



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ
ΥΠΟΥΡΓΕΙΟ ΠΕ.ΚΑ
ΓΕΝΙΚΗ ΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΔΙΟΙΚΗΣΕΩΣ
ΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΝΟΜΟΘΕΤΙΚΟΥ ΕΡΓΟΥ
ΤΜΗΜΑ ΝΟΜΙΚΟ – ΕΠΕΞ.ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ
Ταχ. Δ/νση: Αμαλιάδος 17
Ταχ. Κώδικας: 115 23
Πληροφορίες: Ζ.Βισβάρδη
Τηλέφωνο: 2131515.725
Fax : 2106469.385
Email: dne@prv.ypeka.gr

Αθήνα 7.3.2014
Αριθ.Πρωτ 6862

ΠΡΟΣ: ΠΙΝΑΚΑΣ ΑΠΟΔΕΚΤΩΝ

ΘΕΜΑ: Σχετικά με αρμοδιότητες Σ.Υ.Π.Ο.ΘΑ εξέτασης αιτήσεων θεραπείας ενδικοφανών προσφυγών Π.Δ 267/98 και λοιπών ζητημάτων κατ'εφαρμογή της νομοθεσίας περί αυθαιρέτων

- ΣΧΕΤ:**
- 1.- Το με αριθ. πρωτ. 2533/428/Φ2.9ΔΤΕ29.1.2013 έγγραφο της Δ/νσης Χωροταξικής και Περιβάλλοντικής Πολιτικής, Αποκεντρωμένης Διοίκησης Αιγαίου.
 - 2.-Το με αριθ. πρωτ. Οικ.3565/139792 έγγραφο της Δ/νσης ΠΕΧΩ Αποκεντρωμένης Διοίκησης Θεσσαλίας-Στερεάς Ελλάδας.
 - 3.- Τα με αριθ. πρωτ.24907/1105 έγγραφα της Αποκεντρωμένης Διοίκησης Ηπείρου -Δυτ.Μακεδονίας.
 - 4.- Το με αριθ. πρωτ. 4983/12/2013 έγγραφο της Αποκεντρωμένης Διοίκησης Μακεδονίας-Θράκης, Δ/νση ΠΕΧΩΣΧ
 - 5.-Το με αριθ. πρωτ.5900/30-5-2013 έγγραφο του Δήμου Καβάλας-Υπηρεσία Δόμησης
 - 6.- Το με αριθ. πρωτ.9206/2009.2.2014 έγγραφο του Συνήγορου του πολίτη
 - 7.- Το με αριθ. πρωτ.7203/2013 έγγραφο του Δήμου Αγίας Παρασκευής-Υπηρεσία Δόμησης
 - 8.- Το με αριθ. πρωτ.2980/2013 έγγραφο της Αποκεντρωμένης Διοίκησης Μακεδονίας-Θράκης
 - 9.- Το με αριθ. πρωτ.40417/2013 έγγραφο του Υπουργείου Εσωτερικών
 - 10.- Το με αριθ. πρωτ.35029/5020/Φ.2.9ΔΤΕ έγγραφο της Αποκεντρωμένης Διοίκησης Αιγαίου

Κατόπιν πληθώρας ερωτημάτων από τις ως άνω Υπηρεσίες σχετικά με τις αρμοδιότητες των Σ.Υ.Π.Ο.ΘΑ της δυνατότητας εξέτασης αιτήσεως θεραπείας από το ως άνω συλλογικό όργανο κατά αποφάσεως του, της δυνατότητας επίσης εξέτασης ενδικοφανών προσφυγών του Π.Δ 267/98 και λοιπών συναφών θεμάτων που θίγονται σ'αυτά, σας γνωρίζουμε τα εξής:

Σύμφωνα με το άρθρο 31 του ν.4030/2011 όπως αυτό τροποποιήθηκε αντικαταστάθηκε και ισχύει με το άρθρο 62 του ν.4042/2012 ΦΕΚ 24Α/2013 και το άρθρο 49 παρ.11 και 12 του ν.4178/2013 ΦΕΚ 174Α/2013 τα συμβούλια

Πολεοδομικών Θεμάτων και αμφισβητήσεων (ΣΥ.ΠΟ.ΘΑ) έχουν τις εξής αρμοδιότητες:

α. Εξετάζουν τις προσφυγές κατά των πορισμάτων των ελεγκτών δόμησης

β. Εξετάζουν τις προσφυγές κατά των πράξεων ή παραλείψεων των οργάνων των Υ.ΔΟΜ που εκδίδονται κατ'εφαρμογή του παρόντος και της νομοθεσίας περί αυθαιρέτων καθώς και τις ενστάσεις κατά τις διατάξεις του άρθρου 4 του Π.Δ 267/1998 μετά από εισήγηση της αρμόδιας ΥΔΟΜ»

γ. Εξετάζουν τις προσφυγές κατά δηλώσεων υπαγωγής στις διατάξεις περί αυθαιρέτων. Για θέματα αρμοδιότητος των Υ.ΔΟ.Μ η προσφυγή εξετάζεται μετά από εισήγηση της αρμόδιας ΥΔΟΜ»

δ. Ασκούν τις αρμοδιότητες των Συμβουλίων Χωροταξίας Οικισμού και Περιβάλλοντος του άρθρου 3 της υπ'αριθμ.75724/451/1983 (Β'767) κοινής Απόφασης των Υπουργών Προεδρίας της Κυβέρνησης και Χωροταξίας Οικισμού και Περιβάλλοντος καθώς και κάθε άλλη γνωμοδοτική αρμοδιότητα η οποία προβλέπεται από τις ισχύουσες διατάξεις για την έκδοση αποφάσεων από τον Γενικό Γραμματέα της Αποκεντρωμένης Διοίκησης σύμφωνα με τα άρθρα 280 και 283 παρ.3 του ν.3852/2010.

Ας σημειωθεί δε ότι σύμφωνα με τα οριζόμενα στο άρθρο 33 του ν.4030/2011 όπως ισχύει, κατά πράξεων ή παραλείψεων των οργάνων των Υ.ΔΟΜ που εκδίδονται κατ'εφαρμογή του ως άνω νόμου και της νομοθεσίας περί αυθαιρέτων επιτρέπεται η άσκηση προσφυγής για λόγους νομιμότητας στο αρμόδιο ΣΥ.ΠΟ.ΘΑ της περιφερειακής ενότητας.

Στο δε άρθρο 34 όπως ισχύει, ορίζεται ότι η απόφαση επί της προσφυγής λαμβάνεται αφού αποχωρήσει ο προσφεύγων και εκδίδεται μέσα σε προθεσμία δύο μηνών από την άσκησή της.

Επειδή στο άρθρο 24 του ν.2690/1999 ορίζονται τα σχετικά με την αίτηση θεραπείας και την Ιεραρχική προσφυγή κατά πράξεων της Διοίκησης.

Ειδικότερα:Στο άρθρο 1 αυτού ορίζεται ότι «αν από τις σχετικές διατάξεις δεν προβλέπεται η δυνατότητα άσκησης κατά το επόμενο άρθρο, ειδικής διοικητικής ή ενδικοφανούς προσφυγής ο ενδιαφερόμενος για την αποκατάσταση υλικής και ηθικής βλάβης των εννόμων συμφερόντων του, που προκαλείται από ατομική διοικητική πράξη μπορεί για οποιονδήποτε λόγο με αίτησή του να ζητήσει είτε από την διοικητική αρχή, η οποία εξέδωσε την πράξη, την ανάκληση ή την

τροποποίησή της (αίτηση θεραπείας) είτε από την αρχή η οποία προϊσταται εκείνης που εξέδωσε την πράξη, την ακύρωσή της (ιεραρχική προσφυγή).

Όπως δε εδόθησαν με το από 9.6.1999 ΔΙΣΚΠΟ/Φ19/12241 έγγραφο, διευκρινίσεις επί των ζητημάτων του Κώδικα Διοικητικής Διαδικασίας για το άρθρο 25 αυτού διευκρινίστηκε ότι πρόκειται για τις απλές διοικητικές προσφυγές κατά ατομικών διοικητικών πράξεων και προϋπόθεση της άσκησης τους είναι ότι δεν προβλέπεται η δυνατότητα άσκησης ειδικής ή ενδικοφανούς προσφυγής, δεν χωρεί κατά παραλείψεων και κατά κανονιστικών πράξεων της Διοίκησης.

Υπό το προϋφιστάμενο καθεστώς των αυθαιρέτων η απόφαση της επιτροπής κρίσεως ενστάσεων αυθαιρέτων ορίζετο από τον νόμο ως οριστική και προσβάλλετο στο αρμόδιο Διοικητικό Δικαστήριο κατά την ακυρωτική διαδικασία εντός των προβλεπομένων προθεσμιών.

Αντίστοιχη ρητή πρόβλεψη περί χαρακτηρισμού ως οριστικής της απόφασης Σ.Υ.Π.Ο.Θ.Α δεν υπάρχει, ομοίως δε, δεν προβλέπεται από τον νόμο ειδική διοικητική προσφυγή ή ενδικοφανής προσφυγή κατά των αποφάσεων Σ.Υ.Π.Ο.Θ.Α έτσι ώστε ακόμα και αν δεν προβλέπεται από τον νόμο ευθέως, η μη πρόβλεψη στον νόμο άσκησης κατ'αυτής ειδικής διοικητικής προσφυγής ή ενδικοφανούς προσφυγής την καθιστά κατά την άποψή μας οριστική.

Εν προκειμένω κατά των αποφάσεων Σ.Υ.Π.Ο.Θ.Α δεν προβλέπεται άλλο στάδιο ελέγχου της ατομικής διοικητικής πράξεως, στο πλαίσιο της διοικητικής διαδικασίας και συνεπώς έχουμε την άποψη αφενός ότι η απόφαση αυτή προσβάλλεται ευθέως κατά την ακυρωτική διαδικασία στα Διοικητικά Δικαστήρια αφετέρου είναι δυνατή η άσκηση κατ'αυτής απλής διοικητικής προσφυγής (αίτηση θεραπείας) στο ίδιο όργανο που εξέδωσε την βλαπτική για τον αιτούντα πράξη.

Επειδή περαιτέρω το Σ.Υ.Π.Ο.Θ.Α είναι περιφερειακό συλλογικό όργανο δεν υπάγεται στην δικαιοδοσία των ΟΤΑ ούτε είναι συλλογικό όργανο της Υ.Δ.Ο.Μ., η αρμοδιότητα του για τα θέματα που επιλαμβάνεται ήτοι επί των προσφυγών νομιμότητας είναι αποφασιστική και όχι γνωμοδοτική.

Βεβαίως επισημαίνουμε ότι η εξέταση των προσφυγών-ενστάσεων κατά την νομοθεσία περί αυθαιρέτων από το Σ.Υ.Π.Ο.Θ.Α θα είναι κατ'αρχήν έλεγχος νομιμότητας και συνεπώς για ζητήματα ουσίας (όπως π.χ. εμβαδομετρήσεις επιφανειών επί αυθαιρέτων κατασκευών ή ακόμα και παλαιότητα κατασκευής εφόσον αυτό προϋποθέτει τεχνική ουσιαστική κρίση και όχι απλό έλεγχο

συμβολαιογραφικών τίτλων ή άλλων αποδεικτικών εγγράφων) αρμόδια κατά την άποψή μας για την εξέταση αυτών είναι η Υ.ΔΟΜ.

Επισημαίνουμε επίσης ότι η άσκηση αιτήσεων θεραπείας κατ'άρθρο 24 του ν.2690/1999 κατ' αποφάσεως ΣΥ.ΠΟ.ΘΑ είναι απρόθεσμη και οι λόγοι για τους οποίους προβλέπεται η άσκηση αυτής ορίζονται ρητά στο άρθρο 24 του ν.2690/1999.

Περαιτέρω σε περίπτωση εκθέσεως αυτοψίας όπου δεν ασκείται εμπροθέσμως η ένσταση κατ'άρθρο 4 του Π.Δ 267/98 ή η προσφυγή κατ'άρθρο 31 του ν.4030/2009 τυχόν υποβληθείσα αίτηση θεραπείας κατά της εκθέσεως αυτοψίας μπορεί κατά την άποψή μας να εξετασθεί ως επί της ουσίας προσφυγή.

Εξάλλου δεν αποκλείεται κατά την άποψή μας η επανεισαγωγή θέματος στο ΣΥ.ΠΟ.ΘΑ μετά από αίτημα διόρθωσης-ορθής επανάληψης για λόγους νομιμότητας, υπό μορφή αιτήσεως θεραπείας αφού σύμφωνα με τη γενική αρχή του διοικητικού δικαίου, οι διοικητικές πράξεις και όταν χαρακτηρίζονται από τον νόμο ως οριστικές μπορεί να ανακληθούν από το όργανο που τις εξέδωσε για λόγους αναγόμενους στην νομιμότητα τους (ΣτΕ3507/1979 Ολομ) είναι επιτρεπτή η επάνοδος της Διοικήσεως είτε αυτεπαγγέλτως είτε ύστερα από αίτηση των ενδιαφερομένων, σε θέμα χαρακτηρισμού ή μη κατασκευής ως αυθαίρετης και κατεδαφιστέας» (880/1998 ΣτΕ,2968/2005 ΣτΕ, 3/011Διοικ.Εφ.Αθ, 75/11ΔΕ9Αθ, 600/2011 ΔΕΦΘεσ/νίκης κλπ).

Επισημαίνεται βεβαίως ότι, όπως έχει κριθεί η Διοίκηση ευχέρεια έχει επανόδου και όχι υποχρέωση.

Περαιτέρω επισημαίνουμε ότι τα ΣΥ.ΠΟ.ΘΑ εξετάζουν τις προσφυγές καθώς και τις ενστάσεις κατά την διαδικασία του Π.Δ/τος 267/98 μόνο ως προς την νομιμότητα των πράξεων που προσβάλλονται χωρίς να προκύπτει ότι έχουν διαπλαστικές εξουσίες υπό την έννοια της δυνατότητας ουσιαστικής τροποποίησης του περιεχομένου π.χ μιας εκθέσεως αυτοψίας αλλά εξαντλείται η αρμοδιότητα τους στον έλεγχο της νομιμότητας, εντοπίζοντας τα σημεία που τυχόν οι πράξεις πάσχουν.

Διευκρινίζεται όμως ότι οι αποφάσεις του ΣΥ.ΠΟ.ΘΑ επειδή παράγουν εκτελεστότητα οφείλουν να είναι πλήρως και εμπεριστατωμένα αιτιολογημένες και να μην εξαντλούνται σε απλή αποδοχή ή απόρριψη της προσφυγής.

Ιδιαιτέρως δε στις περιπτώσεις απόρριψης ή μερικής αποδοχής μιας προσφυγής που έχει βλαπτικές συνέπειες για τον πολίτη η αιτιολογία της απόφασης πρέπει να είναι πλήρης ειδική και εμπεριστατωμένη.

Οι αποφάσεις των συμβουλίων αυτών (Σ.Υ.Π.Ο.Θ.Α) επειδή πρόκειται περί αποφάσεων συλλογικού οργάνου προσβάλλονται κατά την ακυρωτική διαδικασία ενώπιον του αρμόδιου Διοικητικού Δικαστηρίου εντός των προβλεπομένων προθεσμιών χωρίς να προβλέπεται κατά των αποφάσεων αυτών δυνατότητα άσκησης προσφυγής.

Στις περιπτώσεις δε που αναρμοδίως επιλαμβάνεται όργανο της Διοικήσεως επί προσφυγών που ανήκουν κατά αρμοδιότητα στο Σ.Υ.Π.Ο.Θ.Α ισχύουν τα σχετικά περί εκδόσεως διοικητικής πράξης από αναρμόδιο όργανο διευκρινίζοντας επιπλέον ότι για τις αρμοδιότητες του Σ.Υ.Π.Ο.Θ.Α δεν συντρέχει περίπτωση παράλληλης εφαρμογής του άρθρου 227 του ν.3852/2010.

Τέλος κατά την άποψη της Υπηρεσίας μας η εισήγηση της αρμόδιας Υ.Δ.Ο.Μ που προβλέπεται στο άρθρο 49 παρ.ΙΙ του ν.4178/2013 είναι αναγκαία για κάθε περίπτωση εξεταζόμενης προσφυγής από το Σ.Υ.Π.Ο.Θ.Α δηλαδή τόσο για την εξέταση των προσφυγών είτε αυτή αναφέρεται σε πράξη ή παράλειψη των οργάνων της Υ.Δ.Ο.Μ (π.χ παράλειψη εκδόσεως οικοδομικής αδείας ή ανάκλησης οικοδομικής αδείας) ή αφορά εξέταση ενστάσεως κατά τις διατάξεις του άρθρου 4 του Π.Δ 267/1998.

Ιδιαιτέρως επισημαίνεται ότι όπου απαιτείται η έκδοση σχετικής πράξεως από την Υ.Δ.Ο.Μ (π.χ ανάκλησης οικοδομικής αδείας, ανάκληση ανακλήσεως κ.α) η απόφαση του Σ.Υ.Π.Ο.Θ.Α δεν υποκαθιστά την ανάγκη έκδοσης αυτής αλλά αντιθέτως επιβάλλει την κατά το περιεχόμενο της απόφασης, έκδοση από την Υ.Δ.Ο.Μ της σχετικής πράξεως για την αποκατάσταση της νομιμότητας.

Η ΔΙΕΥΘΥΝΤΡΙΑ

ΜΑΡΘΑ ΚΡΗΤΙΚΟΥ



ΠΙΝΑΚΑΣ ΑΠΟΔΕΚΤΩΝ

1) Αποκεντρωμένη Διοίκηση Θεσσαλίας-Στερεάς Ελλάδας
 Γενική Δ/νση Χωροταξικής και Περιβάλλοντικής Πολιτικής
 Τμήμα Πολεοδομικού Σχεδιασμού και Εφαρμογών
 Θεοδωράτου και Βέλλιου-ΤΚ.35 100/Λαμία

2) Αποκεντρωμένη Διοίκηση Μακεδονίας -Θράκης
 Γενική Δ/νση Χωροταξικής και Περιβάλλοντικής Πολιτικής
 Δ/νση Περιβάλλοντος και Χωρικού Σχεδιασμού 3ο χιλ.Ε.Ο Κομοτηνής
 -Αλεξανδρούπολης-ΤΚ 69 100 /Κομοτηνή

3) Αποκεντρωμένη Διοίκηση Αιγαίου
 Γενική Δ/νση Χωροταξικής Πολιτικής
 Υπόψη Γενικού Διευθυντή Μπότσαρη 2-8
 ΤΚ 185 38/ Πειραιάς

4) Αποκεντρωμένη Διοίκηση Ηπείρου –Δυτ.Μακεδονίας
 Γενική Δ/νση Χωροταξικής και Περιβάλλοντικής Πολιτικής
 Δ/νση Περιβάλλοντος και Χωρ/κού Σχεδιασμού
 Τμήμα Πολεοδομικού Σχεδιασμού και Εφαρμογών
 5ο χλμ Ε.Ο Ιωαννίνων ΤΚ 45 444/ Ιωάννινα

5) Αποκεντρωμένη Διοίκηση Ηπείρου –Δυτ.Μακεδονίας
 Γενική Δ/νση Χωροταξικής και Περιβάλλοντικής Πολιτικής
 Γραφείο Γενικού Διευθυντή 5ο χλμ Ε.Ο Ιωαννίνων-Κοζάνης
 ΤΚ 45 444/Ιωάννινα

6) Δήμο Καβάλας Δ/νση Υπηρεσία Δόμησης
 Τμήμα Ελέγχου και εκδόσεως αδειών/ΚΑΒΑΛΑ

7) ΣΥ.ΠΟ.ΘΑ ΔΩΔΕΚΑΝΗΣΟΥ Πλατεία Ελευθερίας
 (Άνω του Ταχυδρομείου) Τ.Κ.15 100/ ΡΟΔΟΣ

8) ΔΟΚΚ
 Τρικάλων 36
 Τ.Κ 11526