INFORMATICS DEVELOPMENT AGENCY
Digitally signed by INFORMATICS DEVELOPMENT AGENCY
Date: 2016.03.31 13:33:57 EEST
Reason:
Location: Athens

ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ
ΑΠΟΚΕΝΤΡΩΜΕΝΗ ΔΙΟΙΚΗΣΗ ΗΠΕΙΡΟΥ-ΔΥΤΙΚΗΣ ΜΑΚΕΔΟΝΙΑΣ
ΓΕΝΙΚΗ ΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΣΩΤΕΡΙΚΗΣ ΛΕΙΤΟΥΡΓΙΑΣ
ΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΔΙΟΙΚΗΣΗΣ
ΤΜΗΜΑ ΔΙΟΙΚΗΤΙΚΟΥ – ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΟΥ Ν.ΠΡΕΒΕΖΑΣ

Ταχ. Δ/νση : Ελ. Βενιζέλου 2
Ταχ. Κώδικας : 481 00-Πρέβεζα
Πληροφορίες : Μ. Σκορδίλη
Τηλέφωνο : 26820 - 27017
Fax : 26820 - 25795
E-mail : skor_mary@apdhp-dm.gov.gr

Πρέβεζα, 29 Μαρτίου 2016
Αριθμ. Πρωτ. : 44358
Αρ. εισερχόμενων πρωτ.: 39124 + 37160 + 35277

ΠΡΟΣ: Δημοτικό Λιμενικό Ταμείο Πρέβεζας

ΚΟΙΝ: Δήμος Πρέβεζας

ΘΕΜΑ: Ακύρωση της αριθμ. 15/2016 απόφασης του Διοικητικού Συμβουλίου του Δημοτικού Λιμενικού Ταμείου Πρέβεζας.

ΑΠΟΦΑΣΗ

Ο ΓΕΝΙΚΟΣ ΓΡΑΜΜΑΤΕΑΣ ΤΗΣ ΑΠΟΚΕΝΤΡΩΜΕΝΗΣ ΔΙΟΙΚΗΣΗΣ ΗΠΕΙΡΟΥ- ΔΥΤΙΚΗΣ ΜΑΚΕΔΟΝΙΑΣ

Έχοντας υπόψη:

1. Τις διατάξεις των άρθρων 1, 225, 226 και 227 του Ν. 3852/2010 «Νέα Αρχιτεκτονική της Αυτοδιοίκησης και της Αποκεντρωμένης Διοίκησης – Πρόγραμμα Καλλικράτης».
2. Τις διατάξεις άρθρου 238 του Ν. 3852/2010 σύμφωνα με τις οποίες ο έλεγχος νομιμότητας των πράξεων των ΟΤΑ και η Αστική και Πειθαρχική ευθύνη αιρετών μέχρι την έναρξη λειτουργίας της Αυτοτελούς Υπηρεσίας Εποπτείας Ο.Τ.Α, ασκείται από το Γενικό Γραμματέα της Αποκεντρωμένης Διοίκησης.
3. Τις διατάξεις του άρθρου 24 του Π.Δ 141/27.12.2010 «Οργανισμός της Αποκεντρωμένης Διοίκησης Ηπείρου - Δυτικής Μακεδονίας».

4. Τις διατάξεις της εγκυκλίου αριθ. 60 του Υπουργείου Εσωτερικών, Αποκέντρωσης και Ηλεκτρονικής Διακυβέρνησης «Έλεγχος νομιμότητας των συλλογικών και μονομελών οργάνων των πρωτοβάθμιων Ο.Τ.Α».

5. Τις διατάξεις της εγκυκλίου αριθ. 11/7666/07-02-07 του ΥΠ.ΕΣ.Δ.Δ.Α. «Εποπτεία πράξεων των συλλογικών και μονομελών οργάνων των πρωτοβάθμιων ΟΤΑ».

6. Την αριθμ. 32292/7066/12.06.2013 Διαπιστωτική Πράξη του Γ.Γ Αποκεντρωμένης Διοίκησης Ηπείρου – Δυτικής Μακεδονίας, περί έναρξης λειτουργίας του Ν.Π.Δ.Δ που συστήθηκε στο Δήμο Πρέβεζας με την επωνυμία «Δημοτικό Λιμενικό Ταμείο Πρέβεζας».

7. Την Πράξη 4 του Υπουργικού Συμβουλίου (ΦΕΚ 24/Α'/06.02.2015).

8. Τια διατάξεις του άρθρου 56 του Ν. 4257/2014.

9. Τις διατάξεις των άρθρων 93, 99, 149, 234 και 244 του Ν.3463/06 (Δ.Κ.Κ.) και 69 του Ν. 3852/2010 «Νέα Αρχιτεκτονική της Αυτοδιοίκησης και της Αποκεντρωμένης Διοίκησης – Πρόγραμμα Καλλικράτης».

10. Τις διατάξεις του Ν. 2971/2001 «Αιγιαλός, Παραλία και άλλες διατάξεις».

11. Τις διατάξεις της αριθμ. 8321.6/01/12.03.2012 Εγκυκλίου του Υπουργείου Ανάπτυξης, Ανταγωνιστικότητας & Ναυτιλίας «Οδηγίες για την εκμετάλλευση της Ζώνης Λιμένα στα πλαίσια της παραχώρησης του ιδιαίτερου δικαιώματος χρήσης των χώρων αυτής».

12. Την αριθμ. 15/2016 απόφαση του Δ.Σ του Διοικητικού Συμβουλίου του Δημοτικού Λιμενικού Ταμείου Πρέβεζας, αναφορικά με την παραχώρηση χώρου μεταξύ Δικαστικού Μεγάρου και Πλατείας Ανδρούτσου, στον Πολιτιστικό Σύλλογο 'Λύραυλος', για το χρονικό διάστημα 03.03.2016 έως 14.03.2016, προκειμένου να δημιουργηθεί Αποκριάτικο Χωριό, για εκδηλώσεις που *«…δεν θα εισπράττεται αντίτιμο»*.

13. Το υπ' αριθμ. 32851/07.03.2016 έγγραφό μας προς το Δημοτικό Λιμενικό Ταμείο Πρέβεζας, ζητώντας: α) τη διενέργεια αυτοψίας στο χώρο εγκατάστασης του Αποκριάτικου Χωριού προκειμένου να διαπιστωθεί η δωρεάν ή μη παροχή ψυχαγωγικών εκδηλώσεων και β) να μας γνωρίζουν εάν στους σκοπούς του Σωματείου 'Λύραυλος' εντάσσεται και η διοργάνωση σχετικών με την παρούσα εκδηλώσεων.

14. Τα αριθμ. 364/11.03.2016 και 435/21.03.2015 απαντητικά έγγραφα του Δημοτικού Λιμενικού Ταμείου Πρέβεζας, με τα σχετικά συνημμένα.

15. Το από 06.05.2015 Καταστατικό του σωματείου με την επωνυμία «Σύλλογος Φίλων Έντεχνου και Παραδοσιακού Ελληνικού Τραγουδιού Πρέβεζας 'Ο Λύραυλος'».

16. Την αριθμ. 37160/17.03.2016 Καταγγελία – Αναφορά του κου Κατσαρού Σταύρου, σε βάρος της αριθμ. 15/2016 απόφασης του Δ.Σ του Δημοτικού Λιμενικού Ταμείου Πρέβεζας, η οποία κοινοποιήθηκε και στην Υπηρεσία μας και μεταξύ άλλων αναφέρει ότι:

i. Με την αριθμ. 15/2016 απόφαση του Δ.Σ του Δημοτικού Λιμενικού Ταμείου Πρέβεζας, παραχωρήθηκε χώρος στο Σωματείο – Πολιτιστικό Σύλλογο 'Λύραυλος', εντός της Χερσαίας Ζώνης Λιμένα Πρέβεζας, για χρονικό διάστημα δώδεκα (12) ημερών, με αντίτιμο 100 ευρώ και **για απροσδιόριστη έκταση**, σε αντίθεση με τον καταγγέλλοντα ο οποίος διαθέτει επιχείρηση με συναφή δραστηριότητα, για την άσκηση της οποίας του έχει παραχωρηθεί χώρος από το Δημοτικό Λιμενικό Ταμείο Πρέβεζας στη Χερσαία Ζώνη Λιμένα Πρέβεζας, έκτασης 117 τ.μ., με προκαθορισμένο τέλος χρήσης 50 ευρώ ανά τ.μ, με αποτέλεσμα ο ενδιαφερόμενος να καταβάλει πολλαπλάσιο τέλος χρήσης χώρου από αυτό που ίσχυε στην περίπτωση του Συλλόγου.

ii. Το Σωματείο – Πολιτιστικός Σύλλογος 'Λύραυλος', ασκώντας τη συγκεκριμένη δραστηριότητα, δημιουργεί καταστάσεις αθέμιτου ανταγωνισμού έναντι του καταγγέλλοντα καθώς: α) στο πλαίσιο του Αποκριάτικου Χωριού, η διενέργεια ψυχαγωγικών εκδηλώσεων δεν πληρούσε την προϋπόθεση της δωρεάν παροχής αυτών, όπως αυτό αποδεικνύεται πρόδηλα και από το συνημμένο φωτοαντίγραφο της απόδειξης παροχής των εν λόγω υπηρεσιών/εκδηλώσεων και β) η εν λόγω δραστηριότητα δεν είχε σχέση με Αποκριάτικο Χωριό αλλά κυρίως με Λούνα Παρκ το οποίο παρείχε παιχνιδομηχανές, για τη χρήση των οποίων χρειαζόταν αντίτιμο.

ΑΠΟΦΑΣΙΖΟΥΜΕ

Ακυρώνουμε την αριθμ. 15/2016 απόφαση του Δ.Σ του Δημοτικού Λιμενικού Ταμείου Πρέβεζας, αναφορικά με την παραχώρηση χώρου μεταξύ Δικαστικού Μεγάρου και Πλατείας Ανδρούτσου, στον Πολιτιστικό Σύλλογο 'Λύραυλος', για το χρονικό διάστημα 03.03.2016 έως 14.03.2016, προκειμένου να δημιουργηθεί Αποκριάτικο Χωριό:

Α] Για **παράβαση ουσιώδους τύπου της διαδικασίας,** επειδή:

Όπως προκύπτει από το σώμα της απόφασης και τα πρακτικά αυτής, στη συνεδρίαση έλαβε μέρος ο Δημοτικός Σύμβουλος Καλλίνικος Διονύσιος, ο οποίος, σύμφωνα με το Καταστατικό του Συλλόγου 'Λύραυλος', συνιστά έναν εκ των ιδρυτών του, κατά παράβαση της διάταξης του άρθρου 99 (Κώλυμα συμμετοχής στη συνεδρίαση) του Ν.3463/06 (Δ.Κ.Κ.) σύμφωνα με την οποία: *«Δημοτικός σύμβουλος δεν μπορεί να μετάσχει στη συζήτηση ενός θέματος ή στην κατάρτιση αποφάσεως του δημοτικού συμβουλίου ή να συμμετέχει σε γνωμοδοτικά συλλογικά όργανα, τα οποία γνωμοδοτούν για θέμα που θα εισαχθεί στο δημοτικό συμβούλιο,* ***εφόσον ο ίδιος*** *ή συγγενής του έως το δεύτερο βαθμό εξ αίματος ή εξ αγχιστείας* ***έχει υλικό ή ηθικό συμφέρον****.* ***Απόφαση που έχει ληφθεί κατά παράβαση της διάταξης αυτής είναι άκυρη****. Ο Σύμβουλος που έλαβε μέρος στη συνεδρίαση διαπράττει σοβαρή παράβαση καθήκοντος και τιμωρείται με την ποινή της αργίας, σύμφωνα με τα άρθρα 142 και 143».*

Επιπρόσθετα με τα ανωτέρω και όπως ορίζουν οι διατάξεις της παρ. 1 του άρθρου 7 του Ν. 2690/1999: *«Τα διοικητικά όργανα, μονομελή ή συλλογικά, πρέπει να παρέχουν εγγυήσεις* ***αμερόληπτης*** *κρίσης κατά την άσκηση των αρμοδιοτήτων τους».*

Β] Ως **αναιτιολόγητη**, επειδή:

Κατά τις διατάξεις του άρθρου 17 Κ.Δ.Δ. (Ν.2690/99) καθώς και της Εγκυκλίου 11/7666/07.02.2007 του ΥΠΕΣΔΔΑ, η ατομική διοικητική πράξη πρέπει να περιέχει αιτιολογία, η οποία να περιλαμβάνει την διαπίστωση της συνδρομής των κατά νόμο προϋποθέσεων για την έκδοσή της. Η αιτιολογία είναι νόμιμη, όταν έχει τα εξής χαρακτηριστικά:

α) Είναι σαφής.

β) Είναι ειδική, δηλαδή όχι γενική και αόριστη, με την έννοια ότι όλα τα στοιχεία της αναφέρονται στη συγκεκριμένη περίπτωση που ρυθμίζεται με την πράξη.

γ) Είναι επαρκής, δηλαδή πλήρης περιέχουσα όλα τα ουσιώδη συγκεκριμένα περιστατικά κατά τρόπο, ο οποίος δεν αφήνει κενά ή αμφιβολίες για την ορθότητα της κρίσης του διοικητικού οργάνου σχετικά με την άσκηση της διακριτικής ευχέρειας.

Ειδικότερα, όπως προκύπτει από το Άρθρο 3 'Σκοπός' του Καταστατικού του σωματείου με την επωνυμία «Σύλλογος Φίλων Έντεχνου και Παραδοσιακού Ελληνικού Τραγουδιού Πρέβεζας 'Ο Λύραυλος', **ουδεμία συνάφεια υφίσταται μεταξύ των σκοπών του εν λόγω σωματείου και της ασκηθείσας δραστηριότητάς του περί δημιουργίας Αποκριάτικου Χωριού**, καθώς: *«Σκοποί του Συλλόγου είναι: Η ανάδειξη, προώθηση και διαφήμιση στο εσωτερικό του καλού έντεχνου και παραδοσιακού ελληνικού τραγουδιού, η διάδοση τόσο στα μέλη του συλλόγου όσο και στους φίλους αλλά και τους συμπολίτες των αξιών που αναφέρονται στην καλή μουσική έντεχνου και παραδοσιακού τραγουδιού, η συγκέντρωση παραδοσιακού υλικού, η συνεργασία των μελών του με σύμπνοια και αλληλεγγύη, η προβολή και προαγωγή ζητημάτων που αφορούν την μουσική και την παράδοση της περιοχής μας, η εξύψωση του πολιτιστικού και πνευματικού επιπέδου των μελών αλλά και του ευρύτερου συνόλου μέσω ποικίλων εκδηλώσεων και η διαφώτιση της τοπικής αλλά και ευρύτερης κοινής γνώμης* ***γύρω από θέματα που σχετίζονται με τη μουσικολογία και μουσική παράδοση του τόπου μας****»*.

Επιπρόσθετα, σας επισημαίνουμε ότι σύμφωνα με τις διατάξεις της αριθμ. 8321.6/01/12.03.2012 Εγκυκλίου του Υπουργείου Ανάπτυξης, Ανταγωνιστικότητας & Ναυτιλίας:

α) «*…**Προ της έγκρισης της απόφασης του διοικητικού οργάνου από τον οικείο Γ.Γ. της Αποκεντρωμένης Διοίκησης, αυτή δεν έχει εκτελεστό χαρακτήρα, καθώς πράξη - απόφαση που υπόκειται σε έγκριση, δεν έχει εκτελεστό χαρακτήρα πριν από την έγκρισή της**, ενσωματώνεται δε στη ρητή εγκριτική πράξη. (ΣτΕ 2898/1983, 3694/1987), (Επη. Σπυλιωτόπουλος, εγχειρίδιο διοικητικού δικαίου έκδοση 2001, αρ. 141, σελ. 154 & αρ. 481 σελ. 498)…*».

β) *«**Ι) ΠΑΡΑΧΩΡΗΣΕΙΣ ΔΙΚΑΙΩΜΑΤΟΣ ΑΠΛΗΣ ΧΡΗΣΗΣ ΧΩΡΩΝ ΧΡΟΝΙΚΗΣ ΔΙΑΡΚΕΙΑΣ ΜΙΚΡΟΤΕΡΗΣ ΤΩΝ ΤΡΙΩΝ ΕΤΩΝ»***

(νι) «Ο παραχωρησιούχος δεν επιτρέπεται να μεταβιβάσει ολικά ή μερικά το δικαίωμά του σε άλλον ή να συνάψει οποιαδήποτε σχέση γι' αυτό, με ή χωρίς αντάλλαγμα (π. χ. υπεκμίσθωση κ.λ.π.) που να αφορά την έκταση που παραχωρήθηκε ή τις εγκαταστάσεις και γενικά τα έργα πάνω σε αυτή, χωρίς την προηγούμενη έγκριση του φορέα διοίκησης και εκμετάλλευσης λιμένα. Σε κάθε περίπτωση επιβάλλεται η εφαρμογή των διατάξεων περί παραχωρήσεων ιδιαίτερου δικαιώματος χρήσης χώρων, τηρουμένης της διαδικασίας που αναλύεται στην παρούσα εγκύκλιο».

Κατά της ως άνω απόφασης χωρεί προσφυγή ενώπιον της Ειδικής Επιτροπής του άρθρου 152 του Ν. 3463/2006 (Ταχ. Δ/νση: Μαρ. Κοτοπούλη 62, 45445 Ιωάννινα), εντός ενός (1) μηνός από την έκδοση ή την κοινοποίησή της.

Ο ΑΣΚΩΝ ΚΑΘΗΚΟΝΤΑ
ΓΕΝΙΚΟΥ ΓΡΑΜΜΑΤΕΑ

ΒΑΣΙΛΕΙΟΣ ΠΟΛ. ΜΙΧΕΛΑΚΗΣ