



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ
ΥΠΟΥΡΓΟΣ ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΩΝ
ΝΟΜΙΚΟ ΣΥΜΒΟΥΛΙΟ ΤΟΥ ΚΡΑΤΟΥΣ

Αριθμός Γνωμοδότησης 104/2017

ΤΟ ΝΟΜΙΚΟ ΣΥΜΒΟΥΛΙΟ ΤΟΥ ΚΡΑΤΟΥΣ (Ε' ΤΜΗΜΑ)
Συνεδρίαση της 2^{ης} Μαΐου 2017

Σύνθεση:

Πρόεδρος: Μεταξία Ανδροβιτσανέα, Αντιπρόεδρος του Ν.Σ.Κ.

Μέλη: Κωνσταντίνος Γεωργάκης, Βασιλική Πανταζή, Δημήτριος Αναστασόπουλος, Ελένη Σβολοπούλου, Δημήτριος Μακαρονίδης, Σταύρος Σπυρόπουλος, Βασίλειος Καραγεώργος, Γεώργιος Γρυλανάκης, Νομικοί Σύμβουλοι του Κράτους

Εισηγητής: Γεώργιος Θεοδωρακόπουλος, Πάρεδρος του Ν.Σ.Κ. (γνώμη άνευ ψήφου)

Αριθμός Ερωτήματος: Το υπ' αριθμ. 42835/15/03-02-2016 έγγραφο του Υπουργείου Εσωτερικών και Διοικητικής Ανασυγκρότησης-Διεύθυνση Προσωπικού Τοπικής Αυτοδιοίκησης-Τμήμα Προσωπικού Ιδιωτικού Δικαίου.

Περίληψη Ερωτήματος: Ερωτάται, εάν η, κατόπιν της υπ' αριθ. 17/2014 (πρακτικό 11^ο) αποφάσεως της ειδικής επιτροπής του άρθρου 152 του Κώδικα Δήμων και Κοινοτήτων του νομού Ευβοίας-Βοιωτίας, ακύρωση, λόγω ελλείψεως αιτιολογίας, της υπ' αριθμ. 1741/58823/4.7.2014 αποφάσεως της γενικής γραμματέως αποκεντρωμένης διοίκησης Θεσσαλίας-Στερεάς Ελλάδας, με την οποία είχε διαπιστωθεί, στο πλαίσιο της ασκήσεως του υποχρεωτικού ελέγχου νομιμότητας, ότι κατά τεκμήριο νομίμως ελήφθη η υπ' αριθμ. 31/2014 απόφαση του δημοτικού συμβουλίου του δήμου Διρφύων-Μεσσαπίων, επηρεάζει την ισχύ και την εκτελεστικότητα της αποφάσεως του δημοτικού συμβουλίου του δήμου Διρφύων-Μεσσαπίων και, σε καταφατική περίπτωση, σε ποια έκταση.

Ιστορικό

1. Με το υπ' αριθμ. 42835/15/03-02-2016 έγγραφό του το Υπουργείο Εσωτερικών και Διοικητικής Ανασυγκρότησης-Διεύθυνση Προσωπικού Τοπικής Αυτοδιοίκησης-Τμήμα Προσωπικού Ιδιωτικού Δικαίου, αφού, μεταξύ άλλων, **εκθέτει** ότι: **α)** δυνάμει των υπ'

αριθμ. 61/28.2.2011 και 62/28.2.2011 αποφάσεών του, το δημοτικό συμβούλιο του δήμου Διρφύων-Μεσσαπίων, αποφάσισε τη μεταφορά προσωπικού με σχέση εργασίας ιδιωτικού δικαίου αορίστου χρόνου, από τις κοινωφελείς επιχειρήσεις του πρώην δήμου Μεσσαπίων, στις οποίες εργαζόταν, στο δήμο, καθώς και στο νομικό πρόσωπο δημοσίου δικαίου αυτού, λόγω λύσεως των εν λόγω επιχειρήσεων, κατ' εφαρμογή των διατάξεων της παρ. 6 του άρθρου 26 του ν.3938/2011, **β)** μετά τη λήψη των εν λόγω αποφάσεων μεταφοράς, συνεστήθησαν σχετικές προσωρινές προσωποπαγείς θέσεις, πλην, όμως, η κατάταξη του προσωπικού δεν ολοκληρώθηκε, λόγω αρνήσεως του δημάρχου Διρφύων-Μεσσαπίων και του προέδρου του διοικητικού συμβουλίου του νπδδ του δήμου να εκδώσουν τις σχετικές πράξεις, για λόγους οι οποίοι αναφέρονται, **γ)** δυνάμει της υπ' αριθμ. 194/2013 γνωμοδοτήσεως του ΣΤ' Τμήματος του Νομικού Συμβουλίου του Κράτους, έγινε δεκτό ότι ο δήμαρχος Διρφύων-Μεσσαπίων και ο πρόεδρος του διοικητικού συμβουλίου του δημοτικού προσώπου δημοσίου δικαίου του δήμου, δεν νομιμοποιούνταν να αρνηθούν, για λόγους νομιμότητας, την έκδοση και δημοσίευση πράξεων κατατάξεως του προσωπικού, το οποίο αφορούσαν οι υπ' αριθμ. 61/28.2.2011 και 62/28.2.2011 αποφάσεις του δημοτικού συμβουλίου του δήμου Διρφύων-Μεσσαπίων, **δ)** ο δήμαρχος Διρφύων-Μεσσαπίων και ο πρόεδρος του διοικητικού συμβουλίου του δημοτικού προσώπου δημοσίου δικαίου του δήμου, ωστόσο, επικαλούμενοι μεταγενέστερες ανακλητικές αποφάσεις του δημοτικού συμβουλίου, ζήτησαν την αναπομπή της υπόθεσης στο Νομικό Συμβούλιο του Κράτους, **ε)** η ερωτώσα υπηρεσία δεν έκρινε αναγκαία την υποβολή νέου ερωτήματος και ενημέρωσε τη γενική γραμματέα αποκεντρωμένης διοίκησης Θεσσαλίας-Στερεάς Ελλάδας και το δήμαρχο Διρφύων-Μεσσαπίων ότι το δημοτικό συμβούλιο επιτρέπεται να ανακαλέσει, ως παράνομες διοικητικές πράξεις, τις αποφάσεις μεταφοράς άλλως οι εν λόγω αποφάσεις, ως εκτελεστές, δεσμεύουν το δήμαρχο και τον πρόεδρο του διοικητικού συμβουλίου του νομικού προσώπου του δήμου, για την έκδοση των πράξεων κατατάξεως του μεταφερόμενου προσωπικού, **στ)** δυνάμει της υπ' αριθμ. 31/2014 αποφάσεώς του, το δημοτικό συμβούλιο του δήμου Διρφύων-Μεσσαπίων, ανακάλεσε τις προηγούμενες αποφάσεις του, με τις οποίες είχε αποφασιστεί η μεταφορά του προαναφερόμενου προσωπικού, με την αιτιολογία ότι δεν πληρούνταν οι προϋποθέσεις των διατάξεων του άρθρου 26 του ν. 3938/2011, **ζ)** δυνάμει της υπ' αριθμ. 1741/58823/4.7.2014 αποφάσεώς της γενικής γραμματέως αποκεντρωμένης διοίκησης Θεσσαλίας-Στερεάς Ελλάδας, διαπιστώθηκε

η τεκμαιρόμενη νομιμότητα της ανωτέρω υπ' αριθμ. 31/2014 αποφάσεως του δημοτικού συμβουλίου του δήμου Διρφύων-Μεσσαπίων, λόγω παρελεύσεως απράκτου της προβλεπόμενης αποκλειστικής προθεσμίας για την άσκηση του υποχρεωτικού ελέγχου νομιμότητας, η) δυνάμει της υπ' αριθ. 17/2014 (πρακτικό 11^ο) αποφάσεως της ειδικής επιτροπής του άρθρου 152 του Κώδικα Δήμων και Κοινοτήτων του νομού Ευβοίας-Βοιωτίας, κατόπιν ασκήσεως προσφυγής ορισμένων εκ των εργαζομένων, ακυρώθηκε η προσβαλλόμενη υπ' αριθμ. 1741/58823/4.7.2014 απόφαση της γενικής γραμματέως αποκεντρωμένης διοίκησης Θεσσαλίας-Στερεάς Ελλάδας, καθ' όσον εκρίθη ότι αυτή εστερείτο προσήκουσας αιτιολογίας,

ερωτά: εάν η, κατόπιν της υπ' αριθ. 17/2014 (πρακτικό 11^ο) αποφάσεως της ειδικής επιτροπής του άρθρου 152 του Κώδικα Δήμων και Κοινοτήτων του νομού Ευβοίας-Βοιωτίας, ακύρωση, λόγω ελλείψεως αιτιολογίας, της υπ' αριθμ. 1741/58823/4.7.2014 αποφάσεως της γενικής γραμματέως αποκεντρωμένης διοίκησης Θεσσαλίας-Στερεάς Ελλάδας, με την οποία είχε διαπιστωθεί, στο πλαίσιο της ασκήσεως του υποχρεωτικού ελέγχου νομιμότητας, ότι κατά τεκμήριο νομίμως ελήφθη η υπ' αριθμ. 31/2014 απόφαση του δημοτικού συμβουλίου του δήμου Διρφύων-Μεσσαπίων, επηρεάζει την ισχύ και την εκτελεστικότητα της αποφάσεως του δημοτικού συμβουλίου του δήμου Διρφύων-Μεσσαπίων και, σε καταφατική περίπτωση, σε ποια έκταση.

Νομοθετικό Πλαίσιο

2. Στα άρθρα 225, 226, 227 και 238 του ν. 3852/2010 «Νέα Αρχιτεκτονική της Αυτοδιοίκησης και της Αποκεντρωμένης Διοίκησης-Πρόγραμμα Καλλικράτης» (Α 87), όπως ισχύει, προβλέπονται, μεταξύ άλλων, τα ακόλουθα:

«Άρθρο 225-Υποχρεωτικός έλεγχος νομιμότητας

1.Οι αποφάσεις των συλλογικών οργάνων των δήμων και των περιφερειών αποστέλλονται υποχρεωτικά για έλεγχο νομιμότητας στην Αυτοτελή Υπηρεσία Εποπτείας Ο.Τ.Α., εφόσον αφορούν: ...

2...

3.Ο Ελεγκτής Νομιμότητας ελέγχει τη νομιμότητα της απόφασης μέσα σε αποκλειστική προθεσμία τριάντα (30) ημερών από την περιέλευσή της στην Αυτοτελή Υπηρεσία Εποπτείας Ο.Τ.Α. και εκδίδει υποχρεωτικά ειδική πράξη. Σε περίπτωση που διαπιστωθεί ότι η απόφαση είναι παράνομη, τότε αυτή ακυρώνεται.

Άρθρο 226-Αυτεπάγγελτος έλεγχος νομιμότητας

1.Ο Ελεγκτής Νομιμότητας μπορεί αυτεπαγγέλτως να ακυρώσει οποιαδήποτε απόφαση των συλλογικών ή μονομελών οργάνων των δήμων και των περιφερειών, των νομικών προσώπων δημοσίου δικαίου αυτών και των κοινωφελών επιχειρήσεων, των ΔΕΥΑ και των μονομετοχικών ανωνύμων εταιρειών Ο.Τ.Α., καθώς και των συνδέσμων για λόγους νομιμότητας, μέσα σε προθεσμία δύο (2) μηνών από το η απόφαση έχει δημοσιευθεί ή εκδοθεί.

2. Οι δήμοι, οι περιφέρειες, τα νομικά πρόσωπα δημοσίου δικαίου αυτών και οι επιχειρήσεις τους, καθώς και οι σύνδεσμοι υποχρεούνται να παρέχουν κάθε στοιχείο που ζητείται από την Αυτοτελή Υπηρεσία Εποπτείας Ο.Τ.Α. με σκοπό την άσκηση του ελέγχου νομιμότητας.

Άρθρο 227-Ειδική διοικητική προσφυγή-Αιτήσεις θεραπείας

1. α. Οποιοσδήποτε έχει έννομο συμφέρον μπορεί να προσβάλει τις αποφάσεις των συλλογικών ή μονομελών οργάνων των δήμων, των περιφερειών, των νομικών προσώπων δημοσίου δικαίου αυτών και των συνδέσμων για λόγους νομιμότητας, μέσα σε προθεσμία δεκαπέντε (15) ημερών από τη δημοσίευση της απόφασης ή την ανάρτηση της στο διαδίκτυο ή από την κοινοποίηση της ή αφότου έλαβε γνώση αυτής.

β. Προσφυγή επιτρέπεται και κατά παράλειψης οφειλόμενης νόμιμης ενέργειας των οργάνων της προηγούμενης παραγράφου. Στην περίπτωση αυτή η προσφυγή ασκείται εντός δεκαημέρου από την άπρακτη παρέλευση της ειδικής προθεσμίας που, τυχόν, τάσσει ο νόμος για την έκδοση της οικείας πράξης, διαφορετικά μετά την παρέλευση τριμήνου από την υποβολή της σχετικής αίτησης του ενδιαφερομένου.

2. Ο Ελεγκτής Νομιμότητας αποφαινεται επί της προσφυγής μέσα σε αποκλειστική προθεσμία δύο (2) μηνών από την υποβολή της. Αν παρέλθει η ανωτέρω προθεσμία χωρίς να εκδοθεί απόφαση θεωρείται ότι η προσφυγή έχει σιωπηρώς απορριφθεί.

3. Η άσκηση της ειδικής διοικητικής προσφυγής αποτελεί προϋπόθεση για την άσκηση ενδίκων βοηθημάτων ενώπιον των αρμόδιων δικαστηρίων.

4. Ο Ελεγκτής Νομιμότητας είναι αρμόδιος να αποφαινεται επί: ...

Άρθρο 238-Έλεγχος νομιμότητας πράξεων Ο.Τ.Α. αστική και πειθαρχική ευθύνη αιρετών μέχρι την έναρξη λειτουργίας της Αυτοτελούς Υπηρεσίας Εποπτείας Ο.Τ.Α.

1. Μέχρι την έναρξη λειτουργίας της Αυτοτελούς Υπηρεσίας Εποπτείας Ο.Τ.Α. ο έλεγχος νομιμότητας των πράξεων κατά τα άρθρα 225, 226 και 227 του παρόντος ασκείται από τον Γενικό Γραμματέα της οικείας Αποκεντρωμένης Διοίκησης και τις Ειδικές Επιτροπές του άρθρου 152 του Κ.Δ.Κ., οι οποίες βρίσκονται στις έδρες των περιφερειών που ανήκουν στην ανωτέρω Αποκεντρωμένη Διοίκηση, Τις αρμοδιότητες του Ελεγκτή Νομιμότητας που προβλέπονται στα άρθρα 233, 234, 236 και 237 του παρόντος ασκεί ο Γενικός Γραμματέας της οικείας Αποκεντρωμένης Διοίκησης. Όπου στις διατάξεις αυτές προβλέπεται η συμμετοχή υπαλλήλου της Αυτοτελούς Υπηρεσίας Εποπτείας Ο.Τ.Α. ορίζεται, με απόφαση του Γενικού Γραμματέα Αποκεντρωμένης Διοίκησης, υπάλληλος της Αποκεντρωμένης Διοίκησης.

2. Η έναρξη λειτουργίας κάθε Αυτοτελούς Υπηρεσίας Εποπτείας Ο.Τ.Α. διαπιστώνεται με απόφαση του Υπουργού Εσωτερικών, Αποκέντρωσης και Ηλεκτρονικής Διακυβέρνησης.

3. Οι πράξεις των δήμων, των περιφερειών, των νομικών προσώπων δημοσίου δικαίου αυτών, των επιχειρήσεών τους, των συνδέσμων, καθώς και τυχόν προσφυγές που εκκρεμούν προς έλεγχο νομιμότητας, κατά το χρόνο έναρξης λειτουργίας της Αυτοτελούς Υπηρεσίας Εποπτείας Ο.Τ.Α. ενώπιον του Γενικού Γραμματέα Αποκεντρωμένης Διοίκησης και των ως άνω Επιτροπών, διαβιβάζονται στην Αυτοτελή Υπηρεσία Εποπτείας Ο.Τ.Α. και οι σχετικές προθεσμίες αρχίζουν από την περιέλευσή τους στην εν λόγω Υπηρεσία.

4. Μέχρι την έναρξη λειτουργίας της Αυτοτελούς Υπηρεσίας Εποπτείας Ο.Τ.Α. δεν εφαρμόζεται η παράγραφος 3 του άρθρου 227 του παρόντος.».

3. Στα άρθρα 148, 149, 151 και 152 του «Κώδικα Δήμων και Κοινοτήτων», ο οποίος κυρώθηκε με το ν. 3463/2006, προβλέπονται, μεταξύ άλλων, τα ακόλουθα:

«Άρθρο 148-Εποπτεία των οργάνων των Δήμων και Κοινοτήτων-Εκτελεστικότητα πράξεων

1.Ο Γενικός Γραμματέας της Περιφέρειας ασκεί εποπτεία στους Δήμους και στις Κοινότητες που συνίσταται, αποκλειστικώς, σε έλεγχο νομιμότητας και δεν επιτρέπεται να εμποδίζει την πρωτοβουλία και την ελεύθερη δράση τους...

Άρθρο 149-Έλεγχος νομιμότητας από τον Γενικό Γραμματέα της Περιφέρειας

1.Οι αποφάσεις των δημοτικών και κοινοτικών συμβουλίων, της δημαρχιακής επιτροπής και των οργάνων Διοίκησης των ιδρυμάτων, των δημοτικών και κοινοτικών νομικών προσώπων δημοσίου δικαίου και των συνδέσμων, οι οποίες αφορούν: αποστέλλονται στον Γενικό Γραμματέα της Περιφέρειας, για τη νόμιμη έκδοσή τους, μέσα σε προθεσμία δέκα (10) ημερών από τη συνεδρίαση. Ο Γενικός Γραμματέας της Περιφέρειας ελέγχει τη νομιμότητά τους, εντός αποκλειστικής προθεσμίας είκοσι (20) ημερών από την περιέλευσή τους και εκδίδει σχετική πράξη. Σε περίπτωση που διαπιστώσει ότι η απόφαση είναι παράνομη την ακυρώνει.

2.Ο Γενικός Γραμματέας μπορεί, επίσης, αυτεπάγγελα, να ακυρώσει οποιαδήποτε απόφαση των συλλογικών ή μονομελών οργάνων των Δήμων, των Κοινοτήτων, των τοπικών διαμερισμάτων, των νομικών τους προσώπων δημοσίου δικαίου και των Συνδέσμων, μέσα σε προθεσμία ενός (1) μηνός αφότου η απόφαση έχει δημοσιευθεί ή εκδοθεί.

Άρθρο 150-Ασκήση και εξέταση προσφυγών

1.α.Οποιοσδήποτε έχει έννομο συμφέρον μπορεί να προσφύγει στον Γενικό Γραμματέα της Περιφέρειας και να προσβάλει τις αποφάσεις των συλλογικών ή μονομελών οργάνων των Δήμων, των Κοινοτήτων, των τοπικών διαμερισμάτων, των νομικών τους προσώπων δημοσίου δικαίου και των Συνδέσμων, για λόγους νομιμότητας, μέσα σε προθεσμία δέκα (10) ημερών από τη δημοσίευση της απόφασης ή από την κοινοποίησή της ή αφότου έλαβε γνώση αυτής.

β.Η προσφυγή μπορεί να στρέφεται και κατά παραλείψεως οφειλόμενης νόμιμης ενέργειας των ανωτέρω οργάνων. Στην περίπτωση αυτή η προσφυγή ασκείται εντός δεκαημέρου μετά την παρέλευση άπρακτης της ειδικής προθεσμίας που, τυχόν, τάσσει ο νόμος προς έκδοση της οικείας πράξεως. Σε διαφορετική περίπτωση μετά την παρέλευση τριμήνου από την υποβολή της σχετικής αίτησης του ενδιαφερόμενου.

2.Ο Γενικός Γραμματέας αποφαινεται επί της προσφυγής, εντός αποκλειστικής προθεσμίας ενός (1) μηνός από την υποβολή της. Αν παρέλθει η ανωτέρω προθεσμία χωρίς να εκδοθεί απόφαση θεωρείται ότι η προσφυγή έχει απορριφθεί.

Άρθρο 151-Προσφυγές κατά των αποφάσεων του Γενικού Γραμματέα

Οποιοσδήποτε έχει έννομο συμφέρον μπορεί να προσβάλλει 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 μηνός από την έκδοση της απόφασης ή την κοινοποίησή της ή αφότου έλαβε γνώση αυτής.

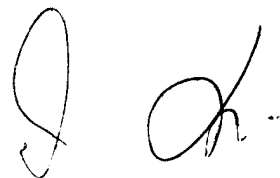
Άρθρο 152- Ειδική Επιτροπή

1.Στην έδρα κάθε Περιφέρειας συνιστάται τουλάχιστον μία (1) τριμελής Ειδική Επιτροπή που αποτελείται από: ...

2.Η Ειδική Επιτροπή ασκεί έλεγχο νομιμότητας, και εκδίδει απόφαση επί της προσφυγής μέσα σε αποκλειστική προθεσμία τριάντα (30) ημερών από την υποβολή της....

3...

4. Οι αποφάσεις της Ειδικής Επιτροπής προσβάλλονται μόνο στα αρμόδια δικαστήρια...».



Ερμηνεία και Εφαρμογή Διατάξεων

Από τις προπαρατεθείσες διατάξεις, αυτοτελώς και συνδυαστικώς ερμηνευόμενες, συνάγονται, μεταξύ άλλων, τα ακόλουθα:

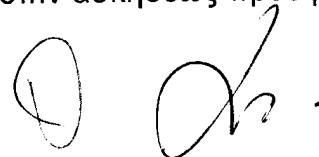
4. Με τη μεταβατική διάταξη της παραγράφου 1 του άρθρου 238 του ν. 3852/2010 ορίζεται, μεταξύ άλλων, ότι μέχρι την έναρξη λειτουργίας της αυτοτελούς υπηρεσίας εποπτείας Ο.Τ.Α., ο προβλεπόμενος από τις διατάξεις του ίδιου νόμου έλεγχος νομιμότητας ασκείται από το γενικό γραμματέα της αποκεντρωμένης διοίκησης, κατά των αποφάσεων του οποίου χωρεί η προβλεπόμενη από το άρθρο 151 του Κώδικα Δήμων και Κοινοτήτων προσφυγή, ενώπιον της ειδικής επιτροπής του άρθρου 152 του ίδιου κώδικα, η οποία λειτουργεί στην έδρα της, ανήκουσας στην οικεία αποκεντρωμένη διοίκηση, περιφέρειας (πρβλ. ΣτΕ 1714/2016).

5. Με τις διατάξεις του άρθρου 225 του ν. 3852/2010 προβλέπεται ότι συγκεκριμένες κατηγορίες αποφάσεων των οργάνων των δήμων και των περιφερειών αποστέλλονται υποχρεωτικά στο γενικό γραμματέα περιφέρειας, ο οποίος ελέγχει τη νομιμότητά τους, εντός οριζόμενης προθεσμίας, η οποία άρχεται από την περιέλευσή τους σ' αυτόν, εκδίδοντας σχετική πράξη, ενώ, εάν διαπιστώσει ότι συντρέχει παρανομία, προβαίνει στην ακύρωσή τους. Με τις διατάξεις του άρθρου 226 του ν. 3852/2010 καθιερώνεται, περαιτέρω, αρμοδιότητα του γενικού γραμματέα να ακυρώνει αυτεπαγγέλτως οποιαδήποτε απόφαση των οργάνων των δήμων, των περιφερειών και των ειδικά αναφερόμενων νομικών τους προσώπων, εντός επίσης οριζόμενης προθεσμίας, αφότου η απόφαση δημοσιευθεί ή εκδοθεί. Οι προαναφερόμενες προθεσμίες είναι αποκλειστικές, ώστε, σε περίπτωση κατά την οποία παρέλθουν, χωρίς να διενεργηθεί ο έλεγχος, οι πράξεις θεωρείται ότι έχουν σιωπηρά εγκριθεί. Εξάλλου, η απόφαση του γενικού γραμματέα, η οποία, είτε στο πλαίσιο του υποχρεωτικού είτε στο πλαίσιο του αυτεπαγγέλτου ελέγχου νομιμότητας, διαπιστώνει ότι η ελεγχόμενη απόφαση είναι νόμιμη, χωρίς να επιφέρει οιαδήποτε μεταβολή στο νομικό κόσμο, στερείται εκτελεστότητας (πρβλ. ΣτΕ 1274/2011, 3701/2013), για τον ίδιο δε λόγο δεν είναι εκτελεστή και η τυχόν εκδιδόμενη απόφαση του γενικού γραμματέα, δια της οποίας διαπιστώνεται η τεκμαιρόμενη νομιμότητα ελεγχόμενης απόφασεως, λόγω της παρελεύσεως της προθεσμίας διενέργειας του ελέγχου (πρβλ. ΝΣΚ 34/2008).

6. Με τις διατάξεις της παραγράφου 1 του άρθρου 227 του ν. 3852/2010 προβλέπεται, επίσης, ότι οποιοσδήποτε έχει έννομο συμφέρον δύναται να προσβάλει ενώπιον του γενικού γραμματέα περιφέρειας, για λόγους νομιμότητας, τις αποφάσεις των οργάνων των δήμων, των περιφερειών, των νομικών προσώπων δημοσίου δικαίου και των συνδέσμων τους, εντός της οριζόμενης σχετικά προθεσμίας, ο δε γενικός γραμματέας αποφαινεται επί της προσφυγής, εντός επίσης αποκλειστικής προθεσμίας από την υποβολή της, ενώ εάν παρέλθει η προθεσμία αυτή, η προσφυγή θεωρείται ότι έχει απορριφθεί.

7. Περαιτέρω, κατά των αποφάσεων τις οποίες εκδίδει ο γενικός γραμματέας, χωρεί η προβλεπόμενη στο άρθρο 151 του Κώδικα Δήμων και Κοινοτήτων προσφυγή, ενώπιον της ειδικής επιτροπής του άρθρου 152 του ίδιου κώδικα, η οποία επιλαμβάνεται εντός αποκλειστικής προθεσμίας τριάντα (30) ημερών από την υποβολή της προσφυγής, ενώ, μετά τη λήξη της εν λόγω προθεσμίας, αυτή στερείται σχετικής χρονικής αρμοδιότητας (πρβλ. ΣτΕ 2966/2016). Δεν υπόκεινται πάντως σε απευθείας άσκηση προσφυγής, ενώπιον της ειδικής επιτροπής, οι αποφάσεις των συλλογικών ή μονομελών οργάνων των δήμων, των νομικών τους προσώπων δημοσίου δικαίου και των συνδέσμων τους (πρβλ. ΣτΕ 2171/2014, 1114/2012), ενώ αποφάσεις της ειδικής επιτροπής, με τις οποίες αυτή αποφαινεται επί της νομιμότητας (ή μη) μη εκτελεστής πράξεως, στερούνται και οι ίδιες εκτελεστότητας (πρβλ. ΣτΕ 3701/2013).

8. Επειδή στην προκειμένη περίπτωση, με βάση το παρατιθέμενο ιστορικό, δυνάμει της υπ' αριθμ. 1741/58823/4.7.2014 αποφάσεως της γενικής γραμματέως αποκεντρωμένης διοίκησης Θεσσαλίας-Στερεάς Ελλάδας, διαπιστώθηκε, στο πλαίσιο ασκήσεως του υποχρεωτικού ελέγχου νομιμότητας, η τεκμαιρόμενη, λόγω παρελεύσεως της προθεσμίας διενέργειας ελέγχου, νομιμότητα της υπ' αριθμ. 31/2014 αποφάσεως του δημοτικού συμβουλίου του δήμου Διρφύων-Μεσσαπίων, με την οποία είχαν ανακληθεί προηγούμενες αποφάσεις του, περί μεταφοράς του με σχέση εργασίας ιδιωτικού δικαίου αορίστου χρόνου προσωπικού του, από τις κοινωφελείς επιχειρήσεις του πρώην δήμου Μεσσαπίων, στο δήμο καθώς και στο νομικό πρόσωπο δημοσίου δικαίου αυτού. Με το ως άνω περιεχόμενο, η απόφαση αυτή του γενικού γραμματέα, δεν επέφερε μεταβολή στο νομικό κόσμο και στερείται, για τους ανωτέρω εκτιθέμενους λόγους (ανωτ. υπό 7), εκτελεστότητας. Περαιτέρω, η υπ' αριθ. 17/2014 (πρακτικό 11^ο) απόφαση της ειδικής επιτροπής του άρθρου 152 του Κώδικα Δήμων και Κοινοτήτων, η οποία εξεδόθη κατόπιν ασκήσεως προσφυγής



κατά της προαναφερόμενης μη εκτελεστής αποφάσεως της γενικής γραμματέως, περιορίστηκε στην ακύρωση, λόγω ελλείψεως αιτιολογίας, της αποφάσεως αυτής και δεν διέλαβε οποιαδήποτε κρίση περί του κύρους και της νομιμότητας της υπ' αριθμ. 31/2014 αποφάσεως του δημοτικού συμβουλίου του δήμου Διρφύων-Μεσσαπίων, η οποία είχε θεωρηθεί νόμιμη. Επομένως, ανεξαρτήτως του ότι η υπ' αριθμ. 17/2014 (πρακτικό 11^ο) απόφαση της ειδικής επιτροπής του άρθρου 152 του Κώδικα Δήμων και Κοινοτήτων στερείται και η ίδια εκτελεστού χαρακτήρα, αφού προέβη στην ακύρωση μη εκτελεστής πράξεως, δεν εξέτασε τη νομιμότητα και, επομένως, δε έθιξε την ισχύ και την εκτελεστότητα της υπ' αριθμ. 31/2014 αποφάσεως του δημοτικού συμβουλίου του δήμου Διρφύων-Μεσσαπίων.

Απάντηση επί των τιθέμενων ερωτημάτων

Κατ' ακολουθία των προεκτεθέντων, το Ε' Τμήμα του Νομικού Συμβουλίου του Κράτους γνωμοδοτεί, ομόφωνα, ως ακολούθως:

9. Η, κατόπιν της υπ' αριθ. 17/2014 (πρακτικό 11^ο) αποφάσεως της ειδικής επιτροπής του άρθρου 152 του Κώδικα Δήμων και Κοινοτήτων του νομού Ευβοίας-Βοιωτίας, ακύρωση, λόγω ελλείψεως αιτιολογίας, της υπ' αριθμ. 1741/58823/4.7.2014 αποφάσεως της γενικής γραμματέως αποκεντρωμένης διοίκησης Θεσσαλίας-Στερεάς Ελλάδας, με την οποία είχε διαπιστωθεί, στο πλαίσιο της ασκήσεως του υποχρεωτικού ελέγχου νομιμότητας, ότι κατά τεκμήριο νομίμως ελήφθη η υπ' αριθμ. 31/2014 απόφαση του δημοτικού συμβουλίου του δήμου Διρφύων-Μεσσαπίων, δεν επηρεάζει την ισχύ και την εκτελεστότητα της αποφάσεως του δημοτικού συμβουλίου του δήμου Διρφύων-Μεσσαπίων.

ΘΕΩΡΗΘΗΚΕ

Αθήνα 18.5.2017

Η Πρόεδρος του Τμήματος

Μεταξία Ανδρουβιτσάνεα
Αντιπρόεδρος Ν.Σ.Κ.

Ο Εισηγητής

Γεώργιος Θεοδωρακόπουλος
Πάρεδρος Ν.Σ.Κ.