



ΑΔΑ: ΨΔΜΕΟΡΙΥ-ΜΝ2

ΑΝΑΡΤΗΤΕΑ ΣΤΟ ΔΙΑΔΙΚΤΥΟ

Καβάλα 19 Μαΐου 2023

ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ
ΑΠΟΚΕΝΤΡΩΜΕΝΗ ΔΙΟΙΚΗΣΗ
ΜΑΚΕΔΟΝΙΑΣ - ΘΡΑΚΗΣ
ΓΕΝΙΚΗ ΔΙΕΥΘΥΝΣΗ
ΕΣΩΤΕΡΙΚΗΣ ΛΕΙΤΟΥΡΓΙΑΣ
Δ/ΝΣΗ ΔΙΟΙΚΗΣΗΣ
ΤΜΗΜΑ: ΔΙΟΙΚΗΤΙΚΟ - ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΟ
Ν.ΚΑΒΑΛΑΣ

Αριθ. Πρωτ: 73954

Ταχ. Δ/ση: Διοικητήριο Καβάλας
Εθν.Αντίστασης 20
65110-Καβάλα

Πληρ.: Ν.Βογιατζής

Τηλέφωνο: 2513-503222

email: nvogiatz@damt.gov.gr

ΘΕΜΑ: «Εξέταση προσφυγής του Δήμου Νέστου κατά των αποφάσεων επιβολής προστίμων με αριθ. 174/2022 έως 177/2022 και 375/2022 έως 389/2022, (σύνολο 19), του Κεντρικού Λιμενάρχη Καβάλας»

ΑΠΟΦΑΣΗ
Ο ΓΡΑΜΜΑΤΕΑΣ
ΑΠΟΚΕΝΤΡΩΜΕΝΗΣ ΔΙΟΙΚΗΣΗΣ ΜΑΚΕΔΟΝΙΑΣ-ΘΡΑΚΗΣ

Έχοντας υπόψη:

1. Τις διατάξεις των άρθ. 6, 94, 95, 214, 224, 230, 231, 238 & 280 του ν. 3852/2010 (φεκ 87 Α') «Νέα Αρχιτεκτονική της Αυτοδιοίκησης και της Αποκεντρωμένης Διοίκησης – Πρόγραμμα Καλλικράτης», όπως ισχύουν.
2. Τις διατάξεις του άρθ. 131 του ν. 4555/2018 (φεκ 133 Α') «Πρόγραμμα Κλεισθένης Ι», όπως ισχύουν.
3. Των άρθρων 6Α και 6Β του ν. 3852/2010, όπως προστέθηκαν με τις διατάξεις των άρθρων 63 και 64, αντίστοιχα, του ν. 4954/2022 (φεκ 136 Α') και την αριθ. 86781/19-12-2022 (φεκ 1183 Υ.Ο.Δ.Δ.) απόφαση του Υπουργού Εσωτερικών «Διορισμός του Ιωάννη Σάββα του Κωνσταντίνου, στη θέση του μετακλητού Γραμματέα Α.Δ.Μ.Θ.».
4. Τις διατάξεις των άρθρων 28 και 28Α του ν. 4325/2015, (φεκ 47 Α'), όπως αντικαταστάθηκαν με τις διατάξεις των άρθρων 65 και 66, αντίστοιχα, του ν. 4954/2022 (φεκ 136 Α').
5. Τις διατάξεις των άρθ. 76-79 του ν. 4727/2020 (φεκ 184 Α'), του ν. 3861/2010 (φεκ 112 Α') «Ενίσχυση της διαφάνειας με την υποχρεωτική ανάρτηση νόμων και πράξεων των κυβερνητικών, διοικητικών και αυτοδιοικητικών οργάνων στο διαδίκτυο «Πρόγραμμα Διαύγεια» και άλλες διατάξεις», όπως ισχύουν και τα αριθ. ΔΙΣΚΠΟ/Φ.8/οικ.16752/22-7-2010, 20868/29-9-2010 & ΔΗΔ/Φ.40/21884/17-8-2016 έγγραφα του Υπ. Εσωτερικών.
6. Τις διατάξεις του άρθ. 53 του ν. 5027/2023 (φεκ 48 Α') «Ρυθμίσεις σχετικά με τα πρόστιμα που επιβάλλονται σε δήμο ή στην ΕΤΑΔ Α.Ε. από λιμενική αρχή κατά την παρ. 2 του άρθρου 17 του π.δ. 71/2020».
7. Τις διατάξεις των άρθ. 27(ανοικτή διαδικασία), 36(ΕΣΗΔΗΣ), 38(ΚΗΜΔΗΣ), 61(έναρξη διαδικασίας σύναψης σύμβασης), & 120(έναρξη διαδικασίας σύναψης σύμβασης), του ν. 4412/2016 (φεκ-147 Α/8-8-16-Διορθ.Σφαλμ. Στα φεκ-200 Α/24-10-16 και φεκ-206 Α/3-11-16): Δημόσιες Συμβάσεις Έργων, Προμηθειών και Υπηρεσιών (προσαρμογή στις Οδηγίες 2014/24/ΕΕ και 2014/25/ΕΕ) & του ν. 4782/2021 (φεκ. 36 Α'), όπως ισχύουν.

8. Τις διατάξεις των άρθρ. 148, 154 & 284 του ν. 3463/2006 (φεκ 114 Α'), «Κύρωση του Κώδικα Δήμων και Κοινοτήτων» όπως ισχύουν.
9. Τις διατάξεις του ν. 2690/1999 (φεκ 45 Α') «Κώδικας Διοικητικής Διαδικασίας», όπως τροποποιήθηκε και ισχύει.
10. Τις διατάξεις του άρθρ. 24 του π.δ. 142/2010 (φεκ 235 Α'), «Οργανισμός της Αποκεντρωμένης Διοίκησης Μακεδονίας – Θράκης», όπως τροποποιήθηκε με το άρθρ. 79 του ν. 4182/2013, (φεκ 185 Α').
11. Τις διατάξεις του π.δ. 71/2020 (φεκ 166 Α') «Σχολές ναυαγοσωστικής εκπαίδευσης, χορήγηση άδειας ναυαγοσώστη, υποχρεωτική πρόσληψη ναυαγοσώστη σε οργανωμένες ή μη παραλίες», όπως ισχύουν.
12. Τις αποφάσεις επιβολής προστίμων με αριθ. 137/2022 έως 154/2022, 184/2022 έως 201/2022, 242/2022 έως 259/2022, 319/2022 έως 372/2022 και 404/2022 έως 430/2022, (σύνολο 135), του Κεντρικού Λιμενάρχη Καβάλας.
13. Την αριθ. 90/28-04-2023 απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής του Δήμου Νέστου Ν.Καβάλας «Έγκριση ανάθεσης σε δικηγόρο σύνταξης και κατάθεσης ενδικοφανούς προσφυγής ενώπιον του Γενικού Γραμματέα Α.Δ.Μ.Θ. για πρόστιμα που επέβαλλε το αρμόδιο Λιμεναρχείο για το χρονικό διάστημα από 01-06-2022 έως 30-09-2022».
14. Την από 28-04-2023, (αριθ. & ημερομηνία πρωτοκόλλησης στην Υπηρεσία μας 61827/28-04-2023), προσφυγή του Δήμου Νέστου κατά των αποφάσεων επιβολής προστίμου, 174/2022 έως 177/2022 και 375/2022 έως 389/2022, (σύνολο 19), του Κεντρικού Λιμενάρχη Καβάλας.
15. Το αριθ. 62407/02-05-2023 έγγραφό μας.
16. Το αριθ. 2131.2/1734/2023/03-05-2023 έγγραφο του Κεντρικού Λιμεναρχείου Καβάλας και την 2131.2/1735/2023/03-05-2023 Έκθεση Απόψεων του Κεντρικού Λιμενάρχη Καβάλας.
17. Τα λοιπά στοιχεία του φακέλου.

Από τα στοιχεία του φακέλου προκύπτουν τα εξής:

Ο Δήμος Νέστου - Τμήμα Προγραμματισμού, Οργάνωσης & Πληροφορικής, την 05-05-2022 συνέταξε την αριθ. 5014/2022 Μελέτη με τίτλο «Παροχή Υπηρεσιών για την Ναυαγοσωστική Κάλυψη Πολυσύχναστων παραλιών Δήμου Νέστου» προϋπολογισμού 88.709,68 € χωρίς ΦΠΑ που θα βαρύνει τον Κ.Α. 70.6162.0007 του προϋπολογισμού του Δήμου Νέστου οικ. έτους 2022.

Ο Δήμος Νέστου με την αριθ. 5786/1844/06-05-2022 (ΑΔΑ: Ω870ΩΚΣ-7ΛΚ) απόφαση ανάληψης υποχρέωσης αποφάσισε την έγκριση και διάθεση της πίστωσης ποσού 110.000,00 € καθώς και την δέσμευση ισόποσης δαπάνης σε βάρος του Κ.Α. 70.6162.0007 του προϋπολογισμού του Δήμου Νέστου οικ. έτους 2022 για την εκτέλεση της ανωτέρω υπηρεσίας.

Ο Δήμος Νέστου με την αριθ. 109/12-05-2022 απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής αποφάσισε: «Έγκριση των όρων διακήρυξης και τα τεύχη δημοπράτησης της με αριθμό 5014/2022 (05-05-2022) μελέτης για την «Ναυαγοσωστική Κάλυψη Πολυσύχναστων παραλιών Δήμου Νέστου».

Ο Δήμος Νέστου μέσω Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ. δημοπράτησε με ανοικτό ηλεκτρονικό διαγωνισμό του άρθρ. 27 του ν. 4412/2016 την υπηρεσία με τίτλο «Ναυαγοσωστική Κάλυψη Πολυσύχναστων παραλιών Δήμου Νέστου» με αριθ. διακήρυξης 6856/31-05-2022 και αναρτήθηκε στο ΚΗΜΔΗΣ με ΑΔΑΜ 22PROC010661369 την 31-05-2022 και καταληκτική ημερομηνία υποβολής προσφορών την 16-06-2022.

Ο Δήμος Νέστου, επειδή ο ανοικτός ηλεκτρονικός διαγωνισμός της ως άνω υπηρεσίας ήταν σε εξέλιξη και επειδή υπήρχε άμεση ανάγκη ναυαγοσωστικής κάλυψης των πολυσύχναστων παραλιών του Δήμου Νέστου, αποφάσισε την απ'ευθείας ανάθεση της ανωτέρω υπηρεσίας έως την υπογραφή της νέας σύμβασης και έτσι απέστειλε την 25-05-2022 την 1^η πρόσκληση προς την εταιρεία «ΑΦΟΙ Ε. & Σ.ΤΣΑΜΠΑΖΗ Ο.Ε.» με αριθ. 6579/25-05-2022 και ΑΔΑΜ: 22PROC010617908 για υποβολή προσφορών και στις 31-05-2022 την παρόμοια 2^η πρόσκληση με αριθ. 6897/31-05-2022 και ΑΔΑΜ: 22PROC010660243 στην εταιρεία «ΓΕΝΙΚΗ ΕΞΥΠΠ ΠΡΟΣΤΑΣΙΑ ΑΕ», πλην όμως δεν υπήρξε ενδιαφέρον.

Το Κεντρικό Λιμεναρχείο Καβάλας κατά το χρονικό διάστημα από 01-06-2022 έως 30-09-2022 επέβαλε στον Δήμο Νέστου πρόστιμα με τις αποφάσεις με αριθ. 174/2022 έως 177/2022 και 375/2022 έως 389/2022, (σύνολο 19), ως εξής:

1. Υπ' αριθμ. 174/2022 (αριθμ. πρωτ. 2131.2/3240/2022) ποσού Ευρώ 2.000,00.
2. Υπ' αριθμ. 175/2022 (αριθμ. πρωτ. 2131.2/3241/2022) ποσού Ευρώ 2.000,00.
3. Υπ' αριθμ. 176/2022 (αριθμ. πρωτ. 2131.2/3242/2022) ποσού Ευρώ 2.000,00.
4. Υπ' αριθμ. 177/2022 (αριθμ. πρωτ. 2131.2/3243/2022) ποσού Ευρώ 2.000,00.
5. Υπ' αριθμ. 375/2022 (αριθμ. πρωτ. 2131.2/4015/2022) ποσού Ευρώ 2.000,00.
6. Υπ' αριθμ. 376/2022 (αριθμ. πρωτ. 2131.2/4016/2022) ποσού Ευρώ 2.000,00.
7. Υπ' αριθμ. 377/2022 (αριθμ. πρωτ. 2131.2/4017/2022) ποσού Ευρώ 2.000,00.
8. Υπ' αριθμ. 378/2022 (αριθμ. πρωτ. 2131.2/4018/2022) ποσού Ευρώ 2.000,00.
9. Υπ' αριθμ. 379/2022 (αριθμ. πρωτ. 2131.2/4019/2022) ποσού Ευρώ 2.000,00.
10. Υπ' αριθμ. 380/2022 (αριθμ. πρωτ. 2131.2/4020/2022) ποσού Ευρώ 2.000,00.
11. Υπ' αριθμ. 381/2022 (αριθμ. πρωτ. 2131.2/4021/2022) ποσού Ευρώ 2.000,00.
12. Υπ' αριθμ. 382/2022 (αριθμ. πρωτ. 2131.2/4022/2022) ποσού Ευρώ 2.000,00.
13. Υπ' αριθμ. 383/2022 (αριθμ. πρωτ. 2131.2/4023/2022) ποσού Ευρώ 2.000,00.
14. Υπ' αριθμ. 384/2022 (αριθμ. πρωτ. 2131.2/4024/2022) ποσού Ευρώ 2.000,00.
15. Υπ' αριθμ. 385/2022 (αριθμ. πρωτ. 2131.2/4025/2022) ποσού Ευρώ 2.000,00.
16. Υπ' αριθμ. 386/2022 (αριθμ. πρωτ. 2131.2/4026/2022) ποσού Ευρώ 2.000,00.
17. Υπ' αριθμ. 387/2022 (αριθμ. πρωτ. 2131.2/4027/2022) ποσού Ευρώ 2.000,00.
18. Υπ' αριθμ. 388/2022 (αριθμ. πρωτ. 2131.2/4028/2022) ποσού Ευρώ 2.000,00.
19. Υπ' αριθμ. 389/2022 (αριθμ. πρωτ. 2131.2/4029/2022) ποσού Ευρώ 2.000,00.

Ο Δήμος Νέστου με την 90/28-04-2023 απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής αποφάσισε «Έγκριση ανάθεσης σε δικηγόρο σύνταξης και κατάθεσης ενδικοφανούς προσφυγής ενώπιον του Γραμματέα Α.Δ.Μ.Θ. για πρόστιμα που επέβαλλε το αρμόδιο Λιμεναρχείο για το χρονικό διάστημα από 01-06-2022 έως 30-09-2022».

Ο Δήμος Νέστου κατέθεσε στην Υπηρεσία μας την από 28-04-2023 προσφυγή του (αριθ. πρωτ. στην Υπηρεσία μας 61827/28-04-2023), κατά των αποφάσεων επιβολής προστίμου του Κεντρικού Λιμεναρχείου Καβάλας με αριθ. με αριθ. 174/2022 έως 177/2022 και 375/2022 έως 389/2022, (σύνολο 19), και ταυτόχρονα κοινοποίησε την ανωτέρω προσφυγή στο Κεντρικό Λιμεναρχείο Καβάλας.

Η Υπηρεσία μας απέστειλε στο Κεντρικό Λιμεναρχείο Καβάλας το αριθ. 62407/02-05-2023 έγγραφο και ζήτησε της απόψεις επί του θέματος.

Το Κεντρικό Λιμεναρχείο Καβάλας μας απέστειλε το αριθ. 2131.2/1734/2023/03-05-2023 έγγραφό του και την 2131.2/1735/2023/03-05-2023 Έκθεση Απόψεων με την οποία κρίνει επαρκείς τις ενέργειες του Δήμου Νέστου για πρόσληψη ναυαγοσωστών για τη θερινή περίοδο από 01-06-2022 έως 30-09-2022.

Επειδή σύμφωνα με τις διατάξεις της παρ. 4 του άρθ. 64 του ν. 4954/2022 (φεκ 136 Α) «4. Όπου στη νομοθεσία αναφέρεται ο Συντονιστής Αποκεντρωμένης Διοίκησης των άρθρων 28 και 28Α του ν. 4325/2015, (φεκ 47 Α'), 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 σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθ. 53 του ν. 5027/2023 (φεκ 48 Α') «1. Κατά της πράξης επιβολής προστίμων σε δήμο ή στην Εταιρεία Ακινήτων του Δημοσίου (ΕΤΑΔ) Α.Ε. από την αρμόδια λιμενική αρχή, σύμφωνα με την παρ. 2 του άρθρου 17 του π.δ. 71/2020 (φεκ 166 Α'), επιτρέπεται η άσκηση ενδικοφανούς προσφυγής από αυτόν ενώπιον του Γραμματέα της οικείας αποκεντρωμένης διοίκησης, εντός ανατρεπτικής προθεσμίας εξήντα (60) ημερών, η οποία αρχίζει από την κοινοποίηση της πράξης.

Η ενδικοφανής προσφυγή κοινοποιείται στη λιμενική αρχή. Τα πρόστιμα διαγράφονται, εφόσον είχαν εκκινήσει οι διαδικασίες ανάθεσης συμβάσεων προμηθειών, υπηρεσιών και έργων για την υλοποίηση των υποχρεώσεων που απορρέουν από το άρθρο 7 του π.δ. 71/2020 και υπό την προϋπόθεση ότι τηρήθηκαν όσα ορίζονται στα άρθρα 61 και 120 του ν. 4412/2016 (φεκ 147 Α'), αλλά δεν συνήφθησαν συμβάσεις άνευ υπαιτιότητας του δήμου.

2. Η απόφαση του Γραμματέα της αποκεντρωμένης διοίκησης επί της ενδικοφανούς προσφυγής, με την οποία διαπιστώνεται εάν συντρέχουν οι προϋποθέσεις του τρίτου εδαφίου της παρ. 1, αποστέλλεται στη λιμενική αρχή για την έκδοση απόφασης ακύρωσης ή μη της πράξης επιβολής προστίμων και κοινοποιείται στον προσφεύγοντα δήμο εντός εξήντα (60) ημερών από την υποβολή της.

3. Κατά όμοιων πράξεων επιβολής προστίμων, που επιβλήθηκαν έως την έναρξη ισχύος του παρόντος, επιτρέπεται η άσκηση ενδικοφανούς προσφυγής εντός ανατρεπτικής προθεσμίας εξήντα (60) ημερών από την έναρξη ισχύος του παρόντος, σύμφωνα με τις παρ. 1 και 2. Αν συντρέχουν οι προϋποθέσεις του τρίτου εδαφίου της παρ. 1, τυχόν καταβληθέντα ποσά για πρόστιμα που διαγράφονται επιστρέφονται στον δικαιούχο δήμο ή στην ΕΤΑΔ Α.Ε..».

Επειδή ο Δήμος Νέστου με την αριθ. 90/28-04-2023 απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής αποφάσισε την «Έγκριση ανάθεσης σε δικηγόρο σύνταξης και κατάθεσης ενδικοφανούς προσφυγής ενώπιον του Γραμματέα Α.Δ.Μ.Θ. για πρόστιμα που επέβαλλε το αρμόδιο Λιμεναρχείο για το χρονικό διάστημα από 01-06-2022 έως 30-09-2022».

Επειδή η προσφυγή του Δήμου Νέστου αφορά πρόστιμα που επιβλήθηκαν από τον Κεντρικό Λιμενάρχη Καβάλας έως την έναρξη του νόμου 5027/2023 (φεκ 48 Α') την 2-3-2023 και συνεπώς η προθεσμία για την κατάθεση προσφυγής ορίζεται έως την 2-5-2023.

Επειδή η από 28-04-2023 προσφυγή του Δήμου Νέστου κατά των προστίμων που επιβλήθηκαν από τον Κεντρικό Λιμενάρχη Καβάλας κατατέθηκε στην Υπηρεσία μας την 28-04-2023 με αριθ. & ημερομηνία πρωτοκόλλησης 61827/28-04-2023, έχει κατατεθεί εμπροθέσμως και με πρόδηλο έννομο συμφέρον του Δήμου Νέστου, λόγω της προκαλούμενης οικονομικής ζημίας σε βάρος του από την επιβολή των διοικητικών προστίμων από το Κεντρικό Λιμεναρχείο Καβάλας και ως εκ τούτου είναι παραδεκτή και πρέπει να εξεταστεί κατ' ουσίαν. Περαιτέρω, εξετάζεται αρμοδίως και μέσα στη νόμιμη προθεσμία (εντός εξήντα (60) ημερών από την υποβολή της).

Επειδή στις αρμοδιότητες του Δήμου Νέστου Ν.Καβάλας, ως φορέα διαχείρισης των λουτρικών εγκαταστάσεων της χωρικής του αρμοδιότητας συμπεριλαμβάνεται η υποχρέωση πρόσληψης ικανού αριθμού ναυαγοσωστών, κατά τα οριζόμενα στο άρθρο 7 παρ. 1 (α) του π.δ. 71/2020 (φεκ 166 Α'), επιβάλλεται δε χρηματικό πρόστιμο για κάθε παράβαση της ανωτέρω διάταξης, σύμφωνα με τα προβλεπόμενα στο άρθρο 17 παρ. 2 του ιδίου ως άνω Π.Δ/τος.

Επειδή σύμφωνα με τις διατάξεις των άρθρων 1 παρ. 1-2, 7 παρ. 1 (α) & 17 παρ. 2 του π.δ. 71/2020 (φεκ 166 Α') στις οποίες ορίζονται, αντίστοιχα, τα εξής :

«Άρθρο 1 Ορισμοί Για την εφαρμογή των διατάξεων του παρόντος, οι όροι που χρησιμοποιούνται έχουν την ακόλουθη έννοια: 1. Λουτρική εγκατάσταση: Ο κατάλληλα οργανωμένος χώρος του αιγιαλού ή του αιγιαλού και της παραλίας ή της ζώνης λιμένα, στον οποίο εισέρχονται άτομα, με την καταβολή εισιτηρίου (αντιτίμου), για λήψη λουτρού στην εμπροσθεν αυτού θαλάσσια περιοχή ή ο χώρος του αιγιαλού ή του αιγιαλού και της παραλίας ή της ζώνης λιμένα, ο οποίος (χώρος) είναι πολυσύχναστος, κατά τα ειδικότερα οριζόμενα στο άρθρο 11. 2. Ναυαγοσώστης: Ο απόφοιτος σχολής ναυαγοσωστικής εκπαίδευσης, εφοδιασμένος με άδεια από Λιμενική Αρχή σε ισχύ, ο οποίος εκτελεί κατ' επάγγελμα την υπηρεσία του άρθρου 10», Άρθρο 7 Υποχρεώσεις εκμεταλλευόμενων λουτρικές εγκαταστάσεις ως προς την πρόσληψη ναυαγοσωστών και διάθεση του απαραίτητου εξοπλισμού 1. Οι φορείς διαχείρισης λουτρικών εγκαταστάσεων [ενδεικτικά Δήμοι ή Οργανισμοί Λιμένα ή Λιμενικά Ταμεία ή η "Εταιρεία Ακινήτων Δημοσίου Α.Ε." ("ΕΤ.Α.Δ. Α.Ε.")], υποχρεούνται, όπως:

α) Προσλαμβάνουν αναγκαίο αριθμό ναυαγοσωστών για τη χρονική περίοδο και το εύρος των ωρών που προβλέπονται στην περίπτωση (γ) της παραγράφου 11 του άρθρου 15 του ν. 2743/1999 (φεκ 211 Α'), όπως τροποποιήθηκε με το άρθρο 16 του ν. 4676/2020 (φεκ 67 Α') και εκάστοτε ισχύει. Κάθε ναυαγοσώστης ελέγχει έκταση ακτής σε ακτίνα διακοσίων (200) μέτρων εκατέρωθεν του βάρου. Εφόσον ο υπόχρεος πρέπει να διαθέτει τρεις (3), τουλάχιστον, ναυαγοσώστες, υποχρεούται να προσλαμβάνει και έναν (1) συντονιστή-επόπτη ναυαγοσωστών», «Άρθρο 17 Κυρώσεις 2. Για κάθε παράβαση των διατάξεων του τελευταίου εδαφίου της περίπτωσης α), των περιπτώσεων ε), στ), και ζ) της παραγράφου 1, καθώς και της παραγράφου 2 του άρθρου 7, επιβάλλεται πρόστιμο 2.000 ευρώ.

.....
Για κάθε παράβαση των διατάξεων του πρώτου εδαφίου της περίπτωσης α) της παραγράφου 1 του άρθρου 7 επιβάλλεται πρόστιμο 2.000 ευρώ, ανά ναυαγοσώστη.

Σε κάθε περίπτωση υποτροπής, τα πρόστιμα της παραγράφου αυτής διπλασιάζονται.

Επειδή σύμφωνα με τις διατάξεις της παρ. 11γ' του άρθρου 15 του ν. 2743/1999 (φεκ 211 Α'), όπως τροποποιήθηκε με το άρθρ. 16 του ν.4676/2020 (φεκ 67 Α') «Στην περίπτωση (γ) της παραγράφου 11 του άρθρου 15 του ν. 2743/1999 (φεκ 211 Α'), προστίθενται νέα εδάφια, ως ακολούθως: «Η υποχρέωση αυτή ισχύει κατά τη χρονική περίοδο από 1ης Ιουνίου έως και 30 Σεπτεμβρίου, από ώρες 10.00 έως και 18.00, κατ' ελάχιστον. Η ελάχιστη χρονική περίοδος και το ελάχιστο εύρος των ωρών του προηγούμενου εδαφίου μπορούν να επιμηκύνονται με απόφαση του Υπουργού Ναυτιλίας και Νησιωτικής Πολιτικής, για την περιφέρεια δικαιοδοσίας όλων των Λιμενικών Αρχών της χώρας. Επιπλέον, μπορούν να επιμηκύνονται για την περιφέρεια δικαιοδοσίας κάθε μίας Λιμενικής Αρχής, με απόφαση του Υπουργού Ναυτιλίας και Νησιωτικής Πολιτικής, κατόπιν εισήγησης του κατά τόπο αρμόδιου συλλογικού οργάνου, του οποίου η σύνθεση και οι αρμοδιότητες καθορίζονται με το προεδρικό διάταγμα της παραγράφου αυτής.».

Επειδή ο Δήμος Νέστου Ν.Καβάλας, ως φορέας διαχείρισης των λουτρικών εγκαταστάσεων της χωρικής του αρμοδιότητας, κατά το χρονικό διάστημα από 1-6-2022 έως 30-9-2022, δεν προέβη στην πρόσληψη ναυαγοσωστών, κατά παράβαση του άρθρου 7 παρ. 1 (α) του π.δ.71/2020 (φεκ 166 Α').

Επειδή σύμφωνα με τις διατάξεις της παρ. 4 του άρθρου 61 του ν. 4412/2016 «4. Για συμβάσεις κάτω των ορίων αντί των παραγράφων 1 έως 3, εφαρμόζονται οι διατάξεις του άρθρου 120».

Επειδή σύμφωνα με τις διατάξεις των παρ. 1 και 2 του άρθρ. 120 του ως άνω νόμου «1. Για συμβάσεις κάτω των ορίων, ως χρόνος έναρξης των διαδικασιών του άρθρου 26 νοείται η ημερομηνία δημοσίευσης της διακήρυξης στο ΚΗΜΔΗΣ, ανά περίπτωση, σύμφωνα με το άρθρο 66. 1. [Αρχή Τροποποίησης]α. Ως χρόνος έναρξης του συνοπτικού διαγωνισμού νοείται η ημερομηνία δημοσίευσης της διακήρυξης στο ΚΗΜΔΗΣ, σύμφωνα με το άρθρο 66 περί δημοσίευσης σε εθνικό επίπεδο. - ΚΑΤΑΡΓΕΙΤΑΙ Η ΠΕΡ. Α ΤΗΣ ΠΑΡ. 1 ΤΟΥ ΑΡΘΡΟ 120 (ΑΠΟ 1η-9-2021) ΜΕ ΤΗΝ ΠΑΡ. 2 ΤΟΥ ΑΡΘΡΟΥ 141 ΤΟΥ Ν. 4782/21, ΦΕΚ-36 Α/9-3-21 [Τέλος Τροποποίησης] 2. Ως χρόνος έναρξης της διαδικασίας της απευθείας ανάθεσης ή της διαδικασίας διαπραγμάτευσης χωρίς δημοσίευση προκήρυξης, νοείται η ημερομηνία αποστολής προς τους οικονομικούς φορείς της πρώτης πρόσκλησης υποβολής προσφοράς ή της πρώτης πρόσκλησης συμμετοχής σε διαπραγμάτευση.».

Επειδή ο Δήμος Νέστου με την αριθ. 109/12-05-2022 απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής αποφάσισε: «Έγκριση των όρων διακήρυξης και τα τεύχη δημοπράτησης της με αριθμό 5014/2022 (05-05-2022) μελέτης για την «Ναυαγοσωστική Κάλυψη Πολυσύχναστων παραλιών Δήμου Νέστου».

Επειδή ο Δήμος Νέστου μέσω Ε.Σ.Η.Δ.Η.Σ. δημοπράτησε με ανοικτό ηλεκτρονικό διαγωνισμό του άρθρ. 27 του ν. 4412/2016 την υπηρεσία με τίτλο «Ναυαγοσωστική Κάλυψη Πολυσύχναστων παραλιών Δήμου Νέστου» με αριθ. διακήρυξης 6856/31-05-2022 που αναρτήθηκε στο ΚΗΜΔΗΣ με ΑΔΑΜ 22PROC010661369 την 31-05-2022 και καταληκτική ημερομηνία υποβολής προσφορών την 16-06-2022.

Επειδή ο ανοικτός ηλεκτρονικός διαγωνισμός της ως άνω υπηρεσίας ήταν σε εξέλιξη και επειδή υπήρχε άμεση ανάγκη ναυαγοσωστικής κάλυψης των πολυσύχναστων παραλιών του Δήμου Νέστου, ο Δήμος Νέστου αποφάσισε την απ'ευθείας ανάθεση της ανωτέρω υπηρεσίας έως την υπογραφή της νέας σύμβασης και έτσι απέστειλε την 25-05-2022 1^η πρόσκληση προς την εταιρεία «ΑΦΟΙ Ε. & Σ.ΤΣΑΜΠΑΖΗ Ο.Ε.» με αριθ. 6579/25-05-2022 και ΑΔΑΜ: 22PROC010617908 για υποβολή προσφορών και στις 31-05-2022 παρόμοια 2^η πρόσκληση με αριθ. 6897/31-05-2022 και ΑΔΑΜ: 22PROC010660243 στην εταιρεία «ΓΕΝΙΚΗ ΕΞΥΠΠ ΠΡΟΣΤΑΣΙΑ ΑΕ», πλην όμως δεν υπήρξε ενδιαφέρον.

Επειδή ο Δήμος Νέστου Ν.Καβάλας, ως φορέας διαχείρισης των λουτρικών εγκαταστάσεων της χωρικής του αρμοδιότητας, κατά το χρονικό διάστημα από 01-06-2022 έως 30-09-2022, λόγω των ανωτέρω γεγονότων δεν προέβη στην πρόσληψη ναυαγοσωστών, κατά παράβαση του άρθρου 7 παρ. 1 (α) του π.δ.71/2020 (φεκ 166 Α').

Επειδή το Κεντρικό Λιμεναρχείο Καβάλας κατά το χρονικό διάστημα από 01-06-2022 έως 30-09-2022 επέβαλε στον Δήμο Νέστου διοικητικά πρόστιμα με τις αποφάσεις επιβολής προστίμου με αριθ. 174/2022 έως 177/2022 και 375/2022 έως 389/2022, (σύνολο 19).

Επειδή η συνδρομή του στοιχείου της υπαιτιότητας των Δήμων, κατά την έννοια του άρθ. 53 του ν. 5027/2023 (φεκ 48 Α') προϋποθέτει την ύπαρξη δόλου ή αμέλειας στις ενέργειες των αρμοδίων οργάνων τους και επειδή δεν συντρέχει τοιαύτη περίπτωση.

Επειδή ειδικότερα, στην έννοια της υπαιτιότητας περιλαμβάνεται τόσο ο δόλος, όσο και η αμέλεια. «Ο δόλος διακρίνεται σε άμεσο και ενδεχόμενο. Άμεσος δόλος υπάρχει όταν το πρόσωπο είτε επιδιώκει ευθέως το ζημιόγono αποτέλεσμα με την πράξη του (επιδίωξη) είτε το προβλέπει ως αναγκαία συνέπεια της πράξης του (αναγκαίος δόλος). Ενδεχόμενος δόλος υπάρχει όταν ο δράστης προβλέπει ότι από την πράξη του είναι δυνατό να παραχθεί το ζημιόγono αποτέλεσμα και παρά ταύτα δεν απέχει αποδεχόμενος την επέλευση του αποτελέσματος. Αντιθέτως, δεν υπάρχει δόλος αλλά αμέλεια, όταν προβλέπει ως ενδεχόμενο το ζημιόγono αποτέλεσμα, αλλά πιστεύει βάσιμα ότι θα το αποφύγει.

Η αμέλεια σημαίνει απόκλιση από τη συμπεριφορά του μέσου επιμελούς ανθρώπου. Όταν η απόκλιση αυτή είναι ασυνήθιστα μεγάλη, θα πρόκειται για βαριά αμέλεια»¹. Ειδικότερα, «βαριά αμέλεια υπάρχει όταν δεν καταβάλλεται όχι μόνο η στις συναλλαγές, αντικειμενικά και αφηρημένα, απαιτούμενη επιμέλεια του μέσου συνετού και ευσυνείδητου ανθρώπου, αλλά ούτε και η στοιχειώδης επιμέλεια, έτσι ώστε η αμελής συμπεριφορά να εμφανίζεται ως σοβαρή και ασυνήθιστη και να εκδηλώνεται ως ιδιαίτερα μεγάλη εκτροπή από τους κανόνες της καταβαλλόμενης από τον κοινό και συνήθη άνθρωπο κατά τις συναλλαγές επιμέλειας, ενώ ελαφρά αμέλεια υπάρχει, ενόψει του άρθρου 330 ΑΚ, όταν δεν καταβάλλεται η αξιούμενη κατά τις περιστάσεις επιμέλεια του συνετού και ευσυνείδητου ανθρώπου (Ολ. ΕΣ. 765/1998, 1051/1995, IV Τμ. 604/2001, 1515/2000)» και επειδή δεν συντρέχει τοιαύτη περίπτωση.

Επειδή από τα ανωτέρω, αποδεικνύεται πλήρως ότι αναμφίβολα ο Δήμος Νέστου προέβη εμπρόθεσμα σε όλες τις απαιτούμενες ενέργειες σύμφωνα με ανωτέρω και επέδειξε τη μέγιστη δυνατή επιμέλεια για την τήρηση της νομότυπης διαδικασίας για την ναυαγοσωστική κάλυψη των παραλιών και με καμία υπαίτια πράξη ή παράλειψη δεν βαρύνεται.

Επειδή από όλες τις προπεριγραφείσες ενέργειες του Δήμου Νέστου δεν καταλίπεται αμφιβολία ότι ο ως άνω Δήμος, προχώρησε, διαδοχικά, σε όλες τις νόμιμες διαδικασίες, με χρονική εγγύτητα και χωρίς καθυστέρηση και ως εκ τούτου δεν στοιχειοθετείται η ύπαρξη υπαιτιότητας σε βάρος του, καθώς η κατ' ουσίαν μη ναυαγοσωστική κάλυψη των ακτών του Δήμου Νέστου για τη θερινή περίοδο από 01-06-2022 έως 30-09-2022, δεν αποδεικνύεται ότι μπορεί να αποδοθεί σε άμεσο ή ενδεχόμενο δόλο, αλλά ούτε σε βαριά ή ελαφριά αμέλεια των αρμοδίων οργάνων του ομώνυμου Δήμου, δεδομένου ότι από την αλληλουχία των γεγονότων δεν διαπιστώνεται έλλειψη της απαιτούμενης επιμέλειας του μέσου συνετού και ευσυνείδητου ανθρώπου, πολλώ δε μάλλον επιδίωξη του ζημιόγνου αποτελέσματος ή πρόβλεψη αυτού ως αναγκαστικής συνέπειας των πράξεων τους.

Επειδή το Κεντρικό Λιμεναρχείο Καβάλας με το αριθ. 2131.2/1734/2023/03-05-2023 έγγραφό του και την 2131.2/1735/2023/03-05-2023 Έκθεση Απόψεών του κρίνει επαρκείς τις ενέργειες του Δήμου Νέστου για πρόσληψη ναυαγοσωστών για τη θερινή περίοδο από 01-06-2022 έως 30-09-2022.
Για τους ανωτέρω λόγους:

Διαπιστώνουμε ότι:

Συντρέχουν οι προϋποθέσεις του άρθ. 53 του ν. 5027/2023 (φεκ 48 Α') για τη διαγραφή των προστίμων που επιβλήθηκαν στον Δήμο Νέστου με τις αριθ. με αριθ. 174/2022 έως 177/2022 και 375/2022 έως 389/2022, (σύνολο 19), αποφάσεις επιβολής προστίμου του Κεντρικού Λιμεναρχείου Καβάλας.

Κοινοποίηση:

- 1) Κεντρικό Λιμεναρχείο Καβάλας
(με απόδειξη)
- 2) Δήμος Νέστου

Ο ΓΡΑΜΜΑΤΕΑΣ
ΑΠΟΚΕΝΤΡΩΜΕΝΗΣ ΔΙΟΙΚΗΣΗΣ
ΜΑΚΕΔΟΝΙΑΣ ΘΡΑΚΗΣ

Δρ. ΙΩΑΝΝΗΣ Κ. ΣΑΒΒΑΣ