

Δ/σ
28/3/18

ΑΔΑ: 662ΦΟΡ1Υ-Γ3Μ

INFORMATICS
DEVELOPMENT
AGENCY

Digitally signed by
INFORMATICS
DEVELOPMENT AGENCY
Date: 2018.03.27 08:42:05
EEST
Reason:
Location: Athens



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

ΜΕ ΑΠΟΔΕΙΞΗ

ΑΝΑΡΤΗΤΕΑ ΣΤΟ ΔΙΑΔΙΚΤΥΟ
Σέρρες 23 Μαρτίου 2018

Αριθ.Πρωτ. 2836

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
ΑΠΟΚΕΝΤΡΩΜΕΝΗ
ΔΙΟΙΚΗΣΗ
ΜΑΚΕΔΟΝΙΑΣ-ΘΡΑΚΗΣ
Αρ. Πρωτ. 11527
28-3-18

ΘΕΜΑ: Ακύρωση της αριθ.75/2018 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. 75/2018 απόφαση του Δημοτικού Συμβουλίου που αναφέρεται στην επικαιροποίηση της αριθ.609/2016 όμοιας με την οποία εγκρίθηκε η ανταλλαγή τμήματος του αριθ.1105α τεμαχίου αγροκτήματος Λευκώνα ιδιοκτησίας των κ.κ. κ.κ.Σούζα Ζαχαρία, Σούζα Νικόλαου,Σούζα Μιχαήλ και Σούζα Κων/νου, με τμήμα από το υπ' αριθ.1105B δημοτικό τεμάχιο αγροκτήματος Λευκώνα όπως υποβλήθηκε με το αριθ.2968/21-2-2018 διαβιβαστικό έγγραφο του Δήμου Σερρών για έλεγχο νομιμότητας στο Τμήμα Διοικητικού –Οικονομικού Ν.Σερρών με τα συνημμένα δικαιολογητικά (στις 23-2-2018- αριθ.πρωτ.2836)

**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. Με τις διατάξεις του άρθρου 178 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.

12. Επειδή, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 190 του Ν. 3463/2006 προβλέπεται ότι "Η ανταλλαγή ακινήτων των Δήμων και των Κοινοτήτων μπορεί να γίνει χωρίς δημοπρασία. Στη περίπτωση αυτή, καθώς και στη περίπτωση της επιβάρυνσής τους με εμπράγματα δικαιώματα, ακολουθούνται οι προϋποθέσεις και η διαδικασία του άρθρου 186."
13. Επειδή με την αριθ.75/2018 απόφαση του Δημοτικού Συμβουλίου αποφασίστηκε η επικαιροποίηση της αριθ.609/2016 όμοιας για την ανταλλαγή δυτικού τμήματος του αριθ.1105α τεμαχίου αγροκτήματος Λευκώνα εμβαδού 1483,16 τ.μ. ιδιοκτησίας των κ.κ. κ.κ.Σούζα Ζαχαρία, Σούζα Νικόλαου,Σούζα Μιχαήλ και Σούζα Κων/νου από το οποίο διέρχεται αγροτική οδός, με τμήμα εμβαδού 773,40 τ.μ. από το υπ' αριθ. 1105Β δημοτικό τεμάχιο αγροκτήματος Λευκώνα και η μετατόπιση του υφιστάμενου αγροτικού δρόμου που βρίσκεται νοτιοανατολικά του υπ' αριθ. 1105Α αγροτεμαχίου, στη θέση που ορίζει η διανομή του έτους 1934 αγροκτήματος Λευκώνα.
- 14.Επειδή με το από 4-3-2016 πρακτικό η επιτροπή καθορισμού τιμήματος εκποιούμενων δημοτικών ακινήτων καθόρισε στο ποσό των 8.244,44€ την αξία για στο από 1105β δημοτικό ακίνητο αγροκτήματος Λευκώνα και το ποσό των 934,39€ αντίστοιχα για το τμήμα του αριθ. 1105^α τεμαχίου αγροκτήματος Λευκώνα ιδιοκτησίας των κ.κ.. Σούζα Ζαχαρία, Σούζα Νικόλαου, Σούζα Μιχαήλ και Σούζα Κων/νου.
- 15.Επειδή οι προϋποθέσεις και η διαδικασία της ανταλλαγής δημοτικών και κοινοτικών ακινήτων καθορίζονται από τις διατάξεις του άρθρου 190 του Ν.3463/2006 και στην εν λόγω περίπτωση ανταλλαγή είναι η σύμβαση που γίνεται σύμφωνα με τις διατάξεις των άρθρων 513, 573 και 1033 του Αστικού Κώδικα, με την οποία συμφωνείται η μεταβίβαση της κυριότητας δημοτικού ή κοινοτικού ακινήτου σε τρίτο πρόσωπο και η μεταβίβαση από αυτόν άλλου ιδιωτικού ακινήτου **ίσης αξίας**.
- 16.Επειδή τόσο με την αριθ. 609/2016 απόφαση του Δημοτικού Συμβουλίου όσο και με την αριθ. 75/2018 όμοια που αφορά στην επικαιροποίηση της αριθ. 609/2016 όμοιας επιχειρείται ανταλλαγή δημοτικού ακινήτου με ιδιωτικό αντίστοιχα χωρίς όμως να λαμβάνεται υπόψη το γεγονός ότι αυτά δεν είναι ίσης αξίας παρά μόνο η "προφανής ωφέλεια" του δήμου κατά παράβαση των προαναφερόμενων διατάξεων.

Για τους παραπάνω λόγους

ΑΠΟΦΑΣΙΖΟΥΜΕ

Ακυρώνουμε τις αριθ.75/2018 και 609/2016 αποφάσεις 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.Οικονομίδα & Καθ. Ρωσσίδου 11 Τ.Κ. 54008 Θεσσαλονίκη, εντός προθεσμίας ενός μηνός από την έκδοση της απόφασης ή την κοινοποίησή της ή αότου έλαβε γνώση αυτής.

Κοινοποίηση:
Δήμο Σερρών

Ο ΣΥΝΤΟΝΙΣΤΗΣ
ΑΠΟΚΕΝΤΡΩΜΕΝΗΣ ΔΙΟΙΚΗΣΗΣ
ΜΑΚΕΔΟΝΙΑΣ -ΘΡΑΚΗΣ

Δρ. ΙΩΑΝΝΗΣ Κ. ΣΑΒΒΑΣ



ΑΚΡΙΒΕΣ ΑΝΤΙΓΡΑΦΟ
Ο ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΣ
ΤΟΥ ΤΜΗΜΑΤΟΣ ΓΡΑΜΜΑΤΕΙΑΣ

α.α.

ΜΑΚΡΟΦΩΤΗΣ ΚΡΙΣΤΟΦΟΡΟΣ