

ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ**ΑΠΟΚΕΝΤΡΩΜΕΝΗ ΔΙΟΙΚΗΣΗ ΚΡΗΤΗΣ****ΓΕΝ.Δ/ΝΣΗ ΕΣΩΤΕΡΙΚΗΣ ΛΕΙΤΟΥΡΓΙΑΣ****Δ/ΝΣΗ ΔΙΟΙΚΗΣΗΣ****ΧΑΝΙΑ****2 Νοεμβρίου 2015****ΤΜΗΜΑ ΔΙΟΙΚ-ΟΙΚ/ΚΟΥ Ν.ΧΑΝΙΩΝ****ΑΡ.ΠΡΩΤ: 2208****ΤΑΧ.Δ/ΝΣΗ:** Θεραπευτηρίου 27 Σούδα**ΤΗΛΕΦΩΝΟ:** 28210-23835**ΠΛΗΡ. :** Στυλ.Μιχαηλάκης

ΘΕΜΑ: Εξέταση της 54543/3-9-2015 προσφυγής του Δήμου Χανίων κατά της υπ' αριθμ. 98855/12-8-2015 απόφασης του Αντιπεριφερειάρχη Χανίων της Περιφέρειας Κρήτης περί επιβολής διοικητικών κυρώσεων για παράβαση περιβαλλοντικής νομοθεσίας.

Α Π Ο Φ Α Σ Η**Ο ΓΕΝ.ΓΡΑΜΜΑΤΕΑΣ ΑΠΟΚΕΝΤΡΩΜΕΝΗΣ****ΔΙΟΙΚΗΣΗΣ ΚΡΗΤΗΣ**

Έχοντας υπόψη:

1.Τις διατάξεις των άρθρων 113, 214, 227 και 238 του Ν. 3852/2010 «Νέα Αρχιτεκτονική της Αυτοδιοίκησης και της Αποκεντρωμένης Διοίκησης- Πρόγραμμα Καλλικράτης».

2. Τις διατάξεις του άρθρου 23 του Π.Δ 136/2010 «Οργανισμός της Αποκεντρωμένης Διοίκησης Κρήτης».

3. Την υπ αριθμ. 373/27-1-2011 (ΦΕΚ 459/23-3-2011) απόφαση του Γεν.Γραμματέα Αποκεντρωμένης Διοίκησης Κρήτης περί παροχής εξουσιοδότησης υπογραφής «Με εντολή Γενικού Γραμματέα» αποφάσεων, εγγράφων και άλλων πράξεων στους Γενικούς Διευθυντές, στους Προϊσταμένους Δ/σεων και Προϊσταμένους Τμημάτων και Γραφείων των Υπηρεσιών της Αποκεντρωμένης Διοίκησης Κρήτης.

4. Τις διατάξεις του Ν.1650/86 (ΦΕΚ Α 160) «Για την προστασία του περιβάλλοντος» όπως έχουν τροποποιηθεί και ισχύουν.

5. Την υπ αριθμ. 15/ 7370/2-2-2011, εγκύκλιο του Υπουργείου Εσωτερικών Αποκέντρωσης και Ηλεκτρονικής Διακυβέρνησης.

6. Την αριθμ. 54543/3-9-2015 προσφυγή του Δήμου Χανίων κατά της υπ αριθμ. 98855/12-8-2015 απόφασης του Αντιπεριφερειάρχη Χανίων της Περιφέρειας Κρήτης περί επιβολής διοικητικών κυρώσεων ύψους οκτώ χιλιάδων (8.000) ευρώ στο Δήμο Χανίων για την παραβίαση της περιβαλλοντικής νομοθεσίας στο χώρο υποδοχής και αποθήκευσης αδρανών υλικών και προϊόντων εκσκαφών και κατεδαφίσεων (ΑΕΚΚ) στη θέση «Ρούμα» στο Χωρδάκι της Δ.Ε. Ακρωτηρίου του Δήμου Χανίων, ως υπευθύνου φορέα διαχείρισης.

7. Το αριθμ. 1787/10-9-2015 έγγραφό μας προς την Δ/ση Ανάπτυξης Π.Ε. Χανίων με το οποίο ζητούσαμε αντίγραφα του φακέλου της υπόθεσης και τις απόψεις τους επί της

προσφυγής και το αριθμ. 126708/15-10-2015 έγγραφο της ανωτέρω υπηρεσίας με το οποίο μας απέστειλαν τις απόψεις τους και τα ζητηθέντα στοιχεία.

8. Την υπ αριθμ. 98855/12-8-2015 απόφαση του Αντιπεριφερειάρχη Χανίων περί επιβολής διοικητικών κυρώσεων ύψους οκτώ χιλιάδων (8.000) ευρώ στο Δήμο Χανίων για την παραβίαση της περιβαλλοντικής νομοθεσίας στο χώρο υποδοχής και αποθήκευσης αδρανών υλικών και προϊόντων εκσκαφών και κατεδαφίσεων (ΑΕΚΚ) στη θέση «Ρούμα» στο Χωρδάκι της Δ.Ε. Ακρωτηρίου του Δήμου Χανίων, ως υπευθύνου φορέα διαχείρισης.

Αφού σκεφθήκαμε

Επειδή

- Σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 214 παρ.1 του Ν.3852/2010 στους δήμους και τις περιφέρειες καθώς και στα νομικά πρόσωπα αυτών ασκείται εποπτεία από το Κράτος η οποία συνίσταται αποκλειστικά σε έλεγχο νομιμότητας των πράξεων τους και σε πειθαρχικό έλεγχο των αιρετών. Επίσης σύμφωνα με τις όμοιες των άρθρων 227 παρ.1α και 2 και 238 παρ.1 του ίδιου ως άνω Νόμου οποιοσδήποτε έχει έννομο συμφέρον μπορεί να προσβάλλει τις αποφάσεις των συλλογικών ή μονομελών οργάνων των δήμων, των περιφερειών, των νομικών προσώπων δημοσίου δικαίου αυτών και των συνδέσμων για λόγους νομιμότητας μέσα σε προθεσμία δέκα πέντε (15) ημερών από την δημοσίευση της απόφασης ή των ανάρτησή της στο διαδίκτυο ή από την κοινοποίηση της ή αφοτου έλαβε γνώση αυτής. Ο ελεγκτής νομιμότητας αποφαινεται επί της προσφυγής μέσα σε αποκλειστική προθεσμία δύο (2) μηνών από την υποβολή της. Μέχρι την έναρξη λειτουργίας της Αυτοτελούς Υπηρεσίας Εποπτείας ΟΤΑ ο έλεγχος νομιμότητας των πράξεων κατά τα άρθρα 225, 226 και 227 ασκείται από τον Γενικό Γραμματέα της οικείας Αποκεντρωμένης Διοίκησης και τις ειδικές επιτροπές του άρθρου 152 του Κ.Δ.Κ και τις Επιτροπές Ελέγχου των Πράξεων του άρθρου 68 του Κώδικα Νομαρχιακής Αυτοδιοίκησης (Π.Δ 30/1996) . Επίσης σύμφωνα με τις όμοιες του άρθρου 113 παρ.1 του Ν.3852/2010 όργανα της περιφέρειας είναι ο περιφερειάρχης, οι αντιπεριφερειάρχες, το περιφερειακό συμβούλιο, η οικονομική επιτροπή και η εκτελεστική επιτροπή.

- Η αριθμ. 54543/3-9-2015 κρινόμενη προσφυγή του Δήμου Χανίων πρωτοκολλήθηκε στην υπηρεσία μας αυθημερόν και συνεπώς εξετάζεται εντός της τασσόμενης από τις παραπάνω μνημονευόμενες διατάξεις αποκλειστικής προθεσμίας από την υπηρεσία μας. Επίσης η σχετική ως άνω προσφυγή θεωρούμε ότι ασκήθηκε εμπρόθεσμα δηλαδή εντός του χρονικού διαστήματος των δεκαπέντε (15) ημερών αφοτου ο προσφεύγων έλαβε γνώση της προσβαλλόμενης απόφασης του Αντιπεριφερειάρχη Χανίων στις 19-8-2015 όπως ισχυρίζεται (καθόσον δεν μας απεστάλη σχετικό αποδεικτικό παραλαβής) και όπως προκύπτει από την ημερομηνία πρωτοκόλλησης της εν λόγω προσφυγής στην υπηρεσία μας (ήτοι στις 3-9-2015) και συνεπώς εξετάζεται περαιτέρω.

- Στις διατάξεις του άρθρου 30 του Ν.1650/86 και ιδιαίτερα σ'αυτές α)της παραγράφου 1 όπως αυτή αντικαταστάθηκε με τις όμοιες του άρθρου 21 του Ν. 4014/11 ορίζεται ότι «1. Σε φυσικά ή νομικά πρόσωπα που προκαλούν οποιαδήποτε ρύπανση ή άλλη υποβάθμιση του περιβάλλοντος ή παραβαίνουν τις διατάξεις του παρόντος ή των κατ'έξουσιοδότησή του εκδιδομένων διαταγμάτων ή υπουργικών αποφάσεων ή αποφάσεων της Αποκεντρωμένης

Διοίκησης ή της Περιφέρειας, ανεξάρτητα από την αστική ή ποινική ευθύνη επιβάλλεται ως διοικητική κύρωση πρόστιμο από πεντακόσια (500) μέχρι δύο εκατομμύρια (2.000.000) ευρώ. Τα εν λόγω πρόστιμα επιβάλλονται ανάλογα με την σοβαρότητα της παράβασης, την συχνότητα, την υποτροπή, το ύψος υπέρβασης των θεσμοθετημένων ορίων εκπομπών και την παραβίαση των περιβαλλοντικών όρων και προτύπων περιβαλλοντικών δεσμεύσεων. 2. Με την επιφύλαξη της παρ.3 για την επιβολή των ανωτέρω προστίμων απαιτείται απόφαση των κάτωθι αναφερομένων ύστερα από εισήγηση προς αυτούς των υπηρεσιών ή και οργάνων της παρ.3 του άρθρου 20 του παρόντος, ανάλογα με το ύψος των προστίμων: α) Από τον οικείο Περιφερειάρχη εφόσον τον ύψος του προστίμου ανέρχεται έως και τις διακόσιες χιλιάδες (200.000) ευρώ, β) Από τον Γενικό Γραμματέα Αποκεντρωμένης Διοίκησης εφόσον το ύψος του προστίμου κυμαίνεται μεταξύ διακοσίων χιλιάδων (200.000) ευρώ έως και τις πεντακόσιες χιλιάδες (500.000) ευρώ και γ) Από τον Υπουργό Περιβάλλοντος Ενέργειας και Κλιματικής Αλλαγής εφόσον το ύψος του προστίμου υπερβαίνει τις πεντακόσιες χιλιάδες (500.000) ευρώ...» και β) του τρίτου εδαφίου της παραγράφου 3 όπως αυτό αντικαταστάθηκε με τις όμοιες του άρθρου 53 παρ.1 του Ν.3900/2010 ορίζεται ότι « Κατά των αποφάσεων με τις οποίες επιβάλλονται τα κατά τις προηγούμενες παραγράφους πρόστιμα χωρεί προσφυγή στο διοικητικό πρωτοδικείο. Οι παραπάνω διαφορές διέπονται από τις διατάξεις του Κώδικα Διοικητικής Δικονομίας».

- Όπως έχει κριθεί νομολογιακά από το ΣτΕ α) με τις διατάξεις της παρ.3 του άρθρου 30 του Ν.1650/86, όπως έχουν τροποποιηθεί και ισχύουν, έχει ανατεθεί στα τακτικά διοικητικά δικαστήρια η επίλυση διαφορών από την εφαρμογή των διατάξεων που αυτός προβλέπει, με την άσκηση ενδίκων μέσων που άγει στην κατ'ουσίαν εξέταση της υπόθεσης. Η μετατροπή δε την ειδικής αυτής κατηγορίας διαφορών σε διαφορές ουσίας υπαγόμενες στην δικαιοδοσία των τακτικών διοικητικών δικαστηρίων επιτρεπτός έγινε από συνταγματικής απόψεως (ΣτΕ 2180/08, 3926/09, 4095/09, 2112/2010, 4306/97) και β) οι διατάξεις που προβλέπουν προσφυγή ουσίας είναι ειδικές σε σχέση με το άρθρο 227 του Ν.3852/2010 και αποκλείουν την άσκηση της ειδικής διοικητικής προσφυγής που προβλέπει το ανωτέρω άρθρο (ΣτΕ 4346/84, 3140/85).

- Στην προκειμένη περίπτωση με την υπ αριθμ. 98855/12-8-2015 απόφαση του Αντιπεριφερειάρχη Χανίων, επεβλήθη, σύμφωνα με το άρθρο 30 του Ν.1650/86 όπως έχει τροποποιηθεί με τις όμοιες του άρθρου 21 του Ν.4014/2011 διοικητική κύρωση ύψους οκτώ χιλιάδων ευρώ (8.000) στον Δήμο Χανίων για ρύπανση και υποβάθμιση περιβάλλοντος στο χώρο υποδοχής και αποθήκευσης αδρανών υλικών και προϊόντων εκσκαφών και κατεδαφίσεων (ΑΕΚΚ) στη «Ρούμα» στο Χωρδάκι της Δ.Ε.Ακρωτηρίου του Δήμου Χανίων, ως υπεύθυνος φορέας διαχείρισης του, κατά παράβαση των όρων της αριθμ. 20774/2011/3-2-2012 εγκεκριμένης ΑΕΠΟ, του άρθρου 29 παρ.1 του Ν.4042/2012, του άρθρου 10 παρ.1 της ΚΥΑ 50910/2727/2003 και του άρθρου 10 παρ.α της ΚΥΑ 13588/13588/725/2006.

- Κατά της παραπάνω απόφασης του Αντιπεριφερειάρχη Χανίων ασκήθηκε ενώπιον της Υπηρεσίας μας η αριθμ. 54543/3-9-2015 προσφυγή του Δήμου Χανίων με την οποία ζητείται η ακύρωση της ανωτέρω απόφασης επειδή επεβλήθη αβάσιμα η ανωτέρω διοικητική κύρωση,

αφού η εναπόθεση στον εν λόγω χώρο υλικών ακατάλληλων προς διάθεση σ' αυτόν, έγινε από τρίτον κατόπιν παραβίασης της πόρτας εισόδου από αγνώστους και ως εκ τούτου δεν οφείλεται σε υπαιτιότητα του Δήμου.

-Από τα παραπάνω σε συνδυασμό με τις προαναφερόμενες διατάξεις των άρθρων 1,2,4 και 30 του Ν. 1650/86 όπως ισχύουν σήμερα, συνάγεται ότι η κρινόμενη ειδική διοικητική προσφυγή ασκείται απαράδεκτα ενώπιον του Γενικού Γραμματέα Αποκεντρωμένης Διοίκησης διότι κατά ρητή διατύπωση των ειδικών διατάξεων του τρίτου εδαφίου της παραγράφου 3 του άρθρου 30 του Ν.1650/86 όπως αυτό αντικαταστάθηκε με τις όμοιες του άρθρου 53 παρ.1 του Ν.3900/2010 στις περιπτώσεις επιβολής προστίμου για τις αναφερόμενες στο άρθρο αυτό περιπτώσεις, οι διαφορές που ανακύπτουν από διοικητικές πράξεις επιβολής προστίμου αποτελούν διοικητικές πράξεις ουσίας οι οποίες προσβάλλονται ενώπιον του οικείου διοικητικού πρωτοδικείου, γι' αυτό

Α Π Ο Φ Α Σ Ι Ζ Ο Υ Μ Ε

Απορρίπτουμε **ως απαράδεκτη** την αριθμ. 54543/3-9-2015 προσφυγή του Δήμου Χανίων κατά της υπ αριθμ. 98855/12-8-2015 απόφασης του Αντιπεριφερειάρχη Χανίων της Περιφέρειας Κρήτης περί επιβολής διοικητικών κυρώσεων ύψους οκτώ χιλιάδων (8.000) ευρώ στο Δήμο Χανίων για την παραβίαση της περιβαλλοντικής νομοθεσίας στο χώρο υποδοχής και αποθήκευσης αδρανών υλικών και προϊόντων εκσκαφών και κατεδαφίσεων (ΑΕΚΚ) στη θέση «Ρούμα» στο Χωρδάκι της Δ.Ε. Ακρωτηρίου του Δήμου Χανίων, ως υπευθύνου φορέα διαχείρισης, για τους αναφερόμενους στο σκεπτικό της παρούσας λόγους.

ΚΟΙΝΟΠΟΙΗΣΗ:

1. Περιφέρεια Κρήτης
Δ/ση Περιβάλλοντος και Χωρ.Σχεδιασμού
Τμήμα Περιβάλλοντος και Υδροοικονομίας
Περ.Ενότητας Χανίων
Πλατεία Ελευθερίας 1 Χανιά Τ.Κ 73134

Ε.Γ.Γ.Α.Δ.Κ.
Η ΑΝ/ΤΡΙΑ ΤΜΗΜΑΤΑΡΧΗΣ

ΑΙΚΑΤΕΡΙΝΗ ΚΕΛΑΪΔΗ

2. Δήμο Χανίων
(με απόδειξη παραλαβής)