

ΤΟ ΔΙΟΙΚΗΤΙΚΟ ΕΦΕΤΕΙΟ ΛΑΡΙΣΑΣ

Δικαστές: Ζαχαρίας Λαμπρινός (Πρόεδρος Εφετών Δ.Δ.), Παύλος Παπαμόσχου, Σεβαστή Μελετιλίδου (Εισηγήτρια) Εφέτες Δ.Δ.

Δικηγόροι: Σωτήριος Κυβέλος, Μαρία Γαλλιού, Ιωάννης

[...]

2. Επειδή, στο άρθρο 117 του ν. 3852/2010 (Α' 87), όπως αντικαταστάθηκε με το άρθρο 50 του ν. 4555/2018 (Α' 133) και κατά το άρθρο 67 αυτού ισχύει από την περιφερειακή περίοδο που αρχίζει μετά την έναρξη ισχύος του νόμου (19.7.2018), ενώ το πρώτο εδάφιο της περ. α' αντικαταστάθηκε με το άρθρο 70 παρ. 1 Ν. 4604/2019 (Α 50/26.3.2019), με τίτλο "κωλύματα εκλογιμότητας και ασυμβίβαστα" ορίζεται ότι: "1. Δεν μπορούν να εκλεγούν ή να είναι περιφερειάρχες ή περιφερειακοί σύμβουλοι: α) Δικαστικοί λειτουργοί, αξιωματικοί των ενόπλων δυνάμεων και των σωμάτων ασφαλείας και θρησκευτικοί λειτουργοί των γνωστών θρησκειών ... Ειδικές διατάξεις που απαγορεύουν την υποβολή ή την αποδοχή της παραίτησης των προσώπων αυτών ή που περιορίζουν το δικαίωμά τους να παραιτηθούν ή την αρμοδιότητα της αρχής να αποδεχθεί την παραίτησή τους εξακολουθούν να ισχύουν ... 4. Περιφερειάρχες ή περιφερειακοί σύμβουλοι που αποδέχονται οποιοδήποτε από τα καθήκοντα ή τα έργα που συνιστούν ασυμβίβαστο ή δεν εξόφλησαν την οφειλή τους σύμφωνα με το άρθρο 118 ή αποκτούν δημοτικότητα σε δήμο εκτός των ορίων της οικείας περιφέρειας, εκπίπτουν από το αξίωμά τους. Το κατά τόπον αρμόδιο Διοικητικό Εφετείο με απόφαση του διαπιστώνει την ύπαρξη του ασυμβίβαστου και την έκπτωση από το αξίωμα, εφόσον υποβληθεί σχετική ένσταση από τα αναφερόμενα στο άρθρο 147 πρόσωπα. Κατά της απόφασης με την οποία διαπιστώνεται το ασυμβίβαστο χωρεί αίτηση αναίρεσης ενώπιον του Συμβουλίου της Επικρατείας, σύμφωνα με τα οριζόμενα στο άρθρο 152" και στο άρθρο 147 με τίτλο "δικαίωμα ένστασης" ορίζεται ότι: "Ένσταση μπορεί να ασκήσει: α) κάθε εκλογέας εγγεγραμμένος στους εκλογικούς καταλόγους της οικείας περιφέρειας, καθώς και β) όποιος υπήρξε υποψήφιος κατά τις εκλογές στην οικεία περιφέρεια".

3. Επειδή, σύμφωνα με τις προεκτεθείσες διατάξεις της παραγράφου 1 του άρθρου 117, δεν μπορούν να εκλεγούν ή να είναι περιφερειάρχες ή περιφερειακοί σύμβουλοι θρησκευτικοί λειτουργοί των γνωστών θρησκειών, γεγονός το οποίο μπορεί να συνιστά τόσο κώλυμα εκλογιμότητας, αν υπήρχε πριν από την εκλογή και κατά την ανακήρυξη των υποψηφίων, όσο και ασυμβίβαστο, αν εξακολουθεί να υφίσταται ή αν προκύψει το πρώτον μετά την εκλογή και την ανακήρυξη των νέων περιφερειακών

αρχών (πρβλ. ΣτΕ 3427/2017 σχετικά με τις αντίστοιχου περιεχομένου διατάξεις της παρ. 3 του άρθρου 14 του ν. 3852/2010). Περαιτέρω, στην παρ. 4 του ίδιου άρθρου, στην περίπτωση ασυμβιβάστου, προβλέπεται η δυνατότητα ασκήσεως ενστάσεως ενώπιον του αρμόδιου διοικητικού Εφετείου, ώστε να διαπιστωθεί η ύπαρξη αυτού και η έκπτωση από το αξίωμα του περιφερειακού άρχοντα, η οποία μπορεί να ασκηθεί σε οποιοδήποτε χρονικό σημείο εντός της περιφερειακής περιόδου, δεδομένου ότι ο ν. 3852/2010 δεν προβλέπει ειδική προθεσμία για την άσκησή της (πρβλ. ΑΕΔ 11/2008, 1/2007, 5/2006, 11/2003, 7/2002, 16, 22/2001 σχετικά με την αίτηση του άρθρου 39 παρ. 1 του Κώδικα Α.Ε.Δ. - π.δ. 345/1976, Α' 141). Η ένσταση αυτή προϋποθέτει την συνδρομή το πρώτον, μετά την εκλογή και την ανακήρυξη των υποψηφίων, του λόγου ασυμβιβάστου στο πρόσωπο του εκλεγέντα, (μεταξύ των οποίων και η ανάληψη καθηκόντων θρησκευτικού λειτουργού) και, συνεπώς, είναι διάφορη της προβλεπόμενης από το άρθρο 149 του ν. 3852/2010 ενστάσεως κατά του κύρους των περιφερειακών εκλογών, η οποία έχει ως αντικείμενο τη διαπίστωση της υπάρξεως κωλύματος εκλογιμότητας που προϋπήρχε της εκλογής και της ανακηρύξεως των υποψηφίων. Εξάλλου, η ως άνω παρ.4 του άρθρου 117 του ν. 3852/2010 παραπέμπει μόνο στο άρθρο 147 του νόμου αυτού, ως προς την ενεργητική νομιμοποίηση για την άσκηση της ενστάσεως, και όχι και στα άρθρα 148-151 του νόμου αυτού, αλλά ούτε και στις διατάξεις των άρθρων 244-266 του Κώδικα Διοικητικής Δικονομίας, που αναφέρονται στην προδικασία και τη διαδικασία ασκήσεως αυτής (πρβλ. ΣτΕ 3427/2017).

Επειδή, ο καθού η ένσταση, με το από 1.7.2020 νομί-μως κατατεθέν υπόμνημά του, προβάλλει ότι η ασκηθείσα ένσταση είναι απαράδεκτη, κατά τις διατάξεις του άρθρου 246 του ΚΔΔ επειδή δεν στρέφεται κατά της δικαστικής απόφασης ανακήρυξής του ως επιτυχόντα, επίσης κατά τις διατάξεις του άρθρου 253 παρ. 2 του ΚΔΔ επειδή δεν κοινοποιήθηκε εντός επτά ημερών πριν την δικάσιμο στον επικεφαλής του οικείου εκλογικού συνδυασμού, καθώς και εκπρόθεσμα, κατά τις διατάξεις του άρθρου 150 του ν. 3852/2010, επειδή δεν ασκήθηκε εντός επτά ημερών από τη λήξη του χρόνου έκθεσης της πράξης ανακήρυξης των επιτυχόντων και επιλαχόντων συνδυασμών και υποψηφίων. Όλες οι παραπάνω ενστάσεις πρέπει να απορριφθούν ως νόμω αβάσιμες, σύμφωνα με όσα έγιναν δεκτά στη μείζονα σκέψη (αριθμός 3), δεδομένου ότι η ένσταση που ασκείται κατά τις ειδικές διατάξεις της παραγράφου 4 του άρθρου 117 του ν. 3852/2010 είναι απρόθεσμη (μπορεί να ασκηθεί σε οποιοδήποτε χρονικό σημείο εντός της περιφερειακής περιόδου), αφού ο λόγος έκπτωσης είναι επιγενόμενος της πράξης ανακήρυξης των υποψηφίων, ενώ δεν εφαρμόζεται ούτε η προδικασία των άρθρων 148-151 του νόμου αυτού, αλλά ούτε και των άρθρων 244-266 του Κώδικα Διοικητικής Δικονομίας, εφόσον η ως άνω παρ. 4 του άρθρου 117 δεν παραπέμπει στις διατάξεις αυτές. Συνεπώς, η ένσταση αυτή ασκείται παραδεκτά και πρέπει να εξεταστεί περαιτέρω στην ουσία.

4. Επειδή, όπως προκύπτει από την .../20.5.2020 βεβαίωση του Μητροπολίτη ..., ο καθού η ένσταση, ..., απέκτησε την ιδιότητα του θρησκευτικού λειτουργού της ορθόδοξης χριστιανικής θρησκείας όταν χειροτονήθηκε διάκονος στις 25.1.2020 και συνεχίζει να συντρέχει στο πρόσωπό του η ιδιότητα αυτή εφόσον διακονεί ως Εφημέριος στον Ιερό Ναό [...]. Συνεπώς, συντρέχει στο πρόσωπό του ασυμβίβαστο κατά τις διατάξεις της παραγράφου 1 του άρθρου 117 του ν. 3852/2010, λόγω ανάληψης καθηκόντων θρησκευτικού λειτουργού, και πρέπει αυτός να εκπέσει από το αξίωμα του τακτικού περιφερειακού συμβούλου στην περιφερειακή ενότητα Λάρισας της περιφέρειας Θεσσαλίας. Εξάλλου, είναι απορριπτέος ως νόμω αβάσιμος ο αντίθετος ισχυρισμός του καθού η ένσταση, ότι κρίσιμος χρόνος

συνδρομής του εν λόγω κωλύματος εκλογιμότητας είναι η ημερομηνία ανακήρυξης υποψηφίων, κατά την οποία δεν είχε χειροτονηθεί κληρικός και δεν μπορεί να θεωρηθεί ότι επηρέασε την εκλογική διαδικασία λόγω της θέσεώς του, δεδομένου ότι στην προκείμενη περίπτωση, σύμφωνα με όσα έγιναν δεκτά στη μείζονα σκέψη, πρόκειται για συνδρομή ασυμβίβαστου, επιγενόμενου της ανακήρυξης των υποψηφίων, που συνιστά λόγο έκπτωσης από το αξίωμα, κατά τις σαφείς διατάξεις της παραγράφου 4 του άρθρου 117 του ν. 3852/2010.

5. Επειδή, κατ' ακολουθία τούτων, πρέπει να γίνει δεκτή η κρινόμενη ένσταση, να επιστραφεί το καταβληθέν παράβολο στον ενιστάμενο και να καταδικαστεί ο καθού η ένσταση στα δικαστικά έξοδα του ενισταμένου ύψους 491,00 ευρώ.

[...]