

**ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ
ΝΟΜΟΣ ΔΡΑΜΑΣ
ΔΗΜΟΣ ΠΡΟΣΟΤΣΑΝΗΣ
ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΗ ΕΠΙΤΡΟΠΗ**

**ΑΠΟΣΠΑΣΜΑ
από το πρακτικό της 36^{ης}/2022 τακτικής συνεδρίασης
της Οικονομικής Επιτροπής του Δήμου Προσοτσάνης**

Στην Προσοτσάνη 4 Ιουλίου 2022 ημέρα Δευτέρα και ώρα 11 πμ. στο Δημοτικό Κατάστημα του Δήμου Προσοτσάνης, συνήλθε σε δημόσια τακτική συνεδρίαση η Οικονομική Επιτροπή του Δήμου Προσοτσάνης ύστερα από την αριθ. 8799/30-6-2022 πρόσκληση του Προέδρου που επιδόθηκε και γνωστοποιήθηκε στα μέλη σύμφωνα με το άρθρο 75 του Ν.3852/2010 όπως αντικαταστάθηκε με το άρθρο 77 του Ν.4555/18.

Πριν από την έναρξη της συνεδρίασης διαπιστώθηκε η νόμιμη απαρτία δεδομένου ότι τα παρόντα μέλη ήταν πέντε (5), (επί συνόλου επτά (7) τακτικών και πέντε (5) αναπληρωματικών μελών)

Στα αποσπάσματα των αριθ.193,195 και 197 αποφάσεων δηλώθηκε παρών εκ παραδρομής και ο κ.Γρηγοριάδης

ΠΑΡΟΝΤΕΣ	ΑΠΟΝΤΕΣ
1. Αθανασιάδης Θεόδωρος (Πρόεδρος)	1. Γρηγοριάδης Νικόλαος Αντιδήμαρχος (τακτ.μέλος)
2. Σμολοκτός Νικόλαος Αντιδ-Αντιπρ/ος (τακτικό μέλος)	2. Ηλιάδης Μιχαήλ (τακτικό μέλος)
3. Βουγιουκλή Ελένη (τακτικό μέλος)	
4. Σύρτας Γεώργιος Αντιδήμαρχος (τακτικό μέλος)	
5. Τσαουσίδης Ιωάννης (τακτικό μέλος)	

Τα πρακτικά τήρησε η υπάλληλος του Δήμου κ.Ναλμπάντη Ελένη

Αριθ. Απόφασης: 191/2022

ΘΕΜΑ: Άσκηση ή μη ενδίκων μέσων κατά της αριθ.91/Σ16/19-4-2022 απόφασης της Τοπικής Διοικητικής Επιτροπής του ΕΦΚΑ Δράμας

Ο Πρόεδρος εισηγούμενος το **3^ο θέμα** της ημερήσιας διάταξης ανέφερε ότι σύμφωνα με την παρ.1 περ.ιδ του άρθρου 72 του Ν.3852/2010 όπως αντικαταστάθηκε με την παρ.1 περ.ιη του Ν.4623/19 αναφέρει ότι η ΟΕ «αποφασίζει για την άσκηση ή μη όλων των ενδίκων βοηθημάτων και των ενδίκων μέσων καθώς και για την παραίτηση από αυτά». Στην παρ.2 του ίδιου νόμου αναφέρει ότι «για τις περ.ιζ, ιη, ιθ η απόφαση λαμβάνεται ύστερα από γνωμοδότηση δικηγόρου, η ανυπαρξία της οποίας συνεπάγεται ακυρότητα της σχετικής απόφασης. Η παρούσα ρύθμιση ισχύει και όταν αποφασίζει, σχετικά το Δημοτικό Συμβούλιο, λόγω υπέρβασης του αντικειμένου των εξήντα χιλιάδων (60.000) ευρώ της περ.ιβ της προηγούμενης παραγράφου.»

Με την αριθ. **173/2022 απόφαση της ΟΕ** ορίστηκε ο Δικηγόρος κ. ΤΣΑΚΜΑΚΗΣ ΓΕΩΡΓΙΟΣ προκειμένου να γνωμοδοτήσει για την άσκηση ή μη ενδίκων μέσων κατά της αριθ.91/Σ16/19-4-2022 απόφασης της Τοπικής Διοικητικής Επιτροπής του ΕΦΚΑ Δράμας.

Στις 27-6-2022 ο ανωτέρω δικηγόρος προσκόμισε την γνωμοδότησή του, στην οποία αναφέρονται τα παρακάτω:

Δυνάμει της υπ' αριθμ. 173/20-06-2022 απόφασης της Οικονομικής Επιτροπής του Δήμου Προσοτσάνης μου ανατέθηκε η σύνταξη γνωμοδότησης σχετικής με την άσκηση ή μη ενδίκων μέσων εκ μέρους του Δήμου Προσοτσάνης, κατά της υπ' αριθμ. 91/Σ16/19-4-2022 απόφασης της Τοπικής Διοικητικής Επιτροπής του ΕΦΚΑ Δράμας.

Η γνώμη μου είναι η ακόλουθη.

1. Ιστορικό

Δυνάμει της προσβαλλόμενης με αριθμό 70/Σ 14 Η/27-04-2017 απόφασης της Τ.Δ.Ε. του Υποκαταστήματος ΕΦΚΑ-ΙΚΑ Δράμας απορρίφθηκε ομόφωνα ως ανυποστήρικτη η με αριθμό πρωτ. 11673/29-06-2015 ένστασή του Δήμου Προσοτσάνης κατά του Υποκαταστήματος Ι.Κ.Α. Δράμας και των παρακάτω πράξεών του:

1. Της με αριθμό Μ 118/2015 πράξης επιβολής εισφορών (Π.Ε.Ε.) του Υποκαταστήματος Ι.Κ.Α. Δράμας.
2. Της με αριθμό Μ 154/2015 πράξης επιβολής πρόσθετης επιβάρυνσης εισφορών (Π.Ε.Π.Ε.Ε.) του Υποκαταστήματος Ι.Κ.Α. Δράμας.
3. Της με αριθμό Μ 13/2015 πράξης επιβολής προστίμου ακαταχώριστων εργαζόμενων του Υποκαταστήματος Ι.Κ.Α. Δράμας.

Κατά των παραπάνω προσβαλλόμενων πράξεων ζητώντας την ακύρωσή τους ο Δήμος Προσοτσάνης κατέθεσε την από 15-9-2017 προσφυγή (αριθμ. καταθ. ΠΡ427/19.9.2017 Διοικητικό Πρωτοδικείο Καβάλας) και εξεδόθη η υπ' αριθμ. 669/2020 απόφαση του Διοικητικού Πρωτοδικείου Καβάλας, η οποία διέταξε τον χωρισμό του δικογράφου της προσφυγής κατά το μέρος που με αυτήν προσβάλλεται η υπ' αριθμ. 70/Συνεδρ.14/27.4.2017 απόφαση της Τ.Δ.Ε. του Τοπικού Υποκαταστήματος Μισθωτών Δράμας του Ε.Φ.Κ.Α. ως προς το κεφάλαιο της με το οποίο απορρίφθηκε η ένστασή του Δήμου Προσοτσάνης κατά της υπ' αριθμ. Μ13/15.5.2015 Πράξης Επιβολής Προστίμου Ακαταχώριστων Εργαζομένων (Π.Ε.Π.Α.Ε.), ανέβαλε την έκδοση οριστικής απόφασης και κατά το μέρος τούτο και υποχρέωσε τον Δήμο Προσοτσάνης να καταθέσει αυτοτελές δικόγραφο προσφυγής για το ως άνω χωριζόμενο μέρος, εντός προθεσμίας τριάντα (30) ημερών από την κοινοποίηση της απόφασης. Σύμφωνα με την προηγούμενη απόφαση, ο Δήμος Προσοτσάνης προσέφυγε κατά της παραπάνω προσβαλλομένης με αριθμό Μ13/2015 πράξης επιβολής προστίμου ακαταχώριστων εργαζομένων. Κατά των παραπάνω προσφυγών εξεδόθησαν οι με αριθμ. 482/2021 και 483/2021 αποφάσεις του Διοικητικού Πρωτοδικείου Καβάλας, οι οποίες αναπέμπουν τις προκείμενες υποθέσεις στην Τ.Δ.Ε. του Τοπικού Υποκαταστήματος Μισθωτών Δράμας του ε-ΕΦΚΑ, προκειμένου αυτή να συζητήσει εκ νέου την υπόθεση, κρίνοντας επί της ουσίας, μετά από νομότυπη κλήτευση του Δήμου Προσοτσάνης για να παραστεί ενώπιόν της. Κατόπιν τούτων ο Δήμος Προσοτσάνης προσέφυγε κατά των κάτωθι πράξεων του Υποκαταστήματος ε-ΕΦΚΑ Δράμας: 1. Της με αριθμό Μ 118/2015 πράξης επιβολής εισφορών (Π.Ε.Ε.) του Υποκαταστήματος Ι.Κ.Α. Δράμας. 2. Της με αριθμό Μ 154/2015 πράξης επιβολής πρόσθετης επιβάρυνσης εισφορών (Π.Ε.Π.Ε.Ε.) του Υποκαταστήματος Ι.Κ.Α. Δράμας. 3. Της με αριθμό Μ 13/2015 πράξης επιβολής προστίμου ακαταχώριστων εργαζομένων του Υποκαταστήματος Ι.Κ.Α. Δράμας. Η υπ'

αριθμ. 91/Σ16/19-4-2022 απόφαση της Επιτροπής της Τ.Δ.Ε. της Τοπικής Διεύθυνσης Δράμας απορρίπτει την προαναφερθείσα αίτηση θεραπείας-ένσταση του Δήμου Προσοτσάνης.

2. Ισχυρισμοί Δήμου Προσοτσάνης

Ο Δήμος Προσοτσάνης υποστηρίζει ότι η καταχώρηση των με αύξοντες αριθμούς από 225 μέχρι και 233 νεοπροσλαμβανόμενων μισθωτών από το Δήμο Προσοτσάνης στο Ειδικό Βιβλίο Καταχώρησης Νεοπροσλαμβανόμενου Προσωπικού έγινε κατά τον χρόνο που επιβάλλουν οι σχετικές διατάξεις και συγκεκριμένα η καταχώρηση-εγγραφή τους έγινε και στην σελίδα Νο 2946665 του εν λόγω βιβλίου, ενώ θα έπρεπε να γίνει μόνο στη σελίδα Νο 2946664. Αυτό οφείλεται στο γεγονός ότι ο αρμόδιος υπάλληλος του Δήμου Προσοτσάνης τοποθέτησε κατά την καταχώρηση των προαναφερόμενων εννέα (9) μισθωτών στο πιο πάνω βιβλίο και συγκεκριμένα στη σελίδα Νο 2946664 τρία χημικά χαρτιά (καρμπόν), ενώ θα έπρεπε να τοποθετήσει δύο, δεδομένου ότι η καταχώρηση των νεοπροσλαμβανόμενων μισθωτών στην κάθε σελίδα του πιο πάνω βιβλίου συντάσσεται σε δύο (2) αντίτυπα, όπως αυτό αναγράφεται στο τέλος της κάθε σελίδας του εν λόγω βιβλίου. Εξαιτίας αυτού του γεγονότος τα εννέα (9) ονοματεπώνυμα των μισθωτών που φαίνονται νομιμότητα γραμμένα και στη σελίδα Νο 2946665 σβήστηκαν στη συνέχεια από αυτήν από τον ίδιο υπάλληλο του Δήμου μας με χρήση διορθωτικού υγρού (blanco), προκειμένου στην σελίδα Νο 2946665 με αύξοντες αριθμούς από 225 μέχρι και 233 του πιο πάνω βιβλίου να αναγραφούν άλλα ονόματα.

3. Νομικοί Ισχυρισμοί

Α) Σύμφωνα με τα οριζόμενα στην παράγραφο 9 του άρθρου 26 του α.ν. 1846/1951, όπως αυτή τροποποιήθηκε με το άρθρο 10 του ν. 3232/2004 (Α' 48, ισχύς από 12-2-2004) «Προς εξακρίβωσιν των εκάστοτε υπαγομένων εις την ασφάλισιν προσώπων, του αριθμού τούτων και των καταβλητέων εισφορών, οι εργοδότες υποχρεούνται:... στ. αα. Να καταχωρίζουν στο Ειδικό Βιβλίο Καταχώρισης Νεοπροσλαμβανόμενου Προσωπικού τους μισθωτούς που απασχολούνται σε αυτούς και υπάγονται στην ασφάλιση του Ι.Κ.Α. Ε.Τ.Α.Μ., αμέσως μετά την πρόσληψη και πριν αυτοί αναλάβουν εργασία. Δεν απαιτείται καταχώριση στο παραπάνω βιβλίο των απασχολούμενων που είχαν καταχωρισθεί στα μισθολόγια μέχρι 31.3.1998 και εξακολούθησαν να απασχολούνται μετά την παραπάνω ημερομηνία. ββ. Οι καταχωρίσεις στο Ειδικό Βιβλίο γίνονται χειρογράφως χωρίς κενά διαστήματα, παραπομπές ή ξέσματα. Λανθασμένη εγγραφή διαγράφεται χωρίς να χρησιμοποιείται χημικό διορθωτικό ή άλλο υλικό διαγραφής. Η εκ νέου εγγραφή με τα πλήρη και ορθά στοιχεία γίνεται στην αμέσως επόμενη οριζόντια γραμμή.

Εξάλλου, από τις προϊσχύουσες διατάξεις του ν. 2556/1997, σε συνδυασμό με τα αναφερόμενα στην εισηγητική έκθεση του εν λόγω νόμου, συνάγεται ότι, ο σκοπός της θέσπισης της καταχώρησης των νεοπροσλαμβανόμενων μισθωτών σε ειδικό προς τούτο έντυπο, για την παράλειψη της οποίας επιβάλλεται σχετικό πρόστιμο, δεν είναι εισπρακτικός, αλλά αποσκοπεί αφενός στη διασφάλιση τόσο των μισθωτών όσο και των εργοδοτών, σχετικά με τον ακριβή χρόνο πρόσληψης και τη διάρκεια απασχόλησης των εργαζομένων και αφετέρου στη διασφάλιση των εσόδων του ΙΚΑ με τη μείωση της εισφοροδιαφυγής.

Β) Αρχή της αναλογικότητας α. 25Σ και α. 1 του Πρώτου Πρόσθετου Πρωτοκόλλου της Ε.Σ.Δ.Α.

Η αρχή της αναλογικότητας αποτελεί μια από τις σημαντικότερες δικαιοκρατικές αρχές. Η αρχή αυτή οριοθετεί τους περιορισμούς που τίθενται στα θεμελιώδη δικαιώματα. Προσφέρει, με αυτό τον

τρόπο, ένα είδος «άμυνας» στο φορέα των δικαιωμάτων αυτών. Στο σύγχρονο κοινωνικό κράτος, η αρχή της αναλογικότητας επιτελεί την πρόσθετη λειτουργία της διαρρύθμισης των σχέσεων ανάμεσα στην ατομική ελευθερία και το κοινωνικό συμφέρον. Η αρχή της αναλογικότητας έχει τύχει σημαντικής επεξεργασίας από τη νομολογία και την επιστήμη. Μάλιστα, η σαφής συμπερίληψή της στο άρθρο 25 παρ. 1 εδ.δ' Συντ., που πραγματοποιήθηκε με την αναθεώρηση του 2001, κατέστησε επιτακτικότερη την εφαρμογή της από τα δικαστήρια.

Έτσι, σύμφωνα με το Μάνεση, η αρχή της αναλογικότητας απαιτεί «οι περιορισμοί των ατομικών ελευθεριών να ανταποκρίνονται προς το σκοπό για τον οποίο θεσπίζονται και να μην υπερβαίνουν το εκάστοτε απαραίτητο μέτρο». Στο ίδιο πνεύμα, ο Δαγτόγλου ορίζει την αναλογικότητα ως την εύλογη σχέση μεταξύ του συγκεκριμένου περιορισμού και του επιδιωκόμενου νόμιμου σκοπού, ο Τσάτσος κάνει λόγο για σχέση αναλογίας μεταξύ του περιοριστικού μέτρου και του σκοπού που καλείται να υπηρετήσει ο περιορισμός¹ ενώ η Κοντόγιωργα-Θεοχαροπούλου θεωρεί ότι η σύγχρονη νομική έννοια της αρχής της αναλογικότητας επιβάλλει την εύλογη σχέση και συνάφεια μεταξύ των πολιτειακών μέσων και σκοπών.

Το κοινό σημείο στην πλειοψηφία των παραπάνω ορισμών εντοπίζεται στην αναφορά δύο μεγεθών-ανεξαρτήτως του εκάστοτε χαρακτηρισμού τους. Ως κρατούσα ορολογία στο χώρο της ελληνικής επιστήμης, εμφανίζεται η έννοια της σχέσης μέσου-σκοπού.

Κατά συνέπεια, προϋποθέσεις της εκτίμησης της αναλογικότητας της εκάστοτε ρυθμίσεως ή ενέργειας αποτελούν: Α) Αφενός, ο εντοπισμός του εννόμου συμφέροντος ή συμφερόντων που απαιτούν την υλοποίηση της επεμβάσεως και αφετέρου του εννόμου συμφέροντος ή συμφερόντων που θίγονται από αυτή. Β) Ο προσδιορισμός της εντάσεως προσβολής και του βαθμού προστασίας καθενός από τα προστατευόμενα αντιτιθέμενα συμφέροντα.

Γ) Έλλειψη πλήρους και επαρκούς αιτιολογίας

Η προσβαλλόμενη πράξη πρέπει να ακυρωθεί, διότι στερείται πλήρους κι επαρκούς αιτιολογίας, καθώς δεν αναφέρονται σε αυτή όλα τα ουσιώδη περιστατικά που οδήγησαν στην έκδοσή της (π.χ. δεν προσδιορίζεται ο δόλος), κατά τρόπο που να μην δημιουργεί αμφιβολίες ως προς την ορθότητα της κρίσης του διοικητικού οργάνου.

4. Συμπέρασμα

Από το σκεπτικό, το οποίο αναλύθηκε ανωτέρω ο Δήμος Προσοτσάνης μπορεί και πρέπει να ασκήσει το δικαίωμα άσκησης ενδίκων μέσων κατά της αριθ. 92/Σ16/19-4-2022 απόφασης της Τοπικής Διοικητικής Επιτροπής του ΕΦΚΑ Δράμας.

Σε περίπτωση θετικής απόφασης για την άσκηση ενδίκων μέσων, καλείται η Οικονομική Επιτροπή να παράσχει σχετική εντολή και πληρεξουσιότητα σε Δικηγόρο για την άσκηση των ενδίκων μέσων ενώπιον του αρμοδίου Δικαστηρίου.

Στη συνέχεια καλείται η Οικονομική Επιτροπή ν' αποφασίσει σχετικά.

Η ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΗ ΕΠΙΤΡΟΠΗ έλαβε υπόψη :

- τη γνωμοδότηση της πληρεξουσίου δικηγόρου
- τις διατάξεις του άρθρου 72 του Ν. 3852/2010 όπως αντικαταστάθηκε και ισχύει

Μετά από διαλογική συζήτηση

ΑΠΟΦΑΣΙΖΕΙ ΟΜΟΦΩΝΑ

Α.-Την άσκηση των ενδίκων μέσων κατά της αριθ. 91/Σ16/19-4-2022 απόφασης της Τοπικής Διοικητικής Επιτροπής του ΕΦΚΑ Δράμας.

Β.-Ορίζει το Δικηγόρο Δράμας κ.Τσακμάκη Γεώργιο, ως πληρεξούσιο Δικηγόρο του Δήμου, να προβεί στην άσκηση των ενδίκων μέσων και

Γ.-Ορίζει την αμοιβή του Δικηγόρου στο ποσό των ογδόντα πέντε (85,00) ευρώ πλέον ΦΠΑ , σύμφωνα με το Ν.4194/2013 (Κώδικας Δικηγόρων) η οποία θα βαρύνει τον Κ.Α. 00/6111 με τίτλο «αμοιβές νομικών και συμβολαιογράφων από ιδίους πόρους» του σκέλους των εξόδων του προϋπολογισμού του Δήμου οικον. έτους 2022

Η απόφαση αυτή πήρε αύξ. αριθμό 191/2022

Γι' 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

ΘΕΟΔΩΡΟΣ ΑΘΑΝΑΣΙΑΔΗΣ