

ΑΠΟΣΠΑΣΜΑ

Από το πρακτικό της αριθμ. 20/2022 Συνεδρίασης του Δ.Σ.
του Δημοτικού Λιμενικού Ταμείου Λευκάδος

Αριθμ. Απόφασης 186/2022

Στη Λευκάδα σήμερα την 8^η του μηνός Δεκεμβρίου του έτους 2022, ημέρα Πέμπτη και ώρα 10:00, στην αίθουσα συνεδριάσεων επιτροπών του Δήμου Λευκάδας, συνήλθε σε τακτική συνεδρίαση το Διοικητικό Συμβούλιο του Δημοτικού Λιμενικού Ταμείου Λευκάδος, ύστερα από την αριθμ. 1962/2-12-2022 πρόσκληση του Προέδρου του Διοικητικού Συμβουλίου, η οποία επιδόθηκε νόμιμα σε κάθε μέλος του Δ.Σ., σύμφωνα με τις διατάξεις του αρ. 67 του Ν.3852/2010, όπως έχει τροποποιηθεί και ισχύει.

Διαπιστώθηκε ότι υπάρχει νόμιμη απαρτία, καθώς από τα εννέα (9) μέλη συμμετείχαν πέντε (5) μέλη:

ΠΑΡΟΝΤΕΣ

1. Χαράλαμπος Καλός, Πρόεδρος
2. Γεώργιος Σολδάτος, Αντιπρόεδρος
3. Νικόλαος Βικέντιος, Μέλος
4. Χαρίλαος Σολδάτος, Μέλος
5. Ελευθερία Ρούσσου, Μέλος

ΑΠΟΝΤΕΣ

1. Κωνσταντίνος Καββαδάς, Μέλος
2. Ακριβούλα Πολίτη, Μέλος
3. Αθανάσιος Κονιδάρης, Μέλος
4. Ευάγγελος Χαλικιάς, Μέλος

Μετά τη συζήτηση του 1^{ου} Η.Δ. θέματος προσήλθε ο Κ. Σέρβος.

Το 2^ο θέμα Η.Δ. ομόφωνα μετατέθηκε και συζητήθηκε 4^ο.

Τα πρακτικά τηρήθηκαν από την υπάλληλο του Δ.Λ.Τ.Λ. Γεωργία Διαμάντη.

ΘΕΜΑ 2^ο Η.Δ.: Ενημέρωση, συζήτηση και λήψη απόφασης περί ανάκλησης των αριθμ. 10/2020 και 22/2021 αποφάσεων Δ.Σ. του Δ.Λ.Τ.Λ.

Ο Πρόεδρος ενημερώνει το Δ.Σ. σχετικά με θέματα που προέκυψαν μετά από 31-10-2022 Πόρισμα της Ομάδας Εργασίας που συστήθηκε με την υπ' αριθμ. πρωτ. 21466/2022 απόφαση Δημάρχου Λευκάδας.

Στη συνέχεια, εισηγούμενος το θέμα, αναφέρει ότι ζητήθηκε από τη Νομική Υπηρεσία του Δήμου Λευκάδας γνωμοδότηση ως προς οφειλόμενες ενέργειες του Δ.Σ. του Δ.Λ.Τ.Λ. αναφορικά με την ανάκληση των αριθμ. 10/2020 και 22/2021 αποφάσεων Δ.Σ. του Δ.Λ.Τ.Λ..

Κατόπιν ο Πρόεδρος καταθέτει στο σώμα τη γνωμοδότηση της Νομικής Υπηρεσίας, η οποία αποτελεί και την εισήγηση του Προέδρου για το θέμα:

1. Επειδή, όπως γίνεται παγίως δεκτό, η αρχή της νομιμότητας επιβάλλει στη Διοίκηση την ανάκληση κάθε διοικητικής πράξεως που εκδόθηκε κατά παράβαση της κείμενης νομοθεσίας, ενώ η αρχή της προστασίας της δικαιολογημένης εμπιστοσύνης απαιτεί τη διατήρηση της ισχύος των ευμενών για τον καλόπιστο διοικούμενο πράξεων. Σύνθεση των αρχών αυτών συνιστούν οι γενικές αρχές ανακλήσεως των διοικητικών πράξεων, σύμφωνα με τις οποίες και οι ευμενείς διοικητικές πράξεις ανακαλούνται, μέσα σε εύλογο χρόνο από την έκδοσή τους (ΣΕ 2403/1997 Ολομ., 1931/2015, 4225/2013, 3269/2010, 1501/2008 κ.ά.). Εξάλλου, με το άρθρο μόνο παρ. 1 του α.ν. 261/1968 (Α 12) ορίστηκε ότι: «Ατομικά διοικητικά πράξεις, εκδοθείσαι κατά παράβαση νόμου, ανακαλούνται υπό της Διοικήσεως ελευθέρως και άνευ οιασδήποτε διά το Δημόσιον συνεπείας, εντός ευλόγου από της εκδόσεως αυτών χρόνου. Επιφυλασσομένων των ειδικώς, άλλως οριζουσών, διατάξεων της κείμενης νομοθεσίας, χρόνος ήσων της 5ετίας τουλάχιστον από της εκδόσεως των κατά τα άνω ανακλητέων πράξεων, εν ουδεμιά περιπτώσει δύναται να θεωρηθή ως μη εύλογος προς ανάκλησιν, ανεξαρτήτως τυχόν κτήσεως υπό τρίτων βάσει αυτών οιοδήποτε δικαιώματος». Σύμφωνα με τη διάταξη αυτή, η ανάκληση διοικητικής

πράξεως σε χρόνο μικρότερο της πενταετίας από την έκδοσή της θεωρείται ότι γίνεται οπωσδήποτε εντός ευλόγου χρόνου.

2. Επειδή, σύμφωνα με το αρ. 21 Κώδικα Διοικητικής Διαδικασίας (ν. 2690/1999), αρμόδιο για την ανάκληση διοικητικής πράξης είναι το όργανο που εξέδωσε αυτήν. Συνεπώς, σαφής εκ του νόμου διαδικαστική προϋπόθεση για την ανάκληση των αριθμ. 10/2020 και 22/2021 αποφάσεων είναι η λήψη απόφασης του Δ.Σ. του Δημοτικού Λιμενικού Ταμείου Λευκάδας με την οποία θ' ανακαλούνται οι αποφάσεις αυτές. Με βάση την δεύτερη παράγραφο της ως άνω διάταξης, για την ανάκληση δεν απαιτείται η τήρηση της διαδικασίας που προβλέπεται για την έκδοση της πράξης, εκτός αν ανακαλείται πράξη νόμιμη ή παράνομη, ύστερα από εκτίμηση πραγματικών περιστατικών. Εν προκειμένω, όμως, οι εκδοθείσες πράξεις, δεν προέβλεπαν κάποια προηγούμενη διαδικασία (γνωμοδότηση κλπ.), συνεπώς το συγκεκριμένο σκέλος της επίμαχης διάταξης είναι άνευ αντικειμένου.

3. Επειδή η σκοπούμενη ανάκληση θα λάβει χώρα εντός των χρονικών ορίων (πενταετία) που τίθενται με τον α.ν. 261/1968.

4. Επειδή ορθώς γίνεται δεκτό ότι δεν απαιτείται η τήρηση της διαδικασίας προηγούμενης ακρόασης, σε περίπτωση που η έκδοση διοικητικής πράξης (και ανακλητικής προηγούμενης) δεν συναρτάται με υποκειμενική συμπεριφορά του διοικουμένου, αλλά στηρίζεται σε αντικειμενικά δεδομένα (ΣτΕ 2273/2019, ΤΝΠ-SakkoulasOnline).

5. Επειδή η ανάκληση είναι εν προκειμένω εφικτή, δίχως να τίθεται ζήτημα δικαιολογημένης εμπιστοσύνης του διοικουμένου και τούτο διότι οι προς ανάκληση πράξεις δεν είναι εκτελεστές, συνεπώς δεν έχουν δημιουργήσει δικαιώματα υπέρ του παραχωρησιούχου (αφού προ της έγκρισής της, η πράξη παραχώρησης δεν παράγει κανένα έννομο αποτέλεσμα: ΣτΕ 1162/1988), ενώ, παράλληλα, δεν έχει διαδράμει σημαντικός χρόνος από την έκδοσή τους και, τέλος, η ανάκληση είναι σύμφωνη με το σαφές περιεχόμενο της διακήρυξης που ήταν εξ αρχής γνωστό στην εταιρεία που συμμετείχε στο διαγωνισμό και μάλιστα ανεπιφύλακτα σύμφωνα με ρητό όρο της διακήρυξης.

6. Λαμβάνοντας υπ' όψιν επίσης:

α) Το από 31-10-2022 Πόρισμα της Ομάδας Εργασίας που συστήθηκε νόμιμα με την υπ' αριθμ. πρωτ. 21466/2022 (ΑΔΑ: 6ΕΜ5ΩΛΙ-ΒΥΦ) Απόφαση του κ. Δημάρχου Λευκάδας.

β) Το γεγονός ότι οι υπ' αριθμ. 10/2020 και 22/2021 αποφάσεις του Δ.Σ. του Δημοτικού Λιμενικού Ταμείου Λευκάδας πρέπει ν' ανακληθούν, διότι:

- Δεν προσδιορίζουν με σαφήνεια τον παραχωρούμενο χώρο, αφού δεν συνοδεύονται από τοπογραφικό διάγραμμα νομίμως θεωρημένο, το οποίο να απεικονίζει ευκρινώς και διακριτά τον αιτούμενο για παραχώρηση χώρο σε σχέση με τις εγκεκριμένες οριογραμμές αιγιαλού - παραλίας και Χερσαίας Ζώνης Λιμένα και την ακριβή έκτασή του σε τετραγωνικά μέτρα. Έτσι, δεν πληρούνται οι προϋποθέσεις που τίθενται στην υπ' αριθμ. 8321.6/01/12 και από 12.03.2012 εγκύκλιο. Γι' αυτό και το Υπουργείο απέστειλε έγγραφο ζητώντας διευκρινίσεις αναφορικά με το ακριβές εμβαδόν του παραχωρούμενου χώρου.
- Οι ανωτέρω αποφάσεις, στις οποίες γίνεται αναφορά σε παραχωρούμενο κοινόχρηστο χώρο εμβαδού 8.400 τ.μ., ο οποίος περιλαμβάνει, πέραν των δύο κτιρίων και του διαμορφωμένου υπαίθριου χώρου και τους αδιαμόρφωτους χώρους της (φυσικό έδαφος, αμμώδες ή άλλο), είναι σε κάθε περίπτωση αντίθετες με την υπ' αριθμ. 1469/2017 διακήρυξη, στην οποία ορίζεται σαφώς και επί λέξει, στον όρο 2 αυτής, ότι: «Ειδικότερα, οι χώροι των οποίων θα παραχωρηθεί το ιδιαίτερο δικαίωμα χρήσης και αφορούν την παρούσα είναι: Όσον αφορά στο πρώτο κτίριο: Συγκρότημα εγκαταστάσεων πλαζ κύριας χρήσης. Όσον αφορά στο δεύτερο κτίριο: 1) αίθουσα για την εξυπηρέτηση τριακοσίων (300) ατόμων, 2) μαγειρεία και εστιατόριο, 3) W.C., ανδρών και γυναικών, 4) αποδυτήρια – W.C., ντους προσωπικού, 5) υπόγειο με δύο αποθήκες και χώρο κεντρικής θέρμανσης, 6) διαμορφωμένοι υπαίθριοι χώροι.» Έτσι, οι αδιαμόρφωτοι υπαίθριοι χώροι (φυσικό έδαφος, αμμώδες ή άλλο), οι οποίοι ευρίσκονται εντός της χερσαίας ζώνης λιμένα, όπως αυτή έχει

αποτυπωθεί, προφανώς εξαιρούνται και δεν αποτελούν αντικείμενο της διακήρυξης.

γ) Την υπ' αριθμ. 935/2022 απόφαση του ΣτΕ, στην οποία συμμετείχε και η ανάδοχος εταιρεία ως διάδικος (παρεμβαίνουσα), με την οποία κρίθηκε ότι οι πράξεις παραχώρησης δεν αποτελούν εκτελεστές διοικητικές πράξεις, προ της εγκρίσεώς τους, σύμφωνα με τον νόμο, και, σε κάθε περίπτωση, δεν σχετίζονται με υποκειμενική συμπεριφορά της αναδόχου εταιρείας. Συνεπώς, δύνανται ν' ανακληθούν, δίχως ν' απαιτείται διαδικασία προηγούμενης ακρόασης της αναδόχου εταιρείας.

δ) Το γεγονός ότι η παραχωρούμενη χερσαία ζώνη λιμένος σχετίζεται με τη λειτουργία της παραλίας «Κάστρο» και επομένως η ουσιαστική κοινοχρησία της σχετίζεται με το δημόσιο συμφέρον, υπό την έννοια της χρήσης από αόριστο αριθμό πολιτών και επισκεπτών του Δήμου Λευκάδας.

Προτείνεται να ανακληθούν οι υπ' αριθμ. 10/2020 (ως προς το Γ σκέλος της) και 22/2021 αποφάσεις του Δ.Σ. του Δ.Λ.Τ.Λ..

Η Λιμενάρχης κ. Ε. Ρούσσου ανέφερε ότι δεν διαφωνεί με την εισήγηση, αλλά το θέμα έχει πάρει πολιτικό χαρακτήρα, γι' αυτό θα ψηφίσει «παρών».

Το Διοικητικό Συμβούλιο λαμβάνοντας υπόψη:

α) την εισήγηση του Προέδρου,

β) το Β.Δ. 14/19-1-39 (ΦΕΚ 24^Α) «Περί κωδικοποίησης των περί Λιμενικών Ταμείων κείμενων διατάξεων»,

γ) το αρ. 244 του Ν.3463/2006 (ΦΕΚ 114^Α) «Κύρωση του Κώδικα Δήμων και Κοινοτήτων»,

δ) το αρ. 24 του Ν.2971/2001 (ΦΕΚ 285^Α) «Αιγιαλός, παραλία και άλλες διατάξεις», όπως έχει τροποποιηθεί και ισχύει,

ε) την αρ. 8321.6/01/12/12-3-2012 (ΑΔΑ: Β443Φ-Ω4Β) εγκύκλιο του ΥΠ.Α.Α.Ν./Γ.Γ.Λ.Π./Δ.Ο.Λ.Ε.Λ. Β',

στ) την αρ. 8146/9-6-1970 (ΦΕΚ 175^Α) απόφαση Νομάρχη Λευκάδος «Περί καθορισμού νέας χερσαίας ζώνης λιμένος Λευκάδος»,

ζ) την αριθμ. 1469/16-10-2017 διακήρυξη πλειοδοτικού διαγωνισμού,

η) την αριθμ. 10/2020 (ΑΔΑ: ΨΖΛΔΟΡΛΠ-ΟΨ9) απόφαση Δ.Σ.,

θ) την αριθμ. 22/2021 (ΑΔΑ: 925ΦΟΡΛΠ-020) απόφαση Δ.Σ.,

ι) το αριθμ. 26898/2-12-2022 έγγραφο Νομικής Υπηρεσίας Δήμου Λευκάδας,

ΑΠΟΦΑΣΙΖΕΙ ομόφωνα

Ανακαλεί τις αριθμ. 10/2020 (ΑΔΑ: ΨΖΛΔΟΡΛΠ-ΟΨ9) ως προς το Γ σκέλος της και 22/2021 (ΑΔΑ: 925ΦΟΡΛΠ-020) αποφάσεις Δ.Σ. του Δ.Λ.Τ.Λ., για τους λόγους που αναφέρονται στην εισήγηση.

Η κ. Ε. Ρούσσου ψήφισε «παρών».

Η απόφαση αυτή έλαβε αριθμό 186/2022. Αφού συντάχθηκε το παρόν, διαβάστηκε και υπογράφηκε ως ακολούθως.

Ο ΠΡΟΕΔΡΟΣ

ΤΑ ΜΕΛΗ

*Ακριβές απόσπασμα
Λευκάδα, 8/12/2022
Ο Πρόεδρος του Δ.Σ.*

Χαράλαμπος Καλός