

3 Οκτωβρίου 2018
Αριθ. Πρωτ.: 248964/43369/2018

Ειδικές επιστήμονες : Ευγενία Παπαδοπούλου
Κική Ανδρικήκη

ΔΗΜΟΣ ΒΟΛΟΥ

1. ΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΥΠΗΡΕΣΙΑΣ ΔΟΜΗΣΗΣ
Μικρασιατών 81 38333 Βόλος

2. ΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΩΝ ΥΠΗΡΕΣΙΩΝ
Πλατεία Ρήγα Φεραίου 38001 Βόλος

3. ΓΡΑΦΕΙΟ ΔΗΜΑΡΧΟΥ
Πλατεία Ρήγα Φεραίου 38001 Βόλος, Μαγνησία

Θέμα: Αναφορά κ. * κατά του Δήμου Βόλου για παράνομη προσβολή των εννόμων συμφερόντων του.**

Αξιότιμοι/ες κύριοι/ες,

Ο Συνήγορος του Πολίτη, στο πλαίσιο των αρμοδιοτήτων του κατά το άρθρο 103 § 9 του Συντάγματος και το ν. 3094/2003 εξετάζει αναφορά του κ. *** σχετικά με την υπηρεσία σας.

Ειδικότερα, σύμφωνα με το περιεχόμενο της αναφοράς και τα επισυναφθέντα έγγραφα προκύπτει ότι ο Δήμος Βόλου, δυνάμει της υπ' αριθ. πρωτ. 19930/AK685/5-3-2012 απόφασης του Αντιδημάρχου Εμπορίου, Αγροτικής Ανάπτυξης και Δ.Ε. Βόλου και Αγχιάλου χορήγησε άδεια εκμετάλλευσης περιπτέρου στον κ. ***, λόγω αναπηρίας σε ειρηνική περίοδο, στη θέση σχολάζοντος περιπτέρου της Μ.Πρίντζη, επί των οδών *** στο Βόλο, υπό τους όρους και τις προϋποθέσεις της τότε ισχύουσας νομοθεσίας.

Στη συνέχεια, όμως, ο κ. *** κλήθηκε από το Δήμο Βόλου, με τις υπ' αριθ. 2795/15-6-2012 και 832/1-2-2013 ειδοποιήσεις, να καταβάλει πρόστιμα ανέγερσης και διατήρησης αυθαίρετου, συνολικού ποσού (412,38+416,66=) 829,04 € και με τον τρόπο αυτό, τον ενημέρωσε ότι το μίσθιο περίπτερο είχε χαρακτηριστεί αυθαίρετο, σύμφωνα με την από 17-3-2009 Έκθεση Αυτοψίας του Τμήματος Πολεοδομίας Δήμου Βόλου, επειδή είχε εμβαδόν μεγαλύτερο του νομίμου, κατά 0,30 τ.μ. Παρότι δε, ο κ. *** άσκησε αμέσως, κατά της ανωτέρω υπ' αριθ. πρωτ. 2795/15-6-2012 Βεβαίωσης, την υπ' αριθ. 76596/ΓΠ16971/9-7-2012 Ένστασή του στη Διεύθυνση Πολεοδομίας Δήμου Βόλου, η υπόθεσή του δεν επανεξετάσθηκε και καμία απάντηση δεν έλαβε στις ενστάσεις του. Αντίθετα, ο Δήμος Βόλου εξέδωσε και νέα πρόστιμα διατήρησης αυθαίρετου, τα οποία απέστειλε για είσπραξη στη Δ.Ο.Υ. Νέας Ιωνίας και μέρος αυτών κατεβλήθησαν από τον κ. ***. Παρά δε, τις μάταιες



επισημάνσεις του ενδιαφερομένου ότι διέθετε Άδεια Εκμετάλλευσης Περιπτέρου που του είχε παραχωρήσει ο ίδιος Δήμος, αναγκάστηκε, σε μία ύστατη προσπάθεια απαλλαγής από τα πολεοδομικά πρόστιμα, να ζητήσει την ανάκληση της άδειας περιπτέρου από το Δήμο Βόλου, με την κατάθεση της υπ' αριθ. 117455/20-12-2017 αίτησής του. Στο μεταξύ, ο Δήμος Βόλου από το 2015, είχε αφαιρέσει τη χρήση του περιπτέρου από τον κ. *** και στη συνέχεια, το απέσυρε από τις οδούς ***, επειδή θα κατασκεύαζε κυκλικό κόμβο στο σημείο.

Η σιωπηρή απόρριψη όλων των ενστάσεων οδήγησε τον κ. *** να καταβάλει στις 30-11-2016 πρόστιμο ύψους 909 ευρώ στην αρμόδια Δ.Ο.Υ ενώ και πάλι καλείται, με την υπ' αριθ. πρωτ.66179/6-8-2018 ατομική ειδοποίηση να καταβάλλει νέα χρηματικά ποσά ύψους 664,59 ευρώ, που αφορούν πρόστιμα ανέγερσης και διατήρησης από 31-5-2013 έως και 31-12-2013, πλέον προσαυξήσεων.

Επειδή ο κ. *** έχει υποστεί σημαντική υλική και ηθική βλάβη των εννόμων συμφερόντων του και με την πεποίθηση ότι οι αρμόδιες υπηρεσίες του Δήμου Βόλου έχουν παραβιάσει κατ' ουσίαν τις οικείες διατάξεις νόμου, ζήτησε τη διαμεσολάβηση της Αρχής, για την προστασία των δικαιωμάτων του.

Ο Συνήγορος του Πολίτη μετά από την προσεκτική εξέταση της αναφοράς, επιθυμεί να θέσει υπόψη των υπηρεσιών σας τα ακόλουθα :

Από τις διατάξεις των άρθρων 13 έως 22 του ν.δ. 1044/1971, όπως τροποποιήθηκαν με το ν. 1043/1980 και το άρθρο 10 του ν. 1416/1984, σε συνδυασμό προς την υπ' αριθ. 5671/1487/9.8.1984 κοινή απόφαση των Υπουργών Εθνικής Άμυνας, Εθνικής Οικονομίας, Οικονομικών και Δικαιοσύνης, η οποία κυρώθηκε με το άρθρο 38 του ν. 1563/1985 και τροποποιήθηκε με το άρθρο 25 του ν. 1848/1989, συνάγονται τα ακόλουθα: Σε αναπήρους και θύματα πολέμου, καθώς και σε αναπήρους ειρηνικής περιόδου του ν. 1370/ 1944, που έχουν αναπηρία πάνω από 80%, μπορεί να παραχωρηθεί, με άδεια του αρμόδιου Νομάρχη, δικαίωμα εκμεταλλεύσεως περιπτέρων, που είναι τοποθετημένα επάνω στα πεζοδρόμια των δημόσιων, δημοτικών και κοινοτικών δρόμων και πλατειών των πόλεων, κωμοπόλεων και χωριών ή βρίσκονται μέσα σε δημόσιους, δημοτικούς ή κοινοτικούς κήπους και άλση. Το ανωτέρω δικαίωμα εκμεταλλεύσεως περιπτέρου, που περιλαμβάνει το δικαίωμα κατοχής του χώρου εγκαταστάσεως του περιπτέρου, μόνο κατά το χρόνο ισχύος της σχετικής άδειας (άρθρο 15 § 1 ν.δ. 1044/1971), είναι αμεταβίβαστο με πράξεις εν ζωή (άρθρα 15 § 3 και 16 § 4 του ως άνω ν.δ.), πρέπει δε να ασκείται από το δικαιούχο αυτοπροσώπως ή δια των οικείων του (άρθρο 21 § 1 του ίδιου ν.δ.). Με απόφαση δε, του δημοτικού συμβουλίου καθορίζονται οι θέσεις των περιπτέρων και αποτυπώνονται σε σχετικά τοπογραφικά διαγράμματα στα οποία απεικονίζονται ευκρινώς το κουβούκλιο του περιπτέρου, ο περιβάλλον χώρος και ο ευρύτερος κοινόχρηστος περιβάλλον χώρος (Ν.4093/12-11-2012 Κεφ. ΣΤ.2. Ρυθμίσεις για την παραχώρηση δικαιώματος χρήσης των κοινοχρήστων χώρων κλ.π των ΟΤΑ).



Περαιτέρω, σύμφωνα με το άρθρο 3 του ν. 1080/1980, όπως έχει τροποποιηθεί με το άρθρο 6 ν. 1900/90 και το άρθρο 26 παρ. 5 ν.1828/1989 «είναι δυνατή η παραχώρηση χρήσης κοινοχρήστων χώρων. Σε περίπτωση αυθαίρετης χρήσης κοινόχρηστων χώρων, των οποίων έχει επιτραπεί η παραχώρηση της χρήσης, καταλογίζεται σε βάρος του υπόχρεου με απόφαση του δημάρχου ή προέδρου της κοινότητας, εκτός από το αναλογούν τέλος 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. Η διατύπωση 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 κάθε είδους αντικειμένων, με τη συνδρομή της δημοτικής αστυνομίας ή της οικείας αστυνομικής αρχής και επιβάλλουν ειδικό πρόστιμο για τα έξοδα μεταφοράς 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».

Κατόπιν τούτων τίθεται ευκρινώς, ζήτημα νομιμότητας των αποφάσεων επιβολής πολεοδομικών προστίμων, καθώς η χορηγηθείσα άδεια εκμετάλλευσης περιπτέρου περιλαμβάνει το δικαίωμα κατοχής του κοινόχρηστου, δημοτικού χώρου εγκαταστάσεως του περιπτέρου, η οποία, όπως ήδη αναφέρθηκε, χορηγήθηκε στο πλαίσιο του ν.δ. 1044/1971.

Ακολούθως, η επιβολή των προστίμων με παράθεση αιτιολογίας ερειδόμενης στις διατάξεις του ν. 3212/2003 «Άδεια δόμησης, πολεοδομικές και άλλες διατάξεις θεμάτων αρμοδιότητας Υπουργείου Περιβάλλοντος, Χωροταξίας και Δημοσίων Έργων» δεν είναι σύννομη, διότι όπως συνάγεται από τα ανωτέρω, η τοποθέτηση περιπτέρου σε κοινόχρηστο χώρο επιτρέπεται, υπό την προϋπόθεση έκδοσης σχετικής διοικητικής άδειας και δεν ελέγχεται βάσει των διατάξεων για την αυθαίρετη δόμηση δυνάμει του ν. 3212/2003.

Ακόμη, από την εξέταση της ανωτέρω υπόθεσης προκύπτει, ότι ο Δήμος Βόλου κατά το χρόνο χορήγησης άδειας περιπτέρου στον κ ***, δηλ. στις 5/3/2012, γνώριζε ότι το περίπτερο είχε μεγαλύτερο κατά 0,30 τ.μ. εμβαδόν του προβλεπομένου, αφού είχε ήδη προηγηθεί η σύνταξη της από 17-3-2009 έκθεσης αυτοψίας και το απέκρυψε, με αποτέλεσμα ο ενδιαφερόμενος να επωμιστεί οικονομικές επιβαρύνσεις χωρίς δική του υπαιτιότητα, διότι εάν γνώριζε το ελάττωμα του μισθίου θα είχε τη δυνατότητα να μην προχωρήσει στη μίσθωσή του.



Τέλος, συνάγεται ότι ο Δήμος Βόλου συστηματικά απείχε από την εξέταση των παραπόνων του κ. *** ο οποίος προσπάθησε να αναφερθεί στις αρχές και κατέθεσε την υπ' αριθ. πρωτ.76596/Γ.Π.16971/9-7-2012 ένστασή του προς την Πολεοδομία, κατά της σχετικής πράξης επιβολής προστίμου, την υπ' αριθ. πρωτ.92061/26-7-2013 αίτηση-αναφορά καθώς και την υπ' αριθ. πρωτ.117455/20-12-2017 αίτηση- αναφορά-διαμαρτυρία προς τον κ.Δήμαρχο Βόλου, με κοινοποίηση προς την Πολεοδομία, για τις οποίες ουδέποτε έλαβε έγγραφη ή προφορική απάντηση. Αντί αιτιολογημένης απαντήσεως δε, έλαβε το υπ' αριθ. πρωτ.Π'832/1-2-2013 έγγραφο της Πολεοδομίας Βόλου, με το οποίο ενημερώθηκε ότι είχε διαγραφεί το πρόστιμο ανέγερσης και παρέμενε το πρόστιμο διατήρησης αυθαιρέτου από 5-3-2012 έως και 31-12-2012.

Κατόπιν τούτων και στο πλαίσιο των αρχών της νομιμότητας, της χρηστής διοίκησης και της καλής πίστης, που διέπουν τις έννομες σχέσεις, δημοσίου και ιδιωτικού δικαίου, αντίστοιχα, των οργάνων της Διοίκησης και των διοικουμένων, σας παρακαλούμε να επανεξετάσετε, το συντομότερο δυνατό, τη νομιμότητα των καταλογιστικών πράξεων σε βάρος του κ. **, υπό το πρίσμα των ανωτέρω διατάξεων και να μας ενημερώσετε για τις απόψεις σας και τις ενέργειες στις οποίες προτίθεστε να προβείτε.

Παρακαλούμε τέλος, να διευκρινίσετε το ύψος των ποσών που θεωρήθηκαν ως οφειλόμενα για τα πρόστιμα διατήρησης, του ποσού που έχει ήδη εξοφληθεί από τον ίδιο, καθώς και την αντιστοιχία των ποσών 530 και 540 ευρώ που εμφανίζονται πρόσφατα ως βεβαιωμένα, στις Υπηρεσίες Πληρωμής του Taxisnet .

Για κάθε περαιτέρω πληροφορία ή διευκρίνιση θα είμαστε στη διάθεσή σας.

Ευχαριστούμε εκ των προτέρων για τη συνεργασία σας.

Με εκτίμηση

Ιωάννης Π. Σαγιάς Ευανθία Σαββίδη
Βοηθοί Συνήγοροι του Πολίτη

Κοινοποίηση:

1. ***