



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ
ΑΠΟΚΕΝΤΡΩΜΕΝΗ ΔΙΟΙΚΗΣΗ
ΜΑΚΕΔΟΝΙΑΣ - ΘΡΑΚΗΣ
ΓΕΝΙΚΗ ΔΙΕΥΘΥΝΣΗ
ΕΣΩΤΕΡΙΚΗΣ ΛΕΙΤΟΥΡΓΙΑΣ
Δ/ΝΣΗ ΔΙΟΙΚΗΣΗΣ
ΤΜΗΜΑ: ΔΙΟΙΚΗΤΙΚΟ - ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΟ
Ν.ΚΑΒΑΛΑΣ

Πληροφορίες: Ν.Βογιατζής
Ταχ.Δ/ση: Διοικητήριο
Ταχ.Κώδικας: 65110
FAX: 2510-221365
Τηλέφωνο: 2513-503225
email: nvogiatz@damt.gov.gr

ΑΝΑΡΤΗΤΕΑ ΣΤΟ ΔΙΑΔΙΚΤΥΟ
ΚΑΒΑΛΑ 12 Νοεμβρίου 2019

Αριθ. Πρωτ: 20815

ΘΕΜΑ: «α)Ανάκληση της αριθ. 16329/9-10-2019 (ΑΔΑ: 6ΧΨΧΟΡ1Υ-338) απόφασής μας που αφορά την εξέταση προσφυγής του Ζωντανού Δημητρίου του Νικολάου, κατοίκου Θεολόγου Θάσου, κατά της αριθ. 8535/22-7-2019 απόφασης επιβολής προστίμου του Αντιδημάρχου Δήμου Θάσου Ν.Καβάλας και β)Επανεξέταση της προσφυγής του Ζωντανού Δημητρίου του Νικολάου, κατοίκου Θεολόγου Θάσου, κατά της αριθ. 8535/22-7-2019 απόφασης επιβολής προστίμου του Αντιδημάρχου Δήμου Θάσου Ν.Καβάλας»

ΑΠΟΦΑΣΗ
Ο ΣΥΝΤΟΝΙΣΤΗΣ
ΑΠΟΚΕΝΤΡΩΜΕΝΗΣ ΔΙΟΙΚΗΣΗΣ ΜΑΚΕΔΟΝΙΑΣ-ΘΡΑΚΗΣ

Έχοντας υπόψη:

- 1.Τις διατάξεις του άρθ. 280 του Ν.3852/2010 (ΦΕΚ 87/Α'/2010) «Νέα Αρχιτεκτονική της Αυτοδιοίκησης και της Αποκεντρωμένης Διοίκησης – Πρόγραμμα Καλλικράτης», όπως ισχύουν.
- 2.Τις διατάξεις των άρθ. 116, 117 & 118 του Ν.4555/2018 (ΦΕΚ 133/Α'/19-7-2018) «Πρόγραμμα Κλεισθένης Ι» & την αριθ. 42203/εγκ.27/13-8-2018 εγκύκλιο του Υπουργείου Εσωτερικών.
- 3.Τις διατάξεις των άρθ. 80, 149, 150 του Ν.3463/06 (ΔΚΚ), (ΦΕΚ 114/Α'/2006), «Κύρωση του Κώδικα Δήμων και Κοινοτήτων», όπως ισχύουν.
- 4.Τις διατάξεις των άρθρων 28 και 28Α του Ν.4325/2015 (ΦΕΚ 47/Α'/2015), καθώς και την υπ' αριθμ. πρωτ.14138/15-05-2017 απόφαση του Υπουργού Εσωτερικών (ΦΕΚ 250/τ. Υ.Ο.Δ.Δ./26-5-2017) για το διορισμό του Συντονιστή.
- 5.Τις διατάξεις του Ν.4442/2016 (ΦΕΚ 230/Α'/2016) «Νέο θεσμικό πλαίσιο για την άσκηση οικονομικής δραστηριότητας και άλλες διατάξεις», όπως ισχύουν.
- 6.Τις διατάξεις των άρθ. 6, 21 & 24 του Ν.2690/99 (ΦΕΚ 45/Α/99) «Κύρωση του Κώδικα Διοικητικής Διαδικασίας και άλλες διατάξεις».
- 7.Τις διατάξεις του άρθ. 1 παρ.2 του ΠΔ.457/90 (ΦΕΚ 175/Α/90) «Τροποποίηση του άρθ.2 του Π.Δ. 180/1979 «περί των όρων λειτουργίας καταστημάτων πώλησεως οινοπνευματωδών ποτών και κέντρων διασκεδάσεως» και το άρθ.3 του ΠΔ.257/01 (ΦΕΚ 184/Α/10-8-2001) «Συμπλήρωση διατάξεων του άρθ.2 παρ.2 του ΠΔ.180/79».
- 8.Τις διατάξεις του άρθ. 24 του Π.Δ.142/2010 «Οργανισμός της Αποκεντρωμένης Διοίκησης Μακεδονίας – Θράκης» (ΦΕΚ 235/Α'/2010), όπως τροποποιήθηκε με το άρθ. 79 του Ν. 4182/13, (ΦΕΚ 185/Α'/2013).

- 9.Την αριθ.Υ1γ/Γ.Π/οικ.47829/21-6-2017 απόφαση του Υπουργού Υγείας (ΦΕΚ 2161/Β'/2017) «Υγειονομικοί όροι και προϋποθέσεις λειτουργίας επιχειρήσεων τροφίμων/ποτών και άλλες διατάξεις».
- 10.Την αριθ. οικ.16228/17-5-2017 ΚΥΑ (ΦΕΚ 1723/Β'/2017) των Υπουργών Εσωτερικών - Οικονομίας και Ανάπτυξης - Υγείας – Πολιτισμού και Αθλητισμού – Περιβάλλοντος και Ενέργειας «Απλούστευση και προτυποποίηση των διοικητικών διαδικασιών γνωστοποίησης λειτουργίας ΚΥΕ», όπως ισχύει.
- 11.Τις διατάξεις της αριθ.Υ1/Γ.Π/οικ.96967/8-10-2012 (ΦΕΚ 2718/Β'/1012) Υγειον. Διάταξης «Υγειον. όροι και προϋποθέσεις λειτουργίας επιχειρήσεων τροφίμων και ποτών και άλλες διατάξεις».
- 12.Τις διατάξεις της Α1Β/8577/83 Υγειονομικής Διάταξης (ΦΕΚ 526/Β'/1983) «Υγειονομικός έλεγχος των αδειών ιδρύσεως και λειτουργίας των εγκαταστάσεων επιχειρήσεων υγειονομικού ενδιαφέροντος, καθώς και των γενικών και ειδικών όρων ιδρύσεως και λειτουργίας των εργαστηρίων και καταστημάτων τροφίμων ή και ποτών».
- 13.Την αριθ. Υιβ/4352/1994 (ΦΕΚ 275/Β'/1994) Υπουργική απόφαση «Άδειες ιδρύσεως και λειτουργίας καταστημάτων και επιχειρήσεων ΚΥΕ, οι όροι και οι προϋποθέσεις των οποίων καθορίζονται από τον Υγειονομικό Κανονισμό κατά το μέρος που εξακολουθεί να ισχύει και από Υγ. Διατάξεις που εκδόθηκαν κατ' εξουσιοδότηση του Α.Ν. 2520/40».
- 14.Την αριθ. 31710/1993 ΚΥΑ (ΦΕΚ 500/Β'/1993) των Υπουργών Εσωτερικών και Δημόσιας Τάξης «Καθορισμός του τύπου, του περιεχομένου και των δικαιολογητικών για την έκδοση των αδειών ίδρυσης και λειτουργίας των καταστημάτων Υ.Ε. του άρθ.28 του Ν.2130/93», όπως ισχύουν.
- 15.Την αριθ. οικ. 66174/Εγκ.51/29-11-2006 εγκύκλιο του ΥΠ.ΕΣ.Δ.Δ.Α. «Καταστήματα υγειονομικού ενδιαφέροντος».
- 16.Την αριθ. 7666/εγκ.11/7-2-2007 εγκύκλιο του Υπ. Εσωτ. Δ/σίας Δ/σης & Απ/σης «Εποπτεία των πράξεων των συλλογικών και μονομελών οργάνων των πρωτοβάθμιων ΟΤΑ», την αριθ. πρωτ. 71351/14-12-2010 (Εγκύκλιο 41), Υπουργού Εσωτερικών, Αποκέντρωσης & Ηλεκτρονικής Διακυβέρνησης «Ορκωμοσία των αιρετών των Δήμων....» & την αριθ. πρωτ. 74895/30-12-2010 (Εγκύκλιο 60) του Υπουργού Εσωτερικών, Αποκέντρωσης & Ηλεκτρονικής Διακυβέρνησης «Έλεγχος νομιμότητας πράξεων ΟΤΑ.....».
- 17.Την αριθ. 8535/22-7-2019 απόφαση επιβολής διοικητικού προστίμου ποσού δύο χιλιάδων οκτακοσίων ογδόντα ευρώ (2.880,00€) του Αντιδημάρχου του Δήμου Θάσου Ν.Καβάλας σε βάρος του καταστήματος «ΚΑΦΕΤΕΡΙΑ - ΠΙΤΣΑΡΙΑ» που βρίσκεται στον Θεολόγο Θάσου Ν.Καβάλας με την επωνυμία «RAFAILA» ιδιοκτησίας του Ζωντανού Δημητρίου του Νικολάου.
- 18.Την από 9-8-2019, (αριθ. πρωτ. 15512/16-8-2019), ασκηθείσα προσφυγή του Ζωντανού Δημητρίου του Νικολάου - κατά της αριθ. 8535/22-7-2019 απόφασης επιβολής προστίμου του Αντιδημάρχου Δήμου Θάσου Ν.Καβάλας.
- 19.Το αριθ. 9669/26-8-2019 έγγραφο του Δήμου Θάσου με το οποίο μας διαβιβάστηκαν τα ζητούμενα στοιχεία.
- 20.Την αριθ. 16329/9-10-2019 (ΑΔΑ: 6ΧΨΧΟΡ1Υ-338) απόφασή μας που αφορά την εξέταση της προσφυγής του Ζωντανού Δημητρίου του Νικολάου, κατοίκου Θεολόγου Θάσου, κατά της αριθ. 8535/22-7-2019 απόφασης επιβολής προστίμου του Αντιδημάρχου Δήμου Θάσου Ν.Καβάλας.
- 21.Την από 24-10-2019 Αίτηση Θεραπείας του Ζωντανού Δημητρίου του Νικολάου, κατοίκου Θεολόγου Θάσου κατά της αριθ. 16329/9-10-2019 (ΑΔΑ: 6ΧΨΧΟΡ1Υ-338) απόφασής μας.

Επειδή από τα στοιχεία του οικείου φακέλου προκύπτουν τα εξής:

Με το αριθ. 1020/3153/4/18-9-2018 έγγραφο του Αστυνομικού Σταθμού Λιμεναρίων ενημερώθηκε ο Δήμος Θάσου ότι την 6-9-2018 και ώρα 12:15 στον Θεολόγο Θάσου αστυνομικοί της ανωτέρω Υπηρεσίας πραγματοποίησαν έλεγχο στο κατάστημα υγειονομικού ενδιαφέροντος (ΚΑΦΕΤΕΡΙΑ – ΠΙΤΣΑΡΙΑ) με την επωνυμία «RAFAILA» ιδιοκτησίας του Ζωντανού Δημητρίου του Νικολάου και από τον έλεγχο που έγινε διαπιστώθηκε να λειτουργεί το παραπάνω κατάστημα ο γιος του ανωτέρω με στοιχεία ΖΩΝΤΑΝΟΣ ΔΗΜΗΤΡΙΟΣ του ΝΙΚΟΛΑΟΥ και της ΙΩΑΝΝΑΣ γεν. 26-4-1976 στην

Γερμανία, κάτ. Θεολόγου Θάσου, κάτοχος του υπ' αριθ. ΑΒ130893 Δ.Α.Τ. που εκδόθηκε την 11-5-2010 από Α.Τ. Θάσου με Α.Φ.Μ. 034772106 από ΔΟΥ Καβάλας, εκδίδοντας φορολογικές αποδείξεις στο όνομά του, ενώ η άδεια λειτουργίας βρίσκεται στο όνομα του πατέρα του, χωρίς προηγουμένως να έχει υποβάλει μεταβολή γνωστοποίησης μέσω του Ολοκληρωμένου Συστήματος Άσκησης Δραστηριότητας και Ελέγχων (ΟΠΣ – ΑΔΕ) του άρθ. 14 του Ν.4442/2016 και θα πρέπει να επιβληθούν οι προβλεπόμενες κυρώσεις που αναφέρονται στην αριθ. οικ.16228/17-5-2017 ΚΥΑ (ΦΕΚ 1723/Β'/2017) των Υπουργών Εσωτερικών - Οικονομίας και Ανάπτυξης - Υγείας – Πολιτισμού και Αθλητισμού – Περιβάλλοντος και Ενέργειας «Απλούστευση και προτυποποίηση των διοικητικών διαδικασιών γνωστοποίησης λειτουργίας ΚΥΕ», όπως ισχύει.

Με το αριθ. 12417/26-10-2018 έγγραφο ο Δήμος Θάσου ζήτησε από τον Ζωντανό Δημήτριο του Νικολάου την παροχή εξηγήσεων – αντιρρήσεων επί του ανωτέρω εγγράφου του Αστυνομικού Σταθμού Λιμεναρίων.

Με την από 23-11-2018 απάντησή του Ζωντανού Δημητρίου του Νικολάου που πήρε αριθ. πρωτ. στον Δήμο Θάσου 13928/23-11-2018 έδωσε διευκρινήσεις επί του ανωτέρω εγγράφου του Αστυνομικού Σταθμού Λιμεναρίων.

Με την αριθ. 8535/22-7-2019 απόφαση του Αντιδημάρχου του Δήμου Θάσου επιβλήθηκε διοικητικό πρόστιμο ύψους δύο χιλιάδων οκτακοσίων ογδόντα ευρώ (2.880,00€) σε βάρος του καταστήματος (ΚΑΦΕΤΕΡΙΑ – ΠΙΤΣΑΡΙΑ) με την επωνυμία «RAFAILA» ιδιοκτησίας του Ζωντανού Δημητρίου του Νικολάου.

Ο Ζωντανός Δημήτριος του Νικολάου ιδιοκτήτης του καταστήματος (ΚΑΦΕΤΕΡΙΑ – ΠΙΤΣΑΡΙΑ) με την επωνυμία «RAFAILA» που βρίσκεται στον Θεολόγο Θάσου Ν.Καβάλας εμπροθέσμως στις **12-8-2019** υπέβαλε στην υπηρεσία μας ειδική διοικητική προσφυγή κατά της αριθ. 8535/22-7-2019 απόφασης του Αντιδημάρχου Θάσου και **εκ παραδρομής** δεν πήρε αυθημερόν αριθμό πρωτοκόλλου, αλλά στις 16-8-2019 με αριθμό 15512/16-8-2019.

Επειδή η απόφαση του Γενικού Γραμματέα Αποκεντρωμένης Διοίκησης (νυν Συντονιστή) του άρθρου 227 (Ειδική διοικητική προσφυγή-Αιτήσεις θεραπείας) του Ν.3852/2010, όπως αντικαταστάθηκε από το άρθ. 118 του Ν.4555/2018 (ΦΕΚ 133/Α'/19-7-2018), εκδίδεται εντός της προθεσμίας δύο (2) μηνών από τη λήψη της πράξης και των στοιχείων που προβλέπονται από το νόμο για την έκδοσή της και είναι κρίσιμα για τη διάγνωση της υπόθεσης, τα οποία ζητήθηκαν εμπροθέσμως από την υπηρεσία μας (παρ. 3.2 της αριθ. 7666/εγκ.11/7-2-2007 εγκυκλίου του Υπ. Εσωτ. Δ/σας Δ/σης & Απ/σης).

Επειδή σύμφωνα με την παρ. 3.1 της αριθ. 7666/εγκ.11/7-2-2007 εγκυκλίου του Υπ. Εσωτ. Δ/σας Δ/σης & Απ/σης «Προϋποθέσεις του παραδεκτού της προσφυγής» είναι: (i) το έννομο συμφέρον του προσφεύγοντος, (ii) η προθεσμία και (iii) η φύση της προσβαλλόμενης πράξης.

Επειδή σε περίπτωση υποβολής προσφυγής ο έλεγχος του Γενικού Γραμματέα (νυν Συντονιστή) της οικείας Αποκεντρωμένης Διοίκησης αφορά καταρχήν το παραδεκτό αυτής και στη συνέχεια το βάσιμο. Εφόσον κριθεί ότι η προσφυγή είναι παραδεκτή, τότε ελέγχεται το βάσιμο αυτής, διαφορετικά απορρίπτεται ως απαράδεκτη (παρ. 3.2 της αριθ. 7666/εγκ.11/7-2-2007 εγκυκλίου του Υπ. Εσωτ. Δ/σας Δ/σης & Απ/σης).

Επειδή κατά πάγια νομολογία του ΣτΕ 1002/2007 & της παρ. 3.1 της αριθ. 7666/εγκ.11/7-2-2007 εγκυκλίου του Υπ. Εσωτ. Δ/σας Δ/σης & Απ/σης, το έννομο συμφέρον πρέπει να είναι άμεσο, προσωπικό και ενεστώς, να υπάρχει δε στο πρόσωπο του προσφεύγοντα κατά την έκδοση της προσβαλλόμενης διοικητικής πράξης, κατά την άσκηση του ενδίκου μέσου και κατά τη συζήτηση της υπόθεσης.

Για την ύπαρξη του έννομου συμφέροντος, κατά τα ανωτέρω, δεν αρκεί το γενικό ενδιαφέρον κάθε πολίτη, αλλά απαιτείται ιδιαίτερο και άμεσο έννομο συμφέρον η ύπαρξη του οποίου κρίνεται, όταν η πράξη ή η απόφαση δεν απευθύνεται ευθέως προς τον προσφεύγοντα, μόνον εφόσον δημιουργεί γι' αυτόν συγκεκριμένες έννομες συνέπειες από το σύνδεσμο που υπάρχει μεταξύ των εννόμων αποτελεσμάτων, τα οποία επέρχονται από την προσβαλλόμενη διοικητική πράξη και το περιεχόμενο μιας συγκεκριμένης νομικής κατάστασης ή ιδιότητας στην οποία βρίσκεται ή την οποία έχει και επικαλείται ο αιτών-προσφεύγων (ΣτΕ 2717/2007, Ολ. ΣτΕ 971/1998, Ολ. ΣτΕ 2856/1985, Ολ. ΣτΕ 2855/1985).

Κατά τα ανωτέρω αναφερόμενα και προκειμένου το έννομο συμφέρον να είναι προσωπικό, μεταξύ της προσβαλλόμενης πράξης και του προσφεύγοντος πρέπει να υπάρχει ειδική σχέση, η οποία τίγεται κατά τρόπο βλαπτικό είτε από την προσβαλλόμενη πράξη είτε από την παράλειψη από οφειλόμενη νόμιμη ενέργεια, δηλαδή τούτο να συνδέεται άμεσα με την βλάβη που υφίσταται ο αιτών (ΣτΕ 2998/1998, 2305/1995).

Περαιτέρω, το έννομο συμφέρον πρέπει να είναι άμεσο, δηλαδή τη βλάβη από την προσβαλλόμενη πράξη να υφίσταται προσωπικώς ο ίδιος ο αιτών-προσφεύγων και όχι άλλο πρόσωπο με το οποίο ο αιτών συνδέεται ή συνδεόταν με ορισμένη σχέση (ΣτΕ 605/2008). Τέλος, πρέπει να είναι ενεστώσ, δηλαδή η βλάβη να υφίσταται τόσο κατά το χρόνο της έκδοσης της πράξης ή της συντέλεσης της παράλειψης, όσο και κατά το χρόνο συζήτησης της αίτησης ακύρωσης (ΣτΕ 4045/1996).

Συμφέρον μέλλον ή ενδεχόμενο και αόριστο ή απλώς προσδοκώμενο ή παρελθόν καθιστά την προσφυγή απαράδεκτη (παρ. 3.1 εδάφ. ι' της αριθ. 7666/εγκ.11/7-2-2007 εγκυκλίου του Υπ. Εσωτ. Δ/σias Δ/σης & Απ/σης & ΣτΕ 2449/1980) και επειδή κατά τα ανωτέρω διαλαμβανόμενα, ο προσφεύγων έχει έννομο συμφέρον ως προς την ακύρωση της προσβαλλόμενης πράξης.

Επειδή ο χαρακτήρας του έννομου συμφέροντος ως προσωπικού αποκλείει την φύση της προσφυγής ως λαϊκής αγωγής (actio popularis), η οποία παρέχεται σε οποιονδήποτε ενδιαφέρεται για τον Δικαστικό Έλεγχο της Διοίκησης και την τήρηση της νομιμότητας (ΣτΕ 3608/1980, 602, 3104/87) (σελ. 480, εγχειρίδιο Διοικ. Δικαίου Ε. Σπηλιωτόπουλου).

Επειδή σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθ. 227 παρ. 1α του Ν.3852/2010 (ΦΕΚ 87/Α), όπως αντικαταστάθηκε από το άρθ. 118 του Ν.4555/2018 (ΦΕΚ 133/Α'/19-7-2018), «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» και επειδή η αριθ. 8535/22-7-2019 απόφαση επιβολής διοικητικού προστίμου του Αντιδημάρχου του Δήμου Θάσου Ν.Καβάλας επιδόθηκε στον προσφεύγοντα στις 26-7-2019 σύμφωνα με το αποδεικτικό επίδοσης της εταιρείας «ΓΕΝΙΚΗ ΤΑΧΥΔΡΟΜΙΚΗ» ενώ η εν λόγω προσφυγή περιήλθε προς εξέταση στην υπηρεσία μας σύμφωνα με το προσκομισθέν αποδεικτικό αποστολής της εταιρείας «ACS» στις **12-8-2019** και **εκ παραδρομής** δεν πήρε αυθημερόν αριθμό πρωτοκόλλου, αλλά στις 16-8-2019 με αριθμό 15512/16-8-2019 και συνεπώς η ανωτέρω προσφυγή θα πρέπει να θεωρηθεί ως κατατεθείσα εμπροθέσμως και να επανεξετασθεί σύμφωνα με τις διατάξεις των άρθ. 21 και 24 του Ν.2690/1999 (ΦΕΚ 45/Α/99) «Κύρωση του Κώδικα Διοικητικής Διαδικασίας και άλλες διατάξεις».

Επειδή η ανωτέρω προσβαλλόμενη πράξη έχει εκτελεστό χαρακτήρα, η εξεταζόμενη προσφυγή έχει κατατεθεί παραδεκτώς, συνεπώς γίνεται τυπικώς δεκτή και εξετάζεται περαιτέρω.

Επειδή σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 80 του Ν. 3463/2006 ορίζεται ότι:

1. Καταστήματα υγειονομικού ενδιαφέροντος είναι εκείνα, στα οποία γίνεται παρασκευή ή/και διάθεση σε πελάτες (καθισμένους, όρθιους, περαστικούς) ή διανομή φαγητών ή γλυκισμάτων ή οποιουδήποτε άλλου παρασκευάσματος τροφίμων ή ποτών ή αποθήκευση ή συντήρηση ή εμπορία κάθε είδους τροφίμων ή ποτών, καθώς και τα καταστήματα προσφοράς υπηρεσιών, εξαιτίας των οποίων μπορεί να προκληθεί βλάβη στη δημόσια υγεία, όπως αναλυτικά αναφέρονται στις ισχύουσες υγειονομικές διατάξεις.

2. Για την ίδρυση και λειτουργία των ανωτέρω καταστημάτων απαιτείται άδεια, η οποία χορηγείται από τον δήμαρχο ή τον πρόεδρο της Κοινότητας. Πριν από τη χορήγηση της άδειας ίδρυσης και λειτουργίας χορηγείται προέγκριση ίδρυσης, η οποία εκδίδεται ύστερα από απόφαση της δημορχιακής επιτροπής ή του κοινοτικού συμβουλίου, μετά από προέλεγχο του σχετικού αιτήματος του ενδιαφερομένου.

Επειδή σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 1 του Ν.4442/16 ορίζεται ότι:

«1.Με τις διατάξεις του παρόντος νόμου θεσπίζεται το γενικό πλαίσιο για τη ρύθμιση της άσκησης οικονομικών δραστηριοτήτων, το οποίο περιλαμβάνει τις προϋποθέσεις που απαιτούνται για τη λειτουργία της οικονομικής δραστηριότητας σε ορισμένο χώρο και τη σταδιακή ενοποίηση των αναγκαίων όρων και διαδικασιών για την έναρξη της λειτουργίας τους.

Επειδή σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 2 του Ν.4442/16 ορίζεται ότι:

Για την εφαρμογή του παρόντος νόμου ισχύουν οι ακόλουθοι ορισμοί:

α)Γνωστοποίηση: Ως γνωστοποίηση ορίζεται η υποχρεωτική διαδικασία με την οποία ο ενδιαφερόμενος ενημερώνει εκ των προτέρων την αρμόδια αρχή για την έναρξη λειτουργίας της οικονομικής δραστηριότητας, την οποία προτίθεται να ασκήσει σε ορισμένο χώρο ή εγκατάσταση, χωρίς να απαιτείται εκ των προτέρων έλεγχος.

Επειδή σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 6 του Ν 4442/16 ορίζεται ότι:

1.Η γνωστοποίηση πραγματοποιείται από το φυσικό πρόσωπο ή το νόμιμο εκπρόσωπο του νομικού προσώπου (συνεστημένου ή υπό σύσταση) που πρόκειται να ασκήσει την οικονομική δραστηριότητα και λαμβάνει χώρα ηλεκτρονικά μέσω του ΟΠΣ-ΑΔΕ του άρθρου 14. Μέχρι την έναρξη λειτουργίας του ΟΠΣ-ΑΔΕ, η γνωστοποίηση κατατίθεται στην αρμόδια κατά περίπτωση δημόσια αρχή, όπως αυτή ορίζεται στις επιμέρους ανά κλάδο δραστηριοτήτων διατάξεις. Εναλλακτικά, η γνωστοποίηση μπορεί να πραγματοποιείται μέσω ταχυδρομικής ή ηλεκτρονικής αλληλογραφίας. Στην περίπτωση αυτή, ως ημερομηνία της γνωστοποίησης θεωρείται η ημερομηνία παραλαβής της επιστολής (ταχυδρομικής ή ηλεκτρονικής) από την αρμόδια δημόσια αρχή.

2.

3.

4.Αν πρόκειται να μεταβληθούν για οποιονδήποτε λόγο τα στοιχεία της δραστηριότητας τα οποία έχουν γνωστοποιηθεί, ο φορέας της οικονομικής δραστηριότητας υποχρεούται σε προηγούμενη γνωστοποίηση της επιδιωκόμενης μεταβολής.

Επειδή σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 14 του Ν.4442/16 ορίζεται ότι:

1.Η υποστήριξη του τιθέμενου με τον παρόντα νόμο θεσμικού πλαισίου για την άσκηση οικονομικής δραστηριότητας, λαμβάνει χώρα μέσω του «Ολοκληρωμένου Πληροφοριακού Συστήματος Άσκησης Δραστηριοτήτων και Ελέγχων» (ΟΠΣ-ΑΔΕ).

Το Ολοκληρωμένο Πληροφοριακό Σύστημα Άσκησης Δραστηριοτήτων και Ελέγχων αποτελεί το κεντρικό σύστημα για την υποστήριξη των διαδικασιών υπαγωγής στο καθεστώς του παρόντος νόμου και ελέγχου των οικονομικών δραστηριοτήτων. Η συνολική διαχείριση και εποπτεία του ΟΠΣ-ΑΔΕ ανατίθεται στη Γενική Γραμματεία Βιομηχανίας του Υπουργείου Οικονομίας και Ανάπτυξης.

Επειδή σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 15 του Ν 4442/16 ορίζεται ότι:

1.Σε περίπτωση άσκησης οικονομικής δραστηριότητας με γνωστοποίηση, σύμφωνα με το άρθρο 5, η παράλειψη γνωστοποίησης πριν από την έναρξη λειτουργίας της οικονομικής δραστηριότητας, η παράλειψη γνωστοποίησης των στοιχείων που πρόκειται να μεταβληθούν ή μεταβλήθηκαν ή η παροχή αναληθών στοιχείων κατά τη γνωστοποίηση ή τη μεταβολή επισύρει διοικητικό πρόστιμο από εκατό (100) έως είκοσι χιλιάδες (20.000) ευρώ. Για την επιμέτρηση του προστίμου λαμβάνονται υπόψη τα παρακάτω κριτήρια:

α)αν η παράλειψη αφορά την αρχική γνωστοποίηση ή τη γνωστοποίηση στοιχείων που έχουν μεταβληθεί,

β)σε περίπτωση παράλειψης γνωστοποίησης στοιχείων που μεταβλήθηκαν ή σε περίπτωση γνωστοποίησης αναληθών στοιχείων, αν η παράβαση αφορά ένα ή περισσότερα στοιχεία και ο βαθμός σπουδαιότητας αυτών,

γ)το μέγεθος της οικονομικής δραστηριότητας,

δ)η διάρκεια της παράβασης και η τυχόν επανάληψή της,

ε)αν η παράβαση περί γνωστοποίησης αποτελεί τυπική παράβαση ή συνοδεύεται και από παράβαση των διατάξεων της κείμενης νομοθεσίας περί λειτουργίας της οικονομικής δραστηριότητας,

στ)αν από την άσκηση της δραστηριότητας τέθηκε σε διακινδύνευση ή προκλήθηκε βλάβη στο δημόσιο συμφέρον,

ζ)η άμεση συνεργασία ή ανταπόκριση του οικονομικού φορέα να συμμορφωθεί.

Τα ελεγκτικά όργανα, αν κρίνουν ότι η παράβαση με βάση τα ανωτέρω κριτήρια είναι ήσσονος σημασίας, μπορούν αντί της επιβολής του προστίμου να προβούν σε σύσταση.

Ο συντελεστής βαρύτητας των ανωτέρω κριτηρίων, η επιμέτρηση τους, το εύρος των κυρώσεων εντός των ορίων της παραγράφου 1, τα όργανα και η διαδικασία επιβολής τους, καθώς και κάθε άλλο σχετικό ζήτημα καθορίζονται με την κοινή υπουργική απόφαση που εκδίδεται δυνάμει του άρθρου 5 παρ. 3.

Επειδή κατ'εξουσιοδότηση του άρθρου αυτού εκδόθηκε η με αριθ. οικ.16228/18-05-2017 απόφαση των Υπουργών Εσωτερικών - Οικονομίας και Ανάπτυξης - Υγείας - Πολιτισμού και Αθλητισμού- Περιβάλλοντος και Ενέργειας στο άρθρο 14 της οποίας ορίστηκε ότι:

«1.Σε περίπτωση παράβασης των διατάξεων της παρούσας επιβάλλονται οι κυρώσεις της παραγράφου 1 του αρθ. 15 του Ν.4442/16 ως εξής: ΤΙΜΗ ΥΠΟΛΟΓΙΣΜΟΥ = (τιμή βάσης * συντελεστή επιπέδου παράβασης * συντελεστή μεγέθους).

ΠΡΟΣΤΙΜΟ=ΤΙΜΗ ΥΠΟΛΟΓΙΣΜΟΥ+ΠΡΟΣΑΥΞΗΣΗ 1 ή 2 + ΠΡΟΣΑΥΞΗΣΗ 3-ΜΕΙΩΣΗ 1

2.Ως τιμή βάσης ορίζονται τα εκατό (100) ευρώ.

3.Επί της τιμής βάσης υπολογίζονται συντελεστές από το 1 έως το 6 ανάλογα με το επίπεδο παράβασης γνωστοποίησης (ΣΥΝΤΕΛΕΣΤΗΣ ΕΠΙΠΕΔΟΥ ΠΑΡΑΒΑΣΗΣ).

Συγκεκριμένα:

3.3 Αν πρόκειται για παντελή έλλειψη πρώτης γνωστοποίησης : 6

4.Επί της τιμής βάσης υπολογίζονται συντελεστές από το 1 έως το 8 αναλόγως του μεγέθους του καταστήματος. Για το μέγεθος του καταστήματος ορίζονται οι παρακάτω κατηγορίες (ΣΥΝΤΕΛΕΣΤΗΣ ΜΕΓΕΘΟΥΣ):

4.1 Για καταστήματα μαζικής εστίασης:

α)Κατηγορία 4 από 61 έως 80 άτομα εξυπηρετούμενα άτομα

Επειδή σύμφωνα με την αριθ. 1020/4405/3-α'/12-11-1993 άδεια ίδρυσης & λειτουργίας του ανωτέρω καταστήματος επιτρέπονται 40 καθίσματα στον χώρο της αίθουσας & 25 καθίσματα στον υπαίθριο χώρο, σύνολο 65 καθίσματα.

5.Το γινόμενο των τιμών όπως εξειδικεύονται στις παραγράφους 2, 3 και 4 ορίζεται ως ΤΙΜΗ ΥΠΟΛΟΓΙΣΜΟΥ ($100 * 6 * 4 = 2.400€$) και δύναται να προσαυξάνεται ή να μειούται ως εξής:

γ)Εάν ο φορέας συνεργάζεται άμεσα και ανταποκρίνεται στη συμμόρφωση, η τιμή υπολογισμού μειούται κατά 20%

Επειδή ο κ.Ζωντανός Δημήτριος του Νικολάου ιδιοκτήτης του καταστήματος (ΚΑΦΕΤΕΡΙΑ – ΠΙΤΣΑΡΙΑ) με την επωνυμία «RAFAILA» που βρίσκεται στον Θεολόγο Θάσου Ν.Καβάλας συμμορφώθηκε εντός δέκα (10) εργασίμων ημερών σύμφωνα με την παρ. 5γ' του άρθ. 14 της αριθ. οικ.16228/17-5-2017 ΚΥΑ (ΦΕΚ 1723/Β'/2017) το πρόστιμο μειώνεται κατά 20% ως εξής:

$2.400,00€ - 480,00€ (20\%) = 1.920,00€.$

Επειδή σύμφωνα με την παρ. 5α' του άρθ. 14 της αριθ. οικ.16228/17-5-2017 ΚΥΑ (ΦΕΚ 1723/Β'/2017)

«α)Εάν διαπιστώνεται η ίδια παράβαση εντός δύο ετών από τη διαπίστωση της πρώτης παράβασης, η τιμή υπολογισμού προσαυξάνεται κατά 50% για κάθε νέα διαπίστωση παράβασης με χρονικό σημείο αφετηρίας της διετίας την ημέρα διαπίστωσης της αμέσως προηγούμενης ίδιας παράβασης (ΠΡΟΣΑΥΞΗΣΗ 2).» και επειδή με την αριθ. 16921/22-11-2017 απόφαση επιβολής διοικητικού προστίμου του Αντιδημάρχου Θάσου στον Ζωντανό Δημήτριο του Νικολάου κατόπιν του αριθ. πρωτ. 1020/3153/2/26-9-2017 εγγράφου του Αστυνομικού Σταθμού Λιμεναρίων προκύπτει ότι η 2^η ίδια παράβαση έγινε εντός των δύο (2) ετών από την 1^η όμοια, το πρόστιμο αυξάνεται ως εξής:

$1.920,00€ + 960,00€ (50\%) = 2.880,00€.$

Επειδή εκ των προαναφερομένων συνάγεται ότι η προσβαλλόμενη πράξη λήφθηκε κατ'εφαρμογή της κείμενης νομοθεσίας που διέπει τη λειτουργία των καταστημάτων υγειονομικού ενδιαφέροντος.

ΑΠΟΦΑΣΙΖΟΥΜΕ

α) Ανακαλούμε την αριθ. 16329/9-10-2019 (ΑΔΑ: 6ΧΨΧΟΡ1Υ-338) απόφασή μας που αφορά την εξέταση προσφυγής του Ζωντανού Δημητρίου του Νικολάου, κατοίκου Θεολόγου Θάσου, κατά της αριθ. 8535/22-7-2019 απόφασης επιβολής προστίμου του Αντιδημάρχου Δήμου Θάσου Ν.Καβάλας & β) Απορρίπτουμε την από 9-8-2019, (αριθ. πρωτ. 15512/16-8-2019), προσφυγή του Ζωντανού Δημητρίου του Νικολάου - κατά της αριθ. 8535/22-7-2019 απόφασης επιβολής προστίμου του Αντιδημάρχου Δήμου Θάσου Ν.Καβάλας, για τους λόγους που αναφέρονται παραπάνω.

Κατά της απόφασης αυτής μπορείτε να προσφύγετε εντός ενός (1) μηνός από την κοινοποίηση αυτής, στην Ειδική Επιτροπή του άρθ.152 του Ν.3463/06 της Αποκεντρωμένης Διοίκησης Μακεδ. Θράκης-Τμήμα Δ/κό-Οικ/κό, που εδρεύει στην Κομοτηνή, (Παρασίου 4, ΤΚ 69100).

Κοιν/ση:

1. Δήμο Θάσου
2. Ζωντανός Δημήτριος του Νικολάου
ΚΑΦΕΤΕΡΙΑ – ΠΙΤΣΑΡΙΑ «ΡΑΦΑΙΛΑ»
Θεολόγος Θάσου
64004-Θάσος
(με αποδεικτικό επίδοσης)

Ο ΣΥΝΤΟΝΙΣΤΗΣ
ΑΠΟΚΕΝΤΡΩΜΕΝΗΣ ΔΙΟΙΚΗΣΗΣ
ΜΑΚΕΔΟΝΙΑΣ ΘΡΑΚΗΣ

Δρ. ΙΩΑΝΝΗΣ Κ. ΣΑΒΒΑΣ