

ΜΕ ΑΠΟΔΕΙΞΗ

ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ
ΑΠΟΚΕΝΤΡΩΜΕΝΗ ΔΙΟΙΚΗΣΗ
ΜΑΚΕΔΟΝΙΑΣ-ΘΡΑΚΗΣ
ΓΕΝΙΚΗ Δ/ΝΣΗ ΕΣΩΤΕΡΙΚΗΣ ΛΕΙΤΟΥΡΓΙΑΣ
Δ/ΝΣΗ ΔΙΟΙΚΗΣΗΣ

ΑΝΑΡΤΗΤΕΑ ΣΤΟ ΔΙΑΔΙΚΤΥΟ

Σέρρες 2 Μαΐου 2017

Αριθ.Πρωτ. 5546
(+4778+4788+4787+4786)

ΤΜΗΜΑ ΔΙΟΙΚΗΤΙΚΟΥ-ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΟΥ
ΝΟΜΟΥ ΣΕΡΡΩΝ

Ταχ. Δ/ση: Διοικητήριο
Ταχ. Κώδ.: 62123 Σέρρες
FAX: 23210- 22660
Πληροφορίες: Ελ. Μήτρακα
Τηλέφωνο: 2321057716
E -mail: helenmi@damt.gov.gr

ΘΕΜΑ:Εξέταση προσφυγών της Άντριας Κωνσταντίνου του Κωνσταντίνου, της ομόρρυθμης εταιρίας με την επωνυμία "ΑΡΓΥΡΗ ΨΑΘΑ-ΚΩΝΣΤΑΝΤΙΝΟΣ ΨΑΘΑΣ Ο.Ε", της κ.Κυπαρισσώς Μπεκιαρούδη, της Αναστασίας Σαμαρά, καταστηματαρχών επί της οδού Κ.Καραμανλή και των κ.κ. Κωνσταντίνου & Στέφανου Σιδερόγλου, ιδιοκτητών του καταστήματος επί της οδού Κ.Καραμανλή 20 κατά της αριθ.75/2017 απόφασης του Δημοτικού Συμβουλίου του Δήμου Σερρών.

Απόφαση
Ο Γενικός Γραμματέας
Αποκεντρωμένης Διοίκησης
Μακεδονίας-Θράκης

Έχοντας υπόψη:

1. Τις διατάξεις των άρθρων 6,214,225,226,227,238 και 280 του Ν. 3852/2010, «Νέα Αρχιτεκτονική της Αυτοδιοίκησης και της Αποκεντρωμένης Διοίκησης - Πρόγραμμα Καλλικράτης», (ΦΕΚ 87 Α'/07-06-2010),
2. Το άρθρο 24 του Π.Δ/τος 142/27-12-2010, «Οργανισμός της Αποκεντρωμένης Διοίκησης Μακεδονίας - Θράκης», (ΦΕΚ 235 Α'/27-12-2010).
3. Την αποδοχή παραιτήσεων των Γενικών Γραμματέων των Αποκεντρωμένων Διοικήσεων της χώρας (ΦΕΚ 24/Α'/6-2-2015).

4. Τις διατάξεις του άρθρου 56 του Ν.4257/2014 σύμφωνα με τις οποίες «Ο Γενικός Γραμματέας της Αποκεντρωμένης Διοίκησης με απόφασή του δύναται να μεταβιβάζει στους προϊσταμένους των οργανικών μονάδων της ορισμένες από τις αρμοδιότητές του ή το δικαίωμα υπογραφής με Εντολή Γενικού Γραμματέα της Αποκεντρωμένης Διοίκησης, τηρουμένων των διατάξεων των παρ.2 και 4 του άρθρου 54 του Π.Δ.63/2005. Τον Γενικό Γραμματέα της Αποκεντρωμένης Διοίκησης αναπληρώνει ο αρχαιότερος Γενικός Διευθυντής, όταν αυτός απουσιάζει ή κωλύεται. Επίσης ασκεί τα καθήκοντα του Γενικού Γραμματέα όταν η θέση είναι κενή»

Αφού σκεφθήκαμε

κατά το Νόμο

και ειδικότερα

1. Τις διατάξεις του άρθρου 238 του Ν.3852/2010 σύμφωνα με τις οποίες μέχρι την έναρξη λειτουργίας της Αυτοτελούς Υπηρεσίας Εποπτείας Ο.Τ.Α. ο έλεγχος νομιμότητας των πράξεων κατά τα άρθρα 225, 226 και 227 του παρόντος ασκείται από τον **Γενικό Γραμματέα της οικείας Αποκεντρωμένης Διοίκησης** και τις Ειδικές Επιτροπές του άρθρου 152 του Κ.Δ.Κ, 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), που βρίσκονται στην έδρα της οικείας Αποκεντρωμένης Διοίκησης.
2. Τις διατάξεις του άρθρου 24 του Π.Δ. 142/2010 σύμφωνα με τις οποίες 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.
3. Την από 2-3-2017 προσφυγή της ομόρρυθμης εταιρίας με την επωνυμία “ΑΡΓΥΡΗ ΨΑΘΑ–ΚΩΝΣΤΑΝΤΙΝΟΣ ΨΑΘΑΣ Ο.Ε” που εδρεύει στην Δημοτική Κοινότητα Σερρών όπως περιήλθε στην υπηρεσία μας στις 2-3-2017 (αριθ. πρωτ.3580) κατά της αριθ.75/2017 απόφασης του Δημοτικού Συμβουλίου του Δήμου Σερρών.

4. Την από 2-3-2017 προσφυγή της Αναστασίας Σαμαρά του Σταύρου, κατοίκου Σερρών που διατηρεί κατάστημα υγειονομικού ενδιαφέροντος επί της οδού Κ.Καραμανλή 26, όπως περιήλθε στην υπηρεσία μας στις 6-3-2016 (αριθ. πρωτ.3771) κατά της αριθ.75/2017 απόφασης του Δημοτικού Συμβουλίου του Δήμου Σερρών
5. Την από 6-3-2017 προσφυγές της Άντριας Κωνσταντίνου του Κωνσταντίνου, κατοίκου Σερρών, ιδιοκτήτριας του καταστήματος με την επωνυμία «BRESSION» και των κ.κ. Κωνσταντίνου & Στέφανου Σιδερόγλου, κατοίκων Σερρών και ιδιοκτητών του εν λόγω καταστήματος επί της οδού Κ.Καραμανλή 20 όπως περιήλθαν στην υπηρεσία μας στις 6-3-2016 (αριθ. πρωτ.3785 και 3784) κατά της αριθ.75/2017 απόφασης του Δημοτικού Συμβουλίου του Δήμου Σερρών
6. Την από 6-3-2017 προσφυγή της κ.Κυπαρισσώς Μπεκιαρούδη του Ευαγγέλου, που διατηρεί κατάστημα υγειονομικού ενδιαφέροντος στην οδό Κων.Καραμανλή 26 όπως περιήλθε στην υπηρεσία μας στις 8-3-2016 (αριθ. πρωτ.3946) κατά της αριθ.75/2017 απόφασης του Δημοτικού Συμβουλίου του Δήμου Σερρών
7. Την αριθ.75/2017 απόφαση του Δημοτικού Συμβουλίου του Δήμου Σερρών που αναφέρεται στην τροποποίηση της αριθ.665/2012 όμοιας περί τροποποίησης κανονισμού δράσεων, χρήσης πεζοδρόμων, πεζοδρομίων, πλατειών και κοινοχρήστων χώρων, όπως περιήλθε στην υπηρεσία μας για έλεγχο νομιμότητας στις 5-4-2017 (αριθ. πρωτ. 5546)
8. Τα αριθ.9120/9-3-2017, 9119/9-3-2017, 9122/9-3-2017 και 9363/10-3-2017 έγγραφα του Δήμου Σερρών τα οποία περιήλθαν στην υπηρεσία μας στις 22-3-2017 (αριθ. πρωτ.4788, 4787, 4786 και 4778) σε απάντηση των αριθ.3771/6-3-2017, 3785+3784/6-3-2017, 3580/6-3-2017 και 3946/9-3-2017 όμοιων δικών μας.
9. Το γεγονός ότι οι προαναφερόμενες προσφυγές συνεξετάζονται λόγω της μεταξύ τους φανεράς σχέσης και συνάφειας.
10. Επειδή, σύμφωνα με τα άρθρα 227 και 238 του ν. 3852/2010 οποιοσδήποτε έχει έννομο συμφέρον μπορεί να προσφύγει στο Γενικό Γραμματέα της οικείας Αποκεντρωμένης Διοίκησης και να προσβάλει τις αποφάσεις των συλλογικών ή μονομελών οργάνων των Δήμων για λόγους νομιμότητας,

εντός δεκαπέντε (15) ημερών από τη δημοσίευση της απόφασης ή την ανάρτησή της στο διαδίκτυο ή από την κοινοποίησή της ή αφότου έλαβε γνώση αυτής. Προσφυγή επιτρέπεται και κατά παράλειψης οφειλόμενης νόμιμης ενέργειας των ανωτέρω οργάνων. Στην περίπτωση αυτή η προσφυγή ασκείται εντός δεκαημέρου από την άπρακτη παρέλευση της ειδικής προθεσμίας που, τυχόν, τάσσει ο νόμος για την έκδοση της οικείας πράξης, διαφορετικά μετά την παρέλευση τριμήνου από την υποβολή της σχετικής αίτησης του ενδιαφερομένου.

11. Επειδή με τις διατάξεις του άρθρου 225 του ίδιου νόμου σύμφωνα με τις οποίες: 1. Οι αποφάσεις των συλλογικών οργάνων των δήμων και των περιφερειών αποστέλλονται υποχρεωτικά για έλεγχο νομιμότητας στην Αυτοτελή Υπηρεσία Εποπτείας Ο.Τ.Α., εφόσον αφορούν: α) **ρυθμίσεις κανονιστικού περιεχομένου**, β) την ανάθεση έργων, υπηρεσιών, μελετών και προμηθειών, γ) την αγορά και εκποίηση ακινήτων, δ) την κήρυξη αναγκαστικών απαλλοτριώσεων, ε) την επίβολή φόρων, τελών, δικαιωμάτων, στ) τη σύναψη κάθε μορφής συμβάσεων, στις οποίες συμπεριλαμβάνονται και εκείνες που προβλέπονται από ειδικές διατάξεις της κείμενης νομοθεσίας, ζ) τη σύναψη δανείων, η) τη διενέργεια τοπικού δημοψηφίσματος όταν τούτο προβλέπεται από την κείμενη νομοθεσία και θ) τις διαδικασίες κατάρτισης των επιχειρησιακών προγραμμάτων. Επίσης αποστέλλονται προς έλεγχο νομιμότητας οι αποφάσεις των επιχειρήσεων των δήμων και των περιφερειών, εκτός από τις αποφάσεις των ανωνύμων εταιρειών στις οποίες οι φορείς της Τοπικής Αυτοδιοίκησης δεν έχουν την πλειοψηφία, που αφορούν: α) αύξηση του μετοχικού κεφαλαίου, β) εκποίηση παγίων περιουσιακών στοιχείων και γ) λήψη δανείων. 2. Η απόφαση αποστέλλεται για έλεγχο νομιμότητας συνοδευόμενη από αντίγραφο του αποδεικτικού δημοσίευσης και από τα έγγραφα στοιχεία που είναι αναγκαία για τη νόμιμη έκδοσή της, μέσα σε προθεσμία δεκαπέντε (15) ημερών από τη συνεδρίαση του συλλογικού οργάνου. Οι δήμοι, οι περιφέρειες και οι ανωτέρω επιχειρήσεις τους υποχρεούνται να διαβιβάζουν και κάθε επιπλέον στοιχείο που ζητείται από την Αυτοτελή Υπηρεσία Εποπτείας Ο.Τ.Α.. 3. Ο Ελεγκτής Νομιμότητας ελέγχει τη νομιμότητα της απόφασης μέσα σε αποκλειστική προθεσμία σαράντα (30) ημερών από την περιέλευσή της στην

Αυτοτελή Υπηρεσία Εποπτείας Ο.Τ.Α. και εκδίδει υποχρεωτικά ειδική πράξη. Σε περίπτωση που διαπιστωθεί ότι η απόφαση είναι παράνομη, τότε αυτή ακυρώνεται.

12. Επειδή σε περίπτωση υποβολής προσφυγής ο έλεγχος του Γενικού Γραμματέα της οικείας Αποκεντρωμένης Διοίκησης 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.
13. Επειδή προϋποθέσεις του παραδεκτού της προσφυγής είναι: (i) το έννομο συμφέρον του προσφεύγοντος, (ii) η προθεσμία και (iii) η φύση της προσβαλλόμενης πράξης.
14. Επειδή η υπό κρίση προσφυγή ασκήθηκε μέσα στην νόμιμη προθεσμία και με έννομο συμφέρον των προσφευγόντων, εξετάζεται δε αρμοδίως και εντός της νόμιμης προθεσμίας.
15. Επειδή η προσβαλλόμενη κανονιστική απόφαση έχει εκτελεστό χαρακτήρα.
16. Επειδή ο Γενικός Γραμματέας εξετάζει μόνο τους λόγους που προβάλλονται με την προσφυγή και δεν ερευνά και άλλους λόγους ακυρότητας της πράξης, οι οποίοι δεν προβάλλονται από τον προσφεύγοντα.
17. Επειδή με την αριθ.75/2017 απόφαση του Δημοτικού Συμβουλίου Σερρών τροποποιείται η αριθ.665/2012 όμοια περί τροποποίησης κανονισμού δράσεων, χρήσης πεζοδρόμων, πεζοδρομίων, πλατειών και κοινοχρήστων χώρων ως προς τα εξής:
 - α) την παραχώρηση του πεζόδρομου Κων Καραμανλή (πρώην Μεραρχίας) για την πραγματοποίηση παρελάσεων στις Εθνικές Επετείους, εκδηλώσεων του Δήμου, Νομικών προσώπων του Δήμου, Νομικών Προσώπων του Δημοσίου, συλλόγων, σωματείων και πολιτικών ομιλιών. Τη μη παραχώρηση σε ιδιώτες και για εκδηλώσεις εμπορικού χαρακτήρα, πλην ειδικών περιπτώσεων που η παραχώρηση θα γίνεται με απόφαση του Δημοτικού Συμβουλίου. Σε κάθε περίπτωση θα απαιτείται σχετική άδεια από το αρμόδιο τμήμα του Δήμου Σερρών και κατά τη διάρκεια των εκδηλώσεων αυτών θα λαμβάνεται μέριμνα ώστε να υπάρχει ελεύθερη ζώνη διέλευσης οχημάτων

έκτακτου ανάγκης και πεζών 3.50μ. καθώς και της λωρίδας διέλευσης τυφλών και του ποδηλατόδρομου.

β) Την απαγόρευση ανάπτυξης τραπεζοκαθισμάτων, σταντ, εμπορευμάτων και άλλων αντικειμένων και στοιχείων από τη συμβολή των οδών Κωνσταντίνου Καραμανλή-οδός Ερμού και Διονυσίου Σολωμού έως την 29^η Ιουνίου και από την συμβολή των οδών Κωνσταντίνου Καραμανλή-οδός Ερμού και Διονυσίου Σολωμού έως την Ιουστινιανού, καθώς και στο χώρο που δημιουργείται στην συμβολή των οδών Κωνσταντίνου Καραμανλή και Εμμανουήλ Ανδρόνικου έμπροσθεν του καταστήματος πρώην φωτογραφείου Πένα. Τα καταστήματα που έλαβαν άδεια κατάληψης κοινοχρήστου χώρου στο πεζοδρομημένο τμήμα της οδού Κωνσταντίνου Καραμανλή για το έτος 2017, η άδεια θα ισχύει μέχρι την λήξη της. "

18.Επειδή, η προσβαλλόμενη απόφαση εκδόθηκε κατ' επίκληση της διατάξεως του άρθρου 79 του Ν. 3463/2006 Κώδικα Δήμων και Κοινοτήτων, η οποία φέρει τον τίτλο «Κανονιστικές Αποφάσεις» και ορίζει, μεταξύ άλλων, τα ακόλουθα: «1. Οι δημοτικές και κοινοτικές αρχές ρυθμίζουν θέματα της αρμοδιότητάς τους εκδίδοντας τοπικές κανονιστικές αποφάσεις, στο πλαίσιο της κείμενης νομοθεσίας, με τις οποίες: α) ... στ) Προσδιορίζουν τους όρους και τις προϋποθέσεις για την εγκατάσταση και λειτουργία καταστημάτων, επιχειρήσεων και ψυχαγωγικών δραστηριοτήτων, για τη χορήγηση της άδειας των οποίων είναι αρμόδιοι, λαμβάνοντας υπόψη τις σχετικές διατάξεις για την προστασία του περιβάλλοντος, του αιγιαλού και της παραλίας, της δασικής νομοθεσίας, της νομοθεσίας για την πυροπροστασία, για τους αρχαιολογικούς και ιστορικούς τόπους, τις διατάξεις του γενικού πολεοδομικού σχεδίου, του οικοδομικού κανονισμού και τους γενικούς όρους που προβλέπονται από τις σχετικές υγειονομικές διατάξεις. Μπορούν, επίσης, πέραν των ανωτέρω, να προσδιορίζουν ειδικότερους όρους και προϋποθέσεις για την ίδρυση και εγκατάσταση των ανωτέρω επιχειρήσεων και δραστηριοτήτων σε περιοχές, που επηρεάζουν το φυσικό, πολιτιστικό και αρχιτεκτονικό περιβάλλον, την αισθητική φυσιογνωμία και τις εν γένει λειτουργίες των πόλεων και των οικισμών, εκτός των περιοχών, για τις οποίες έχουν προσδιορισθεί ειδικότεροι όροι χρήσεων γης. 2 ...».

Συναφώς δε προβλέπονται στο σχετικό με τις αρμοδιότητες των δήμων και κοινοτήτων άρθρο 75 του Κώδικα τα εξής: «I. Οι δημοτικές και οι κοινοτικές αρχές διευθύνουν και ρυθμίζουν όλες τις τοπικές υποθέσεις, σύμφωνα με τις αρχές της επικουρικότητας και της εγγύτητας, με στόχο την προστασία, την ανάπτυξη και τη συνεχή βελτίωση των συμφερόντων και της ποιότητας ζωής της τοπικής κοινωνίας. Οι αρμοδιότητες των Δήμων και Κοινοτήτων αφορούν, κυρίως, τους τομείς: α) ... γ) Ποιότητας Ζωής και Εύρυθμης Λειτουργίας των Πόλεων και των Οικισμών, στον οποίο περιλαμβάνεται, ιδίως: 1 ... 8. Ο προσδιορισμός ειδικότερων όρων και προϋποθέσεων της ίδρυσης και εγκατάστασης καταστημάτων, επιχειρήσεων και ψυχαγωγικών δραστηριοτήτων της δικαιοδοσίας τους που επηρεάζουν το φυσικό, πολιτιστικό και αρχιτεκτονικό περιβάλλον, καθώς και την αισθητική, φυσιογνωμία και τις εν γένει λειτουργίες της πόλης. 9. ... δ) ... II. Οι Δήμοι και Κοινότητες ασκούν, σε τοπικό επίπεδο, κρατικού χαρακτήρα αρμοδιότητες, οι οποίες τους έχουν ανατεθεί για την καλύτερη εξυπηρέτηση των πολιτών, σύμφωνα με τη σχετική νομοθεσία. Οι αρμοδιότητες αυτές είναι, ειδικότερα, οι ακόλουθες: 1. ... 13. Η χορήγηση, ανάκληση και αφαίρεση των αδειών ίδρυσης, λειτουργίας και εγκατάστασης των καταστημάτων και επιχειρήσεων, οι όροι λειτουργίας και εγκατάστασης των οποίων καθορίζονται από την κείμενη νομοθεσία και τους αντίστοιχους υγειονομικούς κανονισμούς και διατάξεις, καθώς και ο έλεγχος της τήρησης αυτών. 14 ...». Στην άσκηση των αρμοδιοτήτων των δήμων και κοινοτήτων αναφέρεται το άρθρο 76 του Κώδικα, κατά την παράγραφο 1 του οποίου «Οι δημοτικές και κοινοτικές αρχές ασκούν τις αρμοδιότητές τους, σύμφωνα με τις σχετικές διατάξεις των νόμων, των κανονιστικών διατάξεων της διοίκησης και των κανονιστικών διατάξεων που θεσπίζουν οι ίδιες, σύμφωνα με το άρθρο 79 ...».

19. Επειδή από τις ανωτέρω διατάξεις του Κώδικα Δήμων και Κοινοτήτων, σε συνδυασμό με τα αναφερόμενα στην αιτιολογική έκθεση του σχετικού σχεδίου νόμου ως προς την αρμοδιότητα θεσπίσεως από τις δημοτικές και κοινοτικές αρχές «ειδικότερων όρων και προϋποθέσεων» για την ίδρυση και λειτουργία των καταστημάτων και επιχειρήσεων υγειονομικού ενδιαφέροντος, προκύπτει ότι η κατά το άρθρο 79 παρ. 1 περ. στ' του

ανωτέρω Κώδικα αρμοδιότητα των ανωτέρω αρχών να προσδιορίζουν με τοπικές κανονιστικές αποφάσεις «τους όρους και τις προϋποθέσεις για την εγκατάσταση και λειτουργία καταστημάτων, επιχειρήσεων και ψυχαγωγικών δραστηριοτήτων, για τη χορήγηση της άδειας των οποίων είναι [αρμόδιες]», δεν περιλαμβάνει και την εξουσία απαγορεύσεως της ανάπτυξης τραπεζοκαθισμάτων και μάλιστα σε περιοχή στην οποία σύμφωνα με το Γενικό Πολεοδομικό Σχέδιο επιτρέπεται η ίδρυση και λειτουργία καταστημάτων υγειονομικού ενδιαφέροντος (ΣΤΕ 1208/2014).

- 20.Επειδή κατά πάγια νομολογία, οι κανονιστικές πράξεις δεν χρήζουν αιτιολογίας, αλλά ελέγχονται μόνο από την άποψη της τήρησης των ορίων των εξουσιοδοτικών διατάξεων βάσει των οποίων εκδίδονται, καθώς και της ενδεχόμενης υπέρβασης των ορίων αυτών (ΣΤΕ 211/2006, 31/2002).
- 21.Επειδή ευρύτατη υποχρέωση αιτιολόγησης υπάρχει όταν με κανονιστική πράξη θεσπίζονται εξαιρέσεις από υφιστάμενη κανονιστική πράξη (ΣΤΕ 830/1977) ή όταν μεταβάλλεται αιφνιδίως (επί τω χείρω για τους διοικούμενους) κανονιστική ρύθμιση (ΣΤΕ 1256/1977).
- 22.Επειδή η νομολογία αξιώνει την αιτιολόγηση των κανονιστικών πράξεων ιδίως οσάκις αυτές επεμβαίνουν στη σφαίρα συνταγματικά κατοχυρωμένων δικαιωμάτων και ελευθεριών, όπως συμβαίνει με τις πράξεις που συνεπάγονται οικονομικές επιβαρύνσεις στους πολίτες (ΣΤΕ 3184/2008) ώστε να διαπιστώνεται, κατά βάση, η τήρηση της αρχής της αναλογικότητας και να επιτυγχάνεται η προστασία της οικονομικής ελευθερίας (άρθρο 5 παρ. 1 του Συντάγματος).
- 23.Επειδή η απαίτηση αυτή της ειδικής αιτιολόγησης της μεταβολής προκύπτει από την ανάγκη προστασίας του διοικούμενου από αυθαίρετες με την έννοια των αναιτιολόγητων αποφάσεων εκδιδόμενων κατά βούληση.
- 24.Επειδή η υπό κρίση απόφαση εν προκειμένω ρυθμίζει μία κατάσταση με τέτοιο τρόπο, ώστε να περιορίζεται για τους προσφεύγοντες-καταστηματαρχες ένα μέχρι πρότινος παραχωρούμενο σ'αυτούς δικαίωμα ανάπτυξης τραπεζοκαθισμάτων
- 25.Επειδή η μεταβολή συνίσταται εκ του αποτελέσματος στην άρση της παραχώρησης του κοινοχρήστου χώρου του νέου πεζόδρομου, ήτοι στην

αφαίρεση του δικαιώματος ανάπτυξης της επαγγελματικής τους δραστηριότητας στον εν λόγω χώρο. Συνεπώς η επαρκής αιτιολογία για την μεταβολή αυτή θα πρέπει να περιλαμβάνει τους λόγους, οι οποίοι ελήφθησαν υπόψη κατά τη λήψη της σχετικής απόφασης, και συγκεκριμένα τα **πραγματικά περιστατικά ή τα δεδομένα εκείνα, τα οποία αποτέλεσαν τη βάση για τη μεταβολή αυτή.**

26.Επειδή όταν, κατ' εξαίρεση , οι περιορισμοί αυτοί, επιβάλλονται σε εντοπισμένο, ως εν προκειμένω χώρο πρέπει σωρευτικά να βρίσκονται εντός των πλαισίων που, τυχόν, τάσσονται από κείμενα ευρύτερου πολεοδομικού σχεδιασμού της περιοχής, να δικαιολογούνται από τη συνδρομή ειδικών λόγων , αναγόμενων σε συγκεκριμένα κριτήρια και να μη διαφοροποιούνται αδικαιολόγητα , τόσο σε σχέση προς τους ισχύοντες , για ομοίου χαρακτήρα χώρους, όρους, όσο και σε σχέση προς προγενέστερη, σχετική, κανονιστική ρύθμιση (σχ. ΣτΕ 3641/1998).

27.Επειδή με την υπό κρίση κανονιστική ρύθμιση του Δήμου Σερρών, θεσπίσθηκε, ως γενικός και αφηρημένος κανόνας που θα ισχύει για το μέλλον, απαγόρευση διαθέσεως του επίμαχου κοινόχρηστου χώρου χωρίς να αιτιολογείται ειδικά η επί χείρω μεταβολή της κανονιστικής ρύθμισης που προβλεπόταν με την αριθ.665/2012 προγενέστερη όμοια απόφαση του Δημοτικού Συμβουλίου, ενώ για τα καταστήματα που έλαβαν άδεια κατάληψης κοινόχρηστων χώρων στο πεζοδρομημένο τμήμα της οδού Κων.Καραμανλή για το έτος 2017 η άδεια θα ισχύει μέχρι τη λήξη της, γεγονός το οποίο αποτελεί άνιση μεταχείριση και προσκρούει στις διατάξεις του 4 του Συντάγματος.

28.Επειδή κατά παγία νομολογία του Σ.τ.Ε. ο έλεγχος νομιμότητας δεν περιλαμβάνει μόνο την ευθεία παράβαση νόμου αλλά και την έλλειψη αιτιολογίας, την πλάνη περί τα πράγματα και την κακή χρήση της διακριτικής ευχέρειας.

Για τους παραπάνω λόγους

ΑΠΟΦΑΣΙΖΟΥΜΕ

Κάνουμε δεκτές τις προσφυγές της Άντριας Κωνσταντίνου του Κωνσταντίνου, της ομόρρυθμης εταιρίας με την επωνυμία "ΑΡΓΥΡΗ ΨΑΘΑ-ΚΩΝΣΤΑΝΤΙΝΟΣ

ΨΑΘΑΣ Ο.Ε.», της κ.Κυπαρισσώς Μπεκιαρούδη, της Αναστασίας Σαμαρά, καταστηματαρχών επί της οδού Κ.Καραμανλή και των κ.κ. Κωνσταντίνου & Στέφανου Σιδέρογλου, ιδιοκτητών του καταστήματος επί της οδού Κ.Καραμανλή 20 και ακυρώνουμε την αριθ.75/2017 απόφαση του Δημοτικού Συμβουλίου του Δήμου Σερρών για τους ειδικότερους λόγους που αναφέρονται στο σκεπτικό μέρος της παρούσης.

Η παρούσα απόφαση μπορεί να προσβληθεί από οποιονδήποτε έχει έννομο συμφέρον, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 151 του Ν. 3463/2006 ενώπιον της Ειδικής Επιτροπής του άρθρου 152 του ίδιου Νόμου, που εδρεύει στη Θεσσαλονίκη στην οδό Τ. Οικονομίδη & Καθ. Ρωσσίδου 11 Τ.Κ. 54008 Θεσσαλονίκη, εντός προθεσμίας ενός μηνός από την έκδοση της απόφασης ή την κοινοποίησή της ή αφότου έλαβε γνώση αυτής.

Κοινοποίηση:

1. κ.Ελευθερία Σ.Βρακοπούλου
πληρεξούσια Δικηγόρος
κ.κ. Άντριας Κωνσταντίνου
Κωνσταντίνου & Στέφανου Σιδέρογλου
Πολυτεχνείου 15
54626 Θεσσαλονίκη
- 2 . "ΑΡΓΥΡΗ ΨΑΘΑ-
ΚΩΝΣΤΑΝΤΙΝΟΣ ΨΑΘΑΣ Ο.Ε."
Ψητοπωλείο "ο ΚΑΛΥΤΕΡΟΣ"
Κ.Καραμανλή 30
62100 Σέρρες
3. κ.Κυπαρισσώ Μπεκιαρούδη
Ψητοπωλείο
SPECIAL
Κ.Καραμανλή 26
62100 Σέρρες
4. κ.Σαμαρά Σταυρ.Αναστασία
Εστιατόριο Ταχείας Εξυπηρέτησης
ΦΑΣΤ - ΦΟΥΝΤ
Κ.Καραμανλή 26
62100 Σέρρες

Ο ΑΣΚΩΝ ΚΑΘΗΚΟΝΤΑ
ΓΕΝΙΚΟΥ ΓΡΑΜΜΑΤΕΑ Α.Δ.Μ.Θ.

ΔΡ. ΝΙΚΗΤΑΣ ΦΡΑΓΚΙΣΚΑΚΗΣ