

ΑΠΟΣΠΑΣΜΑ

Από το 9^ο πρακτικό της συνεδρίασης της Οικονομικής Επιτροπής Δήμου Ξάνθης, της **19^{ης} Ιουνίου 2015**

Αριθ. απόφασης **126**

Περίληψη

Εξουσιοδότηση για άσκηση αίτησης ακύρωσης ενώπιον του Διοικητικού Εφετείου Κομοτηνής.

Στην Ξάνθη και στο Δημαρχιακό Κατάστημα σήμερα 19 Ιουνίου 2015 ημέρα Παρασκευή και ώρα 14:00 συνήλθε σε τακτική συνεδρίαση η Οικονομική Επιτροπή του Δήμου Ξάνθης, ύστερα από την αριθμ. πρωτ. 25602/15-06-2015 έγγραφη πρόσκληση του Προέδρου της, κ.Χαράλαμπου Δημαρχόπουλου (Δήμαρχος Ξάνθης), η οποία επιδόθηκε κανονικά στο καθένα από τα μέλη της Επιτροπής σύμφωνα με το άρθρο 75 του Ν. 3852/10 παρ. 6, προκειμένου να συζητηθούν τα ακόλουθα θέματα της ημερήσιας διάταξης και να ληφθούν σχετικές αποφάσεις.

Αφού διαπιστώθηκε νόμιμη απαρτία, γιατί σε σύνολο εννέα (9) μελών βρέθηκαν παρόντα έξι (6) μέλη δηλαδή:

Παρόντες

- 1.Χαράλαμπος Δημαρχόπουλος (Πρόεδρος)
- 2.Κων/νος Τριανταφυλλίδης
- 3.Ερκάν Κίρατζη
- 4.Σιαμπάν Μπαντάκ
- 5.Απόστολος Αγκόρτζας
- 6.Ιορδάνης Χατζηευφραιμίδης

Απόντες

- 1.Τοπ Ισμέτ
- 2.Αθανάσιος Ξυνίδης
- 3.Αλεξία Γκιρτζίκη

Ο Πρόεδρος κήρυξε την έναρξη της συνεδρίασης της Οικονομικής Επιτροπής και αφού εισηγήθηκε το 29^ο θέμα της ημερήσιας διάταξης , έθεσε υπόψη των μελών της υπ' αριθ. 24143/05-06-2015 αναφορά της Νομικής Υπηρεσίας η οποία έχει ως εξής «Παρακαλώ όπως εισάγετε το θέμα στην Οικονομική Επιτροπή για τη λήψη απόφασης με την οποία θα εξουσιοδοτηθούμε:

α/για την κατάθεση αίτησης ακύρωσης ενώπιον του Διοικητικού Εφετείου Κομοτηνής με σκοπό την ακύρωση της παραπάνω απόφασης καθώς δεδομένου ότι συντρέχει έννομο συμφέρον του Δήμου Ξάνθης για την άσκηση της εν λόγω αίτησης ακύρωσης και γνωμοδοτούμε θετικά για την άσκησή της και

β/για την παράστασή των νομικών συμβούλων του Δήμου Ξάνθης κατά τη συζήτηση της υπόθεσης για τους όλους τους λόγους που προβάλλουμε στο συνημμένο σχέδιο της αίτησης ακύρωσης που έχει ως ακολούθως:

«ΕΝΩΠΙΟΝ ΤΟΥ ΔΙΟΙΚΗΤΙΚΟΥ ΕΦΕΤΕΙΟΥ ΚΟΜΟΤΗΝΗΣ ΑΙΤΗΣΗ ΑΚΥΡΩΣΗΣ

Του Νομικού Προσώπου Δημοσίου Δικαίου με την επωνυμία «Δήμος Ξάνθης» που εδρεύει στην Ξάνθη και εκπροσωπείται νόμιμα.

ΚΑΤΑ

1/Του Ελληνικού Δημοσίου, που εκπροσωπείται από τον Υπουργό Οικονομικών που κατοικοεδρεύει στην Αθήνα και του Υπουργού Παραγωγικής Ανασυγκρότησης Περιβάλλοντος Ενέργειας που κατοικοεδρεύει στην Αθήνα

2/Της με αριθμό 3/2009 απόφασης της Α'βάθμιας Επιτροπής Δασικών Αμφισβητήσεων Νομού Ξάνθης καθώς και κάθε άλλης συναφούς προγενέστερης ή μεταγενέστερης πράξης ή παράλειψης.

Με την με αριθμό πρωτοκόλλου 2304/9-12-2005 αίτησή μας προς το Δασαρχείο Ξάνθης, ζητήσαμε την έκδοση πράξης χαρακτηρισμού Δασάρχη Ξάνθης, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 14 Ν.998/1979, για την περιοχή Πέρα Αμπέλια – Γυμναστήριο Παναγή Τσαλδάρη Δήμου Ξάνθης, προκειμένου στη συνέχεια να προχωρήσουμε στην επέκταση του Πολεοδομικού Σχεδίου της πόλεως της Ξάνθης.

Μετά από αλληπάλληλη και διαδοχική επικοινωνία μας (δια υπηρεσιακής αλληλογραφίας) τόσο προς το Δασαρχείο Ξάνθης, όσο στην Δ/ση Δασών, όσο και αυτών των δύο Υπηρεσιών μεταξύ τους (που υπάγονται στο ίδιο Υπουργείο) προς διευθέτηση διάφορων ζητημάτων που προέκυψαν, και μετά από την πάροδο τεσσάρων (4) ετών!! εκδόθηκε η με αριθμό πρωτοκόλλου 1846/5-6-2009 πράξη χαρακτηρισμού του Δασάρχη Ξάνθης, για τη θέση Πέρα Αμπέλια του Δήμου Ξάνθης, με την οποία χαρακτηρίστηκε εδαφική έκταση εμβαδού 748.049,38 τ.μ., κατά την οποία χαρακτηρίστηκαν κάποια τμήματα της άνω περιοχής ως μη δασικά, ενώ άλλα ως δασικά και άλλα ως χορτολιβαδικά, τα οποία τμήματα αποτυπωνόταν με ακρίβεια και σαφήνεια στο τοπογραφικό που συνόδευε την ανωτέρω πράξη.

Στην πράξη αυτή απεικονίζονταν επίσης τα προτεινόμενα όρια επέκτασης του σχεδίου πόλεως, και συνοδεύονταν από τοπογραφικό διάγραμμα που είχε συνταχθεί και επεξεργαστεί από τον πολιτικό μηχανικό Τριαντάφυλλο Σφυρή (μελετητή του Δήμου Ξάνθης για την επέκταση του σχεδίου πόλεως) και στη συνέχεια είχε θεωρηθεί για την ακρίβειά του από τμήμα Πολεοδομίας και Πολεοδομικών Εφαρμογών του Δήμου Ξάνθης, κλίμακας 1:2000. Το τοπογραφικό αυτό, βάσει του οποίου συντάχθηκε στη συνέχεια και το τοπογραφικό του Δασάρχη Ξάνθης που συνόδευε την πράξη χαρακτηρισμού, ήταν σύμφωνο με τις προδιαγραφές που προβλέπει το Υπουργείο ΠΕΧΩΔΕ, για τις περιπτώσεις επέκτασης σχεδίων πόλεως και προσκομίστηκε από εμάς στο Δασαρχείο με όλες τις αναλυτικές λεπτομέρειες που ορίζει ο νόμος και μάλιστα με εξάρτηση από το Εθνικό Τριγωνομετρικό Δίκτυο (αντίθετα με ότι ισχυρίστηκε η Δ/ση Δασών).

Στη συνέχεια η Δ/ση Δασών (προϊσταμένη Αρχή του Δασαρχείου Ξάνθης) υπέβαλε αντιρρήσεις κατά της ανωτέρω απόφασης διότι έκρινε δήθεν απουσία εξάρτησης από το εθνικό τριγωνομετρικό δίκτυο των επιμέρους χαρακτηρισθέντων τμημάτων της άνω έκτασης, με αποτέλεσμα αμφισβήτησης των ορίων και των επί μέρους χαρακτηρισμών (α' σκέλος αντιρρήσεων), καθώς και στη δημιουργία προβλημάτων στην κηρυγμένη αναδασωτέα έκταση, αφού τα όρια της αναδασωτέας έκτασης, όπως έχουν αποσταλεί στην κτηματολόγιο Α.Ε. φαίνεται να επικαλύπτονται από την συγκεκριμένη πράξη χαρακτηρισμού (β' σκέλος).

Κατόπιν και μετά από τον ορισμό δικασίμου και νόμιμη κλήτευση όλων των ενδιαφερομένων συζητήθηκαν οι παραπάνω αντιρρήσεις κατά τη δικάσιμο της 23-9-2009 από την αρμόδια Α' επιτροπή δασικών αμφισβητήσεων Νομού Ξάνθης. Κατά τη

συζήτηση παραστάθηκε η Δ/νση Δασών και ο Δήμος Ξάνθης, δεν προκύπτει να παραστάθηκε το Δασαρχείο και εκδόθηκε η με αριθμό 3/2009 προσβαλλόμενη απόφαση, κατά της οποίας προσφύγαμε ενώπιον της Β' βάθμιας Επιτροπής Επίλυσης Δασικών Αμφισβητήσεων Περιφ. Ανατ. Μακεδονίας και Θράκης Εφετείου Θράκης, δυνάμει του άρθρου 14 του Ν. 998/1979, με την από 18-1-2010 προσφυγή μας. Η Β' Βάθμια Επιτροπή δεν συνεδρίασε εντός της 6μηνιας προθεσμίας που θέτει η παρ. 2 του άρθρου 52 του Ν. 4280/2014 «Μεταβατικές Διατάξεις», με αποτέλεσμα να σταλούν οι φάκελοι που εκκρεμούσαν στις Επιτροπές στα κατά τόπους Δασαρχεία/Δ/νσεις Δασών, ενώ δόθηκε παράλληλα η δυνατότητα άσκησης αίτησης ακύρωσης στα διοικητικά δικαστήρια και συγκεκριμένα ενώπιον του Δικαστηρίου σας, προκειμένου να εξαφανιστεί η προσβαλλόμενη πράξη, εντός την προθεσμίας άσκησης της που ήταν 60 ημέρες, από την κοινοποίηση της ειδοποίησής μας από το Δασαρχείο Ξάνθης για την μη συνεδρίαση της Επιτροπής εντός του 6μηνου.

Την απόφαση αυτή της Α' Βάθμιας Επιτροπής Δασικών Αμφισβητήσεων, όπως και κάθε άλλη προγενέστερη ή μεταγενέστερη αυτής, συναφή πράξη ή παράλειψη, προσβάλλουμε ενώπιον του Δικαστηρίου αυτού και ζητούμε την ακύρωσή της, ως εκδοθείσας κατά παράβαση ουσιώδους τύπου της διαδικασίας, κατά παράβαση νόμου και κατά παράβαση συνταγματικών και άλλων κανόνων δικαίου, κατά κακή χρήση της διακριτικής ευχέρειας, επιπροσθέτως δε ως ανεπαρκώς και πλημμελώς αιτιολογημένης, για τους ακόλουθους λόγους και για όσους επιφυλασσόμαστε να προσθέσουμε λόγους:

1/Διότι η προσβαλλόμενη είναι ακυρωτέα δεδομένου ότι στην σύνθεση της Α' Βάθμιας Επιτροπής Δασικών Αμφισβητήσεων Ξάνθης συμμετείχε δικαστικός λειτουργός, ως πρόεδρος, η οποία εξέδωσε την προσβαλλόμενη απόφαση, και ενόψει της προβλεπόμενης στις παρ. 2 και 3 του άρθρου 89 του Συντάγματος απαγορεύεται ανάθεση διοικητικών καθηκόντων σε δικαστικούς λειτουργούς.

Όπως δε έχει κριθεί ήδη από το ΣτΕ (99/2015 και 137/2015 ΝΟΜΟΣ), οι επιτροπές του άρθρου 10 παρ. 3 του ν. 998/1979, δεν συνιστούν συμβούλια ή επιτροπές ελεγκτικού ή δικαιοδοτικού χαρακτήρα κατά την έννοια του άρθρου 89 παρ. 2 του Συντάγματος, δεδομένου ότι η αρμοδιότητά τους, όπως ορίζεται στη διάταξη αυτή του ν. 998/1979 και στο άρθρο 14 του ίδιου νόμου, δεν έχει ως αντικείμενο την άσκηση οικονομικού ή δημοσιονομικού ελέγχου ούτε συνάπτεται με θέματα οικονομικού ή δημοσιονομικού χαρακτήρα. Εξάλλου, οι επιτροπές αυτές δεν έχουν δικαιοδοτικό χαρακτήρα, διότι αποφαινούνται επί ενδικοφανών προσφυγών κατά διοικητικών πράξεων με βάση τη διαγραφόμενη στο νόμο διοικητική διαδικασία που δεν έχει στοιχεία, τα οποία προσιδιάζουν σε εκτέλεση δικαιοδοτικού έργου και σε άσκηση αρμοδιότητας δικαιοδοτικού οργάνου, όπως η δημοσιότητα των συνεδριάσεων και η υποχρέωση εξασφάλισης της κατ' αντιμωλία συζήτησης. (πρβλ. ΣτΕ 3503/2009 Ολομ.). Συνεπώς, η συγκρότηση των παραπάνω επιτροπών με τη συμμετοχή δικαστικού λειτουργού δεν είναι νόμιμη, ως αντίθετη προς τις παραπάνω συνταγματικές διατάξεις.

2/Διότι η προσβαλλόμενη απόφαση κατά κακή εκτίμηση των προαχθέντων αποδεικτικών στοιχείων κατά την συζήτηση των αντιρρήσεων, δέχτηκε αυτές και κατά τα δύο σκέλη (α' και β'), ανακάλεσε την με αριθμό 1846/5-6-2009 πράξη χαρακτηρισμού του Δασάρχη Ξάνθης και διέταξε την έκδοση νέας πράξης στην οποία να υπάρχει επαρκής προσδιορισμός επακριβώς επί του εδάφους, με αναγραφή συντεταγμένων των κορυφών τυχόν επιμέρους χαρακτηρισθέντων τμημάτων εξάρτηση από το Εθνικό Τριγωνομετρικό δίκτυο καθώς και αναφορά με αποτύπωση των νομίμως υφιστάμενων προστατευόμενων περιοχών (αναδασωτέας έκτασης, προστατευτικό

δάσος και καταφύγιο άγριας ζωής) στο συνοδευτικό διάγραμμα της πράξης, ενώ εάν δίκαια και σωστά εκτιμούσε τα πράγματα και ορθά ερμήνευε και εφάρμοζε τον νόμο θα έπρεπε να την απορρίψει και να επικυρώσει την με αριθμό πρωτοκόλλου 1846/2009 πράξη χαρακτηρισμού Δασάρχη Ξάνθης, δεδομένου ότι:

Α.Το Τμήμα Πολεοδομίας και Πολεοδομικών Εφαρμογών του Δήμου Ξάνθης, επιθυμώντας να ολοκληρώσει τις διαδικασίες για την επέκταση του σχεδίου πόλεως της Ξάνθης, ζήτησε την πράξη χαρακτηρισμού της έκτασης που περιγράφεται ανωτέρω καθώς και στην πράξη του Δασάρχη Ξάνθης. Συγκεκριμένα θέλοντας να συνδράμει στην καλύτερη και ταχύτερη ολοκλήρωση του χαρακτηρισμού της περιοχής, χορήγησε μαζί με την αίτησή του και ένα συνοδευτικό τοπογραφικό διάγραμμα, στο οποίο φυσικά έλαβε υπόψη και την αναδασωτέα έκταση του έτους 1947 βάσει της με αριθμό 136779/14-11-1947 απόφασης Υπουργού Γεωργίας. Το διάγραμμα αυτό ήταν εξαρτημένο από το Εθνικό Τριγωνομετρικό Δίκτυο, δεδομένου ότι εκτελέστηκε για ένα συγκεκριμένο σκοπό, δηλαδή την επέκταση του Πολεοδομικού Σχεδίου της πόλεως της Ξάνθης και έπρεπε εξ' αρχής να έχει τις απαραίτητες προδιαγραφές. Μετά από πλήθος αλληλογραφιών που προηγήθηκε μεταξύ των υπηρεσιών για την καλύτερη και ακριβέστερη αποτύπωση της περιοχής (στην οποία αλληλογραφία εμπλεκόταν πάντοτε και η Δ/νση Δασών που με τις οδηγίες της όριζε πως θα ολοκληρωνόταν η διαδικασία της πράξης χαρακτηρισμού) ο Δασάρχης Ξάνθης και έχοντας πλέον κάνει όλους τους ελέγχους, και φυσικά επιβεβαιώνοντας ότι η αναδασωτέα περιοχή δεν εμπίπτει στην έκταση προς χαρακτηρισμό, τόσο από το τοπογραφικό που του χορήγησε ο Δήμος Ξάνθης, όσο και από δική του έρευνα και με την συνδρομή πάντοτε και της Δ/νσης Δασών, προέβη στην έκδοση πράξης χαρακτηρισμού. Για δε την εξακρίβωση οποιασδήποτε αμφισβήτησης προέκυπτε για την ακριβή θέση της οριογραμμής που όριζε την θέση της αναδασωτέας έκτασης της ανωτέρω υπουργικής απόφασης, εκπονήθηκε (μετά από μέριμνα του Δήμου Ξάνθης) η από 30-4-2007 τεχνική έκθεση του πολιτικού μηχανικού κυρίου Τριαντάφυλλου Σφυρή **για τον προσδιορισμό των ορίων της αναδασωτέας έκτασης**, σύμφωνα με την οποία **η θέση του ορίου της αναδασωτέας έκτασης που καθορίστηκε με την ανωτέρω υπουργική απόφαση δεν συμπίπτει με τη θέση του ορίου που καθορίστηκε από το Δασαρχείο Ξάνθης για χαρακτηρισμό και** μάλιστα αναφερόταν σε αυτήν ότι η απόκλιση μεταξύ τους είναι σημαντική (της τάξης των 100 μέτρων). Αναλυτικά περιγραφόταν σε αυτήν ο αναλυτικός τρόπος της μέτρησης που έγινε σήμερα λαμβάνοντας υπόψη τα παλιά σχεδιαγράμματα του 1947, αλλά και επισημαίνονταν πόσο μεγάλες διαφορές μπορεί να είχαν οι παλαιότερες μετρήσεις όταν έρχονται να εφαρμοστούν στο έδαφος συγκριτικά με τις νέες μεθόδους. Συγκεκριμένα στην έκθεση αναφερόταν: «...ότι το παλιό σχεδιάγραμμα δεν ήταν εξαρτημένο από κάποια τριγωνομετρικό δίκτυο, και ότι μοναδική μέθοδος προσδιορισμού των ορίων της αναδασωτέας έκτασης είναι με βάση τις αποστάσεις της από χαρακτηριστικά φυσικά και τεχνητά στοιχεία που αποτυπώνονται στο διάγραμμα και δεν έχουν αλλοιωθεί από το έτος 1947. Ετσι ως αναλλοίωτο από το 1947 τεχνητό στοιχείο είναι η σιδηροδρομική γραμμή. Για την συσχέτιση του παλιού σχεδιαγράμματος με τη σημερινή κατάσταση χρησιμοποιήθηκαν οι χάρτες 1:5.000 της γεωγραφικής υπηρεσίας Στρατού (Γ.Υ.Σ.), οι χάρτες αυτοί σμικρύνθηκαν σε κλίμακα 1:20.000 και συναρμολογήθηκαν σε ενιαίο φύλλο για να γίνει δυνατή η ταύτισή του με το διάγραμμα του 1947 της αναδασωτέας έκτασης». Συμπερασματικά κρινόταν ότι η αναδασωτέα έκταση δεν ενέπιπτε σε καμία περίπτωση στην έκταση για την οποία ζητούνταν η πράξη χαρακτηρισμού. Η έκθεση αυτή

προσκομίσθηκε από το Δήμο Ξάνθης κατά τη συζήτηση των αντιρρήσεων της Δ/σης Δασών. Από την άλλη δεν υπήρχε αντίστοιχη έκθεση της Δ/σης Δασών που να την απέκρουε προβάλλοντας άλλους ισχυρισμούς. Την εγκυρότητα και την αλήθεια της τεχνικής έκθεσης αντιλήφθηκε ο Πρόεδρος της Επιτροπής (βλ σελ. 4 της απόφασης) και γι'αυτό εξέφρασε την άποψη ότι από τα στοιχεία που κατέθεσαν οι εκπρόσωποι του Δήμου Ξάνθης, και τις απόψεις που ανέπτυξαν φαίνεται ότι ο Δασάρχης, ο οποίος έχει την αποκλειστική αρμοδιότητα σύνταξης της πράξης, **θεώρησε ότι η αναδασωτέα έκταση του 1947 βρίσκεται εκτός των ορίων της υπό χαρακτηρισμό έκτασης και ότι κατά συνέπεια η μη αναφορά στην πράξη και μη αποτύπωση των ορίων της στο τοπογραφικό διάγραμμα που συνοδεύει την με αριθμό 1846/2009 πράξη χαρακτηρισμού δεν συνιστά τυπική παράληψη της εν λόγω πράξης.** Αλλωστε η μελέτη της περιοχής και η εφαρμογή της απόφασης του Υπουργού Γεωργίας περί αναδασωτέας έκτασης λήφθηκε με μεγάλη προσοχή υπόψη από το Τμήμα Πολεοδομίας Δήμου Ξάνθης, που κάνοντας τις απαραίτητες μετρήσεις, με όλα τα σύγχρονα μέσα και με ακριβέστερη κλίμακα μέτρησης και εφαρμόζοντας του χάρτες του 1947 με ακόμη μεγαλύτερη ακρίβεια στο έδαφος (δεδομένου ότι οι μετρήσεις τότε, λόγω της κλίμακας που χρησιμοποιούνταν, είχαν μεγάλη απόκλιση από την πραγματική κατάσταση). Γι'αυτό άλλωστε εκπονήθηκε και η ανωτέρω τεχνική έκθεση.

Β.Κατά την συζήτηση της προσφυγής της Δ/σης Δασών προβλήθηκαν για πρώτη φορά ισχυρισμοί τους οποίους δεν γνωρίζαμε και για τους οποίους δεν ήμασταν σε θέση να αμυνθούμε. Πρόκειται για την ύπαρξη καταφυγίου άγριων ζώων στην υπό χαρακτηρισμό περιοχή, η οποία όμως δεν είχε αναφερθεί ξανά στο παρελθόν και σε όλη αυτή την αλληλογραφία που διατηρούσαμε και με τις δύο Υπηρεσίες και ούτε υπήρχε καμία αναφορά στην πράξη χαρακτηρισμού. Αναφορά υπήρχε για το προστατευτικό δάσος το οποίο και πολύ ορθώς λήφθηκε υπόψη κατά την έκδοση της πράξης χαρακτηρισμού. Η Δ/ση Δασών όμως για πρώτη φορά κατά τη συζήτηση και χωρίς να κάνει καμία αναφορά στην προσφυγή της, έθιξε το ζήτημα του καταφυγίου αγρίων ζώων, χωρίς όμως να έχει δικονομικά το δικαίωμα να το κάνει. Για το λόγο αυτό θα έπρεπε ο ισχυρισμός αυτό να κριθεί απορριπτέος ως απαράδεκτος. Κάτι που επισήμανε άλλωστε και ο Πρόεδρος της Επιτροπής και εξέφρασε πολύ σωστά την γνώμη ότι ο ισχυρισμός αυτός έπρεπε να απορριφθεί ως απαράδεκτος, δεδομένου ότι δεν ασκήθηκε με την προσφυγή της Δ/σης Δασών, παρά προτάθηκε για πρώτη φορά κατά τη συζήτηση της υπόθεσης. Ούτε όμως η γνώμη αυτή λήφθηκε υπόψη, και τα άλλα δύο μέλη της Επιτροπής, τελείως παράνομα και αυθαίρετα έκριναν ότι θα πρέπει να ληφθεί υπόψη και γι'αυτό ανακάλεσαν και εξ αυτού του λόγου της πράξη χαρακτηρισμού ώστε να εκδοθεί νέα που θα λάβει υπόψη το καταφύγιο άγριων ζώων (Στο σημείο αυτό επισημαίνουμε ότι το καταφύγιο αγρίων ζώων προσδιορίζεται σε μία περιοχή η οποία εύκολα μπορεί να μετακινηθεί και να προσφέρει στα ζώα την ηρεμία και την ασφάλεια που χρειάζονται).

Γ.Όσον δε αφορά την απουσία εξάρτησης στο σχεδιάγραμμα της πράξης χαρακτηρισμού από το Εθνικό Τριγωνομετρικό Δίκτυο, μη νόμιμα και κατά κακή εκτίμηση των αποδείξεων έγινε δεκτό ότι πράγματι απουσίαζε, ενώ η αλήθεια είναι ότι, όπως αναφέραμε και ανωτέρω, η εξάρτηση υπήρχε και ήταν εμφανής τόσο στο σχεδιάγραμμα της Πολεοδομίας όσο και στο τοπογραφικό που συνόδευε την πράξη χαρακτηρισμού. Οι δε συντεταγμένες Χ και Ψ αναγράφονταν με ακρίβεια επάνω στο Τοπογραφικό που έστειλε το Τμήμα Πολεοδομίας στο Δασαρχείο Ξάνθης, ώστε βάσει

αυτού να εκδοθεί και το τοπογραφικό που συνόδευε την πράξη χαρακτηρισμού. Αυτό άλλωστε ισχυρίσθηκε και ο Δήμος Ξάνθης δια των εκπροσώπων του ενώπιον της Α' βάθμιας Επιτροπής. Ο ισχυρισμός όμως αυτός προφανώς για λόγους που δεν προκύπτουν από την προσβαλλόμενη απόφαση, ούτε από το Πρακτικά αυτής δεν έγινε αντιληπτός, με αποτέλεσμα να κριθεί τελείως λανθασμένα ότι υπήρχε απουσία εξάρτησης από το Εθνικό Τριγωνομετρικό Δίκτυο και να γίνει δεκτό και το σκέλος αυτό των αντιρρήσεων.

Επειδή η προς χαρακτηρισμό έκταση δεν ενέπιπτε εντός της αναδασωτέας περιοχής βάσει της με αριθμό 136779/14-11-1947 Απόφασης του Υπουργού Γεωργίας.

Επειδή οι ισχυρισμοί περί ύπαρξης καταφυγίου αγρίων ζώων προτάθηκαν τελείως απαράδεκτα για πρώτη φορά κατά τη συζήτηση των αντιρρήσεων και όχι με την κατάθεσή τους.

Επειδή ο έλεγχος της περιοχής έγινε ήδη με ειδικές μετρήσεις τόσο από το Δασαρχείο Ξάνθης, όσο και από το Τμήμα Πολεοδομίας και Πολεοδομικών Εφαρμογών και λήφθηκαν υπόψη με κάθε σύγχρονο μέσο μέτρησης τόσο οι χάρτες του 1947 αλλά και κάθε άλλο στοιχείο που δόθηκε από το Δασαρχείο και τη Δ/νση Δασών για την επακριβή αποτύπωση της περιοχής. Η δε κλίμακα που χρησιμοποιήθηκε ήταν μεγάλης ακρίβειας και σύμφωνα με τις προδιαγραφές του Υπουργείου ΠΕΧΩΔΕ που απαιτούνται στις περιπτώσεις επέκτασης σχεδίου πόλεως (ήτοι 1:2000) με εξάρτηση από το Εθνικό Τριγωνομετρικό Δίκτυο.

Επειδή η Δ/νση Δασών τελείως αόριστα και αναιτιολόγητα επιμένει ότι η περιοχή που χαρακτηρίστηκε εμπίπτει κατά ένα μέρος στην αναδασωτέα, χωρίς όμως να προσκομίζει ανάλογα σχεδιαγράμματα όπου να προκύπτει με ακρίβεια τα αληθές των ισχυρισμών της. Οι δε μετρήσεις της έγιναν στηριζόμενες στις ανακριβείς μετρήσεις της κλίμακας που χρησιμοποιήθηκε το έτος 1947, ήτοι 1:20.000!! με μεγάλη κατά συνέπεια πιθανότητα σφάλματος λόγω της μικρής κλίμακας που χρησιμοποιούνταν τότε.

Επειδή τελείως αόριστα και χωρίς κανένα αποδεικτικό στοιχείο η Δ/νση Δασών εξακολουθεί να επιμένει ότι η μετρήσεις που πραγματοποιήθηκαν από τους ειδικούς (Μηχανικούς του Τμήματος Πολεοδομίας Δήμου Ξάνθης και ιδιώτες μηχανικούς) είναι λανθασμένες !! ενώ οι μετρήσεις που έγιναν από αυτήν είναι οι ακριβείς, χωρίς όμως καν μέχρι σήμερα να έχουν προσκομίσει ένα τοπογραφικό σχεδιάγραμμα που να αποδεικνύει τα ανωτέρω ή ανάλογη τεχνική έκθεση, όπως προσκομίσθηκε από εμάς.

Επειδή ο Δασάρχης εάν διαπίστωνε ότι η έκταση προς χαρακτηρισμό ήταν αναδασωτέα ή ενέπιπτε σε αναδασωτέα φυσικά και θα απείχε από την έκδοση πράξης χαρακτηρισμού ή θα περιοριζόταν απλώς στη διαπίστωση ότι η συγκεκριμένη έκταση ή τμήμα αυτής έχει κηρυχθεί αναδασωτέα και ως εκ του λόγου αυτού αποτελεί δασική έκταση.

Επειδή νομιμοποιούμαστε να ασκήσουμε την παρούσα αίτηση ακύρωσης.

Επειδή η αίτησή μας είναι νόμω και ουσία βάσιμη και αληθής κατά τα πραγματικά περιστατικά.

Επειδή εσφαλμένα έκανε δεκτές η Α'βάθμια Επιτροπή δασικών Αμφισβητήσεων τις αντιρρήσεις της Δ/νσης Δασών Νομού Ξάνθης.

Επειδή κατά τα παραπάνω ορθώς, νομίμως και χωρίς παραλείψεις εκδόθηκε η με αριθμό πρωτοκόλλου 1846/2009 πράξη χαρακτηρισμού του Δασάρχη Ξάνθης.

Επειδή από το με αριθμ. πρωτ. 1288/13-1-2015 έγγραφο της Γενικής Διεύθυνσης Δασών Αγροτικών Υποθέσεων της Αποκεντρωμένης Διοίκησης Μακεδονίας Θράκης προκύπτει ότι η Προϊσταμένη Αρχή της Δ/νσης Δασών, που προκάλεσε την έκδοση της

προσβαλλόμενης απόφασης, αναγνωρίζει ότι η σωστή τοποθέτηση των ορίων της έκτασης που κηρύχθηκε αναδασωτέα με την υπ'αριθμ. 136779/14-11-1947 απόφαση είναι αυτή που εμφανίζεται στην υπ'αριθμ. 1846/5-6-2009 πράξη χαρακτηρισμού του Δασάρχη Ξάνθης και ζητά από την Δ/νση Δασών να προβεί στις απαραίτητες ενέργειες για την αποκατάσταση της πραγματικότητας.

Επειδή ήδη με την με αριθμό /2015 απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής Δήμου Ξάνθης αποφασίστηκε η άσκηση της παρούσας αίτησης ακύρωσης και δόθηκε η εντολή στην δικηγόρο με έμμισθη εντολή στο Δήμο Ξάνθης, Ελένη Χατζηλιάδου, προκειμένου να την καταθέσει και να παρασταθεί κατά την εκδίκασή της υποστηρίζοντας τα συμφέροντα του Δήμου Ξάνθης.

Επειδή, κατά το άρθρο 47 παρ. 1 του ν. 3900/2010 (Α' 213/17.12. 2010), ο οποίος, κατά το άρθρο 70 αυτού, ισχύει από 1.1.2011, προστέθηκε περίπτωση ιδ' στην παράγραφο 1 του άρθρου 1 του ν. 702/1977 (Α' 268), όπως αυτό ίσχυε κατά τον χρόνο δημοσίευσης του ν. 3900/2010 στην Εφημερίδα της Κυβερνήσεως. Κατόπιν της ανωτέρω προσθήκης, το άρθρο 1 του ν. 702/1977 ορίζει τα εξής: «1. Στην αρμοδιότητα του τριμελούς διοικητικού εφετείου υπάγεται η εκδίκαση αιτήσεων ακυρώσεως ατομικών πράξεων διοικητικών αρχών που αφορούν: α)... ιδ) το χαρακτηρισμό εκτάσεων κατά το άρθρο 14 του ν. 998/1979 (ΦΕΚ 289 Α') και την κήρυξη εκτάσεων ως αναδασωτέων κατά τα άρθρα 38 και 41 του ίδιου νόμου,...», το δικαστήριό Σας είναι αρμόδιο για την εκδίκαση της παρούσας. Περαιτέρω με το άρθρο 47 παρ. 3 του ως άνω ν. 3900/2010 αντικαταστάθηκε το άρθρο 5Α του ν. 702/1977, ορίσθηκε δε ότι: «Οι αποφάσεις των διοικητικών εφετείων που εκδίδονται επί των διαφορών των περιπτώσεων α', β', γ', δ', ε', ια' και ιγ' της παραγράφου 1 του άρθρου 1 του παρόντος νόμου δεν υπόκεινται σε έφεση» και με το άρθρο 50 του ίδιου ν. 3900/2010 ορίσθηκε ότι «Οι διατάξεις των άρθρων 47 παράγραφοι 1... καταλαμβάνουν και τις εκκρεμείς υποθέσεις...».

ΓΙ' ΑΥΤΟΥΣ ΤΟΥΣ ΛΟΓΟΥΣ

Και για όσους άλλους λόγους επιφυλασσόμαστε να προσθέσουμε με τη συζήτηση της παρούσας και με την ρητή επιφύλαξη κάθε δικαιώματος μας.

Ζ Η Τ Ο Υ Μ Ε

Να γίνει δεκτή η παρούσα αίτησή μας.

Να ακυρωθεί η με αριθμό 3/2009 απόφαση της Α' βάθμιας Επιτροπής Δασικών Αμφισβητήσεων Νομού Ξάνθης, με σκοπό να επικυρωθεί η με αριθμό πρωτοκόλλου 1846/5-6-2009 πράξη χαρακτηρισμού του Δασάρχη Ξάνθης.

Να υποχρεωθεί το καθ'ού στην καταβολή της δικαστικής μας δαπάνης.

Τέλος ο Πρόεδρος κάλεσε τα μέλη να αποφασίσουν σχετικά.

ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΗ ΕΠΙΤΡΟΠΗ

Ύστερα από συζήτηση, έχοντας υπόψη :

A. Το με αριθμό 4310/21-4-2015 έγγραφο της Γενικής Δ/νσης Δασών και Δασαρχείου Ξάνθης που περιήλθε στο Δήμο στις 29-4-2015 για την έναρξη της προθεσμίας άσκησης της αίτησης ακύρωσης.

B. Η με αριθμό 55/2010 απόφαση της Δημαρχιακής Επιτροπής Δήμου Ξάνθης

Γ. Η με αριθμό 3/2009 απόφαση της Α' βάθμιας Επιτροπής Δασικών Αμφισβητήσεων και

Δ. Το με αριθμ. 1288/13-1-2015 έγγραφο της Γενικής Διεύθυνσης Δασών Αγροτικών Υποθέσεων της Αποκεντρωμένης Διοίκησης Μακεδονίας Θράκης προκύπτει ότι η Προϊσταμένη Αρχή της Δ/νσης Δασών, που προκάλεσε την έκδοση της προσβαλλόμενης απόφασης, αναγνωρίζει ότι η σωστή τοποθέτηση των ορίων της έκτασης που κηρύχθηκε αναδασωτέα με την υπ'αριθμ. 136779/14-11-1947 απόφαση είναι αυτή που εμφανίζεται στην υπ'αριθμ. 1846/5-6-2009 πράξη χαρακτηρισμού του Δασόρχη Ξάνθης

ΑΠΟΦΑΣΙΖΕΙ ΟΜΟΦΩΝΑ

Εξουσιοδοτεί τους δικηγόρους του Δήμου Ξάνθης, Ιωάννη Λάμπρου, Ελένη Χατζηλιάδου από κοινού ή ο καθένας χωριστά, **α)** για την κατάθεση αίτησης ακύρωσης ενώπιον του Διοικητικού Εφετείου Κομοτηνής με σκοπό την ακύρωση της υπ'αριθ. 3/2009 απόφασης της Α' βάθμιας Επιτροπής Δασικών Αμφισβητήσεων Νομού Ξάνθης καθώς και κάθε άλλης συναφούς προγενέστερης ή μεταγενέστερης πράξης ή παράληψης, δεδομένου ότι συντρέχει έννομο συμφέρον του Δήμου Ξάνθης για την άσκηση της εν λόγω αίτησης ακύρωσης και γνωμοδοτούμε θετικά για την άσκηση της και **β)** παράσταση των νομικών συμβούλων κατά τη συζήτηση της υπόθεσης για τους λόγους που προβάλλονται στο σχέδιο της αίτησης ακύρωσης.

Η απόφαση αυτή πήρε αύξοντα αριθμό **126/2015**.

Ύστερα συντάχθηκε το πρακτικό αυτό και υπογράφηκε ως εξής:

Η ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΗ ΕΠΙΤΡΟΠΗ

Ο Πρόεδρος

Χαράλαμπος Αθ. Δημαρχόπουλος
(υπογραφή)

Τα μέλη

(Ακολουθούν υπογραφές
των παρόντων μελών)

Ακριβές απόσπασμα
Ξάνθη, 23 Ιουνίου 2015

Με εντολή

Η Γραμματέας της Οικονομικής Επιτροπής
Στυλιανή Μόσχου