

ΣΤΕ 1667/2010

ΤΟ ΣΥΜΒΟΥΛΙΟ ΤΗΣ ΕΠΙΚΡΑΤΕΙΑΣ
ΤΜΗΜΑ Γ΄

Συνεδρίασε δημόσια στο ακροατήριό του στις 3 Δεκεμβρίου 2009, με την εξής σύνθεση: Ν. Μαρκουλάκης, Σύμβουλος της Επικρατείας, Προεδρεύων, σε αναπλήρωση του Προέδρου του Τμήματος, του Αναπληρωτή Προέδρου και του αρχαιότερου του Συμβούλου που είχαν κώλυμα, Γ. Ποταμιάς, Φ. Ντζίμας, Σύμβουλοι, Μ. Πικραμένος, Στ. Λαμπροπούλου, Πάρεδροι. Γραμματέας ο Δ. Λαγός.

Για να δικάσει την από 28 Μαρτίου 2007 αίτηση: του....., κατοίκου Πρώτης Σερρών, ο οποίος δεν παρέστη, αλλά ο δικηγόρος που υπογράφει την αίτηση νομιμοποιήθηκε με συμβολαιογραφικό πληρεξούσιο,

κατά των : 1) Υπουργού Εσωτερικών, Αποκέντρωσης και Ηλεκτρονικής Διακυβέρνησης, ο οποίος παρέστη με τη Φωτεινή Δεδούση, Πάρεδρο του Νομικού Συμβουλίου του Κράτους και 2) Δήμου Πρώτης Σερρών, ο οποίος παρέστη με το δικηγόρο Γεώργιο Παπανίκο (Α.Μ. 362 Δ.Σ. Σερρών) που τον διόρισε με απόφασή της η Δημαρχιακή Επιτροπή.

Με την αίτηση αυτή ο αιτών επιδιώκει να ακυρωθούν : 1) η υπ` αριθμ. 377+277/25.1.2007 απόφαση του Γενικού Γραμματέα Περιφέρειας Κεντρικής Μακεδονίας, 2) το υπ` αριθμ. 37/3.1.2007 έγγραφο του Δημάρχου Πρώτης Σερρών και 3) η παράλειψη του Δημάρχου της Πρώτης Σερρών να συγκαλέσει το δημοτικό συμβούλιο, κατά το άρθρο 95 παρ. 2 του Κώδικα Δήμων και Κοινοτήτων (ν. 3463/2006).

Η εκδίκαση άρχισε με την ανάγνωση της εκθέσεως του Εισηγητή, Παρέδρου Μ. Πικραμένου.

Κατόπιν το δικαστήριο άκουσε τον πληρεξούσιο του Δήμου και την αντιπρόσωπο του Υπουργού, οι οποίοι ζήτησαν την απόρριψη της υπό κρίση αιτήσεως.

Μετά τη δημόσια συνεδρίαση το δικαστήριο συνήλθε σε διάσκεψη σε αίθουσα του δικαστηρίου κ α ι

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 á τ ο Ν ό μ ο

1. Επειδή για την άσκηση της κρινόμενης αίτησης έχει καταβληθεί το νόμιμο παράβολο (3650551, 2629314/2007 ειδικά έντυπα παραβόλου).

2. Επειδή, με την αίτηση αυτή ζητείται η ακύρωση: α) της 377+277/25.1.2007 απόφασης του Γενικού Γραμματέα Περιφέρειας Κεντρικής Μακεδονίας, με την οποία διαπιστώθηκε η αυτοδίκαιη έκπτωση του αιτούντος, δημοτικού συμβούλου του Δήμου Πρώτης του νομού Σερρών που αναδείχθηκε κατά τις δημοτικές εκλογές του έτους 2006, λόγω οφειλών του προς τον Δήμο ύψους 42.281,62 ευρώ, β) του 37/3.1.2007 εγγράφου του Δημάρχου της Πρώτης Σερρών με την οποία γνωστοποιήθηκε στον Γενικό Γραμματέα της Περιφέρειας Κεντρικής Μακεδονίας ότι ο αιτών είναι οφειλέτης του Δήμου από μισθώματα ακινήτου (δημοτικού ξενώνα) και ζητήθηκε να κινηθεί η διαδικασία έκπτωσής του από το αξίωμα του δημοτικού

συμβούλου, γ) της παράλειψης του Δημάρχου της Πρώτης Σερρών να συγκαλέσει το δημοτικό συμβούλιο, κατά το άρθρο 95 παρ.2 του Κώδικα Δήμων και Κοινοτήτων (ν. 3463/2006), για να ληφθεί απόφαση περί ρύθμισης των χρεών του αιτούντος από οφειλόμενα μισθώματα σύμφωνα με το άρθρο 17 παρ.4 του ν. 3491/2006, προκειμένου να μην εκπέσει από το αξίωμα του δημοτικού συμβούλου.

3. Επειδή, η δεύτερη από τις προσβαλλόμενες πράξεις δεν έχει εκτελεστό χαρακτήρα διότι αποτελεί εσωτερικό έγγραφο της Διοίκησης, με το οποίο ο Δήμαρχος Πρώτης γνωστοποιεί στον Γενικό Γραμματέα της Περιφέρειας Κεντρικής Μακεδονίας ότι ο αιτών είναι οφειλέτης του Δήμου, και επομένως δεν επάγεται έννομες συνέπειες για τον αιτούντα. Ως εκ τούτου η πράξη αυτή απαραδέκτως προσβάλλεται. Εξάλλου, ο Δήμαρχος Πρώτης δεν είχε εκ του νόμου την υποχρέωση να προχωρήσει σε ρύθμιση των χρεών του αιτούντος προκειμένου ο τελευταίος να μην κηρυχθεί έκπτωτος και συνεπώς δεν συνιστά παράλειψη οφειλόμενης νόμιμης ενέργειας η μη σύγκληση του δημοτικού συμβουλίου για να ληφθεί απόφαση προς ρύθμιση των χρεών του. Επομένως, απαραδέκτως προσβάλλεται η ως άνω παράλειψη, η οποία, καθ' ερμηνεία του δικογράφου, συνδέεται με την έκπτωση του αιτούντος. Με τα δεδομένα αυτά μόνη παραδεκτώς προσβαλλόμενη είναι η ανωτέρω πράξη του Γενικού Γραμματέα Περιφέρειας Κεντρικής Μακεδονίας με την οποία διαπιστώθηκε η αυτοδίκαιη έκπτωση του αιτούντος.

4. Επειδή, στο άρθρο 30 του ισχύοντος Δημοτικού και Κοινοτικού Κώδικα (ν. 3463/2006, Α` 114) ορίζεται ότι: «1. Δεν μπορούν να είναι δήμαρχοι, δημοτικοί σύμβουλοι, σύμβουλοι δημοτικού διαμερίσματος και τοπικοί σύμβουλοι όποιοι είναι, από οποιαδήποτε αιτία, οφειλέτες του Δήμου, των νομικών προσώπων δημοσίου δικαίου του ίδιου Δήμου, καθώς και της δημοτικής επιχείρησης ύδρευσης και αποχέτευσης (Δ.Ε.Υ.Α.) και των δημοτικών κοινωφελών επιχειρήσεων του Δήμου αυτού. Δεν μπορούν να είναι πρόεδροι κοινοτήτων ή κοινοτικοί σύμβουλοι πρόσωπα που είναι οφειλέτες της κοινότητας. 2. Αν ένας οφειλέτης του Δήμου, των νομικών προσώπων της προηγούμενης παραγράφου ή της Κοινότητας εκλεγεί δήμαρχος, πρόεδρος κοινότητας, δημοτικός ή κοινοτικός σύμβουλος, σύμβουλος δημοτικού διαμερίσματος, τοπικός σύμβουλος ή πάρεδρος, οφείλει να εξοφλήσει την οφειλή του έως την ημέρα της εγκατάστασης των δημοτικών και κοινοτικών αρχών. Αν τα προαναφερόμενα πρόσωπα γίνουν οφειλέτες του Δήμου, των προαναφερόμενων νομικών προσώπων ή της Κοινότητας μετά την εκλογή τους, οφείλουν να εξοφλήσουν την οφειλή τους μέσα σε προθεσμία δύο μηνών αφότου κατέστη οριστική η βεβαίωση της οφειλής και έλαβαν γνώση αυτής ή σε περίπτωση άσκησης ενδίκων βοηθημάτων, αφότου εκδόθηκε τελεσίδικη δικαστική απόφαση. Αν η εξόφληση δεν γίνει κατά τη διάρκεια της προθεσμίας αυτής, πλην της περίπτωσης διακανονισμού της οφειλής, σύμφωνα με την κείμενη νομοθεσία, εκπίπτουν αυτοδικαίως από το αξίωμά τους. Ο Γενικός Γραμματέας της Περιφέρειας με πράξη του διαπιστώνει την ύπαρξη του ασυμβίβαστου της προηγούμενης παραγράφου και την έκπτωση από το αξίωμα». Εξάλλου, το ν.δ. 318/1969 «περί βεβαιώσεως και εισπράξεως των εσόδων των Δήμων και Κοινοτήτων» (ΕτΚ Α`, φ. 212) προβλέπει στο άρθρο 22 τα εξής: «παρ. 1. : Οι βεβαιωτικοί κατάλογοι φόρων, τελών, δικαιωμάτων, αντιτίμου προσωπικής εργασίας, εισφορών και προστίμων καταρτίζονται κατά τας διατάξεις του άρθρου 4 παρ. 1 – 5 του από 17 Μαΐου 1959 β.δ. παρ. 2. [(όπως η παρ. αυτή αντικαταστάθηκε με την παρ. 3 του άρθρ. 61 του ν. 1416/1984 (ΕτΚ Α`, φ. 18)] : Απόσπασμα των βεβαιωτικών καταλόγων κοινοποιείται με απόδειξη στο φορολογούμενο, για ποσό μεγαλύτερο από δέκα χιλιάδες δραχμές. Για τους οφειλέτες ποσού μέχρι δέκα χιλιάδες δραχμές η κοινοποίηση των αποσπασμάτων γίνεται σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 41 του νομοθετικού

διατάγματος 4260/1962 (ΦΕΚ Α` 186). . . παρ. 3. : Αντίγραφον του βεβαιωτικού καταλόγου αποστέλλεται, συγχρόνως με την ενέργειαν των κοινοποιήσεων εις τον ταμίαν δια την βεβαίωσιν του εσόδου. Μετά την πάροδον της, δια την άσκησιν προσφυγής κατά των βεβαιωτικών καταλόγων, προθεσμίας, η δημοτική ή κοινοτική υπηρεσία αποστέλλει εις τον ταμίαν πίνακα εμφανίζοντα τα ονοματεπώνυμα των ασκησάντων προσφυγήν μετά μνείας του αριθμού υπ` ον ούτοι φέρονται εγγεγραμμένοι εις τον βεβαιωτικόν κατάλογον. Ο ταμίας βάσει του πίνακος τούτου, αναστέλλει την είσπραξιν των αφορώντων εις τους προσφυγόντας ποσών, γνωστοποιεί δε εις τους υπολοίπους το χρέος των, κατά τας διατάξεις του άρθρου 41 του ΝΔ 4260/1962». Το τελευταίο αυτό άρθρο 41 του ν.δ. 4260/1962, προβλέπει στην παρ. 2 αυτού ότι : «2. Οι οφειλέται των δήμων και κοινοτήτων λαμβάνουν γνώσιν του χρέους των δι` ατομικής ειδοποιήσεως, αποστελλομένης εις αυτούς υπό του αρμοδίου ταμείου εντός μηνός από της ημέρας, κατά την οποίαν οι φορολογικοί κατάλογοι ή τα εξ άλλης αιτίας χρέη εβεβαιώθησαν οριστικώς. Αι ατομικά ειδοποιήσεις αποστέλλονται, είτε δια δημοτικών και κοινοτικών υπαλλήλων ή εισπρακτόρων επί τη υπογραφή των παραληπτών οφειλετών ή εν απουσία τούτων υπό των οικείων των εις ειδικόν βιβλιάριον, είτε δια του ταχυδρομείου, τηρουμένου προς τούτο παρ` εκάστω ταμείω ιδίου βιβλίου, εμφανίζοντος την έκδοσιν και αποστολήν των ατομικών ειδοποιήσεων. Δια χρέη άνω των πέντε χιλιάδων δραχμών, οι ατομικά ειδοποιήσεις αποστέλλονται επί αποδείξει. Εις τας περιπτώσεις κατά τας οποίας η καταβολή ορίζεται εκ του νόμου εις δόσεις, αι ειδοποιήσεις αποστέλλονται εφ` άπαξ εντός της οριζομένης, ως άνω, προθεσμίας, αναγράφονται δε εις αυτάς αναλυτικώς αι δόσεις και αντιστοίχως αι χρονολογίαι καταβολής τούτων . . .».

5. Επειδή, από τα στοιχεία του φακέλου προκύπτει ότι ο αιτών εξελέγη δημοτικός σύμβουλος στο Δήμο Πρώτης Σερρών, ως επικεφαλής του δημοτικού συνδυασμού ΟΡΙΖΟΝΤΕΣ ΑΝΑΠΤΥΞΗΣ, κατά τις δημοτικές και κοινοτικές εκλογές του 2006. Μετά την εγκατάσταση των δημοτικών αρχών, στις 1.1.2007, ο Δήμαρχος της Πρώτης Σερρών γνωστοποίησε, με το 37/3.1.2007 έγγραφό του, στον Γενικό Γραμματέα της Περιφέρειας Κεντρικής Μακεδονίας ότι αιτών δεν έχει εξοφλήσει τις οφειλές του προς τον Δήμο οι οποίες προέρχονται από την μίσθωση δημοτικού ακινήτου (δημοτικού ξενώνα), το ποσό δε που οφείλει ανέρχεται σε 42.281,62 ευρώ με τις προσαυξήσεις. Κατόπιν αυτού του εγγράφου ο Γενικός Γραμματέας της Περιφέρειας Κεντρικής Μακεδονίας εξέδωσε την προσβαλλόμενη πράξη με την οποία διαπίστωσε την αυτοδίκαιη έκπτωση του αιτούντος από το αξίωμα του δημοτικού συμβούλου.

6. Επειδή, προβάλλεται ότι η προσβαλλόμενη απόφαση του Γενικού Γραμματέα της Περιφέρειας Κεντρικής Μακεδονίας δεν είναι νόμιμη εφόσον πριν αρχίσει η διαδικασία για την αυτοδίκαιη έκπτωσή του, ο Δήμος όφειλε να κινηθεί τη διαδικασία του άρθρου 17 παρ.4 του ν. 3491/2006 προκειμένου να ρυθμιστούν και να εξοφληθούν οι οφειλές του, που προέρχονται από τη σύμβαση μίσθωσης του δημοτικού ξενώνα, με διακανονισμό. Ο λόγος αυτός ακυρώσεως είναι απορριπτέος ως αβάσιμος διότι η κίνηση της διαδικασίας του άρθρο 17 παρ.4 του ν. 3491/2006 και ο διακανονισμός των οφειλών δημοτικού συμβούλου προς τον οικείο Δήμο δεν επιβάλλεται κατά το άρθρο 30 του ν. 3463/2006 ως προϋπόθεση προκειμένου να κριθεί στη συνέχεια αν ο δημοτικός σύμβουλος, ο οποίος είναι οφειλέτης του δήμου, πρέπει να εκπέσει από το αξίωμα αυτό λόγω των οφειλών του.

7. Επειδή, προβάλλεται με τα δικόγραφα της αιτήσεως ακυρώσεως και των προσθέτων λόγων ότι η προσβαλλόμενη απόφαση εκδόθηκε κατά κατάχρηση εξουσίας εφόσον ο Δήμαρχος Πρώτης έχει προσωπικούς και πολιτικούς λόγους για τους οποίους επεδίωξε την έκπτωση του αιτούντος. Ο λόγος αυτός ακυρώσεως είναι

απορριπτέος προεχόντως διότι η προσβαλλόμενη πράξη δεν εκδόθηκε από τον Δήμαρχο Πρώτης αλλά από τον Γενικό Γραμματέα της Περιφέρειας Κεντρικής Μακεδονίας κατά δέσμια αρμοδιότητα επί τη βάση των αντικειμενικών προϋποθέσεων που ορίζει το άρθρο 30 του ν. 3463/2006.

8. Επειδή, προβάλλεται ότι η προσβαλλόμενη πράξη είναι μη νόμιμη εφόσον η βεβαίωση της οφειλής του αιτούντος προς τον Δήμο Πρώτης δεν είχε καταστεί οριστική πριν από την έκπτωσή του και ο αιτών δεν είχε λάβει γνώση αυτής. Ο λόγος αυτός ακυρώσεως είναι απορριπτέος ως αβάσιμος διότι ο αιτών δεν αμφισβητεί με τα δικόγραφα του ότι είχε οφειλή προς το Δήμο Πρώτης το ύψος της οποίας γνώριζε και για το λόγο αυτό ζήτησε, όπως προκύπτει από τα στοιχεία του φακέλου, τον διακανονισμό της με την από 8.2.2007 αίτησή του η οποία έγινε δεκτή με την από 8.2.2007 απόφαση της Ταμειακής Υπηρεσίας του Δήμου Πρώτης.

9. Επειδή, οι λόγοι ακυρώσεως περί αναιτιολογήτου της προσβαλλόμενης πράξης, υπέρβασης των άκρων ορίων της διακριτικής ευχέρειας και παραβίασης της αρχής της αναλογικότητας είναι απορριπτέοι ως αβάσιμοι διότι η προσβαλλόμενη απόφαση έχει εκδοθεί κατά δέσμια αρμοδιότητα, στο σώμα δε αυτής αναφέρονται τα πραγματικά εκείνα στοιχεία που απαιτεί το άρθρο 30 του ν. 3463/2006 για τη διαπίστωση αυτοδίκαιης έκπτωσης.

10. Επειδή, εφόσον δεν προβάλλεται άλλος λόγος ακυρώσεως η κρινόμενη αίτηση είναι απορριπτέα στο σύνολό της.

Διά ταύτα

Απορρίπτει την αίτηση.

Διατάσσει την κατάπτωση του παραβόλου. Και

Επιβάλλει στον αιτούντα τη δικαστική δαπάνη του Δημοσίου η οποία ανέρχεται σε τετρακόσια εξήντα (460) ευρώ και του Δήμου Πρώτης η οποία ανέρχεται σε τετρακόσια εξήντα (460) ευρώ.

Η διάσκεψη έγινε στην Αθήνα στις 2 Φεβρουαρίου 2010

Ο Προεδρεύων Σύμβουλος
Ν. Μαρκουλάκης

Ο Γραμματέας
Δ. Λαγός

και η απόφαση δημοσιεύθηκε σε δημόσια συνεδρίαση της 11ης Μαΐου 2010.

Ο Πρόεδρος του Γ` Τμήματος
Σταυρόπουλος

Η Γραμματέας του Γ` Τμήματος Γ.
Α. Τριάδη

Ν.Σ.