

ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ
ΝΟΜΟΣ ΛΕΣΒΟΥ
ΔΗΜΟΣ ΜΥΤΙΛΗΝΗΣ
ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΗ ΕΠΙΤΡΟΠΗ

ΑΝΑΡΤΗΤΕΑ ΣΤΟ ΔΙΑΔΙΚΤΥΟ

Αριθμός απόφασης: 40/2023

ΑΠΟΣΠΑΣΜΑ

Από το Πρακτικό της 6^{ης}/07-02-2023 τακτικής συνεδρίασης
της Οικονομικής Επιτροπής Δήμου Μυτιλήνης

ΘΕΜΑ: Άσκηση ή μη προσφυγής κατά της υπ' αριθμ. 438/2023 απόφασης της Αποκεντρωμένης Διοίκησης Αιγαίου σχετικά με την έγκριση σύναψης Προγραμματικής Σύμβασης μεταξύ του Δήμου Μυτιλήνης και του Κοινωφελούς Ιδρύματος με την επωνυμία «Κληροδότημα Παναγιώτη Μ. Μιχαλέλη».

Στη Μυτιλήνη σήμερα **Τρίτη 7 Φεβρουαρίου 2023** και ώρα **13:00** πραγματοποιήθηκε με τηλεδιάσκεψη με χρήση της υπηρεσίας τηλεδιάσκεψης E-PRESENCE (σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 78 του Ν. 4954/2022 και τα οριζόμενα στην υπ' αριθμ. πρωτ. 46731/13.7.2022 εγκύκλιο του ΥΠΕΣ) τακτική συνεδρίαση της Οικονομικής Επιτροπής του Δήμου Μυτιλήνης, μετά από την υπ' αριθμ. **3172/31-01-2023** πρόσκληση του Προέδρου της, που επιδόθηκε νόμιμα στα μέλη της, κατά το άρθρο 75 του Ν. 3852/10, όπως αντικαταστάθηκε από το άρθρο 77 του Ν. 4555/18.

Ο Πρόεδρος διαπίστωσε τη νόμιμη απαρτία, δεδομένου ότι από τα εννιά (9) μέλη της συμμετείχαν επτά (7), ήτοι:

ΣΥΜΜΕΤΕΧΟΝΤΕΣ	ΜΗ ΣΥΜΜΕΤΕΧΟΝΤΕΣ
1.- Κατσαβέλλης Παναγιώτης, Πρόεδρος 2.- Τζιμής Ευστράτιος, Αντιπρόεδρος 3.- Ανδριώτης Κωνστάντιος - Παναγιώτης, τακτικό μέλος 4.- Βουνατσής Θεόδωρος, αναπληρωματικό μέλος του κ. Μαμάκου Μιχαήλ 5.- Μανούσος Παράσχος, τακτικό μέλος 6.- Φραντζέσκος Μιχαήλ, τακτικό μέλος 7.- Χιωτέλλη Εριφύλη, τακτικό μέλος	1.- Αλεξανδρή Δήμητρα, τακτικό μέλος 2.- Τσιριγώτη Νίκη, τακτικό μέλος

Τα πρακτικά της συνεδρίασης τήρησε ο ειδικός σύμβουλος του Δημάρχου Παναγιώτης Κουκούλας.

Σχετικά με το 9^ο θέμα της ημερήσιας διάταξης ο Πρόεδρος – Αντιδήμαρχος Οικονομικών έθεσε υπόψη του Σώματος την υπ' αριθμ. πρωτ. 3090/02-02-2023 γνωμοδότηση της δικηγόρου της Νομικής Υπηρεσίας του Δήμου Μυτιλήνης κας. Μ. Ταμτάμη, η οποία έχει ως εξής:

«ΘΕΜΑ: «Απόφαση περί άσκησης ή μ η προσφυγής κατά της υπ' αριθμόν πρωτ. 438/2023 (ΑΔΑ Ψ9Χ4ΟΡ1Ι-ΔΤΕ) της ΑΔΑ με την οποία κρίθηκε μη νόμιμη η υπ' αριθμόν 862/2022 απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής του Δήμου Μυτιλήνης περί έγκρισης σύναψης

Προγραμματικής Σύμβασης μεταξύ του Δήμου και του Κοινωφελούς Ιδρύματος με την επωνυμία «Κληροδότημα Παναγιώτη Μ. Μιχαλέλη».

Λαμβάνοντας υπόψη:

1. Την υπ' αριθμόν πρωτ. 438/2023 (ΑΔΑ Ψ9Χ4ΟΡ1Ι-ΔΤΕ) της ΑΔΑ με την οποία κρίθηκε μη νόμιμη η υπ' αριθμόν 862/2022 απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής του Δήμου Μυτιλήνης περί έγκρισης σύναψης Προγραμματικής Σύμβασης μεταξύ του Δήμου και του Κοινωφελούς Ιδρύματος με την επωνυμία «Κληροδότημα Παναγιώτη Μ. Μιχαλέλη».
2. Την υπ' αριθμόν 862/2022 απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής του Δήμου Μυτιλήνης περί έγκρισης σύναψης Προγραμματικής Σύμβασης μεταξύ του Δήμου και του Κοινωφελούς Ιδρύματος με την επωνυμία «Κληροδότημα Παναγιώτη Μ. Μιχαλέλη».
3. Την υπ' αριθμόν 7/2022 Τεχνική Περιγραφή της Διεύθυνσης Πολιτισμού, Τουρισμού & Κοινωνικής Πρόνοιας του Δήμου Μυτιλήνης.
4. Τη διάταξη της περίπτωσης ι της παραγράφου 1 του άρθρου 72 του Ν. 3852/2010 σύμφωνα με το οποίο «**ι) Αποφασίζει για την υποβολή προσφυγών στις διοικητικές αρχές και αποφασίζει για την άσκηση ή μη όλων των ένδικων βοηθημάτων και των ένδικων μέσων, καθώς και για την παραίτηση από αυτά, πλην των περιπτώσεων δικών που αφορούν στον προσδιορισμό ή τη μετατροπή της εργασιακής σχέσης μεταξύ εργαζομένων και του Δήμου, στις οποίες η άσκηση ενδίκων μέσων είναι υποχρεωτική. Επίσης, αποφασίζει τον συμβιβασμό ή την κατάργηση δίκης που έχει αντικείμενο ποσό έως εξήντα χιλιάδες (60.000) ευρώ, πλέον ΦΠΑ. Όταν το αντικείμενο της δίκης είναι άνω του ποσού αυτού, τότε εισηγείται τη λήψη απόφασης από το δημοτικό συμβούλιο. Δεν επιτρέπεται συμβιβασμός ή κατάργηση δίκης για απαιτήσεις μισθών, επιδομάτων, αποζημιώσεων, εξόδων παράστασης, εξόδων κίνησης και γενικά μισθολογικών παροχών οποιασδήποτε μορφής, εξαιρουμένων εκείνων για τις οποίες το νομικό ζήτημα έχει επιλυθεί με απόφαση ανωτάτου δικαστηρίου. Η απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής για τις περιπτώσεις των προηγούμενων εδαφίων, πλην αυτών που αφορούν στον προσδιορισμό ή τη μετατροπή της εργασιακής σχέσης κατά τα προβλεπόμενα στο πρώτο εδάφιο, λαμβάνεται ύστερα από γνωμοδότηση δικηγόρου, η έλλειψη της οποίας συνεπάγεται ακυρότητα της σχετικής απόφασης. Η παρούσα ρύθμιση ισχύει και όταν η αρμοδιότητα ασκείται από το δημοτικό συμβούλιο».**
5. Το σχέδιο της προγραμματικής όπως επισυνάπτεται στην υπ' αριθμόν 862/2022 απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής.

Η ως άνω προγραμματική όπως επισυνάπτεται στην υπ' αριθμόν 862/2022 απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής έχει και κατά τη δική μου άποψη τρωτά σημεία. Όπως ορθά αναφέρεται στην απόφαση της ΑΔΑ και όπως έχει κριθεί από το Ελεγκτικό Συνέδριο δεν πρόκειται για προγραμματική σύμβαση στην περίπτωση κατά την οποία από τα δικαιώματα και τις υποχρεώσεις των συμβαλλομένων μερών και τις συμφωνηθείσες οικονομικές μεταβιβάσεις συνάγεται ότι ο ένας εκ των συμβαλλομένων αποσκοπεί στην επίτευξη μέσω της σύμβασης της αποστολής του, ο δε έτερος στη λήψη του προβλεπόμενου οικονομικού ανταλλάγματος για τις παρασχεθείσες από αυτόν υπηρεσίες (Πράξεις Ελ. Συν 23/2015,350, 305, 144/2015). Ως εκ τούτου εκτιμώ ότι η προγραμματική με το περιεχόμενο που περιέχεται στην υπ' αριθμόν 862/2022 απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής φαίνεται να υποκρύπτει σύμβαση εξ' επαχθούς

αιτίας, παροχής υπηρεσιών, ενώ δεν είναι δυνατόν με την προσφυγή στην Επιτροπή του άρθρου 152 του ν. 3463/2006 να προβάλουμε ισχυρισμούς που τροποποιούν το περιεχόμενο της σύμβασης, όπως έχει εγκριθεί από την ως άνω απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής.

Σύμφωνα με τις διατάξεις της περίπτωσης 2 του εδαφίου (ε) της παραγράφου 1 του άρθρου 75 του νόμου 3463/2006 «Οι δημοτικές και οι Κοινοτικές αρχές διευθύνουν και ρυθμίζουν όλες τις τοπικές υποθέσεις, σύμφωνα με τις αρχές της επικουρικότητας και της εγγύτητας, με στόχο την προστασία, την ανάπτυξη και τη συνεχή βελτίωση των συμφερόντων και της ποιότητας ζωής της τοπικής κοινωνίας. Οι Αρμοδιότητες των Δήμων και Κοινοτήτων αφορούν, κυρίως, τους τομείς:... **ε) Κοινωνικής Προστασίας και Αλληλεγγύης, στον οποίο περιλαμβάνεται, ιδίως: 1. Η εφαρμογή πολιτικών ή η συμμετοχή σε δράσεις που αποσκοπούν στην υποστήριξη και κοινωνική φροντίδα της βρεφικής και παιδικής ηλικίας και της τρίτης ηλικίας, με την ίδρυση και λειτουργία νομικών προσώπων και ιδρυμάτων** όπως παιδικών και βρεφονηπιακών σταθμών, βρεφοκομείων, ορφανοτροφείων, κέντρων ανοικτής περίθαλψης και ημερήσιας φροντίδας, ψυχαγωγίας και αναψυχής ηλικιωμένων, **γηροκομείων** κ.λπ. και τη μελέτη και εφαρμογή σχετικών κοινωνικών προγραμμάτων...». Ως εκ τούτου βάσει της ως άνω διατάξεως δυνάμει της οποίας ο ΟΤΑ α βαθμού έχει την αρμοδιότητα **για την ίδρυση και λειτουργία νομικών προσώπων και ιδρυμάτων** όπως **γηροκομείων** θα μπορούσε να γίνει προγραμματική σύμβαση με περιεχόμενο που θα αποβλέπει στην αμοιβαία συνεργασία για τη λειτουργία του ευρισκόμενου στα διοικητικά όρια του Δήμου Μυτιλήνης Οίκου Ευγηρίας, ο οποίος ανήκει στην κυριότητα του κοινωφελούς ιδρύματος και δε θα αποτελεί ανάθεση σε τρίτο οικονομικό φορέα την παροχή υπηρεσίας με σύμβαση εξ επαχθούς γι' αυτόν αιτίας (Πράξη 370/2021 Ζ κλιμάκιο Ελεγκτικού Συνεδρίου.

Ως εκ τούτου η άποψη μου είναι ότι δε συντρέχουν νόμιμοι λόγοι για την ανατροπή της υπ' αριθμόν πρωτ. 438/2023 απόφασης της Αποκεντρωμένης Διοίκησης Αιγαίου με την άσκηση προσφυγής ενώπιον της επιτροπής του άρθρου 152 του ν. 3463/2006 και θεωρώ ότι πρέπει να γίνει νέο σχέδιο προγραμματικής σύμβασης.»

Στη συνέχεια ο Πρόεδρος κάλεσε το Σώμα να αποφασίσει σύμφωνα με την ανωτέρω εισήγηση.

Μετά από διαλογική συζήτηση ακολούθησε ψηφοφορία επί του θέματος, σύμφωνα με την οποία όλα τα συμμετέχοντα μέλη υπερψήφισαν την εισήγηση πλην του κ. Π. Ανδριώτη, ο οποίος ψήφισε λευκό.

Μετά τα παραπάνω

Η ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΗ ΕΠΙΤΡΟΠΗ

Αφού έλαβε υπ' όψη της:

α) τις διατάξεις της παρ. 1 του άρθρου 72 Ν.3852/10, όπως ισχύει μετά την αντικατάσταση του από το άρθρο 31 του Ν. 5013/2023, αναφορικά με τις αρμοδιότητες της Οικονομικής Επιτροπής των Δήμων,

β) τις διατάξεις του άρθρου 75 του Ν. 3852/2010, όπως αντικαταστάθηκε από το άρθρο 77 του Ν.4555/18, που ρυθμίζουν τα θέματα σχετικά με τις συνεδριάσεις της Οικονομικής Επιτροπής,

γ) τις διατάξεις του άρθρου 78 του Ν. 4954/2022 και τα οριζόμενα στην υπ' αριθμ. πρωτ. 46731/13.7.2022 εγκύκλιο του ΥΠΕΣ,

δ) τις διατάξεις της περίπτωσης 2 του εδαφίου ε της παραγράφου 1 του άρθρου 75 του Ν. 3463/2006,

ε) την υπ' αριθμ. 862/2022 (ΑΔΑ: 9ΕΕΖ46ΜΓΘΓ-ΖΧΘ) απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής του Δήμου Μυτιλήνης περί έγκρισης σύναψης Προγραμματικής Σύμβασης μεταξύ του Δήμου και του Κοινοφελούς Ιδρύματος με την επωνυμία «Κληροδότημα Παναγιώτη Μ. Μιχαλέλη,

στ) την υπ' αριθμ. 438/2023 (ΑΔΑ: Ψ9Χ4ΟΡ1Ι-ΔΤΕ) απόφαση της Αποκεντρωμένης Διοίκησης Αιγαίου, με την οποία κρίθηκε μη νόμιμη η υπ' αριθμ. 862/2022 απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής του Δήμου Μυτιλήνης,

ζ) την υπ' αριθμ. 3090/02-02-2023 γνωμοδότηση της δικηγόρου της Νομικής Υπηρεσίας του Δήμου Μυτιλήνης κας. Μ. Ταμτάμη, αντίγραφο της οποίας επισυνάπτεται στο παρόν απόσπασμα

Αποφασίζει

Τη μη άσκηση προσφυγής ενώπιον της Επιτροπής του άρθρου 152 του Ν. 3463/2006 κατά της υπ' αριθμ. 438/2023 (ΑΔΑ: Ψ9Χ4ΟΡ1Ι-ΔΤΕ) απόφασης της Αποκεντρωμένης Διοίκησης Αιγαίου, σύμφωνα με την οποία κρίθηκε μη νόμιμη η υπ' αριθμ. 862/2022 (ΑΔΑ: 9ΕΕΖ46ΜΓΘΓ-ΖΧΘ) απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής του Δήμου Μυτιλήνης περί έγκρισης σύναψης Προγραμματικής Σύμβασης μεταξύ του Δήμου και του Κοινοφελούς Ιδρύματος με την επωνυμία «Κληροδότημα Παναγιώτη Μ. Μιχαλέλη», για τους λόγους που αναφέρονται στην υπ' αριθμ. πρωτ. 3090/02-02-2023 γνωμοδότηση της Νομικής Συμβούλου του Δήμου Μυτιλήνης Μαρίας Ταμτάμη.

Συντάχθηκε και υπογράφεται ως εξής :

Ο Πρόεδρος

Τα Μέλη