



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ
 ΑΠΟΚΕΝΤΡΩΜΕΝΗ ΔΙΟΙΚΗΣΗ ΜΑΚΕΔΟΝΙΑΣ-ΘΡΑΚΗΣ
 ΓΕΝΙΚΗ Δ/ΝΣΗ ΕΣΩΤΕΡΙΚΗΣ ΛΕΙΤΟΥΡΓΙΑΣ
 Δ/ΝΣΗ ΔΙΟΙΚΗΣΗΣ
 ΤΜΗΜΑ ΔΙΟΙΚΗΤΙΚΟ-ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΟ Ν. ΕΒΡΟΥ
 Ταχ. Δ/ση: Μ. Μπότσαρη 6
 Τ. Κ.: 68100 Αλεξανδρούπολη
 Πληροφορίες: Μ. Καρυπίδης
 Τηλέφωνο: 2551088565
 e-mail: mkarip@damt.gov.gr

ΑΔΑ :
 Αλεξανδρούπολη: 23 Ιούνιος 2020

Αριθμ. Πρωτ. : 6780+6526

ΚΟΙΝ :
 1) Δήμο Αλεξανδρούπολης
 (με αποδεικτικό παραλαβής)

2) κ. Ευάγγελο Λαμπάκη
 Σαμψούντος 17
 Αλεξανδρούπολης
 (με αποδεικτικό παραλαβής)

ΘΕΜΑ : Έλεγχος νομιμότητας και εξέταση προσφυγής κατά της αριθμ. 78/2020 απόφασης του δημοτικού συμβουλίου Αλεξανδρούπολης.

ΑΠΟΦΑΣΗ

Ο Συντονιστής Αποκεντρωμένης Διοίκησης Μακεδονίας - Θράκης

Έχοντας υπόψη:

1. Τις διατάξεις του Ν. 3852/2010 «Νέα Αρχιτεκτονική της Αυτοδιοίκησης και της Αποκεντρωμένης Διοίκησης - Πρόγραμμα Καλλικράτης».
2. Τις διατάξεις του Π.Δ 142/2010 «Οργανισμός της Αποκεντρωμένης Διοίκησης Μακεδονίας -Θράκης».
3. Τις διατάξεις του Ν.4555/18 (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 Ι»]... .).
4. Τις διατάξεις του Ν. 3463/06.
5. Τις διατάξεις της Π.Ν.Π. (ΦΕΚ 64 Α/14-3-2020)
6. Τις διατάξεις της Π.Ν.Π. (ΦΕΚ 68 Α' /20-03-2020).
7. Τις διατάξεις της Π.Ν.Π. (ΦΕΚ 75 Α' /30-03-2020).
8. Την αριθμ. οικ. 43886/07 (ΦΕΚ 1574 Β/17-8-2007) απόφαση του Υφυπουργού Εσωτερικών, Δημόσιας Διοίκησης και Αποκέντρωσης.
9. Την αριθ.14138/15-5-2017 (ΦΕΚ 250/τ.Υ.Ο.Δ.Δ/26-5-2017 ΑΔΑ: ΩΩ09465ΧΘ7-ΗΜΞ) απόφαση του Υπουργού Εσωτερικών για το διορισμό του Συντονιστή της Α.Δ.Μ.Θ.
10. Τις διατάξεις των άρθρων 28 του 28Α του Ν.4325/15 (ΦΕΚ 47/Α' /2015).
11. Την από 06-05-2020 προσφυγή του δημοτικού συμβούλου κ. Ευάγγελου Λαμπάκη κατά της αριθμ. 78/2020 απόφασης του δημοτικού συμβουλίου του δήμου Αλεξανδρούπολης.

12. Την αριθμ. 78/2020 απόφαση του δημοτικού συμβουλίου του δήμου Αλεξανδρούπολης αναφορικά με την ίδρυση ή μη δημοτικής επιχείρησης κοινωφελούς ανάπτυξης δήμου Αλεξανδρούπολης.
13. Τα αριθμ. 12905/13-05-2020 και 13810/18-05-2020 έγγραφα του δήμου Αλεξανδρούπολης με τα οποία εστάλησαν τα ζητηθέντα στοιχεία.
14. Την αριθμ. 35748/30-05-2017 (ΦΕΚ 1971 τ' Β/07-06-2017) απόφαση του Συντονιστή Αποκεντρωμένης Διοίκησης Μακεδονίας - Θράκης περί "Ανάθεση άσκησης αρμοδιοτήτων σε οργανικές μονάδες της Αποκεντρωμένης Διοίκησης Μακεδονίας - Θράκης και παροχή εξουσιοδότησης υπογραφής πράξεων και εγγράφων «Με εντολή Συντονιστή» στους προϊσταμένους των οργανικών μονάδων της Αποκεντρωμένης Διοίκησης Μακεδονίας - Θράκης».

Επειδή

Από τις διατάξεις της παρ. 7β. του άρθρου 24 της ΠΝΠ 14/14-3-2020 (ΦΕΚ 64 Α/14-3-2020) προκύπτει " Με την επιφύλαξη των αποφάσεων της περ. α' του παρόντος, για τις αποφάσεις που λαμβάνονται από τα συλλογικά όργανα των ΟΤΑ α' και β' βαθμού κατά τη διάρκεια της λήψης μέτρων κατά της διασποράς του κορωνοϊού COVID-19 και οι οποίες υπάγονται στον υποχρεωτικό έλεγχο νομιμότητας, οι κατά την παρ. 3 του άρθρου 225 του ν. 3852/2010 ειδικές πράξεις εκδίδονται εντός εξήντα (60) ημερών από την περιέλευσή τους στην οικεία αποκεντρωμένη διοίκηση." Επίσης, στο αριθμ. 18639/16-03-2020 έγγραφο του Υπουργείου Εσωτερικών αναφέρεται "...Οι διατάξεις των δύο ως άνω ΠΝΠ που ρυθμίζουν μεταξύ άλλων, θέματα οργάνωσης και λειτουργίας των δήμων και περιφερειών, κατά το διάστημα λήψης των μέτρων αποφυγής της διάδοσης του κορωνοϊού COVID-19, προς συμμόρφωση των γενικών οδηγιών υγιεινής είναι τα ακόλουθα:....Διατάξεις της από 14 Μαρτίου 2020 ΠΝΠ • άρθρο εικοστό τέταρτο, παρ. 7β, αναφορικά με την επιμήκυνση της αποκλειστικής προθεσμίας υποχρεωτικού ελέγχου νομιμότητας των πράξεων της αυτοδιοίκησης που εμπίπτουν στο άρθρο 225 του ν. 3852/2010, όπως ισχύει, από 30 μέρες σε 60 μέρες από την περιέλευση των εν λόγω πράξεων στο Συντονιστή της οικείας Αποκεντρωμένης Διοίκησης."

Α. Από τον υποχρεωτικό έλεγχο νομιμότητας διαπιστώνονται τα εξής :

Στο αποφασιστικό μέρος της αριθμ. 78/2020 απόφασης του δημοτικού συμβουλίου του δήμου Αλεξανδρούπολης αναφέρεται ότι "Εγκρίνει την ίδρυση της Δημοτικής Επιχείρησης Κοινωφελούς Ανάπτυξης Δήμου Αλεξανδρούπολης (Δ.Ε.Κ.Α.), σύμφωνα με την εισήγηση της παρούσας απόφασης.". Συνεπώς, ολόκληρη η εισήγηση αποτελεί και αποφασιστικό μέρος της ανωτέρω απόφασης.

1. Από τις διατάξεις των παρ. 1 και 2 του άρθρου 254 του Ν.3463/06 όπως έχουν τροποποιηθεί και ισχύουν προκύπτει "1.Δήμος ή Κοινότητα μπορεί να συστήσει δημοτική ή κοινοτική κοινωφελή επιχείρηση με σκοπό την οργάνωση λειτουργιών ή δραστηριοτήτων και την παροχή υπηρεσιών συναφών ή συνδεδόμενων με τις αρμοδιότητές τους, που αναφέρονται στους τομείς της κοινωνικής προστασίας και αλληλεγγύης, της παιδείας, του πολιτισμού, του αθλητισμού και του περιβάλλοντος, με εξαίρεση την καθαριότητα των κοινόχρηστων χώρων και την αποκομιδή των απορριμμάτων, τη δημιουργία και συντήρηση πρασίνου και τη λειτουργία κοιμητηρίων και κέντρων αποτέφρωσης νεκρών. Σκοπός των ανωτέρω επιχειρήσεων μπορεί να είναι επίσης η οργάνωση δημοτικής συγκοινωνίας, η εκπόνηση και εφαρμογή προγραμμάτων

έρευνας και τεχνολογίας, καθώς και η εκπόνηση και εφαρμογή προγραμμάτων και πολιτικών προώθησης της απασχόλησης για την ανάπτυξη της περιοχής τους 2.Είναι δυνατή από την κοινωφελή επιχείρηση η παράλληλη επιδίωξη περισσότερων σκοπών, κατά τα ανωτέρω, οι οποίοι είναι μεταξύ τους συναφείς και σε κάθε περίπτωση δεν έχουν εμπορικό ή βιομηχανικό χαρακτήρα. Δεν επιτρέπεται η συμμετοχή κοινωφελούς επιχείρησης σε άλλες επιχειρήσεις οποιασδήποτε μορφής.”.

Σύμφωνα με τα οριζόμενα στο στοιχείο 2.3 της αριθμ. 7666/7-2-2007 (εγκ.11) εγκυκλίου του ΥΠ.ΕΣ.Δ.Δ.Α. περί «Εποπτείας πράξεων των συλλογικών και μονομελών οργάνων των πρωτοβάθμιων ΟΤΑ» ορίζεται ότι: «Λόγοι που επιφέρουν την ακύρωση της πράξης είναι οι εξής: i...., ii..., iii Παράβαση νόμου....

Στο εισηγητικό μέρος της αριθμ. 78/2020 απόφασης του Δ.Σ. που αφορά το αντικείμενο της επιχείρησης (παρ. 3.3) αναφέρεται “3.3. Αναλυτική Περιγραφή Αντικειμένων της υπό σύσταση επιχείρησης. Κατ’ επέκταση της δυνατότητας που δίνει ο Νέος Δημοτικός & Κοινοτικός Κώδικας στις Δημοτικές Κοινωφελείς Επιχειρήσεις να έχουν ως αντικείμενο αρμοδιότητες που μπορεί κατά το ισχύον θεσμικό πλαίσιο να ασκούν οι υπηρεσίες του Δήμου ή της Κοινότητας, καθώς και του γεγονότος ότι τα αντικείμενα αυτά θα πρέπει να ανήκουν σε τομείς της κοινωνικής προστασίας και αλληλεγγύης, της παιδείας, πολιτισμού, του περιβάλλοντος, της οργάνωσης της δημοτικής συγκοινωνίας, της διαχείρισης σφαγείων και της εκπόνησης και εφαρμογής προγραμμάτων έρευνας και τεχνολογίας για την ανάπτυξη της περιοχής τα καταστατικά αντικείμενα της ”Δημοτικής Επιχείρησης Κοινωφελούς Ανάπτυξης” Αλεξανδρούπολης προτείνεται να είναι τα εξής: ● Διαχείριση αποθηκών στο λιμάνι ● Η λειτουργία AMERICAN SPACES - TECHLAB - Εργαστηρίων πληροφορικής και ρομποτικής ● Εκπόνηση και εφαρμογή προγραμμάτων έρευνας και τεχνολογίας για την ανάπτυξη της περιοχής. ● Η ανάπτυξη και η διαχείριση των ψηφιακών εφαρμογών και υπηρεσιών του e-DIMOS για τον μετασχηματισμό του Δήμου σε έξυπνη πόλη ● Η ανάπτυξη δράσεων πολιτιστικού τουρισμού. ● Η ανάπτυξη δράσεων μαζικού ερασιτεχνικού αθλητισμού με στόχο την αναψυχή, την ευεξία, την φυσική κατάσταση και την αξιοποίηση του ελεύθερου χρόνου των αθλούμενων. ● Εκδόσεις ● Η διοργάνωση πολιτιστικών εκδηλώσεων, φεστιβάλ, συναυλιών, θεατρικών παραστάσεων, επιστημονικών ημερίδων, συνεδρίων. ● Η λειτουργία της Δημοτικής πινακοθήκης ● Φεστιβάλ Επιστημών και Καινοτομίας ● Η λειτουργία Ιδρύματος Θρακικών Μελετών. ● Η λειτουργία στούντιο ηχογραφήσεων ● Η δικτύωση και η συνεργασία με το ανοικτό λαϊκό πανεπιστήμιο ● η ανάπτυξη δράσεων και έργων για την προστασία της δημόσιας υγείας και της ασφάλειας. ● Η ανάπτυξη δράσεων και έργων μέσω της πράσινης και της κυκλικής οικονομίας για την προστασία του περιβάλλοντος ● Η λειτουργία διαδικτυακής δημοτικής τηλεόρασης ● Η λειτουργία και η διαχείριση κινηματογράφων και θεάτρων (Χειμερινό θέατρο-Θέατρο πάρκου Αλτιναλμάζη-Θέατρο πάρκου Προσκόπων) ● Η διαχείριση δημοτικής ιχθυαγοράς. ● Η διαχείριση δημοτικού πάρκινγκ ● Η διαχείριση του δημοτικού σφαγείου. ● Η ίδρυση και λειτουργία Ναυτικού Μουσείου. ● Δημοτική συγκοινωνία ● Κυκλική Οικονομία. ● Γαλάζια Οικονομία.”.

Στις ανωτέρω διατάξεις του άρθρου 254 του Ν.3463/06 ορίζονται οι τομείς που δύναται να επιδιώκει η υπό σύσταση επιχείρηση χωρίς να τίθενται περιορισμοί ως προς το αριθμό των επιδιωκόμενων από την επιχείρηση τομέων. Οι δράσεις που αναπτύσσει η επιχείρηση πρέπει να ανήκουν σε κάποιον από τους προβλεπόμενους τομείς των διατάξεων του άρθρου 254 του Ν.3463/06. Οι δράσεις του κάθε επιδιωκόμενου τομέα πρέπει να έχουν συνάφεια μεταξύ τους. Επίσης, οι δράσεις του κάθε επιδιωκόμενου τομέα δεν πρέπει έχουν εμπορικό ή βιομηχανικό χαρακτήρα.

Στην αριθμ. 78/2020 απόφαση του Δ.Σ. τα ανωτέρω αντικείμενα - δράσεις της υπό σύσταση επιχείρησης καταγράφονται γενικά και αόριστα χωρίς να αιτιολογείται ούτε να αναφέρεται εάν ανήκουν σε κάποιο ή σε ποιο από τους προβλεπόμενους από τις διατάξεις του νόμου τομείς της κοινωνικής προστασίας και αλληλεγγύης, της παιδείας, του πολιτισμού, του αθλητισμού και του περιβάλλοντος, της οργάνωσης δημοτικής συγκοινωνίας, εκπόνησης και εφαρμογής προγραμμάτων έρευνας και τεχνολογίας, καθώς και της εκπόνησης και εφαρμογής προγραμμάτων και πολιτικών προώθησης της απασχόλησης για την ανάπτυξη της περιοχής του. Πέραν, της αδυναμίας της σύνδεσης των περισσότερων δράσεων της επιχείρησης με τους ανωτέρω τομείς δεν προκύπτει, κατά συνεπεία, και η συνάφεια αυτών που ανήκουν στον ίδιο τομέα. Ενδεικτικά τα παρακάτω αναφερόμενα αντικείμενα - δράσεις της υπό σύσταση επιχείρησης : διαχείριση αποθηκών στο λιμάνι, λειτουργία AMERICAN SPACES - TECHLAB - Εργαστηρίων πληροφορικής και ρομποτικής, ανάπτυξη και η διαχείριση των ψηφιακών εφαρμογών και υπηρεσιών του e-DIMOS για τον μετασχηματισμό του Δήμου σε έξυπνη πόλη, εκδόσεις, διοργάνωση... επιστημονικών ημερίδων και συνεδρίων, Φεστιβάλ Επιστημών και Καινοτομίας, λειτουργία στούντιο ηχογραφήσεων, δικτύωση και η συνεργασία με το ανοικτό λαϊκό πανεπιστήμιο, λειτουργία διαδικτυακής δημοτικής τηλεόρασης, διαχείριση δημοτικής ιχθυαγοράς, διαχείριση δημοτικού πάρκινγκ, κυκλική οικονομία, γαλάζια Οικονομία, καταγράφονται γενικά, αόριστα και χωρίς να προκύπτει με σαφήνεια ότι εξυπηρετούν κάποιον από τους προαναφερόμενους τομείς που προβλέπονται από τις διατάξεις του άρθρου 254 του Ν.3463/06.

Ειδικότερα, στην αριθμ. 78/2020 απόφαση του Δ.Σ. τα αντικείμενα - δράσεις της υπό σύσταση επιχείρησης καταγράφονται γενικά και αόριστα χωρίς να αιτιολογείται ούτε να αναφέρεται για τις περισσότερες από αυτές ότι δεν έχουν εμπορικό χαρακτήρα. Τα παρακάτω ενδεικτικά αναφερόμενα αντικείμενα - δράσεις της υπό σύσταση επιχείρησης : διαχείριση αποθηκών στο λιμάνι, εκδόσεις, διοργάνωση... επιστημονικών ημερίδων και συνεδρίων, Φεστιβάλ Επιστημών και Καινοτομίας, λειτουργία στούντιο ηχογραφήσεων, λειτουργία διαδικτυακής δημοτικής τηλεόρασης, λειτουργία και η διαχείριση κινηματογράφων και θεάτρων (Χειμερινό θέατρο-Θέατρο πάρκου Αλτιναλμάζη - Θέατρο πάρκου Προσκόπων), διαχείριση δημοτικής ιχθυαγοράς, διαχείριση δημοτικού πάρκινγκ, διαχείριση του δημοτικού σφαγείου, κυκλική οικονομία, γαλάζια Οικονομία καταγράφονται γενικά, αόριστα και χωρίς να προκύπτει με σαφήνεια ότι δεν έχουν εμπορικό χαρακτήρα κατ' εφαρμογή των διατάξεων του άρθρου 254 του Ν.3463/06.

Συνεπώς, από τα ανωτέρω διαπιστώνεται γενική και αόριστη καταγραφή δράσεων με παντελή έλλειψη αιτιολογίας χωρίς να προκύπτει, για τις περισσότερες εξ' αυτών, ότι εξυπηρετούν τους προβλεπόμενους από το νόμο τομείς στους οποίους δύναται να δραστηριοποιείται η υπό σύσταση κοινωφελής επιχείρηση, δεν διαπιστώνεται η προβλεπόμενη από τον νόμο συνάφεια των δράσεων της υπό σύστασης επιχείρησης και ούτε προκύπτει ότι δεν έχουν εμπορικό χαρακτήρα κατά παράβαση των διατάξεων του άρθρου 254 του Ν.3463/06.

Επιπλέον των όσων αναφέρονται στο ανωτέρω Α.1 σκεπτικό της παρούσας απόφασης για τις δράσεις της υπό σύσταση επιχείρησης διαπιστώνονται και τα παρακάτω :

α. Από τις διατάξεις της παρ. 2 του άρθρου 112 του Ν.3852/10 (ΦΕΚ 87 Α/7-6-2010) προκύπτει ότι "Από την έναρξη ισχύος του παρόντος δεν επιτρέπεται η σύσταση επιχείρησης με ειδικό σκοπό τη λειτουργία ραδιοφωνικού ή τηλεοπτικού σταθμού, καθώς και μονομετοχικών ανωνύμων εταιριών του άρθρου 266 του Κ.Δ.Κ.".

Στην περίπτωση 3.3 του εισηγητικού μέρους της αριθμ. 78/2020 απόφασης του δημοτικού συμβουλίου αναφέρεται ότι “3.3. Αναλυτική Περιγραφή Αντικειμένων της υπό σύσταση επιχείρησης.τα καταστατικά αντικείμενα της ”Δημοτικής Επιχείρησης Κοινωφελούς Ανάπτυξης” Αλεξανδρούπολης προτείνεται να είναι τα εξής:• Η λειτουργία διαδικτυακής δημοτικής τηλεόρασης”.

Από τα ανωτέρω προκύπτει ότι στους σκοπούς της υπό σύστασης επιχείρησης περιλαμβάνεται η λειτουργία τηλεόρασης. Η λειτουργία τηλεόρασης ανήκει στην κατηγορία των επιχειρήσεων του ειδικού σκοπού και δεν επιτρέπεται η σύστασή τους σύμφωνα με τα οριζόμενα της παρ. 2 του άρθρου 112 του Ν.3852/10.

Συνεπώς, η εν λόγω εγκεκριμένη δράση για την λειτουργία διαδικτυακής δημοτικής τηλεόρασης από την υπό σύσταση επιχείρηση είναι μη νόμιμη.

Β. Στο αριθμ. 761/21-05-2014 έγγραφο του Υπουργείου Εσωτερικών αναφορικά την λειτουργία σταθμού αυτοκινήτων από δημοτική κοινωφελή επιχείρηση αναφέρεται ότι “...ο νομοθέτης δεν συμπεριέλαβε στους ρητά και περιοριστικά αναφερόμενους στην διάταξη της παρ. 1 του άρθρου 254 ΚΔΚ (ν.3463/2006) τομείς αρμοδιοτήτων των Δήμων, για τους οποίους επιτρέπεται η οργάνωση λειτουργιών ή δραστηριοτήτων και η παροχή υπηρεσιών δια συστάσεως δημοτικών κοινωφελών επιχειρήσεων, τον τομέα της Ποιότητας Ζωής και εύρυθμης λειτουργίας των Πόλεων, στον οποίο υπάγεται, σύμφωνα με την παρ. 1 περ. γ3 του άρθρου 75 ΚΔΚ, η εκμετάλλευση χώρων στάθμευσης. Επιπροσθέτως, όπως αναφέρεται και στο σχετικό έγγραφο σας, ο εμπορικός χαρακτήρας που αποδίδεται από τις φορολογικές αρχές στην εν λόγω δραστηριότητα είναι κατά την παρ. 2 του άρθρου 254 ΚΔΚ (Ν3463/2006) απαγορευτικός για την άσκησή της μέσω κοινωφελούς επιχείρησης...”.

Στην περίπτωση 3.3 του εισηγητικού μέρους της αριθμ. 78/2020 απόφασης του δημοτικού συμβουλίου αναφέρεται ότι “3.3. Αναλυτική Περιγραφή Αντικειμένων της υπό σύσταση επιχείρησης.τα καταστατικά αντικείμενα της ”Δημοτικής Επιχείρησης Κοινωφελούς Ανάπτυξης” Αλεξανδρούπολης προτείνεται να είναι τα εξής:• Η διαχείριση δημοτικού πάρκινγκ”.

Από τα ανωτέρω προκύπτει ότι στους σκοπούς της υπό σύσταση επιχείρησης περιλαμβάνεται η διαχείριση δημοτικού πάρκινγκ. Η διαχείριση δημοτικού πάρκινγκ κατά τα οριζόμενα στο ανωτέρω έγγραφο του ΥΠ.ΕΣ. και της παρ. 1 του άρθρου 254 ΚΔΚ (ν.3463/2006) δεν ανήκει στους σκοπούς που επιτρέπεται να επιδιώκουν οι κοινωφελείς επιχειρήσεις. Επιπλέον, εφόσον οι φορολογικές αρχές αποδίδουν στην εν λόγω δράση εμπορικό χαρακτήρα την καθιστούν ως μη επιτρεπόμενη δράση κοινωφελούς επιχείρησης σύμφωνα με τα οριζόμενα στην παρ. 2 του άρθρου 254 ΚΔΚ (ν.3463/2006).

Συνεπώς, η εν λόγω εγκεκριμένη δράση για την διαχείριση δημοτικού πάρκινγκ από την υπό σύσταση επιχείρηση είναι μη νόμιμη.

Υ. Από τις διατάξεις της παρ. 2 του άρθρου 254 του Ν.3463/06 “περί σύσταση κοινωφελών επιχειρήσεων” όπως τροποποιήθηκαν και ισχύουν προκύπτει ότι “2.Είναι δυνατή από την κοινωφελή επιχείρηση η παράλληλη επιδίωξη περισσότερων σκοπών, κατά τα ανωτέρω, οι οποίοι είναι μεταξύ τους συναφείς και σε κάθε περίπτωση δεν έχουν εμπορικό ή βιομηχανικό χαρακτήρα. Δεν επιτρέπεται η συμμετοχή κοινωφελούς επιχείρησης σε άλλες επιχειρήσεις οποιασδήποτε μορφής.”

Με την αριθμ. 9/2015 απόφαση του δημοτικού συμβουλίου Αλεξανδρούπολης εγκρίθηκε η τροποποίηση του συμφωνητικού μίσθωσης των αποθηκών στο λιμάνι με “Εκμισθώτρια” την εταιρεία ΓΑΙΑΟΣΕ ΑΕ και “Μισθωτή” τον δήμο Αλεξανδρούπολης. Στο άρθρο 5 του εν λόγω εγκεκριμένου από δήμο μισθωτηρίου αναφέρεται “...Ο Μισθωτής

θα αξιοποιήσει και εκμεταλλευτεί εμπορικά το μίσθιο σύμφωνα με τις παρακάτω χρήσεις :”.

Στην περίπτωση 3.3 του εισηγητικού μέρους της αριθμ. 78/2020 απόφασης του δημοτικού συμβουλίου αναφέρεται ότι “3.3. Αναλυτική Περιγραφή Αντικειμένων της υπό σύσταση επιχείρησης.τα καταστατικά αντικείμενα της ”Δημοτικής Επιχείρησης Κοινωφελούς Ανάπτυξης” Αλεξανδρούπολης προτείνεται να είναι τα εξής:• Διαχείριση αποθηκών στο λιμάνι”.

Στις εν λόγω διατάξεις του άρθρου 254 του Ν.3463/06 ορίζεται ότι οι επιδιωκόμενες δράσεις της κοινωφελούς επιχείρησης δεν πρέπει έχουν εμπορικό ή βιομηχανικό χαρακτήρα.

Από τους ανωτέρω όρους μίσθωσης των αποθηκών λιμανιού προκύπτει ότι ο δήμος Αλεξανδρούπολης ως μισθωτής των αποθηκών θα προβεί στην αξιοποίηση αυτών με εμπορική εκμετάλλευση.

Συνεπώς, η εν λόγω εγκεκριμένη δράση για την διαχείριση αποθηκών στο λιμάνι από την υπό σύσταση επιχείρηση είναι μη νόμιμη.

2. Από τις διατάξεις του άρθρου 257 του Ν.3463/06 όπως τροποποιήθηκαν και ισχύουν προκύπτει ότι “1. Το διοικητικό συμβούλιο της επιχείρησης συντάσσει υποχρεωτικά τους ακόλουθους κανονισμούς: α. Εσωτερικό κανονισμό υπηρεσιών, με τον οποίο καθορίζονται η οργάνωση, η διάρθρωση και οι αρμοδιότητες των υπηρεσιών της επιχείρησης, οι θέσεις του προσωπικού κατά ειδικότητα, καθώς και το ανώτατο όριο αυτού. β. Κανονισμό προσωπικού, ο οποίος καθορίζει την υπηρεσιακή κατάσταση αυτού, τα προσόντα πρόσληψης, τα δικαιώματα και τις υποχρεώσεις, καθώς και τις πειθαρχικές του ευθύνες. γ. Κανονισμό οικονομικής διαχείρισης. Με απόφαση του διοικητικού συμβουλίου της επιχείρησης μπορεί να συντάσσονται και άλλοι κανονισμοί, οι οποίοι κρίνονται απαραίτητοι για τη λειτουργία αυτής”.

Από τις διατάξεις του άρθρου 256 του Ν.3463/06 προκύπτει ότι “1. Οι αποφάσεις του διοικητικού συμβουλίου της επιχείρησης εγκρίνονται από το δημοτικό ή κοινοτικό συμβούλιο, αν αυτές αφορούν: α).... ζ) Την έγκριση των κανονισμών του επομένου άρθρου....”.

Στην περίπτωση 6 του εισηγητικού μέρους της αριθμ. 78/2020 απόφασης του δημοτικού συμβουλίου αναφέρεται ότι “6.1 Εσωτερικός Κανονισμός Υπηρεσιών.Τα περιεχόμενα του Εσωτερικού Κανονισμού Υπηρεσιών μπορούν να είναι ενδεικτικά τα εξής: Άρθρο 1ο : Αντικείμενο του Κανονισμού.... 10ο : Ισχύς Κανονισμού - Μεταβολές. Κανονισμός Προσωπικού.Τα Περιεχόμενα του Κανονισμού Προσωπικού μπορούν να είναι ενδεικτικά τα εξής: Άρθρο 1ο : Αντικείμενο - Σκοπός - Βασικές Αρχές Κανονισμού.....Άρθρο 42ο : Αξιολόγηση αναδόχων - συνεργατών. 6.2. Κανονισμός Διαχείρισης.Τα περιεχόμενα του Κανονισμού Διαχείρισης μπορούν να είναι ενδεικτικά τα εξής: Άρθρο 1ο : Αντικείμενο.....Άρθρο 28ο : Εφαρμογή Διατάξεων”. Επιπλέον στις περιπτώσεις 4 και 5 του εισηγητικού μέρους της αριθμ. 78/2020 απόφασης του δημοτικού συμβουλίου αναφέρονται, περιγράφονται και αναλύονται τα παρακάτω : η οργάνωση της επιχείρησης, η Διεύθυνση της επιχείρησης, το γραφείο νομικού συμβούλου, το γραφείο ειδικού επιστημονικού προσωπικού - ειδικοί σύμβουλοι, τμήμα διοικητικών - οικονομικών υπηρεσιών, γραφείο δημόσιων σχέσεων και επικοινωνίας, τμήμα πολιτισμού, τμήμα έρευνας - τεχνολογίας, τμήμα σφαγείου, τμήμα οπτικοακουστικών δομών, τμήμα υποδομών, τμήμα περιβάλλοντος, οικονομική διαχείριση, διαχειριστικός έλεγχος, απαιτούμενο προσωπικό (προσλήψεις, αποσπάσεις, παράλληλη άσκηση καθηκόντων, συμβάσεις μίσθωσης έργου).

Στις ανωτέρω διατάξεις ορίζεται με υποχρεωτικό χαρακτήρα ότι αρμόδιο όργανο για την σύνταξη του εσωτερικού κανονισμού υπηρεσιών, του κανονισμού προσωπικού και του κανονισμού οικονομικής διαχείρισης είναι το διοικητικό συμβούλιο της κοινωφελούς επιχείρησης. Το δημοτικό συμβούλιο εγκρίνει αυτές τις αποφάσεις του διοικητικού συμβουλίου περί σύνταξης των κανονισμών.

Οι ανωτέρω περιπτώσεις 4, 5 και 6 που αφορούν την μορφή και τα αντικείμενα των κανονισμών της υπό σύσταση επιχείρησης εγκρίθηκαν από το δημοτικό συμβούλιο με την απόφαση σύστασης της επιχείρησης χωρίς να έχουν προηγηθεί και να υφίστανται οι αποφάσεις του διοικητικού συμβουλίου της επιχείρησης για την σύνταξη των εν λόγω κανονισμών. Δεν τηρήθηκε η οριζόμενη, από τις ανωτέρω διατάξεις των άρθρων 256 και 257 του Ν.3463/06, διαδικασία κατά την οποία πρώτα το διοικητικό συμβούλιο συντάσσει τους εν λόγω κανονισμούς και κατόπιν το δημοτικό συμβούλιο εγκρίνει τις αποφάσεις του διοικητικού συμβουλίου με τις οποίες εγκρίθηκε η σύνταξη αυτών των κανονισμών της επιχείρησης. Το δημοτικό συμβούλιο εκτέλεσε το ίδιο αρμοδιότητες, που εκ του νόμου ανήκουν στο διοικητικό συμβούλιο της επιχείρησης, αναφορικά με την σύνταξη των κανονισμών της επιχείρησης.

Συνεπώς, η έγκριση με την συστατική απόφαση των ανωτέρω περιπτώσεων 4, 5 και 6 που αφορούν την μορφή και τα αντικείμενα των κανονισμών της υπό σύσταση επιχείρησης είναι μη νόμιμη.

3. Από τις διατάξεις του άρθρου 116 του Ν.4555/18 προκύπτει “Το άρθρο 225 του ν. 3852/2010 αντικαθίσταται ως εξής: «Άρθρο 225 Υποχρεωτικός Έλεγχος Νομιμότητας 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: ρυθμίσεις...Στην ΑΥΕ Ο.Τ.Α. αποστέλλονται προς έλεγχο νομιμότητας και οι αποφάσεις των κοινωφελών επιχειρήσεων, των Δημοτικών Επιχειρήσεων Ύδρευσης-Αποχέτευσης και των μονομετοχικών ανωνύμων εταιρειών Ο.Τ.Α. που αφορούν: α) αύξηση του μετοχικού κεφαλαίου, β) εκποίηση παγίων περιουσιακών στοιχείων, γ) αγορά και εκποίηση ακινήτων, δ) σύναψη δανείων, ε) ανάθεση έργων, υπηρεσιών, μελετών και προμηθειών, εάν το τίμημα υπερβαίνει το ποσό των εξήντα χιλιάδων (60.000) ευρώ χωρίς Φ.Π.Α., στ) μίσθωση ακινήτων από τρίτους και ζ) τη σύναψη προγραμματικών συμβάσεων, με την επιφύλαξη της περίπτωσης α΄ της παραγράφου 1 του άρθρου 100....”.

Στην περίπτωση 4.2.4. του εισηγητικού μέρους της αριθμ. 78/2020 απόφασης του δημοτικού συμβουλίου αναφέρεται ότι “...Στο σημείο αυτό σημειώνεται ότι οι αποφάσεις του διοικητικού συμβουλίου των επιχειρήσεων δεν υπόκειται σε έγκριση από τον οικείο Γενικό Γραμματέα Περιφέρειας. Εφόσον προέρχονται από όργανα νομικού προσώπου ιδιωτικού δικαίου και, ως εκ τούτου, δεν προσβάλλονται ενώπιον αυτού....”.

Στις ανωτέρω διατάξεις ορίζεται με σαφήνεια ότι συγκεκριμένες κατηγορίες αποφάσεων των κοινωφελών επιχειρήσεων υπόκεινται στον υποχρεωτικό έλεγχο νομιμότητας.

Συνεπώς, η μη αποστολή για υποχρεωτικό έλεγχο νομιμότητας των οριζόμενων από τις ανωτέρω διατάξεις του άρθρου 116 του Ν.4555/18 αποφάσεων του διοικητικού συμβουλίου της επιχείρησης είναι μη νόμιμη.

4. Από τις διατάξεις της παραγράφου 1 του άρθρου 253 του Ν.3463/06 προκύπτει ότι “1. Η σύσταση ή η συμμετοχή σε επιχείρηση οποιασδήποτε μορφής γίνεται μετά από απόφαση του δημοτικού ή κοινοτικού συμβουλίου, η οποία λαμβάνεται με την απόλυτη πλειοψηφία του συνόλου των μελών του. Στην απόφαση αυτή καθορίζονται η επωνυμία,

η κατηγορία, ο σκοπός, η διάρκεια, η έδρα της επιχείρησης, το κεφάλαιο, η διοίκηση, οι πόροι και κάθε άλλο στοιχείο αναγκαίο κατά την κρίση του δημοτικού ή κοινοτικού συμβουλίου.”.

Στην περίπτωση 4.2.4. του εισηγητικού μέρους “εγκρίσεις αποφάσεων του διοικητικού συμβουλίου” της αριθμ. 78/2020 απόφασης του δημοτικού συμβουλίου αναφέρεται ότι “«...Η κοινωφελής επιχείρηση είναι δυνατόν να χρηματοδοτείται από τον οικείο δήμο για τις δραστηριότητές της, μετά από σχετική απόφαση του δημοτικού συμβουλίου, η οποία λαμβάνεται με την απόλυτη πλειοψηφία του συνόλου των μελών του. Με τροποποίηση του προγράμματος δράσης εντός τριμήνου από τη δημοσίευση του παρόντος, η κάλυψη των δαπανών δραστηριοτήτων της επιχείρησης του προηγούμενου έτους 2019 μπορεί να χρηματοδοτηθεί από το δήμο με πρόσθετη χρηματοδότηση προς την κοινωφελή που θα αφορά αποκλειστικά και μόνο την εξόφληση των δαπανών, αφού ενταχθεί στο πρόγραμμα δράσης αυτής του τρέχοντος έτους. Για την τροποποίηση αυτή απαιτείται απόφαση του διοικητικού συμβουλίου της κοινωφελούς επιχείρησης και έγκριση αυτής από το δημοτικό συμβούλιο του οικείου δήμου και δεν τυγχάνουν εφαρμογής οι διατάξεις οι οποίες προβλέπουν τροποποίηση προγράμματος δράσης κοινωφελούς μετά την παρέλευση εξαμήνου από την αρχική έγκρισή του. Για την κάλυψη των ετήσιων δαπανών του 2019 δεν απαιτείται σύναψη σύμβασης δήμου και κοινωφελούς επιχείρησης...”.

Με την αριθμ. 78/2020 απόφαση του δημοτικού συμβουλίου εγκρίνονται οι “εγκρίσεις αποφάσεων του διοικητικού συμβουλίου” παρόλο που δεν περιλαμβάνονται στα απαιτούμενα από νόμο στοιχεία που πρέπει υποχρεωτικά να έχει η απόφαση σύστασης. Με τα ανωτέρω οριζόμενα, όμως, στην περίπτωση 4.2.4. της εν λόγω απόφασης παρέχεται η δυνατότητα χρηματοδότησης του δήμου στην υπό σύσταση κοινωφελή επιχείρηση για δαπάνες δραστηριοτήτων του 2019. Η κοινωφελής επιχείρηση δεν υφίστατο το 2019.

Συνεπώς, η εν λόγω εγκεκριμένη δυνατότητα χρηματοδότησης μη υφιστάμενης επιχείρησης είναι μη νόμιμη.

5. Από τις διατάξεις της παραγράφου 1 του άρθρου 253 του Ν.3463/06 προκύπτει ότι “1. Η σύσταση ή η συμμετοχή σε επιχείρηση οποιασδήποτε μορφής γίνεται μετά από απόφαση του δημοτικού ή κοινοτικού συμβουλίου, η οποία λαμβάνεται με την απόλυτη πλειοψηφία του συνόλου των μελών του. Στην απόφαση αυτή καθορίζονται η επωνυμία, η κατηγορία, ο σκοπός, η διάρκεια, η έδρα της επιχείρησης, το κεφάλαιο, η διοίκηση, οι πόροι και κάθε άλλο στοιχείο αναγκαίο κατά την κρίση του δημοτικού ή κοινοτικού συμβουλίου.”.

Από τις διατάξεις της παρ. 5 του άρθρου 255 “Διοίκηση” του Ν.3463/06 προκύπτει ότι “5. Στον πρόεδρο ή στον αντιπρόεδρο του διοικητικού συμβουλίου, ανάλογα με τις υπηρεσίες που παρέχει στην επιχείρηση, μπορεί να καταβάλλεται αποζημίωση, η οποία ορίζεται με απόφαση του δημοτικού ή κοινοτικού συμβουλίου ύστερα από πρόταση του διοικητικού συμβουλίου της επιχείρησης. Με την ίδια διαδικασία μπορεί να καταβάλλεται αποζημίωση στα μέλη του διοικητικού συμβουλίου για τη συμμετοχή τους στις συνεδριάσεις του. Για τον καθορισμό των αποζημιώσεων της παραγράφου αυτής λαμβάνεται οπωσδήποτε υπόψη η οικονομική κατάσταση της επιχείρησης κατά την προηγούμενη διαχειριστική περίοδο. Με απόφαση του Υπουργού Εσωτερικών, Δημόσιας Διοίκησης και Αποκέντρωσης, η οποία εκδίδεται μετά από γνώμη της Κ.Ε.Δ.Κ.Ε., καθορίζονται τα ανώτερα χρηματικά όρια των ως άνω αποζημιώσεων.”

Στην περίπτωση 7.2 του εισηγητικού μέρους “τεχνικά και οικονομικά στοιχεία” της αριθμ. 78/2020 απόφασης του δημοτικού συμβουλίου αναφέρεται ότι “Αμοιβές Τρίτων ...Βάσει του θεσμικού πλαισίου, με απόφαση του Δημοτικού Συμβουλίου ύστερα από πρόταση του διοικητικού συμβουλίου της επιχείρησης μπορεί να ορίζεται η μερική ή η πλήρης απασχόληση στην επιχείρηση με αμοιβή, μέχρι του ενός τετάρτου των μελών του διοικητικού συμβουλίου....”.

Στις ανωτέρω διατάξεις που αφορούν την διοίκηση της κοινωφελούς επιχείρησης ορίζεται ότι μόνο στον πρόεδρο και στο αντιπρόεδρο είναι δυνατή η καταβολή αποζημίωσης ανάλογα με τις υπηρεσίες που παρέχουν.

Με την αριθμ. 78/2020 απόφαση του δημοτικού συμβουλίου εγκρίνονται τα “οικονομικά στοιχεία για τις αμοιβές τρίτων” παρόλο που δεν περιλαμβάνονται στα απαιτούμενα από νόμο στοιχεία που πρέπει υποχρεωτικά να έχει η απόφαση σύστασης. Με τα ανωτέρω οριζόμενα, όμως, στην περίπτωση 7.2 της εν λόγω απόφασης παρέχεται η δυνατότητα αποζημίωσης των μελών του διοικητικού συμβουλίου της υπό σύστασης κοινωφελής επιχείρησης, ανάλογα με τις υπηρεσίες που θα παρέχουν, χωρίς αυτό να προβλέπεται από τις προαναφερόμενες σχετικές διατάξεις.

Συνεπώς, η εν λόγω εγκεκριμένη δυνατότητα αποζημίωσης των μελών του διοικητικού συμβουλίου της υπό σύστασης κοινωφελής επιχείρησης ανάλογα με τις υπηρεσίες που παρέχουν είναι μη νόμιμη.

6. Από τις διατάξεις του άρθρου 253 του Ν.3463/06 προκύπτει “1. Η σύσταση ή η συμμετοχή σε επιχείρηση οποιασδήποτε μορφής γίνεται μετά από απόφαση του δημοτικού ή κοινοτικού συμβουλίου, η οποία λαμβάνεται με την απόλυτη πλειοψηφία του συνόλου των μελών του....”

Στο αρχικό μέρος της αριθμ. 78/2020 απόφασης που αφορά την απαρτία (σελ. 2) αναφέρεται “Διαπιστώθηκε ότι υπάρχει η νόμιμη απαρτία, σύμφωνα με τις διατάξεις της παρ. 5 του άρθρου 67 του Ν. 3852/2010, την από 30.03.2020 Πράξη Νομοθετικού Περιεχομένου «Μέτρα αντιμετώπισης της πανδημίας του κορωνοϊού COVID-19 και άλλες κατεπείγουσες διατάξεις» (ΦΕΚ 75/τ. Α’/30.03.2020) και την αριθμ. 40/20930/31-03-2020 εγκύκλιο του ΥΠΕΣ, αφού σε σύνολο σαράντα ένα (41) μελών του Δ.Σ. συμμετείχαν τα τριάντα πέντε (35), δηλαδή περισσότερα από το 1/2 του συνόλου των μελών....”.

Στο μέρος της αριθμ. 78/2020 απόφασης που αφορά την ψηφοφορία (σελ. 51) αναφέρεται “Το αποτέλεσμα της ψηφοφορίας προέκυψε από την καταμέτρηση των ψήφων των συμμετεχόντων στην διά περιφοράς συνεδρίαση, λαμβάνοντας υπόψη τα σχετικά έγγραφα και τις προαναφερθείσες διατάξεις, καθώς και αυτές της παρ. 10 του άρθρου 67 του Ν. 3852/2010. Σε σύνολο 35 παρόντων μελών, ψήφισαν Υπέρ: 21, ενώ απείχαν από την ψηφοφορία -14-..... Ο κ. Καρυπίδης Ιωάννης ψήφισε υπέρ της ίδρυσης της εν λόγω Δημοτικής Επιχείρησης με τις εξής παρατηρήσεις: 1. Να απαλειφθεί από τους σκοπούς της επιχείρησης η διαδικτυακή δημοτική τηλεόραση διότι είναι άκαιρη και το κόστος θα είναι πολύ μεγάλο καθώς και η λειτουργία στούντιο ηχογραφήσεων, 2. Να τροποποιηθεί ο πίνακας προσωπικού, το τμήμα κατηγορίας προσωπικού και σχέση εργασίας και το τμήμα Διοικητικών και Οικονομικών Υπηρεσιών καθώς και ο προϋπολογισμός της Επιχείρησης. Ο κ. Δουνάκης Κωνσταντίνος ψήφισε υπέρ της ίδρυσης της εν λόγω Δημοτικής Επιχείρησης με την εξής παρατήρηση: «Να απαλειφθεί από τους σκοπούς της επιχείρησης η διαδικτυακή δημοτική τηλεόραση διότι είναι άκαιρη και το κόστος θα είναι πολύ μεγάλο».

Από την παρ. 7 (σελ. 9) του αριθμ. 12905/13-05-2020 εγγράφου του δήμου Αλεξανδρούπολης προκύπτει ότι “Προκειμένου να διευκρινιστεί η ακρίβεια της

ψηφοφορίας των δημοτικών Συμβούλων α) κ. Δουνάκη Κων/νου και β) κ. Καρυπίδη Ιωάννη, δεδομένου ότι στο e-mail που έστειλαν διατύπωναν εκτός από τη ψήφο “ΥΠΕΡ” και επιπλέον παρατηρήσεις, κλήθηκε η υπάλληλος του Αυτοτελούς Γραφείου Υποστήριξης Πολιτικών οργάνων του Δήμου, Σιγλίδου Παναγιώτα να επικοινωνήσει τηλεφωνικά με τους παραπάνω κυρίους. Παρουσία του Προέδρου Δ.Σ. κ. Κολιού Δημητρίου, του Αντιπροέδρου Δ.Σ. κ. Κυριακίδη Ευθυμίου και της υπαλλήλου του ίδιου γραφείου κ. Ραφαηλίδου Μαρίας, οι κ.κ. Δουνάκης Κων/νος και Καρυπίδης Ιωάννης επιβεβαίωσαν την ψήφο τους με το αίτημα να γραφούν οι παρατηρήσεις τους στη απόφαση του Δημοτικού Συμβουλίου....”.

Από τα αναφερόμενα στις διατάξεις του άρθρου 253 του ν. 3463/2006 και στην αριθμ. 78/2020 απόφαση του δημοτικού συμβουλίου προκύπτει ότι για την λήψη αυτής της απόφασης απαιτείται απόλυτη πλειοψηφία του συνόλου των μελών του, ήτοι 21 ψήφους υπέρ (σε σύνολο 41 συμβούλων).

Από τα ανωτέρω προκύπτει ότι επιβεβαιώθηκε η θετική ψήφος των εν λόγω δυο δημοτικών συμβούλων με την παρατήρηση της απάλειψης κάποιων σκοπών καθώς και την τροποποίηση κάποιων τμημάτων και του προϋπολογισμού της επιχείρησης. Άρα οι ανωτέρω δυο δημοτικοί σύμβουλοι ψήφισαν υπέρ της σύστασης της επιχείρησης πλην των προαναφερόμενων σκοπών, τμημάτων και προϋπολογισμού οι οποίοι ουσιαστικά δεν έλαβαν τη θετική τους ψήφο. Συνεπώς, οι εν λόγω σκοποί και τα τμήματα καθώς και ο προϋπολογισμός της επιχείρησης δεν έλαβαν τις απαιτούμενες 21 ψήφους και δεν εγκρίθηκαν από το δημοτικό συμβούλιο.

B. Εξέταση προσφυγής κατά της αριθμ. 78/2020 απόφασης του δημοτικού συμβουλίου Αλεξανδρούπολης

Στις διατάξεις του άρθρου 118 του Ν. 4555/18 ορίζεται ότι “Το άρθρο 227 του ν. 3852/2010 αντικαθίσταται ως εξής: «Άρθρο 227 Ειδική διοικητική προσφυγή - Αιτήσεις θεραπείας 1. Οποιοσδήποτε έχει έννομο συμφέρον μπορεί να προσβάλει τις αποφάσεις των συλλογικών ή μονομελών οργάνων των δήμων, των περιφερειών, των νομικών προσώπων αυτών, καθώς και των συνδέσμων τους, για λόγους νομιμότητας, ενώπιον του Επόπτη Ο.Τ.Α., μέσα σε προθεσμία δεκαπέντε (15) ημερών από τη δημοσίευση της απόφασης ή την ανάρτησή της στο διαδίκτυο ή από την κοινοποίησή της ή αφότου έλαβε πλήρη γνώση αυτής. Ατομικές πράξεις κοινοποιούνται στον ενδιαφερόμενο με απόδειξη παραλαβής και αναφέρουν υποχρεωτικά ότι κατ’ αυτών χωρεί ειδική προσφυγή για λόγους νομιμότητας ενώπιον του Επόπτη Ο.Τ.Α. μέσα σε προθεσμία δεκαπέντε (15) ημερών....”.

Στις διατάξεις του άρθρου 131 του Ν. 4555/18 ορίζεται ότι «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....».

Στην την παρ. ιι β' της αριθ. 20930/31-3-2020 εγκ. 40 του Υπουργείου Εσωτερικών (ΑΔΑ: 6ΩΠΥ46ΜΤΛ6-50Ψ) αναφέρεται «β) η προθεσμία άσκησης της διοικητικής προσφυγής κατά των πράξεων της αυτοδιοίκησης, αναστέλλεται από τις 11 Μαρτίου 2020 για δύο (2) μήνες (ΠΝΠ 68 Α/2020 άρθρο 38 παρ. 5). Επομένως, η προθεσμία για την άσκηση προσφυγής ενώπιον του Συντονιστή της Αποκεντρωμένης Διοίκησης και της Ειδικής Επιτροπής, κατά τις διατάξεις του άρθρου 238 του ν. 3852/2010, η οποία έληξε ή θα λήξει μετά τις 11 Μαρτίου 2020 υπολογίζεται μετά την πάροδο δύο (2) μηνών από την έκδοση ή κοινοποίηση της προσβαλλόμενης απόφασης. Επομένως, σε περίπτωση που την 15η Μαρτίου 2020 απόφαση Δημάρχου δημοσιεύθηκε ή αναρτήθηκε στο διαδίκτυο ή κοινοποιήθηκε στον προσφεύγοντα ή ο προσφεύγων έλαβε πλήρη γνώση αυτής, η δεκαπενθήμερη (15) προθεσμία άσκησης προσφυγής κατ' αυτής ενώπιον του Συντονιστή της Αποκεντρωμένης Διοίκησης, άρχεται από την 15η Μαΐου 2020....”.

Η αριθμ. 78/2020 απόφαση του δημοτικού συμβουλίου Αλεξανδρούπολης αναρτήθηκε στην “ΔΙΑΥΓΕΙΑ” στις 23-04-2020. Η εν λόγω προσφυγή, κατά της ανωτέρω αποφάσεως, πρωτοκολλήθηκε στην υπηρεσία μας στις 06-05-2020 εντός της προθεσμίας που προβλέπεται από τις ανωτέρω διατάξεις και επομένως είναι εμπρόθεσμη και εξετάζεται περαιτέρω.

Ο προσφεύγων προσβάλλει την αριθμ. 78/2020 απόφαση του δημοτικού συμβουλίου Αλεξανδρούπολης και ζητά την ακύρωσή της διότι θεωρεί : 1) ότι το δημοτικό συμβούλιο μη νομίμως συνεδρίασε με τη μέθοδο της δια περιφοράς καθότι σε προγενέστερη απόφαση του Δ.Σ. είχε αποφασισθεί άλλος τρόπος συνεδρίασης αποκλειόμενης της συνεδρίασης δια περιφοράς, 2) ότι η οικονομική μελέτη είναι αόριστη διότι δεν αναφέρεται σ' αυτή ότι για το απαιτούμενο πόσο χρηματοδότησης από τον δήμο υφίσταται σχετική καταγραφή στον προϋπολογισμό του δήμου, 3) ότι καθορίζονται έμμισθες θέσεις χωρίς να διευκρινίζεται ο βασικός μισθός, η φορολογία, οι ασφαλιστικές κρατήσεις και λοιπά, 4) ότι το θέμα για την σύσταση της εν λόγω επιχείρησης, κατά παράβαση των διατάξεων του άρθρου 95 του Ν. 3463/06, επανήλθε στο δημοτικό συμβούλιο πριν την πάροδο 2 μηνών, 5) ότι υπάρχει επικάλυψη αντικειμένου της υπό σύσταση επιχείρησης με υφιστάμενες αντιδημαρχίες, με Ν.Π.Δ.Δ. του δήμου και με Α.Ε. του δήμου για την κοινωνική προστασία, την αλληλεγγύη, την παιδεία, το περιβάλλον τον πολιτισμό και τον τουρισμό, 6) ότι έπρεπε να κληθούν στην εν λόγω συνεδρίαση οι πρόεδροι των δημοτικών κοινοτήτων γιατί το θέμα αφορούσε όλες τις κοινότητες και η λειτουργία του σφαγείου των Φερών αφορούσε μόνο την δημοτική κοινότητα Φερών, 7) ότι κατά παράβαση των διατάξεων του άρθρου 254 του Ν. 3463/06 τα αντικείμενα της υπό σύσταση επιχείρησης δεν έχουν συνάφεια μεταξύ τους, οι δράσεις που απαριθμούνται δεν σχετίζονται με την κύρια δραστηριότητα και έχουν εμπορικό χαρακτήρα γιατί σε κάποια αντικείμενα αναφέρεται η διαχείριση αυτών, 8) ότι απαραδέκτως θεωρήθηκαν ως “υπέρ” οι ψήφοι 2 δημοτικών συμβούλων που ψήφισαν “υπέρ” με την προϋπόθεση απάλειψης κάποιων σκοπών και την τροποποίηση κάποιων τμημάτων και του προϋπολογισμού της επιχείρησης, 9) ότι είναι μεγάλος ο αριθμός των αντικειμένων που μεταφέρονται στην υπό σύσταση επιχείρηση με αποτέλεσμα να αφαιρείται από το δημοτικό συμβούλιο άνω του 50% του αντικειμένου του, 10) ότι η απαρτία για την συνεδρίαση, σύμφωνα με την Π.Ν.Π., με το ήμισυ του συνόλου των δημοτικών συμβούλων αφορά διευκόλυνση παροδική λόγω κορωνοϊού και όφειλε η δημοτική αρχή να φέρει το θέμα με τη επαναφορά στην κανονικότητα των 2/3 προς ψήφιση του εν λόγω θέματος,

Οι αριθμ. 7 και 8 λόγοι της προσφυγής εξετάσθηκαν κατά τον υποχρεωτικό έλεγχο νομιμότητας στις περιπτώσεις Α.1 και Α.6 της παρούσης .Για τους λοιπούς λόγους της προσφυγής παρέλκει η εξέτασή τους.

Αποφασίζουμε

Ακυρώνουμε την αριθμ. 78/2020 απόφαση του δημοτικού συμβουλίου του δήμου Αλεξανδρούπολης αναφορικά με την ίδρυση ή μη δημοτικής επιχείρησης κοινωφελούς ανάπτυξης δήμου Αλεξανδρούπολης για τους λόγους που αναφέρονται στο Α σκεπτικό μέρος και αποδεχόμαστε, εν μέρει, την προσφυγή του δημοτικού συμβούλου κ. Ευάγγελου Λαμπάκη για τους αριθμ. 7 και 8 λόγους αυτής.

Κατά της απόφασης αυτής μπορείτε να προσφύγετε εντός (1) ενός μηνός από την κοινοποίηση αυτής στην Ειδική Επιτροπή του άρθρου 152 του Ν. 3463/2006, που εδρεύει στην οδό Παρασίου 4 Τ.Κ. 69100 Κομοτηνή.

**Ο Συντονιστής
Αποκεντρωμένης Διοίκησης
Μακεδονίας - Θράκης**

Δρ. Ιωάννης Κ. Σάββας