

Α Π Ο Σ Π Α Σ Μ Α

Από το 8ο πρακτικό της συνεδρίασης της Επιτροπής Ποιότητας Ζωής Δήμου Ξάνθης, της 23ης Μαΐου 2016.

Αριθ. Απόφασης 40**Περίληψη**

“ Μη οριστική αφαίρεση της αρ.2343/2009 άδειας λειτουργίας καταστήματος υγειονομικού ενδιαφέροντος”

Στην Ξάνθη και στο Δημαρχιακό Κατάστημα σήμερα 23 Μαΐου 2016, ημέρα Δευτέρα και ώρα 15.30 μ.μ. συνήλθε σε τακτική συνεδρίαση η Επιτροπή Ποιότητας Ζωής του Δήμου Ξάνθης, ύστερα από την αριθ.πρωτ.17785/19-5-2016 έγγραφη πρόσκληση του Προέδρου της (Δημάρχου Ξάνθης) Δημαρχόπουλου Χαράλαμπου, όπου επιδόθηκε κανονικά στον καθένα από τα μέλη της Επιτροπής σύμφωνα με το άρθρο 75 του Ν. 3852/10, προκειμένου να συζητηθούν τα ακόλουθα θέματα της ημερήσιας διάταξης και να παρθούν σχετικές αποφάσεις.

Αφού διαπιστώθηκε νόμιμη απαρτία, γιατί σε σύνολο εννέα (9) μελών βρέθηκαν παρόντα οκτώ (8) μέλη δηλαδή :

Παρόντες

- 1.Δημαρχόπουλος Χαράλαμπος (πρόεδρος)
- 2.Μπένης Δημήτριος (αντιπρόεδρος)
- 3.Γουναρίδης Στυλιανός
- 4.Ηλιάδης Θωμάς
- 5.Καρά Αχμέτ
- 6.Λύρατζης Πασχάλης
- 7.Μούρκας Χρήστος
- 8.Χασάν Ογλού Φερτούν

Απόντες

1. Καρά Οσμάν Χασάν Λεβέντ

Στη συνεδρίαση προσήλθαν και παρέστησαν νόμιμα καλεσμένοι χωρίς δικαίωμα ψήφου, οι παρακάτω:

- 1.Πανταζόγλου Αθανασία, προϊσταμένη τμήματος αδειοδοτήσεων & εμπορικών δραστηριοτήτων Δήμου Ξάνθης
- 2.Ο κος Γιαλάογλου Στέργιος πληρεξούσιος Δικηγόρος της επιχείρησης του 1^{ου} θέματος της ημερήσιας διάταξης

Στη συνεδρίαση προσήλθε και παρέστη ως γραμματέας της Επιτροπής η Κοκκίνου Περιστέρα υπάλληλος του Δήμου Ξάνθης.

Ο Πρόεδρος Δημαρχόπουλος Χαράλαμπος κήρυξε την έναρξη της τακτικής συνεδρίασης της Επιτροπής Ποιότητας Ζωής και εισηγούμενος το 1^ο θέμα της ημερήσιας διάταξης, έθεσε υπόψη της επιτροπής την αριθ.πρωτ.15369/4-5-2016 εισήγηση του τμήματος αδειοδοτήσεων & εμπορικών δραστηριοτήτων, η οποία έχει ως εξής:

‘ ‘ Εισηγήτρια: Αθανασία Πανταζόγλου (Προϊσταμένη του Τμήματος Αδειοδοτήσεων & Εμπορικών Δραστηριοτήτων)

ΣΧΕΤ: 1.Οι διατάξεις του αρ. 80 του Ν. 3463/06 σχετικά με τα καταστήματα υγειονομικού ενδιαφέροντος.

2.Οι διατάξεις του αρ. 73 του Ν.3852/10 σχετικά με τις αρμοδιότητες της Επιτροπής Ποιότητας Ζωής.

3.Οι διατάξεις του Π.Δ.180/79(ΦΕΚ 46/79) άρθρο 2 παρ. 2 όπως τροποποιήθηκε με το Π.Δ.457/90(ΦΕΚ 175/τ.α./90) που αναφέρει ότι :εάν μετά από 3 αποφάσεις προσωρινής αφαίρεσεως της άδειας λειτουργίας καταστήματος στις οποίες συνυπολογίζονται και τυχόν αποφάσεις προσωρινής αφαίρεσεως που εκδόθηκαν ή θα εκδοθούν σύμφωνα με τις προϊσχύουσες διατάξεις, βεβαιωθεί εκ νέου παράβαση των διατάξεων του ΠΔ 180/79, εντός έτους από την έκταση της τελευταίας προσωρινής αφαίρεσεως, η άδεια λειτουργίας του

καταστήματος **δύνатаι να αφαιρείται οριστικά με απόφαση του οικείου δημοτικού οργάνου.**

4.Οι διατάξεις του Ν.2307/95 άρθρο 11(ΦΕΚ 113/τ.α./1995).

5.Η υπ'αριθ. 2343/09 άδεια ίδρυσης και λειτουργίας του ανωτέρω καταστήματος

6.Η Απόφαση Δημάρχου Ξάνθης αριθ. 1416/28-07-2014 περί προσωρινής αφαίρεσης της άδειας ίδρυσης και λειτουργίας του ως άνω καταστήματος (εκτελέστηκε σφράγιση **20-04-2015** λόγω απόρριψης αίτησης αναστολής εκτέλεσης από το Διοικητικό Πρωτοδικείο Κομοτηνής αριθ. απόφασης 9/2015) βάσει των παρακάτω βεβαιωμένων παραβάσεων από το Αστυνομικό Τμήμα Ξάνθης:

- 1020/734/163-α'/19-09-2013 (παραβίαση ωραρίου μουσικής κατά μία (1) ώρα και 55' λεπτά)
- 1020/734/165-α'/10-12-2013 (παραβίαση ωραρίου μουσικής κατά μία (1) ώρα και 45' λεπτά)
- 1020/734/166-α'/08-07-2014 (παραβίαση ωραρίου μουσικής κατά 50' λεπτά)

7.Η Απόφαση Δημάρχου Ξάνθης αριθ. 814/07-05-2015 περί προσωρινής αφαίρεσης της άδειας ίδρυσης και λειτουργίας του ως άνω καταστήματος σε συνέχεια της αριθ. 1663/09-09-2014 Απόφασης Δημάρχου (εκτελέστηκε σφράγιση **25-05-2015** λόγω απόρριψης αίτησης αναστολής εκτέλεσης από το Διοικητικό Πρωτοδικείο Κομοτηνής αριθ. απόφασης 10/2015) βάσει των παρακάτω βεβαιωμένων παραβάσεων από το Αστυνομικό Τμήμα Ξάνθης:

- 1020/734/167-α'/26-07-2014 (παραβίαση ωραρίου μουσικής κατά 34' λεπτά)
- 1020/734/168-α'/10-08-2014 (παραβίαση ωραρίου μουσικής κατά 20' λεπτά)
- 1020/734/169-α'/16-08-2014 (παραβίαση ωραρίου μουσικής κατά 20' λεπτά)

8.Η Απόφαση Δημάρχου Ξάνθης αριθ. 2423/07-12-2015 περί προσωρινής αφαίρεσης της άδειας ίδρυσης και λειτουργίας του ως άνω καταστήματος (εκτελέστηκε σφράγιση **07-12-2015**) βάσει των παρακάτω βεβαιωμένων παραβάσεων από το Αστυνομικό Τμήμα Ξάνθης:

- 1020/734/173-γ'/19-06-2015 (παραβίαση ωραρίου μουσικής κατά 40' λεπτά)
- 1020/734/175-α'/21-11-2015 (παραβίαση ωραρίου μουσικής κατά 30' λεπτά)
- 1020/734/176-α'/28-11-2015 (παραβίαση ωραρίου μουσικής κατά μία (1) ώρα και 15' λεπτά)

9.Η αριθ. πρωτ. 1020/734/177-α'/11-01-2016 βεβαίωση παράβασης του Αστυνομικού Τμήματος Ξάνθης περί παραβίασης ωραρίου λειτουργίας μουσικής κατά δύο (2) ώρες και δέκα 10' λεπτά.

10.Η αριθ. πρωτ. 1020/734/178-α'/24-02-2016 βεβαίωση παράβασης του Αστυνομικού Τμήματος Ξάνθης περί παραβίασης ωραρίου λειτουργίας μουσικής κατά 20' λεπτά.

11.Το αριθ. πρωτ. 14099/20-04-2016 έγγραφο της υπηρεσίας μας περί προηγούμενης ακροάσεως ενδιαφερόμενου.

12.Το αριθ. πρωτ. 14962/27-04-2016 έγγραφο αντιρρήσεων-απόψεων της ενδιαφερόμενης εταιρίας «Κ.ΑΘΑΝΑΣΙΟΥ-Γ.ΚΑΡΑΦΥΛΛΗΣ-Μ. ΧΑΤΖΗΚΛΕΑΡΧΟΥ Ο.Ε.»

Σας αποστέλλω το φάκελο του ως άνω καταστήματος και παρακαλώ να εισηγηθείτε στην Επιτροπή σας τη λήψη απόφασης για την **οριστική ή μη** αφαίρεση της υπ'αριθ. 2343/09 άδειας ίδρυσης και λειτουργίας του ανωτέρω καταστήματος, λόγω συμπλήρωσης τριών (3) αποφάσεων προσωρινής αφαίρεσης της άδειας λειτουργίας του και βεβαίωσης εκ νέου παράβασης εντός έτους από την έκτιση της τελευταίας προσωρινής αφαίρεσης.

Ο πληρεξούσιος δικηγόρος της επιχείρησης πήρε το λόγο και αναφέρθηκε στο από 26-4-2016 έγγραφο του νομίμου εκπροσώπου του εν λόγω καταστήματος, στο οποίο εκφράζονται οι απόψεις-αντιρρήσεις σχετικά με την οριστική ή μη αφαίρεση της άδειας λειτουργίας του. Είπε ότι λαμβανομένων υπόψη, ότι η πλειοψηφία των βεβαιωθέντων παραβάσεων σε βάρος της επιχείρησης τυγχάνουν «ήσσονος» βαρύτητας (παραβιάσεις του ωραρίου λειτουργίας κατά μόλις 20 λεπτά), του πνεύματος του νόμου, του γεγονότος ότι ναι μεν συντρέχουν οι τυπικές προϋποθέσεις για την οριστική αφαίρεση της άδειας λειτουργίας, εν τούτοις, ελλείπουν οι ουσιαστικές προϋποθέσεις και της διακριτικής ευχέρειας που έχει το αποφασίζον αρμόδιο Διοικητικό Όργανο, έχει την ευχέρεια να εξαντλήσει την επιείκειά του, πάντοτε στο πλαίσιο του πνεύματος του νόμου και να αχθεί σε απόφαση περί μη οριστικής αφαίρεσης της άδειας λειτουργίας. Τέλος ζήτησε από την επιτροπή να κάνει δεκτές τις απόψεις αντιρρήσεις, όπως αναπτύσσονται στο ανωτέρω έγγραφο και ακούστηκαν στη συνεδρίαση, με σκοπό να απέχει από την έκδοση απόφασης περί οριστικής αφαίρεσης της εν λόγω άδειας λειτουργίας. Ζήτησε από τα μέλη της επιτροπής να λάβουν υπόψη τους τις διατάξεις του άρθρου 1 παρ.4 της Υ.Α. 101/1994 «Περί καθορισμού ωραρίου του ωραρίου λειτουργίας των κέντρων διασκέδασης, καφετεριών κλπ.» όπως αυτή ισχύει, όπου ορίζεται ότι δεν αποτελεί παράβαση των διατάξεων της παρούσας η καθυστέρηση λήξης επί 30 λεπτά της ώρας προς αποχώρηση των πελατών. Η εν λόγω διάταξη, παρότι αφορά το

ωράριο λειτουργίας των καταστημάτων και όχι το ωράριο λειτουργίας της μουσικής, εν τούτοις, κατά αναλογία δικαίου, δύναται να εφαρμοσθεί και στην προκείμενη περίπτωση για τους εξής λόγους: Όλες οι διαπιστωθείσες παραβάσεις έχουν ως ημέρα βεβαίωσης είτε το Σάββατο είτε την Κυριακή (ημέρες που παρουσιάζεται η μεγαλύτερη προσέλευση πελατών), στη συντριπτική τους δε πλειοψηφία, πρόκειται για παραβάσεις ωραρίου βραχείας διάρκειας (20-30 λεπτά). Επίσης όπως είναι αντιληπτό, σύμφωνα με τους κανόνες της κοινής λογικής και τα διδάγματα της πείρας, ένα κατάσταση υγειονομικού ενδιαφέροντος και δη ένα κατάσταση ιδιαιτέρως πολυσύχναστο κατά το διήμερο εκάστου Σαββατοκύριακου, δε δύναται να εκκενωθεί αμέσως μετά τη λήξη του ωραρίου λειτουργίας ή του ωραρίου εκπομπής μουσικής, ακαριαίως, σάν το κλείσιμο ενός διακόπτη, αλλά απαιτείται ένα εύλογο χρονικό διάστημα προκειμένου να απομακρυνθούν οι τελευταίοι πελάτες. Η συγκεκριμένη επιχείρηση μειώνει σημαντικά την ένταση της μουσικής (αυτό αποδεικνύεται από το γεγονός ότι δεν έχει βεβαιωθεί καμία παράβαση για παραβίαση του ορίου έντασης της μουσικής), παράλληλα δεν σερβίρονται οινόπνευματώδη ποτά μετά τη λήξη των ωραρίου μουσικής και τέλος με συνεχείς παραινήσεις και οχλήσεις προς αποχώρηση ενημερώνονται οι θαμώνες ότι θα πρέπει να αποχωρήσουν, με κομψό τρόπο προς αποφυγή παρεξηγήσεων και απώλειας πελατών. Στη συνέχεια έθεσε υπόψη των μελών τη σχετική νομοθεσία για τα ωράρια λειτουργίας καταστημάτων και λειτουργίας μουσικής, τα οποία διαφέρουν μεταξύ τους, και συγκεκριμένα το ωράριο λειτουργίας των εν λόγω καταστημάτων είναι διευρυμένο σε σχέση με το ωράριο εκπομπής-λειτουργίας μουσικής. Τόνισε ότι δεν υπάρχουν παράπονα, ούτε προφορικός ούτε εγγράφως, από περιοίκους για διατάραξη κοινής ησυχίας. Πρόσθεσε ότι η πρώτη εκ των τριών αποφάσεων περί προσωρινής αφαίρεσης της άδειας λειτουργίας, ενώ θα έπρεπε κανονικά να εκτελεστεί τον Ιούλιο ή τον Αύγουστο του 2014, εν τούτοις, λόγω άσκησης αίτησης αναστολής εκτέλεσης ενώπιον του αρμοδίου Διοικητικού Πρωτοδικείου Κομοτηνής, η ως άνω απόφαση εκτελέστηκε στις 20-4-2016, με αποτέλεσμα να υφίστανται τρεις διαδοχικές σφραγίσεις και κατ' επέκταση τρεις διαδοχικές δεκαήμερες αφαιρέσεις της άδειας λειτουργίας εντός του 2015. Συνέπεια αυτών, να εμφανίζονται τρεις αφαιρέσεις της άδειας λειτουργίας επί δεκαήμερο εντός ενός μόλις έτους. Σε ερώτημα του Προέδρου ποιο συμφέρον υπερτερεί, το δημόσιο ή το ιδιωτικό, ο κος Γιαλαόγλου απάντησε το ιδιωτικό σ' αυτήν την περίπτωση, διότι οι τρεις εταίροι της επιχείρησης έχουν ως αποκλειστική επαγγελματική δραστηριότητα τη λειτουργία του εν λόγω καταστήματος και ως μοναδική πηγή εσόδων για τη διαβίωσή τους και των οικογενειών τους αποτελούν τα έσοδα από τη λειτουργία αυτού.

Ο κος Καρά Αχμέτ ρώτησε αν υπήρχε προσωρινή διαταγή από το δικαστήριο και δεν εκτελέστηκε η πρώτη σφράγιση του 2014 και η υπηρεσία απάντησε ότι υπήρχε. Πρόσθεσε ότι αν δεν αναβαλλόταν η σφράγιση, λόγω προσωρινής διαταγής από το δικαστήριο, το οποίο έκρινε την αίτηση αναστολής τυπικά και δεν εξέτασε την ουσία, σήμερα δεν θα είχε έρθει το θέμα προς συζήτηση, γιατί θα είχε παρέλθει ο χρόνος εκτέλεσης των παραβάσεων.

Ο κος Μπένης είπε ότι εφόσον η υπηρεσία έφερε εισήγηση στην επιτροπή άρα συντρέχουν οι λόγοι και δεν μπορούμε να αμφισβητήσουμε τις παραβάσεις. Καλώς οι απόψεις-αντιρρήσεις της επιχείρησης απευθύνονται στην ΕΠΖ και δεν εξετάζονται από την υπηρεσία, ώστε να εξεταστεί από την επιτροπή και τα μέλη της να λάβουν πολιτική απόφαση. Θα πρέπει να εξεταστούν η βαρύτητα και η σοβαρότητα των παραβάσεων και στη συνέχεια να αποφασιστεί η οριστική ή μη ανάκληση της άδειας. Σε κάθε περίπτωση δεν πρέπει ο φόβος και ο κίνδυνος μίας πιθανής δικής απολογίας της ΕΠΖ στη δικαιοσύνη για την απόφασή που θα λάβει, να είναι οδηγός και να προτρέπει τα μέλη σε αποφάσεις ανάκλησης αδειών. Ούτως ή άλλως το ότι δεν συναινεί η επιτροπή με την οριστική ανάκληση της άδειας δεν σημαίνει ότι αθλώνεται ο παραβάτης από τις όποιες παραβάσεις ή ότι προτρέπεται στην παραβατικότητα λόγω ατιμωρησίας. Υπάρχουν ποινές και ο αρμόδιος αντιδήμαρχος ο οποίος πρέπει να επιληφθεί. Για τα συγκεκριμένα παραπτώματα δεν μπορεί να ανακληθεί οριστικά της άδεια του καταστήματος. Η επιτροπή θα πρέπει να πάρει την ευθύνη και να λάβει υπόψη αν αυτές οι παραβάσεις είναι ικανές, ώστε να οδηγήσουν στην ανάκληση της άδειας. Η πολιτική απόφαση εναπόκειται στην ΕΠΖ. Μάλιστα θα πρέπει να ληφθεί υπόψη ότι το κατάστημα δεν έχει δώσει άλλα δικαιώματα παραβατικότητας.

Η υπηρεσία, σε ερώτημα του Προέδρου, απάντησε ότι αν αφαιρεθεί η άδεια, οι παραβάσεις που αναφέρονται στην εν λόγω εισήγηση θα παραγραφούν. Πρόσθεσε ότι ποικίλουν οι λόγοι για την ανάκληση της οριστικής άδειας ενός καταστήματος και ότι η επιτροπή θα πρέπει να λάβει υπόψη της αυτούς που δεν έχει υποπέσει η επιχείρηση ήτοι διατάραξη κοινής ησυχίας, διακίνηση ναρκωτικών, ανασφάλιστοι υπάλληλοι, κ.α.. Στην συγκεκριμένη περίπτωση εξετάζονται παραβάσεις που αφορούν παραβίαση ωραρίου λειτουργίας μουσικής, οι οποίες δεν προκαλούν σοβαρές αταξίες αντικοινωνικού χαρακτήρα ούτε δημιουργείται κίνδυνος για τη δημόσια τάξη. Τέλος είπε ότι δεν επαναγορηγείται η άδεια, εφόσον αφαιρεθεί, στους ίδιους ιδιοκτήτες για τρία έτη.

Ο κος Γιαλάογλου είπε ότι θα πρέπει να κριθεί το ήθος του επιχειρηματία πριν τη λήψη της απόφασης, ώστε αυτή να μην είναι δυσανάλογη ως προς τους λόγους με πιο σοβαρά αδικήματα.

Τέλος ο Πρόεδρος κάλεσε την επιτροπή να αποφασίσει σχετικά.

Η ΕΠΙΤΡΟΠΗ ΠΟΙΟΤΗΤΑΣ ΖΩΗΣ

Ύστερα από διαλογική συζήτηση και ανταλλαγή απόψεων, έχοντας υπόψη της :

1. Την αριθ. πρωτ. 15369/4-5-2016 εισήγηση της αρμόδιας υπηρεσίας με όλα τα συνημμένα
2. Τη σχετική νομοθεσία, όπως τέθηκε από την υπηρεσία
3. Τις απόψεις –αντιρρήσεις της επιχείρησης
4. Την τοποθέτηση της υπηρεσίας ως προς τη βαρύτητα των παραβάσεων

ΑΠΟΦΑΣΙΖΕΙ ΚΑΤΑ ΠΛΕΙΟΨΗΦΙΑ

Τη μη αφαίρεση της αριθ. 2343/09 άδειας λειτουργίας του καταστήματος «ΚΑΦΕΤΕΡΙΑ DE NOVO» ιδιοκτησίας της εταιρείας «Κ.ΑΘΑΝΑΣΙΟΥ-Γ.ΚΑΡΑΦΥΛΛΗΣ-Μ. ΧΑΤΖΗΚΛΕΑΡΧΟΥ Ο.Ε.» που βρίσκεται στην οδό ΒΑΣ.ΣΟΦΙΑΣ 5 στην Ξάνθη, έκανε δεκτές τις αντιρρήσεις του καταστηματούχου διότι οι παραβάσεις, δεν έχουν τη βαρύτητα ώστε να επισύρουν την ποινή της οριστικής αφαίρεσης της άδειας λειτουργίας του καταστήματος.

Μειοψήφησαν ο Πρόεδρος της επιτροπής και ο κος Μούρκας Χρήστος, δεν έκαναν δεκτές τις αντιρρήσεις που κατέθεσε ο καταστηματούχος διότι οι παραβάσεις βεβαιώθηκαν και δεν αμφισβητούνται. Λευκό ψήφισαν οι κκοι Ηλιάδης Θωμάς και Χασάν Ογλού Φερτούν.

.....
 Η απόφαση αυτή πήρε αύξοντα αριθμό **40/2016**.

Συντάχθηκε το πρακτικό αυτό και υπογράφηκε όπως ακολουθεί.

Η ΕΠΙΤΡΟΠΗ ΠΟΙΟΤΗΤΑΣ ΖΩΗΣ

Ο Πρόεδρος
 Χαράλαμπος Δημαρχόπουλος
 (Υπογραφή)

Τα Μέλη
 (Ακολουθούν υπογραφές
 των παρόντων μελών)

Ακριβές απόσπασμα

Ξάνθη 26-5-2016

Με εντολή Δημάρχου

Η Γραμματέας της Επιτροπής Ποιότητας Ζωής

Κοκκίνου Περιστέρα