

ΣΤΕ 1383/2012

ΤΟ ΣΥΜΒΟΥΛΙΟ ΤΗΣ ΕΠΙΚΡΑΤΕΙΑΣ
ΤΜΗΜΑ Γ'

Συνεδρίασε δημόσια στο ακροατήριό του στις 7 Απριλίου 2011, με την εξής σύνθεση: Γ. Σταυρόπουλος, Αντιπρόεδρος, Πρόεδρος του Γ' Τμήματος, Ν. Μαρκουλάκης, Δ. Μακρής, Σύμβουλοι, Π. Τσούκας, Γ. Ζιάμος, Πάρεδροι. Γραμματέας η Δ. Τετράδη.

Για να δικάσει την από 9 Φεβρουαρίου 2011 αίτηση:

των: 1) , κατοίκου (.....),
ατομικά και ως επικεφαλής του συνδυασμού «.....» στις
εκλογές που διενεργήθηκαν την 7/11/2010 και 14/11/2010 για την ανάδειξη
Δημοτικής Αρχής στο Δήμο και 2)
....., κατοίκου (... ..), υποψήφιου δημοτικού
συμβούλου με το συνδυασμό «.....», στις
ανωτέρω δημοτικές εκλογές, οι οποίοι παρέστησαν με το δικηγόρο Σ. Ζερβούδη (Α.Μ.
6407), που τον διόρισαν με πληρεξούσιο,

κατά των:α) και β)
....., κατοίκων , τακτικών δημοτικών συμβούλων, στις ως άνω
δημοτικές εκλογές, οι οποίοι δεν παρέστησαν.

Με την αίτηση αυτή οι αναιρεσιόντες επιδιώκουν να αναιρεθεί η υπ' αριθμ. 11/2011
απόφαση του Πρωτοδικείου Μεσολογγίου.

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

Κατόπιν το δικαστήριο άκουσε τον πληρεξούσιο των αναιρεσιόντων, ο οποίος
anéπτυξε και προφορικά τους προβαλλόμενους λόγους αναιρέσεως και ζήτησε να
γίνει δεκτή η αίτηση.

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 á é γ γ ρ α φ α

Σ κ έ φ θ η κ ε κ α τ á τ ο Ν ó μ ο

1. Επειδή, με την κρινόμενη αίτηση ζητείται η ανáιρεση της 11/2011 απόφασης του
Διοικητικού Πρωτοδικείου Μεσολογγίου, καθ' ο μέρος με αυτήν απορρίφθηκε
ένσταση των αναιρεσιόντων, , υποψήφιου Δημάρχου, και
....., υποψήφιου δημοτικού συμβούλου του Δήμου
....., με το συνδυασμό «.....»,
κατά της 16/2010 και της ορθής επανάληψης αυτής 17/2010 αποφάσεων του
Πολυμελούς Πρωτοδικείου Μεσολογγίου, με τις οποίες επικυρώθηκε το αποτέλεσμα
των εκλογών της 7ης και της 14ης Νοεμβρίου 2010 για την ανάδειξη των δημοτικών
αρχών του Δήμου

3. Επειδή, στην παρ. 3 του άρθρου 46 του ν. 3852/2010 (Α' 87) ορίζεται ότι «Οι ενστάσεις εκδικάζονται σε πρώτο και τελευταίο βαθμό από το τριμελές διοικητικό πρωτοδικείο, στην περιφέρεια του οποίου έχει την έδρα του ο οικείος δήμος» και στην παρ. 1 του άρθρου 50 του ίδιου νόμου ότι «Κατά των αποφάσεων που εκδόθηκαν από τα τριμελή διοικητικά πρωτοδικεία χωρεί αίτηση αναιρέσεως ενώπιον του Συμβουλίου της Επικρατείας μέσα σε προθεσμία ...». Περαιτέρω, με την παρ. 1 του άρθρου 12 του ν. 3900/2010 (Α' 213), ο οποίος άρχισε να ισχύει από 1.1.2011 (άρθρ. 70), η παράγραφος 3 του άρθρου 53 του π.δ. 18/1989 (Α, 8) αντικαταστάθηκε ως εξής: «3. Η αίτηση αναιρέσεως επιτρέπεται μόνον όταν προβάλλεται από τον διάδικο με συγκεκριμένους ισχυρισμούς που περιέχονται στο εισαγωγικό δικόγραφο ότι δεν υπάρχει νομολογία του Συμβουλίου της Επικρατείας ή ότι υπάρχει αντίθεση της προσβαλλομένης απόφασης προς τη νομολογία του Συμβουλίου της Επικρατείας ή άλλου ανωτάτου δικαστηρίου είτε προς ανέκκλητη απόφαση διοικητικού δικαστηρίου». Με την ως άνω διάταξη του άρθρου 12 παρ. 1 του ν. 3900/2010 θεσπίζεται ως πάγια ρύθμιση η κατ' εξαίρεση άσκηση αίτησης αναιρέσεως κατά αποφάσεων των διοικητικών δικαστηρίων ενώπιον του Συμβουλίου της Επικρατείας και μόνον όταν από τον διάδικο προβάλλεται βασιμώς με το εισαγωγικό δικόγραφο ότι δεν υπάρχει νομολογία του Συμβουλίου της Επικρατείας ή ότι υπάρχει αντίθεση της προσβαλλομένης απόφασης ως προς τη νομολογία του Συμβουλίου της Επικρατείας ή άλλου ανωτάτου δικαστηρίου ή προς ανέκκλητη απόφαση διοικητικού δικαστηρίου.

4. Επειδή, με το μοναδικό λόγο αναιρέσεως προβάλλεται ότι κατ' εσφαλμένη ερμηνεία της διάταξης του άρθρου 33 παρ. 3 του ν. 3852/2010 η αναιρεσιβαλλομένη απόφαση έκρινε ότι κατά την κατανομή αδιάθετων εδρών στο β' στάδιο της Α' κατανομής μετέχουν όλοι οι συνδυασμοί που έλαβαν μέρος στις εκλογές και ότι για την διανομή των αδιάθετων εδρών συμμετέχει και ο συνδυασμός που κατά την επαναληπτική ψηφοφορία αναδείχθηκε επιτυχών. Προβάλλεται επίσης ότι η διάταξη αυτή είναι νέα και δεν υπάρχει επί αυτής νομολογία του ΣΤΕ. Ο λόγος αυτός αναιρέσεως προβάλλεται βασιμώς διότι ναι μεν υπήρχε παρεμφερής διάταξη του ν. 3463/2006 (άρθρο 59 παρ. 3) με την εφαρμοσθείσα από την αναιρεσιβαλλομένη απόφαση, όμως ο νέος νόμος προσέθεσε τη λέξη «επιλαχόντων» στην παράγρ. 3 του άρθρου 33 του ν. 3852/2010 και κατέστησε αυτήν νέα διάταξη για την οποία δεν υπάρχει νομολογία του Συμβουλίου της Επικρατείας και επομένως παραδεκτώς από την άποψη αυτή προβάλλεται ο συγκεκριμένος λόγος σύμφωνα με την παράγραφο 3 του άρθρου 53 του π.δ. 18/1989, όπως αντικαταστάθηκε με την παράγρ. 1 του άρθρου 12 του ν. 3900/2010 (ΣΕ 3220/2011).

5. Επειδή, στο άρθρο 31 του προαναφερόμενου ν. 3852/2010 ορίζεται ότι: «1. Στις εκλογές των δημάρχων και δημοτικών συμβούλων θεωρείται επιτυχών συνδυασμός αυτός που πλειοψήφησε με ποσοστό μεγαλύτερο του πενήντα τοις εκατό (50% + 1 ψήφο) του συνόλου των έγκυρων ψηφοδελτίων και επιλαχόντες όσοι συνδυασμοί έλαβαν έστω και μία έδρα, σύμφωνα με όσα ορίζονται στα άρθρα 32, 33 και 41 του παρόντος. 2. Δήμαρχος εκλέγεται ο επικεφαλής του επιτυχόντος συνδυασμού», στο άρθρο 32 ότι: «1. Τα τρία πέμπτα (3/5) των εδρών του δημοτικού συμβουλίου καταλαμβάνει ο επιτυχών συνδυασμός και τα δύο πέμπτα (2/5) οι επιλαχόντες, ανάλογα με τον αριθμό των έγκυρων ψηφοδελτίων που έλαβαν, σύμφωνα με όσα ορίζονται στην παράγραφο 4. 2. ... 3. Αν κατά τον υπολογισμό των τριών πέμπτων (3/5) και των δύο πέμπτων (2/5) του αριθμού των εδρών προκύπτει κλάσμα μικρότερο του ημίσεως της μονάδας δεν υπολογίζεται, ενώ στην περίπτωση που προκύπτει κλάσμα μεγαλύτερο του ημίσεως στρογγυλοποιείται στην επόμενη μονάδα. Με βάση τα παραπάνω, οι έδρες του δημοτικού συμβουλίου που αναλογούν στα τρία

πέμπτα (3/5) και στα δύο πέμπτα (2/5) έχουν, αντίστοιχα, ως εξής: στα 13μελή συμβούλια 8 και 5, στα 17μελή συμβούλια 10 και 7, στα 21μελή συμβούλια 13 και 8, στα 27μελή συμβούλια 16 και 11, στα 33μελή συμβούλια 20 και 13, στα 41μελή συμβούλια 25 και 16, στα 45μελή συμβούλια 27 και 18, στα 49μελή συμβούλια 29 και 20. 4. ...» και στο άρθρο 33 ότι: «1. Εάν κανένας συνδυασμός δεν συγκεντρώσει την απόλυτη πλειοψηφία του συνολικού αριθμού των έγκυρων ψηφοδελτίων, η ψηφοφορία επαναλαμβάνεται την επόμενη Κυριακή ανάμεσα μόνο στους υποψήφιους δημάρχους των δύο συνδυασμών που έλαβαν τις περισσότερες ψήφους. Επιτυχών θεωρείται ο υποψήφιος δήμαρχος και ο συνδυασμός του που συγκέντρωσε στην επαναληπτική ψηφοφορία την απόλυτη πλειοψηφία ολόκληρου του αριθμού των έγκυρων ψηφοδελτίων ... 2. Οι έδρες των δημοτικών συμβουλίων κατανέμονται, σε περίπτωση επαναληπτικής ψηφοφορίας, στους συνδυασμούς που συμμετέχουν στις εκλογές, σε δύο φάσεις, που ονομάζονται κατανομές. Στην πρώτη (Α) κατανομή κατανέμονται οι μισές έδρες του δημοτικού συμβουλίου. Το κλάσμα που προκύπτει στρογγυλοποιείται στην αμέσως μεγαλύτερη μονάδα. Στη δεύτερη (Β) κατανομή κατανέμονται οι υπόλοιπες. Με βάση τον αριθμό των εδρών των δημοτικών συμβουλίων οι έδρες που αναλογούν σε καθεμία από τις δύο αυτές κατανομές έχουν ως εξής: για τα 13μελή συμβούλια οι έδρες της Α' κατανομής είναι 7 και της Β' κατανομής 6, για τα 17μελή συμβούλια 9 και 8 αντίστοιχα, για τα 21μελή συμβούλια 11 και 10 αντίστοιχα, για τα 27μελή συμβούλια 14 και 13 αντίστοιχα, για τα 33μελή συμβούλια 17 και 16 αντίστοιχα, για τα 41μελή συμβούλια 21 και 20 αντίστοιχα, για τα 45μελή συμβούλια 23 και 22 αντίστοιχα, για τα 49μελή συμβούλια 25 και 24 αντίστοιχα. 3. Οι έδρες της Α' κατανομής κατανέμονται αναλογικά στους συνδυασμούς που συμμετέχουν στις εκλογές σύμφωνα με την ακόλουθη διαδικασία: Το σύνολο των έγκυρων ψηφοδελτίων που έλαβαν σε όλα τα εκλογικά τμήματα του δήμου όλοι οι συνδυασμοί που συμμετείχαν στις εκλογές στην αρχική ψηφοφορία διαιρείται με τον αριθμό των εδρών της Α' κατανομής. Το πηλίκο της διαίρεσης, αυξημένο κατά μία μονάδα, παραλειπομένου του κλάσματος, αποτελεί το εκλογικό μέτρο της Α' κατανομής. Ο αριθμός των έγκυρων ψηφοδελτίων κάθε συνδυασμού διαιρείται στη συνέχεια με το εκλογικό μέτρο και καθένας τους καταλαμβάνει τόσες έδρες όσο είναι το ακέραιο πηλίκο της διαίρεσης. Εάν οι έδρες που καταλαμβάνουν οι συνδυασμοί με την προηγούμενη διαδικασία είναι λιγότερες από τις προς διάθεση της Α' κατανομής, οι έδρες που απομένουν διανέμονται ανά μία μεταξύ των επιλαχόντων συνδυασμών, ανάλογα με τα χρησιμοποιήσιμα υπόλοιπά τους. Εάν συνδυασμοί έχουν ίσο αριθμό χρησιμοποιήσιμων υπολοίπων διενεργείται κλήρωση. Εάν και μετά τη διανομή εδρών με βάση τα χρησιμοποιήσιμα υπόλοιπα παραμένουν αδιάθετες έδρες, κατανέμονται ανά μία κατά σειρά, ανάλογα με το συνολικό αριθμό των έγκυρων ψηφοδελτίων κάθε επιλαχόντος συνδυασμού. Εάν έχει απομείνει προς διάθεση μία μόνον έδρα, την καταλαμβάνει ο επιλαχών συνδυασμός που έχει καταλάβει τουλάχιστον μία έδρα και παρουσιάζει το μεγαλύτερο χρησιμοποιήσιμο υπόλοιπο. 4. Για τη διάθεση των εδρών της Β' κατανομής υπολογίζεται, αρχικά, πόσες από τις έδρες αυτές πρέπει να προσκυρωθούν στον επιτυχόντα συνδυασμό, ώστε να συγκεντρώσει συνολικά, συνυπολογιζομένων και των εδρών που κατανεμήθηκαν σε αυτόν από την Α' κατανομή, τα τρία πέμπτα (3/5) του συνόλου των εδρών. Οι έδρες της Β' κατανομής που απομένουν προς διάθεση, μετά την παραχώρηση των εδρών στον επιτυχόντα συνδυασμό, διατίθενται στον άλλο συνδυασμό που έλαβε μέρος στην επαναληπτική ψηφοφορία ... 5. ... 6. ... 7. ... 8. ... 9. Οι τακτικοί και αναπληρωματικοί σύμβουλοι εκλέγονται με βάση την πρώτη ψηφοφορία σύμφωνα με τους σταυρούς προτίμησης που έλαβε καθένας στην ψηφοφορία αυτή, όπως ορίζεται στην παράγραφο 3 του άρθρου 32 και του άρθρου 38 του παρόντος». Στην εισηγητική έκθεση του ν. 3852/2010 διαλαμβάνονται, για τα άρθρα 32 και 33, τα εξής: «Με τα άρθρα 32 και 33 του παρόντος, αναφορικά με την κατανομή των εδρών

του δημοτικού συμβουλίου, επαναλαμβάνονται οι ρυθμίσεις των άρθρων 51 και 59, αντίστοιχα, του Κ.Δ.Κ., σύμφωνα με τις οποίες, για την επιτυχία ενός συνδυασμού στις εκλογές, απαιτείται αυτός να λάβει την απόλυτη πλειοψηφία των εγκύρων ψηφοδελτίων. Σε αυτή την περίπτωση, ο επιτυχών συνδυασμός λαμβάνει τα 3/5 του συνολικού αριθμού των εδρών του δημοτικού συμβουλίου, αν το ποσοστό του είναι μέχρι 60%, ενώ τα υπόλοιπα δύο πέμπτα των εδρών κατανέμονται αναλογικά μεταξύ των επιλαχόντων συνδυασμών. Σε περίπτωση που ο επιτυχών συνδυασμός λάβει ποσοστό ψήφων μεγαλύτερο του 60% των εγκύρων ψηφοδελτίων, οι έδρες κατανέμονται αναλογικά μεταξύ όλων των συνδυασμών, μη κωλυμένου του επιτυχόντος να λάβει έδρες περισσότερες από τα 3/5 του συνολικού αριθμού των εδρών. Αν κανένας συνδυασμός δεν λάβει την απόλυτη πλειοψηφία, η εκλογή επαναλαμβάνεται την επόμενη Κυριακή ανάμεσα στους υποψηφίους δημάρχους των δύο συνδυασμών που έλαβαν τις περισσότερες ψήφους. Σε αυτή την περίπτωση, οι μισές έδρες κατανέμονται αναλογικά μεταξύ όλων των συνδυασμών βάσει του αποτελέσματος της πρώτης εκλογής, ενώ οι υπόλοιπες έδρες κατανέμονται μεταξύ των δύο μετεχόντων στην επαναληπτική εκλογή συνδυασμών. Ο τελικά επιτυχών συνδυασμός λαμβάνει στη δεύτερη κατανομή τόσες έδρες όσες υπολείπονται για να φθάσει στα 3/5 του συνολικού αριθμού των εδρών, ενώ ο πρώτος επιλαχών συνδυασμός λαμβάνει τις υπόλοιπες από τις κατανεμόμενες έδρες. Σε περίπτωση που από την πρώτη κατανομή προκύπτει αδυναμία του επιτυχόντος συνδυασμού να λάβει στη δεύτερη κατανομή έδρες επαρκείς για να φθάσει τον αριθμό των 3/5 του συνολικού αριθμού των εδρών, όλες οι έδρες της δεύτερης κατανομής δίδονται στον επιτυχόντα συνδυασμό χωρίς να θίγεται η πρώτη κατανομή. Καινοτομία του νέου συστήματος είναι ότι έδρα λαμβάνει και ο συνδυασμός με τα μεγαλύτερα αξιοσημείωτα υπόλοιπα ψήφων και όχι αυτός που έχει λάβει αριθμό ψήφων ίσο με το εκλογικό μέτρο. Με τον δικαιότερο αυτό τρόπο, επιτυγχάνεται η εκπροσώπηση συνδυασμών που έλαβαν ικανό αριθμό ψήφων σε εκλογικές περιφέρειες, αλλά στο σύνολο του δήμου δεν μπόρεσαν να λάβουν το εκλογικό μέτρο».

6. Επειδή, από τον συνδυασμό των πιο πάνω διατάξεων συνάγεται ότι σε περίπτωση επαναληπτικής ψηφοφορίας οι έδρες των δημοτικών συμβουλίων διανέμονται στους συνδυασμούς που συμμετέχουν στις δημοτικές εκλογές σε δύο φάσεις που ονομάζονται κατανομές. Οι έδρες της Α' κατανομής διανέμονται αναλογικά στους συνδυασμούς που συμμετείχαν στις εκλογές (επιτυχών και επιλαχόντες), ενώ στην Β' κατανομή κατανέμονται οι υπόλοιπες έδρες στους δύο συνδυασμούς που έλαβαν μέρος στην επαναληπτική ψηφοφορία. Κατά την κατανομή των εδρών της Α' κατανομής και ειδικότερα στην περίπτωση που οι έδρες που καταλαμβάνουν οι διάφοροι συνδυασμοί είναι λιγότερες από τις προς διάθεση έδρες της Α' κατανομής, τότε οι έδρες που απομένουν διανέμονται ανά μία μεταξύ των συνδυασμών που έχουν λάβει τουλάχιστο μία έδρα, κατά σειρά, ανάλογα με τα αξιοσημείωτα υπόλοιπα που έχουν. Στη διανομή αυτή των προς διάθεση εδρών συμμετέχουν όλοι οι επιλαχόντες συνδυασμοί πλην εκείνου που κατά την επαναληπτική ψηφοφορία αναδείχθηκε επιτυχών (ΣΕ 3220/2011).

7. Επειδή, στην προκειμένη περίπτωση, όπως προκύπτει από την αναιρεσιβαλλόμενη απόφαση, κατά την αρχική ψηφοφορία της 7.11.2010 για την εκλογή δημοτικών αρχών στο Δήμο του Ν. Αιτωλοακαρνανίας εξήχθη, σύμφωνα με τις 16 και 17/2010 αποφάσεις του Πολυμελούς Πρωτοδικείου Μεσολογγίου, το εξής γενικό αποτέλεσμα: Καταμετρήθηκαν 20.044 έγκυρα ψηφοδέλτια, εκ των οποίων έλαβαν: α) ο συνδυασμός «.....», 6.786 ψηφοδέλτια, ήτοι ποσοστό 33,9%, β) ο συνδυασμός «.....» 6.466 ψηφοδέλτια ήτοι ποσοστό 32,3%, γ) ο συνδυασμός

«.....», 4.455 ψηφοδέλτια, ήτοι ποσοστό 22,2 %, δ) ο συνδυασμός «.....» 1.198 ψηφοδέλτια, ήτοι ποσοστό 9,6% και ε) ο συνδυασμός «.....» 419 ψηφοδέλτια, ήτοι ποσοστό 2,1 %. Επειδή, όμως, κανένας από τους ανωτέρω συνδυασμούς δεν συγκέντρωσε την απόλυτη πλειοψηφία, η ψηφοφορία επαναλήφθηκε την επόμενη Κυριακή στις 14-11-2010 μεταξύ των υποψήφιων δημάρχων των συνδυασμών «.....» και «.....», που έλαβαν τις περισσότερες ψήφους. Κατά την ψηφοφορία αυτή, επί συνόλου 16.817 εγκύρων ψηφοδελτίων, έλαβαν ο συνδυασμός «.....» 7.973 ψηφοδέλτια και ο συνδυασμός «.....» 8.844 ψηφοδέλτια. Βάσει των ως άνω αποτελεσμάτων, με τις ανωτέρω αποφάσεις του Πολυμελούς Πρωτοδικείου Μεσολογγίου, κρίθηκε ότι επιτυχών είναι ο συνδυασμός «.....» στον οποίο κατανεμήθηκαν 5 έδρες (4 από την α' φάση + 1 από την β' φάση) από την Α' κατανομή και 11 έδρες από την Β' κατανομή, δηλαδή σύνολο εδρών 16, οι οποίες καλύπτουν τα 3/5 του όλου αριθμού των εδρών του δημοτικού συμβουλίου, δήμαρχος εκλέγεται ο επικεφαλής του συνδυασμού αυτού, πρώτος επιλαχών είναι ο συνδυασμός «.....», στον οποίο κατανεμήθηκαν 5 έδρες (4 από την α' φάση + 1 από την β' φάση) από την Α' κατανομή και 2 έδρες από την Β' κατανομή (συνολικά 7 έδρες), δεύτερος επιλαχών είναι ο συνδυασμός «.....», στον οποίο κατανεμήθηκαν 3 έδρες από την Α' κατανομή, τρίτος επιλαχών είναι ο συνδυασμός «.....», στον οποίο κατανεμήθηκε 1 έδρα από την Α' κατανομή και τέταρτος επιλαχών ο συνδυασμός «.....», ο οποίος δεν καταλαμβάνει καμία έδρα. Η αναιρεσιβαλλομένη απόφαση ερμηνεύοντας τη διάταξη της παρ. 3 του άρθρου 33 του ν. 3852/2010 δέχθηκε ότι κατά την έννοια της διάταξης αυτής στην Α' κατανομή εδρών μετέχουν όλοι οι συνδυασμοί που έλαβαν μέρος στις εκλογές και ότι στη διανομή των αδιάθετων εδρών συμμετέχει και ο συνδυασμός που κατά την επαναληπτική ψηφοφορία αναδείχθηκε επιτυχών. Με βάση την ερμηνεία αυτή της διάταξης της παρ. 3 του άρθρου 33 του ν. 3852/2010 η αναιρεσιβαλλομένη απόφαση έκρινε ότι ορθά και νόμιμα με τις αναφερθείσες αποφάσεις του Πολυμελούς Πρωτοδικείου Μεσολογγίου κατανεμήθηκαν οι έδρες του δημοτικού συμβουλίου στον επιτυχόντα και στους επιλαχόντες συνδυασμούς και απέρριψε τον προβληθέντα από τους ήδη αναιρεσιώντες λόγο, σύμφωνα με τον οποίο ο επιτυχών συνδυασμός «.....» δεν εδικαιούτο να συμμετάσχει στη β' φάση της Α' κατανομής, κατά την οποία του αποδόθηκε μία επιπλέον έδρα με βάση το μεγαλύτερο υπόλοιπο που έχει, αφού στη φάση αυτή μετέχουν μόνον οι επιλαχόντες συνδυασμοί ανάλογα με τα μεγαλύτερα αχρησιμοποίητα υπόλοιπά τους, και συνεπώς οι δύο αδιάθετες έδρες της Α' κατανομής έπρεπε να διατεθούν στη φάση αυτή μεταξύ του συνδυασμού «.....» και του συνδυασμού «.....», με βάση δε τον ορθό τρόπο κατανομής των εδρών ο δεύτερος αναιρεσιώντων έπρεπε να ανακηρυχθεί τακτικός δημοτικός σύμβουλος στη δημοτική ενότητα..... του Δήμου, ενώ οι αναιρεσιβλήτοι , ο οποίος ανακηρύχθηκε τακτικός δημοτικός σύμβουλος στη δημοτική ενότητα με το συνδυασμό «.....» και, που ανακηρύχθηκε τακτικός δημοτικός σύμβουλος στη δημοτική ενότητα με τον συνδυασμό «.....» πρέπει να ανακηρυχθούν πρώτοι αναπληρωματικοί δημοτικοί σύμβουλοι με τους συνδυασμούς τους. Σύμφωνα όμως με όσα αναπτύσσονται στη σκέψη 6 της παρούσας απόφασης κατ' εσφαλμένη

ερμηνεία της διάταξης του άρθρου 33 παρ. 3 του ν. 3852/2010 θεώρησε η αναιρεσιβαλλομένη απόφαση ότι κατά την κατανομή των εδρών στο β' στάδιο της Α' κατανομής (οι αδιάθετες έδρες της Α' κατανομής) συμμετέχει και ο επιτυχών συνδυασμός που αναδείχθηκε από την επαναληπτική ψηφοφορία, ενώ, κατά την έννοια της επίδικης διάταξης δεν είναι νόμω επιτρεπτή η συμμετοχή του επιτυχόντος συνδυασμού κατά την κατανομή των εδρών στο β' στάδιο της Α' κατανομής. Επομένως, ο ως άνω λόγος αναιρέσεως είναι βάσιμος και πρέπει να γίνει δεκτός και να αναιρεθεί κατά το κεφάλαιο αυτό η αναιρεσιβαλλομένη απόφαση, η δε υπόθεση πρέπει να παραπεμφθεί στο Διοικητικό Πρωτοδικείο Μεσολογγίου για νέα κρίση που να είναι νόμιμη.

Δ ι ά τ α ύ τ α

Δέχεται την αίτηση.

Αναιρεί την υπ' αριθμ. 11/2011 απόφαση του Διοικητικού Πρωτοδικείου Μεσολογγίου κατά τα αναφερόμενα στο αιτιολογικό.

Παραπέμπει την υπόθεση, κατά το αναιρούμενο κεφάλαιο, για νέα κρίση που να είναι νόμιμη, σύμφωνα με τα εκτιθέμενα στο αιτιολογικό, στο Διοικητικό Πρωτοδικείο Μεσολογγίου.

Διατάσσει την απόδοση του παραβόλου, και

Επιβάλλει στους αναιρεσιβλήτους συμμετρως τη δικαστική δαπάνη του αναιρεσεϊόντος, η οποία ανέρχεται σε εννιακόσια είκοσι (920) ευρώ.

Η διάσκεψη έγινε στην Αθήνα στις 18 Μαΐου 2011

| | |
|----------------------------|----|
| Ο Πρόεδρος του Γ' Τμήματος | Η |
| Γραμματέας | |
| Γ. Σταυρόπουλος | Δ. |
| Τετράδη | |

και η απόφαση δημοσιεύθηκε σε δημόσια συνεδρίαση της 19ης Απριλίου 2012.

| | |
|----------------------------|------------------|
| Ο Πρόεδρος του Γ' Τμήματος | Η Γραμματέας του |
| Γ' Τμήματος | |
| Δ. Πετρούλιας | Δ. |
| Τετράδη | |

ΣΤΟ ΟΝΟΜΑ ΤΟΥ ΕΛΛΗΝΙΚΟΥ ΛΑΟΥ

Εντέλλεται προς κάθε δικαστικό επιμελητή να εκτελέσει όταν του το ζητήσουν την παραπάνω απόφαση, τους Εισαγγελείς να ενεργήσουν κατά την αρμοδιότητά τους και τους Διοικητές και τα άλλα όργανα της Δημόσιας Δύναμης να βοηθήσουν όταν τους ζητηθεί.

Η εντολή πιστοποιείται με την σύνταξη και την υπογραφή του παρόντος.

Αθήνα,

| | |
|----------------------------|------------------|
| Ο Πρόεδρος του Γ' Τμήματος | Η Γραμματέας του |
| Γ' Τμήματος | |

