



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ
ΑΠΟΚΕΝΤΡΩΜΕΝΗ ΔΙΟΙΚΗΣΗ
ΜΑΚΕΔΟΝΙΑΣ-ΘΡΑΚΗΣ
ΓΕΝΙΚΗ Δ/ΝΣΗ ΕΣΩΤΕΡΙΚΗΣ ΛΕΙΤΟΥΡΓΙΑΣ
Δ/ΝΣΗ ΔΙΟΙΚΗΣΗΣ
ΤΜΗΜΑ ΔΙΟΙΚΗΤΙΚΟΥ-ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΟΥ
ΝΟΜΟΥ ΣΕΡΡΩΝ

Ταχ. Δ/ση: Μεραρχίας 67
Ταχ. Κώδ.: 62125 Σέρρες
Πληροφορίες: Ελ. Μήτρακα
Τηλέφωνο: 2313309066
E-mail: helenmi@damt.gov.gr

ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ
ΔΗΜΟΣ ΣΕΡΡΩΝ
Αρ. Πρωτ.: 49272
Ημ/νία: 17/02/22
Αριθμός Πρωτοκόλλου: 5845

ΑΔΑ: 6ΦΙΨΟΡ1Υ-6Ω1
Σέρρες 17 Φεβρουαρίου 2022
Αριθ.Πρωτ. 49272

ΘΕΜΑ: Εξέταση προσφυγής της ομορρύθμου εταιρίας «ΕΣΤΙΑΣΗ Ο.Ε» κατά της αριθ.354/2021 απόφασης του Δημοτικού Συμβουλίου του Δήμου Σερρών.

Απόφαση
Ο Συντονιστής
Αποκεντρωμένης Διοίκησης
Μακεδονίας-Θράκης

1. Έχοντας υπόψη τις διατάξεις:

α) των άρθρων 1 παρ.2 περ.19Α, 6 παρ.1 vii, 225, 226,227 , 238 παρ.1, 280 Ι και 283 παρ. 4 του Ν.3852/2010 “Νέα Αρχιτεκτονική της Αυτοδιοίκησης και της Αποκεντρωμένης Διοίκησης -Πρόγραμμα Καλλικράτης” (ΦΕΚ 87/Α’/07-06-2010),

β) των άρθρων 8 και 24 του Π.Δ. 142/2010 “Οργανισμός της Αποκεντρωμένης Διοίκησης Μακεδονίας-Θράκης” (ΦΕΚ 235Α’/27-12-2010) σε συνδυασμό με τα άρθρα 28 και 28Α του Ν. 4325/2015 (ΦΕΚ 47 Α’), την υπ’ αρ.πρωτ. 14138/15-5-2017 Απόφαση του Υπουργού Εσωτερικών (ΦΕΚ 250/τ. Υ.Ο.Δ.Δ./26-5-2017) για το διορισμό του Συντονιστή και την αριθμ. 35748/30-5-2017 (ΦΕΚ 1971/Β’/07-6-2017) απόφαση του Συντονιστή της Αποκεντρωμένης Διοίκησης Μακεδονίας – Θράκης περί παροχής εξουσιοδότησης υπογραφής πράξεων και εγγράφων,

γ) των άρθρων 118, 131, 132 και 283 του Ν.4555/18 (ΦΕΚ 133 Α/19-07-2018): «Μεταρρύθμιση του θεσμικού πλαισίου της Τοπικής Αυτοδιοίκησης - Εμβάθυνση της Δημοκρατίας - Ενίσχυση της Συμμετοχής - Βελτίωση της οικονομικής και αναπτυξιακής λειτουργίας των Ο.Τ.Α. [Πρόγραμμα «ΚΛΕΙΣΘΕΝΗΣ Ι»] -Ρυθμίσεις για τον

3. Διανομή μέσω 'ΤΡΙΔΑ' με UID: 61fa290c033378325aa4bf7b στις 18/02/22 10:29

4.

εκσυγχρονισμό του πλαισίου οργάνωσης και λειτουργίας των ΦΟΔΣΑ - Ρυθμίσεις για την αποτελεσματικότερη, ταχύτερη και ενιαία άσκηση των αρμοδιοτήτων σχετικά με την απονομή ιθαγένειας και την πολιτογράφηση - Λοιπές διατάξεις αρμοδιότητας Υπουργείου Εσωτερικών και άλλες διατάξεις.»,

δ)των άρθρων 28 και 28Α του Ν.4325/2015 «Εκδημοκρατισμός της Διοίκησης – Καταπολέμηση Γραφειοκρατίας και Ηλεκτρονική Διακυβέρνηση Αποκατάσταση αδικιών και άλλες διατάξεις»(Α'47).

2. Περαιτέρω, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 131 του Ν.3852/2010, «Αντικατάσταση του άρθρου 238 του ν. 3852/2010: Το άρθρο 238 του ν. 3852/2010 αντικαθίσταται ως εξής: «Άρθρο 238 Εποπτεία των Ο.Τ.Α. μέχρι την έναρξη λειτουργίας της ΑΥΕ Ο.Τ.Α. – Μετάταξη στην ΑΥΕ Ο.Τ.Α. προσωπικού των Αποκεντρωμένων Διοικήσεων - Έναρξη λειτουργίας ΑΥΕ Ο.Τ.Α. 1. Μέχρι την έναρξη λειτουργίας της ΑΥΕ Ο.Τ.Α. ο έλεγχος νομιμότητας των πράξεων, κατά τα άρθρα 225 έως 227, ασκείται από τον Συντονιστή της οικείας Αποκεντρωμένης Διοίκησης και τις Ειδικές Επιτροπές του άρθρου 152 του Κώδικα Δήμων και Κοινοτήτων (ν. 3463/2006, Α' 114), οι οποίες βρίσκονται στις έδρες των περιφερειών που ανήκουν στην ανωτέρω Αποκεντρωμένη Διοίκηση, καθώς και τις Επιτροπές Ελέγχου των Πράξεων του άρθρου 68 του Κώδικα Νομαρχιακής Αυτοδιοίκησης (π.δ. 30/1996, Α' 21), που βρίσκονται στην έδρα της οικείας Αποκεντρωμένης Διοίκησης.....
3. Την από 5-1-2022 προσφυγή της ομορρύθμου εταιρίας «ΕΣΤΙΑΣΗ Ο.Ε.» που εδρεύει στις Σέρρες και εκπροσωπείται νόμιμα, κατά της αριθ.354/2021 απόφασης του Δημοτικού Συμβουλίου του Δήμου Σερρών όπως υποβλήθηκε στην υπηρεσία μας στις 7-1-2022(αριθ.εισερχ.4386).
4. Τον από 11-1-2022 πρόσθετο λόγο προσφυγής της ίδιας εταιρίας όπως υποβλήθηκε στην υπηρεσία μας στις 12-1-2022 (αριθ.εισερχ.8943).
5. Την αριθ.354/2021 απόφαση του Δημοτικού Συμβουλίου Σερρών που αναφέρεται στη « Τροποποίηση της υπ ' αριθμ. 665/2012 κανονιστικής απόφασης του Δημοτικού Συμβουλίου περί "Τροποποίησης κανονισμού δράσεων, χρήσης πεζοδρόμων, πεζοδρομίων, πλατειών και κοινοχρήστων χώρων"» όπως υποβλήθηκε στην υπηρεσία μας στις 14-1-2022 (αριθ.εισερχ.11988).
6. Το αριθ.16675/19-1-2022 απευθυνόμενο στο Υπουργείο Εσωτερικών ερώτημα της υπηρεσίας μας σχετικά με τον πρόσθετο λόγο προσφυγής.

7. Το αριθ.994/20-1-2022έγγραφο του Δήμου Σερρών το οποίο περιήλθε στην υπηρεσία μας στις 20-1-2022 (αριθ. Εισερχ.16562) κατόπιν των αριθ. 9197/12-1-2022 και 4945/10-1-2022 εγγράφων μας .
8. Το αριθ.1195/31-1-2022 απαντητικό έγγραφο του Τμ. Οργάνωσης Τ.Α. Α΄ Βαθμού του Υπουργείου Εσωτερικών όπως περιήλθε στην υπηρεσία μας στις 1-2-2022 (αριθ. εισερχ.29583)

**Αφού σκεφθήκαμε κατά το Νόμο
και ειδικότερα**

1. Τις διατάξεις του άρθρου 116 του Ν.4555/2018, όπως ισχύει, σύμφωνα με τις οποίες, το άρθρο 225 του Ν. 3852/2010 αντικαθίσταται ως εξής: 1. Οι αποφάσεις των συλλογικών οργάνων των δήμων και των περιφερειών, καθώς και των Ν.Π.Δ.Δ. αυτών, αποστέλλονται υποχρεωτικά για έλεγχο νομιμότητας στην ΑΥΕ Ο.Τ.Α., εφόσον αφορούν: **α)ρυθμίσεις κανονιστικού περιεχομένου**, β) την ανάθεση έργων, υπηρεσιών, μελετών και προμηθειών, αν το τίμημα υπερβαίνει το ποσό των εξήντα χιλιάδων (60.000) ευρώ χωρίς Φ.Π.Α., γ) την αγορά και εκποίηση, λόγω πώλησης ή δωρεάς κατά κυριότητα, ακινήτων, δ) την κήρυξη αναγκαστικών απαλλοτριώσεων, ε) τη μίσθωση ακινήτων από τρίτους, στ) τη σύναψη πάσης φύσεως δανείων, ζ) την ίδρυση πάσης φύσεως νομικών προσώπων, τη συμμετοχή σε υφιστάμενα νομικά πρόσωπα, καθώς και τη λύση και τη θέση σε εκκαθάριση νομικών προσώπων, η) τη σύναψη προγραμματικών συμβάσεων, με την επιφύλαξη του τελευταίου εδαφίου της περίπτωσης α΄ της παραγράφου 1 του άρθρου 100 και θ) τη διεξαγωγή δημοτικού ή περιφερειακού δημοψηφίσματος.....2. Η απόφαση αποστέλλεται για έλεγχο νομιμότητας συνοδευόμενη από αντίγραφο του αποδεικτικού δημοσίευσης και από τα έγγραφα στοιχεία που είναι αναγκαία για την νόμιμη έκδοσή της, μέσα σε προθεσμία δεκαπέντε (15) ημερών από τη συνεδρίαση του συλλογικού οργάνου. Οι δήμοι, οι περιφέρειες, τα Ν.Π.Δ.Δ. και οι ανωτέρω επιχειρήσεις τους υποχρεούνται να διαβιβάζουν αμελλητί και κάθε επιπλέον στοιχείο που ζητείται από την ΑΥΕ Ο.Τ.Α. 3. Ο Επόπτης Ο.Τ.Α. ελέγχει τη νομιμότητα της απόφασης μέσα σε αποκλειστική προθεσμία τριάντα (30) ημερών από την περιέλευσή της στην ΑΥΕ Ο.Τ.Α. και εκδίδει υποχρεωτικά ειδική πράξη. Η μη έκδοση της ειδικής πράξης του προηγούμενου εδαφίου συνιστά πειθαρχικό παράπτωμα του Επόπτη Ο.Τ.Α.4. ...5. Μέχρι την έναρξη λειτουργίας της Αυτοτελούς Υπηρεσίας Εποπτείας Ο.Τ.Α. όπου στα άρθρα 128, 129 και 130 του παρόντος αναφέρεται Επόπτης Ο.Τ.Α., νοείται ο Συντονιστής της οικείας Αποκεντρωμένης Διοίκησης.

3. Διανομή μέσω 'ΠΙΔΑ' με UID: 61fa290c03e378325aa4bf7b στις 18/02/22 10:29

4.

2. Τις διατάξεις του άρθρου 118 του Ν.4555/2018, όπως ισχύει, σύμφωνα με τις οποίες, Το άρθρο 227 του ν. 3852/2010 αντικαθίσταται ως εξής: «Άρθρο 227 Ειδική διοικητική προσφυγή - Αιτήσεις θεραπείας 1. Οποιοσδήποτε έχει έννομο συμφέρον μπορεί να προσβάλει τις αποφάσεις των συλλογικών ή μονομελών οργάνων των δήμων, των περιφερειών, των νομικών προσώπων αυτών, καθώς και των συνδέσμων τους, για λόγους νομιμότητας, ενώπιον του Επόπτη Ο.Τ.Α., μέσα σε προθεσμία δεκαπέντε (15) ημερών από τη δημοσίευση της απόφασης ή την ανάρτησή της στο διαδίκτυο ή από την κοινοποίησή της ή αφότου έλαβε πλήρη γνώση αυτής. Ατομικές πράξεις κοινοποιούνται στον ενδιαφερόμενο με απόδειξη παραλαβής και αναφέρουν υποχρεωτικά ότι κατ' αυτών χωρεί ειδική προσφυγή για λόγους νομιμότητας ενώπιον του Επόπτη Ο.Τ.Α. μέσα σε προθεσμία δεκαπέντε (15) ημερών.
3. Σύμφωνα με πάγια νομολογία, η προθεσμία που τάσσεται από τις προαναφερόμενες διατάξεις του Ν.4555/2018 προς το αρμόδιο να αποφανθεί όργανο, ήτοι (μεταβατικά) τον Συντονιστή της Αποκεντρωμένης Διοίκησης μέχρι την έναρξη λειτουργίας της Αυτοτελούς Υπηρεσίας Εποπτείας ΟΤΑ είναι μεν αποκλειστική, αρχίζει όμως, όχι απλά από την περιέλευση της απόφασης επί προληπτικού ελέγχου (άρθρο 116) και από την υποβολή της προσφυγής (άρθρο 118), αλλά από τη λήψη της προσβαλλόμενης πράξης και των στοιχείων που προβλέπονται από το νόμο για την έκδοσή της και είναι κρίσιμα για την διάγνωση της υποθέσεως, ώστε ο Συντονιστής να δύναται να αποφανθεί επί του προληπτικού, αυτεπάγγελτου ή κατόπιν προσφυγής ελέγχου νομιμότητας (ΣΤΕ 734/201 1, 21 1 5/2009, 2242/2008, 1 530/2006, 637/2002, 1 74/2002, 2484/2001 & αριθμ. 14351/1 3-5-201 3 έγγραφο του ΥΠΕΣ).
4. Σε περίπτωση που λείπουν κάποια από τα στοιχεία που είναι απαραίτητα για τον έλεγχο και ζητηθεί η αποστολή ή συμπλήρωσή τους, η προαναφερόμενη αποκλειστική προθεσμία άρχεται από την περιέλευση αυτών, εφόσον έκτοτε είναι δυνατόν να διαμορφωθεί ολοκληρωμένη κρίση για τη νομιμότητα ή μη της πράξης. Στην προκειμένη περίπτωση τα συμπληρωματικά στοιχεία περιήλθαν στις 1-2-2022 με το αριθ.1195/31-1-2022 απαντητικό έγγραφο Υπουργείου Εσωτερικών (αριθ. εισερχ.29583) αλλά και το αριθ. 994/20-1-2022 έγγραφο του Δήμου Σερρών (αριθ. εισερχ. 16592)
5. Επειδή σε περίπτωση υποβολής προσφυγής ο έλεγχος του Συντονιστή της οικείας Αποκεντρωμένης Διοίκησης αφορά καταρχήν στο παραδεκτό αυτής και στη

συνέχεια στο βάσιμο. Εφόσον κριθεί ότι η προσφυγή είναι παραδεκτή, τότε ελέγχεται το βάσιμο αυτής, διαφορετικά απορρίπτεται ως अपαράδεκτη.

6. Επειδή προϋποθέσεις του παραδεκτού της προσφυγής είναι: (i) το έννομο συμφέρον του προσφεύγοντος, (ii) η προθεσμία και (iii) η φύση της προσβαλλόμενης πράξης.
7. Επειδή σύμφωνα με τα αναφερόμενα στην αριθμ.7666/11/7-2-2007 εγκύκλιο του Υπουργείου Εσωτερικών για το παραδεκτό της άσκησης προσφυγής κατά των αποφάσεων των συλλογικών ή μονομελών οργάνων των Δήμων απαιτείται η προσβαλλόμενη πράξη να έχει εκτελεστό χαρακτήρα, η οποία αυτοτελώς επιφέρει έννομα αποτελέσματα, όχι δε και οι γνωμοδοτήσεις αυτών, οι οποίες εντάσσονται στα πλαίσια ορισμένης συνθέτου διοικητικής ενέργειας, διεπόμενης από ειδικές διατάξεις.
8. Επειδή η αριθ.354/2021 κανονιστική απόφαση του Δημοτικού Συμβουλίου Σερρών τροποποιεί την υπ' αριθμ. 665/2012 όμοια περί "Τροποποίησης κανονισμού δράσεων, χρήσης τεζοδρόμων, πεζοδρομίων, πλατειών και κοινοχρήστων χώρων" ως προς το σκέλος που αφορά τα τμήματα των κοινοχρήστων χώρων της πλατείας Ελευθερίας που δύναται να παραχωρηθούν κατά χρήση για την ανάπτυξη τραπεζοκαθισμάτων και πιο συγκεκριμένα για την απαγόρευση της ανάπτυξης τραπεζοκαθισμάτων, σταντ, εμπορευμάτων και άλλων αντικειμένων και στοιχείων εντός του χώρου της πλατείας Ελευθερίας όπως αποτυπώνεται στο συνημμένο τοπογραφικό διάγραμμα της εισηγήσεως, έχει εκτελεστό χαρακτήρα.
9. Επειδή η από 5-1-2021 προσφυγή κατά της αριθ.354/2021 απόφασης του Δημοτικού Συμβουλίου του Δήμου Σερρών που αναρτήθηκε στο πρόγραμμα ΔΙΑΥΓΕΙΑ στις -28-12-2021 και ο από 11-1-2021 πρόσθετος λόγος ασκήθηκαν εμπρόθεσμα.
10. Επειδή περαιτέρω, κατά πάγια νομολογία του ΣτΕ (ΣτΕ 1002/2007), το έννομο συμφέρον πρέπει να είναι προσωπικό, δηλαδή να υπάρχει ειδικός δεσμός του προσφεύγοντος με την προσβαλλόμενη πράξη, η οποία θίγει συγκεκριμένη νομική ή πραγματική κατάσταση που τον αφορά, άμεσο υπό την έννοια ότι ο ίδιος ο προσφεύγων να υφίσταται την βλάβη και όχι άλλο πρόσωπο με το οποίο αυτός συνδέεται με ορισμένη σχέση (ΣτΕ 605/2008) και ενεστώς δηλαδή να υφίσταται συγχρόνως κατά την λήψη της απόφασης από τον ΟΤΑ, κατά τον χρόνο άσκησης της προσφυγής και κατά τον χρόνο εξέτασης της προσφυγής. Στο πλαίσιο εξέτασης της εν λόγω προσφυγής καθίσταται πρόδηλο ότι συντρέχει στη

περίπτωση της προσφεύγουσας εταιρίας το απαιτούμενο έννομο συμφέρον για την άσκηση της προσφυγής ως προς όλες τις παραπάνω αποτυπωθείσες διαστάσεις του, δηλαδή του προσωπικού, άμεσου και ενεστώτος, δεδομένου ότι διατηρεί κατάστημα στον Δήμο Σερρών και χρησιμοποιεί το χώρο της Πλατείας Ελευθερίας ως χώρο ανάπτυξης τραπεζοκαθισμάτων, στον οποίο το δημοτικό συμβούλιο Σερρών με την προσβαλλόμενη κανονιστική απόφασή του απαγορεύει την ανάπτυξη τραπεζοκαθισμάτων σταυτ, εμπορευμάτων και άλλων αντικειμένων.

11. Ως εκ τούτου, η εξεταζόμενη προσφυγή έχει κατατεθεί παραδεκτώς, γίνεται τυπικά δεκτή και εξετάζεται περαιτέρω στην ουσία.

12. Επειδή ο Συντονιστής εξετάζει μόνο τους λόγους που προβάλλονται με την προσφυγή και δεν ερευνά και άλλους λόγους ακυρότητας της πράξης, οι οποίοι δεν προβάλλονται από τον προσφεύγοντα.

13. Επειδή με το αριθ.1195/31-1-2022 έγγραφό του το αρμόδιο Τμήμα Οργάνωσης Τ.Α. Α΄ Βαθμού του Υπουργείου Εσωτερικών απαντά σχετικά με τον πρόσθετο λόγο της κρινόμενης προσφυγής που αφορά στη νόμιμη συγκρότηση του Προεδρείου του Δημοτικού Συμβουλίου κατά τη λήψη της προσβαλλόμενης απόφασης με το σκεπτικό ότι :

«...η σύνθεση του προεδρείου του Δημοτικού Συμβουλίου και ακολούθως, οι αποφάσεις που έχουν ληφθεί από αυτό, κατά το κρίσιμο διάστημα ταύτισης στο ίδιο πρόσωπο των δύο ιδιοτήτων, είναι νόμιμη. Και τούτο, διότι η απόκτηση της ιδιότητας του γραμματέα του προεδρείου, μέσω εκλογής του από το δημοτικό συμβούλιο (η οποία εκλογή έχει ελεγχθεί ως προς τη νομιμότητά της και έχει επικυρωθεί από τον Συντονιστή, σύμφωνα με το άρθρο 64, παρ.6 του ν.3852/2010), έχει προηγηθεί χρονικά της απόφασης ορισμού του ως αντιδημάρχου.»

14. Επειδή με το αριθ.994/20-1-2022 απαντητικό έγγραφο κατατέθηκαν οι απόψεις του Δήμου Σερρών στους λόγους που προβάλλονται στην υπό εξέταση προσφυγή.

15. Επειδή ο Κώδικας Δήμων και Κοινοτήτων (Ν 3463/2006, Α΄ 114) στο άρθρο 75 ορίζει ότι «Ι. Οι δημοτικές και κοινοτικές αρχές διευθύνουν και ρυθμίζουν όλες τις τοπικές υποθέσεις σύμφωνα με τις αρχές της επικουρικότητας και της εγγύτητας, με στόχο την προστασία, την ανάπτυξη και τη συνεχή βελτίωση των συμφερόντων και της ποιότητας ζωής της τοπικής κοινωνίας. Οι αρμοδιότητες των Δήμων και Κοινοτήτων αφορούν, κυρίως, τους τομείς: α) ..., γ) Ποιότητας Ζωής και Εύρυθμης Λειτουργίας των Πόλεων και των Οικισμών, στον οποίο

περιλαμβάνεται, ιδίως: 1. Η εξασφάλιση και η διαρκής βελτίωση των τεχνικών και κοινωνικών υποδομών στις πόλεις και τα χωριά, όπως ... η δημιουργία χώρων πρασίνου, χώρων αναψυχής, πλατειών και λοιπών υπαίθριων κοινοχρήστων χώρων. ... 8. Ο προσδιορισμός ειδικότερων όρων και προϋποθέσεων της ίδρυσης και εγκατάστασης καταστημάτων, επιχειρήσεων και ψυχαγωγικών δραστηριοτήτων της δικαιοδοσίας τους που επηρεάζουν το φυσικό, πολιτιστικό και αρχιτεκτονικό περιβάλλον, καθώς και την αισθητική, φυσιογνωμία και τις εν γένει λειτουργίες της πόλης. 9. ... 13. Η μέριμνα και η λήψη μέτρων για την απρόσκοπτη πρόσβαση στους κοινόχρηστους χώρους. II. Οι Δήμοι και οι Κοινότητες ασκούν, σε τοπικό επίπεδο, κρατικού χαρακτήρα αρμοδιότητες, οι οποίες τους έχουν ανατεθεί για την καλύτερη εξυπηρέτηση των πολιτών, σύμφωνα με τη σχετική νομοθεσία. Οι αρμοδιότητες αυτές είναι, ειδικότερα, οι ακόλουθες: 1. ... 13. Η χορήγηση, ανάκληση και αφαίρεση των αδειών ίδρυσης, λειτουργίας και εγκατάστασης των καταστημάτων και επιχειρήσεων, οι όροι λειτουργίας και εγκατάστασης των οποίων καθορίζονται από την κείμενη νομοθεσία και τους αντίστοιχους υγειονομικούς κανονισμούς και διατάξεις, καθώς και ο έλεγχος τήρησης αυτών. 14. ... ».

16. Επειδή στο άρθρο 76 του ίδιου νόμου παρ. 1 ότι «Οι δημοτικές και κοινοτικές αρχές ασκούν τις αρμοδιότητές τους, σύμφωνα με τις σχετικές διατάξεις των νόμων, των κανονιστικών διατάξεων της Διοίκησης και των κανονιστικών διατάξεων που θεσπίζουν οι ίδιες, σύμφωνα με το άρθρο 79...», ενώ στο άρθρο 79 «Κανονιστικές αποφάσεις», ορίζει ότι «1. Οι δημοτικές και κοινοτικές αρχές ρυθμίζουν θέματα της αρμοδιότητάς τους εκδίδοντας τοπικές κανονιστικές αποφάσεις, στο πλαίσιο της κείμενης νομοθεσίας, με τις οποίες: α) δ) Καθορίζουν τους όρους και τις προϋποθέσεις: δ.2. Για τη χρήση των αλσών και των κήπων, των πλατειών, των παιδικών χαρών και των λοιπών κοινοχρήστων χώρων. ... στ) Προσδιορίζουν τους όρους και τις προϋποθέσεις για την εγκατάσταση και λειτουργία καταστημάτων, επιχειρήσεων και ψυχαγωγικών δραστηριοτήτων, για τη χορήγηση της άδειας των οποίων είναι αρμόδιοι, λαμβάνοντας υπόψη τις σχετικές διατάξεις για την προστασία του περιβάλλοντος, του αιγιαλού και της παραλίας, της ιθασικής νομοθεσίας, της νομοθεσίας για την πυροπροστασία, για τους αρχαιολογικούς και ιστορικούς τόπους, τις διατάξεις του γενικού πολεοδομικού σχεδίου, του οικοδομικού κανονισμού και τους γενικούς όρους που προβλέπονται από τις σχετικές υγειονομικές διατάξεις. Μπορούν, επίσης, πέραν των ανωτέρω, να προσδιορίζουν ειδικότερους όρους και

προϋποθέσεις για την ίδρυση και εγκατάσταση των ανωτέρω επιχειρήσεων και δραστηριοτήτων σε περιοχές, που επηρεάζουν το φυσικό, πολιτιστικό και αρχιτεκτονικό περιβάλλον, την αισθητική φυσιογνωμία και τις εν γένει λειτουργίες των πόλεων και των οικισμών, εκτός των περιοχών, για τις οποίες έχουν προσδιορισθεί ειδικότεροι όροι χρήσεων γης.

17. Επειδή με την έννοια των διατάξεων περί κοινοχρήστων χώρων του Αστικού Κώδικα, τα κοινόχρηστα πράγματα είναι εκτός συναλλαγής και ανήκουν είτε στο δημόσιο είτε στους οργανισμούς τοπικής αυτοδιοίκησης (Ο.Τ.Α) οι οποίοι αναλαμβάνουν τη διαχείριση και την αξιοποίησή τους με τρόπο που να μην αναιρεί την κοινή χρήση (ΑΚ 970) και να προάγει την κοινή ωφέλεια (ΑΚ 969). Από αυτό προκύπτει ότι οι λόγοι που οδήγησαν στην λήψη της προσβαλλόμενης απόφασης είναι η στάθμιση ατομικού και δημοσίου συμφέροντος. Εφαρμόστηκε το δημόσιο συμφέρον καθόσον πρωτεύων ρόλος του κοινόχρηστου χώρου είναι η εξυπηρέτηση του πολίτη και η ανεμπόδιστη χρήση του από αυτόν. Επίσης εναπόκειται στη βούληση του Δήμου και τη διακριτική του ευχέρεια να ρυθμίσει τον τρόπο διάθεσης και λειτουργίας των κοινοχρήστων χώρων κατ' άρθρο 79 του Κ.Δ.Κ., και δεν δεσμεύεται από παραχωρήσεις προηγούμενων ετών, ούτε αποτελεί κεκτημένο δικαίωμα του παραχωρούμενου, φροντίζοντας όμως σε κάθε περίπτωση να διασφαλίσει την εφαρμογή της κείμενης νομοθεσίας αναφορικά με την ελεύθερη ζώνη όδευσης πεζών και ΑμεΑ, τα πεζοδρόμια και τους πεζόδρομους. Επομένως ο ισχυρισμός της προσφεύγουσας ότι ο κανονισμός προσβάλλει ευθέως το δικαίωμά τους για ανάπτυξη της επιχείρησής τους θεωρούμε ότι είναι αβάσιμος.

18. Επειδή στις πλατείες, όπου προβάλλονται καταστήματα, παραχωρείται σε καθένα εκμεταλλευτήαυτών ανάλογα της προσόψεως του η χρήσης του 70% που αντιστοιχεί στην προβολή του χώρου, τουπόλοιπο δε 30% του χώρου, διατίθεται υπό του δημάρχου, σύμφωνα με τα οριζόμενα στην παρ. 5 του άρθρου 13 του από 24-9/20-10-58 Β.Δ

19. Επειδή στην αρμοδιότητα των ΟΤΑ ανήκει η αρμοδιότητα έκδοσης άδειας χρήσης κοινόχρηστου χώρου, στους οποίους περιλαμβάνονται και οι πλατείες, για την ανάπτυξη τραπεζοκαθισμάτων, σταντ, εμπορευμάτων και άλλων αντικειμένων από επιχειρήσεις, οι οποίες χορηγούνται, είτε μαζί με την άδεια ίδρυσης και λειτουργίας του καταστήματος, έχουν ετήσια διάρκεια και ανανεώνονται, εφ' όσον ισχύουν οι προϋποθέσεις χορήγησής τους, είτε και μετά την έκδοση της άδειας ίδρυσης και λειτουργίας του καταστήματος κατόπιν σχετικής αίτησης, της

είσπραξης του σχετικού τέλους χρήσης, η ανάκληση των σχετικών αδειών και η επιβολή διοικητικών κυρώσεων σε περίπτωση αυθαίρετης χρήσης.

20. Επειδή η λειτουργία των καταστημάτων υγειονομικού ενδιαφέροντος και η ανάπτυξη τραπεζοκαθισμάτων, σταντ, εμπορευμάτων και άλλων αντικειμένων σε κοινόχρηστους χώρους, με στόχο την εξυπηρέτηση του κοινού και την διεύρυνση του κύκλου εργασιών τους, δεν πρέπει σε καμία περίπτωση να υποβαθμίζει την ποιότητα της ζωής των κατοίκων με κατασκευές και εκτεταμένες καταλήψεις που αναιρούν το συνταγματικά κατοχυρωμένο δικαίωμα της κοινής χρήσης, αλλά πρέπει να έχει ως στόχο την ομαλή λειτουργία των καταστημάτων παράλληλα με την απρόσκοπτη χρήση εκ μέρους του κοινού των κοινοχρήστων χώρων.

21. Επειδή στη βούληση και στην διακριτική ευχέρεια των δήμων έγκειται η ψήφιση ενδεχομένως διαφορετικών ρυθμίσεων ανά περιοχή του δήμου όσον αφορά τη διάθεση κοινοχρήστου χώρου στα καταστήματα. Ο κανονισμός έχει λάβει υπόψη του τα διαφορετικά χαρακτηριστικά κάθε περιοχής τεκμηριώνοντας ανάλογα τις διαφοροποιήσεις οι οποίες αφορούν ευρύτερες περιοχές και όχι μεμονωμένα καταστήματα. Εξάλλου, κατά πάγια νομολογία, οι κανονιστικές πράξεις δεν χρήζουν αιτιολογίας, αλλά ελέγχονται μόνο από την άποψη της τήρησης των ορίων των εξουσιοδοτικών διατάξεων βάσει των οποίων εκδίδονται, καθώς και της ενδεχόμενης υπέρβασης των ορίων αυτών (ΣΤΕ 211/2006, 31/2002). Επομένως ο ισχυρισμός των προσφευγόντων για παράβαση της αρχής της ισότητας και αναλογικότητας, θεωρούμε ότι είναι αβάσιμος.

22. Επειδή με την αριθ.354/2021 απόφασή του το Δημοτικό Συμβούλιο τροποποιεί προηγούμενη κανονιστική μόνο ως προς το σκέλος που αφορά τα τμήματα των κοινοχρήστων χώρων της πλατείας Ελευθερίας που δύναται να παραχωρηθούν κατά χρήση για την ανάπτυξη τραπεζοκαθισμάτων και πιο συγκεκριμένα για την απαγόρευση εντός του χώρου της πλατείας Ελευθερίας όπου οι υφιστάμενες κατασκευές όπως επισημαίνεται στο απαντητικό έγγραφο του Δήμου υποβαθμίζουν το δομημένο περιβάλλον.

Για τους παραπάνω λόγους

ΑΠΟΦΑΣΙΖΟΥΜΕ

Απορρίπτουμε την από 5-1-2022 προσφυγή της ομορρύθμου εταιρίας «ΕΣΤΙΑΣΗ Ο.Ε.» που εδρεύει στις Σέρρες και εκπροσωπείται νόμιμα, κατά της αριθ.354/2021 απόφασης του Δημοτικού Συμβουλίου του Δήμου Σερρών για τους ειδικότερους λόγους που αναφέρονται στο σκεπτικό μέρος της παρούσης .

Η παρούσα απόφαση μπορεί να προσβληθεί από οποιονδήποτε έχει έννομο συμφέρον, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 151 του Ν. 3463/2006 ενώπιον της Ειδικής Επιτροπής του άρθρου 152 του ίδιου Νόμου, που εδρεύει στη Θεσσαλονίκη στην οδό Τ. Οικονομίδα & Καθ. Ρωσσίδου 11 Τ.Κ. 54008 Θεσσαλονίκη, εντός προθεσμίας ενός μηνός από την έκδοση της απόφασης ή την κοινοποίησή της ή αφότου έλαβε γνώση αυτής.

Κοινοποίηση:

1. ΕΣΤΙΑΣΗ ΟΕ
Δια της πληρ.Δικηγόρου
Ερμιόνης Π .Ντεντοπούλου
Δικηγόρου Αθηνών
Λ. Αλεξάνδρας 107
(ΜΕ ΑΠΟΔΕΙΞΗ)

2. Δήμο Σερρών
(ΜΕ ΑΠΟΔΕΙΞΗ)

Ο ΣΥΝΤΟΝΙΣΤΗΣ
ΑΠΟΚΕΝΤΡΩΜΕΝΗΣ ΔΙΟΙΚΗΣΗΣ
ΜΑΚΕΔΟΝΙΑΣ -ΘΡΑΚΗΣ

Δρ. ΙΩΑΝΝΗΣ Κ. ΣΑΒΒΑΣ