

Δ/νση
18-12-18

ΑΔΑ: 6Ω64ΟΡ1Υ-ΗΙΕ

INFORMATICS DEVELOPMENT AGENCY
Digitally signed by INFORMATICS DEVELOPMENT AGENCY
Date: 2018.12.13 09:50:17 EET
Reason:
Location: Athens

ΜΕ ΑΠΟΔΕΙΞΗ



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

ΑΝΑΡΤΗΤΕΑ ΣΤΟ ΔΙΑΔΙΚΤΥΟ
Σέρρες 11 Δεκεμβρίου 2018

Αριθ.Πρωτ. 19731

ΤΜΗΜΑ ΔΙΟΙΚΗΤΙΚΟΥ-ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΟΥ
ΝΟΜΟΥ ΣΕΡΡΩΝ

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

ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ
ΔΗΜΟΣ ΣΕΡΡΩΝ
Αρ. Πρωτ. 40764
18-12-18

ΘΕΜΑ: Ακύρωση εν μέρει της αριθ.728/2018 απόφασης του Δημοτικού Συμβουλίου του Δήμου Σερρών

ΑΠΟΦΑΣΗ
Ο Συντονιστής της
Αποκεντρωμένης Διοίκησης
Μακεδονίας-Θράκης

1. Έχοντας υπόψη τις διατάξεις:

α) των άρθρων 1 παρ.2 περ.19Α, 6 παρ.1 vii, 225, 226, 238 παρ.1, 280 I και 283 παρ. 4 του Ν.3852/2010 "Νέα Αρχιτεκτονική της Αυτοδιοίκησης και της Αποκεντρωμένης Διοίκησης -Πρόγραμμα Καλλικράτης" (ΦΕΚ 87/Α'/07-06-2010),

β) των άρθρων 8 και 24 του Π.Δ. 142/2010 "Οργανισμός της Αποκεντρωμένης Διοίκησης Μακεδονίας-Θράκης" (ΦΕΚ 235Α'/27-12-2010) σε συνδυασμό με τα άρθρα 28 και 28Α του Ν. 4325/2015 (ΦΕΚ 47 Α'), την υπ' αρ.πρωτ. 14138/15-5-2017 Απόφαση του Υπουργού Εσωτερικών (ΦΕΚ 250/τ. Υ.Ο.Δ.Δ./26-5-2017) για το διορισμό του Συντονιστή και την αριθμ. 35748/30-5-2017 (ΦΕΚ 1971/Β'/07-6-2017) απόφαση του Συντονιστή της Αποκεντρωμένης Διοίκησης Μακεδονίας - Θράκης περί παροχής εξουσιοδότησης υπογραφής πράξεων και εγγράφων,

γ) των άρθρων 116, 131, 132 και 283 του Ν.4555/18 (ΦΕΚ 133/Α/19-07-2018): «Μεταρρύθμιση του θεσμικού πλαισίου της Τοπικής Αυτοδιοίκησης - Εμβάθυνση της Δημοκρατίας - Ενίσχυση της Συμμετοχής - Βελτίωση της οικονομικής και αναπτυξιακής λειτουργίας των Ο.Τ.Α. [Πρόγραμμα «ΚΛΕΙΣΘΕΝΗΣ I»] -Ρυθμίσεις για τον εκσυγχρονισμό του πλαισίου οργάνωσης και λειτουργίας των ΦΟΔΣΑ - Ρυθμίσεις για την αποτελεσματικότερη, ταχύτερη και ενιαία άσκηση των αρμοδιοτήτων σχετικά με την απονομή ιθαγένειας και την πολιτογράφηση - Λοιπές διατάξεις αρμοδιότητας Υπουργείου Εσωτερικών και άλλες διατάξεις.»

δ) των άρθρων 28 και 28Α του Ν.4325/2015 «Εκδημοκρατισμός της Διοίκησης – Καταπολέμηση Γραφειοκρατίας και Ηλεκτρονική Διακυβέρνηση Αποκατάσταση αδικιών και άλλες διατάξεις»(Α'47).

2. Περαιτέρω, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 131 του Ν.3852/2010, «Αντικατάσταση του άρθρου 238 του ν. 3852/2010: Το άρθρο 238 του ν. 3852/2010 αντικαθίσταται ως εξής: «Άρθρο 238 Εποπτεία των Ο.Τ.Α. μέχρι την έναρξη λειτουργίας της ΑΥΕ Ο.Τ.Α. – Μετάταξη στην ΑΥΕ Ο.Τ.Α. προσωπικού των Αποκεντρωμένων Διοικήσεων - Έναρξη λειτουργίας ΑΥΕ Ο.Τ.Α. 1. Μέχρι την έναρξη λειτουργίας 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 Κώδικα Δήμων και Κοινοτήτων (ν. 3463/2006, Α' 114), 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, Α' 21), που βρίσκονται στην έδρα της οικείας Αποκεντρωμένης Διοίκησης.....

3. Την αριθ.728/2018 απόφαση του Δημοτικού Συμβουλίου που αναφέρεται στη παραχώρηση κυριότητας δημοτικών εκτάσεων για την ολοκλήρωση της απαλλοτρίωσης στο έργο: Διευθέτηση χειμάρρου Καμενικίων ΠΕ Σερρών, όπως υποβλήθηκε με το αριθ. 31820/8-11-2018 διαβιβαστικό έγγραφο του Δήμου Σερρών για έλεγχο νομιμότητας στο Τμήμα Διοικητικού –Οικονομικού Ν.Σερρών με τα συνημμένα δικαιολογητικά (στις 12-11-2018- αριθ.πρωτ.19731)

Αφού σκεφθήκαμε

κατά το Νόμο
και ειδικότερα

1. Τις διατάξεις του άρθρου 116 του Ν.4555/2018, όπως ισχύει, σύμφωνα με τις οποίες, το άρθρο 225 του Ν. 3852/2010 αντικαθίσταται ως εξής: 1. Οι αποφάσεις των συλλογικών οργάνων των δήμων και των περιφερειών, καθώς και των Ν.Π.Δ.Δ. αυτών, αποστέλλονται υποχρεωτικά για έλεγχο νομιμότητας στην ΑΥΕ Ο.Τ.Α., εφόσον αφορούν: α) ρυθμίσεις κανονιστικού περιεχομένου, β) την ανάθεση έργων, υπηρεσιών, μελετών και προμηθειών, αν το τίμημα υπερβαίνει το ποσό των εξήντα χιλιάδων (60.000) ευρώ χωρίς Φ.Π.Α., **γ) την αγορά και εκποίηση, λόγω πώλησης ή δωρεάς κατά κυριότητα, ακινήτων**, δ) την κήρυξη αναγκαστικών απαλλοτριώσεων, ε) τη μίσθωση ακινήτων από τρίτους, στ) τη σύναψη πάσης φύσεως δανείων, ζ) την ίδρυση πάσης φύσεως νομικών προσώπων, τη συμμετοχή σε υφιστάμενα νομικά πρόσωπα, καθώς και τη λύση και τη θέση σε εκκαθάριση νομικών προσώπων, η) τη σύναψη προγραμματικών συμβάσεων, με την επιφύλαξη του τελευταίου εδαφίου της περίπτωσης α' της παραγράφου 1 του άρθρου 100 και θ) τη διεξαγωγή δημοτικού ή περιφερειακού δημοψηφίσματος.....2. Η απόφαση αποστέλλεται για έλεγχο νομιμότητας συνοδευόμενη από αντίγραφο του αποδεικτικού δημοσίευσης και από τα έγγραφα στοιχεία που είναι αναγκαία για την νόμιμη έκδοσή της, μέσα σε προθεσμία δεκαπέντε (15) ημερών από τη συνεδρίαση του συλλογικού οργάνου. Οι δήμοι, οι περιφέρειες, τα Ν.Π.Δ.Δ. και οι ανωτέρω επιχειρήσεις τους υποχρεούνται να διαβιβάζουν αμελλητί και κάθε επιπλέον στοιχείο που ζητείται από την ΑΥΕ Ο.Τ.Α. 3. Ο Επόπτης Ο.Τ.Α. ελέγχει τη νομιμότητα της απόφασης μέσα σε αποκλειστική προθεσμία τριάντα (30) ημερών από την περιέλευσή της στην ΑΥΕ Ο.Τ.Α. και εκδίδει υποχρεωτικά ειδική πράξη. Η μη έκδοση της ειδικής πράξης του προηγούμενου εδαφίου συνιστά πειθαρχικό παράπτωμα του Επόπτη Ο.Τ.Α.4. ...5. Μέχρι την έναρξη λειτουργίας της Αυτοτελούς Υπηρεσίας Εποπτείας Ο.Τ.Α. όπου στα άρθρα 128, 129 και 130 του παρόντος αναφέρεται Επόπτης Ο.Τ.Α., νοείται ο Συντονιστής της οικείας Αποκεντρωμένης Διοίκησης.

2. Από το περιεχόμενο της υπό κρίση απόφασης και τα στοιχεία του φακέλου που τηρείται στην υπηρεσία μας προκύπτει : α) Με την υπ' αριθμ. 143/2015 Α.Δ.Σ. Σερρών εγκρίθηκε η δωρεάν παραχώρηση κατά χρήση δημοτικών εκτάσεων προς την Περιφέρεια Κεντρικής Μακεδονίας και συγκεκριμένα στη Διεύθυνση Τεχνικών Έργων της Περιφερειακής Ενότητας Σερρών, για την κατασκευή του έργου με τίτλο "Διευθέτηση χειμάρρου Καμενικών ΠΕ Σερρών", β) με την αριθ. 3827/26-3-2015 απόφαση του ασκούντος καθήκοντα Γενικού Γραμματέα της Α.Δ.Μ.Θ. εγκρίθηκε η προαναφερόμενη δωρεάν παραχώρηση της χρήσης των δημοτικών εκτάσεων μέχρι την αποπεράτωση του έργου σύμφωνα με τους ειδικότερους όρους που αναφέρονται σ' αυτή, με την παρατήρηση της διεκδίκησης καταβολής πλήρους αποζημίωσης επειδή αυτή συνιστά αναγκαία προϋπόθεση της αναγκαστικής απαλλοτρίωσης και ολοκληρώνει το πλαίσιο της συνταγματικής προστασίας της ιδιοκτησίας, γ) με το αριθμό πρωτ. 457088/1252/31-10-2017 έγγραφο του Γραφείου Αντιπεριφερειάρχη ΠΕ Σερρών, ζητήθηκε η μεταβολή της δωρεάν παραχώρησης κατά χρήση σε δωρεάν παραχώρηση κυριότητας των δημοτικών εκτάσεων οι οποίες είναι χαρακτηρισμένες μόνο ως δρόμος και ρέμα, προκειμένου να ολοκληρωθεί η απαλλοτρίωση του έργου "Διευθέτηση χειμάρρου Καμενικών ΠΕ Σερρών", δ) με το από 1-12-2017 πρακτικό της Επιτροπής του άρθρου 15 του Ν. 2882/2001, προσδιορίζεται τιμή για τις δημοτικές εκτάσεις οι οποίες είναι χαρακτηρισμένες ως χέρσα και όχι για αυτές οι οποίες είναι χαρακτηρισμένες ως ρέματα και δρόμοι, ε) με την από 1-8-2018 γνωμάτευση του νομικού συμβούλου του Δήμου Σερρών επισημαίνεται ότι είναι νομικά δυνατή η παραχώρηση κυριότητας δημοτικών ακινήτων που είναι χαρακτηρισμένα ως "δρόμοι" και "ρέματα", για την εκπλήρωση σπουδαίου κοινωφελούς σκοπού που συνδέεται με την προαγωγή των τοπικών συμφερόντων και την εξυπηρέτηση των κατοίκων της περιοχής, στ) με το αριθμό 35/2018 πρακτικό, το Συμβούλιο της Δημοτικής Κοινότητας Σερρών γνωμοδότησε υπέρ της παραχώρησης της κυριότητας των δημοτικών εκτάσεων, οι οποίες είναι χαρακτηρισμένες ως ρέματα και δρόμοι και της αποζημίωσης των λοιπών δημοτικών εκτάσεων (χέρσο – κοινόν) που αναφέρονται στον

κτηματολογικό πίνακα της απαλλοτρίωσης του έργου "Διευθέτηση χειμάρρου Καμενικών ΠΕ Σερρών".

3. Σύμφωνα με το σκεπτικό μέρος της αριθ. 728/2018 απόφασης του Δημοτικού Συμβουλίου προκειμένου να ολοκληρωθεί η απαλλοτρίωση του έργου "Διευθέτηση χειμάρρου Καμενικών ΠΕ Σερρών", μπορεί να γίνει παραχώρηση στην Περιφέρεια Κεντρικής Μακεδονίας και συγκεκριμένα στη Διεύθυνση Τεχνικών Έργων της Περιφερειακής Ενότητας Σερρών, κατά κυριότητα των δημοτικών εκτάσεων οι οποίες είναι χαρακτηρισμένες ως "ρέματα" και "δρόμοι" και να αποζημιωθεί ο δήμος για τις υπόλοιπες δημοτικές εκτάσεις (χέρσο-κοινόν) οι οποίες αναφέρονται στον κτηματολογικό πίνακα της απαλλοτρίωσης.
4. Με το αριθμό πρωτ. 457088/1252/31-10-2017 έγγραφό του το Γραφείο του Αντιπεριφερειάρχη ΠΕ Σερρών ενημερώνει το Δήμο Σερρών για την ολοκλήρωση των εργασιών διευθέτησης του χειμάρρου Καμενικών. Μετά την υλοποίηση του έργου ζητείται η μεταβολή της δωρεάν παραχώρησης σε δωρεάν παράχώρηση κυριότητας. Σε αντίθετη περίπτωση η ΠΕ Σερρών πρέπει να αποζημιώσει τον Δήμο Σερρών για εκτάσεις οι οποίες στο σύνολό τους παραχωρήθηκαν από το Υπουργείο Γεωργίας...
5. Επειδή η παραχώρηση χρήσης που προηγήθηκε εγκρίθηκε για περιορισμένο και σαφώς καθορισμένο χρονικό διάστημα μέχρι την ολοκλήρωση του έργου της διευθέτησης του χειμάρρου, με την παρατήρηση της διεκδίκησης καταβολής πλήρους αποζημίωσης επειδή αυτή συνιστά αναγκαία προϋπόθεση της αναγκαστικής απαλλοτρίωσης.
6. Επειδή σύμφωνα με την πάγια Νομολογία του Συμβουλίου της Επικρατείας, «τα ρέματα έχουν ζωτική σημασία για το οικιστικό και φυσικό περιβάλλον, και προστατεύονται καθ' όλη τους την έκταση και ανεξάρτητα από τις διαστάσεις τους, ώστε να διατηρείται η φυσική τους κατάσταση και να διασφαλίζεται η επιτελούμενη από αυτά λειτουργία της απορροής των υδάτων ...» (ΣΤΕ 319/2002, ΣΤΕ 2669/2001, ΣΤΕ 2656/1999, ΣΤΕ 4728/1997, ΣΤΕ 5930/1996, ΣΤΕ 1805/1995, ΣΤΕ 2163/1994)
7. 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. 2. Ακίνητα και κινητά πράγματα, αξίες και οτιδήποτε άλλο ανήκει στην περιουσία των Δήμων και των Κοινοτήτων καταγράφονται υποχρεωτικά στα βιβλία τους. 3. Η διάθεση περιουσιακών στοιχείων των Δήμων ή των Κοινοτήτων επιτρέπεται, εφόσον τηρηθούν οι ειδικές διατάξεις του παρόντος και εφόσον ο σκοπός που επιδιώκεται με τη διάθεση αυτή εξυπηρετεί το δημοτικό ή κοινοτικό συμφέρον. 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 αποφαινεται το δημοτικό ή κοινοτικό συμβούλιο, ενώ το σχετικό πρωτόκολλο εκδίδει ο δήμαρχος ή πρόεδρος κοινότητας.

8. Επειδή σύμφωνα με το από 1-12-2017 πρακτικό της Επιτροπής του άρθρου 15 του Ν. 2882/2001, προσδιορίζεται τιμή για τις δημοτικές εκτάσεις οι οποίες είναι χαρακτηρισμένες ως "χέρσα" και όχι για αυτές οι οποίες είναι χαρακτηρισμένες ως "ρέματα" και "δρόμοι" και τονίζεται ότι με την κήρυξη της απαλλοτρίωσης ο σκοπός του ρέματος δεν μεταβάλλεται. Σε κάθε περίπτωση τα ρέματα που απαριθμούνται στο ίδιο πρακτικό είναι **εκτός συναλλαγής σύμφωνα με τα άρθρα 966 και 967 του Α.Κ. και δεν υπολογίζονται σε αξία.**
9. Επειδή με την υπό κρίση απόφαση του Δημοτικού Συμβουλίου του Δήμου Σερρών ως προς το πρώτο σκέλος αυτής παραχωρείται η κυριότητα δημοτικών εκτάσεων μεταξύ των οποίων και ρέματα-δρόμοι κατά παράβαση των προναφερόμενων διατάξεων και αποφασίζεται να αποζημιωθεί ο Δήμος για τις υπόλοιπες δημοτικές εκτάσεις (χέρσο-κοινόν), όπως αυτές εμφανίζονται στον κτηματολογικό πίνακα της απαλλοτρίωσης

Για τους παραπάνω λόγους

ΑΠΟΦΑΣΙΖΟΥΜΕ

Ακυρώνουμε εν μέρει την αριθ.728/2018 απόφαση του Δημοτικού Συμβουλίου του Δήμου Σερρών και συγκεκριμένα ως προς το σκέλος αυτής που αναφέρεται στην παραχώρηση κυριότητας δημοτικών εκτάσεων που είναι χαρακτηρισμένες ως "ρέματα" και "δρόμοι" 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.Οικονομίδα & 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.

✓ Κοινοποίηση:
Δήμο Σερρών

Ο ΣΥΝΤΟΝΙΣΤΗΣ
ΑΠΟΚΕΝΤΡΩΜΕΝΗΣ ΔΙΟΙΚΗΣΗΣ
ΜΑΚΕΔΟΝΙΑΣ -ΘΡΑΚΗΣ

Δρ. ΙΩΑΝΝΗΣ Κ. ΣΑΒΒΑΣ



ΑΚΡΙΒΕΣ ΑΝΤΙΓΡΑΦΟ
Ο ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΣ
ΤΟΥ ΤΜΗΜΑΤΟΣ ΓΡΑΜΜΑΤΕΙΑΣ

ΙΩΑΝΝΗΣ ΔΗΜΗΤΡΗΣ