

Α Π Ο Σ Π Α Σ Μ Α

Από το υπ' αριθ. **06/ 2018** Πρακτικό Συνεδρίασης
της Επιτροπής Ποιότητας Ζωής του Δήμου Βέροιας

Αριθμός Απόφασης : 12 / 2018.

Π ε ρ ί λ η ψ η

Αναβολή λήψης απόφασης επί του 4ου θέματος της ημερησίας διάταξης «Ανάκληση ή μη αδείας ίδρυσης & λειτουργίας καταστήματος καφετέριας του Λαζάρου Δουλγερίδη του Παναγιώτη (“Nota – Note”, Λεωφ. Ανοιξέως 100)».

Σήμερα στις **03-05-2018**, ημέρα **Πέμπτη** και ώρα **14:00**, συνήλθε σε **Τακτική** Συνεδρίαση η Επιτροπή Ποιότητας Ζωής στην αίθουσα συνεδριάσεων του Δημοτικού Συμβουλίου του Δήμου Βέροιας, Μητροπόλεως 46, στο Δημαρχείο, ύστερα από την με ημερομηνία **25-04-2018** γραπτή πρόσκληση του Προέδρου, που επιδόθηκε σε όλα τα μέλη σύμφωνα με το άρθρο 75 του Ν.3852/2010 «Νέα Αρχιτεκτονική της Αυτοδιοίκησης και της Αποκεντρωμένης Διοίκησης – Πρόγραμμα Καλλικράτης».

Διαπιστώθηκε ότι υπάρχει νόμιμη απαρτία και σε σύνολο **9** μελών βρέθηκαν παρόντα **6** μέλη.

| Παρόντες | | Απόντες | |
|-----------------|-----------------------|----------------|--|
| 1 | Θεόφιλος Κορωνάς | 1 | Ιορδάνης Κυρατλίδης |
| 2 | Γεώργιος Ορφανίδης | 2 | Θεόδωρος Τέτος |
| 3 | Γεώργιος Σοφινίδης | 3 | Στέργιος Διαμάντης |
| 4 | Δημήτριος Τραπεζανλής | | Σημ.: Κατά τη συζήτηση υπ'αριθ. 11/2018 απόφασης αποχώρησε ο κ. Η. Τσιφλίδης. |
| 5 | Ηλίας Τσιφλίδης | | |
| 6 | Γεώργιος Γουλτίδης | | |

Ο Πρόεδρος κήρυξε την έναρξη της συνεδρίασης και εισηγούμενος το 4^ο θέμα της ημερησίας διάταξης, έθεσε υπόψη της Επιτροπής το από 01-09-2017 εισηγητικό σημείωμα Αντιδημάρχου Οικονομικών κ. Στυλιανού Ασλάνογλου που έχει ως εξής :

Σας γνωρίζουμε ότι με την παρ. 5 του άρθ. 80 του Ν. 3463/8-6-06 η αρμοδιότητα για την χορήγηση των αδειών ίδρυσης και λειτουργίας όλων των καταστημάτων υγειονομικού ενδιαφέροντος ανήκει στους Δήμους και τις Κοινότητες.

Με το άρθ. 80 παρ. 6 του ίδιου Νόμου ρυθμίζονται θέματα που αφορούν την ανάκληση, αφαίρεση και προσωρινή αφαίρεση των αδειών και την σφράγιση των πιο πάνω καταστημάτων.

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 αδείας ίδρυσης & λειτουργίας καταστημάτων, επιχειρήσεων και λοιπών δραστηριοτήτων αρμοδιότητας του Δήμου.

Σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθ. 9 του ν. 4235/2014 (ΦΕΚ Α' 32) περί μερικής ή ολικής αναστολής λειτουργίας ή ανάκλησης της αδείας λειτουργίας εγκατάστασης επιχείρησης τροφίμων, το οποίο εφαρμόζεται μετά την κατάργηση του άρθρου 17 της Υ.Δ. Υ1γ/96967/2012 (ΦΕΚ Β' 2718), οι διοικητικές κυρώσεις σε καταστήματα υγειονομικού ενδιαφέροντος επιβάλλονται με απόφαση της αρμόδιας αδειοδοτούσας αρχής «*κατόπιν εισήγησης της αρμόδιας αρχής που διενήργησε τον έλεγχο*».

Σύμφωνα με το υπ' αρ. πρωτ.20527/29-5-2014 έγγραφο του Υπουργείου Εσωτερικών/ Δ/ση Οργάνωσης & Λειτουργίας Ο.Τ.Α., κατά πάγια νομολογία του Συμβουλίου της Επικρατείας, οι Δήμοι της χώρας, όταν πρόκειται για την επιβολή διοικητικών κυρώσεων

ενεργούν, κατά κανόνα, κατά δέσμια αρμοδιότητα (ΣτΕ 1429/1993, 1443/1996) και δεν καταλείπεται σ' αυτούς διακριτική ευχέρεια στην επιμέτρηση και επιβολή της διοικητικής κύρωσης.

Βάσει των ανωτέρω, οι Δήμοι της χώρας επιβάλλουν τις διοικητικές κυρώσεις που τους υποδεικνύονται από τον αρμόδιο ελεγκτικό μηχανισμό που διενέργησε τον έλεγχο.

Στον ΔΟΥΛΓΕΡΙΔΗ ΛΑΖΑΡΟ του Παναγιώτη, κάτοικο Βεροίας, είχε χορηγηθεί η με αρ. πρωτ. 12208/1-12-2008 άδεια ίδρυσης και λειτουργίας καταστήματος ΚΑΦΕΤΕΡΙΑΣ για το ευρισκόμενο στη Βέροια κι επί της Λεωφ. Ανοιξέως 100 κατάστημά του, σε αντικατάσταση της υπ' αρ. 5578/22-5-2007 ομοίας που είχε χορηγηθεί στην εταιρεία «Ερωτικός Καφέ Ε.Π.Ε.» λόγω μεταβίβασης της επιχείρησης, λαμβάνοντας υπ' όψη την υπ' αρ. πρωτ. 4052/28-11-2002 σύμφωνη γνώμη της Εφορείας Βυζαντινών Αρχαιοτήτων και την από 19-11-2008 υπεύθυνη δήλωση του καταστηματούχου ότι δεν έχει επέλθει μεταφορά, επέκταση, αλλαγή χρήσης ή ουσιώδης τροποποίηση των υγειονομικών όρων λειτουργίας, βάσει των οποίων είχε χορηγηθεί η αρχική άδεια.

Σύμφωνα με το υπ' αρ. πρωτ. ΥΠΠΟΑ/ΓΔΑΜΤΕ/ΥΝΜΤΕΚΜ/200153/18815/ 1398/ 30-5-2017 έγγραφο της Υπηρεσίας Νεωτέρων Μνημείων & Τεχνικών Έργων Κεντρικής Μακεδονίας, «... προκειμένου να διασφαλιστεί η προστασία του διατηρητέου, από το ΥΠ.ΠΟ.Α., κτιρίου, κατά τις σχετικές διατάξεις του ν.3028/2002 για την προστασία των αρχαιοτήτων και εν γένει της πολιτιστικής κληρονομιάς (άρθ. 10, 11, 40 παρ. 1), **παρακαλούμε όπως προβείτε στην άρση της άδειας λειτουργίας του αντίστοιχου καταστήματος υγειονομικού ενδιαφέροντος, για την οποία η Υπηρεσία μας έχει πλέον αντίρρηση, καθόσον συνεπάγεται πρόκληση άμεσης βλάβης στη μορφή του προστατευόμενου κτίσματος, όπως και του άμεσου περιβάλλοντος χώρου του.**»

Για το λόγο αυτό η Επιτροπή Ποιότητας Ζωής με την υπ' αρ. 53/2017 απόφασή της είχε εγκρίνει την ανάκληση της αδειάς ίδρ. & λειτουργίας του εν λόγω καταστήματος. Σε εφαρμογή της απόφασης αυτής εκδόθηκε η υπ' αρ. 1901/2017 με αρ. πρωτ. 19893/28-7-2017 απόφαση Δημάρχου για σφράγιση του καταστήματος στις 10-8-2017. Η εκτέλεση και των δύο αυτών αποφάσεων αναστάλη προσωρινά με την από 8-8-2017 Διαταγή του Διοικητικού Πρωτοδικείου, μέχρι να εκδοθεί απόφαση επί της αιτήσεως αναστολής τους που κατέθεσε ο Δουλγερίδης Λάζαρος.

Με το υπ' αρ. πρωτ. οίκ. 2568/25-8-2017 έγγραφο της Υπηρεσίας Δόμησης μας διαβιβάστηκε η υπ' αρ. 25/2017 έκθεση αυτοψίας, σύμφωνα με την οποία, κατά τη διάρκεια αυτοψίας που διενεργήθηκε στις 25-8-2017, έπειτα από την από 7-8-2017 επώνυμη καταγγελία, στον περιβάλλοντα χώρο του κτιρίου που βρίσκεται στη Λεωφ. Ανοιξέως 100 εντός του Ο.Τ. 63 του Δήμου Βεροίας, διαπιστώθηκε ότι ο ιδιοκτήτης του καταστήματος με την επωνυμία ΝΟΤΑ ΝΟΤΕ ΔΟΥΛΓΕΡΙΔΗΣ ΛΑΖΑΡΟΣ που λειτουργεί στο κτίριο αυτό προέβη:

Α) στην αυθαίρετη κατασκευή υπερύψωσης δαπέδου, από μεταλλικό σκελετό κι επικάλυψη ξύλο (πατάρια), του περιβάλλοντος χώρου του κτιρίου εμβαδού 309,00 τμ περίπου και ύψους κατά μέσο όρο 0,40 μ. και

Β) στην αυθαίρετη αλλοίωση κουφωμάτων περιμετρικά του ισογείου του κτιρίου, διαφοροποιώντας την αρχική τους μορφή (ήτοι: ξύλινο κούφωμα με παραθυρόφυλλο – παντζούρι),

καθ' υπέρβαση της υπ' αριθ. 59/2003 οικοδομικής αδειάς, κατά παράβαση του άρθ. 4 του ΝΟΚ (4067/2012, όπως αντικαταστάθηκε με το άρθ. 48 παρ. 5δ του ν. 4178/2013, ήτοι κατά παράβαση γενικών ή ειδικών διατάξεων και των μέγιστων ανοχών όπως αυτές καθορίζονται και χωρίς τις απαιτούμενες εγκρίσεις από τους αρμόδιους φορείς (ΥΠ.ΠΟ.Α.) **καθώς πρόκειται για κτίριο που έχει χαρακτηριστεί μεμονωμένα ως «έργο τέχνης που χρειάζεται ειδική κρατική προστασία» σύμφωνα με την ΥΠΠΕ/ΓΔΠΑ/ΥΑΠΑ/ΔΙΛΑΠ/Γ/903/22918/11-7-1980 Υπουργική Απόφαση.**

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 άδειας 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 άδειας 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 περίπτωση καθ' ην μετά την χορήγηση άδειας 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 άδειας 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 άδειας 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.

Κατόπιν αυτών και προκειμένου να αποτραπεί η περαιτέρω παράνομη λειτουργία του εν λόγω καταστήματος, παρακαλείται η Επιτροπή Ποιότητας Ζωής να αποφασίσει σχετικά με την ανάκληση της άδειας ίδρυσης και λειτουργίας του και τη σφράγισή του, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθ. 9 του Ν. 4235/2014.

Και κάλεσε την Επιτροπή να αποφασίσει σχετικά.

Παρόντες στη συνεδρίαση ήταν η επιχειρηματίας κος Λάζαρος Δουλγερίδης και ο δικηγόρος του κος Νικόλαος Φιδάντσης.

Ν. Φιδάντσης: Σύμφωνα με την αριθμ.1179/10130/5-4-2018 απόφαση του Δημάρχου Βέροιας έγινε αναστολή εκτέλεσης της 53/2017 απόφασης της ΕΠΖ για ανάκλησης της άδειας ίδρυσης και λειτουργίας, κατά τη γνώμη μας δεν υφίσταται λόγος συζήτησης του θέματος.

Πρόεδρος: Συμφωνείτε να αναβληθεί το θέμα του Λαζάρου Δουλγερίδη του Παναγιώτη (Nota – Note, Λεωφ. Ανοιξέως 100) και να συζητηθεί σε επόμενη συνεδρίαση αφού πρώτα ζητήσουμε την γνώμη του νομικού τμήματος του Δήμου;

Μέλη: Ναι (ομόφωνα).

Η Επιτροπή μετά από διαλογική συζήτηση, αφού έλαβε υπόψη:

1. Το από 01-09-2017 εισηγητικό σημείωμα του Αντιδημάρχου Οικονομικών κ. Στυλιανού Ασλάνογλου.
2. Την πρόταση του Προέδρου.
3. Τις διατάξεις της 3/96 Αστυνομικής Διάταξης, του Π.Δ. 180/79 και του αρθ. 73 του Ν. 3852/2010.

Αποφασίζει ομόφωνα

Αναβάλλει τη λήψη απόφασης επί του 4ου θέματος της ημερησίας διάταξης «Ανάκληση ή μη αδειας ίδρυσης & λειτουργίας καταστήματος καφετέριας του **Λαζάρου Δουλγερίδη** του Παναγιώτη (Nota – Note, Λεωφ. Ανοιξέως 100)», για τους λόγους που αναφέρονται παραπάνω.

Η απόφαση έλαβε αύξοντα αριθμό 12/ 2018.

Αφού εξαντλήθηκαν τα θέματα της ημερησίας διάταξης, λύθηκε η συνεδρίαση, συντάχθηκε το πρακτικό αυτό και υπογράφηκε ως εξής:

Ο Πρόεδρος

Θεόφιλος Κορωνάς

Τα μέλη

Γεώργιος Ορφανίδης
Γεώργιος Σοφινίδης
Δημήτριος Τραπεζανλής
Ηλίας Τσιφλιδης
Γεώργιος Γουλτίδης

Ακριβές Απόσπασμα

Βέροια, 16-07-2018

Ο ΔΗΜΑΡΧΟΣ

ΚΩΝΣΤΑΝΤΙΝΟΣ ΒΟΡΓΙΑΖΙΔΗΣ