

## ΣΤΕ 3096/2008

### ΤΟ ΣΥΜΒΟΥΛΙΟ ΤΗΣ ΕΠΙΚΡΑΤΕΙΑΣ ΤΜΗΜΑ Γ΄

Συνεδρίασε δημόσια στο ακροατήριό του στις 5 Ιουνίου 2008, με την εξής σύνθεση:  
Σωτ. Ρίζος, Αντιπρόεδρος, Προεδρεύων, σε αναπλήρωση του Προέδρου του Τμήματος που είχε κώλυμα, Ν. Μαρκουλάκης, Φ. Ντζίμας, Σύμβουλοι, Μ. Σταματοπούλου, Ι. Μιχαλακόπουλος, Πάρεδροι. Γραμματέας ο Ν. Αθανασίου.

Για να δικάσει την από 23 Ιουλίου 2007 αίτηση:

του ....., κατοίκου Ιωαννίνων, οδός ..... αρ. ..., ο οποίος παρέστη με το δικηγόρο Σπυρίδωνα Φλογαίτη (Α.Μ. 7043) που τον διόρισε με πληρεξούσιο,

κατά του Υπουργού Εσωτερικών, ο οποίος παρέστη με τη Φωτεινή Δεδούση, Πάρεδρο του Νομικού Συμβουλίου του Κράτους.

Με την αίτηση αυτή ο αιτών επιδιώκει να ακυρωθεί η υπ` αριθμ. 12425/16.7.2007 απόφαση του Γενικού Γραμματέα της Περιφέρειας Ηπείρου.

Η εκδίκαση άρχισε με την ανάγνωση της εκθέσεως του Εισηγητή, Συμβούλου Φ. Ντζίμα.

Κατόπιν το δικαστήριο άκουσε τον πληρεξούσιο του αιτούντος, ο οποίος ανέπτυξε και προφορικά τους προβαλλόμενους λόγους ακυρώσεως και ζήτησε να γίνει δεκτή η αίτηση και την αντιπρόσωπο του Υπουργού, η οποία ζήτησε την απόρριψή της.

Μετά τη δημόσια συνεδρίαση το δικαστήριο συνήλθε σε διάσκεψη σε αίθουσα του δικαστηρίου και

Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα

Σκέφθηκε κατά το Νόμο

1. Επειδή, για την άσκηση της υπό κρίση αιτήσεως έχει καταβληθεί το νόμιμο παράβολο (1341934, 1630970 ειδικά έντυπα).

2. Επειδή, με την αίτηση αυτή ζητείται η ακύρωση της υπ` αριθμ. πρωτ. 12425/16.7.2007 αποφάσεως του Γενικού Γραμματέα της Περιφέρειας Ηπείρου, με την οποία διαπιστώθηκε η ύπαρξη ασυμβιβάστου και η αυτοδίκαιη έκπτωση του αιτούντος από το αξίωμα του δημοτικού συμβούλου του Δήμου Ιωαννιτών, κατ` εφαρμογή των διατάξεων των παρ. 8 και 9 του άρθρου 29 του Κώδικα Δήμων και Κοινοτήτων (ν. 3463/2006).

3. Επειδή, στο άρθρο 29, υπό τον τίτλο «Κωλύματα και ασυμβίβαστα» του ισχύοντος Κώδικα Δήμων και Κοινοτήτων (που κυρώθηκε με το άρθρο πρώτο του ν. 3463/2006, Α` 114) ορίζεται ότι: «1. Δεν μπορούν να εκλεγούν ή να είναι δήμαρχοι, πρόεδροι κοινοτήτων δημοτικοί ή κοινοτικοί σύμβουλοι, ... α) ... δ) Δημόσιοι υπάλληλοι και υπάλληλοι των φορέων του δημόσιου τομέα, ... στους Δήμους ή τις Κοινότητες, στα διοικητικά όρια των οποίων άσκησαν καθήκοντα προϊσταμένου

οργανικής μονάδας επιπέδου Γενικής Διεύθυνσης ή Διεύθυνσης, ένα έτος πριν από τη διενέργεια των δημοτικών και κοινοτικών εκλογών. 2 ... 8. Δημόσιοι υπάλληλοι και υπάλληλοι νομικών προσώπων δημοσίου δικαίου εάν εκλεγούν δήμαρχοι, πρόεδροι κοινοτήτων δημοτικοί ή κοινοτικοί σύμβουλοι δεν μπορούν να ασκούν καθήκοντα προϊσταμένου οργανικής μονάδας επιπέδου Γενικής Διεύθυνσης ή Διεύθυνσης σε υπηρεσία που εδρεύει στο Δήμο ή στην Κοινότητα, στην οποία εξελέγησαν 9 Δήμαρχοι, πρόεδροι κοινοτήτων, δημοτικοί ή κοινοτικοί σύμβουλοι, ... που αποδέχονται οποιοδήποτε από τα καθήκοντα ή τα έργα που συνιστούν ασυμβίβαστο ή ..., εκπίπτουν αυτοδικαίως από το αξίωμά τους. Ο Γενικός Γραμματέας της Περιφέρειας με πράξη του διαπιστώνει την ύπαρξη του ασυμβιβάστου και την έκπτωση από το αξίωμα. 10. ...». Περαιτέρω, με το άρθρο τρίτο του ν. 3463/2006 ορίστηκε ότι: «Οι δημοτικές και κοινοτικές εκλογές του έτους 2006 θα διεξαχθούν την πρώτη Κυριακή μετά την δεκάτη του μηνός Οκτωβρίου 2006. Κατά τις ίδιες εκλογές δεν ισχύει το κώλυμα εκλογιμότητας του άρθρου 29, παρ. 1, περιπτ. δ' του παρόντος ...».

4. Επειδή, με τις παρατεθείσες διατάξεις καθιερώνονται για τους δημοσίους υπαλλήλους (και άλλες κατηγορίες υπαλλήλων), που άσκησαν καθήκοντα προϊσταμένου Γενικής Διευθύνσεως ή Δ/νσεως ένα έτος προ των δημοτικών εκλογών κώλυμα εκλογιμότητας για τον οικείο Δήμο ή Κοινότητα. Εφ' όσον δε εξακολουθούν και μετά την εκλογή να έχουν την ιδιότητα αυτή δεν δύνανται να ασκούν τα έργα του δημοτικού ή κοινοτικού άρχοντα (ασυμβίβαστο) (βλ. ΣτΕ 1534, 2225/2007). Ως κύρωση του ασυμβιβάστου τάσσεται η έκπτωση από το αξίωμα του Δημάρχου ή του Δημοτικού Συμβούλου, η οποία απαγγέλλεται με απόφαση του Γενικού Γραμματέως της Περιφέρειας, στην οποία ανήκει ο Δήμος.

5. Επειδή, εξ άλλου, το π.δ. 191/2003 (Οργανισμός Υπουργείου Πολιτισμού, Α' 146) ορίζει στο άρθρο 61 ότι: «Οι Περιφερειακές Υπηρεσίες της Γενικής Διεύθυνσης Αναστήλωσης, Μουσείων και Τεχνικών Εργων λειτουργούν σε επίπεδο Διεύθυνσης και ορίζονται ως ακολούθως: 1) ... 2) Υπηρεσίες Νεωτέρων Μνημείων και Τεχνικών Εργων, οι οποίες ανέρχονται σε δώδεκα (12) και είναι οι εξής: α) ... ε) Υπηρεσία Νεωτέρων Μνημείων και Τεχνικών Εργων Ηπείρου, ...» και στο άρθρο 63 (Διάρθρωση και αρμοδιότητες των Υπηρεσιών Νεωτέρων Μνημείων και Τεχνικών Εργων) ότι: «1. Οι Υπηρεσίες Νεωτέρων Μνημείων και Τεχνικών Εργων λειτουργούν ως Περιφερειακές Υπηρεσίες του Υπουργείου Πολιτισμού σε επίπεδο Διεύθυνσης: 1) ... 5) Η Υπηρεσία Νεωτέρων Μνημείων και Τεχνικών Εργων Ηπείρου έχει έδρα τα Ιωάννινα και είναι αρμόδια για τους Νομούς Ιωαννίνων, Αρτας, Θεσπρωτίας και Πρέβεζας ...».

6. Επειδή, εν προκειμένω, από τα στοιχεία του φακέλου προκύπτουν τα εξής: Ο αιτών είναι μόνιμος υπάλληλος με βαθμό Α' του κλάδου ΠΕ Μηχανικών, ειδικότητας Αρχιτεκτόνων, του Υπουργείου Πολιτισμού και από 28.7.2006 ασκεί καθήκοντα Προϊσταμένου με τριετή θητεία της Υπηρεσίας Νεωτέρων Μνημείων και Τεχνικών Εργων Ηπείρου, η οποία σύμφωνα με τα προπαρατεθέντα άρθρα 61 και 63 του π.δ. 191/2003 «Οργανισμός Υπουργείου Πολιτισμού», λειτουργεί ως περιφερειακή υπηρεσία του ΥΠ.ΠΟ. σε επίπεδο Διεύθυνσης με έδρα τα Ιωάννινα (βλ. το υπ' αριθμ. πρωτ. ΥΠ.ΠΟ./ΔΙΟΙΚ./Α5/Π.Μ.Υ/23841/25.4.2007 έγγραφο προς την Περιφέρεια Ηπείρου). Κατά τις δημοτικές εκλογές της 15ης Οκτωβρίου 2006 εξελέγη δημοτικός σύμβουλος του Δήμου Ιωαννιτών, του Νομού Ιωαννίνων, με τον επιτυχόντα συνδυασμό «.....», ορκίσθηκε στις 28.12.2006 και με την υπ' αριθμ. 2086/30.1.2007 απόφαση του Δημάρχου Ιωαννίνων ορίστηκε Αντιδήμαρχος για το χρονικό διάστημα μέχρι 30.1.2008. Ο Γενικός Γραμματέας της Περιφέρειας Ηπείρου,

αφού έλαβε υπόψη ότι ο αιτών «εξακολουθεί να ασκεί και τα καθήκοντα Προϊσταμένου Διεύθυνσης σε Δημόσια Υπηρεσία, η οποία έχει έδρα την πόλη των Ιωαννίνων, καθήκοντα ασυμβίβαστα με το αξίωμα του δημοτικού συμβούλου», με την προσβαλλόμενη απόφασή του διαπίστωσε την ύπαρξη του ασυμβιβάστου και την αυτοδικαία έκπτωση αυτού (αιτούντος) από το αξίωμα του δημοτικού συμβούλου του Δήμου Ιωαννιτών, κατ' εφαρμογή των προπαρατεθεισών διατάξεων του Δ.Κ.Κ.

7. Επειδή, με τον 1ο λόγο ακυρώσεως προβάλλεται αναρμοδιότης του οργάνου, που εξέδωσε την προσβαλλόμενη πράξη, δεδομένου ότι κατά τους ισχυρισμούς του αιτούντος η αρμοδιότης του Γεν. Γραμματέως Περιφέρειας για την απαγγελία της εκπτώσεως αφορά μόνον τις περιπτώσεις των δημοσίων υπαλλήλων που αποδέχονται μετά την εκλογή τους στο δημοτικό αξίωμα καθήκοντα ή έργα προϊσταμένου Δ/νσης ή Γενικής Διεύθυνσης. Συνεπώς, δε τέτοια αρμοδιότης δεν υπήρχε για την περίπτωση του αιτούντος ο οποίος κατείχε την θέση του Προϊσταμένου της Υπηρεσίας προ της διενεργείας των εκλογών. Ο λόγος είναι απορριπτέος ως αβάσιμος εν όψει των γενομένων ερμηνευτικώς δεκτών στην 4η σκέψη.

8. Επειδή, με άλλο λόγο προβάλλεται ότι η προσβαλλόμενη πράξη είναι παρανόμως αιτιολογημένη διότι, κατά την έννοια των σχετικών διατάξεων του Δ.Κ.Κ. η κατοχή της ιδιότητας του Προϊσταμένου Δ/νσης ή Γεν. Δ/νσης, εφ' όσον προηγείται της διενεργείας των δημοτικών εκλογών δεν δύναται να θεμελιώσει ασυμβίβαστο προς το αξίωμα του δημάρχου ή του δημοτικού συμβούλου αλλά κώλυμα που σχετίζεται με την υπηρεσία τους. Ο λόγος είναι αβάσιμος σύμφωνα με τα γεγόμενα δεκτά στην 4η σκέψη. Εξ άλλου, δεν δύναται να έχει επιρροή επί του ασυμβιβάστου το γεγονός ότι ο νομοθέτης με το άρθρο τρίτο του ν. 3463/2006 επέτρεψε ειδικώς για τις εκλογές του Οκτωβρίου 2006 την συμμετοχή σε αυτές, Προϊσταμένων Δ/νσεων ή Γεν. Δ/νσεων, αίρων το κώλυμα του άρθρου 29 § 1 εδ. δ' του ίδιου Κώδικος Δήμων και Κοινοτήτων, ειδικώς για τις εκλογές αυτές, εφ' όσον εν προκειμένω ο αιτών εξακολούθησε να ασκεί τα καθήκοντα του Προϊσταμένου της υπηρεσίας νεωτέρων μνημείων και τεχνικών έργων Ηπείρου (Ιωάννινα).

9. Επειδή, κατ' ακολουθίαν, η κρινόμενη αίτηση πρέπει να απορριφθεί, ως αβάσιμη.

Δια ταύτα

Απορρίπτει την αίτηση.

Διατάσσει την κατάπτωση του παραβόλου και

Επιβάλλει στον αιτούντα τη δικαστική δαπάνη του Δημοσίου, η οποία ανέρχεται στο ποσό των τετρακοσίων εξήντα (460) ευρώ.

Η διάσκεψη έγινε στην Αθήνα στις 10 Ιουνίου 2008

Ο Προεδρεύων Αντιπρόεδρος

Ο Γραμματέας Σωτ. Ρίζος

και η απόφαση δημοσιεύθηκε σε δημόσια συνεδρίαση της 30ης Οκτωβρίου 2008.

Ο Προεδρεύων Αντιπρόεδρος  
Τμήματος Σωτ. Ρίζος  
Ε.Φ.

Η Γραμματέας του Γ`  
Α. Τριάδη