

Δ/νση
30/1/18

INFORMATICS DEVELOPMENT AGENCY
Digitally signed by
INFORMATICS DEVELOPMENT AGENCY
Date: 2018.01.19 08:59:05
EET
Reason:
Location: Athens

ΑΔΑ: 69ΜΧΟΡ1Υ-4ΕΓ

ΜΕ ΑΠΟΔΕΙΞΗ



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

ΑΝΑΡΤΗΤΕΑ ΣΤΟ ΔΙΑΔΙΚΤΥΟ
Σέρρες 18 Ιανουαρίου 2018

Αριθ.Πρωτ. 23440/ 2017

ΤΜΗΜΑ ΔΙΟΙΚΗΤΙΚΟΥ-ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΟΥ
ΝΟΜΟΥ ΣΕΡΡΩΝ

ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ
ΔΙΟΙΚΗΣΗ ΣΕΡΡΩΝ
3896
30-1-18

Ταχ. Δ/ση: Μερραρχίας 67
Ταχ. Κώδ.: 62125 Σέρρες
FAX: 23210- 22660
Πληροφορίες: Ελ. Μήτρακα
Τηλέφωνο: 2313309066
E-mail: helenmi@damt.gov.gr

ΘΕΜΑ: Ακύρωση της αριθ.953/2017 απόφασης του Δημοτικού Συμβουλίου Σερρών

ΑΠΟΦΑΣΗ
Ο Συντονιστής της
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. 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»(Α'47).
4. Την αριθ. 14138/15-5-2017 Υπουργική Απόφαση περί διορισμού του Ιωάννη Σάββα του Κωνσταντίνου ως Συντονιστή της Αποκεντρωμένης Διοίκησης Μακεδονίας-Θράκης.
5. Την αρ.πρωτ.35748/30-05-2017 (ΦΕΚ 1971/τ. Β'/07-06-2017) απόφαση του Συντονιστή της Α.Δ.Μ.-Θ. περί «Ανάθεσης άσκησης αρμοδιοτήτων σε οργανικές μονάδες της Αποκεντρωμένης Διοίκησης Μακεδονίας – Θράκης και παροχή εξουσιοδότησης υπογραφής πράξεων και εγγράφων «Με εντολή

Συντονιστή» στους προϊστάμενους των οργανικών μονάδων της Αποκεντρωμένης Διοίκησης Μακεδονίας – Θράκης».

6. Την αριθ.953/2017 απόφαση του Δημοτικού Συμβουλίου Σερρών που αναφέρεται στην εξέταση αιτήματος αγροτών περί αναδρομικής εφαρμογής της υπ' αριθ.549/2017 απόφασης Δημοτικού Συμβουλίου για το έτος 2016 όπως υποβλήθηκε με το αριθ.52474/18-12-2017 διαβιβαστικό έγγραφο του Δήμου Σερρών για έλεγχο νομιμότητας στο Τμήμα Διοικητικού –Οικονομικού Ν.Σερρών με τα συνημμένα δικαιολογητικά (στις 20-12-2017- αριθ.πρωτ. 23440)

**Αφού σκεφθήκαμε
κατά το Νόμο
και ειδικότερα**

7. 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.
8. 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 εξετάζεται αρμοδίως και μέσα στη νόμιμη προθεσμία.
9. Με τις διατάξεις του άρθρου 225 του ίδιου νόμου, όπως τροποποιήθηκαν και ισχύουν, 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 επιβολή 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 κοινωφελών επιχειρήσεων, των ΔΕΥΑ και των μονομετοχικών ανωνύμων εταιρειών Ο.Τ.Α. που αφορούν: α) αύξηση του μετοχικού κεφαλαίου, β) εκποίηση παγίων περιουσιακών στοιχείων και γ) λήψη δανείων.» - ΑΝΤΙΚ. ΤΟΥ ΔΕΥΤΕΡΟΥ ΕΔΑΦΙΟΥ ΤΗΣ ΠΑΡ. 1 ΤΟΥ ΑΡΘΡΟΥ 225 ΜΕ ΤΗΝ ΠΑΡ. 1 ΤΟΥ ΑΡΘ. 7 ΤΟΥ Ν. 4257/14, ΦΕΚ-93 Α/14-4-14 .«Ειδικά, σε ό,τι αφορά τις ΔΕΥΑ, εκτός από τις παραπάνω αποφάσεις, αποστέλλονται επιπλέον προς έλεγχο νομιμότητας οι αποφάσεις εκείνες που αφορούν: α) την ψήφιση του προϋπολογισμού της επιχείρησης και του τεχνικού προγράμματος έργων, καθώς και κάθε τροποποίησή τους, β) την αγορά και εκποίηση ακινήτων κτημάτων, γ) την επιβάρυνση των ακινήτων της επιχείρησης με εμπράγματα δικαιώματα και δ) τις μελέτες, τα έργα και τις προμήθειες.» - ΠΡΟΣΘ.ΕΔΑΦΙΟΥ ΣΤΟ ΤΕΛΟΣ ΤΗΣ ΠΑΡ. 1 ΤΟΥ ΑΡΘΡΟΥ 225 ΜΕ ΤΗΝ ΠΑΡ. 5 ΤΟΥ ΑΡΘ. 10 ΤΟΥ Ν. 4071/12, ΦΕΚ -85 Α/11-4-12 : "Στον υποχρεωτικό έλεγχο νομιμότητας του πρώτου εδαφίου της παρ. 1 του άρθρου 225 του ν. 3852/2010 περιλαμβάνονται και οι αποφάσεις των Περιφερειακών Ταμείων Ανάπτυξης"). .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 τριάντα (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. 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.

11. Επειδή κατά γενική αρχή του Διοικητικού Δικαίου οι κανονιστικές πράξεις δεν έχουν αναδρομική ισχύ, δηλαδή τα έννομα αποτελέσματά τους δεν μπορούν να ανατρέξουν σε χρόνο προγενέστερο από την έκδοσή τους. Σύμφωνα δε με τη γενική αρχή της μη αναδρομικής ισχύος των διοικητικών πράξεων, η αναδρομική κατάργηση κανονιστικής πράξης με νεότερη κανονιστική πράξη εξαρχής δεν είναι επιτρεπτή (ΣΕ 1616/1972), εκτός αν υπάρχει ρητή σχετική πρόβλεψη στην εξουσιοδοτική διάταξη βάσει της οποίας εκδίδεται η νεότερη κανονιστική πράξη.
12. Επειδή από το στοιχεία του σχετικού φακέλου που τηρείται στο αρχείο της υπηρεσίας προκύπτει ότι: α) με την αριθ. 784/2015 απόφαση του Δημοτικού Συμβουλίου αποφασίστηκε κατά πλειοψηφία η επιβολή τέλους αυθαίρετης χρήσης δημοτικών εκτάσεων. Η απόφαση αυτή εγκρίθηκε με το αριθ. 23859/2015/29-1-2016 έγγραφό μας. Επειδή οι τιμές που ορίστηκαν για την Δημοτική Κοινότητα Σερρών ήταν υψηλές, το Δημοτικό Συμβούλιο με την υπ' αριθ. 549/2017 προέβη στην τροποποίηση αυτών, οι οποίες θα ισχύουν από το 2017 και μετά, β) με την αριθ. 549/19-7-2017 απόφαση του Δημοτικού Συμβουλίου, που τοιχοκολλήθηκε στις 4-8-2017 και εγκρίθηκε με το αριθ.

16160/5-10-2017/έγγραφό μας, εγκρίθηκε η τροποποίηση του αριθ.6 παρ.2 & 3 της υπ' αριθ.784/2015 όμοιας περί επιβολής τέλους αυθαίρετης χρήσης δημοτικών εκτάσεων.

- 13.Επειδή κατά τη λήψη της υπό κρίση απόφασης που αφορά στην εξέταση αιτήματος αγροτών για αναδρομική εφαρμογή της υπ' αριθ. 549/2017 απόφασης του Δημοτικού Συμβουλίου για το 2016, το Δημοτικό Συμβούλιο του Δήμου Σερρών δεν έλαβε υπόψη του την υπ' αριθ. 52474/1-12-2017 εισήγηση του Τμήματος Προσόδων και Δημόσιας Περιουσίας του Δήμου Σερρών η οποία εκτός από τα προαναφερόμενα ενημερώνει τα μέλη του Δημοτικού Συμβουλίου ότι κατά τη γενική αρχή του Διοικητικού Δικαίου, οι κανονιστικές πράξεις υπόκεινται σε έλεγχο νομιμότητας και δεν έχουν αναδρομική ισχύ, δηλαδή τα έννομα αποτελέσματά τους δεν μπορούν να ανατρέξουν σε χρόνο προγενέστερο.
- 14.Επειδή από τις διατάξεις του Συντάγματος περί διακρίσεως των λειτουργιών και περί της παρεχόμενης στα όργανα της εκτελεστικής λειτουργίας νομοθετικής εξουσιοδότησης προκύπτει ότι δεν είναι επιτρεπτή η αναδρομική ισχύς κανονιστικών πράξεων της Διοίκησης, εφόσον δεν προβλέπει τούτο ρητά η εξουσιοδοτική διάταξη στην οποία στηρίζονται.
- 15.Επειδή κάθε διοικητική πράξη ρυθμίζει ενεστώσες ή μελλοντικές ενέργειες και όχι παρελθούσες. Οι διοικητικές πράξεις, κανονιστικές ή ατομικές, δεν έχουν αναδρομική ισχύ, δηλαδή τα έννομα αποτελέσματά τους δεν μπορούν να ανατρέξουν σε χρόνο προγενέστερο της ημερομηνίας έκδοσής τους, εκτός εάν: α) τούτο ρητά επιτρέπεται ή σαφώς προκύπτει από διάταξη νόμου, β) η Διοίκηση εκδίδει πράξη προκειμένου να συμμορφωθεί με δικαστική απόφαση, γ) ανακαλείται παράνομη διοικητική πράξη ή, τέλος, δ) ο χρόνος αναδρομικής ισχύος της πράξης κρίνεται εύλογος, αναλόγως των περιστάσεων της εκάστοτε εξεταζόμενης περίπτωσης, (βλ. Πρακτ. Ολ.Ελ.Συν. 24ης Γεν. Συν./30.5.1983, πράξεις IV Τμ. Ελ.Συν. 2/2004, 23/2003, 54,55/1996).
16. Επειδή στην προκειμένη περίπτωση η αριθ.953/2017 απόφαση του Δήμου Σερρών περιέχει αναδρομική ρύθμιση εγκρίνοντας σχετικό αίτημα αγροτών χωρίς η ρύθμιση αυτή να συγκαταλέγεται σε μία από τις περιπτώσεις που προαναφέρθηκαν και ως εκ τούτου η υπό κρίση απόφαση είναι ακυρωτέα ως μη νόμιμη .

Για τους παραπάνω λόγους

ΑΠΟΦΑΣΙΖΟΥΜΕ

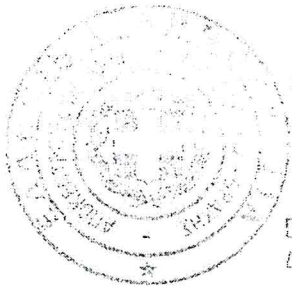
Ακυρώνουμε την αριθ.953/2017 απόφαση του Δημοτικού Συμβουλίου του Δήμου Σερρών για τους λόγους που αναφέρονται στο σκεπτικό της παρούσης απόφασης .

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 αφοτου έλαβε γνώση αυτής.

↙ Κοινοποίηση:
Δήμο Σερρών

Ο ΣΥΝΤΟΝΙΣΤΗΣ
ΑΠΟΚΕΝΤΡΩΜΕΝΗΣ ΔΙΟΙΚΗΣΗΣ
ΜΑΚΕΔΟΝΙΑΣ -ΘΡΑΚΗΣ

Δρ. ΙΩΑΝΝΗΣ Κ. ΣΑΒΒΑΣ



ΑΚΡΙΒΕΣ ΑΝΤΙΓΡΑΦΟ
ΣΤΟ ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΣ
ΓΙΑ ΤΗΝ ΕΠΙΣΤΡΟΦΗ ΓΡΑΜΜΑΤΕΙΑΣ

Ευθυμία Τσρασιρίδου
ΔΕ Πληροφορικής Α' Βαθμίδας