

ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ
ΥΠΟΥΡΓΟΣ ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΩΝ
ΝΟΜΙΚΟ ΣΥΜΒΟΥΛΙΟ ΤΟΥ ΚΡΑΤΟΥΣ
ΓΡΑΦΕΙΟ ΝΟΜΙΚΟΥ ΣΥΜΒΟΥΛΟΥ ΓΓΔΕ/ΥΠΕΧΩΔΕ

Αριθμός Γνωμοδοτήσεως 479/2000

Β' Τμήμα Διακοπών του Ν.Σ.Κράτους
Συνεδρίαση της 30.Αυγούστου 2000

Σύνθεση

Προεδρεύων: Γεώργιος Πουλάκος, Αντιπρόεδρος Ν.Σ.Κράτους

Νομικοί Σύμβουλοι: Θεόδωρος Ρεντζεπέρης, Νικόλαος Μαυρίκας, Ευάγγελος Τριτάς, Σπυρίδων Δελλαπώρας, Σωτήριος Παπαγεωργακόπουλος, Κων/νος Καποτάς, Θεόδωρος Ηλιάκης, Νικηφόρος Κανιούρας, Ιωάννης Σακελλαρίου.

Εισηγητής: Θεόδωρος Ρεντζεπέρης.

Αριθμ. Ερωτημ.: Δ17α/31/Φ.Ν.229/4-5-2000 της Δ/σης Νομοθετικού Συντονισμού και Κωδικοποίησης της Γ. Γρ. Δημ. Έργων, όπως συμπληρώθηκε με το Δ17α/77/Φ.Ν. 229/20-6-2000 σχετικό της ίδιας Υπηρεσίας.

Περίληψη Ερωτήματος: Ερωτάται αν : α) Μετά την έναρξη ισχύος του άρθρου 7 του Π.Δ. 401/93 (Α 69) είναι δυνατή η έναρξη ή συνέχιση της λειτουργίας των παρόδιων εγκαταστάσεων, για τα εκτός σχεδίου πόλεως ακίνητα, εφόσον συντρέχουν οι αναφερόμενες σαυτό προϋποθέσεις και σε καταφατική περίπτωση αν απαιτείται να συντρέχουν όλες (αθροιστικά) ή αρκεί η συνδρομή μιας τούτων.

β) Εξακολουθεί να ισχύει το άρθρο 34 του Β.Δ. 465/70 (Α 150) το οποίο προβλέπει τη δυνατότητα συνέχισης της λειτουργίας των παρόδιων εγκαταστάσεων, χωρίς τις τεθείσες με το άρθρο 7 του Π.Δ. 401/93 προϋποθέσεις.

Επί των ερωτημάτων αυτών το Β' Τμήμα διακοπών του Ν.Σ.Κράτους γνωμοδότησε ως κατωτέρω:

Επί του πρώτου ερωτήματος.

I.- α) Με το Β.Δ. 465/70 το οποίο στο μεσολαβήσαν χρονικό διάστημα έχει υποστεί σημαντικές τροποποιήσεις - ρυθμίστηκαν για πρώτη φορά με συστηματικό τρόπο, οι όροι και προϋποθέσεις ίδρυσης και λειτουργίας των παρόδιων εγκαταστάσεων για τις εκτός σχεδίου πόλεως περιοχές και η κυκλοφοριακή σύνδεσή τους με την οδό επί της οποίας έχουν πρόσωπο ενώ με το άρθρο 34, παρ. 1 ορίστηκε ότι οι ιδρυθείσες προ της εκδόσεώς του εγκαταστάσεις οι οποίες δεν πληρούν τις αναφερόμενες σαυτό προϋποθέσεις πρέπει να εναρμονισθούν μέχρι τις 31-12-1970, άλλως διακόπτεται η λειτουργία τους και ανακαλείται η χορηγηθείσα άδεια.

Η παραπάνω προθεσμία παρατάθηκε κατ'επανάληψη με Β.Δ. ή Π.Δ., από τα οποία το τελευταίο είναι το Π.Δ. 509/84, με το οποίο ως τελική προθεσμία εναρμόνισης ορίστηκε η 31-12-86 (Α 181, διόρθωση σφαλμάτων Α,2 του 1985).

Επίσης, στην παρ. 2 του αυτού άρθρου, (34 του Β.Δ. 465/70) αναφέρεται ότι εφόσον η προσαρμογή των παρόδιων εγκαταστάσεων με τα οριζόμενα σαυτό, δεν είναι εφικτή από οποιαδήποτε αιτία, πρέπει να επιδιωχθεί η εξεύρεση άλλης λύσης, επιτρεπομένων σε έσχατη ανάγκη παρεκκλίσεων από τις εγκριθείσες με το Β.Δ. 465/70 κυκλοφοριακές συνδέσεις, με απόφαση του Υπουργού Δημοσίων Έργων.

Τέλος, με το άρθρο 6 παρ. 3 του Π.Δ. 509/84 προστέθηκε παράγραφος 3 στο άρθρο 34 του Β.Δ. 465/70 με την οποία ορίζεται ότι οι παρ. 1 και 2 έχουν εφαρμογή και στις παρόδιες εγκαταστάσεις που είχαν ιδρυθεί μέχρι 31-12-83.

β) Μεταξύ των Π.Δ/των τα οποία τροποποίησαν διατάξεις του Β.Δ. 465/70 περιλαμβάνονται και τα υπ' αριθμ. 143/89 (Α 69, διόρθωση σφαλμάτων, Α 82 και 97/89) και 401/93 (Α 69 διόρθωση σφαλμάτων, Α 170), με το άρθρο 7 του δεύτερου των οποίων αντικαταστάθηκαν οι διατάξεις των παρ. 2 και 3 του άρθρου 19 (του Π.Δ. 143/89) και ορίστηκε ότι: «Πρατήρια και εγκαταστάσεις που μέχρι 31-12-90: α) έτυχαν άδειας καταλληλότητας ή ίδρυσης, β) έχει εκδοθεί οικοδομική άδεια, γ) έχει εκδοθεί κυκλοφοριακή σύνδεση, δ) λειτουργούν νομίμως με τις προγενέστερες του Π.Δ. 143/89 διατάξεις και με το Π.Δ. 143/89 υπάγονται στις διατάξεις του Β.Δ. 465/70, εξακολουθούν να λειτουργούν, ή αντίστοιχα προωθούνται μέχρι του τελικού σταδίου της άδειας λειτουργίας με έγκριση διαμόρφωσης κυκλοφοριακής σύνδεσης ή προσαρμογή άλλου στοιχείου της εγκατάστασης μέσα στις δυνατότητες του γηπέδου...».

γ) Από τις προπαρατεθείσες διατάξεις προκύπτει ότι μετά την έναρξη ισχύος του Β.Δ. 465/70, η άδεια λειτουργίας μιας εκτός σχεδίου πόλεως παρόδιας εγκατάστασης είναι το τελικό στάδιο μιας σύνθετης διοικητικής πράξης, η οποία αρχίζει με την έγκριση της καταλληλότητας του ακινήτου στο οποίο πρόκειται να κατασκευασθεί η εγκατάσταση, συνεχίζεται με την έκδοση της οικοδομικής άδειας και την έγκριση της κυκλοφοριακής

σύνδεσης και ολοκληρώνεται με τη χορήγηση της άδειας λειτουργίας, επειδή όμως, σύμφωνα και με όσα έχουν ήδη αναφερθεί, η σχετική διοικητική διαδικασία και οι προϋποθέσεις για την έγκριση της λειτουργίας των παρόδιων εγκαταστάσεων, θεσμοθετήθηκαν ολοκληρωμένα με το Β.Δ. 465/70, ο κανονιστικός νομοθέτης αφενός επέβαλε την τήρηση της αναφερόμενης στο Β.Δ. 465/70 διαδικασίας και καθόρισε τις σχετικές προϋποθέσεις, για τις, μετά την έναρξη ισχύος του, υποβαλλόμενες αιτήσεις και αφετέρου, υποχρέωσε τους ιδιοκτήτες των παρόδιων εγκαταστάσεων, οι οποίες λειτουργούσαν πριν την έκδοση του Β.Δ. 465/70, να εναρμονιστούν με τις αναφερόμενες σαυτό διατάξεις, εντός της αρχικά ορισθείσας προθεσμίας - όπως παρατάθηκε κατ'επανάληψη - επιτρεπόμενης σε έσχατη ανάγκη της συνέχισης της λειτουργίας τους και μετά την έναρξη ισχύος του Β.Δ. 465/70, κατά παρέκκλιση των προβλεπόμενων σαυτό διατάξεων, ως προς την κυκλοφοριακή σύνδεση τους με την οδό, εφόσον δεν ήταν δυνατή, από οποιαδήποτε αιτία η εναρμόνισή της με τα προβλεπόμενα στο Β.Δ. 465/70.

δ) Προφανώς όμως, κατά την έκδοση του Β.Δ. 465/70 είχαν υποβληθεί και βρισκόντουσαν σε εκκρεμότητα αιτήσεις για τη χορήγηση άδειας λειτουργίας παρόδιων εγκαταστάσεων, αλλά και μετά ταύτα, κινήθηκαν, αλλά δεν ολοκληρώθηκαν, οι σχετικές διαδικασίες, ή συνέχισαν τη λειτουργία τους χωρίς να συμμορφωθούν με την αναφερόμενη στο άρθρο 34 του Β.Δ. 465/70 διαδικασία.

Προς θεραπεία, μέρους τουλάχιστον των υπαρχουσών εκκρεμοτήτων, ο κανονιστικός νομοθέτης, παρέσχε τη δυνατότητα στους ενδιαφερόμενους να ολοκληρώσουν την κατασκευή των παρόδιων εγκαταστάσεων και να λάβουν άδεια λειτουργίας ή να νομιμοποιήσουν τη συνέχιση της λειτουργίας τους, υπό τους αναφερόμενους στο άρθρο 7 του Π.Δ. 401/93 όρους.

Για να τύχουν οι ενδιαφερόμενοι των προβλεπόμενων από την παραπάνω διάταξη ευνοϊκών ρυθμίσεων, αρκεί κατά την 31-12-90, να συντρέχει μία από τις αναφερόμενες στο άρθρο 7 του Π.Δ. 401/93 προϋποθέσεις.

Αυτό σαφώς συνάγεται από τη διατύπωση της σχετικής παραγράφου στην οποία αφού προτάσσονται οι απαιτούμενες προϋποθέσεις, αναφέρεται ότι «...εξακολουθούν να λειτουργούν ή αντίστοιχα προωθούνται μέχρι του τελικού σταδίου της άδειας λειτουργίας...».

Είναι λοιπόν προφανές, ότι το άρθρο 7 του Π.Δ. 401/93 καταλαμβάνει τόσο τις εγκαταστάσεις οι οποίες βρισκόντουσαν σε λειτουργία κατά την 31-12-90, όσο και εκείνες για τις οποίες είχαν αρχίσει, αλλά δεν είχαν ολοκληρωθεί οι διαδικασίες για την κατασκευή τους και δεν είχε εκδοθεί η άδεια λειτουργίας τους, πλην όμως, πληρούσαν μία τουλάχιστον από τις αναφερόμενες υπό στοιχεία α, β, γ, προϋποθέσεις, μη αρκούσας π.χ.

της υποβολής απλώς αίτησης για την έκδοση άδειας καταλληλότητας του ακινήτου προς κατασκευή της παρόδιας εγκατάστασης.

Συνεπώς, κατά την ομόφωνη γνώμη του Τμήματος επί του πρώτου ερωτήματος αρμόζει η αναλυτικώς δοθείσα, παραπάνω απάντηση.

Επί του δευτέρου ερωτήματος.

I.- α) Στο άρθρο 34 του Β.Δ. 465/70 (όπως ισχύει) αναφέρεται ότι: «παρ. 1. Εγκαταστάσεις ιδρυθείσαι προ της εκδόσεως του παρόντος και μη πληρούσαι τας διατάξεις αυτού δέον να προσαρμοσθώσι προς τ'ανωτέρω καθοριζόμενα μέχρι της 31ης Δεκεμβρίου 1970. Παρερχομένης απράκτου της προθεσμίας ταύτης, η σύνδεσις διακόπτεται υπό της αρμοδίας δι'εκάστην οδόν τεχνικής υπηρεσίας.

Στην τελευταία αυτή περίπτωση η αρμόδια υπηρεσία που χορηγεί την άδεια ίδρυσης και λειτουργίας της εγκατάστασης υποχρεούται να ανακαλεί αυτή».

Η πιο πάνω προθεσμία παρατάθηκε διαδοχικά μέχρι 31-12- 86 με το άρθρο 6 του Π.Δ. 509/84, κατά τα ήδη αναφερθέντα.

«παρ. 2. Εφόσον η ως άνω προσαρμογή δεν τυγχάνει εφικτή είτε λόγω αποστάσεως οικοδομικής γραμμής, είτε λόγω μειωμένης προσόψεως οικοπέδου, είτε εξ οιασδήποτε ετέρας αιτίας, δέον να επιδιωχθεί εξεύρεσις ετέρας λύσεως επιτρεπομένων εν εσχάτη ανάγκη παρεκκλίσεων εκ των δια της παρούσης εγκρινομένων τύπων κυκλοφοριακής συνδέσεως, κατόπιν εγκρίσεως δι'εκάστην περίπτωσιν υπό του Υπουργού Δημοσίων Έργων».

Εξάλλου με το άρθρο 6 παρ. 3 του Π.Δ. 509/84 προστέθηκε παρ. 3 στο άρθρο 34 του Β.Δ. 465/70 σύμφωνα με την οποία: «παρ. 3. Οι διατάξεις των παρ. 1 και 2 του άρθρου αυτού έχουν εφαρμογή και για τις εγκαταστάσεις που έχουν ιδρυθεί μέχρι 31-12-83».

β) Επί τεθέντος ερωτήματος, το Γ' Τμήμα του Ν.Σ.Κράτους με την υπ' αριθμ. 662/81 γνωμοδότησή του, η οποία έγινε αποδεκτή από τον Υπουργό Δημοσίων Έργων, δέχθηκε κατά πλειοψηφία (ψήφοι 7 έναντι 1) ότι η κατά παρέκκλιση των, υπό του Β.Δ. 465/70, οριζόμενων τύπων σύνδεσης των λειτουργουσών εγκαταστάσεων πρέπει να έχει πραγματοποιηθεί ή τουλάχιστον η αίτηση του ενδιαφερομένου να έχει υποβληθεί εντός των προαναφερθεισών προθεσμιών, άλλως διακόπτεται η λειτουργία της εγκατάστασης, ο ενδιαφερόμενος όμως μπορεί να υποβάλει αίτηση και μετά την πάροδο των οικείων προθεσμιών, δυνάμενος να προσαρμόσει την κυκλοφοριακή σύνδεση της εγκατάστασής του και μετά τη λήξη τούτων, έστω και κατά παρέκκλιση των κειμένων διατάξεων, σύμφωνα με τα οριζόμενα στην προπαρατεθείσα παράγραφο 2 του άρθρου 34 του Β.Δ. 465/70, εφόσον δεν ορίζεται καμμία άλλη συνέπεια σε βάρος του αμελήσαντος ενδιαφερομένου.

Η μειοψηφία δέχθηκε ότι η άπρακτη πάροδος των οριζομένων προθεσμιών συνεπάγεται την οριστική διακοπή της κυκλοφοριακής σύνδεσης της μη συμμορφωθείσας επιχείρησης και ως εκ τούτου δε δύναται ο αμελήσας ενδιαφερόμενος, να ζητήσει την κατά παρέκκλιση σύνδεση της εγκατάστασής του με την οδό κατά παρέκκλιση των υπό του Β.Δ. 465/70 οριζομένων τύπων.

γ) Το ίδιο θέμα όμως, κατ'ουσία ρυθμίζεται με μερικώς διάφορο τρόπο, από τη μεταγενέστερη διάταξη του άρθρου 7 του Π.Δ. 401/93 και συνεπώς κατά την κρατήσασα στο Τμήμα άποψη, απαρτισθείσα από τον Εισηγητή και τους Νομικούς Συμβούλους Ευάγγελο Τριτά, Σπυριδωνα Δελλαπόρτα, Σωτήριο Παπαγεωργακόπουλο, Κων/νο Καποτά και Ιωάννη Σακελλαρίου (ψηφοί 6), από την έναρξη ισχύος του, για την έγκριση της συνέχισης της λειτουργίας των παρόδιων εγκαταστάσεων ή την ολοκλήρωση των διαδικασιών για τη χορήγηση της άδειας λειτουργίας, κατά παρέκκλιση των γενικώς ισχυουσών διατάξεων, πρέπει, μέχρι 31-12-90, να συντρέχει, μία, από τις αναφερόμενες στο άρθρο 7 του Π.Δ. 401/93, προϋποθέσεις, κατά τα ειδικότερον αναφερόμενα κατά την ανάπτυξη του πρώτου ερωτήματος.

Αντιθέτως, κατά τη μειοψηφήσασα άποψη, απαρτισθείσα από τον Προεδρεύοντα του Τμήματος και τους Νομικούς Συμβούλους Νικόλαο Μαυρίκα, Θεόδωρο Ηλιάκη και Νικηφόρο Κανιούρα (ψηφοί 4), η παρ. 2 του άρθρου 34 του ισχύοντος βασικού περί του εν λόγω θέματος Β.Δ/τος 465/70, εξακολουθεί να ισχύει καθόσον η ρύθμιση της διάταξης αυτής δεν καλύπτεται από τη ρύθμιση της μεταβατικής διάταξης του άρθρου 7 του Π.Δ. 401/93, γι'αυτό δε το λόγο για τις εγκαταστάσεις που έχουν ιδρυθεί μέχρι τις 31-12-83 (παρ. 3 άρθρου 34 του Β.Δ. 465/70) και λειτουργούν χωρίς να συγκεντρώνουν τις από τις κείμενες διατάξεις προϋποθέσεις, παρέχεται η ευχέρεια εξεύρεσης σχετικής λύσης, έστω και κατά παρέκκλιση από τα γενικώς ισχύοντα, εφόσον όμως το εγκρίνει αυτό η Διοίκηση.(Υπουργός ΠΕ.ΧΩ.Δ.Ε.).

Αθήνα 8-9-2000
Θ Ε Ω Ρ Η Θ Η Κ Ε
Ο Αντιπρόεδρος Ν.Σ.Κ.

ΓΕΩΡΓΙΟΣ ΠΟΥΛΑΚΟΣ

Ο Εισηγητής

ΘΕΟΔΩΡΟΣ ΡΕΝΤΖΕΠΕΡΗΣ