



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ
 ΝΟΜΟΣ ΣΕΡΡΩΝ
 ΔΗΜΟΣ ΣΕΡΡΩΝ
 Δ/ΝΣΗ Δ/ΚΟΥ-ΟΙΚΟΝ/ΚΟΥ
 ΤΜΗΜΑ ΥΠΟΣΤ. ΣΥΛΛΟΓΙΚΩΝ ΟΡΓΑΝΩΝ
ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΗ ΕΠΙΤΡΟΠΗ

ΑΝΑΡΤΗΤΕΟ ΣΤΟ ΔΙΑΔΙΚΤΥΟ

Π Ρ Α Κ Τ Ι Κ Ο 22^ο έτους 2022

Οικονομικής Επιτροπής Δήμου Σερρών (Συνεδρίαση 22η)

Στις Σέρρες και στο Δημοτικό Κατάστημα, σήμερα την 18^η του μηνός **Απριλίου** του έτους **2022**, ημέρα της εβδομάδας **Μεγάλη Δευτέρα** και ώρα **10:30 π.μ.**, πραγματοποιήθηκε **Τακτική Μεικτή (διά ζώσης και ταυτόχρονα με τηλεδιάσκεψη) Συνεδρίαση** της Οικονομικής Επιτροπής του Δήμου Σερρών, σύμφωνα με την υπ' αριθμ. 643/69472/24-09-2021 εγκύκλιο του Υπουργείου Εσωτερικών «Σύγκληση και λειτουργία των συλλογικών οργάνων των δήμων κατά το διάστημα εφαρμογής των μέτρων για την αντιμετώπιση της πανδημίας», ύστερα από την αριθμ. **22/14-04-2022** έγγραφη πρόσκληση του Προέδρου της Οικονομικής Επιτροπής, που εστάλη ηλεκτρονικά σε όλα τα μέλη της, σύμφωνα με τις διατάξεις της παρ. 6 του άρθρου 77 του Ν.4555/2018.

Από τα εννέα (9) μέλη παρόντες, ήταν οι :

1. Μισιρλής Σπυρίδων, Αντιδήμαρχος και Πρόεδρος της Οικον. Επιτροπής, 2. Νυχτοπάτης Γεώργιος, Αντιπρόεδρος, 3. Δεσποτίδης Ιωάννης, 4. Καρακολίδης Παναγιώτης, 5. Μητλιάγκα Βαρβάρα, 6. Χαλκιάπουλος Αλέξανδρος, 7. Χατζηδημητρίου Ιωάννης, 8. Χράπας Παντελής, 9. Χρυσανθίδης Βασίλειος, Μέλη.

Παρόντες (συνδεδεμένοι) μέσω της ηλεκτρονικής πλατφόρμας τηλεδιασκέψεων WEBEX, ήταν τα μέλη της Οικονομικής Επιτροπής κ.κ.: Δεσποτίδης Ιωάννης, Καρακολίδης Παναγιώτης, Χαλκιάπουλος Αλέξανδρος, Χατζηδημητρίου Ιωάννης.

ΑΠΟΝΤΕΣ : Κανείς.

Μετά την διαπίστωση απαρτίας, ο κ. Αντιδήμαρχος, ως Πρόεδρος της Οικον. Επιτροπής, που ορίστηκε με την υπ' αριθμό 1015/32309/30-09-2021 απόφαση Δημάρχου Σερρών κ. Χρυσάφη Αλέξανδρου, κήρυξε την έναρξη της συνεδρίασης.

Α Π Ο Φ Α Σ Η 279 / 2022

ΠΕΡΙΛΗΨΗ: Λήψη απόφασης σχετικά με τη διαγραφή βεβαιωμένης οφειλής λόγω πρόδηλα λανθασμένης εγγραφής ως προς το πρόσωπο του φορολογουμένου.

Στην παραπάνω συνεδρίαση, πριν από τα θέματα της ημερήσιας διάταξης, ο κ. Αντιδήμαρχος, ως Πρόεδρος της Οικον. Επιτροπής, κάλεσε τα μέλη της πριν από την συζήτηση των θεμάτων της ημερήσιας διάταξης με την διαδικασία της παρ. 3 του άρθρου 77 του ν.4555/2018, να συζητήσουν το **3^ο** εκτός ημερήσιας διάταξης θέμα: «Λήψη απόφασης σχετικά με τη διαγραφή βεβαιωμένης οφειλής λόγω πρόδηλα λανθασμένης εγγραφής ως προς το πρόσωπο του φορολογουμένου».

Τα μέλη της Οικονομικής Επιτροπής αφού έλαβαν υπόψιν τις διατάξεις της παρ. 3 του άρθρου 77 του ν.4555/2018, ύστερα από ψηφοφορία αποφάσισαν ομόφωνα για το κατεπείγον της διαδικασίας και για τον χαρακτήρα του κατεπείγοντος του 3^{ου} εκτός ημερήσιας διάταξης θέματος περί: «Λήψη απόφασης σχετικά με τη διαγραφή βεβαιωμένης οφειλής λόγω πρόδηλα λανθασμένης εγγραφής ως προς το πρόσωπο του φορολογουμένου» και αφού έλαβαν υπ' όψιν: **α)** την υπ' αριθ. πρωτ. 13436/18-04-2022 εισήγηση του Τμήματος Αδειοδοτήσεων & Ρύθμισης Εμπορικών Δραστηριοτήτων της Διεύθυνσης Ανάπτυξης και Αγροτικής Οικονομίας του Δήμου και **β)** την υπ' αριθ. πρωτ. 10993/29-03-2022 γνωμοδότηση της Νομικής Συμβούλου του Δήμου κας Τσινίκα Μαρίας, που έχουν ως εξής:

« κ. Πρόεδρε,

A)

Σας γνωρίζουμε ότι :

Από το Αστυνομικό Τμήμα Σερρών βεβαιώθηκε η αρ.1020/9841/2-δ'/29-10-2020 βεβαίωση παράβασης στην κ. Τότη Φανής ιδιοκτήτρια του καταστήματος 'TOTIS CAFE' που λειτουργεί στον Λευκώνα για κατάληψη κοινοχρήστου χώρου 21,50τμ χωρίς να κατέχει την απαιτούμενη άδεια από τον Δήμο.

Η Υπηρεσία μας εξέδωσε την αριθ. 624/2021 απόφαση Δημάρχου περί επιβολής προστίμου, την οποία παρέλαβε στις 1-7-2021, λαμβάνοντας υπόψη την αριθ. πρωτ. 12012/2021 ειδοποίηση προς ακρόαση και την από 22-4-2021 έκθεση ακρόασης της ιδιοκτήτριας. Κατά της απόφασης αυτής εντός τριάντα (30) ημερών από την επόμενη της επίδοσής της ο ενδιαφερόμενος μπορεί να ασκήσει προσφυγή ενώπιον του Διοικητικού Πρωτοδικείου.

Η κ. Τότη Φανή υπέβαλλε στον Δήμο Σερρών την αριθ. 3112/28-1-2022 ένσταση-αίτηση θεραπείας κατά της αριθ. 624/2021 απόφασης Δημάρχου περί επιβολής προστίμου.

Σε ερώτημα μας προς την Νομική Υπηρεσία για το αν η ανωτέρω ένσταση-αίτηση θεραπείας έχει υποβληθεί νομίμως στον Δήμο Σερρών λάβαμε την αριθ. 10993/29-3-2022 γνωμοδότηση.

Σας διαβιβάζουμε τον φάκελο που αφορά την ένσταση-αίτηση θεραπείας της κ. Τότη Φανής και σας παρακαλούμε για την λήψη της σχετικής απόφασης.

B)

Σε απάντηση του υπ' αριθμ. 3578/2.02.2022 εγγράφου σας σχετικά με την νομική και ουσιαστική βασιμότητα της υπ' αριθμ 3112/2022 ένστασης-αίτησης θεραπείας της κ. Τότη Φανής του Αθανασίου, ιδιοκτήτριας καταστήματος Αναψυχής και πλήρους γεύματος με την επωνυμία "Totis Cafe", στον Λευκώνα Σερρών, γνωμοδοτώ ως ακολούθως:

ΝΟΜΙΚΟ ΜΕΡΟΣ

Αρχικά, δυνάμει της **παρ. 8 του άρθρου 13 του από 10.110.1958 β.δ. (Α'171)**, όπως η παράγραφος αυτή αντικαταστάθηκε με το άρθρο 55 του ν. 4483/2017 «8. Για την αυθαίρετη χρήση κοινόχρηστων χώρων, των οποίων η παραχώρηση της χρήσης **έχει επιτραπεί** με την απόφαση της παραγράφου 2, επιβάλλεται σε βάρος του παραβάτη, με απόφαση του δημάρχου, το αναλογούν τέλος και ισόποσο πρόστιμο. Με όμοια απόφαση επιβάλλεται πρόστιμο σε βάρος εκείνου που προβαίνει σε αυθαίρετη χρήση χώρου του οποίου η παραχώρηση της χρήσης **δεν έχει επιτραπεί**, ίσο με το διπλάσιο του μεγαλύτερου κατά τετραγωνικό μέτρο ποσού που καθορίστηκε με την απόφαση της παραγράφου 3 για τους χώρους για τους οποίους έχει επιτραπεί η παραχώρηση για όμοια χρήση.

Η αυθαίρετη χρήση του κοινόχρηστου χώρου διαπιστώνεται από το Δήμο ή τις Αστυνομικές Αρχές μετά από διενέργεια αυτοψίας. Στην οικεία έκθεση περιγράφονται αναλυτικά η κατάσταση του χώρου, οι επεμβάσεις που έχουν γίνει σε αυτόν, το είδος της χρήσης, και τα αντικείμενα που έχουν τοποθετηθεί, επισυνάπτεται δε σχετικό σχεδιάγραμμα και, αν απαιτείται, φωτογραφίες, ή ηλεκτρονικό αρχείο τους. Αντίγραφο της εκθέσεως παραδίδεται στον ενεργούντα την αυθαίρετη χρήση του χώρου αυτού ή θυροκολλείται στο κατάστημα σε κάθε άλλη περίπτωση. Παραλλήλως, επιδίδεται στον παραβάτη εντολή να άρει την αυθαίρετη κατάληψη του κοινόχρηστου χώρου, αφαιρώντας τα κάθε είδους αντικείμενα που έχουν τοποθετηθεί σε αυτόν μέσα σε επτά (7) ημέρες από την επομένη της επιδόσεως.(...)”.

Περαιτέρω, η η αμφισβήτηση της εξωτερικής νομιμότητας μιας διοικητικής πράξης δεν είναι η προσβολή της ουσιαστικής ρύθμισης που θεσπίζει αλλά του τρόπου με τον οποίον εκδόθηκε. Καλύπτει, ειδικότερα, την αρμοδιότητα του οργάνου, τη διαδικασία που ακολουθείται για την έκδοση της πράξης και τον τύπο που αυτή θα περιβληθεί. Στην κατηγορία της **παράβασης ουσιαστικού τύπου που έχει ταχθεί για την ενέργεια της πράξης εντάσσονται πλημμέλειες που αφορούν τους τύπους, δηλαδή τις ενέργειες στις οποίες πρέπει να προβεί το αρμόδιο διοικητικό όργανο για την έκδοση της εκτελεστής διοικητικής πράξης.** Πράγματι, η αρχή της νομιμότητας επιτάσσει να εκδίδονται οι διοικητικές πράξεις σύμφωνα με τη διαδικασία που προβλέπουν οι σχετικοί κανόνες δικαίου. Πάντως, κατά πάγια νομολογία, τη νομιμότητα της πράξης πλήττει η παράβαση μόνον των ουσιαστικών τύπων, δηλαδή εκείνων που είτε μπορούν να επηρεάσουν το περιεχόμενο της ρύθμισης που θεσπίζεται με την πράξη, είτε έχουν έντονη προστατευτική λειτουργία για διαδικαστικά δικαιώματα του ιδιώτη, είτε διευκολύνουν την παροχή έννομης προστασίας κατά της πράξης. ((Μον.Δ Πρ.Θες. 4988/2018, Π.Δ. 18/1989 (ΦΕΚ Α΄ 8/9.01.1989).

Ως εκ τούτου η διενέργεια αυτοψίας και η παρεπόμενη πράξη σύνταξης έκθεσης αυτοψίας συνιστούν στοιχεία της εξωτερικής νομιμότητας της διοικητικής πράξης επιβολή προστίμου λόγω αυθαίρετης χρήσης κοινόχρηστου τμήματος, διότι με αυτές, αφενός διαπιστώνεται και προσδιορίζεται με σαφήνεια ο αυθαίρετος χαρακτήρας της χρήσης του κοινόχρηστου χώρου και αφετέρου διαπιστώνεται εάν το χρησιμοποιούμενο τμήμα εντάσσεται στα καθορισμένα με κανονιστική απόφαση του δημοτικού συμβουλίου επιτρεπτά προς χρήση τμήματα του κοινόχρηστου χώρου. Τούτο διότι η πράξη επιβολής διοικητικού προστίμου λόγω αυθαίρετης κατάληψης κοινόχρηστου χώρου επιβάλλεται εκ του νόμου μόνο όταν διαπιστωθεί εν τοις πράγμασι και τεκμηριωμένο κατά την περιοριστικώς αναφερόμενη στο νόμο διαδικασία ο αυθαίρετος χαρακτήρας της χρήσης του κοινόχρηστου τμήματος.

Ακολουθως, 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: **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.

Σε συνέχεια των ανωτέρω, δυνάμει του **άρθρου 76 παρ. 1 του ως άνω νόμου** «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 παρ. 1 περ. Στ΄ ορίζεται ότι “1. Οι δημοτικές και Κοινοτικές αρχές ρυθμίζουν θέματα της αρμοδιότητάς τους εκδίδοντας τοπικές Κανονιστικές Αποφάσεις, στο πλαίσιο της κείμενης νομοθεσίας, με τις οποίες: ... 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 δασικής 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.

Εξάλλου δε, στο **άρθρο 13 του β.δ. της 24.9/20.10.1958 (ΦΕΚ 171)**, όπως το άρθρο αυτό έχει αντικατασταθεί με το **άρθρο 3 του ν. 1080/1980 (ΦΕΚ 246)**, προβλέπεται ότι: "1. Επιτρέπεται η υπέρ δήμου ή κοινότητας επιβολή τέλους εις βάρος των χρησιμοποιούντων διαρκώς ή προσκαίρως πεζοδρόμια, οδούς, πλατείας και εν γένει κοινοχρήστους χώρους και το υπέδαφος αυτών. 2. **Τα τμήματα των κοινοχρήστων χώρων των οποίων επιτρέπεται η παραχώρησης της χρήσεως καθορίζονται δι' αποφάσεως του δημοτικού ή κοινοτικού 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 απόφασις δημοσιεύεται διά τοιχοκολλήσεως εις την είσοδον του δημοτικού ή κοινοτικού καταστήματος.

Εκ των ως άνω διαλαμβανομένων στην σχετική νομοθεσία παρέπεται ότι τα ζητήματα καθορισμού των προϋποθέσεων παραχώρησης τμημάτων των κοινόχρηστων χώρων ρυθμίζονται από τα οικεία Δημοτικά Συμβούλια κατ' ενάσκηση κανονιστικής αρμοδιότητας. **(ΣτΕ 1830/2020)**. Άσκηση κανονιστικής αρμοδιότητας βάσει νομοθετικής εξουσιοδότησης σημαίνει ότι το νομοθετικό όργανο αναθέτει με πράξη του, δηλαδή με νόμο, σε ορισμένο διοικητικό όργανο την αρμοδιότητα να θεσπίζει με κανονιστικές πράξεις του πρωτεύοντες κανόνες δικαίου, που ιδρύουν νέες υποχρεώσεις ή νέα δικαιώματα για τους διοικουμένους, και τους οποίους διαφορετικά θα θέσπιζε το ίδιο το νομοθετικό όργανο ως αποκλειστικά αρμόδιο. Η εξουσιοδότηση συνεπάγεται μετακίνηση αρμοδιότητας στο εξουσιοδοτούμενο όργανο, του οποίου οι αρμοδιότητες διευρύνονται κατά την έκταση και το περιεχόμενο. Με την εξουσιοδότηση, το εξουσιοδοτούμενο όργανο ασκεί την αρμοδιότητα ως δική του. Η νομοθετική εξουσιοδότηση ρυθμίζεται στις παραγράφους 2 και 4 του άρθρου 43 του Συντάγματος, διακρίνεται δε σε ειδική και γενική.

Από άποψη τυπικής ισχύος, οι κανόνες που θεσπίζονται με τις κανονιστικές πράξεις είναι ισοδύναμες προς τους κανόνες που θεσπίζει ο κοινός νομοθέτης. Είναι μάλιστα δυνατόν, όταν αυτό προβλέπεται ρητώς από την εξουσιοδοτική διάταξη ή συνάγεται σαφώς από αυτή, οι κανονιστικές πράξεις να τροποποιούν ή να καταργούν ευθέως ή εμμέσως, δηλαδή με ρύθμιση διαφορετικού περιεχομένου, νομοθετικές διατάξεις. Ο νομοθέτης δηλαδή στην περίπτωση αυτή, απεκδύεται της εξουσίας του, και μεταβιβάζει αυτήν στην κανονιστικώς δρώσα Διοίκηση η οποία είναι υπόχρεη να προβαίνει σε ρύθμιση θεμάτων που αφορούν τα κοινόχρηστα τμήματα των δήμων και των δημοτικών ενοτήτων.

Περαιτέρω, η χρήση της νομοθετικής εξουσιοδότησης απόκειται στη διακριτική ευχέρεια του εξουσιοδοτούμενου οργάνου, το οποίο και μόνο μπορεί να εκτιμήσει τη σκοπιμότητα της έκδοσης των κανονιστικών πράξεων. **Εξαιρέση από την αρχή της διακριτικής ευχέρειας, όταν η εξουσιοδοτική διάταξη επιβάλλει στη Διοίκηση την υποχρέωση έκδοσης της κανονιστικής πράξης, εφόσον συντρέχουν ορισμένες αντικειμενικές προϋποθέσεις. Όταν συντρέχει αυτή η περίπτωση τότε η κανονιστικώς δρώσα διοίκηση δεν επιτρέπεται να ματαιώσει το δικαίωμα των πολιτών στη ρύθμιση μιας έννομης κατάστασης, μέσα από τη παράλειψη έκδοσης πράξεων. Η σχετική περί τούτου υποχρέωση της Διοικήσεως προκύπτει πέραν των ανωτέρω και από την διατύπωση των σχετικών εξουσιοδοτικών διατάξεων, στις οποίες χρησιμοποιείται η οριστική των ρηματικών τύπων (π.χ. «καθορίζονται»), σε αντίθεση με τη διατύπωση που ακολουθείται σε άλλες εξουσιοδοτικές διατάξεις (όπου χρησιμοποιείται η φράση «δύναται να...»)].(ΣτΕ 2274/1985, ΣτΕ 2108/2006, 2756/1986, 1987/2002, 3393/2001).**

Ειδικότερη περίπτωση αυτής της εξαιρέσεως αποτελεί η μη έκδοση της κανονιστικής απόφασης, όταν αυτή οδηγεί ουσιαστικά στην αδρανοποίηση της σαφώς εκπεφρασμένης στο νόμο βούλησης του νομοθέτη να ρυθμίσει ένα συγκεκριμένο ζήτημα, η ρύθμιση του οποίου μόνο με την έκδοση της εν λόγω κανονιστικής πράξης μπορεί να ολοκληρωθεί, ώστε να μπορεί

να λειτουργήσει το σύστημα, για τη λειτουργία του οποίου δεσμεύθηκε ο νομοθέτης.

ΠΡΑΓΜΑΤΙΚΟ ΜΕΡΟΣ

Εν προκειμένω, η με την υπ' αριθμ. Πρωτ. 19571/2021 Απόφαση Δημάρχου επιβλήθηκε σε βάρος της κ. Τότη Φανής του Αθανασίου, ιδιοκτήτριας καταστήματος Αναψυχής και πλήρους γεύματος με την επωνυμία "Totis Cafe", στον Λευκώνα Σερρών, χρηματικό πρόστιμο 1.378,58 ευρώ για την κατάληψη κοινόχρηστου χώρου του οποίου δεν έχει επιτραπεί η παραχώρηση χρήσης. Το ποσό τούτου επιβλήθηκε σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 13. παρ. 8 του Β.Δ. 24-9/20.10.1958 ως ισχύει σήμερα.

Για την έκδοση της ως άνω απόφασης προηγήθηκε το υπ' αριθμ. 32981/2020 φύλλο ελέγχου του Αστυνομικού τμήματος Σερρών, δυνάμει του οποίου βεβαιώθηκε παράβαση σε βάρος της Τότη Φανής του Αθανασίου, καθώς διαπιστώθηκε να ανάπτυξη στο πεζοδρόμιο, εμπροσθεν της πρόσοψης του καταστήματος 28 τραπεζοκαθισμάτων, καταλαμβάνοντας μαζί με τον εξυπηρετούμενο χώρο 19 τ.μ. και στο πεζοδρόμιο στην προβολή του καταστήματος, 8 ζαρτινιέρες και 3 γλάστρες καταλαμβάνοντας 2,5 τ.μ. Συνολικά διαπιστώθηκε ότι καταλάμβανε μαζί με τον εξυπηρετούμενο χώρο 21,5 τ.μ., κάνοντας χρήση κοινόχρηστου χώρου, χωρίς να κατέχει την απαιτούμενη άδεια από το Δήμο.

Εντούτοις, η αστυνομία αρκέστηκε στην αλληλογραφία που πραγματοποίησε με τις αρμόδιες υπηρεσίες σύμφωνα με τις οποίες τα τραπεζοκαθίσματα ήταν τοποθετημένα στον πεζόδρομο και όχι στο προκήπιο της οικοδομής, όπως υποστήριζε η αιτούσα, και δεν προέβη στην οφειλόμενη εκ του νόμου ενέργεια της σύνταξης έκθεσης αυτοψίας, δια της οποίας θα έπρεπε να περιγράφονται αναλυτικά η κατάσταση του χώρου, οι επεμβάσεις που έχουν γίνει σε αυτόν, το είδος της χρήσης, και τα αντικείμενα που έχουν τοποθετηθεί, επισυνάπτοντας δε σχετικό σχεδιάγραμμα και, αν κρινόταν απαραίτητο, φωτογραφίες, ή ηλεκτρονικό αρχείο του.

Εν συνεχεία, με το από 12.04.2021 έγγραφο του τμήματος αδειοδοτήσεων και ρύθμισης εμπορικών δραστηριοτήτων, η εν λόγω αιτούσα κλήθηκε προς ακρόαση σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 6 του Ν. 2690/1999 και ακολούθως, συντάχθηκε η από 22.04.2021 έκθεση ακρόασης.

ΕΠΕΙΔΗ τόσο η διενέργεια της αυτοψίας όσο και η πράξη σύνταξη έκθεσης αυτοψίας αποτελούν στάδια που συνθέτουν τη νομιμότητα της πράξης επιβολής προστίμου λόγω αυθαίρετης κατάληψης κοινόχρηστου τμήματος και ως εκ τούτου δεν δύναται να παρακαμφθούν ή να αντικατασταθούν από άλλες διοικητικές ενέργειες.

ΕΠΕΙΔΗ για την εν λόγω πράξη επιβολής προστίμου δεν τηρήθηκε ο ουσιώδης τύπος της διαδικασίας. Συνεπεία τούτου, η πράξη επιβολής προστίμου εκδόθηκε χωρίς να προηγηθεί η απαραίτητη τήρηση της σύνταξης έκθεσης αυτοψίας δια της οποίας θα έπρεπε να περιγράφονται αναλυτικά η κατάσταση του χώρου, οι επεμβάσεις που έχουν γίνει σε αυτόν, το είδος της χρήσης, και τα αντικείμενα που έχουν τοποθετηθεί, επισυνάπτοντας δε σχετικό σχεδιάγραμμα και, αν κρινόταν απαραίτητο, φωτογραφίες, ή ηλεκτρονικό αρχείο του. Η παράλειψη τήρησης του ουσιώδους αυτού βάλει κατά του κύρους και της νομιμότητας του ως άνω προστίμου λόγω αυθαίρετης κατάληψης κοινόχρηστου χώρου.

ΕΠΕΙΔΗ η Διοίκηση κατ' ενάσκηση κανονιστικής αρμοδιότητας υποχρεούται σε έκδοση Κανονιστικής απόφασης με την οποία να ρυθμίζονται με οιοδήποτε τρόπο κρίνει η ίδια σύννομο ζητήματα που αφορούν τη χρήση κοινόχρηστων χώρων της περιοχής όπου κείται η εν λόγω επιχείρηση. Σημειωτέον δε ότι η κατά τα προρρηθέντα η διοίκηση υποχρεούται να δράσει κανονιστικά, ακόμα και αν σκοπεί στον ολικό αποκλεισμό της χρήσης από ιδιωτικές επιχειρήσεις τμημάτων κοινόχρηστων χώρων. Η εν λόγω ρύθμιση θα πρέπει να αποτυπώνεται σε σχετική της απόφαση, από την οποία θα συνάγονται οι σταθμίσεις του δημοσίου συμφέροντος και των ιδιωτικών συμφερόντων, ήτοι των δικαιωμάτων της οικονομικής ελευθερίας και της ελεύθερης ανάπτυξης της επιχειρηματικής δραστηριότητας, διασφαλίζοντας τοιουτοτρόπως την απαραίτητη τήρηση της αρχής της αναλογικότητας.

ΕΠΕΙΔΗ η Διοίκηση παραλείπει συστηματικά να προβεί στις ως άνω ρυθμίσεις με αποτέλεσμα να στερείται ο αιτών εξ ορισμού της δυνατότητας να υπαχθεί σε διάφορη μεταχείριση, εφόσον δεν υπάρχουν προσδιορισμένα τμήματα εντός του κοινόχρηστου χώρου που καθίστανται επιτρεπτά προς χρήση, διακρινόμενα δε από τα λοιπά ανεπίτρεπτα προς χρήση τμήματα, τα οποία, επίσης, θα έπρεπε να προσδιορίζονται. Συνεπεία τούτου, η εν λόγω αιτούσα οδηγείται σε μια άνευ ετέρου δυσμενή μεταχείριση, η οποία δεν δικαιολογείται και η οποία είναι προϊόν παράλειψης της διοίκησης να προβεί στην ρύθμιση των θεμάτων του κοινόχρηστου χώρου.

Δια ταύτα, σύμφωνα με τα ως άνω διαλαμβανόμενα, έχω τη γνώμη ότι η υπ' αριθμ. 19517/2021 Απόφαση περί επιβολής προστίμου για αυθαίρετη χρήση κοινόχρηστου χώρου της κ. Τότη Φανής του Αθανασίου, ιδιοκτήτριας καταστήματος Αναψυχής και πλήρους γεύματος με την επωνυμία "Totis Cafe", στον Λευκώνα Σερρών, θα πρέπει να ανακληθεί.

Στην συνέχεια τα Μέλη της Οικον. Επιτροπής αφού έλαβαν υπόψη: **1)** την υπ' αριθ. πρωτ. 13436/18-04-2022 εισήγηση του Τμήματος Αδειοδοτήσεων & Ρύθμισης Εμπορικών Δραστηριοτήτων της Διεύθυνσης Ανάπτυξης και Αγροτικής Οικονομίας του Δήμου, **2)** την υπ' αριθ. 624/19517/17-06-2021 Απόφαση Δημάρχου, **3)** την υπ' αριθ. πρωτ. 3112/28-01-2022 Ένσταση – Αίτηση Θεραπείας της κας Τότη Φανής, **4)** την υπ' αριθ. πρωτ. 10993/29-03-2022 γνωμοδότηση της Νομικής Συμβούλου του Δήμου κας Τσινίκα Μαρίας και **5)** τις διατάξεις της παρ. 1 του άρθρου 72 του Ν.3852/2010, όπως αντικαταστάθηκε με την παρ. 1 του άρθρου 3 του Ν.4623/2019 και αντικαταστάθηκε εκ νέου με την παρ. 1 του άρθρου 40 του Ν.4735/2020,

ΑΠΟΦΑΣΙΖΕΙ ΟΜΟΦΩΝΑ

Την διαγραφή προστίμου ποσού ύψους **1.378,58€** και την ακύρωση του χρηματικού καταλόγου σε ό,τι αφορά την σχετιζόμενη οφειλή που επιβλήθηκε στην κα Τότη Φανή του Αθανασίου, ως ιδιοκτήτρια Καταστήματος Αναψυχής & Πλήρους Γεύματος με την επωνυμία "TOTIS CAFE", που λειτουργεί στον Λευκώνα Σερρών, σύμφωνα με την υπ' αριθ. 624/19517/17-06-2021 Απόφαση Δημάρχου, αποδεχόμενη τους τεκμηριωμένους λόγους, όπως αυτοί αναφέρονται στην υπ' αριθ. 10993/29-03-2022 γνωμοδότηση της Νομικής Συμβούλου του Δήμου κας Τσινίκα Μαρίας.

Αναθέτει στον κ. Δήμαρχο τις παραπέρα ενέργειες.

Η ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΗ ΕΠΙΤΡΟΠΗ

Ο ΠΡΟΕΔΡΟΣ ΤΗΣ Ο.Ε.

ΜΙΣΙΡΛΗΣ ΣΠΥΡΙΔΩΝ
ΑΝΤΙΔΗΜΑΡΧΟΣ
ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΩΝ ΛΕΙΤΟΥΡΓΙΩΝ -
ΗΛΕΚΤΡΟΝΙΚΗΣ ΔΙΑΚΥΒΕΡΝΗΣΗΣ-
ΠΡΟΓΡΑΜΜΑΤΙΣΜΟΥ – ΑΝΑΠΤΥΞΗΣ
& ΕΠΙΧΕΙΡΗΜΑΤΙΚΟΤΗΤΑΣ

ΤΑ ΜΕΛΗ

- 1) Νυχτοπάτης Γεώργιος
- 2) Δεσποτίδης Ιωάννης
- 3) Καρακολίδης Παναγιώτης
- 4) Μητλιάγκα Βαρβάρα
- 5) Χαλκιάπουλος Αλέξανδρος
- 6) Χατζηδημητρίου Ιωάννης
- 7) Χράπας Παντελής
- 8) Χρυσανθίδης Βασίλειος

Σέρρες 21 - 04 - 2022

Πιστό Αντίγραφο

Ο ΔΗΜΑΡΧΟΣ ΣΕΡΡΩΝ

ΑΛΕΞΑΝΔΡΟΣ ΧΡΥΣΑΦΗΣ

Μ. Ε. Δ.

Ο ΓΡΑΜΜΑΤΕΑΣ ΤΗΣ Ο.Ε.

ΓΕΩΡΓΙΟΣ ΣΙΝΑΔΟΣ