



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ
ΝΟΜΟΣ ΗΜΑΘΙΑΣ
ΔΗΜΟΣ ΒΕΡΟΙΑΣ
ΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΤΟΠΙΚΗΣ ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΗΣ
ΑΝΑΠΤΥΞΗΣ - ΤΟΥΡΙΣΜΟΥ

Τμήμα Αδειών Εμπορίου & Καταστημάτων
Ταχ. Δ/ση: Μητροπόλεως 46
Πληρ.: Α. Παυλίδης
Τηλ.: 2331350564

Βέροια, 12-10-2017

Προς:
Την Επιτροπή Ποιότητας Ζωής

ΕΙΣΗΓΗΤΙΚΟ ΣΗΜΕΙΩΜΑ

ΘΕΜΑ: Επιβολή διοικητικών μέτρων στην Τυριακίδου Μαρία για λειτουργία παιδοτόπου χωρίς άδεια.

Σας γνωρίζουμε ότι σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθ. 10 παρ. 3 της ΚΥΑ 36873/2-7-2007 (ΦΕΚ 1364 Β) «Στις περιπτώσεις λειτουργίας παιδοτόπου χωρίς την προβλεπόμενη από την παρούσα απόφαση άδεια ίδρυσης και λειτουργίας επιβάλλεται πρόστιμο δέκα χιλιάδες (10.000) ευρώ και σφραγίζεται το κατάστημα που λειτουργεί ο παιδοτόπος. Εάν ο παιδοτόπος λειτουργεί εντός χώρου που ασκείται διαφορετική δραστηριότητα, εκτός από το πρόστιμο του προηγούμενου εδαφίου, σφραγίζονται μόνο οι παιχνιδοκατασκευές και τα παιχνίδια.

Οι ανωτέρω κυρώσεις επιβάλλονται με απόφαση της αρμόδιας για τη χορήγηση της άδειας αρχής. Ειδικότερα, όταν η άδεια χορηγείται από τον Δήμαρχο ή Πρόεδρο Κοινότητας, οι ανωτέρω κυρώσεις επιβάλλονται μετά από απόφαση της Δημομαρχιακής Επιτροπής ή του Κοινοτικού Συμβουλίου.»

Βάσει των διατάξεων του άρθ. 73 παρ. 1α του Ν. 3852/10 (ΦΕΚ 87 Α) «Νέα αρχιτεκτονική της αυτοδιοίκησης & της αποκεντρωμένης διοίκησης – Πρόγραμμα ΚΑΛΛΙΚΡΑΤΗΣ» η Επιτροπή Ποιότητας Ζωής αποφασίζει πλέον κατ' αρμοδιότητα για την ανάκληση ή την οριστική αφαίρεση της άδειας ίδρυσης & λειτουργίας καταστημάτων, επιχειρήσεων και λοιπών δραστηριοτήτων αρμοδιότητας του Δήμου.

Επιπλέον, σύμφωνα με το υπ' αρ. πρωτ. 6982/20-3-2015 έγγραφο του Υπουργείου Εσωτερικών – Τμήμα Οργάνωσης Τοπικής Αυτοδιοίκησης, αρμόδιο όργανο επιβολής κυρώσεων του άρθ. 10 παρ. 3 της ΚΥΑ 36873/2007 (ΦΕΚ 1364 Β) είναι η Επιτροπή Ποιότητας Ζωής, επειδή πρόκειται για διοικητικές κυρώσεις.

Σύμφωνα με το υπ' αρ. Δ/Υ/7-9-2017 έγγραφο της Επιτροπής Ελέγχου Παιδοτόπων του Δήμου, που συγκροτήθηκε με την υπ' αρ. 183/2017 απόφαση του Δημοτικού Συμβουλίου Βεροίας, σε έλεγχο που διενεργήθηκε στις 6-9-2017, ημέρα Τετάρτη και ώρα 13:15 στην «ΕΠΙΧΕΙΡΗΣΗ ΑΝΑΨΥΧΗΣ – ΚΛΕΙΣΤΟΣ ΠΑΙΔΟΤΟΠΟΣ» με την επωνυμία «PUNCHINELLO» που λειτουργεί η ΤΥΡΙΑΚΙΔΟΥ ΜΑΡΙΑ του Αναστασίου στη Βέροια και στη ΛΕΩΦ. ΣΤΡΑΤΟΥ 33, διαπιστώθηκε ότι παραπλεύρως του παρασκευαστηρίου, όπου σύμφωνα με το θεωρημένο από την Υγειονομική Υπηρεσία σχεδιάγραμμα κάτοψης του καταστήματος που συνοδεύει την υπ' αρ. πρωτ. 18321/14-4-2014 άδεια ίδρ. & λειτουργίας του έπρεπε να υπάρχει τοιχοποιία, η τοιχοποιία αυτή έχει εξαφανιστεί κι έχει δημιουργηθεί κλιμακοστάσιο για πρόσβαση σε υπόγειο χώρο, στον οποίο υπάρχουν:

- A) «πίστα Survivor» με τέσσερις διαδρόμους πάνω σε αφρώδες υλικό με διάφορα εμπόδια και
- B) δύο (2) ηλεκτρονικά παιχνίδια (sea adventure, «σφυρί») καθώς κι ένα (1) ηλεκτροκίνητο παιχνίδι «μοτοσυκλέτα – γουρούνα» που λειτουργούν με κερματοδέκτη

τα οποία δεν συμπεριλαμβάνονται στην προαναφερθείσα άδεια ίδρ. & λειτουργίας της επιχείρησης αλλά ούτε και στην από 11-4-2014 βεβαίωση της EBETAM A.E. για την καταλληλότητα και την ασφάλεια των παιχνιδοκατασκευών.

Ακόμη, στον τοίχο του κλιμακοστασίου υπάρχει πληροφοριακή – διαφημιστική πινακίδα με το εξής περιεχόμενο: «Κάθε Δευτέρα με ένα εισιτήριο παίζουν μαζί γονέας και παιδί».

Επιπλέον, η καταστηματούχος, κατά παράβαση των διατάξεων του άρθ. 5 παρ. 3 περ. γ της ΚΥΑ 36873/2-7-2007 (ΦΕΚ 1364 Β), δεν έχει μεριμνήσει για τον ετήσιο επανέλεγχο της παιχνιδοκατασκευής από τον αναγνωρισμένο φορέα ελέγχου.

Κατόπιν αυτών, η Επιτροπή που διενήργησε τον έλεγχο εισηγήθηκε κατ' αρχήν την άμεση σφράγιση της εισόδου στον υπόγειο χώρο όπου υπάρχουν τα προαναφερθέντα παιχνίδια, την επιβολή προστίμου 10.000 € λόγω λειτουργίας παιδοτόπου στον υπόγειο χώρο χωρίς την απαιτούμενη άδεια από την αρμόδια αρχή και την προσωρινή αφαίρεση της αδείας ίδρ. & λειτουργίας του καταστήματος για 10 μέρες λόγω παράλειψης της υποχρέωσης της υπευθύνου της επιχείρησης να εξασφαλίσει τον ετήσιο επανέλεγχο της παιχνιδοκατασκευής από τον αναγνωρισμένο φορέα (EBETAM ΑΕ).

Εξάλλου, σύμφωνα με την υπ' αρ. 26/2017 έκθεση αυτοψίας της Υπηρεσίας Δόμησης, σε έλεγχο που πραγματοποιήθηκε στο εν λόγω κατάστημα στις 2-10-2017 διαπιστώθηκε η ύπαρξη αυθαίρετων κατασκευών, ως εξής:

- Α) προσθήκη κατ' επέκταση ισογείου καταστήματος συν. εμβαδού 30,90 τμ περίπου
- Β) κατασκευή κατακόρυφων σταθερών πετασμάτων από νάυλον μήκους 16,00 τμ και ύψους 2,50 μ περίπου σε τμήμα της ξύλινης πέργκολας,
- Γ) υπερύψωση δαπέδου από μεταλλικό σκελετό και ξύλινο δάπεδο (πατάρι) εμβαδού 68,50 τμ περίπου και κατασκευή περίφραξης από μεταλλικό κάγκελο μήκους 25,90 μ
- Δ) προσθήκη κατ' επέκταση υπογείου εμβαδού 25,20 τμ και κατασκευή σκάλας καθόδου προς το υπόγειο από μεταλλικό σκελετό και επικάλυψη ξύλο, με φερόμενη ιδιοκτήτρια την κ. Τυριακίδου Μαρία του Αναστασίου.

Οι αυθαίρετες κατασκευές υλοποιήθηκαν κατά παράβαση και καθ' υπέρβαση της υπ' αρ. 90/1999 οικ. Αδείας, της αναθεώρησης και της ενημέρωσης αυτής και κατά παράβαση του άρθ. 4 του ν.4067/2012 (Ν.Ο.Κ.), όπως τροποποιήθηκε με το άρθ. 48 του ν.4178/2013.

Σύμφωνα με πάγια νομολογία του ΣΤΕ (βλ. ΣτΕ 508/99), κατά την έννοια των διατάξεων του άρθρου 25 του ΠΔ 410/1995 (τώρα πλέον άρθρο 80 ΚΔΚ) «η άδεια ιδρύσεως και λειτουργίας καταστήματος υγειονομικού ενδιαφέροντος χορηγείται για συγκεκριμένο χώρο, κατόπιν ελέγχου του χώρου αυτού τόσο από πλευράς καταλληλότητας όσον και από πλευράς νομιμότητας του κτιρίου» (ΣτΕ 3939/97). Αν λοιπόν η Διοίκηση διαπιστώσει ότι υπάρχουν πολεοδομικές παραβάσεις, οι οποίες βεβαιώνονται με σχετική πράξη του αρμόδιου πολεοδομικού γραφείου, **είναι υποχρεωμένη η εκδούσα αρχή (δηλ. ο δήμος) να ανακαλέσει την άδεια λειτουργίας, συνεπεία των πολεοδομικών αυτών παραβάσεων, και να διατάξει το κλείσιμο (σφράγιση) του καταστήματος.**

Η μη τήρηση από το αρμόδιο όργανο της υποχρέωσής του να προβεί στο κλείσιμο του καταστήματος και στην ανάκληση της άδειας ΚΥΕ αποτελεί παράλειψη οφειλόμενης νόμιμης ενέργειας (ΣΤΕ 1354/1989). Επίσης γίνεται δεκτό νομολογιακά ότι η νομιμότητα του κτιρίου αποτελεί κατά νόμο την αναγκαία προϋπόθεση για τη νομιμότητα της άδειας (ΣΤΕ 526/1987, 1336/1989, ΣτΕ 517/94, 518/1994). Συνεπώς, σε μια τέτοια περίπτωση, η μη ανακληθείσα άδεια είναι παράνομη.

Σχετικές με την υποχρέωση ανάκλησης της άδειας ΚΥΕ είναι και οι 1354/1989 και 5875/1999 αποφάσεις του Συμβουλίου της Επικρατείας, σύμφωνα με τις οποίες, «..απαραίτητη προϋπόθεση για το κύρος της αδείας ιδρύσεως είναι η νομιμότητα των εγκαταστάσεων από πολεοδομική άποψη, απαιτείται δηλαδή να έχει ληφθεί νόμιμη άδεια για την ανέγερσή τους και να

επιτρέπεται η χρήση των συγκεκριμένων καταστημάτων. Αν κάποια από τις προϋποθέσεις αυτές παύσει να υφίσταται σε χρόνο μεταγενέστερο της χορήγησης της αδείας αυτής ή διαπιστωθεί ότι παραπλανήθηκε κατά την χορήγησή της, η Διοίκηση νομίμως ανακαλεί την άδεια...».

Σύμφωνα, επίσης, με την υπ' αριθμ. 214/84 Γν. ΝΣΚ, «εις περίπτωσιν καθ' ην μετά την χορήγηση αδείας λειτουργίας καταστήματος η οικοδομή εις την οποία λειτουργεί κατάστημα ήθελε κριθεί αυθαίρετος και κατεδαφιστέα, η Αστυνομική Αρχή» (και εν προκειμένω ο δήμος ή η κοινότητα) «μετά την οριστικοποίηση του σχετικού πρωτοκόλλου πρέπει να προέλθει εις την ανάκλησιν της αδείας λειτουργίας του καταστήματος».

Οι Δημοτικές και Κοινοτικές Αρχές είναι αρμόδιες για τον έλεγχο εφαρμογής άλλων νομοθεσιών (πλην των υγειονομικών), μεταξύ των οποίων γίνεται ρητή αναφορά στην πολεοδομική νομοθεσία και συγκεκριμένα στα στοιχεία νομιμότητας του κτιρίου. Ο όρος των υγειονομικών διατάξεων σύμφωνα με τον οποίο, η λειτουργία καταστήματος υγειονομικού ενδιαφέροντος επιτρέπεται μόνο υπό την προϋπόθεση της νομιμότητας των κτιριακών του εγκαταστάσεων, δεν είναι εκ της φύσεώς του υγειονομικός. Συνεπώς, αν παραβιασθεί ο όρος αυτός, **η ανάκληση της άδειας διενεργείται χωρίς προηγούμενη γνώμη της Υγειονομικής Υπηρεσίας** (ΣΤΕ 5875/1995, ΣτΕ 2671/90, 2977/1985, πρβλ. και ΣΤΕ 3588/1992, ΣτΕ 3412/92, 1806/1987). Επομένως, μετά την παρέλευση απράκτου της προθεσμίας για άσκηση ένστασης επί της έκθεσης αυτοψίας αυθαιρέτου ή την απόρριψή της από την Επιτροπή Κρίσης Αυθαιρέτων, οπότε, με την ολοκλήρωση των διοικητικών ενεργειών της πολεοδομικής υπηρεσίας, ο χαρακτηρισμός του αυθαιρέτου καταστεί τελεσίδικος, το αρμόδιο όργανο του Δήμου οφείλει να λάβει τη σχετική απόφαση, χωρίς να απαιτείται η γνώμη της υγειονομικής υπηρεσίας.

Όμως, με την απόφαση ΣτΕ 470/2010 κρίθηκε ότι πριν από την ανάκληση της αδείας λειτουργίας καταστήματος υγειονομικού ενδιαφέροντος αν δεν έχει ληφθεί νόμιμη άδεια για την ανέγερση των κτισμάτων ή δεν επιτρέπεται η χρήση των συγκεκριμένων χώρων ως καταστημάτων, **η Διοίκηση δεν υποχρεούται να αναμείνει την εξάντληση της ενδικοφανούς διαδικασίας που προβλέπεται στη νομοθεσία περί αυθαιρέτων**. Η ακύρωση για τυπικό λόγο της απόφασης που απορρίπτει την ένσταση κατά της έκθεσης αυτοψίας, δεν κλονίζει την ανάκληση.

Από τα παραπάνω προκύπτει ότι η προσωρινή αφαίρεση της αδείας ίδρ. & λειτουργίας του υφιστάμενου παιδοτόπου και τη σφράγιση των παιχνιδοκατασκευών για 10 μέρες, που εισηγείται η Επιτροπή Ελέγχου Παιδοτόπων παρέλκει, εφ' όσον οι διαπιστωθείσες αυθαίρετες κατασκευές επισύρουν την (οριστική) ανάκληση της αδείας ίδρ. & λειτουργίας του καταστήματος. Για τους λόγους αυτούς και προκειμένου να αποτραπεί η περαιτέρω παράνομη λειτουργία του εν λόγω καταστήματος, παρακαλείται η Επιτροπή Ποιότητας Ζωής να αποφασίσει σχετικά με την επιβολή των εξής διοικητικών μέτρων:

A) την ανάκληση της αδείας ίδρυσης και λειτουργίας του και τη σφράγισή του και

B) την επιβολή προστίμου 10.000 € λόγω λειτουργίας παιδοτόπου στον υπόγειο χώρο χωρίς την απαιτούμενη άδεια από την αρμόδια αρχή.

Ο ΑΝΤΙΔΗΜΑΡΧΟΣ

ΑΣΛΑΝΟΓΛΟΥ ΣΤΥΛΙΑΝΟΣ