



ΠΑΝΕΛΛΗΝΙΟΣ ΣΥΝΔΕΣΜΟΣ ΚΑΤΑΣΤΗΜΑΤΩΝ ΕΣΤΙΑΣΗΣ & ΔΙΑΣΚΕΔΑΣΗΣ
Χειμάρας 30 546 43 ΘΕΣΣΑΛΟΝΙΚΗ
ΤΗΛ: 2310 932420 FAX: 2310 932431
Κινητό: 6993 909353
www.paskedi.gr e-mail: paskedi@paskedi.gr

Θεσσαλονίκη 20 Αυγούστου 2010
Α.Π. 103

ΥΠΟΜΝΗΜΑ
ΠΡΟΣ
ΤΗΝ ΥΦΥΠΟΥΡΓΟ
ΕΣΩΤΕΡΙΚΩΝ - ΑΠΟΚΕΝΤΡΩΣΗΣ
& ΗΛΕΚΤΡΟΝΙΚΗΣ ΔΙΑΚΥΒΕΡΝΗΣΗΣ κ. Τζάκρη Θεοδώρα

ΘΕΜΑ: «Η προβληματική διαδικασία έκδοσης απόφασης αφαίρεσης της άδειας λειτουργίας καταστημάτων υγειονομικού ενδιαφέροντος»

Κυρία Υφυπουργέ,

Ο ΠΑ.Σ.ΚΕ.ΔΙ. στο πλαίσιο της διασφάλισης των δικαιωμάτων των ιδιοκτητών καταστημάτων υγειονομικού ενδιαφέροντος, Σας παραδίδει το παρόν υπόμνημα, με το οποίο, πρώτον, αναλύεται συνοπτικά το ισχύον νομικό πλαίσιο της διαδικασίας (προσωρινής και οριστικής) αφαίρεσης της άδειας λειτουργίας καταστημάτων υγειονομικού ενδιαφέροντος. Κατά δεύτερον, επισημαίνονται τα

ανακύπτοντα νομικά προβλήματα και τέλος, προτείνονται νομοθετικές ρυθμίσεις.

1. Το ισχύον νομικό πλαίσιο

1Α. Αφαίρεση της άδειας λειτουργίας

Από το άρθρο 2 του ΠΔ 180/1979 «περί των όρων λειτουργίας οινοπνευματωδών ποτών και κέντρων διασκεδάσεως» προβλέπεται τόσο η προσωρινή όσο και η οριστική αφαίρεση της άδειας λειτουργίας, των καταστημάτων υγειονομικού ενδιαφέροντος. Η αφαίρεση της άδειας συνιστά διοικητική κύρωση η οποία επιβάλλεται με σκοπό τη διασφάλιση της δημόσιας υγείας και της δημόσιας τάξης και ασφάλειας που διασφαλίζονται από υγειονομικές παραβάσεις.

Το μέτρο της αφαίρεσης της άδειας μπορεί να επιβληθεί για τους κάτωθι λόγους:

- α)** Τρεις βεβαιώσεις παραβάσεων εντός έτους, για συγκεκριμένα αδικήματα
- β)** Τρεις καταδίκες μετά από μηνύσεις
- γ)** Ναρκωτικά, τόπος συνάντησης κακοποιών, υπόπτων, κίνδυνος για δημόσια τάξη και ασφάλεια
- δ)** Παραβίαση σφραγίδων

Η εντολή για σφράγιση του καταστήματος δίδεται από τον Δήμαρχο ή τον αρμόδιο Αντιδήμαρχο ή Πρόεδρο της Κοινότητας, αμέσως μετά την έκδοση της απόφασης περί αφαίρεσης της άδειας (άρθρα 106 παρ. 1 περ. γ, 86 παρ 1 περ. β, 87 παρ 3 ΚΔΚ).

Πρέπει να τονισθεί ότι προκειμένου να επιβληθεί η αφαίρεση της άδειας, πρέπει προηγουμένως να έχει τηρηθεί η επιβαλλόμενη από το άρθρο 20 παρ 2 του Συντάγματος αρχή, της προηγούμενης της αφαίρεσης της άδειας, ακρόασης του ενδιαφερομένου (ΣτΕ 657/1976, 2078/1976 κ.ά.).

1B. Προσωρινή Αφαίρεση

Η προσωρινή αφαίρεση της άδειας λειτουργίας η οποία προβλέπεται με την παρ 2 του άρθρου 2 και την παρ. 1 του άρθρου 4 του ΠΔ 180/1979 αφορά την λειτουργία και όχι και την ίδρυση των καταστημάτων υγειονομικού ενδιαφέροντος, αφού τα τελευταία μπορούν μετά την πάροδο του χρόνου αφαίρεσης να επαναλειτουργήσουν χωρίς να χρειάζεται νέα άδεια ίδρυσης και λειτουργίας. Η απόφαση για την προσωρινή αφαίρεση εκδίδεται εντός δεκαπέντε (15) ημερών από την συνδρομή των εξής προϋποθέσεων:

1) Εάν βεβαιώθηκαν από αστυνομικά όργανα τρεις (3) συνολικά παραβάσεις, εντός έτους (ως «έτος» νοείται, το χρονικό διάστημα από την πρώτη βεβαίωση παράβασης και λήγει με την αντίστοιχη ημερομηνία του επόμενου έτους), των διατάξεων για εργασία χωρίς άδεια, για την κοινή ησυχία, τη λειτουργία μουσικής χωρίς άδεια, την είσοδο ανηλίκων σε κέντρα διασκέδασης και αμιγή μπαρ και την κατανάλωση από αυτούς οινοπνευματωδών ποτών χωρίς συνοδεία γονέων ή κηδεμόνων, την παραβίαση των όρων και προϋποθέσεων της κατεχόμενης άδειας λειτουργίας μουσικής ή το ωράριο λειτουργίας του καταστήματος ή

2) Εάν εκδόθηκαν τρεις καταδικαστικές αποφάσεις για παράβαση των ως άνω διατάξεων ύστερα από μηνύσεις ιδιωτών ή

3) Όταν σε κατάσταση υγειονομικού ενδιαφέροντος:

- α. Γίνεται διακίνηση ή χρήση ναρκωτικών ή
- β. Συχνάζουν αντικοινωνικά, κακοποιά ή ύποπτα διακίνησης ναρκωτικών άτομα ή
- γ. Λαμβάνουν χώρα σοβαρές αταξίες αντικοινωνικού χαρακτήρα που προκαλούν το κοινό αίσθημα ή δημιουργούν κίνδυνο για τη δημόσια τάξη ή ασφάλεια, τη νεολαία και τα ήθη.

Σχετικά με την προσωρινή αφαίρεση εξαιτίας τριών (3) καταδικαστικών αποφάσεων από ποινικό δικαστήριο κατόπιν μηνύσεων ιδιωτών (άρθρ. 2 παρ. 2 περ. β ΠΔ 180/1979) επισημαίνεται ότι οι εν λόγω αποφάσεις αρκεί να είναι οριστικές.

1Γ. Οριστική Αφαίρεση

Για την οριστική αφαίρεση της άδειας ίδρυσης και λειτουργίας των καταστημάτων υγειονομικού ενδιαφέροντος, σύμφωνα με την παρ. 6 εδ. α του άρθρου 80 ΚΔΚ, αρμόδιο όργανο είναι στους δήμους η δημορχιακή επιτροπή και στις κοινότητες το κοινοτικό συμβούλιο, τα οποία οφείλουν μέσα σε είκοσι (20) ημέρες να λάβουν την σχετική απόφαση ύστερα από την συνδρομή των κάτωθι προϋποθέσεων (άρθρ. 2 παρ. 4 ΠΔ 180/1979):

1) Υποχρεωτική αφαίρεση:

α) όταν ο κάτοχος της άδειας έχει καταδικασθεί τελεσίδικα για ορισμένα αδικήματα όπως σύστασης και συμμορίας (άρθρο 187 ΠΚ), εγκλήματα σχετικά με το νόμισμα (άρθρα 207-215 ΠΚ), υπόθαλψης εγκληματία (άρθρο 231 ΠΚ)

β) όταν παραβιάστηκε η σφράγιση και τέθηκε σε λειτουργία το κατάστημα ύστερα από απόφαση προσωρινής αφαίρεσης της άδειας

2) Δυνητική αφαίρεση:

α) σε περίπτωση που έχουν επιβληθεί τρεις αποφάσεις προσωρινής αφαίρεσης της άδειας και εκ νέου βεβαιώθηκε παράβαση εντός έτους από την έκτιση της τελευταίας προσωρινής αφαίρεσης

β) σε περίπτωση που σε κατάστημα υγειονομικού ενδιαφέροντος γίνεται διακίνηση ή χρήση ναρκωτικών, λαμβάνουν χώρα «σοβαρές αταξίες αντικοινωνικού χαρακτήρα» ή συχνάζουν αντικοινωνικά άτομα, ήδη είχε γίνει προσωρινή αφαίρεση της άδειας γι' αυτούς τους λόγους, αλλά οι τελευταίοι δεν έχουν εξαιρεθεί και μετά την εν λόγω προσωρινή αφαίρεση.

2. Τα ανακώπτοντα προβλήματα από το ισχύον νομικό πλαίσιο

Επί του ανωτέρω ισχύοντος νομικού πλαισίου αφαίρεσης αδειών, πρέπει να τονισθούν τα ανακώπτοντα νομικά ζητήματα σχετικά με το συνταγματικώς κατοχυρωμένο δικαίωμα προηγούμενης ακρόασης.

Ειδικότερα, με το ΠΔ 180/1979 προβλέπεται ότι η βεβαίωση των ειδικών παραβάσεων από τα επιληφθέντα αστυνομικά όργανα αποτελεί τη μοναδική προϋπόθεση για την επιβολή της διοικητικής ποινής τόσο

της προσωρινής όσο και της οριστικής αφαίρεσης της άδειας λειτουργίας καταστήματος. Έτσι, οι εν λόγω βεβαιώσεις των αστυνομικών οργάνων εκδίδονται με βάση την προσωπική κρίση των πραγματικών δεδομένων από το επληφθέν αστυνομικό όργανο η οποία είναι ανέλεγκτη, χωρίς να διαλαμβάνονται υπόψη προηγουμένως οι απόψεις και οι ενστάσεις του ενδιαφερομένου ιδιοκτήτη του καταστήματος. Άρα είτε πρέπει να τύχει εφαρμογής το άρθρο 20 παρ.1 του Συντάγματος μετά τη βεβαίωση του αστυνομικού οργάνου ή να μην τίθεται ως προϋπόθεση οι τρεις παραβάσεις.

Ο καταστηματάρχης που ενδεχομένως αμφισβητεί την ακριβή διαπίστωση των πραγματικών περιστατικών που στοιχειοθετούν την παράβαση, θα πρέπει να ασκεί το συνταγματικό του δικαίωμα της προηγούμενης ακρόασης ενώπιον του βεβαιούντος την παράβαση αστυνομικού οργάνου.

Από την ισχύουσα διαδικασία δεν προβλέπεται ρητά και ειδικά ύστερος (τυπικός και ουσιαστικός) έλεγχος της εκδιδόμενης βεβαίωσης παράβασης. Γίνεται σαφές ότι δεν υφίσταται δυνατότητα ενδικοφανούς προσφυγής, με σκοπό την επανεξέταση της βεβαίωσης από δευτεροβάθμιο όργανο, με την οποία θα μπορούσε να εγγραφεί στοιχειωδώς η εγκυρότητά της. Παρόλο που με την ανωτέρω διαδικασία δεν διασφαλίζεται η οφειλόμενη αντικειμενικότητα και αμεροληψία του αστυνομικού οργάνου, η βεβαίωση παράβασης καθίσταται οριστική. Σε καμία περίπτωση, ο μεταγενέστερος δικαστικός έλεγχος της κυρώσεως της αφαίρεσης της άδειας δι' αιτήσεως ακυρώσεως στα αρμόδια Διοικητικά Δικαστήρια, δεν επιλύει τα ανακώποντα

προβλήματα, διότι περιορίζεται στη νομιμότητα της προσβαλλόμενης πράξης της διοίκησης και δεν εξετάζεται η ουσιαστική βασιμότητά της.

Οι με την ισχύουσα ρύθμιση προϋποθέσεις για την αφαίρεση της άδειας λειτουργίας σε περίπτωση που δεν έχει προηγηθεί κρίση δικαστικού οργάνου ή, αν έχει προηγηθεί, είναι οριστική και όχι τελεσίδικη, περιορίζεται υπέρμετρα η προστασία του θιγόμενου διοικούμενου - ιδιοκτήτη καταστήματος. Συνεπώς, δεν υφίσταται υποχρέωση απόδειξης της παράβασης των οικείων διατάξεων, μέσω μόνο καταδικαστικών δικαστικών αποφάσεων, αλλά αρκεί η βεβαίωση παράβασης από αστυνομικό όργανο, με άμεσο αποτέλεσμα την κατάργηση του συνταγματικώς κατοχυρωμένου τεκμηρίου της αθωότητας.

Με δεδομένο ότι για την κύρωση της αφαίρεσης της άδειας λειτουργίας είναι αρκετή μόνο η τυπική συνδρομή των προβλεπόμενων προϋποθέσεων, χωρίς να εξετάζεται η ουσιαστική βασιμότητά τους, η εκδιδόμενη κατ' επίκλησή τους απόφαση δεν διασφαλίζει τα ατομικά δικαιώματα που προσιδιάζουν στην αρχή του Κράτους Δικαίου.

3. Ανάγκη αναμόρφωσης του ισχύοντος νομικού πλαισίου

Ο ΠΑ.Σ.Κ.Ε.ΔΙ. ως εκπρόσωπος των ιδιοκτητών καταστημάτων δια του παρόντος, θέλει να τονίσει την επιτακτική ανάγκη

αναμόρφωσης του ισχύοντος νομικού πλαισίου έτσι ώστε να υπάρχει πλήρης διασφάλιση των κατοχυρωμένων ατομικών δικαιωμάτων των μελών του. Έτσι προτείνεται νομοθετική ρύθμιση η οποία θα προβλέπει ως προϋπόθεση αφαίρεσης της άδειας, **πρώτον**, την τελεσιδικία των δικαστικών αποφάσεων που κρίνουν επί του θέματος, έτσι ώστε να μην αρκεί μόνο η κρίση του αστυνομικού οργάνου και **δεύτερον**, την προηγούμενη (της απόφασης αφαίρεσης της άδειας λειτουργίας) ακρόαση του διοικούμενου - ιδιοκτήτη καταστήματος υγειονομικού ενδιαφέροντος.

Για τον ΠΑ.Σ.Κ.Ε.ΔΙ.

Ακριβές αντίγραφο

Νίκη Κωνσταντίνου
Πρόεδρος

Ηλίας Καλιώρας
Γεν. Γραμματέας