

ΣΩΤΗΡΗΣ Α. ΠΑΠΑΜΙΧΑΗΛ

Δ Ι Κ Η Γ Ο Ρ Ο Σ

ΝΟΜΙΚΟΣ ΣΥΜΒΟΥΛΟΣ ΠΑΝΕΛΛΗΝΙΑΣ ΟΜΟΣΠΟΝΔΙΑΣ ΒΙΟΤΕΧΝΩΝ
ΕΓΚΑΤΑΣΤΑΤΩΝ ΣΥΝΤΗΡΗΤΩΝ ΑΝΕΛΚΥΣΤΗΡΩΝ (Π.Ο.Β.Ε.Σ.Α.)

ΚΑΝΙΓΓΟΣ 28, ΑΘΗΝΑ, Τ. 210.33.00.460-1, Φ. 210.38.14.619, Κ. 6932.43.44.58

ΠΡΟΣ

ΠΟΒΕΣΑ

Γ Ν Ω Μ Ο Λ Ο Τ Η Σ Η

ΘΕΜΑ. ΧΟΡΗΓΗΣΗ ΑΔΕΙΑΣ ΣΥΝΤΗΡΗΣΗΣ ΣΕ Ν.Π.

Κύριοι,

Επί των ερωτημάτων, των τεθέντων με την από 21.10.2010 επιστολή σας, έχω την τιμή να σας γνωρίσω τα κάτωθι.

1. Κατά τη διάταξη της παρ.7 αρ.7 της ΚΥΑ οικ.Φ.Α./9.2/ΟΙΚ.28425/ΦΕΚ.Β.2604/22.12.2008 «Συμπλήρωση διατάξεων σχετικά με την εγκατάσταση, λειτουργία, συντήρηση και ασφάλεια των ανελκυστήρων», η οποία ευρίσκεται σε ισχύ, «.. η άδεια συνεργείου συντήρησης ανελκυστήρων είναι δυνατόν να χορηγείται και σε νομικό πρόσωπο, εφόσον διαθέτει το νομίμως αδειοδοτημένο προσωπικό, το οποίο συνδέεται με αυτό (ενν. το ν.π.) με σχέση εξαρτημένης εργασίας νόμιμα αποδεικνυόμενης». Από τη γραμματική ερμηνεία της διάταξης, αβίαστα συνάγεται, ότι η αρμόδια Διεύθυνση Ανάπτυξης της οικείας Νομαρχιακής Αυτοδιοίκησης, είναι υποχρεωμένη (δεσμία αρμοδιότης) να χορηγεί την άνω άδεια σε ν.π., ήτοι και σε εταιρεία, χωρίς να διαθέτει διακριτική ευχέρεια αρνήσεως χορηγήσεως αυτής. Συγκεκριμένα, ως δεσμία αρμοδιότης νοείται η υποχρέωση της Διοικήσεως να εκδίδει την αιτούμενη απόφαση της, εδώ ατομική διοικητική πράξη χορηγήσεως αδείας συνεργείου συντηρήσεως ανελκυστήρα, εφόσον διαπιστώσει ότι αποδεδειγμένα συντρέχουν οι σχετικές εκ του Νόμου τασσόμενες περιοριστικές προϋποθέσεις. Ως διακριτική ευχέρεια της Διοικήσεως, νοείται η έκδοση απόφασης – πράξης, αφού η Διοίκηση με ελευθερία δράσεως συνεκτιμήσει η ίδια την εφαρμογή αρχών και εννοιών, τις οποίες το νομοθετικό πλαίσιο έκδοσης της απόφασης προβλέπει.

2. Ορθώς λοιπόν και συννόμως η Διεύθυνση Ανάπτυξης της Νομαρχιακής Αυτοδιοίκησης Θεσσαλονίκης εξέδωσε τις σχετικές αποφάσεις αυτής κατόπιν των με αρ. 15Φ 18.2./21105 και 21108/30 και 25/16.11.2009 αιτήσεων των κκ. Ευστράτιου Παντελίδη και Νικόλαου Κουτσοκόστα, δυνάμει των οποίων τροποποίησε την επωνυμία και την έδρα της σχετικής αδειάς των ανωτέρω, επ' ονόματι της εταιρείας σας πλέον, με υπεύθυνους συντηρητές τα ίδια ως άνω φυσικά πρόσωπα.
3. Συνακόλουθα, περιττή παρίσταται η εκ νέου προσκόμιση Υ.Δ. από τον ιδιοκτήτη ή διαχειριστή του κτηρίου, σε περίπτωση ανάληψης της συντήρησης από νέο υπεύθυνο συντηρητή (αρ.8 της εν αρχή ΚΥΑ), δοθέντος ότι η αδεια έχει εκδοθεί επ' ονόματι του ν.π., στο οποίο (ν.π.) ανήκει στην περίπτωση αυτή ο υπεύθυνος συντηρητής. Ητοι, από τη διάζευξη της παρ. 2 αρ. 7 της εν αρχή ΚΥΑ («... αίτηση του υπεύθυνου συντηρητή ή του νομικού προσώπου με το οποίο συνδέεται το φυσικό πρόσωπο..»), σε συνδυασμό με το αρ. 8 της εν αρχή ΚΥΑ, συνάγεται ότι η άνω υποχρέωση εκ νέου προσκόμισης αφορά στην περίπτωση κατά την οποία φυσικό πρόσωπο, το οποίο ως ατομικός επιχειρηματίας συντηρεί, μεταβάλλεται από οιαδήποτε αιτία και όχι όταν η αδεια χορηγείται σε ν.π., το οποίο γνωστοποιεί τους υπεύθυνους συντηρητές, διότι στη δεύτερη περίπτωση δεν υπάρχει θέμα αλλαγής του υπευθύνου συντηρήσεως, που παραμένει το ν.π.
4. Εξάλλου, ενδεχόμενη αρνηση της Διοικήσεως να χορηγήσει την αιτούμενη αδεια, υπό το καθεστώς της εν αρχή ΚΥΑ, παρίσταται απολύτως παράνομη, ως παράλειψη οφειλόμενης νόμιμης ενέργειας (Π.Ο.Ν.Ε.), διότι δεν παρέχεται διακριτική ευχέρεια στη Διοίκηση, στο συγκεκριμένο θέμα. Κατά της ανω ΠΟΝΕ, προβλέπεται η ενώπιον του Γενικού Γραμματέα Περιφέρειας ιεραρχική προσφυγή και κατ' αυτής η ενώπιον του αρμοδίου Υπουργού και κατ' αυτής η ενώπιον της Διοικητικής Δικαιοσύνης ασκήση προσφυγής ακυρώσεως της. Εξάλλου, το αρμόδιο διοικητικό όργανο, το οποίο αρνείται, εκτίθεται στο πραγματικό της ποινικής διάταξης περί παράβασης καθήκοντος (Π.Κ.259).
5. Σημειώνεται, ότι το με αρ. 11277/07/5.12.2007 απαντητικό προς την εταιρεία σας, εγγραφο της Δ/σης Ανάπτυξης της Νομαρχίας Αθηνών, εκδόθηκε δυνάμει της προϊσχύσασας Κ.Υ.Α., η οποία δεν προέβλεπε δικαίωμα χορήγησης αδειάς σε ν.π., ήδη καταργηθείσης ρητώς από 22.12.2008 με την παρ.4 αρ.16 της εν αρχή Κ.Υ.Α. με αρ. οικ.Φ.Α./9.2/ΟΙΚ.28425/ΦΕΚ.Β.2604/22.12.2008
6. Τέλος, κατά της αρνήσεως της Διοικήσεως να εκδώσει την αιτούμενη αδεια, χωρεί προσωρινή δικαστική προστασία με τη μορφή της λήψης ασφαλιστικών μέτρων ρύθμισης κατάστασης από την Πολιτική Δικαιοσύνη, ενεκα κατεπείγοντος και προς αποφυγή επικειμένου κινδύνου, με δικαίωμα αιτήσεως χορηγήσεως προσωρινής διαταγής.

Κατόπιν αυτών παραμένω στη διάθεσή σας.

Με εκτίμηση

Σ.Α.ΠΑΠΑΜΙΧΑΗΛ

ΔΙΚΗΓΟΡΟΣ

Αθήνα, 15.11.2010