

ΑΠΟΣΠΑΣΜΑ

Από το Πρακτικό της 02ης/20-03-2015 συνεδρίασης του Τοπικού Συμβουλίου της Δημοτικής Κοινότητας Δροσιάς.

ΘΕΜΑ: Αίτημα περί ανάκλησης διοικητικής πράξης (2/2015 Απόφαση Τ.Σ Δροσιάς).

Στη Δροσιά και στο Δημοτικό Κατάστημα, σήμερα την 20^η του μηνός Μαρτίου του έτους 2015, ημέρα Παρασκευή και ώρα 12.00 πμ το Συμβούλιο της Δημοτικής Κοινότητας Δροσιάς του Δήμου Διονύσου συνήλθε σε τακτική δημόσια Συνεδρίαση, ύστερα από την υπ' αριθ. πρωτ. 7004/16-03-2015 έγγραφη πρόσκληση του Προέδρου της Δημοτικής Κοινότητας, που δημοσιεύθηκε στον Πίνακα Ανακοινώσεων της Δημοτικής Κοινότητας και επιδόθηκε σε κάθε ένα Σύμβουλο, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 88 του Ν. 3852/2010, για συζήτηση και γνωμοδότηση των παρακάτω θεμάτων της ημερήσιας δ/ξης.

Πριν από την έναρξη της Συνεδρίασης αυτής ο Πρόεδρος του Συμβουλίου της Δ.Κ.Δροσιάς είπε ότι σε σύνολο πέντε (5) μελών ήταν από τους Συμβούλους της Δημοτικής Κοινότητας:

ΠΑΡΟΝΤΕΣ

- 1. Ποτίδης Χρήστος**
- 2. Συμεωνίδης Παναγιώτης**
- 3. Ιατρίδου Μαργαρίτα**
- 4. Τεχλικίδης Μιχαήλ**

ΑΠΟΝΤΕΣ

Ουσταμπασίδης Σταύρος

Στη συνεδρίαση αυτή κρατήθηκαν τα πρακτικά από τον υπάλληλο του Δήμου Διονύσου κ. Αργυρόπουλο Παναγιώτη.

Ο Πρόεδρος εισηγούμενος στο Τοπικό Συμβούλιο το τέταρτο θέμα της ημερήσιας δ/ξης λέει τα εξής:

Με την υπ' αριθ. 02/2015 Απόφαση του Τοπικού Συμβουλίου δεν ενεκρίθη η προέγκριση ίδρυσης καταστήματος παροχής υπηρεσιών «ΥΠΗΡΕΣΙΕΣ ΑΙΣΘΗΤΙΚΗΣ ΚΑΙ ΚΑΛΩΠΙΣΜΟΥ ΝΥΧΙΩΝ», στην οδό Σολωμού 15B-17Γ της Δροσιάς.

Με την υπ' αριθ. πρωτ. 6150/05-03-2015 αίτηση θεραπείας προς την Αποκεντρωμένη Διοίκηση Αττικής η κα Λιβερίου Μαρία-Άννα ζητά την ανάκληση της εν λόγω Απόφασης.

Η Αποκεντρωμένη Διοίκηση Αττικής μας διαβιβάζει την εν λόγω αίτηση θεραπείας, διότι σύμφωνα με τις διατάξεις των άρθρων 24 &

21 του ν.2690/1999 (ΦΕΚ 45/Α), αρμόδιο όργανο να αποφανθεί επί αιτήσεως θεραπείας με αίτημα την ανάκληση διοικητικής πράξης είναι το όργανο, το οποίο εξέδωσε την πράξη.

Ο Πρόεδρος απευθυνόμενος στην Νομική Υπηρεσία του Δήμου έλαβε την παρακάτω γνωμοδότηση:

ΓΝΩΜΟΔΟΤΗΣΗ

ΠΡΟΣ : ΠΡΟΕΔΡΟ Δ.Κ. ΔΡΟΣΙΑΣ

ΘΕΜΑ: Απάντηση [Γνωμοδοτική] επι ερωτήματος

- ΣΧΕΤ:**
1. Το με αρ.πρωτ. 14609/7921/2.3.15 [αρ.πρωτ.εισερχ. στον Δήμο 6150/5.3.15] έγγραφο της Δ/νσης Διοίκησης της ΑΔΑ
 2. Η συνημμένη στο άνω έγγραφο απο 24.2.15 αίτηση θεραπείας της κ. Λιβεριού Μαρίας για την ανάκληση του με αρ. 2/4.2.15 πρακτικού του Τ.Σ Δροσιάς
 3. το με αρ. 2/4.2.15 πρακτικό/απόφαση του Τ.Σ Δροσιάς

----000----

1. Με την υπο σχετ. (2) ονομαζόμενη <αίτηση θεραπείας> της κ. Λιβεριού Μαρίας ζητείται για τους λόγους που αναφέρονται σ' αυτή, η ανάκληση του με αρ.πρωτ. 2/4.2.15 πρακτικού του Τ.Σ της Δ.Κ Δροσιάς με το οποίο δεν χορηγήθηκε προέγκριση αδειας λειτουργίας καταστήματος επι σχετικής αιτήσεως της ενδιαφερομένης.

2. Σημειωτέον, ότι η προκείμενη <αίτηση θεραπείας> ασκήθηκε ενώπιον του ΓΓΑΔΑ κατα τη παρ. 1 του αρ. 227 ν. 3852/10 το οποίο προβλέπει την άσκηση προσφυγής κατά των αποφάσεων των οργάνων των ΟΤΑ και πιθανολογείται ότι με τέτοιο ακυρωτικό περιεχόμενο ασκήθηκε, πλην όμως συνεπεία της ονομασίας του ενδίκου μέσου ως <αίτηση θεραπείας> σε συνδυασμό με το προβαλλόμενο αίτημα που αφορά στην ανάκληση και όχι στην ακύρωση, απο τη ΓΓΑΔΑ διαβιβάσθηκε στο Τ.Σ Δροσιάς εκτιμώντας ότι, λόγω του χαρακτηρισμού, αφορά στη προβλεπόμενη απο το αρ. 24 ν. 2690/99 (Κώδικας Διοικ/κης Διαδ/σιας) διάταξη περι <αίτησης θεραπείας> για την ανάκληση/τροποποίηση των διοικητικών πράξεων, για την οποία αρμόδιο κατά το αρ. 21 του ίδιου νόμου είναι το όργανο που εξέδωσε τις πράξεις των οποίων ζητείται η ανάκληση ή η τροποποίηση.

Ειδικότερα, στην παρ. 1 του αρ. 24 ν. 2690/99 ορίζεται ότι <αν απο τις σχετικές διατάξεις, δεν προβλέπεται η δυνατότητα άσκησης της, κατά το επόμενο άρθρο ειδικής διοικητικής,ή ενδικοφανούς προσφυγής, ο ενδιαφερόμενοςμπορεί για οποιονδήποτε λόγο με αίτησή του να ζητήσει, είτε απο τη διοικητική αρχή η οποία εξέδωσε τη πράξη, την ανάκληση ή την τροποποίησή της (αίτηση θεραπείας), είτε, απο την αρχή η οποία προΐσταται εκείνης που εξέδωσε την πράξη την ακύρωσή της (ιεραρχική προσφυγή) >

3. ΝΟΜΙΚΟ ΠΛΑΙΣΙΟ ΑΝΑΚΛΗΣΗΣ ΔΙΟΙΚΗΤΙΚΩΝ ΠΡΑΞΕΩΝ:

<Παράνομες είναι οι διοικητικές πράξεις, που κατά την παραγωγή τους επιλοχώρησε πλημμέλεια, η οποία θεμελιώνει λόγο ακύρωσής τους εφόσον προσβληθούν, ενώπιον των διοικητικών δικαστηρίων, με αίτηση ακύρωσης ή προσφυγή. Βάσει του άρθρ. 48 του π.δ. 18/1989, τέτοιος λόγος ακύρωσης, και άρα τέτοια μορφή παρανομίας της πράξης, υπάρχει α) όταν η πράξη έχει εκδοθεί από αναρμόδιο όργανο, καθ' ύλη ή κατά τόπο, β) όταν η πράξη έχει εκδοθεί κατά παράβαση ουσιαστού τύπου, γ) όταν η πράξη έχει εκδοθεί κατά παράβαση ουσιαστικής διάταξης νόμου ή δ) όταν η πράξη έχει εκδοθεί κατά κατάχρηση εξουσίας. **Στην παράβαση ουσιαστικής διάταξης νόμου εντάσσεται και η πλάνη περί τα πράγματα, δηλαδή η εσφαλμένη αντίληψη του διοικητικού οργάνου ότι συντρέχουν οι εκ του νόμου προβλεπόμενες πραγματικές προϋποθέσεις έκδοσης της πράξης.** Πιο συνοπτικά, παράνομη διοικητική πράξη είναι αυτή που η έκδοση ή το περιεχόμενό της παραβαίνει κανόνες δικαίου ή που εκδίδεται κατόπιν πλάνης περί τα πράγματα.

Η Διοίκηση οφείλει, σύμφωνα με την αρχή της νομιμότητας, να ανακαλεί κάθε παράνομη πράξη της, αποκαθιστώντας έτσι την έννομη τάξη. Η ανάκληση δηλαδή των παράνομων διοικητικών πράξεων αποτελεί, κατ' αρχήν, νόμιμη υποχρέωση της Διοίκησης, που απορρέει από τη γενική αρχή της νομιμότητας των διοικητικών ενεργειών.

Σύμφωνα, με τα παγίως γενόμενα δεκτά στη θεωρία και τη νομολογία των διοικητικών δικαστηρίων και ιδίως του ΣΤΕ, οι παράνομες δυσμενείς διοικητικές πράξεις ανακαλούνται οποτεδήποτε. >

4.1. Με την υπ'αρ.πρωτ. 100/21.1.15 αίτησή της η ενδιαφερόμενη ζητούσε τη χορήγηση άδειας ίδρυσης και λειτουργίας καταστήματος παροχής υπηρεσιών "αισθητικής και καλλωπισμού νυχιών"

4.2. Με το υπο σχετ. 3 πρακτικό/απόφαση το Τ.Σ Δροσιάς δεν ενέκρινε την χορήγηση προέγκρισης για το λόγο ότι το εμβαδό του καταστήματος άσκησης της δραστηριότητας υπερβαίνει τα 50 τμ κατά παράβαση της πρόβλεψης/απαιτήσης του ρ.σ Δροσιάς ΦΕΚ 1391/31.12.92

4.3. Με την εξεταζόμενη αίτηση, η ενδιαφερόμενη ζητεί την ανάκληση της άνω απόφασης προβάλλοντας ότι πλημμελώς δεν της χορηγήθηκε η προέγκριση καθόσον η οικοδομική άδεια του κατ/τος ανατρέχει στο έτος 1987 και εντεύθεν απαραδέκτως εφαρμόζεται 'αναδρομικώς' η διάταξη του ρ.σ Δροσιάς έτους 1992

5. Σύμφωνα με τη παρ. 1α του αρ. 227 ν. 3852/10 <οποιοσδήποτε έχει έννομο συμφέρον μπορεί να προσβάλλει τις αποφάσεις των συλλογικών ή μονομελών οργάνων των δήμων.....για λόγους νομιμότητας μέσα σε προθεσμία 15 ημερών απο τη δημοσίευση της απόφασης ή την ανάρτησή της στο διαδίκτυο ή απο τη κοινοποίησή της ή αφοτου έλαβε γνώση αυτής> κατά δε τη παρ. 2 του ιδίου

άρθρου επι της προσφυγής αυτής αποφαινεται ο Ελεγκτής Νομιμότητας μέσα σε αποκλειστική προθεσμία 2 μηνών απο την υποβολή της.

Επομένως κατά της πράξης της οποίας ζητείται η ανάκληση, προβλέπεται σχετικό ένδικο μέσο και ως εκ τούτου η εξεταζόμενη αίτηση είναι απορριπτέα ως απαράδεκτη σύμφωνα με τη προαναφερόμενη διάταξη του αρ. 24 ν. 2690/99' στο βαθμό που φέρεται προς εξέταση υπο τις προϋποθέσεις της, ανεξαρτήτως του γεγονότος της προφανώς εκ σφάλματος διαβίβασής της απο τη ΓΓΑΔΑ εξαιτίας του τίτλου της ενω σ' αυτήν αναφέρετο οτι ασκείτο σύμφωνα με τη διάταξη της παρ. 1 του αρ. 227 ν. 3852/10.

6. Περαιτέρω, σε κάθε περίπτωση, η προβαλλόμενη και αποδιδόμενη επι της προκείμενης περίπτωσης δήθεν πλημμελής αναδρομική εφαρμογή των διατάξεων του ρ.σ Δροσιάς, είναι νόμω και ουσία αβάσιμη, δοθέντος οτι η αίτηση της ενδιαφερόμενης υποβλήθηκε κατά τον παρόντα χρόνο, ητοι υπο το καθεστώς ισχύος του ρ.σ Δροσιάς και ως εκ τούτου δεν τίθεται θέμα αναδρομικής εφαρμογής. Η μόνη περίπτωση απαγορευτικής αναδρομικής εφαρμογής του ρ.σ θα είχε νόημα, εαν απο του έτους εκδόσεως της οικοδομικής άδειας, είχε ήδη εκδοθεί άδεια λειτουργίας κάποιας δραστηριότητας υπο το ισχύον νομοθετικό καθεστώς του έτους 1987 και επ' αυτής της άδειας είχε τυχόν εκδοθεί ακυρωτική/ανακλητική απόφαση του Τ.Σ με επίκληση των μεταγενέστερων διατάξεων του ρ.σ

Συνεπώς κατά τα ανωτέρω λεπτομερώς εκτιθέμενα, η εξεταζόμενη αίτηση εκτιμούμε οτι είναι απορριπτέα το μεν ως απαράδεκτη, το δε ως νόμω και ουσία αβάσιμη, δοθέντος οτι δεν φέρεται να συντρέχει περίπτωση ανακλήσεως της εκδοθείσας απόφασης του Τ.Σ Δροσιάς ως κατά πάντα νόμιμης, ενω φρονούμε οτι ενδείκνυται η αναπομπή της στην ΓΓΑΔΑ για την εξέτασή της δοθέντος οτι προδήλως ασκήθηκε ως προσφυγή κατά τη διάταξη της παρ. 1 του αρ. 227 και η εσφαλμένη ονομασία του ενδίκου μέσου δεν ανατρέπει τον πραγματικό χαρακτήρα και το είδος του, που συνεκτιμάται απο το περιεχόμενό του.

Κατόπιν των ανωτέρω προτείνεται η απόρριψη της εν λόγω αίτησης θεραπείας, εμμένοντας στην αρχική απόφασή μας, διότι το εμβαδόν του καταστήματος υπερβαίνει τα 50 τ.μ. (Φ.Ε.Κ. 1391/31-12-1992).

Το Τοπικό Συμβούλιο αφού άκουσε την εισήγηση του Προέδρου,

Α Π Ο Φ Α Σ Ι Ζ Ε Ι Ο Μ Ο Φ Ω Ν Α

Την απόρριψη της εν λόγω αίτησης θεραπείας, εμμένοντας στην αρχική απόφασή μας, διότι το εμβαδόν του καταστήματος υπερβαίνει τα 50 τ.μ. (Φ.Ε.Κ. 1391/31-12-1992).

Η απόφαση αυτή πήρε αυξ. αριθ. 11/2015
Το παρών πρακτικό υπογράφεται ως ακολούθως.

Ο ΠΡΟΕΔΡΟΣ

ΤΑ ΜΕΛΗ

ΠΟΤΙΔΗΣ ΧΡΗΣΤΟΣ

ΣΥΜΕΩΝΙΔΗΣ ΠΑΝΑΓΙΩΤΗΣ
ΙΑΤΡΙΔΟΥ ΜΑΡΓΑΡΙΤΑ
ΤΕΧΛΙΚΙΔΗΣ ΜΙΧΑΗΛ

Ακριβές απόσπασμα
Ο Πρόεδρος του Τοπικού Συμβουλίου