

ΑΠΟΣΠΑΣΜΑ

από το πρακτικό της **9ης /2016 τακτικής συνεδρίασης**
της **Οικονομικής Επιτροπής** του Δήμου Προσοτσάνης

Στην Προσοτσάνη σήμερα στις 6 Ιουνίου 2016 ημέρα Δευτέρα και ώρα 12:00 μ. στο Δημοτικό Κατάστημα του Δήμου Προσοτσάνης συνήλθε σε δημόσια τακτική συνεδρίαση η Οικονομική Επιτροπή του Δήμου Προσοτσάνης ύστερα από την αριθμ.7553/2-6-2016 πρόσκληση του Προέδρου που επιδόθηκε και γνωστοποιήθηκε στα μέλη σύμφωνα με το άρθρο 75 του Ν.3852/10.

Διαπιστώθηκε απαρτία διότι σε σύνολο επτά (7) μελών παραβρέθηκαν οι παρακάτω παρόντες:

Τα πρακτικά τηρήθηκαν από την υπάλληλο του Δήμου κ. Ναλμπάντη Ελένη

ΠΑΡΟΝΤΕΣ

- 1.-Λύσσελης Αγγελος (Πρόεδρος)
- 2.- Μιχαηλίδης Κωνσταντίνος (Τακτ.Μέλος)
- 3.-Παπαδόπουλος Αλέξανδρος (Τακτ.Μέλος)
- 4.- Παπαμιχαήλ Γεώργιος (Τακτ.Μέλος)
- 5.- Τερνεκτσής Ιωάννης (Τακτ.Μέλος)
- 6.- Χατζηκυριακίδης Σαράντης (Τακτ.Μέλος)

ΑΠΟΝΤΕΣ

- 1.- Βουγιουκλής Ηλίας (Αντιπρόεδρος)

ο οποίος δεν ήλθε αν και κλήθηκε νόμιμα

Αριθ.Απόφ: 64/2016

ΘΕΜΑ: Άσκηση ή μη ενδίκων μέσων κατά της αριθ. 37/2016 απόφασης του Διοικητικού Πρωτοδικείου Καβάλας

Ο Πρόεδρος εισηγούμενος το 5^ο θέμα της ημερήσιας διάταξης αναφέρει ότι οι διατάξεις της παρ.1 περιπτ. ιγ' και περιπτ. ιε' και παρ.2 του άρθρου 72 του Ν. 3852/2010 ορίζουν ότι «Η Οικονομική επιτροπή αποφασίζει για την άσκηση όλων των ενδίκων βοηθημάτων και των ενδίκων μέσων» για την πρόσληψη πληρεξουσίου δικηγόρου και την ανάκληση της πληρεξουσιότητάς του, σε όσους δήμους, είτε δεν έχουν προσληφθεί δικηγόροι, με μηνιαία αντιμισθία, είτε αυτοί που έχουν προσληφθεί δεν έχουν δικαίωμα να παρίστανται σε ανώτατα δικαστήρια»

Στην περίπτωση αυτή η απόφαση λαμβάνεται ύστερα από γνωμοδότηση δικηγόρου, η ανυπαρξία της οποίας συνεπάγεται ακυρότητα της σχετικής απόφασης.

Ο Δικηγόρος κ. Τσελεμπίης Αθανάσιος στην από 26-5-2016 γνωμοδότησή του αναφέρει τα παρακάτω:

ΕΡΩΤΗΜΑ : Άσκηση ή μη ενδίκου μέσου κατά της με αριθμό 37/2016 απόφασης του Τριμελούς Διοικητικού Πρωτοδικείου Καβάλας, Τμήμα Α'.

Με τη με αριθμό έκθεσης κατάθεσης 495/13-11-2014 προσφυγή των: α) Λεωνίδα Τσαλίκη του Χρήστου και β) Ελισάβετ συζύγου Λεωνίδα Τσαλίκη, το γένος Χρήστου Μάνδρατζη, κατοίκων Προσοτσάνης Δράμας, η οποία στρεφόταν, μεταξύ των άλλων και εναντίον του Δήμου Προσοτσάνης, ζητήθηκε η ακύρωση της παράλειψης των οργάνων των καθ' ων η προσφυγή να εκδώσουν πράξη άρσης του ρυμοτομικού βάρους που επιβλήθηκε στο με αριθμό 403^Α οικοπέδο κυριότητας των προσφευγόντων, το οποίο βρίσκεται στο 35^ο οικοδομικό τετράγωνο του Δήμου Προσοτσάνης Δράμας, καθώς και να προβούν στην εντοπισμένη τροποποίηση του οικείου ρυμοτομικού σχεδίου με σκοπό την αποδέσμευση του ως άνω ακινήτου από το επιβληθέν ρυμοτομικό βάρος.

Επί της ανωτέρω προσφυγής εκδόθηκε η με αριθμό 37/2016 απόφαση του Τριμελούς Διοικητικού Πρωτοδικείου Καβάλας, Τμήμα Α', η οποία απέρριψε την προσφυγή κατά το μέρος που στρεφόταν κατά της Περιφέρειας Ανατολικής Μακεδονίας Θράκης και κατά του Δήμου Δράμας. Δέχτηκε κατά τα λοιπά την προσφυγή. Ακύρωσε τη σιωπηρή απόρριψη του αιτήματος των προσφευγόντων περί άρσης του ρυμοτομικού βάρους που επιβλήθηκε επί της ιδιοκτησίας τους, που βρίσκεται στο 35^ο Ο.Τ. του Δήμου Προσοτσάνης Δράμας, επί των οδών Άρμεν και Νευροκοπίου, αποτελεί τμήμα του με αριθμό 403 οικοπέδου και φέρει χαρακτηριστικό αριθμό 403^Α. Αναπέμπει την υπόθεση στη Διοίκηση προκειμένου να προβεί σε ανάκληση του ρυμοτομικού βάρους που επιβλήθηκε επί της ως άνω ιδιοκτησίας των προσφευγόντων.

Η ανωτέρω με αριθμό 37/2016 απόφαση του Τριμελούς Διοικητικού Πρωτοδικείου Καβάλας, Τμήμα Α', κοινοποιήθηκε στο Δήμο Προσοτσάνης στις 12-05-2016.

Στο άρθρο 11, παράγραφοι 2, 3 και 4 του Ν. 2882/2001 ορίζονται τα ακόλουθα «2. Η αναγκαστική απαλλοτρίωση ανακαλείται υποχρεωτικά με πράξη της αρχής η οποία την έχει κηρύξει, ύστερα από αίτηση κάθε ενδιαφερομένου που πιθανολογεί εμπράγματο δικαίωμα στο απαλλοτριωμένο ακίνητο, εάν μέσα σε τέσσερα έτη από την κήρυξή της δεν ασκηθεί αίτηση για το δικαστικό καθορισμό της αποζημίωσης ή δεν καθορισθεί αυτή εξωδίκως. Η αίτηση είναι απαράδεκτη εάν ασκηθεί μετά την πάροδο έτους από την παρέλευση της τετραετίας αυτής, σε κάθε δε περίπτωση μετά τη δημοσίευση της απόφασης καθορισμού της αποζημίωσης.

Η πράξη ανάκλησης της απαλλοτρίωσης εκδίδεται μέσα σε τέσσερις μήνες από την υποβολή της σχετικής αίτησης και δημοσιεύεται στην Εφημερίδα της Κυβερνήσεως.

Οι διατάξεις της παρούσας παραγράφου δεν ισχύουν προκειμένου περί απαλλοτριώσεων προς εφαρμογή σχεδίων πόλεων, ανάπτυξη οικιστικών περιοχών και για αρχαιολογικούς σκοπούς.

3. Η αναγκαστική απαλλοτρίωση αίρεται αυτοδικαίως εάν δεν συντελεστεί μέσα σε ενάμισι έτος από τη δημοσίευση της απόφασης προσωρινού καθορισμού της αποζημίωσης και, σε περίπτωση απευθείας οριστικού καθορισμού αυτής, από τη δημοσίευση της σχετικής απόφασης. Η αρμόδια για την κήρυξη της απαλλοτρίωσης αρχή υποχρεούται να εκδώσει μέσα σε τέσσερις μήνες από τη λήξη της προθεσμίας του προηγούμενου εδαφίου βεβαιωτική πράξη για την επελθούσα αυτοδίκαιη άρση. Η πράξη αυτή δημοσιεύεται στην Εφημερίδα της Κυβερνήσεως.

Εφόσον οι θιγόμενοι ιδιοκτήτες επιθυμούν τη διατήρηση της απαλλοτρίωσης που άρθηκε αυτοδίκαια λόγω παρέλευσης της ως άνω δεκαοκτάμηνης προθεσμίας, μπορούν να υποβάλλουν αίτηση και υπεύθυνη δήλωση προς την αρχή που εξέδωσε την απαλλοτριωτική απόφαση, μέσα σε προθεσμία ενός έτους από την παρέλευση της προθεσμίας, περί διατήρησης της απαλλοτρίωσης και καταβολής της δικαστικά καθορισμένης προσωρινής ή οριστικής αποζημίωσης. Αν το αίτημα γίνει δεκτό από την αρχή που κήρυξε την απαλλοτρίωση και υποχρεούται στην καταβολή της αποζημίωσης, δεν επιτρέπεται ο ανακαθορισμός της αποζημίωσης ή η αναζήτηση τόκων υπερημερίας.

Οι διατάξεις του τέταρτου και πέμπτου εδαφίου της παραγράφου 1 εφαρμόζονται και σε απαλλοτριώσεις που έχουν κηρυχθεί σύμφωνα με τις διατάξεις του παρόντος νόμου και έχει επέλθει αυτοδίκαιη άρση, λόγω παρέλευσης της δεκαοκτάμηνης προθεσμίας. Στην περίπτωση αυτή οι ενδιαφερόμενοι μπορεί να υποβάλλουν αίτηση για τη διατήρηση της απαλλοτρίωσης μέχρι τις 31.12.2012.»

*** Η παράγραφος 3 αντικαταστάθηκε ως άνω με την παράγραφο 3α άρθρου 39 Ν.4024/2011,ΦΕΚ Α 226/27.10.2011.

4. Εάν περάσουν άπρακτες οι κατά τις προηγούμενες παραγράφους 2 και 3 προθεσμίες ή εκδοθεί πράξη αρνητική, κάθε ενδιαφερόμενος δύναται να ζητήσει από το τριμελές διοικητικό πρωτοδικείο, στην περιφέρεια του οποίου βρίσκεται το απαλλοτριωμένο ακίνητο, την έκδοση δικαστικής απόφασης, με την οποία να ακυρώνεται η προσβληθείσα πράξη ή παράλειψη και να βεβαιώνεται η αυτοδίκαιη ή υποχρεωτικώς επελθούσα άρση της απαλλοτρίωσης. Στην περίπτωση αυτή εφαρμόζεται αναλόγως η διαδικασία που ορίζεται από τον Κώδικα Διοικητικής Δικονομίας (ν. 2717/1999), πλην του άρθρου 66 αυτού. Στη δίκη καλείται ο υπέρ ου η απαλλοτρίωση και το Δημόσιο. Η εκδιδόμενη απόφαση είναι ανέκκλητη».

Περαιτέρω, στην παράγραφο 1 του άρθρου 29 του Ν. 2882/2001 ορίζονται τα ακόλουθα «1. Οι διατάξεις του παρόντος εφαρμόζονται επί των απαλλοτριώσεων που κηρύσσονται από την έναρξη ισχύος του και εφεξής.

Επίσης στην παράγραφο 2 του ίδιου ως άνω άρθρου και νόμου ορίζεται ότι «2. Απαλλοτριώσεις που κηρύχθηκαν από 1ης Φεβρουαρίου 1971 και εφεξής διέπονται από τις διατάξεις του παρόντος από το σημείο στο οποίο βρίσκονται κατά την έναρξη της ισχύος αυτού.....».

Ακόμη στις παραγράφους 5 και 8 του ίδιου ως άνω άρθρου (29) και νόμου (2882/2001) ορίζονται τα ακόλουθα «5. Απαλλοτριώσεις προς εφαρμογή σχεδίων πόλεων και ανάπτυξη οικιστικών περιοχών που κηρύχθηκαν οποτεδήποτε μέχρι την έναρξη ισχύος του παρόντος Κώδικα διέπονται, κατά την έκταση που ορίζεται από την παράγραφο 2, από τις διατάξεις του Κώδικα τούτου, με την επιφύλαξη των εξαιρέσεων που ορίζονται από τις διατάξεις αυτές.

8. Με την επιφύλαξη των οριζόμενων από τις λοιπές διατάξεις του παρόντος Κώδικα, από την έναρξη ισχύος αυτού καταργείται κάθε γενική ή ειδική διάταξη η οποία αφορά θέματα που ρυθμίζονται από αυτόν ή αντίκειται στις διατάξεις τούτου.

Κάθε παραπομπή στον α.ν. 1731/1939 ή στο ν.δ. 797/1971 ή γενικά στη νομοθεσία περί απαλλοτριώσεων νοείται από την έναρξη ισχύος του παρόντος Κώδικα ότι γίνεται στις αντίστοιχες διατάξεις τούτου».

Τέλος στο άρθρο δεύτερο του Ν. 2882/2001 ορίζεται ότι «Η ισχύς του Κώδικα που κυρώνεται με το άρθρο πρώτο αρχίζει μετά την πάροδο τριών (3) μηνών από τη δημοσίευση του παρόντος στην Εφημερίδα της Κυβερνήσεως».

Η εν λόγω δημοσίευση στην Εφημερίδα της Κυβερνήσεως έγινε στις 02-02-2001.

Από τα πραγματικά περιστατικά που αναφέρονται στην προσφυγή των προσφευγόντων, σε συνδυασμό με τα αναφερόμενα στη νομική σκέψη που προηγήθηκε, αποδεικνύεται, ότι από την επιβολή του ένδικου ρυμοτομικού βάρους το έτος 1993 έως την κατάθεση το έτος 2014 των αιτήσεων ανάκλησης αυτού παρήλθε χρονικό διάστημα είκοσι ενός ετών χωρίς η Διοίκηση να προβεί στην κήρυξη και συντέλεση της επίδικης απαλλοτριώσης, γεγονός που δέχτηκε πολύ ορθά στο σκεπτικό της η πιο πάνω με αριθμό 37/2016 απόφαση του Τριμελούς Διοικητικού Πρωτοδικείου Καβάλας, Τμήμα Α'.

Τέλος, από τα αναφερόμενα παραπάνω στο τελευταίο εδάφιο της παραγράφου 4 του άρθρου 11 του Ν. 2882/2001 προκύπτει, ότι οι αποφάσεις που εκδίδονται στις εν λόγω υποθέσεις είναι ανέκκλητες.

ΓΝΩΜΟΛΟΓΩ

Στην προκειμένη περίπτωση δεν είναι νομικά εφικτή η άσκηση ενδίκου μέσου κατά της πιο πάνω με αριθμό 37/2016 απόφαση του Τριμελούς Διοικητικού Πρωτοδικείου Καβάλας, Τμήμα Α', δεδομένου ότι η εν λόγω απόφαση είναι ανέκκλητη.

Κατά συνέπεια θα πρέπει να εφαρμοστούν όσα ορίζονται στο διατακτικό της από την αρμόδια Τεχνική Υπηρεσία του Δήμου Προσοτσάνης.

Στη συνέχεια καλείται η Οικονομική Επιτροπή ως αρμόδιο όργανο ν' αποφασίσει σχετικά.

Η ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΗ ΕΠΙΤΡΟΠΗ άκουσε την εισήγηση του Προέδρου και έλαβε υπόψη της τις διατάξεις του άρθρου 72 του Ν. 3852/2010

Ακολούθησε διαλογική συζήτηση των μελών

ΑΠΟΦΑΣΙΖΕΙ ΟΜΟΦΩΝΑ

A.-Να μην ασκηθούν ένδικα μέσα από το Δήμο Προσοτσάνης κατά της αριθ.37/2016 απόφασης του τριμελούς Διοικητικού Πρωτοδικείου Καβάλας, Τμήμα Α', δεδομένου ότι η εν λόγω απόφαση είναι ανέκκλητη για τους λόγους που αναφέρονται στο σκεπτικό της παρούσας απόφασης.

B.-Να εφαρμοστούν όσα ορίζονται στο διατακτικό της από την αρμόδια Τεχνική Υπηρεσία του Δήμου Προσοτσάνης

Η απόφαση αυτή πήρε αύξοντα αριθμό 64/2016

Γ' αυτό έχει συνταχθεί το πρακτικό αυτό το οποίο και υπογράφεται όπως ακολουθεί

Ο Πρόεδρος

Ο Γραμματέας

Τα Μέλη

**Ακριβές Απόσπασμα
Ο Δήμαρχος
Ως πρόεδρος της ΟΕ**

ΑΓΓΕΛΟΣ ΛΥΣΣΕΛΗΣ