

**ΜΕ ΑΠΟΔΕΙΞΗ**

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

ΑΝΑΡΤΗΤΕΑ ΣΤΟ ΔΙΑΔΥΚΤΙΟ  
Σέρρες 31 Αυγούστου 2015

Αριθ.Πρωτ. 14259

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.10/2015 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.99386/6-11-2014 (ΦΕΚ 3105/Β'/18.11.2014) απόφασή 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», όπως τροποποιήθηκε και ισχύει.
4. Τις διατάξεις του άρθρου 4, παρ.δ, (Ειδικές Εξουσιοδοτήσεις) της ως άνω απόφασης σύμφωνα με τις οποίες ορίζεται ότι επί του ελέγχου νομιμότητας των αποφάσεων κατά τα άρθρα 225, 226 και 227 του Ν.3852/2010 «Νέα Αρχιτεκτονική της Αυτοδιοίκησης και της Αποκεντρωμένης Διοίκησης - Πρόγραμμα Καλλικράτης» (ΦΕΚ Α'87) οι εξουσιοδοτημένοι με την παρούσα δύνανται για κάθε σοβαρό κατά την κρίση τους θέμα αρμοδιότητάς τους να προσκομίζουν τις σχετικές αποφάσεις, πράξεις ή έγγραφα για υπογραφή στους Προϊσταμένους αυτών.
5. Την αριθ.10/2015 απόφαση του Δημοτικού Συμβουλίου του Δήμου Σερρών που αναφέρεται στη δωρεάν παραχώρηση χρήσης του νέου Κοινοτικού Καταστήματος Κάτω Ορεινής στον Όμιλο ΟΥΝΕΣΚΟ Σερρών όπως υποβλήθηκε στην υπηρεσία μας με το αριθ.66655/2014/22-1-2015 έγγραφο του Δήμου Σερρών (στις 27-1-2015 -αριθ. πρωτ. 1519) μαζί με τα συνημμένα.



6. Το αριθ. 1519/6-2-2015 έγγραφό μας περί αποστολής συμπληρωματικών στοιχείων
7. Το αριθ.15206/23-7-2015 απαντητικό έγγραφο του Δήμου Σερρών με το οποίο υποβλήθηκαν συμπληρωματικά στοιχεία για τον έλεγχο νομιμότητας της υπό κρίση απόφασης του Δημοτικού Συμβουλίου του Δήμου Σερρών (στις 19-8-2015 με αριθ. πρωτ. 14259)

**Αφού σκεφθήκαμε κατά το Νόμο  
και ειδικότερα**

8. 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. ....
9. 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 επίβολη 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) εκποίηση 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.
10. Σε περίπτωση που λείπουν κάποια από τα στοιχεία που είναι απαραίτητα για τον έλεγχο και ζητηθεί η αποστολή ή συμπλήρωσή τους, η προαναφερόμενη αποκλειστική προθεσμία άρχεται από την περιέλευση αυτών, εφόσον έκτοτε είναι δυνατόν να διαμορφωθεί ολοκληρωμένη κρίση για τη νομιμότητα ή μη της πράξης.
11. 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.

12. Επειδή με τις διατάξεις του άρθρου 178 παρ. 1 και 4 Ν. 3463/06 (ΦΕΚ - 114 Α/8-6-2006) ορίζεται ότι: 1. Οι δήμοι και οι κοινότητες οφείλουν να διατηρούν, να προστατεύουν και να **διαχειρίζονται την κάθε είδους περιουσία τους με τρόπο επιμελή και αποδοτικό**. 4. Η ακίνητη περιουσία των δήμων και κοινοτήτων προστατεύεται σύμφωνα με τις διατάξεις της νομοθεσίας, περί προστασίας της ακίνητης περιουσίας του δημοσίου, όπως κάθε φορά ισχύουν. Επί διοικητικής αποβολής αποφαίνεται το δημοτικό ή κοινοτικό συμβούλιο, ενώ το σχετικό πρωτόκολλο εκδίδει ο δήμαρχος ή πρόεδρος κοινότητας.
13. Επειδή σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου **185 του Ν. 3463/2006** «Κώδικας Δήμων και Κοινοτήτων»: «1. Με απόφαση του δημοτικού ή κοινοτικού συμβουλίου επιτρέπεται να παραχωρείται δωρεάν η χρήση δημοτικών ή κοινοτικών ακινήτων στο Δημόσιο ή σε νομικά πρόσωπα δημοσίου δικαίου, για την αντιμετώπιση έκτακτης και επείγουσας ανάγκης. Η παραχώρηση ανακαλείται με όμοια απόφαση, εφόσον οι λόγοι που την είχαν υπαγορεύσει έχουν εκλείψει. 2. Ομοίως με απόφαση του δημοτικού ή κοινοτικού συμβουλίου, επιτρέπεται να παραχωρείται δωρεάν η χρήση ακινήτων σε άλλα νομικά πρόσωπα, που ασκούν αποκλειστικά και μόνο δραστηριότητα, η οποία είναι κοινωφελής ή προάγει τα τοπικά συμφέροντα»
14. Επειδή κατ' ερμηνεία της παραγράφου 2 του ανωτέρω άρθρου «Με τις διατάξεις της παραγράφου αυτής καλύπτονται οι ανάγκες των νομικών προσώπων που ασκούν κοινωφελή δραστηριότητα ή προάγουν τα τοπικά συμφέροντα. Αυτό σημαίνει ότι οι αρμοδιότητες των νομικών αυτών προσώπων πρέπει να συμπίπτουν ή να είναι συναφείς με τις αρμοδιότητες των Οργανισμών Τοπικής Αυτοδιοίκησης όπως αυτές περιγράφονται στο άρθρο 75 του Δημοτικού Κώδικα.
15. Επειδή με τις διατάξεις του άρθρου 1 του Α.Ν.2039/1939 ορίζεται ότι: «Κοινωφελής σκοπός κατά την έννοια του παρόντος είναι κατ' αντίθεσιν προς τον ιδιωτικόν πας κρατικός, θρησκευτικός, φιλανθρωπικός εν γένει δ' επωφελής εις το κοινόν εν όλω εν μέρει σκοπός.
16. Επειδή δεν αρκεί απλώς η κατά το οικείο καταστατικό επιδίωξη των σκοπών του ως άνω νόμου αλλά πρέπει α) οι τελευταίοι να είναι αποκλειστικοί σκοποί προς δε β) να επιτελούνται αποδεδειγμένως (ΣτΕ 3391/1976, ΣτΕ 2111/88). Δηλαδή τα



- ανωτέρω στοιχεία της αποκλειστικότητας του επιδιωκόμενου κοινωφελούς σκοπού και της αποδεδειγμένης πραγματώσεως πρέπει να συντρέχουν αθροιστικά για να υπαχθεί ένα σωματείο στην έννοια του «Σωματείου μη κερδοσκοπικού χαρακτήρα που επιδιώκει κοινωφελείς σκοπούς».
17. Επειδή από το φάκελο της υπόθεσης προκύπτουν τα εξής : α) Με την αριθ. 13/2014 απόφαση της Τοπικής Κοινότητας Ορεινής, προτείνεται η δωρεάν παραχώρηση της χρήσης του κτιρίου του νέου Κοινοτικού Καταστήματος για κέντρο Βιοποικιλότητας Ν. Σερρών στον «Όμιλο ΟΥΝΕΣΚΟ Σερρών». Σύμφωνα με την εν λόγω απόφαση ο Όμιλος ΣΕΡΡΩΝ ΓΙΑ ΟΥΝΕΣΚΟ με την αριθ. 284/12-9-2011 έγγραφό του απευθύνθηκε στην Επιτροπή Παιδείας Δήμου Σερρών. Ο εσωτερικός χώρος θα παρουσιάζει σε διαδραστική μορφή την βιοποικιλότητα του Νομού με μεγάλα πανό κατά αντικείμενο δηλαδή φυτά, ζωικό βασίλειο, μονοπάτια, γεφύρια με την ιστορία τους, χώρος εκπαιδευτικών προγραμμάτων με ραντεβού και χώρος πωλητηρίου ειδών προβολής της περιοχής. β) Την από 10/11/2014 γνωμοδότηση της Νομική Υπηρεσίας του Δήμου βάσει της οποίας το Δημοτικό Συμβούλιο μπορεί να λάβει απόφαση για παραχώρηση χρήσης του νέου καταστήματος Ορεινής στον «Όμιλο ΟΥΝΕΣΚΟ Σερρών». γ) Με την αριθ. 10/2015 απόφασή του το Δημοτικό Συμβούλιο εγκρίνει την δωρεάν παραχώρηση κατά χρήση, σύμφωνα με τις διατάξεις των παρ. 1 & 2 του άρθρου 185 του Ν. 3463/2006, του κτιρίου του νέου Κοινοτικού Καταστήματος στον «Όμιλο ΟΥΝΕΣΚΟ Σερρών», για κέντρο Βιοποικιλότητας Ν. Σερρών, προκειμένου να εκπληρωθούν οι κοινωφελείς σκοποί του, όπως αυτοί αναφέρονται στο καταστατικό του (άρθρο 2). Ορίζει την χρονική διάρκεια παραχώρησης της χρήσης του ως άνω κοινοτικού καταστήματος Κάτω Ορεινής Σερρών, στον «Όμιλο ΟΥΝΕΣΚΟ Σερρών», σε τρία (3) έτη με δυνατότητα χρονικής παράτασης, καθώς και την δυνατότητα ανάκλησης της παραχώρησης, σε μικρότερο χρονικό διάστημα, εφόσον υπάρξει ανάγκη για χρήση του από το Δήμο Σερρών. Ο Όμιλος θα αναλάβει τα λειτουργικά έξοδα και την συντήρηση του ως άνω καταστήματος.
18. Επειδή **οι σκοποί** του ομίλου όπως αυτοί αναφέρονται στο **Καταστατικό** με το οποίο έχει συσταθεί ο «Όμιλος ΟΥΝΕΣΚΟ Σερρών» είναι :
- Α: Η προώθηση των σκοπών και των ιδανικών της ΟΥΝΕΣΚΟ, όπως αναφέρονται στην ιδρυτική πράξη του Οργανισμού και τη δέσμευση απέναντι στην παγκόσμια προκήρυξη των Δικαιωμάτων του Ανθρώπου.
- Β: Η ανάπτυξη της διεθνούς κατανόησης, της συνεργασίας και της παγκόσμιας ειρήνης.
- Γ: Η αναβάθμιση των δικαιωμάτων του ανθρώπου και των λαών.
- Δ: Η συμμετοχή στην αστική και δημοκρατική διαπαιδαγώγηση των μελών.
- Ε: Η συμμετοχή στην κοινωνική και οικονομική ανάπτυξη, η οποία πρέπει να εκληφθεί σαν υλοποίηση των συνθηκών που είναι πιο κατάλληλες για την ευημερία του ατόμου.
- ΣΤ: Η ανάληψη δράσης και ευαισθητοποίησης της κοινής γνώμης και της εξουσίας υπέρ των λιγότερο αναπτυγμένων κρατών για την ανάγκη να αυξηθεί η συμμετοχή τους στα αναπτυξιακά προγράμματα των φτωχών χωρών.
19. Επειδή, αν και ζητήθηκε από την υπηρεσία μας, δεν στάλθηκε απόφαση του Διοικητικού του Συμβουλίου που ΟΜΙΛΟΥ ΟΥΝΕΣΚΟ ΣΕΡΡΩΝ που να **τεκμηριώνει τον κοινωφελή χαρακτήρα των σκοπών** του όπως αναφέρονται στο καταστατικό του
20. Επειδή από τα προαναφερόμενα δεν αιτιολογείται επαρκώς και με σαφήνεια εάν η δραστηριότητα του ομίλου πληρεί τις προϋποθέσεις που θέτει το άρθρο 185 παρ.2 του Ν.3463/2006 και συνεπώς δεν μπορεί να θεωρηθεί η





- δραστηριότητά του αποκλειστικά κοινωφελής ή κατευθυνόμενη στην προαγωγή των τοπικών συμφερόντων κατά την έννοια του άρθρου αυτού.
21. Επειδή σε κάθε περίπτωση η εξυπηρέτηση του δημοτικού συμφέροντος πρέπει να πρυτανεύει πάντοτε κατά τη διάθεση περιουσιακών στοιχείων των δήμων σε σχέση με τον επιδιωκόμενο σκοπό, γι' αυτό το Δημοτικό Συμβούλιο πρέπει να έχει πάντα υπόψη του το γεγονός αυτό και να ελέγχει ουσιαστικά αν με την διάθεση των στοιχείων αυτών εξασφαλίζεται πραγματικά το συμφέρον του δήμου.
22. Επειδή από το περιεχόμενο της υπό κρίση απόφασης και των συνημμένων σ' αυτή δικαιολογητικών προκύπτει ότι οι σκοποί που αναφέρονται στο καταστατικό του εν λόγω ομίλου δεν συνάδουν με τα αναφερόμενα στην εν λόγω απόφαση για τη δημιουργία Κέντρου Βιοοικολότητας Ν.Σερρών
23. Επειδή η αιθ.10/2015 απόφαση του Δημοτικού Συμβουλίου Σερρών για την δωρεάν παραχώρηση κατά χρήση του νέου Κοινοτικού Καταστήματος Κάτω Ορεινής στον Όμιλο ΟΥΝΕΣΚΟ Σερρών, λήφθηκε κατά παράβαση των προϋποθέσεων που θέτει το άρθρο 185 παρ.2 του Ν.3463/2006 .
- Για τους παραπάνω λόγους

### ΑΠΟΦΑΣΙΖΟΥΜΕ

Ακυρώνουμε την αριθ. 10/2015 απόφαση του Δημοτικού Συμβουλίου 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 αφοτου έλαβε γνώση αυτής.

ΚΟΙΝ/ΣΗ:  
Δήμο Σερρών

Ο Προϊστάμενος  
Διεύθυνσης Διοίκησης

Αθανάσιος Μπογιαννίδης



