



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ
ΝΟΜΟΣ ΑΤΤΙΚΗΣ
ΔΗΜΟΣ ΧΑΛΑΝΔΡΙΟΥ
Δ/ΝΣΗ ΔΙΟΙΚΗΤΙΚΩΝ ΥΠΗΡΕΣΙΩΝ ΚΑΙ
ΑΝΑΠΤΥΞΗΣ ΑΝΘΡΩΠΙΝΟΥ ΔΥΝΑΜΙΚΟΥ
ΤΜΗΜΑ ΥΠΟΣΤΗΡΙΞΗΣ ΔΗΜΟΤΙΚΩΝ ΟΡΓΑΝΩΝ
ΑΡΜΟΔΙΑ: ΚΑ ΣΟΦΙΑ ΗΛΙΑΚΟΠΟΥΛΟΥ
ΤΗΛ.: 2132023905 – 908

Α Π Ο Σ Π Α Σ Μ Α

από το πρακτικό της υπ' αριθ. **10ης/2017** Συνεδρίασης
 της Επιτροπής Ποιότητας Ζωής

Αριθ. Απόφασης **54/2017**

Π Ε Ρ Ι Λ Η Ψ Η

Λήψη απόφασης σχετικά με την με αρ. πρωτ. 10802 από 30/03/2017 αίτηση αναφορά του κ. Θεόδωρου Χριστοφορίδη περί ανάκλησης της υπ' αριθμ. 17/2017 απόφασης της Επιτροπής Ποιότητας Ζωής

Χαλάνδρι και στο Δημοτικό Κατάστημα, σήμερα την **11^η** του μήνα **Απριλίου** του έτους **2017**, ημέρα της εβδομάδας **Μ. Τρίτη** και ώρα **13:00**, συνήλθε σε Συνεδρίαση η Επιτροπή Ποιότητας Ζωής, ύστερα από την υπ' αριθμ. **11803/07-04-2017** έγγραφη πρόσκληση του Προέδρου που εστάλη σε καθέναν από τους Συμβούλους, σύμφωνα με το άρθρο 75 του Ν.3852/2010 για συζήτηση και λήψη απόφασης επί των κατωτέρω θεμάτων Η.Δ. και Ε.Η.Δ. Διαπιστώθηκε ότι υπάρχει νόμιμη απαρτία δεδομένου ότι σε σύνολο **9** μελών βρέθηκαν παρόντα **6**.

Π Α Ρ Ο Ν Τ Ε Σ

ΠΡΟΕΔΡΟΣ: ΓΕΡΟΥΛΜΑΤΟΣ ΚΩΝΣΤΑΝΤΙΝΟΣ

ΜΕΛΗ: ΚΙΟΥΣΗΣ ΑΘΑΝΑΣΙΟΣ, ΒΛΑΧΟΥΛΗΣ ΙΩΑΝΝΗΣ, ΑΘΑΝΑΣΑΤΟΥ ΙΩΑΝΝΑ, ΚΑΛΟΜΟΙΡΗΣ ΓΡΗΓΟΡΙΟΣ, ΑΓΓΕΛΗΣ ΚΩΝΣΤΑΝΤΙΝΟΣ

Α Π Ο Ν Τ Ε Σ

ΛΙΕΡΟΣ ΓΕΩΡΓΙΟΣ, ΑΝΑΣΤΑΣΙΑΔΗΣ ΠΕΤΡΟΣ, ΘΩΜΑΣ ΓΕΩΡΓΙΟΣ

Οι οποίοι δεν προσήλθαν αν και ειδοποιήθηκαν νόμιμα.

Προσελεύσεις: Κατά τη διάρκεια συζήτησης του 2^{ου} θέματος της ημερήσιας διάταξης προσήλθε ο κ. Γ. Λιερός.

Αποχωρήσεις: Ουδείς.

Μεταβολές: Μετά από πρόταση του Προέδρου αποσύρθηκε το 2^ο θέμα της ημερήσιας διάταξης.

Κληθέντες παρίστανται η αναπληρώτρια προϊσταμένη του Τμήματος αδειών εμπορικών δραστηριοτήτων κ. Ελευθερία Σπυροπούλου, ιδιοκτήτες και εκπρόσωποι καταστημάτων, κάτοικοι και δικηγόροι.

Ο Πρόεδρος, παρουσία της αναπληρώτριας υπεύθυνης για την τήρηση των πρακτικών – υπαλλήλου του Δήμου κ. Βασιλικής Πιστικού, επί του **3^{ου} θέματος** της ημερήσιας διάταξης, έδωσε τον λόγο στην αναπληρώτρια προϊσταμένη του Τμήματος αδειών εμπορικών δραστηριοτήτων, κ. Ελευθερία Σπυροπούλου, η οποία είπε ότι:

Στην υπ' αρ. 11979/10-04-2017 εισήγηση του Τμήματος Αδειών Εμπορικών Δραστηριοτήτων της Διεύθυνσης Οικονομικής Διαχείρισης αναφέρονται τα εξής:

Λαμβάνοντας υπ' όψιν:

Την υπ' αριθμ. 17/2017 απόφαση της Επιτροπής Ποιότητας Ζωής με την οποία αποφασίστηκε πως:

- στο συγκεκριμένο σημείο (Αριστοτέλους 84) δεν μπορεί να λειτουργεί κατάστημα υγειονομικού ενδιαφέροντος (εστίασης – αναψυχής), με τα υφιστάμενα ρυμοτομικά και πολεοδομικά της περιοχής (αμιγής κατοικία)
- δίνει στην επιχείρηση «ΤΣΑΝΤΗ ΜΑΡΙΑ & ΣΙΑ ΟΕ» η οποία λειτουργεί στον χώρο βάσει της άδειας με αριθμ. 18083/29-10-2009 διάστημα τεσσάρων μηνών ως εύλογο για αναζήτηση μετεγκατάστασης και στο διάστημα αυτό ζητά να υπάρξει συνεννόηση με την κ. Σ. Μαλαχιά
- αποφασίζει να επανέλθει για να επανεξετάσει το θέμα, στο συνολικό πλαίσιο ότι καμιά επιχείρηση στο Χαλάνδρι δεν θα πρέπει να λειτουργεί παράνομα ως προς τα βασικά πολεοδομικά δεδομένα.

Την με αρ. πρωτ. 10802/30-3-2017 αίτηση – αναφορά του κ. Θεόδωρου Χριστοφορίδη κατοίκου Χαλανδρίου, επί της οδού Αριστοτέλους 84 περί ανάκλησης της υπ' αριθμ. 17/2017 απόφασης της Επιτροπής Ποιότητας Ζωής για τους παρακάτω λόγους:

- είναι άκυρη διότι εκδόθηκε μετά την αποκλειστική προθεσμία των 20 ημερών που ορίζει το άρθρο 73 παρ.1 του Ν3852/2010.
- δεν επιτρέπεται στην Διοίκηση να ανακαλεί διοικητική πράξη, έστω και παράνομη, μετά την πάροδο ευλόγου χρόνου, που είναι η πενταετία (άρθρο μόνο του α.ν. 261/1968) εφόσον έχει δημιουργηθεί καλοπίστως υπέρ του διοικούμενου πραγματική κατάσταση δεκτική περαιτέρω εννόμου προστασίας. Ανάκληση παράνομης διοικητικής πράξης είναι επιτρεπτή, χωρίς χρονικό περιορισμό όταν κατά την ειδικώς αιτιολογημένη κρίση της δημόσιας αρχής, τούτο επιβάλλουν λόγοι δημοσίου συμφέροντος ή όταν η έκδοση της ανακαλούμενης πράξεως προκλήθηκε από δόλια ενέργεια του διοικούμενου. Στην συγκεκριμένη περίπτωση δεν υπάρχει κανένας λόγος δημοσίου συμφέροντος όπως ισχυρίζεται η υπηρεσία.
- στην υπ' αριθμ. 1653/1991 άδεια ανεγέρσεως του καταστήματος, που εξακολουθεί να ισχύει και φέρει το τεκμήριο της νομιμότητας αφού δεν ανακλήθηκε ούτε ακυρώθηκε δικαστικώς, ορίζεται ρητά ότι αυτή αφορά «επέκταση ισογείου με υπόγειο σε υπάρχον διώροφο για ταβέρνα».
- σύμφωνα με την υπ' αριθμ. 32469/Π-918/15-11-1989 αποφάσεως του Νομάρχη Ανατολικής Αττικής η περιοχή είχε οριστεί καθοριστεί ως αμιγής κατοικία προ της εκδόσεως της οικοδομικής άδειας και των αδειών λειτουργίας του εστιατορίου.
- Η ανάκληση της άδειας για λόγους δημοσίου συμφέροντος και συγκεκριμένα για την προστασία των περιόικων οι οποίοι οχλούνται από την λειτουργία του εν λόγω καταστήματος είναι ανακριβής, ερχόμενη σε πλήρη αντίθεση με την υπογεγραμμένη δήλωση 29 πολιτών που κατοικούν πλησίον του εστιατορίου, οι οποίοι δηλώνουν με το υπ' αριθμ. 429/9-1-2017 έγγραφο ότι ουδέποτε ενοχλήθηκαν από το συγκεκριμένο κατάστημα.
- Η απόφαση της ΕΠΖ είναι αντίθετη στις απορρέουσες από την αρχή του Κράτους Δικαίου συνταγματικές αρχές της αναλογικότητας, της νομικής ασφάλειας, της νομιμότητας και της προστασίας της δικαιολογημένης εμπιστοσύνης που δημιουργήθηκε στον ενδιαφερόμενο από την έκδοση της οικονομικής άδειας.

- Η απόφαση αντιβαίνει στην αρχή της χρηστής διοίκησης, η οποία επιβάλλει το σεβασμό της διοικήσεως στις πραγματικές καταστάσεις που δημιουργούν δικαιώματα υπέρ των πολιτών εφόσον αυτά δεν δημιουργήθηκαν με δόλια ενέργεια του διοικούμενου. Η αρχή αυτή παραβιάζεται και στις περιπτώσεις που η διοίκηση επικαλείται δικό της πταίσμα, προκειμένου να δικαιολογήσει μία ενέργειά της. Αντιβαίνει επίσης στην συνταγματική αρχή της οικονομικής ελευθερίας.
- Με την απόφαση της ΕΠΖ έχει δοθεί η διοικητική εντολή στην επιχείρηση να μετεγκατασταθεί χωρίς να έχει ρητώς ανακληθεί η άδεια λειτουργίας της και με την επιφύλαξη επανεξετάσεως του θέματος στο μέλλον. Η μη κατηγορηματική αλλά ενδοιαστική αυτή και υπό αίρεση διατύπωση καθιστά την απόφαση αυτή άκυρη.
- Η απαγόρευση των εστιατορίων σε περιοχές αμιγούς κατοικίας ισχύει για το μέλλον και όχι αναδρομικά. Συγκεκριμένα το με αρ. πρωτ. 2115/2017 έγγραφο της Υπηρεσίας Δόμησης ορίζει πως «δεν αναφέρεται από το Δ/μα απομάκρυνση υφισταμένων χρήσεων με νόμιμη Οικοδομική Άδεια.
- Έπρεπε η ΕΠΖ να παραπέμψει το θέμα στο Δημοτικό Συμβούλιο σύμφωνα με το άρθρο 73 (παρ.3 και 4) του Ν.3852/2010.

Την με αρ. πρωτ. 11786/7-4-2017 γνωμοδότηση της δικηγόρου κ. Μαρίας – Ιωάννας Διαμαντή σύμφωνα με την οποία:

- Η απόφαση της ΕΠΖ είναι νόμιμη διότι εκδόθηκε εντός της οριζόμενης στο άρθρο 73 παρ. 1 του Ν.3852/2010 αποκλειστικής προθεσμίας των 20 ημερών. Η εισήγηση του Τμήματος Αδειών Εμπορικών Δραστηριοτήτων έγινε στις 17/1/2017 και το θέμα συζητήθηκε στην ΕΠΖ στις 24/1/2017.
- Η υπ' αριθμ. 17/2017 απόφαση της ΕΠΖ είναι επαρκώς αιτιολογημένη καθώς διαπιστώνει ότι το εν λόγω Κατάστημα Υγειονομικού Ενδιαφέροντος βρίσκεται σε περιοχή αμιγούς κατοικίας σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 2 του από 1987 Π.Δ/τος (ΦΕΚ166Δ/87) και επομένως δεν μπορεί να λειτουργεί στο συγκεκριμένο σημείο, ενώ του δίνει ένα εύλογο χρονικό διάστημα τεσσάρων μηνών για αναζήτηση μετεγκατάστασης και αποφασίζει ότι θα επανεξετάσει το θέμα.
- Η ανάκληση παράνομης διοικητικής πράξης είναι επιτρεπτή χωρίς χρονικό περιορισμό όταν κατά την ειδικώς αιτιολογημένη κρίση της αρμόδιας αρχής τούτο επιβάλλουν λόγοι δημοσίου συμφέροντος οι οποίοι συντρέχουν στην προκείμενη περίπτωση.
- Το υπ' αριθμ. 2115/2017 έγγραφο της Υπηρεσίας Δόμησης επιβεβαιώνει ότι το κατάστημα βρίσκεται σε περιοχή αμιγούς κατοικίας και επομένως η λειτουργία του απαγορεύεται με βάση τις διατάξεις του από 1987 Π.Δ/τος (ΦΕΚ166δ/87) ο οποίος ίσχυε και ισχύει από την εφαρμογή του. Το στοιχείο αυτό των χρήσεων ελήφθη υπόψη από την ΕΠΖ κατά τη λήψη της απόφασής της και επομένως σε καμία περίπτωση δεν συνιστά νέο στοιχείο το ως άνω 2115/2017 έγγραφο της Υπηρεσίας Δόμησης που επικαλείται ο αιτών.
- Σύμφωνα με το άρθρο 73 παρ.1 α του Ν. 3852/2010 (ΦΕΚ 87/7-6-2010) η Επιτροπή Ποιότητας Ζωής είναι αρμόδια, με την επιφύλαξη του άρθρου 83, μεταξύ άλλων, για την ανάκληση ή την οριστική αφαίρεση της άδειας ίδρυσης και λειτουργίας των καταστημάτων επιχειρήσεων και λοιπών εγκαταστάσεων και δραστηριοτήτων αρμοδιότητας του δήμου και επομένως νομίμως αποφάσισε επί της εν λόγω αιτούμενης ανάκλησης.

Σύμφωνα με την ανωτέρω γνωμοδότηση ο αιτών δεν επικαλείται κάποιο νέο στοιχείο αλλά αντιθέτως επιβεβαιώνει την αιτιολογία της απόφασης της ΕΠΖ ότι δηλαδή η άδεια του εν λόγω καταστήματος έχει εκδοθεί κατά παράβαση των διατάξεων που καθορίζουν τις επιτρεπόμενες χρήσεις γης στην περιοχή.

Λόγω των ανωτέρω, η Υπηρεσία θεωρεί πως δεν συντρέχει λόγος ανάκλησης της υπ' αριθμ 17/2017 απόφασης της ΕΠΖ.

Η υπηρεσία ζητά τη λήψη σχετικής απόφασης.

Ακολούθησε διαλογική συζήτηση όπως καταγράφεται στα μαγνητοφωνημένα πρακτικά και η Επιτροπή Ποιότητας Ζωής, μετά από διαλογική συζήτηση, αφού έλαβε υπόψη τις διατάξεις του Δημοτικού και Κοινοτικού Κώδικα και συγκεκριμένα: Α) το άρθρο 80 του Ν. 3463/06 όπως αναδιατυπώθηκε με το άρθ.22 παρ.2 του Ν.3536/07, Β) τις χρήσεις γης, τους όρους δόμησης και την προστασία του φυσικού και πολιτιστικού περιβάλλοντος, Γ) την Υ1Γ/Γ.Π./οικ.96967/2012 υγειονομική διάταξη Δ) τις διατάξεις του άρθρου 73 του Ν.3852/2010 «Πρόγραμμα Καλλικράτης», Ε) το ΦΕΚ 2718/08-10-2012 και ΣΤ) την εισήγηση της Υπηρεσίας,

**Η Επιτροπή Ποιότητας Ζωής Χαλανδρίου
αποφασίζει κατά πλειοψηφία**

τη μη ανάκληση της με αριθμ. 17/2017 απόφασης της Επιτροπής Ποιότητας Ζωής για τους εξής λόγους:

- Η απόφαση της ΕΠΖ είναι νόμιμη διότι εκδόθηκε εντός της οριζόμενης στο άρθρο 73 παρ. 1 του Ν.3852/2010 αποκλειστικής προθεσμίας των 20 ημερών. Η εισήγηση του Τμήματος Αδειών Εμπορικών Δραστηριοτήτων έγινε στις 17/1/2017 και το θέμα συζητήθηκε στην ΕΠΖ στις 24/1/2017.
- Η υπ' αριθμ. 17/2017 απόφαση της ΕΠΖ είναι επαρκώς αιτιολογημένη καθώς διαπιστώνει ότι το εν λόγω Κατάστημα Υγειονομικού Ενδιαφέροντος βρίσκεται σε περιοχή αμιγούς κατοικίας σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 2 του από 1987 Π.Δ/τος (ΦΕΚ166Δ/87) και επομένως δεν μπορεί να λειτουργεί στο συγκεκριμένο σημείο, ενώ του δίνει ένα εύλογο χρονικό διάστημα τεσσάρων μηνών για αναζήτηση μετεγκατάστασης και αποφασίζει ότι θα επανεξετάσει το θέμα.
- Η ανάκληση παράνομης διοικητικής πράξης είναι επιτρεπτή χωρίς χρονικό περιορισμό όταν κατά την ειδικώς αιτιολογημένη κρίση της αρμόδιας αρχής τούτο επιβάλλουν λόγοι δημοσίου συμφέροντος οι οποίοι συντρέχουν στην προκείμενη περίπτωση.
- Το υπ' αριθμ. 2115/2017 έγγραφο της Υπηρεσίας Δόμησης επιβεβαιώνει ότι το κατάστημα βρίσκεται σε περιοχή αμιγούς κατοικίας και επομένως η λειτουργία του απαγορεύεται με βάση τις διατάξεις του από 1987 Π.Δ/τος (ΦΕΚ166δ/87) ο οποίος ίσχυε και ισχύει από την εφαρμογή του. Το στοιχείο αυτό των χρήσεων ελήφθη υπόψη από την ΕΠΖ κατά τη λήψη της απόφασής της και επομένως σε καμία περίπτωση δεν συνιστά νέο στοιχείο το ως άνω 2115/2017 έγγραφο της Υπηρεσίας Δόμησης που επικαλείται ο αιτών.
- Σύμφωνα με το άρθρο 73 παρ.1 α του Ν. 3852/2010 (ΦΕΚ 87/7-6-2010) η Επιτροπή Ποιότητας Ζωής είναι αρμόδια, με την επιφύλαξη του άρθρου 83, μεταξύ άλλων, για την ανάκληση ή την οριστική αφαίρεση της άδειας ίδρυσης και λειτουργίας των καταστημάτων επιχειρήσεων και λοιπών εγκαταστάσεων και δραστηριοτήτων αρμοδιότητας του δήμου και επομένως νομίμως αποφάσισε επί της εν λόγω αιτούμενης ανάκλησης.

Σύμφωνα με τα ανωτέρω, ο αιτών δεν επικαλείται κάποιο νέο στοιχείο αλλά αντιθέτως επιβεβαιώνει την αιτιολογία της απόφασης της ΕΠΖ ότι δηλαδή η άδεια του εν λόγω καταστήματος έχει εκδοθεί κατά παράβαση των διατάξεων που καθορίζουν τις επιτρεπόμενες χρήσεις γης στην περιοχή.

Μειοψήφησε ο κ. Κ. Αγγελής.

Αυτή η απόφαση έλαβε αύξοντα αριθμό **54/2017**.

Γι' αυτό συντάχθηκε το παρόν πρακτικό και υπογράφεται ως κατωτέρω:

Χαλάνδρι, 21/04/2017

Ο ΠΡΟΕΔΡΟΣ

ΚΩΝΣΤΑΝΤΙΝΟΣ ΓΕΡΟΥΜΑΤΟΣ
ΑΝΤΙΔΗΜΑΡΧΟΣ
ΤΕΧΝΙΚΗΣ ΥΠΗΡΕΣΙΑΣ

ΤΑ ΜΕΛΗ

ΛΙΕΡΟΣ ΓΕΩΡΓΙΟΣ, ΚΙΟΥΣΗΣ
ΑΘΑΝΑΣΙΟΣ, ΒΛΑΧΟΥΛΗΣ ΙΩΑΝΝΗΣ,
ΑΘΑΝΑΣΑΤΟΥ ΙΩΑΝΝΑ,
ΚΑΛΟΜΟΙΡΗΣ ΓΡΗΓΟΡΙΟΣ, ΑΓΓΕΛΗΣ
ΚΩΝΣΤΑΝΤΙΝΟΣ