



Λάρισα 10-07-2014

**ΑΠΟΦΑΣΗ ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΗΣ ΕΠΙΤΡΟΠΗΣ  
ΑΡΙΘΜΟΣ ΑΠΟΦΑΣΗΣ 396**

**ΘΕΜΑ: Έγκριση περιεχομένου ασκηθείσης προσφυγής ενώπιον της Επιτροπής του άρθρου 152 ν. 3463/2006.**

Στη Λάρισα σήμερα 10-07-2014 ημέρα της εβδομάδας Πέμπτη και ώρα 12.30 μ.μ., η Οικονομική Επιτροπή του Δήμου Λαρισαίων, συνήλθε σε συνεδρίαση ύστερα από την με αρ. πρωτ. 67039/04-07-2014 έγγραφη πρόσκληση του Προέδρου αυτής κ. Μαμάκου Αθανασίου, που ορίστηκε με την με αριθμ.311/4-3-2013 απόφαση του Δημάρχου Λάρισας, παρευρεθέντων από τα μέλη οι κ.κ. 1) Αθανάσιος Μαμάκος ως Πρόεδρος, 2) Καφφές Θεόδωρος, 3) Κοτάκου Μαρία, 4) Μπανιός Μάρκος και 5) Ντάβαρη Ευαγγελία.

Η Οικονομική Επιτροπή του Δήμου Λαρισαίων, μετά από συζήτηση σχετικά με το θέμα: Έγκριση περιεχομένου ασκηθείσης προσφυγής ενώπιον της Επιτροπής του άρθρου 152 ν. 3463/2006 και αφού έλαβε υπόψη:

1. Το άρθρο 72 παρ. 1 περ. δ' του Ν.3852/2010.
2. Το με αρ. 68138/10-07-2014 υπηρεσιακό σημείωμα του Γραφείου Δικηγόρων, το οποίο έχει ως εξής:

Με την υπ.αρ. 347/19.6.2014 απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής του Δήμου Λαρισαίων αποφασίστηκε η άσκηση προσφυγής ενώπιον της Επιτροπής του άρθρου 152 ν. 3463/2006 κατά της με αρ.πρωτ. 8564/81371/30.5.2005 απόφαση της Αποκεντρωμένης Διοίκησης Θεσσαλίας – Στερεάς Ελλάδας. Η εν λόγω προσφυγή ασκήθηκε την 27.6.2014 και έλαβε αρ.πρωτοκ 62. Κατόπιν τούτου καλείται η οικονομική επιτροπή να εγκρίνει το περιεχόμενο της πιο πάνω προσφυγής το οποίο έχει επί λέξει ως εξής :

**ΕΝΩΠΙΟΝ ΤΗΣ ΕΠΙΤΡΟΠΗΣ ΤΟΥ ΑΡΘΡΟΥ 152 ΤΟΥ Ν. 3463/2006**

**ΠΡΟΣΦΥΓΗ**

Του Οργανισμού Τοπικής Αυτοδιοίκησης με την επωνυμία «ΔΗΜΟΣ ΛΑΡΙΣΑΙΩΝ», που εδρεύει στη Λάρισα και εκπροσωπείται νόμιμα από το Δήμαρχο του κ. Κων/νο Τζανακούλη

**ΚΑΤΑ**

Της με αριθμό πρωτ. 8564/81371/30-05-2014 Απόφασης της Γενικής Γραμματέως Αποκεντρωμένης Διοίκησης της Περιφέρειας Θεσσαλίας – Στερεάς Ελλάδας με την οποία ακυρώθηκε η υπ. αριθμ. 285/2014 απόφαση του Δημοτικού Συμβουλίου του Δήμου Λαρισαίων.

Με την παρούσα ενιστάμεθα κατά της απόφασης με αριθμ. πρωτ. 8564/81371/30-05-2014 της Αποκεντρωμένης Διοίκησης Θεσσαλίας – Στερεάς Ελλάδας με την οποία ακυρώθηκε η απόφαση αριθμ. 285/2014 απόφαση του Δημοτικού Συμβουλίου του Δήμου Λαρισαίων που αφορά στη «Έγκριση Προγραμματικής Σύμβασης του Δήμου Λαρισαίων με την Κοινωνική Συνεταιριστική Επιχείρηση με την επωνυμία 'Κοινωνική Συνεταιριστική Επιχείρηση Δραστηριοτήτων Αθλητισμού και Τεχνών'», για τους λόγους που αναφέρονται στην προσβαλλόμενη.

Την προσημειούμενη απόφαση, η οποία μας κοινοποιήθηκε στις 5/6/2014, προσβάλλουμε νόμιμα και εμπρόθεσμα και ζητούμε την ακύρωση και εξαφάνισή της για τους κάτωθι νόμιμους και βάσιμους λόγους, αλλά και για όσους θα προσθέσουμε νόμιμα και εμπρόθεσμα :

Από τις διατάξεις του άρθρου 100 του ν. 3852/2010 ( Α'87), μεταξύ άλλων, συνάγεται ότι οι προγραμματικές συμβάσεις είναι συμφωνίες που θέτουν το γενικό πλαίσιο για την οργάνωση και διαχείριση δημοσίων υπηρεσιών και την άσκηση συγκεκριμένης κάθε φορά δραστηριότητας δια μέσου των φορέων της τοπικής αυτοδιοίκησης. Σκοπό έχουν **να διευκολύνουν** τη μελέτη και εκτέλεση έργων και την παροχή υπηρεσιών με αναπτυξιακό χαρακτήρα σε τοπικό επίπεδο προκειμένου **να παρακαμφθούν τυχόν γραφειοκρατικές αγκυλώσεις, ελλείψεις προσωπικού, αλληλοεπικαλύψεις αρμοδιοτήτων και άλλοι ανασταλτικοί παράγοντες που επιβραδύνουν τους ρυθμούς εκτέλεσης των έργων και καθυστερούν την ανάπτυξη και την εν γένει βελτίωση της ποιότητας ζωής των κατοίκων των περιοχών αυτών.** Ο ειδικός δε προσδιορισμός του ελάχιστου περιεχομένου αυτών από το νομοθέτη αποσκοπεί στη διασφάλιση της εξοικονόμησης πόρων με τη διάθεση των απολύτως αναγκαίων χρημάτων, προσώπων, υλικών, κ.λ.π. για την εκτέλεση μελετών, έργων, υπηρεσιών και εν γένει αναπτυξιακών προγραμμάτων καθώς και τη διαφάνεια των μέσω των συμβάσεων αυτών διενεργούμενων χρηματοδοτήσεων (Ε.Σ 2226,2227 / 2011,28, 2651 /2012, ΕΣ VI Τμ. 3236, 390/2013), υπό την προϋπόθεση όμως, όσον αφορά ειδικότερα στις υπηρεσίες, **ότι ο σκοπός τους δεν είναι δυνατόν να επιτευχθεί με άλλο νόμιμο τρόπο και ότι δεν λειτουργούν ως ισοδύναμη ή εναλλακτική με την ειδικά προβλεπόμενη από την κείμενη νομοθεσία διαδικασία επίλυσης του ανακύπτοντος ζητήματος,** διότι σε διαφορετική περίπτωση ο θεσμός της προγραμματικής σύμβασης θα μετατρέποταν σε εργαλείο παράκαμψης των κείμενων διατάξεων (ΕΣ VI Τμ. 4141, 26/2013, 1380, 289, 28/2012). Στο πλαίσιο αυτό οι συμβαλλόμενοι στις συμβάσεις αυτές φορείς οφείλουν αφενός μεν να εκπληρώνουν τις υποχρεώσεις που έχουν αναλάβει και οι οποίες, αλληλοσυμπληρούμενες τελούν σε αναλογία μεταξύ τους, αφετέρου δε να συμβάλλουν κατά το αντιστοιχούν σ' αυτούς μερίδιο στην επίτευξη του επιδιωκόμενου συμβατικού αντικειμένου (ΕΣ Τμ. Μειζ. Επτ. Συνθ. 2769, 2770, 2771/2011, VI Τμ. 607/2012). Ο σκοπός επομένως και η λειτουργία των προγραμματικών συμβάσεων είναι απολύτως διαφορετικός από αυτόν που επιτελείται με τις δημόσιες συμβάσεις υπηρεσιών, από τις οποίες διακρίνονται απολύτως και για τις οποίες η εθνική και η κοινοτική νομοθεσία θέτει ειδικό σύστημα κανόνων δικαίου. Ειδικότερα, κατά την κατάρτιση των προγραμματικών συμβάσεων τα μέρη δεν εκκινούν από αντίθετη αφετηρία συμφερόντων, όπως στις από επαχθή αιτία αμοτεροβαρείς δημόσιες συμβάσεις όπου αποσκοπούν στην ικανοποίηση διακριτών συμφερόντων με προέχον στοιχείο την ανταλλακτική σχέση παροχής και αντιπαροχής, **αλλά από κοινή αφετηρία συμπράττοντας κατά το δυνατόν ισόρροπα για την υλοποίηση των προγραμμάτων ή των υπηρεσιών στο πλαίσιο κοινά εξυπηρετούμενου δημοσίου σκοπού.** Εν προκειμένω δεν υφίσταται χρηματική μετακίνηση με τη μορφή ανταλλάγματος από το Δήμο στην ΚοινΣΕπ, οι δε περιουσιακές μετακινήσεις περιορίζονται στην κάλυψη των απαραίτητων δαπανών για την υλοποίηση του συμβατικού αντικειμένου κατά το λόγο συμμετοχής κάθε συμβαλλόμενου μέρους.

Σύμφωνα με το άρθρο 12 παρ. 5 του Ν.4019/2011 (ΦΕΚ Α 216 30.9.2011) «Κοινωνική Οικονομία και Κοινωνική Επιχειρηματικότητα και λοιπές διατάξεις» οι Κοιν.Σ.Επ. ως συμβαλλόμενοι μπορούν να συνάπτουν προγραμματικές συμβάσεις με αντισυμβαλλόμενους το Δημόσιο ή τον ευρύτερο δημόσιο τομέα και τους Ο.Τ.Α. πρώτου και δεύτερου βαθμού, για την υλοποίηση δράσεων που αναφέρονται στους καταστατικούς σκοπούς των αντισυμβαλλομένων, τηρουμένων, κατά τα λοιπά, των αναφερομένων στο άρθρο 100 του ν. 3852/2010 (Α' 87).

Τέλος, το Σύνταγμα της Ελλάδος στο άρθρο 102 ορίζει :

«1. Η διοίκηση των τοπικών υποθέσεων ανήκει στους οργανισμούς τοπικής αυτοδιοίκησης πρώτου και δεύτερου βαθμού. Υπέρ των οργανισμών τοπικής αυτοδιοίκησης συντρέχει τεκμήριο αρμοδιότητας για τη διοίκηση των τοπικών υποθέσεων. Νόμος καθορίζει το εύρος και τις κατηγορίες των τοπικών υποθέσεων, καθώς και την κατανομή τους στους επί μέρους βαθμούς. Με νόμο μπορεί να ανατίθεται στους οργανισμούς τοπικής αυτοδιοίκησης η άσκηση αρμοδιοτήτων που συνιστούν αποστολή του Κράτους.

2. Οι οργανισμοί τοπικής αυτοδιοίκησης έχουν διοικητική και οικονομική αυτοτέλεια. Οι αρχές τους εκλέγονται με καθολική και μυστική ψηφοφορία, όπως νόμος ορίζει. ....

4. Το Κράτος ασκεί στους οργανισμούς τοπικής αυτοδιοίκησης εποπτεία που συνίσταται αποκλειστικά σε έλεγχο νομιμότητας και δεν επιτρέπεται να εμποδίζει την πρωτοβουλία και την ελεύθερη δράση τους. Ο έλεγχος νομιμότητας ασκείται, όπως νόμος ορίζει.

Στην προκειμένη περίπτωση με την προσβαλλόμενη αποφασίστηκε η ακύρωση της υπ.αρ. 285/2014 απόφασης του Δημοτικού Συμβουλίου του Δήμου Λαρισαίων με την κάτωθι αιτιολογία : « Επειδή στο άρθρο 5 του σχεδίου της προγραμματικής σύμβασης, που αποτελεί αναπόσπαστο μέρος της υπό κρίση απόφασης 285/2014 του Δημοτικού Συμβουλίου του Δήμου Λαρισαίων, και συγκεκριμένα στην παρ. 1 αυτού, δεν προσδιορίζεται το κόστος εφαρμογής των σκοπών της σύμβασης.

Επειδή, η εν λόγω σύμβαση, καίτοι φέρεται ως προγραμματική σύμβαση του άρθρου 100 του Ν. 3852/2010, αποτελεί εξ επαχθούς αιτίας σύμβαση παροχής υπηρεσιών και απευθείας ανάθεση υπηρεσιών από το Δήμο στην Κοιν.Σ.Επ, η οποία αντιβαίνει στις διατάξεις των π.δ 60/2007 και 28/1980 και του άρθρου 209 του Ν. 3463/2006. Στην προκειμένη περίπτωση πρόκειται για απευθείας ανάθεση δημόσιας σύμβασης παροχής υπηρεσιών (υλοποίησης δραστηριοτήτων εκπαίδευσης, αθλητισμού, τεχνών και ψυχοπαιδαγωγικής υποστήριξης), χωρίς δημοσίευση σχετικής προκήρυξης, δίχως να συντρέχει κάποια από τις περιπτώσεις που διαλαμβάνονται στο άρθρο 25 του π.δ 60/2007 για τη νόμιμη προσφυγή στη διαδικασία με διαπραγμάτευση χωρίς δημοσίευση προκήρυξης. Με δεδομένο λοιπόν ότι οι διατάξεις του άρθρου 25 του π.δ 60/2007 έχουν, μέσω του άρθρου 209 παρ. 10 του ν. 3463/2006, ανάλογη εφαρμογή και στις περιπτώσεις σύναψης από μέρους των δήμων συμβάσεων παροχής υπηρεσιών με διαπραγμάτευση χωρίς δημοσίευση σχετικής προκήρυξης, μη νομίμως ανατέθηκε στην επιχείρηση η εκτέλεση της επίμαχης υπηρεσίας, δεδομένου ότι δεν προκύπτει από κανένα στοιχείο του φακέλου και ούτε και ο Δήμος επικαλέσθηκε ότι συντρέχουν οι προϋποθέσεις του άρθρου 25 του π.δ 60/2007 για την προσφυγή στην εξαιρετική διαδικασία της ανάθεσης με διαπραγμάτευση χωρίς τη δημοσίευση προκήρυξης, αλλά αντίθετα προέβη στην ανάθεση απευθείας με τη μορφή της προγραμματικής συμφωνίας του άρθρου 100 του Ν. 3852/2010»

Η παραπάνω αιτιολογία είναι εσφαλμένη, επιπλέον δε η προσβαλλόμενη εσφαλμένα ερμήνευσε τις προπαρατιθέμενες διατάξεις αφού από την επισκόπηση της ένδικης σύμβασης προκύπτει ότι αυτή είναι **γνήσια προγραμματική σύμβαση**, δεδομένου ότι δεν υφίσταται χρηματική μετακίνηση από το Δήμο Λαρισαίων προς την αντισυμβαλλόμενη Κοιν.Σ.Επ και για το λόγο αυτό δεν προσδιορίζεται στη σύμβαση το κόστος εφαρμογής των σκοπών της σύμβασης.

Επιπλέον, δεν υποκρύπτεται σύμβαση παροχής υπηρεσιών και για τους κάτωθι λόγους :

Α) Δεν υφίσταται αθέμιτος ανταγωνισμός με άλλες Κοιν.Σ.Επ, διότι, όπως προκύπτει από το με αρ.πρωτ. 21361/1175/26-6-2014 έγγραφο του Τμήματος Μητρώου Κοινωνικής Οικονομίας του Υπουργείου Εργασίας Κοινωνικής Ασφάλισης και Πρόνοιας δεν υφίσταται στο Νομό Λάρισας άλλη όμοια επιχείρηση

Β) Υφίσταται ανεπάρκεια του Δήμου μας σε προσωπικό καθόσον δεν υφίστανται το απαιτούμενο μόνιμο προσωπικό, με αποτέλεσμα ο Δήμος να είναι αδύνατο να υλοποιήσει μόνος του τους σκοπούς της προγραμματικής σύμβασης. Ως εκ τούτου υφίστανται αντικειμενικοί λόγοι για τους οποίους καθίσταται αδύνατη η άσκηση εκ μέρους του Δήμου της σχετικής αρμοδιότητας.

Γ) Οι διατάξεις του ΟΕΥ του Δήμου δεν απαγορεύουν την ανάθεση, στο πλαίσιο προγραμματικής σύμβασης, την υλοποίηση δραστηριοτήτων εκπαίδευσης, αθλητισμού, τεχνών και ψυχοπαιδαγωγικής υποστήριξης σε Κοιν. Σ.Επ. Επιπλέον υφίσταται περί του αντιθέτου ρητή πρόβλεψη στο άρθρο 12 παρ. 5 του Ν.4019/2011. Σε κάθε δε περίπτωση, την ανώτατη εποπτεία και το συντονισμό των δράσεων της σύμβασης διατηρεί ο Δήμος Λαρισαίων, αφού σύμφωνα με το άρθρο 6 του σχεδίου της σύμβασης οι εκπρόσωποι του Δήμου αποτελούν την πλειοψηφία των μελών της Επιτροπής παρακολούθησης.

Αλλως και όλως επικουρικός, στην περίπτωση που κριθεί ότι πρόκειται περί συμβάσεως απευθείας ανάθεσης υπηρεσιών, συντρέχουν οι προϋποθέσεις του άρθρου 25 π.δ 60/2007 (παρ. 1 περ β και γ), αφού για τεχνικούς λόγους η σύμβαση μπορεί να ανατεθεί μόνο σε συγκεκριμένο φορέα. Αυτό προκύπτει από το ότι δεν υφίσταται στο Νομό Λάρισας άλλη όμοια επιχείρηση, από

το ότι η έως τώρα εμπειρία έχει αποδείξει ότι τα μέλη της αντισυμβαλλόμενης Κοιν.Σ.Επ διαθέτουν την απαραίτητη τεχνογνωσία και έχουν επιδείξει άριστο πνεύμα συνεργασίας στα αντίστοιχα προγράμματα του ΔΟΠΑΕΛ, έχουν δε συνδεθεί με τους εκπαιδευόμενους και αθλούμενους συμπολίτες, πράγμα ιδιαίτερα χρήσιμο για την επίτευξη των στόχων της συνεργασίας.

Τέλος, υφίστατο κατεπείγουσα ανάγκη συνέχισης των προγραμμάτων, καθόσον βρισκόμασταν στη μέση της χρονιάς και υφίστατο κίνδυνος να σταματήσουν τα προγράμματα.

Επειδή ο έλεγχος νομιμότητας της απόφασης του Δημοτικού μας Συμβουλίου υπερέβη τα επιβαλλόμενα από το Σύνταγμα όρια, αφού δεδομένης της μη περιουσιακής μετακίνησης από το Δήμο στην αντισυμβαλλόμενη Κοιν. Σ.Επ, παραβιάζονται ευθέως οι παρ. 2 και 4 του άρθρου 102 του Συντάγματος.

Επειδή από τα παραπάνω προκύπτει ότι η επίδικη σύμβαση ακυρώθηκε και κατά παράβαση του νόμου (εσφαλμένη ερμηνεία των προαναφερόμενων διατάξεων) και με εσφαλμένη αιτιολογία.

Επειδή η άσκηση της παρούσας προσφυγής αποφασίστηκε με την υπ.αρ 347/2014 απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής του Δήμου Λαρισαίων.

Επειδή η παρούσα είναι νόμιμη, βάσιμη και αληθινή.

**ΓΙΑ ΤΟΥΣ ΛΟΓΟΥΣ ΑΥΤΟΥΣ**

Και με τη ρητή επιφύλαξη παντός νομίμου δικαιώματος μας

**ΑΙΤΟΥΜΑΣΤΕ**

Να γίνει δεκτή η παρούσα Προσφυγή μας.

Να ακυρωθεί η προσβαλλόμενη πράξη. Να κριθεί νόμιμη η υπ. αριθμ. 285/2014 απόφαση του Δημοτικού Συμβουλίου του Δήμου Λαρισαίων.

Να διαταχθούν τα νόμιμα.

Να κληθούμε κατά τη συζήτηση της παρούσας.

3. Τη δήλωση του Δημοτικού Συμβούλου κ. Καφφέ Θεόδωρου ότι ψηφίζει ΛΕΥΚΟ.

### **ΑΠΟΦΑΣΙΣΕ ΚΑΤΑ ΠΛΕΙΟΨΗΦΙΑ**

Εγκρίνει το περιεχόμενο της ασηκθεισης προσφυγής ενώπιον της Επιτροπής του άρθρου 152 ν. 3463/2006 κατά της με αρ.πρωτ. 8564/81371/30.5.2005 απόφαση της Αποκεντρωμένης Διοίκησης Θεσσαλίας – Στερεάς Ελλάδας.

Αποφασίστηκε, αναγνώσθηκε και υπογράφηκε.

### **Η ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΗ ΕΠΙΤΡΟΠΗ**

**Ο ΠΡΟΕΔΡΟΣ**

**ΤΑ ΜΕΛΗ**

**ΑΘΑΝΑΣΙΟΣ ΜΑΜΑΚΟΣ**

**ΚΑΦΦΕΣ ΘΕΟΔΩΡΟΣ  
ΚΟΤΑΚΟΥ ΜΑΡΙΑ  
ΜΠΑΝΙΟΣ ΜΑΡΚΟΣ  
ΝΤΑΒΑΡΗ ΕΥΑΓΓΕΛΙΑ**