

ΜΕ ΑΠΟΔΕΙΞΗ

ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ
ΑΠΟΚΕΝΤΡΩΜΕΝΗ ΔΙΟΙΚΗΣΗ
ΜΑΚΕΔΟΝΙΑΣ-ΘΡΑΚΗΣ
ΓΕΝΙΚΗ Δ/ΝΣΗ ΕΣΩΤΕΡΙΚΗΣ ΛΕΙΤΟΥΡΓΙΑΣ
Δ/ΝΣΗ ΔΙΟΙΚΗΣΗΣ

ΑΝΑΡΤΗΤΕΑ ΣΤΟ ΔΙΑΔΥΚΤΙΟ
Σέρρες 19 Μαΐου 2014

Αριθ.Πρωτ. 8263

ΤΜΗΜΑ ΔΙΟΙΚΗΤΙΚΟΥ-ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΟΥ
ΝΟΜΟΥ ΣΕΡΡΩΝ

Ταχ. Δ/ση: Διοικητήριο
Ταχ. Κώδ.: 62123 Σέρρες
FAX: 23210- 22160
Πληροφορίες: Ελ. Μήτρακα
Τηλέφωνο: 2321057714
E -mail: helenmi@damt.gov.gr

ΘΕΜΑ:Ακύρωση της αριθ.337/2014 απόφασης του Δημοτικού Συμβουλίου του Δήμου Σερρών.

Απόφαση
Ο Γενικός Γραμματέας
Αποκεντρωμένης Διοίκησης Μακεδονίας-Θράκης

Έχοντας υπόψη:

1. Τις διατάξεις των άρθρων 6 και 280 του Ν. 3852/2010, «Νέα Αρχιτεκτονική της Αυτοδιοίκησης και της Αποκεντρωμένης Διοίκησης - Πρόγραμμα Καλλικράτης», (ΦΕΚ 87 Α'/07-06-2010),
2. Το άρθρο 24 του Π.Δ/τος 142/27-12-2010, «Οργανισμός της Αποκεντρωμένης Διοίκησης Μακεδονίας- Θράκης», (ΦΕΚ 235 Α'/27-12-2010).
3. Την αρ. πρωτ.οίκ.53844/10-7-13 (ΦΕΚ 2017/Β'/16.08.2013) απόφασή μας περί «Ανάθεσης άσκησης αρμοδιοτήτων σε οργανικές μονάδες της Αποκεντρωμένης Διοίκησης Μακεδονίας-Θράκης και παροχή εξουσιοδότησης υπογραφής πράξεων και εγγράφων «Με εντολή Γενικού Γραμματέα» στους προϊστάμενους των οργανικών μονάδων της Αποκεντρωμένης Διοίκησης Μακεδονίας - Θράκης».
4. Την αριθ. 337/2014 απόφαση του Δημοτικού Συμβουλίου του Δήμου Σερρών που αναφέρεται στην έγκριση εκποίησης δια δημοπρασίας δημοτικού ακινήτου στην Τοπική Κοινότητα Πεπονίας και στην 92^η Αναμόρφωση του προϋπολογισμού του Δήμου οικον. έτους 2014
5. Το αριθ.19199/28-4-2014 έγγραφο του Δήμου Σερρών με το οποίο υποβλήθηκε στην υπηρεσία μας η αριθ.337/2014 απόφαση του Δημοτικού Συμβουλίου Σερρών (στις 5-5 -2014 αριθ. πρωτ. 8263) μαζί με τα συνημμένα .

**Αφού σκεφθήκαμε κατά το Νόμο
και ειδικότερα**

6. Με 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, καθώς και τις Επιτροπές Ελέγχου των Πράξεων του άρθρου 68 του Κώδικα Νομαρχιακής Αυτοδιοίκησης (π.δ. 30/1996), που βρίσκονται στην έδρα της οικείας Αποκεντρωμένης Διοίκησης.
7. Σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 24 του Π.Δ.. 142/2010, μέχρι την έναρξη λειτουργίας της Αυτοτελούς Υπηρεσίας Εποπτείας ΟΤΑ η εποπτεία του Κράτους επί των ΟΤΑ και των νομικών τους προσώπων όπως αυτή ορίζεται στο άρθρο 214 του ν.3852/2010, ασκείται από το Τμήμα Προσωπικού και τα Τμήματα Διοικητικού –Οικονομικού της Αποκεντρωμένης Διοίκησης Μακεδονίας – Θράκης. Συνεπώς , η υπό κρίση απόφαση του Δημοτικού Συμβουλίου του Δήμου Σερρών εξετάζεται αρμοδίως και μέσα στη νόμιμη προθεσμία.
8. Με τις διατάξεις του άρθρου 225 του ίδιου νόμου σύμφωνα με τις οποίες 1. Οι αποφάσεις των συλλογικών οργάνων των δήμων και των περιφερειών αποστέλλονται υποχρεωτικά για έλεγχο νομιμότητας στην Αυτοτελή Υπηρεσία Εποπτείας Ο.Τ.Α., εφόσον αφορούν: α) ρυθμίσεις κανονιστικού περιεχομένου, β) την ανάθεση έργων, υπηρεσιών, μελετών και προμηθειών, γ) την αγορά και εκποίηση ακινήτων, δ) την κήρυξη αναγκαστικών απαλλοτριώσεων, ε) την επίβολή φόρων, τελών, δικαιωμάτων, στ) τη σύναψη κάθε μορφής συμβάσεων, στις οποίες συμπεριλαμβάνονται και εκείνες που προβλέπονται από ειδικές διατάξεις της κείμενης νομοθεσίας, ζ) τη σύναψη δανείων, η) τη διενέργεια τοπικού δημοψηφίσματος όταν τούτο προβλέπεται από την κείμενη νομοθεσία και θ) τις διαδικασίες κατάρτισης των επιχειρησιακών προγραμμάτων. Επίσης αποστέλλονται προς έλεγχο νομιμότητας οι αποφάσεις των επιχειρήσεων των δήμων και των περιφερειών, εκτός από τις αποφάσεις των ανωνύμων εταιρειών στις οποίες οι φορείς της Τοπικής Αυτοδιοίκησης δεν έχουν την πλειοψηφία, που αφορούν: α) αύξηση του μετοχικού κεφαλαίου, β) εκποίησή παγίων περιουσιακών στοιχείων και γ) λήψη δανείων.2. Η απόφαση αποστέλλεται για έλεγχο νομιμότητας συνοδευόμενη από αντίγραφο του αποδεικτικού δημοσίευσης και από τα έγγραφα

στοιχεία που είναι αναγκαία για τη νόμιμη έκδοσή της, μέσα σε προθεσμία δεκαπέντε (15) ημερών από τη συνεδρίαση του συλλογικού οργάνου. Οι δήμοι, οι περιφέρειες και οι ανωτέρω επιχειρήσεις τους υποχρεούνται να διαβιβάζουν και κάθε επιπλέον στοιχείο που ζητείται από την Αυτοτελή Υπηρεσία Εποπτείας Ο.Τ.Α..3. Ο Ελεγκτής Νομιμότητας ελέγχει τη νομιμότητα της απόφασης μέσα σε αποκλειστική προθεσμία σαράντα (30) ημερών από την περιέλευσή της στην Αυτοτελή Υπηρεσία Εποπτείας Ο.Τ.Α. και εκδίδει υποχρεωτικά ειδική πράξη. Σε περίπτωση που διαπιστωθεί ότι η απόφαση είναι παράνομη, τότε αυτή ακυρώνεται.

9. Με την γενική αρχή του δικαίου η νομιμότητα της ελεγχόμενης πράξης κρίνεται βάσει του νομικού καθεστώτος που ισχύει κατά το χρόνο της έκδοσής της. Κατά τον έλεγχο αυτό ερευνώνται, πέραν της παράβασης κανόνα δικαίου και: α) η πλάνη περί τα πράγματα, δηλαδή, εφόσον αποδεικνύεται ότι ο ΟΤΑ πεπλανημένα εξέλαβε ότι υφίστανται οι νόμιμες προϋποθέσεις για την έκδοση της πράξης, β) η κακή χρήση της διακριτικής ευχέρειας ή υπέρβαση των άκρων ορίων της. Αυτό συμβαίνει στις ατομικές διοικητικές πράξεις, οσάκις η ρύθμιση που επιβάλλεται με αυτές δεν βρίσκεται σε αρμονία με τον κανόνα δικαίου που την προβλέπει. Έτσι έχουμε τα ακόλουθα στοιχεία που συνήθως συνιστούν κακή χρήση ή υπέρβαση των άκρων ορίων της διακριτικής ευχέρειας: η τήρηση της αρχής της ισότητας, η αρχή της χρηστής διοίκησης, η αρχή της αναλογικότητας και τα ελαττώματα της αιτιολογίας ή η έλλειψη αυτής. Στοιχεία της αιτιολογίας είναι η αναφορά των κανόνων δικαίου στους οποίους στηρίζεται η έκδοση της πράξης, η τυχόν ερμηνεία τους, η ουσιαστική εκτίμηση των πραγματικών καταστάσεων, καθώς και τα κριτήρια και οι σκέψεις του οργάνου σχετικά με την άσκηση της διακριτικής ευχέρειας. Στην τελευταία περίπτωση η αιτιολογία μπορεί να προκύπτει και από τα στοιχεία του φακέλου. Η αιτιολογία πρέπει οπωσδήποτε να έχει τα εξής χαρακτηριστικά: να είναι ειδική (όχι γενική και αόριστη), δηλ. σχετική με την ελεγχόμενη πράξη, να είναι πλήρης ή επαρκής, δηλ. να περιέχει με σαφήνεια τα συγκεκριμένα πραγματικά περιστατικά, ώστε να μην υπάρχει αμφιβολία για την ορθότητα της απόφασης του Δήμου ή της Κοινότητας, να ανταποκρίνεται στα στοιχεία του φακέλου.
10. Επειδή με τις διατάξεις του άρθρου 178, παρ. 1 & 3, του Ν.3463/2006 σύμφωνα με τις οποίες οι δήμοι και οι Κοινότητες οφείλουν να διατηρούν, να προστατεύουν και να διαχειρίζονται την κάθε είδους περιουσία τους με τρόπο επιμελή και αποδοτικό. Η διάθεση περιουσιακών στοιχείων των δήμων και κοινοτήτων επιτρέπεται εφόσον τηρηθούν οι ειδικές διατάξεις του παρόντος και εφόσον ο

σκοπός που επιδιώκεται με τη διάθεση εξυπηρετεί το δημοτικό ή κοινοτικό συμφέρον.

11. Επειδή με τις διατάξεις του άρθρου 186 παρ.1 του Ν.3463/20006 (ΦΕΚ 114/τ.Α'8-6-2006) «Κύρωση του Κώδικα Δήμων και Κοινοτήτων» όπως αυτές αντικαταστάθηκαν με τις όμοιες του άρθρου 12, παρ.3, του Ν.4081/2011(ΦΕΚ 215/τ.Α'30-9-2011) σύμφωνα με τις οποίες ορίζεται ότι: 1.Η εκποίηση δημοτικών ακινήτων επιτρέπεται **μόνο για ωφέλεια του δήμου, με ειδικά αιτιολογημένη απόφαση του Δημοτικού Συμβουλίου** που λαμβάνεται με πλειοψηφία των 2/3 του συνολικού αριθμού των μελών του. Για αποφάσεις του Δημοτικού Συμβουλίου που λαμβάνονται κατ' εφαρμογή διατάξεων του ν. 3463/2006 και παραπέμπουν στο άρθρο 186, αρκεί η απόλυτη πλειοψηφία του συνολικού αριθμού των μελών του.» Με τις διατάξεις της παρ 2 του ίδιου άρθρου ορίζεται ότι ο Δήμος ή η Κοινότητα διαθέτουν το προϊόν της εκποίησης **αποκλειστικά και μόνο για την εκπλήρωση του σκοπού, για τον οποίο έγινε η εκποίηση.** Αν τυχόν απομένει υπόλοιπο, διατίθεται για την εκτέλεση έργων. Αποκλείεται η διάθεση του υπολοίπου για την κάλυψη λειτουργικών αναγκών.
12. Επειδή βάσει των προειρημένων διατάξεων του 186 παρ.1 του Ν.3463/20006 (ΦΕΚ 114/τ.Α'8-6-2006) «Κύρωση του Κώδικα Δήμων και Κοινοτήτων» η εκποίηση δημοτικών ακινήτων επιτρέπεται μόνο για προφανή ωφέλεια του Δήμου, με ειδικά αιτιολογημένη απόφαση του Δημοτικού Συμβουλίου. Ως προφανής ωφέλεια κατά την έννοια των διατάξεων αυτών, που πρέπει να ερμηνεύονται στο πλαίσιο της όλης νομοθεσίας για τους Δήμους και τις Κοινότητες και της κατά το άρθρο 102 του Συντάγματος οριζόμενης αποστολής τους, νοείται η ωφέλεια του Δήμου ή της Κοινότητας, που ανάγεται είτε στην ικανοποίηση ή οπωσδήποτε άμεση ή έμμεση εξυπηρέτηση σκοπών της Τοπικής Αυτοδιοίκησης είτε στην απόκτηση των μέσων με τα οποία μπορούν να εξυπηρετηθούν οι σκοποί αυτοί (Σ.τ.Ε. 4088/1979, 1553/1980), στην έννοια δε αυτή δεν περιλαμβάνεται μόνο η επίτευξη μεγαλύτερου τιμήματος ή ανταλλάγματος από την κατά περίπτωση εκποίηση ή ανταλλαγή δημοτικού ή κοινοτικού ακινήτου, αλλά και τα στοιχεία ωφελιμότητας που ανταποκρίνονται στην πραγμάτωση του επιδιωκόμενου σκοπού και της αποστολής του Δήμου ή της Κοινότητας (Σ.τ.Ε. 2130/1953). Εξάλλου για τη δυνατότητα ελέγχου της ύπαρξης προφανούς ωφέλειας από την εκποίηση ακινήτου, κατά τα ανωτέρω, το Δημοτικό ή Κοινοτικό Συμβούλιο στη σχετική απόφασή του, πρέπει να προσδιορίζει τους λόγους, για τους οποίους η εκποίηση θα είναι επωφελής για

το Δήμο ή την Κοινότητα, ενόψει συγκεκριμένων σκοπών δυνάμενων να πραγματοποιηθούν με το τίμημα του εκποιούμενου ακινήτου ή ενδεχομένως και με τη χρήση γης για την οποία διετέθη το ακίνητο αυτό (Σ.τ.Ε. 2347/1982, προβλ. Σ.τ.Ε. 1553/1980, 901/1982).

13. Επειδή στην προκειμένη περίπτωση δεν υφίσταται αντιστοίχιση ανάμεσα στο κόστος εκτέλεσης του έργου και το ποσό που αναμένεται να προκύψει ως έσοδο από την υπόψη εκτίμηση (κατά συνέπεια καθίσταται αβέβαιο εάν το έσοδο από τη συγκεκριμένη εκποίηση επαρκεί για την εκτέλεση του προτεινόμενου έργου).
14. Επειδή δεν προκύπτει από το φάκελο της υπόθεσης εάν αναζητήθηκαν πιστώσεις από εναλλακτικές πηγές χρηματοδότησης για την υλοποίηση του υπόψη έργου και δεν αποδεικνύεται με στοιχεία ότι δεν υπάρχει προσφορότερος τρόπος για την εξασφάλιση των αναγκαίων εσόδων για την εκπλήρωση της προτεινόμενης ανάγκης
15. Επειδή όσον αφορά τις εκποιήσεις ακινήτων των δήμων, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 186 του Ν.3463/2006, του Π.Δ.270/1981 και του άρθρου 225 του Ν.3852/2010, έλεγχος νομιμότητας ασκείται μόνο στις κατακυρωτικές αποφάσεις, οι οποίες υποβάλλονται μαζί με όλες τις πράξεις που προηγήθηκαν και στις οποίες στηρίχθηκε η κατακυρωτική πράξη (απόφαση εκποίησης του ακινήτου, καθορισμός όρων εκποίησης κλπ), καθώς και τα λοιπά δικαιολογητικά που τυχόν απαιτήθηκαν. Επειδή ο Γενικός Γραμματέας στο πλαίσιο του ελέγχου αυτού, μπορεί να ασκήσει παρεμπιπτόντως έλεγχο και σε κάθε άλλη πράξη (διακηρύξεις, δημοπρασίες, πρακτικά επιτροπών κλπ.), στην οποία στηρίχθηκε η έκδοση της κατακυρωτικής πράξης. Η κατακυρωτική πράξη ακυρώνεται, εάν από τον παρεμπιπτόντα έλεγχο προκύψει ότι η κατακυρωτική απόφαση στηρίχθηκε σε πράξη μη νόμιμη.
16. Επειδή με την υπό κρίση απόφαση του Δημοτικού Συμβουλίου εγκρίνεται η εκποίηση δια δημοπρασίας του αγροτεμαχίου 71β, εμβαδού 2581,23τ.μ. στην Τοπική Κοινότητα Πεπονιάς κατόπιν της αριθ. 6/2013 απόφασης του Συμβουλίου της Τοπικής Κοινότητας και του από 25-2-2014 Πρακτικού της Επιτροπής του άρθρου 186, παρ. 5, με το οποίο καθορίστηκε η τιμή της πρώτης προσφοράς.
17. Επειδή ούτε από το περιεχόμενό της αριθ.337/2014 απόφασης του Δημοτικού Συμβουλίου ούτε από τα συνημμένα σ' αυτή δικαιολογητικά προκύπτει η ύπαρξη της προφανούς ωφέλειας του δήμου από την εν λόγω εκποίηση σύμφωνα με τα προαναφερόμενα. Επιπλέον δεν αναφέρονται οι απαιτούμενες γνωμοδοτήσεις των συναρμόδιων για την εκποίηση υπηρεσιών. Αντιθέτως στην ίδια απόφαση το

Δημοτικό Συμβούλιο αναθέτει στην Οικονομική Επιτροπή τον καθορισμό των όρων της δημοπρασίας και την κατακύρωση των αποτελεσμάτων αυτής.

18. **Επειδή πριν την ολοκλήρωση της διαδικασίας της δημοπρασίας και την κατακύρωση του αποτελέσματος αυτής** από την Οικονομική Επιτροπή το Δημοτικό Συμβούλιο αποφασίζει για την αναμόρφωση του προϋπολογισμού με τη δημιουργία κωδικού στο σκέλος των εσόδων (ΚΑ 1116.01) και την ενίσχυση αυτού με το ποσό που αντιστοιχεί στην τιμή της πρώτης προσφοράς. Στη συνέχεια μέσω αποθεματικού ενισχύεται το σκέλος των εξόδων δημιουργώντας τον Κ.Α. 70.7326.01 με την ένδειξη «Χρηματοδότηση από εκποίηση έργα υποδομής στην Τ.Κ. Πεπονιάς».
19. Επειδή στους προϋπολογισμούς εγγράφονται μόνο νομοθετημένα έσοδα και το ύψος τους προσδιορίζεται με βάση τα πραγματικά στοιχεία απόδοσης κάθε εσόδου καθώς υπερεκτίμηση ή υποεκτίμηση της απόδοσης των εσόδων που δεν έχουν νόμιμη βάση δημιουργεί σοβαρά προβλήματα στην εκτέλεση του προϋπολογισμού.
20. **Επειδή η υπερεκτίμηση των εσόδων ή η εγγραφή εσόδων που δεν πρόκειται να εισπραχθούν οδηγεί ουσιαστικά στην κατάρτιση ελλειμματικού, μη ισοσκελισμένου προϋπολογισμού.**
21. Επειδή κάθε εγγραφή εσόδου ή εξόδου στον προϋπολογισμό πρέπει να αιτιολογείται ειδικά σε τρόπο ώστε να προκύπτει η νομική και η πραγματική αιτία της ύπαρξής τους.
22. Επειδή από τον έλεγχο της υπό κρίση απόφασης διαπιστώθηκε αφενός η μη τήρηση της προβλεπόμενης από τις διατάξεις του άρθρου 186 του Ν.3463/2006 διαδικασίας και αφετέρου η αναμόρφωση του προϋπολογισμού με εγγραφή του προσδοκώμενου από την εκποίηση τιμήματος ως εσόδου χωρίς σαφή και αιτιολογημένη αιτιολογία

Για τους παραπάνω λόγους

ΑΠΟΦΑΣΙΖΟΥΜΕ

Ακυρώνουμε την αριθ.3372014 απόφαση του Δημοτικού Συμβουλίου του Δήμου Σερρών για τους λόγους που αναφέρονται στο σκεπτικό της παρούσης 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 Θεσσαλονίκη, εντός

προθεσμίας ενός μηνός από την έκδοση της απόφασης ή την κοινοποίησή της ή αφότου έλαβε γνώση αυτής.

ΚΟΙΝ/ΣΗ:

Δήμο Σερρών

Μ.Ε.Γ.Γ.Α.Δ.Μ.Θ.
Η Αναπληρώτρια
Προϊσταμένη Τμήματος

Ευαγγελία Θεοδοσίου



