

ΑΠΟΣΠΑΣΜΑ

Από το αριθ.13/30-5-2024 πρακτικό τακτικής, συνεδρίασης της Δημοτικής Επιτροπής Ξάνθης

Αριθ. Απόφασης 158**Περίληψη**

Μη αφαίρεση της αριθμ.73/1995 άδειας ίδρυσης και λειτουργίας καταστήματος υγειονομικού ενδιαφέροντος

Στην Ξάνθη και στο Δημαρχιακό Κατάστημα σήμερα 30 Μαΐου 2024, ημέρα Πέμπτη και ώρα 10:00 σε συνήλθε σε τακτική συνεδρίαση, η Δημοτική Επιτροπή Ξάνθης, ύστερα από την αριθμ.πρωτ.15425/24-5-2024 έγγραφη πρόσκληση του Προέδρου της, Ευστράτιου Κοντού, Δημάρχου Ξάνθης, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 75 του Ν.3852/2010, όπως έχει τροποποιηθεί και ισχύει, προκειμένου να συζητηθούν τα παρακάτω θέματα της ημερήσιας διάταξης.

Αφού διαπιστώθηκε νόμιμη απαρτία, γιατί σε σύνολο 9 μελών βρέθηκαν παρόντα 9 μέλη δηλαδή:

ΠΑΡΟΝΤΕΣ

- | | |
|-------------------------------------|--------------------------|
| 1) Σουά Μπεκίρ Ογλού (Αντιπρόεδρος) | 6) Κυριάκος Παπαδόπουλος |
| 2) Χαράλαμπος Ευστρατίου | 7) Ιωάννης Πεπονίδης |
| 3) Ιωάννης Ζερενίδης | 8) Εμμανουήλ Τσέπελης |
| 4) Θωμάς Ηλιάδης | 9) Εμμανουήλ Φανουράκης |
| 5) Σιαμπάν Μπαντάκ | |

ΑΠΟΝΤΕΣ

- 1) Ευστράτιος Κοντός

Γίνεται μνεία ότι ο Πρόεδρος, Ευστράτιος Κοντός, ενημέρωσε εγκαίρως για την απουσία του και κλήθηκε, το αναπληρωματικό μέλος, Θωμάς Ηλιάδης, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 55 του Ν.5083/2024

Ο Αντιπρόεδρος Σουά Μπεκίρ Ογλού, κήρυξε την έναρξη, της συνεδρίασης της Δημοτικής Επιτροπής, και αφού εισηγήθηκε το 1^ο θέμα της ημερήσιας διάταξης, έθεσε υπόψη των μελών την αριθμ.πρωτ.13639/24-11-2023 εισήγηση του Αντιδημάρχου Ξάνθης, η οποία έχει ως εξής:

«ΣΧΕΤΙΚΑ: Οι διατάξεις της παρ. 2 του άρθρου 2 του Π.Δ. 180/79 (ΦΕΚ Α' 46), όπως αντικαταστάθηκε και ισχύει. Οι διατάξεις της παρ. 2 του άρθρου 11 του ν. 2307/95 «Προσαρμογή νομοθεσίας αρμοδιότητας Υπουργείου Εσωτερικών στις διατάξεις για τη Νομαρχιακή Αυτοδιοίκηση και άλλες διατάξεις» (ΦΕΚ Α' 113). Οι διατάξεις του ν. 2690/99 (Κώδικας Διοικητικής Διαδικασίας) (ΦΕΚ Α' 45). Οι διατάξεις του άρθρου 80 του ν. 3463/2006 «Κύρωση του Κώδικα Δήμων και Κοινοτήτων» (ΦΕΚ Α' 114) όπως ισχύουν. Οι διατάξεις του άρθρου 73 του ν. 3852/2010 «Νέα αρχιτεκτονική της Αυτοδιοίκησης και της Αποκεντρωμένης Διοίκησης – Πρόγραμμα Καλλικράτης» (ΦΕΚ Α' 87) όπως ισχύουν. Το με αριθ. πρωτ. 9422/6-4-2015 έγγραφο του Υπουργείου Εσωτερικών & Διοικητικής Ανασυγκρότησης, σχετικά με την επιβολή διοικητικών κυρώσεων. Η με αριθ. 73/1995 άδεια ίδρυσης και λειτουργίας καταστήματος υγειονομικού ενδιαφέροντος με δραστηριότητα «Καφετέρια» που βρίσκεται επί της οδού Χ***** αριθ.* στην Ξάνθη, ιδιοκτησίας του Ι***** Σ***** του Η*****. Η με αριθ. 20/2016 άδεια λειτουργίας μουσικής, με αόριστη διάρκεια. Η υπ' αριθ. πρωτ. 626/24700/27-05-2008 Απόφαση Δημάρχου Ξάνθης προσωρινής αφαίρεσης άδειας ίδρυσης και λειτουργίας καταστήματος. Η από 03-06-2008 έκθεση σφράγισης του ανωτέρω καταστήματος του Δήμου Ξάνθης. Η υπ' αριθ. πρωτ. 553/28523/03-05-2012 Απόφαση Δημάρχου Ξάνθης προσωρινής αφαίρεσης άδειας ίδρυσης και λειτουργίας καταστήματος. Η από 28-05-2012 έκθεση σφράγισης του ανωτέρω καταστήματος του Δήμου Ξάνθης. Η υπ' αριθ. πρωτ. 1020/3171/125-γ'/21-09-2023 έκθεση σφράγισης του καταστήματος του Αστυνομικού Τμήματος Ξάνθης. Η υπ' αριθ. πρωτ. 807/24057/21-9-2023 και η από 25-10-2023 ορθή επανάληψη αυτής Απόφαση Δημάρχου Ξάνθης προσωρινής αφαίρεσης άδειας ίδρυσης και λειτουργίας καταστήματος δυνάμει της με αριθ. πρωτ. 1020/3171/125-β'/19-09-2023 απόφασης σφράγισης του Αστυνομικού Τμήματος Ξάνθης. Η υπ' αριθ. πρωτ. 1020/3171/125-στ'/01-10-2023 έκθεση αποσφράγισης του καταστήματος του Αστυνομικού Τμήματος Ξάνθης. Η υπ' αριθ. πρωτ. 1020/3171/126-α'/13-10-2023 «Υποβολή Έκθεσης Προφορικής Μήνυσης» του Αστυνομικού Τμήματος Ξάνθης για παραβίαση ωραρίου μουσικής. Το υπ' αριθ. πρωτ. 27371/25-10-2023 έγγραφο του Τμήματος Αδειοδοτήσεων & Εμπορικών Δραστηριοτήτων του Δήμου Ξάνθης στον ιδιοκτήτη περί υποβολής αντιρρήσεων-απόψεων κατ' εφαρμογή του άρθρου 6 παρ. 1 του Ν.2690/99 «Κώδικας Διοικητικής Διαδικασίας» και το από 06-11-2023 αποδεικτικό επίδοσης. Το με αριθ. πρωτ. εισερχόμενο 29779/14-11-2023 εμπρόθεσμο έγγραφο του Ι***** Σ***** του Η***** ιδιοκτήτη του καταστήματος με διακριτικό τίτλο «ΛΟΛΑ» περί γραπτών απόψεων-αντιρρήσεων προς το Δήμο Ξάνθης.

Σε συνέχεια των ανωτέρω σχετικών σας γνωρίζουμε τα εξής:

ΝΟΜΟΘΕΣΙΑ

Σύμφωνα με τις διατάξεις της παρ. 2 του άρθρου 2 του π.δ. 180/1979 (ΦΕΚ Α' 46): «Η Αρχή που χορηγεί την άδεια λειτουργίας των κέντρων διασκεδάσεως και καταστημάτων που αναφέρονται στην παρ. 1 του άρθρου 1 του παρόντος, καθώς και των λοιπών καταστημάτων υγειονομικού ενδιαφέροντος, στα οποία σύμφωνα με τις ισχύουσες κάθε φορά Υγειονομικές Διατάξεις προσφέρονται οινοπνευματώδη ποτά για άμεση εντός αυτών κατανάλωση, αφαιρεί με απόφασή της τη χορηγηθείσα άδεια και σφραγίζει το κατάστημα για χρονικό διάστημα 10 μέχρι 60 ημερών, εφόσον: «α. Βεβαιώθηκαν από αστυνομικούς ή άλλα αρμόδια όργανα

τρεις (3) συνολικά παραβάσεις, εντός έτους, των διατάξεων του άρθρου 4 του παρόντος, των υγειονομικών διατάξεων που καθορίζουν μέτρα προστασίας της Δημόσιας Υγείας από θορύβους μουσικής των κέντρων διασκέδασης και των λοιπών καταστημάτων που εμπίπτουν στις διατάξεις του παρόντος διατάγματος, των διατάξεων που ισχύουν κάθε φορά για την κοινή ησυχία, τη λειτουργία μουσικής χωρίς άδεια, την παραβίαση των όρων και προϋποθέσεων της κατεχόμενης άδειας λειτουργίας μουσικής και το ωράριο λειτουργίας του καταστήματος. [...]

Εάν μετά από τρεις (3) αποφάσεις προσωρινής αφαίρεσεως της άδειας λειτουργίας καταστήματος, στις οποίες συνυπολογίζονται και τυχόν αποφάσεις προσωρινής αφαίρεσεως που εκδόθηκαν ή θα εκδοθούν σύμφωνα με τις προϊσχύουσες διατάξεις, βεβαιωθεί εκ νέου παράβαση των προαναφερομένων διατάξεων εντός έτους από την έκταση της τελευταίας προσωρινής αφαίρεσεως, η άδεια λειτουργίας του καταστήματος δύναται να αφαιρείται οριστικά με απόφαση του Υπουργού Δημόσιας Τάξης, ύστερα από πρόταση του Αρχηγού της Ελληνικής Αστυνομίας».

Σύμφωνα με τις διατάξεις της παρ. 2 του άρθρου του άρθρου 11 του ν. 2307/95 (ΦΕΚ Α' 113): «Οι διατάξεις του Π.Δ./τος 180/79 (ΦΕΚ 46 Α') "περί όρων λειτουργίας καταστημάτων πωλήσεως οινοπνευματωδών ποτών και κέντρων διασκέδασεως" όπως τροποποιήθηκε - συμπληρώθηκε μεταγενέστερα εξακολουθούν να ισχύουν. Όπου στο ανωτέρω προεδρικό διάταγμα για θέματα χορήγησης ή ανάκλησης ή αφαίρεσης αδειών ή σφράγισις των καταστημάτων αναφέρεται "Αστυνομική Αρχή" ή "Αστυνομικός Διευθυντής" ή "Αρχηγός της Ελληνικής Αστυνομίας" ή "Υπουργός Δημόσιας Τάξεως" νοείται το οικείο δημοτικό ή κοινοτικό συμβούλιο το οποίο λαμβάνει τη σχετική απόφαση το αργότερο σε τριάντα (30) ημέρες από τότε που πληρούνται οι αντίστοιχες νόμιμες προϋποθέσεις».

Σύμφωνα με τις διατάξεις της περ. (αβ) της παρ. 1 του άρθρου 73 του Ν. 3852/2010 (ΦΕΚ Α' 87), Η Επιτροπή Ποιότητας Ζωής είναι αρμόδια: «για την ανάκληση ή την οριστική αφαίρεση της άδειας ίδρυσης και λειτουργίας των καταστημάτων επιχειρήσεων και λοιπών εγκαταστάσεων και δραστηριοτήτων αρμοδιότητας του δήμου».

Βάσει της προμνησθείσας διάταξης η Επιτροπή Ποιότητας Ζωής έχει τη δυνατότητα να αποφασίσει την οριστική αφαίρεση ή μη της άδειας ίδρυσης και λειτουργίας Κ.Υ.Ε., για κάθε παράβαση που βεβαιώνεται εντός έτους από την εκτέλεση της τρίτης προσωρινής αφαίρεσης της άδειας και έπειτα.

Επίσης, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 80 του ν.3463/2006 (ΦΕΚ 114 Α') όπως αντικαταστάθηκε και ισχύει από τις 9-7-2022: «Ειδικώς για τις παραβάσεις της παρ. 7Α και από την περιέλευση σε γνώση της αρμόδιας αρχής της τρίτης παράβασης κατά την παρ. 7Α, αναστέλλεται η διαδικασία της έκδοσης της βεβαίωσης του άρθρου 28 του ν. 4442/2016 (Α' 230) για χρονικό διάστημα εξήντα (60) ημερών. Οποιοδήποτε αίτημα κατατεθεί για τον ίδιο χώρο θεωρείται ανυπόστατο για το διάστημα αυτό. Αν πραγματοποιηθεί γνωστοποίηση στον ίδιο χώρο, από οποιονδήποτε ενδιαφερόμενο, παρά τη μη χορήγηση βεβαίωσης του άρθρου 28 του ν. 4442/2016, η γνωστοποίηση θεωρείται ως μη πραγματοποιηθείσα για το ίδιο χρονικό διάστημα που δεν εκδίδεται η βεβαίωση του άρθρου 28 και οι αρμόδιες ελεγκτικές αρχές λαμβάνουν αμελλητί κάθε πρόσφορο μέσο για την αποτροπή λειτουργίας καταστήματος στον ίδιο χώρο έως το πέρας του διαστήματος του πρώτου εδαφίου. Εκκρεμή αιτήματα που έχουν κατατεθεί για βεβαίωση του άρθρου 28 του ν. 4442/2016, καθώς και αιτήματα που υποβάλλονται μέσα σε αυτό το χρονικό διάστημα δεν εξετάζονται από την αρμόδια για τη βεβαίωση αρχή και τίθενται στο αρχείο, με σχετική ενημέρωση του αιτούντος.»

ΙΣΤΟΡΙΚΟ

Στις 03-01-1995 χορηγήθηκε από το Δήμο Ξάνθης η υπ' αριθ. 73/1995 άδεια ίδρυσης και λειτουργίας καταστήματος υγειονομικού ενδιαφέροντος, στον Ι***** Σ***** του Η*****, με δραστηριότητα «Καφετέρια», που βρίσκεται επί της οδού Χ***** αριθ. * στην Ξάνθη και με δυνατότητα ανάπτυξης εξήντα οκτώ (68) καθισμάτων στις αίθουσες πελατών και δέκα (10) σκαμπό στο μπουφέ, σύμφωνα με τους όρους της υπ' αριθ Α1β/8577/83 Υγειονομικής Διάταξης.

Στο εν λόγω κατάστημα χορηγήθηκε επίσης η με αριθ. 20/2016 άδεια λειτουργίας μουσικής με μηχανικά μέσα/μουσικά όργανα για χρήση εντός του καταστήματος και με μέγιστη ηχοστάθμη έως 80 db δύναμει της με αριθ. 40/2015 απόφασης Συμβουλίου Δημοτικής Κοινότητας Δήμου Ξάνθης, για αόριστη διάρκεια υπό όρους και προϋποθέσεις.

Σύμφωνα με τις διατάξεις της παρ. 2 του άρθρου 2 του Π.Δ. 180/79 (ΦΕΚ Α' 46), όπως αντικαταστάθηκε και ισχύει:

Α. Με την υπ' αριθ. πρωτ. 626/24700/27-05-2008 Απόφαση Δημάρχου Ξάνθης αποφασίστηκε η προσωρινή αφαίρεση της άδειας ίδρυσης και λειτουργίας του ως άνω καταστήματος, βάσει των παρακάτω βεβαιωμένων παραβασεων:

- Η με αριθ. πρωτ. 1020/3171/98-α'/26-11-2007 «Υποβολή Έκθεσης Προφορικής Μήνυσης» του Αστυνομικού Τμήματος Ξάνθης για τέσσερις εργαζόμενες που στερούνταν άδεια εργασίας στις 05-11-2007 και ώρα 00:30'.
- Η με αριθ. πρωτ. 1020/3171/104-α'/16-04-2008 «Αποστολή Συνοδείας» του Αστυνομικού Τμήματος για παραβίαση ωραρίου λειτουργίας καταστήματος κατά πενήντα (50) λεπτά & στερούμενος άδειας λειτουργίας μουσικών οργάνων, στις 16-04-2008 και ώρα 04:50'.

- Η με αριθ. πρωτ. 1020/3171/107-α'/10-05-2008 «Αποστολή Συνοδείας» του Αστυνομικού Τμήματος για υπέρβαση του επιτρεπόμενου ορίου Α΄ ηχοστάθμης κατά εννέα (9) db, στις 10-05-2008 και ώρα 01:35'.

Σύμφωνα με την από 03-06-2008 έκθεση σφράγισης του Δήμου Ξάνθης εκτελέστηκε στις 03-06-2008, η σφράγιση του ανωτέρω καταστήματος.

Β. Με την υπ' αριθ. πρωτ. 553/28523/03-05-2012 Απόφαση Δημάρχου Ξάνθης αποφασίστηκε η προσωρινή αφαίρεση της άδειας ίδρυσης και λειτουργίας του ως άνω καταστήματος, βάσει των παρακάτω βεβαιωμένων παραβάσεων:

- Η με αριθ. πρωτ. 1020/3171/113-α'/19-01-2012 «Υποβολή Έκθεσης Αρχής» του Αστυνομικού Τμήματος Ξάνθης για λειτουργία μουσικής στερούμενος άδειας λειτουργίας μουσικών οργάνων από αρμόδια Αρχή στις 13-01-2012 και ώρα 02:45'.
- Η με αριθ. πρωτ. 1020/3171/114-α'/06-04-2012 «Υποβολή Έκθεσης Αρχής» του Αστυνομικού Τμήματος Ξάνθης για α) λειτουργία μουσικής στερούμενος άδειας λειτουργίας μουσικών οργάνων από αρμόδια Αρχή και β) για παραβίαση ωραρίου λειτουργίας μουσικής κατά δύο (2) ώρες, στις 06-04-2012 και ώρα 04:00'.

Σύμφωνα με την από 28-05-2012 έκθεση σφράγισης του Δήμου Ξάνθης εκτελέστηκε στις 28-05-2012, η σφράγιση του ανωτέρω καταστήματος.

Γ. Με την υπ' αριθ. πρωτ. 807/24057/21-9-2023 Απόφαση Δημάρχου Ξάνθης και την από 25-10-2023 ορθή επανάληψη αυτής αποφασίστηκε η προσωρινή αφαίρεση της άδειας ίδρυσης και λειτουργίας του ως άνω καταστήματος, δυνάμει της με αριθ. πρωτ. 1020/3171/125-β'/19-09-2023 απόφασης σφράγισης του Αστυνομικού Τμήματος Ξάνθης από 21-09-2023 έως 01-10-2023, σύμφωνα με τις σχετικές εκθέσεις σφράγισης και αποσφράγισης του Α.Τ. Ξάνθης, βάσει των παρακάτω βεβαιωμένων παραβάσεων:

- Η με αριθ. πρωτ. 1058/02/07/85-γ'/05-04-2023 «Υποβολή Δικογραφίας» του Αστυνομικού Τμήματος Ξάνθης για υπέρβαση της μέγιστης επαναλαμβανόμενης ηχοστάθμης κατά δεκαπέντε (15) Db στις 31-03-2023 και ώρα 01:50'.
- Η με αριθ. πρωτ. 1020/3171/122-α'/07-04-2023 «Υποβολή Έκθεσης Προφορικής Μήνυσης» του Αστυνομικού Τμήματος Ξάνθης για παραβίαση ωραρίου λειτουργίας μουσικής κατά τριάντα έξι (36) λεπτά, καθ' υπέρβαση της υπ' αριθ. 20/2016 από 22-03-2016 άδειας λειτουργίας μουσικής στις 05-04-2023 και ώρα 02:36'.
- Η με αριθ. πρωτ. 1020/3171/124-α'/08-05-2023 «Υποβολή Δικογραφίας» του Αστυνομικού Τμήματος Ξάνθης για παραβίαση ωραρίου λειτουργίας καταστήματος κατά πενήντα επτά (57) λεπτά και για παραβίαση ωραρίου λειτουργίας μουσικής κατά τρεις (3) ώρες και είκοσι επτά (27) λεπτά καθ' υπέρβαση της υπ' αριθ. 20/2016 από 22-03-2016 άδειας λειτουργίας μουσικής, στις 03-05-2023 και ώρα 05:27'.

Με την υπ' αριθμ. πρωτ. 1020/3171/125-β'/19-09-2023 απόφαση του Διοικητή του Αστυνομικού Τμήματος Ξάνθης, αποφασίστηκε η σφράγιση του ανωτέρω καταστήματος, η οποία και εκτελέστηκε στις 21-09-2023, σύμφωνα με την υπ' αριθμ. 1020/3171/125-γ'/21-09-2023 έκθεση σφράγισης καταστήματος του Αστυνομικού Τμήματος Ξάνθης.

Με το υπ' αριθ. πρωτ. 1020/3171/126-α'/13-10-2023 έγγραφο του Αστυνομικού Τμήματος Ξάνθης «Υποβολή Έκθεσης Προφορικής Μήνυσης» (εισερχόμενο στην υπηρεσία μας στις 24-10-2023), στις 11-10-2023 και ώρα 04:20', βεβαιώθηκε εκ νέου εντός του έτους από την έκτιση της τελευταίας προσωρινής αφαίρεσης, νέα παράβαση που αφορά την παραβίαση ωραρίου λειτουργίας μουσικής κατά δύο (2) ώρες και είκοσι (20) λεπτά καθ' υπέρβαση της υπ' αριθ. 20/2016 από 22-03-2016 άδειας λειτουργίας μουσικής.

Κατόπιν αυτού και κατ' εφαρμογή του άρθρου 6 παρ. 1 του Ν.2690/99 «Κώδικας Διοικητικής Διαδικασίας», η υπηρεσία μας απέστειλε το με αριθ. πρωτ. 27371/25-10-2023 έγγραφό της προς στον ιδιοκτήτη του ανωτέρω ΚΥΕ, προκειμένου να υποβάλει εντός δέκα (10) ημερών από την παραλαβή του τις απόψεις-αντιρρήσεις του, σχετικά με την οριστική ή μη διακοπή αφαίρεση της άδειας ίδρυσης και λειτουργίας του εν λόγω καταστήματος, το οποίο και παρέλαβε στις 06-11-2023.

Με το υπ' αριθ. πρωτ. εισερχόμενο 29779/14-11-2023 έγγραφο, κατατεθήκαν εμπρόθεσμα στην υπηρεσία μας οι γραπτές απόψεις-αντιρρήσεις του Ι***** Σ***** του Η*****, ιδιοκτήτη του εν λόγω καταστήματος.

Αναφορικά, με τις παραπάνω απόψεις-αντιρρήσεις, σας γνωρίζουμε τα εξής:

Στις προειρημένες γραπτές αντιρρήσεις ο επιχειρηματίας διατείνεται ότι: «Η αληθής έννοια για την εφαρμογή της διάταξης της δυννητικής οριστικής αφαίρεσης, έχει ως υπόβαθρο την προσωρινή αφαίρεση της άδειας λειτουργίας τρεις φορές το ίδιο έτος και όχι τρεις φορές σε δεκαπέντε (15) ετη.»

Σύμφωνα όμως με τις διατάξεις της παρ. 2 του άρθρου 2 του π.δ. 180/1979 (ΦΕΚ Α' 46), η διατύπωση της νομοθεσίας είναι σαφής και ακριβής χωρίς να αφήνει περιθώρια παρερμηνείας και παρανοήσεων:

«[...]Εάν μετά από τρεις (3) αποφάσεις προσωρινής αφαίρεσης της άδειας λειτουργίας καταστήματος, στις οποίες συνυπολογίζονται και τυχόν αποφάσεις προσωρινής αφαίρεσης που εκδόθηκαν ή θα εκδοθούν σύμφωνα με τις προϊσχύουσες διατάξεις, βεβαιωθεί εκ νέου παράβαση των προαναφερομένων διατάξεων εντός έτους από την έκτιση της τελευταίας προσωρινής αφαίρεσης, η άδεια λειτουργίας του καταστήματος

δύναται να αφαιρείται οριστικά με απόφαση του Υπουργού Δημόσιας Τάξης, ύστερα από πρόταση του Αρχηγού της Ελληνικής Αστυνομίας».

Επιπλέον, σύμφωνα με το αριθ. πρωτ. 9422/06-04-2015 έγγραφο του Υπουργείου Εσωτερικών & Διοικητικής Ανασυγκρότησης:

«...Βάσει της προμνησθείσας διάταξης η Επιτροπή Ποιότητας Ζωής έχει τη δυνατότητα να αποφασίσει για την οριστική αφαίρεση ή μη της άδειας ίδρυσης και λειτουργίας Κ.Υ.Ε., για κάθε παράβαση που βεβαιώνεται εντός έτους από την εκτέλεση της τρίτης προσωρινής αφαίρεσης της άδειας και μετά».

Επίσης, σύμφωνα με τον Οδηγό Καταστημάτων Υγειονομικού Ενδιαφέροντος 2007 του Υπουργείου Εσωτερικών:

« ...Σε αυτή την περίπτωση, ο νόμος παραχωρεί διακριτική ευχέρεια στα αρμόδια όργανα του δήμου ή της κοινότητας, τα οποία εκτιμούν τα πραγματικά περιστατικά αλλά και μια σειρά από παράγοντες όπως την βαρύτητα των παραβάσεων, το βαθμό διασάλευσης της δημόσιας τάξης και ασφάλειας, την επικινδυνότητα των παραβάσεων και της εν γένει λειτουργίας του καταστήματος, το είδος υπαιτιότητας του καταστηματούχου (δόλος, βαριά ή ελαφρά αμέλεια) κ.ο.κ. Εννοείται βέβαια, ότι σε κάθε περίπτωση θα πρέπει να τηρείται η αρχή της αναλογικότητας (δηλ. η κύρωση της οριστικής αφαίρεσης να είναι όχι δυσανάλογα επαχθής, αναγκαία και πρόσφορη για την εκπλήρωση των σκοπών του νόμου), ενώ η τήρηση των ακραίων ορίων της διακριτικής ευχέρειας του αρμόδιου οργάνου ελέγχεται βέβαια από τα δικαστήρια αλλά και τις αρχές εποπτείας.»

Σε άλλο σημείο των γραπτών αντιρρήσεων ο ενδιαφερόμενος ισχυρίζεται: «Έτσι λοιπόν χωρίς να έχει προηγηθεί δικαστική ή έστω διοικητική κρίση επί της φερόμενης παράβασης και μόνο η βεβαίωση της παράβασης οδηγεί στο δυσμενές αποτέλεσμα της προσωρινής αφαίρεσης της άδειας με άμεσο αποτέλεσμα την εν τοις πράγμασι κατάργηση του συνταγματικώς κατοχυρωμένου τεκμηρίου της αθωότητας.» Επ' αυτού, σας γνωρίζουμε ότι το ΝΣΚ με την υπ' αριθ. 541/2006 γνωμοδότησή του (Γ' τμήμα) δέχεται ότι:

«από όλο το πλέγμα και πνεύμα των διατάξεων περί αφαίρεσεως της άδειας λειτουργίας (ΠΔ 180/1979) δεν προκύπτει ότι για την νομότυπη επιβολή των προβλεπόμενων διοικητικών κυρώσεων προαπαιτείται η με δικαστική απόφαση διαπίστωση της ποινικής υπόστασης των διαπιστωθεισών παραβάσεων. Κατά συνέπεια, οι εν λόγω διοικητικές κυρώσεις επιβάλλονται νομίμως με μόνη τη διαπίστωση και βεβαίωση τους από τα κατά νόμο αρμόδια όργανα και ανεξάρτητα από τον αξιόποιο χαρακτήρα τους ή αν ανεστάλησαν οι τυχόν ποινές που επιβλήθηκαν από το αρμόδιο ποινικό δικαστήριο.»

Επιπλέον, σύμφωνα με τις προλεχθείσες γραπτές αντιρρήσεις ο επιχειρηματίας διατείνεται ότι: «Προσάγω, επικαλούμαι και υποβάλλω συνημμένα ακριβές απόσπασμα της υπ' αριθμόν 205/2009 αποφάσεως του Μονομελούς Πλημμελειοδικείου Ξάνθης, εκ της οποίας προκύπτει για την φερόμενη παράβαση που διαπιστώθηκε από τα αστυνομικά όργανα στις 05-11-2007, αθωώθηκα στις 23-01-2009. Η δε απόφαση αθώωσής μου, ως είναι ευνόητο, έχει καταστεί προ πολλού αμετάκλητη (έχουν παρέλθει 13 χρόνια από την έκδοσή της). Όμως αυτή η φερόμενη παράβαση δικάστηκε μετά την λήψη της προσωρινής αφαίρεσης της άδειας λειτουργίας που έλαβε χώρα μόνο και αποκλειστικά από την κρίση των αστυνομικών οργάνων σε τρεις περιπτώσεις, χωρίς έλεγχο από δικαιοδοτικό ή δικαστικό όργανο. Αν υπήρχε δικαιοδοτικό όργανο ή αν η υπόθεση είχε εκδικαστεί από το Ποινικό Δικαστήριο νωρίτερα, δύο τινά θα είχαν συμβεί:

α) δεν θα είχε αφαιρεθεί προσωρινά η άδεια λειτουργίας μου, αφού δεν θα είχαν διαπιστωθεί τρεις παραβάσεις, ως απαιτεί το νομοθετικό πλαίσιο

β) σε άρρηκτη συνάρτηση με τον ανωτέρω ισχυρισμό, δεν θα εκαλούμην να υποβάλλω τις παρούσες αντιρρήσεις, εν όψει του ενδεχόμενου οριστικής αφαίρεσης της άδειας λειτουργίας του καταστήματός μου, αφού δεν θα υπήρχαν τρεις προσωρινές αφαιρέσεις της άδειας λειτουργίας του καταστήματός μου, ακόμη και σε βάθος δεκαπέντε (15) ετών.»

«Κατά τα πάγια κρατούντα στην θεωρία και στη νομολογία του Ανωτάτου Ακυρωτικού Δικαστηρίου η επιβολή των διοικητικών κυρώσεων είναι ανεξάρτητη από εκείνη των ποινικών κυρώσεων και συνεπώς η διαδικασία επιβολής τους είναι κατ' αρχήν ανεξάρτητη και άσχετη από την ποινική δίκη ενώ υποχρέωση ανακλήσεως διοικητικής πράξεως με την οποία έχουν επιβληθεί διοικητικές κυρώσεις υφίστανται για την Διοίκηση μόνο στην περίπτωση που έχει διαπιστωθεί με αθωωτική απόφαση του αρμοδίου Ποινικού Δικαστηρίου η ανυπαρξία των πραγματικών περιστατικών που στοιχειοθετούν την αντικειμενική υπόσταση της παραβάσεως και συνιστούν ταυτόχρονα την έννοια τόσο του ποινικού αδικήματος όσο και τον δικαιολογητικό λόγο επιβολής των διοικητικών κυρώσεων (βλ. παραπάνω και Σ.τ.Ε. 137/2005, 1223/2005, 35/2005, 1269/1998, 3994/19951840/1989, Γνωμ. Ν.Σ.Κ. 437/2002, 588/1998, 714/1995 κ.ά).»

Όμως, η βασική θέση που υποστηρίχθηκε από το μεγαλύτερο μέρος της επιστημονικής κοινότητας αλλά και τη νομολογία των δικαστηρίων συμπυκνώνεται στην ποιοτική διαφοροποίηση της διοικητικής και ποινικής κύρωσης [Βλ. αντίθετα Αμυγδάλου Νικόλαος, Η συνταγματικότητα των διοικητικών προστίμων, ΠΧρ 1986, 221 222]. Οι διοικητικές κυρώσεις δεν συνιστούν κολασμό ποινικού αδικήματος προκειμένου να καταδείξουν την κοινωνική απαξία για την τέλεση πράξεων που τυποποιούνται στο νόμο ως ποινικά αδικήματα αλλά κατατείνουν στην διασφάλιση της εύρυθμης λειτουργίας της δημόσιας υπηρεσίας [Ο.π. Στασινόπουλος, Δίκαιον διοικητικών πράξεων, σ. 143-145, ίδιου, ΑρχΝ 1950]. Έτσι, η κρατούσα γνώμη ατέρριπτε την ιδέα εξομοίωσης των διοικητικών ποινών προς τις ποινές του ποινικού δικαίου. Κύριο στοιχείο της διάκρισης αυτών των δύο εννοιών συνιστά το γεγονός ότι η διοικητική ποινή δεν επιδιώκει τον ίδιο σκοπό με το ποινικό δίκιο αλλά αποτελεί μέσο καταναγκασμού των τυχόν

απειθούντων διοικουμένων για την τήρηση των νόμων, με τους οποίους εξασφαλίζεται η ομαλή λειτουργία των δημοσίων υπηρεσιών. Όταν δηλαδή η διοίκηση επιβάλλει ποινές δεν αποδίδει δικαιοσύνη αλλά ασκεί ενεργό διοίκηση [Ο. π. Στασινόπουλος, σ. 90].

Η κύρωση θεραπεύει διπλό σκοπό: προληπτικό, διότι η απειλή της σκοπεί στην αποτροπή τέλεσης της παράβασης και κατασταλτικό, γιατί τείνει στον κολασμό του παραβάτη. Ενόψει των ανωτέρω, το τελευταίο ως άνω λειτουργικό στοιχείο είναι εκείνο που διαφοροποιεί την διοικητική κύρωση από τα λοιπά διοικητικά μέτρα, τα οποία επιβάλλονται με σκοπό την αποκατάσταση και διατήρηση της δημόσιας τάξης ή την πρόληψη επέλευσης βλάβης σε ορισμένο προστατευόμενο από το νόμο δημόσιο ή ιδιωτικό συμφέρον [βλ. Δημητρακόπουλος, σ. 37-38, ΣτΕ 1536/2007, βλ. όμοια ΣτΕ 3262/2012, 519/2010, 2496/2015].

Επιπλέον τονίζουμε ότι στις 24-10-2023 κοινοποιήθηκε στην υπηρεσία μας το υπ' αριθ. πρωτ. 1020/3171/126-α'/13-10-2023 έγγραφο του Αστυνομικού Τμήματος Ξάνθης «Υποβολή έκθεσης προφορικής μήνυσης», σύμφωνα με την οποία στις 11-10-2023 διαπιστώθηκε εκ νέου η παράβαση ωραρίου μουσικής στο εν λόγω κατάστημα. Γεγονός που αποδεικνύει ότι εντός του έτους από την τελευταία προσωρινή διακοπή λειτουργίας του καταστήματος διαπιστώθηκε στις 11-10-2023 νέα παράβαση. Επιπλέον σας γνωρίζουμε ότι σύμφωνα με την αριθ. πρωτ. 1020/3171/126-α'/13-10-2023 «Υποβολή Έκθεσης Προφορικής Μήνυσης» του Αστυνομικού Τμήματος Ξάνθης, ο έλεγχος πραγματοποιήθηκε κατόπιν τηλεφωνικής καταγγελίας στο R/T κέντρο της Δ.Α. Ξάνθης.

Κατόπιν όλων των ανωτέρω, για το προρρηθέν κατάσταση «Καφετέρια» που βρίσκεται επί της οδού Χ***** αριθ. * στην Ξάνθη, ιδιοκτησίας του Ι***** Σ***** του Η*****, που λειτουργεί δυνάμει της με αριθ. 73/1995 άδειας ίδρυσης και λειτουργίας Κ.Υ.Ε., έχουν συμπληρωθεί τρεις (3) αποφάσεις προσωρινής αφαίρεσης της άδειας ίδρυσης και λειτουργίας του και συγκεκριμένα:

- (α) με την υπ' αριθ. πρωτ. 626/24700/27-05-2008 απόφαση Δημάρχου Ξάνθης,
- (β) με την υπ' αριθ. πρωτ. 553/28523/03-05-2012 απόφαση Δημάρχου Ξάνθης και
- (γ) με την υπ' αριθ. πρωτ. 807/24057/21-9-2023 απόφαση Δημάρχου Ξάνθης.

Στη συνέχεια, βεβαιώθηκε εκ νέου παράβαση εντός του έτους από την τελευταία προσωρινή αφαίρεση της άδειας ίδρυσης και λειτουργίας του καταστήματος και συγκεκριμένα:

- Με το υπ' αριθμ. πρωτ. 1020/3171/126-α'/13-10-2023 έγγραφο του Αστυνομικού Τμήματος Ξάνθης με το οποίο βεβαιώθηκε στις 11-10-2023 και ώρα 04:20' η παραβίαση ωραρίου μουσικής κατά δύο (2) ώρες και είκοσι (20) λεπτά καθ' υπέρβαση της υπ' αριθ. 20/2016 από 22-03-2016 άδειας λειτουργίας μουσικής.

Επομένως, σύμφωνα με τις διατάξεις της παρ. 2 του άρθρου 2 του π.δ. 180/1979, η Επιτροπή Ποιότητας Ζωής έχει τη δυνατότητα να αποφασίσει για την οριστική αφαίρεση ή μη της άδειας ίδρυσης και λειτουργίας του ανωτέρω Κ.Υ.Ε. Συγκεκριμένα οι ανωτέρω διατάξεις αναφέρουν:

«...Εάν μετά από τρεις (3) αποφάσεις προσωρινής αφαίρεσης της άδειας λειτουργίας καταστήματος, στις οποίες συνυπολογίζονται και τυχόν αποφάσεις προσωρινής αφαίρεσης που εκδόθηκαν ή θα εκδοθούν σύμφωνα με τις προϊσχύουσες διατάξεις, βεβαιωθεί εκ νέου παράβαση των προαναφερομένων διατάξεων εντός έτους από την έκταση της τελευταίας προσωρινής αφαίρεσης, η άδεια λειτουργίας του καταστήματος δύναται να αφαιρείται οριστικά με απόφαση του Υπουργού Δημόσιας Τάξης, ύστερα από πρόταση του Αρχηγού της Ελληνικής Αστυνομίας.»

Εισηγούμαι, προς την Επιτροπή Ποιότητας Ζωής του Δήμου Ξάνθης για τη λήψη απόφασης περί οριστικής ή μη αφαίρεσης της άδειας ίδρυσης και λειτουργίας της υπ' αριθμ. 73/1995 άδειας ίδρυσης και λειτουργίας του καταστήματος «Καφετέρια» που βρίσκεται επί της οδού Χ***** αριθ. * στην Ξάνθη, ιδιοκτησίας του Ι***** Σ***** του Η*****.

Ενημερώνουμε τα μέλη της Επιτροπής Ποιότητας Ζωής του Δήμου Ξάνθης, ότι για όλα τα στοιχεία Προσωπικού Χαρακτήρα 679/2016 GDPR που τηρεί η υπηρεσία μας, τα οποία αναφέρονται στην παρούσα εισήγηση και λαμβάνουν γνώση, υπόκεινται στις διατάξεις του ν.4624/2019 «Κανονισμός Προστασίας Δεδομένων Προσωπικού Χαρακτήρα 679/2016 GDPR».

Επακολούθησε συζήτηση και πλήρης περιγραφή των συζητηθέντων, βρίσκεται καταγεγραμμένη σε ηλεκτρονική μορφή που τηρείται στο αρχείο του γραφείου της Δημοτικής Επιτροπής.

Στη συνέχεια ο Αντιπρόεδρος, έδωσε τον λόγο στον δημοτικό σύμβουλο Εμμανουήλ Φανουράκη, ο οποίος μεταξύ άλλων δήλωσε ότι οι παραβάσεις δεν είναι κατά δημοσίου συμφέροντος και υγείας και συνεχίζοντας είπε: «θεωρώ ότι από τη στιγμή που ο νομοθέτης μάς δίνει να αποφασίσουμε στην ανάκληση ή μη και πολύ σωστά το λέει η υπηρεσία, θα ταυτιστώ με την άποψη του πρώην Δημάρχου κ. Τσέπελη, η θέση η δική μου είναι στη μη ανάκληση, για τους συγκεκριμένους λόγους, που είπε. Πρώτον, δεν υπάρχει καμία πολεοδομική παράβαση κι αν κάνουμε οριστική ανάκληση, δεν πρόκειται να ξαναβγάλει άδεια στην παλιά πόλη, άρα καταστρέφουμε έναν επιχειρηματία, μία αιτιολογία αυτή, υπάρχει αθωωτική απόφαση, που είναι πολύ σημαντικό στο να το κρίνω εγώ προσωπικά, ότι δεν πρέπει να το ανακαλέσω και είναι μέσα σε 15 χρόνια, που πρέπει να δείξουμε επιείκεια, στους σημερινούς δύσκολους καιρούς που ξέρουμε πολύ καλά, πόσο στενάζουν οι επιχειρήσεις. Από την πλατεία Ελευθερίας αν προχωρήσετε μέχρι την κεντρική πλατεία, υπάρχουν 7 εμπορικά μαγαζιά κλειστά. Κι εμείς είμαστε εδώ για να ανοίγουμε μαγαζιά δεν είμαστε για να κλείνουν».

Στη συνέχεια τον λόγο πήρε ο Αντιδήμαρχος ΔΤΥΔΞ, Κυριάκος Παπαδόπουλος, ο οποίος μεταξύ άλλων στην τοποθέτησή του, δήλωσε: «Εγώ δεν πείστηκα από τις αντιρρήσεις τού νομικού συμβούλου τής εταιρείας, οπότε θα συνταχθώ με την εισήγηση τής υπηρεσίας, για την οριστική αφαίρεση της άδειας»

Οι δημοτικοί σύμβουλοι, Χαράλαμπος Ευστρατίου, Ιωάννης Ζερενίδης, Θωμάς Ηλιάδης, Ιωάννης Πεπονίδης, ψήφισαν Λευκό.

Τέλος ο Πρόεδρος, κάλεσε τα μέλη να αποφασίσουν σχετικά.

Η ΔΗΜΟΤΙΚΗ ΕΠΙΤΡΟΠΗ

Ύστερα από διαλογική συζήτηση και ανταλλαγή απόψεων, έχοντας υπόψη την εν λόγω εισήγηση

ΑΠΟΦΑΣΙΖΕΙ

Τη μη αφαίρεση της άδειας ίδρυσης και λειτουργίας της υπ' αριθμ.73/1995 άδειας ίδρυσης και λειτουργίας του καταστήματος «Καφετέρια» που βρίσκεται επί της οδού Χ***** αριθ. * στην Ξάνθη, ιδιοκτησίας του Ι***** Σ***** του Η*****.

Υπέρ τής αφαίρεσης, ψήφισαν οι δημοτικοί σύμβουλοι, Σιαμπάν Μπαντάκ και Κυριάκος Παπαδόπουλος, για τους λόγους που αναφέρονται στο ιστορικό μέρος τής παρούσης απόφασης.

Κατά τής αφαίρεσης, ψήφισαν οι δημοτικοί σύμβουλοι, Εμμανουήλ Τσέπελης, Σουά Μπεκήρ Ογλού και Εμμανουήλ Φανουράκης, για τους λόγους που αναφέρονται στο ιστορικό μέρος τής παρούσης απόφασης.

.....
Συντάχθηκε το πρακτικό αυτό και υπογράφηκε όπως ακολουθεί.

Η ΔΗΜΟΤΙΚΗ ΕΠΙΤΡΟΠΗ

Ο Αντιπρόεδρος
Σουά Μπεκήρ Ογλου
(υπογραφή)

Τα μέλη
(Ακολουθούν υπογραφές)

Ακριβές απόσπασμα
Ξάνθη, 6-6-2024
Με εντολή Δημάρχου
Η Γραμματέας της Δημοτικής Επιτροπής
Μαρία Άννα Ανδρέου