

Αριθμός 1627/2010

ΤΟ ΣΥΜΒΟΥΛΙΟ ΤΗΣ ΕΠΙΚΡΑΤΕΙΑΣ

ΤΜΗΜΑ Δ΄

Συνεδρίασε δημόσια στο ακροατήριό του στις 12 Μαΐου 2009, με την εξής σύνθεση: Π. Πικραμμένος, Αντιπρόεδρος, Προεδρεύων, σε αναπλήρωση του Προέδρου του Τμήματος και της αναπληρώτριας Προέδρου, που είχαν κώλυμα, Χρ. Ράμμος, Ε. Νίκα, Σύμβουλοι, Ηλ. Μάζος, Ουρ. Νικολαράκου, Πάρεδροι. Γραμματέας η Δ. Μουζάκη, Γραμματέας του Δ΄ Τμήματος.

Για να δικάσει την από 31 Μαρτίου 2008 αίτηση: της, κατοίκου Κηφισιάς Αττικής (.....), η οποία παρέστη με το δικηγόρο Βασ. Τεντόμα (Α.Μ. 9187), που τον διόρισε στο ακροατήριο,

κατά των : 1) Υπουργού Εσωτερικών, ο οποίος παρέστη με την Φωτεινή Δεδούση, Πάρεδρο του Νομικού Συμβουλίου του Κράτους και 2) Δήμου Κηφισιάς, ο οποίος παρέστη με το δικηγόρο Γεώργιο Στρούζα (Α.Μ. 17433), που τον διόρισε με απόφασή της η Δημορχιακή Επιτροπή.

Με την αίτηση αυτή η αιτούσα επιδιώκει να ακυρωθούν : 1) η υπ` αριθμ. 320/7.11.2007 απόφαση του Δημοτικού Συμβουλίου του Δήμου Κηφισιάς και 2) η υπ` αριθμ. πρωτ. 12/14.2.2008 απόφαση της Ειδικής Επιτροπής της Περιφέρειας Αττικής (άρθρο 152 Ν. 3463/2006).

Η εκδίκαση άρχισε με την ανάγνωση της εκθέσεως του Εισηγητή, Παρέδρου Ηλ. Μάζου.

Κατόπιν το δικαστήριο άκουσε τον πληρεξούσιο της αιτούσας, ο οποίος ανέπτυξε και προφορικά τους προβαλλόμενους λόγους ακυρώσεως και ζήτησε να γίνει δεκτή η αίτηση, τον πληρεξούσιο του καθ' ου Δήμου και την αντιπρόσωπο του Υπουργού, οι οποίοι ζήτησαν 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 κρινομένης αιτήσεως έχει καταβληθεί το νόμιμο παράβολο (υπ` αριθμ. 3273138, 4326308/2008 ειδικά γραμμάτια παραβόλου, σειράς Α΄). 2. Επειδή, με την πράξη 320/7.11.2007 του Δημοτικού Συμβουλίου του Δήμου Κηφισιάς Αττικής αποφασίσθηκε η παραχώρηση ορισμένων τάφων «διαδοχικής ταφής» («οικογενειακών τάφων») του Κοιμητηρίου Κηφισιάς, μεταξύ

των οποίων και του τάφου στη Ζώνη Γ΄ και Κατηγορία Γ΄, με αριθμό διαγράμματος (κτηματολογίου) 276. Ο τάφος αυτός είχε παραχωρηθεί στην..... με την υπ` αριθμ. 316/4.7.1957 πράξη «παραχωρήσεως δικαιώματος χρήσεως χώρου» του Δημάρχου Κηφισιάς, απεφασίσθη δε η εκ νέου παραχώρηση του τάφου για τον λόγο ότι μετά τον θάνατό της δεν υπάρχουν άλλοι κατά νόμο δικαιούχοι χρήσεως του τάφου. Κατά της ανωτέρω αποφάσεως του Δημοτικού Συμβουλίου, και ειδικότερα κατά το μέρος που αφορά την παραχώρηση του ως άνω τάφου, η αιτούσα, συγγενής της, άσκησε στις 26.11.2007 προσφυγή, η οποία απερρίφθη ως εκπρόθεσμη με την απόφαση 43134 + 42243/13.12.2007 του Γενικού Γραμματέα της Περιφέρειας Αττικής. Προσφυγή, από 21.12.2007, της αιτούσης κατά της πράξης αυτής του Γενικού Γραμματέα απερρίφθη με το Πρακτικό 1/18.1.2008 (θέμα 4ο) της Ειδικής Επιτροπής του άρθρου 152 του ν. 3463/2006 του Νομαρχιακού Διαμερίσματος Αθηνών της Νομαρχιακής Αυτοδιοίκησης Αθηνών – Πειραιώς. Με την κρινόμενη αίτηση ζητείται ήδη η ακύρωση της ανωτέρω απόφασης 320/7.11.2007 του Δημοτικού Συμβουλίου Κηφισιάς και του υπ` αριθμ. 1/18.1.2008 πρακτικού (θέμα 4ο) της Ειδικής Επιτροπής του άρθρου 152 του ν. 3463/2006 του Νομαρχιακού Διαμερίσματος Αθηνών.

3. Επειδή, ο Κώδικας Δήμων και Κοινοτήτων, ο οποίος κυρώθηκε με τον ν. 3463/2006 (Α΄ 114), ορίζει στο άρθρο 97 παρ. 6 τα εξής: «Τρεις (3) ημέρες μετά τη συνεδρίαση του δημοτικού συμβουλίου δημοσιεύεται πίνακας στον οποίο σημειώνονται τα θέματα που συζητήθηκαν, ο αριθμός των αποφάσεων και περίληψη του περιεχομένου τους. Ο πίνακας αυτός αναρτάται στο δημοτικό κατάστημα, εκτός αν άλλες διατάξεις προβλέπουν ειδικό τρόπο για τη δημοσίευση των αποφάσεων του δημοτικού συμβουλίου. Οι κανονιστικού περιεχομένου αποφάσεις του δημοτικού συμβουλίου δημοσιεύονται ολόκληρες στο δημοτικό κατάστημα και οι ατομικές διοικητικές πράξεις τουλάχιστον σε περίληψη. Για τις δημοσιεύσεις συντάσσεται αποδεικτικό από δημοτικό υπάλληλο ή άλλο δημόσιο όργανο». Από την διάταξη αυτή συνάγεται ότι η δημοσίευση εν περιλήψει των ατομικού χαρακτήρος αποφάσεων των δημοτικών συμβουλίων αποτελεί συστατικό στοιχείο της νόμιμης υποστάσεώς τους (βλ. υπό το κράτος των προηγούμενων δημοτικών και κοινοτικών κωδίκων, ΣτΕ 378/2008, 859/1997, 82/1987 κ.ά.).

4. Επειδή, η προσβαλλόμενη με την κρινόμενη αίτηση απόφαση 320/7.11.2007 του Δημοτικού Συμβουλίου Κηφισιάς, με την οποία αποφασίσθηκε η παραχώρηση ορισμένων τάφων διαδοχικής ταφής, αποτελεί σώρευση περισσότερων ατομικών διοικητικών πράξεων (τόσων όσες και οι παραχωρούμενοι τάφοι) και, συνεπώς, προκειμένου η απόφαση αυτή να αποκτήσει νόμιμη υπόσταση, έπρεπε να δημοσιευθεί σύμφωνα με τα προβλεπόμενα στην διάταξη του άρθρου 97 παρ. 6 του Κώδικα Δήμων και Κοινοτήτων, που παρατίθεται στην προηγούμενη σκέψη. Απαιτείτο δηλαδή η δημοσίευση, με την ανάρτηση στο δημοτικό κατάστημα, πίνακα που να περιέχει, μεταξύ των άλλων, και περίληψη του περιεχομένου της ως άνω αποφάσεως του δημοτικού συμβουλίου. Στον πίνακα, όμως, που απεστάλη από την Διοίκηση στο Δικαστήριο και ο οποίος, σύμφωνα με το από 9.11.2007 αποδεικτικό δημοσίευσης, τοιχοκολλήθηκε στο δημοτικό κατάστημα την ίδια ημέρα, αναγράφονται σχετικώς με την προσβαλλόμενη πράξη μόνον τα ακόλουθα: «Τακτικά θέματα: 1... 2. Παραχώρηση εκ νέου τάφων (διαδοχικής ταφής)

κοιμητηρίου Κηφισιάς [Αριθμός Απόφασης] 320/07 [Παρατηρήσεις] Εγκρίνεται». Με την αναγραφή των ως άνω και μόνο γενικών στοιχείων στον πίνακα που δημοσιεύθηκε, δεν πληρούται η απαίτηση του νόμου για δημοσίευση «περίληψης» της αποφάσεως του Δημοτικού Συμβουλίου, διότι δεν προσδιορίζονται οι τάφοι τους οποίους αυτή αφορά, η έλλειψη δε του εν λόγω ουσιώδους στοιχείου καθιστά ανυπόστατη την προσβαλλόμενη απόφαση του Δημοτικού Συμβουλίου Κηφισιάς (πρβλ. ΣτΕ 859/1997, 3008/1996 κ.ά.).

5. Επειδή, περαιτέρω, εφόσον η προσβαλλόμενη απόφαση 320/7.11.2007 του Δημοτικού Συμβουλίου Κηφισιάς δεν έλαβε νόμιμη υπόσταση, δεν δύναται να θεωρηθεί ότι κινήθηκε καθ' οιονδήποτε τρόπο για την αιτούσα η προθεσμία για την άσκηση αιτήσεως ακυρώσεως κατά της αποφάσεως αυτής (πρβλ. ΣτΕ 2103/2006, 2759/2003, 859/1997, 3327/1991 κ.ά.). Επομένως, εμπροθέσμως προσβάλλεται η εν λόγω απόφαση, η οποία, για τον αυτεπαγγέλτως εξεταζόμενο λόγο ότι δεν δημοσιεύθηκε προσηκόντως και συνεπώς δεν έλαβε νόμιμη υπόσταση, πρέπει για λόγους ασφαλείας δικαίου να ακυρωθεί, κατά το μέρος που αφορά την παραχώρηση του ως άνω τάφου, αφού, όπως προκύπτει από τα στοιχεία του φακέλου (υπ' αριθμ. πρωτ. 11889/30.4.2009 έγγραφο του Δήμου Κηφισιάς προς το Δικαστήριο), έτυχε εφαρμογής, και ειδικότερα στη συνέχεια της πράξεως αυτής επελέγη, με κλήρωση, νέος δικαιούχος της χρήσεως του τάφου (πρβλ. ΣτΕ 859/1997, 3008/1996, 82/1987). Περαιτέρω, όπως έχει κριθεί, οι αποφάσεις με τις οποίες ασκείται έλεγχος νομιμότητας σε ανυπόστατες πράξεις στερούνται εκτελεσιμότητας (βλ. ΣτΕ 2800/2008, 2569/2002, 129/1999, πρβλ. και ΣτΕ 2353/2009, Ολομ. 1925/2002). Κατά συνέπεια, οι εκδοθείσες επί προσφυγών της αιτούσης (σύμφωνα με τα άρθρα 150, 151 και 152 του Δημοτικού και Κοινοτικού Κώδικα) αποφάσεις 43134 + 42243/13.12.2007 του Γενικού Γραμματέα της Περιφέρειας Αττικής και 1/18.1.2008 (θέμα 4ο) της Ειδικής Επιτροπής του άρθρου 152 του ν. 3463/2006 του Νομαρχιακού Διαμερίσματος Αθηνών, με τις οποίες ασκήθηκε έλεγχος νομιμότητας στην προσβαλλόμενη απόφαση του Δημοτικού Συμβουλίου Κηφισιάς, δεν είναι εκτελεστές πράξεις, και, ως εκ τούτου, η υπό κρίση αίτηση, καθ' όσον στρέφεται κατ' αυτών, είναι απορριπτέα ως απαράδεκτη.

6. Επειδή, το Δικαστήριο, εκτιμώντας τις περιστάσεις, απαλλάσσει, κατ' άρθρο 39 παρ. 1 του π.δ/τος 18/1989 (Α' 8), τους διαδίκους από την δικαστική δαπάνη.

Δια ταύτα

Δέχεται εν μέρει την κρινόμενη αίτηση.

Ακυρώνει την απόφαση 320/7.11.2007 του Δημοτικού Συμβουλίου του Δήμου Κηφισιάς περί παραχωρήσεως τάφων διαδοχικής ταφής του Κοιμητηρίου Κηφισιάς, κατά το μέρος που αφορά τον τάφο στη Ζώνη Γ' και Κατηγορία Γ', με αριθμό διαγράμματος (κτηματολογίου) 276, ο οποίος είχε παραχωρηθεί στην με την υπ' αριθμ. 316/4.7.1957 πράξη του Δημάρχου Κηφισιάς.

Απορρίπτει την αίτηση κατά τα λοιπά.

Διατάσσει την απόδοση του παραβόλου, και

Απαλλάσσει τους διαδίκους από την δικαστική δαπάνη.

Η διάσκεψη έγινε στην Αθήνα στις 3 Μαΐου 2010