

**Α Π Ο Σ Π Α Σ Μ Α**

από το πρακτικό της υπ' αριθ. **11ης/2014** Συνεδρίασης  
της Επιτροπής Ποιότητας Ζωής

Αριθ. Απόφασης **42/2014**

**Π Ε Ρ Ι Λ Η Ψ Η**

**Συζήτηση και λήψη απόφασης σχετικά με  
τη λειτουργία της επιχειρήσεως εστίασεως  
με το διακριτικό τίτλο 'DA NONNA'**

Χαλάνδρι και στο Δημοτικό Κατάστημα, σήμερα την **26<sup>η</sup>** του μήνα **Αυγούστου** του έτους **2014**, ημέρα της εβδομάδας **Τρίτη** και ώρα **12:30**, ήλθε σε Συνεδρίαση η Επιτροπή Ποιότητας Ζωής, κατόπιν της υπ' αριθμ. **20051/21-08-2014** εγγράφου πρόσκλησης του Προέδρου, που δόθηκε σε καθέναν από τους Συμβούλους, σύμφωνα με το άρθρο 75 του Ν.3852/2010.

Διαπιστώθηκε ότι υπάρχει νόμιμη απαρτία δεδομένου ότι με σύνολο **9** μελών βρέθηκαν παρόντα **5**.

**Π Α Ρ Ο Ν Τ Ε Σ**

**ΔΗΜΑΡΧΟΣ - ΠΡΟΕΔΡΟΣ** : ΓΕΩΡΓΙΟΣ Σ. ΚΟΥΡΑΣΗΣ

**ΜΕΛΗ**: ΝΙΩΤΗ ΕΛΕΝΗ, ΑΓΓΕΛΗΣ ΚΩΝΣΤΑΝΤΙΝΟΣ, ΛΙΑΝΟΣ ΔΗΜΗΤΡΙΟΣ, ΤΣΙΚΙΝΗ ANNA – ΜΑΡΙΑ

**Α Π Ο Ν Τ Ε Σ**

ΘΕΟΔΩΡΟΥ ΓΕΩΡΓΙΟΣ, ΠΕΤΡΟΠΟΥΛΟΣ ΣΤΑΜΑΤΙΟΣ, ΑΝΑΣΤΑΣΙΑΔΗΣ ΠΕΤΡΟΣ, ΚΑΛΟΜΟΙΡΗΣ ΓΡΗΓΟΡΙΟΣ

Οι οποίοι δεν προσήλθαν αν και ειδοποιήθηκαν νόμιμα.

Κληθέντες παρίστανται ο κ. Κατσοπρίνης Δημήτριος Γενικός Γραμματέας του Δήμου, ο κ. Μπακόλας Παναγιώτης Προϊστάμενος του Τμήματος αδειών εμπορικών δραστηριοτήτων, ιδιοκτήτες, εκπρόσωποι καταστημάτων, δικηγόροι και περίοικοι.

Ο Δήμαρχος – Πρόεδρος, παρουσία της υπεύθυνης για την τήρηση των πρακτικών – υπαλλήλου του Δήμου κας Ζωγράφου Παναγιώτας, επί του **3<sup>ου</sup>** θέματος της ημερήσιας διάταξης έδωσε το λόγο στους παρισταμένους κα Αθηνά Τζαλιγοπούλου στον σύζυγο της κ. Στεργίου Δημήτριο, καθώς και στον εκπρόσωπο της ΚΥΕ με την επωνυμία «ΠΑΠΑΔΗΜΗΤΡΙΟΥ ΕΥΑΓΓΕΛΙΑ ΙΚΕ» και τον διακριτικό τίτλο «DA NONNA», δικηγόρο κο Πιλάτση Νικόλαο.

Η κα Τζαλιγοπούλου είχε καταθέσει αυθημερόν γραπτό υπόμνημά της με αρ. πρωτ. 20197/26.8.2014. Επίσης η πλευρά του ανωτέρω ΚΥΕ παρέδωσε με την έναρξη της συζητήσεως στην γραμματεία της επιτροπής έγγραφο υπόμνημα. Αντίγραφα αυτών διενεμήθησαν σε όλες τις πλευρές και στα μέλη της επιτροπής.

Επίσης επί του θέματος είχε εκδοθεί γνωμοδότηση του νομικού συμβούλου του Δήμου κου Ανδρέα Τζουμάνη με αρ. πρωτ. 14608/12-06-2014, την οποία είχαν λάβει υπ' όψιν όλες οι πλευρές.

Οι ανωτέρω κ.κ. Τζαλιγοπούλου Αθηνά και ο εκπρόσωπος του άνω ΚΥΕ, ανέπτυξαν αναλυτικά τις απόψεις τους και απάντησαν σε ερωτήσεις της επιτροπής όπως καταγράφονται και στα απομαγνητοφωνημένα πρακτικά.

Οι απόψεις της κας Αθηνάς Τζαλιγοπούλου εστιάζονται στο γεγονός ότι υπάρχει παραβίαση του Π.Δ. της 9.8/06-09-1995 και ότι για τους λόγους που ανέπτυξε προφορικά αλλά και με το γραπτό υπόμνημά της δεν έχει εφαρμογή ο Α.Ν. 261/1968.

Αντιθέτως οι απόψεις της θιγομένης Κ.Υ.Ε. εστιάζονται στις διατάξεις του ανωτέρω Α.Ν. Επακολούθησε διαλογική συζήτηση μετά την οποία η επιτροπή αφού έλαβε υπ' όψιν της όλα τα ανωτέρω κα τις διατάξεις των νόμων, συγκεκριμένα δε Α) το άρθρο 80 του Ν. 3463/06 όπως αναδιατυπώθηκε με το άρθ.22 παρ.2 του Ν.3536/07, Β) τις χρήσεις γης, τους όρους δόμησης και την προστασία του φυσικού και πολιτιστικού περιβάλλοντος, Γ) τις Διατάξεις της υπ' αριθμ. Αιβ/8577/83 Υγειονομικής Διάταξης όπως προσαρμόστηκε και τροποποιήθηκε μέχρι σήμερα καθώς και τις διατάξεις του άρθρου 73 του Ν.3852/2010 «Πρόγραμμα Καλλικράτης», Δ) το ΦΕΚ 2718/08-10-2012, Ε) Το Π.Δ. της 9.8/06-09-1995, ΣΤ) Το άρθρο 26 του Ν. 2831/2000 όπως ισχύει σήμερα (άρθρ. 31 παρ. 4 του Ν. 3325/2005) και Ζ) Τον Α.Ν. 261/1968 και τη σχετική νομολογία των Διοικητικών Δικαστηρίων καθ' όσον αφορά την δυνατότητα ανάκλησης παρανόμων διοικητικών πράξεων δυσμενών για τον πολίτη.

## Α Π Ο Φ Α Σ Ι Ζ Ε Ι

**Ομόφωνα** τη μη ανάκληση της αδειας του Κ.Υ.Ε. με την επωνυμία «ΠΑΠΑΔΗΜΗΤΡΙΟΥ ΕΥΑΓΓΕΛΙΑ ΙΚΕ» και τον διακριτικό τίτλο «DA NONNA», λαμβάνοντας υπ' όψιν τόσο εν μέρει την ανωτέρω γνωμοδότηση, τα υπομνήματα των ενδιαφερομένων πλευρών, όσον και τις διατάξεις των νόμων και της νομολογίας για τους κάτωθι λόγους:

1) Η διοίκηση έχει διακριτική ευχέρεια ως προς την ανάκληση των διοικητικών πράξεων που εκδίδει. Όσον αφορά στις παράνομες διοικητικές πράξεις έχει διακριτική ευχέρεια και όχι υποχρέωση να τις ανακαλέσει εκτός αν πρόκειται για πράξεις με περιεχόμενο που αντίκειται στη δημόσια τάξη ή σε (υπέρτερο) Δημόσιο συμφέρον. Σε οποιαδήποτε περίπτωση όμως ανάκληση θα πρέπει να γίνει εντός εύλογου χρόνου και αυτό για να εδραιώνεται η ασφάλεια δικαίου και να μην παρατείνεται επί μακρό χρόνο η αβεβαιότητα των ενδιαφερομένων, οι οποίοι εύλογα θεωρούν ότι μετά την πάροδο μακρού χρόνου η διοικητική πράξη που τους αφορά δεν πρόκειται να ανακληθεί. Άλλωστε μετά την πάροδο μακρού χρόνου έχουν συνήθως διαμορφωθεί πραγματικές καταστάσεις, η ανατροπή των οποίων θα είναι ιδιαίτερα δυσμενής για τον διοικούμενο. Ο εύλογος χρόνος μέσα στον οποίο θεωρείται οπωσδήποτε νόμιμη και επιτρεπτή η ανάκληση και παράνομης ακόμα διοικητικής πράξης είναι η πενταετία με νομοθετική πρόβλεψη του Α.Ν. 261/1968, ο οποίος ορίζει ότι το ανώτατο όριο του εύλογου χρόνου είναι η πενταετία (Τρ.Δ.Εφ Λαρ. 212/2009, Στε 1569/2001, ΣτΕ 612/2012) σύμφωνα με τα οποία δεν επιτρέπεται ανάκλησή της, έστω και αν είναι παράνομη, μετά την πάροδο εύλογου χρόνου από την έκδοσή της, εάν έχει δημιουργηθεί υπέρ του διοικουμένου πραγματική κατάσταση δεκτική έννομης προστασίας».

Στην προκείμενη περίπτωση, στη ρεματιά Χαλανδρίου - Πεντέλης, η οποία χαρακτηρίστηκε ως προστατευόμενο τοπίο το έτος 1995 με το προαναφερόμενο Προεδρικό Διάταγμα, επιβλήθηκαν περιορισμοί στη δόμηση και λειτουργία Κ.Υ.Ε., αναλόγως της θέσης τους στις καθοριζόμενες ζώνες Α' ή Β' σε μια ευρύτερη περιοχή η οποία χαρακτηρίστηκε ως αμιγούς κατοικίας, υπήρξε δε πρόβλεψη για την ανάκληση και μεταφορά των ΚΥΕ που προϋπήρχαν της εφαρμογής του σε συγκεκριμένο χρονικό διάστημα. Παρότι η περιοχή χαρακτηρίστηκε ως αμιγούς κατοικίας κάτι που αποκλείει την ίδρυση και λειτουργία εντός αυτής καταστημάτων υγειονομικού ενδιαφέροντος, αρκετά καταστήματα που λειτουργούσαν πριν την περίοδο της εφαρμογής του Π.Δ. εξακολουθούν να λειτουργούν. Στις 11/07/1994 είχε δοθεί από το τότε αρμόδιο Α/Τ Χαλανδρίου η υπ' αριθμόν 1020/12487/3-Ε άδεια για λειτουργία ΚΥΕ (σημειώνεται ότι η πολεοδομική άδεια είχε εκδοθεί για κατάσταση μετά μαγειρείου) στην ομόρρυθμη εταιρεία Α.Τσόκαλη - Ι. Τσόκαλης ΟΕ, στο ακίνητο επί της οδού Γρίβα 18 όπου βρίσκεται σήμερα το εστιατόριο DA NONNA, της εταιρείας με την επωνυμία «ΠΑΠΑΔΗΜΗΤΡΙΟΥ ΕΥΑΓΓΕΛΙΑ ΙΚΕ». Στις 26.5.2003 έγινε από το Δήμο αντικατάσταση της αδειας λόγω μεταβίβασης στη εταιρεία «ΑΦΟΙ ΤΣΟΚΑΛΗ Ο.Ε» (άδεια υπ' αρ. 3657/26.5.2003) στη συνέχεια δε εκδόθηκε η υπ' αρ. 22978/9-11-2012 άδεια σε αντικατάστασή της λόγω μεταβίβασης

της προηγούμενης άδειας. Επομένως προκύπτει ότι ούτε το έτος 1995 και στη συνέχεια μέχρι το έτος 1998 (πάροδος 3ετίας) ούτε μεταγενεστέρως δεν ανακλήθηκε η σχετική άδεια, μάλιστα δε το έτος 2003 ισχύοντος του Προεδρικού Διατάγματος, εκδόθηκε διοικητική πράξη τροποποιητική της άδειας αυτού. Η διοικητική αυτή πράξη δεν έχει έως σήμερα ανακληθεί ακόμη και αν είναι παράνομη.

Εξ ετέρου είναι προφανές ότι οποιαδήποτε μετά από τόσο χρόνο ανάκληση της άδειας (αρχική άδεια 1994, αντικατάσταση 2003, νέα αντικατάσταση 2012) θα προκαλέσει ανεπανόρθωτη βλάβη στα συμφέροντα, ιδίως οικονομικά του θιγόμενου πολίτη (μίσθωση ακινήτου, αγορά εξοπλισμού, δαπάνες μεταφοράς, απώλεια φήμης και πελατείας κλπ), ο οποίος λειτούργησε προφανώς καλόπιστα και μέσα στα πλαίσια του νόμου, στηριζόμενος στις αποφάσεις της διοικήσεως τυχόν δε σήμερα ανάκληση της άδειας σαφώς παραβιάζει τις αρχές της αναλογικότητας και την αρχή της εμπιστοσύνης προς τη διοίκηση και μάλιστα με ευθύνη της διοίκησης και άνευ ευθύνης του διοικουμένου.

Η ήπια λειτουργία του εν λόγω Κ.Υ.Ε. και η μη όχληση του περιβάλλοντος, η έλλειψη οιασδήποτε καταγγελίας ή διαμαρτυρίας από τη λειτουργία αυτού υπό οποιαδήποτε διεύθυνση, ως εκ της θέσεώς του δε στη ζώνη Β' και της μορφής του, συνηγορούν στην έλλειψη διαταράξεως του περιβάλλοντος, της αρμονίας του τοπίου και τη μη ύπαρξη υπερτέρου Δημοσίου συμφέροντος, αποτελεί δε γεγονός ότι το εν λόγω Π.Δ. επί μία εικοσαετία περίπου δεν έχει εφαρμοσθεί κατά τις προβλεπόμενες σ' αυτό υποχρεώσεις της Κεντρικής Διοίκησης.

2) Σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 26 του Ν. 2831/2000 όπως αυτός ισχύει σήμερα (αρθρ. 31 παρ. 4 του Ν. 3325/2005) «Νομίμως υφιστάμενες χρήσεις κτιρίων ή εγκαταστάσεων σε περιοχές στις οποίες καθορίζονται ή μεταβάλλονται οι χρήσεις γης διατηρούνται εκτός αν ορίζεται διαφορετικά με την κανονιστική πράξη καθορισμού ή μεταβολής των χρήσεων. Στις περιπτώσεις που ορίζεται διαφορετικά, καθορίζεται υποχρεωτικά και ο χρόνος απομάκρυνσης των μη επιτρεπόμενων χρήσεων, ο οποίος δεν μπορεί να είναι μικρότερος των πέντε ετών, ανάλογα με τη χρήση, τους ενδεχόμενους κινδύνους για το περιβάλλον, τις εκτιμώμενες επιπτώσεις στην επιθυμητή οργάνωση της περιοχής, τα τεχνικά, οικονομικά και κοινωνικά δεδομένα, τη συμβολή τους στην οικονομία της περιοχής και το κόστος και τις δυσκολίες μετεγκατάστασης. Η ως άνω χρονική προθεσμία απομάκρυνσης παρατείνεται μέχρι να εγκριθεί ζώνη υποδοχής της δραστηριότητας στα διοικητικά όρια του οικείου και όμορων Ο.Τ.Α. πρώτου βαθμού».

Κατόπιν όλων των ανωτέρω και δεδομένου ότι δεν έχει ακόμα εγκριθεί ζώνη υποδοχής καταστημάτων υγειονομικού ενδιαφέροντος στο Δήμο Χαλανδρίου ή σε άλλο όμορο Δήμο προκειμένου να γίνει η προβλεπόμενη από το ανωτέρω Π.Δ. και τους προαναφερόμενους νόμους μετεγκατάσταση της καταγγελλόμενης επιχείρησης αλλά και λόγω της παρόδου μεγάλου χρονικού διαστήματος σύμφωνα με τα προαναφερόμενα (Α.Ν. 261/1968 και σχετική νομολογία) δεν είναι δυνατό να γίνει ανάκληση της υφιστάμενης άδειας λειτουργίας.

Αυτή η απόφαση έλαβε αύξοντα αριθμό **42/2014**.

Ανατίθεται στο Δήμαρχο η περαιτέρω ενέργεια.

Γι' αυτό, συντάχθηκε το παρόν πρακτικό και υπογράφεται ως κατωτέρω:

**Χαλάνδρι 29/08/2014**  
**Ο ΠΡΟΕΔΡΟΣ**

**ΓΕΩΡΓΙΟΣ Σ. ΚΟΥΡΑΣΗΣ**

**ΤΑ ΜΕΛΗ**

ΝΙΩΤΗ ΕΛΕΝΗ, ΑΓΓΕΛΗΣ ΚΩΝΣΤΑΝΤΙΝΟΣ,  
ΛΙΑΝΟΣ ΔΗΜΗΤΡΙΟΣ, ΤΣΙΚΙΝΗ ΑΝΝΑ –  
ΜΑΡΙΑ