

**ΑΤΟΜΙΚΗ ΓΝΩΜΟΔΟΤΗΣΗ : 199/2006****ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ****Αθήνα, 12-4-2006****ΥΠΟΥΡΓΕΙΟ ΕΣΩΤΕΡΙΚΩΝ,****Α.Π. 1288/Φ. ΕΡΩΤ. 18****ΔΗΜΟΣΙΑΣ ΔΙΟΙΚΗΣΗΣ ΚΑΙ ΑΠΟΚΕΝΤΡΩΣΗΣ****ΓΡΑΦΕΙΟ ΝΟΜΙΚΟΥ ΣΥΜΒΟΥΛΟΥ ΤΟΥ ΚΡΑΤΟΥΣ****Προς: Περιφέρεια Αττικής****Γενική Δ/ση Περιφέρειας****Δ/ση Τοπικής Αυτ/σης****και Διοίκησης Νομού Πειραιά****(Τμήμα Τοπικής Αυτ/σης****και Ν.Π.Δ.Δ.)****Ευριπίδου 50****ΠΕΙΡΑΙΑΣ****18532**

Ι.α. Με το υπ' αριθμ. οικ. 4654/16-3-2006 έγγραφο θέσατε το ερώτημα, εάν για τον αποχαρακτηρισμό χερσαίας ζώνης λιμένα μπορεί να εφαρμοστεί η διάταξη του άρθρου 21 του Ν. 2971/2001, υπό το δεδομένο, ότι δεν υφίσταται, σχετική, ρητή, νομοθετική πρόβλεψη.

β. Όπως προκύπτει από τα στοιχεία του φακέλου, ο αποχαρακτηρισμός στη χερσαία ζώνη λιμένος Πόρου, που αποτέλεσε την αιτία του ερωτήματος, δεν αφορά το σύνολο της έκτασης, αλλά μόνο τμήμα αυτής (περιοχή Ασκελίου) και, υπό την έννοια αυτή, έχει το χαρακτήρα τροποποίησης της αρχικής απόφασης (υπ' αριθμ. 25169/7-6-1938 του Υπουργού Συγκοινωνιών), περί καθορισμού της.

ΙΙ. Υπό τα ανωτέρω, έχουμε την ακόλουθη γνώμη :

α. Στο Ν. 2971/2001 (Α, 285) ορίζονται οι έννοιες «αιγιαλός», «παραλία», «λιμένας» και «φορέας διοίκησης και εκμετάλλευσης λιμένα», σε συνάρτηση δε με τον καθορισμό του αιγιαλού και της παραλίας ρυθμίζεται η έκταση του λιμένα, στην οποία εκτελούνται τα έργα που απαιτούνται για την εξυπηρέτηση της εμπορικής, επιβατικής, ναυτιλιακής, τουριστικής και αλιευτικής κίνησης και γενικότερα της εύρυθμης λειτουργίας του λιμένα (άρθρα 1, 18). Με βάση τα απαιτούμενα αυτά έργα προσδιορίζεται η χερσαία ζώνη που χρησιμοποιείται από τον Οργανισμό Λιμένα, η οποία ενδεχόμενα να μην περιλαμβάνει ολόκληρη την καθορισμένη ζώνη παραλίας (άρθρο 18).

β. Από το άρθρο 21 του Ν.2971/2001 (Α, 285) ορίζονται τα ακόλουθα :

«1. Με απόφαση του φορέα διοίκησης και εκμετάλλευσης λιμένα, η οποία εκδίδεται, ύστερα από σύμφωνη γνώμη των Υπουργείων Εμπορικής Ναυτιλίας, Οικονομίας και Οικονομικών, Περιβάλλοντος, Χωροταξίας και Δημοσίων Έργων, Πολιτισμού, του Γ.Ε.Ν. και της Γενικής Διεύθυνσης Αλιείας του Υπουργείου Γεωργίας, καθορίζεται το όριο της χερσαίας και θαλάσσιας ζώνης λιμένα.

Ο καθορισμός ανωτέρου ορίου γίνεται με πράσινη γραμμή σε αντίγραφο του διαγράμματος καθορισμού του αιγιαλού ή σε άλλο διάγραμμα μικρότερης κλίμακας, που έχει συνταχθεί με τις ίδιες προδιαγραφές, ενημερωμένου βυθομετρικά μέχρι την ισοβαθμή γραμμή των είκοσι (20) μέτρων. Το διάγραμμα θεωρείται για την ακρίβεια της αποτύπωσης από την αρμόδια Τεχνική Υπηρεσία του οικείου Ο.Τ.Α., σε περίπτωση δε μη ύπαρξης αυτής από την αρμόδια Τ.Υ.Δ.Κ. Οι πιο πάνω γνώμες παρέχονται μέσα σε τρεις (3) μήνες από τη λήψη σχεδίου απόφασης του αρμόδιου φορέα διοίκησης και εκμετάλλευσης λιμένα, που συνοδεύεται από το οικείο τοπογραφικό διάγραμμα. Σε περίπτωση που η πιο πάνω τρίμηνη προθεσμία περάσει άπρακτη, ο καθορισμός του ορίου της χερσαίας και θαλάσσιας ζώνης γίνεται και χωρίς τις άνω γνώμες. Με απόφαση του Υπουργού Εμπορικής Ναυτιλίας καθορίζονται οι λεπτομέρειες εφαρμογής της παραγράφου αυτής.

2. Η απόφαση του φορέα διοίκησης και εκμετάλλευσης λιμένα εγκρίνεται από τον Γενικό Γραμματέα της Περιφέρειας και δημοσιεύεται στην Εφημερίδα της Κυβερνήσεως μαζί με το διάγραμμα.

3. Αντίτυπο του διαγράμματος με σημείωση του Φύλλου Εφημερίδας της Κυβερνήσεως που δημοσιεύθηκε στέλνεται :

- ” α) στις Διευθύνσεις Δημόσιας Περιουσίας και Τεχνικών Υπηρεσιών του
 “ Υπουργείου Οικονομικών,
 “ β) στο Γ.Ε.Ν.,
 “ γ) στο Υπουργείο Περιβάλλοντος, Χωροταξίας και Δημοσίων Έργων
 “ δ) στην αρμόδια Κτηματική Υπηρεσία,
 “ ε) στην Τ.Υ.Δ.Κ.,
 “ στ) στο Υπουργείο Εμπορικής Ναυτιλίας,
 “ ζ) στην Κτηματολόγιο Α.Ε.,
 “ η) στην αρμόδια Πολεοδομική Υπηρεσία,
 “ θ) στη Γενική Διεύθυνση Αλιείας του Υπουργείου Γεωργίας,
 “ ι) στη Διεύθυνση Τουριστικών Λιμένων του Υπουργείου Ανάπτυξης,
 “ ια) στη Γενική Διεύθυνση Αρχαιοτήτων του Υπουργείου Πολιτισμού,
 ” ιβ) στο Υπουργείο Αιγαίου για τις περιοχές της αρμοδιότητάς του».

γι. Με την προπαρατεθείσα διάταξη καθορίζονται τα αρμόδια αποφασιστικά και γνωμοδοτικά όργανα, καθώς και η ακολουθούμενη διαδικασία καθορισμού της χερσαίας και θαλάσσιας ζώνης λιμένα.

ii. Υπό την προηγηθείσα αναφορά, ότι ο αποχαρακτηρισμός τμήματος της καθορισθείσης, ήδη, χερσαίας ζώνης λιμένα, συνιστά τροποποίηση της σχετικής διοικητικής πράξεως καθορισμού, είναι γεγονός, ότι η ίδια διάταξη (άρθρο 21 Ν. 2971/2001), δεν διαλαμβάνει ρητή, περί τούτου, πρόβλεψη. Τούτο, καίτοι, η καταργηθείσα σχετική ρύθμιση της παραγράφου 8 του άρθρου 17 του α.ν. 2344/1940 μνημόνευε, ότι «κατά την αυτήν διαδικασίαν επιτρέπεται η τροποποιήσις ή κατάργησις ζώνης λιμένος. Η κατάργησις επέρχεται αυτοδικαίως εν περιπτώσει καταργήσεως του Λιμενικού Ταμείου».

iii. Η προεκτεθείσα παράλειψη της διάταξης του άρθρου 21 του Ν. 2971/2001, δεν έχει την έννοια αποκλεισμού της δυνατότητας τροποποίησης ή αποχαρακτηρισμού.

Τούτο, διότι, τυχόν αντίθετη εκδοχή, θα αντιστρατευόταν τη γενικότερη αρχή σύμφωνα με την οποία είναι δυνατή η κατάργηση ή τροποποίηση διοικητικής πράξεως με νεότερη πράξη αντίθετου ή διαφορετικού περιεχομένου (βλ. Επ. Σπηλιωτόπουλου : Εγχειρίδιο Διοικητικού Δικαίου, έκδοση 2005 παράγρ. 171).

iv. Είναι προφανές, ότι η τροποποίηση (ή αποχαρακτηρισμός τμήματος της κρίσιμης έκτασης) θα ακολουθήσει τη διαδικασία που διαλαμβάνεται στην

ανωτέρω διάταξη (άρθρο 21 ν. 2971/2001) με ιδιαίτερη επισήμανση την ανάγκη παροχής σύμφωνης γνώμης των φορέων, που μνημονεύονται στην παράγραφο 1.

Εξάλλου, ο αποχαρακτηρισμός νομίμως ολοκληρώνεται με εγκριτική απόφαση του Γενικού Γραμματέα της Περιφέρειας, εφόσον η σχετική αρμοδιότητα έχει, ήδη περιέλθει, σ' Αυτόν (παράγραφος 2 άρθρου 21 ν. 2971/2001), καίτοι η τροποποιούμενη αρχική απόφαση, περί καθορισμού, είχε εκδοθεί από το, κατά την τότε ισχύουσα νομοθεσία, διαφορετικό αρμόδιο όργανο.

III. Ανακεφαλαιωτικά και σύμφωνα με τα προεκτεθέντα, έχω τη γνώμη, ότι είναι δυνατός κατά τροποποίηση της σχετικής περί καθορισμού απόφασης ο αποχαρακτηρισμός τμήματος χερσαίας ζώνης λιμένα, κατ' εφαρμογή του άρθρου 21 του Ν. 2971/2001, με ιδιαίτερη επισήμανση την ανάγκη παροχής, προς τούτο, συμφώνου γνώμης των φορέων της παραγράφου 1 του ίδιου άρθρου.

ΚΟΙΝ.: Ν.Σ.Κ.
Τμήμα Μελετών



Ο Νομικός Σύμβουλος του Κράτους


ΝΙΚΟΛΑΟΣ ΜΑΥΡΙΚΑΣ