INFORMATICS DEVELOPMENT AGENCY
Digitally signed by INFORMATICS DEVELOPMENT AGENCY
Date: 2019.04.08 09:17:40 EEST
Reason:
Location: Athens

ΑΔΑ:

ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ
ΑΠΟΚΕΝΤΡΩΜΕΝΗ
ΔΙΟΙΚΗΣΗ ΗΠΕΙΡΟΥ-ΔΥΤΙΚΗΣ ΜΑΚΕΔΟΝΙΑΣ
ΓΕΝΙΚΗ ΔΙΕΥΘΥΝΣΗ
ΕΣΩΤΕΡΙΚΗΣ ΛΕΙΤΟΥΡΓΙΑΣ
ΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΔΙΟΙΚΗΣΗΣ

ΤΜΗΜΑ ΔΙΟΙΚΗΤΙΚΟΥ-ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΟΥ Ν. ΚΟΖΑΝΗΣ

Κοζάνη, 5-4-2019

Αρ.. Πρ.–49993-

(Σχετ. Αρ. Πρωτ. 6660, 9563,12795,15838, 25431, 25433)

Ταχ. Δ/νση : ΖΕΠ Κοζάνης
Ταχ. Κώδικας : 501 00
Πληροφορίες : Τ. Ζάρα
Τηλέφωνο : (24610)-53161
Fax : (24610)-53153
E-mail : zaratria@apdhp-dm.gov.gr

ΘΕΜΑ : Εξέταση της προσφυγής του Σωματείου Εργαζομένων της ΔΕΤΗΠ Εορδαίας, που εδρεύει στην Πτολεμαΐδα, κατά της αριθμ. 345/2018 απόφασης του Δημοτικού Συμβουλίου Εορδαίας, περί συγχώνευσης των δύο δημοτικών επιχειρήσεων, ήτοι της ΔΕΥΑ και ΔΕΤΗΠ Δήμου Εορδαίας.

Α Π Ο Φ Α Σ Η

Ο Συντονιστής Αποκεντρωμένης Διοίκησης Ηπείρου-Δυτικής Μακεδονίας

Έχοντας υπόψη :

1. Την από 29-1-2019 προσφυγή του Σωματείου Εργαζομένων της ΔΕΤΗΠ Εορδαίας, που εδρεύει στην Πτολεμαΐδα, κατά της αριθμ. 345/2018 απόφασης του Δημοτικού Συμβουλίου Εορδαίας, η οποία κατατέθηκε στην Υπηρεσία μας, στις 30-1-2019, και με την οποία ζήτησε την ακύρωσή για τους λόγους που αναφέρονται σ' αυτήν.

2. Την προαναφερθείσα απόφαση, με την οποία αποφασίστηκε η συγχώνευση των δύο Δημοτικών Επιχειρήσεων σκοπού του Δήμου Εορδαίας, ήτοι της ΔΕΥΑ Εορδαίας και της ΔΕΤΗΠ Εορδαίας.

3. Τις ισχύουσες σήμερα διατάξεις των άρθρων 1 παρ. 27 υποπαρ. Α2, 6 παρ. 1 περ. iii, 109, 111, 214, 215, 225, 226, 227 και 238 του Ν. 3852/2010 «Νέα Αρχιτεκτονική της Αυτοδιοίκησης και της Αποκεντρωμένης Διοίκησης-Πρόγραμμα Καλλικράτης»

4. Τις διατάξεις του άρθρου 28 και 28 Α του Ν. 4325/2015 «Εκδημοκρατισμός της Διοίκησης – Καταπολέμηση Γραφειοκρατίας και Ηλεκτρονική Διακυβέρνηση. Αποκατάσταση αδικιών και άλλες διατάξεις».

5. Τις διατάξεις του άρθρου 24 του ΠΔ. 141/2010 «Οργανισμός της Αποκεντρωμένης Διοίκησης Ηπείρου-Δυτικής Μακεδονίας».

6. Τις διατάξεις των ΠΔ με αριθμ. 361/1981 και 473/1985 περί σύστασης και τροποποίησης αντίστοιχα της αρχικής πράξης της επιχείρησης ίδρυσης και αποχέτευσης του νυν Δήμου Εορδαίας, με την επωνυμία «Δημοτική Επιχείρηση Ύδρευσης και Αποχέτευσης Πτολεμαΐδας» και των αριθμ. 8421/560/1-3-2012 και 77320/4350/12-1-2015 αποφάσεων του Γενικού Γραμματέα Αποκεντρωμένης Διοίκησης Ηπείρου-Δυτικής Μακεδονίας, περί τροποποίησης της επωνυμίας της ανωτέρω επιχείρησης σε «ΔΗΜΟΤΙΚΗ ΕΠΙΧΕΙΡΗΣΗ ΥΔΡΕΥΣΗΣ - ΑΠΟΧΕΤΕΥΣΗΣ ΕΟΡΔΑΙΑΣ» και επέκτασης της χωρικής αρμοδιότητας αυτής, που δημοσιεύτηκαν αντίστοιχα στα ΦΕΚ 100/τ. Α΄/16-4-1981, 169/τ. Α΄/7-10-1985 651/τ.Β΄/7-3-2012 και 103/τ΄ Β΄/20-1-2015.

7. Τις διατάξεις της αριθμ. Ε. 4433/17-2-1994 συστατικής πράξης της ΔΕΤΗΠ καθώς και της αριθμ. 69/2011 πράξης προσαρμογής του Καταστατικού της ανωτέρω Δημοτικής Επιχείρησης Τηλεθέρμανσης βάσει του άρθρου 111 Ν.3852/2010, που δημοσιεύτηκαν αντίστοιχα στα ΦΕΚ 262/τ. Β΄/12-4-1994 και 3032//τ.Β΄/30-12-2011 και η οποία μετονομάστηκε με τη δεύτερη απόφαση σε «ΔΗΜΟΤΙΚΗ ΕΠΙΧΕΙΡΗΣΗ ΤΗΛΕΘΕΡΜΑΝΣΗΣ ΠΤΟΛΕΜΑΪΔΑΣ –ΔΗΜΟΥ ΕΟΡΔΑΙΑΣ (Δ.Ε.ΤΗ.Π)».

8. Τις αριθμ. 60/30-12-2010 και 15/2-2-2011 εγκυκλίους του Υπουργείου Εσωτερικών, Αποκέντρωσης και Ηλεκτρονικής Διακυβέρνησης και την αριθμ. 27/13-8-2018 εγκύκλιο του Υπουργείου Εσωτερικών, αναφορικά με τον έλεγχο νομιμότητας πράξεων ΟΤΑ και αναζήτησης πειθαρχικής ευθύνης αιρετών μέχρι την έναρξη λειτουργίας της Αυτοτελούς Υπηρεσίας Εποπτείας ΟΤΑ.

9. Το αριθμ. 826/16-1-2019 έγγραφο του Δήμου Εορδαίας, με το οποίο απεστάλη για έλεγχο νομιμότητας η προσβαλλόμενη απόφαση.

10. Τα αριθμ. 9563/23-1-2019 και 15838/5-2-2019 έγγραφα του Τμήματος Διοικητικού Οικονομικού Κοζάνης, με τα οποία ζητήθηκαν από το Δήμο Εορδαίας απόψεις για την προσβαλλόμενη απόφαση και ασκηθείσα προσφυγή αντίστοιχα.

11. Τα αριθμ. 3691 και 3693/12-2-2019 έγγραφα του Δήμου Εορδαίας, με τα οποία δόθηκαν οι απόψεις του για την ασκηθείσα προσφυγή.

12. Τη λοιπή αλληλογραφία του φακέλου.

Επειδή σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 225 παρ. 1 του Ν. 3852/2010 ορίζεται ότι «1. Οι αποφάσεις των συλλογικών οργάνων των δήμων και των περιφερειών, καθώς και των Ν.Π.Δ.Δ. αυτών, αποστέλλονται υποχρεωτικά για έλεγχο νομιμότητας στην ΑΥΕ Ο.Τ.Α., εφόσον αφορούν: α) ρυθμίσεις κανονιστικού περιεχομένου, β) την ανάθεση έργων, υπηρεσιών, μελετών και προμηθειών, αν το τίμημα υπερβαίνει το ποσό των εξήντα χιλιάδων (60.000) ευρώ χωρίς Φ.Π.Α., γ) την αγορά και εκποίηση, λόγω πώλησης ή δωρεάς κατά κυριότητα, ακινήτων, δ) την

κήρυξη αναγκαστικών απαλλοτριώσεων, ε) τη μίσθωση ακινήτων από τρίτους, στ) τη σύναψη πάσης φύσεως δανείων, ζ) την ίδρυση πάσης φύσεως νομικών προσώπων, τη συμμετοχή σε υφιστάμενα νομικά πρόσωπα, καθώς και τη λύση και τη θέση σε εκκαθάριση νομικών προσώπων, η) τη σύναψη προγραμματικών συμβάσεων, με την επιφύλαξη του τελευταίου εδαφίου της περίπτωσης α' της παραγράφου 1 του άρθρου 100 θ) τη διεξαγωγή δημοτικού ή περιφερειακού δημοψηφίσματος…..3. Ο Επόπτης Ο.Τ.Α. ελέγχει τη νομιμότητα της απόφασης μέσα σε αποκλειστική προθεσμία τριάντα (30) ημερών από την περιέλευσή της στην ΑΥΕ Ο.Τ.Α. και εκδίδει υποχρεωτικά ειδική πράξη. Η μη έκδοση της ειδικής πράξης του προηγούμενου εδαφίου συνιστά πειθαρχικό παράπτωμα του Επόπτη Ο.Τ.Α.»

Επειδή περαιτέρω σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 226 παρ. 1 και 2 του Ν.3852/2010 ορίζεται ότι «1. Ο Επόπτης Ο.Τ.Α. μπορεί αυτεπαγγέλτως να ακυρώσει οποιαδήποτε απόφαση των συλλογικών ή μονομελών οργάνων των δήμων, των περιφερειών, των νομικών προσώπων αυτών, καθώς και των συνδέσμων τους, για λόγους νομιμότητας, μέσα σε προθεσμία δύο (2) μηνών αφότου η απόφαση έχει δημοσιευτεί ή εκδοθεί. 2. Οι δήμοι, οι περιφέρειες, οι σύνδεσμοι και τα νομικά πρόσωπα αυτών υποχρεούνται να παρέχουν αμελλητί κάθε στοιχείο που ζητείται από την ΑΥΕ Ο.Τ.Α. με σκοπό την άσκηση του ελέγχου νομιμότητας.»

Επειδή, σύμφωνα με τις διατάξεις των άρθρων 227 και 238 του Ν. 3852/2010, ορίζεται ότι οποιοσδήποτε έχει έννομο συμφέρον μπορεί να προσβάλει, με ειδική διοικητική προσφυγή, τις αποφάσεις των συλλογικών και μονομελών οργάνων των δήμων, των Περιφερειών, των νομικών προσώπων αυτών και των συνδέσμων αυτών για λόγους νομιμότητας, μέσα σε προθεσμία δεκαπέντε (15) ημερών από τη δημοσίευση της απόφασης ή την ανάρτησή της στο διαδίκτυο ή την κοινοποίησή της ή αφότου έλαβε γνώση, ο δε Συντονιστής της Αποκεντρωμένης Διοίκησης, ο οποίος, μέχρι την έναρξη λειτουργίας της ΑΥΕ ΟΤΑ, ασκεί τις αρμοδιότητες του Επόπτη ΟΤΑ, κατ' άρθρα 225 έως 227 του ανωτέρω νόμου, εξετάζει την προσφυγή και αποφαίνεται επ' αυτής, μέσα σε αποκλειστική προθεσμία δύο (2) μηνών από την υποβολή της.

Επειδή, όπως έχει ήδη νομολογηθεί, παρά τη γραμματική διατύπωση της διάταξης του άρθρου 227 του Ν. 3852/2010, η δίμηνη προθεσμία για την εξέταση της προσφυγής αρχίζει από την περιέλευση στη διοίκηση πλήρους φακέλου της προς έλεγχο πράξεως. Και τούτο διότι στην περίπτωση που λείπουν κάποια στοιχεία ή οι απόψεις των άμεσα ενδιαφερομένων και ζητηθεί ή αποστολή ή η συμπλήρωσή τους, η αποκλειστική αυτή προθεσμία αρχίζει από την περιέλευση αυτών, εφόσον έκτοτε είναι δυνατόν να διαμορφωθεί ολοκληρωμένη κρίση για τη νομιμότητα ή μη της πράξης (ΣτΕ 2242/08, 2115/09, 1530/06, 637/02, 2484/01, Π. Ζυγούρη ερμην. Ν. 3852/10 τόμ. Β΄ σελ. 43), στην κρινόμενη δε υπόθεση ο πλήρης φάκελος και οι απόψεις περιήλθαν στην Υπηρεσία μας στις 20-2-2019.

Επειδή η προσφυγή ασκήθηκε εμπρόθεσμα εντός της προβλεπόμενης από το νόμο αποκλειστικής προθεσμίας των δεκαπέντε (15) ημερών, από τότε που η προσβαλλόμενη πράξη δημοσιεύτηκε, ήτοι στις 15-1-2019, η δε προσφυγή κατατέθηκε στην Υπηρεσία μας στις 30-1-2019, και έλαβε αυτή αριθμό πρωτοκόλλου 12759/30-1-2019.

Επειδή απαραίτητη προϋπόθεση για το παραδεκτό ασκήσεως μιας προσφυγής είναι να έχει ο προσφεύγων έννομο συμφέρον, το οποίο πρέπει να είναι α) προσωπικό, ήτοι να υπάρχει ειδικός δεσμός μεταξύ του προσφεύγοντος και της προσβαλλόμενης πράξης, λόγω της σχέσης του προς τη νομική ή πραγματική κατάσταση, την οποία θίγει κατά τρόπο βλαπτικό η πράξη ή η

παράλειψη, β) άμεσο, ήτοι να συνδέεται με το πρόσωπο του προσφεύγοντος, με την έννοια ότι η βλάβη, που προξενείται από την πράξη ή την παράλειψη, υφίσταται ο ίδιος ο προσφεύγων και όχι άλλο πρόσωπο, με το οποίο ο προσφεύγων συνδέεται ή συνδεόταν με ορισμένη σχέση και γ) να είναι ενεστώς, με την έννοια ότι η νομική ή πραγματική κατάσταση, με την οποία συνδέεται ο προσφεύγων και της οποίας η μεταβολή με την προσβαλλόμενη πράξη ή η μη ρύθμιση με την προσβαλλόμενη παράλειψη προκαλεί σε αυτόν βλάβη, καθώς και το ότι η βλάβη υφίσταται τόσο κατά τον χρόνο έκδοσης της πράξης ή της συντέλεσης της παράλειψης όσο κατά το χρόνο της άσκησης ή της συζήτησης της προσφυγής. (ιδέ Επαμεινώνδας Σπηλιωτόπουλος, Εγχειρίδιο Διοικητικού Δικαίου, ενδέκατη έκδοση, 2005, σελ. 479,482).

Επειδή από την όλη αλληλογραφία του φακέλου, κυρίως δε από την οικονομική μελέτη και την προσβαλλόμενη προκύπτει ότι το προσφεύγον δεν έχει έννομο συμφέρον για την άσκηση της προσφυγής, αφού με την υπό κρίση συγχώνευση δεν υφίσταται βλάβη στο προσωπικό των δύο επιχειρήσεων και δη της ΔΕΤΗΠ, δεδομένου ότι αυτό θα συνεχίσει να εργάζεται στη νέα επιχείρηση, ρητά δε αναφέρεται στην προσβαλλόμενη ότι το ήδη υπηρετούν προσωπικό των δύο επιχειρήσεων εκτιμάται ότι δεν πλεονάζει, αλλά ότι υπάρχουν και ελλείψεις σε κάποια τμήματα, ενώ μετά τη συγχώνευση θα γίνει μια καλύτερη κατανομή και αξιοποίηση αυτού για την βέλτιστη οργάνωση και λειτουργία της νέας επιχείρησης. Επίσης, δεν αποδεικνύεται από τα κατατεθέντα στοιχεία η διακινδύνευση της βιωσιμότητας της ΔΕΤΗΠ με την επικείμενη συγχώνευση, αφού από την κατατεθείσα οικονομική μελέτη προκύπτει ότι τα αποτελέσματα της ανωτέρω συγχώνευσης θα είναι θετικά και για τις δύο επιχειρήσεις σε όλους τους τομείς, και κατ' επέκταση και στην οικονομική βιωσιμότητα της νέας επιχείρησης.

Επειδή όμως, ακόμα κι όμως αν ήθελε θεωρηθεί ότι έχει το προσφεύγον σωματείο έννομο συμφέρον, πρέπει να αναφερθεί ότι απαραίτητη προϋπόθεση για την προσβολή μιας διοικητικής πράξης είναι ο εκτελεστός χαρακτήρας αυτής, ήτοι η θέσπιση κανόνα δικαίου ατομικού (με την ατομική πράξη) ή απρόσωπου (με την κανονιστική πράξη) και επομένως δεν προσβάλλονται παρραδεκτώς πράξεις που στερούνται εκτελεστότητας, όπως αυτές είναι: α) Πράξεις που υπόκεινται σε έγκριση, β) Ενέργειες εσωτερικές σχετικές με την εσωτερική λειτουργία των Υπηρεσιών της Διοίκησης, στις οποίες περιλαμβάνονται διαβιβαστικά έγγραφα, απλές οδηγίες, συστάσεις ή υποδείξεις, ερμηνευτικές εγκύκλιοι, γ) απλές γνώμες, δ) έγγραφα, με τα οποία παρέχονται στο διοικούμενο ή σε άλλη αρχή πληροφορίες ή γίνονται απλές ανακοινώσεις προς αυτούς, ε) πράξεις που εκδόθηκαν χωρίς νόμιμο έρεισμα, στ) προπαρασκευαστικές πράξεις, που προηγούνται πριν την έκδοση μιας διοικητικής πράξης, στις οποίες συμπεριλαμβάνονται οι απλές ή θετικές σύμφωνες γνωμοδοτήσεις, ζ) πράξεις εκτέλεσης, που ενεργούνται μετά την έκδοση της διοικητικής πράξης με σκοπό την εκτέλεσή της, η) βεβαιωτικές πράξεις, θ) πράξεις που έχουν ενσωματωθεί σε μεταγενέστερη διοικητική πράξη και, λόγω της ενσωμάτωσης, έχουν απωλέσει τον εκτελεστό τους χαρακτήρα και ι) πράξεις άσκησης διοικητικής εποπτείας σε πράξεις ανυπόστατες ή η εκτελεστές. (ιδέ Επαμεινώνδα Σπηλιωτόπουλο, Εγχειρίδιο Διοικητικού Δικαίου, 11^{η} έκδοση, 2005, σελ.499-504).

Επειδή, σύμφωνα με τις διατάξεις **του άρθρου 1 του Ν. 1069/80** ορίζεται ότι «1. Οι Δημοτικές Επιχειρήσεις Ύδρευσης και Αποχέτευσης (Δ.Ε.Υ.Α.) αποτελούν νομικά πρόσωπα ιδιωτικού δικαίου της παρ. 4 του άρθρου 252 του Κώδικα Δήμων και Κοινοτήτων (ΚΔΚ), όπως

κυρώθηκε με το άρθρο πρώτο του ν. 3463/2006 (Α' 114) έχουν κοινωφελή και μη κερδοσκοπικό χαρακτήρα και διέπονται από τους κανόνες της ιδιωτικής οικονομίας, εφόσον δεν ορίζεται διαφορετικά από άλλες ειδικές διατάξεις του παρόντος, του Κώδικα Δήμων και Κοινοτήτων και του ν. 3852/2010 (Α' 87). 2. Οι Δ.Ε.Υ.Α. καταρτίζουν κανονισμούς εργασίας, σύμφωνα με την παρ. 6 του άρθρου 2 του ν. 1876/1990 (Α' 27), το άρθρο 12 παράγραφοι 1, 2 και 4 του ν. 1767/ 1988 (Α' 63) και το ν.δ. 3789/1957 (Α' 21). Στην τελευταία περίπτωση, οι Κανονισμοί κυρώνονται από το Σώμα Επιθεώρησης Εργασίας (Σ.ΕΠ.Ε.), σύμφωνα με την παρ. 2 περίπτωση 1α' του άρθρου 2 του ν. 3996/2011 (Α' 170). 3. Οι Δ.Ε.Υ.Α., εντός της περιοχής αρμοδιότητάς τους, είναι υπεύθυνες για: α) την παραγωγή και διανομή στους καταναλωτές του προϊόντος που καλείται «νερό ανθρώπινης κατανάλωσης», όπως αυτό ορίζεται στην ισχύουσα νομοθεσία, β) τη συλλογή των λυμάτων από τους εγκεκριμένους καταναλωτές του οικείου ή των οικείων Δήμων και την παραγωγή του προϊόντος που καλείται «επεξεργασμένα αστικά λύματα, κατάλληλα για ασφαλή διάθεση στο περιβάλλον», όπως αυτό ορίζεται στην ισχύουσα νομοθεσία, γ) τη μελέτη, κατασκευή, συντήρηση, εκμετάλλευση, διοίκηση και λειτουργία των έργων υδροληψίας, έργων επεξεργασίας νερού, δικτύων μεταφοράς νερού, δικτύων διανομής ύδρευσης, δικτύων αποχέτευσης ακάθαρτων και ομβρίων υδάτων, μονάδων επεξεργασίας αστικών υγρών αποβλήτων, διατάξεων διάθεσης του προϊόντος της περίπτωσης β' , καθώς και μονάδων επεξεργασίας και διάθεσης του υπολείμματος των ανωτέρω διαδικασιών επεξεργασίας της περιοχής αρμοδιότητάς τους. 4. Οι Δ.Ε.Υ.Α. συνιστώνται, ύστερα από σύνταξη οικονομικοτεχνικής μελέτης, με απόφαση του οικείου ή των οικείων Δημοτικών Συμβουλίων, με την οποία ορίζεται η επωνυμία, η έδρα, οι λόγοι που δικαιολογούν τη σύστασή τους, τα περιουσιακά στοιχεία που παραχωρούνται σε αυτές, ο τρόπος εκμετάλλευσης των περιουσιακών στοιχείων, των έργων και των υπηρεσιών τους και των εσόδων από αυτή, καθώς και η περιοχή αρμοδιότητάς τους. Η απόφαση για τη σύσταση Δ.Ε. Υ.Α. εγκρίνεται με πράξη του Συντονιστή της οικείας Αποκεντρωμένης Διοίκησης, που δημοσιεύεται στην Εφημερίδα της Κυβερνήσεως. 5. Οι διατάξεις του νόμου αυτού δεν εφαρμόζονται εντός της περιοχής δραστηριότητας της Ε.Υ.Δ.Α.Π., όπως αυτή καθορίζεται στο άρθρο 8 παρ. 1 του ν. 2744/1999 (Α'222), όπως ισχύει, ούτε εντός περιοχής δραστηριότητας της ΕΥΑΘ, όπως αυτή καθορίζεται στο άρθρο 26 του ν. 2937/2001 (Α' 169), όπως ισχύει».

Επειδή, όπως προκύπτει από την προαναφερθείσα διάταξη του άρθρου 1 παρ.1 Ν. 1069/1980 αλλά και από την αριθμ. 77/19-12-2007 εγκύκλιο του Υπουργείου Εσωτερικών, για τις επιχειρήσεις ΔΕΥΑ ειδικού σκοπού εφαρμόζονται πλην του ιδρυτικού τους Ν. 1069/80, οι διατάξεις του ν.3463/2006 (ΚΔΚ) και του Ν. 3852/2010 και ιδία οι διατάξεις που αφορούν τις κοινωφελείς επιχειρήσεις.

Επειδή, σύμφωνα με τις διατάξεις **του άρθρου 263 του Ν. 3463/2006** αναφορικά με την συγχώνευση των κοινωφελών επιχειρήσεων ορίζεται ότι «1. Δύο ή περισσότερες κοινωφελείς επιχειρήσεις του ίδιου Δήμου ή Κοινότητας είναι δυνατόν να συγχωνευθούν με απόφαση του δημοτικού ή κοινοτικού συμβουλίου, η οποία λαμβάνεται με την απόλυτη πλειοψηφία του συνόλου των μελών του. **2.** Με την απόφαση της προηγούμενης παραγράφου, η οποία λαμβάνεται μετά από εκτίμηση του ενεργητικού και παθητικού της περιουσίας των συγχωνευόμενων επιχειρήσεων, σύμφωνα με το άρθρο 9 του κ.Ν. 2190/1920, και την εκπόνηση σχετικής οικονομοτεχνικής μελέτης, λύονται χωρίς εκκαθάριση οι συγχωνευόμενες επιχειρήσεις

και συστήνεται νέα κοινωφελής επιχείρηση. Η απόφαση αυτή περιέχει τα στοιχεία του άρθρου **253** παράγραφος 1 και δημοσιεύεται κατά τον τρόπο που ορίζεται στην παράγραφο 4 του άρθρου **254**. **3.** Από τη σύστασή της η νέα επιχείρηση υπεισέρχεται αυτοδικαίως, ως καθολικός διάδοχος, στα δικαιώματα και στις υποχρεώσεις των καταργούμενων επιχειρήσεων.**4.** Το προσωπικό με σχέση εξαρτημένης εργασίας αορίστου χρόνου των επιχειρήσεων που συγχωνεύθηκαν μεταφέρεται σε αντίστοιχες θέσεις της νέας επιχείρησης. Πλεονάζον προσωπικό απολύεται με απόφαση του οικείου δημοτικού ή κοινοτικού συμβουλίου μετά από πρόταση του διοικητικού συμβουλίου της νέας επιχείρησης. Η αποζημίωση του απολυόμενου προσωπικού βαρύνει τον οικείο Ο.Τ.Α..», σύμφωνα με τις διατάξεις του **άρθρου 253** του ιδίου νόμου ορίζεται ότι «**1.** Η σύσταση ή η συμμετοχή σε επιχείρηση οποιασδήποτε μορφής γίνεται μετά από απόφαση του δημοτικού ή κοινοτικού συμβουλίου, η οποία λαμβάνεται με την απόλυτη πλειοψηφία του συνόλου των μελών του. Στην απόφαση αυτή καθορίζονται η επωνυμία, η κατηγορία, ο σκοπός, η διάρκεια, η έδρα της επιχείρησης, το κεφάλαιο, η διοίκηση, οι πόροι και κάθε άλλο στοιχείο αναγκαίο κατά την κρίση του δημοτικού ή κοινοτικού συμβουλίου.», ενώ σύμφωνα με το **άρθρο 254 παρ.4** του ανωτέρω νόμου ορίζεται ότι «**4.** Η σύσταση κοινωφελούς επιχείρησης γίνεται με απόφαση του δημοτικού ή κοινοτικού συμβουλίου και πράξη του Γενικού Γραμματέα της Περιφέρειας που δημοσιεύεται στην Εφημερίδα της Κυβερνήσεως. Η πράξη του Γενικού Γραμματέα της Περιφέρειας περιλαμβάνει όλα τα στοιχεία της απόφασης του δημοτικού ή κοινοτικού συμβουλίου και αποτελεί το καταστατικό της επιχείρησης και σε περίπτωση σύστασης εμπραγμάτων δικαιωμάτων, μεταγραπτέο τίτλο στο υποθηκοφυλακείο.»

Επειδή σύμφωνα με τις διατάξεις **του άρθρου 107 παρ. 1 και 2 εδ.α του Ν. 3852/2010** ορίζεται ότι «1.Οι δήμοι μπορεί να έχουν μόνον: α) μία κοινωφελή επιχείρηση, β) μία δημοτική επιχείρηση ύδρευσης αποχέτευσης (Δ.Ε.Υ.Α.), γ) μία επιχείρηση με ειδικό σκοπό τη λειτουργία ραδιοφωνικού ή τηλεοπτικού σταθμού, εφόσον λειτουργούσαν αντίστοιχες στους συνενούμενους δήμους, και δ) μία δημοτική ανώνυμη εταιρία του άρθρου 266 του Κ.Δ.Κ., εφόσον είχαν συσταθεί τέτοιες εταιρίες στους συνενούμενους δήμους. 2.Οι δήμοι δεν επιτρέπεται να συνιστούν ή να συμμετέχουν σε άλλες ανώνυμες εταιρείες, κατά τις διατάξεις του Κώδικα Δήμων και Κοινοτήτων, εκτός από εκείνες που είχαν συσταθεί μέχρι την έναρξη ισχύος του παρόντος νόμου και υπό την επιφύλαξη της παρ. 2 του άρθρου 194 αυτού….»

Επειδή σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 109 του Ν. 3852/2010 αναφορικά με τη συγχώνευση κοινωφελών επιχειρήσεων των νέων δήμων, ορίζεται ότι «1. Κοινωφελείς επιχειρήσεις των Ο.Τ.Α., πρώτου βαθμού, που συνενώνονται σε ένα νέο δήμο, συγχωνεύονται υποχρεωτικά σε μία κοινωφελή επιχείρηση. Με απόφαση του οικείου δημοτικού συμβουλίου, η οποία λαμβάνεται μέσα σε προθεσμία δύο (2) μηνών από την εγκατάσταση των δημοτικών αρχών, ορίζεται η επωνυμία, ο σκοπός, η διοίκηση, το κεφάλαιο, οι πόροι, η διάρκεια, η έδρα της κοινωφελούς επιχείρησης και κάθε άλλο στοιχείο αναγκαίο κατά την κρίση του δημοτικού συμβουλίου, η οποία δημοσιεύεται στην Εφημερίδα της Κυβερνήσεως, μετά την ολοκλήρωση της διαδικασίας ελέγχου νομιμότητας. Κινητά και ακίνητα περιουσιακά στοιχεία των συγχωνευόμενων επιχειρήσεων περιέρχονται αυτοδικαίως στην επιχείρηση που προκύπτει, η οποία υπεισέρχεται ως καθολικός διάδοχος σε όλα τα δικαιώματα και τις υποχρεώσεις των συγχωνευόμενων επιχειρήσεων, συμπεριλαμβανομένων και των συμβάσεων μίσθωσης έργου και εργασίας ορισμένου χρόνου μέχρι τη λήξη τους. Οι εκκρεμείς δίκες, στις οποίες διάδικο μέρος είναι οι

συγχωνευθείσες επιχειρήσεις, συνεχίζονται αυτοδικαίως από τη νέα κοινωφελή επιχείρηση χωρίς να απαιτείται ειδική διαδικαστική πράξη συνέχισης για καθεμία από αυτές. Μέχρι τη δημοσίευση της ανωτέρω απόφασης παρατείνεται αυτοδικαίως η θητεία των διοικήσεων των υφιστάμενων επιχειρήσεων. 2.Το προσωπικό με σχέση εργασίας ιδιωτικού δικαίου αορίστου χρόνου των επιχειρήσεων που συγχωνεύονται μεταφέρεται στη νέα επιχείρηση και κατατάσσεται σε αντίστοιχες θέσεις, με απόφαση του διοικητικού συμβουλίου της. Ο χρόνος υπηρεσίας του προσωπικού στις επιχειρήσεις που συγχωνεύονται λαμβάνεται υπόψη για όλες τις μισθολογικές και ασφαλιστικές συνέπειες. 3.Με απόφαση του διοικητικού συμβουλίου, η οποία λαμβάνεται μέσα σε τρεις (3) μήνες από τη δημοσίευση της απόφασης της παραγράφου 1 του δημοτικού συμβουλίου, συντάσσεται εσωτερικός κανονισμός προσωπικού, στον οποίο εντάσσονται οι θέσεις του αναγκαίου προσωπικού. 4.Με αιτιολογημένη απόφαση του δημοτικού συμβουλίου, η οποία λαμβάνεται με την απόλυτη πλειοψηφία του συνόλου των μελών του, μεταφέρεται τυχόν πλεονάζον προσωπικό με σχέση εργασίας ιδιωτικού δικαίου αορίστου χρόνου των ανωτέρω επιχειρήσεων σε νομικά πρόσωπα του δήμου με την ίδια σχέση εργασίας. Το προσωπικό αυτό διέπεται ως προς τους όρους και το ύψος της αμοιβής της εργασίας του από τις συλλογικές συμβάσεις εργασίας που ισχύουν εκάστοτε για το προσωπικό των νομικών προσώπων στα οποία μεταφέρεται. Ο χρόνος της προϋπηρεσίας του προσωπικού που μεταφέρεται λαμβάνεται υπόψη για όλες τις μισθολογικές και ασφαλιστικές συνέπειες. 5.Το προσωπικό που μεταφέρεται σε νομικά πρόσωπα δημοσίου δικαίου του δήμου κατατάσσεται σε προσωποπαγείς θέσεις της ίδιας εκπαιδευτικής βαθμίδας και αντίστοιχης ή παρεμφερούς ειδικότητας. Η πράξη κατάταξης του προσωπικού εκδίδεται από το αρμόδιο για το διορισμό όργανο και δημοσιεύεται στην Εφημερίδα της Κυβερνήσεως. Το μεταφερόμενο προσωπικό σε νομικά πρόσωπα ιδιωτικού δικαίου του δήμου κατατάσσεται σε αντίστοιχες θέσεις, με απόφαση του οικείου διοικητικού συμβουλίου. 6.Οι διατάξεις των ανωτέρω παραγράφων εφαρμόζονται αναλόγως και στη συγχώνευση των Δημοτικών Επιχειρήσεων Ύδρευσης και Αποχέτευσης (Δ.Ε.Υ.Α.). Η αρμοδιότητα της νέας, μετά τη συγχώνευση, Δημοτικής Επιχείρησης Ύδρευσης και Αποχέτευσης ή της προϋπάρχουσας εκτείνεται υποχρεωτικά στο σύνολο της εδαφικής περιοχής του δήμου. Σε περίπτωση που για την εφαρμογή **του προηγουμένου εδαφίου** η ανάληψη της διαχείρισης των υπηρεσιών ύδρευσης - αποχέτευσης για το σύνολο της εδαφικής περιφέρειας του δήμου αναλαμβάνεται από υφιστάμενη Δ.Ε.Υ.Α., η χωρική αρμοδιότητα αυτής επεκτείνεται αναλόγως με απόφαση του δημοτικού συμβουλίου, η οποία εγκρίνεται με πράξη του Γενικού Γραμματέα Αποκεντρωμένης Διοίκησης. Η απόφαση αυτή μπορεί να ληφθεί μέχρι 31-12-2014 [παρατάθηκε από τη λήξη της έως 30.06.2016, βλ. παρατήρηση 21] [παρατάθηκε εκ νέου έως 31.12.2017, βλ. παρατήρηση 25] [παρατάθηκε εκ νέου έως 31.12.2018, βλ. παρατήρηση 28] εάν δε έχει ήδη ληφθεί, μπορεί να ανασταλεί η εφαρμογή της, εν όλω ή εν μέρει, με νεότερη απόφαση του δημοτικού συμβουλίου, κατά την αυτή διαδικασία, μέχρι 31-12-2014 [παρατάθηκε από τη λήξη της έως 30.06.2016, βλ. παρατήρηση 21] [παρατάθηκε εκ νέου έως 31.12.2017, βλ. παρατήρηση 25] [παρατάθηκε εκ νέου έως 31.12.2018, βλ. παρατήρηση 28]. Μέχρι την ίδια ημερομηνία επιτρέπεται, κατ' εξαίρεση και κατά την αυτή διαδικασία, η εν μέρει επέκτασή της κατά τα ανωτέρω χωρικής αρμοδιότητας της τυχόν υφιστάμενης Δ.Ε.Υ.Α. Έργα ύδρευσης ή αποχέτευσης που έχουν ήδη ενταχθεί σε Επιχειρησιακά Προγράμματα του Ε.Σ.Π.Α. με δικαιούχους Δήμους δύνανται να υλοποιηθούν είτε από τους Δήμους είτε από τις Δ.Ε.Υ.Α., ανεξαρτήτως της επέκτασης της χωρικής αρμοδιότητας αυτών….» ενώ σύμφωνα με τις διατάξεις **του άρθρου 111** του ιδίου νόμου, αναφορικά με την προσαρμογή λοιπών επιχειρήσεων ορίζεται **ότι «**1.α. Οι

δράσεις κοινωφελούς χαρακτήρα των αστικών ταιριών μη κερδοσκοπικού χαρακτήρα του άρθρου 267 του ν. 3463/2006, στις οποίες συμμετέχει ένας δήμος και νομικά του πρόσωπα, περιέρχονται στην κοινωφελή επιχείρηση του νέου δήμου, σε προθεσμία δύο (2) μηνών από την εγκατάσταση των νέων δημοτικών αρχών. Το προσωπικό που απασχολείται στις δράσεις αυτές με σχέση εργασίας ιδιωτικού δικαίου αορίστου χρόνου μεταφέρεται με την ίδια σχέση εργασίας στην κοινωφελή επιχείρηση και κατατάσσεται σε αντίστοιχες θέσεις της επιχείρησης με απόφαση του οικείου διοικητικού συμβουλίου. Συμβάσεις μίσθωσης έργου και εργασίας ορισμένου χρόνου που τυχόν έχουν συναφθεί για τις δράσεις που περιέρχονται στην κοινωφελή επιχείρηση του νέου δήμου, συνεχίζονται από αυτή μέχρι τη λήξη τους.… 3.Τυχόν υφιστάμενες αμιγείς επιχειρήσεις τηλεθέρμανσης του άρθρου 277 του πδ. 410/1995 δύνανται είτε να συγχωνευθούν με υφιστάμενες Δημοτικές Επιχειρήσεις ΄Υδρευσης Αποχέτευσης (Δ.Ε.Υ.Α) είτε να συνεχίσουν να λειτουργούν με ειδικό σκοπό την τηλεθέρμανση, διεπόμενες από τις διατάξεις του ν.1069/1980. Η προσαρμογή του καταστατικού τους γίνεται με απόφαση του δημοτικού συμβουλίου, η οποία λαμβάνεται με την απόλυτη πλειοψηφία του συνόλου των μελών του, εφαρμοζομένων αναλογικά των διατάξεων του άρθρου 109 του παρόντος. 4. Με απόφαση του αρμόδιου προς διορισμό οργάνου μπορεί υπάλληλοι του δήμου να αποσπώνται σε δημοτική ανώνυμη εταιρεία του άρθρου 266 του Κ.Δ.Κ. του οικείου δήμου, προς κάλυψη λειτουργικών αναγκών, για ένα (1) έτος, με δυνατότητα ετήσιας παράτασης.»

Επειδή από τις διατάξεις των ΠΔ με αριθμ. 361/1981 και 473/1985 περί σύστασης και τροποποίησης αντίστοιχα της αρχικής πράξης της επιχείρησης με την επωνυμία «Δημοτική Επιχείρηση ΄Υδρευσης και Αποχέτευσης Πτολεμαΐδας» και των αριθμ. 8421/560/1-3-2012 και 77320/4350/12-1-2015 αποφάσεων του Γενικού Γραμματέα Αποκεντρωμένης Διοίκησης Ηπείρου-Δυτικής Μακεδονίας, περί τροποποίησης της επωνυμίας της ανωτέρω επιχείρησης σε «ΔΗΜΟΤΙΚΗ ΕΠΙΧΕΙΡΗΣΗ ΥΔΡΕΥΣΗΣ - ΑΠΟΧΕΤΕΥΣΗΣ ΕΟΡΔΑΙΑΣ» και επέκτασης της χωρικής αρμοδιότητας αυτής, που δημοσιεύτηκαν αντίστοιχα στα ΦΕΚ 100/τ. Α΄/ 16-4-1981, 169/τ. Α΄/7-10-1985, 651/τ.Β΄/7-3-2012 και ΦΕΚ.103/τ. Β΄/20-1-2015, αλλά και από τις διατάξεις της αριθμ. Ε. 4433/17-2-1994 συστατικής πράξης της ΔΕΤΗΠ καθώς και της αριθμ. 69/2011 πράξης προσαρμογής του Καταστατικού της ανωτέρω Δημοτικής Επιχείρησης Τηλεθέρμανσης βάσει του άρθρου 111 Ν.3852/2010, που δημοσιεύτηκαν αντίστοιχα στα ΦΕΚ 262/τ. Β΄/12-4-1994 και 3032/τ.Β΄/30-12-2011 και η οποία μετονομάστηκε με τη δεύτερη απόφαση σε «ΔΗΜΟΤΙΚΗ ΕΠΙΧΕΙΡΗΣΗ ΤΗΛΕΘΕΡΜΑΝΣΗΣ ΠΤΟΛΕΜΑΪΔΑΣ –ΔΗΜΟΥ ΕΟΡΔΑΙΑΣ (Δ.Ε.ΤΗ.Π)», προκύπτει ότι οι ανωτέρω επιχειρήσεις λειτουργούν ως επιχειρήσεις ειδικού σκοπού στο Δήμο Εορδαίας, με κύρια αρμοδιότητα η μεν πρώτη την ύδρευση και αποχέτευση του νέου Δήμου, η δε δεύτερη με αρμοδιότητα την παροχή τηλεθέρμανσης αρχικά στην πόλη της Πτολεμαΐδας και έπειτα στο σύνολο της εδαφικής περιφέρειας του δήμου Εορδαίας.

Επειδή από τις προαναφερθείσες διατάξεις προκύπτει ότι για τη συγχώνευση δύο επιχειρήσεων ειδικού σκοπού, όπως είναι η ΔΕΥΑ και η ΔΕΤΗΠ Εορδαίας, εφαρμόζονται αναλογικά οι διατάξεις κοινωφελών επιχειρήσεων των άρθρων 263, 253 και 254 του Ν. 3463/2006, ήτοι για τη συγχώνευση απαιτείται απόφαση του οικείου δημοτικού συμβουλίου, η οποία λαμβάνεται με την απόλυτη πλειοψηφία του συνόλου των μελών του, μετά την εκπόνηση σχετικής οικονομοτεχνικής μελέτης, και την εκτίμηση του ενεργητικού και παθητικού της περιουσίας των συγχωνευόμενων επιχειρήσεων, η οποία όμως, ύστερα από την κατάργηση του

άρθρου 9 του Ν. 2190/1920, θα γίνει από τα αρμόδια προβλεπόμενα όργανα του άρθρου 17 του Ν. 4548/2018, (πρβλ άρθρα 188 και 189 του Ν. 4548/2018). Με την ανωτέρω απόφαση του ΔΣ Εορδαίας θα συστήνεται νέα κοινωφελής επιχείρηση ειδικού σκοπού (και όχι ΑΕ, αφού δεν επιτρέπεται η σύσταση των δημοτικών επιχειρήσεων ως ΑΕ μετά την έκδοση του Ν. 3852/2010), χωρίς εκκαθάριση των συγχωνευόμενων επιχειρήσεων. Η απόφαση αυτή πρέπει περιέχει τα στοιχεία του άρθρου **253** παράγραφος 1, την επωνυμία, την κατηγορία, τον σκοπό, τη διάρκεια, την έδρα της επιχείρησης, το κεφάλαιο, τη διοίκηση, τους πόρους και κάθε άλλο στοιχείο αναγκαίο κατά την κρίση του δημοτικού ή κοινοτικού συμβουλίου, η δε απόφαση αυτή ακολουθείται από πράξη του Γενικού Γραμματέα της Περιφέρειας που δημοσιεύεται στην Εφημερίδα της Κυβερνήσεως. Η πράξη του Γενικού Γραμματέα της Περιφέρειας περιλαμβάνει όλα τα στοιχεία της απόφασης του δημοτικού ή κοινοτικού συμβουλίου και αποτελεί το καταστατικό της επιχείρησης και σε περίπτωση σύστασης εμπραγμάτων δικαιωμάτων, μεταγραπτέο τίτλο στο υποθηκοφυλακείο.

Επειδή με την προσβαλλόμενη πράξη αποφασίζεται η συγχώνευση των δύο προαναφερθεισών δημοτικών επιχειρήσεων ειδικού σκοπού, χωρίς να αναφέρονται όμως ρητά τα στοιχεία που ορίζονται από τις διατάξεις του άρθρου 253 παρ. 1 του Ν. 3463/2006, η απόφαση δε αυτή δεν εκδόθηκε με την απόλυτη πλειοψηφία του συνόλου των μελών, που απαιτεί το ανωτέρω άρθρο, αφού επί συνόλω 33 μελών ψήφισαν θετικά οι 15, ούτε εκτιμήθηκαν τα περιουσιακά στοιχεία των δύο επιχειρήσεων. Επίσης δεν εκδόθηκε πράξη του Συντονιστή, η οποία έπρεπε να δημοσιευτεί στην Εφημερίδα της Κυβερνήσεως, όπως προβλέπεται από το άρθρο 254 παρ. 4. Τουναντίον, η προσβαλλόμενη αναφέρει ρητά ότι θα επακολουθήσει απόφαση με το ανωτέρω περιεχόμενο. Επίσης, τόσο η αριθμ. 345/2018 απόφαση του ΔΣ όσο και η συνταχθείσα οικονομική μελέτη επικαλείται για τη συγχώνευση τις διατάξεις των άρθρων 109 και 111 του Καλλικράτη, που αφορούσαν υποχρεωτικές συγχωνεύσεις και προσαρμογές καταστατικών κατά την έναρξη εφαρμογής του Ν. 3852/2010 καθώς και διατάξεις του Ν. 1297/1972 οι οποίες αφορούν και εφαρμόζονται στις Ανώνυμες εταιρείες και γενικά διατάξεις του Ν. 2190/1920, οι οποίες αν στο μεγαλύτερο μέρος τους έχουν καταργηθεί από το Ν. 4548/2018, δεν προβλεπόταν η εφαρμογή τους σε συγχωνεύσεις δημοτικών επιχειρήσεων, πλην του άρθρου 9 του Ν. 2190/1920, και επομένως δεν δύναται να γίνει παραπομπή στις νέες διατάξεις του Ν. 4548/2018 (πρβλ άρθρα 188 και 189 αυτού), πλην της αντίστοιχης διάταξης για τη διαδικασία αποτίμησης των εισφορών σε είδος που προβλέπεται στο άρθρο 17 του νέου νόμου. Επομένως, με την προσβαλλόμενη απόφαση δεν επέρχεται η συγχώνευση των δύο επιχειρήσεων, αφού η μόνη εκτελεστή πράξη για τη συγχώνευση θα είναι η εκδοθησόμενη από το Συντονιστή, που θα δημοσιευτεί στην Εφημερίδα της Κυβερνήσεως και θα περιλαμβάνει τα προπαρατεθέντα στοιχεία.

Επομένως η προσφυγή πρέπει να απορριφθεί ως απαράδεκτη, επειδή αφενός ασκείται ελλείψει εννόμου συμφέροντος του προσφεύγοντος, σε κάθε δε περίπτωση αφού στρέφεται κατά μη εκτελεστής διοικητικής πράξης.

Επειδή, ωστόσο, στα πλαίσια άσκησης ελέγχου νομιμότητας της απόφασης σύμφωνα με τις διατάξεις του Ν. 3852/2010, και της αρχής της ασφάλειας του δικαίου, θα πρέπει, λόγω της σοβαρότητας του θέματος και προκειμένου να μην υπάρχουν αμφιβολίες ως προς την ορθότητα

της διαδικασίας, που πρέπει να ακολουθηθεί, να ακυρωθεί η προσβαλλόμενη απόφαση, για τους κάτωθι λόγους:

1) Η αριθμ. 345/2018 απόφαση του ΔΣ ερείδεται σε εσφαλμένη αιτιολογία, αφού, κατόπιν των προαναφερθέντων, προκύπτει ότι **δεν εφαρμόζονται** στην περίπτωση συγχώνευσης της ΔΕΥΑ και ΔΕΤΗΠ Εορδαίας οι μνημονευόμενες σε αυτή κάτωθι διατάξεις:

α) Οι διατάξεις του άρθρου 109 του Καλλικράτη, αφού αυτές αφορούσαν τις **υποχρεωτικές** συγχωνεύσεις των δημοτικών επιχειρήσεων, μεταξύ των οποίων και των τότε λειτουργουσών ΔΕΥΑ, που έπρεπε να συντελεστούν εντός της αποκλειστικής προθεσμίας των δύο μηνών από την έναρξη ισχύος του νόμου 3852/2010, ενόψει των τότε νεοσύστατων Δήμων, αφού δεν ήταν δυνατή η λειτουργία πέρας της μιας ΔΕΥΑ σε κάθε νέο Δήμο. Η δυνατότητα όμως παράτασης που δόθηκε με την παρ. 6 του άρθρου 109, έως τις 31-12-2018, αφορά μόνο την απόφαση περί επέκτασης της χωρικής αρμοδιότητας των υφιστάμενων σήμερα ΔΕΥΑ στις Τοπικές και Δημοτικές Κοινότητες, που συμπεριελήφθησαν στους Καλλικρατικούς Δήμους, Όμως ο Δήμος Εορδαίας, με την αριθμ. 457/2014 απόφαση του ΔΣ, έχει προβεί ήδη στην επέκταση της χωρικής της αρμοδιότητας της ΔΕΥΑ Εορδαίας επί των Δημοτικών και Τοπικών Κοινοτήτων, που συμπεριελήφθησαν στο νέο Δήμο Εορδαίας.
β) οι διατάξεις του άρθρου 111 του Ν. 3852/20110, αφού αυτές αφορούσαν την προσαρμογή των τότε λειτουργουσών αμιγών επιχειρήσεων, όπως ήταν και οι επιχειρήσεις τηλεθέρμανσης, οι οποίες μπορούσαν, εφαρμόζοντας αναλογικά τις διατάξεις του άρθρου 109 του ανωτέρω νόμου, είτε να συγχωνευτούν με τις υπάρχουσες ΔΕΥΑ, είτε να συνεχίσουν, προσαρμόζοντας το καταστατικό τους, να λειτουργούν με ειδικό σκοπό την τηλεθέρμανση, όπως και συνέβη και στην κρινόμενη υπόθεση με τη ΔΕΤΗΠ Εορδαίας, η οποία με την αριθμ. 69/1-11-2011 απόφαση του Δημοτικού Συμβουλίου Εορδαίας συνέχισε να λειτουργεί με ειδικό σκοπό την τηλεθέρμανση και
γ) οι διατάξεις του Ν. 1297/1972 και εν γένει του Ν. 2190/1920, που αφορούν τις ΑΕ, δεδομένου ότι αφενός από την προαναφερθείσα νομοθεσία του ΚΔΚ δεν προβλέπεται αναλογική εφαρμογή των διατάξεων των δύο αυτών νόμων, στη συγχώνευση δημοτικών επιχειρήσεων ειδικού σκοπού, πλην της διάταξης του άρθρου 9 του Ν. 2190/1920, που αφορά την εκτίμηση του ενεργητικού και παθητικού της περιουσίας των συγχωνευόμενων επιχειρήσεων, μετά την κατάργηση της οποίας εφαρμόζεται η αντίστοιχη διάταξη του Ν.4548/2018 και αφετέρου διότι ότι η νέα επιχείρηση, δεν μπορεί να συσταθεί ως ΑΕ, σύμφωνα με τα αναφερόμενα στις διατάξεις του άρθρου 107 του Ν. 3852/2010.

2) Δεν έχει εκτιμηθεί η περιουσία των δύο συγχωνευόμενων επιχειρήσεων από τα αρμόδια όργανα του άρθρου 17 του Ν. 4548/2018.

3) Δεν ελήφθη η απόφαση με τη νόμιμη πλειοψηφία του συνόλου των μελών του, αφού επί συνόλω τριάντα τριών (33) μελών, ψήφισαν θετικά οι δεκαπέντε (15).

Επειδή, επομένως, το ΔΣ Εορδαίας, αφού προηγουμένως προηγηθεί εκτίμηση της περιουσίας των δύο συγχωνευόμενων επιχειρήσεων, θα πρέπει να λάβει, με νόμιμη πλειοψηφία, νέα απόφαση, που να αναφέρει τις ορθές διατάξεις και όλα τα απαιτούμενα στοιχεία που προβλέπουν οι διατάξεις 253,254 και 263 του ΚΔΚ, και όχι τις διατάξεις των άρθρων 109, 111

του Ν. 3852/2010 και του Ν. 1297/1992, με παράλληλη προσαρμογή και της κατατεθείσας μελέτης σκοπιμότητας.

Αφού λάβαμε υπόψη και τα λοιπά στοιχεία του φακέλου

Α π ο φ α σ ί ζ ο υ μ ε

1) Απορρίπτουμε, ως απαράδεκτη, την από 29-1-2019 προσφυγή του Σωματείου Εργαζομένων της ΔΕΤΗΠ Εορδαίας, που εδρεύει στην Πτολεμαΐδα, κατά της αριθμ. 345/2018 απόφασης του Δημοτικού Συμβουλίου Εορδαίας, αφενός διότι ασκείται ελλείψει εννόμου συμφέροντος και αφετέρου διότι στρέφεται κατά μη εκτελεστής διοικητικής πράξης, σύμφωνα με τα αναφερόμενα στο σκεπτικό της παρούσης.

2) Ακυρώνουμε, στα πλαίσια της άσκησης ελέγχου νομιμότητας, την αριθμ. 345/2018 απόφαση του ΔΣ Εορδαίας, για τους λόγους που αναφέρονται στο σκεπτικό της παρούσης.

Κατά της απόφασης αυτής μπορεί να ασκηθεί προσφυγή εντός ενός (1) μηνός από την κοινοποίησή της στην Ειδική Επιτροπή του άρθρου 152 του Ν. 3463/2006, που εδρεύει στην Περιφέρεια, στη ΖΕΠ Κοζάνης.

Ο Συντονιστής
Αποκεντρωμένης Διοίκησης
Ηπείρου-Δυτικής Μακεδονίας

Βασίλειος Πολ. Μιχελάκης

<u>Κοινοποίηση</u>

1. Δήμο Εορδαίας
   Με αποδεικτικό επίδοσης, που θα μας αποσταλεί
2. Κ. Μπαλατσούκα Σπύρο
   Πληρεξούσιο Δικηγόρο του προσφεύγοντος
   Δημοκρατίας 50
   50131 Κοζάνη
   (Με αποδεικτικό επίδοσης)
3. ΔΕΥΑ Εορδαίας
   50200 Πτολεμαΐδα
   (με αποδεικτικό επίδοσης)
4. ΔΕΤΗΠ Εορδαίας
   50200 Πτολεμαΐδα
   (με αποδεικτικό επίδοσης)
5. Διεύθυνση Διοίκησης
   Τμήμα Προσωπικού
   45445 Ιωάννινα