



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ
ΠΕΡΙΦΕΡΕΙΑ ΑΤΤΙΚΗΣ
ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΗ ΕΠΙΤΡΟΠΗ
 Δ/ση: Λ. Συγγρού 15 – 17
 Τ.Κ.: 117 43 Αθήνα
 Τηλ.: 213 20 63 776
 213 20 63 537

ΑΝΑΡΤΗΤΕΑ ΣΤΟ ΔΙΑΔΙΚΤΥΟ

Συνεδρίαση 17^η

Απόφαση υπ' αριθ. 699/2015

Στην Αθήνα, σήμερα στις **26/03/2015**, ημέρα **ΠΕΜΠΤΗ** και ώρα **11:00μ.**, στο Κατάστημα της Περιφέρειας Αττικής, συνήλθε σε τακτική συνεδρίαση η **Οικονομική Επιτροπή**, ύστερα από πρόσκληση του Προέδρου της, που κοινοποιήθηκε νόμιμα στα μέλη της, στις **20/03/2015**.

Θέμα 40^ο

Άσκηση ή μη προσφυγής κατά της με αρ. πρωτ. 73345/49312/13-01-2015 απόφασης του Γενικού Γραμματέα Αποκεντρωμένης Διοίκησης Αττικής

Παρόντες:

Ο Πρόεδρος της Οικονομικής Επιτροπής, κος Καραμάνος Χρήστος και

Τα τακτικά μέλη της Οικονομικής Επιτροπής κ.κ.:

- Στεργίου Ιωάννα
- Τζίβα Αιμιλία
- Δημάκος Δημήτρης
- Σαπουνά Αγγελική
- Αλεξίου Αθανάσιος
- Μοίρας Ιωάννης

Τα αναπληρωματικά μέλη:

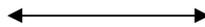
- Νερούτσου Μαρία

Απόντες:

Τα τακτικά μέλη της Οικονομικής Επιτροπής κ.κ.:

- Μπαλάφας Γεώργιος
- Μπαλού Αλεξάνδρα
- Καραμπέλας Κωνσταντίνος
- Κορομάντζος Βασίλειος

Χρέη Γραμματέα της Οικονομικής Επιτροπής εκτελεί η υπάλληλος της Περιφέρειας κα Μαρία Ντόβα.



Αφού διαπιστώθηκε απαρτία, ο πρόεδρος της Επιτροπής κ. Καραμάνος, δίνει το λόγο στην κα. Σκουλά, η οποία ενημερώνει τα μέλη της Οικονομικής Επιτροπής για τα εξής :

Σε συνέχεια των παρακάτω εγγράφων:

1) Το με αρ. πρωτ. 358/18-02-2015 έγγραφο της Δ/σης Ανάπτυξης ΠΕΑΑ σας (αρ. πρωτ. ΓΡ. ΝΥ ΠΕΑΑ 39888/239/24-02-2015), με το οποίο μας διαβιβάστηκε η ανωτέρω απόφαση.

2) Το με αρ. πρωτ. 39888/239 & 42776/283/ 27-02-2015 έγγραφό μας με το οποίο ζητήσαμε ενημέρωση επί της υποθέσεως και τα σχετικά στοιχεία του φακέλου.

3) Το με αρ. πρωτ. 818/04-03-2015 έγγραφο της Δ/σης Ανάπτυξης ΠΕΑΑ με το οποίο μας παρασχέθηκαν τα ζητηθέντα στοιχεία,

σας διαβιβάζουμε τη με αρ. πρωτ. 73345/49312/13-01-2015 απόφαση του Γενικού Γραμματέα Αποκεντρωμένης Διοίκησης Αττικής, η οποία περιήλθε στη Δ/ση Ανάπτυξης ΠΕΑΑ την 02-02-2015, καθώς και το υπό σχετ. 3 έγγραφο απόψεων της Δ/σης Ανάπτυξης ΠΕΑΑ , με τα συνημμένα σε αυτή και σας εκθέτουμε τα εξής:

Στην εν θέματι εταιρία είχε χορηγηθεί προθεσμία για τεχνική ανασυγκρότηση κατ' άρθρο 22 του Ν. 3982/2011. Ακολούθως και μετά από αίτηση της εταιρίας για χορήγηση άδειας λειτουργίας, μετά από μηχανολογικό εκσυγχρονισμό χορηγήθηκε σε αυτήν άδεια λειτουργίας μετά από αυθαίρετο μηχανολογικό εκσυγχρονισμό με την υπ' αρ. πρωτ. 2966,4104/30-09-2014 απόφαση του Αντιπεριφερειάρχη Ανατολικής Αττικής.

Επίσης με την υπ' αρ. 3495/30-09-2014 απόφαση επιβλήθηκε στην ανωτέρω εταιρία, κατ' επίκληση των διατάξεων της υπ' αρ. 484/36/Φ.15/2012 απόφασης του Αναπληρωτή

Υπουργού Ανάπτυξης, Αναγωνιστικότητας και Ναυτιλίας « Καθορισμός, κλιμάκωση και διαδικασία επιβολής προστίμων του άρθρου 29 παρ. 8 του Ν. 3982/2011» (ΦΕΚ 230Β/2012), πρόστιμο ύψους 9.900,00 € και σύμφωνα με την από Σεπτεμβρίου 2014 Εισηγητική Έκθεση της Δ/σης Ανάπτυξης ΠΕΑΑ.

Κατά της τελευταίας αυτής απόφασης προσέφυγε η εν θέματι εταιρία ενώπιον του Γενικού Γραμματέα Αποκεντρωμένης Διοίκησης Αττικής, ο οποίος με την υπ' αρ. 73345/49312/2015 απόφασή του έκανε την προσφυγή δεκτή και ακύρωσε την προρρηθείσα απόφαση επιβολής προστίμου για παράβαση ουσιώδους τύπου της διαδικασίας. Ειδικότερα κατά τα αναφερόμενα στην απόφαση αυτή, στην προκειμένη περίπτωση, δεν αποδεικνύεται η κλήση σε προηγούμενη ακρόαση της προσφεύγουσας, όπως ορίζουν οι κείμενες διατάξεις, ενώ από την έκθεση επιβολή προστίμου δεν προκύπτει η διενέργεια αυτοψίας με τη σύνταξη σχετικής έκθεσης αυτοψίας, ούτε προσδιορίζονται σε αυτήν τα προβλεπόμενα εκ των κειμένων διατάξεων στοιχεία, όπως ο χρόνος εγκατάστασης του αυθαίρετου μηχανολογικού εξοπλισμού και λειτουργίας αυτού, με αποτέλεσμα η απόφαση επιβολής προστίμου να στερείται πλήρους και εμπειριστατωμένης αιτιολογίας, καθόσον δεν είναι ποιοτικά και ποσοτικά επαρκής για τη θεμελίωση του περιεχομένου της.

Σύμφωνα με το άρθρο 11 παρ. 4 της υπ' αρ. οικ. 483/35/Φ.15 Υπουργικής απόφασης (ΦΕΚ Β 158 3.2.2012) « Καθορισμός τύπου, δικαιολογητικών και διαδικασίας για την εγκατάσταση και τη λειτουργία των μεταποιητικών δραστηριοτήτων του Ν. 3982/2011 (ΦΕΚ Α'143), την τροποποίηση και την ανανέωση των αδειών και την προθεσμία για μεταφορά ή τεχνική ανασυγκρότηση» που εκδόθηκε κατ' εξουσιοδότηση του Ν. 3982/2011 «. . . . ο φορέας υποχρεούται να υποβάλλει εμπρόθεσμα τα απαιτούμενα δικαιολογητικά και παράβολα και να τηρεί τους όρους και περιορισμούς που τίθενται στις αποφάσεις χορήγησης προθεσμίας για τεχνική ανασυγκρότηση ή προθεσμίας προς μεταφορά της μονάδας. Στην περίπτωση μη εμπρόθεσμης υποβολής ή μη τήρησης των όρων και περιορισμών εφαρμόζονται οι διατάξεις του άρθρου 29 του Ν. 3982/2011».

Στο άρθρο 29 παρ. 3 του Ν. 3982/2011 ορίζονται μεταξύ άλλων τα εξής: «Σε όσους παραβαίνουν τις διατάξεις των άρθρων 17 έως 40 και των κανονιστικών πράξεων που εκδίδονται κατ' εξουσιοδότηση αυτών ή δεν τηρούν τους όρους και περιορισμούς που καθορίζονται με τις αποφάσεις της Αδειοδοτούσας Αρχής, εφόσον δεν επιβάλλεται μερική ή ολική, προσωρινή ή οριστική διακοπή λειτουργίας της δραστηριότητας, επιβάλλεται, με απόφαση του Περιφερειάρχη, πρόστιμο που κυμαίνεται από χίλια (1.000) ευρώ μέχρι εβδομήντα πέντε χιλιάδες (75.000) ευρώ. . . .8. Με απόφαση του Υπουργού Οικονομίας, Αναγωνιστικότητας και Ναυτιλίας εξειδικεύονται τα κριτήρια και καθορίζεται η διαδικασία επιβολής των κυρώσεων, καθώς και ο τρόπος κλιμάκωσης των προστίμων των παραγράφων 3 και 4. Με όμοια απόφαση μπορεί να αναπροσαρμόζεται το ύψος των προστίμων».

Κατ' εξουσιοδότηση του άρθρου 29 παρ. 8 του Ν. 3982/2011 (ΦΕΚ Α'143) εκδόθηκε η υπ' αρ. 484/36/Φ.15/2012 απόφαση του Αναπληρωτή Υπουργού Ανάπτυξης, Αναγωνιστικότητας και Ναυτιλίας «Καθορισμός, κλιμάκωση και διαδικασία επιβολής προστίμων του άρθρου 29 παρ. 8 του Ν. 3982/2011 (ΦΕΚ Α' 143)» (ΦΕΚ 230Β/2012) στην οποία ορίζονται μεταξύ άλλων τα εξής: «ΑΡΘΡΟ 2: ΚΛΙΜΑΚΩΣΗ ΠΡΟΣΤΙΜΩΝ: 1. Στους παραβάτες των κατηγοριών Α έως και Γ του άρθρου 1 της παρούσας απόφασης, επιβάλλεται πρόστιμο από χίλια (1.000) ευρώ, ως ελάχιστο, μέχρι εβδομήντα πέντε χιλιάδες (75.000) ευρώ, ως μέγιστο, που προσδιορίζεται βάσει των κριτηρίων και του μηχανισμού που περιλαμβάνονται στο συνημμένο παράρτημα της παρούσας απόφασης. . . .ΑΡΘΡΟ 3: ΔΙΑΔΙΚΑΣΙΑ ΕΠΙΒΟΛΗΣ ΚΥΡΩΣΕΩΝ:. . . .5. Προκειμένου να επιβληθούν κυρώσεις στους παραβάτες των διατάξεων του Ν. 3982/2011 και των κανονιστικών πράξεων που εκδίδονται κατ' εξουσιοδότηση αυτού διενεργείται αυτοψία και συντάσσεται πλήρως αιτιολογημένη έκθεση στην οποία περιγράφονται αναλυτικά οι διαπιστωθείσες παραβάσεις και αναφέρονται όλα τα στοιχεία που απαιτούνται σύμφωνα με την παρούσα απόφαση. Ειδικότερα: Σχηματίζεται σχετικός φάκελος ο οποίος περιλαμβάνει: α) Τα γενικά στοιχεία της δραστηριότητας. β) Την έκθεση αυτοψίας του/των αρμόδιου/ων υπαλλήλου/ων της Αδειοδοτούσας Αρχής ή των Επιθεωρητών του άρθρου 27 του Ν. 3982/2011, από την οποία προκύπτει η τέλεση συγκεκριμένης παράβασης ή παραβάσεων. . . . γ) Τις απόψεις του παραβάτη, τις οποίες αυτός μπορεί να εκθέτει εγγράφως εντός είκοσι (20) ημερών από τη σχετική ειδοποίηση. Εφόσον παρέλθει άπρακτη η παραπάνω προθεσμία, η αρμόδια Υπηρεσία προβαίνει στην έκδοση απόφασης επιβολής κυρώσεων και χωρίς αυτές. . .».

Περαιτέρω σύμφωνα με το άρθρο 6 του Ν. 2690/1999 (Κώδικας Διοικητικής Διαδικασίας) που φέρει τον τίτλο «Προηγούμενη ακρόαση του ενδιαφερομένου» «1. 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 προφορικά, ως προς τα σχετικά ζητήματα. 2. Η κλήση προς ακρόαση είναι

έγγραφο, αναφέρει τον τόπο, την ημέρα και την ώρα της ακρόασης, προσδιορίζει δε το αντικείμενο του μέτρου ή της ενέργειας. Η κλήση κοινοποιείται στον ενδιαφερόμενο τουλάχιστον πέντε (5) πλήρεις ημέρες πριν από την ημέρα της ακρόασης. Ο ενδιαφερόμενος έχει το δικαίωμα να λάβει γνώση των σχετικών αποδεικτικών στοιχείων και να προβεί σε ανταπόδειξη. Η τήρηση της προαναφερόμενης διαδικασίας, καθώς και η λήψη υπόψη των απόψεων του ενδιαφερομένου, πρέπει να προκύπτουν από την Αιτιολογία της διοικητικής πράξης. . . .».

Από το συνδυασμό των ανωτέρω διατάξεων προκύπτει ότι για την επιβολή των προβλεπομένων προστίμων απαιτείται αφενός μεν η σύνταξη σχετικής έκθεσης αυτοψίας η οποία πρέπει να είναι πλήρως αιτιολογημένη, να περιγράφονται σε αυτήν αναλυτικά οι διαπιστωθείσες παραβάσεις, αλλά και όλα τα στοιχεία που απαιτούνται σύμφωνα με την ανωτέρω υπουργική απόφαση, αφετέρου δε η κλήση του παραβάτη να εκθέσει τις απόψεις του εντός είκοσι ημερών από τη σχετική ειδοποίηση, η οποία πρέπει να είναι έγγραφη και να αναφέρει τον τόπο, την ημέρα και την ώρα της ακρόασης, να προσδιορίζει δε το αντικείμενο του μέτρου ή της ενέργειας.

Στην προκειμένη περίπτωση στο υπό σχετ. 3 έγγραφο της αρμόδιας Υπηρεσίας αναφέρεται ότι διενεργήθηκε την 08-09-2015 αυτοψία και ότι ζητήθηκε προφορικός από τον Δ/ντη Παραγωγής του εργοστασίου να προσκομίσει δικαιολογητικά σχετικά με τη διάρκεια της παράβασης, η οποία (διάρκεια) αποτελεί συντελεστή που συμμετέχει στο μαθητικό τύπο υπολογισμού του προστίμου κατά την ανωτέρω υπουργική απόφαση.

Με βάση τα παραπάνω και λαμβανομένου υπόψη ότι βάσει των κειμένων διατάξεων απαιτείται η σύνταξη σχετικής έκθεσης για τη διενεργηθείσα αυτοψία, αφετέρου δε η έγγραφη κλήση σε ακρόαση του παραβάτη, έχουμε την άποψη ότι η απόφαση του Γενικού Γραμματέα Αποκεντρωμένης Διοίκησης Αττικής, με την οποία ακυρώθηκε η απόφαση επιβολής προστίμου για παράβαση ουσιώδους τύπου της διαδικασίας, ήτοι για λόγο τυπικό είναι ορθή και δεν στοιχειοθετούνται λόγοι για την άσκηση προσφυγής κατά αυτής ενώπιον των αρμοδίων Δικαστηρίων.

Σημειώνουμε τέλος, ότι όπως γίνεται δεκτό, σε περίπτωση ακύρωσης μιας διοικητικής πράξης για πλημμέλειες της αιτιολογίας ή για παράβαση ουσιώδους τύπου της διαδικασίας, όπως εν προκειμένω, η Διοίκηση μπορεί να επαναλάβει την κρίση της και να εκδώσει νέα πράξη αιτιολογώντας νομίμως και επαρκώς τη νέα κρίση της και με τήρηση της εκ του νόμου διαδικασίας.

Ενόψει όλων των ανωτέρω παρακαλούμε όπως αποφασίσετε σύμφωνα με το άρθρο 176 του Ν. 3852/2010, όπως αντικαταστάθηκε με το άρθρο 5 του Ν.4071/2012 (ΦΕΚ Α΄ 85/11.04.2012) για την άσκηση ή μη προσφυγής κατά της με αρ. πρωτ. 73345/49312/13-01-2015 απόφασης του Γενικού Γραμματέα Αποκεντρωμένης Διοίκησης Αττικής.

Μετά από διαλογική συζήτηση μεταξύ των μελών της
η Οικονομική Επιτροπή
ομόφωνα αποφασίζει

την άσκηση προσφυγής κατά της με αρ. πρωτ. 73345/49312/13-01-2015 απόφασης του Γενικού Γραμματέα Αποκεντρωμένης Διοίκησης Αττικής.

Ο Πρόεδρος

Καραμάνος Χρήστος

Τα Μέλη

**Στεργίου Ιωάννα
Τζίβα Αιμιλία
Δημάκος Δημήτρης
Σαπουνά Αγγελική
Αλεξίου Αθανάσιος
Μοίρας Ιωάννης
Νερούτσου Μαρία**