ.Α., κατά το μεταβατικό στάδιο, νοείται ο Συντονιστής της οικείας Αποκεντρωμένης Διοίκησης....»._

3. Οι αριθμ. 86 και 87/2019 αποφάσεις της Οικονομικής Επιτροπής του Δήμου Βοΐου που αφορούν στην άσκηση προσφυγών ενώπιον της επιτροπής του άρθρου 152 του Ν.3463/2006 (Κ.Δ.Κ.) κατά των αριθμ. πρωτ. 98014/11-07-2019 και 98015/11-07-2019 αποφάσεων του Συντονιστή Αποκεντρωμένης Διοίκησης Ηπείρου - Δυτικής Μακεδονίας εκδόθηκαν στις 26 του μήνα Ιουλίου του έτους 2019 και αναρτήθηκαν στο Διαδίκτυο (ΠΡΟΓΡΑΜΜΑ ΔΙΑΥΓΕΙΑ) στις 30 του μήνα Ιουλίου του έτους 2019. Επομένως, ο παρόν αυτεπάγγελος έλεγχος νομιμότητας των παραπάνω αποφάσεων γίνεται μέσα σε προθεσμία δύο (2) μηνών αφότου αυτές έχουν δημοσιευθεί ή εκδοθεί.

4. 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.3852/10 τόμ. Β΄ σελ. 43)._

5. Στη προκειμένη περίπτωση ο Δήμαρχος του Δήμου Βοΐου με τις αριθμ. 1214/4794/24-04-2019 και 1215/4795/24-04-2019 αποφάσεις του ανακάλεσε, από 01-05-2019, τους Αντιδήμαρχους κα. Ζιάρρα Φωτεινή του Βασιλείου και κ. Τσαρτσαμπαλίδη Γεώργιο του Δημητρίου αντίστοιχα, πριν από τη λήξη της θητείας τους, λόγω δυσαρμονίας συνεργασίας.

Ακολούθως, οι παραπάνω πρώην αντιδήμαρχοι άσκησαν ενώπιον του Συντονιστή της Αποκεντρωμένης Διοίκησης Ηπείρου - Δυτικής Μακεδονίας τις από 02-07-2019 προσφυγές κατά των αριθμ. 1214/4794/24-04-2019 και 1215/4795/24-04-2019 αποφάσεων του Δημάρχου Βοΐου, οι οποίες και έγιναν αποδεκτές και ακυρώθηκαν οι παραπάνω αποφάσεις του Δημάρχου Βοΐου με τις αριθμ. πρωτ. 98014/11-07-2019 και 98015/11-07-2019 αντίστοιχα αποφάσεις του Συντονιστή της Αποκεντρωμένης Διοίκησης Ηπείρου - Δυτικής Μακεδονίας, οι οποίες επιδόθηκαν στο Δήμο Βοΐου στις 15 Ιουλίου 2019.

Στη συνέχεια λήφθηκαν οι αριθμ. 86 και 87/2019 αποφάσεις της Οικονομικής Επιτροπής του Δήμου Βοΐου, με τις οποίες αποφασίσθηκε να μην ασκηθεί προσφυγή ενώπιον της επιτροπής του άρθρου 152 του Ν. 3463/2006 Κ.Δ.Κ. κατά των αριθμ. πρωτ. 98014/11-07-2019 και 98015/11-07-2019 αποφάσεων του Συντονιστή της Αποκεντρωμένης Διοίκησης Ηπείρου - Δυτικής Μακεδονίας.

Στην έκτακτη όμως συνεδρίαση της Οικονομικής Επιτροπής του Δήμου Βοΐου, κατά την οποία λήφθηκαν οι αριθμ. 86 και 87/2019 αποφάσεις της, το μέλος της Οικονομικής Επιτροπής Φωτεινή Ζιάρρα, ενώ ήταν η άμεσα ενδιαφερομένη και έλκει η ίδια συμφέρον από την έκβαση της υπόθεσης παρέμεινε στη συνεδρίαση, χωρίς να λάβει μέρος στην ψηφοφορία για τη λήψη της αριθμ. 87/2019 παραπάνω απόφασης, όπως παράμεινε στη συνεδρίαση και για τη λήψη της αριθμ. 86/2019 απόφασης ίδιου περιεχομένου που επηρέαζε και τη δική της υπόθεση.

6. Σύμφωνα με την παρ. «ιβ» της παρ. 1 του άρθρου 72 του Ν. 3852/2010 η Οικονομική Επιτροπή του Δήμου αποφασίζει για την υποβολή προσφυγών στις διοικητικές Αρχές, η οποία σύμφωνα με την παρ. 2 του ίδιου άρθρου, για την περίπτωση «ιβ», η απόφαση λαμβάνεται ύστερα από γνωμοδότηση δικηγόρου, η ανυπαρξία της οποίας συνεπάγεται ακυρότητα της σχετικής απόφασης.

7. Σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 7 «Αμεροληψία των διοικητικών οργάνων» του Ν.2690/1999 (ΦΕΚ 45/Α΄) «1 Τα διοικητικά όργανα, μονομελή ή συλλογικά, πρέπει να παρέχουν εγγυήσεις αμερόληπτης κρίσης κατά την άσκηση των αρμοδιοτήτων τους. 2. Τα μονομελή όργανα, καθώς και τα μέλη των συλλογικών οργάνων, οφείλουν να απέχουν από κάθε ενέργεια ή διαδικασία που συνιστά συμμετοχή σε λήψη απόφασης ή διατύπωση γνώμης ή πρότασης εφόσον: α) η ικανοποίηση προσωπικού συμφέροντός τους συνδέεται με την έκβαση της υπόθεσης, ή β) είναι σύζυγοι ή συγγενείς εξ αίματος ή εξ αγχιστείας, κατ' ευθεία μεν γραμμή απεριορίστως, εκ πλαγίου δε έως και τέταρτου βαθμού, με κάποιον από τους ενδιαφερόμενους, ή γ) έχουν ιδιαίτερο δεσμό ή ιδιάζουσα σχέση ή εχθρότητα με τους ενδιαφερόμενους».

Περαιτέρω, έχει κριθεί ότι τα μονομελή όργανα ή τα μέλη των συλλογικών οργάνων δεν παρέχουν εγγυήσεις αμερόληπτης κρίσης όχι μόνο όταν έχουν είτε προσωπικό συμφέρον από την έκβαση της συγκεκριμένης υπόθεσης, είτε ιδιαίτερο δεσμό ή ιδιάζουσα σχέση ή εχθρότητα με τους ενδιαφερομένους, αλλά και όταν, γενικότερα, είναι δυνατόν να δημιουργηθεί εύλογα η υπόνοια ότι έχουν ήδη σχηματισμένη και, συνεπώς, προεπιλημμένη γνώμη για την υπόθεση (Βλ. ΣτΕ 1447/2006, 2175/2004 (Ολ.), 3846/2000, 3370/2007, 664/2006, 2909/2004, 687, 5159/1987 κ.α.).

Κατά συνέπεια, η συνδρομή τέτοιων λόγων σε ατομικά διοικητικά όργανα ή σε μέλη

της συνθέσεως συλλογικών διοικητικών οργάνων συνεπάγεται ακυρότητα της εκδιδόμενης από τα όργανα αυτά διοικητικής πράξεως, λόγω του δημιουργουμένου τεκμηρίου επηρεασμού του ενεργήσαντος οργάνου, έστω και αν δεν αποδεικνύεται ότι η επί του θέματος εκδοθείσα διοικητική πράξη υπήρξε πράγματι μεροληπτική (Βλ. ΣτΕ 3056/2006, 617/2004, 741/2003, 2421/2001, 3846/2000, 689/1987, 664/2006, 676/2005, 440, 954/2002, 3522/2001 κ.ά.).

8. Σύμφωνα με την παρ. 11 του άρθρου 75 (Λειτουργία της Οικονομικής Επιτροπής και της Επιτροπής Ποιότητας Ζωής) του Ν.3852/2010 «11. Μέλος της επιτροπής δεν μπορεί να μετάσχει στη συζήτηση ενός θέματος εφόσον ο ίδιος ή συγγενής του έως το δεύτερο βαθμό εξ αίματος ή εξ αγχιστείας έχει υλικό ή ηθικό συμφέρον για τη λήψη απόφασης με συγκεκριμένο περιεχόμενο. Απόφαση που έχει ληφθεί κατά παράβαση της διάταξης αυτής είναι άκυρη.....».

9. Λαμβανομένων υπόψη των παραπάνω θεωρούμε ότι, η παραμονή στη συνεδρίαση της Οικονομικής Επιτροπής του μέλους της Φωτεινής Ζιάρα για τη λήψη των αριθμ. 86 και 87/2019 αποφάσεών της, ενώ ήταν η άμεσα ενδιαφερομένη και έλκει η ίδια συμφέρον από την έκβαση των υποθέσεων, χωρίς να λάβει μέρος στην ψηφοφορία, συνεπάγεται ακυρότητα των εν λόγω αποφάσεων.

Αποφασίζουμε

Ακυρώνουμε τις αριθμ. 86 και 87/2019 αποφάσεις της Οικονομικής Επιτροπής του Δήμου Βοΐου που αφορούν στην άσκηση προσφυγών ενώπιον της επιτροπής του άρθρου 152 του Ν.3463/2006 (Κ.Δ.Κ.) κατά των αριθμ. πρωτ. 98014/11-07-2019 και 98015/11-07-2019 αποφάσεων του Συντονιστή Αποκεντρωμένης Διοίκησης Ηπείρου – Δυτικής Μακεδονίας, για τους λόγους που αναφέρονται στο σκεπτικό της παρούσας.

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**

Κοινοποίηση:

1. κ. Δήμαρχο
Δήμου Βοΐου
Πλ. Τσιτσοπούλου 5
Τ.Κ. 50300 Σιάτιστα

2. Δήμο Βοΐου

Εσωτερική Διανομή:

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

ΒΑΣΙΛΕΙΟΣ ΠΟΛ. ΜΙΧΕΛΑΚΗΣ

