

## ΣΤΕ 2856/2014

### ΤΟ ΣΥΜΒΟΥΛΙΟ ΤΗΣ ΕΠΙΚΡΑΤΕΙΑΣ ΤΜΗΜΑ Γ΄

Συνεδρίασε δημόσια στο ακροατήριό του στις 15 Μαρτίου 2012, με την εξής σύνθεση: Μ. Βηλαράς, Σύμβουλος της Επικρατείας, Προεδρεύων, σε αναπλήρωση του Προέδρου του Τμήματος και της αναπληρώτριας Προέδρου, που είχαν κώλυμα, Π. Καρλή, Φ. Ντζίμας, Σύμβουλοι, Κ. Κατρά, Γ. Ζιάμος, Πάρεδροι. Γραμματέας η Δ. Τετράδη, Γραμματέας του Γ΄ Τμήματος.

Για να δικάσει την από 10 Αυγούστου 2011 αίτηση:

του ..... του ....., κατοίκου ..... Μαγνησίας, ο οποίος παρέστη με τον δικηγόρο Χρήστο Βούλγαρη (Α.Μ. 174, Δ.Σ. Βόλου), που τον διόρισε στο ακροατήριο,

κατά του Υπουργού Εσωτερικών, ο οποίος παρέστη με τον Θεόδωρο Στριλάκο, Πάρεδρο του Νομικού Συμβουλίου του Κράτους.

Με την αίτηση αυτή ο αιτών επιδιώκει να ακυρωθεί η υπ' αριθ. 1621/63998/1.7.2011 διαπιστωτική πράξη της Γενικής Γραμματέως Αποκεντρωμένης Διοίκησης Θεσσαλίας και Στερεάς Ελλάδας.

Η εκδίκαση άρχισε με την ανάγνωση της εκθέσεως του εισηγητή, Παρέδρου Γ. Ζιάμου.

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

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

Α φ ο ύ μ ε λ έ τ η σ ε τ α σ χ ε τ ι κ ά έ γ γ ρ α φ α

Σ κ έ φ θ η κ ε κ α τ ά τ ο ν Ν ό μ ο

1. Επειδή, για την άσκηση της κρινόμενης αίτησης έχει καταβληθεί το νόμιμο παράβολο (1168881, 2989866/2011 ειδικά έντυπα παραβόλου, σειράς Α΄).
2. Επειδή, με την αίτηση αυτή ζητείται η ακύρωση της 1621/63998/1-7-2011 πράξης της Γενικής Γραμματέως Αποκεντρωμένης Διοίκησης Θεσσαλίας και Στερεάς Ελλάδας, με την οποία διαπιστώθηκε η έκπτωση του αιτούντος από το αξίωμα του συμβούλου και προέδρου της δημοτικής κοινότητας ....., λόγω ποινικής του καταδίκης από το Τριμελές Εφετείο Δυτικής Μακεδονίας σε φυλάκιση πέντε (5) μηνών με τριετή αναστολή για την πράξη της με πρόθεση παροχής σε άλλον συνδρομής «κατά την τέλεση της άδικης πράξης της προώθησης στο εσωτερικό της χώρας αλλοδαπών, οι οποίοι σύμφωνα με τις κείμενες διατάξεις της νομοθεσίας δεν είχαν δικαίωμα εισόδου στο ελληνικό έδαφος».

3. Επειδή, στο άρθρο 236 παρ. 1 του ν. 3852/2010 (Α' 87) ορίζονται τα εξής: «1. Οι περιφερειάρχες, οι αντιπεριφερειάρχες, οι δήμαρχοι, οι δημοτικοί και περιφερειακοί σύμβουλοι, οι σύμβουλοι των δημοτικών και τοπικών κοινοτήτων και οι εκπρόσωποι τοπικών κοινοτήτων εκπίπτουν αυτοδικαίως από το αξίωμά τους: α. Αν στερηθούν τη διαχείριση της περιουσίας τους με τελεσίδικη δικαστική απόφαση. β. Αν στερηθούν τα πολιτικά τους δικαιώματα με αμετάκλητη δικαστική απόφαση. γ. Αν καταδικαστούν με αμετάκλητη δικαστική απόφαση, ως αυτουργοί ή συμμετοχοί σε κακούργημα ή σε οποιαδήποτε ποινή για παραχάραξη, κιβδηλεία, πλαστογραφία, ψευδή βεβαίωση, δωροδοκία, εκβίαση, κλοπή, υπεξαίρεση, απιστία, απάτη, καταπίεση, αιμομιξία, μαστροπεία, σωματεμπορία, παράνομη διακίνηση αλλοδαπών, παράβαση της νομοθεσίας για την καταπολέμηση των ναρκωτικών, τη λαθρεμπορία, καθώς και για παράβαση καθήκοντος. Για την έκπτωση εκδίδεται διαπιστωτική πράξη του Ελεγκτή Νομιμότητας.». Εξάλλου, στο άρθρο 9 του ίδιου νόμου ορίζεται ότι ο δήμαρχος και οι δημοτικοί σύμβουλοι, οι σύμβουλοι της δημοτικής ή τοπικής κοινότητας και οι εκπρόσωποι της τοπικής κοινότητας εκλέγονται κάθε πέντε (5) χρόνια με άμεση, καθολική και μυστική ψηφοφορία (παρ. 1), ότι η εκλογή στα ανωτέρω αξιώματα γίνεται την ίδια ημέρα διενέργειας της ψηφοφορίας για την εκλογή των Ελλήνων μελών του Ευρωπαϊκού Κοινοβουλίου (παρ. 2) και ότι η εγκατάσταση των ανωτέρω αρχών γίνεται την 1η Σεπτεμβρίου του έτους διεξαγωγής των εκλογών και η θητεία τους λήγει την 31η Αυγούστου του πέμπτου έτους, ενώ σε κάθε περίπτωση η θητεία του συμβουλίου της δημοτικής ή τοπικής κοινότητας και του εκπροσώπου της τοπικής κοινότητας λήγει με το τέλος της θητείας του δημοτικού συμβουλίου (παρ. 3). Στο άρθρο 44 του ίδιου νόμου προβλέπεται η επικύρωση των εκλογών από το πολυμελές Πρωτοδικείο, ενώ στα άρθρα 45 έως 49 προβλέπεται η άσκηση ενστάσεων κατά του κύρους της εκλογής, μεταξύ δε των λόγων ένστασης ρητώς ορίζεται στο άρθρο 47 παρ. 2 περ. α' και η συνδρομή στο πρόσωπο του εκλεγέντος κωλύματος εκλογιμότητας. Τέλος, στο άρθρο 14 παρ. 2 του ίδιου νόμου ορίζεται ότι κώλυμα εκλογιμότητας συντρέχει για όσους έχουν εκπέσει από το αιρετό αξίωμά τους, κατόπιν αμετάκλητης καταδίκης, σύμφωνα με τα οριζόμενα στο εδάφιο γ' της παραγράφου 1 του άρθρου 236 και ότι το κώλυμα αυτό ισχύει για την επόμενη της έκπτωσης δημοτική περίοδο.

4. Επειδή, από το συνδυασμό των διατάξεων που παρατέθηκαν στην προηγούμενη σκέψη προκύπτει ότι ο δήμαρχος, δημοτικός και περιφερειακός σύμβουλος κλπ. που καταδικάστηκε με αμετάκλητη δικαστική απόφαση ποινικού δικαστηρίου για οποιοδήποτε από τα προβλεπόμενα στο εδάφιο γ' της παρ. 1 του άρθρου 236 του ν. 3852/2010 ποινικό αδίκημα, εκπίπτει από το αξίωμα που κατέχει κατά το χρόνο κατά τον οποίο η ποινική του καταδίκη κατέστη αμετάκλητη. Η έκπτωση αυτή επέρχεται αυτοδίκαια, χωρίς δηλαδή προηγούμενη έρευνα ή κρίση διοικητικού οργάνου, και αφορά στο υπόλοιπο της θητείας του πιο πάνω αξιώματος, απαιτείται όμως πάντοτε η έκδοση διαπιστωτικής απόφασης από το αρμόδιο κρατικό όργανο (δηλαδή από τον Ελεγκτή Νομιμότητας ή μέχρι την έναρξη λειτουργίας της οικείας Αυτοτελούς Υπηρεσίας Εποπτείας Οργανισμών Τοπικής Αυτοδιοικήσεως της οποίας αυτός προϊστάται, από τον Γενικό Γραμματέα της οικείας Αποκεντρωμένης Διοίκησης, κατά τα προβλεπόμενα στο άρθρο 238 παράγραφος 1 του ν. 3852/2010), η οποία καθορίζει το χρόνο στον οποίο ανατρέχει η έκπτωση, από τον οποίο και παύει οριστικά η άσκηση των καθηκόντων του για το υπόλοιπο χρονικό διάστημα μέχρι τέλους της θητείας αυτής. Για την επέλευση δε των αποτελεσμάτων αυτών είναι αδιάφορος ο χρόνος τέλεσης του αδικήματος ή ο χρόνος έκδοσης της καταδικαστικής απόφασης, εφόσον αυτή υπόκειται σε ένδικα μέσα, αφού κρίσιμος χρόνος για την έκπτωση είναι ο χρόνος που η καταδίκη κατέστη αμετάκλητη, σύμφωνα με τα οριζόμενα από τις διατάξεις του Κώδικα Ποινικής Δικονομίας (άρθρο 546 παρ. 2).

Συνεπώς, δεν είναι δυνατή η απαγγελία έκπτωσης από αξίωμα του οποίου η θητεία δεν έχει αρχίσει ακόμα κατά το χρόνο στον οποίο ανατρέχει η έκπτωση, όταν δηλαδή η ποινική καταδίκη καταστεί αμετάκλητη πριν από τις κατά τις ανωτέρω διατάξεις εγκατάσταση των νέων δημοτικών και κοινοτικών αρχών που εκλέχθηκαν ή επανεκλέχθηκαν (ΣΕ 2894/2001, 1314/1983).

5. Επειδή, στην προκειμένη περίπτωση, με την προσβαλλόμενη 1621/63998/1-7-2011 πράξη της Γενικής Γραμματέως της Αποκεντρωμένης Διοίκησης Θεσσαλίας και Στερεάς Ελλάδας διαπιστώθηκε, σύμφωνα με το άρθρο 236 παρ. 1 εδ. γ' του ν. 3852/2010, η έκπτωση του αιτούντος από το αξίωμα του συμβούλου και προέδρου της δημοτικής κοινότητας ....., λόγω ποινικής του καταδίκης από το Τριμελές Εφετείο Δυτικής Μακεδονίας σε φυλάκιση πέντε (5) μηνών με τριετή αναστολή για την πράξη της με πρόθεση παροχής σε άλλον συνδρομής «κατά την τέλεση της άδικης πράξης της προώθησης στο εσωτερικό της χώρας αλλοδαπών, οι οποίοι σύμφωνα με τις κείμενες διατάξεις της νομοθεσίας δεν είχαν δικαίωμα εισόδου στο ελληνικό έδαφος». Στην προσβαλλόμενη απόφαση δεν αναφέρεται όμως ο χρόνος κατά τον οποίο κατέστη αμετάκλητη η ποινική καταδίκη του αιτούντος, από του οποίου επέρχεται, σύμφωνα με τα εκτεθέντα στην προηγούμενη σκέψη, η αυτοδίκαιη έκπτωση από το κατεχόμενο κατά το χρόνο εκείνο δημοτικό αξίωμα. Όπως προκύπτει από τα στοιχεία του φακέλου, η 503/2008 απόφαση του Τριμελούς Εφετείου Δυτικής Μακεδονίας, με την οποία ο αιτών καταδικάσθηκε με την ως άνω ποινή, καταχωρίσθηκε καθαρογραμμένη στο ειδικό βιβλίο που τηρείται στη γραμματεία του ποινικού δικαστηρίου στις 23.2.2009 (βλ. το από 22.3.2011 πιστοποιητικό της Γραμματέως του Ποινικού Τμήματος του Εφετείου Δυτικής Μακεδονίας .....). Συνεπώς, η απόφαση αυτή, κατά της οποίας δεν ασκήθηκε κάποιο ένδικο μέσο (βλ. 730/27.5.2011 έγγραφο της Προϊσταμένης της Διεύθυνσης της Γραμματείας του Εφετείου Δυτικής Μακεδονίας), κατέστη αμετάκλητη στις 16.3.2009, δυνάμει των διατάξεων των άρθρων 473 παρ. 2 και 546 παρ. 2 του Κώδικα Ποινικής Δικονομίας. Όμως, ο αιτών, όπως ισχυρίζεται ο ίδιος και δεν αμφισβητεί η Διοίκηση, εξελέγη το πρώτον σύμβουλος της δημοτικής κοινότητας ..... το πρώτον στις εκλογές του Νοεμβρίου 2010 (βλ. 67/2010 απόφαση του Πολυμελούς Πρωτοδικείου Βόλου). Με τα δεδομένα αυτά, η ανωτέρω ποινική καταδίκη και η συνακόλουθη αυτοδίκαιη έκπτωση δεν μπορούσε κατά το νόμο να αφορά τη θητεία του αιτούντος ως συμβούλου της δημοτικής κοινότητας ....., η οποία άρχισε μετά την κατά την 1.1.2011 εγκατάσταση των νέων δημοτικών και κοινοτικών αρχών που εκλέχθηκαν στις εκλογές του Νοεμβρίου 2010. Κατά συνέπεια, η προσβαλλόμενη απόφαση της Γενικής Γραμματέως Περιφέρειας Αττικής, με την οποία διαπιστώθηκε η αυτοδίκαιη έκπτωση του αιτούντος λόγω της ανωτέρω ποινικής καταδίκης για την τρέχουσα θητεία του, που δεν είχε ακόμα αρχίσει όταν η καταδικαστική απόφαση του Τριμελούς Εφετείου Δυτικής Μακεδονίας έγινε αμετάκλητη (16.3.2009), δεν είναι νόμιμη και για το λόγο αυτό, βασιμώς προβαλλόμενο, πρέπει να ακυρωθεί.

#### Δ Ι Α Τ Α Ύ Τ Α

Δέχεται την κρινόμενη αίτηση.

Ακυρώνει την απόφαση 1621/63998/1-7-2011 πράξη της Γενικής Γραμματέως της Αποκεντρωμένης Διοίκησης Θεσσαλίας και Στερεάς Ελλάδας.

Διατάσσει την απόδοση του παραβόλου, και

Επιβάλλει στο Δημόσιο για τη δικαστική δαπάνη του αιτούντος το ποσό των εννιακοσίων είκοσι (920) ευρώ.

Η διάσκεψη έγινε στην Αθήνα στις 15 Μαρτίου και 20 Απριλίου 2012

Ο Προεδρεύων Σύμβουλος

Η Γραμματέας του Γ` Τμήματος

Μ. Βηλαράς

Δ. Τετράδη

και η απόφαση δημοσιεύθηκε σε δημόσια συνεδρίαση της 5ης Σεπτεμβρίου 2014.

Η Πρόεδρος  
του Γ` Τμήματος Διακοπών

Η Γραμματέας του Γ` Τμήματος

Ε. Γαλανού

Δ. Τετράδη