



**ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ
ΑΠΟΚΕΝΤΡΩΜΕΝΗ ΔΙΟΙΚΗΣΗ ΑΙΓΑΙΟΥ
ΓΕΝΙΚΗ Δ/ΝΣΗ ΕΣΩΤΕΡΙΚΗΣ ΛΕΙΤΟΥΡΓΙΑΣ
Δ/ΝΣΗ ΔΙΟΙΚ/ΚΟΥ-ΟΙΚ/ΚΟΥ Ν. ΑΙΓΑΙΟΥ
ΤΜΗΜΑ ΤΟΠ. ΑΥΤ/ΣΗΣ & Ν.Π. ΚΥΚΛΑΔΩΝ**

Ταχ. Δ/ση: Επτανήσου 35, Ερμούπολη

Ταχ. Κώδικας: 84100 Σύρος

Πληροφορίες: Μ. Σκλάβου

Τηλέφωνο: 22813-60201

Telefax: 22810-81676

ΑΝΑΡΤΗΤΕΑ ΣΤΟ ΔΙΑΔΙΚΤΥΟ

Πειραιάς, 13-9-2017

Α.Π. 55578

ΘΕΜΑ: Ειδική Διοικητική Προσφυγή του Δήμου Μυκόνου κατά της υπ' αριθ. οικ. 72126/888/26-6-2017 απόφασης του Αντιπεριφερειάρχη Νοτίου Αιγαίου.

**Α Π Ο Φ Α Σ Η
Ο ΣΥΝΤΟΝΙΣΤΗΣ ΑΠΟΚΕΝΤΡΩΜΕΝΗΣ ΔΙΟΙΚΗΣΗΣ ΑΙΓΑΙΟΥ**

- Έχοντας υπόψη:
1. Τις διατάξεις:
 - α) των άρθρων 6, 227, 238 και 280 του ν. 3852/10 (ΦΕΚ 87/Α/7-6-2010) «Νέα Αρχιτεκτονική της Αυτοδιοίκησης και της Αποκεντρωμένης Διοίκησης – Πρόγραμμα Καλλικράτης», όπως ισχύουν.
 - β) των άρθρων 28 και 28/Α του ν. 4325/15 (ΦΕΚ 47/Α/11-5-2015) «Εκδημοκρατισμός της Διοίκησης- Καταπολέμηση Γραφειοκρατίας και Ηλεκτρονική Διακυβέρνηση. Αποκατάσταση αδικιών και άλλες διατάξεις».
 - γ) του Π.Δ/τος 143/10 (ΦΕΚ 236/Α/27-12-2010) «Οργανισμός της Αποκεντρωμένης Διοίκησης Αιγαίου».
 - δ) της υπ' αριθ. 14192/15-5-2017 (ΦΕΚ 250/Υ.Ο.Δ.Δ./26-5-2017) απόφασης του Υπουργού Εσωτερικών περί διορισμού του Νικόλαου Θεοδωρίδη ως Συντονιστή της Αποκεντρωμένης Διοίκησης Αιγαίου.
 - ε) του ν. 1650/86 (ΦΕΚ 160/Α) «Για την προστασία του περιβάλλοντος», όπως τροποποιήθηκε με το Ν. 3010/2002 (ΦΕΚ 91/Α) «Εναρμόνιση του Ν. 1650/1986 με τις οδηγίες 97/11 Ε.Ε. και 96/61 Ε.Ε., διαδικασία οριοθέτησης και ρύθμισης θεμάτων για τα υδατορέματα και άλλες διατάξεις».
 - στ) του ν. 4014/2011(ΦΕΚ 209/Α) «Περιβαλλοντική αδειοδότηση έργων και δραστηριοτήτων, ρύθμιση αυθαιρέτων σε συνάρτηση με δημιουργία περιβαλλοντικού ισοζυγίου και άλλες διατάξεις αρμοδιότητας Υπουργείου Περιβάλλοντος».
 - ζ) του ν. 4042/2012 (ΦΕΚ 24/Α) «Ποινική Προστασία του Περιβάλλοντος – Εναρμόνιση με την οδηγία 2008/99/ΕΚ – Πλαίσιο παραγωγής και διαχείρισης αποβλήτων – Εναρμόνιση με την οδηγία 2008/98/ΕΚ – Ρύθμιση θεμάτων Υπουργείου Περιβάλλοντος, Ενέργειας και Κλιματικής Αλλαγής».
 2. Την υπ' αριθ. οικ.72126/888/26-6-2017 απόφαση του Αντιπεριφερειάρχη Νοτίου Αιγαίου με την οποία αποφασίστηκε η επιβολή διοικητικών κυρώσεων στο Δήμο Μυκόνου και άμεσες ενέργειες του Δήμου προκειμένου να διασφαλιστεί η εύρυθμη λειτουργία του Χώρου Υγειονομικής Ταφής Απορριμμάτων (Χ.Υ.Τ.Α.) στην περιοχή «Φτελιά» του Δήμου Μυκόνου της νήσου Μυκόνου.

3. Την Ειδική Διοικητική Προσφυγή του Δήμου Μυκόνου κατά της ανωτέρω απόφασης που υποβλήθηκε στην υπηρεσία μας.
4. Το υπ' αριθ. 86909/1086/8-8-2017 έγγραφο του Τμήματος Περιβάλλοντος της Διεύθυνσης Περιβάλλοντος & Χωρικού Σχεδιασμού Κυκλάδων της Περιφέρειας Νοτίου Αιγαίου με το οποίο στάλθηκαν στην υπηρεσία μας οι απόψεις και ο φάκελος της υπόθεσης, σε απάντηση του υπ' αριθ. 43730/21-7-2017 εγγράφου μας.
5. Την εισήγηση της Διεύθυνσης Περιβάλλοντος & Χωρικού Σχεδιασμού Νοτίου Αιγαίου της Αποκεντρωμένης Διοίκησης Αιγαίου.

Επειδή σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 227 του Ν. 3852/2010 «Νέα Αρχιτεκτονική της Αυτοδιοίκησης και της Αποκεντρωμένης Διοίκησης – Πρόγραμμα Καλλικράτης», οποιοσδήποτε έχει έννομο συμφέρον μπορεί να προσβάλλει μεταξύ άλλων τις αποφάσεις των μονομελών οργάνων των περιφερειών, για λόγους νομιμότητας, μέσα σε προθεσμία δεκαπέντε (15) ημερών από τη δημοσίευση της απόφασης ή την ανάρτησή της στο διαδίκτυο ή από την κοινοποίησή της ή αφότου έλαβε γνώση αυτής, ενώπιον του Ελεγκτή Νομιμότητας, τα καθήκοντα του οποίου ασκεί, μέχρι την έναρξη λειτουργίας της Αυτοτελούς Υπηρεσίας Εποπτείας Ο.Τ.Α., ο Γενικός Γραμματέας της Αποκεντρωμένης Διοίκησης, σύμφωνα με το άρθρο 238 του ως άνω νόμου.

Επειδή σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 28Α του Ν. 4325/15, ο Συντονιστής της Αποκεντρωμένης Διοίκησης ασκεί τις αρμοδιότητες που ασκούσε ο Γενικός Γραμματέας της Αποκεντρωμένης Διοίκησης Αιγαίου.

Επειδή σε περίπτωση υποβολής προσφυγής ο έλεγχος του Συντονιστή της οικείας Αποκεντρωμένης Διοίκησης αφορά καταρχήν στο παραδεκτό αυτής και εν συνεχεία στο βάσιμο αυτής. Εφόσον δε κριθεί ότι η προσφυγή έχει ασκηθεί παραδεκτά, τότε ελέγχεται το βάσιμο αυτής, διαφορετικά απορρίπτεται ως απαράδεκτη.

Επειδή προϋποθέσεις του παραδεκτού της προσφυγής είναι: α) Το έννομο συμφέρον του προσφεύγοντος, β) η προθεσμία και γ) η φύση της προσβαλλόμενης απόφασης.

Επειδή το έννομο συμφέρον του προσφεύγοντος πρέπει να είναι α) προσωπικό, δηλαδή να υπάρχει ειδικός δεσμός μεταξύ του αιτούντος και της προσβαλλόμενης πράξης, η οποία θίγει συγκεκριμένη νομική ή πραγματική κατάσταση που τον αφορά, β) άμεσο, να συνδέει, δηλαδή απευθείας τον προσφεύγοντα με τη βλάβη που υφίσταται από την απόφαση, γ) ενεστώσ και μάλιστα σε τρία χρονικά σημεία, δηλαδή κατά το χρόνο λήψεως της απόφασης, κατά το χρόνο άσκησης της προσφυγής και κατά το χρόνο εξέτασης αυτής, η δε βλάβη εκ της πράξης πρέπει να έχει επέλθει ή να είναι λογικά αναπόφευκτη.

Επειδή με την υπ' αριθ. οικ. 72126/888/26-6-2017 απόφαση, ο Αντιπεριφερειάρχης Νοτίου Αιγαίου αποφάσισε: «1. Να πραγματοποιείται καθημερινή επικάλυψη των αποβλήτων με εδαφικό υλικό σε όλο το κύτταρο.

2. Την επιβολή του Διοικητικού προστίμου στο Δήμο Μυκόνου της τάξης των τριών χιλιάδων (3.000) ευρώ, λόγω του τρόπου απόθεσης των αποβλήτων ήτοι διότι συνεχίζεται να μη γίνεται σωστή συμπίεση των αποβλήτων και η απόθεσή τους δεν γίνεται κατά διαμερίσματα.

3. Την άμεση αντικατάσταση των μεμβρανών αποστράγγισης και του προστατευτικού γεωυφάσματος του ΧΥΤΑ που έχουν αποκολληθεί.

4. Να βρίσκεται πάντα σε λειτουργία ο Βιολογικός Καθαρισμός του έργου και να υπάρξει μέριμνα για την αυτόματη λειτουργία του και την επιβολή του Διοικητικού προστίμου στο Δήμο Μυκόνου της τάξης των τεσσάρων χιλιάδων (4.000) ευρώ, γιατί τα τελευταία χρόνια δεν έχει ανακτηθεί ποτέ πλήρως η αυτόματη λειτουργία του ΒΙΟΚΑ του ΧΥΤΑ.

5. Ο Δήμος Μυκόνου να επιταχύνει τις διαδικασίες προκειμένου να εκδοθεί Απόφαση Έγκρισης Περιβαλλοντικών Όρων για τη δραστηριότητα και την επιβολή διοικητικού προστίμου στο Δήμο Μυκόνου της τάξης των δύο χιλιάδων (2.000) ευρώ, γιατί λειτουργεί χωρίς περιβαλλοντική αδειοδότηση.

Συνοψίζοντας, αποφασίζουμε: 1) ο Δήμος Μυκόνου πρέπει να συμμορφωθεί πλήρως στα ανωτέρω και 2) την επιβολή συνολικού διοικητικού προστίμου της τάξης των εννιά χιλιάδων ευρώ (9.000) για παραβάσεις με συνέπεια την υποβάθμιση του περιβάλλοντος, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 30 του Ν. 1650/86 «Περί της Προστασίας του Περιβάλλοντος», όπως τροποποιήθηκε από το άρθρο 4 του Ν. 3010/2002 και το άρθρο 21 του Ν. 4014/2011».

Επειδή η εν λόγω προσφυγή ασκήθηκε εμπρόθεσμα, δηλαδή εντός της τασσόμενης από τις διατάξεις του άρθρου 227 του Ν. 3852/2010 δεκαπενθήμερης αποκλειστικής προθεσμίας από τον με έννομο συμφέρον προσφεύγοντα, επομένως αυτή γίνεται τυπικά δεκτή και εξετάζεται περαιτέρω.

Επειδή με τις διατάξεις του άρθρου 30 του Ν. 1650/86, όπως αντικαταστάθηκαν με αυτές του άρθρου 21 του Ν. 4014/2011 ορίζεται ότι: «1. Σε φυσικά ή νομικά πρόσωπα που προκαλούν οποιαδήποτε ρύπανση ή άλλη υποβάθμιση του περιβάλλοντος ή παραβαίνουν τις διατάξεις του παρόντος ή των κατ' εξουσιοδότησή του εκδιδόμενων διαταγμάτων ή υπουργικών αποφάσεων ή αποφάσεων της Αποκεντρωμένης Διοίκησης ή της Περιφέρειας, ανεξάρτητα από την αστική ή ποινική ευθύνη, επιβάλλεται ως διοικητική κύρωση πρόστιμο από πεντακόσια (500) μέχρι δύο εκατομμύρια (2.000.000) ευρώ. Τα εν λόγω πρόστιμα επιβάλλονται ανάλογα με τη σοβαρότητα της παράβασης, τη συχνότητα, την υποτροπή, το ύψος υπέρβασης των θεσμοθετημένων ορίων εκπομπών και την παραβίαση των περιβαλλοντικών όρων και προτύπων περιβαλλοντικών δεσμεύσεων. 2. Με την επιφύλαξη της παρ. 3, για την επιβολή των ανωτέρω προστίμων απαιτείται απόφαση των κάτωθι αναφερομένων, ύστερα από εισήγηση προς αυτούς των υπηρεσιών ή/και οργάνων της παρ. 3 του άρθρου 20 του παρόντος, ανάλογα με το ύψος των προστίμων: α) από τον οικείο Περιφερειάρχη, εφόσον το ύψος του προστίμου ανέρχεται έως και τις διακόσιες χιλιάδες (200.000) ευρώ, β) από τον Γενικό Γραμματέα Αποκεντρωμένης Διοίκησης, εφόσον το ύψος του προστίμου κυμαίνεται μεταξύ διακοσίων χιλιάδων (200.000) ευρώ έως και τις πεντακόσιες χιλιάδες (500.000) ευρώ, γ) από τον Υπουργό Περιβάλλοντος Ενέργειας και Κλιματικής Αλλαγής, εφόσον το ύψος του προστίμου υπερβαίνει τις πεντακόσιες χιλιάδες (500.000) ευρώ».

Επειδή από τον συνδυασμό των παραγράφων 3δ και 14 του άρθρου 20 του Ν. 4014/2011 έκτακτες περιβαλλοντικές επιθεωρήσεις διενεργούνται από τα Κλιμάκια Ελέγχου Ποιότητας Περιβάλλοντος (Κ.Ε.Π.Π.Ε.) προκειμένου να διενεργηθούν το ταχύτερο δυνατόν σοβαρές περιβαλλοντικές καταγγελίες ή συμβάντα με ιδιαίτερες περιβαλλοντικές επιπτώσεις, καθώς και περιπτώσεις μη συμμόρφωσης.

Επειδή όπως προκύπτει από τα στοιχεία του φακέλου πραγματοποιήθηκε την Πέμπτη 3-9-2015 έλεγχος από το Κλιμάκιο Ελέγχου Ποιότητας Περιβάλλοντος (Κ.Ε.Π.Π.Ε.) στον Χώρο Υγειονομικής Ταφής Απορριμμάτων (ΧΥΤΑ) του Δήμου Μυκόνου στην περιοχή Φτελιά, προκειμένου να ελεγχθεί η ορθή λειτουργία του.

Το Τμήμα Περιβάλλοντος της Διεύθυνσης Περιβάλλοντος & Χωρικού Σχεδιασμού Κυκλάδων της Περιφέρειας Νοτίου Αιγαίου με το υπ' αριθ. 85928/3272/8-10-2015 έγγραφο διαβίβασε στον Δήμο Μυκόνου το πρακτικό της 1^{ης} συνεδρίασης του Κλιμακίου Ελέγχου Ποιότητας Περιβάλλοντος σχετικά με τη διενεργηθείσα αυτοψία και τον κάλεσε να εκφράσει τις απόψεις του επί των διαπιστωθέντων, τις οποίες και υπέβαλε με το υπ' αριθ. 8991/27-10-2015 έγγραφο.

Επειδή ο Αντιπεριφερειάρχης Νοτίου Αιγαίου εξέδωσε την προσβαλλόμενη υπ' αριθ. οικ. 72126/888/26-6-2017 απόφαση μετά την εξέταση των διαβιβασθέντων σ'

αυτόν στοιχείων (πρακτικό αυτοψίας του Κ.Ε.Π.Π.Ε., πρακτικό 2^{ης} συνεδρίασης εισήγησης διοικητικών κυρώσεων, απόψεων που κατέθεσε ο Δήμος Μυκόνου).

Επειδή στην από 24-8-2017 εισήγηση με τις απόψεις της Διεύθυνσης Περιβάλλοντος & Χωρικού Σχεδιασμού Νοτίου Αιγαίου της Αποκεντρωμένης Διοίκησης Αιγαίου αναφέρονται τα παρακάτω: «Τα αναφερόμενα στην προσφυγή κυρίως επικεντρώνονται στις ενέργειες του Δήμου, για τη σωστή λειτουργία του ΧΥΤΥ, αλλά δεν αναιρούν τις διαπιστωθείσες παραβάσεις της περιβαλλοντικής νομοθεσίας. Συγκεκριμένα:

α) Σχετικά με τον λάθος τρόπο απόθεσης των απορριμμάτων (όχι κατά διαμερίσματα) ισχυρίζεται ότι αυτό γίνεται για να μην αποθεθούν απορρίμματα σε τμήματα που έχουν καταστραφεί οι γεωμεμβράνες (οι οποίες όφειλαν να έχουν αποκατασταθεί, άρα δεν αναιρείται η παράβαση). Η αναφορά περί υποχρέωσης αντικατάστασης των γεωμεμβρανών από τον ανάδοχο της επικείμενης σύμβασης, δεν αναιρεί την βεβαίωση της παράβασης.

β) Σχετικά με τη λειτουργία του ΒΙΟΚΑ αναφέρεται η αντικατάσταση των χαλασμένων εξαρτημάτων για την επαναλειτουργία της εγκατάστασης αποτελεί υποχρέωση του ανάδοχου της επικείμενης σύμβασης, γεγονός που δεν αναιρεί την παράβαση.

γ) Σχετικά με την μη ύπαρξη σε ισχύ Α.Ε.Π.Ο. για το έργο, η προσφυγή αναφέρει τις ενέργειες που έχουν γίνει, χωρίς να αναιρείται το γεγονός ότι εδώ και τέσσερα χρόνια δε έχει σε ισχύ Α.Ε.Π.Ο.

δ) Σχετικά με τη μη σωστή συμπίεση των απορριμμάτων η αναφορά στην προσφυγή περί συμπίεσης κατά τα προβλεπόμενα, δεν δικαιολογεί το ποσοστό κάλυψης του χώρου και με αυτό τον τρόπο την μείωση της διάρκειας ζωής του έργου.

ε) Σχετικά με τα αναφερόμενα περί αοριστίας, εκτιμούμε ότι δεν ευσταθούν, καθώς είναι πολύ συγκεκριμένες οι παραβάσεις που αναφέρονται στην προσβαλλόμενη.

Επομένως η εν λόγω Υπηρεσία ενήργησε κατά την άποψή μας τυπικά στην περίπτωση, οπότε σε ότι μας αφορά νόμιμα εξεδόθη και η προσβαλλόμενη.

Επιπρόσθετα όμως, πέρα από τα αναφερόμενα στην προσφυγή, οφείλουμε να προσθέσουμε την άποψή μας πως θεωρούμε ότι η έκδοση την ίδια μέρα τριών αποφάσεων επιβολής διοικητικών κυρώσεων, μετά από διενέργεια αυτοψιών που απέχουν έως και δύο χρόνια μεταξύ τους, κατά την εκτίμησή μας, αναιρεί εν μέρει τον αποτρεπτικό χαρακτήρα της ποινής, δηλαδή τη συμμόρφωση και μη επανάληψη των αναφερόμενων σε αυτήν παραβάσεων».

Επειδή η επιβολή του εν λόγω διοικητικού προστίμου σε περιπτώσεις πρόκλησης ρυπάνσεων ή υποβάθμισης του περιβάλλοντος αποτελεί δέσμια αρμοδιότητα της Διοίκησης εφόσον διαπιστώσει τη διάπραξη της παράβασης και δεν καταλείπεται σε αυτήν να ενεργήσει στα πλαίσια της διακριτικής της ευχέρειας.

Επειδή τόσο από το σώμα της απόφασης όσο και από τα στοιχεία του φακέλου η προσβαλλόμενη δεν στερείται σαφούς, ειδικής και επαρκούς αιτιολογίας.

Επειδή κατόπιν των ανωτέρω, και στα πλαίσια ελέγχου νομιμότητας της προσβαλλόμενης υπ' αριθ. οικ. 72126/888/26-6-2017 απόφασης του Αντιπεριφερειάρχη δεν προκύπτει παράβαση νόμου κατά την έκδοσή της.

Επειδή τέλος अपαράδεκτα ζητείται με την κρινόμενη ειδική διοικητική προσφυγή η αναστολή εκτέλεσης της προσβαλλόμενης απόφασης του Αντιπεριφερειάρχη, δεδομένου ότι σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 238 του Ν. 3852/2010, κατά τη μεταβατική περίοδο μέχρι την έναρξη λειτουργίας της Αυτοτελούς Υπηρεσίας Εποπτείας Ο.Τ.Α., ο Συντονιστής της Αποκεντρωμένης Διοίκησης δεν μπορεί να αναστείλει την εκτέλεση των προσβαλλόμενων πράξεων, αφού στο πεδίο εφαρμογής του εν λόγω άρθρου δεν εμπίπτουν οι διατάξεις του άρθρου 228.

Για τους λόγους αυτούς,

Αποφασίζουμε

Απορρίπτουμε την ειδική διοικητική προσφυγή του Δήμου Μυκόνου που στρέφεται κατά της υπ' αριθ. οικ. 72126/888/26-6-2017 απόφασης του Αντιπεριφερειάρχη Νοτίου Αιγαίου, σύμφωνα με το σκεπτικό.

Κατά της απόφασης αυτής μπορεί να ασκηθεί προσφυγή ενώπιον της δικαιοσύνης.

Ο Συντονιστής Α.Δ. Αιγαίου

Δρ. Νίκος Θεοδωρίδης

Κοινοποίηση:

- 1.Περιφέρεια Νοτίου Αιγαίου
Δ/ση Περιβάλλοντος και
Χωρικού Σχεδιασμού Κυκλάδων
Τμήμα Περιβάλλοντος
Σάκη Καράγιωργα 22, Ερμούπολη
- 2.Δήμο Μυκόνου
Χώρα, 84600 Μύκονος