

Αριθμός 1952/2016

ΤΟ ΣΥΜΒΟΥΛΙΟ ΤΗΣ ΕΠΙΚΡΑΤΕΙΑΣ

ΤΜΗΜΑ ΣΤ

Συνεδρίασε δημόσια στο ακροατήριό του στις 26 Σεπτεμβρίου 2016, με την εξής σύνθεση: Χρ. Ράμμος, Αντιπρόεδρος, Πρόεδρος του Στ' Τμήματος, Αντ. Χλαμπέα, Ελ. Παπαδημητρίου, Σύμβουλοι, Φρ. Γιαννακού, Κ. Μαρίνου, Πάρεδροι. Γραμματέας η Ελ. Γκίκα, Γραμματέας του Στ' Τμήματος.

Για να δικάσει την από 29 Σεπτεμβρίου 2015 αίτηση:

του Δήμου, ο οποίος παρέστη με τον δικηγόρο Παναγιώτη Σιμιτό (Α.Μ. 34 Δ.Σ. Νάξου), που τον διόρισε με απόφαση του Δημάρχου,

κατά του Υπουργού Εσωτερικών και Διοικητικής Ανασυγκρότησης, ο οποίος παρέστη με τον Γεώργιο Θεοδωρακόπουλο, Πάρεδρο του Νομικού Συμβουλίου του Κράτους,

και κατά της παρεμβαίνουσας ανώνυμης εταιρείας με την επωνυμία «.....», που εδρεύει στο, η οποία παρέστη με τον δικηγόρο Νικόλαο Φραγκάκη (Α.Μ. 4166), που τον διόρισε με πληρεξούσιο.

Με την αίτηση αυτή ο αιτών Δήμος επιδιώκει να ακυρωθεί η υπ' αριθμ. 56/2015 απόφαση της Ειδικής Επιτροπής του άρθρου 152 ν. 3463/2006 του νομού Κυκλάδων.

Η εκδίκαση άρχισε με την ανάγνωση της εκθέσεως της εισηγήτριας, Συμβούλου Ελ. Παπαδημητρίου.

Κατόπιν το δικαστήριο άκουσε τον πληρεξούσιο του αιτούντος Δήμου, ο οποίος ανέπτυξε και προφορικά τους προβαλλόμενους λόγους ακυρώσεως και ζήτησε να γίνει δεκτή η αίτηση, τον πληρεξούσιο της παρεμβαίνουσας εταιρείας και τον 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 κρινόμενης αίτησης δεν απαιτείται, σύμφωνα με το νόμο, η καταβολή παραβόλου (άρθρα 276 παρ. 1 ν. 3463/2006, Α' 114, και 36 παρ. 1 του π.δ. 18/1989, Α' 8).

2. Επειδή, με την αίτηση αυτή ζητείται η ακύρωση της 56/29.6.2015 απόφασης της Ειδικής Επιτροπής του άρθρου 152 ν. 3463/2006 Νομού Κυκλάδων, κατά το μέρος που με αυτή απορρίφθηκε προσφυγή του Δήμου κατά της 33562/19.5.2015 απόφασης του Γενικού Γραμματέα Αποκεντρωμένης Διοίκησης Αιγαίου, με την οποία, κατόπιν ελέγχου νομιμότητας (άρθρου 25 δ' ν. 3463/2006 και άρθρου 238 του ν. 3852/2010), ακυρώθηκε η 110/2015 απόφαση του Δημοτικού Συμβουλίου του Δήμου Με την απόφαση αυτή είχε κηρυχθεί αναγκαστική σύσταση δουλείας εγκατάστασης δεματοποιητή και προσωρινής αποθήκευσης απορριμμάτων υπέρ του Δήμου, καθώς και δουλείας διόδου για την πρόσβαση στην εγκατάσταση, επί των αναγραφόμενων στην απόφαση ακινήτων. Συμπροσβαλλόμενη, πρέπει να θεωρηθεί και η προαναφερόμενη (33562/19.5.2015) απόφαση του Γενικού Γραμματέα Αποκεντρωμένης Διοίκησης Αιγαίου (πρβλ. ΣΤΕ 361/2016, 3656/2014), με την οποία, κατόπιν ελέγχου νομιμότητας, ακυρώθηκε η ως άνω απόφαση του Δημοτικού Συμβουλίου του Δήμου

3. Επειδή, παραδεκτώς παρεμβαίνει υπέρ της διατήρησης των ως άνω προσβαλλόμενων πράξεων η ανώνυμη εταιρεία, με την επωνυμία «.....», ιδιοκτήτρια ακινήτων επί των οποίων, μεταξύ άλλων, με την 110/2015 απόφαση του Δημοτικού Συμβουλίου κηρύχθηκε η σύσταση αναγκαστικής δουλείας, έχοντας προς τούτο έννομο συμφέρον.

4. Επειδή, στο άρθρο 212 παράγραφος 1 του Κώδικα Δήμων και Κοινοτήτων (Κ.Δ.Κ., ν. 3463/2006, Α' 114), ορίζεται ότι: «1. Η κήρυξη της απαλλοτρίωσης ή η σύσταση δουλείας ακινήτου, που βρίσκεται μέσα στη διοικητική περιφέρεια Δήμου ή Κοινότητας, γίνεται με απόφαση του δημοτικού ή κοινοτικού συμβουλίου, η οποία λαμβάνεται με την απόλυτη πλειοψηφία του συνόλου των μελών του» και στο άρθρο 96 του ίδιου Κώδικα ορίζεται ότι: «1... 2. Το συμβούλιο έχει απαρτία όταν είναι παρόν το ήμισυ πλέον ενός του αριθμού των μελών του. 3... 4. Το συμβούλιο λαμβάνει τις αποφάσεις του με την απόλυτη πλειοψηφία των παρόντων, αν δεν υπάρχει άλλη διάταξη που ορίζει διαφορετικά...». Περαιτέρω, στο άρθρο 67 παρ. 8 του ν. 3852/2010 «Νέα Αρχιτεκτονική της Αυτοδιοίκησης και της Αποκεντρωμένης Διοίκησης - Πρόγραμμα Καλλικράτης» (Α' 87) ορίζεται ότι: «8. Στις συνεδριάσεις του δημοτικού συμβουλίου προσκαλούνται οι πρόεδροι των τοπικών και δημοτικών κοινοτήτων, καθώς και ο εκπρόσωπος της τοπικής κοινότητας, όταν στην ημερήσια διάταξη περιλαμβάνονται ειδικά θέματα, που αφορούν τις αντίστοιχες κοινότητες. Για τα θέματα αυτά, τα ανωτέρω πρόσωπα μετέχουν στη συζήτηση με δικαίωμα ψήφου. Σε περίπτωση μη πρόσκλησης, η σχετική απόφαση του δημοτικού συμβουλίου είναι άκυρη» (ομοίου περιεχομένου είναι και η διάταξη του άρθρου 95 παρ.7 του ν. 3463/2006, Α' 114). Εξάλλου, κατ' εξουσιοδότηση του άρθρο 67 παρ. 9 του ν. 3852/2010, όπως τροποποιήθηκε με το άρθρο 18 παρ. 10 περ. στ' του ν. 3870/2010 (Α' 138), εκδόθηκε «Πρότυπος Κανονισμός Λειτουργίας Δημοτικού Συμβουλίου» (άρθρο πρώτο της 16852/2011 απόφασης του Υπουργού Εσωτερικών, Αποκέντρωσης και Ηλεκτρονικής Διακυβέρνησης, Β' 661), στο άρθρο 3 του οποίου ορίζονται τα ακόλουθα: «1. Το Δημοτικό Συμβούλιο συνεδριάζει ύστερα από πρόσκληση του προέδρου, στην οποία αναγράφονται ο τόπος, ο χρόνος της συνεδρίασης καθώς και τα θέματα της ημερήσιας διάταξης... 2. Ο Πρόεδρος

φροντίζει η πρόσκληση να σταλεί, εκτός από τους δημοτικούς συμβούλους, υποχρεωτικά στο Δήμαρχο και στον κατά περίπτωση Πρόεδρο Δημοτικής ή Τοπικής Κοινότητας ή Εκπρόσωπο Τοπικής Κοινότητας όταν συζητούνται θέματα που αφορούν την αντίστοιχη κοινότητα. Σε περίπτωση μη πρόσκλησης του, οι σχετικές αποφάσεις πάσχουν από ακυρότητα» και στο άρθρο 7 παρ.7 ότι: «Το συμβούλιο λαμβάνει τις αποφάσεις του με την απόλυτη πλειοψηφία των παρόντων, αν δεν ορίζεται διαφορετικά με άλλη διάταξη... Για τη λήψη απόφασης που αφορά Δημοτική ή Τοπική κοινότητα στον αριθμό των ψήφων που απαιτούνται για τη λήψη της απόφασης αυτής προσμετράται και η ψήφος του Προέδρου της Δημοτικής ή Τοπικής Κοινότητας ή του Εκπροσώπου Τοπικής Κοινότητας».

5. Επειδή, από το συνδυασμό των ανωτέρω διατάξεων προκύπτει ότι στις συνεδριάσεις του Δημοτικού Συμβουλίου μετέχουν κατά τη συζήτηση, με δικαίωμα ψήφου, και οι Πρόεδροι των Τοπικών και Δημοτικών Κοινοτήτων, όταν στην ημερήσια διάταξη περιλαμβάνονται ειδικά θέματα, που αφορούν τις αντίστοιχες κοινότητες (άρθρο 67 παρ. 8 του ν. 3852/2010) και η ψήφος τους προσμετράται για τη λήψη απόφασης που αφορά τη Δημοτική ή Τοπική τους Κοινότητα στον αριθμό των ψήφων που απαιτούνται για τη λήψη της απόφασης αυτής (Πρότυπος Κανονισμός Λειτουργίας Δημοτικού Συμβουλίου). Ειδικά δε, σε περίπτωση κήρυξης, κατά το άρθρο 212 παρ. 1 του ν. 3463/2006, απαλλοτρίωσης ή σύστασης δουλείας ακινήτου που βρίσκεται στη διοικητική περιφέρεια Τοπικής ή Δημοτικής Κοινότητας Δήμου, με απόφαση του Δημοτικού Συμβουλίου, η οποία λαμβάνεται με την απόλυτη πλειοψηφία του συνόλου των μελών του, η ψήφος του Προέδρου της αντίστοιχης Τοπικής ή Δημοτικής Κοινότητας προσμετράται τόσο για τον σχηματισμό της απόλυτης πλειοψηφίας, όσο και για τη λήψη της απόφασης.

6. Επειδή, από τα στοιχεία του φακέλου προκύπτουν τα ακόλουθα: Με την 110/2015 απόφαση του Δημοτικού Συμβουλίου του Δήμου κηρύχθηκε υπέρ του Δήμου, επί των αναγραφόμενων στην απόφαση ακινήτων, αναγκαστική σύσταση δουλείας εγκατάστασης δεματοποιητή και προσωρινής αποθήκευσης απορριμμάτων, για το χρονικό διάστημα από 1.5.2015 μέχρι 31.12.2018, με σκοπό την αποκατάσταση του υφιστάμενου Χώρου Ανεξέλεγκτης Διάθεσης Απορριμμάτων (Χ.Α.Δ.Α.) στην περιοχή Αλωνάκι και την υλοποίηση της πρώτης φάσης της Ολοκληρωμένης Εγκατάστασης Διαχείρισης Απορριμμάτων (Ο.Ε.Δ.Α.) στο, στον χώρο «Ορυχεία, καθώς και αναγκαστική σύσταση δουλείας διόδου, για το ίδιο χρονικό διάστημα, για την πρόσβαση από το υφιστάμενο οδικό δίκτυο προς τον άνω χώρο, όπου θα λειτουργήσει η εγκατάσταση. Για τη λήψη της απόφασης αυτής ψήφισαν είκοσι δύο (22) από τα είκοσι επτά (27) μέλη του Δημοτικού Συμβουλίου, εκ των οποίων δέκα τέσσερα (14) μέλη ψήφισαν θετικά, οκτώ (8) μέλη ψήφισαν αρνητικά, ενώ αρνητικά ψήφισε και ο Πρόεδρος της Τοπικής Κοινότητας Ακολούθως, με την 33562/19.5.2015 απόφαση του Γενικού Γραμματέα Αποκεντρωμένης Διοίκησης Αιγαίου ακυρώθηκε, κατόπιν αυτεπάγγελτου ελέγχου νομιμότητας κατά τα άρθρα 225 και 238 του ν. 3852/2010, η ανωτέρω απόφαση του Δημοτικού Συμβουλίου, με την αιτιολογία ότι δεν είχε ληφθεί με την προβλεπόμενη, από τις διατάξεις του άρθρου 212 του ίδιου νόμου, πλειοψηφία του συνολικού αριθμού των μελών του Δημοτικού Συμβουλίου, δεδομένου ότι σε σύνολο είκοσι οκτώ (28) μελών (με προσμέτρηση και του

Προέδρου της Τοπικής Κοινότητας) η απόφαση ελήφθη με πλειοψηφία δεκατεσσάρων (14) μελών. Την ακύρωση της 110/2015 απόφασης του Δημοτικού Συμβουλίου είχε ζητήσει, με την από 20.4.2015 προσφυγή της, ενώπιον του Γενικού Γραμματέα Αποκεντρωμένης Διοίκησης Αιγαίου και η παρεμβαίνουσα εταιρεία. Κατά της ως άνω ακυρωτικής (33562/19.5.2015) απόφασης, ο Δήμος άσκησε την από 4.6.2015 προσφυγή νομιμότητας ενώπιον της Ειδικής Επιτροπής του άρθρου 152 του ν. 3463/2006 του Νομού Κυκλάδων, η οποία απορρίφθηκε με την ήδη προσβαλλόμενη (56/29.6.2015) απόφαση, με την οποία κρίθηκε ότι με νόμιμη αιτιολογία ο Γενικός Γραμματέας Αποκεντρωμένης Διοίκησης Αιγαίου ακύρωσε την ως άνω 110/2015 απόφαση του Δημοτικού Συμβουλίου.

7. Επειδή, με την κρινόμενη αίτηση προβάλλεται ως λόγος ακύρωσης των προσβαλλόμενων πράξεων ότι αυτές εξεδόθησαν κατά παράβαση νόμου, διότι τα μέλη του Δημοτικού Συμβουλίου κάθε Δήμου είναι ορισμένα σε αριθμό εκ του νόμου, για δε τον Δήμο έχουν ορισθεί σε είκοσι επτά (27) μέλη, και ως εκ τούτου, για τη λήψη απόφασης με απόλυτη πλειοψηφία, κατά τη διάταξη του άρθρου 212 του ν. 3463/2006 (ΚΔΚ), απαιτείται πλειοψηφία τουλάχιστον δεκατεσσάρων (14) ψήφων, ανεξάρτητα εάν στη διαδικασία έχει συμμετάσχει με δικαίωμα ψήφου Πρόεδρος Τοπικής Κοινότητας ή όχι. Ο λόγος αυτός, ενόψει των όσων έγιναν δεκτά στη σκέψη 5, πρέπει να απορριφθεί ως αβάσιμος, διότι σε περίπτωση σύστασης δουλείας επί ακινήτου που βρίσκεται στη διοικητική περιφέρεια Τοπικής Κοινότητας Δήμου, με απόφαση του Δημοτικού Συμβουλίου, η οποία λαμβάνεται με την απόλυτη πλειοψηφία του συνόλου των μελών του, ο Πρόεδρος της αντίστοιχης Τοπικής Κοινότητας συμμετέχει στη συνεδρίαση του Δημοτικού Συμβουλίου κατά τη συζήτηση της σχετικής υπόθεσης, με δικαίωμα ψήφου και η ψήφος του αυτή προσμετράται, τόσο για τον σχηματισμό της απόλυτης πλειοψηφίας που απαιτείται κατά νόμο, όσο και για τη λήψη της απόφασης επί του θέματος αυτού. Επομένως, στην προκείμενη περίπτωση, για τον υπολογισμό της απόλυτης πλειοψηφίας, που απαιτούνταν κατ' άρθρο 212 του ν. 3463/2006 (ΚΔΚ), για τη σύσταση δουλείας επί ακινήτου που βρίσκεται στην περιφέρεια της Τοπικής Κοινότητας Μεγαλοχωρίου του Δήμου, έπρεπε στο σύνολο των μελών του Δημοτικού Συμβουλίου του ως άνω Δήμου, που ανέρχονται σε είκοσι επτά (27), να προσμετρηθεί και ο Πρόεδρος της Τοπικής Κοινότητας, οπότε σε σύνολο είκοσι οκτώ (28) μελών, απαιτούνταν δέκα πέντε (15) μέλη για να σχηματισθεί απόλυτη πλειοψηφία, όπως νόμιμα και ορθά έγινε δεκτό και με τις προσβαλλόμενες αποφάσεις. Πρέπει δε να απορριφθεί ως αβάσιμος ο ειδικότερος ισχυρισμός του αιτούντος Δήμου, ότι ο Πρόεδρος της Τοπικής Κοινότητας συμμετέχει μεν στη συνεδρίαση του Δημοτικού Συμβουλίου για θέματα που αφορούν την Κοινότητά του με δικαίωμα ψήφου, δεν καθίσταται όμως μέλος του Δημοτικού Συμβουλίου και δεν μπορεί να ληφθεί υπόψη για τον σχηματισμό της, κατά τα ανωτέρω, απαιτούμενης απόλυτης πλειοψηφίας. Και τούτο διότι η ως άνω συμμετοχή του Προέδρου της Τοπικής Κοινότητας στη συνεδρίαση του Δημοτικού Συμβουλίου με δικαίωμα ψήφου έχει ως σκοπό τη χορήγηση σ' αυτόν της δυνατότητας αποφασιστικής επιρροής σε θέματα που αφορούν την Τοπική του Κοινότητα και, για το λόγο αυτό, η ψήφος του πρέπει να προσμετράται στις ψήφους των μελών του Δημοτικού Συμβουλίου και για τον υπολογισμό της απόλυτης

πλειοψηφίας, όπου αυτή απαιτείται, και για τη λήψη της σχετικής απόφασης επί θεμάτων της Τοπικής Κοινότητας.

8. Επειδή, μη προβαλλομένου άλλου λόγου ακύρωσης, η κρινόμενη αίτηση ακύρωσης πρέπει να απορριφθεί στο σύνολό της.

Διά ταύτα

Απορρίπτει την αίτηση.

Επιβάλλει σε βάρος του αιτούντος Δήμου τη δικαστική δαπάνη του καθού Ελληνικού Δημοσίου και της παρεμβαίνουσας που ανέρχεται στο ποσό των τετρακοσίων εξήντα (460) ευρώ, για τον καθένα.

Η διάσκεψη έγινε στην Αθήνα στις 4 Οκτωβρίου 2016 και η απόφαση δημοσιεύθηκε σε δημόσια συνεδρίαση της 17ης του ίδιου μήνα και έτους.