

ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ
ΝΟΜΟΣ ΛΕΣΒΟΥ
ΔΗΜΟΣ ΜΥΤΙΛΗΝΗΣ
ΔΗΜΟΤΙΚΗ ΕΠΙΤΡΟΠΗ

ΑΝΑΡΤΗΤΕΑ ΣΤΟ ΔΙΑΔΙΚΤΥΟ

Αριθμός απόφασης: 56/2025

ΑΠΟΣΠΑΣΜΑ

Από το Πρακτικό της 4^{ης}/28-01-2025 τακτικής συνεδρίασης
της Δημοτικής Επιτροπής Δήμου Μυτιλήνης

ΘΕΜΑ: Εξέταση ανάκλησης άδειας ίδρυσης & λειτουργίας Καταστήματος Υγειονομικού Ενδιαφέροντος «ΚΑΦΕ - ΕΣΤΙΑΤΟΡΙΟ» ιδιοκτησίας της κας Μπανή Ελένης στη θέση «ΜΑΡΜΑΡΟ» της Δημοτικής Κοινότητας Παπάδου της Δημοτικής Ενότητας Γέρας του Δήμου Μυτιλήνης.

Στη Μυτιλήνη σήμερα **Τρίτη 28 Ιανουαρίου 2025 και ώρα 12:00** συνήλθε σε τακτική συνεδρίαση στο Παλαιό Δημαρχείο Μυτιλήνης Π. Κουντουριώτου 15 στη Μυτιλήνη η Δημοτική Επιτροπή του Δήμου Μυτιλήνης, η οποία συγκροτήθηκε με την υπ' αριθμ. 2/2024 (ΑΔΑ: ΨΛ6Ω46ΜΓΘΓ-ΙΙ7) απόφαση του Δημοτικού Συμβουλίου Μυτιλήνης, μετά από την υπ' αριθμ. **2053/24-01-2025** πρόσκληση του Προέδρου της, που επιδόθηκε νόμιμα στα μέλη της, κατά το άρθρο 75 του Ν. 3852/10, όπως αντικαταστάθηκε από το άρθρο 77 του Ν. 4555/18.

Ο Πρόεδρος διαπίστωσε τη νόμιμη απαρτία, δεδομένου ότι από τα εννιά (9) μέλη της ήταν παρόντα επτά (7), ήτοι:

ΠΑΡΟΝΤΕΣ	ΑΠΟΝΤΕΣ
1.- Καρασάββας Νικόλαος, Πρόεδρος 2.- Φραγκόπουλος Κωνσταντίνος, Αντιπρόεδρος 3.- Αλεξίου Γεώργιος, τακτικό μέλος 4.- Γιακουμής Σωκράτης, τακτικό μέλος 5.- Γιαννάκας Νικόλαος, αναπληρωματικό μέλος της κ. Εριφύλης Χιωτέλλη 6.- Καρέκος Παναγιώτης, τακτικό μέλος 7.- Τσιβγούλης Χρήστος, τακτικό μέλος	1.- Κατσαβέλλης Παναγιώτης, τακτικό μέλος 2.- Κουνέλλης Παναγιώτης, τακτικό μέλος

Τα πρακτικά της συνεδρίασης τήρησε ο δημοτικός υπάλληλος Γεώργιος Καρίνος.

Προσκλήθηκε και δεν παρέστη η δημοτική σύμβουλος κ. Νίκη Τσιριγώτη, η οποία ορίστηκε ως εκπρόσωπος από την παράταξη της μειοψηφίας «Λαϊκή Συσπείρωση» προκειμένου να συμμετέχει στις συνεδριάσεις της Δημοτικής Επιτροπής, χωρίς δικαίωμα ψήφου, κατά την πρώτη θητεία της τρέχουσας δημοτικής περιόδου (έως τις 30.06.2026), σε εφαρμογή της υπ' αριθμ. 3/2024 (ΑΔΑ: 90ΧΤ46ΜΓΘΓ-Φ1Υ) απόφασης του Δημοτικού Συμβουλίου Μυτιλήνης.

Στη συνεδρίαση παραστάθηκαν ο Διοικητής του Τμήματος Τροχαίας Μυτιλήνης κ. Γεώργιος Λιάκος (αποχώρησε από την συνεδρίαση πριν τη συζήτηση του 1^{ου} θέματος της ημερήσιας διάταξης), ο Πρόεδρος της Διαδημοτικής Επιχείρησης Ύδρευσης –

Αποχέτευσης Λέσβου κ. Παναγιώτης Βάλεσης, ο Αντιδήμαρχος της Δημοτικής Ενότητας Γέρας του Δήμου Μυτιλήνης κ. Παναγιώτης Σεκερτζής, ο Πρόεδρος της Δημοτικής Κοινότητας Μυτιλήνης κ. Εμμανουήλ Ευσταθίου και ο Αν. Προϊστάμενος της Διεύθυνσης Τεχνικών Υπηρεσιών του Δήμου Μυτιλήνης κ. Ανδρέας Παπαχριστοφόρου.

Σχετικά με το 2^ο θέμα της ημερήσιας διάταξης ο Πρόεδρος έθεσε υπόψη του Σώματος την υπ' αριθμ. πρωτ. 931/13-01-2025 εισήγηση της Δημοτικής Ενότητας Πλωμαρίου του Δήμου Μυτιλήνης, η οποία έχει ως εξής:

«Θέμα : Ανάκληση Άδειας Ίδρυσης & Λειτουργίας Καταστήματος Υγειονομικού Ενδιαφέροντος, «ΚΑΦΕ – ΕΣΤΙΑΤΟΡΙΟ), ιδιοκτησίας της κας ΜΠΑΝΗ ΕΛΕΝΗΣ, που βρίσκεται στην θέση «ΜΑΡΜΑΡΟ», Δημοτικής Κοινότητας Παπάδου, Δημοτικής Ενότητας Γέρας, Δήμου Μυτιλήνης.

ΙΣΤΟΡΙΚΟ :

1. **14/11/2024** : από την υπηρεσία ελήφθη το υπ'αριθμ. 4187/05.11.2024 έγγραφο της Δ/σης Πολεοδομίας, Δήμου Μυτιλήνης με θέμα «Ανάκληση δήλωσης υπαγωγής αυθαίρετου του ν. 4495/2017», για το κτίριο που λειτουργεί Κατάστημα Υγειονομικού Ενδιαφέροντος (ΚΑΦΕ – ΕΣΤΙΑΤΟΡΙΟ), ιδιοκτησίας της κας ΜΠΑΝΗ ΕΛΕΝΗΣ, το οποίο βρίσκεται στην θέση «ΜΑΡΜΑΡΟ», Δημοτικής Κοινότητας Παπάδου, Δημοτικής Ενότητας Γέρας, Δήμου Μυτιλήνης.
2. **29/11/2024** : σε συνέχεια του υπ'αριθμ. 4187/05.11.2024 εγγράφου της Δ/σης Πολεοδομίας (Ανάκληση δήλωσης υπαγωγής αυθαίρετου του ν. 4495/2017) με το υπ'αριθμ. 40471 έγγραφο της Δ.Ε Γέρας καλείται η κα ΜΠΑΝΗ ΕΛΕΝΗ να καταθέσει εγγράφως τις απόψεις τις προκειμένου να συνεκτιμηθούν από την Δημοτική Επιτροπή, Δήμου Μυτιλήνης.
3. **23/12/2024** : η ενδιαφερόμενη καταθέτει εγγράφως τις απόψεις της (Α.Π : 43329), όπου μεταξύ άλλων αναφέρει ότι *«.....**Η προσβαλλόμενη απόφαση της Υ.Δόμησης Μυτιλήνης, εκδόθηκε κατά παράβαση του άρθρου 2 παρ. 2 της ΥΠΕΝ/ΔΕΣΣΕΔΠ/125378/1668/2022 ΦΕΚ 6769Β/31-12-2021 όπου αναφέρεται ότι ο έλεγχος των δηλώσεων υπαγωγών των αυθαιρέτων κατασκευών αφορά τις περαιωμένες δηλώσεις υπαγωγής ή αυτές που όφειλαν να έχουν περαιωθεί. Εν προκειμένω, η δήλωση μου παραμένει ανοιχτή και όχι περαιωμένη και συνεπώς μη νόμιμα εξεδόθη η απόφαση της ΥΔΟΜ..... Κατά της με αρ.πρωτ.4187/5-11-2024 Απόφασης του Τμήματος Ελέγχου Κατασκευών της ΥΔΟΜ. Μυτιλήνης, κατέθεσα νόμιμα και εμπρόθεσμα, την με αρ.πρωτ.5675/17-12-2024 προσφυγή μου στο ΣΥΠΟΘΑ Β της Π.Ε.Βορείου Αιγαίου, της οποίας την εξέταση αναμένω, για να κριθεί η νομιμότητα της παραπάνω ανάκλησης της απόφασης** με αρ. Α/Α 11529281/3-11-2020 Δήλωσης υπαγωγής στο Νόμο 4495/2017..... Ζητώ με την παρούσα μου, για τους παραπάνω νόμιμους και βάσιμους λόγους, να ανασταλεί η λήψη οποιασδήποτε απόφασης για την ανάκληση της άδειας λειτουργίας του καταστήματος μου, μέχρι την έκδοση απόφασης επι της προσφυγής μου στο ΣΥΠΟΘΑ.....»*

ΝΟΜΟΘΕΤΙΚΟ ΠΛΑΙΣΙΟ

α) Παρ. 3 του άρθρου 15 του Ν. 4442/2016, ορίζεται: « Η διαπίστωση παράβασης όρων της κείμενης νομοθεσίας επισύρει τις κυρώσεις που προβλέπονται από τις εκάστοτε ισχύουσες διατάξεις»,

β) Αιτιολογική έκθεση του Ν. 4442/16, αναφέρεται: « Οι κυρώσεις που προβλέπονται στο άρθρο 15 του Ν. 4442/16 δεν αποτελούν το κυρωτικό πλαίσιο της λειτουργίας της επιχείρησης εν γένει, καθώς αυτό αντλείται από τις ειδικότερες νομοθεσίες, οι όροι των οποίων παραβιάζεται. Ως εκ τούτου, διατηρείται σε ισχύ όλο το σύστημα των κυρώσεων, το οποίο τιμωρεί τις παραβατικές συμπεριφορές που έχουν να κάνουν με την καταστρατήγηση των κανόνων εκείνων που διασφαλίζουν την ποιοτική λειτουργία της επιχείρησης»,

γ) Παρ. 4 του άρθρου 34 του Ν. 4442/2016 (ΦΕΚ 230 τεύχ. Α΄) & της παρ. 1 του άρθρου 15 της ΚΥΑ οικ. 16228/2017, ορίζονται: «Όπου στην κείμενη νομοθεσία προβλέπεται η κύρωση της προσωρινής ή οριστικής αφαίρεσης άδειας λειτουργίας, νοείται εφεξής η προσωρινή ή οριστική διακοπή λειτουργίας για τα καταστήματα που υπόκεινται σε γνωστοποίηση, με σφράγιση αυτών από τα αρμόδια όργανα του Δήμου και με τη συνδρομή των Αστυνομικών Αρχών όπου απαιτείται».

δ) Παρ. 1 του άρθρου 15 της ΚΥΑ οικ. 16228/2017, ορίζεται: «Οι κυρώσεις για παραβάσεις των κανόνων λειτουργίας που προβλέπονται στην κείμενη νομοθεσία (υγειονομικές, πυροσβεστικές, πολεοδομικές διατάξεις) δεν τίγονται».

ΠΑΓΙΑ ΝΟΜΟΛΟΓΙΑ ΓΙΑ ΠΟΛΕΟΔΟΜΙΚΕΣ ΠΑΡΑΒΑΣΕΙΣ ΚΥΕ
--

α) Πάγια νομολογία του ΣΤΕ (ΣτΕ 508/99), κατά την έννοια των διατάξεων του άρθρου 25 του ΠΔ 410/1995 (τώρα πλέον άρθρο 80 ΚΔΚ) «η άδεια ιδρύσεως και λειτουργίας καταστήματος υγειονομικού ενδιαφέροντος χορηγείται για συγκεκριμένο χώρο, κατόπιν ελέγχου του χώρου αυτού τόσο από πλευράς καταλληλότητας όσον και από πλευράς νομιμότητας του κτιρίου» (ΣτΕ 3939/97). Αν λοιπόν η Διοίκηση διαπιστώσει ότι υπάρχουν πολεοδομικές παραβάσεις, οι οποίες βεβαιώνονται με σχετική πράξη του αρμόδιου πολεοδομικού γραφείου, είναι υποχρεωμένη η εκδούσα αρχή (δηλ. ο δήμος) να ανακαλέσει την άδεια λειτουργίας, συνεπεία των πολεοδομικών αυτών παραβάσεων, και να διατάξει το κλείσιμο (σφράγιση) του καταστήματος.

β) Η μη τήρηση από το αρμόδιο όργανο της υποχρέωσής του να προβεί στο κλείσιμο του καταστήματος και στην ανάκληση της άδειας ΚΥΕ αποτελεί παράλειψη οφειλόμενης νόμιμης ενέργειας (ΣτΕ 1354/1989), οι δήμοι της χώρας, όταν πρόκειται για την επιβολή διοικητικών κυρώσεων ενεργούν, κατά κανόνα, κατά δέσμιο αρμοδιότητα (ΣτΕ 1429/1993, 1443/1996) και δεν καταλείπεται σ' αυτούς διακριτική ευχέρεια στην επιμέτρηση και επιβολή της διοικητικής κύρωσης. Επίσης γίνεται δεκτό νομολογιακά ότι η νομιμότητα του κτιρίου αποτελεί κατά νόμο την αναγκαία προϋπόθεση για τη νομιμότητα της άδειας (ΣΤΕ 526/1987, 1336/1989, ΣτΕ 517/94, 518/1994). Συνεπώς, σε μια τέτοια περίπτωση, η μη ανακληθείσα άδεια είναι παράνομη,

γ) Σχετικές με την υποχρέωση ανάκλησης της άδειας ΚΥΕ είναι και οι 1354/1989 και 5875/1999 αποφάσεις του Συμβουλίου της Επικρατείας, σύμφωνα με τις οποίες, «..απαραίτητη προϋπόθεση για το κύρος της αδείας ιδρύσεως είναι η νομιμότητα των εγκαταστάσεων από πολεοδομική άποψη, απαιτείται δηλαδή να έχει ληφθεί νόμιμη άδεια για την ανέγερσή τους και να επιτρέπεται η

χρήση των συγκεκριμένων καταστημάτων. Αν κάποια από τις προϋποθέσεις αυτές παύσει να υφίσταται σε χρόνο μεταγενέστερο της χορήγησης της αδείας αυτής ή διαπιστωθεί ότι παραπλανήθηκε κατά την χορήγησή της, η Διοίκηση νομίμως ανακαλεί την άδεια,

δ) Όταν οι όροι βάσει των οποίων γίνεται η ανάκληση (πλέον οριστική διακοπή λειτουργίας) δεν είναι υγειονομικοί, τότε δεν απαιτείται γνωμοδότηση της υγειονομικής υπηρεσίας. Επομένως, εφόσον κατά την έκδοση των αδειών παραβιάστηκε όρος μη υγειονομικός (λ.χ. πολεοδομικός), οι άδειες αυτές ανακαλούνται νόμιμα και αιτιολογημένα, χωρίς να έχει προηγηθεί η γνώμη της υγειονομικής υπηρεσίας (ΣτΕ 2977/1985, 2671/1990, 5875/1995), (ΟΔΗΓΟΣ ΚΑΤΑΣΤΗΜΑΤΩΝ ΥΠ. ΕΣ. 2007, σελ. 160-161).

ΕΙΣΗΓΗΣΗ

Λαμβάνοντας υπόψη το ιστορικό του εν λόγω καταστήματος καθώς και την κείμενη νομοθεσία όπως αναλυτικά παρατίθεται ανωτέρω, καλείται η Δημοτική Επιτροπή να αποφασίσει για την ανάκληση της Άδειας Ίδρυσης & Λειτουργίας και το κλείσιμο (σφράγιση) του καταστήματος .

Παρακαλούμε για τις δικές σας ενέργειες.»

Παραστάθηκαν στη συνεδρίαση κατά την συζήτηση του ανωτέρω θέματος ο κ. Δημοσθένης Χατζηγιάννης πληρεξούσιος δικηγόρος της επιχείρησης της κ. Μπάνη Ελένης και η κ. Μπάνη Ελένη. Ο κ. Δημοσθένης Χατζηγιάννης ενημέρωσε το Σώμα σχετικά με το ιστορικό της ανωτέρω υπόθεσης και υποστήριξε ότι λόγω εσφαλμένης οριοθέτησης της Γραμμής Αιγιαλού στη θέση “Κούμανος” στη Δημοτική Ενότητα Γέρας του Δήμου Μυτιλήνης από την ΕΚΧΑ Α.Ε., το Τμήμα Ελέγχου Κατασκευών της Διεύθυνσης Πολεοδομίας του Δήμου Μυτιλήνης ανακάλεσε με την υπ’ αριθμ. 4187/05-11-2024 απόφαση του την υπ’ αριθμ. 11529281/03-11-2020 δήλωση υπαγωγής αυθαιρέτου στον Ν. 4495/2017, η οποία αφορά την ρύθμιση των πολεοδομικών παραβάσεων που εκτελέστηκαν στις 28-11-2006 στο κατάστημα υγειονομικού ενδιαφέροντος της κ. Μπάνη Ελένης.

Δεδομένης της προσφυγής που έχει καταθέσει η κ. Μπάνη Ελένη στο ΣΥΠΟΘΑ ΠΕ Λέσβου κατά της υπ’ αριθμ. 4187/05-11-2024 απόφασης του Τμήματος Ελέγχου Κατασκευών της Διεύθυνσης Πολεοδομίας του Δήμου Μυτιλήνης, ο κ. Δημοσθένης Χατζηγιάννης ζήτησε την αναβολή λήψης απόφασης έως ότου συνεδριάσει το ΣΥΠΟΘΑ ΠΕ Λέσβου και αποφανθεί σχετικά με την ακύρωση ή μη της υπ’ αριθμ. 4187/05-11-2024 απόφασης του Τμήματος Ελέγχου Κατασκευών της Διεύθυνσης Πολεοδομίας του Δήμου Μυτιλήνης.

Ο κ. Δημοσθένης Χατζηγιάννης και η κ. Μπάνη Ελένη αποχώρησαν από την συνεδρίαση.

Ο Πρόεδρος λόγω της σοβαρότητας του θέματος και προκειμένου να διασφαλιστεί η λήψη της ορθής απόφασης από το Σώμα, πρότεινε την αναβολή λήψης απόφασης έως ότου το Σώμα έχει στη διάθεση του την γνωμοδότηση της Νομικής Υπηρεσίας του Δήμου Μυτιλήνης.

Στη συνέχεια ο Πρόεδρος κάλεσε το Σώμα να αποφασίσει σύμφωνα με την ανωτέρω εισήγηση.

Μετά από διαλογική συζήτηση ακολούθησε ψηφοφορία επί του θέματος, σύμφωνα με την οποία όλα τα συμμετέχοντα μέλη υπερψήφισαν την πρόταση του Προέδρου.

Μετά τα παραπάνω

Η ΔΗΜΟΤΙΚΗ ΕΠΙΤΡΟΠΗ

Αφού έλαβε υπ' όψη της:

α) τις διατάξεις του άρθρου 74Α παρ.1 Ν.3852/2010, όπως προστέθηκε από το άρθρο 9 του Ν.5056/2023 (ΦΕΚ 163/Α'/06-10-2023), αναφορικά με τις αρμοδιότητες της Δημοτικής Επιτροπής των Δήμων,

β) τις διατάξεις του άρθρου 75 του Ν. 3852/2010, όπως αντικαταστάθηκε από το άρθρο 77 του Ν.4555/18, που ρυθμίζουν τα θέματα σχετικά με τις συνεδριάσεις της Οικονομικής Επιτροπής και της Επιτροπής Ποιότητας Ζωής, οι οποίες πλέον έχουν καταργηθεί με τις διατάξεις του Ν. 5056/2023, εξακολουθούν να ισχύουν και για την Δημοτική Επιτροπή,

γ) την απόφαση 2882/2014 του ΣτΕ: «Ειδικότερα σε περίπτωση σοβαρής καταγγελίας για παραβιάσεις της νομοθεσίας που διέπει την ίδρυση και λειτουργία καταστημάτων υγειονομικού ενδιαφέροντος οι οποίες συνιστούν λόγο ανακλήσεως ή αφαίρεσης της αδείας ή σφραγίσεως του καταστήματος ή αφότου συντρέξουν οι κατά νόμο σχετικές κατ' αρχήν προϋποθέσεις, κατόπιν μάλιστα σχετικού εγγράφου του Συνηγόρου του Πολίτη, ο Πρόεδρος της Επιτροπής Ποιότητας Ζωής οφείλει, εντός εύλογου χρόνου αφότου έλαβε γνώση της καταγγελίας ή συντρέξουν οι κατ' αρχήν κατά νόμο προϋποθέσεις, εν όψει και του περιεχομένου εγγράφου του Συνηγόρου του Πολίτη, να περιλάβει το ζήτημα στα προς συζήτηση θέματα ενώπιον της εν λόγω επιτροπής»

δ) τις διατάξεις της παρ. 3 του άρθρου 15 και της παρ. 4 του άρθρου 34 του Ν. 4442/2016,

ε) τις διατάξεις του άρθρου 15 της ΚΥΑ 16228/2017,

στ) την πάγια νομολογία του Συμβουλίου της Επικρατείας (ΣτΕ 1429/1993, 526/1987, 1336/1989, 517/94, 518/94, 1443/1996, 508/99, 3939/97, 1354/1989, 470/2010, 5875/1995, 2671/90, 2977/1985, 3588/1992, 3412/92 και 1806/1987),

ζ) την υπ' αριθμ. πρωτ. 4187/05-11-2024 έγγραφο της Διεύθυνσης Πολεοδομίας του Δήμου Μυτιλήνης, με την οποία ανακλήθηκε η δήλωση υπαγωγής αυθαίρετου του Ν. 4495/2017 φερόμενης ιδιοκτησίας της κ. Μπάνη Ελένης στη θέση "Κούμανος - Πέραμα" της Δημοτικής Ενότητας Γέρας του Δήμου Μυτιλήνης,

η) το υπ' αριθμ. πρωτ. 40471/29-11-2024 έγγραφο της Δημοτικής Ενότητας Γέρας, με το οποίο καλεί την κ. Μπάνη Ελένη να καταθέσει εγγράφως τις απόψεις της σχετικά με την ανάκληση της δήλωσης υπαγωγής αυθαίρετου του Ν. 4495/2017,

θ) τις υπ' αριθμ. πρωτ.43329/23-12-2024 απόψεις της κ. Μπάνη Ελένης,

ι) το υπ' αριθμ. πρωτ. 931/13-01-2025 εισήγηση της Δημοτικής Ενότητας Πλωμαρίου του Δήμου Μυτιλήνης, αντίγραφο της οποίας επισυνάπτεται στο παρόν απόσπασμα

Αποφασίζει ομόφωνα

Αναβάλλει την λήψη απόφασης που αφορά την ανάκληση της άδειας ίδρυσης & λειτουργίας Καταστήματος Υγειονομικού Ενδιαφέροντος «ΚΑΦΕ - ΕΣΤΙΑΤΟΡΙΟ» ιδιοκτησίας της κας Μπανή Ελένης στη θέση «ΜΑΡΜΑΡΟ» της Δημοτικής Κοινότητας Παπάδου της Δημοτικής Ενότητας Γέρας του Δήμου Μυτιλήνης, έως ότου έχει στην διάθεση του το Σώμα την γνωμοδότηση της Νομικής Υπηρεσίας του Δήμου Μυτιλήνης.

Κατά της παραπάνω απόφασης χωρεί άσκηση αίτησης θεραπείας, σύμφωνα με την παρ. 3 του άρθρου 227 του Ν. 3852/2010 (Α' 87). Επιπλέον, κατά της παραπάνω

απόφασης χωρεί και άσκηση ειδικής διοικητικής προσφυγής για λόγους νομιμότητας σύμφωνα με το άρθρο 227 του Ν. 3852/2010, όπως τροποποιήθηκε με το άρθρο 118 του Ν. 4555/2018 (Α' 133) μέσα σε προθεσμία δεκαπέντε (15) ημερών από την κοινοποίησή της ή αφοτόυ έλαβε πλήρη γνώση αυτής.

Συντάχθηκε και υπογράφεται ως εξής :

Ο Πρόεδρος

Τα Μέλη