



**ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ
ΑΠΟΚΕΝΤΡΩΜΕΝΗ ΔΙΟΙΚΗΣΗ ΜΑΚΕΔΟΝΙΑΣ – ΘΡΑΚΗΣ
ΓΕΝΙΚΗ ΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΣΩΤΕΡΙΚΗΣ ΛΕΙΤΟΥΡΓΙΑΣ
ΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΔΙΟΙΚΗΣΗΣ
ΤΜΗΜΑ ΔΙΟΙΚΗΤΙΚΟΥ-ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΟΥ ΝΟΜΟΥ ΣΕΡΡΩΝ**

ΑΝΑΡΤΗΤΕΑ

Σέρρες 12-7-2017
Αρ. Πρωτ.:8861

Ταχ.Δ/ση : Κ.Καραμανλή 36
Ταχ.Κώδικας : 62123-ΣΕΡΡΕΣ
Πληροφορίες : Χ.Κωνσταντάκη
Τηλέφωνο : 2321057724
FAX : 2321022660
e-mail : chriskon@damt.gov.gr

ΘΕΜΑ: Εξέταση προσφυγής των Δημοτικών Συμβούλων Δήμου Σερρών κ.κ.Φωτιάδη Στέφανου, Βασιλείου Χρυσανθίδη, Αθανάσιου Γάτσιου και Δρίγκα Χρυσούλας, κατά της αριθ.370/2017 απόφασης του Δημοτικού Συμβουλίου Σερρών και 69/2017 όμοιας του Διοικητικού Συμβουλίου του Οργανισμού Προσχολικής Αγωγής Κοινωνικής Πολιτικής και Αθλητισμού Δήμου Σερρών, αναφορικά με την “Έγκριση εγγραφών-διαγραφών νηπίων-βρεφών στα τμήματα των παιδικών σταθμών του Δήμου Σερρών για το έτος 2017-2018”

**ΑΠΟΦΑΣΗ
Ο ΣΥΝΤΟΝΙΣΤΗΣ
ΑΠΟΚΕΝΤΡΩΜΕΝΗΣ ΔΙΟΙΚΗΣΗΣ ΜΑΚΕΔΟΝΙΑΣ – ΘΡΑΚΗΣ**

Έχοντας υπόψη :

- 1.Τις διατάξεις των άρθρων 65,67,69,214,227,238,280,283 του Ν. 3852/2010 «Νέα Αρχιτεκτονική της Αυτοδιοίκησης και της Αποκεντρωμένης Διοίκησης – Πρόγραμμα Καλλικράτης» (ΦΕΚ 87 Α’).
- 2.Τις διατάξεις των άρθρων 8 και 24 του Π.Δ.142/2010 «Οργανισμός της Αποκεντρωμένης Διοίκησης Μακεδονίας – Θράκης» (ΦΕΚ 235 Α’).
- 3.Τις διατάξεις των άρθρων 28 και 28^Α του Ν.4325/2015 «Εκδημοκρατισμός της Διοίκησης - Καταπολέμηση Γραφειοκρατίας και Ηλεκτρονική Διακυβέρνηση. Αποκατάσταση αδικιών και άλλες διατάξεις» (ΦΕΚ 47 Α)
- 4.Την αριθ.14138/15-5-2017 απόφαση του Υπουργού Εσωτερικών, περί διορισμού Συντονιστή στην Αποκεντρωμένη Διοίκηση Μακεδονίας-Θράκης (ΦΕΚ 250/τ.Υ.Ο.Δ.Δ./26-5-2017)
- 5.Τις διατάξεις των άρθρων 234 παρ.2 και 240 παρ.2 του Ν.3463/06: Κύρωση του Κώδικα Δήμων και Κοινοτήτων (ΦΕΚ 114 Α):
- 6.Την αριθ. 285/2011/11 απόφαση για την συγχώνευση των Ν.Π.Δ.Δ. και σύσταση ενός Ν.Π.Δ.Δ. στο Δήμο Σερρών (ΦΕΚ 691/τ. Β’/29-4-2011)

7.Την αριθ.16065/02 απόφαση για τον Πρότυπο Κανονισμό Λειτουργίας Δημοτικών και Κοινοτικών Νομικών Προσώπων Δημοσίου Δικαίου Παιδικών και Βρεφονηπιακών Σταθμών (ΦΕΚ 497/τ.Β'/22-4-2002)

8.Την αριθ.11/7666/7-2-2007 εγκύκλιο του Υπουργείου Εσωτερικών με θέμα "Εποπτεία των πράξεων των συλλογικών και μονομελών οργάνων των πρωτοβάθμιων ΟΤΑ"

9.Την αριθ.60/2014 απόφαση του Διοικητικού Συμβουλίου του Οργανισμού Προσχολικής Αγωγής Κοινωνικής Πολιτικής και Αθλητισμού Δήμου Σερρών περί "Εγκρισης ψήφισης Κανονισμών Λειτουργίας Εσωτερικής Υπηρεσίας των Παιδικών Σταθμών, των Κ.Α.Π.Η. και του Τμήματος Αθλητισμού του Ν.Π.Δ.Δ." η οποία και εγκρίθηκε με την αριθ.238/2014 όμοια του Δημοτικού Συμβουλίου Σερρών και επικυρώθηκε με την αριθ.πρωτ.7529/7-5-2014 απόφαση του Γενικού Γραμματέα Αποκεντρωμένης Διοίκησης Μακεδονίας-Θράκης

10.Την αριθ.69/2017 απόφαση του Οργανισμού Προσχολικής Αγωγής Κοινωνικής Πολιτικής και Αθλητισμού Δήμου Σερρών περί "Εγκρισης εγγραφών-διαγραφών νηπίων-βρεφών στα τμήματα των παιδικών σταθμών του Δήμου Σερρών για το έτος 2017-2018" καθώς και την αριθ.370/2017 όμοια του Δημοτικού Συμβουλίου Σερρών με την οποία εγκρίνεται η ανωτέρω

11.Την από 23-5-2017 προσφυγή των Δημοτικών Συμβούλων Δήμου Σερρών κ.κ.Φωτιάδη Στέφανου, Βασίλειου Χρυσανθίδη, Αθανάσιου Γάτσιου και Δρίγκα Χρυσούλας, που κατατέθηκε στην υπηρεσία μας και έλαβε αρ.πρωτ.8017/23-5-2017, με την οποία ζητείται η ακύρωση της αριθ.370/2017 απόφασης του Δημοτικού Συμβουλίου Δήμου Σερρών και κατ' επέκταση της αριθ.69/2017 όμοιας του Διοικητικού Συμβουλίου του Οργανισμού Προσχολικής Αγωγής Κοινωνικής Πολιτικής και Αθλητισμού Δήμου Σερρών

12.Το αριθ.πρωτ.1496/1-6-2017 έγγραφο του Οργανισμού Προσχολικής Αγωγής Κοινωνικής Πολιτικής και Αθλητισμού Δήμου Σερρών, σε απάντηση του αριθ.8017/24-5-2017 όμοιο δικό μας, με το οποίο ζητήθηκαν πρόσθετα στοιχεία για την εξέταση της προσφυγής.

13.Τα λοιπά στοιχεία του φακέλου

Επειδή, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 227 του Ν. 3852/2010, 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 αφοτου έλαβε γνώση αυτής.

Επειδή, σύμφωνα με τις διατάξεις των παρ. 2 & 3 του άρθρου 227 του Ν. 3852/2010 ο Ελεγκτής Νομιμότητας αποφαίνεται 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. Η άσκηση της ειδικής διοικητικής προσφυγής αποτελεί προϋπόθεση για την άσκηση ενδίκων βοηθημάτων ενώπιον των αρμόδιων δικαστηρίων.

Επειδή, ειδικές προϋποθέσεις του παραδεκτού της προσφυγής είναι : α) το έννομο συμφέρον του προσφεύγοντος, το οποίο πρέπει να είναι προσωπικό (να υπάρχει ειδικός δεσμός του προσφεύγοντος με την προσβαλλόμενη πράξη), άμεσο (την βλάβη να υφίσταται ο ίδιος ο προσφεύγων) και ενεστώς (τόσο κατά το χρόνο λήψης της απόφασης όσο και κατά τον χρόνο άσκησης της προσφυγής, καθώς και κατά τον χρόνο εξέτασης αυτής), η δε εκ της

προσβαλλόμενης πράξης βλάβη πρέπει να έχει επέλθει ή να είναι λογικά αναπόφευκτη β) η προθεσμία για την άσκησή της και γ) η φύση της προσβαλλόμενης πράξης.

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 καθιδρύει, 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, απεξαρτημένου από τις προειρημένες ιδιότητες. Την πιο πάνω Γνωμοδότηση αποδέχθηκε ο Υπουργός Εσωτερικών (σχετικό το με αριθμό πρωτ. 67735/7-11-2008 έγγραφο του Τμήματος Οργάνωσης και Λειτουργίας Ο.Τ.Α. της ομώνυμης Διεύθυνσης της Γενικής Διεύθυνσης Τοπικής Αυτοδιοίκησης του Υπουργείου Εσωτερικών).

Επειδή, με το αριθ.29518/7-8-2013 έγγραφο της Γεν. Δ/σης Τοπ. Αυτ/σης του Υπ. Εσωτερικών γίνεται αποδεκτό ότι σύμφωνα με νεότερη νομολογία του ΣτΕ (ΣτΕ 60/ 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 ΚΔΚ. Τούτο διότι οι δημοτικοί σύμβουλοι είναι εκπρόσωποι της τοπικής κοινωνίας και μεριμνούν στο πλαίσιο της άσκησης των καθηκόντων τους για τη τήρηση της νομιμότητας (άρθρο 135, περ. Α' και γ' του ΚΔΚ).

Επειδή, με βάση τα ανωτέρω οι προσφεύγοντες δημοτικοί σύμβουλοι του Δήμου Σερρών, ήταν παρόντες και μειοψήφησαν στην συνεδρίαση της 10^{ης} Μαΐου 2017 κατά την λήψη της αριθ.370/2017 απόφασης του Δημοτικού Συμβουλίου και άρα άσκησαν εμπροθέσμως και κατ' έννομο συμφέρον την ανωτέρω προσφυγή, συνεπώς παραδεκτά και για το λόγο αυτό πρέπει να εξεταστεί ως προς τη βασιμότητά της.

Επειδή, σύμφωνα με τις διατάξεις των άρθρων 234 παρ.2 και 240 παρ.2 του Ν.3463/06, οι κανονισμοί λειτουργίας και οι οργανισμοί εσωτερικής υπηρεσίας καταρτίζονται από τα διοικητικά συμβούλια και εγκρίνονται από τα οικεία δημοτικά συμβούλια

Επειδή, με την αριθ. 285/2011/11 απόφαση του Δημοτικού Συμβουλίου Σερρών (ΦΕΚ 691/τ.Β'/29-4-2011) συγχωνεύτηκαν τα νομικά πρόσωπα δημοσίου δικαίου του Δήμου Σερρών, σε ένα νομικό πρόσωπο δημοσίου δικαίου, με την επωνυμία "Οργανισμός Προσχολικής Αγωγής Κοινωνικής Πολιτικής και Αθλητισμού Δήμου Σερρών"

Επειδή, σύμφωνα με το άρθρο 7 του Κανονισμού Λειτουργίας των παιδικών και βρεφονηπιακών σταθμών του Ο.Π.Α.Κ.Π.Α. Δήμου Σερρών "1.Το Διοικητικό Συμβούλιο του Ο.Π.Α.Κ.Π.Α. Δήμου Σερρών μπορεί να ορίσει κριτήρια επιβολής μηνιαίας οικονομικής εισφοράς (τροφεία) στις οικογένειες των φιλοξενούμενων νηπίων, σύμφωνα με την οικονομική τους δυνατότητα. 2.Στην περίπτωση επιβολής οικονομικής εισφοράς, αυτή πρέπει να γνωστοποιείται με ανάρτηση πριν την έναρξη του χρονικού διαστήματος υποβολής των αιτήσεων για εγγραφή. 3.Με την ίδια απόφαση το Διοικητικό Συμβούλιο ορίζει τις περιπτώσεις των οικογενειών που μπορούν να απαλλαγούν από την καταβολή της οικονομικής εισφοράς ή που θα καταβάλλουν αυτή μειωμένη."

Επειδή, με το αριθ.1496/1-6-2017 απαντητικό έγγραφο του νομικού προσώπου αιτιολογούνται τόσο το ύψος των τροφείων όσο και το ποσό εγγραφής των νηπίων λόγω των διαφορετικών συνθηκών λειτουργίας που υφίστανται μεταξύ των περιφερειακών παιδικών σταθμών και των παιδικών σταθμών της πόλης

Επειδή, ο καθορισμός του ποσού των τροφείων στους παιδικούς σταθμούς του Δήμου Σερρών, επιβάλλεται με απόφαση Διοικητικού Συμβουλίου του νομικού προσώπου, επομένως εναπόκειται στην διακριτική του ευχέρεια, κινούμενο πάντα μέσα στα όρια που θέτουν η αρχή της ισότητας, της αναλογικότητας και της χρηστής διοίκησης, να προσδιορίσει τις κλίμακες της οικονομικής συμμετοχής των οικογενειών, αναφορικά με την φιλοξενία των τέκνων στους παιδικούς σταθμούς του εν λόγω Δήμου

Επειδή, σύμφωνα με το άρθρο 214 του Ν.3852/2010 "Στους δήμους και τις περιφέρειες, καθώς και στα νομικά πρόσωπα αυτών ασκείται εποπτεία από το Κράτος, η οποία συνίσταται αποκλειστικά σε έλεγχο νομιμότητας των πράξεών τους και σε πειθαρχικό έλεγχο των αιρετών. 2. Η εποπτεία δεν επιτρέπεται να εμποδίζει την πρωτοβουλία και την ελεύθερη δράση των οργανισμών τοπικής αυτοδιοίκησης, ούτε να θίγει τη διοικητική και την οικονομική αυτοτέλειά τους."

Επειδή, ο Συντονιστής της Αποκεντρωμένης Διοίκησης ασκεί αποκλειστικά και μόνο έλεγχο νομιμότητας και όχι σκοπιμότητας των αποφάσεων των πολυμελών οργάνων των ΟΤΑ, μη δυνάμενος να επικεντρωθεί ο έλεγχος στη εν λόγω περίπτωση κατ' ουσία στο ύψος του ποσού τροφείων και εγγραφής στους παιδικούς σταθμούς

Επειδή, η αρχή της ισότητας επιβάλλει την ίση μεταχείριση των πολιτών που τελούν υπό όμοιες συνθήκες και κατά συνέπεια την διαφορετική μεταχείριση διαφορετικών περιπτώσεων. Έτσι, οι διακρίσεις προς όφελος κάποιων κατηγοριών πολιτών όχι μόνο δεν απαγορεύονται αλλά αντιθέτως επιβάλλονται από την αρχή της ισότητας ώστε αυτή να μην είναι κενό γράμμα, αλλά να αποκτήσει ουσιαστικό νόημα. Οι διακρίσεις αυτές πρέπει να τελούν υπό κάποιες προϋποθέσεις: να θεσπίζονται βάσει γενικών και αντικειμενικών κριτηρίων να υπαγορεύονται από λόγους κοινωνικού συμφέροντος ή δημόσιας τάξης και να βρίσκονται σε αρμονία με τις γενικές αρχές της έννομης τάξης

Επειδή, υπάρχει φανερή διάκριση ανάμεσα στα τέκνα των υπαλλήλων του εν λόγω νομικού προσώπου και στα τέκνα όλων των υπόλοιπων δημοτών του Δήμου Σερρών, θεσπίζοντας την μη συμμετοχή τους στην πληρωμή των τροφείων των παιδικών σταθμών, παραβιάζοντας με τον τρόπο τούτο την συνταγματική αρχή και το θεμελιώδες δικαίωμα της αρχής της ισονομίας που σημαίνει την ίση μεταχείριση των όμοιων περιπτώσεων

ΑΠΟΦΑΣΙΖΟΥΜΕ

Κάνουμε δεκτή εν μέρει την προσφυγή των Δημοτικών Συμβούλων Δήμου Σερρών κ.κ.Φωτιάδη Στέφανου, Βασίλειου Χρυσανθίδη, Αθανάσιου Γάτσιου και Δρίγκα Χρυσούλας, κατά της αριθ.370/2017 απόφασης του Δημοτικού Συμβουλίου Δήμου Σερρών και της αριθ.69/2017 όμοιας του Διοικητικού Συμβουλίου του Οργανισμού Προσχολικής Αγωγής

Κοινωνικής Πολιτικής και Αθλητισμού Δήμου Σερρών, αναφορικά με το σκέλος της μη πληρωμής τροφείων των τέκνων των υπαλλήλων του Ο.Π.Α.Κ.Π.Α για την φιλοξενία τους στους παιδικούς σταθμούς του Δήμου, για τους λόγους που αναφέρονται στο σκεπτικό της παρούσας.

Οποιοσδήποτε έχει έννομο συμφέρον, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 151 του Ν. 3463/2006, μπορεί να προσβάλει την απόφαση αυτή στην Ειδική Επιτροπή του άρθρου 152 του Κώδικα Δήμων & Κοινοτήτων (Ν. 3463/2006 – ΦΕΚ 114/Α'/8-6-2006), 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 αφοτου έλαβε γνώση αυτής.

Ο ΣΥΝΤΟΝΙΣΤΗΣ
ΑΠΟΚΕΝΤΡΩΜΕΝΗΣ ΔΙΟΙΚΗΣΗΣ ΜΑΚΕΔΟΝΙΑΣ-ΘΡΑΚΗΣ

Δρ. ΙΩΑΝΝΗΣ Κ. ΣΑΒΒΑΣ

Κοινοποίηση:

- 1.** κ. Στέφανο Φωτιάδη
Αγίου Ραφαήλ 5, Λευκώνας Σερρών
(με την παράκληση να ενημερώσει τους
υπόλοιπους προσφεύγοντες)
(ΜΕ ΑΠΟΔΕΙΞΗ ΠΑΡΑΛΑΒΗΣ)
email: sfotiadis@hotmail.gr
(να αποσταλεί και ηλεκτρονικά)
- 2.** Δήμο Σερρών
(ΜΕ ΑΠΟΔΕΙΞΗ ΠΑΡΑΛΑΒΗΣ)
- 3.** Οργανισμό Προσχολικής Αγωγής
Κοινωνικής Πολιτικής και Αθλητισμού
Δήμου Σερρών
(ΜΕ ΑΠΟΔΕΙΞΗ ΠΑΡΑΛΑΒΗΣ)