



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ  
ΑΠΟΚΕΝΤΡΩΜΕΝΗ ΔΙΟΙΚΗΣΗ  
ΜΑΚΕΔΟΝΙΑΣ-ΘΡΑΚΗΣ  
ΓΕΝΙΚΗ ΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΣΩΤ. ΛΕΙΤΟΥΡΓΙΑΣ  
Δ/ΝΣΗ ΔΙΟΙΚΗΣΗΣ  
ΤΜΗΜΑ Δ/ΚΟ-ΟΙΚ/ΚΟ Ν. ΚΑΒΑΛΑΣ  
Πληροφορίες : Ε. Χαϊνά  
Ταχ.Δ/ση : Διοικητήριο  
Ταχ. Κώδικας : 65110  
Τηλέφωνο : 2510-291221  
FAX : 2510-221365

Καβάλα 1 Αυγούστου 2019

Αριθ. Πρωτ.: 10395

**ΘΕΜΑ:** Εξέταση προσφυγής του Βασιλείου Ξουλόγη κατά των με αριθμό 162/2019, 163/2019, 164/2019, 165/2019 και 166/2019 αποφάσεων του Δημοτικού Συμβουλίου του Δήμου Παγγαίου

ΑΠΟΦΑΣΗ  
Ο ΣΥΝΤΟΝΙΣΤΗΣ  
ΑΠΟΚΕΝΤΡΩΜΕΝΗΣ ΔΙΟΙΚΗΣΗΣ ΜΑΚΕΔΟΝΙΑΣ – ΘΡΑΚΗΣ

Έχοντας υπόψη:

1. Τις διατάξεις των άρθρων 1 παρ.2 περ.21, 6 παρ.1vii, 65, 224, 225, 226, 227, 238 παρ.1, 280 I και 283 παρ.4 του Ν. 3852/2010 (ΦΕΚ 87/τ.Α'/7-6-2010) «Νέα Αρχιτεκτονική της Αυτοδιοίκησης και της Αποκεντρωμένης Διοίκησης - Πρόγραμμα Καλλικράτης».
2. Τις διατάξεις των άρθρων 116, 117, 118, 131, 132 και 283 του Ν. 4555/2018 (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 Ι»] -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».
3. Τις διατάξεις του Ν. 3861/2010 (ΦΕΚ 112/τ.Α'/13-07-2010) «Ενίσχυση της διαφάνειας με την υποχρεωτική ανάρτηση νόμων και πράξεων των κυβερνητικών, διοικητικών και αυτοδιοικητικών οργάνων στο Διαδίκτυο "Πρόγραμμα Διαύγεια" και άλλες διατάξεις».
4. Τις διατάξεις των άρθρων 8 και 24 του Π.Δ. 142/2010 (ΦΕΚ 235/τ.Α'/27-12-2010) «Οργανισμός της Αποκεντρωμένης Διοίκησης Μακεδονίας - Θράκης».
5. Τις αριθ.5370/εγκ.15/2-2-2011,74895/εγκ.60/30-12-2010 και αριθ.42203/εγκ.27/13-08-2018 εγκυκλίου του Υπ.Εσωτερικών Αποκ/σης και Ηλ.Διακυβέρνησης περί ελέγχου νομιμότητας πράξεων ΟΤΑ και αναζήτηση πειθαρχικής ευθύνης αιρετών μέχρι την έναρξη της αυτοτελούς υπηρεσίας εποπτείας ΟΤΑ.
6. Τις με αριθμό 162/2019, 163/2019, 164/2019, 165/2019, 166/2019 αποφάσεις του Δημοτικού Συμβουλίου του Δήμου Παγγαίου.
7. Την από 10-05-2019 προσφυγή του Βασιλείου Ξουλόγη κατά των άνω αποφάσεων.
8. Το με αρ. πρωτ. 8913/21-05-2019 έγγραφο του Τμήματος Διοικητικού-Οικονομικού Ν. Καβάλας προς το Δήμο Παγγαίου με το οποίο ζητήθηκαν οι σχετικές αποφάσεις και οι απόψεις του επί της προσφυγής.

9. Το με αρ. πρωτ. 8120/31-05-2019 έγγραφο του Δήμου Παγγαίου, με το οποίο μας διαβιβάστηκαν την 3-6-2019, λαμβάνοντας αριθμό πρωτοκόλλου εισερχομένου 10395, τα ζητηθέντα στοιχεία.
10. Τις διατάξεις των άρθρων 28 και 28<sup>Α</sup> του Ν. 4325/2015 (ΦΕΚ 47/Α'/2015), καθώς και την υπ' αριθ. πρωτ. 14138/15-05-2017 Απόφαση του Υπουργού Εσωτερικών (ΦΕΚ 250/τ. Υ.Ο.Δ.Δ./ 26-05-2017-ΑΔΑ: ΩΩ09465ΧΘ7-ΗΜΞ) για το διορισμό του Συντονιστή και την υπ' αριθ.35748/ 30-05-2017 (ΦΕΚ 1971/τ. Β'/07-06-2017) απόφαση για την ανάθεση άσκησης αρμοδιοτήτων σε οργανικές μονάδες της Α.Δ.Μ.Θ. και την παροχή εξουσιοδότησης υπογραφής πράξεων και εγγράφων «Με εντολή Συντονιστή».
11. Ολόκληρο το σχετικό φάκελο.

Επειδή σύμφωνα με τις διατάξεις της παρ.1 του άρθρου 118 του Ν. 4555/2018 «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».

Επειδή σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 118 παρ.5 του Ν. 4555/2018, ο Επόπτης Ο.Τ.Α. αποφαινεται επί της προσφυγής μέσα σε αποκλειστική προθεσμία δύο (2) μηνών από την υποβολή της. Η προθεσμία που τάσσεται για την εξέταση της προσφυγής είναι μεν αποκλειστική, άρχεται όμως, από τη λήψη της πράξεως και των στοιχείων που προβλέπονται από το νόμο για την έκδοσή της και είναι κρίσιμα για τη διάγνωση της υπόθεσης (ΣτΕ 734/2011, 2115/2009, 2281/2008, 1530/2006, 2482/2001). Σύμφωνα δε με την εγκύκλιο αρ.11 της 07-02-2007 με αρ. πρωτ. 7666 του Υπουργείου Εσωτερικών Δημόσιας Διοίκησης και Αποκέντρωσης, σε περίπτωση που λείπουν κάποια από τα στοιχεία που είναι απαραίτητα για τον έλεγχο και ζητηθεί η αποστολή ή συμπλήρωσή τους, η αποκλειστική προθεσμία άρχεται από την περιέλευση αυτών, εφόσον έκτοτε είναι δυνατόν να διαμορφωθεί ολοκληρωμένη κρίση για τη νομιμότητα ή μη της πράξης. Ως εκ τούτου, εφόσον εντός της δίμηνης προθεσμίας που διαθέτει η Υπηρεσία προκειμένου να αποφανθεί επί κατατεθείσας προσφυγής ζητηθούν στοιχεία από τον οικείο ΟΤΑ, διακόπτεται η προθεσμία, η οποία άρχεται εκ νέου με την περιέλευση των αιτηθέντων στοιχείων στην αρμόδια για τον έλεγχο Υπηρεσία. Συνεπώς, νομίμως και εμπροθέσμως ασκείται ο έλεγχος νομιμότητας δια της παρούσης απόφασης, καθώς με το αριθ. πρωτ. 8913/21-05-2019 έγγραφό μας ζητήθηκαν στοιχεία εντός της δίμηνης προθεσμίας για την εξέταση της εν λόγω προσφυγής, ως εκ τούτου διακόπηκε η προθεσμία, η οποία άρχισε εκ νέου με την πλήρη περιέλευση των αιτηθέντων στοιχείων στην Υπηρεσία την 03-06-2019.

Επειδή σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 131 του Ν.4555/2018, όπως ισχύουν «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. Οι επιτροπές αυτές συγκροτούνται με απόφαση του Συντονιστή της οικείας Αποκεντρωμένης Διοίκησης.».

Επειδή σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 132 του Ν.4555/2018, όπως ισχύουν «1. Από την έναρξη ισχύος του παρόντος καταργούνται τα άρθρα 221 και 222 του ν. 3852/2010, η παρ. 10 περίπτωση ιζ' του άρθρου 18 του ν. 3870/2010 (Α' 138), καθώς και κάθε διάταξη που ρυθμίζει διαφορετικά τον υποχρεωτικό έλεγχο νομιμότητας».

Επειδή σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 283 του Ν. 4555/2018, όπως ισχύουν «Η ισχύς του παρόντος νόμου αρχίζει από τη δημοσίευσή του στην Εφημερίδα της Κυβερνήσεως, εκτός αν προβλέπεται διαφορετικά στις επιμέρους διατάξεις».

Επειδή σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 24 του Π.Δ. 142/2010, όπως ισχύουν «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».

Επειδή σε περίπτωση υποβολής προσφυγής ο έλεγχος του Γενικού Γραμματέα της οικείας Αποκεντρωμένης Διοίκησης (νυν Συντονιστή) αφορά καταρχήν στο παραδεκτό αυτής και εν συνεχεία στο βάσιμο αυτής. Εφόσον δε κριθεί ότι η προσφυγή έχει ασκηθεί παραδεκτά, τότε ελέγχεται το βάσιμο αυτής και μόνο για τους λόγους που αυτή αναφέρει, διαφορετικά απορρίπτεται ως απαράδεκτη.

Επειδή προϋποθέσεις του παραδεκτού της προσφυγής είναι: α) Το έννομο συμφέρον του προσφεύγοντος, β) η προθεσμία και γ) η φύση της προσβαλλόμενης απόφασης.

Επειδή οι προσβαλλόμενες αποφάσεις, οι οποίες ελήφθησαν από το Δημοτικό Συμβούλιο του Δήμου Παγγαίου κατά την Τακτική συνεδρίαση της 07-05-2019, αναρτήθηκαν στον πίνακα ανακοινώσεων του Δημοτικού καταστήματος την 10-05-2019.

Επειδή η κρινόμενη προσφυγή που έλαβε αριθμό πρωτοκόλλου εισερχομένων 8913/10-05-2019, έχει ασκηθεί ενώπιον του Συντονιστή εμπροθέσμως, δηλαδή εντός της υπό του νόμου τασσόμενης αποκλειστικής 15νθήμερης προθεσμίας.

Επειδή ο δημοτικός σύμβουλος έχει έννομο συμφέρον ως εκ της ιδιότητάς του αυτής, για την άσκηση της προσφυγής, εφόσον δεν έχει συμπράξει στην έκδοση της προσβαλλόμενης απόφασης, σύμφωνα με την παρ.4 του άρθρου 118 (Ειδική διοικητική προσφυγή - Αιτήσεις θεραπείας - Αντικατάσταση του άρθρου 227 του ν. 3852/2010) του Ν. 4555/18, με την οποία ορίζεται ότι: «4. Δικαίωμα για την άσκηση της ειδικής διοικητικής προσφυγής τεκμαίρεται ότι έχουν όλοι οι αιρετοί του οικείου δήμου ή περιφέρειας, ανεξάρτητα από το εάν έλαβαν μέρος στη συνεδρίαση κατά την οποία ελήφθη η προσβαλλόμενη απόφαση, εφόσον δεν την υπερψήφισαν...».

Επειδή κατά τα πάγια νομολογιακά πορίσματα, το έννομο συμφέρον του προσφεύγοντος πρέπει να είναι α) προσωπικό, δηλ. να υπάρχει ειδικός δεσμός μεταξύ του αιτούντος και της προσβαλλόμενης πράξης, η οποία θίγει συγκεκριμένη νομική ή πραγματική κατάσταση που τον αφορά, β) άμεσο, να συνδέει, δηλαδή απευθείας τον προσφεύγοντα με τη βλάβη που υφίσταται από την απόφαση και γ) ενεστώς και μάλιστα σε τρία χρονικά σημεία, δηλαδή κατά το χρόνο λήψεως της απόφασης, κατά το χρόνο άσκησης της προσφυγής και κατά το χρόνο εξέτασης αυτής, η δε εκ της πράξης βλάβη πρέπει να έχει επέλθει ή να είναι λογικά αναπόφευκτη.

Επειδή ο προσφεύγων ασκεί την υπό κρίση προσφυγή επικαλούμενος αποκλειστικά την ιδιότητά του Δημοτικού Συμβούλου του Δήμου Παγγαίου, χωρίς να επικαλείται και να αποδεικνύει οποιαδήποτε άλλη άμεση και προσωπική βλάβη από την έκδοση των προσβαλλόμενων αποφάσεων.

Επειδή ο προσφεύγων κατά τη λήψη των προσβαλλόμενων αποφάσεων από το Δημοτικό Συμβούλιο του Δήμου Παγγαίου κατά την Τακτική συνεδρίαση της 07-05-2019, στην οποία έλαβε μέρος, δε συνέπραξε στην έκδοσή των αριθ. 162/2019, 163/2019, 164/2019, 165/2019 αποφάσεων, υπερψήφισε όμως την αριθ. 166/2019 απόφαση, είχε δικαίωμα, σύμφωνα με την προαναφερθείσα διάταξη του άρθρου 118 παρ.4 του Ν. 4555/18, να ασκήσει προσφυγή ως αιρετός, μόνο κατά των αποφάσεων στην έκδοση των οποίων δε συνέπραξε. **Συνεπώς ο προσφεύγων στερείται, βάσει νόμου, του δικαιώματος άσκησης προσφυγής κατά της αριθ. 166/2019 απόφασης του Δημοτικού Συμβουλίου.**

Επειδή ο προσφεύγων Βασίλειος Ξουλόγης, με την από 10.06.2019 έγγραφη παραίτησή του, η οποία έγινε δεκτή με την αριθ. 775/11.06.2019 Απόφαση του Δημάρχου Παγγαίου, παραιτήθηκε από τη θέση του Δημοτικού Συμβούλου του Δήμου Παγγαίου.

Επειδή κατά το χρόνο εξέτασης της από 10-05-2019 προσφυγής του, ο Βασίλειος Ξουλόγης δεν έχει πλέον την ιδιότητα του Δημοτικού Συμβούλου δηλαδή δεν έχει πλέον την ιδιότητα εκ της οποίας και μόνο έχει έννομο συμφέρον για την άσκηση της ειδικής διοικητικής προσφυγής κατά των αποφάσεων εκείνων που δεν υπερνήφισε, βάσει των διατάξεων του άρθρου 118 παρ.4 του Ν. 4555/18 και **συνεπώς το έννομο συμφέρον του δεν είναι ενεστώ.**

Επειδή από τα παραπάνω προκύπτει ότι κατά το χρόνο εξέτασης της υπό κρίση προσφυγής, ο προσφεύγων στερείται εννόμου συμφέροντος άμεσου, προσωπικού και ενεστώτος και συνεπώς θα πρέπει η από 10-05-2019 προσφυγή να απορριφθεί ως απαραδέκτως ασκηθείσα.

Επειδή ο «εξοπλισμός» μιας διοικητικής πράξης με το τεκμήριο της νομιμότητας, το οποίο συνδέεται με την άσκηση δημόσιας εξουσίας εκ μέρους του διοικητικού όργανο κατά τη θέσπιση της πράξης με σκοπό τη θεραπεία του δημόσιου συμφέροντος, έχει ως συνέπεια την παραγωγή όλων των έννομων αποτελεσμάτων που ορίζονται από την εν λόγω πράξη μέχρι την παύση της [η παύση της ισχύος μιας διοικητικής πράξης μπορεί να επέλθει μέσω: α) της ακύρωσής της με δικαστική απόφαση, β) της ακύρωσής της με άλλη διοικητική πράξη, γ) της ανάκλησής της από το όργανο που την εξέδωσε και δ) της κατάργησής της], ανεξάρτητα από την πιθανή νομική πλημμέλεια που τη βαρύνει, ακόμη κι αν παραβιάζεται η αρχή της νομιμότητας. Επομένως, οι προσβαλλόμενες αποφάσεις τεκμαίρονται νόμιμες μετά το πέρας της προθεσμίας προσβολής τους ή σε περίπτωση προσβολής τους, μετά την απόρριψη της προσφυγής.

Για τους παραπάνω λόγους,

#### **ΑΠΟΦΑΣΙΖΟΥΜΕ**

Απορρίπτουμε την από 10-05-2019 προσφυγή του Βασιλείου Ξουλόγη κατά των αριθ. 162/2019, 163/2019, 164/2019, 165/2019 και 166/2019 αποφάσεων του Δημοτικού Συμβουλίου του Δήμου Παγγαίου για τους λόγους που αναφέρονται στο σκεπτικό της παρούσης.

Κατά της απόφασης αυτής μπορεί να ασκηθεί προσφυγή από οποιονδήποτε έχει έννομο συμφέρον εντός ενός (1) μηνός από την έκδοση της απόφασης ή την κοινοποίησή της ή αφοτου έλαβε γνώση αυτής, στην Ειδική Επιτροπή του άρθρου 152 του Ν.3463/2006 που εδρεύει στην Κομοτηνή, στην οδό Παρασίου 4, Τ.Κ. 69100.

#### **Κοινοποίηση:**

1. Δήμο Παγγαίου
2. κ. Βασίλειο Ξουλόγη  
Νηρέως 3  
65404 ΚΑΒΑΛΑ  
(με αποδεικτικό επίδοσης)

ΜΕ ΕΝΤΟΛΗ ΣΥΝΤΟΝΙΣΤΗ Α.Δ.Μ.-Θ.  
Ο ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΣ Τ.Δ.Ο.

Ν. ΑΔΑΜΙΔΗΣ