

ΑΝΑΡΤΗΤΕΑ ΣΤΟ ΔΙΑΔΙΚΤΥΟ

Αλεξανδρούπολη 1-4-2019

ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ
ΑΠΟΚΕΝΤΡΩΜΕΝΗ ΔΙΟΙΚΗΣΗ
ΜΑΚΕΔΟΝΙΑΣ - ΘΡΑΚΗΣ
ΓΕΝ. Δ/ΝΣΗ ΕΣΩΤΕΡΙΚΗΣ ΛΕΙΤΟΥΡΓΙΑΣ
ΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΔΙΟΙΚΗΣΗΣ

Αριθμ. πρωτ.:7001+6877+5125

ΤΜΗΜΑ ΔΙΟΙΚΗΤΙΚΟ - ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΟ Ν.ΕΒΡΟΥ

Ταχ. Δ/νση : Μ. Μπότσαρη 6
Ταχ. Κωδ. : 68100 ΑΛΕΞ/ΠΟΛΗ
Πληροφορίες : Μ. Τσότρα
e-mail : mtsotra@damt.gov.gr
Τηλέφωνο : 25510 88566
FAX : 25510 36183

ΘΕΜΑ: Εξέταση προσφυγής του κ. Δημητρίου Γραμμενούδη.

Α Π Ο Φ Α Σ Η
Ο ΣΥΝΤΟΝΙΣΤΗΣ
ΑΠΟΚΕΝΤΡΩΜΕΝΗΣ ΔΙΟΙΚΗΣΗΣ ΜΑΚΕΔΟΝΙΑΣ - ΘΡΑΚΗΣ

Έχοντας υπόψη :

1. Τις διατάξεις των άρθρων 214, 227 , 238 και 280 Ν. 3852/2010 (ΦΕΚ 87 Α΄) «Νέα Αρχιτεκτονική της Αυτοδιοίκησης της Αποκεντρωμένης Διοίκησης - Πρόγραμμα Καλλικράτης», όπως ισχύουν.
2. Τις διατάξεις των άρθρων 108, 109, 118 και 131 του Ν. 4555/18 (ΦΕΚ 133/19.07.2018 τεύχος Α΄) «Πρόγραμμα ΚΛΕΙΣΘΕΝΗΣ. Λοιπές διατάξεις αρμοδιότητας Υπουργείου Εσωτερικών και άλλες διατάξεις».
3. Τις διατάξεις του άρθρου 24 του Π.Δ 142/2010 «Οργανισμός της Αποκεντρωμένης Διοίκησης Μακεδονίας -Θράκης».
4. Τις διατάξεις του άρθρου 109 του Ν. 3852/2010 «Νέα Αρχιτεκτονική της Αυτ/σης και της Αποκεντρωμένης Διοίκησης - Πρόγραμμα Καλλικράτης» (Α΄ 87)
5. Τις διατάξεις του άρθρου 13 του Ν. 4483/2017 , όπως τροποποιήθηκαν με τις διατάξεις του άρθρου 108 του Ν. 4583/2018 και ισχύουν.
6. Τις διατάξεις των άρθρων 28 και 28 Α του Ν. 4325/2015 (ΦΕΚ 47/Α/ 2015) καθώς και την αριθ.14138/15-5-2017 (ΦΕΚ 250/τ.Υ.Ο.Δ.Δ/26-5-2017 ΑΔΑ: ΩΩ09465ΧΘ7-ΗΜΞ) απόφαση του Υπουργού Εσωτερικών για το διορισμό του Συντονιστή της Α.Δ.Μ.Θ.
7. Τα αριθ. 39682/18-1-2018 και 14588/27-2-2019 έγγραφα του Υπ. Εσωτερικών, σχετικά με την μεταφορά και κατάταξη προσωπικού.
8. Την από 7-2-2019 προσφυγή του Δημητρίου Γραμμενούδη κατά της αριθ. 14/2019 απόφασης του Διοικητικού Συμβουλίου της ΔΕΥΑ Ορεστιάδος.

9. Το αριθ. 4163/8-2-2019 έγγραφό μας με το οποίο ζητήθηκαν από την ΔΕΥΑ Ορεστιάδος τα στοιχεία του φακέλου και οι απόψεις του , για την εξέταση της ανωτέρω προσφυγής.
10. Το αριθ. 214/18-02-019 έγγραφο της ΔΕΥΑ Δήμου Ορεστιάδος, περί παροχής των ζητηθέντων στοιχείων.
11. Την αριθμ. 35748/30-05-2017 (ΦΕΚ 1971 /Β/07-06-2017) απόφαση του Συντονιστή Αποκεντρωμένης Διοίκησης Μακεδονίας - Θράκης περί “Ανάθεσης άσκησης αρμοδιοτήτων σε οργανικές μονάδες της Αποκεντρωμένης Διοίκησης Μακεδονίας - Θράκης και παροχή εξουσιοδότησης υπογραφής πράξεων και εγγράφων «Με εντολή Συντονιστή» στους προϊστάμενους των οργανικών μονάδων της Αποκεντρωμένης Διοίκησης Μακεδονίας - Θράκης».

Σ Κ Ε Φ Θ Η Κ Α Μ Ε

Επειδή, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 118 (ειδική διοικητική προσφυγή - αιτήσεις θεραπείας-Αντικατάσταση του άρθρου 227 του ν.3852/2010) του Ν. 4555/2018 «1. Οποιοσδήποτε έχει έννομο συμφέρον μπορεί να προσβάλει τις αποφάσεις των συλλογικών ή μονομελών οργάνων των δήμων, των περιφερειών, των νομικών προσώπων αυτών και των συνδέσμων τους για λόγους νομιμότητας, ενώπιον του Επόπτη Ο.Τ.Α., μέσα σε προθεσμία δεκαπέντε (15) ημερών από τη δημοσίευση της απόφασης ή την ανάρτησή της στο διαδίκτυο ή από την κοινοποίησή της ή αφότου έλαβε γνώση αυτής. Ατομικές πράξεις κοινοποιούνται στον ενδιαφερόμενο με απόδειξη παραλαβής και αναφέρουν υποχρεωτικά ότι κατ’ αυτών χωρεί ειδική προσφυγή για λόγους νομιμότητας ενώπιον του Επόπτη Ο.Τ.Α. μέσα σε προθεσμία δεκαπέντε (15) ημερών. ...».

Εξάλλου σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 131 (Αντικατάσταση του άρθρου 238 του ν. 3852/2010) του Ν. 4555/18 ορίζεται ότι: «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»

Περαιτέρω, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 24 του Π.Δ. 142/2010, μέχρι την έναρξη λειτουργίας της Αυτοτελούς Υπηρεσίας Εποπτείας Ο.Τ.Α. η εποπτεία του Κράτους επί των Ο.Τ.Α. και των νομικών τους προσώπων, όπως αυτή ορίζεται στο

άρθρο 214 του ν.3852/2010, ασκείται από το Τμήμα Προσωπικού και τα Τμήματα Διοικητικού - Οικονομικού της Αποκεντρωμένης Διοίκησης Μακεδονίας - Θράκης.

Επειδή, η έναρξη κατά νόμο της δεκαπενθήμερης προθεσμίας για την υποβολή της ειδικής διοικητικής προσφυγής του άρθρου 118 ν.4555 /2018, υπολογίζεται από το χρόνο της δημοσίευσής της αποφάσεως ή της αναρτήσεώς της στο διαδίκτυο ή από την κοινοποίηση ή γνώση αυτής. Σύμφωνα δε με πάγια νομολογία του ΣτΕ (17/2009, ΣτΕ 2313/2004, ΣτΕ 969/1998, ΣτΕ 311/1989, ΣτΕ 2023/1986) ,προκειμένου περί ατομικών διοικητικών πράξεων, η προθεσμία αρχίζει από τη δημοσίευση, μόνο για τους τρίτους και όχι για εκείνους τους οποίους αφορούν, για τους οποίους και μόνο χρονικό σημείο εκκίνησης της προθεσμίας αποτελεί η κοινοποίηση ή γνώση της πράξεως, ανεξαρτήτως εάν η πράξη έχει δημοσιευθεί. Σε περίπτωση που δεν προκύπτει η ημερομηνία κοινοποίησης, η προθεσμία σε κάθε περίπτωση αρχίζει από τη γνώση της πράξεως, η οποία, ως γεγονός έναρξης της προθεσμίας ισοδυναμεί με την κοινοποίηση.

Εν προκειμένω ο προσφεύγων έλαβε γνώση της προσβαλλόμενης ατομικής διοικητικής πράξης την 30-01-2019, σύμφωνα με το σχετικό αποδεικτικό διεκπεραίωσης εγγράφων της ΔΕΥΑ Ορεστιάδος και κατέθεσε την εν λόγω προσφυγή στην υπηρεσία μας την 7-02-2019, ήτοι εντός της ανωτέρω προβλεπόμενης προθεσμίας των δεκαπέντε (15) ημερών, συνεπώς η ανωτέρω είναι εμπρόθεσμη.

Επειδή, κατά την Α.Π. 11/7666/07-02-2007 εγκύκλιο του Υπουργείου Εσωτερικών, Δημόσιας Διοίκησης και Αποκέντρωσης, όπως ισχύει, σε περίπτωση υποβολής προσφυγής, ο έλεγχος του Γενικού Γραμματέα Αποκεντρωμένης Διοίκησης αφορά καταρχήν το παραδεκτό αυτής και στη συνέχεια το βάσιμο. Εφόσον κριθεί ότι η προσφυγή είναι παραδεκτή, τότε ελέγχεται το βάσιμο αυτής, σε διαφορετικά απορρίπτεται ως απαράδεκτη(σελ. 15).

Επειδή, προϋποθέσεις του παραδεκτού της προσφυγής είναι (α) το άμεσο, προσωπικό και ενεστώς έννομο συμφέρον του προσφεύγοντος, (β) η φύση της προσβαλλόμενης πράξεως και (γ) το εμπρόθεσμον της υποβολής της προσφυγής.

Επειδή, σύμφωνα με την 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, δηλαδή τη βλάβη να υφίσταται ο ίδιος ο προσφεύγων και όχι άλλο πρόσωπο με το οποίο να συνδέεται με ορισμένη σχέση, ενεστώς, δηλαδή να υφίσταται συγχρόνως κατά το χρόνο λήψης της απόφασης, κατά το χρόνο άσκησης της προσφυγής και κατά το χρόνο εξέτασης της προσφυγής και τέλος η

βλάβη που αποδίδεται στην πράξη πρέπει να έχει επέλθει ή να είναι λογικά αναπόφευκτη.

Επειδή, το έννομο συμφέρον του προσφεύγοντα είναι προφανές διότι θίγεται άμεσα από την αριθμ. 14/2019 απόφαση του Διοικητικού Συμβουλίου Ορεστιάδος αφού αποφασίζεται μ' αυτήν η οριστική απόλυσή του από την ΔΕΥΑ.

Συνεπώς η προσφυγή κρίνεται τυπικά δεκτή και πρέπει να εξεταστεί περαιτέρω.

Επειδή, ο προσφεύγων με την από 07-02-2019 προσφυγή του ζητά την ακύρωση της αριθ. 14/23-01-2019 απόφασης του Διοικητικού Συμβουλίου της ΔΕΥΑ Ορεστιάδος διότι τη θεωρεί παράνομη και προβάλλει τους εξής λόγους εν περιλήψει : 1. Την κρίσιμη ημερομηνία της συγχώνευσης (28-2-2011) των Ν.Π ΔΕΥΑ Βύσσας με την ΔΕΥΑ Ορεστιάδος είχε με ρητή διοικητική πράξη σύμβαση εργασίας αορίστου χρόνου μέχρι και στις 22-09-2011 , οπότε και απολύθηκε. 2. Αίρεται οποιαδήποτε αμφισβήτηση νομιμότητας καθώς αποσαφηνίζονται πιθανές ασάφειες που προϋπήρχαν στο άρθρο 13 του Ν. 4483/2018 , και επήλθε η άρνηση έγκρισης του εντάλματος Μαρτίου με την αριθ. 213/22-10-2018 πράξη του Ελεγκτικού Συνεδρίου, ημερομηνία προγενέστερη της τροποποίησης του άρθρου 13 του Ν. 4483/2018 .3. Παράνομη η προσβαλλόμενη απόφαση της ΔΕΥΑ Ορεστιάδος καθώς αντιβαίνει στην αρχή της ίσης μεταχείρισης απέναντι στους νόμους του Κράτους καθώς ο παραπάνω νόμος εφαρμόζεται από το σύνολο των ΔΕΥΑ .

Επειδή, με την προσβαλλόμενη απόφαση του Διοικητικού Συμβουλίου της ΔΕΥΑ Ορεστιάδος 1) ανακαλούνται οι αριθ. 72/2017 και 11/2018 αποφάσεις του , σχετικά με την κατάταξη του Γραμμενούδη Δημητρίου σε θέση αορίστου χρόνου σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 13 του Ν. 4483/2018 και 2) αποφασίζεται η οριστική απόλυση του Δημητρίου Γραμμενούδη.

Επειδή, ο Ν. 1069/1980 «Περί κινήτρων δια την ίδρυσιν Επιχειρήσεων Υδρεύσεως και Αποχετεύσεως» (Α' 191) ορίζει στο άρθρο 1, όπως τροποποιήθηκε με το άρθρο 1 παρ. 1 του ν. 4483/2017 (Α' 107), ότι «1. Οι Δημοτικές Επιχειρήσεις Ύδρευσης και Αποχέτευσης (Δ.Ε.Υ.Α.) αποτελούν νομικά πρόσωπα ιδιωτικού δικαίου της παρ. 4 του άρθρου 252 του Κώδικα Δήμων και Κοινοτήτων (ΚΔΚ) (...) έχουν κοινωφελή και μη κερδοσκοπικό χαρακτήρα και διέπονται από τους κανόνες της ιδιωτικής οικονομίας, εφόσον δεν ορίζεται διαφορετικά από άλλες ειδικές διατάξεις του παρόντος, του Κώδικα Δήμων και Κοινοτήτων και του ν. 3852/2010 (Α' 87) (...)». Ο Ν. 3852/2010 ορίζει στο άρθρο 107 ότι «1. Οι δήμοι μπορεί να έχουν μόνον: (...) β) μία δημοτική επιχείρηση ύδρευσης αποχέτευσης (Δ.Ε.Υ.Α.) (...)» και στο άρθρο 109 ότι «1. Κοινωφελείς επιχειρήσεις των Ο.Τ.Α., πρώτου βαθμού, που συνενώνονται σε ένα νέο δήμο, συγχωνεύονται

υποχρεωτικά σε μία κοινωφελή επιχείρηση (...) 2. Το προσωπικό με σχέση εργασίας ιδιωτικού δικαίου αορίστου χρόνου των επιχειρήσεων που συγχωνεύονται μεταφέρεται στη νέα επιχείρηση και κατατάσσεται σε αντίστοιχες θέσεις, με απόφαση του διοικητικού συμβουλίου της (...) 3. Με απόφαση του διοικητικού συμβουλίου (...) συντάσσεται εσωτερικός κανονισμός προσωπικού, στον οποίο εντάσσονται οι θέσεις του αναγκαίου προσωπικού (...) 6. Οι διατάξεις των ανωτέρω παραγράφων εφαρμόζονται αναλόγως και στη συγχώνευση των Δημοτικών Επιχειρήσεων Ύδρευσης και Αποχέτευσης (Δ.Ε.Υ.Α.). Η αρμοδιότητα της νέας, μετά τη συγχώνευση, Δημοτικής Επιχείρησης Ύδρευσης και Αποχέτευσης ή της προϋπάρχουσας εκτείνεται υποχρεωτικά στο σύνολο της εδαφικής περιοχής του δήμου (...)». Περαιτέρω, στο άρθρο 13 του Ν. 4483/2017 όπως τροποποιήθηκε με το άρθρο 108 του Ν. 4583/2018 ορίζεται ότι «Το προσωπικό που υπηρετούσε με σχέση εργασίας αορίστου χρόνου, ανεξαρτήτως τρόπου πρόσληψης, σε επιχειρήσεις του Ν. 1069/1980 και δεν κατατάχθηκε σε αντίστοιχες θέσεις, δυνάμει των διατάξεων του άρθρου 109 του Ν. 3852/2010, κατατάσσεται, ύστερα από αίτησή του, σε θέσεις αορίστου χρόνου, με απόφαση του Δ.Σ. της επιχείρησης και από την ημερομηνία υποβολής της αίτησης, η οποία πρέπει να υποβληθεί εντός δύο (2) μηνών από τη δημοσίευση του παρόντος. Για τη νομιμότητα της κατάταξης αρκεί το πραγματικό γεγονός της απασχόλησης του εν λόγω προσωπικού στις συγχωνευθείσες επιχειρήσεις κατά την ημερομηνία συγχώνευσης. Στην έννοια της απορροφώσας, υπάγονται και οι επιχειρήσεις του ν. 1069/1980 που επέκτειναν την εδαφική αρμοδιότητά τους δυνάμει του Ν. 3852/2010. Οι διατάξεις του άρθρου 64 του Ν. 3801/2009 εφαρμόζονται κατ' αναλογία και στους εργαζόμενους αυτούς», στο τελευταίο δε αυτό άρθρο 64 του Ν. 3801/2009 προβλέπεται ότι «Μεταφορά υπαλλήλων δημοτικών επιχειρήσεων σε δήμους, κοινότητες και σε κάθε μορφής νομικά πρόσωπα αυτών, που γίνεται υπό τη συνδρομή των προϋποθέσεων του άρθρου 269 του Ν. 3463/2006, κατόπιν αποφάσεων του οικείου δημοτικού ή κοινοτικού συμβουλίου, ανεξάρτητα από την διαδικασία, η οποία τηρήθηκε κατά την πρόσληψη τους στις ανωτέρω επιχειρήσεις, θεωρείται νόμιμη από την ημερομηνία λήψεως των σχετικών αποφάσεων των ανωτέρω Συμβουλίων».

Επειδή, από το συνδυασμό των ανωτέρω συνάγονται τα ακόλουθα: Με το άρθρο 109 του ν. 3852/2010 προβλέφθηκε η υποχρεωτική συγχώνευση των δημοτικών επιχειρήσεων ύδρευσης και αποχέτευσης σε μία, με ταυτόχρονη μεταφορά του προσωπικού με σχέση εργασίας ιδιωτικού δικαίου αορίστου χρόνου των συγχωνευόμενων στη νέα επιχείρηση, με την ίδια εργασιακή σχέση. Στη συνέχεια, με το άρθρο 13 του ν. 4483/2017 όπως αντικαταστάθηκε με το άρθρο 108 του Ν. 4583/18 ρυθμίστηκε το ζήτημα της κατάταξης του προσωπικού, το οποίο εργαζόταν με σχέση εργασίας αορίστου χρόνου σε ήδη

συγκωνευθείσες δημοτικές επιχειρήσεις ύδρευσης και αποχέτευσης και δεν κατατάχθηκε σε θέσεις εργασίας αορίστου χρόνου στη νέα επιχείρηση, προβλέφθηκε δε ότι για το προσωπικό αυτό εφαρμόζεται αναλογικά το άρθρο 64 του ν. 3801/2009, για τη μεταφορά του δηλαδή στην νέα δημοτική επιχείρηση αρκούσε απόφαση του διοικητικού της συμβουλίου, χωρίς να ασκεί επιρροή η διαδικασία πρόσληψης στην αρχική θέση της συγκωνευθείσας επιχείρησης. Απαραίτητη, πάντως, προϋπόθεση για την νομιμότητα της κατάταξης στην απορροφώσα δημοτική επιχείρηση αρκεί το πραγματικό γεγονός της απασχόλησης του εν λόγω προσωπικού στις συγκωνευθείσες επιχειρήσεις κατά την ημερομηνία συγχώνευσης.

Επειδή, η αριθ. 213 πράξη του Ελεγκτικού Συνεδρίου, με την οποία δεν εγκρίθηκε χρηματικό ένταλμα πληρωμής, με δικαιούχο τον Δημήτριο Γραμμενούδη ποσού 1.559,59 €, οικ έτους 2018 της ΔΕΥΑ Ορεστιάδος, διότι ο δικαιούχος δεν είχε ενεργή σχέση εργασίας αορίστου χρόνου με τη συγκωνευθείσα και, εν συνεχεία, την απορροφώσα Δ.Ε.Υ.Α., λήφθηκε στις 22-10-2018 ήτοι πριν την ψήφιση του Ν. 4583/2018 (18-12-2018) με την οποία αντικαταστάθηκε το άρθρο 13 του Ν. 4483/17 και προστέθηκαν σ' αυτό τα παρακάτω: «ανεξαρτήτως τρόπου πρόσληψης,...» και «Για τη νομιμότητα της κατάταξης αρκεί το πραγματικό γεγονός της απασχόλησης του εν λόγω προσωπικού στις συγκωνευθείσες επιχειρήσεις κατά την ημερομηνία συγχώνευσης».

Επειδή, όπως προκύπτει από τα στοιχεία του φακέλου που τηρούνται στο αρχείο της Υπηρεσίας μας, ο προσφεύγων συνδεόταν πράγματι κατά τον κρίσιμο χρόνο με τη συγκωνευθείσα, συνεπώς και την απορροφώσα Δ.Ε.Υ.Α με ενεργή σχέση εργασίας αορίστου χρόνου, ανεξαρτήτα από τον τρόπο πρόσληψης του.

Επειδή, το Υπ. Εσωτερικών με τα αριθ. 39682/18-1-2018 και 14588/27-2-2019 έγγραφα του διατύπωσε την άποψη ότι ο εν λόγω εργαζόμενος είχε κατά την ημερομηνία συγχώνευσης ενεργή σχέση εργασίας αορίστου χρόνου (ανεξαρτήτου τρόπου πρόσληψης) σε συγκωνευθείσα επιχείρηση (Δ.Ε.Υ.Α) και επομένως μπορεί να μεταφερθεί και να καταταχθεί σε θέση εργασίας αορίστου χρόνου στη νέα επιχείρηση (Δ.Ε.Υ.Α) δυνάμει των άρθρου 13 του Ν. 4483/2017, όπως τροποποιήθηκαν με τις διατάξεις του άρθρου 108 του Ν. 4583/2018 και ισχύουν.

Α Π Ο Φ Α Σ Ι Ζ Ο Υ Μ Ε

Αποδεχόμαστε την από 07-02-2019 προσφυγή του Δημητρίου Γραμμενούδη κατά της αριθ. 14/2019 απόφασης του Διοικητικού Συμβουλίου της ΔΕΥΑ Ορεστιάδος και ακυρώνουμε αυτήν , για τους λόγους που αναφέρονται στο ανωτέρω σκεπτικό.

Η παρούσα απόφαση μπορεί να προσβληθεί, από οποιονδήποτε έχει έννομο συμφέρον, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 151 του Ν.3463/06 ενώπιον της Ειδικής Επιτροπής του άρθρου 152 του ίδιου ως άνω νόμου εντός προθεσμίας ενός (1) μηνός από την έκδοση της απόφασης ή την κοινοποίησή της ή αφότου έλαβε γνώση αυτής.

**Ο ΣΥΝΤΟΝΙΣΤΗΣ
ΑΠΟΚΕΝΤΡΩΜΕΝΗΣ ΔΙΟΙΚΗΣΗΣ
ΜΑΚΕΔΟΝΙΑΣ – ΘΡΑΚΗΣ**

Κοινοποίηση:

1. ΔΕΥΑ Ορεστιάδος
2. κ. Γραμμενούδη Δημήτριο
Στέρνα Ορεστιάδος
ΟΡΕΣΤΙΑΔΑ (Με απόδειξη)

ΔΡ ΙΩΑΝΝΗΣ Κ. ΣΑΒΒΑΣ