

ΠΡΑΚΤΙΚΟ Β**Της 11ης/11.09.2018 Συνεδρίασης της κατ' άρθρο 152 του Κώδικα Δήμων και Κοινοτήτων (Ν. 3463/2006) 2ης Ειδικής Επιτροπής της Αποκεντρωμένης Διοίκησης Μακεδονίας-Θράκης.**

Η 2η Ειδική Επιτροπή του άρθρου 152 του Κ.Δ.Κ. (Ν. 3463/06) της Αποκεντρωμένης Διοίκησης Μακεδονίας - Θράκης (πρώην Περιφέρειας Κεντρικής Μακεδονίας) συγκροτήθηκε, δυνάμει της με αριθμό 43826/28439/18.07.11 απόφασης του Γενικού Γραμματέα της Αποκεντρωμένης Διοίκησης Μακεδονίας - Θράκης (ΦΕΚ 242/01.08.11, Τεύχος Υπαλλήλων Ειδικών Θέσεων και Οργάνων Διοίκησης Φορέων Δημοσίου και Ευρύτερου Δημόσιου Τομέα), όπως τροποποιήθηκε με τις με αριθμούς 90809/19.12.2011 (ΦΕΚ 482/30.12.2011, Τεύχος ΥΟΔΔ), 67314/05.09.2012 (ΦΕΚ 444/24.09.2012, Τεύχος ΥΟΔΔ), 74825/28.09.2012 (ΦΕΚ 476/11.10.2012, Τεύχος ΥΟΔΔ), 54229/09.07.2013 (ΦΕΚ 360/29.07.2013, Τεύχος ΥΟΔΔ), 21973/26.03.2014 (ΦΕΚ 228/17.04.2014, Τεύχος ΥΟΔΔ), οικ. 97416/31.10.2014 (ΦΕΚ 695/07.11.2014, Τεύχος ΥΟΔΔ), 14107/24.02.2015 (ΦΕΚ 154/23.03.2015, Τεύχος ΥΟΔΔ), 22104/30-03-2016 (ΦΕΚ 187/30.03.2015, Τεύχος ΥΟΔΔ), οικ. 70429/10-10-2016 (ΦΕΚ 557/18.10.2016, Τεύχος ΥΟΔΔ) αποφάσεις του ίδιου Γενικού Γραμματέα και με τους αριθμούς 36909/08.06.2017 (ΦΕΚ 292/19.06.2017, Τεύχος ΥΟΔΔ) και 13221 (ΦΕΚ 158/21.03.2018, Τεύχος ΥΟΔΔ) αποφάσεις του Συντονιστή Αποκεντρωμένης Διοίκησης Μακεδονίας Θράκης, αποτελούμενη από τους παρακάτω: α) Αγγελική Γκρίντζαλη του Επαμεινώνδα, Πάρεδρο του Ν.Σ.Κ. ως Πρόεδρο, με αναπληρώτρια την Αθανασία Μήτρου – Κρυστάλλη του Ευσταθίου, Δικαστική Πληρεξούσια Α' του Ν.Σ.Κ. , β) Ευστάθιο Κουτσοχήνα του Βασιλείου, Πρόεδρο του Δικηγορικού Συλλόγου Θεσσαλονίκης, με αναπληρωτή τον Ιωάννη Αντωνίου του Μιχαήλ, μέλος του Δ.Σ. του Δικηγορικού Συλλόγου Θεσσαλονίκης και γ) Δήμητρα Πυρινή του Στεργίου, Δημοτική Σύμβουλο του Δήμου Εμμανουήλ Παπά, εκπρόσωπο της Τ.Ε.Δ.Κ. Ν. Σερρών, με αναπληρωτή τον Αναστάσιο Καραμπατζό, Δημοτικό Σύμβουλο του Δήμου Νάουσας, εκπρόσωπο της Τ.Ε.Δ.Κ. Ν. Ημαθίας.

Γραμματέας της Επιτροπής ορίστηκε ο Στυλιανός Φαρμάκης του Ιωάννη, με αναπληρωτή τον Γεώργιο Καραβέργο του Αθανασίου, υπάλληλοι και οι δύο της Αποκεντρωμένης Διοίκησης Μακεδονίας-Θράκης.

Η 2^η Ειδική Επιτροπή, η οποία, σύμφωνα με την παράγραφο 1 του άρθρου 238 του Ν. 3852/2010 (ΦΕΚ Α' 87), θα εξακολουθήσει να ασκεί την κατ' άρθρα 151 και 152 του Κώδικα Δήμων και Κοινοτήτων αρμοδιότητά της επί των αποφάσεων που εκδίδονται κατά τα άρθρα 255, 226 και 227 του πιο πάνω ν.3852/2010 μέχρι την έναρξη λειτουργίας της Αυτοτελούς Υπηρεσίας Εποπτείας Ο.Τ.Α., συνήλθε σήμερα, την 11^η Σεπτεμβρίου 2018, ημέρα Τρίτη και ώρα 11.30 μ.μ., σε δημόσια συνεδρίαση, στην έδρα της Αποκεντρωμένης Διοίκησης Μακεδονίας - Θράκης, στη Θεσσαλονίκη, επί της οδού Τ. Οικονομίδη και Καθηγητή Ρουσσίδη, στην αίθουσα συνεδριάσεων στο ισόγειο του κτιρίου, μετά από πρόσκληση των μελών της, κατ' εντολή της Πρόεδρου της, με την παρουσία: α) της Προέδρου της

Επιτροπής, Αγγελικής Γκρίντζαλη, β) του τακτικού μέλους της Επιτροπής Δήμητρας Πυρινή και γ) του αναπληρωματικού μέλους της Επιτροπής Ιωάννη Αντωνίου. Καθήκοντα γραμματέα άσκησε ο Γιώργος Καραβέργος.

Η Επιτροπή, αφού διαπίστωσε ότι βρίσκεται σε απαρτία, κατά τις διατάξεις των παρ. 3 του άρθρου 152 του Ν. 3463/2006, 2 του άρθρου 2 του κανονισμού λειτουργίας της (31925/06.06.2007 απόφαση του Υφυπουργού Εσωτερικών, Δημόσιας Διοίκησης και Αποκέντρωσης – ΦΕΚ Β' 1020) και παρ. 1 του άρθρου 14 του κυρωθέντα με το άρθρο πρώτο του Ν. 2690/1999 (ΦΕΚ Α' 45) Κώδικα Διοικητικής Διαδικασίας, προχώρησε στην εξέταση και λήψη απόφασης επί του κάτωθι θέματος:

Προσφυγή της ένωσης οικονομικών φορέων με την επωνυμία: «Κοινοπραξία ΜΕ.ΚΟΝ. Α.Ε. – ΑΦΟΙ ΜΑΝΑΒΑΚΗ Ο.Ε.», της ανώνυμης εταιρείας με την επωνυμία «ΜΕ.ΚΟΝ. Α.Ε.» και της εταιρίας με την επωνυμία «ΑΦΟΙ ΜΑΝΑΒΑΚΗ Ο.Ε.» κατά της σιωπηρής απόρριψης από τον Συντονιστή της Αποκεντρωμένης Διοίκησης Μακεδονίας – Θράκης της από 9.3.2018 προσφυγής τους, κατά της σιωπηρής απόρριψης από την Οικονομική Επιτροπή του Δήμου Κασσάνδρας της υπ' αριθμ. 21114/12.2.2018 ένστασής τους κατά της με αριθμό 19/2018 απόφασης της Οικονομικής Επιτροπής του Δήμου Κασσάνδρας με θέμα: «Έγκριση πρακτικού 1 του διαγωνισμού για την ανάδειξη αναδόχου εκτέλεσης του έργου: "Αξιοποίηση γεωτρήσεων Δήμου Κασσάνδρας και κατασκευή αγωγών προσαγωγής νερού προς υδατοδεξαμενές και κεντρικά φρεάτια διανομής πόσιμου νερού (μελέτη 173/2016)".

ΘΕΜΑ 2^ο

Η Πρόεδρος της Επιτροπής, Αγγελική Γκρίντζαλη, πήρε το λόγο ως εισηγήτρια και με την εισήγησή της ανέπτυξε το νομικό και πραγματικό μέρος της υπόθεσης και τα προς επίλυση ζητήματα και εισηγήθηκε να απορριφθεί στο σύνολό της η από 11.6.2018 (με αριθμό πρωτοκόλλου 99) προσφυγή των α) Κοινοπραξίας με την επωνυμία «Κοινοπραξία ΜΕ.ΚΟΝ. Α.Ε. – ΑΦΟΙ ΜΑΝΑΒΑΚΗ», β) της ανώνυμης εταιρίας με την επωνυμία «ΜΕ.ΚΟΝ. Α.Ε.» και γ) της ομόρρυθμης εταιρίας με την επωνυμία «ΑΦΟΙ ΜΑΝΑΒΑΚΗ Ο.Ε.» κατά της σιωπηρής απόρριψης από τον Συντονιστή της Αποκεντρωμένης Διοίκησης Μακεδονίας – Θράκης της προσφυγής τους, ως απαράδεκτη, για τους λόγους που αναφέρονται στην εισήγησή της.

Στη Συνεδρίαση παραβρέθηκαν και έλαβαν το λόγο, ο Μαρίνος Μακρόγλου, πληρεξούσιος δικηγόρος των προσφευγόντων, καθώς και οι Δημήτριος Δημητριάδης και Πέτρος Μεγκλής, μηχανικοί –

εκπρόσωποι της προσφεύγουσας Κοινοπραξίας, ως έχοντες έννομο συμφέρον. Η Επιτροπή, μετά την αποχώρηση των παρισταμένων, αφού μελέτησε τα στοιχεία του φακέλου της υποθέσεως, τις διατάξεις του νόμου που διέπουν την κρινόμενη υπόθεση και την ερμηνεία αυτών, τους προβαλλόμενους λόγους της προσφυγής, καθώς και τα ζητήματα που τέθηκαν κατ' αυτήν, αποφάσισε τα εξής:

Αριθμός απόφασης 78/2018

I. Στις 11.6.2018 υποβλήθηκε ενώπιον της 2^{ης} Ειδικής Επιτροπής του άρθρου 152 του ν.3463/2006, και έλαβε αριθμό πρωτοκόλλου 99, προσφυγή των α. Κοινοπραξίας με την επωνυμία «Κοινοπραξία ΜΕ.ΚΟΝ. Α.Ε. – ΑΦΟΙ ΜΑΝΑΒΑΚΗ», που εδρεύει στην Καβάλα και εκπροσωπείται νόμιμα, β. της ανώνυμης εταιρίας με την επωνυμία «ΜΕ.ΚΟΝ. Α.Ε.», που εδρεύει στην Καβάλα και εκπροσωπείται νόμιμα και γ. της ομόρρυθμης εταιρίας με την επωνυμία «ΑΦΟΙ ΜΑΝΑΒΑΚΗ Ο.Ε.», που εδρεύει στο Διονυσίου Χαλκιδικής και εκπροσωπείται νόμιμα, κατά της σιωπηρής απόρριψης από τον Συντονιστή της Αποκεντρωμένης Διοίκησης Μακεδονίας – Θράκης της από 9.3.2018 προσφυγής τους, κατά της σιωπηρής απόρριψης από την Οικονομική Επιτροπή του Δήμου Κασσάνδρας της υπ' αριθμ. 21114/12.2.2018 ένστασής τους κατά της με αριθμό 19/2018 απόφασης της Οικονομικής Επιτροπής του Δήμου Κασσάνδρας με θέμα: «Έγκριση πρακτικού 1 του διαγωνισμού για την ανάδειξη αναδόχου εκτέλεσης του έργου: "Αξιοποίηση γεωτρήσεων Δήμου Κασσάνδρας και κατασκευή αγωγών προσαγωγής νερού προς υδατοδεξαμενές και κεντρικά φρεάτια διανομής πόσιμου νερού (μελέτη 173/2016)".

II. Ο ν.3852/2010 (ΦΕΚ 87 Α'/7.6.2010) – Νέα Αρχιτεκτονική της Αυτοδιοίκησης και της Αποκεντρωμένης Διοίκησης – Πρόγραμμα Καλλικράτης- ορίζει τα εξής:

Άρθρο 225. «Υποχρεωτικός έλεγχος νομιμότητας. «1. Οι αποφάσεις των συλλογικών οργάνων των δήμων και των περιφερειών αποστέλλονται υποχρεωτικά για έλεγχο νομιμότητας στην Αυτοτελή Υπηρεσία Εποπτείας Ο.Τ.Α., εφόσον αφορούν: α) ρυθμίσεις κανονιστικού περιεχομένου, β) την ανάθεση έργων, υπηρεσιών, μελετών και προμηθειών, γ) την αγορά και εκποίηση ακινήτων, δ) την κήρυξη αναγκαστικών απαλλοτριώσεων, ε) την επιβολή φόρων, τελών, δικαιωμάτων, στ) τη σύναψη κάθε μορφής συμβάσεων, στις οποίες συμπεριλαμβάνονται και εκείνες που προβλέπονται από ειδικές διατάξεις της κείμενης νομοθεσίας, ζ) τη σύναψη δανείων, η) τη διενέργεια τοπικού δημοψηφίσματος όταν τούτο προβλέπεται από την κείμενη νομοθεσία και θ) τις διαδικασίες κατάρτισης των επιχειρησιακών προγραμμάτων. Επίσης, αποστέλλονται προς έλεγχο νομιμότητας οι αποφάσεις των κοινωφελών επιχειρήσεων, των ΔΕΥΑ και των μονομετοχικών ανωνύμων εταιρειών Ο.Τ.Α. που αφορούν: α) αύξηση του μετοχικού κεφαλαίου, β) εκποίηση παγίων περιουσιακών στοιχείων και γ)

λήψη δανείων. (Το δεύτερο εδάφιο της παρ.1 αντικαταστάθηκε ως άνω με το άρθρο 7 Ν.4257/2014,ΦΕΚ Α 93/14.7.2014). Ειδικά, σε ό,τι αφορά τις ΔΕΥΑ, εκτός από τις παραπάνω αποφάσεις, αποστέλλονται επιπλέον προς έλεγχο νομιμότητας οι αποφάσεις εκείνες που αφορούν: α) την ψήφιση του προϋπολογισμού της επιχείρησης και του τεχνικού προγράμματος έργων, καθώς και κάθε τροποποίηση τους, β) την αγορά και εκποίηση ακινήτων κτημάτων, γ) την επιβάρυνση των ακινήτων της επιχείρησης με εμπράγματα δικαιώματα και δ) τις μελέτες, τα έργα και τις προμήθειες. (Το τελευταίο εδάφιο της παρ.1 προστέθηκε με το άρθρο 10 παρ.5 Ν.4071/2012 (ΦΕΚ Α' 85/11.04.2012).

2. Η απόφαση αποστέλλεται για έλεγχο νομιμότητας συνοδευόμενη από αντίγραφο του αποδεικτικού δημοσίευσης και από τα έγγραφα στοιχεία που είναι αναγκαία για τη νόμιμη έκδοση της, μέσα σε προθεσμία δεκαπέντε (15) ημερών από τη συνεδρίαση του συλλογικού οργάνου. Οι δήμοι, οι περιφέρειες και οι ανωτέρω επιχειρήσεις τους υποχρεούνται να διαβιβάζουν και κάθε επιπλέον στοιχείο που ζητείται από την Αυτοτελή Υπηρεσία Εποπτείας Ο.Τ.Α. 3. Ο Ελεγκτής Νομιμότητας ελέγχει τη νομιμότητα της απόφασης μέσα σε αποκλειστική προθεσμία τριάντα (30)ημερών από την περιέλευσή της στην Αυτοτελή Υπηρεσία Εποπτείας Ο.Τ.Α. και εκδίδει υποχρεωτικά ειδική πράξη. Σε περίπτωση που διαπιστωθεί τι η απόφαση είναι παράνομη, τότε αυτή ακυρώνεται. (Το πρώτο εδάφιο αντικαταστάθηκε ως άνω με το άρθρο 6 παρ.12 του Ν.4071/2012 (ΦΕΚ Α' 85/11.04.2012).»

Άρθρο 226: Αυτεπάγγελτος έλεγχος νομιμότητας. «1. Ο Ελεγκτής Νομιμότητας μπορεί αυτεπαγγέλτως να ακυρώσει οποιαδήποτε απόφαση των συλλογικών ή μονομελών οργάνων των δήμων και των περιφερειών, των νομικών προσώπων δημοσίου δικαίου αυτών και των κοινωφελών επιχειρήσεων, των ΔΕΥΑ και των μονομετοχικών ανωνύμων εταιρειών Ο.Τ.Α., καθώς και των συνδέσμων για λόγους νομιμότητας, μέσα σε προθεσμία δύο (2) μηνών αφότου η απόφαση έχει δημοσιευθεί ή εκδοθεί. (Η παρ.1 αντικαταστάθηκε ως άνω με το άρθρο 7 Ν.4257/2014, ΦΕΚ Α 93/14.7.2014). 2. Οι δήμοι, οι περιφέρειες, τα νομικά πρόσωπα δημοσίου δικαίου αυτών και οι επιχειρήσεις τους, καθώς και οι σύνδεσμοι υποχρεούνται να παρέχουν κάθε στοιχείο που ζητείται από την Αυτοτελή Υπηρεσία Εποπτείας Ο.Τ.Α. με σκοπό την άσκηση του ελέγχου νομιμότητας».

Άρθρο 227: Ειδική διοικητική προσφυγή - Αιτήσεις θεραπείας «1.α. Οποιοσδήποτε έχει έννομο συμφέρον μπορεί να προσβάλει τις αποφάσεις των συλλογικών ή μονομελών οργάνων των δήμων, των περιφερειών, των νομικών προσώπων δημοσίου δικαίου αυτών και των συνδέσμων για λόγους νομιμότητας, μέσα σε προθεσμία δεκαπέντε (15) ημερών από τη δημοσίευση της απόφασης ή την ανάρτηση της στο διαδίκτυο ή από την κοινοποίηση της ή αφότου έλαβε γνώση αυτής. β. Προσφυγή επιτρέπεται και κατά παράλειψης οφειλόμενης νόμιμης ενέργειας των οργάνων της προηγούμενης παραγράφου. Στην περίπτωση αυτή η προσφυγή ασκείται εντός δεκαημέρου από την άπρακτη παρέλευση της ειδικής προθεσμίας που, τυχόν, τάσσει ο νόμος για την έκδοση της οικείας πράξης, διαφορετικά μετά την παρέλευση τριμήνου από την υποβολή της σχετικής αίτησης του

ενδιαφερομένου. 2. Ο Ελεγκτής Νομιμότητας αποφαινεται επί της προσφυγής μέσα σε αποκλειστική προθεσμία δύο (2) μηνών από την υποβολή της. Αν παρέλθει η ανωτέρω προθεσμία χωρίς να εκδοθεί απόφαση θεωρείται ότι η προσφυγή έχει σιωπηρώς απορριφθεί. 3. Η άσκηση της ειδικής διοικητικής προσφυγής αποτελεί προϋπόθεση για την άσκηση ενδίκων βοηθημάτων ενώπιον των αρμόδιων δικαστηρίων. 4. ...»

Άρθρο 238 «1. Μέχρι την έναρξη λειτουργίας της Αυτοτελούς Υπηρεσίας Εποπτείας Ο.Τ.Α. ο έλεγχος νομιμότητας των πράξεων κατά τα άρθρα 225, 226 και 227 του παρόντος ασκείται από τον Γενικό Γραμματέα της οικείας Αποκεντρωμένης Διοίκησης και τις Ειδικές Επιτροπές του άρθρου 152 του Κ.Δ.Κ., οι οποίες βρίσκονται στις έδρες των περιφερειών που ανήκουν στην ανωτέρω Αποκεντρωμένη Διοίκηση...» και με το άρθρο 283 παρ. 4 ορίζεται: «Από την έναρξη λειτουργίας των αποκεντρωμένων διοικήσεων καταργούνται οι περιφέρειες που έχουν ιδρυθεί με τον ν. 2503/1997 και υπεισέρχονται αυτοδικαίως από την έναρξη λειτουργίας τους και χωρίς άλλη διατύπωση σε όλα τα δικαιώματα και τις υποχρεώσεις των καταργούμενων περιφερειών...».

Με τη διάταξη του άρθρου **150 του ν. 3463/06** (ΦΕΚ - 114 Α/8-6-2006): Κύρωση του Κώδικα Δήμων και Κοινοτήτων, ορίζεται ότι: «1.α. Οποιοδήποτε έχει έννομο συμφέρον μπορεί να προσφύγει στον Γενικό Γραμματέα της Περιφέρειας και να προσβάλει τις αποφάσεις των συλλογικών ή μονομελών οργάνων των Δήμων, των Κοινοτήτων, των τοπικών διαμερισμάτων, των νομικών τους προσώπων δημοσίου Δικαίου και των Συνδέσμων, για λόγους νομιμότητας, μέσα σε αποκλειστική προθεσμία δέκα (10) ημερών από τη δημοσίευση της απόφασης ή από την κοινοποίηση ή αφότου έλαβε γνώση αυτής. β. Η προσφυγή μπορεί να στρέφεται και κατά παραλείψεως οφειλόμενης νόμιμης ενέργειας, ενώ με τη διάταξη του άρθρου **151 του ίδιου νόμου** ορίζεται: «Οποιοδήποτε έχει έννομο συμφέρον μπορεί να προσβάλει τις αποφάσεις του Γενικού Γραμματέα και ήδη Συντονιστή που εκδίδονται σύμφωνα με τις διατάξεις των άρθρων 149 και 150, ενώπιον της Ειδικής Επιτροπής του επόμενου άρθρου, εντός προθεσμίας ενός (1) μηνός από την έκδοση της απόφασης ή την κοινοποίησή της ή αφότου έλαβε γνώση αυτής» ενώ με τη διάταξη **του άρθρου 152 του ίδιου νόμου** ορίζεται ότι: «1. Στην έδρα κάθε Περιφέρειας συνιστάται τουλάχιστον μία (1) τριμελής Ειδική Επιτροπή που αποτελείται από:.....2. Η Ειδική Επιτροπή ασκεί έλεγχο νομιμότητας, και εκδίδει απόφαση επί της προσφυγής μέσα σε αποκλειστική προθεσμία τριάντα (30) ημερών από την υποβολή της.....5. Με κοινή απόφαση των Υπουργών Εσωτερικών, Δημόσιας Διοίκησης και Αποκέντρωσης και Οικονομίας και Οικονομικών, η οποία δημοσιεύεται στην Εφημερίδα της Κυβερνήσεως, καθορίζεται η αποζημίωση των μελών της Επιτροπής και του Γραμματέα αυτής, σύμφωνα με τις ισχύουσες, κάθε φορά, διατάξεις. Θέματα λειτουργίας της Ειδικής Επιτροπής ρυθμίζονται με απόφαση του Υπουργού Εσωτερικών, Δημόσιας Διοίκησης και Αποκέντρωσης».

Στην εκδοθείσα κατ' εξουσιοδότηση της πιο πάνω παρ. 5 του άρθρου 152 του ΚΔΚ υπ' αριθμ. 31925/6-6-2007 απόφαση του Υφυπουργού Εσωτερικών, Δημόσιας Διοίκησης και Αποκέντρωσης «Κανονισμός λειτουργίας της Ειδικής Επιτροπής για την εξέταση προσφυγών κατά αποφάσεων του Γενικού Γραμματέα της Περιφέρειας» (ΦΕΚ Β' 1020/22-6-2007) ορίζονται και τα ακόλουθα: «Η λειτουργία της Ειδικής Επιτροπής για την εξέταση προσφυγών κατά αποφάσεων του Γενικού Γραμματέα της Περιφέρειας που εκδίδονται στο πλαίσιο της άσκησης εποπτείας επί των πράξεων των οργάνων των δήμων και κοινοτήτων και των νομικών τους προσώπων δημοσίου δικαίου διέπεται από τον παρόντα κανονισμό. Για όσα θέματα δεν ρυθμίζονται, ειδικώς, με την παρούσα, εφαρμόζονται, αναλόγως, οι διατάξεις περί συλλογικών οργάνων της Διοίκησης του Κώδικα Διοικητικής Διαδικασίας (ν. 2690/1999, Α' 45) (Άρθρο 1), «Εξέταση προσφυγής. 1. Η Ειδική Επιτροπή εξετάζει προσφυγές που ασκούνται ενώπιον της από οποιονδήποτε έχει έννομο συμφέρον και στρέφονται κατά των αποφάσεων ή παραλείψεων του Γενικού Γραμματέα της Περιφέρειας, οι οποίες εκδίδονται σύμφωνα με τις διατάξεις των άρθρων 149 και 150 του Κώδικα Δήμων και Κοινοτήτων (ν. 3463/2006). Η Ειδική Επιτροπή αποφασίζει μέσα σε αποκλειστική προθεσμία τριάντα (30) ημερών από την υποβολή της προσφυγής σε αυτήν 4. Η Ειδική Επιτροπή, εφόσον η προσφυγή έχει ασκηθεί παραδεκτά, ασκεί έλεγχο νομιμότητας μόνο επί των λόγων ακύρωσης που προβάλλονται με την προσφυγή κατά της πράξης του Γενικού Γραμματέα της Περιφέρειας» (Άρθρο 4 παρ. 1 και 4).

Από τις προπαρατεθείσες διατάξεις συνάγεται ότι ενώπιον της Επιτροπής του άρθρου 152 του Δ.Κ.Κ. (Ν.3463/2006) ασκούνται προσφυγές κατά αποφάσεων του Γενικού Γραμματέα της Αποκεντρωμένης Διοίκησης, και ήδη Συντονιστή, οι οποίες εκδίδονται, είτε κατόπιν του υποχρεωτικού ή αυτεπαγγέλτου ελέγχου νομιμότητας πράξεων των συλλογικών ή μονομελών οργάνων των Δήμων, των Κοινοτήτων, των τοπικών διαμερισμάτων, των νομικών τους προσώπων δημοσίου δικαίου και των Συνδέσμων κατ' άρθρα 225 & 226 του Ν. 3852/2012, είτε κατόπιν προσφυγής παντός έχοντος έννομο συμφέρον, κατά πράξεων των παραπάνω οργάνων των Δήμων, Κοινοτήτων κλπ, κατ' άρθρο 227 παρ. 1 του Ν.3852/2010.

Επειδή, από τις παραπάνω διατάξεις καθιερώνεται διαδικασία κατασταλτικού ελέγχου νομιμότητας των πράξεων των οργάνων των Ο.Τ.Α. α' βαθμού, η οποία διαρθρώνεται σε δύο επίπεδα. Σε πρώτο βαθμό αρμόδιος είναι ο Γενικός Γραμματέας Περιφέρειας και ήδη Συντονιστής Αποκεντρωμένης Διοίκησης, η δε Επιτροπή του άρθρου 152 έχει αρμοδιότητα ν' αποφαινεται, ύστερα από άσκηση προσφυγής, μόνο **επί των εκτελεστών πράξεων του Συντονιστή, ο δε έλεγχος νομιμότητας περιορίζεται μόνο επί των λόγων ακύρωσης που προβάλλονται κατά της πράξης του Συντονιστή** (άρθρο 4 παρ. 4 της κατ' εξουσιοδότηση εκδοθείσας 31925/6.6.2007

απόφασης του Υφυπουργού Εσωτερικών, Δημόσιας Διοίκησης και Αποκέντρωσης, ΦΕΚ Β' 1020). Σε κάθε περίπτωση, δεν υπόκεινται σε άσκηση προσφυγής απ' ευθείας ενώπιον της Επιτροπής οι πράξεις των οργάνων των Ο.Τ.Α. α' βαθμού.

Επειδή, σε κάθε περίπτωση, από τις διατάξεις των άρθρων 24 και 25 του Κώδικα Διοικητικής Διαδικασίας, ο οποίος κυρώθηκε με το άρθρο πρώτο του Ν. 2690/1999 (ΦΕΚ Α' 45), συνάγεται ότι, τόσο η απλή προσφυγή, όσο και η προσφυγή νομιμότητας (ειδική) ασκούνται μόνο κατά ρητών πράξεων, εκτός εάν ο νόμος ορίζει διαφορετικά (πρβλ. ΣτΕ 490/2002, με περαιτέρω παραπομπές στην - πάγια- νομολογία, κατά την οποία με προσφυγή του άρθρου 8 του ν. 3200/1955 προσβάλλονται μόνο ρητές πράξεις του - τότε- Νομάρχη και όχι παραλείψεις του).

Επειδή, ενόψει των ανωτέρω, η υπό εισήγηση προσφυγή έχει ασκηθεί απαραδέκτως, αφού δεν προσβάλλεται μ' αυτήν ρητή πράξη του Συντονιστή της Αποκεντρωμένης Διοίκησης Μακεδονίας – Θράκης, αλλά η τεκμαιρόμενη, σιωπηρή απόρριψη της από 9.3.2018 (και με αριθ. πρωτ. 3723/13.3.2018) προσφυγής των ως άνω εταιρειών, η οποία στερείται εκτελεστού χαρακτήρα, αφού αυτός (εκτελεστός χαρακτήρας) συντρέχει και εντεύθεν υφίσταται εκτελεστή διοικητική πράξη, μόνο στις περιπτώσεις έκδοσης ρητής απορριπτικής απόφασης. Εξάλλου, τα παραπάνω επιβεβαιώνονται και από το γεγονός ότι η άπρακτη πάροδος της δίμηνης προθεσμίας δεν απαλλάσσει τον Συντονιστή της Αποκεντρωμένης Διοίκησης από την υποχρέωση να προχωρήσει σε έκδοση διαπιστωτικού χαρακτήρα απόφασης από την οποία θα προκύπτει η τεκμαιρόμενη νομιμότητα της εξελεγχθείσας απόφασης των αιρετών οργάνων του οικείου Ο.Τ.Α. (και όχι απλώς διαπιστωτικής πράξης στην οποία θα γίνεται αποκλειστικά και μόνο μνεία ότι δεν υφίσταται πλέον χρονική αρμοδιότητά του να επιληφθεί της ασκηθείσας προσφυγής), αφού τότε μόνον υφίσταται εκτελεστή πράξη επί της οποίας είναι δυνατός ο περαιτέρω έλεγχος, στα πλαίσια ειδικής διοικητικής προσφυγής, από την Επιτροπή του άρθρου 152. Αντίθετη άποψη θα είχε ως αποτέλεσμα ανεπίτρεπτη υποκατάσταση του Συντονιστή της Αποκεντρωμένης Διοίκησης από την Επιτροπή του άρθρου 152 ως προς την αρμοδιότητα άσκησης «προληπτικού» ή αυτεπάγγελτου ελέγχου ή ελέγχου κατόπιν προσφυγής οποιουδήποτε έχει έννομο συμφέρον της νομιμότητας των συλλογικών και μονομελών πράξεων των ΟΤΑ στο πλαίσιο της διοικητικής εποπτείας τους, η οποία αποτελεί το θεσμικό αντιστάθμισμα της διοικητικής και οικονομικής αυτοτέλειάς τους (ΟΤΑ), σύμφωνα με τη συνταγματική διάταξη του άρθρου 102 παρ. 2,4, και συνεπάγεται την ολική ή μερική ακύρωση των πράξεων τους (ΟΤΑ) από το επιφορτισμένο για αυτό το λόγο όργανο, ήτοι από τον Συντονιστή της Αποκεντρωμένης Διοίκησης.

Επειδή, σε κάθε περίπτωση, όπως προκύπτει από τα στοιχεία του φακέλου της υπόθεσης, επί της από 11.6.2018 προσφυγής της Κοινοπραξίας με την επωνυμία «Κοινοπραξία ΜΕ.ΚΟΝ. Α.Ε. – ΑΦΟΙ ΜΑΝΑΒΑΚΗ» κλπ, η οποία έλαβε αριθμό πρωτοκόλλου, ενώπιον της 2ης Ειδικής Επιτροπής του άρθρου

152 του ν.3463/2006, 99/11.6.2018, εκδόθηκε πριν την άσκησή της, η με αριθμό 5577+6282/16.5.2018 απόφαση του Συντονιστή της Αποκεντρωμένης Διοίκησης Μακεδονίας – Θράκης που αναρτήθηκε στη ΔΙΑΥΓΕΙΑ στις 11.6.2018, λαμβάνοντας αριθμό ΑΔΑ ΩΓ65ΟΡ1Υ-2ΤΖ, με την οποία απορρίφθηκε η από 9.3.2018 προσφυγή των ως άνω προσφευγόντων, με συνέπεια η υπό εισήγηση προσφυγή που στρέφεται κατά νομικά ανύπαρκτης πράξης να τυγχάνει απορριπτέα ως απαράδεκτη και για το λόγο αυτό.

ΓΙΑ ΤΟΥΣ ΛΟΓΟΥΣ ΑΥΤΟΥΣ

ΑΠΟΦΑΣΙΖΟΥΜΕ ΟΜΟΦΩΝΑ

Να απορριφθεί στο σύνολό της ως απαράδεκτη η από 11.6.2018 (με αριθμό πρωτοκόλλου 99) προσφυγή των α) Κοινοπραξίας με την επωνυμία «Κοινοπραξία ΜΕ.ΚΟΝ. Α.Ε. – ΑΦΟΙ ΜΑΝΑΒΑΚΗ», που εδρεύει στην Καβάλα και εκπροσωπείται νόμιμα, β) της ανώνυμης εταιρίας με την επωνυμία «ΜΕ.ΚΟΝ. Α.Ε.», που εδρεύει στην Καβάλα και εκπροσωπείται νόμιμα και γ) της ομόρρυθμης εταιρίας με την επωνυμία «ΑΦΟΙ ΜΑΝΑΒΑΚΗ Ο.Ε.», που εδρεύει στο Διονυσίου Χαλκιδικής και εκπροσωπείται νόμιμα, κατά της σιωπηρής απόρριψης από τον Συντονιστή της Αποκεντρωμένης Διοίκησης Μακεδονίας – Θράκης της από 9.3.2018 προσφυγής τους.-

Η Πρόεδρος

Ο Γραμματέας

Αγγελική Γκρίντζαλη

Γιώργος Καραβέργος