

Α Π Ο Σ Π Α Σ Μ Α

Του Πρακτικού αριθ. 37/2023 Συνεδρίασης της Οικονομικής Επιτροπής της Περιφέρειας ΑΜΘ.

Αριθ. Απόφασης 879/2023

ΠΕΡΙΛΗΨΗ: Εισήγηση για την έγκριση γνωμοδότησης για την άσκηση ή μη, έφεσης κατά της με αριθμό Α312/2023 απόφασης του Διοικητικού Πρωτοδικείου Κομοτηνής που αφορά την επιβολή προστίμου για χρήση πετρελαίου θέρμανσης για κίνηση οχήματος.

Στην Κομοτηνή σήμερα στις **10-10-2023** ημέρα **Τρίτη** και **ώρα 11:00π.μ.** πραγματοποιήθηκε στο Γραφείο 103 του Καταστήματος της Περιφερειακής Ενότητας Ροδόπης, 1ος όροφος, Λ. Δημοκρατίας 1, Κομοτηνή, η **τακτική** συνεδρίαση της Οικονομικής Επιτροπής της Περιφέρειας Ανατολικής Μακεδονίας - Θράκης ύστερα από την **ΟΙΚ.ΠΑΜΘ/ΔΔ/308743/5159/06-10-2023** έγγραφη πρόσκληση του Προέδρου αυτής, που επιδόθηκε σε κάθε μέλος χωριστά, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 177 του Ν. 3852/2010 (όπως τροποποιήθηκε και ισχύει).

Παρόντες ήταν: οι κ.κ.: 1) **Πολίτης Αλέξιος** Πρόεδρος της Οικονομικής Επιτροπής, 2) **Παπαεμμανουήλ Γρηγόριος** Αντιπεριφερειάρχης Δράμας μέλος, 3) **Ιμπράμ Αχμέτ** μέλος, 4) **Τσώνης Αθανάσιος** μέλος, 5) **Εξακουστός Κωνσταντίνος** αναπληρωματικό μέλος, 6) **Βουρβουκέλης Οδυσσέας** αναπληρωματικό μέλος και 7) **Αρχέλαος Γρανάς** μέλος.

Απόντες ήταν οι: κ.κ. 1) **Κουρτίδης Κωνσταντίνος** Αντιπρόεδρος της Οικονομικής Επιτροπής, 2) **Βενετίδης Κωνσταντίνος** μέλος, 3) **Μαρκόπουλος Θεόδωρος** μέλος, 4) **Ιωσηφίδης Αλέξανδρος** μέλος, 5) **Χατζηπέμου Χρήστος** μέλος, 6) **Ζιμπίδης Γεώργιος** μέλος και 7) **Ιμάμογλου Τζιχάν** μέλος, οι οποίοι απουσίαζαν αν και κλήθηκαν νόμιμα.

Καθήκοντα Γραμματέα άσκησε η υπάλληλος της Περιφέρειας Γκουτζέρη Αγγελική.

Αφού διαπιστώθηκε απαρτία σε σύνολο έντεκα μελών, ήταν παρόντα τα επτά μέλη, ο Πρόεδρος της Οικονομικής Επιτροπής έθεσε υπόψη των μελών τα θέματα της ημερήσιας διάταξης.

Κατά τη συζήτηση του 46^{ου} θέματος προσήλθε στη συνεδρίαση το μέλος της Οικονομικής Επιτροπής Χατζηπέμου Χρήστος.

ΑΠΟΦΑΣΗ 879: Εισηγούμενη το εικοστό έβδομο θέμα ημερήσιας διάταξης η Νομική Υπηρεσία της Π.Ε. Έβρου, με το υπ' αριθμ. πρωτ.: 256155/329/19-9-2023 έγγραφο της, έθεσε υπόψη των μελών της επιτροπής τα εξής:

Με την υπ' αριθμ. πρωτ.: Γ/ΟΙΚ/2391/14-11-2012 Απόφαση του Αντιπεριφερειάρχη Π.Ε. Ροδόπης, επιβλήθηκε σε βάρος της Ο.Ε με την επωνυμία **«ΑΦΟΙ ΤΕΡΖΟΠΟΥΛΟΙ Ο.Ε»** το **ελάχιστο** προβλεπόμενο διοικητικό πρόστιμο του άρθρου 35 παρ. 2 του Ν. 2093/92, ύψους 14.673,51€, για προμήθεια και χρήση 20 λίτρων πετρελαίου θέρμανσης για την κίνηση του με αριθ. ΚΟΑ -6647/Φ.Ι.Χ. αυτοκινήτου, ιδιοκτησίας της, κατά παράβαση των διατάξεων του άρθρου 35 παρ. 2 του ν. 2093/92

Κατά της ως άνω απόφασης του Αντιπεριφερειάρχη Ροδόπης η ως άνω Ο.Ε. άσκησε την **ΠΡ 13/2013** προσφυγή της, επί της οποίας εκδόθηκε η υπ αριθ. **Α312/2023** απόφαση του Μονομελούς Διοικητικού Πρωτοδικείου Κομοτηνής, με την οποία έγινε δεκτή η προσφυγή της Ο.Ε με την επωνυμία **«ΑΦΟΙ ΤΕΡΖΟΠΟΥΛΟΙ Ο.Ε»**, **διότι εκκρεμούσης της προσφυγής με το άρθρο 56 του ν.4796/2021 το πρόστιμο του άρθρου 35 παρ. 2 εδ.3 του ν. 2093/92 καταργήθηκε και η προσβαλλόμενη απόφαση του Αντιπεριφερειάρχη της Π.Ε. Ροδόπης απώλεσε το νομικό έρεισμα και κατεστη μη νόμιμη.**

Ειδικότερα η ως άνω δικαστική απόφαση συνεκτιμώντας το γεγονός ότι δεν υφίσταται σαφής νομοθετική διάταξη, η οποία αποκλείει την αναδρομική εφαρμογή της ως άνω νεότερης- ευμενέστερης για τον διοικούμενο- η εξαρτά την αναδρομική της εφαρμογή από όρους, έκρινε ότι στην εν λόγω υπόθεση τυγχάνει εφαρμογής η αρχή της αναδρομικής εφαρμογής της ευμενέστερης κύρωσης (και γενικότερα του ευμενεστερου για τον διοικούμενο νόμου περί επιβολής διοικητικών κυρώσεων) και συνεπώς στην κρινόμενη υπόθεση πρέπει να εφαρμοστεί η ευμενέστερη διάταξη της παραγράφου 2 του άρθρου 35 του νόμου 2093 /1992, όπως αυτή τροποποιήθηκε με το άρθρο 56 του νόμου 4796 /2021, στην οποία πλέον, ως προς την επίδικη παράβαση δεν προβλέπεται η επιβολή ιδιαίτερου χρηματικού προστίμου ποσού από 14.673,51 έως 220.102,71 ευρώ.

Επειδή, η αρχή της αναδρομικής εφαρμογής της ελαφρύτερης διοικητικής κύρωσης αποτελεί γενική αρχή με δικαιολογητικό έρεισμα τις συνταγματικές διατάξεις περί ισότητας (άρθρο 4 παρ. 1) και -όταν πρόκειται για χρηματική κύρωση- περί αναλογικότητας των περιορισμών του δικαιώματος επί της περιουσίας (άρθρο 25 παρ. 1 εδαφ. δ'), οι οποίες δεσμεύουν τον νομοθέτη όσον αφορά τη ρύθμιση, με διατάξεις μεταβατικού δικαίου, των υποθέσεων επιβολής διοικητικών κυρώσεων που εκκρεμούν ενώπιον της Διοίκησης ή

ενώπιον των διοικητικών δικαστηρίων, όταν αυτός κρίνει ότι η αποτελεσματική πρόληψη και καταστολή των οικείων παραβάσεων μπορεί να επιτευχθεί μέσω της θέσπισης διοικητικών κυρώσεων ηπιότερων σε σχέση με τις ήδη προβλεπόμενες στον νόμο. Σύμφωνα με την εν λόγω αρχή, ο ευμενέστερος ή μη για τον διοικούμενο δεν κρίνεται γενικώς, αλλά ενόψει της συγκεκριμένης περίπτωσης κατόπιν σύγκρισης όλων των σχετικών νομοθετικών ρυθμίσεων διοικητικού δικαίου που αφορούν στο χρονικό διάστημα από τη διάπραξη της διοικητικής παράβασης έως και την εκδίκαση της υπόθεσης από το διοικητικό δικαστήριο και εξέτασης ποια από τις ρυθμίσεις αυτές, εφαρμοζόμενη στο σύνολό της, άγει, κατ' εκτίμηση των συνθηκών της υπόθεσης, στην ελαφρύτερη διοικητική κύρωση. Εξάλλου, ο ανωτέρω κανόνας δεν είναι απόλυτος, αλλά μπορεί να καμφθεί από σαφή, αντίθετη νομοθετική διάταξη, η οποία είτε αποκλείει την αναδρομική εφαρμογή της νεότερης, ευμενέστερης για τον φορολογούμενο ρύθμισης είτε την προβλέπει, όχι όμως άνευ ετέρου, αλλά υπό προϋποθέσεις που θίγουν ουσιωδώς τα έννομα συμφέροντα του φορολογούμενου. Ωστόσο, τέτοια νομοθετική διάταξη, ως θεσπίζουσα απόκλιση από την ως άνω θεμελιώδη αρχή, πρέπει να δικαιολογείται επαρκώς (ενόψει και των αναφερόμενων στις προπαρασκευαστικές εργασίες της θέσπισης της), ώστε να συνάδει προς τις συνταγματικές αρχές της ισότητας και της αναλογικότητας (πρβλ. ΣτΕ 7μ. 1438/2018, 351, 352, 1389, 2691/2019, ΣτΕ 2221/2018, 2734/2020, πρβλ. ΣτΕ 1582/2020).

Επειδή με βάση τα προαναφερόμενα καθώς και τις διατάξεις του άρθρου 92 παρ.2 του Κώδικα Διοικητικής Δικονομίας δυνάμει των οποίων επιτρέπεται έφεση, όταν το αντικείμενο της διαφοράς είναι άνω των 5.000 ευρώ, όπως εν προκειμένω, που είναι **14.673,51 ευρώ**, κατά της προαναφερόμενης με αριθ. **A312/2023** απόφασης του Μονομελούς Διοικητικού Πρωτοδικείου Κομοτηνής που επιδόθηκε στην ΠΑΜΘ στις 10-8-2023 είναι δυνατή η άσκηση έφεσης ενώπιον του Διοικητικού Εφετείου Κομοτηνής. Επειδή σύμφωνα με το άρθρο 176 παρ.1 του Ν. 3852/2010 η οικονομική επιτροπή αποφασίζει για την άσκηση ή μη ενδίκου μέσου μετά από γνωμοδότηση δικηγόρου.

Για τους παραπάνω λόγους
ΓΝΩΜΟΔΟΤΩ ΚΑΙ ΕΙΣΗΓΟΥΜΑΙ

Να ασκηθεί έφεση από μέρους της ΠΑΜΘ κατά της Ο.Ε με την επωνυμία «**ΑΦΟΙ ΤΕΡΖΟΠΟΥΛΟΙ Ο.Ε**» και κατά της με αριθ. **A312/2023** οριστικής απόφασης του Μονομελούς Διοικητικού Πρωτοδικείου Κομοτηνής –Τμήμα Β ενώπιον του Διοικητικού Εφετείου Κομοτηνής. Προς τούτο να εξουσιοδοτηθεί η υπογράφουσα δικηγόρος όπως συντάξει, υπογράψει και καταθέσει την έφεση ενώπιον του αρμοδίου Δικαστηρίου και παραστεί προς υποστήριξη της κατά τη συζήτηση της.

Τα μέλη της μείζονος αντιπολίτευσης ζήτησαν να αναγράφεται στην απόφαση ότι μετά την απόφαση 2377/2022 της Ολομέλειας του ΣτΕ, κρίθηκαν ως αντισυνταγματικές οριστικά και αμετάκλητα, οι διατάξεις των ν.4623/2019 και 4625/2019 και συνεπώς η Οικονομική Επιτροπή δεν έχει νόμιμη σύνθεση.

Το μέλος της Οικονομικής Επιτροπής Χατζηπέμου Χρήστος διατύπωσε την εξής παρατήρηση: «η παρούσα σύνθεση της Οικονομικής Επιτροπής στερείται νομιμότητας μόνο στα ολοκληρωτικά καθεστώτα παρατηρείται τέτοια ασέβεια στις αποφάσεις των δικαστηρίων».

Ο Πρόεδρος της Οικονομικής Επιτροπής σε απάντηση της ανωτέρω αναφοράς δήλωσε ότι η σχετική απόφαση δεν έχει νομίμως επιδοθεί στο Υπουργείο Εσωτερικών και επομένως ισχύει, επί του παρόντος, η υφιστάμενη νομοθεσία. Σε κάθε, όμως, περίπτωση η συγκρότηση της Οικονομικής Επιτροπής θα ήταν ίδια εάν σκεφτούμε τις ανεξαρτητοποιήσεις μελών και την αδυναμία μικρών συνδυασμών να συμμετάσχουν στην Οικονομική Επιτροπή, σε συνδυασμό με τον Ν.5013/2023 που διασκεδάζει τις ανωτέρω απόψεις.

Η Οικονομική Επιτροπή Ανατολικής Μακεδονίας – Θράκης μετά από διαλογική συζήτηση και έχοντας υπόψη τις διατάξεις του άρθρου 176 του Ν. 3852/2010 όπως τροποποιήθηκε και ισχύει.

ΑΠΟΦΑΣΙΖΕΙ ΟΜΟΦΩΝΑ

Να ασκηθεί έφεση από μέρους της ΠΑΜΘ κατά της Ο.Ε με την επωνυμία «**ΑΦΟΙ ΤΕΡΖΟΠΟΥΛΟΙ Ο.Ε**» και κατά της με αριθ. **A312/2023** οριστικής απόφασης του Μονομελούς Διοικητικού Πρωτοδικείου Κομοτηνής –Τμήμα Β' ενώπιον του Διοικητικού Εφετείου Κομοτηνής. Προς τούτο να εξουσιοδοτηθεί η υπογράφουσα δικηγόρος Στάμω Πατσουρίδου, νομική σύμβουλος της ΠΑΜΘ/Π.Ε. Έβρου με έμμισθη σχέση, όπως συντάξει, υπογράψει και καταθέσει την έφεση ενώπιον του αρμοδίου Δικαστηρίου και παραστεί προς υποστήριξη της κατά τη συζήτηση της.

Η παρούσα απόφαση έλαβε α/α 879/2023.

**Ο ΠΡΟΕΔΡΟΣ
ΤΗΣ ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΗΣ ΕΠΙΤΡΟΠΗΣ**

ΠΟΛΙΤΗΣ ΑΛΕΞΙΟΣ

ΤΑ ΜΕΛΗ

**ΠΑΠΑΕΜΜΑΝΟΥΗΛ ΓΡΗΓΟΡΙΟΣ
ΙΜΠΡΑΜ ΑΧΜΕΤ
ΤΣΩΝΗΣ ΑΘΑΝΑΣΙΟΣ
ΕΞΑΚΟΥΣΤΟΣ ΚΩΝΣΤΑΝΤΙΝΟΣ
ΒΟΥΡΒΟΥΚΕΛΗΣ ΟΔΥΣΣΕΑΣ
ΧΑΤΖΗΠΕΜΟΥ ΧΡΗΣΤΟΣ
ΓΡΑΝΑΣ ΑΡΧΕΛΑΟΣ**