



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ
ΑΠΟΚΕΝΤΡΩΜΕΝΗ ΔΙΟΙΚΗΣΗ
ΜΑΚΕΔΟΝΙΑΣ - ΘΡΑΚΗΣ
ΓΕΝΙΚΗ ΔΙΕΥΘΥΝΣΗ
ΕΣΩΤΕΡΙΚΗΣ ΛΕΙΤΟΥΡΓΙΑΣ
Δ/ΝΣΗ ΔΙΟΙΚΗΣΗΣ
ΤΜΗΜΑ: ΔΙΟΙΚΗΤΙΚΟ - ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΟ
Ν.ΚΑΒΑΛΑΣ

Πληροφορίες:

Ταχ. Δ/ση: 65110, Διοικητήριο

Ταχ. Κώδικας: 65110

FAX: 2510-221365

Τηλέφωνο: 2513-503

email: sliristi.@damt.gov.gr

ΑΝΑΡΤΗΤΕΑ ΣΤΟ ΔΙΑΔΙΚΤΥΟ
ΚΑΒΑΛΑ 1 Μαρτίου 2021

Αριθ. Πρωτ: 1256

ΘΕΜΑ: «Εξέταση προσφυγής των Εμμανουηλίδη Ιωάννη του Γεωργίου και Αναστασίας Παράσχου του Ιωάννη κατά 1) του Δήμου Καβάλας και 2) της υπ αριθ.73/2020 απόφασης-πρακτικό της υπ αριθ.16^{ης}/18 Δεκεμβρίου 2020 συνεδρίασης (δια περιφοράς) του Συμβουλίου της Κοινότητας Καβάλας, του Δήμου Καβάλας.»

ΑΠΟΦΑΣΗ
Ο ΣΥΝΤΟΝΙΣΤΗΣ
ΑΠΟΚΕΝΤΡΩΜΕΝΗΣ ΔΙΟΙΚΗΣΗΣ ΜΑΚΕΔΟΝΙΑΣ-ΘΡΑΚΗΣ

Έχοντας υπόψη:

- 1.Τις διατάξεις των άρθ.83,227, 231 & 280 του Ν.3852/2010 (ΦΕΚ 87/Α'/2010) «Νέα Αρχιτεκτονική της Αυτοδιοίκησης και της Αποκεντρωμένης Διοίκησης – Πρόγραμμα Καλλικράτης», όπως ισχύουν.
- 2.Τις διατάξεις των άρθ.84,85,118 & 123 του Ν.4555/2018 (ΦΕΚ 133/Α'/19-7-2018) «Πρόγραμμα Κλεισθένης Ι» & την αριθ. 42203/εγκ.27/13-8-2018 εγκύκλιο του Υπουργείου Εσωτερικών.
- 3.Τις διατάξεις των άρθ.97, 150 & 154 του Ν.3463/06 (ΔΚΚ), (ΦΕΚ 114/Α'/2006), «Κύρωση του Κώδικα Δήμων και Κοινοτήτων», όπως ισχύουν.
- 4.Τις διατάξεις των άρθρων 28 και 28Α του Ν.4325/2015 (ΦΕΚ 47/Α'/2015), καθώς και την υπ' αριθμ. πρωτ.14138/15-05-2017 απόφαση του Υπουργού Εσωτερικών (ΦΕΚ 250/τ. Υ.Ο.Δ.Δ./26-5-2017) για το διορισμό του Συντονιστή.
- 5.Τις διατάξεις της παρ. 7 β' του άρθ. 24 της ΠΝΠ (ΦΕΚ 64/Α'/2020), του άρθ. 10 της ΠΝΠ (ΦΕΚ 55/Α'/2020), του άρθ. 43 της ΠΝΠ (ΦΕΚ 75/Α'/2020), της παρ. iii α' της αριθ. 20930/εγκ.40/31-3-2020 εγκυκλίου του Υπ. Εσωτερικών και τα αριθ. 18639/16-3-2020 & 18318/13-3-2020 έγγραφα του Υπ. Εσωτερικών
- 6.Τις διατάξεις του άρθ. 24 του Π.Δ.142/2010 «Οργανισμός της Αποκεντρωμένης Διοίκησης Μακεδονίας – Θράκης» (ΦΕΚ 235/Α'/2010), όπως τροποποιήθηκε με το άρθ. 79 του Ν. 4182/13, (ΦΕΚ 185/Α'/2013).
- 7.Την αριθ. 7666/εγκ.11/7-2-2007 εγκύκλιο του Υπ. Εσωτ. Δ/σας Δ/σης & Απ/σης, την αριθ. 71351/εγκ.41/14-12-2010, εγκύκλιο του Υπ. Εσωτερικών, Αποκ. & Ηλεκτρ. Διακ/σης, την αριθ. 74895/εγκ.60/30-12-2010 εγκύκλιο του Υπ. Εσωτερικών, Αποκ. & Ηλεκτρ. Διακ/σης, την αριθ. 16852/6-4-2011 (ΑΔΑ:4ΑΓΝΚ-Θ) απόφαση του Υπ. Εσωτερικών Αποκ. & Ηλεκτρ. Διακ/σης & την αριθ. 60173/εγκ.93/23-8-2019 εγκύκλιο του Υπ. Εσωτερικών.
- 8.Την αριθ. 35748/30-5-2017 (ΦΕΚ 1971/Β'/7-6-2017) απόφαση του Συντονιστή της Αποκεντρωμένης Διοίκησης Μακεδονίας - Θράκης «Ανάθεση άσκησης αρμοδιοτήτων».

9. Την αριθ. 73/2020 απόφαση του Συμβουλίου Κοινότητας Καβάλας του Δήμου Καβάλας Ν.Καβάλας που αφορά «Έγκριση πρακτικού 120ης συνεδρίασης Επιτροπής Κυκλοφορίας και Προσβασιμότητας».
10. Την από 11 Ιανουαρίου 2021 (αριθ. πρωτ. 333), ασκηθείσα προσφυγή των Ιωάννη Εμμανουηλίδη του Γεωργίου και Αναστασίας Παράσχου του Ιωάννη κατά της αριθ. 73/2020 απόφασης του Συμβουλίου της Κοινότητας Καβάλας του Δήμου Καβάλας Ν.Καβάλας.
11. Το αριθ. 2083/27-01-2021 έγγραφο του Δήμου Καβάλας με το οποίο μας διαβιβάστηκαν τα ζητούμενα στοιχεία.

Από τα στοιχεία του φακέλου προκύπτουν τα εξής:

Με την αριθ. 73/2020 απόφασή του το Συμβούλιο Κοινότητας Καβάλας γνωμοδότησε κατά πλειοψηφία υπέρ της έγκρισης του πρακτικού της 120^{ης}/12-11-2020 συνεδρίασης της Επιτροπής Κυκλοφορίας και Προσβασιμότητας αναφορικά με κυκλοφοριακές ρυθμίσεις εντός του Δήμου Καβάλας και συγκεκριμένα εντός της Δημοτικής Κοινότητας Καβάλας και διεβίβασε την απόφαση αυτή στην Επιτροπή Ποιότητας Ζωής.

Επειδή η απόφαση του Γενικού Γραμματέα Αποκεντρωμένης Διοίκησης (νυν Συντονιστή) του άρθρου 227 (Ειδική διοικητική προσφυγή-Αιτήσεις θεραπείας) του Ν.3852/2010, όπως αντικαταστάθηκε από το άρθ. 118 του Ν.4555/2018 (ΦΕΚ 133/Α'/19-7-2018), εκδίδεται εντός της προθεσμίας δύο (2) μηνών από τη λήψη της πράξης και των στοιχείων που προβλέπονται από το νόμο για την έκδοσή της και είναι κρίσιμα για τη διάγνωση της υπόθεσης, τα οποία ζητήθηκαν εμπροθέσμως από την υπηρεσία μας (παρ. 3.2 της αριθ. 7666/εγκ.11/7-2-2007 εγκυκλίου του Υπ. Εσωτ. Δ/σας Δ/σης & Απ/σης).

Επειδή σύμφωνα με την παρ. 3.1 της αριθ. 7666/εγκ.11/7-2-2007 εγκυκλίου του Υπ. Εσωτ. Δ/σας Δ/σης & Απ/σης «Προϋποθέσεις του παραδεκτού της προσφυγής» είναι: (i) το έννομο συμφέρον του προσφεύγοντος, (ii) η προθεσμία και (iii) η φύση της προσβαλλόμενης πράξης.

Επειδή σε περίπτωση υποβολής προσφυγής ο έλεγχος του Γενικού Γραμματέα (νυν Συντονιστή) της οικείας Αποκεντρωμένης Διοίκησης αφορά καταρχήν το παραδεκτό αυτής και στη συνέχεια το βάσιμο. Εφόσον κριθεί ότι η προσφυγή είναι παραδεκτή, τότε ελέγχεται το βάσιμο αυτής, διαφορετικά απορρίπτεται ως απαράδεκτη (παρ. 3.2 της αριθ. 7666/εγκ.11/7-2-2007 εγκυκλίου του Υπ. Εσωτ. Δ/σας Δ/σης & Απ/σης).

Επειδή κατά πάγια νομολογία του ΣτΕ 1002/2007 & της παρ. 3.1 της αριθ. 7666/εγκ.11/7-2-2007 εγκυκλίου του Υπ. Εσωτ. Δ/σας Δ/σης & Απ/σης, το έννομο συμφέρον πρέπει να είναι άμεσο, προσωπικό και ενεστώς, να υπάρχει δε στο πρόσωπο του προσφεύγοντα κατά την έκδοση της προσβαλλόμενης διοικητικής πράξης, κατά την άσκηση του ενδίκου μέσου και κατά τη συζήτηση της υπόθεσης.

Για την ύπαρξη του έννομου συμφέροντος, κατά τα ανωτέρω, δεν αρκεί το γενικό ενδιαφέρον κάθε πολίτη, αλλά απαιτείται ιδιαίτερο και άμεσο έννομο συμφέρον η ύπαρξη του οποίου κρίνεται, όταν η πράξη ή η απόφαση δεν απευθύνεται ευθέως προς τον προσφεύγοντα, μόνον εφόσον δημιουργεί γι' αυτόν συγκεκριμένες έννομες συνέπειες από το σύνδεσμο που υπάρχει μεταξύ των εννόμων αποτελεσμάτων, τα οποία επέρχονται από την προσβαλλόμενη διοικητική πράξη και το περιεχόμενο μιας συγκεκριμένης νομικής κατάστασης ή ιδιότητας στην οποία βρίσκεται ή την οποία έχει και επικαλείται ο αιτών-προσφεύγων (ΣτΕ 2717/2007, Ολ. ΣτΕ 971/1998, Ολ. ΣτΕ 2856/1985, Ολ. ΣτΕ 2855/1985).

Κατά τα ανωτέρω αναφερόμενα και προκειμένου το έννομο συμφέρον να είναι προσωπικό, μεταξύ της προσβαλλόμενης πράξης και του προσφεύγοντος πρέπει να υπάρχει ειδική σχέση, η οποία θίγεται κατά τρόπο βλαπτικό είτε από την προσβαλλόμενη πράξη είτε από την παράλειψη από οφειλόμενη νόμιμη ενέργεια, δηλαδή τούτο να συνδέεται άμεσα με την βλάβη που υφίσταται ο αιτών (ΣτΕ 2998/1998, 2305/1995).

Περαιτέρω, το έννομο συμφέρον πρέπει να είναι άμεσο, δηλαδή τη βλάβη από την προσβαλλόμενη πράξη να υφίσταται προσωπικώς ο ίδιος ο αιτών-προσφεύγων και όχι άλλο πρόσωπο με το οποίο ο αιτών συνδέεται ή συνδεόταν με ορισμένη σχέση (ΣτΕ 605/2008). Τέλος, πρέπει να είναι ενεστώς, δηλαδή η βλάβη να υφίσταται τόσο κατά το χρόνο της έκδοσης της πράξης ή της συντέλεσης της παράλειψης, όσο και κατά το χρόνο συζήτησης της αίτησης ακύρωσης (ΣτΕ 4045/1996).

Συμφέρον μέλλον ή ενδεχόμενο και αόριστο ή απλώς προσδοκώμενο ή παρελθόν καθιστά την προσφυγή απαράδεκτη (παρ. 3.1 εδάφ. ι' της αριθ. 7666/εγκ.11/7-2-2007 εγκυκλίου του Υπ. Εσωτ. Δ/σας Δ/σης & Απ/σης & ΣτΕ 2449/1980).

Επειδή ο χαρακτήρας του έννομου συμφέροντος ως προσωπικού αποκλείει την φύση της προσφυγής ως λαϊκής αγωγής (actio popularis), η οποία παρέχεται σε οποιονδήποτε ενδιαφέρεται για τον Δικαστικό Έλεγχο της Διοίκησης και την τήρηση της νομιμότητας (ΣτΕ 3608/1980, 602, 3104/87) (σελ. 480, εγχειρίδιο Διοικ. Δικαίου Ε. Σπηλιωτόπουλου).

Επειδή κατά τα ανωτέρω διαλαμβανόμενα, οι προσφεύγοντες δεν έχουν έννομο συμφέρον ως προς την ακύρωση της προσβαλλόμενης πράξης, αφού απλά επικαλούνται τις «δυσμενείς επιπτώσεις στην ομαλή κίνηση των πάσης φύσεως οχημάτων και δη αυτών εκτάκτου ανάγκης και την προστασία των δικαιωμάτων τους και την προστασία του παραβιασθέντος νόμου».

Επειδή δεν αποδεικνύεται άμεσο, προσωπικό και ενεστώς έννομο συμφέρον από την πλευρά των προσφευγόντων, η εξεταζόμενη προσφυγή είναι απορριπτέα ως απαράδεκτη, λόγω έλλειψης εννόμου συμφέροντος.

Επειδή σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθ. 227 παρ. 1α του Ν.3852/2010 (ΦΕΚ 87/Α), όπως αντικαταστάθηκε από το άρθ. 118 του Ν.4555/2018 (ΦΕΚ 133/Α'/19-7-2018), «Οποιοσδήποτε έχει έννομο συμφέρον μπορεί να προσβάλει τις αποφάσεις των συλλογικών ή μονομελών οργάνων των δήμων, των περιφερειών, των νομικών προσώπων αυτών, καθώς και των συνδέσμων τους, για λόγους νομιμότητας, ενώπιον του Επόπτη Ο.Τ.Α., μέσα σε προθεσμία δεκαπέντε (15) ημερών από τη δημοσίευση της απόφασης ή την ανάρτησή της στο διαδίκτυο ή από την κοινοποίησή της ή αφότου έλαβε πλήρη γνώση αυτής. Ατομικές πράξεις κοινοποιούνται στον ενδιαφερόμενο με απόδειξη παραλαβής και αναφέρουν υποχρεωτικά ότι κατ' αυτών χωρεί ειδική προσφυγή για λόγους νομιμότητας ενώπιον του Επόπτη Ο.Τ.Α. μέσα σε προθεσμία δεκαπέντε (15) ημερών».

Επειδή η αριθ. 73/2020 απόφαση του Συμβουλίου Κοινότητας Δήμου Καβάλας Ν.Καβάλας αναρτήθηκε στη ΔΙΑΥΓΕΙΑ στις 26-12-2020, ενώ η εν λόγω προσφυγή περιήλθε προς εξέταση στην υπηρεσία μας στις 11 Ιανουαρίου 2021 (αριθ. πρωτ. 333/11-01-2021) έχει κατατεθεί εμπροθέσμως, διότι η καταληκτική ημερομηνία προσβολής της αριθ.73/2020 απόφασης του Συμβουλίου Κοινότητας Καβάλας ήταν η 11-01-2021 ,δεδομένου ότι 10-01-2021 ήταν ημέρα Κυριακή.

Επειδή για να είναι παραδεκτή η προσφυγή και ως προς την 3^η προϋπόθεση, πρέπει η προσβαλλόμενη πράξη να έχει εκτελεστό χαρακτήρα και η ρύθμιση που θεσπίζεται μ αυτή να είναι υποχρεωτική και οριστική.

Επειδή σύμφωνα με ισχύουσα νομολογία, εκτελεστές είναι οι πράξεις με τις οποίες εκδηλώνεται με σαφή και οριστικό τρόπο η βούληση του οργάνου στο πλαίσιο των αρμοδιοτήτων του, συνεπάγονται την άμεση εκτέλεσή τους εκ της διοικήσεως και παράγουν έννομα αποτελέσματα έναντι των διοικούμενων. Αντιθέτως οι αποφάσεις ενημερωτικού, εισηγητικού ή γνωμοδοτικού χαρακτήρα, αλλά και κάθε άλλη προπαρασκευαστική πράξη, που είναι σχετικές και προηγούνται της έκδοσης της τελικής απόφασης από την αρμόδια αρχή, δεν συνιστούν εκτελεστές διοικητικές πράξεις και δεν παράγουν έννομα αποτελέσματα, συνεπώς στερούνται εκτελεστότητας και ως εκ τούτου δεν δύνανται να προσβληθούν με προσφυγή νομιμότητας.

Επειδή για να είναι μια διοικητική πράξη εκτελεστή, θα πρέπει σωρευτικά να συντρέχουν δύο στοιχεία : 1) Η προέλευση από διοικητικό όργανο, 2) Να ασκείται δημόσια εξουσία με την πράξη, δηλαδή η θέσπιση κανόνα δικαίου ατομικού (με την ατομική πράξη) ή απρόσωπου (με την κανονιστική πράξη) με μόνη τη βούληση του διοικητικού οργάνου, που διατυπώνεται στην πράξη, και συνακόλουθα η εκτελεστότητα της πράξης (σελ.500, εγχειρίδιο Διοικ. Δικαίου Ε. Σπηλιωτόπουλου 11^η έκδοση). Αυτό σημαίνει ότι η ρύθμιση που θεσπίζεται με αυτή είναι υποχρεωτική, εκτός αν ρητά προκύπτει ότι είναι δυνητική. Δεν έχουν εκτελεστό χαρακτήρα, και άρα προσβάλλονται απαράδεκτα, οι ανακοινώσεις, οι γνώμες, τα πρακτικά ορκωμοσίας, εγκύκλιοι του ΟΤΑ κλπ.

Επειδή στην προκειμένη περίπτωση το Συμβούλιο Κοινότητας Καβάλας, σύμφωνα με τις διατάξεις του εδαφ.α της παρ.1 του άρθρου 83 του Ν 3852/10 ,όπως αντικαταστάθηκε με τις διατάξεις του άρθρου 84 του Ν 4555/2018, διατύπωσε γνώμη σχετικά με την κυκλοφορία και συγκοινωνία της περιοχής της κοινότητας.

Επειδή σύμφωνα με τις διατάξεις της παρ.2 του άρθ.85 του Ν 4555/2018 οι αποφάσεις των οργάνων διοίκησης των κοινοτήτων, εκτός από τις γνωμοδοτικές,είναι εκτελεστές από τη δημοσίευσή τους.

Επειδή η ανωτέρω προσβαλλόμενη πράξη δεν έχει εκτελεστό χαρακτήρα, η εξεταζόμενη προσφυγή δεν έχει κατατεθεί παραδεκώς.

ΑΠΟΦΑΣΙΖΟΥΜΕ

Απορρίπτουμε ως απαραδέκτως ασκηθείσα την από 11-01-2021, (αριθ. πρωτ.333/11-01-2021), προσφυγή των Εμμανουηλίδη Ιωάννη του Γεωργίου και Αναστασίας Παράσχου του Ιωάννη κατά της αριθ.73/2020 απόφασης Συμβουλίου Κοινότητας του Δήμου Καβάλας Ν.Καβάλας και επικυρώνουμε την ανωτέρω απόφαση.

Κατά της απόφασης αυτής μπορείτε να προσφύγετε εντός ενός (1) μηνός από την κοινοποίηση αυτής, στην Ειδική Επιτροπή του άρθ.152 του Ν.3463/06 της Αποκεντρωμένης Διοίκησης Μακεδ. Θράκης-Τμήμα Δ/κό-Οικ/κό, που εδρεύει στην Κομοτηνή, (Παρασίου 4, ΤΚ 69100).

Κοιν/ση:

1. Δήμο Καβάλας
- 2.Ιωάννη Εμμανουηλίδη του Γεωργίου
Σεβαστείας 5
(με αποδεικτικό επίδοσης)
- 3.Αναστασία Παράσχου του Ιωάννη
Φρυγίας 11
(με αποδεικτικό επίδοσης)

ΜΕ ΕΝΤΟΛΗ ΣΥΝΤΟΝΙΣΤΗ Α.Δ.Μ.Θ.
Ο ΑΝΑΠΛ. ΠΡ/ΝΟΣ Τ.Δ.Ο.

ΝΙΚΟΛΑΟΣ ΒΟΓΙΑΤΖΗΣ