



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ
ΑΠΟΚΕΝΤΡΩΜΕΝΗ ΔΙΟΙΚΗΣΗ ΜΑΚΕΔΟΝΙΑΣ-ΘΡΑΚΗΣ

ΓΕΝΙΚΗ ΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΣΩΤΕΡΙΚΗΣ ΛΕΙΤΟΥΡΓΙΑΣ
ΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΔΙΟΙΚΗΣΗΣ
ΤΜΗΜΑ ΤΟΠΙΚΗΣ ΑΥΤΟΔΙΟΙΚΗΣΗΣ &
ΝΟΜΙΚΩΝ ΠΡΟΣΩΠΩΝ ΚΟΜΟΤΗΝΗΣ

Ταχ.Δ/νση: Διοικητήριο
Τ.Κ.: 65110, Καβάλα
Πληροφορίες: Ν.Βογιατζής (Τ.Δ.Ο. Ν.Καβάλας)
Τηλέφωνο: 2513-503 222
Ηλ.ταχυδρομείο: nvogiatz@damt.gov.gr

ΑΔΑ: ΨΦΔΘΟΡ1Υ-ΤΙΨ

ΑΝΑΡΤΗΤΕΑ ΣΤΟ ΔΙΑΔΙΚΤΥΟ

Καβάλα, 11.07.2023
Αριθ.Πρωτ. 98951

Θέμα: «Εξέταση προσφυγής του Σωματείου - ΝΠΙΔ με την επωνυμία «Ένωση Μηχανικών Δημοσίων Υπαλλήλων Διπλωματούχων Ανωτάτων Σχολών» και το διακριτικό τίτλο «Ε.Μ.Δ.Υ.Δ.Α.Σ.» και του ΝΠΔΔ «Τεχνικό Επιμελητήριο Ελλάδος» με το διακριτικό τίτλο «Τ.Ε.Ε.» κατά: 1) της αριθ.75/2023 απόφασης του Δημοτικού Συμβουλίου Δήμου Θάσου και 2) του Δήμου Θάσου»

Απόφαση

Ο Γραμματέας Αποκεντρωμένης Διοίκησης Μακεδονίας-Θράκης

Έχοντας υπόψη:

1. Τις διατάξεις των άρθ.6, 65, 67, 69, 97, 97Α, 226, 227, 231, 238 & 280 του ν.3852/2010 (Α'87) «Νέα Αρχιτεκτονική της Αυτοδιοίκησης και της Αποκεντρωμένης Διοίκησης - Πρόγραμμα Καλλικράτης», όπως ισχύουν.
2. Τις διατάξεις των άρθ.74, 118, 123 & 131 του ν.4555/2018 (Α'133) «Πρόγραμμα Κλεισθένης Ι», των άρθ.45 & 64 του ν.4873/2021, του άρθ.46 του ν.5027/2023 (Α'48) & τις αριθ.42203/εγκ.27/13-08-2018 & 97010/εγκ.941/30-12-2021 εγκυκλίου του Υπουργείου Εσωτερικών.
3. Των άρθρων 6Α και 6Β του ν.3852/2010, όπως προστέθηκαν με τις διατάξεις των άρθρων 63 και 64, αντίστοιχα, του ν.4954/2022 (Α'136) και την αριθ.86781/19-12-2022 (Υ.Ο.Δ.Δ.1183) απόφαση του Υπουργού Εσωτερικών «Διορισμός του Ιωάννη Σάββα του Κωνσταντίνου, στη θέση του μετακλητού Γραμματέα Α.Δ.Μ.Θ.».
4. Τις διατάξεις των άρθρων 28 και 28Α του ν.4325/2015, (Α'47), όπως αντικαταστάθηκαν με τις διατάξεις των άρθρων 65 και 66, αντίστοιχα, του ν.4954/2022 (Α'136).
5. Τις διατάξεις των άρθ.148, 150, 154 & 284 του ν.3463/2006 (Α'114), όπως ισχύουν.
6. Τις διατάξεις του άρθρου 10 του ν.3584/2007 «Περί κυρώσεως του Κώδικα Καταστάσεως Δημοτικών και Κοινοτικών Υπαλλήλων» (Α'143), όπως ισχύουν.
7. Τις διατάξεις του ν.3469/2006 (Α'131) «Εθνικό Τυπογραφείο, Εφημερίς της Κυβερνήσεως και λοιπές διατάξεις», τα αριθ.Γ51772/21-10-2020, Γ43387/08-09-2020, Γ8789/06-02-2017, Γ39682/28-04-2015 & Γ1120/09-01-2015 έγγραφα του Εθνικού Τυπογραφείου.
8. Τις διατάξεις των άρθ.76-79 του ν.4727/2020 (Α'184), του ν.3861/2010 (Α'112) «Ενίσχυση της διαφάνειας με την υποχρεωτική ανάρτηση νόμων και πράξεων των κυβερνητικών, διοικητικών και αυτοδιοικητικών οργάνων στο διαδίκτυο «Πρόγραμμα Διαύγεια» και άλλες διατάξεις», τα αριθ.ΔΙΣΚΠΟ/Φ.8/οικ.16752/22-07-2010, 20868/29-09-2010 & ΔΗΔ/Φ.40/21884/17-08-2016 έγγραφα του Υπ.Εσωτερικών.
9. Τις διατάξεις του άρθρου 13 του π.δ.85/2022 «Καθορισμός προσόντων διορισμού σε φορείς του Δημοσίου (Προσοντολόγιο-Κλαδολόγιο)», (Α'232).
10. Τις διατάξεις του άρθ.24 του π.δ.142/2010, (Α'235), «Οργανισμός της Αποκεντρωμένης Διοίκησης Μακεδονίας - Θράκης», όπως τροποποιήθηκε με το άρθ.79 του ν.4182/13, (Α'185).
11. Τις αριθ.ΔΙΔΑΔ/Φ.31.72/3195/οικ.5363/28-03-223 (ΑΔΑ: Ψ23Τ46ΜΤΛ6-1ΚΘ),

Διανομή μέσω 'ΙΡΙΔΑ' με UID: 64a68ad1fb544e57f83617e9 στις 11/07/23 14:53

ΔΙΔΔΑ/Φ.20/οικ.17846/11-11-2022 (ΑΔΑ: 9ΒΛ946ΜΤΛ6-Τ2Λ), ΔΙΔΔΑ/Φ.20/οικ.33529/01-10-2019 (ΑΔΑ: 6Ξ9Ω465ΧΘΨ-07Ε) και ΔΙΔΑΔΔ/Φ.35.50/2412/οικ.21795/18-06-2018 (ΑΔΑ: ΨΤΜΓ465ΧΘΨ-ΣΟΔ) εγκυκλίου του Υπουργείου Εσωτερικών και το αριθ.89540/03-12-2021 (ΑΔΑ: 6Ξ9Ν46ΜΤΛ6-9Ν0) έγγραφο του Υπουργείου Εσωτερικών.

12. Την αριθ.7666/εγκ.11/7-02-2007 εγκύκλιο του Υπ.Εσωτ.Δ/σας Δ/σης & Απ/σης, την αριθ.74895/εγκ.60/30-12-2010 εγκύκλιο του Υπ.Εσωτερικών, Αποκ. & Ηλεκτρ.Διακ/σης & την αριθ.60173/εγκ.93/23-08-2019 εγκύκλιο του Υπ.Εσωτερικών.
13. Την αριθ.263518/22-12-2022 απόφαση του Γραμματέα Αποκεντρωμένης Διοίκησης Μακεδονίας - Θράκης (ΑΔΑ: 6ΚΖΖΟΡ1Υ-ΙΧΑ) «Ανάθεση άσκησης αρμοδιοτήτων».
14. Το υπ' αρ. 6354/12-04-2023 έγγραφο του Δήμου Θάσου με το οποίο έχει υποβληθεί στην υπηρεσία μας η υπ' αρ. 75/2023 απόφαση του Δημοτικού του Συμβουλίου που αφορά την «Έγκριση τροποποίησης του Ο.Ε.Υ. του Δήμου Θάσου».
15. Την υπ' αρ. 3/2023 απόφαση-εισήγηση της Εκτελεστικής Επιτροπής του Δήμου Θάσου με την οποία εισηγείται στο Δημοτικό Συμβούλιο την τροποποίηση του Ο.Ε.Υ. του Δήμου Θάσου.
16. Το αριθ. 58929/25-04-2023 έγγραφό μας περί αποστολής του σχετικού φακέλου στο Υπηρεσιακό Συμβούλιο Υπαλλήλων ΟΤΑ Ν. Καβάλας για γνωμοδότηση.
17. Το αριθ.34/07-06-2023 έγγραφο του Υπηρεσιακού Συμβουλίου Υπαλλήλων ΟΤΑ Α' βαθμού Ν.Καβάλας με το οποίο μας διαβίβασε το αριθ.2/02-06-2023 (θέμα 3ο) πρακτικό του με το οποίο εκφράζει την γνώμη του για την τροποποίηση του υφιστάμενου Ο.Ε.Υ. του Δήμου Θάσου Ν.Καβάλας.
18. Το αριθ.87455/16-06-2023 έγγραφό μας περί μη έγκρισης του Ο.Ε.Υ. του Δήμου Θάσου Ν.Καβάλας.
19. Την από 15-06-2023, (αριθ.πρωτ. 86769/15-06-2023 στην Υπηρεσία μας), προσφυγή του Σωματείου - ΝΠΙΔ με την επωνυμία «Ένωση Μηχανικών Δημοσίων Υπαλλήλων Διπλωματούχων Ανωτάτων Σχολών» και το διακριτικό τίτλο «Ε.Μ.Δ.Υ.Δ.Α.Σ.» και του ΝΠΔΔ «Τεχνικό Επιμελητήριο Ελλάδος» με το διακριτικό τίτλο «Τ.Ε.Ε.» κατά: 1) της αριθ.75/2023 απόφασης του Δημοτικού Συμβουλίου Δήμου Θάσου και 2) του Δήμου Θάσου.
20. Το αριθ.87109/16-06-2023 έγγραφό μας προς τον Δήμο Θάσου περί ζήτησης του σχετικού φακέλου.
21. Το αριθ.11160/07-07-2023 έγγραφο του Δήμου Θάσου με το οποίο μας διαβιβάστηκαν τα ζητούμενα στοιχεία.
22. Ολόκληρο τον σχετικό φάκελο.

Από τα στοιχεία του φακέλου προκύπτουν τα εξής:

Ο Δήμος Θάσου με το αριθ.6354/12-04-2023 έγγραφό του, αποφάσισε την «Τροποποίηση του Οργανισμού Εσωτερικής Υπηρεσίας (Ο.Ε.Υ.) του Δήμου Θάσου», με τη διαβιβασθείσα αριθ.75/2023 απόφαση του Δημοτικού Συμβουλίου του καθώς και την αριθ.3/2023 απόφαση της Εκτελεστικής Επιτροπής του Δήμου Θάσου και πήρε αριθ.πρωτ.58222/24-04-2023 στην Υπηρεσία μας.

Η Υπηρεσία μας σύμφωνα με τις διατάξεις της παρ.2 του άρθ.10 του ν.3584/2007 (Α'143) με το αριθ.58929/25-04-2023 έγγραφο απέστειλε τις ανωτέρω αποφάσεις στο Υπηρεσιακό Συμβούλιο Υπαλλήλων ΟΤΑ Α' βαθμού Ν.Καβάλας για γνωμοδότηση.

Το Υπηρεσιακό Συμβούλιο Υπαλλήλων ΟΤΑ Α' βαθμού Ν.Καβάλας με το αριθ.34/07-06-2023 έγγραφό του μας διαβίβασε το αριθ.2/02-06-2023 (θέμα 3ο) Πρακτικό του σύμφωνα με το οποίο εκφράζει την θετική του γνώμη για την τροποποίηση του Οργανισμού Εσωτερικής Υπηρεσίας (Ο.Ε.Υ.) του Δήμου Θάσου, πλην του άρθ.25 «Προϊστάμενοι Υπηρεσιών» για το γεγονός της μη τήρησης του θεσπιζόμενου με το άρθ.99 του ν.3584/2007 (Α'143) προβαδίσματος και την επιλογή διαζευκτικώς υπαλλήλων διαφορετικής κατηγορίας (ΠΕ ή ΤΕ) ως προϊσταμένων σε όλες της αναφερθείσες οργανικές μονάδες καταργώντας αδιακρίτως το ως άνω προβαδίσματος.

Η Υπηρεσία μας, με το αριθ.87455/16-06-2023 έγγραφο ενημέρωσε τον Δήμο Θάσου ότι η αριθ.75/2023 απόφαση του Δημοτικού του Συμβουλίου δεν εγκρίθηκε και επιστράφηκε στον Δήμο προκειμένου να ληφθεί εκ νέου απόφαση, λαμβάνοντας υπόψη τα διαλαμβανόμενα στο ανωτέρω Πρακτικό του Υπηρεσιακού Συμβουλίου Υπαλλήλων ΟΤΑ Α' Βαθμού Ν.Καβάλας.

Την 15-06-2023, κατατέθηκε στην Υπηρεσία μας, (με αριθ.πρωτ.86769/15-06-2023), προσφυγή του Σωματείου - ΝΠΙΔ με την επωνυμία «Ένωση Μηχανικών Δημοσίων Υπαλλήλων Διπλωματούχων Ανωτάτων Σχολών» και το διακριτικό τίτλο «Ε.Μ.Δ.Υ.Δ.Α.Σ.» και του ΝΠΔΔ «Τεχνικό Επιμελητήριο

Ελλάδος» με το διακριτικό τίτλο «Τ.Ε.Ε.» κατά: 1) της αριθ.75/2023 απόφασης του Δημοτικού Συμβουλίου Δήμου Θάσου και 2) του Δήμου Θάσου.

Η Υπηρεσία μας, με το αριθ.87109/16-06-2023 έγγραφο προς τον Δήμο Θάσου απέστειλε την ανωτέρω προσφυγή προς ενημέρωση και ζήτησε τις απόψεις του Δήμου.

Ο Δήμος Θάσου απέστειλε απάντηση με το αριθ.11160/07-07-2023 έγγραφό του που πήρε αριθ.πρωτ. 97456/07-06-2023 στην Υπηρεσία μας.

Επειδή σύμφωνα με τις διατάξεις της παρ.4 του άρθ.64 του ν.4954/2022 (Α'136) «4. Όπου στη νομοθεσία αναφέρεται ο Συντονιστής Αποκεντρωμένης Διοίκησης των άρθρων 28 και 28Α του ν.4325/2015, (Α'47), νοείται εφεξής ο Γραμματέας της Αποκεντρωμένης Διοίκησης, εκτός από τις περιπτώσεις που ο Συντονιστής Αποκεντρωμένης Διοίκησης αναφέρεται ως προϊστάμενος των οριζόντιων υποστηρικτικών υπηρεσιών της Αποκεντρωμένης Διοίκησης, όπως ορίζονται στην περ.β' της παρ.2 του άρθρου 35 του ν.4622/2019».

Επειδή σύμφωνα με το άρθρο 131 του ν.4555/2018, (Α'133), «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.....».

Επειδή η απόφαση του Γενικού Γραμματέα Αποκεντρωμένης Διοίκησης (Συντονιστή και νυν Γραμματέα) του άρθρου 227 (Ειδική διοικητική προσφυγή-Αιτήσεις θεραπείας) του ν.3852/2010, (Α'87), όπως αντικαταστάθηκε από το άρθ.118 του ν.4555/2018 (Α'133), εκδίδεται εντός της προθεσμίας δύο (2) μηνών από τη λήψη της πράξης και των στοιχείων που προβλέπονται από το νόμο για την έκδοσή της και είναι κρίσιμα για τη διάγνωση της υπόθεσης, τα οποία ζητήθηκαν εμπροθέσμως από την Υπηρεσία μας (παρ.3.2 της αριθ.7666/εγκ.11/07-02-2007 εγκυκλίου του Υπ.Εσωτ.Δ/σας Δ/σης & Απ/σης).

Επειδή σε περίπτωση υποβολής προσφυγής ο έλεγχος του Γενικού Γραμματέα (Συντονιστή και νυν Γραμματέα) της οικείας Αποκεντρωμένης Διοίκησης αφορά καταρχήν το παραδεκτό αυτής και στη συνέχεια το βάσιμο. Εφόσον κριθεί ότι η προσφυγή είναι παραδεκτή, τότε ελέγχεται το βάσιμο αυτής, διαφορετικά απορρίπτεται ως απαράδεκτη (παρ.3.2 της αριθ.7666/εγκ.11/07-02-2007 εγκυκλίου του Υπ.Εσωτ.Δ/σας Δ/σης & Απ/σης).

Επειδή σύμφωνα με την παρ.3.1 της αριθ.7666/εγκ.11/07-02-2007 εγκυκλίου του Υπ.Εσωτ.Δ/σας Δ/σης & Απ/σης «Προϋποθέσεις του παραδεκτού της προσφυγής» είναι: (i) το έννομο συμφέρον του προσφεύγοντος, (ii) η προθεσμία και (iii) η φύση της προσβαλλόμενης πράξης.

Επειδή σύμφωνα με την παρ.3.1 παρ.iii της αριθ.7666/εγκ.11/07-02-2007 εγκυκλίου του Υπ.Εσωτ.Δ/σας Δ/σης & Απ/σης «Φύση της προσβαλλόμενης πράξης» «Για να είναι παραδεκτή η προσφυγή, πρέπει η προσβαλλόμενη πράξη να έχει εκτελεστό χαρακτήρα. Αυτό σημαίνει ότι η ρύθμιση που θεσπίζεται με αυτή είναι υποχρεωτική, εκτός αν ρητά προκύπτει ότι είναι δυνητική. Δεν έχουν εκτελεστό χαρακτήρα, και άρα προσβάλλονται απαράδεκτα, οι ανακοινώσεις, οι γνώμες, τα πρακτικά ορκωμοσίας, εγκύκλιοι του ΟΤΑ κλπ».

Επειδή εκτελεστές είναι οι πράξεις με τις οποίες εκδηλώνεται με σαφή και οριστικό τρόπο η βούληση του οργάνου στο πλαίσιο των αρμοδιοτήτων του, συνεπάγονται την άμεση εκτέλεσή τους εκ της διοικήσεως και παράγουν έννομα αποτελέσματα έναντι των διοικούμενων. Αντιθέτως, οι αποφάσεις ενημερωτικού, εισηγητικού ή γνωμοδοτικού χαρακτήρα, αλλά και κάθε άλλη προπαρασκευαστική πράξη, που είναι σχετικές και προηγούνται της έκδοσης της τελικής απόφασης από την αρμόδια αρχή, δεν συνιστούν εκτελεστές διοικητικές πράξεις και δεν παράγουν έννομα αποτελέσματα, συνεπώς στερούνται εκτελεστότητας και ως εκ τούτου δεν δύνανται ούτε να ακυρωθούν, ούτε να προσβληθούν με προσφυγή νομιμότητας του άρθ.227 παρ.1α του ν.3852/2010, όπως αντικαταστάθηκε από το άρθ.118 του ν.4555/2018 (Α'133).

Επειδή σύμφωνα με την παρ.2 του άρθ.10 του ν.3584/2007 (Α'143) «Η απόφαση εγκρίνεται με πράξη του Γενικού Γραμματέα Περιφέρειας (Συντονιστή και νυν Γραμματέα Α.Δ.Μ.Θ.) ύστερα από γνώμη του οικείου Υπηρεσιακού Συμβουλίου, η οποία δημοσιεύεται στην Εφημερίδα της Κυβερνήσεως», η αριθ.75/2023 απόφαση του Δημοτικού Συμβουλίου του Δήμου Θάσου δεν είναι εκτελεστή διοικητική

πράξη παρά μόνο η απόφαση του Γραμματέα Α.Δ.Μ.Θ. μετά την δημοσίευσή της στην Εφημερίδα της Κυβερνήσεως.

Για τους ανωτέρω λόγους:

Αποφασίζουμε

- α) Απορρίπτουμε ως απαραδέκτως ασκηθείσα την από 15-06-2023 (αριθ.πρωτ. 86769/15-06-2023 στην Υπηρεσία μας) προσφυγή του Σωματείου - ΝΠΙΔ με την επωνυμία «Ένωση Μηχανικών Δημοσίων Υπαλλήλων Διπλωματούχων Ανωτάτων Σχολών» και το διακριτικό τίτλο «Ε.Μ.Δ.Υ.Δ.Α.Σ.» και του ΝΠΔΔ «Τεχνικό Επιμελητήριο Ελλάδος» με το διακριτικό τίτλο «Τ.Ε.Ε.» κατά: 1) της αριθ.75/2023 απόφασης του Δημοτικού Συμβουλίου Δήμου Θάσου και 2) του Δήμου Θάσου.
- β) Σε κάθε περίπτωση, η αριθ.75/2023 απόφαση του Δημοτικού Συμβουλίου του Δήμου Θάσου δεν εγκρίθηκε, επιστράφηκε σε αυτόν προκειμένου να ληφθεί εκ νέου απόφαση, λαμβάνοντας υπόψη τα διαλαμβανόμενα στο αριθ.2/02-06-2023 (θέμα 3^ο) Πρακτικό του Υπηρεσιακού Συμβουλίου Υπαλλήλων ΟΤΑ Α΄ Βαθμού Ν.Καβάλας.

Κατά της απόφασης αυτής μπορείτε να προσφύγετε εντός ενός (1) μηνός από την κοινοποίηση αυτής, στην Ειδική Επιτροπή του άρθ.152 του ν.3463/2006 της Αποκεντρωμένης Διοίκησης Μακεδονίας Θράκης-Τμήμα Διοικητικό-Οικονομικό Ν.Ροδόπης, που εδρεύει στην Κομοτηνή, (Παρασίου 4, ΤΚ 69 100).

ο Γραμματέας
Αποκεντρωμένης Διοίκησης
Μακεδονίας - Θράκης

Δρ.Ιωάννης Κ.Σάββας

Κοινοποίηση:

1. Δήμο Θάσου
2. κ.Μάριο Παπαράλλη Δικηγόρο
Φιλελλήνων 5 - 65302, Καβάλα
paparallis@gmail.com