

**ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ
ΔΗΜΟΣ ΑΜΥΝΤΑΙΟΥ**

ΑΡΙΘΜΟΣ ΑΠΟΦΑΣΗΣ:29/2011

Απόσπασμα από τα πρακτικά της με αριθμό 3/2011 συνεδρίασης του Δημοτικού Συμβουλίου Αμυνταίου

Θέμα: Απόφαση του δημοτικού συμβουλίου με θέμα : εκδίκαση ενώπιον του συμβουλίου Επικρατείας στις 1-2-2011 προσφυγής του πρώην Δήμου Φιλώτα κατά της απόφασης της επιτροπής του άρθρου 152 της Περιφέρειας Δυτικής Μακεδονίας (Ιδιωτική Λιγνιτική Μονάδα Βεγόρων).

Στο Αμύνταιο, σήμερα 19 του μηνός Ιανουαρίου του έτους 2011, ημέρα Τετάρτη και ώρα 19:30 το Δημοτικό Συμβούλιο του Δήμου Αμυνταίου συνήλθε σε Τακτική Συνεδρίαση σύμφωνα με το άρθρο 67 παρ. του Ν.3852/2010, στην αίθουσα συνεδριάσεων του Δημοτικού Συμβουλίου Αμυνταίου, ύστερα από την με αριθμό πρωτ.585/14-01-2011 έγγραφη πρόσκληση του Προέδρου του Δημοτικού Συμβουλίου, που δημοσιεύθηκε και επιδόθηκε με αποδεικτικό, σε καθένα χωριστά.

Παρόντος και του Δημάρχου κ. Ιωσηφίδη Ιωακείμ, διαπιστώθηκε από τον Πρόεδρο, πως υπήρχε νόμιμη απαρτία, δεδομένου ότι σε σύνολο 27 μελών παραβρέθηκαν παρόντα 26 μέλη.

ΠΑΡΟΝΤΕΣ

- 1 Λιάσης Ιωάννης
- 2 Γιαννιτσοπούλου Συμέλα
- 3 Παπαχρήστου Νικόλαος
- 4 Δεληγιαννίδης Ευστάθιος
- 5 Μουσιάδης Κωνσταντίνος
- 6 Βολιώτης Αργύριος
- 7 Βεράνη Φωτεινή
- 8 Κύρκου Κυριάκος
- 9 Γεώργου Τρύφων
- 10 Ψαλλίδας Γεώργιος
- 11 Μπάντης Ιορδάνης
- 12 Κατσουπάκης Κωνσταντίνος
- 13 Τσαχειρίδης Σπύρος
- 14 Κόλκας Παναγιώτης
- 15 Νάνου Ανθούλα
- 16 Θεοδορίδης Κωνσταντίνος
- 17 Ρακόπουλος Άγγελος
- 18 Θεοδορίδης Αβραάμ
- 19 Θεοδώρου Απόστολος
- 20 Χαριτίδης Ευθύμιος
- 21 Γεωργιάδης Λάζαρος
- 22 Νικολαΐδης Ισαάκ
- 23 Μπασούρης Παναγιώτης
- 24 Κέρλοβας Ιωάννης
- 25 Τσάμου Πηνελόπη
- 26 Φίστας Δημήτριος

Πρόεδρος

ΑΠΟΝΤΕΣ

Τζήγας Θωμάς
Δεν ήρθε αν και κλήθηκε νόμιμα

Στη συνεδρίαση κλήθηκαν και παρευρίσκονται επειδή υπάρχουν θέματα οι πρόεδροι:
Δημοτικής Κοινότητας Αμυνταίου: Γρομπανόπουλος Τρύφων.
Τοπικής Κοινότητας Αναργύρων: Τσισμαλίδης Γεώργιος

Τοπικής Κοινότητας Βεγόρων: Παπαδόπουλος Αντώνιος
Τοπικής Κοινότητας Λεχόβου: Τόμου Πέτρος
Τοπικής Κοινότητας Νυμφαίου: Παπαδόπουλος Ιωάννης
Τοπικής Κοινότητας Ξινού Νερού: Χάσος Νικόλαος

Για την τήρηση των πρακτικών η υπάλληλος του Δήμου Κολίτση Ελένη.

Ο πρόεδρος εισηγούμενος το 23^ο θέμα της ημερήσιας διάταξης έδωσε τον λόγο στον Αντιδήμαρχο κ.Κ. Μωϋσιάδη, ο οποίος αναφέρθηκε σε σειρά εγγράφων που υπάρχουν στο αρχείο του (πρώην) Δήμου Φιλώτα από τα οποία προκύπτουν τα ακόλουθα:

1. Με την απόφαση 164/22.12.2007 του Δημοτικού Συμβουλίου Φιλώτα που μεταγράφηκε στα βιβλία μεταγραφών του Υποθηκοφυλακείου Αμυνταίου (τ. 91 αρ. 15), αποφασίσθηκε κατά πλειοψηφία η απευθείας εκμίσθωση, βάσει του άρθρου 192 παρ. 3 ΔΚΚ, στη ΔΕΤΑΦ δημοτικής κοινόχρηστης έκτασης (χέρσο κοινό) επιφανείας 700.000 τ.μ. από το τεμάχιο 912 του Αγροκτήματος Βεγόρας. Η διάρκεια της μίσθωσης ορίσθηκε σε τρία έτη, με δυνατότητα παράτασης για τριάντα ακόμη έτη, εφόσον η μισθώτρια ή τρίτος σε περίπτωση υπομισθώσεως, αναπτύξει μακρόπνοο σχέδιο ανάπτυξης.

Το Δ.Σ. της ΔΕΤΑΦ με την απόφασή του 46/27.12.2007 αποδέχθηκε την ανωτέρω εκμίσθωση και,

αα) **πριν ακόμα ορισθεί το μίσθωμα** από την Επιτροπή του άρθρου 186 παρ. 5 του ΔΚΚ, και

ββ) χωρίς καν να εξετάσει τη δυνατότητα χρήσης ή αξιοποίησής του από την ίδια την επιχείρηση,

προέβη αυθημερόν σε διακήρυξη δημοπρασίας για την υπομίσθωσή του.

Στην ασφυκτικά και αδικαιολόγητα σύντομη προθεσμία που ορίσθηκε για την υποβολή των προσφορών ανταποκρίθηκε μόνο η εταιρεία «ΗΡΩΝ ΣΥΜΜΕΤΟΧΩΝ Α.Ε.». Την προσφορά της έκανε αμέσως δεκτή η Επιτροπή Αξιολόγησης (πρακτικό 5/4.1.2008), μολονότι

αα) δεν είχε ορισθεί ακόμη το μίσθωμα στη μισθωτική σχέση Δήμου - ΔΕΤΑΦ από την ανωτέρω Επιτροπή,

ββ) δεν είχε παρέλθει η εικοσαήμερη αποκλειστική προθεσμία ελέγχου νομιμότητας της απόφασης απευθείας εκμίσθωσης 164/22.12.2007 του Δ.Σ. Φιλώτα από το Γενικό Γραμματέα Περιφέρειας Δυτ. Μακεδονίας (άρθρο 149 παρ. 1 του ΔΚΚ),

γγ) δεν είχε συνταχθεί η συμβολαιογραφική πράξη μισθώσεως.

2. Την 29.1.2008 υπεγράφη ενώπιον της Συμβολαιογράφου Αμυνταίου Αναστασίας Ραρρή συμβολαιογραφική πράξη εκμίσθωσης προς τη ΔΕΤΑΦ, υπό στοιχεία 18061/2008, διάρκειας τριών (3) ετών, με δυνατότητα αυτόματης παράτασης κατά τριάντα (30) έτη «εφόσον αναπτυχθεί μακρόπνοο

σχέδιο ανάπτυξης από τη μισθώτρια ή από τρίτο υπομισθωτή». Το ετήσιο μίσθωμα καθορίστηκε σε 60 € ανά στρέμμα, αναπροσαρμοζόμενο κατ' έτος βάσει του Δείκτη Τιμών Καταναλωτή.

Ακολούθησε το από 14.2.2002 ιδιωτικό συμφωνητικό επαγγελματικής μίσθωσης μεταξύ της ΔΕΤΑΦ και της ανώνυμης εταιρείας «ΗΡΩΝ ΣΥΜΜΕΤΟΧΩΝ Α.Ε.» για την (υπο)μίσθωση του ιδίου ως άνω ακινήτου στην εταιρεία αυτή, για χρονικό διάστημα τριών (3) ετών, αντί ετησίου μισθώματος 70 € ανά στρέμμα, με την ίδια ρήτρα αναπροσαρμογής. Με ειδική διάταξη του συμφωνητικού ορίζεται ότι η μίσθωση παρατείνεται αυτομάτως για τριάντα (30) ακόμη έτη αν μέσα στην τριετία χορηγηθεί στη μισθώτρια ή σε τρίτο πρόσωπο υποδεικνυόμενο από αυτήν άδεια παραγωγής ηλεκτρικής ενέργειας.

3. Πριν ακόμα συμβούν όσα προεκτέθηκαν και συγκεκριμένα την 28.12.2007,

ασκήθηκε ενώπιον του Γενικού Γραμματέα Περιφέρειας Δ. Μακεδονίας προσφυγή

από τον δημοτικό σύμβουλο Κ. Μουσιάδη κατά της απόφασης 164/22.12.2007

του ΔΣ Φιλώτα. Η προσφυγή απερρίφθη με την απόφαση 1893/137/11.1.2008 του

Γενικού Γραμματέα αλλά στη συνέχεια υπεβλήθη προσφυγή κατ' αυτής ενώπιον

της Ειδικής Επιτροπής του άρθρου 152 του ΔΚΚ Περιφέρειας Δυτ. Μακεδονίας. Η

τελευταία, δεχόμενη την προσφυγή με την απόφασή της 9/4.3.2008, ακύρωσε:

αα) την απόφαση 1893/137/11.1.2008 του Γενικού Γραμματέα Περιφέρειας, διότι δεν αποφαινεται, ως όφειλε, για τη νομιμότητα της απευθείας, χωρίς δημοπρασία, εκμίσθωσης του ακινήτου από το Δ.Σ. του Δήμου Φιλώτα προς τη ΔΕΤΑΦ, αλλά για τη νομιμότητα της περαιτέρω παραχώρησής του από αυτήν, μια αμιγή δημοτική επιχείρηση, σε τρίτον ιδιώτη, και

ββ) την απόφαση 164/22.12.2007 του Δημοτικού Συμβουλίου Φιλώτα, «διότι δεν αφορά στην ικανοποίηση αυτών τούτων των αναγκών της ΔΕΤΑΦ, αλλά στην αξιοποίηση του δημοτικού ακινήτου με περαιτέρω εκμίσθωση ή ανάληψη πρωτοβουλίας για την αξιοποίησή του», κατά παραβίαση του άρθρου 192 παρ. 3 ΔΚΚ.

4. Κατά της ανωτέρω απόφασης η υπομισθώτρια εταιρεία υπέβαλε την από 8.4.2008 αίτηση θεραπείας ζητώντας την ανάκληση της απόφασης 9/4.3.2008 της Ειδικής Επιτροπής του άρθρου 152 ΔΚΚ Περιφέρειας Δυτ. Μακεδονίας. Λίγο αργότερα, την 23.4.2008, η ίδια εταιρεία υπέβαλε αίτηση στη Ρυθμιστική Αρχή Ενέργειας (ΡΑΕ) για την επίσπευση εξετάσεως της αιτήσεώς της περί χορηγήσεως άδειας παραγωγής ηλεκτρικής ενέργειας (αρ. πρωτ. Ι-71104/23.4.2008), επικαλούμενη μάλιστα το ιδιωτικό συμφωνητικό επαγγελματικής μίσθωσης που έχει συνάψει με τη ΔΕΤΑΦ, χωρίς όμως να αναφέρει, ως όφειλε, την επελθούσα ακύρωση του ερείσματός του από την απόφαση 9/4.3.2008 της Ειδικής Επιτροπής του άρθρου 152 ΔΚΚ Περιφέρειας Δυτ. Μακεδονίας.

5. Η αίτηση θεραπείας απορρίφθηκε και ακολούθως τόσο η «ΗΡΩΝ ΣΥΜΜΕΤΟΧΩΝ Α.Ε.» όσο και ο Δήμος Φιλώτα άσκησαν ενώπιον του Συμβουλίου της Επικρατείας αιτήσεις για την ακύρωση της απόφασης 9/4.3.2008 της Ειδικής Επιτροπής του άρθρου 152 ΔΚΚ Περιφέρειας Δυτ. Μακεδονίας (αρ. κατ. 3444/13.5.2008 και 3577/19.5.2008 αντίστοιχα). Η εκδίκαση των υποθέσεων αυτών έχει προσδιορισθεί για τη δικάσιμο της 1^{ης} Φεβρουαρίου 2011. Για την αίτηση ακυρώσεως του Δήμου Φιλώτα, άνκαι αναζητήθηκε δεν ανευρέθη οιαδήποτε απόφαση της Δημοκρατικής Επιτροπής ή του Δημοτικού Συμβουλίου με την οποία να εγκρίνεται η άσκησή της.

Η «ΗΡΩΝ ΣΥΜΜΕΤΟΧΩΝ Α.Ε.» με άλλη αίτησή της στην Επιτροπή Αναστολών του ΣτΕ ζήτησε την αναστολή εκτελέσεως της απόφασης 9/4.3.2008 της Ειδικής Επιτροπής του άρθρου 152, αλλά η και αίτηση αυτή απερρίφθη με την απόφαση 958/13.8.2008. **Ούτε και τότε όμως, η εταιρεία ενημέρωσε για την εξέλιξη αυτή, ως όφειλε, τη ΡΑΕ,** όπου εκκρεμούσε ακόμη προς εξέταση η ανωτέρω αίτησή της. Έτσι, λίγες μόλις ημέρες αργότερα, η ΡΑΕ εξέδωσε τη θετική γνωμοδότηση 313/31.8.2008, στην οποία στηρίχθηκε η επακολουθήσασα άδεια παραγωγής Δ5/ΗΛ/Γ/Φ28/31026/7.1.2009 του Υπουργού Ανάπτυξης. Στην άδεια αυτή, χρονικής ισχύος τριάντα ετών, ορίζεται κατά τρόπο ρητό ότι η θέση της μονάδας, βάσει του υποβληθέντος τοπογραφικού διαγράμματος, θα είναι στο 912 τεμάχιο ΔΔ Βεγόρας Φιλώτα. Ήδη, κατά της άδειας παραγωγής εκκρεμεί αίτηση ακυρώσεως στο Συμβούλιο της Επικρατείας (αρ. κατ. 2236/8.4.2009), η οποία έχει προσδιορισθεί να συζητηθεί στη δικάσιμο της 23^{ης} Μαρτίου 2011.

6. Με την απόφαση 90330/6883/30.9.2009 του Γενικού Γραμματέα της Περιφέρειας Δυτικής Μακεδονίας (ΦΕΚ Β, 2241/19.10.2009) η «Κοινοφελής Επιχείρηση Δήμου Φιλώτα» του ν. 3463/2006 υποκατέστησε τη ΔΕΤΑΦ και κατέστη «καθολική διάδοχος του συνόλου των δικαιωμάτων και των υποχρεώσεων» αυτής.

Επίσης, με τα άρθρα 1 και 283 παρ. 1 του ν. 3852/2010 ο νεοσύστατος Δήμος Αμυνταίου, υπεισήλθε αυτοδικαίως από 1.1.2011 σε όλα τα δικαιώματα και τις υποχρεώσεις του καταργούμενου Δήμου Φιλώτα.

Το Δημοτικό Συμβούλιο έχοντας υπόψη την απόφαση 01/2011 της Δημοτικής Κοινότητας Βεγόρων, σε συνδυασμό με τα εκτεθέντα ανωτέρω για το εν θέματι ζήτημα, κατόπιν διεξοδικής συζήτησης μεταξύ των μελών του, αποφασίζει ομόφωνα:

Α. Την ανάκληση της απόφασης 164/22.12.2007 του Δημοτικού Συμβουλίου Φιλώτα διότι εκδόθηκε κατά παράβαση νόμου. Ειδικότερα:

αα) Το τεμάχιο 912 του Αγροκτήματος Βεγόρας περιήλθε στην Κοινότητα Βεγόρας (μετέπειτα Δήμο Φιλώτα) ως κοινόχρηστη έκταση (χέρσο κοινό), κατ' εφαρμογή του άρθρου 164 του Αγροτικού Κώδικα. Όπως προκύπτει από την απόφαση 9014/24.2.1968 του Νομάρχη Φλώρινας (ΦΕΚ Β, 149/21.3.1968) το ενλόγω Αγρόκτημα προορίζετο να εξυπηρετεί δημόσιο σκοπό, αναγόμενο στην προαγωγή και την ανάπτυξη της κτηνοτροφίας στην περιοχή.

Κατά το άρθρο 970 ΑΚ είναι δυνατόν να παραχωρούνται ιδιαίτερα δικαιώματα επί κοινοχρήστων πραγμάτων σε φυσικά ή νομικά πρόσωπα «εφόσον με τα δικαιώματα αυτά, τα οποία έχουν χαρακτήρα δημοσίου και όχι ιδιωτικού δικαίου, εξακολουθεί να εξυπηρετείται, ή, τουλάχιστον, δεν αναιρείται η κοινή χρήση

τους». Στην παρούσα περίπτωση συντρέχει παραβίαση της ανωτέρω διατάξεως, διότι η δημοτική κοινόχρηστη έκταση εκμισθώθηκε από τον Δήμο Φιλώτα στη ΔΕΤΑΦ και επέκεινα στην «ΗΡΩΝ ΣΥΜΜΕΤΟΧΩΝ Α.Ε.», χωρίς να διασφαλισθεί προηγουμένως η συνέχιση της ακώλυτης χρήσης της ως βοσκήσιμης έκτασης για τις ανάγκες των εγκατεστημένων στην περιοχή κτηνοτρόφων.

ββ) Η διάταξη του άρθρου 192 παρ. 3 ΔΚΚ για την απευθείας εκμίσθωση δημοτικών ακινήτων εφαρμόζεται μόνο όταν είναι προφανής και αποδεδειγμένη η ειδική ανάγκη του μισθωτή και η -δια της θεραπείας της- εξυπηρέτηση δημοσίου συμφέροντος. Εν προκειμένω ο Δήμος Φιλώτα εκμίσθωσε χωρίς δημοπρασία το ακίνητό του στη ΔΕΤΑΦ -η οποία ουδέποτε είχε υποβάλει προς τούτο αίτηση- για να αναλάβει αυτή τη διαχείρισή του, να αναζητήσει επωφελείς τρόπους εκμετάλλευσής του και να αποφασίσει κατ' απόλυτο δικαίωμα για την αξιοποίησή του, καθώς και την εκμίσθωσή του σε τρίτους με όρους και συμφωνίες που αυτή μόνο θα έκρινε.

Με τους όρους αυτούς όμως η απευθείας αυτή μίσθωση δεν αποσκοπούσε στην εξυπηρέτηση ιδίων αναγκών της ΔΕΤΑΦ, η αποστολή της οποίας, σύμφωνα με την πράξη σύστασής της, ήταν κατ' εξοχήν κοινωνική, πολιτιστική, αναπτυξιακή και πάντως όχι επιχειρηματική (απόφαση 2256/3003 του Γ.Γ. Περιφέρειας Δ. Μακεδονίας, ΦΕΚ Β, 601/15.5.2003). Επομένως, όπως ορθώς έκρινε και η Ειδική Επιτροπή του άρθρου 152 ΔΚΚ Περιφέρειας Δ. Μακεδονίας, συντρέχει εν προκειμένω παραβίαση του άρθρου 192 παρ. 3 ΔΚΚ, διότι η απόφαση απευθείας εκμίσθωσης στη ΔΕΤΑΦ «δεν αφορά στην ικανοποίηση αυτών τούτων των αναγκών της ΔΕΤΑΦ, αλλά στην αξιοποίηση του ακινήτου με περαιτέρω εκμίσθωση ή ανάληψη πρωτοβουλίας για την αξιοποίησή του».

Β. Την καταγγελία της από 29.1.2008 σύμβασης του Δήμου με την ΔΕΤΑΦ, ήδη

«Κοινωφελή Επιχείρηση Δήμου Φιλώτα» (για την οποία έχει συνταχθεί η από

18061/2008 συμβολαιογραφική πράξη εκμίσθωσης της Συμβολαιογράφου

Αμυνταίου Αναστασίας Ραρρή), διότι η δημοτική επιχείρηση χωρίς καν να

διερευνήσει τη δυνατότητα εκμετάλλευσης του απευθείας μισθωθέντος ακινήτου

από την ίδια, προσέφυγε αμέσως στη λύση της υπομίσθωσής του αφενός με

διαδικασίες οι οποίες δεν διασφάλισαν την ελεύθερη συμμετοχή οιαδήποτε για

την επίτευξη του βέλτιστου δυνατού αποτελέσματος, αφετέρου με όρους οι οποίοι

δεν εγγυώνται την πρόσφορη και προς όφελος των δημοτών αξιοποίησή του.

Η Κοινωφελής Επιχείρηση Δήμου Φιλώτα μόλις ενημερωθεί για την απόφαση

αυτή υποχρεούται: α) να τη γνωστοποιήσει αμέσως, και πάντως οπωσδήποτε πριν

από την 13.2.2011, οπότε λήγει η τριετής μισθωτική σχέση, στην υπομισθώτρια

εταιρεία «ΗΡΩΝ ΣΥΜΜΕΤΟΧΩΝ Α.Ε.», και β) να μεριμνήσει, προκειμένου το

γήπεδο να αποδοθεί χωρίς καθυστέρηση στο Δήμο. Συναφώς παρατηρείται ότι ουδείς νόμιμος λόγος παρατάσεως της ανωτέρω μίσθωσης υφίσταται, αφού η εκδοθείσα άδεια παραγωγής βασίζεται σε ελλιπή ενημέρωση της Διοίκησης ως προς τη νομιμότητα της βασικής μισθωτικής σχέσης (μεταξύ Δήμου και ΔΕΤΑΦ) σχετικά με το γήπεδο στο οποίο χωροθετείται η σχεδιαζόμενη μονάδα παραγωγής ηλεκτρικής ενέργειας.

Γ. Την υποβολή παραιτήσεως από το δικόγραφο της αιτήσεως ακυρώσεως που ασκήθηκε ενώπιον του Συμβουλίου Επικρατείας (αρ.κατ. 3577/19-05-2008) επ' ονόματι του Δήμου Φιλώτα, από πρόσωπο μη εξουσιοδοτημένο για την ενέργεια αυτή .

Δ. Την άσκηση παρεμβάσεως ενώπιον του Συμβουλίου της Επικρατείας υπέρ του κύρους της απόφασης 9/04-03-2008 της Ειδικής Επιτροπής του άρθρου 152 του ΔΚΚ Περιφέρειας Δυτ. Μακεδονίας, κατά την εκδίκαση της αιτήσεως ακυρώσεως της εταιρίας «ΗΡΩΝ ΣΥΜΜΕΤΟΧΩΝ Α.Ε.» (αρ. κατ.3444/13-05-2008).

Η απόφαση αυτή πήρε αριθμό 29/2011.

Γι αυτό το σκοπό συντάχθηκε το πρακτικό αυτό και υπογράφεται.

ΤΟ ΔΗΜΟΤΙΚΟ Σ/ΛΙΟ

Γι αυτό το σκοπό συντάχθηκε το Πρακτικό αυτό και υπογράφεται.

ΤΟ ΔΗΜΟΤΙΚΟ Σ/ΛΙΟ

Ο ΠΡΟΕΔΡΟΣ

ΤΑ ΜΕΛΗ

ΛΙΑΣΗΣ ΙΩΑΝΝΗΣ

Σ.Γιαννιτσοπούλου
Ν.Παπαχρήστου
Ε.Δεληγιαννίδης
Κ.Μουσιάδης
Α.Βολιώτης
Φ.Βεράνη
Κ.Κύρκου
Τ.Γεώργου
Γ.Ψαλλίδας
Ι.Μπάντης
Κ.Κατσουπάκης
Σ.Τσαχειρίδης
Π.Κόλκας

Ακριβές αντίγραφο

Ο Δήμαρχος Αμυνταίου

Α.Νάνου
Κ.Θεοδωρίδης
Α.Ρακόπουλος
Α.Θεοδωρίδης
Α.Θεοδώρου
Ε.Χαριτίδης
Λ.Γεωργιάδης
Ι.Νικολαΐδης
Π.Μπασούρης
Ι.Κέρλοβας
Π.Τσάμου