

ΑΠΟΣΠΑΣΜΑ

Από το πρακτικό της 10^{ης} συνεδρίασης της Οικονομικής Επιτροπής
του Δήμου Εορδαίας

Στην Πτολεμαΐδα σήμερα 12-7-2019 ημέρα Παρασκευή και ώρα 13.00 μ.μ στο Δημοτικό Κατάστημα Πτολεμαΐδας συνήλθε σε τακτική συνεδρίαση η Οικονομική Επιτροπή του Δήμου Εορδαίας, όπως ορίστηκε με την αρ. πρωτ. 13505/9-7-2019 πρόσκληση του Προέδρου, η οποία επιδόθηκε νόμιμα με αποδεικτικό στα μέλη σύμφωνα με το άρθρο 75 του Ν.3852/10 για να συζητήσει και να λάβει απόφαση για τα παρακάτω θέματα ημερήσιας διάταξης:

Λήψη απόφασης σχετικά με άσκηση ή μη προσφυγής κατά της υπ'αριθμ. πρωτ.49993/5-4-2019 απόφασης του Συντονιστή Αποκεντρωμένης Διοίκησης Ηπείρου-Δυτικής Μακεδονίας.

Αφού διαπιστώθηκε νόμιμη απαρτία, δηλαδή σε σύνολο εννέα (9) μελών ήταν παρόντα τα παρακάτω μέλη:

ΠΑΡΟΝΤΕΣ

1. Φώτιος Ιορδανίδης
2. Καιδης Απόστολος
3. Γεώργιος Θεοδοσιάδης
4. Στεφανος Μπιγγας
5. Σοφοκλής Σιδηρόπουλος

ΑΠΟΝΤΕΣ

1. Σάββας Ζαμανίδης
- 2.Ιωαννης Τσοκτουριδης
- 3.Γεώργιος Καραϊσκος
4. Ευσταθιος Κατσιδης

Απόντος του Προέδρου, ο Αντιπρόεδρος Σοφοκλής Σιδηρόπουλος, κήρυξε την έναρξη της συνεδρίασης εισηγούμενος το ανωτέρω ημερήσιας διάταξης θέμα, έθεσε υπόψη των μελών ότι με την υπ'αριθμ 12664/27-6-2019 εισήγηση του κ.Ευθυμίου Λιακου, Νομικού Συμβούλου του Δήμου μας, η οποία έχει ως εξής:

« ΘΕΜΑ: Γνωμοδότηση και εισήγηση για την άσκηση προσφυγής.

Σύμφωνα με το άρθρο 72 του Ν. 3852/2010, πρέπει να ληφθεί απόφαση από την Οικονομική Επιτροπή για την κάτωθι υπόθεση:

Σύμφωνα με την υπ' αριθμ. 10/2019 απόφαση της Επιτροπής του άρθρου 152 του Ν. 3463/2006 απορρίφθηκε η υπ' αριθμ. πρωτ. 29/6-5-2019 προσφυγή του Δήμου Εορδαίας κατά της αριθμ. πρωτ. 49993/5-4-2019 απόφασης του Συντονιστή Αποκεντρωμένης Διοίκησης Ηπείρου-Δυτικής Μακεδονίας, ως απαράδεκτη λόγω έλλειψης απόφασης της Οικονομικής Επιτροπής περί ασκήσεως της εν λόγω προσφυγής, συνοδευόμενη από σχετική περί τούτου γνωμοδότηση δικηγόρου.

Επειδή υφίσταται η δυνατότητα άσκησης εκ νέου προσφυγής κατά της ανωτέρω απόφασης, ώστε αυτή να κριθεί επί της ουσίας των λόγων που επικαλείται, απαιτείται λήψη απόφασης από την Οικονομική Επιτροπή για την άσκηση αυτής.

Επειδή γνωμοδοτώ θετικά για την άσκηση προσφυγής κατά της αριθμ. πρωτ. 49993/5-4-2019 απόφασης του Συντονιστή Αποκεντρωμένης Διοίκησης Ηπείρου-Δυτικής Μακεδονίας για τους κάτωθι λόγους:

1.Το άρθρο 109 Ν. 3852/2010 εφαρμόζεται στην συγκεκριμένη περίπτωση συγχώνευσης των δυο δημοτικών επιχειρήσεων, καθώς συνεχίζει κανονικά να ισχύει μέχρι και σήμερα. Το συγκεκριμένο άρθρο εφαρμόζεται στην διαδικασία υποχρεωτικής συγχώνευσης κοινωφελών δημοτικών επιχειρήσεων αλλά όχι μόνο στην διαδικασία αυτή. Εφαρμόζεται και σε κάθε άλλη περίπτωση δυναμικής συγχώνευσης δημοτικών επιχειρήσεων, όπως εν προκειμένω. Δεν αναφέρεται πουθενά στην διάταξη ότι εφαρμόζεται μόνο μια φορά για τον σκοπό της υποχρεωτικής συγχώνευσης και ότι μετά την εφαρμόξ εφαρμογή της καταργείται. Αυτή είναι μια αυθαίρετη ερμηνεία της συγκεκριμένης διάταξης, η οποία δεν προκύπτει ούτε από το γράμμα ούτε από το πνεύμα του νόμου. Η παράταση ισχύος μέχρι την 31-12-2018 της παρ. 6 με το άρθρο 36 του Ν. 4521/2018 αφορά μόνο την επέκταση της χωρικής αρμοδιότητας των ΔΕΥΑ που δεν έχει καμία σχέση με την διαδικασία συγχώνευσης των επιχειρήσεων, η οποία μπορεί να γίνει όποτε θελήσει ο Δήμος, ο οποίος είναι και ο μοναδικός μέτοχος των επιχειρήσεων αυτών.

Σύμφωνα με το άρθρο 109 παρ. 6 του Ν. 3852/2010 οι διατάξεις των ανωτέρω παραγράφων εφαρμόζονται αναλόγως και στη συγχώνευση των Δημοτικών Επιχειρήσεων Ύδρευσης και Αποχέτευσης (Δ.Ε.Υ.Α.). Περαιτέρω σύμφωνα με το άρθρο 111 παρ. 3 του Ν. 3852/2010 τυχόν υφιστάμενες αμιγείς επιχειρήσεις τηλεθέρμανσης του άρθρου 277 του πδ. 410/1995 δύνανται είτε να συγχωνευθούν με υφιστάμενες Δημοτικές Επιχειρήσεις Ύδρευσης Αποχέτευσης (Δ.Ε.Υ.Α) είτε να συνεχίσουν να λειτουργούν με ειδικό σκοπό την

τηλεθέρμανση, διεπόμενες από τις διατάξεις του ν. 1069/1980. Η προσαρμογή του καταστατικού τους γίνεται με απόφαση του δημοτικού συμβουλίου, η οποία λαμβάνεται με την απόλυτη πλειοψηφία του συνόλου των μελών του, εφαρμοζόμενων αναλογικά των διατάξεων του άρθρου 109 του παρόντος. Επομένως οι ανωτέρω διατάξεις είναι αυτές που νομίμως εφαρμόζονται στην συγκεκριμένη περίπτωση και ουδόλως παραβιάστηκε η αρχή της νομιμότητας της δράσης διοικητικού οργάνου. Για το λόγο αυτό η προσβαλλόμενη απόφαση πρέπει να ακυρωθεί, καθώς λανθασμένα κρίνει ότι η απόφαση 345/2018 είναι άκυρη λόγω μη εφαρμογής των διατάξεων των άρθρων 109 και 111 του Ν. 3852/2010.

2.Σχετικά με τις διατάξεις των Ν. 1297/1972 και Ν. 2190/1920 πρέπει να αναφερθεί ότι εφαρμόζονται στην συγκεκριμένη περίπτωση για τους εξής βάσιμους λόγους: Οι διαδικασίες της συγχώνευσης των δυο επιχειρήσεων ορθώς αποφασίστηκε να γίνουν σύμφωνα με τις διατάξεις των Ν. 1297/1972 και Ν. 2190/1920. Σύμφωνα με το άρθρο 1 του Ν. 1069/1980 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), όπως κυρώθηκε με το άρθρο πρώτο του ν. 3463/2006 (Α` 114) 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). Επομένως όπως συνάγεται από τις ανωτέρω διατάξεις η διαδικασία της συγχώνευσης των δυο δημοτικών επιχειρήσεων, οι οποίες διέπονται από τους κανόνες της ιδιωτικής οικονομίας, ελλείψει άλλων ειδικότερων διατάξεων, νομίμως έγινε σύμφωνα με τις διατάξεις που προβλέπονται για τις αντίστοιχες ιδιωτικές επιχειρήσεις, ήτοι τις διατάξεις των Ν. 1297/1972 και Ν. 2190/1920. Για τις διαδικασίες συγχώνευσης αυτών των επιχειρήσεων εφαρμόζονται οι διατάξεις που εφαρμόζονται για τις ιδιωτικές επιχειρήσεις, ήτοι οι διατάξεις των Ν. 1297/1972 και Ν. 2190/1920. Οι διατάξεις αυτές εφαρμόζονται στην συγκεκριμένη περίπτωση και όχι ο Ν. 4548/2018, καθώς οι διατάξεις του Ν. 4548/2018 αρχίζουν να ισχύουν από 1-1-2019 (βλ. άρθρο 190 του Ν. 4548/2018), ενώ η απόφαση Δ.Σ. 345/2018 ελήφθη εντός του έτους 2018, πριν τη θέση σε ισχύ του Ν. 4548/2018.

3.Σχετικά με τον λόγο ακύρωσης ότι δεν έχει εκτιμηθεί η περιουσία των δυο συγχωνευόμενων επιχειρήσεων από τα αρμόδια όργανα του άρθρου 17 του Ν. 4548/2018 πρέπει επίσης να απορριφθεί διότι όπως προαναφέρθηκε κατά το χρόνο λήψης της απόφασης 345/2018 δεν ισχύει ο Ν. 4548/2018, ο οποίος άρχισε να ισχύει από 1-1-2019.

Η σχετική απόφαση συγχώνευσης ελήφθη νομίμως μετά από εκτίμηση του ενεργητικού και παθητικού της περιουσίας των συγχωνευόμενων επιχειρήσεων και την εκπόνηση σχετικής οικονομοτεχνικής μελέτης από την εταιρεία ANKO, η οποία περιείχε όλα τα απαιτούμενα εκ του νόμου στοιχεία σχετικά με το ενεργητικό και παθητικό των συγχωνευόμενων επιχειρήσεων αλλά και της νέας επιχείρησης που θα προκύψει μετά την συγχώνευση. Επίσης περιείχε την σχετική οικονομοτεχνική μελέτη για την βιωσιμότητα της νέας επιχείρησης. Επομένως και ο λόγος αυτός πρέπει να απορριφθεί ως νόμω αβάσιμος.

4.Ως προς τον τέταρτο λόγο ότι η απόφαση δεν ελήφθη με τη νόμιμη πλειοψηφία του συνόλου των μελών του Δημοτικού Συμβουλίου, πρέπει επίσης να απορριφθεί ως νόμω αβάσιμος για τους εξής λόγους:

Σύμφωνα με το άρθρο 109 παρ. 1 του Ν. 3852/2010: «1. Κοινωφελείς επιχειρήσεις των Ο.Τ.Α., πρώτου βαθμού, που συνενώνονται σε ένα νέο δήμο, συγχωνεύονται υποχρεωτικά σε μία κοινωφελή επιχείρηση. Με απόφαση του οικείου δημοτικού συμβουλίου, η οποία λαμβάνεται μέσα σε προθεσμία δύο (2) μηνών από την εγκατάσταση των δημοτικών αρχών, ορίζεται η επωνυμία, ο σκοπός, η Διοίκηση, το κεφάλαιο, οι πόροι, η διάρκεια, η έδρα της κοινωφελούς επιχείρησης και κάθε άλλο στοιχείο αναγκαίο κατά την κρίση του δημοτικού συμβουλίου, η οποία δημοσιεύεται στην Εφημερίδα της Κυβερνήσεως, μετά την ολοκλήρωση της διαδικασίας ελέγχου νομιμότητας. Κινητά και ακίνητα περιουσιακά στοιχεία των συγχωνευόμενων επιχειρήσεων περιέρχονται αυτοδικαίως στην επιχείρηση που προκύπτει, η οποία υπεισέρχεται ως καθολικός διάδοχος σε όλα τα δικαιώματα και τις υποχρεώσεις των συγχωνευόμενων επιχειρήσεων, συμπεριλαμβανομένων και των συμβάσεων μίσθωσης έργου και εργασίας ορισμένου χρόνου μέχρι τη λήξη τους. Οι εκκρεμείς δίκες, στις οποίες διάδικο μέρος είναι οι συγχωνευθείσες επιχειρήσεις, συνεχίζονται αυτοδικαίως από τη νέα κοινωφελή επιχείρηση χωρίς να απαιτείται ειδική διαδικαστική πράξη συνέχισης για καθεμία από αυτές. Μέχρι τη δημοσίευση της ανωτέρω απόφασης παρατείνεται αυτοδικαίως η Θητεία των διοικήσεων των υφιστάμενων επιχειρήσεων.»

Σύμφωνα με το ανωτέρω άρθρο το 109 του Καλλικράτη, στο οποίο ορθώς ερείδεται η προσβαλλόμενη απόφαση και θεωρούμε ότι εφαρμόζεται νομίμως στην επίδικη περίπτωση, δεν απαιτείται για τη λήψη νόμιμης απόφασης η πλειοψηφία του συνόλου των μελών του Δημοτικού Συμβουλίου αλλά μόνο απλή πλειοψηφία των παρόντων μελών.

Νόμιμη πλειοψηφία επί του συνόλου των μελών του Δημοτικού Συμβουλίου απαιτείται σύμφωνα με το άρθρο 111 παρ. 3 του Ν. 3852/2010 μόνο για τη λήψη απόφασης προσαρμογής των καταστατικών των δυο συγχωνευόμενων επιχειρήσεων, η οποία δεν έχει καμία σχέση με την ΑΔΣ 345/2018 αλλά θα ακολουθήσει σε επόμενο στάδιο. Άρα ορθώς ελήφθη η συγκεκριμένη απόφαση με απλή πλειοψηφία και ο σχετικός λόγος ακύρωσης της προσβαλλόμενης απόφασης πρέπει να απορριφθεί ως νόμω αβάσιμος.

Παρακαλώ για τη λήψη σχετικής απόφασης για την άσκηση ή μη της προσφυγής.»

Ύστερα από τα παραπάνω καλείται η Οικονομική Επιτροπή ν' αποφασίσει σχετικά.

Αριθμ. απόφ. 64/2019

Η Οικονομική Επιτροπή μετά διαλογική συζήτηση και σύμφωνα με:

1. τις διατάξεις του άρθρου 72 του Ν.3852/2010.
2. τις διατάξεις του Ν.4555/2018
3. την αριθμ. πρωτ. 49993/5-4-2019 απόφασης του Συντονιστή Αποκεντρωμένης Διοίκησης Ηπείρου-Δυτικής Μακεδονίας
4. την υπ'αριθμ 12664/27-6-2019 εισήγηση του κ.Ευθυμίου Λιακού , Νομικού Συμβούλου του Δήμου

Αποφασίζομεν

1. Να ασκηθεί εκ νέου προσφυγή κατά της υπ' αριθμ. πρωτ. 49993/5-4-2019 απόφασης του Συντονιστή Αποκεντρωμένης Διοίκησης Ηπείρου-Δυτικής Μακεδονίας, ώστε αυτή να κριθεί επί της ουσίας των λόγων που επικαλείται.
2. Εξουσιοδοτεί το Νομικό Σύμβουλο του Δήμου Εορδαίας κ. Ευθύμιο Χρ.Λιακο με ΑΜ 359 ΔΣ Κοζάνης, ώστε να ασκήσει προσφυγή για λογαριασμό του Δήμου Εορδαίας κατά της υπ' αριθμ. πρωτ. 49993/5-4-2019 απόφασης του Συντονιστή Αποκεντρωμένης Διοίκησης Ηπείρου-Δυτικής Μακεδονίας και να παραστεί κατά την εκδίκαση αυτής ή σε οποιαδήποτε μετ' αναβολή συζήτηση αυτής.

Η απόφαση αυτή πήρε αύξοντα αριθμό 64/2019.

.....
Αφού αναγνώστηκε το πρακτικό αυτό υπογράφεται ως ακολούθως.

<p>Ο ΑΝΤΙΠΡΟΕΔΡΟΣ Σοφοκλής Σιδηρόπουλος</p>	<p>ΤΑ ΜΕΛΗ Φώτιος Ιορδανίδης Καιδης Αποστολος Γεώργιος Θεοδοσιάδης Στέφανος Μπίγγας</p>
---	---

ΑΚΡΙΒΕΣ ΑΠΟΣΠΑΣΜΑ
Ο ΑΝΤΙΠΡΟΕΔΡΟΣ

ΣΟΦΟΚΛΗΣ ΣΙΔΗΡΟΠΟΥΛΟΣ