



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ
ΝΟΜΟΣ ΦΛΩΡΙΝΑΣ
ΔΗΜΟΣ ΑΜΥΝΤΑΙΟΥ
ΔΗΜΟΤΙΚΟ ΣΥΜΒΟΥΛΙΟ

ΑΠΟΣΠΑΣΜΑ

Από το πρακτικό της αριθ. **19/2020** συνεδρίασης του Δημοτικού Συμβουλίου
Αριθμός Απόφασης 193/2020

Θέμα: Έγκριση νομικών ενεργειών ως προς την άσκηση της υπ' αριθμ. Ε2304/2020 αίτησης ακυρώσεως ενώπιον του ΣτΕ. – Διαπίστωση έλλειψης αναγκαίων αποφάσεων Δημοτικού Συμβουλίου για τη σύναψη συμβάσεων της Ξινό Νερό ΟΤΑ Α.Ε. με την ΙΩΣΗΦΙΔΗΣ ΞΙΝΟ ΝΕΡΟ Α.Ε. – Απαιτούμενες ενέργειες.

Στο Αμύνταιο, στις 26 του μηνός Οκτωβρίου του έτους 2020, ημέρα Δευτέρα και ώρα 17:00, το Δημοτικό Συμβούλιο του Δήμου συνήλθε σε τακτική συνεδρίαση στο Πνευματικό Κέντρο του Δήμου Αμυνταίου, κεκλεισμένων των θυρών σύμφωνα με το άρθρο 10 της από 11.3.2020 Πράξης Νομοθετικού Περιεχομένου (Π.Ν.Π.), η οποία κυρώθηκε με το άρθρο 2 του ν.4682/ 2020 (Α' 76), ύστερα από την με αριθμό πρωτοκόλλου 16287/22-10-220 έγγραφη πρόσκληση του Προέδρου του Δημοτικού Συμβουλίου, που δημοσιεύθηκε και επιδόθηκε με αποδεικτικό, σε καθένα χωριστά.

Διαπιστώθηκε από τον Πρόεδρο, πως υπήρχε νόμιμη απαρτία, δεδομένου ότι σε σύνολο 27 μελών παραβρέθηκαν παρόντα 24 μέλη.

ΠΑΡΟΝΤΕΣ

Μπάντης Ιορδάνης
Γεώργου Τρύφων
Θωμαΐδης Χρήστος, Πρόεδρος
Κιοσές Παναγιώτης
Αντωνιάδης Θεοχάρης
Τσαχειρίδης Σπύρος
Κύρκου Κυριάκος
Μπερμπερίδης Πέτρος
Τόμου Πέτρος
Θεοδωρίδης Κωνσταντίνος
Θεοδώρου Απόστολος
Χατζητιμοθέου Ιωάννης
Αβραμίδης Ιωάννης
Ιωάννου Χρήστος
Σαργιαννίδης Παύλος
Ιωαννίδου Ελένη
Πέγιου Ιωάννης
Καραούλη Αφροδίτη
Γρομπανόπουλος Τρύφων
Σαπαρδάνης Φώτιος
Θεοδοσιάδης Πρόδρομος
Δεμερτζίδης Στυλιανός
Γυρίκη Ελένη
Ελευθεριάδης Κυριάκος

ΑΠΟΝΤΕΣ

Νάτσης Ιωάννης
Κρητικού Διαμαντούλα
Σονιάδου Σωτηρία

Παρών ο Δήμαρχος κ. Μπιτάκης Άνθιμος που κλήθηκε νόμιμα.

Παρούσα η υπάλληλος του Δήμου κα. Τσακίρογλου Ελευθερία για την τήρηση των πρακτικών.

Κατά τη διάρκεια συζήτησης του 1^{ου} θέματος της ημερήσιας διάταξης, αποχώρησε από την αίθουσα ο δημοτικός σύμβουλος Γεώργιος Τρύφων.

Πριν την έναρξη συζήτησης του 2^{ου} θέματος της ημερήσιας διάταξης, αποχώρησαν από την αίθουσα οι δημοτικοί σύμβουλοι Τσαχειρίδης Σπύρος και Κύρκου Κυριάκος.

Ο Πρόεδρος κήρυξε την έναρξη της συνεδρίασης και εισηγούμενος το 2^ο θέμα της ημερήσιας διάταξης, έδωσε το λόγο στον Δήμαρχο Αμυνταίου κ. Μπιτάκη Άνθιμο, ο οποίος είπε τα εξής:

«Η διοίκηση της ΞΙΝΟ ΝΕΡΟ ΜΟΝΟΜΕΤΟΧΙΚΗ ΟΤΑ ΑΕ που ανέλαβε από 5-2-2020 αποφάσισε να αναθέσει σε καθηγητή του Εμπορικού Δικαίου την σύνταξη γνωμοδότησης αναφορικά με τη νομιμότητα και εγκυρότητα του από 11-11-2019 «ιδιωτικού συμφωνητικού αποκλειστικής αντιπροσωπείας-εμπορίας και διάθεσης προϊόντων» συναφθέντος μεταξύ της ανώνυμης εταιρίας με την επωνυμία «ΞΙΝΟ ΝΕΡΟ ΜΟΝΟΜΕΤΟΧΙΚΗ ΑΝΩΝΥΜΗ ΕΤΑΙΡΕΙΑ ΟΤΑ» και της «ΙΩΣΗΦΙΔΗΣ ΞΙΝΟ ΝΕΡΟ ΑΕ» και του από 10-10-2019 «ιδιωτικού συμφωνητικού συνεργασίας» συναφθέντος μεταξύ των ως άνω εταιριών και του Ιωακείμ Ιωσηφίδη.

Ήδη η εταιρία από τον Απρίλιο του 2020 έχει ενεργήσει σχετικά με τη συμπλήρωση και αποσαφήνιση της συμφωνίας περί αποκλειστικής αντιπροσωπείας καθώς υπήρχαν όροι που απαιτούσαν αποσαφήνιση και συμπλήρωση- διόρθωση σύμφωνα και με την 45/2020 απόφαση του Δημ. Συμβουλίου για την πιστωτική πολιτική της εταιρίας και έχει προβεί σε τροποποιητική καταγγελία της πρώτης από αυτές.

Επιπλέον ο Δήμος Αμυνταίου άσκησε ενώπιον του Συμβουλίου της Επικρατείας την από 15-09-2020 με αριθμ. κατάθεσης Ε2304/2020 Αίτησης ακυρώσεως κατά της υπ' αριθ. 88/23.3.2020 απόφασης της Επιτροπής του άρθρου 152 του ν. 3463/2006 Δυτικής Μακεδονίας και της υπ' αριθ. 67/2019 απόφασης του Διοικητικού Συμβουλίου της επιχείρησης «ΞΙΝΟ ΝΕΡΟ ΜΟΝΟΜΕΤΟΧΙΚΗΣ Α.Ε. ΟΤΑ» του Δήμου Αμυνταίου, καθώς κρίθηκε ότι δεν εμπίπτει στο πεδίο των δημοσίων συμβάσεων η προαναφερθείσα σύμβαση.

Η σύνοψη της γνωμοδότησης ως προς τα εδώ ενδιαφέροντα στοιχεία έχει ως ακολούθως:

Από το σύνολο των απαντήσεων γνωμοδότησής μου απομονώνεται απόσπασμα των πορισμάτων επί δύο ερωτημάτων που αφορούν στην ημερήσια διάταξη.....

(α) Αν το από 11-11-2019 «ιδιωτικό συμφωνητικό αποκλειστικής αντιπροσωπείας-εμπορίας και διάθεσης προϊόντων» συναφθέν μεταξύ της ανώνυμης εταιρίας με την επωνυμία «ΞΙΝΟ ΝΕΡΟ ΜΟΝΟΜΕΤΟΧΙΚΗ ΑΝΩΝΥΜΗ ΕΤΑΙΡΕΙΑ ΟΤΑ» και της «ΙΩΣΗΦΙΔΗΣ ΞΙΝΟ ΝΕΡΟ ΑΕ» και το από 10-10-2019 «ιδιωτικό συμφωνητικό συνεργασίας» συναφθέν μεταξύ των ως άνω εταιριών και του Ιωακείμ Ιωσηφίδη μπορεί να πάσχουν ανισχύρου ή ανενέργειας ή εν γένει οποιουδήποτε ελαττώματος βάσει διατάξεων δημοσίου και εμπορικού δικαίου.

Α1. Οι εξεταζόμενες συμβάσεις ελέγχονται ως υπαγόμενες στο πεδίο εφαρμογής του ν.4412/2016 «Δημόσιες Συμβάσεις Έργων, Προμηθειών και Υπηρεσιών (προσαρμογή στις Οδηγίες 2014/24/ΕΕ και 2014/25/ΕΕ)». Η εφαρμογή ή μη του ρυθμιστικού πλαισίου του ν. 4412/2016 εξαρτάται, εξ υποκειμένου, από το κατά πόσον ο εμπλεκόμενος δημόσιος φορέας και εν προκειμένω εάν η «ΞΙΝΟ ΝΕΡΟ

ΜΟΝΟΜΕΤΟΧΙΚΗ ΑΝΩΝΥΜΗ ΕΤΑΙΡΕΙΑ ΟΤΑ» αποτελεί ή όχι αναθέτουσα αρχή. Κατά την άποψή μας, η εν λόγω ανώνυμη εταιρία, παρά τον τυπικό χαρακτήρα της ως ΝΠΙΔ, συνιστά αναθέτουσα αρχή κατά την έννοια των άρθρων 2 και 223, 224 περ. 1 του ν. 4412/2016. Τούτο διότι συνιστά εν ευρεία εννοία οργανισμό δημοσίου δικαίου και ως εκ τούτου για τη σύναψη των εξεταζόμενων συμβάσεων έπρεπε να είχαν τηρηθεί οι διατάξεις του ν. 4412/2016 για τις δημόσιες συμβάσεις. Η μη τήρηση των ανωτέρω διατάξεων και ειδικά των διαδικαστικών διατάξεων για τη σύναψη αυτών (π.χ. εν προκειμένω ο έλεγχος νομιμότητας του Ελεγκτικού Συνεδρίου) συνεπιφέρει την ακυρότητα αυτών με αποτέλεσμα οι ανωτέρω συμβάσεις να ελέγχονται ως άκυρες με βάση διατάξεις δημοσίου δικαίου. Τούτο, επιβεβαιώνεται και από το ιδιαίτερο πνεύμα της νομοθεσίας, που διέπει τις ιαματικές πηγές.

A2. Επιπρόσθετα, η σύναψη των εξεταζόμενων συμβάσεων με το συγκεκριμένο περιεχόμενό τους, τις δεσμεύσεις που ενσωματώνονται σ' αυτές και τις εν γένει οικονομικές επιπτώσεις τους στην εταιρική περιουσία της εν λόγω εταιρίας όφειλαν να είχαν αποφασιστεί όχι μόνον από το Δ.Σ. της εν λόγω εταιρίας, αλλά έπρεπε να είχαν λάβει τη σύμφωνη γνώμη της Γ.Σ., αλλά και του Δημοτικού Συμβουλίου του Δήμου Αμυνταίου. Μολονότι η σύναψή τους αποτελεί διαχειριστική πράξη, όχι μόνον εμπίπτουν εντούτοις στην αρμοδιότητα της Γ.Σ. της εν λόγω εταιρίας, καθότι πρόκειται για καθοριστικές συμβάσεις με σημαντικές επιπτώσεις στην εταιρία, τέτοιες που ισοδυναμούν με δομικές εταιρικές μεταβολές (αρρύθμιστες αρμοδιότητες της Γ.Σ.), αλλά επιπρόσθετα τα μετοχικά δικαιώματα στην Γ.Σ. όφειλαν να ασκηθούν σύμφωνα με απόφαση του Δημοτικού Συμβουλίου. Το διαχειριστικό όργανο μιας δημοτικής ανώνυμης εταιρίας δεν μπορεί σε καμία περίπτωση, χωρίς προηγούμενη απόφαση του ανωτάτου εταιρικού οργάνου της και του Δημοτικού Συμβουλίου να συνάψει συμβάσεις τέτοιες που με βεβαιότητα να απειλούν να επιφέρουν τις επιπτώσεις της υποπαρ. 2 της παρ. 8 του άρ. 265 Ν. 3463/2006, δηλαδή τριετείς συνεχόμενες ζημιολογικές χρήσεις ή τριετή συνεχιζόμενη εξανέμιση των ιδίων κεφαλαίων, πολλώ δε μάλλον να περιάγουν την εταιρία σε κατάσταση αφερεγγυότητας ή παύσης πληρωμών.

Ενόψει αυτών ζητώ:

(α) την διαπίστωση από το Δημοτικό Συμβούλιο ότι ουδεμία απόφαση είχε ληφθεί σχετικά με την εκ προτέρων αποδοχή ή την εκ των υστέρων έγκριση του από 11-11-2019 «ιδιωτικού συμφωνητικού αποκλειστικής αντιπροσωπείας-εμπορίας και διάθεσης προϊόντων» συναφθέντος μεταξύ της ανώνυμης εταιρίας με την επωνυμία «ΞΙΝΟ ΝΕΡΟ ΜΟΝΟΜΕΤΟΧΙΚΗ ΑΝΩΝΥΜΗ ΕΤΑΙΡΕΙΑ ΟΤΑ» και της «ΙΩΣΗΦΙΔΗΣ ΞΙΝΟ ΝΕΡΟ ΑΕ» και του από 10-10-2019 «ιδιωτικού συμφωνητικού συνεργασίας» συναφθέντος μεταξύ των ως άνω εταιριών και του Ιωακείμ Ιωσηφίδη και ουδείς δημόσιος διαγωνισμός είχε προηγηθεί. Ενόψει τούτου

(β) την επιβεβαίωση από το Δημοτικό Συμβούλιο που εκφράζει τη βούληση του Δήμου Αμυνταίου τόσο αυτοτελώς όσο και ως μοναδικού μετόχου της εταιρίας «ΞΙΝΟ ΝΕΡΟ ΜΟΝΟΜΕΤΟΧΙΚΗ ΑΝΩΝΥΜΗ ΕΤΑΙΡΕΙΑ ΟΤΑ» όλων των σχετικών αποφάσεων και των νομικών ενεργειών στις οποίες προέβησαν ο Δήμος στην εν λόγω υπόθεση και/ή το υφιστάμενο σήμερα Δ.Σ. της εταιρίας «ΞΙΝΟ ΝΕΡΟ ΜΟΝΟΜΕΤΟΧΙΚΗ ΑΝΩΝΥΜΗ ΕΤΑΙΡΕΙΑ ΟΤΑ» μετά την 01-01-2020, συμπεριλαμβανομένων της τροποποιητικής καταγγελίας και της προαναφερόμενης άσκησης αίτησης ακυρώσεως καθώς και την έγκριση των ως άνω πορισμάτων της γνωμοδότησης.

(γ) την έγκριση κάθε μελλοντικής ενέργειας του Δήμου Αμυνταίου και του υφιστάμενου σήμερα Δ.Σ. που κατατείνει στην αμφισβήτηση της νομιμότητας και του κύρους των ως άνω συμβάσεων και επικουρικός στη λύση τους για σπουδαίο λόγο και την παροχή εξουσιοδότησης στο Δήμαρχο Αμυνταίου να προβεί αρμοδίως σε κάθε άλλη απαιτούμενη ενέργεια.»

Ακολούθησε διαλογική συζήτηση στη διάρκεια της οποίας ακούσθηκαν διάφορες απόψεις των Δημοτικών Συμβούλων, όπως αυτές αναλυτικότερα αναγράφονται στα απομαγνητοφωνημένα πρακτικά.

Ο Πρόεδρος κάλεσε το δημοτικό συμβούλιο να αποφασίσει σχετικά.

Το Δημοτικό Συμβούλιο, αφού σκέφθηκε νόμιμα και έλαβε υπόψη:

- Την εισήγηση του Δημάρχου
- Την εισήγηση του Προέδρου Δ.Σ.

Α Π Ο Φ Α Σ Ι Ζ Ε Ι

ΚΑΤΑ ΠΛΕΙΟΨΗΦΙΑ

Α. Διαπιστώνει ότι ουδεμία απόφαση είχε ληφθεί σχετικά με την εκ προτέρων αποδοχή ή την εκ των υστέρων έγκριση του από 11-11-2019 «ιδιωτικού συμφωνητικού αποκλειστικής αντιπροσωπείας-εμπορίας και διάθεσης προϊόντων» συναφθέντος μεταξύ της ανώνυμης εταιρίας με την επωνυμία «ΞΙΝΟ ΝΕΡΟ ΜΟΝΟΜΕΤΟΧΙΚΗ ΑΝΩΝΥΜΗ ΕΤΑΙΡΕΙΑ ΟΤΑ» και της «ΙΩΣΗΦΙΔΗΣ ΞΙΝΟ ΝΕΡΟ ΑΕ» και του από 10-10-2019 «ιδιωτικού συμφωνητικού συνεργασίας» συναφθέντος μεταξύ των ως άνω εταιριών και του Ιωακείμ Ιωσηφίδη και ουδείς δημόσιος διαγωνισμός είχε προηγηθεί. Ενόψει τούτου

Β. Επιβεβαιώνει ως Δημοτικό Συμβούλιο που εκφράζει τη βούληση του Δήμου Αμυνταίου τόσο αυτοτελώς όσο και ως μοναδικού μετόχου της εταιρίας «ΞΙΝΟ ΝΕΡΟ ΜΟΝΟΜΕΤΟΧΙΚΗ ΑΝΩΝΥΜΗ ΕΤΑΙΡΕΙΑ ΟΤΑ» όλων των σχετικών αποφάσεων και των νομικών ενεργειών στις οποίες προέβησαν ο Δήμος στην εν λόγω υπόθεση και/ή το υφιστάμενο σήμερα Δ.Σ. της εταιρίας «ΞΙΝΟ ΝΕΡΟ ΜΟΝΟΜΕΤΟΧΙΚΗ ΑΝΩΝΥΜΗ ΕΤΑΙΡΕΙΑ ΟΤΑ» μετά την 01-01-2020, συμπεριλαμβανομένων της τροποποιητικής καταγγελίας και της προαναφερόμενης άσκησης αίτησης ακυρώσεως καθώς και την έγκριση των ως άνω πορισμάτων της γνωμοδότησης.

Γ. Εγκρίνει κάθε μελλοντική ενέργεια του Δήμου Αμυνταίου και του υφιστάμενου σήμερα Δ.Σ. που κατατείνει στην αμφισβήτηση της νομιμότητας και του κύρους των ως συμβάσεων που αναφέρονται στο σκεπτικό της παρούσας και επικουρικός στη λύση τους για σπουδαίο λόγο και την παροχή εξουσιοδότησης στο Δήμαρχο Αμυνταίου να προβεί αρμοδίως σε κάθε άλλη απαιτούμενη ενέργεια. Οι κ.κ. Γρομπανόπουλος Τρύφων, Σαπαρδάνης Φώτιος και Θεοδοσιάδης Πρόδρομος ψήφισαν θετικά με επιφύλαξη.

Δ. Οι δημοτικοί σύμβουλοι κ.κ. Αντωνιάδης Θεοχάρης και Τόμου Πέτρος ψήφισαν κατά του θέματος συνολικά, σύμφωνα με τις θέσεις που διατύπωσαν όπως αυτές καταγράφονται στα επίσημα αναλυτικά πρακτικά.

Η απόφαση αυτή έλαβε αύξοντα αριθμό **193/2020**
Αφού αναγνώστηκε το πρακτικό αυτό υπογράφεται ως ακολούθως.

Ο ΠΡΟΕΔΡΟΣ

ΤΑ ΜΕΛΗ

**Ακριβές Απόσπασμα
Ο ΠΡΟΕΔΡΟΣ**

ΘΩΜΑΪΔΗΣ Γ. ΧΡΗΣΤΟΣ