

ΑΠΟΣΠΑΣΜΑ

Από το αριθ.22/25-11-2019 πρακτικό τακτικής συνεδρίασης της Οικονομικής Επιτροπής Δήμου Ξάνθης

Αριθ. Απόφασης 256

Περίληψη

Μη άσκηση έφεσης κατά της με αριθμό Α504/2019 απόφασης του Μονομελούς Διοικητικού Πρωτοδικείου Κομοτηνής

Στην Ξάνθη και στο Δημαρχιακό Κατάστημα σήμερα 25 Νοεμβρίου 2019 ημέρα Δευτέρα και ώρα 10:00 συνήλθε σε τακτική συνεδρίαση η Οικονομική Επιτροπή του Δήμου Ξάνθης, ύστερα από την αριθμ.πρωτ.31785/21-11-2019 έγγραφη πρόσκληση του Αντιπροέδρου της, Εμμανουήλ Φανουράκη, (Αντιδημάρχου Ξάνθης) η οποία επιδόθηκε κανονικά στο καθένα από τα μέλη της Επιτροπής και υπό την προεδρία του Προέδρου της, Εμμανουήλ Τσέπελη, (Δημάρχου Ξάνθης), προκειμένου να συζητηθούν τα παρακάτω θέματα της ημερήσιας διάταξης.

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

ΠΑΡΟΝΤΕΣ

- | | |
|----------------------------------|-------------------------|
| 1. Τσέπελης Εμμανουήλ (Πρόεδρος) | 4. Ηλιάδης Θωμάς |
| 2. Ελευθεριάδης Απόστολος | 5. Μπεκήρ Ογλού Σουά |
| 3. Ζερενίδης Ιωάννης | 6. Φανουράκης Εμμανουήλ |

ΑΠΟΝΤΕΣ

- | | |
|-----------------------------|---------------------------|
| 1) Δημαρχόπουλος Χαράλαμπος | 3) Παπαχρόνης Ιωάννης |
| 2) Παπαδόπουλος Κυριάκος | 4) Σταυρακάρας Παναγιώτης |
- (οι οποίοι δεν προσήλθαν αν και προσκλήθηκαν νόμιμα)

Γίνεται μνεία ότι ο δημοτικός σύμβουλος Χαράλαμπος Δημαρχόπουλος, ενημέρωσε εγκαίρως τον Πρόεδρο για την απουσία του και στη θέση κλήθηκε το αναπληρωματικό μέλος, Θωμάς Ηλιάδης

Ο Πρόεδρος Εμμανουήλ Τσέπελης, κήρυξε την έναρξη της συνεδρίασης της Οικονομικής Επιτροπής και αφού εισηγήθηκε το 6^ο θέμα της ημερήσιας διάταξης έθεσε υπόψη των μελών την αριθμ.πρωτ.31436/19-11-2019 εισήγηση της Νομικής Υπηρεσίας, η οποία έχει ως εξής:

«Δυνάμει της με αριθμό Α 504/2019 απόφασης του Μονομελούς Διοικητικού Πρωτοδικείου Κομοτηνής, η οποία μας επιδόθηκε στις 25-9-2019, έγινε δεκτή η από 6-12-2012 προσφυγή της εταιρίας με την επωνυμία «ΕΣΤΙΑΣΗ ΞΑΝΘΗΣ Ε.Π.Ε.» και διατάχθηκε με αυτήν η ακύρωση της με αριθμό 1020/29-8-2012 απόφασης του Αντιδημάρχου του Δήμου Ξάνθης, με την οποία επιβλήθηκε σε βάρος της προσφεύγουσας πρόστιμο μεταφοράς και αποθήκευσης τραπεζοκαθισμάτων, συνολικού ύψους 5.754 ευρώ καθώς και του αντίστοιχου σχετικού αποσπάσματος του με αριθμό 2134/2012 βεβαιωτικού καταλόγου, στον οποίο έχει εγγραφεί η αντίστοιχη οφειλή για τους εξής λόγους όπως αυτοί αναφέρονται στο σκεπτικό της απόφασης: «Επειδή, στο άρθρο 13 του β.δ της 24.9/20.10.1958 «Περί κωδικοποίησης εις ενιαίο κείμενο νόμου των ισχυουσών διατάξεων περί των προσόδων των Δήμων.....» (Α' 171), όπως αντικαταστάθηκε από το άρθρο 3 του ν. 1080/1980 (Α' 246), το οποίο στη συνέχεια τροποποιήθηκε με τα άρθρα 26 παρ.5 του ν. 1828/1989 (Α' 2), 6 του ν.1900/1990 (Α' 125) και 16 παρ.2 και 3 του ν. 3254/2004 (Α' 137), ορίζεται ότι: «1. Επιτρέπεται η, υπέρ δήμου....., επιβολή τέλους εις βάρος των χρησιμοποιούντων διαρκώς ή προσκαιρώς πεζοδρόμια, οδούς, πλατείας και εν γένει κοινόχρηστους χώρους..... 2. Τα τμήματα των κοινόχρηστων χώρων, των οποίων επιτρέπεται η παραχώρησις της χρήσεως, καθορίζονται δι'αποφάσεως του δημοτικού... συμβουλίου..... Εις δήμους πληθυσμού άνω των δέκα χιλιάδων (10.000) η απόφασις του συμβουλίου δημοσιεύεται άπαξ εις μίαν ή δύο εφημερίδας της πόλεως ή του νομού. Προκειμένου περί των λοιπών δήμων και των κοινοτήτων η του νομού. Προκειμένου περί των λοιπών δήμων και των κοινοτήτων ή απόφασις δημοσιεύεται δια τοιχοκολλησεως εις την εισοδον του δημοτικού ή κοινοτικού καταστήματος. 3.α. Το κατά την παρ.1 τέλος ορίζεται ετήσιο δι'αποφάσεως του Δημοτικού..... Συμβουλίου κατά τετραγωνικό μέτρο ανεξαρτήτως χρόνου χρήσεως β.....γ..... Σε κάθε περίπτωση το αναλογούν τέλος καταβάλλεται..... στο οικείο δημοτικό ή κοινοτικό ταμείο προς της παράδοσης της άδειας χρήσης αναγραφόμενου επ' αυτής του αριθμού του γραμματίου εισπραξης ή της εγγυητικής επιστολής. 4. Η χρήσις των πλατειών διατίθεται εις τους εκμεταλλεομένους τα περί αυτών καφενεία, ζαχαροπλαστεία, εστιατόρια, παρεμφερείς επιχειρήσεις και καταστήματα, κατά τα δι' αποφάσεως της δημοτικής ή κοινοτικής αρχής ειδικώτερον οριζόμενα.....5.....6. Ο προτιθέμενος να χρησιμοποιήσῃ τους κοινόχρηστους χώρους....., σύμφωνα με τις προηγούμενες παραγράφους, υποβάλλει πριν από τη χρήση σχετική αίτηση στον οικείο δήμο..... Στην αίτηση αναγράφονται: (α) το ονοματεπώνυμο ή η επωνυμία του αιτούντος, το είδος και η διεύθυνση της ασκούμενης επιχείρησης και (β) η θέση, η έκταση και το είδος του αιτούμενου προς χρήση χώρου ως και η χρονική διάρκεια για την οποία αιτείται η παραχώρηση της χρήσης αυτού. 7..... 8. Σε περίπτωση αυθαίρετης χρήσης κοινόχρηστων χώρων, των οποίων έχει επιτραπεί η παραχώρηση της χρήσης, καταλογίζεται σε βάρος του υπόχρεου με απόφαση δημάρχου... εκτός από το αναλογούν τέλους και χρηματικό πρόστιμο διπλάσιο προς το αναλογούν τέλος, ανεξάρτητα από το διάστημα της αυθαίρετης χρήσης. Με όμοια απόφαση επιβάλλεται πρόστιμο, σε βάρος εκείνου που κάνει αυθαίρετη χρήση του χώρου του οποίου η παραχώρηση της χρήσης δεν έχει επιτραπεί, ίσο με το τριπλάσιο του μεγαλύτερου κατά τετραγωνικό μέτρο ποσού που καθορίστηκε με απόφαση του οικείου συμβουλίου, για τους χώρους για τους οποίους έχει επιτραπεί η παραχώρηση της χρήσης. Η διαπίστωση της αυθαίρετης χρήσης ενεργείται από το

δήμο ή την κοινότητα ή την αστυνομική αρχή. Σε περίπτωση που γίνεται αυθαίρετη χρήση του χώρου καθ' υποτροπήν επιβάλλονται, κάθε φορά, και μέχρι δύο φορές τα ως άνω πρόστιμα και αν εξακολουθεί η παράβαση οι δήμοι ή οι κοινότητες με συνεργεία τους προέρχονται στην αφαίρεση καθ' είδους αντικειμένων, με τη συνδρομή της δημοτικής αστυνομίας ή της οικείας αστυνομικής αρχής και επιβάλλουν ειδικό πρόστιμο για τα έξοδα μεταφορά και αποθήκευσης, ίσο με το διπλάσιο του μεγαλύτερου κατά τετραγωνικό μέτρο ποσού, που καθορίστηκε με απόφαση του οικείου συμβουλίου για τους χώρους για τους οποίους έχει επιτραπεί η παραχώρηση της χρήσης». 3. Επειδή στην προκειμένη περίπτωση, από τα στοιχεία της δικογραφίας προκύπτουν τα εξής: Η προσφεύγουσα εταιρεία διατηρεί κατάστημα υγειονομικού ενδιαφέροντος (καφέ – μπαρ) στη Ξάνθη, επί της οδού Δαγκλή και Ελπίδος αρ. 7. Κατά τον επιτόπιο έλεγχο που διενεργήθηκε στις 21-3-2012 και ώρα 11:03 από δημοτικούς αστυνόμους του Δήμου Ξάνθης στο ανωτέρω κατάστημα της προσφεύγουσας, διαπιστώθηκε ότι αυτή έκανε χρήση δημοτικού κοινόχρηστου χώρου επί της ανωτέρω οδού, σε έκταση 38 τ.μ., τοποθετώντας τραπέζια και καθίσματα χωρίς την άδεια του Δήμου Ξάνθης (βλ. το σχετικό με αριθμό 0296/21-3-2012 φύλλο ελέγχου κοινόχρηστου χώρου των διενεργησάντων τον έλεγχο δημοτικών αστυνόμων). Σε νεότερο επιτόπιο έλεγχο που διενεργήθηκε στις 21-8-2012 και ώρα 13:06 από δημοτικούς αστυνόμους του Δήμου Ξάνθης στο ανωτέρω κατάστημα της προσφεύγουσας, διαπιστώθηκε ότι αυτή έκανε χρήση δημοτικού κοινόχρηστου χώρου επί της ανωτέρω οδού, σε συνολική έκταση 61,44 τ.μ., ήτοι 17,28 τ.μ. επί της οδού Δαγκλή και 44,16 τ.μ. επί της οδού Ελπίδος, τοποθετώντας τραπέζια και καθίσματα, ενώ διέθετε τη με αριθμ. πρωτ. 69769/17-4-2012 άδεια του Δήμου Ξάνθης για χρήση συνολικά 16,26 τ.μ., ήτοι 6,96 τ.μ. επί της οδού Δαγκλή και 9,30 τ.μ. επί της οδού Ελπίδος (βλ. το σχετικό με αριθμό 0358/21-8-2012 φύλλο ελέγχου κοινόχρηστου χώρου των διενεργησάντων τον έλεγχο δημοτικών αστυνόμων). Κατόπιν των ανωτέρω διαπιστώσεων, ο Αντιδήμαρχος Ξάνθης εξέδωσε την πρώτη προσβαλλόμενη, με την οποία, αφού επέβαλλε την απομάκρυνση των τραπεζοκαθισμάτων, τα οποία παράνομα τοποθέτησε η προσφεύγουσα στο εν λόγω κοινόχρηστο χώρο, επέβαλε σε βάρος της προσφεύγουσας πρόστιμο μεταφοράς και αποθήκευσης των ανωτέρω τραπεζοκαθισμάτων ίσο με το διπλάσιο του μεγαλύτερου κατά τετραγωνικό μέτρο ποσού, που καθορίστηκε με την 582/2011 απόφαση του Δημοτικού Συμβουλίου, ύψους 5.754 ευρώ (60 X 2 X 47,95 τ.μ.). Μετά την έκδοση της προηγούμενης απόφασης, ακολούθησε η έκδοση των με αριθμ. 1104 και 1105/14-9-2012 αποφάσεων του Αντιδημάρχου Ξάνθης, με τις οποίες επιβλήθηκαν σε βάρος της προσφεύγουσας τέλη χρήσης κοινοχρήστου χώρου ποσού 2.280 ευρώ και χρηματικό πρόστιμο διπλάσιο του τέλους ποσού 4.560 ευρώ και χρηματικό πρόστιμο διπλάσιο του τέλους χρήσης αυθαίρετου χώρου συνολικού ποσού 5.412 ευρώ αντίστοιχα, για τις παραβάσεις που διαπιστώθηκαν με τα με αριθμό 0296/21-3-2012 και 0358/21-8-2012 φύλλα ελέγχου κοινόχρηστου χώρου. 5. Επειδή, ήδη με την κρινόμενη προσφυγή, η προσφεύγουσα ζητεί την ακύρωση της προσβαλλόμενης απόφασης του Αντιδημάρχου Ξάνθης και της προσβαλλόμενης συναφούς έγγραφης στους χρηματικούς καταλόγους του καθ' ου, προβάλλοντας, μεταξύ άλλων, ότι δεν δύναται να θεωρηθεί υπότροπη, καθώς δεν είχε προηγηθεί της έκδοσης της προσβαλλόμενης απόφασης η βεβαίωση και επιβολή δύο προστίμων αυθαίρετης κατάληψης κοινόχρηστου χώρου.

6. Επειδή, με τα ανωτέρω δεδομένα και λαμβάνοντας υπόψη ότι α) κατά οριζόμενα στην παράγραφο 8 του άρθρου 13 του β.δ. της 24.9/20-10-1958, προκειμένου τα αρμόδια όργανα του εκάστοτε Δήμου να προβούν στην αφαίρεση κάθε είδους αντικειμένων που έχουν εναποτεθεί στον παρανόμως καταληφθέντα κοινόχρηστο χώρο και να επιβάλουν ειδικό πρόστιμο για τα έξοδα μεταφοράς και αποθήκευσης των αντικειμένων αυτών, απαιτείται να έχει προηγηθεί τόσο η διαπίστωση, όσο και η επιβολή των χρηματικών κυρώσεων που προβλέπονται από την ίδια παράγραφο, ώστε και ο αμέσως ενδιαφερόμενος να γνωρίζει τις παραβάσεις στις οποίες έχει υποπέσει και τις συνέπειες αυτών και β) εν προκειμένω, τα αρμόδια ελεγκτικά όργανα διαπίστωσαν μεν με τα 0296/21-3-2012 και 0358/21-8-2012 φύλλα ελέγχου –τα οποία είναι μη εκτελεστές προπαρασκευαστικές πράξεις για την επιβολή των προστίμων- την αυθαίρετη κατάληψη των συγκεκριμένων τ.μ., ωστόσο, οι αποφάσεις του Αντιδημάρχου με τις οποίες επιβλήθηκαν σε βάρος της προσφεύγουσας τα επίδικα πρόστιμα (1104 και 1105/2012) εκδόθηκαν στις 14-9-2012, ήτοι μετά την έκδοση της προσβαλλόμενης απόφασης (29-8-2012), το Δικαστήριο κρίνει ότι παρανόμως ο Αντιδήμαρχος Ξάνθης προέβη με την πρώτη προσβαλλόμενη απόφασή του στην αφαίρεση των επίδικων τραπεζοκαθισμάτων και την επιβολή του ειδικού προστίμου για την μεταφορά και την φύλαξή τους, ύψους 5.754 ευρώ και, συνεπώς, η απόφαση αυτή πρέπει να ακυρωθεί. Εξάλλου, ακυρωτέα καθίσταται και η δεύτερη προσβαλλόμενη, δεδομένου ότι η νομιμότητα της ερείδεται στη νομιμότητα της πρώτης. Κατόπιν των ανωτέρω καθίσταται αλυσιτελής η εξέταση των λοιπών λόγων της προσφυγής»

Επειδή όπως προκύπτει και από το σκεπτικό της απόφασης δεν υπάρχει λόγος άσκησης έφεσης προκειμένου η υπόθεση να κριθεί και από το δευτεροβάθμιο δικαστήριο, αφού δεν θα έχει καμία πιθανότητα ευδοκίμησης.

Για όλα τα παραπάνω εισηγούμαι και γνωμοδοτώ ότι είναι προς το συμφέρον του Δήμου να μην ασκηθεί κανένα ένδικο μέσο αφού δεν υπάρχει κανένα περιθώριο ευδοκίμησης της έφεσης, η οποία

ωστόσο εφόσον τυχόν αποφασισθεί να ασκηθεί θα πρέπει να κατατεθεί μέχρι τις 25-11-2019, για αυτό και υπάρχει κατεπείγον λόγος για την λήψη της απόφασης».

Τέλος ο Πρόεδρος κάλεσε τα μέλη να αποφασίσουν σχετικά.

Η ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΗ ΕΠΙΤΡΟΠΗ

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

ΑΠΟΦΑΣΙΖΕΙ ΟΜΟΦΩΝΑ

Την μη άσκηση έφεσης κατά της με αριθμό Α504/2019 απόφασης του Μονομελούς Διοικητικού Πρωτοδικείου Κομοτηνής, για τους λόγους που αναφέρονται στην εν λόγω εισήγηση.

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

Η ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΗ ΕΠΙΤΡΟΠΗ

Ο Πρόεδρος
Εμμανουήλ Τσέπελης
(υπογραφή)

Τα μέλη
(Ακολουθούν υπογραφές)

Ακριβές απόσπασμα
Ξάνθη, 28-11-2019
Με εντολή Δημάρχου
Η Γραμματέας της Οικονομικής Επιτροπής
Μαρία Άννα Ανδρέου