



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ
ΑΠΟΚΕΝΤΡΩΜΕΝΗ ΔΙΟΙΚΗΣΗ ΑΙΓΑΙΟΥ
ΓΕΝΙΚΗ Δ/ΝΣΗ ΕΣΩΤΕΡΙΚΗΣ ΛΕΙΤΟΥΡΓΙΑΣ
Δ/ΝΣΗ ΔΙΟΙΚΗΤΙΚΟΥ ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΟΥ Ν. ΑΙΓΑΙΟΥ
ΤΜΗΜΑ ΔΙΟΙΚΗΣΗΣ Ν. ΚΥΚΛΑΔΩΝ
Ταχ. Δ/ση: Επτανήσου 35
Τ.Κ.: 84100, Ερμούπολη
Πληροφορίες: Μ. Σταχτά
Email: m.staxta@apdaigaiou.gov.gr
Τηλέφωνο: 2281360202

Ερμούπολη, 23 Ιουλίου 2021
 Αρ. Πρωτ.: 35310

ΘΕΜΑ: Ειδική διοικητική προσφυγή του Δημητρίου Ποιμενίδη του Βασιλείου κατά των υπ' αριθ. 85/21, 86/21, 87/21 (εν μέρει) και 88/21 αποφάσεων του Δημάρχου Θήρας.

Α Π Ο Φ Α Σ Η
Ο ΣΥΝΤΟΝΙΣΤΗΣ ΑΠΟΚΕΝΤΡΩΜΕΝΗΣ ΔΙΟΙΚΗΣΗΣ ΑΙΓΑΙΟΥ

Έχοντας υπόψη:

1. Τις διατάξεις:

- των άρθρων 214, 227 και 238 του ν. 3852/2010 (ΦΕΚ 87/Α) "Νέα Αρχιτεκτονική της Αυτοδιοίκησης και της Αποκεντρωμένης Διοίκησης - Πρόγραμμα Καλλικράτης", όπως τροποποιήθηκαν και ισχύουν αντίστοιχα με τα άρθρα 108 ("Αρχές - έκταση και περιεχόμενο της κρατικής εποπτείας") παρ. 1, 118 ("Ειδική διοικητική προσφυγή-Αιτήσεις θεραπείας") παρ. 1, 2 και 4, 123 ("Υποχρέωση συμμόρφωσης") και 131 παρ. 1 και 6 ("Εποπτεία των Ο.Τ.Α. μέχρι την έναρξη λειτουργίας της ΑΥΕ Ο.Τ.Α. - Μετάταξη στην ΑΥΕ Ο.Τ.Α. προσωπικού των Αποκεντρωμένων Διοικήσεων - Έναρξη λειτουργίας ΑΥΕ Ο.Τ.Α.") παρ. 1 και 2 του ν. 4555/2018 (Φ.Ε.Κ. 133/Α) "Μεταρρύθμιση του θεσμικού πλαισίου της Τοπικής Αυτοδιοίκησης - Εμβάθυνση της Δημοκρατίας - Ενίσχυση της Συμμετοχής - Βελτίωση της οικονομικής και αναπτυξιακής λειτουργίας των Ο.Τ.Α. [Πρόγραμμα «ΚΛΕΙΣΘΕΝΗΣ Ι»] -Ρυθμίσεις για τον εκσυγχρονισμό του πλαισίου οργάνωσης και λειτουργίας των ΦΟΔΣΑ - Ρυθμίσεις για την αποτελεσματικότερη, ταχύτερη και ενιαία άσκηση των αρμοδιοτήτων σχετικά με την απονομή ιθαγένειας και την πολιτογράφηση - Λοιπές διατάξεις αρμοδιότητας Υπουργείου Εσωτερικών και άλλες διατάξεις."
- των άρθρων 28 και 28Α ("Συντονιστής Αποκεντρωμένης Διοίκησης") του ν. 4325/2015 (Φ.Ε.Κ. 47/Α) "Εκδημοκρατισμός της Διοίκησης - Καταπολέμηση Γραφειοκρατίας και Ηλεκτρονική Διακυβέρνηση. Αποκατάσταση αδικιών και άλλες διατάξεις," και
- του άρθρου 24 του π.δ. 143/2010 "Οργανισμός Αποκεντρωμένης Διοίκησης Αιγαίου" (Φ.Ε.Κ. 236/τ. Α'/27.12.2010), όπως έχει τροποποιηθεί και ισχύει.

- 2.** Την υπ' αρ. πρωτ. 78161/31.12.2018 (ΦΕΚ 783/τ. ΥΟΔΔ /31.12.2018) απόφαση του Υπουργού Εσωτερικών με την οποία ο Πολύκαρπος Πολυχρονάκης του Εμμανουήλ,

Αναπληρωτής Προϊστάμενος της Γενικής Διεύθυνσης Χωροταξικής και Περιβαλλοντικής Πολιτικής, ορίζεται ως Ασκών Καθήκοντα Συντονιστή Αποκεντρωμένης Διοίκησης Αιγαίου.

3. Την αριθ. πρωτ. οικ. 26181/26.06.2020 (ΑΔΑ: ΨΜ3ΕΟΡ1Ι-69Ρ) απόφαση του Ασκούντος Καθήκοντα Συντονιστή Α.Δ. Αιγαίου.
4. Την από 21/05/2021 (περιελθούσα στην Υπηρεσία μας με το υπ' αρ. πρωτ. 24815/24-05-2021 έγγραφο) ειδική διοικητική προσφυγή του Δημητρίου Ποιμενίδη του Βασιλείου κατά των υπ' αριθ. 85/21, 86/21, 87/21 (εν μέρει) και 88/21 αποφάσεων του Δημάρχου Θήρας.
5. Το υπ' αριθ. πρωτ. 443/23-06-2021 έγγραφο του Δήμου Θήρας περί παροχής απόψεων σε απάντηση του υπ' αρ. πρωτ. (Οικ.) 25472/27-05-2021 εγγράφου μας και
6. Τα περιελθόντα στοιχεία φακέλου της υπόθεσης.

Επειδή, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 214 του ν. 3852/2010 (ΦΕΚ 87/Α) "Νέα Αρχιτεκτονική της Αυτοδιοίκησης και της Αποκεντρωμένης Διοίκησης - Πρόγραμμα Καλλικράτης", όπως αντικαταστάθηκε με το άρθρο 108 ("Αρχές- έκταση και περιεχόμενο της κρατικής εποπτείας") παρ. 1 του ν. 4555/2018 "Μεταρρύθμιση του θεσμικού πλαισίου της Τοπικής Αυτοδιοίκησης - Εμβάθυνση της Δημοκρατίας - Ενίσχυση της Συμμετοχής - Βελτίωση της οικονομικής και αναπτυξιακής λειτουργίας των Ο.Τ.Α. [Πρόγραμμα «ΚΛΕΙΣΘΕΝΗΣ Ι»] -Ρυθμίσεις για τον εκσυγχρονισμό του πλαισίου οργάνωσης και λειτουργίας των ΦΟΔΣΑ - Ρυθμίσεις για την αποτελεσματικότερη, ταχύτερη και ενιαία άσκηση των αρμοδιοτήτων σχετικά με την απονομή ιθαγένειας και την πολιτογράφηση - Λοιπές διατάξεις αρμοδιότητας Υπουργείου Εσωτερικών και άλλες διατάξεις." (Φ.Ε.Κ. 133/τ. Α' /19.07.2018)" και ισχύει: "1. Το κράτος ασκεί στους Ο.Τ.Α. και στα νομικά πρόσωπα αυτών εποπτεία, που συνίσταται αποκλειστικά σε έλεγχο νομιμότητας και δεν επιτρέπεται να εμποδίζει την πρωτοβουλία και την ελεύθερη δράση τους ούτε να υπεισέρχεται σε κρίσεις για τη σκοπιμότητα της δράσης τους ή να θίγει τη διοικητική και οικονομική τους αυτοτέλεια. Ειδικότερα η κρατική εποπτεία των Ο.Τ.Α. συνίσταται: (α) σε έλεγχο των πράξεων (έλεγχος νομιμότητας) και (β) σε έλεγχο των προσώπων (πειθαρχικός έλεγχος των αιρετών)".

Επειδή, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 227 του ν. 3852/2010 (ΦΕΚ 87/Α) "Νέα Αρχιτεκτονική της Αυτοδιοίκησης και της Αποκεντρωμένης Διοίκησης - Πρόγραμμα Καλλικράτης", όπως αντικαταστάθηκε με το άρθρο 118 ("Ειδική διοικητική προσφυγή-Αιτήσεις θεραπείας") του ανωτέρω νόμου 4555/2018 και ισχύει, ορίζεται ότι: "1.Οποιοσδήποτε έχει έννομο συμφέρον μπορεί να προσβάλει τις αποφάσεις των συλλογικών ή μονομελών οργάνων των δήμων, των περιφερειών, των νομικών προσώπων αυτών, καθώς και των συνδέσμων τους, για λόγους νομιμότητας, ενώπιον του Επόπτη Ο.Τ.Α., μέσα σε προθεσμία δεκαπέντε (15) ημερών από τη δημοσίευση της απόφασης ή την ανάρτησή της στο διαδίκτυο ή από την κοινοποίησή της ή αφότου έλαβε πλήρη γνώση αυτής. Ατομικές πράξεις κοινοποιούνται στον ενδιαφερόμενο με απόδειξη παραλαβής και αναφέρουν υποχρεωτικά ότι κατ' αυτών χωρεί ειδική προσφυγή για λόγους νομιμότητας ενώπιον του Επόπτη Ο.Τ.Α. μέσα σε προθεσμία δεκαπέντε (15) ημερών[...] 5. Ο Επόπτης Ο.Τ.Α. 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."

Επειδή, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 231 του ν. 3852/2010 (ΦΕΚ 87/Α) "Νέα Αρχιτεκτονική της Αυτοδιοίκησης και της Αποκεντρωμένης Διοίκησης - Πρόγραμμα Καλλικράτης", όπως αντικαταστάθηκε με το άρθρο 123 ("Υποχρέωση συμμόρφωσης") του ν. 4555/2018 και

ισχύει: “1. Τα συλλογικά και μονομελή όργανα των δήμων και των περιφερειών, καθώς και τα νομικά πρόσωπα και οι σύνδεσμοι αυτών έχουν υποχρέωση συμμόρφωσης χωρίς καθυστέρηση προς τις αποφάσεις του Επόπτη Ο.Τ.Α. που εκδίδονται σύμφωνα με τα άρθρα 225 έως 228. 2. Την υποχρέωση της παραγράφου 1 έχει και το πάσης φύσεως προσωπικό που υπηρετεί στα νομικά πρόσωπα της παραγράφου 1 με οποιαδήποτε σχέση εργασίας. 3. Η μη τήρηση των υποχρεώσεων των παραγράφων 1 και 2 συνιστά σοβαρή παράβαση καθήκοντος, η οποία ελέγχεται πειθαρχικά κατά τις οικείες διατάξεις που διέπουν τους αιρετούς και το προσωπικό των ανωτέρω νομικών προσώπων.”

Επειδή, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 238 του ν. 3852/2010 (ΦΕΚ 87/Α) “Νέα Αρχιτεκτονική της Αυτοδιοίκησης και της Αποκεντρωμένης Διοίκησης - Πρόγραμμα Καλλικράτης”, όπως τροποποιήθηκε και ισχύει με το άρθρο 131 (“Εποπτεία των Ο.Τ.Α. μέχρι την έναρξη λειτουργίας της ΑΥΕ Ο.Τ.Α. - Μετάταξη στην ΑΥΕ Ο.Τ.Α. προσωπικού των Αποκεντρωμένων Διοικήσεων - Έναρξη λειτουργίας ΑΥΕ Ο.Τ.Α.”) παρ. 1 και 6 του ίδιου νόμου 4555/2018: “1. Μέχρι την έναρξη λειτουργίας της ΑΥΕ Ο.Τ.Α. ο έλεγχος νομιμότητας των πράξεων, κατά τα άρθρα 225 έως 227, ασκείται από τον Συντονιστή της οικείας Αποκεντρωμένης Διοίκησης και τις Ειδικές Επιτροπές του άρθρου 152 του Κώδικα Δήμων και Κοινοτήτων (ν. 3463/2006, Α’ 114), οι οποίες βρίσκονται στις έδρες των περιφερειών που ανήκουν στην ανωτέρω Αποκεντρωμένη Διοίκηση, καθώς και τις Επιτροπές Ελέγχου των Πράξεων του άρθρου 68 του Κώδικα Νομαρχιακής Αυτοδιοίκησης (π.δ. 30/1996, Α’ 21), που βρίσκονται στην έδρα της οικείας Αποκεντρωμένης Διοίκησης. Οι επιτροπές αυτές συγκροτούνται με απόφαση του Συντονιστή της οικείας Αποκεντρωμένης Διοίκησης..... 6. Μέχρι την έναρξη λειτουργίας της ΑΥΕ Ο.Τ.Α. δεν εφαρμόζεται η παράγραφος 6 του άρθρου 227”.

Επειδή, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 28 (“Συντονιστής Αποκεντρωμένης Διοίκησης”) παρ. 1 του ν. 4325/2015 “Εκδημοκρατισμός της Διοίκησης - Καταπολέμηση Γραφειοκρατίας και Ηλεκτρονική Διακυβέρνηση. Αποκατάσταση αδικιών και άλλες διατάξεις” (Φ.Ε.Κ. 47/τ. Α’/11.05.2015): “1. Καταργείται η διάταξη της παρ. 2 του άρθρου 6 του Ν.3852/2010 (Α’ 87). Σε κάθε Αποκεντρωμένη Διοίκηση συνιστάται θέση προϊσταμένου, που φέρει τον τίτλο «Συντονιστής Αποκεντρωμένης Διοίκησης». [...] Όπου στην κείμενη νομοθεσία αναφέρεται Γενικός Γραμματέας της Αποκεντρωμένης Διοίκησης ή Γενικός Γραμματέας Περιφέρειας νοείται, από το διορισμό του, ο Συντονιστής Αποκεντρωμένης Διοίκησης”.

Επειδή, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 24 του π.δ. 143/2010 “Οργανισμός Αποκεντρωμένης Διοίκησης Αιγαίου” (Φ.Ε.Κ. 236/τ. Α’/27.12.2010): “Μέχρι την έναρξη λειτουργίας της Αυτοτελούς Υπηρεσίας Εποπτείας ΟΤΑ η εποπτεία του Κράτους επί των ΟΤΑ και των νομικών τους προσώπων, όπως αυτή ορίζεται στο άρθρο 214 του ν. 3852/2010, ασκείται από το Τμήμα Προσωπικού και τα Τμήματα Διοικητικού – Οικονομικού της Αποκεντρωμένης Διοίκησης Αιγαίου”.

Επειδή, όπως προκύπτει από την υπ’ αρ. πρωτ. οικ. 26181/26.06.2020 (ΑΔΑ: ΨΜ3ΕΟΡ1Ι-69Ρ) απόφαση του Ασκούντος Καθήκοντα Συντονιστή Α.Δ. Αιγαίου, το Τμήμα Διοίκησης Ν. Κυκλάδων της Διεύθυνσης Διοικητικού Οικονομικού Νοτίου Αιγαίου της Γενικής Διεύθυνσης Εσωτερικής Λειτουργίας της Αποκεντρωμένης Διοίκησης Αιγαίου ασκεί αποκλειστικά την αρμοδιότητα εξέτασης των ειδικών διοικητικών προσφυγών κατά πράξεων των Ο.Τ.Α. α’ βαθμού του Ν. Κυκλάδων που κατατίθενται ενώπιον του Συντονιστή από την 01.07.2020 και εντεύθεν.

Επειδή η απόφαση του Συντονιστή Αποκεντρωμένης Διοίκησης Αιγαίου εκδίδεται εντός της αποκλειστικής προθεσμίας δύο (2) μηνών του άρθρου 118 (“Ειδική διοικητική προσφυγή-Αιτήσεις θεραπείας”) του ν. 4555/2018 “Μεταρρύθμιση του θεσμικού πλαισίου της Τοπικής Αυτοδιοίκησης - Εμβάθυνση της Δημοκρατίας - Ενίσχυση της Συμμετοχής - Βελτίωση της οικονομικής και αναπτυξιακής λειτουργίας των Ο.Τ.Α. [Πρόγραμμα «ΚΛΕΙΣΘΕΝΗΣ Ι»] -Ρυθμίσεις για τον εκσυγχρονισμό του πλαισίου οργάνωσης και λειτουργίας των ΦΟΔΣΑ - Ρυθμίσεις για την αποτελεσματικότερη, ταχύτερη και ενιαία άσκηση των αρμοδιοτήτων σχετικά με την απονομή ιθαγένειας και την πολιτογράφηση - Λοιπές διατάξεις αρμοδιότητας Υπουργείου Εσωτερικών και άλλες διατάξεις.” (Φ.Ε.Κ. 133/τ. Α’/19.07.2018)” από τη λήψη της προσφυγής.

Επειδή με την ως άνω προσφυγή, ζητείται η ακύρωση των υπ’ αριθ. 85/21, 86/21, 87/21 (εν μέρει) και 88/21 αποφάσεων του Δημάρχου Θήρας, με τις οποίες μεταβάλλεται η υπηρεσιακή κατάσταση του προσφεύγοντος.

Επειδή σε περίπτωση υποβολής προσφυγής ο έλεγχος του Συντονιστή της οικείας Αποκεντρωμένης Διοίκησης αφορά καταρχήν το παραδεκτό αυτής και στη συνέχεια το βάσιμο. Εφόσον κριθεί ότι η προσφυγή είναι παραδεκτή, τότε ελέγχεται το βάσιμο αυτής, διαφορετικά απορρίπτεται ως απαράδεκτη.

Επειδή προϋποθέσεις του παραδεκτού της προσφυγής είναι: (i) το έννομο συμφέρον του προσφεύγοντος, (ii) η προθεσμία και (iii) η φύση της προσβαλλόμενης πράξης.

Επειδή, κατά πάγια νομολογία του ΣΤΕ (ΣΤΕ 1002/2007), το έννομο συμφέρον πρέπει να είναι άμεσο, προσωπικό και ενεστώς, να υπάρχει δε στο πρόσωπο του προσφεύγοντος κατά την έκδοση της προσβαλλόμενης διοικητικής πράξης, κατά την άσκηση του ενδίκου μέσου και κατά τη συζήτηση της υπόθεσης. Για την ύπαρξη του έννομου συμφέροντος, κατά τα ανωτέρω, δεν αρκεί το γενικό ενδιαφέρον κάθε πολίτη, αλλά απαιτείται ιδιαίτερο και άμεσο έννομο συμφέρον η ύπαρξη του οποίου κρίνεται, όταν η πράξη ή η απόφαση δεν απευθύνεται ευθέως προς τον προσφεύγοντα, μόνον εφόσον δημιουργεί γι’ αυτόν συγκεκριμένες έννομες συνέπειες από το σύνδεσμο που υπάρχει μεταξύ των εννόμων αποτελεσμάτων, τα οποία επέρχονται από την προσβαλλόμενη διοικητική πράξη και το περιεχόμενο μιας συγκεκριμένης νομικής κατάστασης ή ιδιότητας στην οποία βρίσκεται ή την οποία έχει και επικαλείται ο αιτών-προσφεύγων (ΣΤΕ 2717/2007, Ολ. ΣΤΕ 971/1998, Ολ. ΣΤΕ 2856/1985, Ολ. ΣΤΕ 2855/1985). Πρέπει δε το έννομο συμφέρον να προσδιορίζεται και να προκύπτει από τα στοιχεία του φακέλου ή από εκείνα που υποβάλλει ο προσφεύγων (ΣΤΕ 932/1982, 14/1983, 5116/1996). Κατά τα ανωτέρω αναφερόμενα και προκειμένου το έννομο συμφέρον να είναι προσωπικό, μεταξύ της προσβαλλόμενης πράξης και του προσφεύγοντος πρέπει να υπάρχει ειδική σχέση, η οποία θίγεται κατά τρόπο βλαπτικό είτε από την προσβαλλόμενη πράξη είτε από την παράλειψη από οφειλόμενη νόμιμη ενέργεια, δηλαδή τούτο να συνδέεται άμεσα με την βλάβη που υφίσταται ο αιτών (ΣΤΕ 2998/1998, 2305/1995). Περαιτέρω, το έννομο συμφέρον πρέπει να είναι άμεσο, δηλαδή τη βλάβη από την προσβαλλόμενη πράξη να υφίσταται προσωπικώς ο ίδιος ο αιτών-προσφεύγων και όχι άλλο πρόσωπο με το οποίο ο αιτών συνδέεται ή συνδεόταν με ορισμένη σχέση (ΣΤΕ 605/2008). Τέλος, πρέπει να είναι ενεστώς, δηλαδή η βλάβη να υφίσταται τόσο κατά το χρόνο της έκδοσης της πράξης ή της συντέλεσης της παράλειψης, όσο και κατά το χρόνο άσκησης της προσφυγής και κατά το χρόνο εξέτασης αυτής, η δε εκ της πράξης ή της παράλειψης βλάβη πρέπει να έχει επέλθει ή να είναι λογικά αναπόφευκτη (ΣΤΕ 4045/1996). Συμφέρον μέλλον ή ενδεχόμενο (ΣΤΕ 2449/1980) και αόριστο ή απλώς προσδοκώμενο ή παρελθόν καθιστά την προσφυγή απαράδεκτη. Μάλιστα ο χαρακτήρας του

εννόμου συμφέροντος ως προσωπικού αποκλείει τη φύση της προσφυγής ως λαϊκής αγωγής (actio popularis), η οποία παρέχεται σε οποιονδήποτε ενδιαφέρεται για τον δικαστικό έλεγχο της Διοίκησης και την τήρηση της αρχής της νομιμότητας (ΣΤΕ3608/1980, 602, 3104/1987). Έτσι, δεν θεμελιώνεται έννομο συμφέρον από την ιδιότητα του πολίτη, που ενδιαφέρεται για την τήρηση του νόμου.

Επειδή με την ως άνω προσφυγή ζητείται η ακύρωση: α) της υπ' αριθ.85/2021 απόφασης του Δημάρχου Θήρας με την οποία τοποθετήθηκε Αν. Προϊσταμένη της Δ/σης Τεχνικών Υπηρεσιών, Προγραμματισμού & Πολεοδομικών Εφαρμογών, υπάλληλος κλάδου ΤΕ Τοπογράφων του Δήμου Θήρας, β) της υπ' αριθ.86/2021 απόφασης του Δημάρχου Θήρας με την οποία τοποθετήθηκε Αν. Προϊσταμένη του Τμήματος Τεχνικών Υπηρεσιών της ίδιας Δ/σης, η ίδια υπάλληλος του Δήμου Θήρας, κλάδου ΤΕ Τοπογράφων, γ) της υπ' αριθ.87/2021 απόφασης του Δημάρχου Θήρας με την οποία τοποθετήθηκε Αν. Προϊστάμενος του Τμήματος Υπηρεσίας Δόμησης & Πολεοδομικών Εφαρμογών της ίδιας Δ/σης, υπάλληλος κλάδου ΠΕ Αρχιτεκτόνων και αναπληρωτής του ο προσφεύγων, κατά το μέρος που αφορά την αναπλήρωση από τον προσφεύγοντα και δ) της υπ' αριθ.88/2021 απόφασης του Δημάρχου Θήρας με την οποία ο προσφεύγων μετακινήθηκε από το Τμήμα Τεχνικών Υπηρεσιών της Δ/σης Τεχνικών Υπηρεσιών, Προγραμματισμού & Πολεοδομικών Εφαρμογών, όπου ασκούσε καθήκοντα Αν. Προϊσταμένου, στο Τμήμα Υπηρεσίας Δόμησης & Πολεοδομικών Εφαρμογών της ίδιας Δ/σης ως υπάλληλος.

Επειδή ο προσφεύγων έχει έννομο συμφέρον ως προς την ακύρωση των προσβαλλόμενων πράξεων, δεδομένου ότι μέχρι την επέλευση των ανωτέρω υπηρεσιακών μεταβολών ασκούσε καθήκοντα Αναπληρωτή Προϊσταμένου του Τμήματος Τεχνικών Υπηρεσιών καθώς και Αναπληρωτή Προϊσταμένου Διεύθυνσης, με όλες τις νόμιμες ευμενείς συνέπειες που απορρέουν από την άσκηση των καθηκόντων του, τις οποίες απώλεσε με την έκδοση των ανωτέρω αποφάσεων του Δημάρχου Θήρας.

Επειδή σύμφωνα με την παρ. 1 του άρθρου 118 ("Ειδική διοικητική προσφυγή-Αιτήσεις θεραπείας") του ν. 4555/2018(ΦΕΚ 133 Α'), ως έναρξη της δεκαπενθήμερης προθεσμίας για την υποβολή ειδικής διοικητικής προσφυγής ενώπιον εν προκειμένω του Συντονιστή Αποκεντρωμένης Διοίκησης τίθεται η επομένη από τη δημοσίευση της απόφασης ή την ανάρτησή της στο διαδίκτυο ή την κοινοποίησή της ή τη γνώση αυτής. Ατομικές πράξεις κοινοποιούνται στον ενδιαφερόμενο με απόδειξη παραλαβής και αναφέρουν υποχρεωτικά ότι κατ' αυτών χωρεί ειδική προσφυγή για λόγους νομιμότητας ενώπιον του Επόπτη Ο.Τ.Α. μέσα σε προθεσμία δεκαπέντε (15) ημερών.

Επειδή κατά γενική αρχή του διοικητικού δικαίου, η προθεσμία για την άσκηση διοικητικών και δικαστικών προσφυγών, κατά μεν των κανονιστικών πράξεων της διοίκησης αρχίζει από τη δημοσίευσή τους στην Εφημερίδα της Κυβέρνησης ή από τον ιδιαίτερο τρόπο δημοσίευσής τους (εφόσον προβλέπεται τέτοιος), κατά δε των ατομικών διοικητικών πράξεων από την πλήρη γνώση της πράξης από το πρόσωπο που αφορά, η οποία τεκμαίρεται ότι έχει λάβει χώρα με την κοινοποίησή της προς αυτό, ανεξαρτήτως του αν η πράξη δημοσιεύθηκε διότι προβλεπόταν αυτό στην κείμενη νομοθεσία.

Επειδή οι ανωτέρω προσβαλλόμενες αποφάσεις του Δημάρχου Θήρας αποτελούν ατομικές διοικητικές πράξεις που εκδόθηκαν στις 07-05-2021, γνωστοποιήθηκαν στον ενδιαφερόμενο με ηλεκτρονικό ταχυδρομείο στις 12-05-2021 και η κατ' αυτών προσφυγή περιήλθε στην Υπηρεσία μας στις 24-05-2021, λαμβάνοντας αριθμό πρωτοκόλλου εισερχομένου 24815/24-05-2021, επομένως έχει υποβληθεί εμπρόθεσμα.

Επειδή στο πλαίσιο του ελέγχου νομιμότητας κατά τις διατάξεις του άρθρου 227 του ν. 3852/2010, όπως ισχύει, υπόκεινται οι εκτελεστές διοικητικές πράξεις των μονομελών και συλλογικών οργάνων των ο.τ.α., οι οποίες επιφέρουν αυτοτελώς έννομα αποτελέσματα.

Επειδή, απαραίτητο στοιχείο της προϋπόθεσης του παραδεκτού, σχετικό με τη φύση της πράξης ως διοικητικής, είναι η άσκηση δημόσιας εξουσίας με την πράξη, δηλαδή, η θέσπιση κανόνα δικαίου ατομικού (με την ατομική πράξη) ή απρόσωπου (με την κανονιστική πράξη), με μόνη τη βούληση του διοικητικού οργάνου, που διατυπώνεται στην πράξη, και συνακόλουθα, η εκτελεστότητα της πράξης. Συνεπώς, η εκτελεστότητα της διοικητικής πράξης συνίσταται στο ότι η συμπεριφορά που καθορίζει και γενικότερα η ρύθμιση που θεσπίζει είναι υποχρεωτική από την έκδοσή της χωρίς άλλο, δηλαδή χωρίς να απαιτείται άλλη διαδικασία ή προηγούμενη δικαστική κρίση. Το χαρακτηριστικό αυτό της διοικητικής πράξης είναι συνέπεια του ότι με αυτή θεσπίζεται μονομερώς ένας κανόνας δικαίου. Η εκτελεστότητα των διοικητικών πράξεων εξασφαλίζεται συνήθως με ένα σύστημα κυρώσεων που μπορεί να είναι πειθαρχικές, ποινικές, διοικητικές και αστικές. Συνέπεια δε της εκτελεστότητας των διοικητικών πράξεων είναι η δυνατότητα άσκησης διοικητικού καταναγκασμού (ΣτΕ 1717/1988, Ε. Σπηλιωτόπουλος, Εγχειρίδιο Διοικητικού Δικαίου, εκδ. Αντ. Ν. Σάκκουλα, Αθήνα-Κομοτηνή, 2001, σελ. 492 επ.), ήτοι η αρμοδιότητα των διοικητικών οργάνων όπως, σε περίπτωση άρνησης του διοικουμένου να συμμορφωθεί προς τη ρύθμιση που επιβάλλει η διοικητική πράξη, προβούν με υλικές ενέργειες στον δια της βίας εξαναγκασμό αυτού να συμμορφωθεί στη ρύθμιση και να αρθεί η τυχόν πραγματική κατάσταση που έχει διαμορφωθεί συνεπεία της συμπεριφοράς του διοικουμένου εκτός των κανόνων που θέτει η διοικητική πράξη. Συνεπώς, δεν προσβάλλονται παραδεκτά πράξεις των διοικητικών οργάνων που στερούνται εκτελεστότητας, επειδή δεν θεσπίζουν κανόνα δικαίου, όπως: α) πράξεις που υπόκεινται σε έγκριση, β) ενέργειες εσωτερικές σχετικές με την εσωτερική λειτουργία των υπηρεσιών της Διοίκησης, όπως διαβιβαστικά έγγραφα ή έγγραφα που παρέχουν απλές οδηγίες προς τις υφιστάμενες αρχές ή συστάσεις ή υποδείξεις, γ) απλές γνώμες, δ) πληροφοριακά προς τον διοικούμενο έγγραφα, ε) πράξεις που εκδόθηκαν χωρίς νόμιμο έρεισμα, στ) προπαρασκευαστικές πράξεις που προηγούνται από την έκδοση μιας διοικητικής πράξης και είναι σχετικές με την έκδοσή της, στις οποίες περιλαμβάνονται και οι απλές ή σύμφωνες γνωμοδοτήσεις και οι προτάσεις των γνωμοδοτικών οργάνων, ζ) πράξεις εκτέλεσης, η) βεβαιωτικές πράξεις και θ) πράξεις που έχουν ενσωματωθεί σε μεταγενέστερη διοικητική πράξη και οι οποίες αν και ήταν εκτελεστές έχασαν την αυτοτέλειά τους και τον εκτελεστό τους χαρακτήρα, λόγω της ενσωμάτωσης στην τελική πράξη (Ε. Σπηλιωτόπουλος, Εγχειρίδιο Διοικητικού Δικαίου, εκδ. Αντ. Ν. Σάκκουλα, Αθήνα-Κομοτηνή, 2001, σελ. 498 επ.).

Επειδή, κατά τα ανωτέρω διαλαμβανόμενα, προκειμένου ο Συντονιστής της Αποκεντρωμένης Διοίκησης να προβεί σε ακύρωση πράξεων συλλογικών ή μονομελών οργάνων των ο.τ.α., θα πρέπει αυτές να έχουν εκτελεστό χαρακτήρα, δηλαδή να θεσπίζουν κανόνα δικαίου.

Επειδή οι προσβαλλόμενες αποφάσεις έχουν εκτελεστό χαρακτήρα.

Επειδή, κατά τα ανωτέρω διαλαμβανόμενα, η εξεταζόμενη προσφυγή έχει κατατεθεί παραδεκτώς, συνεπώς γίνεται τυπικώς δεκτή και εξετάζεται η βασιμότητά της.

Επειδή, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 227 του ν. 3852/10, όπως ισχύει, οι αποφάσεις των μονομελών και συλλογικών οργάνων των ΟΤΑ προσβάλλονται ενώπιον του Συντονιστή Αποκεντρωμένης Διοίκησης αποκλειστικώς για λόγους νομιμότητας.

Επειδή ο Συντονιστής εξετάζει μόνο τους λόγους που προβάλλονται με την προσφυγή και δεν ερευνά και άλλους λόγους ακυρότητας της πράξης, οι οποίοι δεν προβάλλονται από τον προσφεύγοντα.

Επειδή για την ακύρωση των ανωτέρω 86/21 και 88/21 προσβαλλόμενων αποφάσεων, που αφορούν τόσο την παύση των καθηκόντων του ως Προϊσταμένου του Τμήματος Τεχνικών Υπηρεσιών όσο και τη μετακίνησή του στο Τμήμα Δόμησης & Πολεοδομικών Εφαρμογών, ο προσφεύγων προβάλλει την ελαττωματική και ανεπαρκή αιτιολογία.

Επειδή κατά τις διατάξεις του άρθρου 17 («Αιτιολογία») παρ. 1 και 2 του ν. 2690/1999 (ΦΕΚ 45 Α') «Κύρωση του Κώδικα Διοικητικής Διαδικασίας και άλλες διατάξεις», ορίζονται τα εξής: «1. Η ατομική διοικητική πράξη πρέπει να περιέχει αιτιολογία, η οποία να περιλαμβάνει τη διαπίστωση της συνδρομής των κατά νόμο προϋποθέσεων για την έκδοσή της. 2. Η αιτιολογία πρέπει να είναι σαφής, ειδική, επαρκής και να προκύπτει από τα στοιχεία του φακέλου, εκτός αν προβλέπεται ρητώς στο νόμο ότι πρέπει να περιέχεται στο σώμα της πράξης. 3...».

Επειδή η αιτιολογία είναι γενικά η αναφορά των κανόνων δικαίου που ρυθμίζουν την έκδοση της διοικητικής πράξης και της ερμηνείας τους, της διαπίστωσης ότι συντρέχουν οι πραγματικές και νομικές καταστάσεις ενόψει των οποίων επιβάλλεται ή επιτρέπεται η έκδοση της πράξης κατ' εφαρμογή των κανόνων αυτών, τη διαπίστωση της συνδρομής και την εκτίμησης των σχετικών πραγματικών περιστατικών, καθώς και των σκέψεων του διοικητικού οργάνου που οδήγησαν στην έκδοση ή την παράλειψη της έκδοσης της διοικητικής πράξης (Σπηλιωτόπουλος Εγχειρίδιο Διοικητικού Δικαίου 2005 σ. 178).

Επειδή η έλλειψη αιτιολογίας αποτελεί παράβαση ουσιώδους τύπου της διοικητικής πράξης που οδηγεί σε ακυρότητα της (ΔΕφ.Αθ. 1993/16, 2726/15, 468/15, Εφ.Πειρ. 1026/86) αφού έλεγχο της νομιμότητας της διοικητικής πράξεως συνιστά και η έρευνα της υπάρξεως ή μη αιτιολογίας όταν αυτή επιβάλλεται ειδικώς από το νόμο ή απαιτείται από τη φύση της πράξεως (Αρ. Πάγ. 973/97 εις ΕΔΚΑ 1998, 900).

Επειδή οι ανωτέρω προσβαλλόμενες 86/21 και 88/21 αποφάσεις του Δημάρχου Θήρας είναι πλημμελώς αιτιολογημένες, αφού αναφέρεται ως μοναδικός λόγος στη μεν πρώτη «η αντιμετώπιση επιτακτικών υπηρεσιακών αναγκών προς διασφάλιση της εύρυθμης λειτουργίας του Δήμου» στη δε δεύτερη «οι υπηρεσιακές ανάγκες του Τμήματος Υπηρεσίας στο Τμήμα Δόμησης & Πολεοδομικών Εφαρμογών», και δεν εκτίθενται νομίμως και επαρκώς οι λόγοι καθώς και η αναγκαιότητα τόσο της μετακίνησης του προσφεύγοντος όσο και της παύσης του από τα καθήκοντα του Αναπληρωτή Προϊσταμένου. Ήτοι δεν υπάρχει σαφής και πλήρης αιτιολόγηση της υπηρεσιακής αυτής ενέργειας καθώς όπως διαφαίνεται από το σώμα της απόφασης υπάρχει μόνο επιγραμματική αναφορά στην αιτιολόγηση.

Επειδή ο προβαλλόμενος λόγος τυχάνει νόμω βάσιμος, πρέπει να ακυρωθούν οι υπ' αριθ. 86/21 και 88/21 προσβαλλόμενες αποφάσεις ενώ παρέλκει ως αλυσιτελής η εξέταση τυχόν άλλων λόγων που ο προσφεύγων επικαλείται.

Επειδή, κατόπιν των ανωτέρω διαλαμβανόμενων, η εν μέρει προσβαλλόμενη 87/21 απόφαση καθίσταται άνευ αντικειμένου και ως εκ τούτου δεν εξετάζεται.

Επειδή για την ακύρωση της ανωτέρω 85/2021 προσβαλλόμενης απόφασης, ο προσφεύγων προβάλλει την παράβαση διάταξης νόμου, δεδομένου ότι ανατέθηκαν καθήκοντα Αν. Προϊσταμένου Δ/νσης, σε υπάλληλο κλάδου ΤΕ παραβλέποντας το δικό του προβάδισμα ως υπαλλήλου ανώτερου κλάδου (ΠΕ).

Επειδή κατά τις διατάξεις του άρθρου 99 «Προβάδισμα» του ν.3584/07 «Κώδικας Κατάστασης Δημοτικών και Κοινοτικών Υπαλλήλων»: «Το προβάδισμα μεταξύ των υπαλλήλων καθορίζεται ως εξής: α) Μεταξύ υπαλλήλων που ανήκουν σε διαφορετικές κατηγορίες, προηγούνται οι υπάλληλοι της κατηγορίας ΠΕ, και ακολουθούν κατά σειρά οι υπάλληλοι της κατηγορίας ΤΕ, της κατηγορίας ΔΕ και, τέλος, οι υπάλληλοι της κατηγορίας ΥΕ [...]».

Επειδή κατά τις διατάξεις του άρθρου 100 «Αναπλήρωση προϊσταμένων» του ν.3584/07 «Κώδικας Κατάστασης Δημοτικών και Κοινοτικών Υπαλλήλων»: «1. Τον προϊστάμενο Γενικής Διεύθυνσης ή Διεύθυνσης, που απουσιάζει ή κωλύεται, αναπληρώνει στα καθήκοντά του ο ανώτερος κατά βαθμό προϊστάμενος των υποκείμενων οργανικών μονάδων και επί ομοιοβάθμων, ο προϊστάμενος που έχει ασκήσει για περισσότερο χρόνο καθήκοντα προϊσταμένου. Το αρμόδιο για τον διορισμό όργανο μπορεί, τηρουμένου του προβαδίσματος των βαθμών, να ορίσει ως αναπληρωτή προϊσταμένου Γενικής Διεύθυνσης ή Διεύθυνσης, που απουσιάζει ή κωλύεται, έναν από τους προϊσταμένους των υποκείμενων οργανικών μονάδων. 2. Τον Προϊστάμενο Τμήματος ή αυτοτελούς γραφείου που απουσιάζει ή κωλύεται αναπληρώνει στα καθήκοντά του ο ανώτερος κατά βαθμό υπάλληλος που υπηρετεί στην ίδια οργανική μονάδα. Αν υπηρετούν περισσότεροι υπάλληλοι με τον ίδιο βαθμό, αναπληρώνει αυτός που έχει περισσότερο χρόνο στο βαθμό. Σε περίπτωση αδυναμίας αναπλήρωσης κατά το προηγούμενο εδάφιο, αναπληρώνει αυτός που έχει ορισθεί από το αρμόδιο προς διορισμό όργανο. [...] 3. Το αρμόδιο προς διορισμό όργανο μπορεί με απόφαση του να ορίσει ως αναπληρωτή προϊσταμένου οργανικής μονάδας τον προϊστάμενο άλλης οργανικής μονάδας του ίδιου επιπέδου, στην περίπτωση που δεν είναι δυνατή η αναπλήρωση κατά τις παρ. 1 και 2. 4. Αν κενωθεί ή συσταθεί θέση προϊσταμένου οργανικής μονάδας, έως την τοποθέτηση νέου προϊσταμένου εφαρμόζονται οι διατάξεις των προηγούμενων παραγράφων. 5. Σε κάθε περίπτωση αναπλήρωσης προϊσταμένου σύμφωνα με τις ανωτέρω παραγράφους, ο υπάλληλος θα πρέπει να ανήκει σε κλάδο του οποίου οι υπάλληλοι προβλέπεται ότι μπορούν να προϊστανται σύμφωνα με τις οικείες οργανικές διατάξεις».

Επειδή σχετικά με το θέμα έχει εκδοθεί η υπ' αριθ. ΔΙΔΑΔ/Φ.35.47/2306/οικ.17520/29-05-2017 (ΑΔΑ:6ΜΜ1465ΧΘΨ-Φ7Γ) εγκύκλιος του τ. Υπουργείου Διοικητικής Ανασυγκρότησης με την οποία παρέχονται οδηγίες για την ορθή εφαρμογή των διατάξεων αναφορικά με το σύστημα επιλογής προϊσταμένων, όπου αναφέρεται: «Όταν, όμως, από τις οικείες οργανικές διατάξεις, προβλέπεται δυνατότητα επιλογής σε θέση προϊσταμένου «εν ελλείψει» υπαλλήλων προβαδίζουσας κατηγορίας, τότε ισχύει το προβάδισμα των κατηγοριών (άρθρο 97 του Υ.Κ.) και οι υπάλληλοι της κατηγορίας που έπεται κατά το προβάδισμα μπορούν να συμμετέχουν στην κρίση μόνο αφού εξαντληθούν οι υποψήφιοι της 4 προβαδίζουσας κατηγορίας, ακόμη και με τις ελάχιστες προϋποθέσεις επιλογής που ορίζονται στις διατάξεις του Υ.Κ.»

Επειδή σύμφωνα με το άρθρο 21 «Προϊστάμενοι Υπηρεσιών» του Οργανισμού Εσωτερικής Υπηρεσίας του Δήμου Θήρας (ΦΕΚ Β' /2966/22.11.2013) «Προϊστάμενοι των διευθύνσεων, τμημάτων και αυτοτελών τμημάτων της οργανωτικής δομής του δήμου τοποθετούνται, σύμφωνα με τις κείμενες διατάξεις, υπάλληλοι των κλάδων ΠΕ και **εν ελλείψει** αυτών υπάλληλοι κλάδου ΤΕ».

Επειδή σχετικά με το θέμα έχει εκδοθεί η υπ' αριθ. ΔΙΔΑΔ/Φ.35.50/2412/οικ.21795/18-06-2018 (ΑΔΑ:ΨΤΜΓ465ΧΘΨ-ΣΟΔ) εγκύκλιος του τ. Υπουργείου Διοικητικής Ανασυγκρότησης, με την οποία παρέχονται οδηγίες για την ορθή εφαρμογή των διατάξεων αναφορικά με το προβάδισμα κατηγοριών και την επιλογή προϊσταμένων οργανικών μονάδων, όπου αναφέρεται: «Από το

συνδυασμό των προαναφερομένων διατάξεων, αλλά και σύμφωνα με πάγια νομολογία (ΣΤΕ 1729/1990, 249/1998, 915/2000, 2207/2002, 102/2010, 2459/2012, ΔΕΦΘεσσαλονίκης 243/2002), προκύπτει ότι (βλ. *Ερμηνεία Υπαλληλικού Κώδικα, Α.Ι. Τάχος-Ι.Λ.Συμεωνίδης, Γ' Έκδοση, Εκδ. Σάκκουλα, 2007, σελ. 1055*) κάθε αρμόδια αρχή (Υπουργείο, Ν.Π.Δ.Δ., Αποκεντρωμένη Διοίκηση, κ.λπ.), κατά την κατάρτιση των οργανισμών των οικείων υπηρεσιών της, προσδιορίζει, ανάλογα με το αντικείμενο των συγκεκριμένων οργανικών μονάδων και την ειδικότητα του κλάδου των υπαλλήλων, από ποιες κατηγορίες (ΠΕ, ΤΕ, ΔΕ) και από ποιους κλάδους κάθε κατηγορίας θα προέρχονται οι προϊστάμενοι των οργανικών της μονάδων, χωρίς να είναι υποχρεωμένη να ορίσει ότι οι προϊστάμενοι θα προέρχονται από όλες τις κατηγορίες ή από όλους τους κλάδους κάθε κατηγορίας, όπως κατ' αρχήν οι κατηγορίες αυτές προσδιορίζονται στις προαναφερόμενες διατάξεις του Υ.Κ.».

Επειδή με την ανωτέρω προσβαλλόμενη 85/21 απόφαση ο Δήμαρχος Θήρας, χωρίς να τηρήσει την προβλεπόμενη κατά τα ανωτέρω διαδικασία, τοποθέτησε Αναπληρωτή Προϊστάμενο Δ/νσης, υπάλληλο του κλάδου ΤΕ παραβιάζοντας το προβάδισμα του κλάδου ΠΕ.

Επειδή ο προβαλλόμενος λόγος τυγχάνει νόμω βάσιμος, πρέπει να ακυρωθεί η υπ' αριθ. 85/2021 προσβαλλόμενη απόφαση ενώ παρέλκει ως αλυσιτελής η εξέταση τυχόν άλλων λόγων που ο προσφεύγων επικαλείται.

Για τους λόγους αυτούς:

ΑΠΟΦΑΣΙΖΟΥΜΕ

Αποδεχόμαστε ως νόμω βάσιμη την από 24-05-2021 ειδική διοικητική προσφυγή του Δημητρίου Ποιμενίδη του Βασιλείου και ακυρώνουμε τις υπ' αριθ. 85/21, 86/21 και 88/21 αποφάσεις του Δημάρχου Θήρας, σύμφωνα με το προαναφερθέν σκεπτικό.

Κατά της απόφασης αυτής και εντός ενός (1) μηνός από την κοινοποίηση αυτής, μπορείτε να προσφύγετε στην Ειδική Επιτροπή, που εδρεύει στην Αποκεντρωμένη Διοίκηση Αιγαίου στη Σύρο (Επτανήσου 35), σύμφωνα με τις διατάξεις των άρθρων 131 ("Εποπτεία των Ο.Τ.Α. μέχρι την έναρξη λειτουργίας της ΑΥΕ Ο.Τ.Α. - Μετάταξη στην ΑΥΕ Ο.Τ.Α. προσωπικού των Αποκεντρωμένων Διοικήσεων - Έναρξη λειτουργίας ΑΥΕ Ο.Τ.Α.") παρ. 1 του ν. 4555/2018 (Φ.Ε.Κ. 133/τ. Α' /19-07-2018) και 151 ("Προσφυγή κατά των αποφάσεων του Γενικού Γραμματέα") του ν. 3463/2006 (Φ.Ε.Κ. 114/τ. Α' /30-06-2006).

Ο Ασκών Καθήκοντα Συντονιστή

Πολύκαρπος Πολυχρονάκης

Προς

κ. Δημήτριο Ποιμενίδη του Βασιλείου
Έξω Γωνιά
84700 Θήρα
Τ.Θ. 4158

Κοινοποίηση

Δήμο Θήρας