

Προς τον Δήμο Λαμιέων  
**ΑΝΤΙΡΡΗΣΕΙΣ -ΥΠΟΜΝΗΜΑ**

28073  
15/07/2022  
Δ/ΝΣΗ ΓΕΩΤΕΧΝ-ΥΠΗΡΕΣΙΩΝ

Της ετερόρρυθμης εταιρίας με την επωνυμία «ΚΑΦΕΝΕΣ Ε.Ε.» που εδρεύει στην Λαμία, Πλ. Λαού, αρ. 14 και εκπροσωπείται νόμιμα.

**ΓΙΑ ΤΗΝ :**

Παύση της διαδικασίας για ανάκληση της υπ'αριθμ. 40457/19-10-2021 άδειας παράτασης ωραρίου χρήσης μουσικής ή μουσικών οργάνων του καταστήματός μας

Λαμία, 15/7/2022

Επί της υπ' αριθμ. πρωτ. 27117/11-7-2022 πρόσκλησής μας σε ακρόαση με θέμα την κίνηση σε βάρος μας διαδικασίας για ανάκληση της υπ'αριθμ. 40457/19-10-2021 άδειας παράτασης ωραρίου χρήσης μουσικής ή μουσικών οργάνων του καταστήματός μας, που λειτουργεί στη Λαμία, επί της Πλ. Λαού, αρ. 14, λόγω υποτιθέμενης ουσιώδους τροποποίησης των υγειονομικών όρων λειτουργίας αυτού, επαγόμεθα τα κατωτέρω :

**Α. ΠΑΝΤΕΛΗΣ ΕΛΛΕΙΨΗ ΑΙΤΙΟΛΟΓΙΑΣ ΚΑΙ ΠΡΟΣΔΙΟΡΙΣΜΟΥ ΤΟΥ ΧΡΟΝΟΥ ΤΕΛΕΣΗΣ ΤΩΝ ΥΠΟΤΙΘΕΜΕΝΩΝ ΠΑΡΑΒΑΣΕΩΝ**

Σύμφωνα με το άρθρο 17 Κώδικα Διοικητικής Διαδικασίας, η ατομική διοικητική πράξη πρέπει να περιέχει αιτιολογία, η οποία να περιλαμβάνει τη διαπίστωση της συνδρομής των κατά νόμο προϋποθέσεων για την έκδοσή της. Η αιτιολογία πρέπει να είναι σαφής, ειδική, επαρκής και να προκύπτει από τα στοιχεία του φακέλου, εκτός αν προβλέπεται ρητώς στο νόμο ότι πρέπει να περιέχεται στο σώμα της πράξης. Καθίσταται, συνεπώς υπό τον Κ.Δ.Δ., η αιτιολογία της ατομικής διοικητικής πράξης, ουσιώδης τύπος της διαδικασίας και η παράλειψη του οποίου τύπου , καθιστά την πράξη αυτή ακυρώσιμη ή ανακλήσιμη για το λόγο αυτόν. Πραγματικά , η ατομική διοικητική πράξη , όπως και η δικαστική απόφαση, ενέχει υπαγωγή πραγματικών περιστατικών , υπό τον οικείο κανόνα δικαίου και την συναγωγή του συνακόλουθου συμπεράσματος, που αποτελεί το διατακτικό της δικαστικής απόφασης, όσο και της διοικητικής πράξης.

Συνεπώς και σύμφωνα με τα ανωτέρω δεν ικανοποιούν την απαίτηση του νόμου και στοιχειοθετούν παράβαση ουσιώδους διαδικαστικού τύπου, αιτιολογίες ακατάληπτες ή αντιφατικές ή όλως ασαφείς ή γενικές και αόριστες ή που τελούν σε προφανή αντίθεση προς στοιχεία του φακέλου ή αιτιολογίες που μπορούν να εφαρμοστούν σε κάθε περίπτωση ή που αποτελούν πιστή επανάληψη της διατάξεως του νόμου και δεν περιέχουν τον αναγκαίο σύνδεσμο με την συγκεκριμένη περίπτωση. Επίσης, ενδεικτικά, είναι πλημμελείς αιτιολογίες που αρκούνται μόνο στη διατύπωση του συμπεράσματος, χωρίς να παραθέτουν τα πραγματικά περιστατικά της υπόθεσης και την ισχύουσα διάταξη νόμου που εφαρμόστηκε, όπως και αιτιολογίες δυσμενούς για το διοικούμενου πράξης, που απλώς επαναλαμβάνουν τις διατάξεις του νόμου, χωρίς να αναφέρουν συγκεκριμένα δυσμενή στοιχεία που βαρύνουν τον ενδιαφερόμενο.

Επιπλέον, η αιτιολογία των επαχθών ειδικότερα πράξεων, συνιστά ουσιώδη τύπο αυτών, γιατί το Κράτος, σε αντίθεση με τον ιδιώτη, ο οποίος άνευ ουδεμίας προϋποθέσεως ασκεί και απολαμβάνει το περιεχόμενο των ιδιωτικών δικαιωμάτων, να εφοδιαστεί με την πιστοποιούσα την ύπαρξη του σχετικού δικαιώματος διοικητική πράξη. Η αιτιολογία διαδραματίζει περαιτέρω και προστατευτικό ρόλο για τον διοικούμενο, ο οποίος προστατεύεται δι' αυτής από ενδεχόμενα λάθη της Διοικήσεως, τα οποία ενδέχεται να οδηγήσουν σε χρονοβόρους δικαστικούς αγώνες και να έχουν σοβαρότατες επιπτώσεις στην προσωπική και οικογενειακή ζωή του διοικούμενου, καθώς και στην οικονομική και κοινωνική του κατάσταση.

Είναι δε γνωστό ότι με αφορμή μια παράνομη διοικητική πράξη, ο διοικούμενος, μπορεί να καταστεί όμηρος των διαθέσεων της διοικήσεως, η οποία ενεργοποιώντας μέσα της, εν ευρεία έννοια, διοικητική εκτέλεση, μπορεί να γίνει ρυθμιστής των οικονομικών και επαγγελματικών σχέσεων του διοικούμενου, προξενώντας σε αυτόν ανυπολόγιστες πολλές φορές βλάβες. Μέσο λοιπόν αποτροπής, όλων των άνω διακινδυνεύσεων, συνιστά η τήρηση της αρχής της αιτιολογίας.

Αιτιολογία μιας διοικητικής πράξης αποτελεί την έκθεση των πραγματικών και νομικών λόγων που οδήγησαν την διοίκηση στην απόφαση της και η παράθεση των κριτηρίων βάσει των οποίων άσκησε την διακριτική της ευχέρεια, απορρέει από την έννοια του κράτους δικαίου (Πρ. Δαγτόγλου «Διοικητικό Δίκαιο» εκδ.1997, Μ. Πικραμένος «Η αιτιολογία των διοικητικών πράξεων και ο ακυρωτικός δικαστικός έλεγχος» εκδ. 2012) και είναι πλέον και νομοθετικά κατοχυρωμένη με την διάταξη

του άρθρου 17 Ν. 2690/1999. Η έκθεση ελέγχου αποτελεί την αιτιολογία των διοικητικών πράξεων της αρχής.

Εν προκειμένω, η έκθεση ελέγχου Επόπτη Δημόσιας Υγείας τυγχάνει εντελώς απαράδεκτη, ανυπόστατη, αόριστη, μη νόμιμη, άκυρη, και αντιφατική για τους ακόλουθους λόγους:

Τόσο στο κείμενο του υπ' αριθμ. πρωτ. 2119/141284/30-6-2022 εγγράφου του Τμήματος Περιβάλλοντος Υγιεινής και Υγειονομικού Ελέγχου της Δ/νσης Δημόσιας Υγείας και Κοινωνικής Μέριμνας, όσο και στην σχετική πρόσκλησή σας για υποβολή απόψεων **ΔΕΝ ΑΝΑΦΕΡΕΤΑΙ ΣΤΟ ΠΑΡΑΜΙΚΡΟ Ο ΧΡΟΝΟΣ ΤΗΣ ΥΠΟΤΙΘΕΜΕΝΗΣ ΤΕΛΕΣΗΣ ΤΩΝ ΑΝΑΦΕΡΟΜΕΝΩΝ ΠΑΡΑΒΑΣΕΩΝ.** Δηλαδή σε απολύτως κανένα σημείο του διοικητικού φακέλου της υποθέσεως δεν προσδιορίζεται ούτε κατ' ελάχιστο το «πότε» υποτίθεται παραβιάσαμε τους υγειονομικούς όρους του καταστήματός μας ώστε να μας δοθεί η δυνατότητα ΔΙΚΑΙΗΣ ΔΙΑΔΙΚΑΣΙΑΣ, εις την οποία να εκφέρουμε τις απόψεις μας και να αντικρούσουμε επί της ουσίας τις παντελώς ΑΥΘΑΙΡΕΤΕΣ, ΑΝΑΠΟΔΕΙΚΤΕΣ, ΑΝΑΙΤΙΟΛΟΓΗΤΕΣ και ΑΟΡΙΣΤΕΣ υποτιθέμενες διαπιστώσεις του ελέγχου, οι οποίες κατά παράβαση κάθε αρχής δικαίου ΔΕΝ ΠΡΟΣΔΙΟΡΙΖΟΝΤΑΙ ΧΡΟΝΙΚΑ !!!!!!! Η αδιανόητη αυτή παράλειψη καθιστά το σχετικό έγγραφο της Δ/νσης Δημόσιας Υγείας παντελώς ανυπόστατο και ανίκανο να παράξει έννομα αποτελέσματα, πόσο μάλλον να ληφθεί υπόψη από την Υπηρεσία σας και να οδηγήσει στην λήψη δυσμενούς διοικητικού μέτρου εις βάρος μας !!!!! Τούτο θα σήμαινε ΠΛΗΡΗ ΔΙΟΙΚΗΤΙΚΗ ΑΥΘΑΙΡΕΣΙΑ, η οποία θα επέφερε δυσμενέστατες συνέπειες στην επιχείρησή μας.

Καθίσταται, λοιπόν, εμφανέστατη η παντελώς ανύπαρκτη αιτιολογία και έλλειψη ουσιωδέστατων στοιχείων στην υποτιθέμενη έκθεση ελέγχου και στην κίνηση διαδικασίας για την ανάκληση της αδείας. Τα σχετικά έγγραφα του διοικητικού φακέλου δεν περιέχουν, όπως θα έπρεπε, πλήρη, σαφή και επαρκή αιτιολογία, με τον σαφή προσδιορισμό του χρόνου τέλεσης των υποτιθέμενων παραβάσεων. Στοιχεία της πλήρους αιτιολογίας είναι το νόμιμο έρεισμα της πράξης, οι νόμιμες προϋποθέσεις που έχουν διαπιστωθεί, η πλήρης και σαφής αναφορά των συγκεκριμένων περιστατικών και η ουσιαστική εκτίμηση αυτών. Έλλειψη των στοιχείων αυτών, θα καθιστούσε πιθανή λήψη απόφασης για ανάκληση της αδείας παράτασης ωραρίου χρήσης μουσικής, ΠΑΡΑΝΟΜΗ, ΚΑΤΑΧΡΗΣΤΙΚΗ και

ΑΚΥΡΩΤΕΑ, λόγω παραβίασης της αρχής της χρηστής Διοίκησης, της καλής πίστης και της αιτιολογίας των πράξεων, τόσο σύμφωνα με το άρθρο 17 ΚΔΔ όσο και με βάση την γενική αρχή ότι οι δυσμενείς διοικητικές πράξεις πρέπει να δικαιολογούνται (ΣτΕ 2878/75, ΑΠ 1165/78), καθώς ανεπίτρεπτα και αναιτιολόγητα, υπερέβαινε το μέτρο και θα παραβίαζε κατάφωρα την αρχή της χρηστής διοίκησης, της καλής πίστης και της τεκμηριωμένης αιτιολογίας των πράξεων.

## **B. ΕΠΙ ΤΗΣ ΟΥΣΙΑΣ - ΠΡΑΓΜΑΤΙΚΑ ΠΕΡΙΣΤΑΤΙΚΑ**

Επειδή, σε κάθε περίπτωση, οι μουσικές πηγές, τις οποίες έχουμε στο κατάστημά μας είναι μικρής ισχύος και λειτουργούν σε χαμηλή ένταση ώστε να μην διαταράσσεται η ησυχία των περιοίκων και διατηρούμε κλειστές τις πόρτες και τα παράθυρα του καταστήματός μας κατά τη λειτουργία των μουσικών οργάνων, μεριμνώντας ταυτόχρονα ώστε η μέγιστη ηχοστάθμη του παραγόμενου ήχου να μην υπερβαίνει οιαδήποτε στιγμή τα 80 DB.

Επειδή εν προκειμένω το άνοιγμα των θυρών και παραθύρων του καταστήματός μας, τα οποία διατηρούμε μόνιμα κλειστά, μπορεί να γίνει εντελώς περιστασιακά και τυχαία για την είσοδο και έξοδο πελατών και προσωπικού και ως εκ τούτου επουδενί αποτελεί μόνιμη κατάσταση. **Συνεπώς είναι δεδομένο ότι συμμορφωθήκαμε πλήρως με τους σχετικούς όρους που προβλέπονται στην άδεια λειτουργίας μουσικών οργάνων του καταστήματός μας, η δε εντελώς περιστασιακή κατάσταση που δημιουργήθηκε βεβαίως δεν αποτελεί μεταβολή και ουσιώδη τροποποίηση προς επιδείνωση των υγειονομικών όρων λειτουργίας του καταστήματός μας.**

Επειδή ουδέποτε έχει διαμαρτυρηθεί καθ' οιονδήποτε τρόπο οποιοσδήποτε περίοικος λόγω της οχλήσεώς του από την ένταση του ήχου κατά τη λειτουργία των μουσικών οργάνων του καταστήματός μας.

Επειδή **ΟΥΔΟΛΩΣ διενεργήθηκε μέτρηση της μέγιστης ηχοστάθμης εντός του χώρου του καταστήματός μας**, σύμφωνα με το άρθρο 9 Παράρτημα Ι στοιχ. 4 της Α5/3010/1985 Υ.Α όπου ρητά ορίζεται ότι για την ορθότητα των αποτελεσμάτων της μέτρησης απαιτείται οι διάφορες θέσεις μέτρησης να απέχουν τουλάχιστον 1,8 m από τα μεγάφωνα, 1,2 m από τους τοίχους και μεγάλα ηχοαπορροφητικά αντικείμενα και 1,5 m από το δάπεδο και την οροφή. Ως αποτέλεσμα δε της μέτρησης στοιχειοθετείται αυτό που προέκυψε από τις **επαναλαμβανόμενες μετρήσεις** και όχι μια τυχαία και μοναδική ηχητική αιχμή.

Αν είχε διενεργηθεί ηχομέτρηση, θα είχε διαπιστωθεί μέγιστη ηχοστάθμη κατώτερη της επιτρεπόμενης των ογδόντα (80) ντεσιμπέλ και συνεπώς ουδόλως υφίσταται τροποποίηση των υγειονομικών όρων λειτουργίας του καταστήματός μας, αντίθετα η αναπαραγωγή μουσικής εντός του χώρου του καταστήματός μας είναι καθόλα νόμιμη και σύμφωνη με τα σχετικά άρθρα της Α5/3010/85 Υ.Α.

Επειδή η τοποθέτηση των ηχείων στον εξωτερικό χώρο είχε γίνει αποκλειστικά για την πραγματοποίηση μουσικής εκδήλωσης, κατόπιν έγκυρης, ενεργού και νόμιμης αδείας, και τα ηχεία αυτά απομακρύνθηκαν την αμέσως επόμενη ημέρα της εκδήλωσης, χωρίς ΚΑΘΟΛΟΥ να χρησιμοποιηθούν εκ νέου (Βλ. σχετικές προσκομιζόμενες φωτογραφίες του χώρου)

### Γ. ΕΛΛΕΙΨΗ ΑΝΑΛΟΓΙΚΟΤΗΤΑΣ

Περαιτέρω, από την διάταξη του άρθρου 25 του Συντάγματος, δια της οποίας έχει δημιουργηθεί η αρχή της αναλογικότητας, προκύπτει σαφώς ότι η επιβληθείσα διοικητική κύρωση για οιαδήποτε παράβαση **πρέπει να βρίσκεται σε αναλογία, σχετικά με την παράβαση και την τυχόν προκληθείσα σε βάρος του Δημοσίου ζημία**. Σε κάθε περίπτωση η Διοικητική κύρωση σε βάρος του πολίτη, επουδενί μπορεί να είναι δυσανάλογη , σε σχέση με την παράβαση στην οποία υπέπεσε ο πολίτης και την τυχόν ζημία η οποία προκλήθηκε σε βάρος του Δημοσίου.

Κατά την αρχή της αναλογικότητας, οι επιβαλλόμενοι από τον κοινό νομοθέτη και την διοίκηση περιορισμοί στην άσκηση των ατομικών δικαιωμάτων **πρέπει να είναι μόνον οι αναγκαίοι** και να συνάπτονται προς τον επιδιωκόμενο από το νόμο σκοπό. Ένα μέτρο που προβλέπεται από διάταξη νόμου ως κύρωση για παράβαση διατάξεως αντίκειται στην αρχή της αναλογικότητας, όταν από το είδος του ή τη φύση του είναι προδήλως ακατάλληλο για την επίτευξη του επιδιωκόμενου σκοπού ή όταν οι **δυσμενείς συνέπειες του μέτρου τελούν σε προφανή δυσαναλογία ή υπερακοντίζουν τον επιδιωκόμενο σκοπό** (ΣτΕ 956/2009, 990/2004 Ολομ.ΣτΕ 4182/2005). Ειδικότερα, συντρέχει παραβίαση της αρχής της αναλογικότητας που πηγάζει απ' το Σύνταγμα (άρθρο 25 παρ. 1) και θα πρέπει να διέπει τις σχέσεις της διοίκησης με τους διοικουμένους, όταν η προβλεπόμενη από το νόμο κύρωση είναι δυσανάλογη προς την παράβαση ή το μέτρο της Διοίκησης **δεν έχει ληφθεί με βάση «πρόσφορα κριτήρια»**. Κατ' άλλη διατύπωση, το μέσο, δηλαδή ο περιορισμός ατομικού δικαιώματος πρέπει να είναι μόνο ο αναγκαίος και να συνάπτεται προς το σκοπό που επιδιώκει το Σύνταγμα και ο νόμος διότι τόσο ο

σκοπός όσο και το μέσο πρέπει να είναι νόμιμα και συνταγματικά. Μετά την αναγνώριση του συνταγματικού χαρακτήρα της αρχής της αναλογικότητας, τίθεται ζήτημα αντισυνταγματικότητας των διατάξεων νόμων που δεν παρέχουν στην Διοίκηση την ευχέρεια να καθορίζει το ύψος των κυρώσεων εντός τασσομένων ανωτάτων και κατωτάτων ορίων, σταθμίζοντας σε κάθε συγκεκριμένη περίπτωση την βαρύτητα και τις εν γένει συνθήκες της τελεσθείσας παράβασης.

Σύμφωνα με την αρχή αυτή, τα μέτρα που προβλέπονται από το νόμο, επομένως και οι κυρώσεις, πρέπει να είναι αναγκαία, **δηλαδή να μην είναι υπερβολικά ή πρόδηλα δυσανάλογα**, κατάλληλα, δηλαδή αποτελεσματικά και ενδεδειγμένα και αναλογικά με στενή έννοια η ορθολογικά και θετικά ανάλογα, δηλαδή τα πλεονεκτήματα τους αν όχι να υπερσκελίζουν τουλάχιστον να εξουδετερώνουν τα μειονεκτήματα τους με βάση τη στάθμιση κόστους οφέλους. Η συνταγματικότητα, συνεπώς, της επιβολής διοικητικής κύρωσης προϋποθέτει την κρίση για την αντικειμενική της συνάφεια (αναγκαιότητα) και την εύλογη σχέση (αναλογικότητα) με τον επιδιωκόμενο σκοπό δημοσίου συμφέροντος.

Είναι εμφανές και ότι στην προκειμένη περίπτωση υφίσταται απουσία εύλογης σχέσης και ουσιώδους συνάφειας μεταξύ του άνω προβλεπόμενου διοικητικού μέτρου και της υποτιθέμενης παράβασης, η οποία ΟΥΔΟΛΩΣ αποδεικνύεται.

Επειδή προτίθεσθε να λάβετε σε βάρος μας το προαναφερόμενο σοβαρό, επαχθές και τεραστίων οικονομικών συνεπειών διοικητικό μέτρο, το οποίο θα μας επέφερε ανεπανόρθωτη οικονομική ζημία και βλάβη.

Επειδή, δέον όπως αποφευχθεί η ανεπιεικής και δογματική μόνο ερμηνευτική εκδοχή των οικείων άρθρων της Αιβ/8577/83 Υγειονομικής Διάταξης σύμφωνα με την αρχή της χρηστής διοικήσεως, δηλαδή της προστασίας των κοινωνικών δικαιωμάτων των διοικουμένων, καθόσον ουδέποτε έγινε ουσιώδης τροποποίηση των υγειονομικών όρων λειτουργίας του καταστήματός μας και ουδέποτε χειροτέρευσαν οι υγειονομικοί όροι - συνθήκες λειτουργίας του, ώστε να απαιτείται νέα άδεια παράτασης ωραρίου χρήσης μουσικών οργάνων.

Επειδή, η υπαγωγή της διοικητικής δράσης στο νόμο δεν είναι απόλυτη αλλά αντίθετα είναι σχετική και με την επίκληση της προάσπισης του δημοσίου συμφέροντος, της κοινωνικής ανάγκης και δικαιώματος για πρόνοια και ηθική-υλική στήριξη του πληθυσμού από ένα δημοκρατικό κράτος δικαίου, άλλοτε ρητώς (de

jure) και άλλοτε από την φορά και την φύση των πραγμάτων (de facto) επιτρέπεται απόκλιση από την πάγια εφαρμογή της αρχής της δεδομένης νομιμότητας. Η σχετικότητα αυτή της τήρησης της αρχής της νομιμότητας είναι στενά συνδεδεμένη με την δράση των διοικητικών οργάνων του κράτους, καθώς αυτά αποφασίζουν ή εισηγούνται πότε συντρέχει ανάγκη να επιχειρηθεί απόκλιση από αυτή, κάτι το οποίο συνιστά παραλλαγή της αρχής της νομιμότητας και επομένως αποδοχή της αρχής της αυθαιρεσίας.

### **ΓΙΑ ΤΟΥΣ ΛΟΓΟΥΣ ΑΥΤΟΥΣ**

και με την ρητή επιφύλαξη παντός νομίμου εν γένει δικαιώματός μας

### **Α Ι Τ Ο Υ Μ Ε Θ Α**

Να μην κινήσετε την διαδικασία ανάκλησης της άδειας λειτουργίας παράτασης ωραρίου χρήσης μουσικής ή των μουσικών οργάνων του καταστήματός μας, που ευρίσκεται στη Λαμία, επί της Πλατείας Λαού, αρ. 14.

**Μετά τιμής**  
**Για την καλούμενη σε ακρόαση εταιρία**  
**ΚΑΦΕΝΕΣ Ε.Ε.**  
ΠΑΡΑΔΟΣΙΑΚΟ ΚΑΦΕΝΕΙΟ - ΚΑΦΕ ΜΠΑΡ  
ΠΛΑΤΕΙΑ ΛΑΟΥ 14 - ΛΑΜΙΑ  
ΤΗΛ.: 22310 38591  
ΑΦΜ 800902913 ΔΟΥ ΛΑΜΙΑΣ