

**12η/4.12.2020 ΣΥΝΕΔΡΙΑΣΗ ΤΗΣ 1^{ης} ΕΙΔΙΚΗΣ ΕΠΙΤΡΟΠΗΣ ΤΟΥ
ΑΡΘΡΟΥ 152 Ν. 3463/06 ΤΗΣ ΑΠΟΚΕΝΤΡΩΜΕΝΗΣ ΔΙΟΙΚΗΣΗΣ
ΜΑΚΕΔΟΝΙΑΣ-ΘΡΑΚΗΣ**

Η παραπάνω Επιτροπή, αποτελούμενη από την Αναπληρώτρια Πρόεδρο αυτής, Φωτεινή - Μαρία Σολδάτου, Δικαστική Πληρεξούσια του Ν.Σ.Κ., κωλυμένου του Προέδρου αυτής, Θωμά Καζάκου, Παρέδρου του Ν.Σ.Κ. και το τακτικό μέλος αυτής, Παύλο Κεσόγλου, Αντιδήμαρχο Πολιτισμού και Εθελοντών του Δήμου Αμπελοκήπων – Μενεμένης, κωλυμένων του τακτικού μέλους, Ευσταθίου Κουτσοχήνα, Προέδρου του Δικηγορικού Συλλόγου Θεσσαλονίκης και του αναπληρωματικού μέλους αυτής, Σπυρίδωνα Πετρίδη, μέλους του Δικηγορικού Συλλόγου Θεσσαλονίκης, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 152 του Ν. 3463/06 (ΦΕΚ 114/Α/8.6.2006): Κύρωση του Κώδικα Δήμων και Κοινοτήτων, όπως τροποποιήθηκε με το άρθρο 17 του Ν. 3812/2009 (ΦΕΚ 234 Α/28.12.2009 της με αριθμό 31925/6.6.2007 απόφασης του Υπουργείου Εσωτερικών, Δημόσιας Διοίκησης και Αποκέντρωσης «Κανονισμός λειτουργίας της Ειδικής Επιτροπής για την εξέταση προσφυγών κατά αποφάσεων του Γενικού Γραμματέα της Περιφέρειας» (ΦΕΚ 1020/22.6.2007, τ. Β') και τις με αριθμό 1990/25.1.2010 (ΦΕΚ 125/9.2.2010 τ. Β), 3727/16.2.2010 (ΦΕΚ 71/1.3.2010/τ. Υ.Ο.Δ.Δ.), 42953/18.7.2011 (ΦΕΚ 242/1.8.2011/τ. Υ.Ο.Δ.Δ.), 92495/1.2.2012 (ΦΕΚ 82/1.3.2012/τ. Υ.Ο.Δ.Δ.), οικ. 43488/14 (ΦΕΚ 355/23.6.2014/τ. Υ.Ο.Δ.Δ.), 96710/31.10.14 (ΦΕΚ695/14), 43576 (ΦΕΚ468/15), 91154/19.11.2015 (ΦΕΚ 864/27.11.2015/τ. Υ.Ο.Δ.Δ.), 22105/30.3.2016 (ΦΕΚ 232/9.5.2016/τ. Υ.Ο.Δ.Δ.), 13222/1.3.2018 (ΦΕΚ 158/21.3.2018/τ. Υ.Ο.Δ.Δ.), 37171 + 33043/29.6.2018, 61844/5.11.2019 (ΦΕΚ 960/τ. ΥΟΔΔ/14.11.2019) και 39702+35512/10.8.2020 (ΦΕΚ 679/τ. Υ.Ο.Δ.Δ./28.8.2020) αποφάσεις του Γενικού Γραμματέα και νυν Συντονιστή της Αποκεντρωμένης Διοίκησης Μακεδονίας - Θράκης, συνεδρίασε ύστερα από τη

ΠΡΑΚΤΙΚΟ ΑΠΟΦΑΣΗΣ 58/2020

με Α.Π.: οικ. 195/2.12.2020 πρόσκληση των τακτικών και αναπληρωματικών μελών της, στην αίθουσα συνεδριάσεων του καταστήματος της Αποκεντρωμένης Διοίκησης Μακεδονίας - Θράκης, την 4^η.12.2020, ημέρα Παρασκευή και ώρα 13.00, παρουσία και της Γραμματέως της Επιτροπής, Ελένης Σκεπαστιανού, υπαλλήλου της Αποκεντρωμένης Διοίκησης Μακεδονίας - Θράκης και, αφού διαπίστωσε ότι έχει νόμιμη απαρτία, σύμφωνα με το άρθρο 2 του Κανονισμού Λειτουργίας της (Υ.Α. 31925/6.6.2007), προχώρησε στη διαδικασία λήψης αποφάσεων για τα θέματα της ημερήσιας διάταξης.

ΘΕΜΑ 4^ο. Εξέταση προσφυγής του Ο.Τ.Α. Α' Βαθμού με την επωνυμία «Δήμος Ωραιοκάστρου» κατά της με Α.Π.: 46011/8.10.2020 απόφασης του Συντονιστή της Α.Δ.Μ.Θ. (180/6.11.2020 - 194/2.12.2020)

Εισηγήτρια : Φωτεινή Μαρία Σολδάτου.

Κατά τη συζήτηση της προσφυγής, ο προσφεύγων Ο.Τ.Α. παραστάθηκε δια του πληρεξούσιου δικηγόρου του, Γεώργιο Λιαδάκη (Α.Μ.Δ.Σ.Θ. 6770), ο οποίος ανέπτυξε και προφορικά τους λόγους της προσφυγής, ζήτησε την παραδοχή της και αποχώρησε.

Ο Παντελής Σκαρλάτος, παρεμβαίνων υπέρ του κύρους της προσβαλλόμενης απόφασης, κατέθεσε ενώπιον της Επιτροπής υπόμνημα, το οποίο έλαβε αριθμό πρωτοκόλλου 199/3.12.2020.

Η εισηγήτρια Φωτεινή Μαρία Σολδάτου, ανέπτυξε την εισήγησή της, η οποία έχει ως εξής:

«Στις 6.11.2020 υποβλήθηκε στην Επιτροπή και έλαβε αριθμό πρωτοκόλλου 180/6.11.2020, προσφυγή του Ο.Τ.Α. με την επωνυμία «Δήμος Ωραιοκάστρου» κατά της με Α.Π.: 46011/8.10.2020 απόφασης του Συντονιστή της Α.Δ.Μ.Θ..

Με το με αριθμ. 180/6.11.2020 έγγραφο της Επιτροπής ζητήθηκαν από τη Διεύθυνση Διοίκησης της Α.Δ.Μ.Θ., σε αντίγραφο, τα πλήρη στοιχεία του σχετικού φακέλου, τα οποία στάλθηκαν στην Επιτροπή με το 55554/2020

ΠΡΑΚΤΙΚΟ ΑΠΟΦΑΣΗΣ 58/2020

έγγραφο της Α.Δ.Μ.Θ. της, πρωτοκολλήθηκαν στη Γραμματεία της Επιτροπής και έλαβαν Α.Π.: 194/2.12.2020.

Στις διατάξεις των άρθρων 225, 226 και 238 του Ν. 3852/2010 (ΦΕΚ 87 Α' /7.6.2010) – Νέα Αρχιτεκτονική της Αυτοδιοίκησης και της Αποκεντρωμένης Διοίκησης – Πρόγραμμα Καλλικράτης, όπως ισχύουν, μετά την αντικατάστασή τους με τις διατάξεις των άρθρων 116, 117 και 131 αντίστοιχα του Ν. 4555/2018 (ΦΕΚ Α 133/19.7.2018), ορίζονται τα ακόλουθα:

Άρθρο 225. Υποχρεωτικός Έλεγχος Νομιμότητας. *«1. Οι αποφάσεις των συλλογικών οργάνων των δήμων και των περιφερειών, καθώς και των Ν.Π.Δ.Δ. αυτών, αποστέλλονται υποχρεωτικά για έλεγχο νομιμότητας στην ΑΥΕ Ο.Τ.Α., εφόσον αφορούν: α) ρυθμίσεις κανονιστικού περιεχομένου, β) την ανάθεση έργων, υπηρεσιών, μελετών και προμηθειών, αν το τίμημα υπερβαίνει το ποσό των εξήντα χιλιάδων (60.000) € χωρίς Φ.Π.Α., γ) την αγορά και εκποίηση, λόγω πώλησης ή δωρεάς κατά κυριότητα, ακινήτων, δ) την κήρυξη αναγκαστικών απαλλοτριώσεων, ε) τη μίσθωση ακινήτων από τρίτους, στ) τη σύναψη πάσης φύσεως δανείων, ζ) την ίδρυση πάσης φύσεως νομικών προσώπων, τη συμμετοχή σε υφιστάμενα νομικά πρόσωπα, καθώς και τη λύση και τη θέση σε εκκαθάριση νομικών προσώπων, η) τη σύναψη προγραμματικών συμβάσεων, με την επιφύλαξη του τελευταίου εδαφίου της περίπτωσης α` της παραγράφου 1 του άρθρου 100 και θ) τη διεξαγωγή δημοτικού ή περιφερειακού δημοψηφίσματος. Στην ΑΥΕ Ο.Τ.Α. αποστέλλονται προς έλεγχο νομιμότητας και οι αποφάσεις των κοινωφελών επιχειρήσεων, των Δημοτικών Επιχειρήσεων Ύδρευσης - Αποχέτευσης και των μονομετοχικών ανωνύμων εταιρειών Ο.Τ.Α. που αφορούν: α) αύξηση του μετοχικού κεφαλαίου, β) εκποίηση παγίων περιουσιακών στοιχείων, γ) αγορά και εκποίηση ακινήτων, δ) σύναψη δανείων, ε) ανάθεση έργων, υπηρεσιών, μελετών και προμηθειών, εάν το τίμημα υπερβαίνει το ποσό των εξήντα χιλιάδων (60.000) € χωρίς Φ.Π.Α., στ) μίσθωση ακινήτων από τρίτους και ζ) τη σύναψη προγραμματικών συμβάσεων, με την*

ΠΡΑΚΤΙΚΟ ΑΠΟΦΑΣΗΣ 58/2020

επιφύλαξη της περίπτωσης α` της παραγράφου 1 του άρθρου 100. Ειδικά, για τις ΔΕΥΑ, εκτός από τις παραπάνω αποφάσεις, αποστέλλονται επιπλέον προς έλεγχο νομιμότητας οι αποφάσεις εκείνες που αφορούν την ψήφιση του προϋπολογισμού της επιχείρησης και του τεχνικού προγράμματος έργων, καθώς και κάθε τροποποίησή τους. Επίσης, αποστέλλονται προς έλεγχο νομιμότητας οι αποφάσεις των Περιφερειακών Ταμείων Ανάπτυξης, εφόσον υπάγονται στις περιπτώσεις των προηγούμενων εδαφίων της παραγράφου αυτής, καθώς και ο προϋπολογισμός τους. Οι ετήσιες οικονομικές καταστάσεις αυτών κοινοποιούνται στην ΑΥΕ Ο.Τ.Α. 2. Η απόφαση αποστέλλεται για έλεγχο νομιμότητας συνοδευόμενη από αντίγραφο του αποδεικτικού δημοσίευσης και από τα έγγραφα στοιχεία που είναι αναγκαία για την νόμιμη έκδοσή της, μέσα σε προθεσμία δεκαπέντε (15) ημερών από τη συνεδρίαση του συλλογικού οργάνου. Οι δήμοι, οι περιφέρειες, τα Ν.Π.Δ.Δ. και οι ανωτέρω επιχειρήσεις τους υποχρεούνται να διαβιβάζουν αμελλητί και κάθε επιπλέον στοιχείο που ζητείται από την ΑΥΕ Ο.Τ.Α. 3. Ο Επόπτης Ο.Τ.Α. ελέγχει τη νομιμότητα της απόφασης μέσα σε αποκλειστική προθεσμία τριάντα (30) ημερών από την περιέλευσή της στην ΑΥΕ Ο.Τ.Α. και εκδίδει υποχρεωτικά ειδική πράξη. Η μη έκδοση της ειδικής πράξης του προηγούμενου εδαφίου συνιστά πειθαρχικό παράπτωμα του Επόπτη Ο.Τ.Α. 4.».

Άρθρο 226. Αυτεπάγγελτος έλεγχος νομιμότητας. «1. Ο Επόπτης Ο.Τ.Α. μπορεί αυτεπαγγέλτως να ακυρώσει οποιαδήποτε απόφαση των συλλογικών ή μονομελών οργάνων των δήμων, των περιφερειών, των νομικών προσώπων αυτών, καθώς και των συνδέσμων τους, για λόγους νομιμότητας, μέσα σε προθεσμία δύο (2) μηνών από το η απόφαση έχει δημοσιευτεί ή εκδοθεί. 2. Οι δήμοι, οι περιφέρειες, οι σύνδεσμοι και τα νομικά πρόσωπα αυτών υποχρεούνται να παρέχουν αμελλητί κάθε στοιχείο που ζητείται από την ΑΥΕ Ο.Τ.Α. με σκοπό την άσκηση του ελέγχου νομιμότητας. 3.».

ΠΡΑΚΤΙΚΟ ΑΠΟΦΑΣΗΣ 58/2020

Άρθρο 238. 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. *«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. 2. Όπου στα ανωτέρω άρθρα αναφέρεται ο Επόπτης Ο.Τ.Α., κατά το μεταβατικό διάστημα, νοείται ο Συντονιστής της οικείας Αποκεντρωμένης Διοίκησης. Όπου αναφέρεται ο Προϊστάμενος της Διεύθυνσης Εποπτείας Ο.Τ.Α. της ΑΥΕ Ο.Τ.Α., νοείται ο Προϊστάμενος της Γενικής Διεύθυνσης Εσωτερικής Λειτουργίας ή της αντίστοιχης Διεύθυνσης στην οποία υπάγεται η εποπτεία των Ο.Τ.Α. της οικείας Αποκεντρωμένης Διοίκησης. Όπου αναφέρεται υπάλληλος της ΑΥΕ Ο.Τ.Α., νοείται υπάλληλος της οικείας Αποκεντρωμένης Διοίκησης. 3..... 4. Η έναρξη λειτουργίας κάθε Αυτοτελούς Υπηρεσίας Εποπτείας Ο.Τ.Α. διαπιστώνεται με απόφαση του Υπουργού Εσωτερικών. 5. 6. 7.».*

Με τη διάταξη του άρθρου 151 του Ν. 3463/06 (ΦΕΚ - 114 Α/8-6-2006): Κύρωση του Κώδικα Δήμων και Κοινοτήτων, ορίζεται ότι: *«Οποιοσδήποτε έχει έννομο συμφέρον μπορεί να προσβάλει τις αποφάσεις του Γενικού Γραμματέα 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.*

ΠΡΑΚΤΙΚΟ ΑΠΟΦΑΣΗΣ 58/2020

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 δήλων 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.*

ΠΡΑΚΤΙΚΟ ΑΠΟΦΑΣΗΣ 58/2020

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 τον έλεγχο των στοιχείων του φακέλου διαπιστώθηκε ότι η παραπάνω προσφυγή ασκήθηκε εμπρόθεσμα και εν γένει παραδεκτά και αρμοδίως κατά χρόνο εισάγεται για συζήτηση στην επιτροπή, σύμφωνα με τις διατάξεις των άρθρων 238 του ν. 3852/2010, 151 και 152 του Ν. 3463/06 και της με αριθμό 31925/6.6.2007 απόφασης του Υπουργείου Εσωτερικών, Δημόσιας Διοίκησης και Αποκέντρωσης, ενώ για την νομότυπη άσκηση της προσφυγής του Ο.Τ.Α. με την επωνυμία «Δήμος Ωραιοκάστρου», έχει εκδοθεί η με αριθμό 301/2020 απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής αυτού, κατ' άρθρο 72 παρ. 1, περ. ιβ του Ν. 3852/2010, η παρούσα δε Επιτροπή, αρμοδίως κατά χρόνον, επιλαμβάνεται της εξετάσεώς της, και τούτο, διότι η προθεσμία των τριάντα (30) ημερών που τάσσεται από το άρθρο 152, παρ. 2, του Κώδικα Δήμων και Κοινοτήτων, για την απόφαση επί της προσφυγής, **είναι μεν αποκλειστική**, αρχίζει όμως σύμφωνα με τις γενικές διατάξεις που ισχύουν για τις προθεσμίες, όχι απλά από την κατάθεση της προσφυγής στη γραμματεία της επιτροπής, αλλά από τη λήψη από την Επιτροπή τόσο της προσβαλλόμενης πράξεως όσο και των στοιχείων που προβλέπονται από το νόμο για την έκδοσή της και είναι **κρίσιμα** για τη διάγνωση της υποθέσεως, ώστε η επιτροπή να δύναται να αποφανθεί επί της προσφυγής (πβλ. ΣΤΕ 4602/2015, 15, 1090/2014, 734/211, 2115/2009, 1530/2006, 637/2002, 174/2002, 2484/2001), εν προκειμένω δε, η 30ήμερη προθεσμία για την απόφαση επί της εξεταζόμενης προσφυγής αφετηριάστηκε στις 3.12.2020, καθώς περιήλθαν,

ΠΡΑΚΤΙΚΟ ΑΠΟΦΑΣΗΣ 58/2020

με Α.Π.: 194/2.12.2020 στη Γραμματεία της Επιτροπής, τα στοιχεία που ζητήθηκαν με το με Α.Π.: 180/6.11.2020 έγγραφο της Επιτροπής.

Στην προκειμένη περίπτωση, από τα στοιχεία του φακέλου της υπόθεσης προκύπτουν τα εξής:

Με την Α.Π. 13976/20-08-2020 προκήρυξη Δημάρχου (ΑΔΑ:9Ψ21ΩΗΖ-ΒΒ5) προκηρύχθηκε η πλήρωση της θέσης του "Συμπαραστάτη του Δημότη & της Επιχείρησης", σύμφωνα με το άρθρο 77 ν. 3852/2010, όπως τροποποιήθηκε και ισχύει σήμερα, σύμφωνα και με τα προβλεπόμενα στην υπ 'αριθμ. 1/7-1-2020 εγκύκλιο του Υπουργείου Εσωτερικών.

Σύμφωνα με την ανωτέρω προκήρυξη, ως προθεσμία υποβολής των υποψηφιοτήτων καθορίστηκε η ώρα 13:00 της 27^{ης} Αυγούστου 2020, ημέρα διεξαγωγής της συνεδρίασης του Δημοτικού Συμβουλίου (Α.Π.14076/21-08-2020).

Η ανωτέρω συνεδρίαση του Δημοτικού Συμβουλίου διεξήχθη μέσω τηλεδιάσκεψης λόγω της πανδημίας του κορονοϊού COVID-19 και σύμφωνα τόσο με την Α.Π.33282/29-05-2020 εγκύκλιο του Υπουργείου Εσωτερικών (ΑΔΑ:Ψ3ΧΝ46ΜΤΛ6-ΑΨ7) όσο και με το Α.Π.2620/03-08-2020 έγγραφο της Κ.Ε.Δ.Ε. και η διαδικασία για την ανάδειξη του Συμπαραστάτη & της Επιχείρησης, διεξήχθη με ηλεκτρονική ψηφοφορία, μέσω του συστήματος ΖΕΥΣ.

Με την αριθ. 149/2020 απόφαση του δημοτικού συμβουλίου του Δήμου Ωραιοκάστρου, σε ΟΡΘΗ ΕΠΑΝΑΛΗΨΗ, ως προς την ώρα διεξαγωγής της συνεδρίασης, αποφασίστηκε, με πλειοψηφία, η επιλογή του κου Ατματζίδη Γεωργίου του Σάββα, ως Συμπαραστάτη του Δημότη και της Επιχείρησης του Δήμου Ωραιοκάστρου.

Με την από 03-09-2020 προσφυγή του, ο Παντελής Σκαρλάτος του Χρήστου, δημοτικός σύμβολος, επικεφαλής της παράταξης της μειοψηφίας «ΑΝΕΞΑΡΤΗΤΗ ΑΥΤΟΔΙΟΙΚΗΤΙΚΗ ΣΥΜΜΑΧΙΑ ΑΝΑΠΤΥΞΗΣ «ΑΝ.Α.Σ.Α.» του δημοτικού συμβουλίου του Δήμου Ωραιοκάστρου προσέφυγε κατά της ως άνω,

ΠΡΑΚΤΙΚΟ ΑΠΟΦΑΣΗΣ 58/2020

υπ' αριθμ. 149/2020 απόφασης του δημοτικού συμβουλίου του Δήμου Ωραιοκάστρου, που έλαβε αριθμό πρωτοκόλλου (προσφυγής) 42849/03-09-2020.

Με τη με Α.Π.: 41402/17.9.2020 απόφασή του, ο Συντονιστής της Α.Δ.Μ.Θ., εξετάζοντας την προσφυγή κατά τους λόγους αυτής, ακύρωσε τη με αριθμ. 149/2020 απόφαση του Δημοτικού Συμβουλίου του Δήμου Ωραιοκάστρου, με την εξής αιτιολογία:

«Η υπό κρίση προσφυγή κρίνεται εμπρόθεσμη, αφού υποβλήθηκε στην Υπηρεσία μας στις 03-09-2020 με Α.Π. 42849, ενώ από τα στοιχεία του φακέλου της υπόθεσης προκύπτει ότι η αριθ. 149/2020 απόφαση του δημοτικού συμβουλίου του Δήμου Ωραιοκάστρου, σε ΟΡΘΗ ΕΠΑΝΑΛΗΨΗ, αναρτήθηκε στη ΔΙΑΥΓΕΙΑ στις 02-09-2020 με ΑΔΑ:Ψ728ΩΗΖ-Δ21.Ο προσφεύγων έχει έννομο συμφέρον (προσωπικό, άμεσο και ενεστώς) για την άσκηση της προσφυγής, ως αιρετός του Δήμου, παρόλο που απουσίασε από τη συνεδρίαση του δημοτικού συμβουλίου του Δήμου Ωραιοκάστρου (γνωμοδότηση Ν.Σ.Κ. 270/2017). Συνεπώς, η υπό κρίση προσφυγή κρίνεται παραδεκτή και θα πρέπει να εξεταστεί ως προς την ουσία της. Με την αριθ. 149/2020 απόφαση του δημοτικού συμβουλίου του Δήμου Ωραιοκάστρου, σε ΟΡΘΗ ΕΠΑΝΑΛΗΨΗ, ως προς την ώρα διεξαγωγής της συνεδρίασης, αποφασίστηκε, με πλειοψηφία, η επιλογή του κου Ατματζίδη Γεωργίου του Σάββα, ως Συμπαραστάτη του Δημότη και της Επιχείρησης του Δήμου Ωραιοκάστρου, με μυστική ηλεκτρονική ψηφοφορία. Με την υπό κρίση προσφυγή ο προσφεύγων προβάλλει τους κάτωθι λόγους ακύρωσης:

1. *Η διοικούσα αρχή του Δήμου Ωραιοκάστρου εγκαταστάθηκε και ανέλαβε από τις αρχές Σεπτεμβρίου του 2019 πριν από ένα (1) έτος. Δεν προέβη σε καμιά ενέργεια εκλογής του Συμπαραστάτη εντός του απαιτούμενου διμήνου, αλλά για πρώτη φορά (και προφανώς δεν πρόκειται για επαναπροκήρυξη) έρχεται τέλη Αυγούστου του 2020 και ξεκινά για πρώτη φορά*

ΠΡΑΚΤΙΚΟ ΑΠΟΦΑΣΗΣ 58/2020

τη διαδικασία ύστερα από δέκα (10) μήνες από την οριζόμενη από το Νόμο προθεσμία και το ερμηνευτικά αποδεκτό από την εγκύκλιο του Υπουργείου Εσωτερικών εύλογο χρονικό διάστημα (δίμηνο).

2. Στις διατάξεις του εδ. β της παρ. 2 του άρθρου 77 του Ν. 3852/2020 ορίζεται ότι η απόφαση της επιλογής λαμβάνεται με μυστική ψηφοφορία και η ερμηνευτική εγκύκλιος αναφέρει τη διαδικασία. Δηλαδή ότι ο Νόμος δε διευκρινίζει περαιτέρω λεπτομέρειες για την κατάρτιση ψηφοδελτίων των υποψηφίων αλλά καλό είναι να καταρτισθούν είτε ενιαίο είτε ξεχωριστό ψηφοδέλτιο. Οπωσδήποτε όμως ψηφοδέλτιο. Η εγκύκλιος θεωρεί δεδομένη την κατάρτιση του ψηφοδελτίου αλλά δεν ορίζει λεπτομέρειες αφήνοντας στη διακριτική ευχέρεια του δημοτικού συμβουλίου την κατάρτισή του. Επίσης, αναφέρεται ρητά στην ερμηνευτική εγκύκλιο ότι κάθε δημοτικός σύμβουλος επιλέγει, μυστικά, σε ειδικά διαμορφωμένο χώρο (παραβάν) το ψηφοδέλτιο του υποψηφίου που επιθυμεί. Ορίζει λοιπόν τη διαδικασία της μυστικής ψηφοφορίας με έναν συγκεκριμένο τρόπο, ήτοι την ύπαρξη παραβάν και προφανώς τη διαζώσης συμμετοχή της ψηφοφορίας. Επομένως, με ψηφοδέλτιο, με παραβάν και διαζώσης όφειλε να γίνει η μυστική ψηφοφορία. Στην προκειμένη περίπτωση, η διοικούσα αρχή αποφάσισε (αυθαίρετα) η εκλογική διαδικασία της επιλογής του Συμπαραστάτη να διεξαχθεί με «μυστική ηλεκτρονική ψηφοφορία» αναθέτοντας τη διεξαγωγή της στην ανώνυμη εταιρία «ΕΘΝΙΚΟ ΔΙΚΤΥΟ ΥΠΟΔΟΜΩΝ ΤΕΧΝΟΛΟΓΙΑΣ και ΕΡΕΥΝΑΣ- ΕΔΥΤΕ Α.Ε.» με τη χρήση συγκεκριμένου λογισμικού «ΨΗΦΙΑΚΗ ΚΑΛΠΗ ΖΕΥΣ». Δεν υπάρχει νομοθετική πρόβλεψη για τέτοιου είδους εκλογική διαδικασία.

3. Τέλος, στην αναρτημένη προκήρυξη περί εκλογής του Συμπαραστάτη, αναφέρεται ο νόμος και η εγκύκλιος με βάση τα οποία θα διεξαχθεί η διαδικασία εκλογής, τα οποία δεν προβλέπουν «μυστική ηλεκτρονική ψηφοφορία» αλλά «μυστική ψηφοφορία». Ομοίως, ούτε στην προκήρυξη προβλέπεται, ούτε αναφέρεται ότι η επιλογή θα προκύψει από «ηλεκτρονική

ΠΡΑΚΤΙΚΟ ΑΠΟΦΑΣΗΣ 58/2020

μυστική ψηφοφορία». Στο περιεχόμενο της προκήρυξης επομένως δεν αναφέρεται η διαδικασία επιλογής ώστε να γνωρίζουν οι υποψήφιοι τον τρόπο επιλογής τους. Διότι ενώ ο νόμος και η εγκύκλιος προβλέπει μυστική ψηφοφορία (αυτοπρόσωπη παρουσία, ψηφοδέλτιο και παραβάν) στην πραγματικότητα έγινε άλλη διαδικασία, η οποία ούτε στην προκήρυξη εμπεριέχεται, αυτή της αυθαίρετης επιλογής της διοίκησης του δήμου, της ανωτέρω προπεριγραφόμενης, ως «μυστικής ηλεκτρονικής ψηφοφορίας». Παραβιάζοντας λοιπόν και το περιεχόμενο της προκήρυξης. Και για αυτό το λόγο, κατά τον προσφεύγοντα είναι άκυρη η προσβαλλόμενη απόφαση, ως παραβιάζουσα το περιεχόμενο της προκήρυξης. Η προκήρυξη αποτελεί το κανονιστικό πλαίσιο που δεσμεύει τόσο την Αρχή που διενεργεί τη διαδικασία επιλογής όσο και τους υποψηφίους (ΣΤΕ ΕΑ 3372/2011)...

Επειδή, σύμφωνα με τις διατάξεις της παρ. 13 του άρθρου 14 του Ν. 2690/99 (ΦΕΚ 45/Α'), όπως ισχύουν: (Αρχή τροποποίησης) «13. Τα συλλογικά όργανα είναι δυνατό να συνεδριάζουν και με τη χρήση ηλεκτρονικών μέσων (τηλεδιάσκεψη). Στις περιπτώσεις αυτές, με απόφαση του Υπουργού Εσωτερικών, Δημόσιας Διοίκησης και Αποκέντρωσης, καθορίζονται ο τόπος της συνεδρίασης, ο τρόπος διαπίστωσης της απαρτίας και διασφάλισης της μυστικότητας της συνεδρίασης, ο τρόπος τήρησης των πρακτικών και κάθε άλλη λεπτομέρεια αναφορικά με τη λειτουργία των συλλογικών οργάνων - ΠΡΟΣΘ. ΠΑΡ. 13 ΣΤΟ ΑΡΘΡΟ 14 ΜΕ ΤΗΝ ΠΑΡ. 7 ΤΟΥ ΑΡΘΡΟΥ 6 ΤΟΥ Ν. 3242/04, ΦΕΚ-102 Α' [Τέλος Τροποποίησης]»

Επειδή, σύμφωνα με την αριθ. 1/661/07-01-2020 ερμηνευτική εγκύκλιο του Υπουργείου Εσωτερικών για το Συμπαραστάτη του δημότη και της επιχείρησης (άρθρο 77 νόμου 3852/2010), όσον αφορά τη διεξαγωγή της μυστικής ψηφοφορίας, ο νόμος δε διευκρινίζει, περαιτέρω, λεπτομέρειες για την κατάρτιση ψηφοδελτίων των υποψηφίων. Ωστόσο, προς διευκόλυνση της ψηφοφορίας, δέουσα είναι η κατάρτιση με τη συμβολή της αρμόδιας υπηρεσίας

ΠΡΑΚΤΙΚΟ ΑΠΟΦΑΣΗΣ 58/2020

του Δήμου- είτε ενιαίου ψηφοδελτίου με την αναγραφή των ονομάτων των υποψηφίων, είτε ξεχωριστών ψηφοδελτίων για κάθε υποψήφιο. Κατά την έναρξη της μυστικής ψηφοφορίας, οι δημοτικοί σύμβουλοι παραλαμβάνουν από το Προεδρείο του Δημοτικού Συμβουλίου το ενιαίο ή τα ψηφοδέλτια των υποψηφίων, μαζί με λευκά. Κάθε δημοτικός σύμβουλος επιλέγει, μυστικά, σε ειδικά διαμορφωμένο χώρο (παραβάν) το ψηφοδέλτιο του υποψηφίου που επιθυμεί να επιλεγεί Συμπαραστάτης, ή σε περίπτωση ενιαίου ψηφοδελτίου θέτει ένα σταυρό προτίμησης στο όνομα του υποψηφίου που επιθυμεί να επιλεγεί Συμπαραστάτης. Περισσότερα του ενός ψηφοδέλτια στον ίδιο φάκελο ή ψηφοδέλτιο με περισσότερους του ενός σταυρούς προτίμησης, σε περίπτωση ενιαίου ψηφοδελτίου, δε λαμβάνονται υπόψη.

Ο Συμπαραστάτης επιλέγεται με απόφαση του Δημοτικού Συμβουλίου, η οποία λαμβάνεται με την ανωτέρω μυστική ψηφοφορία και με ειδική πλειοψηφία των τριών πέμπτων (3/5) των παρόντων μελών του. Ο νομοθέτης έκρινε ότι η ανωτέρω ειδική πλειοψηφία μπορεί να εξασφαλίσει, τόσο το κύρος του θεσμού, όσο και την ευρεία αποδοχή του από τα μέλη του Δημοτικού Συμβουλίου.

Επειδή, με την αριθ. αριθ. 149/2020 απόφαση του δημοτικού συμβουλίου του Δήμου Ωραιοκάστρου, σε ΟΡΘΗ ΕΠΑΝΑΛΗΨΗ, ως προς την ώρα διεξαγωγής της συνεδρίασης, αποφασίστηκε, με πλειοψηφία, η επιλογή του κου Ατματζΐδη Γεωργίου του Σάββα, ως Συμπαραστάτη του Δημότη και της Επιχείρησης του Δήμου Ωραιοκάστρου, με μυστική ηλεκτρονική ψηφοφορία, κατά παράβαση των διατάξεων του άρθρου 77 του Ν. 3852/2010 (ΦΕΚ 87/Α') όπως ισχύουν και της αριθ. 1/661/07-01-2020 ερμηνευτικής εγκυκλίου του Υπουργείου Εσωτερικών για το Συμπαραστάτη του δημότη και της επιχείρησης (άρθρο 77 νόμου 3852/2010), οι οποίες προβλέπουν τη λήψη της απόφασης περί επιλογής του Συμπαραστάτη του Δημότη με «μυστική ψηφοφορία» και όχι με «μυστική ηλεκτρονική ψηφοφορία». Επειδή, η υπό κρίση προσφυγή θα

ΠΡΑΚΤΙΚΟ ΑΠΟΦΑΣΗΣ 58/2020

πρέπει να γίνει δεκτή κατ' αποδοχή του δεύτερου και τρίτου λόγου της, ενώ παρέλκει η εξέταση του πρώτου λόγου...»

Κατά της ανωτέρω αποφάσεως, παραπονείται ο προσφεύγων Δήμος Ωραιοκάστρου, αιτούμενος την ακύρωσή της για τους κάτωθι λόγους :

-Διότι το σύστημα «ψηφιακή κάλπη ΖΕΥΣ», παρέχει τα εχέγγυα της μυστικότητας της ψήφου, που απαιτούνται για τη συγκεκριμένη ψηφοφορία (αναλύοντας διεξοδικά στο σχετικό λόγο προσφυγής, οι τεχνικοί παράμετροι που διασφαλίζουν τη μυστικότητα και το σύννομο της ψηφοφορίας)

-Διότι με την υπ' αριθμ. 519/2015 απόφαση του ΣΤΕ, έχει ήδη κριθεί ότι η ψηφοφορία με το ανωτέρω ηλεκτρονικό σύστημα δεν παραβιάζει το απόρρητο (και άρα την μυστικότητα) της ψηφοφορίας.

-Διότι όλοι οι συμμετέχοντες στη συνεδρίαση του Δημοτικού Συμβουλίου, ήταν ενήμεροι για τη διαδικασία της εκλογής με τηλεδιάσκεψη και ηλεκτρονική ψηφοφορία και συμμετείχαν κανονικά, οι δε ψήφοι τους καταμετρήθηκαν κανονικά και δεν προέκυψαν αντιρρήσεις ή προβλήματα.

-Διότι από τη τελολογική ερμηνεία της διάταξης του άρθρου 7 του ν. 4623/2019 και της σχετικής υπ' αριθμ. 1/7-1-2020 εγκυκλίου, προκύπτει η βούληση του νομοθέτη για τη διασφάλιση της μυστικότητας της ψηφοφορίας και ότι με την ηλεκτρονική ψηφοφορία, δεν παραβιάσθηκε η ανωτέρω αρχή, λαμβανομένων υπόψη και των συνθηκών της πανδημίας covid 19 και των σχετικών υπουργικών αποφάσεων που προβλέπουν ρητά τη δυνατότητα συνεδριάσεων Δημοτικών Συμβουλίων και πολυπληθών οργάνων της Διοίκησης με τη δυνατότητα ηλεκτρονικών μέσων και τηλεδιάσκεψης.

-Διότι με την προσβαλλόμενη απόφαση δεν ελήφθη υπόψη ότι από τη πλευρά του Δήμου Ωραιοκάστρου εφαρμόσθηκε η νομοθεσία για την εκλογή του Συμπαραστάτη του Δημότη, λαμβανομένων υπόψη των ιδιαίτερων

ΠΡΑΚΤΙΚΟ ΑΠΟΦΑΣΗΣ 58/2020

συνθηκών της πανδημίας και έτσι παραβιάζεται η πρωτοβουλία και η ελεύθερη δράση του Δήμου που προβλέπεται στο άρθρο 214 του ν. 3852/2010.

Λαμβάνοντας υπόψη τους ανωτέρω - αναπτυχθέντες και προφορικά κατά τη συνεδρίαση- ισχυρισμούς της προσφυγής, τα προσκομισθέντα έγγραφα στοιχεία του φακέλου, το υπ' αριθμ. πρωτ. 199/3-12-2020 υπόμνημα του αρχικώς προσφεύγοντος Παντελή Σκαρλάτου και τις ακόλουθες διέπουσες την υπόθεση διατάξεις εισηγούμαι τα ακόλουθα:

Στο άρθρο 77 του ν. 3852/2010, όπως αυτό ίσχυε κατά το χρόνο έκδοσης της απόφασης του Δημοτικού Συμβουλίου, του Δήμου Ωραιοκάστρου, ορίζεται ότι *«1. Στους δήμους άνω των είκοσι χιλιάδων (20.000) κατοίκων, καθώς και στους νησιωτικούς δήμους, με απόφαση του δημοτικού συμβουλίου, επιλέγεται, κατόπιν προκηρύξεως που δημοσιεύεται στην ιστοσελίδα του δήμου, πρόσωπο εγνωσμένου Υποψηφιότητες υποβάλλονται με δήλωση που κατατίθεται στο προεδρείο του δημοτικού συμβουλίου κατά την έναρξη της διαδικασίας επιλογής. Ως Συμπαραστάτης του δημότη και της επιχείρησης δεν μπορεί να επιλεγεί αιρετός δήμου, περιφέρειας ή βουλευτής. Ως προς το αξίωμα του συμπαραστάτη του δημότη ισχύουν τα κωλύματα και τα ασυμβίβαστα που προβλέπονται στο άρθρο 14 του παρόντος. Η Θητεία του συμπαραστάτη ακολουθεί τη Θητεία των δημοτικών αρχών. 2. Η διαδικασία για την επιλογή του συμπαραστάτη "γίνεται εντός" δύο (2) μηνών από την εγκατάσταση των δημοτικών αρχών. Ο συμπαραστάτης του δημότη και της επιχείρησης επιλέγεται με απόφαση, η οποία λαμβάνεται με μυστική ψηφοφορία και με πλειοψηφία των τριών πέμπτων (3/5) των παρόντων μελών του δημοτικού συμβουλίου. Αν δεν επιτευχθεί η επιλογή, η ψηφοφορία επαναλαμβάνεται κατά την ίδια ή μεταγενέστερη συνεδρίαση με την ίδια πλειοψηφία. Είναι επιτρεπτή με την ίδια πλειοψηφία και την αυτή διαδικασία η ανάκληση του συμπαραστάτη για πλημμελή εκτέλεση των καθηκόντων του, με ειδικά αιτιολογημένη απόφαση του δημοτικού συμβουλίου...»*

ΠΡΑΚΤΙΚΟ ΑΠΟΦΑΣΗΣ 58/2020

Περαιτέρω στην υπ' αριθμ. 1/661/7-1-2020 ερμηνευτική εγκύκλιο του Υπουργείου Εσωτερικών για το Συμπαραστάτη του δημότη και της επιχείρησης ορίζονται τα ακόλουθα: *«Με τις διατάξεις της παρ. 1 του άρθρου 7 του ν. 4623/2019 (Α'134) επανήλθε σε ισχύ το άρθρο 77 του ν.3852/20101 (Α'87), με το οποίο θεσπίστηκε και εξειδικεύτηκε ο θεσμός του Συμπαραστάτη του δημότη και της επιχείρησης (εφεξής Συμπαραστάτης). Προς ενημέρωση των μελών του Δημοτικού Συμβουλίου, με την παρούσα εγκύκλιο παρουσιάζονται βασικά ζητήματα που σχετίζονται με τη διαδικασία επιλογής του Συμπαραστάτη και εν γένει τον σκοπό και τον τρόπο λειτουργίας του θεσμού. Α. Διαδικασία επιλογής Συμπαραστάτη. Ο Δήμοι άνω των 20.000 κατοίκων και οι νησιωτικοί Δήμοι, ανεξαρτήτως πληθυσμού, έχουν υποχρέωση να προβούν σε όλες τις απαραίτητες ενέργειες, προκειμένου να πληρωθεί η θέση του Συμπαραστάτη. Ο νομοθέτης προβλέπει ότι η διαδικασία επιλογής του Συμπαραστάτη γίνεται εντός προθεσμίας δύο (2) μηνών από την εγκατάσταση των δημοτικών αρχών. Από τη διάταξη συνάγεται ότι η προθεσμία επιλογής του Συμπαραστάτη είναι μεν ενδεικτική, αλλά δεν θα πρέπει να ξεπερνά ένα εύλογο χρονικό διάστημα, πέραν του προβλεπόμενου διμήνου. Ωστόσο, λόγω της μακρόχρονης διοικητικής πρακτικής που έχει εδραιωθεί από το έτος 2011 και της ανάγκης πλήρωσης της θέσης του Συμπαραστάτη προς διευκόλυνση των πολιτών, είναι δυνατή η επαναπροκήρυξη της θέσης του Συμπαραστάτη κατά τη διάρκεια της δημοτικής περιόδου, σε περίπτωση που δεν καταστεί δυνατή η επιλογή του στις δύο προβλεπόμενες στο νόμο συνεδριάσεις. Η διαδικασία επιλογής του Συμπαραστάτη ξεκινά από την απόφαση του δημοτικού συμβουλίου που δύναται να καθορίζει το ελάχιστο περιεχόμενο της προβλεπόμενης στο νόμο προκήρυξης ή από την προκήρυξη - σε περίπτωση μη έκδοσης της ανωτέρω απόφασης- και λήγει κατά τον χρόνο ολοκλήρωσης της επιλογής. Οι υποψηφιότητες υποβάλλονται με δήλωση των ενδιαφερομένων στο Προεδρείο του Δημοτικού Συμβουλίου, αυτοπροσώπως ή δια πληρεξουσίου δικηγόρου. 1.*

ΠΡΑΚΤΙΚΟ ΑΠΟΦΑΣΗΣ 58/2020

Πράξη προκήρυξης. i. Περιεχόμενο προκήρυξης: Παρά το γεγονός ότι δεν προβλέπεται ρητά στο νόμο, κρίνεται πρόσφορο το Δημοτικό Συμβούλιο να συνέρχεται, προκειμένου να λάβει απόφαση για το περιεχόμενο της πράξης προκήρυξης επιλογής του Συμπαραστάτη. Η προκήρυξη φέρει ένα ελάχιστο περιεχόμενο, παρέχοντας στο ευρύ κοινό τις λεπτομέρειες που καθορίζονται στην παρ. 1 και στην παρ. 2 του άρθρου 77 του ν.3852/2010, σχετικά με: α) τις ιδιότητες που αποτελούν κώλυμα ή είναι ασυμβίβαστες με την ιδιότητα του Συμπαραστάτη, β) τον χρόνο υποβολής της δήλωσης υποψηφιότητας, γ) τη διαδικασία επιλογής, δ) τη δημοσιότητα της προκήρυξης και ε) την προβλεπόμενη στο νόμο θητεία του Συμπαραστάτη. Η προθεσμία υποβολής υποψηφιοτήτων ορίζεται, εκ του νόμου, και συμπίπτει με την ημερομηνία διεξαγωγής της σχετικής συνεδρίασης του Δημοτικού Συμβουλίου για την επιλογή του Συμπαραστάτη. Ως εκ τούτου στην προκήρυξη θα πρέπει να γνωστοποιείται στους ενδιαφερόμενους ότι η ημερομηνία υποβολής υποψηφιοτήτων θα προσδιοριστεί με την έκδοση σχετικής Πρόσκλησης του Πρόεδρου του Δημοτικού Συμβουλίου, με θέμα την επιλογή του Συμπαραστάτη, η οποία δημοσιεύεται στην ιστοσελίδα του Δήμου και στην οποία αναγράφεται η ημερομηνία και η ώρα συνεδρίασης του Δημοτικού Συμβουλίου. Επιπλέον, στην απόφαση του Δημοτικού Συμβουλίου που καθορίζει το ελάχιστο περιεχόμενο της προκήρυξης ή στην προκήρυξη μπορούν να αναγράφονται και κριτήρια που κρίνονται ικανά να εξασφαλίσουν στο πρόσωπο του Συμπαραστάτη τα χαρακτηριστικά του εγνωσμένου κύρους και την εμπειρία για την πλήρωση της θέσης. ii. Χαρακτηριστικά πράξης Προκήρυξης. Η προκήρυξη για την πλήρωση της θέσης εκδίδεται από τον Δήμαρχο. Η προκήρυξη, ως κανονιστική πράξη: α) δημοσιεύεται υποχρεωτικά, με αναγραφή ολόκληρου του κειμένου, στο δημοτικό κατάστημα [3], β) αναρτάται στην ιστοσελίδα του δήμου [4] και γ) αναρτάται στο διαδικτυακό τόπο του Προγράμματος «Διαύγεια» [5]. Η ισχύς της προκήρυξης συναρτάται, αναγκαίως, και

ΠΡΑΚΤΙΚΟ ΑΠΟΦΑΣΗΣ 58/2020

καταλαμβάνει και τις δύο ψηφοφορίες που προβλέπει ο νομοθέτης για την επιλογή του Συμπαραστάτη στην παρ.2 του άρθρου 77 του ν.3852/2010. Σε περίπτωση μη επίτευξης επιλογής στις δύο εκ του νόμου προβλεπόμενες συνεδριάσεις, εκδίδεται νέα προκήρυξη. 2. Πρόσκληση Προέδρου Δημοτικού Συμβουλίου. Στην Πρόσκληση του Προέδρου του Δημοτικού Συμβουλίου δεν χρειάζεται να ορίζεται ως μοναδικό θέμα συζήτησης η επιλογή του Συμπαραστάτη, καθώς ο νομοθέτης δεν απαιτεί ειδική συνεδρίαση για την επιλογή του. Για λόγους, όμως, ευρείας δημοσιότητας και λόγω ότι η ημερομηνία συνεδρίασης του Δημοτικού Συμβουλίου συμπίπτει με την ημερομηνία υποβολής υποψηφιοτήτων, δέον είναι το χρονικό διάστημα από την ημέρα δημοσίευσης της Πρόσκλησης μέχρι τη συνεδρίαση του Δημοτικού Συμβουλίου να είναι μεγαλύτερο από την ελάχιστη προβλεπόμενη στο άρθρο 67 παρ. 4 του ν.3852/2010 προθεσμία.3. Διαδικασία λήψης απόφασης Δημοτικού Συμβουλίου i. Διεξαγωγή μυστικής ψηφοφορίας. Πριν την έναρξη της μυστικής ψηφοφορίας, ο Πρόεδρος του Δημοτικού Συμβουλίου δίνει το λόγο στους υποψήφιους που το επιθυμούν, προκειμένου να τοποθετηθούν σχετικά με την υποψηφιότητά τους. Όσον αφορά τη διεξαγωγή της μυστικής ψηφοφορίας, ο νόμος δε διευκρινίζει, περαιτέρω, λεπτομέρειες για την κατάρτιση ψηφοδελτίων των υποψηφίων. Ωστόσο, προς διευκόλυνση της ψηφοφορίας, δέουσα είναι η κατάρτιση - με τη συμβολή της αρμόδιας υπηρεσίας του δήμου-είτε ενιαίου ψηφοδελτίου με την αναγραφή των ονομάτων των υποψηφίων, είτε ξεχωριστών ψηφοδελτίων για κάθε υποψήφιο. Κατά την έναρξη της μυστικής ψηφοφορίας, οι δημοτικοί σύμβουλοι παραλαμβάνουν από το Προεδρείο του Δημοτικού Συμβουλίου το ενιαίο ή τα ψηφοδέλτια των υποψηφίων, μαζί με λευκά. Κάθε δημοτικός σύμβουλος επιλέγει, μυστικά, σε ειδικά διαμορφωμένο χώρο (παραβάν) το ψηφοδέλτιο του υποψηφίου που επιθυμεί να επιλεγεί Συμπαραστάτης ή σε περίπτωση ενιαίου ψηφοδελτίου θέτει ένα σταυρό προτίμησης στο όνομα του υποψηφίου που επιθυμεί να επιλεγεί

ΠΡΑΚΤΙΚΟ ΑΠΟΦΑΣΗΣ 58/2020

Συμπαραστάτης. Περισσότερα του ενός ψηφοδέλτια στον ίδιο φάκελο ή ψηφοδέλτιο με περισσότερους του ενός σταυρούς προτίμησης, σε περίπτωση ενιαίου ψηφοδελτίου, δεν λαμβάνονται υπόψη. ii. Επιλογή Συμπαραστάτη: Ο Συμπαραστάτης επιλέγεται με απόφαση του Δημοτικού Συμβουλίου, η οποία λαμβάνεται με την ανωτέρω μυστική ψηφοφορία και με ειδική πλειοψηφία των τριών πέμπτων (3/5) των παρόντων μελών του. Ο νομοθέτης έκρινε ότι η ανωτέρω ειδική πλειοψηφία μπορεί να εξασφαλίσει, τόσο το κύρος του θεσμού, όσο και την ευρεία αποδοχή του από τα μέλη του Δημοτικού Συμβουλίου. Συνεπώς, πρόσωπο που δεν συγκεντρώσει την ανωτέρω ειδική πλειοψηφία, ούτε στην πρώτη, ούτε στην επαναληπτική ψηφοφορία, δεν μπορεί να επιλεγεί Συμπαραστάτης. Διευκρινίζεται ότι για τη λήψη της σχετικής απόφασης, ο αριθμός των πραγματικά παρόντων μελών του Δημοτικού Συμβουλίου ανακοινώνεται από τον Πρόεδρο του Δημοτικού Συμβουλίου και καταγράφεται τη στιγμή έναρξης της ψηφοφορίας. Στον αριθμό αυτόν (των πραγματικά δηλαδή παρόντων δημοτικών συμβούλων) υπολογίζεται η απαιτούμενη για τη λήψη απόφασης ειδική πλειοψηφία των 3/5. Συμπαραστάτης επιλέγεται αυτός που συγκεντρώσει στο πρόσωπό του τους ψήφους που αντιστοιχούν στην πλειοψηφία των 3/5 επί των πραγματικά παρόντων μελών που παρευρίσκονται κατά την έναρξη της ψηφοφορίας...».

Στην προκειμένη περίπτωση, όπως προκύπτει από τα στοιχεία του φακέλου, σε συνδυασμό με τις διέπουσες την υπόθεση ανωτέρω διατάξεις, ο προσφεύγων Δήμος Ωραιοκάστρου, αποφάσισε για τεχνικούς λόγους, να διεξαχθεί μέσω του συστήματος ηλεκτρονική ψηφοφορίας ΖΕΥΣ, η διαδικασία για την επιλογή προσώπου στη θέση του Συμπαραστάτη του δημότη και της επιχείρησης. Ο τρόπος όμως, διεξαγωγής της μυστικής ψηφοφορίας, με ηλεκτρονική ψηφοφορία, ανεγράφη **μόνο** στην Α.Π.14076/21-8-2020 πρόσκληση για σύγκληση του Δημοτικού Συμβουλίου **και όχι** στην Α.Π. 13976/20-08-2020 προκήρυξη Δημάρχου (ΑΔΑ:9Ψ21ΩΗΖ-ΒΒ5), με την οποία

ΠΡΑΚΤΙΚΟ ΑΠΟΦΑΣΗΣ 58/2020

προκηρύχθηκε η πλήρωση της θέσης του "Συμπαραστάτη του Δημότη & της Επιχείρησης" και τίθεται το κανονιστικό πλαίσιο για τις προϋποθέσεις πλήρωσης της θέσης και τη περαιτέρω διαδικασία εκλογής.

Περαιτέρω, δεν υφίσταται νομοθετικό πλαίσιο, ακόμη και με τη θεσπισθείσα νομοθεσία για τη λειτουργία των δημόσιων υπηρεσιών υπό τις έκτακτες συνθήκες της πανδημίας, που να επιτρέπει κατ' εξαίρεση τη διεξαγωγή της συγκεκριμένης ψηφοφορίας με ηλεκτρονικά μέσα. Το σύστημα ψηφοφορίας ΖΕΥΣ, πράγματι έχει χρησιμοποιηθεί μέχρι στιγμής για την ανάδειξη των πρυτανικών αρχών, αλλά και για τις εκλογές (πρόσφατα) για την ανάδειξη των αιρετών των εκπαιδευτικών σε ΚΥΣΠΕ, ΚΥΣΔΕ, ΑΠΥΣΠΕ, ΑΠΥΣΔΕ, ΠΥΣΠΕ και ΠΥΣΔΕ, καθώς και για τους αντίστοιχους εκπροσώπους για τα μέλη του Ειδικού Εκπαιδευτικού και Ειδικού Βοηθητικού Προσωπικού, πλην όμως και στις δύο ανωτέρω περιπτώσεις, προϋφίστατο συγκεκριμένο νομοθετικό πλαίσιο, που να επιτρέπει την διεξαγωγή της μυστικής ψηφοφορίας με ηλεκτρονικά μέσα και τη χρήση ειδικού λογισμικού.

Το ως άνω επιχείρημα αντλείται επίσης και από την προσκομισθείσα υπ' αριθμ. ΔΙΔΑΔ/Φ.69/136/οικ.22080/30-11-2020 εγκύκλιο, που προσκομίστηκε από τον προσφεύγοντα, με την οποία γνωστοποιούνται και οι διατάξεις του άρθρου 75 παρ. 2 του ν. 4745/2020 (Α' 14) με τις οποίες προβλέπεται το πρώτον, ότι η διαδικασία για την εκλογή αιρετών εκπροσώπων των υπαλλήλων στα πειθαρχικά και υπηρεσιακά συμβούλια, που προβλέπονται στους νόμους 3528/2007, 3584/2007 και του ν. 3852/2010 δύναται να διεξάγεται μέσω ηλεκτρονικής ψηφοφορίας. Επίσης προβλέπεται ότι με Κοινή Υπουργική απόφαση που θα εκδοθεί και θα ρυθμίζει τις λεπτομέρειες διεξαγωγής της ψηφοφορίας με ηλεκτρονικά μέσα θα δύναται να προβλέπεται η εφαρμογή της παρούσας και σε ήδη εκκρεμείς διαδικασίες. Η ως άνω ΚΥΑ, δεν έχει εκδοθεί μέχρι σήμερα.

ΠΡΑΚΤΙΚΟ ΑΠΟΦΑΣΗΣ 58/2020

Τέλος το ως άνω επιχείρημα δύναται να αναζητηθεί και στις διατάξεις που ίσχυσαν μεσούσης της πανδημίας, όπου ενώ ρητά προβλέπεται η δυνατότητα διεξαγωγής συνεδριάσεων με ηλεκτρονικά μέσα (τηλεδιάσκεψη), δεν προβλέπεται αντίστοιχα, η δυνατότητα διεξαγωγής ανάδειξης οργάνων του Δημοσίου (γενικά) με ηλεκτρονική ψηφοφορία.

Επειδή συνεπώς, δεν υφίστατο μέχρι και τη διεξαγωγή της ψηφοφορίας για την ανάδειξη του Συμπαραστάτη του δημότη και της επιχείρησης, (ούτε και υφίσταται μέχρι σήμερα) κανονιστικό πλαίσιο, που να επιτρέπει κατ'εξαιρεση την διεξαγωγή της ψηφοφορίας με ηλεκτρονικά μέσα, έπρεπε να τηρηθεί η διαδικασία που προβλέπεται αναλυτικά στις προαναφερθείσες διατάξεις.

Επειδή περαιτέρω οι ειδικότεροι ισχυρισμοί του προσφεύγοντος Δήμου, ότι με τη διεξαγωγή ηλεκτρονικής ψηφοφορίας με το σύστημα ΖΕΥΣ, δεν παραβιάσθηκε η αρχή της μυστικότητας της ψηφοφορίας, **εάν και εκτιμώνται ως βάσιμοι** (λαμβάνομένου υπόψη και του σκεπτικού της ΣΤΕ 519/2015) **προβάλλονται αλυσιτελώς**, καθώς το κρίσιμο νομικό ζήτημα παραμένει η απουσία νομικού πλαισίου για τη δυνατότητα εκλογής προσώπου στη θέση του Συμπαραστάτη του πολίτη και της επιχείρησης με ηλεκτρονική μυστική ψηφοφορία, ζήτημα για το οποίο, ισχύουσας της συγκεκριμένης νομοθεσίας και εγκυκλίου, δεν εναπόκειται στην πρωτοβουλία και την ελεύθερη δράση του Δήμου, που προβλέπεται στο άρθρο 214 του ν. 3852/2010.

Επειδή συνεπώς, ορθά και νόμιμα, ακυρώθηκε με την προσβαλλόμενη απόφαση, η υπ' αριθμ. 149/2020 απόφαση του δημοτικού συμβουλίου του Δήμου Ωραιοκάστρου (σύμφωνα με τους γενόμενους δεκτούς, δεύτερο και τρίτο λόγο προσφυγής του Παντελή Σκαρλάτου) απορριπτόμενων των περί του αντιθέτου προβαλλόμενων με την εξεταζόμενη προσφυγή λόγων και αιτιάσεων ως αβάσιμων.

ΠΡΑΚΤΙΚΟ ΑΠΟΦΑΣΗΣ 58/2020

Κατ' ακολουθία των ανωτέρω, ΕΙΣΗΓΟΥΜΑΙ την ΑΠΟΡΡΙΨΗ της υπ' αριθμ. 180/6.11.2020 προσφυγής του Ο.Τ.Α. με την επωνυμία «Δήμος Ωραιοκάστρου» κατά της με Α.Π.: 46011/8.10.2020 απόφασης του Συντονιστή της Α.Δ.Μ.Θ.».

Το έτερο, όμως τακτικό μέλος της Επιτροπής και συγκεκριμένα ο Παύλος Κεσόγλου είχε διαφορετική γνώση και συγκεκριμένα είχε τη γνώση ότι η προσφυγή θα πρέπει να γίνει δεκτή, αφού:

«Α. Ουδόλως και κατ' ουδένα τρόπο θίγεται η αρχή της διαφάνειας της ηλεκτρονικής μυστικής ψηφοφορίας αφού :

1. :Με την Α.Π. 13976/20-08-2020 προκήρυξη Δημάρχου (ΑΔΑ: 9Ψ21ΩΗΖ-ΒΒ5) δημοσιοποιήθηκε η πρόθεση του Δήμου να κινήσει διαδικασία επιλογής "Συμπαραστάτη του Δημότη & της Επιχείρησης", σύμφωνα με το άρθρο 77 ν. 3852/2010, όπως τροποποιήθηκε και ισχύει σήμερα, και την υπ' αριθμ. 1/7-1-2020 εγκύκλιο του Υπουργείου Εσωτερικών. Σύμφωνα με την ανωτέρω προκήρυξη Δημάρχου, ως προθεσμία υποβολής των υποψηφιοτήτων καθορίστηκε η ώρα 13:00 της 27ης Αυγούστου 2020, ημέρα διεξαγωγής της συνεδρίασης του Δημοτικού Συμβουλίου (Α.Π. 14076/21-08-2020 Πρόσκληση).
2. Μέχρι τη λήξη της ανωτέρω προθεσμίας υπεβλήθησαν στο Τμήμα Υποστήριξης Πολιτικών Οργάνων οι αιτήσεις, συνοδευόμενες από τα απαραίτητα συνοδευτικά έγγραφα, των υποψηφίων για τη θέση του Συμπαραστάτη του Δημότη και της Επιχείρησης:
3. ο τρόπος διεξαγωγής της μυστικής ψηφοφορίας ανεγράφη στην Α.Π. 14076/21-8-2020 πρόσκληση για σύγκληση του Δημοτικού Συμβουλίου και ως εκ τούτου έλαβαν γνώση για τη διεξαγωγή μυστικής ηλεκτρονικής ψηφοφορίας τόσο οι Δημοτικοί Σύμβουλοι όσο και οι υποψήφιοι για τη θέση του Συμπαραστάτη & της Επιχείρησης, των οποίων οι αιτήσεις στο

ΠΡΑΚΤΙΚΟ ΑΠΟΦΑΣΗΣ 58/2020

σύνολο τους υπεβλήθησαν μετά τη δημοσίευση της ανωτέρω πρόσκλησης.

B. Ουδόλως και κατ' ουδένα τρόπο θίγεται η αρχή της μυστικότητας της ηλεκτρονικής μυστικής ψηφοφορίας αφού :

1. το σύστημα ΖΕΥΣ δεν ανήκει στο Υπουργείο Ψηφιακής Διακυβέρνησης, αλλά αναπτύσσεται από την ΕΔΥΤΕ, η οποία ως δημόσιος φορέας εργάζεται με γνώμονα το δημόσιο συμφέρον.
2. Η «Ψηφιακή Κάλπη ΖΕΥΣ» είναι ένα πληροφοριακό σύστημα για την αδιάβλητη διεξαγωγή απόρρητων ψηφοφοριών με αμιγώς ηλεκτρονικό τρόπο. Τόσο η προετοιμασία της ψηφοφορίας από τη διεξάγουσα αρχή, όσο και η υποβολή της ψήφου από τους ψηφοφόρους, γίνονται απομακρυσμένα μέσω Διαδικτύου. Έχει εξυπηρετήσει πάνω από 830 ηλεκτρονικές κάλπες και 230.000 ψηφοφόρους για τα Ελληνικά Πανεπιστήμια και άλλους φορείς στην Ελλάδα και το εξωτερικό (Επιστημονικά Σωματεία, Σύλλογοι, κλπ). :
3. Η διεξάγουσα αρχή συντάσσει τα ψηφοδέλτια και τη λίστα των ψηφοφόρων και ορίζει την εφορευτική επιτροπή. Η λίστα των ψηφοφόρων αποτελείται από τα ονοματεπώνυμά τους και την ηλεκτρονική τους διεύθυνση.
4. Οι ψηφοφόροι λαμβάνουν στην ηλεκτρονική τους διεύθυνση μήνυμα με το οποίο καλούνται να ψηφίσουν. Το μήνυμα περιέχει σύνδεσμο (link) που οδηγεί στο ψηφιακό παραπέτασμα μέσα στο οποίο προετοιμάζεται η ψήφος. Το παραπέτασμα θα ενεργοποιηθεί όταν η εφορευτική επιτροπή εκκινήσει την ψηφοφορία.
5. Η εφορευτική επιτροπή εκκινεί και στο τέλος λήγει την ψηφοφορία.

ΠΡΑΚΤΙΚΟ ΑΠΟΦΑΣΗΣ 58/2020

6. Οι ψηφοφόροι ψηφίζουν εντός του ορισμένου χρονικού διαστήματος, και λαμβάνουν ψηφιακή απόδειξη της συμμετοχής τους.
7. Με το πέρας της ψηφοφορίας, η εφορευτική επιτροπή δίνει την εντολή για την αυτόματη κατάμετρηση των ψηφοδελτίων.
8. Η επικοινωνία των αρχών και των ψηφοφόρων με το πληροφοριακό σύστημα «ΖΕΥΣ» γίνεται μέσω ενός απλού προγράμματος περιήγησης του Παγκόσμιου Ιστού (web browser), ενώ προστατεύεται όπως ακριβώς και οι οικονομικές συναλλαγές μέσω Διαδικτύου
9. Η ακεραιότητα της ψηφοφορίας είναι μαθηματικά επαληθεύσιμη από τον καθένα μέσω της χρήσης κρυπτογραφίας, και χωρίς καμία προσβολή του απόρρητου.
10. Το απόρρητο της ψήφου είναι ευθύνη της εφορευτικής επιτροπής, και είναι πρακτικά εξασφαλισμένο καθώς αρκεί να υπάρχει ένα και μόνο τίμιο μέλος στην επιτροπή. Πιο αναλυτικά, ο ψηφοφόρος λαμβάνει μήνυμα στο ηλεκτρονικό του ταχυδρομείο όταν η ψηφοφορία είναι έτοιμη να αρχίσει. Το μήνυμα τον πληροφορεί για την ακριβή ημερομηνία και ώρα έναρξης και λήξης της ψηφοφορίας. Για κάθε αλλαγή που γίνεται λαμβάνει και νέο μήνυμα. Στο μήνυμα περιέχεται ένας προσωπικός και απόρρητος σύνδεσμος στον ιστότοπο του συστήματος «ΖΕΥΣ». Η διαδικασία υποβολής της ψήφου ξεκινά ακολουθώντας το σύνδεσμο αυτό, εφόσον βέβαια η ψηφοφορία βρίσκεται ήδη σε εξέλιξη. Διαφορετικά ο ψηφοφόρος ενημερώνεται αναλόγως. Στην οθόνη του ψηφοφόρου εμφανίζεται ένα εισαγωγικό σημείωμα που περιγράφει τη διαδικασία υποβολής ψήφου. Η διαδικασία αποτελείται από δύο βήματα, την επιλογή των υποψηφίων στο ψηφοδέλτιο, και την υποβολή του ψηφοδελτίου. Στο βήμα της επιλογής, εμφανίζεται στην οθόνη μια αναπαράσταση ενός ψηφοδελτίου, καθώς και οι απαραίτητες πληροφορίες και οδηγίες. Ο ψηφο-

ΠΡΑΚΤΙΚΟ ΑΠΟΦΑΣΗΣ 58/2020

φόρος συνθέτει διαδραστικά το ψηφοδέλτιο της επιλογής του. Όταν ολοκληρώσει τη διαδικασία της επιλογής, ο ψηφοφόρος προχωρά στην υποβολή του ψηφοδελτίου. Το επιλεγμένο ψηφοδέλτιο κρυπτογραφείται στον τοπικό υπολογιστή του ψηφοφόρου και στη συνέχεια υποβάλλεται μέσω δικτύου στο σύστημα «ΖΕΥΣ». Το σύστημα εκδίδει ψηφιακή απόδειξη καταχώρισης της ψήφου σε μορφή απλού αρχείου κειμένου, την οποία ο ψηφοφόρος οφείλει να φυλάξει, καθώς είναι απαραίτητη για την υποβολή και επεξεργασία τυχόν ενστάσεων.

11. Όσον αφορά τα μέλη της εφορευτικής επιτροπής στο σύστημα «ΖΕΥΣ», είναι οι κλειδοκράτορες της ψηφοφορίας. Τα μέλη της επιτροπής λαμβάνουν ειδικά κρυπτογραφικά κλειδιά, τους Κωδικούς Ψηφοφορίας. Οι κωδικοί αυτοί είναι όλοι απαραίτητοι για τη διεξαγωγή της ψηφοφορίας καθώς και για την αποκρυπτογράφηση των αποτελεσμάτων. Εάν χαθεί έστω και ένας, η ψηφοφορία δε θα μπορέσει να ολοκληρωθεί, καθώς θα είναι αδύνατη η αποκρυπτογράφηση των ψηφοδελτίων. Κάθε μέλος της εφορευτικής επιτροπής είναι υπεύθυνο για τη διαφύλαξη του δικού του Κωδικού, ενώ το σύστημα «ΖΕΥΣ» έχει και αυτό ένα Κωδικό για κάθε ψηφοφορία, σαν να ήταν μέλος της επιτροπής. Η πρώτη πράξη του κάθε μέλους της επιτροπής είναι να εισέλθει στον ιστότοπο της ψηφοφορίας, να παράξει έναν καινούριο Κωδικό Ψηφοφορίας, και στη συνέχεια να καταθέσει το δημόσιο τμήμα του στο σύστημα «ΖΕΥΣ». Η ψηφοφορία μπορεί να αρχίσει μόνο όταν όλα τα μέλη της επιτροπής έχουν εκτελέσει και επιβεβαιώσει αυτό το βήμα. Μετά το πέρας της ψηφοφορίας η αποκρυπτογράφηση των ψηφοδελτίων είναι αδύνατη χωρίς όλους τους Κωδικούς Ψηφοφορίας. Κάθε μέλος της εφορευτικής επιτροπής συνδέεται με το σύστημα «ΖΕΥΣ» για να παρέχει τα κρυπτογραφικά δεδομένα που είναι απαραίτητα για την εξαγωγή των περιεχομένων των ψηφοδελτίων.

ΠΡΑΚΤΙΚΟ ΑΠΟΦΑΣΗΣ 58/2020

Η παροχή των κρυπτογραφικών δεδομένων δεν προσβάλει το απόρρητο της ψηφοφορίας.

12. Επομένως, το σύστημα « Ψηφιακή κάλπη Ζεϋς του ΕΔΥΤΕ ΑΕ προσφέρει διαφανή αξιόπιστη και αδιάβλητη μυστική ηλεκτρονική ψηφοφορία, καθώς προβλέπει στο ακέραιο με μαθηματικά επαληθεύσιμο τρόπο τη χρήση κρυπτογραφίας.

Γ. Εις ουδέν κωλύει την επιλογή την ηλεκτρονικής μυστικής ψηφοφορίας η οικεία νομοθεσία αφού **στην παρ. 3 του άρθρου 7 του ν. 4623/2019 ορίζεται ότι:** Το δεύτερο εδάφιο της δεύτερης παραγράφου του άρθρου 77 του ν. 3852/2010 αντικαθίσταται ως εξής *«Ο συμπαραστάτης του δημότη και της επιχείρησης επιλέγεται με απόφαση, η οποία λαμβάνεται με μυστική ψηφοφορία και με πλειοψηφία των τριών πέμπτων (3/5) των παρόντων μελών του δημοτικού συμβουλίου.»*. Έτσι, βασικός νόμος ρυθμιστής δεν αποκλείεται η επιλογή μυστικής ηλεκτρονικής ψηφοφορίας.

Δ. Εις ουδέν κωλύει την επιλογή την ηλεκτρονικής μυστικής ψηφοφορίας ούτε και η **υπ' αριθμ. 1/07-01-2020 εγκύκλιος του Υπουργείου Εσωτερικών παρέχονται διευκρινίσεις σχετικά με τη διαδικασία της μυστικής ψηφοφορίας, αφού :**

1. **όταν εκδόθηκε η υπ' αριθμ. 1/07-01-2020 εγκύκλιος του Υπουργείου Εσωτερικών δεν είχε ακόμα ξεκινήσει η πανδημία του κορωνοϊού COVID-19. Ολόκληρος ο πλανήτης καλείται να αντεπεξέλθει στα νέα δεδομένα και να διαχειριστεί με τον καλύτερο δυνατό τρόπο τους κινδύνους που ελλοχεύουν λόγω της πανδημίας. Επιτακτική ανάγκη είναι η Δημόσια Διοίκηση να σταθεί πρωτοπόρος κάνοντας χρήση των νέων τεχνολογιών και συστημάτων που προσφέρονται, στο πλαίσιο της προστασίας της δημόσιας υγείας και του δημοσίου συμφέροντος.**

ΠΡΑΚΤΙΚΟ ΑΠΟΦΑΣΗΣ 58/2020

2. **Η παρούσα εγκύκλιος είναι ερμηνευτική** και παρέχει απλώς οδηγίες και υποδείξεις προς τις υφιστάμενες αρχές και δεν αποβλέπει, όπως προκύπτει από τη δυνητική διατύπωσή της, στη νομική δέσμευση των αρμοδίων οργάνων προς συμμόρφωση σ' αυτή,
3. Επίσης, θα πρέπει να τονιστεί ότι στο υπ' αριθ. 55 Φύλλο της Εφημερίδας της Κυβερνήσεως δημοσιεύθηκε η από 11.03.2020 Πράξη Νομοθετικού Περιεχομένου (ΠΝΠ) « *Κατεπείγοντα μέτρα αντιμετώπισης των αρνητικών συνεπειών της εμφάνισης του κορωνοϊού Covid-19 και της ανάγκης περιορισμού της διάδοσής τους*», σε συνδυασμό με το υπ' αριθ. πρωτ. 18318/13.03.2020 έγγραφο του Υπουργείου Εσωτερικών δόθηκε η δυνατότητα σε όσες περιπτώσεις δεν πραγματοποιηθεί συνεδρίαση συλλογικών οργάνων, η λήψη απόφασής τους, κατά το ίδιο χρονικό διάστημα μπορεί να λαμβάνει χώρα : α) είτε δια περιφοράς, με τη διαδικασία των διατάξεων του άρθρου 67 παρ. 5 και 167 παρ. 1 του ν. 3852/2010, δηλ. με έκδοση πρόσκλησης από τον Πρόεδρο, χωρίς να απαιτείται αιτιολόγηση της αναφορικά με τον κατεπείγον χαρακτήρα των θεμάτων, για τα οποία είναι αναγκαία η άμεση λήψη απόφασης, β) είτε δια τηλεδιάσκεψης με κάθε πρόσφορο τηλεπικοινωνιακό μέσο, όπως εφαρμογές κοινωνικής δικτύωσης με δυνατότητα βιντεοκλήσης κλπ. (βλ. σχετ. και την υπ' αριθ. 429/12.03.2020 (Β' 850) υπουργική απόφαση όπως αυτή τροποποιήθηκε με την όμοια αριθ. ΔΙΔΑΔ/Φ.37 Α.1/27/οικ. 9413/2020 (Β' 1704).
4. Περαιτέρω με την υπ' αριθ. 1822/16.03.2020 εγκύκλιο του Υπουργού Ψηφιακής Διακυβέρνησης δόθηκε η δυνατότητα χρήσης της τεχνολογίας e-presence. Ακολούθως το μέσο δια του οποίου θα γίνει η συνεδρίαση δια τηλεδιάσκεψης καθορίζεται στην πρόσκληση που απευθύνει ο Πρόεδρος του Δημοτικού Συμβουλίου (ΥΠΕΣ εγκ. 40/31.03.2020).

Ε. Εξάλλου, επί του προκειμένου νομικού πεδίου, ο Συντονιστής, μα και η Επιτροπή μας, όφειλαν και οφείλουν να ερμηνεύουν το Νόμο, με βάση τις Αρχές

ΠΡΑΚΤΙΚΟ ΑΠΟΦΑΣΗΣ 58/2020

της Χρηστής Διοίκησης και της Ασφάλειας Δικαίου, οι οποίες υποχρεώνουν τα διοικητικά όργανα -τόσο όταν εφαρμόζουν, όσο και όταν ερμηνεύουν το νόμο- να ασκούν τις αρμοδιότητές τους, με βάση το περί δικαίου αίσθημα, με αναλογικότητα και επιείκεια, ούτως ώστε να αποφεύγονται άδικες ή ιδιαίτερα επαχθείς λύσεις. Κατά λογική και νομική ακολουθία, η ανάγκη προστασίας της νομιμότητας, υπό το κράτος της οποίας πρέπει να λειτουργεί η Διοίκηση, δε θα πρέπει να προσλαμβάνει τη μορφή της τυπολατρίας ή και εν τέλει της τυποκρατίας, ούτε και να ανάγεται σε προσήλωση ομηρείας προς την κατεύθυνση της υιοθέτησης ανελαστικών ή υπέρμετρα, μα κι εσφαλμένα αυστηροποιημένων ερμηνευτικών εκδοχών του νόμου ή των συμβάσεων, οι οποίες καταλήγουν εν τέλει στο να τροχοπεδούν, αντί να προστατεύουν και να ενισχύουν, την εύρυθμη, ταχεία και αποτελεσματική λειτουργία της Διοίκησης.

Επίσης, στο ίδιο όπως παραπάνω πλαίσιο ερμηνείας του Νόμου Συμβάσεων, δε θα πρέπει σε καμία περίπτωση να παρακάμπτεται η Αρχή της Αποτελεσματικότητας της δράσης της Δημόσιας Διοίκησης η οποία συνδέεται με την αρχή της χρηστής διοίκησης και συνίσταται στην οικονομία χρόνου και μέσων, στην ευελιξία και την ταχύτητα, κατά την πραγμάτωση των δημόσιων πολιτικών και της δημόσιας αποστολής των οργάνων της Δημόσιας Διοίκησης.

Κατά ταύτα, μη νόμιμα ο Συντονιστής ακύρωσε την επίμαχη απόφαση του Δημοτικού Συμβουλίου του Δήμου Ωραιοκάστρου, καθισταμένης της αποφάσεως του ακυρωτέας, κατ' αποδοχήν του οικείου λόγου προσφυγής.

ΣΤ. Απορριπτέος εξάλλου θα πρέπει να κριθεί κατ' αυτεπάγγελτη έρευνα και ο πρώτος λόγο της προσφυγής, του αρχικώς προσφεύγοντος, Παντελή Σκαρλάτου, με τον οποίο ο προσφεύγων ισχυρίζεται ότι η επιλογή του δικαστικού συμπαραστάτη γίνεται εντός δύο μηνών από την εγκατάσταση των Δημοτικών Αρχών, η οποία βέβαια προθεσμία είναι μεν ενδεικτική, αλλά δεν θα πρέπει να ξεπερνά το εύλογο χρονικό διάστημα, όπως έγινε εν προκειμένω,

ΠΡΑΚΤΙΚΟ ΑΠΟΦΑΣΗΣ 58/2020

Πλην, όμως όπως βάσιμα αιτιάται το προσφεύγον νομικό πρόσωπο:

1. αυτός ο εύλογος χρόνος εις ουδέν ξεπεράστηκε
2. το ίδιο φαινόμενο παρατηρήθηκε και σε άλλους δήμους (πχ. Δήμο Θεσσαλονίκης, όπου η εκλογή του Συμπαραστάτη του Δήμου έγινε στις 13.01.2020, πράγμα που αντεπεξήλθε επιτυχώς και τον οικείο έλεγχο νομιμότητας της Αποκεντρωμένης Διοίκησης.
1. σκοπός του νομοθέτη είναι η πλήρωση της θέσης του συμπαραστάτη του Δημότη και της Επιχείρησης, όπου ως θεσμός δεν προχώρησε λόγω του δύσκαμπτου πλαισίου και των προϋποθέσεων για την εκλογή του (3/5 μελών του ΔΣ).κι επομένως το ενδιαφέρον εστιάζεται στην εκλογή του συμπαραστάτη και όχι στο χρονικό διάστημα της εκλογής αυτού. Για το λόγο αυτό και δίδεται η δυνατότητα επαναπροκήρυξης της θέσης κατά τη διάρκεια της δημοτικής περιόδου οποτεδήποτε.

ΓΙΑ ΤΟΥΣ ΛΟΓΟΥΣ ΑΥΤΟΥΣ

**ΓΝΩΜΟΔΟΤΩ ΥΠΕΡ ΤΗΣ ΑΠΟΔΟΧΗΣ ΤΗΣ ΠΡΟΣΦΥΓΗΣ ΚΑΙ ΥΠΕΡ ΤΗΣ
ΑΚΥΡΩΣΗΣ ΤΗΣ ΑΠΟΦΑΣΗΣ ΤΟΥ ΣΥΝΤΟΝΙΣΤΗ »**

Σύμφωνα με το άρθρο 152 του ν. 3643/2006 όπου προβλέπεται η λειτουργία της εν λόγω Ειδικής Επιτροπής « 1. Στην έδρα κάθε Περιφέρειας συνιστάται τουλάχιστον μία (1) τριμελής Ειδική Επιτροπή που αποτελείται από:.. 2. ... 3. Η Ειδική Επιτροπή θεωρείται ότι έχει απαρτία με την παρουσία δύο (2) εκ των μελών της. Σε περίπτωση ισοψηφίας υπερισχύει η ψήφος του προέδρου...»

Περαιτέρω, σύμφωνα με το άρθρο 5 της ΥΑ 319//2007 (ΥΑ 31925/ΦΕΚ Β 1020 2007) «Καν. λειτουργίας Ειδικής Επιτροπής για την εξέταση προσφυγών κατά αποφάσεων Γεν. Γραμμ. Περιφέρειας»: « 1. Η Ειδική Επιτροπή εκδίδει απόφαση με την οποία αποδέχεται ή απορρίπτει την προσφυγή. Η απόφαση πρέπει να περιέχει πλήρη, ειδική και σαφή αιτιολογία. 2. Οι αποφάσεις της Ειδικής Επιτροπής λαμβάνονται με την απόλυτη πλειοψηφία

ΠΡΑΚΤΙΚΟ ΑΠΟΦΑΣΗΣ 58/2020

των παρόντων μελών. Σε περίπτωση ισοψηφίας υπερισχύει η ψήφος του Προέδρου...».

Στην προκειμένη περίπτωση, η Ειδική Επιτροπή, έχουσα νομίμως απαρτία, σύμφωνα με τα προεκτεθέντα, αφού έλαβε υπόψη το περιεχόμενο της ανωτέρω εισήγησης, την αντίθετη άποψη επί των λόγων της προσφυγής, του μέλους αυτής Παύλου Κεσόγλου, τις διατάξεις της ισχύουσας, κατά το χρόνο έκδοσης της προσβαλλόμενης πράξης, νομοθεσίας, την προσβαλλόμενη πράξη και τα στοιχεία του φακέλου, τα αναγραφόμενα στην εξεταζόμενη προσφυγή, τους ισχυρισμούς των ενδιαφερομένων καθώς και τα πραγματικά περιστατικά της υπόθεσης, όπως αυτά προέκυψαν από την εκτίμηση και αξιολόγηση των εγγράφων στοιχείων του φακέλου και αξιολογήθηκαν αιτιολογημένα και αφού ακολούθησε διαλογική συζήτηση με μυστική διάσκεψη, παρουσία της Γραμματέως και σκέφθηκε κατά Νόμο, **ΑΠΟΡΡΙΠΤΕΙ** κατά πλειοψηφία, καθώς υπερισχύει από τις δύο αντίθετες απόψεις επί της προσφυγής, η άποψη που αναλύεται στην εισήγηση (και αποτελεί την αιτιολογία της απόφασης αυτής) της αναπληρώτριας Προέδρου, Φωτεινής Μαρίας Σολδάτου, την **180/6.11.2020 προσφυγή του Ο.Τ.Α. με την επωνυμία «Δήμος Ωραιοκάστρου» κατά της με Α.Π.: 46011/8.8.2020 απόφασης του Συντονιστή της Α.Δ.Μ.Θ.**

ΑΡΙΘΜΟΣ ΑΠΟΦΑΣΗΣ 58/2020

Η Γραμματέας

Η αναπληρώτρια Πρόεδρος

**Ελένη Σκεπαστιανού
ΠΕ Διοικητικού –
Οικονομικού, με Α' βαθμό**

**Φωτεινή Μαρία Σολδάτου
Δικαστική Πληρεξούσια
Ν.Σ.Κ.**