



**ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ  
ΑΠΟΚΕΝΤΡΩΜΕΝΗ ΔΙΟΙΚΗΣΗ ΚΡΗΤΗΣ  
ΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΔΙΟΙΚΗΣΗΣ  
ΤΜΗΜΑ ΠΡΟΣΩΠΙΚΟΥ**

**Ταχ. Δ/ση: Λ. Ικάρου & Στ. Σπανάκη 2Α  
Ταχ. Κωδ. : 713 07, Ηράκλειο  
Πληροφορίες: Ε. Πίσσα  
Τηλέφωνο: 2810-278452  
e-mail: e.pissa@apdkritis.gov.gr**

**ΑΝΑΡΤΗΤΕΑ ΣΤΟ ΔΙΑΔΙΚΤΥΟ**

**Ηράκλειο, 4/10/2021  
Αριθ. πρωτ.: 7878  
Σχετ. 7575, 7489**

**ΘΕΜΑ: Εξέταση της από 02.08.2021 Ειδικής Διοικητικής Προσφυγής των 1) Ιωάννη Κουράκη, 2) Ηλία Λυγερού 3) Ευριπίδη Κουκιαδάκη 4) Πέτρου Ινιωτάκη και 5) Ευαγγελίας Σχοιναράκη, Δημοτικών Συμβούλων Δήμου Ηρακλείου κατά των υπ' αρ. 696/8.7.2021 και 740/20.07.2021 αποφάσεων της Οικονομικής Επιτροπής του Δήμου Ηρακλείου.**

### **ΑΠΟΦΑΣΗ**

#### **Η ΣΥΝΤΟΝΙΣΤΡΙΑ ΤΗΣ ΑΠΟΚΕΝΤΡΩΜΕΝΗΣ ΔΙΟΙΚΗΣΗΣ ΚΡΗΤΗΣ**

Έχοντας υπόψη:

- 1.** Τις διατάξεις:
  - α)** Του Ν.3852/2010 (Φ.Ε.Κ. τ. Α' 87/07-06-2010), όπως ισχύουν.
  - β)** του άρθρου 23 του Π.Δ. 136/2010 «Οργανισμός της Αποκεντρωμένης Διοίκησης Κρήτης» (Φ.Ε.Κ. τ. Α' 229/27-12-2010).
  - γ)** Των άρθρων 28 και 28Α του Ν.4325/11-05-2015 «Εκδημοκρατισμός της Διοίκησης-Καταπολέμηση Γραφειοκρατίας και Ηλεκτρονική Διακυβέρνηση. Αποκατάσταση αδικιών και άλλες διατάξεις» (Φ.Ε.Κ. τ.Α' 47/2015), όπως το τελευταίο προστέθηκε με το άρθρο 24 του Ν.4368/2016 (Φ.Ε.Κ. τ.Α' 21/21-02-2016) «Μέτρα για την επιτάχυνση του κυβερνητικού έργου και άλλες διατάξεις».
- 2.** Την υπ' αρ. οικ. 8165/27-06-2017 απόφαση της Συντονίστριας της Αποκεντρωμένης Διοίκησης Κρήτης (Φ.Ε.Κ. τ.Β' 2247/30-06-2017) περί παροχής εξουσιοδότησης υπογραφής «με εντολή Συντονιστή» («Μ.Ε.Σ») αποφάσεων, εγγράφων και άλλων πράξεων στους Προϊσταμένους των οργανικών μονάδων του Φορέα, όπως ισχύει.
- 3.** Την εγκύκλιο υπ' αρ.11/7666/07-02-2007 του Υπουργείου Εσωτερικών, Δημ. Δ/σης & Αποκ/σης.
- 4.** Την εγκύκλιο υπ' αρ. 27/42203/13-08-2018 του Υπουργείου Εσωτερικών.
- 5.** Τις διατάξεις του Ν. 3463/2006 (ΦΕΚ τ.Α' 114) «Κώδικας Δήμων και Κοινοτήτων», όπως ισχύουν.
- 6.** Τις διατάξεις του Ν. 4674/20 (ΦΕΚ Α' 53/11.03.2020) «Στρατηγική αναπτυξιακή προοπτική των Οργανισμών Τοπικής Αυτοδιοίκησης, ρύθμιση ζητημάτων αρμοδιότητας Υπουργείου Εσωτερικών και άλλες διατάξεις», όπως τροποποιήθηκαν και ισχύουν

7. Τις διατάξεις του Ν. 4623/2019 (ΦΕΚ Α' 134/09.08.2019), όπως τροποποιήθηκαν και ισχύουν
8. Τις υπ' αριθμ. πρωτ. 63900/102/13-9-2019, 26704/99/29-4-2020 και 37260/200/16-06-2020 εγκυκλίους του Υπουργείου Εσωτερικών.
9. Την υπ' αριθμ. 696/8.7.2021 απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής του Δήμου Ηρακλείου (ΑΔΑ: ΨΖΖΡΩ00-Τ3Ω) και την υπ' αρ. 740/20.07.2021 όμοια της Οικονομικής Επιτροπής του Δήμου Ηρακλείου (ΑΔΑ: 6Η6ΦΩ00-92Υ).
10. Την από 02.08.2021 Ειδική Διοικητική Προσφυγή των 1) Ιωάννη Κουράκη, 2) Ηλία Λυγερού, 3) Ευριπίδη Κουκιαδάκη, 4) Πέτρου Ινιωτάκη και 5) Ευαγγελίας Σχοιναράκη, Δημοτικών Συμβούλων Δήμου Ηρακλείου κατά της υπ' αρ. 696/8.7.2021 απόφασης της Οικονομικής Επιτροπής Δήμου Ηρακλείου, όπως συμπληρώθηκε με την 740/20-7-2021, όμοια, η οποία κατατέθηκε στις 2.8.2021 στη Δ/νσή μας και έλαβε αριθμό πρωτοκόλλου 7024/2-8-2021.
11. Το υπ' αριθμ. πρωτ. 7024/4.8.2021 έγγραφό μας προς τον Δήμο Ηρακλείου.
12. Το υπ' αριθμ. πρωτ. 77234/13.8.2021 έγγραφο του Δήμου Ηρακλείου, με το οποίο στάλθηκαν οι απόψεις του.
13. Τα λοιπά στοιχεία του φακέλου.

### Αφού σκεφθήκαμε

**Επειδή**, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 227 του Ν.3852/2010, όπως αυτές αντικαταστάθηκαν με τις όμοιες του άρθρου 118 του Ν.4555/2018 (Φ.Ε.Κ. τ.Α' 133/2018) και ισχύουν: « 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, ενώπιον του Επόπτη Ο.Τ.Α. για λόγους νομιμότητας, μέσα σε προθεσμία δεκαπέντε (15) ημερών από τη δημοσίευση της απόφασης ή την ανάρτησή της στο διαδίκτυο ή από την κοινοποίησή της ή αφοτόυ έλαβε πλήρη γνώση αυτής...».

**Επειδή** σε περίπτωση δημοσίευσης της πράξης με πολλούς τρόπους η προθεσμία άσκησης της προσφυγής εκκινεί από την τελευταία δημοσίευση. Η προσβαλλόμενη υπ' αρ. 696/2021 απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής του Δήμου Ηρακλείου λήφθηκε στις 8.7.2021 και αναρτήθηκε στο πρόγραμμα «ΔΙΑΥΓΕΙΑ» στις 16.7.2021 και η υπό κρίση προσφυγή κατατέθηκε στη Δ/νσή μας στις 2.8.2021, ημέρα Δευτέρα, ήτοι την επόμενη εργάσιμη ημέρα από τη λήξη της δεκαπενθήμερης προθεσμίας προς υποβολή αυτής (Σάββατο 31.7.2021) σύμφωνα με το άρθρο 242 ΑΚ. Ομοίως, η υπ' αρ. 740/2021 απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής του Δήμου Ηρακλείου λήφθηκε στις 20.7.2021 και αναρτήθηκε στο πρόγραμμα «ΔΙΑΥΓΕΙΑ» στις 22.7.2021. Ως εκ τούτου, **η εν λόγω προσφυγή θεωρείται εμπρόθεσμη.**

**Επειδή**, σύμφωνα με τα οριζόμενα στην με αριθμ.11/7666/07-02-2007 εγκύκλιο του Υπουργείου Εσωτερικών, Δημόσιας Διοίκησης και Αποκέντρωσης, «Εποπτεία των πράξεων των συλλογικών και μονομελών οργάνων των πρωτοβάθμιων ΟΤΑ» και κατά πάγια νομολογία του Συμβουλίου της Επικρατείας, το έννομο συμφέρον πρέπει να είναι προσωπικό, δηλαδή να υπάρχει ειδικός δεσμός του προσφεύγοντος με την προσβαλλόμενη πράξη, η οποία θίγει συγκεκριμένη νομική ή πραγματική κατάσταση που τον αφορά, άμεσο να συνδέει δηλαδή απευθείας τον προσφεύγοντα με τη βλάβη

που υφίσταται από την πράξη, ενεστώς και μάλιστα σε τρία χρονικά σημεία, δηλαδή κατά το χρόνο λήψης της απόφασης, κατά το χρόνο άσκησης της προσφυγής και κατά το χρόνο εξέτασης αυτής, η δε εκ της πράξεως βλάβη πρέπει να έχει επέλθει ή να είναι λογικά αναπόφευκτη (Ολ. ΣτΕ 1002/2007).

Σύμφωνα με την παρ. 4 του άρθρου 227 του Ν.3852/2010, όπως αντικαταστάθηκε με τις όμοιες του άρθρου 118 του Ν.4555/2018 και ισχύει «**4. Δικαίωμα για την άσκηση της ειδικής διοικητικής προσφυγής τεκμαίρεται ότι έχουν όλοι οι αιρετοί του οικείου δήμου ή περιφέρειας, ανεξάρτητα από το εάν έλαβαν μέρος στη συνεδρίαση κατά την οποία ελήφθη η προσβαλλόμενη απόφαση, εφόσον δεν την υπερψήφισαν...».**

Εξάλλου κατά πάγια νομολογία του ΣτΕ (βλ. ΣτΕ 4602/2015, 2081/2009, 60/2010 επταμ., 4027/2008, 2129, 2645/2006, 350/2006, 3787/2001, 3068/2001 επταμ, 3362/2000, 2531/2000, 2081/2009) και το υπ' αρ.πρωτ. 29518/07-08-2013 έγγραφο του Υπουργείου Εσωτερικών με θέμα: «Έννομο συμφέρον αιρετού για άσκηση προσφυγής κατά το άρθρο 227 του Ν. 3852/2010» " Ο Δημοτικός Σύμβουλος, εφόσον δεν έχει συμπράξει στην έκδοση της προσβαλλομένης απόφασης, έχει έννομο συμφέρον εκ της ιδιότητάς του αυτής για την άσκηση της Ειδικής Διοικητικής Προσφυγής κατά το άρθρο 227 του Ν. 3852/2010». Ήτοι, το έννομο συμφέρον θεμελιώνεται στην θεσμική ιδιότητα του δημοτικού συμβούλου ως συμβούλου, ο οποίος είναι εκπρόσωπος της τοπικής κοινωνίας και μεριμνά στο πλαίσιο της ασκήσεως των καθηκόντων του για την τήρηση της νομιμότητας ή την εξυπηρέτηση του συμφέροντος των δημοτών όλης της εδαφικής περιφέρειας του δήμου σύμφωνα με το άρθρο 135 περ. α' και γ' του Κ.Δ.Κ. (Ν. 3463/2006) και το άρθρο 68 παρ. 2 του Ν. 3852/2010.

Ως εκ τούτου, αφενός **ο δεύτερος προσφεύγων Ηλίας Λυγερός, Δημοτικός Σύμβουλος και μέλος της Οικονομικής Επιτροπής του Δήμου Ηρακλείου, μη έχοντας συμπράξει στη λήψη των υπ'αρ. 696/2021 και 740/2021 προσβαλλόμενων αποφάσεων, καθώς τις καταψήφισε, έχει έννομο συμφέρον να ασκήσει την προσφυγή του άρθρου 227 του Ν. 3852/2010, όπως ισχύει, αφετέρου οι λοιποί τέσσερις (4) προσφεύγοντες, Ιωάννης Κουράκης, Ευρυπίδης Κουκιαδάκης, Πέτρος Ινιωτάκης και Ευαγγελία Σχοιναράκη, Δημοτικοί Σύμβουλοι Ηρακλείου έχουν, εκ της ιδιότητάς τους ως εκπρόσωποι της τοπικής κοινωνίας, έννομο συμφέρον και νομιμοποιούνται να ασκήσουν την προσφυγή του άρθρου 227 του Ν. 3852/2010, όπως ισχύει.**

**Επειδή** κατά πάγια θεωρητική και νομολογιακή αντίληψη, αλλά και τα οριζόμενα στην αριθ. 11/7666/07-02-2007 εγκύκλιο του Υπουργείου Εσωτερικών, Δημόσιας Διοίκησης και Αποκέντρωσης, πράξεις που υπόκεινται σε έλεγχο νομιμότητας και προσβάλλονται παραδεκτώς είναι μόνο οι εκτελεστές πράξεις. Στην προκειμένη περίπτωση οι υπ' αρ. 696/2021 και 740/2021 αποφάσεις της **Οικονομικής Επιτροπής του Δήμου Ηρακλείου αποτελούν εκτελεστές διοικητικές πράξεις.**

Ως εκ τούτου, η εν λόγω προσφυγή κρίνεται τυπικά δεκτή και εξετάζεται περαιτέρω μόνο για τους λόγους που προβάλλονται με αυτήν.

**Επειδή** με την ως άνω ειδική διοικητική προσφυγή ζητείται η ακύρωση αφενός της **υπ'αρ. 696/2021 απόφασης της Οικονομικής Επιτροπής του Δήμου Ηρακλείου**, με την οποία εγκρίθηκε α) η σύσταση του «Αναπτυξιακού Οργανισμού Τοπικής Αυτοδιοίκησης ΗΡΑΚΛΕΙΟ Α.Ε.» του Δήμου Ηρακλείου, εν συντομία «Α.Ο.Τ.Α. ΗΡΑΚΛΕΙΟ Α.Ε.» Δ.Ηρακλείου σύμφωνα με το άρθρο 2 του Ν. 4674/2020, όπως ισχύει, β) η Οικονομικοτεχνική μελέτη βιωσιμότητας, γ) το σχέδιο Καταστατικού, δ) οι σκοποί του υπό σύσταση Αναπτυξιακού Οργανισμού, ε) το μετοχικό κεφάλαιο του εν λόγω Αναπτυξιακού Οργανισμού Τοπικής Αυτοδιοίκησης με το ποσό των 500.000,00 ευρώ και στ) η παροχή εξουσιοδοτήσεων για τις απαραίτητες διαδικαστικές ενέργειες, και αφετέρου της **υπ'αρ. 740/2021 απόφασης της Οικονομικής Επιτροπής του εν λόγω Δήμου**, με την οποία αποφασίστηκε α) ο ορισμός του Δημάρχου Ηρακλείου κ. Βασίλη Λαμπρινού (με αναπληρώτρια την Αντιδήμαρχο κα Καναβάκη) ως εκπροσώπου στη Γενική Συνέλευση του υπό σύσταση «Αναπτυξιακού Οργανισμού Τοπικής Αυτοδιοίκησης ΗΡΑΚΛΕΙΟ Α.Ε.» του Δήμου Ηρακλείου εν συντομία «Α.Ο.Τ.Α. ΗΡΑΚΛΕΙΟ Α.Ε.» Δ.Ηρακλείου και β) ο ορισμός των εκπροσώπων στο πρώτο Διοικητικό Συμβούλιο του υπό σύσταση ως άνω Αναπτυξιακού Οργανισμού.

Ειδικότερα, οι προσφεύγοντες ισχυρίζονται ότι οι προσβαλλόμενες αποφάσεις της Οικονομικής Επιτροπής Δήμου Ηρακλείου πρέπει να ακυρωθούν, καθώς

**1)** τα άρθρα 54 και 55 του Ν. 4811/2021 (ΦΕΚ Α' 108/26.06.2021), δυνάμει των οποίων ψηφίσθηκαν οι προσβαλλόμενες αποφάσεις από την Οικονομική Επιτροπή του Δήμου Ηρακλείου, προσκρούουν σε θεμελιώδεις αρχές του Συντάγματος, στις υπερνομοθετικής ισχύος διατάξεις του Πρώτου Πρόσθετου Πρωτόκολλου της Ευρωπαϊκής Σύμβασης Δικαιωμάτων του Ανθρώπου (Ε.Σ.Δ.Α) και του Ευρωπαϊκού Χάρτη Τοπικής Αυτονομίας (Ε.Χ.Τ.Α.), όπως ερμηνεύονται από το Ευρωπαϊκό Δικαστήριο Δικαιωμάτων του Ανθρώπου, σύμφωνα με το οποίο δεν νοείται μια αιφνιδιαστική ανατροπή των όρων πολιτικής αντιπροσώπευσης, διότι αυτό συνιστά προφανή παραβίαση της ελεύθερης εκδήλωσης της λαϊκής βούλησης. Περαιτέρω, ισχυρίζονται ότι οι ως άνω διατάξεις που δίνουν τη δυνατότητα στην Οικονομική Επιτροπή των Δήμων να αποφασίζει τη σύσταση Αναπτυξιακών Οργανισμών Τοπικής Αυτοδιοίκησης, αντίκεινται στην αρχή της δικαιολογημένης εμπιστοσύνης επικαλούμενοι νομολογία του Ευρωπαϊκού Δικαστηρίου Δικαιωμάτων του Ανθρώπου (ΕΔΔΑ), [*υπόθεση Λυκουρέζος κατά Ελλάδος (15 Ιουνίου 2006), υπόθεση Γ. Πασχαλίδη κλπ. κατά Ελλάδος (10 Απριλίου 2008, παρ. 25-28)*], καθώς και στην αρχή της αναλογικότητας του άρθρου 25 παρ.1 του Συντάγματος.

**2)** δεν είναι νόμιμη η σύνθεση της Οικονομικής Επιτροπής του Δήμου Ηρακλείου και τυχάνει αναρμόδια να λάβει μια τόσο σημαντική απόφαση για τη δημιουργία ενός παράλληλου δήμου με ακριβοπληρωμένα στελέχη, αγνοώντας προκλητικά και συστηματικά τις αρχές της πλειοψηφίας, της λαϊκής κυριαρχίας, του Συνταγματικά κατοχυρωμένου δικαιώματος του εκλέγεσθαι σε σημαντικό αριθμό δημοτικών συμβούλων κατά τον «ορισμό» της, χωρίς ουσιαστικές δημοκρατικές και συμμετοχικές διαδικασίες, λόγω της αφαίρεσης του δικαιώματος του εκλέγεσθαι από τους εκπροσώπους πέντε δημοτικών παρατάξεων που ψηφίσθηκαν από το 1/5 των πολιτών.

Ειδικότερα, ισχυρίζονται ότι η Οικονομική Επιτροπή δεν έχει την αρμοδιότητα αφενός της ίδρυσης ή συμμετοχής του Δήμου σε Αναπτυξιακό Οργανισμό. λόγω αντίθεσης των νομοθετικών διατάξεων στο Σύνταγμα, στην Ε.Σ.Δ.Α. και στον Ε.Χ.Τ.Α.

και αφετέρου της απόφασης ορισμού της σύνθεσης του Διοικητικού Συμβουλίου και διάθεσης μετοχικού κεφαλαίου, καθόσον η σύνθεση του Διοικητικού Συμβουλίου, στο στάδιο αυτό ορίζεται υποχρεωτικά από το Δημοτικό Συμβούλιο με τις προβλέψεις του άρθρου 74 του Ν. 3852/2010, όπως πολλαπλώς μέχρι σήμερα έχει τροποποιηθεί και ισχύει μέχρι να κριθεί ότι είναι ανίσχυρο για λόγους αντισυνταγματικότητας και όχι από την Οικονομική Επιτροπή. Επιπλέον, ισχυρίζονται ότι η μονοπαραταξιακή σύνθεση του προσωρινού Διοικητικού Συμβουλίου της ΜΟΝΟΜΕΤΟΧΙΚΗΣ εταιρίας είναι αντίθετη ακόμη και με τις ευεργετικές διατάξεις για τη μειοψηφία του άρθρου 6 του Ν. 4623/2019. Ειδικότερα αναφέρουν ότι «Από την επισκόπηση της υπ'αρ. 740/2021 απόφασης της Οικονομικής Επιτροπής στην προσωρινή διοίκηση της υπό σύσταση αναπτυξιακής εταιρίας ( οργανισμού) συμμετέχουν ως τακτικά μέλη πέντε (5) αντιδήμαρχοι μέλη της Εκτελεστικής Επιτροπής, ο Πρόεδρος ...» «... Τα μέλη επιλέγηκαν αποκλειστικά από τη Δημοτική αρχή με αμιγώς παραταξιακά κριτήρια ... η Οικονομική Επιτροπή εξακολουθεί να υπόκειται στον έλεγχο του Δημοτικού Συμβουλίου και ο ρόλος της παραμένει εισηγητικός προς το Δημοτικό Συμβούλιο, διεκπεραιωτικός και εκτελεστικός των αποφάσεων του συμβουλίου, ελάχιστα προγραμματικός και πολύ περισσότερο ελεγκτικός, παρά τις διατυπώσεις της παρ.1 του άρθρου 72, ιδίως αν ληφθεί υπόψη ότι η πλειοψηφία των μελών της είναι μέλη και της Εκτελεστικής Επιτροπής...»

3) ελλείπει τεκμηριωμένη, ειδικώς αιτιολογημένη μελέτη βιωσιμότητας, η οποία αποτελεί προϋπόθεση της συστάσεως του αναπτυξιακού οργανισμού. «Η μελέτη βιωσιμότητας, παρά τις φιλότιμες προσπάθειες των συντακτών της δεν επιβεβαιώνει τις προσδοκίες ... Το μετοχικό κεφάλαιο της εταιρείας δεν καλύπτει ούτε το μισθολογικό κόστος του πρώτου έτους λειτουργίας...»

**Επειδή** από τα στοιχεία του φακέλου προκύπτουν τα ακόλουθα:

Οι προσφεύγοντες κατέθεσαν στη Δ/νή μας την από 02.08.2021 προσφυγή κατά των υπ' αριθμ. 696/2021 και 740/2021 αποφάσεων της Οικονομικής Επιτροπής του Δήμου Ηρακλείου.

**Επειδή ο πρώτος (1<sup>ος</sup>) λόγος** των προσφευγόντων τυγχάνει **αβάσιμος**, καθώς εκφεύγει των ορίων **ελέγχου νομιμότητας** που ασκεί η υπηρεσία μας δυνάμει του προαναφερόμενου άρθρου 227 παρ.1 του Ν. 3852/2010, όπως ισχύει. Περαιτέρω, στο **άρθρο 102 του ισχύοντος Συντάγματος** προβλέπεται ότι: «**1.Η διοίκηση των τοπικών υποθέσεων ανήκει στους οργανισμούς τοπικής αυτοδιοίκησης πρώτου και δεύτερου βαθμού. Υπέρ των οργανισμών τοπικής αυτοδιοίκησης συντρέχει τεκμήριο αρμοδιότητας για τη διοίκηση των τοπικών υποθέσεων. Νόμος καθορίζει το εύρος και τις κατηγορίες των τοπικών υποθέσεων, καθώς και την κατανομή τους στους επί μέρους βαθμούς. Με νόμο μπορεί να ανατίθεται στους οργανισμούς τοπικής αυτοδιοίκησης η άσκηση αρμοδιοτήτων που συνιστούν αποστολή του Κράτους. 2. Οι οργανισμοί τοπικής αυτοδιοίκησης έχουν διοικητική και οικονομική αυτοτέλεια. Οι αρχές τους εκλέγονται με καθολική και μυστική ψηφοφορία, όπως νόμος ορίζει. 3. Με νόμο μπορεί να προβλέπονται για την εκτέλεση έργων ή την παροχή υπηρεσιών ή την άσκηση αρμοδιοτήτων των οργανισμών τοπικής αυτοδιοίκησης αναγκαστικοί ή εκούσιοι σύνδεσμοι οργανισμών τοπικής αυτοδιοίκησης που διοικούνται από αιρετά όργανα. 4. Το Κράτος ασκεί στους οργανισμούς τοπικής αυτοδιοίκησης εποπτεία που**

*συνίσταται αποκλειστικά σε έλεγχο νομιμότητας και δεν επιτρέπεται να εμποδίζει την πρωτοβουλία και την ελεύθερη δράση τους. Ο έλεγχος νομιμότητας ασκείται, όπως νόμος ορίζει. Πειθαρχικές ποινές στα αιρετά όργανα της τοπικής αυτοδιοίκησης, εκτός από τις περιπτώσεις που συνεπάγονται αυτοδικαίως έκπτωση ή αργία, επιβάλλονται μόνο ύστερα από σύμφωνη γνώμη συμβουλίου που αποτελείται κατά πλειοψηφία από τακτικούς δικαστές, όπως νόμος ορίζει.*

**Επειδή** το άρθρο **87 παρ. 2 του Συντάγματος** ορίζει ότι: «Οι δικαστές κατά την άσκηση των καθηκόντων τους υπόκεινται μόνο στο Σύνταγμα και στους νόμους και σε καμία περίπτωση δεν υποχρεούνται να συμμορφώνονται με διατάξεις που έχουν τεθεί κατά κατάλυση του Συντάγματος, ενώ σύμφωνα με το άρθρο **93 παρ. 4** του Συντάγματος τα δικαστήρια υποχρεούνται να μην εφαρμόζουν νόμο το περιεχόμενο του οποίου αντίκειται στο Σύνταγμα. Συνεπώς, ο συνταγματικός νομοθέτης θεσπίζει την υποχρέωση κατασταλτικού ελέγχου της συνταγματικότητας των νόμων **μόνον** για τους δικαστές και όχι για τη διοίκηση (βλ. Β.Σκουρή /Ε. Βενιζέλου, *Ο δικαστικός έλεγχος της συνταγματικότητας των νόμων*, Αθήνα-Κομοτηνή 1985, σ. 15-17).

Κατά συνέπεια, η Υπηρεσία μας δεν έχει την αρμοδιότητα να κρίνει εάν οι διατάξεις του άρθρου 72 παρ.1 περ. κ του Ν.3852/2010, όπως αντικαταστάθηκαν με το άρθρο 55 του Ν.4811/2021 (ΦΕΚ τ. Α΄/26.6.2021) σχετικά με την προστεθείσα αρμοδιότητα της Οικονομικής Επιτροπής των δήμων να αποφασίζει για την ίδρυση ή συμμετοχή του δήμου σε Αναπτυξιακό Οργανισμό Τοπικής Αυτοδιοίκησης του άρθρου 2 του Ν. 4674/2020, όπως ισχύει, παραβιάζουν το Σύνταγμα και την ΕΣΔΑ για την ελεύθερη εκδήλωση της λαϊκής θέλησης, τον Ευρωπαϊκό Χάρτη Αυτονομίας κλπ. ως ισχυρίζονται οι προσφεύγοντες.

**2)** Στις διατάξεις του **άρθρου 65 του Ν.3852/10**, όπως ισχύουν, ορίζεται ότι “1. Το δημοτικό συμβούλιο αποφασίζει για όλα τα θέματα που αφορούν το δήμο, **εκτός από εκείνα που ανήκουν εκ του νόμου** στην αρμοδιότητα του δημάρχου ή άλλου οργάνου του δήμου ή το ίδιο το δημοτικό συμβούλιο μεταβίβασε σε επιτροπή του.....”.

Στις διατάξεις του **άρθρου 72 του Ν.3852/10**, όπως τροποποιήθηκαν και ισχύουν, ορίζεται ότι: “**1. Η Οικονομική Επιτροπή** είναι συλλογικό όργανο, αρμόδιο για τον έλεγχο και την παρακολούθηση της οικονομικής και διοικητικής λειτουργίας του δήμου. Ειδικότερα, έχει τις ακόλουθες αποφασιστικές, ελεγκτικές και γνωμοδοτικές αρμοδιότητες: .... κ) **Αποφασίζει για την ίδρυση ή συμμετοχή του δήμου σε Αναπτυξιακό Οργανισμό Τοπικής Αυτοδιοίκησης του άρθρου 2 του ν. 4674/2020 (Α΄ 53) ή για την προσαρμογή υφισταμένων αναπτυξιακών ανωνύμων εταιρειών και δικτύων δήμων στις διατάξεις του άρθρου 2 του ν. 4674/2020**» [η περίπτωση κ΄ προστέθηκε στην παρ. 1 του άρθρου 72 με την παρ. 1 του άρθρου 65 του Ν. 4795/21 (ΦΕΚ Α΄ 62/17-4-21) και αντικαταστάθηκε με το άρθρο 55 παρ.1 Ν.4811/2021 (ΦΕΚ Α΄ 108/26.06.2021)]... **2. Οι αρμοδιότητες της Οικονομικής Επιτροπής είναι αποκλειστικές.** Με ειδική απόφαση που λαμβάνεται ομόφωνα, η Οικονομική Επιτροπή μπορεί να παραπέμψει συγκεκριμένο θέμα της αρμοδιότητάς της στο δημοτικό συμβούλιο για τη λήψη απόφασης, εφόσον κρίνει ότι αυτό επιβάλλεται από την ιδιαίτερη σοβαρότητά του. Με απόφασή του, η οποία λαμβάνεται με απόλυτη πλειοψηφία, το δημοτικό συμβούλιο μπορεί να μεταβιβάσει περαιτέρω αρμοδιότητες στην Οικονομική Επιτροπή...”.

**Επειδή** η υπ'αρ. **696/2021** απόφαση για την ίδρυση του «Αναπτυξιακού Οργανισμού Τοπικής Αυτοδιοίκησης ΗΡΑΚΛΕΙΟ Α.Ε.» κατά τη συνεδρίαση της 8ης-07-2021 από την Οικονομική Επιτροπή του Δήμου Ηρακλείου, λήφθηκε νόμιμα, καθώς κατά την ως άνω ημερομηνία περιλαμβάνονταν στις σχετικές διατάξεις για τις αρμοδιότητες της Οικονομικής Επιτροπής η ίδρυση ή συμμετοχή του Δήμου σε Αναπτυξιακό Οργανισμό Ο.Τ.Α. του άρθρου 2 του ν. 4674/2020, όπως ισχύει. Ήτοι, κατά τα οριζόμενα στις ανωτέρω διατάξεις του Ν. 3852/2010, όπως ισχύουν, οι αρμοδιότητες της Οικονομικής Επιτροπής, συμπεριλαμβανομένης και της **σύστασης** ή συμμετοχής του Δήμου σε Αναπτυξιακό Οργανισμό Ο.Τ.Α., **είναι αποκλειστικές και ανήκουν μόνο σ' αυτή.**

Επειδή το άρθρο **6 παρ.1 του Ν. 4623/2019** «*Ρυθμίσεις για τη συγκρότηση των διοικητικών συμβουλίων των νομικών προσώπων των Ο.Τ.Α. και των συνδέσμων τους*», όπως η παρ.1 αντικαταστάθηκε με την παρ.3 άρθρου 177 Ν.4635/2019, ( ΦΕΚ Α 167/30.10.2019) ορίζει: «1. Όπου στις διατάξεις νόμων, προεδρικών διαταγμάτων και λοιπών κανονιστικών πράξεων, προβλέπεται ο **ορισμός μελών στη διοίκηση των νομικών προσώπων των δήμων** και των περιφερειών, καθώς και των συνδέσμων τους, κατά συγκεκριμένη αναλογία, **τα τρία πέμπτα επί του συνόλου των μελών με τους αναπληρωτές τους**, συμπεριλαμβανομένου του προέδρου του διοικητικού συμβουλίου, **ορίζονται από τον δήμαρχο** ή τον περιφερειάρχη, αντίστοιχα. **Τα υπόλοιπα μέλη**, αφαιρουμένων τυχόν μελών που ορίζονται εκ της θέσεώς τους (*ex officio*) ή υποδεικνύονται από φορείς, **ορίζονται από τις λοιπές παρατάξεις με μεταξύ τους ψηφοφορία**. Σε κάθε περίπτωση, οι λοιπές παρατάξεις συμμετέχουν στα συμβούλια με τουλάχιστον ένα (1) μέλος συνολικά. Πράξεις ορισμού διοικητικών συμβουλίων που εκδόθηκαν σύμφωνα με τον υπολογισμό που προβλέπουν οι διατάξεις του προηγούμενου εδαφίου από τις δημοτικές και περιφερειακές αρχές που εγκαταστάθηκαν την 1.9.2019, θεωρούνται νόμιμες. Για τη **συγκρότηση του διοικητικού συμβουλίου εκδίδεται διαπιστωτική πράξη του οικείου δημοτικού ή περιφερειακού συμβουλίου**. Σε περίπτωση που για οποιονδήποτε λόγο οι λοιπές παρατάξεις δεν ορίσουν μέλη, αυτά ορίζονται με απόφαση Δημάρχου ή Περιφερειάρχη, αντίστοιχα, και η διαδικασία δεν εισάγεται στο συμβούλιο».

**Επειδή** σύμφωνα με την **παρ.9 του άρθρου 229 του Ν. 4635/2019** «Επείγουσες ρυθμίσεις θεμάτων οικονομικής λειτουργίας και προσωπικού Ο.Τ.Α.» ορίζεται: «Οι διατάξεις των δύο πρώτων εδαφίων της παραγράφου 1 του άρθρου 6 του ν. 4623/2019 (Α' 134) ισχύουν αναλόγως και για τη σύσταση των επιτροπών του άρθρου 70 του ν. 3852/2010 (Α' 87), καθώς και τη συμμετοχή αιρετών εκπροσώπων του δήμου σε επιτροπές και συλλογικά όργανα νομικών προσώπων, κληροδοτημάτων και σωματείων που συστήνονται και λειτουργούν με νομοθετήματα του Υπουργείου Εσωτερικών ή άλλων Υπουργείων».

**Επειδή** η υπ'αρ. **740/20.7.2021** απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής του Δήμου Ηρακλείου για τον ορισμό α) του εκπροσώπου στη Γενική Συνέλευση του υπό σύσταση «Α.Ο.Τ.Α. ΗΡΑΚΛΕΙΟ Α.Ε.» του Δ.Ηρακλείου και β) των εκπροσώπων στο πρώτο Διοικητικό Συμβούλιο του ως άνω Αναπτυξιακού Οργανισμού λήφθηκε από την Οικονομική Επιτροπή του Δήμου Ηρακλείου δεν ερείδεται στις ως άνω διατάξεις, καθώς για τη συγκρότηση του Διοικητικού Συμβουλίου του Αναπτυξιακού Οργανισμού απαιτείται να **εκδοθεί διαπιστωτική πράξη του Δημοτικού Συμβουλίου**

Συνεπώς, ο **δεύτερος (2<sup>ο</sup>) λόγος** της προσφυγής, τυγχάνει **βάσιμος**, καθώς σύμφωνα με τα ανωτέρω δεν τηρήθηκε η διαδικασία που ορίζουν οι διατάξεις του αρ. 6 του Ν. 4623/2019 σε συνδυασμό με τη διάταξη της παρ. 9 του άρθρου 229 του Ν. 4635/2019.

**3) Επειδή** οι ισχυρισμοί σχετικά με τη μη βιωσιμότητα της μελέτης δεν εδράζονται σε τεκμηριωμένα στοιχεία και δεν στηρίζονται σε δεδομένα αριθμητικά στοιχεία, τα οποία να οδηγούν στην διαπίστωση της έλλειψης τεκμηριωμένης μελέτης.

**Επειδή** η Οικονομοτεχνική Μελέτη Σκοπιμότητας-Βιωσιμότητας του «Α.Ο.ΤΑ. Ηράκλειο Α.Ε.» Δήμου Ηρακλείου φέρει τα απαραίτητα στοιχεία που ορίζει η υπ'αρ. 43886/3-8-2007 υπουργική απόφαση του ΥΠΕΣΔΔΑ «Καθορισμός των αναγκαίων στοιχείων της οικονομοτεχνικής μελέτης για τη σύσταση ή μετατροπή Επιχειρήσεων ΟΤΑ και του ελέγχου αυτής».

Κατά συνέπεια, ο **τρίτος (3<sup>ος</sup>) λόγος** της προσφυγής περί έλλειψης τεκμηριωμένης και ειδικώς αιτιολογημένης μελέτης βιωσιμότητας, κρίνεται απορριπτέος.

Για τους λόγους αυτούς,

#### **Αποφασίζουμε**

Κάνουμε δεκτή την από 02.08.2021 Ειδική Διοικητική Προσφυγή των 1) Ιωάννη Κουράκη, 2) Ηλία Λυγερού 3) Ευριπίδη Κουκιαδάκη 4) Πέτρου Ινιωτάκη και 5) Ευαγγελίας Σχοιναράκη, Δημοτικών Συμβούλων Δήμου Ηρακλείου κατά της υπ'αρ. 740/20.07.2021 απόφασης της Οικονομικής Επιτροπής Δήμου Ηρακλείου ενώπιον της Συντονίστριας Αποκεντρωμένης Διοίκησης Κρήτης και την οποία ακυρώνουμε για τους λόγους που αναφέρονται στο ανωτέρω σκεπτικό, ενώ η υπ'αρ. 696/2021 απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής Δήμου Ηρακλείου κρίνεται νόμιμη.

Κατά της απόφασης αυτής μπορεί να γίνει προσφυγή εντός ενός (1) μηνός από την έκδοση/κοινοποίησή της από οποιονδήποτε έχει έννομο συμφέρον στην Ειδική Επιτροπή Ν. Ηρακλείου - Λασιθίου του άρθρου 152 του Ν. 3463/2006, που εδρεύει στο κτίριο της Αποκεντρωμένης Διοίκησης Κρήτης επί των οδών Ελευθέρας και Συβρίτου 2, στο Ηράκλειο.

**Μ.Ε.Σ.**

**Η ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΗ ΔΙΕΥΘΥΝΣΗΣ**

**ΜΑΡΙΑ ΑΜΑΝΑΚΗ**

#### **Κοινοποίηση:**

1. Δήμο Ηρακλείου  
(με αποδεικτικό παραλαβής)
2. κ. Ιωάννη Κουράκη  
(διά του Δήμου Ηρακλείου)



*με αποδεικτικό παραλαβής)*

**3.** κ. Ηλία Λυγερό

*(διά του Δήμου Ηρακλείου  
με αποδεικτικό παραλαβής)*

**4.** κ. Ευριπίδη Κουκιαδάκη

*(διά του Δήμου Ηρακλείου  
με αποδεικτικό παραλαβής)*

**5.** κ. Πέτρο Ινιωτάκη

*(διά του Δήμου Ηρακλείου  
με αποδεικτικό παραλαβής)*

**6.** Ευαγγελία Σχοιναράκη

*(διά του Δήμου Ηρακλείου  
με αποδεικτικό παραλαβής)*

**Εσωτερική διανομή:**

Ελένη Πίσσα