



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ
ΑΠΟΚΕΝΤΡΩΜΕΝΗ ΔΙΟΙΚΗΣΗ ΜΑΚΕΔΟΝΙΑΣ - ΘΡΑΚΗΣ
ΓΕΝΙΚΗ ΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΣΩΤΕΡΙΚΗΣ ΛΕΙΤΟΥΡΓΙΑΣ
ΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΔΙΟΙΚΗΣΗΣ
ΤΜΗΜΑ ΔΙΟΙΚΗΤΙΚΟΥ - ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΟΥ Ν. ΚΙΛΚΙΣ

Κιλκίς, 27 Μαΐου 2024

Αριθ. Πρωτ.:63863

Ταχ. Διεύθυνση: Εθν. Αντιστάσεως 21 - 61100 Κιλκίς
Πληροφορίες: Ελένη Χονδροπούλου
Τηλ.: 23410-22548
Fax: 23410-23408
E-mail: elenihon@m-t.gov.gr

ΘΕΜΑ: Εξέταση προσφυγής του Γεώργιου Ισαακίδη του Κωνσταντίνου, κατοίκου Δημοτικής Κοινότητας Κρησιτώνης, κατά της αριθ. 8299/11.01.2024 απόφασης του Δημάρχου Κιλκίς περί επιβολής προστίμου για αυθαίρετη χρήση κοινόχρηστου χώρου.

ΑΠΟΦΑΣΗ
Ο ΓΡΑΜΜΑΤΕΑΣ
ΑΠΟΚΕΝΤΡΩΜΕΝΗΣ ΔΙΟΙΚΗΣΗΣ ΜΑΚΕΔΟΝΙΑΣ - ΘΡΑΚΗΣ

Έχοντας υπόψη:

1. α) Τις διατάξεις του ν.3463/2006 (Α' 114) «Κύρωση του Κώδικα Δήμων και Κοινοτήτων».
- β) Τις διατάξεις των άρθρων 1, 6, 6Α, 6Β, 214, 225, 226, 227, 230, 231, 238, 266, 280 και 283 του ν.3852/2010 (Α' 87) «Νέα Αρχιτεκτονική της Αυτοδιοίκησης και της Αποκεντρωμένης Διοίκησης- Πρόγραμμα Καλλικράτης».
- γ) Τις διατάξεις των άρθρων 28 και 28Α του ν.4325/2015 (Α' 47) «Εκδημοκρατισμός της Διοίκησης - Καταπολέμηση Γραφειοκρατίας και Ηλεκτρονική Διακυβέρνηση. Αποκατάσταση αδικιών και άλλες διατάξεις».
- δ) Τις διατάξεις του άρθρου 24 του ν.4368/2016 (Α'21) «Μέτρα για την επιτάχυνση του κυβερνητικού έργου και άλλες διατάξεις».
- ε) Τις διατάξεις του ν.4555/2018 (Α' 133) Πρόγραμμα «ΚΛΕΙΣΘΕΝΗΣ Ι».
- στ) Τις διατάξεις της παρ.8 του άρθρου 5 του ν.4623/2019 (Α' 134) «Ρυθμίσεις του Υπουργείου Εσωτερικών, διατάξεις για την ψηφιακή διακυβέρνηση, συνταξιοδοτικές ρυθμίσεις και άλλα επείγοντα ζητήματα».
- ζ) Τις διατάξεις του άρθρου 24 του Π.Δ.142/2010 (Α' 235) «Οργανισμός της Αποκεντρωμένης Διοίκησης Μακεδονίας - Θράκης».

η) Την αριθ. οικ.130/02.01.2020 (ΑΔΑ:66Ψ2ΟΡ1Υ-Τ2Ο) Απόφαση Συντονιστή Αποκεντρωμένης Διοίκησης Μακεδονίας - Θράκης περί ορισμού αναπληρωτή Προϊσταμένου της Γενικής Δ/νσης Εσωτερικής Λειτουργίας της Α.Δ.Μ.Θ..

θ) Την αριθ.86781/19.12.2022 (ΥΟΔΔ 1183) απόφαση του Υπουργού Εσωτερικών περί «Διορισμού του Ιωάννη Σάββα του Κωνσταντίνου στη θέση του μετακλητού Γραμματέα Αποκεντρωμένης Διοίκησης Μακεδονίας-Θράκης».

ι) Την αριθ.94360/01.07.2023 (ΑΔΑ:9ΒΗ4ΟΡ1Υ-32Ε) απόφαση του Γραμματέα Αποκεντρωμένης Διοίκησης Μακεδονίας - Θράκης περί ανάθεσης άσκησης αρμοδιοτήτων σε οργανικές μονάδες της Αποκεντρωμένης Διοίκησης Μακεδονίας - Θράκης και παροχή εξουσιοδότησης υπογραφής πράξεων και εγγράφων «Με εντολή Γραμματέα» στους προϊσταμένους των οργανικών μονάδων της Αποκεντρωμένης Διοίκησης Μακεδονίας - Θράκης.

2. Τις διατάξεις του άρθρου 30 του ν.4442/2016 (Α΄230) «Νέο θεσμικό πλαίσιο για την άσκηση οικονομικής δραστηριότητας και άλλες διατάξεις».

3. Τις διατάξεις του Β.Δ. 24-9/20-10-1958 (Α΄171) «Περί κωδικοποίησης εις ενιαίον κείμενον Νόμου των ισχυουσών διατάξεων περί των προσόδων των δήμων και κοινοτήτων», όπως τροποποιήθηκαν/ αντικαταστάθηκαν μεταγενέστερα και ισχύουν σήμερα.

4. Την αριθ. 131/2016 (ΑΔΑ:Ω1ΡΔΩΕΧ-11Υ) κανονιστική απόφαση του Δημοτικού Συμβουλίου του Δήμου Κιλκίς με θέμα: «Έγκριση Κανονισμού Χρήσης Παραχωρούμενων Κοινόχρηστων Χώρων Δήμου Κιλκίς».

5. Την αριθ. 135/2022 (ΑΔΑ:6ΠΓΩΩΕΧ-ΦΚΙ) κανονιστική απόφαση του Δημοτικού Συμβουλίου του Δήμου Κιλκίς με θέμα: «Τέλος χρήσης κοινόχρηστων χώρων (άρθρο 3 Ν. 1080/80)» για το οικονομικό έτος 2023 και εφεξής.

6. Την αριθ. 28466/31.12.2013 απόφαση Δημάρχου Κιλκίς περί ορισμού Αντιδημάρχων Δήμου Κιλκίς, με θητεία από 1.1.2024 έως και 31.12.2024, και περί μεταβίβασης αρμοδιοτήτων».

7. Τις αριθ.11/7666/7-2-2007 και 14/10028/21.02.02007 εγκυκλίους του Υπουργείου Εσωτερικών, Δημόσιας Διοίκησης και Αποκέντρωσης «περί εποπτείας των πράξεων των συλλογικών και μονομελών οργάνων των πρωτοβάθμιων ΟΤΑ».

8. Τις αριθ.60/74895/30.12.2010 και 15/5370/02.02.2011 εγκυκλίους του Υπουργείου Εσωτερικών, Αποκέντρωσης και Ηλεκτρονικής Διακυβέρνησης περί ελέγχου νομιμότητας πράξεων Ο.Τ.Α. και αναζήτησης πειθαρχικής ευθύνης αιρετών μέχρι την έναρξη λειτουργίας της Αυτοτελούς Υπηρεσίας Εποπτείας Ο.Τ.Α. (άρθρο 238 του Ν. 3852/2010 «Πρόγραμμα Καλλικράτης»).

9. Την Εγκύκλιο αριθ.27 με Α.Π.:42203/13.08.2018 του Υπουργείου Εσωτερικών περί ελέγχου νομιμότητας πράξεων ΟΤΑ α΄ και β΄ βαθμού και των νομικών τους προσώπων μέχρι την έναρξη λειτουργίας της ΑΥΕ ΟΤΑ.

10. Την από 05.04.2024 προσφυγή του Γεώργιου Ισαακίδη του Κωνσταντίνου, κατοίκου Δημοτικής Κοινότητας Κρηστώνης του Δήμου Κιλκίς (εις το εξής προσφεύγοντας) κατά της αριθ. 8299/11.01.2024 απόφασης Δημάρχου Κιλκίς περί «Επιβολής διοικητικής κύρωσης σε κατάστημα υγειονομικού

ενδιαφέροντος για αυθαίρετη χρήση κοινόχρηστου χώρου», για τους λόγους που αναφέρονται σε αυτήν.

11. Το αριθ. 48550/09.04.2024 έγγραφό μας προς τον Δήμαρχο Κιλκίς, με το οποίο ζητήσαμε στοιχεία και απόψεις επί της ανωτέρω προσφυγής.

12. Το αριθ. 7964/18.04.2024 έγγραφο του Δήμου Κιλκίς, με το οποίο τα ζητηθέντα στοιχεία και απόψεις μας απεστάλησαν.

Επειδή, από τις διατάξεις του άρθρου 227 του Ν. 3852/2010, όπως ισχύουν σήμερα, προβλέπονται τα εξής:

«Άρθρο 227 Ειδική διοικητική προσφυγή - Αιτήσεις θεραπείας

1. 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.

2.

3. Σε περίπτωση υποβολής αίτησης θεραπείας κατά των αποφάσεων ή των παραλείψεων της παραγράφου 2, οι προβλεπόμενες για την άσκηση της ειδικής διοικητικής προσφυγής ενώπιον του Επόπτη Ο.Τ.Α. προθεσμίες αναστέλλονται από την υποβολή της αίτησης θεραπείας και μέχρι την έκδοση απόφασης επ' αυτής ή την παρέλευση άπρακτης της σχετικής προθεσμίας του άρθρου 24 του Κώδικα Διοικητικής Διαδικασίας, ο οποίος κυρώθηκε με το ν. 2690/1999 (Α' 45).

4. ...

5. Ο Επόπτης Ο.Τ.Α. αποφαινεται επί της προσφυγής μέσα σε αποκλειστική προθεσμία δύο (2) μηνών από την υποβολή της. Αν παρέλθει η ανωτέρω προθεσμία χωρίς να εκδοθεί απόφαση θεωρείται ότι η προσφυγή έχει σιωπηρώς απορριφθεί.

6. Η άσκηση της ειδικής διοικητικής προσφυγής αποτελεί προϋπόθεση για την άσκηση ένδικων βοηθημάτων ενώπιον των αρμόδιων δικαστηρίων.»

Επειδή, σύμφωνα με τις διατάξεις των παρ. 1 & 2 του άρθρου 238 του ν.3852/2010, όπως ισχύουν σήμερα:

«1. Μέχρι την έναρξη λειτουργίας της ΑΥΕ Ο.Τ.Α. ο έλεγχος νομιμότητας των πράξεων, κατά τα άρθρα 225 έως 227, ασκείται από τον Συντονιστή της οικείας Αποκεντρωμένης Διοίκησης και τις Ειδικές Επιτροπές του άρθρου 152 του Κώδικα Δήμων και Κοινοτήτων (ν. 3463/2006, Α' 114), οι οποίες βρίσκονται στις έδρες των περιφερειών που ανήκουν στην ανωτέρω Αποκεντρωμένη Διοίκηση, καθώς

και τις Επιτροπές Ελέγχου των Πράξεων του άρθρου 68 του Κώδικα Νομαρχιακής Αυτοδιοίκησης (π.δ. 30/1996, Α' 21), που βρίσκονται στην έδρα της οικείας Αποκεντρωμένης Διοίκησης. Οι επιτροπές αυτές συγκροτούνται με απόφαση του Συντονιστή της οικείας Αποκεντρωμένης Διοίκησης.

2. Όπου στα ανωτέρω άρθρα αναφέρεται ο Επόπτης Ο.Τ.Α., κατά το μεταβατικό διάστημα, νοείται ο Συντονιστής της οικείας Αποκεντρωμένης Διοίκησης. Όπου αναφέρεται ο Προϊστάμενος της Διεύθυνσης Εποπτείας Ο.Τ.Α. της ΑΥΕ Ο.Τ.Α., νοείται ο Προϊστάμενος της Γενικής Διεύθυνσης Εσωτερικής Λειτουργίας ή της αντίστοιχης Διεύθυνσης στην οποία υπάγεται η εποπτεία των Ο.Τ.Α. της οικείας Αποκεντρωμένης Διοίκησης. Όπου αναφέρεται υπάλληλος της ΑΥΕ Ο.Τ.Α., νοείται υπάλληλος της οικείας Αποκεντρωμένης Διοίκησης».

Επειδή, σύμφωνα με τις διατάξεις της παρ. 8 του άρθρου 5 του ν.4623/2019 (Α' 134):

«8. Όπου στον ν. 3852/2010, καθώς και στο άρθρο 79 του ν. 4604/2019 αναφέρεται ο όρος «Ελεγκτής Νομιμότητας» ή «Επόπτης», νοείται ο «Συντονιστής Αποκεντρωμένης Διοίκησης, μέχρι την έναρξη λειτουργίας των Αυτοτελών Υπηρεσιών Εποπτείας ΟΤΑ του άρθρου 215 του ν. 3852/2010, όπως αντικαταστάθηκε με το άρθρο 109 του ν. 4555/2018.»

Επειδή σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 64 του ν.4954/2022 (Α' 136):

«Άρθρο 64 Αρμοδιότητες Γραμματέα Αποκεντρωμένης Διοίκησης - Προσθήκη άρθρου 6B στον ν. 3852/2010

1. Μετά από το άρθρο 6Α του ν. 3852/2010 (Α' 87) προστίθεται νέο άρθρο 6B ως εξής:

«Άρθρο 6B Αρμοδιότητες Γραμματέα Αποκεντρωμένης Διοίκησης

1. α. Ο Γραμματέας της Αποκεντρωμένης Διοίκησης είναι υπεύθυνος για την άσκηση της κυβερνητικής πολιτικής για θέματα που αφορούν στην αποκεντρωμένη διοίκηση.

β. Ο Γραμματέας της Αποκεντρωμένης Διοίκησης, με απόφασή του, που αναρτάται στην ιστοσελίδα του προγράμματος «Διαύγεια», δύναται να μεταβιβάζει αρμοδιότητες και το δικαίωμα υπογραφής στους προϊσταμένους των υπηρεσιακών μονάδων των οποίων προϊστάται.

3. Μέχρι την έναρξη λειτουργίας της Αυτοτελούς Υπηρεσίας Εποπτείας Ο.Τ.Α., όπου στα άρθρα 128, 129, 130 και 131 του ν. 4555/2018 (Α' 133) αναφέρεται Συντονιστής ή Επόπτης Ο.Τ.Α., νοείται ο Γραμματέας της οικείας Αποκεντρωμένης Διοίκησης.

4. Όπου στη νομοθεσία αναφέρεται ο Συντονιστής Αποκεντρωμένης Διοίκησης των άρθρων 28 και 28Α του ν. 4325/2015, νοείται εφεξής ο Γραμματέας της Αποκεντρωμένης Διοίκησης, εκτός από τις περιπτώσεις που ο Συντονιστής Αποκεντρωμένης Διοίκησης αναφέρεται ως προϊστάμενος των οριζόντιων υποστηρικτικών υπηρεσιών της Αποκεντρωμένης Διοίκησης, όπως ορίζονται στην περ. Β' της παρ. 2 του άρθρου 35 του ν. 4622/2019».

Επειδή από τις διατάξεις του άρθρου 24 του Π.Δ.142/2010 «Οργανισμός της Αποκεντρωμένης Διοίκησης Μακεδονίας-Θράκης», ορίζεται ότι: «Μέχρι την έναρξη λειτουργίας της Αυτοτελούς

Υπηρεσίας Εποπτείας ΟΤΑ η εποπτεία του Κράτους επί των ΟΤΑ και των νομικών τους προσώπων, όπως αυτή ορίζεται στο άρθρο 214 του Ν. 3852/2010, ασκείται από το Τμήμα Προσωπικού και τα Τμήματα Διοικητικού - Οικονομικού της Αποκεντρωμένης Διοίκησης Μακεδονίας - Θράκης».

Επειδή, η παρούσα προσφυγή κατατέθηκε στην υπηρεσία μας στις 05.04.2024 και έλαβε αριθμό πρωτοκόλλου (ΙΡΙΔΑ): 47451/05.04.2024 (Τμήματος Διοικητικού Οικονομικού Ν. Κιλκίς). Συνεπώς, η υπό κρίση προσφυγή εξετάζεται αρμοδίως και μέσα στη νόμιμη προθεσμία της παρ. 5 του άρθρου 227 του ν.3852/2010.

Επειδή, σύμφωνα με τις οδηγίες της αριθ. 11/7666/07.02.2007 εγκυκλίου του ΥΠ.ΕΣ.Δ.Δ.Α. περί «Εποπτείας των πράξεων των συλλογικών και μονομελών οργάνων των πρωτοβάθμιων ΟΤΑ», στην περίπτωση υποβολής προσφυγής, ο έλεγχος 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.

Επειδή, οι προϋποθέσεις παραδεκτού της προσφυγής είναι η προθεσμία, το έννομο συμφέρον και η εκτελεστότητα της πράξης. Το έννομο συμφέρον πρέπει να είναι προσωπικό, δηλαδή να υπάρχει ειδικός δεσμός του προσφεύγοντος με την προσβαλλόμενη πράξη, η οποία θίγει νομική ή πραγματική κατάσταση που τον αφορά. Άμεσο, δηλαδή την βλάβη την υφίσταται ο ίδιος ο προσφεύγων και όχι άλλο πρόσωπο, με το οποίο αυτός συνδέεται με ορισμένη σχέση. Τέλος, πρέπει να είναι ενεστώσ, δηλαδή να υφίσταται συγχρόνως κατά το χρόνο λήψης της απόφασης από τον Ο.Τ.Α., κατά το χρόνο άσκησης της προσφυγής και κατά το χρόνο εξέτασης της προσφυγής. Η προσφυγή είναι απαράδεκτη αν το συμφέρον είναι μελλοντικό και αβέβαιο ή παρωχημένο ή αόριστο ή απλώς προσδοκώμενο. Η βλάβη που αποδίδεται στην πράξη πρέπει να έχει επέλθει ή να είναι λογικά αναπόφευκτη.

Επειδή η προσβαλλόμενη απόφαση αποτελεί εκτελεστή πράξη που εκδόθηκε στις 11.01.2024 και παραδόθηκε στον προσφεύγοντα στις 26.01.2024 σύμφωνα με το σχετικό αποδεικτικό παραλαβής. Επτά (7) ημέρες μετά, ο προσφεύγοντας άσκησε Αίτηση Θεραπείας κατά της προσβαλλόμενης απόφασης, η οποία αναστέλλει την προθεσμία για την άσκηση ειδικής διοικητικής προσφυγής, σύμφωνα με την παρ. 3 του άρθρου 227 του ν.3852/2010. Η ανωτέρω Αίτηση Θεραπείας απορρίφθηκε με την αριθ. 2297/14.03.2024 απόφαση Δημάρχου Κιλκίς, η οποία παραδόθηκε στον προσφεύγοντα στις 28.03.2024 και συνεπώς έπαυσε η αναστολή της προθεσμίας για την άσκηση ειδικής διοικητικής προσφυγής. Επειδή η προθεσμία για την άσκηση ειδικής διοικητικής προσφυγής είναι δεκαπενθήμερη, πλην όμως οι επτά (7) ημέρες ήδη πέρασαν μέχρι την άσκηση της Αίτησης Θεραπείας κατά τα προαναφερθέντα. Επειδή τελικά ο προσφεύγοντας κατέθεσε την παρούσα προσφυγή στις 05.04.2024, δηλαδή εμπρόθεσμα. Επειδή, το έννομο συμφέρον του προσφεύγοντα είναι προφανές αφού θίγεται άμεσα από την προσβαλλόμενη πράξη, με την οποία αποφασίζεται η επιβολή προστίμου σε βάρος του,

για αυθαίρετη χρήση κοινόχρηστου χώρου, υπολογιζόμενο σύμφωνα με την αριθ. 135/2022 κανονιστική απόφαση του Δημοτικού Συμβουλίου του Δήμου Κιλκίς, ύψους (2.580,90) ευρώ, συνεπώς, η προσφυγή κρίνεται τυπικά παραδεκτή και πρέπει να εξεταστεί περαιτέρω, ως προς τη βασιμότητά της.

Επειδή, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 13 του Β.Δ. 24-9/20-10-58 (Α' 171) «Περί κωδικοποίησης εις ενιαίον κείμενον Νόμου των ισχυουσών διατάξεων περί των προσόδων των δήμων και κοινοτήτων», όπως αυτές τροποποιήθηκαν/αντικαταστάθηκαν και ισχύουν σήμερα, προβλέπονται τα εξής:

"Άρθρο 13: Τέλος χρήσεως πεζοδρομίων, πλατειών και λοιπών κοινοχρήστων χώρων

1. Επιτρέπεται η, υπέρ δήμου ή κοινότητας, επιβολή τέλους εις βάρος των χρησιμοποιούντων διαρκώς ή προσκαίρως πεζοδρόμια, οδούς, πλατείας και εν γένει κοινόχρηστους χώρους και το υπέδαφος αυτών. Ως κοινόχρηστος χώρος δια την εφαρμογήν των διατάξεων του παρόντος νοείται και το δάπεδον χώρων μεταξύ της θέσεως των προσόψεων των ισογείων των οικοδομών και των εγκεκριμένων οικοδομικών γραμμών (στοαί και το υπέδαφος αυτών ως και αποτμήσεις γωνιών οικοδομικών τετραγώνων), αποτελούντων των χώρων τούτων προεκτάσεις πεζοδρομίων και αφεθέντων εις κοινήν χρήσιν.

2. Τα τμήματα των κοινοχρήστων χώρων, των οποίων επιτρέπεται η παραχώρησις της χρήσεως, καθορίζονται δι' αποφάσεως του δημοτικού ή κοινοτικού συμβουλίου.

3. α. Το κατά την παράγραφο 1 τέλος ορίζεται ετήσιο δι' αποφάσεως του Δημοτικού ή Κοινοτικού Συμβουλίου κατά τετραγωνικό μέτρο ανεξαρτήτως χρόνου χρήσεως και αναλόγως της περιοχής της πόλεως ή του χωριού εις την οποία κείται ο χρησιμοποιούμενος χώρος. β. γ. Επί πάσης άλλης περιπτώσεως, το τέλος ορίζεται δι' αποφάσεως του οικείου συμβουλίου. Σε κάθε περίπτωση το αναλογούν τέλος καταβάλλεται είτε μετρητοίς είτε δια ισόποσης εγγυητικής επιστολής, της οποίας ο τύπος θα καθορίζεται με απόφαση του Δημοτικού Συμβουλίου στο οικείο δημοτικό ταμείο προ της παράδοσης της άδειας χρήσης αναγραφομένου επ' αυτής του αριθμού του γραμματίου είσπραξης ή της εγγυητικής επιστολής.

4. Η χρήσις των πλατειών διατίθεται εις τους εκμεταλλευομένους τα περί αυτάς καφενεία, ζαχαροπλαστεία, εστιατόρια, παρεμφερείς επιχειρήσεις και καταστήματα, κατά τα δι' Αποφάσεως της δημοτικής ή κοινοτικής αρχής ειδικώτερον οριζόμενα. Επιτρέπεται η παραχώρησις της χρήσεως συνεχομένου κοινοχρήστου χώρου, εφ' όσον δεν θίγονται δικαιώματα ετέρου δικαιουμένου της χρήσεως τούτου, 5.

6. Ο προτιθέμενος να χρησιμοποιήσει τους κοινόχρηστους χώρους ή το υπέδαφός τους, σύμφωνα με τις προηγούμενες παραγράφους, υποβάλλει πριν από τη χρήση σχετική αίτηση στον οικείο δήμο. Στην αίτηση αναγράφονται: (α) το ονοματεπώνυμο ή η επωνυμία του αιτούντος, το είδος και η διεύθυνση της ασκούμενης επιχείρησης και (β) η θέση, η έκταση και το είδος του αιτούμενου προς χρήση χώρου ως και η χρονική διάρκεια για την οποία αιτείται η παραχώρηση της χρήσης αυτού. Επιπλέον η αίτηση,

εφόσον έχει υπάρξει ανάλογη προηγούμενη απόφαση του Δημοτικού Συμβουλίου, συνοδεύεται από εγγυητική επιστολή καλής εκτέλεσης των όρων της άδειας χρήσης ίσης προς το διακόσια τοις εκατό (200%) του αναλογούντος τέλους, η οποία μπορεί να εκπέσει ύστερα από διαπίστωση των αρμόδιων οργάνων ελέγχου κατ' ελάχιστον δύο φορές της παραβίασης των όρων που προβλέπονται. Δεν είναι αναγκαία η προσκόμιση εγγυητικής επιστολής, αν το τέλος του παραχωρούμενου χώρου είναι μικρότερο των χιλίων διακοσίων (1.200) ευρώ. Το ύψος και ο τύπος της εγγυητικής καθορίζεται με την ανωτέρω απόφαση του Δημοτικού Συμβουλίου και δεν επιτρέπεται να είναι μεγαλύτερο από το διακόσια τοις εκατό (200%) του αναλογούντος τέλους. Προκειμένης χορηγήσεως της άδειας χρήσης, η αστυνομική αρχή μέσα σε πέντε (5) ημέρες από την παραλαβή του σχετικού ερωτήματος του δήμου ή της κοινότητας, γνωματεύει αν υφίστανται λόγοι ασφάλειας της κυκλοφορίας πεζών ή τροχοφόρων που επιβάλλουν τη μη χορήγηση της αιτουμένης άδειας οπότε δεν χορηγείται αυτή. Αν παρέλθει άπρακτη η προθεσμία η άδεια χορηγείται και χωρίς τη γνωμάτευση της αστυνομικής αρχής.

Κατόπιν της υποβολής της ανωτέρω αίτησης, η αρμόδια υπηρεσία διενεργεί αυτοψία και εκδίδει έκθεση που καθορίζει την ακριβή θέση και έκταση του χώρου που δίνεται προς χρήση, σύμφωνα με τους όρους της απόφασης του δημοτικού συμβουλίου περί παραχωρούμενων χώρων. Με την έκδοση της ανωτέρω έκθεσης, η οποία διαβιβάζεται στην αρμόδια για έκδοση της άδειας υπηρεσία και κοινοποιείται στον ενδιαφερόμενο, επιτρέπεται προσωρινά η χρήση του χώρου, σύμφωνα με τους όρους της έκθεσης, για το χρονικό διάστημα έως την έκδοση της άδειας. 7.

8. Για την αυθαίρετη χρήση κοινόχρηστων χώρων, των οποίων η παραχώρηση της χρήσης έχει επιτραπεί με την απόφαση της παρ. 2, επιβάλλεται σε βάρος του παραβάτη, με απόφαση του δημάρχου, το αναλογούν τέλος και ισόποσο πρόστιμο. Με όμοια απόφαση επιβάλλεται πρόστιμο σε βάρος εκείνου που προβαίνει σε αυθαίρετη χρήση χώρου του οποίου η παραχώρηση της χρήσης δεν έχει επιτραπεί, ίσο με το διπλάσιο του μεγαλύτερου κατά τετραγωνικό μέτρο ποσού που καθορίστηκε με την απόφαση της παρ. 3 για τους χώρους για τους οποίους έχει επιτραπεί η παραχώρηση για όμοια χρήση.

Η αυθαίρετη χρήση του κοινόχρηστου χώρου διαπιστώνεται από το δήμο ή τις Αστυνομικές Αρχές μετά από διενέργεια αυτοψίας. Στην οικεία έκθεση περιγράφονται αναλυτικά η κατάσταση του χώρου, οι επεμβάσεις που έχουν γίνει σε αυτόν, το είδος της χρήσης, και τα αντικείμενα που έχουν τοποθετηθεί, επισυνάπτεται δε σχετικό σχεδιάγραμμα και, αν απαιτείται, φωτογραφίες, ή ηλεκτρονικό αρχείο τους. Αντίγραφο της εκθέσεως παραδίδεται στον ενεργούντα την αυθαίρετη χρήση του χώρου αυτού ή θυροκολλείται στο κατάστημα σε κάθε άλλη περίπτωση. Παράλληλα, επιδίδεται στον παραβάτη εντολή να άρει την αυθαίρετη κατάληψη του κοινόχρηστου χώρου, αφαιρώντας τα κάθε είδους αντικείμενα που έχουν τοποθετηθεί σε αυτόν μέσα σε επτά (7) ημέρες από την επομένη της επιδόσεως.

Αν ο παραβάτης δεν συμμορφωθεί, τα εν λόγω αντικείμενα απομακρύνονται άμεσα από συνεργείο του δήμου, ο οποίος μπορεί να ζητήσει, προς τον σκοπό αυτόν, την άμεση συνδρομή των Αστυνομικών Αρχών. Τα αντικείμενα που αφαιρούνται καταγράφονται σε ειδική έκθεση, η οποία υπογράφεται από τον επικεφαλής του συνεργείου του δήμου που τα απομακρύνει και δεν επιστρέφονται αν προηγουμένως δεν καταβληθεί ειδικό πρόστιμο για τα έξοδα μεταφοράς και αποθηκείσεως αυτών, το

οποίο καθορίζεται με την απόφαση του δημοτικού συμβουλίου της παραγράφου 3. Αν το ανωτέρω ειδικό πρόστιμο δεν εξοφληθεί εντός τριών (3) μηνών από την ημερομηνία της αφαίρεσης, τα αφαιρεθέντα αντικείμενα κατάσχονται άμεσα και μπορεί να διατίθενται, να εκποιούνται ή να καταστρέφονται από το δήμο, σύμφωνα με το άρθρο 199 του Κώδικα Δήμων και Κοινοτήτων. ... 10. ...

11. Ο δήμαρχος ή ο πρόεδρος της κοινότητας χορηγεί την άδεια χρήσεως κοινοχρήστου δημοτικού ή κοινοτικού χώρου, μη δυναμένην να εξικνείται πέραν του ημερολογιακού έτους δια τας περ. α' και γ' της παραγρ. 3 εις την οποίαν ορίζεται η τοποθεσία και η έκτασις του παραχωρουμένου κατά χρήσιν χώρου, το είδος και η διάρκεια της χρήσεως, ως και το τέλος, εφαρμοζομένων κατά τα λοιπά αναλόγως των διατάξεων της παραγράφου 3.

12. Η χορηγηθείσα άδεια χρήσεως κοινοχρήστου χώρου δύναται να ανανεούται τη αιτήσσει του ενδιαφερομένου υπό του δημάρχου ή προέδρου της κοινότητας, μη απαιτουμένης εκ νέου γνώμης της αστυνομικής αρχής. 13.

14. Ουδεμία άλλη αρχή ή νομικόν πρόσωπον ή ίδρυμα έχει αρμοδιότητα να εκδίδη αδείας χρήσεως πεζοδρομίων, οδών, πλατειών, αλσών ανηκόντων εις δήμους ή κοινότητας ή παραχωρηθέντων εις αυτούς προς εκμετάλλευσιν, στοών και κοινοχρήστων χώρων εν γένει, πλην του δήμου ή της κοινότητος.

15. Ο άνευ αδείας ποιούμενος χρήσιν των περιών το παρόν άρθρον κοινοχρήστων χώρων, τιμωρείται δια των ποινών του άρθρου 458 του Ποινικού Κώδικος. Δια των αυτών ποινών τιμωρείται και ο καθ' υπέρβασιν της χορηγηθείσης αυτώ αδείας ποιούμενος χρήσιν των αυτών χώρων, ως και ο χορηγών άδειαν χρήσεως των χώρων τούτων, κατά παράβασιν των διατάξεων του παρόντος άρθρου. Η αστυνομική αρχή, είτε αυτεπαγγέλτως επιλαμβανομένη είτε κατόπιν αιτήσεως του δημάρχου ή προέδρου της κοινότητος, υποχρεούται να απαγορεύη την άνευ αδείας χρήσιν των περιών πρόκειται χώρων. Η απομάκρυνσις των αυθαιρέτως τοποθετουμένων αντικειμένων ενεργείται υπό των υποχρέων προς τούτο, κατόπιν εντολής προς αυτούς της αστυνομικής αρχής και εν αρνήσει αυτών υπό οργάνων του δήμου ή της κοινότητος, τη συνδρομή της τελευταίας ταύτης.».

Επειδή με τις διατάξεις του άρθρου 30 (Απλούστευση ρυθμίσεων για την άδεια κοινοχρήστου χώρου) του ν.4442/2016, (Α' 230) «Νέο θεσμικό πλαίσιο για την άσκηση οικονομικής δραστηριότητας και άλλες διατάξεις», ορίζονται τα εξής:

«Άρθρο 30 Απλούστευση ρυθμίσεων για την άδεια κοινοχρήστου χώρου

1. Για τη χρήση κοινόχρηστου χώρου απαιτείται προηγούμενη άδεια, σύμφωνα με το Β.δ. 24.9/20.10/1958 (Α' 171).

2. Αν ο φορέας της δραστηριότητας αιτηθεί και λάβει την προβλεπόμενη άδεια χρήσης κοινόχρηστου χώρου μετά τη γνωστοποίηση ή η ήδη χορηγηθείσα άδεια τροποποιηθεί, προβαίνει σε μεταβολή των στοιχείων που έχουν γνωστοποιηθεί και δεν απαιτείται η έκδοση της πράξης πρόσθετου προσδιορισμού εξυπηρετούμενων ατόμων.

3. Με κοινή απόφαση των Υπουργών Εσωτερικών και Οικονομίας και Ανάπτυξης, που εκδίδεται εντός τριών (3) μηνών από την έναρξη ισχύος του παρόντος, καθορίζονται τα δικαιολογητικά που απαιτούνται για τη χορήγηση από τους Δήμους της άδειας χρήσης κοινόχρηστου χώρου.

4. Η προβλεπόμενη στο προτελευταίο εδάφιο της παρ. 6 του άρθρου 13 του β.δ. 24.9/20.10/1958 προθεσμία ορίζεται σε πέντε (5) ημέρες».

Επειδή, από την αριθ. 131/2016 (ΑΔΑ:Ω1ΡΔΩΕΧ-11Υ) κανονιστική απόφαση του Δημοτικού Συμβουλίου του Δήμου Κιλκίς με θέμα: «Έγκριση Κανονισμού Χρήσης Παραχωρούμενων Κοινόχρηστων Χώρων Δήμου Κιλκίς», προβλέπονται τα εξής:

«ΑΡΘΡΟ 3: ΟΡΙΣΜΟΙ

... 5.Αυθαίρετη χρήση: θεωρείται η χρήση του κοινόχρηστου χώρου χωρίς την προηγούμενη άδεια του Δήμου. ...

ΑΡΘΡΟ 5: ΓΕΝΙΚΕΣ ΑΡΧΕΣ

1. ... 2. 6. Στα καταστήματα υγειονομικού ενδιαφέροντος, χορηγείται άδεια χρήσης κοινόχρηστου χώρου, σύμφωνα με την άδεια ίδρυσης και λειτουργίας τους.

ΑΡΘΡΟ 9: ΑΥΘΑΙΡΕΤΗ ΧΡΗΣΗ - ΚΥΡΩΣΕΙΣ - ΠΡΟΣΤΙΜΑ

Αυθαίρετη θεωρείται η χρήση κοινόχρηστου χώρου χωρίς την προηγούμενη άδεια από τον Δήμο, καθώς και η χρήση του κοινόχρηστου χώρου κατά παράβαση των όρων της χορηγηθείσας άδειας είτε αυτοί αφορούν το είδος της χρήσης, τη θέση ή την έκταση του παραχωρούμενου χώρου, είτε τη διάρκεια της άδειας.

Σε περίπτωση αυθαίρετης χρήσης ή φθορών, καταλογίζεται σε βάρος του υπόχρεου με απόφαση του Δήμου και σύμφωνα και με τις διατάξεις του Ν. 1900/90, εκτός από το αναλογούν τέλος:

Σε χώρους για τους οποίους έχει παραχωρηθεί άδεια, επιβάλλεται χρηματικό πρόστιμο διπλάσιο προς το αναλογούν τέλος χρήσης.

Σε χώρους για τους οποίους δεν έχει παραχωρηθεί άδεια επιβάλλεται χρηματικό πρόστιμο ίσο με το τριπλάσιο του μεγαλύτερου τέλους ανά τετραγωνικό μέτρο που έχει προσδιοριστεί με απόφαση του Δημοτικού Συμβουλίου για περιπτώσεις χώρων που έχει επιτραπεί η παραχώρηση της χρήσης.

Εάν συνεχίζεται ή επαναλαμβάνεται η αυθαίρετη χρήση επιβάλλονται, κάθε φορά, και μέχρι δύο (2) φορές τα ως άνω πρόστιμα.

Αν εξακολουθεί η παράβαση αφαιρείται η χορηγηθείσα άδεια χρήσης του κοινόχρηστου χώρου και ο Δήμος με τη συνεργασία του προβαίνει στην αφαίρεση κάθε αντικειμένου, με τη συνδρομή της Δημοτικής Αστυνομίας ή της οικείας Αστυνομικής Αρχής και επιβάλλει ειδικό πρόστιμο για τα έξοδα μεταφοράς και αποθήκευσης, ίσο με το διπλάσιο του μεγαλύτερου τέλους ανά τετραγωνικό μέτρο, που καθορίστηκε με απόφαση του Δημοτικού Συμβουλίου για τους χώρους για τους οποίους έχει επιτραπεί η παραχώρηση της χρήσης.

Εκτός του χρηματικού προστίμου, για την αυθαίρετη χρήση του κοινόχρηστου χώρου καθώς και τη χρήση καθ' υπέρβαση της χορηγηθείσας άδειας, ο υπόχρεος έχει και ποινικές ευθύνες και τιμωρείται με τις ποινές του άρθρου 458 του Ποινικού Κώδικα.».

Επειδή, με την αριθ. 135/2022 (ΑΔΑ:6ΠΓΩΩΕΧ-ΦΚΙ) κανονιστική απόφαση του Δημοτικού Συμβουλίου του Δήμου Κιλκίς με θέμα: «Τέλος χρήσης κοινόχρηστων χώρων (άρθρο 3 Ν. 1080/80)» για το οικονομικό έτος 2023 και εφεξής, καθορίζονται τα τέλη που πρέπει να καταβάλλονται προς τον Δήμο Κιλκίς από τους διάφορους χρήστες κοινόχρηστων χώρων για όλες των περιπτώσεων όπως: τοποθέτηση τραπεζοκαθισμάτων, εναπόθεση εμπορευμάτων, εμπορία αυτοκινήτων, εναπόθεση οικοδομικών υλικών και λοιπές περιπτώσεις. **Επειδή από την εν λόγω κανονιστική απόφαση προβλέπεται ότι στην περίπτωση του προσφεύγοντα το αναλογούν τέλος χρήσης κοινόχρηστου χώρου καθορίζεται στα δεκατέσσερα (14) ευρώ ανά τετραγωνικό μέτρο το έτος.**

Επειδή, με βάση τα στοιχεία του φακέλου της υπόθεσης που μας απέστειλε ο Δήμος Κιλκίς με το αριθ.7964/18.04.2024 έγγραφό του Τμήματος Αδειοδοτήσεων & Ρύθμισης Εμπορικών Δραστηριοτήτων, **το Ιστορικό της υπόθεσης έχει ως εξής:**

1. Δυνάμει της αριθ.125/2020 απόφασης του Δημοτικού Συμβουλίου Δήμου Κιλκίς, ο προσφεύγοντας Ισαακίδης Γεώργιος του Κωνσταντίνου, μίσθωσε από τον Δήμο Κιλκίς, με το αριθ. 26936/07.12.2020 συμφωνητικό μίσθωσης, το δημοτικό αναψυκτήριο-ψησταριά που βρίσκεται στο αριθ. 223 οικόπεδο του Ο.Τ. 33 του οικισμού Κρηστώνης του Δήμου Κιλκίς, από 07.12.2020 έως 06.12.2029. Σύμφωνα με το άρθρο 1 του ανωτέρω συμφωνητικού μίσθωσης το μίσθιο είναι ισόγειο κατάστημα με χρήση Αναψυκτήριο - Ψησταριά, εμβαδού 109,54 τ.μ. με βοηθητικές εγκαταστάσεις: α) υπόστεγο χώρο διαστάσεων 17,03 τ.μ. και β) υπόστεγο χώρο με ψησταριά διαστάσεων 18,90 τ.μ..
2. Με το αριθ. 8246/12.04.2023 έγγραφό της, η Δ/νση Τεχνικών Υπηρεσιών του Δήμου Κιλκίς γνωστοποίησε στη Δ/νση Τοπικής & Οικονομικής Ανάπτυξης Δήμου Κιλκίς το γεγονός ότι στο αριθ. 223 οικόπεδο του Ο.Τ. 33 οικισμού Κρηστώνης, στο οποίο λειτουργεί αδειοδοτημένη παιδική χαρά, έχουν τοποθετηθεί από τρίτους, σε παρακείμενο χώρο της παιδικής χαράς, διάφορα όργανα (τραμπολίνο, φουσκωτά κ.λπ.), στέλνοντας και σχετικές φωτογραφίες. Επίσης, ζήτησε από την Δ/νση Τοπικής & Οικονομικής Ανάπτυξης του Δήμου Κιλκίς να ελέγξει εάν τηρήθηκαν οι νόμιμες διαδικασίες για την εγκατάσταση των παραπάνω οργάνων.
3. Η Δ/νση Τοπικής & Οικονομικής Ανάπτυξης του Δήμου Κιλκίς εξέδωσε την αριθ. Α/Α1/2023 με αριθ. πρωτ.:8749/24.04.2023 «ΕΝΤΟΛΗ ΕΛΕΓΧΟΥ» προς την αρμόδια «Επιτροπή Διενέργειας Ελέγχου Τήρησης των Όρων Λειτουργίας Παιδότοπων Δήμου Κιλκίς» που συγκροτήθηκε με την αριθ. 8704/24.04.2023 απόφαση Δημάρχου Κιλκίς και αποτελείται από τους υπαλλήλους του Δήμου Κιλκίς: 1.Κυριακίδη Χρήστο, 2.Ούλιο Μιλτιάδη, 3.Ελευθεριάδη Αλέξανδρο με αντικείμενο τον έλεγχο, στις 26.04.2023, για την ύπαρξη οργάνων (τραμπολίνο, φουσκωτά κ.λπ.) στο αριθ. 223 οικόπεδο του Ο.Τ.33 στον οικισμό Κρηστώνη Κιλκίς, στο οποίο λειτουργεί αδειοδοτημένη παιδική χαρά.

4.Οι ανωτέρω Ελεγκτές του Δήμου Κιλκίς πραγματοποίησαν την αυτοψία στον εν λόγω χώρο και έστειλαν με το αριθ. 9159/28.04.2023 έγγραφο τους την από 24.04.2024 σχετική «Έκθεση Ελέγχου» προς την Προϊσταμένη της Δ/σης Τοπικής & Οικονομικής Ανάπτυξης του Δήμου Κιλκίς, στην οποία αναφέρουν αυτολεξεί τα εξής:

«Ύστερα από έλεγχο που διενεργήθηκε την 24/04/2023 στον οικ. ΚΡΗΣΤΩΝΗ του Δήμου Κιλκίς σχετικά με την ύπαρξη οργάνων (τραμπολίνο, φουσκωτά, κ.λ.π.) στο υπ' αριθμ.223 οικόπεδο του ΟΤ33 στον οικισμό Κρηστώνη (2^ο σχ.), διαπιστώθηκε ότι στο εν λόγω οικόπεδο βρέθηκαν:

- 1) Τραμπολίνο χωρίς σουσέτες, κλειδωμένο, το ελαστικό δάπεδο ασφαλείας ήταν ξηλωμένο και με κόκκινη κορδέλα σφραγισμένο.*
- 2) Τα φουσκωτά παιχνίδια ήταν ξεφουσκωτα χωρίς να είναι συνδεδεμένα στο ρεύμα. Τα παραπάνω όργανα είναι αγνώστου ιδιοκτησίας».*

5. Η Δ/ση Υπηρεσίας Δόμησης Δήμου Κιλκίς/Τμήμα Πολεοδομικών Εφαρμογών, με το αριθ. 774/04.05.2023 έγγραφό της προς τον προσφεύγοντα, σε απάντηση του από 07.04.2023 σχετικού αιτήματός του, τον ενημέρωσε σχετικά με τις επιτρεπόμενες χρήσεις γης στην εν λόγω περιοχή.

6. Ακολούθησε η από 08.05.2023 αίτηση του προσφεύγοντα προς τον Δήμο Κιλκίς που έλαβε αριθμό πρωτοκόλλου 9855/08.05.2023, με την οποία ζήτησε τη μίσθωση της ακάλυπτης έκτασης του αριθ. 223 οικοπέδου του Ο.Τ. 33 του οικισμού Κρηστώνης Κιλκίς, στο οποίο βρίσκεται το μίσθιό του (ισόγειο κατάστημα και δύο υπόστεγα) έως 06.12.2029, ημερομηνία που λήγει η ήδη υπάρχουσα σύμβαση μίσθωσης του εν λόγω δημοτικού καταστήματος.

7. Ο Δήμος Κιλκίς με το αριθ. 10030/09.05.2023 έγγραφό του προς το Αστυνομικό Τμήμα Κιλκίς, με θέμα «Διερεύνηση καταγγελίας», το ενημερώνει για την αυθαίρετη κατάληψη κοινόχρηστου χώρου στο αριθ. 223 οικόπεδο του Ο.Τ. 33, στον οικισμό Κρηστώνης Κιλκίς με την εγκατάσταση διαφόρων οργάνων (τραμπολίνο, φουσκωτά κ.λπ.) και ζητάει τη συνδρομή του για την ταυτοποίηση του ιδιοκτήτη των οργάνων αυτών.

8. Το Αστυνομικό Τμήμα Κιλκίς, μετά από διενέργεια σχετικού έλεγχου, γνωστοποίησε στον Δήμο Κιλκίς με το αριθ. 1016/49/719-α/18-05-2023 έγγραφο του, ότι ιδιοκτήτης των οργάνων (τραμπολίνο, φουσκωτά παιχνίδια) που έχουν εγκατασταθεί σε κοινόχρηστο χώρο του αριθ.223 οικόπεδου του Ο.Τ. 33 στον οικισμό Κρηστώνη Κιλκίς είναι ο προσφεύγοντας, αποστέλλοντας συν/να και τα σχετικά παραστατικά μίσθωσης των εν λόγω οργάνων από τον προσφεύγοντα.

9. Ακολούθησε η αποστολή προς την Προϊσταμένη της Δ/σης Τοπικής & Οικονομικής Ανάπτυξης του Δήμου Κιλκίς της από 07.06.2023 «Συμπληρωματικής Έκθεσης Ελέγχου» της «Επιτροπής Διενέργειας Ελέγχου Τήρησης των Όρων Λειτουργίας Παιδότοπων Δήμου Κιλκίς», που έλαβε αριθ. πρωτ. (Δήμου Κιλκίς) 12627/07.06.2023. Σύμφωνα με την ανωτέρω «Συμπληρωματική έκθεση ελέγχου:

«... τα μέτρα που καταλαμβάνει το τραμπολίνο είναι 10,70μ x 5,25μ, σύνολο 56,175 τετραγωνικά μέτρα, ενώ τα φουσκωτά παιχνίδια (που ήταν ξεφουσκωμένα την ημέρα του ελέγχου) 8,00 x 4,50μ σύνολο 36,00 τετραγωνικά μέτρα. Τα συνολικά τετραγωνικά μέτρα του υπό κατάληψη κοινόχρηστου χώρου ανέρχονται σε 92,175».

10. Στη συνέχεια, το Τμήμα Αδειοδοτήσεων & Ρύθμισης Εμπορικών Δραστηριοτήτων Δήμου Κιλκίς, έστειλε το αριθ.14940/05.07.2023 έγγραφό του προς τον προσφεύγοντα, με θέμα «ΑΠΟΚΑΤΑΣΤΑΣΗ ΚΟΙΝΟΧΡΗΣΟΥ ΧΩΡΟΥ ΑΠΟ ΑΥΘΑΙΡΕΤΗ ΚΑΤΑΛΗΨΗ», ζητώντας του να προβεί στην άμεση απομάκρυνση, εντός επτά (7) ημερών, από την επομένη της παραλαβής του εγγράφου αυτού, των φουσκωτών παιχνιδιών και τραμπολίνο ιδιοκτησίας του που βρέθηκαν στον κοινόχρηστο χώρο του αριθ. 223 οικοπέδου του Ο.Τ. 33 οικισμού Κρηστώνης Κιλκίς, καταλαμβάνοντας αυθαίρετα έκταση (92,175) τ.μ., ενημερώνοντάς τον ότι σε διαφορετική περίπτωση τα παιχνίδια θα απομακρυνθούν από συνεργεία του Δήμου Κιλκίς. Όμως, το ως άνω έγγραφο του Δήμου Κιλκίς, το οποίο στάλθηκε στον προσφεύγοντα στις 10.07.2023, μέσω της συμβεβλημένης με τον Δήμο Κιλκίς, εταιρίας ταχυμεταφορών με Αριθμό Αποστολής 04351908996 6, παρά της επανειλημμένες προσπάθειες της εν λόγω εταιρείας, δεν κατέστη δυνατό να παραδοθεί στον αποδέκτη του (προσφεύγοντα).

11. Στο μεταξύ, στις 30.08.2023, ψηφίσθηκε από το Δημοτικό Συμβούλιο του Δήμου Κιλκίς η αριθ. 167/2023 απόφασή του, με την οποία εγκρίθηκε το από 08.05.2023 αίτημα του προσφεύγοντα (ως άνω υπό στοιχείο -6-) με το οποίο ζητούσε τη μίσθωση της ακάλυπτης έκτασης του οικοπέδου 223 του Ο.Τ. 33 του οικισμού Κρηστώνη Κιλκίς στο οποίο βρίσκεται το μισθίο του (ισόγειο κατάστημα και δύο υπόστεγα). Συγκεκριμένα, το Δημοτικό Συμβούλιο με την ανωτέρω απόφασή του, αποφασίζει την εκμίσθωση του εν λόγω ακινήτου, εμβαδού 460 τ.μ., διαστάσεων 23μ x 20μ στον προσφεύγοντα, έως όπου λήξει η μίσθωση του καταστήματος.

12. Στις 04.09.2023 και ώρα 11.30, ο υπάλληλος του Δήμου Κιλκίς Ελευθεριάδης Αλέξανδρος, τοιχοκόλλησε, με αποδεικτικό τοιχοκόλλησης, παρουσία δύο (2) μαρτύρων, το αριθ. πρωτ. 14940/05.07.2023 έγγραφο του Τμήματος Αδειοδοτήσεων & Ρύθμισης Εμπορικών Δραστηριοτήτων του Δήμου Κιλκίς με θέμα «ΑΠΟΚΑΤΑΣΤΑΣΗ ΚΟΙΝΟΧΡΗΣΟΥ ΧΩΡΟΥ ΑΠΟ ΑΥΘΑΙΡΕΤΗ ΚΑΤΑΛΗΨΗ» με συν/νη την Έκθεση Ελέγχου της αρμόδιας Επιτροπής του Δήμου (αρχική και συμπληρωματική), στον χώρο του προσφεύγοντα, στο εν λόγω κατάστημά του στην Κρηστώνη Κιλκίς, επιδίδοντας κατ' αυτόν τον τρόπο στον προσφεύγοντα την εντολή άρσης της αυθαίρετης κατάληψης του κοινόχρηστου χώρου εντός επτά (7) ημερών από τη επομένη της επιδόσεως, σύμφωνα με τα προβλεπόμενα στις διατάξεις της παρ. 8 του άρθρου 13 του Β.Δ. 24-9/20.1.1958.

13. Στη συνέχεια ο προσφεύγοντας, ως απάντηση στην κλήση του προς συμμόρφωση, κατέθεσε στον Δήμο Κιλκίς αίτηση που έλαβε αριθμό πρωτοκόλλου (Δήμου Κιλκίς) 20235/11.09.2023, με την οποία προσκόμισε την αριθ.167/2023 απόφαση του Δημοτικού Συμβουλίου του Δήμου Κιλκίς που ενέκρινε στο πρόσωπό του την εκμίσθωση του προαύλιου χώρου του μισθίου του (δημοτικού ακινήτου -

Αναψυκτηρίου - Ψησταριάς) στην Κρηστώνη Κιλκίς, εμβαδού 460 τ.μ., διαστάσεων 23μ x 20μ, έως 06.12.2029.

14. Ακολούθησε η σύναψη του αριθ. 21725/02.10.2023 συμφωνητικού μίσθωσης μεταξύ Δήμου Κιλκίς και προσφεύγοντα, με το οποίο ο προσφεύγοντας μίσθωσε από τον Δήμο Κιλκίς την ως άνω ακάλυπτη έκταση των 460 τ.μ., έως τις 06.12.2029.

15. Στις 11.01.2024 εκδόθηκε η προσβαλλόμενη απόφαση Δημάρχου Κιλκίς περί «Επιβολής διοικητικής κύρωσης σε κατάσταση υγειονομικού ενδιαφέροντος για αυθαίρετη χρήση κοινόχρηστου χώρου» με αριθμό πρωτοκόλλου 8299/2023/11.01.2024, με την οποία επιβλήθηκε στον προσφεύγοντα διοικητική κύρωση-πρόστιμο ύψους δύο χιλιάδων πεντακοσίων ογδόντα ευρώ και ενενήντα λεπτών (2.580,90 ευρώ) για αυθαίρετη χρήση κοινόχρηστου χώρου συνολικής έκτασης 92,175 τ.μ. και συγκεκριμένα διότι τοποθέτησε φουσκωτά παιχνίδια (σε έκταση 36,00 τ.μ.) και τραμπολίνο (σε έκταση 56,175 τ.μ.), χωρίς να του έχει παραχωρηθεί ο παραπάνω κοινόχρηστος χώρος. Ο υπολογισμός του εν λόγω πρόστιμου έγινε σύμφωνα με τις διατάξεις της παρ. 8 του άρθρου 13 του Β.Δ. 24-9/20.10.1958 όπως τροποποιήθηκαν/αντικαταστάθηκαν και ισχύουν σήμερα, σε συνδυασμό με τις αριθ. 131/2016 και 135/2022 κανονιστικές αποφάσεις του Δημοτικού συμβουλίου του Δήμου Κιλκίς.

16. Η ως άνω προσβαλλόμενη απόφαση παραδόθηκε στον προσφεύγοντα, από την συμβεβλημένη με τον Δήμο Κιλκίς εταιρεία ταχυμεταφορών, στις 26.01.2024 (αρ. αποστολής 5773582522), συνεπώς από τις 27.01.2024 εκκινεί η δεκαπενθήμερη προθεσμία του προσφεύγοντα για την άσκηση ειδικής διοικητικής προσφυγής του άρθρου 227 του ν.3882/2010.

17. Στις 02.02.2024 ο προσφεύγοντας άσκησε Αίτηση Θεραπείας κατά της προσβαλλόμενης πράξης, που έλαβε αριθμό πρωτοκόλλου του Δήμου Κιλκίς 2297/02.02.2024, με την οποία ζήτησε την ακύρωση και εξαφάνισή της. Η εν λόγω Αίτηση Θεραπείας, σύμφωνα με τις διατάξεις της παρ. 3 του άρθρου 227 του ν.3852/2010, αναστέλλει την δεκαπενθήμερη προθεσμία του προσφεύγοντα για άσκηση ειδικής διοικητικής προσφυγής του άρθρου 227 του ιδίου ως άνω νόμου.

18. Η ανωτέρω αίτηση θεραπείας του προσφεύγοντα απορρίφθηκε με την αριθ. 2297/14.03.2024 Απόφαση Δημάρχου Κιλκίς, η οποία παραδόθηκε από εταιρεία ταχυμεταφορών στον προσφεύγοντα στις 28.03.2024 σύμφωνα με το σχετικό αποδεικτικό παράδοσης (Αρ. Αποστολής 5775998406). Συνεπώς, από την επομένη, δηλαδή από τις 29.03.2024 άρετε η αναστολή της δεκαπενθήμερης προθεσμίας για την άσκηση της ειδικής διοικητικής προσφυγής της παρ. 1 του άρθρου 227 του ν. 3852/2010, και αυτή πλέον λήγει στις 05.04.2024.

Επειδή, στις 05.04.2024, ο προσφεύγοντας υποβάλλει εμπρόθεσμα την εξεταζόμενη, με την παρούσα απόφαση, ειδική διοικητική προσφυγή του άρθρου 227 του ν. 3852/2010 ενώπιον του Γραμματέα Αποκεντρωμένης Διοίκησης Μακεδονίας - Θράκης, λαμβάνοντας αριθμό πρωτοκόλλου 47451/05.04.2024, με την οποία ζητά να ακυρωθεί και εξαφανισθεί η αριθ. 8299/11.01.2024 Πράξη Δημάρχου περί Επιβολής Διοικητικής Κύρωσης (πρόστιμου) σε βάρος του για αυθαίρετη χρήση κοινόχρηστου χώρου, για τους παρακάτω λόγους:

1^{ος} λόγος προσφυγής:

Ο προσφεύγων ζητά την ακύρωση της προσβαλλόμενης πράξης διότι όπως αναφέρει στην κρινόμενη προσφυγή του, ουδεμία αυθαίρετη χρήση κοινόχρηστου χώρου έγινε εκ μέρους του, παρά μόνο εναπόθεση παιχνιδιών στον περιβάλλοντα χώρο του καταστήματος που νομίμως είχε μισθώσει από τον Δήμο Κιλκίς. Τα δε παιχνίδια, όπως ισχυρίζεται, ουδέποτε λειτούργησαν.

Ως προς τον 1ο λόγο της προσφυγής θα πρέπει να ειπωθούν τα εξής:

Ο ισχυρισμός του προσφεύγοντα ότι ουδεμία αυθαίρετη χρήση κοινόχρηστου χώρου έγινε εκ μέρους του, παρά μόνο η εναπόθεση των παιχνιδιών στον περιβάλλοντα χώρο του καταστήματος που μισθώνει από τον Δήμο Κιλκίς, αβασίμως προβάλλεται, διότι η εναπόθεση των παιχνιδιών από μόνη της (την οποία και ο ίδιος ο προσφεύγοντας παραδέχεται ότι έπραξε), άνευ σχετικής αδείας από τον Δήμο Κιλκίς, στον κοινόχρηστο χώρο που περιβάλλει το μίσθιο-κατάστημά του, συνολικής έκτασης 92,175 τ.μ., συνεπάγεται την αυθαίρετη κατάληψη του χώρου αυτού και συνεπώς την αυθαίρετη χρήση του, η οποία ματαιώνει/περιορίζει τον κοινόχρηστο χαρακτήρα του. Περαιτέρω, ο ισχυρισμός του προσφεύγοντα ότι τα αυθαιρέτως εναποτιθέμενα παιχνίδια του ουδέποτε λειτούργησαν, επίσης προβάλλεται αβασίμως, διότι το ζήτημα της λειτουργίας ή μη των εν λόγω παιχνιδιών δεν έχει καμία σχέση με το πρόστιμο που του επιβλήθηκε με την προσβαλλόμενη πράξη. Πιο συγκεκριμένα, το πρόστιμο δεν του επιβλήθηκε για τη μη νόμιμη λειτουργία των παιχνιδιών που εναπόθεσε, αλλά για την μη νόμιμη εναπόθεσή τους σε κοινόχρηστο χώρο, δεδομένου ότι η εναπόθεση αυτή, από μόνη της αρκεί για να ματαιώσει ή να περιορίσει ή να δυσκολέψει τις δυνατότητες της κοινόχρηστης χρήσης του χώρου αυτού. Για τους παραπάνω λόγους, ο 1^{ος} λόγος της προσφυγής θα πρέπει να απορριφθεί ως αβάσιμος.

2ος λόγος προσφυγής:

Ο προσφεύγοντας ισχυρίζεται ότι εύλογα θεωρούσε πως ως μισθωτής του εν λόγω δημοτικού καταστήματος, είχε δικαίωμα να κάνει χρήση του περιβάλλοντος χώρου του καταστήματος αυτού, μόλις δε πληροφορήθηκε ότι έπρεπε να συνάψει ξεχωριστή σύμβαση μίσθωσης για τον περιβάλλοντα χώρο, προέβη σε όλες τις νόμιμες ενέργειες και τελικά μίσθωσε τον χώρο αυτό από τον Δήμο Κιλκίς, στις 02.10.2023.

Ως προς τον 2ο λόγο της προσφυγής θα πρέπει να ειπωθούν τα εξής:

Ο ισχυρισμός του προσφεύγοντα ότι εύλογα θεωρούσε πως ως μισθωτής του καταστήματος, είχε το δικαίωμα να κάνει χρήση και του περιβάλλοντος χώρου του καταστήματος αυτού, είναι απορριπτέος, διότι ανατρέχοντας στο αριθ. 26936/07.12.2020 σχετικό Συμφωνητικό Μίσθωσης του εν λόγω δημοτικού ακινήτου - καταστήματος αναψυκτηρίου-ψησταριάς που βρίσκεται στο αριθ. 223 οικόπεδο του Ο.Τ. 33 οικισμού Κρηστώνης Κιλκίς, το οποίο υπογράφηκε στις 07.12.2020, μεταξύ του Δήμου Κιλκίς ως Εκμισθωτή και του προσφεύγοντα ως Μισθωτή και συγκεκριμένα στο Άρθρο 1 αυτού, προσδιορίζεται και περιγράφεται επακριβώς το μίσθιο, όπως αυτολεξεί, αναφέρεται παρακάτω:

«Άρθρο 1**Σκοπός - Αντικείμενο****Εκμίσθωση στο Μισθωτή από τον Εκμισθωτή, του εξής ακινήτου:****Είδος:** Ισόγειο κατάστημα με χρήση Αναψυκτήριο - Ψησταριά βάσει της υπ' αρ. 04/01-06-1993 κοινοτικής αδείας και την 33781010 Βεβαίωση περαιώσης υπαγωγής.**Έκταση κτιρίου:** Κατάστημα εμβαδού 109,54 τ.μ. Βοηθητικές εγκαταστάσεις:

α) υπόστεγο χώρο διαστάσεων 17,03 τ.μ. β) υπόστεγο χώρο με ψησταριά διαστάσεων 18,90 τ.μ.

Διεύθυνση: Το υπ' αρ. 223 οικόπεδο στο Ο.Τ. 33 της τοπικής Κοινότητας Κρηστώνης του Δήμου Κιλκίς».

Γίνεται συνεπώς αντιληπτό, ότι ο προσφεύγοντας ως ο δεύτερος συμβαλλόμενος είναι αδύνατον να μην γνώριζε το περιεχόμενο της εν λόγω σύμβασης, την οποία ο ίδιος υπέγραψε και η οποία δεν του παρείχε κανένα δικαιώματα χρήσης επί του περιβάλλοντος κοινοχρήστου χώρου του μισθίου του, παρά μόνο του ιδίου του μισθίου, δηλαδή του ισόγειου καταστήματος (αναψυκτήριο - ψησταριά) και των δύο υποστέγων. Για το λόγο αυτό και ο 2^{ος} λόγος της προσφυγής θα πρέπει να απορριφθεί ως αβάσιμος.

3ος λόγος προσφυγής:

Σύμφωνα με τον 3^ο λόγο της παρούσας προσφυγής, η προσβαλλόμενη πράξη θα πρέπει να ακυρωθεί διότι ο Δήμος Κιλκίς πριν την έκδοσή της, δεν κάλεσε σε προηγούμενη ακρόαση τον προσφεύγοντα, κατά παράβαση του άρθρου 6 του ν.2690/1999 (Α' 45) «Κύρωση του Κώδικα Διοικητικής Διαδικασίας και άλλες διατάξεις. Όπως αναφέρει ο προσφεύγοντας στο σώμα της κρινόμενης προσφυγής του, η Διοίκηση πριν από τη λήψη οποιουδήποτε μέτρου ή ενέργειας σε βάρος του διοικούμενου, είναι υποχρεωμένη, σε κάθε περίπτωση, να καλέσει εγγράφως τον ενδιαφερόμενο, προκειμένου αυτός να διατυπώσει τις απόψεις του, να παράσχει σχετικές διευκρινίσεις επί των αποδιδόμενων σε αυτόν περιστατικών, ακόμα και να προβεί σε ανταπόδειξη. Η παράλειψη δε του αρμόδιου οργάνου να τηρήσει τη διαδικασία αυτή, η οποία τάσσεται ως ουσιώδης τύπος για την εν συνεχεία έκδοση της σχετικής διοικητικής πράξης, καθιστά την εκδιδόμενη διοικητική πράξη μη νόμιμη και ακυρωτέα (ΣΤΕ 425/2000). Συνεχίζοντας, ο προσφεύγοντας αναφέρει ότι, εν προκειμένω, η προσβαλλόμενη πράξη επιβολής προστίμου, αποτελεί ατομική διοικητική πράξη με την οποία βλάπτονται τα συμφέροντά του. Ως εκ τούτου, η αρμόδια υπηρεσία του Δήμου Κιλκίς, όφειλε, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 6 του ν.2690/1999, πριν την επιβολή του προστίμου να τον καλέσει για να δώσει εξηγήσεις και να προσκομίσει έγγραφα προς επίρρωση και απόδειξη των ισχυρισμών του. Όμως, η αρμόδια υπηρεσία του Δήμου Κιλκίς δεν εφάρμοσε τη συγκεκριμένη διάταξη και με τον τρόπο αυτό, έβλαψε παρανόμως τα συμφέροντα του προσφεύγοντα. Καταλήγοντας, ισχυρίζεται ότι η προσβαλλόμενη πράξη επιβολής προστίμου εκδόθηκε χωρίς να τηρηθεί ο ουσιώδης τύπος που απαιτείται από το νόμο και συγκεκριμένα χωρίς να τηρηθεί το προβλεπόμενο από το άρθρο 6 παρ. 1 του Κ.Δ.Δ. (ν.2690/1999) και το άρθρο 20 παρ. 2 του Συντάγματος δικαίωμα της προηγούμενης ακρόασής του και ως εκ τούτου θα πρέπει να

ακυρωθεί και να εξαφανισθεί. Το γεγονός δε ότι άσκησε ακολούθως Αίτηση Θεραπείας εναντίον της προσβαλλόμενης πράξης, ουδόλως θεραπεύει την προαναφερθείσα παράβαση ουσιώδους τύπου της διαδικασίας εκ μέρους της αρμόδιας υπηρεσίας του Δήμου Κιλκίς.

Ως προς τον 3ο λόγο της προσφυγής θα πρέπει να ειπωθούν τα εξής:

Πράγματι ένα από τα θεμελιώδη συνταγματικά δικαιώματα αποτελεί το δικαίωμα της προηγούμενης ακρόασης, το οποίο προβλέπεται στο άρθρο 20 του Συντάγματος. Το δικαίωμα αυτό παρέχεται στον πολίτη τόσο ενώπιον των δικαστικών αρχών (παρ. 1 αρθ. 20 Σ) όσο και ενώπιον των διοικητικών αρχών (παρ. 2 άρθ. 20 Σ). Πιο συγκεκριμένα, σύμφωνα με την παρ. 2 του άρθρου 20 του Συντάγματος «Το δικαίωμα της προηγούμενης ακρόασης του ενδιαφερόμενου ισχύει και για κάθε διοικητική ενέργεια ή μέτρο που λαμβάνεται σε βάρος των δικαιωμάτων ή συμφερόντων του». Σκοπός αυτής της συνταγματικής διάταξης είναι να παρέχει στον διοικούμενο τη δυνατότητα να εκθέσει τις απόψεις του ενώπιον του αρμόδιου διοικητικού οργάνου, να υπερασπιστεί τα συμφέροντά του και να παραθέσει τα επιχειρήματά του επί της εξεταζόμενης υπόθεσης. Περαιτέρω, η προηγούμενη ακρόαση του ενδιαφερομένου προβλέπεται και στο άρθρο 6 του Κώδικα Διοικητικής Διαδικασίας (ν.2690/1999). Πιο συγκεκριμένα, στην παρ. 1 του ως άνω άρθρου αναφέρονται τα εξής: *«Οι διοικητικές αρχές, πριν από κάθε ενέργεια ή μέτρο σε βάρος των δικαιωμάτων ή συμφερόντων συγκεκριμένου προσώπου, οφείλουν να καλούν τον ενδιαφερόμενο να εκφράσει τις απόψεις του, εγγράφως ή προφορικώς, ως προς τα σχετικά ζητήματα»*. Στην δε παρ. 4 του ίδιου ως άνω άρθρου ορίζεται ότι *«Οι διατάξεις των παρ. 1 και 2 εφαρμόζονται και όταν οι σχετικές με τη διοικητική πράξη διατάξεις προβλέπουν δυνατότητα άσκησης διοικητικής προσφυγής»*. Όμως, στο σημείο αυτό επισημαίνεται ότι, κατά πάγια νομολογία, το δικαίωμα της προηγούμενης ακρόασης χορηγείται στο διοικούμενο σε περιπτώσεις κατά τις οποίες το αποφασίζων διοικητικό όργανο έχει διακριτική ευχέρεια και όχι δέσμια αρμοδιότητα, όπως εν προκειμένω, δεδομένου ότι επί δέσμιας αρμοδιότητας η ακρόαση του ενδιαφερομένου δεν μπορεί να αλλάξει τη μία και μοναδική νόμιμη λύση που θα καταλήξει στην έκδοση συγκεκριμένου περιεχομένου διοικητικής πράξης, συνεπώς είναι μία διαδικασία περιττή (Λαζαράτου Π., Η θεραπεία της ελλείψεως προηγούμενης ακρόασης του διοικούμενου στην ενδικοφανή προσφυγή, Διδικ, 1993, σελ. 924 επ.). Ο ισχυρισμός του προσφεύγοντα ότι το διοικητικό όργανο πριν την έκδοση μίας δυσμενούς διοικητικής πράξης έχει την υποχρέωση, επί ποινή ακυρότητας, να καλέσει προηγουμένως σε ακρόαση τον ενδιαφερομένο πολίτη, αφορά σε εντελώς ανόμοιες περιπτώσεις, όπου η επιβολή των διοικητικών κυρώσεων εξαρτάται, σύμφωνα με τον νόμο, από την διακριτική ευχέρεια του διοικητικού οργάνου, το οποίο εκτιμά κατά την κρίση του την κάθε συγκεκριμένη περίπτωση λαμβάνοντας υπόψη το δημόσιο συμφέρον, την τυχόν άμεση συμμόρφωση του διοικούμενου, τις αρχές της ισότητας, της χρηστής διοίκησης, της αναλογικότητας και της προστατευόμενης εμπιστοσύνης του διοικούμενου (ΣΤΕ 345/2003, 1867/2005, 4597/2005, 3272/2009, 4169/2011, 1073/2012, 3359-3362/2014). Αντιθέτως, στην εξεταζόμενη περίπτωση, η διοικητική κύρωση (πρόστιμο) επιβλήθηκε στον προσφεύγοντα κατά δέσμια αρμοδιότητα του διοικούντος οργάνου (Δημάρχου Κιλκίς), σύμφωνα με τα προβλεπόμενα στις διατάξεις του άρθρου 13 παρ. 8 του Β.Δ. 24-9/20.10.1958 (Α' 171) όπως

αντικαταστάθηκε/τροποιοήθηκε μεταγενέστερα και ισχύει σήμερα, καθώς και στις κανονιστικές διατάξεις των αριθ. 131/2016 (ΑΔΑ:Ω1ΡΔΩΕΧ-11Υ) και 135/2022 (ΑΔΑ:6ΠΓΩΩΕΧ-ΦΚΙ) αποφάσεων του Δημοτικού Συμβουλίου του Δήμου Κιλκίς. Σύμφωνα με τις ανωτέρω διατάξεις, σε περίπτωση διαπίστωσης παράβασης από τα αρμόδια ελεγκτικά όργανα της Αστυνομίας ή του Δήμου Κιλκίς και γνωστοποίησης της παράβασης αυτής στον Δήμο Κιλκίς, ο Δήμαρχος έχει την υποχρέωση (και όχι τη διακριτική ευχέρεια) να εκδώσει σχετική πράξη για την επιβολή διοικητικής κύρωσης (προστίμου) σε βάρος του παραβάτη. Το δε ύψος του σχετικού προστίμου, υπολογίζεται με συγκεκριμένο τρόπο για κάθε περίπτωση παράβασης. Στην προκειμένη περίπτωση, όπως προκύπτει από την από 24.04.2023 «Έκθεση Ελέγχου» και την από 07.06.2023 «Συμπληρωματική Έκθεση Ελέγχου» της «Επιτροπής Διενέργειας Ελέγχου Τήρησης των Όρων Λειτουργίας Παιδότοπων Δήμου Κιλκίς», κατόπιν διενέργειας αυτοψίας στον εν λόγω κοινόχρηστο χώρο, οι οποίες στάλθηκαν στην Προϊσταμένη της Δ/σης Τοπικής & Οικονομικής Ανάπτυξης του Δήμου Κιλκίς, διαπιστώθηκε η αυθαίρετη κατάληψη κοινόχρηστης έκτασης 92,175 τ.μ. στον περιβάλλοντα χώρο του δημοτικού καταστήματος που μισθώνει ο προσφεύγωντας από τον Δήμο Κιλκίς, εντός του αριθ. 223 οικοπέδου του Ο.Τ. 33 στον οικισμό Κρηστώνη Κιλκίς και συγκεκριμένα κατάληψη από τραμπολίνο 10,70μ x 5,25μ, σύνολο 56,175 τετραγωνικά μέτρα και κατάληψη από φουσκωτά παιχνίδια 8,00μ x 4,50μ σύνολο 36,00 τετραγωνικά μέτρα. Ο παραβάτης ταυτοποιήθηκε από το Αστυνομικό Τμήμα Κιλκίς, το οποίο διαπίστωσε ότι είναι ο προσφεύγωντας και ενημέρωσε σχετικά τον Δήμο Κιλκίς. Στην περίπτωση αυτή, όπως άλλωστε ειδικώς εκτίθεται και στο σώμα της προσβαλλόμενης πράξης, η διοικητική κύρωση (πρόστιμο) που επιβλήθηκε στον προσφεύγοντα, υπολογίστηκε, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 13 παρ. 8 του Β.Δ.24-9/20.10.1958 όπως ισχύουν σήμερα και τις κανονιστικές διατάξεις των αριθ. 131/2016 και 135/2022 αποφάσεων του Δημοτικού Συμβουλίου του Δήμου Κιλκίς, ως εξής:

92,175 τ.μ. X 14,00 ευρώ = 1.290,45 ευρώ

1.209,45 ευρώ X 2 = 2.580,90 ευρώ.

Σύνολο: 2.580,90 ευρώ.

Από τα προπαρατεθέντα, συνάγεται ότι η προηγούμενη κλήση σε ακρόαση του προσφεύγοντα και η έκφραση των απόψεών του επί του θέματος, δεν θα άλλαζε κάτι σε σχέση με την έκδοση της προσβαλλόμενης πράξης, δεδομένου ότι η επιβολή της επίμαχης διοικητικής κύρωσης σε βάρος του, βασίστηκε αποκλειστικά και μόνο σε κριτήρια αντικειμενικά και ανεπηρέαστα από υπαιτιότητες ή υποκειμενικές συμπεριφορές, αλλά βασιζόμενα στα ευρήματα των αρμόδιων ελεγκτικών οργάνων του Δήμου Κιλκίς και της Αστυνομικής Διεύθυνσης Κιλκίς. Το δε πρόστιμο καθορίζεται βάσει κανονιστικής απόφασης του Δημοτικού Συμβουλίου Κιλκίς ως ένα συγκεκριμένο ποσό ανά τετραγωνικό μέτρο παρανόμως καταληφθείσας κοινόχρηστης έκτασης, δεν πρόκειται δηλαδή για ένα ποσό κυμαινόμενο όπου θα μπορούσε να υπεισέλθει η διακριτική ευχέρεια του Δήμου, συνεπώς κάθε ισχυρισμός του προσφεύγοντα περί προθέσεων του και μετέπειτα συμπεριφοράς του δεν θα μπορούσε εκ του νόμου να επηρεάσει ούτε την επιβολή ούτε το ύψος του προστίμου. Κατά τον νόμο, δεν προβλέπονται για τον Δήμο Κιλκίς περιθώρια επιμέτρησης της κύρωσης, αλλά οφείλει να την επιβάλει κατά δέσμια

αρμοδιότητα, σύμφωνα με τα επ' ακριβώς προβλεπόμενα από τις ανωτέρω διατάξεις, δια μέσω του αρμοδίου οργάνου του (Δήμαρχος Κιλκίς). Για τους παραπάνω λόγους, θα πρέπει να απορριφθεί ως αβάσιμος και ο 3ος λόγος της προσφυγής.

4ος λόγος προσφυγής:

Σύμφωνα με τον 4^ο λόγο της παρούσας προσφυγής, η προσβαλλόμενη απόφαση θα πρέπει να ακυρωθεί διότι είναι αναιτιολόγητη, άλλως πλημμελώς αιτιολογημένη, κατά παράβαση των διατάξεων της παρ. 1 του άρθρου 17 του ν.2690/1999 (Α'45) οι οποίες προβλέπουν ότι η ατομική διοικητική πράξη πρέπει να περιέχει σαφή, ειδική και επαρκή αιτιολογία. Η αιτιολογία των επαχθών ιδίως πράξεων πρέπει να υπάρχει στο σώμα της κυρωτικής απόφασης, κατά γενική αρχή του διοικητικού δικαίου. Επίσης, με την ατομική διοικητική πράξη ορίζεται τι πρέπει να ισχύει ως δίκαιο σε συγκεκριμένη ατομική περίπτωση. Συνεχίζοντας, ο προσφεύγωντας, τονίζει τη σημασία που έχει η διατύπωση του υπαγωγικού πορίσματος, διότι είναι προφανές ότι το υπαγωγικό πόρισμα, προϋπόθεση του οποίου αποτελεί η αιτιολογία του, είναι μείζονος σημασίας και συνιστά την πεμπτούσια της διοικητικής πράξης, εφόσον από το πόρισμα που αποτελεί τη βάση της αιτιολογίας της, καθορίζεται τι πρέπει να ισχύσει ως δίκαιο στη ρυθμιζόμενη ατομική περίπτωση. Η αυθαίρετη και γενική διατύπωση του υπαγωγικού συμπεράσματος από τη διοίκηση παραβιάζει τις διατάξεις του άρθρου 17 του Κώδικα Διοικητικής Διαδικασίας, διότι με τον τρόπο αυτό αναιρείται η επιβαλλόμενη θεμελιώδης αρχή της σαφήνειας της αιτιολογίας του υπαγωγικού συμπεράσματος που μπορεί να προκαλέσει ακόμη και σύγχυση στον διοικούμενο ως προς το τι καθορίστηκε από το αρμόδιο όργανο ότι πρέπει να ισχύσει ως δίκαιο στη ρυθμιζόμενη περίπτωση. Καταλήγοντας, ισχυρίζεται ότι η έλλειψη αιτιολογίας, άλλως η πλημμελής αιτιολογία της προσβαλλόμενης πράξης, παραβιάζει τις διατάξεις της παρ. 1 του άρθρου 17 του Κώδικα Διοικητικής Διαδικασίας που προβλέπουν την σαφή, ειδική και επαρκή αιτιολογία των ατομικών διοικητικών πράξεων. Όταν μάλιστα οι ατομικές διοικητικές πράξεις είναι δυσμενείς για τον διοικούμενο, η αιτιολογία δεν θα πρέπει να προκύπτει μόνο από τα στοιχεία του φακέλου, αλλά είναι απαραίτητο να υπάρχει και στο σώμα της πράξης.

Ως προς τον 4ο λόγο της προσφυγής θα πρέπει να ειπωθούν τα εξής:

Σύμφωνα με τα οριζόμενα στις διατάξεις του άρθρου 17 του Ν.2690/1999-Κώδικας Διοικητικής Διαδικασίας (ΦΕΚ 45 Α') όλες οι ατομικές διοικητικές πράξεις (επωφελείς ή δυσμενείς) πρέπει να έχουν αιτιολογία. Η αιτιολογία μιας ατομικής διοικητικής πράξης πρέπει να είναι σαφής, ειδική και επαρκής και να προκύπτει από τα στοιχεία του φακέλου, εκτός εάν προβλέπεται ρητώς στο νόμο ότι πρέπει να περιέχεται στο σώμα της πράξης. Κατά γενική αρχή του Διοικητικού Δικαίου οι ατομικές διοικητικές πράξεις που δημιουργούν δυσμενείς συνέπειες για τους διοικούμενους, πρέπει να αιτιολογούνται. Κατά τη νομολογία του Συμβουλίου της Επικρατείας, πράξη που εκδόθηκε χωρίς να παραθέτει την ισχύουσα διάταξη νόμου που εφαρμόστηκε είναι πλημμελής (ΣτΕ 40/1964, 2027/1986, 2732/1990, 171/2002). Η αιτιολογία της διοικητικής πράξης πρέπει να περιλαμβάνει τη διαπίστωση της συνδρομής των απαιτούμενων προϋποθέσεων για την έκδοσή τους. Η διαπίστωση της συνδρομής

των κατά νόμο προϋποθέσεων οφείλει να είναι πλήρης και εμπειριστατωμένη, οφείλει δηλαδή να περιλαμβάνει τη νομική βάση, την πραγματική βάση αλλά και το σκοπό της πράξης. Νομική βάση είναι ο κανόνας δικαίου που εφαρμόζεται και ρυθμίζει την έκδοση της διοικητικής πράξης. Πραγματική βάση είναι το σύνολο των πραγματικών στοιχείων στα οποία βασίστηκε η έκδοση της διοικητικής πράξης, δηλαδή η διαπίστωση ότι συντρέχουν οι πραγματικές καταστάσεις ενόψει των οποίων επιβάλλεται ή επιτρέπεται η έκδοση της πράξης. Σκοπός είναι το επιδιωκόμενο με την πράξη αποτέλεσμα.

Στην προκειμένη περίπτωση, στο σκεπτικό μέρος της προσβαλλόμενης απόφασης του Δημάρχου Κιλκίς περί επιβολής διοικητικής κύρωσης (προστίμου) στον προσφεύγοντα, αναφέρονται τόσο οι διατάξεις της κείμενης νομοθεσίας που εφαρμόστηκαν για την επιβολή του εν λόγω προστίμου όσο και οι σχετικές κανονιστικές αποφάσεις του Δημοτικού Συμβουλίου Κιλκίς περί κανονισμού χρήσης κοινόχρηστων χώρων και περί καθορισμού τέλους χρήσης κοινόχρηστων χώρων. Επίσης μνημονεύεται το έγγραφο της Διεύθυνσης Τεχνικών Υπηρεσιών του Δήμου Κιλκίς ότι έλαβε γνώση της παράβασης, οι Εκθέσεις Ελέγχου των αρμόδιων ελεγκτικών οργάνων του Δήμου Κιλκίς που διαπίστωσαν την αυθαίρετη κατάληψη κοινόχρηστου χώρου και καταμέτρησαν το εμβαδό της καταληφθείσας έκτασης, καθώς και το έγγραφο του Αστυνομικού Τμήματος Κιλκίς που ταυτοποίησε τον παραβάτη στο πρόσωπο του προσφεύγοντα. Συνεπώς, η απόφαση είναι αιτιολογημένη ως προς τη νομική της βάση, αφού γίνεται ρητή μνεία των διατάξεων και εγγράφων στα οποία στηρίχθηκε η έκδοσή της. Ως προς την πραγματική βάση της, είναι επίσης αιτιολογημένη, διότι αναφέρει στο σκεπτικό της τις Εκθέσεις Ελέγχου από τις οποίες προκύπτουν τα πραγματικά περιστατικά που στοιχειοθετούν την παράβαση καθώς και το έγγραφο του Αστυνομικού Τμήματος Κιλκίς με το οποίο ταυτοποιείται ο παραβάτης. Επιπροσθέτως, η προσβαλλόμενη πράξη, στο αποφασιστικό μέρος της, περιέχει με σαφήνεια την περιγραφή της παράβασης και του παραβάτη (προσφεύγοντα), την τοποθεσία που αυτή έγινε, το εμβαδό της καταληφθείσας έκτασης, τον τρόπο υπολογισμού του προστίμου, τις διατάξεις βάσει των οποίων υπολογίστηκε το πρόστιμο και τις μαθηματικές πράξεις υπολογισμού του τελικού ποσού του προστίμου. Στο τέλος δε του σώματος της προσβαλλόμενης πράξης, γίνεται αναφορά στην δυνατότητα άσκησης προσφυγής από τον προσφεύγοντα κατά της πράξης επιβολής προστίμου, στην προθεσμία άσκησης της και στα δικαιοδοτικά όργανα ενώπιον των οποίων θα πρέπει να προσφύγει. Συνεπώς, η προσβαλλόμενη απόφαση Δημάρχου Κιλκίς, περιέχει τη νομική βάση, την πραγματική βάση καθώς και το σκοπό για τον οποίο εκδόθηκε και είναι πλήρως, επαρκώς και ειδικώς αιτιολογημένη κατά τις απαιτήσεις της κείμενης νομοθεσίας (Ν. 2690/1999-Κώδικας Διοικητικής Διαδικασίας). Το ίδιο ισχύει και για την αιτιολογία της αριθ.2297/14.03.2024 απόφασης Δημάρχου Κιλκίς περί απόρριψης της από 02.02.2024 Αίτησης Θεραπείας του προσφεύγοντα, όπου όλες οι αιτιάσεις του απαντήθηκαν πλήρως και νομίμως όπως προκύπτει από το σώμα της εν λόγω απόφασης. Επομένως και ο 4ος λόγος της προσφυγής θα πρέπει να απορριφθεί ως αβάσιμος.

5ος λόγος προσφυγής:

Σύμφωνα με τον 5^ο λόγο της προσφυγής, ουσιώδες αξίωμα του Διοικητικού Δικαίου αποτελεί η αρχή της επιείκειας, με την οποία θα πρέπει να αντιμετωπίζει η Διοίκηση τον Διοικούμενο, ενώ κατά τα προαναφερόμενα ουδείς λόγος δημοσίου συμφέροντος υφίστατο για την επιβολή προστίμου σε βάρος του. Τα στοιχεία αυτά ουδόλως ελήφθησαν υπόψη κατά παράβαση νόμου από την αρμόδια υπηρεσία του Δήμου Κιλκίς.

Ως προς τον 5ο λόγο της προσφυγής θα πρέπει να ειπωθούν τα εξής:

Πράγματι μία από τις αρχές του Διοικητικού Δικαίου είναι και η αρχή της επιείκειας, ως μία πιο ειδική περίπτωση εντός των πλαισίων της θεμελιώδους αρχής της χρηστής διοίκησης και έχει την έννοια της προστασίας των δικαιωμάτων των διοικουμένων, ειδικότερα δε των πιο αδύναμων από οικονομικής άποψης. Η αρχή της επιείκειας εφαρμόζεται ιδιαίτέρως όταν η διοίκηση πρόκειται να λάβει επαχθή μέτρα για τον πολίτη. Στην συγκεκριμένη όμως περίπτωση, όπου ο προσφεύγωντας έκανε κατάληψη κοινόχρηστου χώρου χωρίς να έχει λάβει σχετική άδεια από τον Δήμο Κιλκίς, η οποία διαπιστώθηκε από τα αρμόδια ελεγκτικά όργανα του Δήμου Κιλκίς και στη συνέχεια ταυτοποιήθηκε ως ο υπαίτιος από το Αστυνομικό Τμήμα Κιλκίς, υπάρχει ένα συγκεκριμένο νομοθετικό και κανονιστικό πλαίσιο που προβλέπει την επιβολή προστίμου που είναι το ίδιο για όλους του δημότες, ανάλογα με το είδος της παράβασης, και υπολογίζεται με συγκεκριμένο τρόπο (14 ευρώ ανά τ.μ. Χ 2). Εν προκειμένω, ο νόμος δεν αφήνει περιθώρια στην διοίκηση να παρεκκλίνει από τον συγκεκριμένο τρόπο υπολογισμού και επιβολής του εν λόγω προστίμου. Συνεπώς, η επίκληση, από τον προσφεύγοντα, της διοικητικής αρχής της επιείκειας, δεν δύναται να επιφέρει την ακύρωση τη προσβαλλόμενης πράξης. Επιπροσθέτως, σύμφωνα με τη αριθ. 11 με Α.Π.:7666/07.02.2007 Εγκύκλιο του ΥΠ.ΕΣ.Δ.Δ. & Α. περί εποπτείας των πράξεων των συλλογικών & μονομελών οργάνων των πρωτοβάθμιων ΟΤΑ (Ενότητα 2.3, σελ.11), οι λόγοι που επιφέρουν την ακύρωση μίας πράξης είναι οι εξής: i) αναρμοδιότητα του εκδόντος την πράξη οργάνου ii) παράβαση τύπων της διαδικασίας iii) παράβαση νόμου iv) κατάχρηση εξουσίας. Στην προκειμένη περίπτωση, δεν συντρέχει κανένας από τους παραπάνω λόγους ακύρωσης. Συνεπώς και ο 5ος λόγος της προσφυγής θα πρέπει να απορριφθεί ως αβάσιμος.

Λαμβάνοντας υπόψη όλα τα προαναφερθέντα, η προσφυγή κρίνεται αβάσιμη στο σύνολό της.

Κατόπιν των ανωτέρω,

αποφασίζουμε:

Απορρίπτουμε την από 05.04.2024 προσφυγή του Γεώργιου Ισαακίδη του Κωνσταντίνου, κατοίκου Κρηστώνης Κιλκίς, κατά της αριθ. 8299/2023/11.01.2024 απόφασης Δημάρχου Κιλκίς, ως αβάσιμη, για τους λόγους που αναφέρονται στο σκεπτικό της παρούσας.

Η παρούσα απόφαση μπορεί να προσβληθεί από οποιονδήποτε έχει έννομο συμφέρον, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 238 παρ. 1 του ν.3852/2010, ενώπιον της Ειδικής Επιτροπής του άρθρου 152 του ν.3463/2006 στην έδρα της Αποκεντρωμένης Διοίκησης Μακεδονίας - Θράκης στη Θεσσαλονίκη (Τ. Οικονομίδη & Καθ. Ρωσσίδη 11, e-mail:epar152-2h@damt.gov.gr, Τηλ. 2313309158), εντός της προθεσμίας ενός (1) μηνός από την έκδοση της απόφασης ή την κοινοποίησή της ή αφότου έλαβε γνώση αυτής.

ΚΟΙΝΟΠΟΙΗΣΗ:

1. κ. Γεώργιο Ισαακίδη του Κωνσταντίνου
Λεοναρδοπούλου 37
611 00 Κιλκίς
(με αποδεικτικό επίδοσης)

Με Εντολή Γραμματέα Α.Δ.Μ.-Θ.
Ο Αν. Προϊστάμενος Γενικής Διεύθυνσης
Εσωτερικής Λειτουργίας

Αθανάσιος Μπογιαννίδης

2. Δήμος Κιλκίς