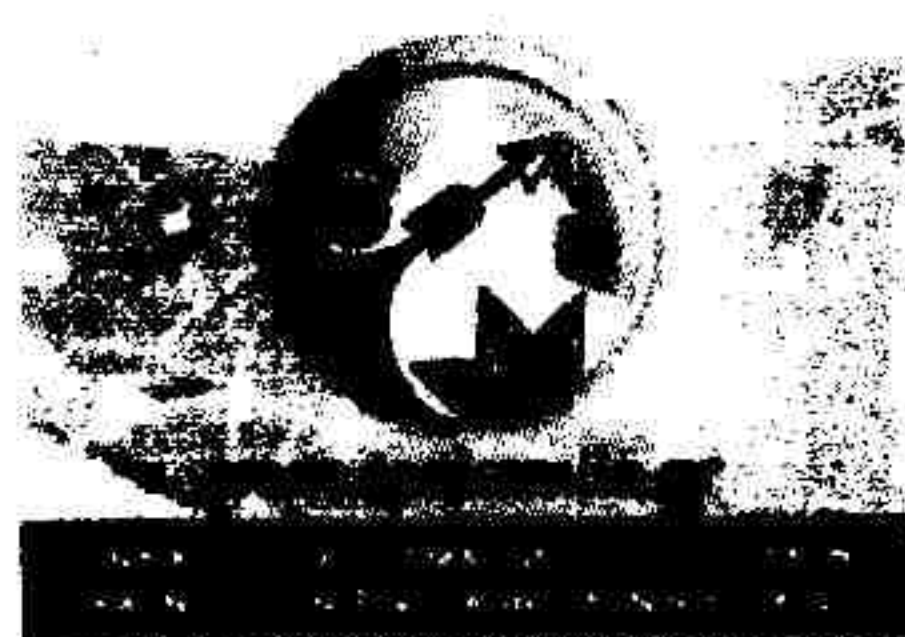


Υπ. Εσωτερικών 27/2/2014
Απ. Κακλαμάνης Β' Αθήνας.



Ιτέας 17, Αργυρούπολη, Αθήνα - 16452
ΤΗΛ: 2103302840 FAX: 2103304006

ΠΑΒ 2951
..... 0.6. MAR. 2014

Αθήνα, 12 Φεβρουαρίου 2014

Αριθμός Πρωτοκόλλου : 0020 / 12022014

ΥΠΟΜΝΗΜΑ

ΘΕΜΑ: «Ενστάσεις και προτάσεις για την οργάνωση και εποπτεία της λιανικής αγοράς καπνοβιομηχανικών προϊόντων μετά τις τροποποιήσεις που επέφερε ο νόμος 4093/2012 (Φ.Ε.Κ. 222/Α'/12.12.2012)».

.....

Προς: Το Υπουργείο Εσωτερικών

- Τον αξιότιμο Υπουργό Εσωτερικών, κ. Μιχελάκη
- Τον αξιότιμο αναπληρωτή Υπουργό Εσωτερικών, κ. Γρηγοράκο
- Τον αξιότιμο Γενικό Γραμματέα του Υπουργείου Εσωτερικών, κ. Ιωαννίδη
- Τον αξιότιμο Γενικό Διευθυντή Οικονομικών Υπηρεσιών του Υπουργείου Εσωτερικών, κ. Πατσαλίδης

Κοινοποίηση

- 1) Τον αξιότιμο κ. Πρόεδρο της Δημοκρατίας
- 2) Τον αξιότιμο κ. Πρωθυπουργό
- 3) Τον αξιότιμο κ. Πρόεδρο του Συνασπισμού Ριζοσπαστικής Αριστεράς.
- 4) Τον αξιότιμο κ. Πρόεδρο του Πανελλήνιου Σοσιαλιστικού κινήματος
- 5) Τον αξιότιμο κ. Πρόεδρο της Δημοκρατικής Αριστεράς
- 6) Τον αξιότιμο κ. γ.γ της Χρυσής Αυγής
- 7) Τον αξιότιμο κ. Πρόεδρο των Ανεξάρτητων Ελλήνων
- 8) Την αξιότιμη κ. γ.γ του Κομμουνιστικού Κόμματος Ελλάδος
- 9) Ελληνικό κοινοβούλιο

Εισαγωγή:

Μέχρι τον εν θέματι νόμο, η λιανική αγορά καπνοβιομηχανικών προϊόντων είχε οργανωθεί με το ν.δ. 1044/1971, όπως τροποποιημένο ίσχυε, το οποίο ρύθμιζε την αδειοδότηση και τη διοικητική εποπτεία της δραστηριότητας και την ΚΥΑ Κ. 5671/1487/1984 (ΦΕΚ 549/Β'/1984), η οποία ρύθμιζε την μίσθωση της δραστηριότητας και την διοικητική εποπτεία της.

Με τις παραπάνω διατάξεις διαχωρίστηκε και οριοθετήθηκε η λιανική εμπορία καπνού ως αυτοτελής επαγγελματική δραστηριότητα και θεσμίστηκε σε ευεργέτημα ευπαθών κοινωνικών ομάδων σε εκδήλωση της επιβαλλόμενης από το άρθρο 21 παρ. 2 και 6 άρθρων του Συντάγματος μέριμνας της Πολιτείας.

Κατόπιν της εισαγωγής του Ν. 3919/2011, επιδιώχτηκε η κατάργηση του παραπάνω ευεργετήματος και η υπαγωγή της επαγγελματικής δραστηριότητας στις διατάξεις και τους σκοπούς του παραπάνω νόμου, με πρόσχημα την άρση των περιορισμών της πρόσβασης σε αυτή. Η παραπάνω μεταβολή αρχικά προωθήθηκε από την κάκιστη νομοτεχνικά και αμφίβολης συνταγματικότητας, εν γένει νομιμότητας και σκοπιμότητας με αριθμό πρωτοκόλλου Φ.900/13/158602 από 5.9.2012 Εγκύκλιο του Υφυπουργού Εθνικής Αμύνης κ. Δημητρίου Ελευσινιώτη, που αναρτήθηκε στη ΔΙΑΥΓΕΙΑ με κωδικό ΑΔΑ : Β4Θ46-ΨΚ8.

Με τις εν θέματι διατάξεις επιχειρήθηκε η αποκατάσταση των ελαττωμάτων και ασαφειών της παραπάνω διαδικασίας πάντα όμως στο πλαίσιο των ίδιων σκοπών.

Με τις ίδιες παραπάνω διατάξεις η βασικότερη εκδήλωση της επαγγελματικής δραστηριότητας, το περίπτερο, αντιμετωπίζεται πλέον αποκλειστικά ως ζήτημα διάθεσης κοινοχρήστων χώρων με αντάλλαγμα στα πλαίσια του Ν. 1080/80 (άρθρο 3) από τον κατά νόμο αρμόδιο Δήμο. Αποτοκή της παραπάνω διαδικασίας και συναφής με αυτή υπήρξε η ανάθεση της διοικητικής εποπτείας της παραπάνω δραστηριότητας στο Υπουργείο Σας.

Με το παρόν θα διατυπωθούν συνοπτικά ενστάσεις νομιμότητας και σκοπιμότητας και θα υποβληθούν οι προτάσεις του Σωματίου μας.

Επί των επιμέρους ρυθμίσεων:

Με την υποπαράγραφο ΣΤ2 παρ. 1 και 2 του Ν. 4093/2012 ορίζονται τα εξής:

- «1. Από την έναρξη ισχύος του παρόντος οι διατάξεις των άρθρων 2 και 3 του ν. 3919/2011 (Α' 32) εφαρμόζονται και για την παραχώρηση, έναντι ανταλλάγματος, του δικαιώματος χρήσης των περιπτέρων του ν. 1044/1971, καθώς και των κυλικείων, καφενείων και κουρείων εντός κτιρίων του δημοσίου, των οργανισμών τοπικής αυτοδιοίκησης και των Ν.Π.Δ.Δ..
2. Οι προθεσμίες των παραγράφων 3 και 4 του άρθρου 2 και των παραγράφων 1 και 2 του άρθρου 3 του ν. 3919/2011 εκκινούν από τη δημοσίευση του παρόντος στην Εφημερίδα της Κυβερνήσεως.»

Εν πρώτοις, το επάγγελμα της λιανικής εμπορίας καπνού δεν υφίσταται αφ' εαυτό και αυτοτελώς. Διαχωρίστηκε από κάθε άλλη εμπορική δραστηριότητα και θεσμίστηκε η άσκησή του είτε δια περιπτέρου, είτε δια καταστήματος με προηγούμενη διοικητική άδεια, αποκλειστικά ως ευεργέτημα ευπαθών κοινωνικών ομάδων σε εκπλήρωση των επιταγών του άρθρου 21 παρ. 3 και 6 του Συντάγματος. Η εξαίρεσή της δραστηριότητας από το δικαίωμα ελεύθερης ανάπτυξης της προσωπικότητας θεμελιώνεται στο άρθρο 5 παρ. 1 και 25 παρ. 1 του Συντάγματος, ειδικότερη εκδήλωση της οποίας στο ν.δ. 1044/1971 υπήρξε ενδεικτικά : 1. Η παραχώρησή του δικαιώματος πώλησης καπνοβιομηχανικών προϊόντων σε ευπαθείς κοινωνικές ομάδες, 2. Η κατ' εξαίρεση εγκατάσταση περιπτέρου επί κοινοχρήστων χώρων, και μάλιστα ατελώς (η οποία ειρήσθω εν παρόδω αντισυνταγματικώς καταργείται για τα περίπτερα του ν.δ. 1044/1971 από την παρ. 5 της ίδιας υποπαραγράφου), 3. Ο ορισμένος νομοθετικά αριθμός τους σε συνάρτηση με πληθυσμιακά και γεωγραφικά κριτήρια και 4. Η πρόνοια

για μετατόπισή τους σε περίπτωση μη αποδοτικότητας και η τήρηση αποστάσεων μεταξύ περιπτέρων.

Η ελεύθερη πρόσβαση στη δραστηριότητα, σε περίπτωση έλλειψης ενδιαφέροντος για αποκατάσταση για προνοιακούς σκοπούς και με στόχο την εξυπηρέτηση του καταναλωτικού κοινού, διασφαλιζότανε από τα άρθρα 10 και 11 ν.δ. 1044/1971, ως ίσχυαν.

Σημειώνουμε ότι και υπό τον Νόμο 3919/2011, η επιτροπή ανταγωνισμού με τηνξ με αριθμό 23/VII/2012 γνωμοδότησή της απεφάνθη ότι ο προνοιακός σκοπός του περιπτέρου συνιστά επαρκή λόγο δημοσίου συμφέροντος για τη διατήρηση των καταργούμενων από την ως άνω εγκύκλιο περιορισμών.

Ωστόσο, παρά την παράταση των προθεσμιών των άρθρων 2 και 3 του ν. 3919/2011 με την υπό εξέταση διάταξη, τα απαιτούμενα προεδρικά διατάγματα δεν εξεδόθησαν.

Η κατάργηση του ευεργετήματος είναι αντισυνταγματική στο βαθμό που δεν αντικαθίσταται από ισοδύναμο μέτρο αποκατάστασης και πρόνοιας.

Προτείνεται η πλήρης επαναφορά σε ισχύ του Ν.Δ. 1044/1971, η διατήρηση του ευεργετήματος και η άρση τυχόν αδικαιολογήτων και δυσανάλογων περιορισμών στην πρόσβαση στη δραστηριότητα στο πλαίσιο και υπό τους σκοπούς του ευεργετήματος.

Με την υποπαράγραφο ΣΤ2 παρ. 3 και 4 του Ν. 4093/2012 ορίζονται τα εξής:

3. Με απόφαση του δημοτικού συμβουλίου καθορίζονται οι θέσεις των περιπτέρων και αποτυπώνονται σε σχετικά τοπογραφικά διαγράμματα αρμόζουσας κλίμακας, στα οποία απεικονίζεται και ο κοινόχρηστος περιβάλλον χώρος. Η ανωτέρω απόφαση εκδίδεται μετά από γνώμη της οικείας δημοτικής ή τοπικής κοινότητας και εισήγηση της Επιτροπής Ποιότητας Ζωής, όπου αυτή λειτουργεί.

Για την έκδοση της ανωτέρω απόφασης απαιτείται γνώμη της οικείας αστυνομικής αρχής, η οποία εξετάζει την καταλληλότητα του χώρου από πλευράς ασφάλειας της κυκλοφορίας πεζών και των οχημάτων, μη επιτρεπόμενου του καθορισμού θέσεων περιπτέρων σε περίπτωση αρνητικής γνώμης. Η γνώμη παρέχεται εντός προθεσμίας είκοσι (20) ημερών από την ημερομηνία παραλαβής του ερωτήματος του δήμου και παρερχομένης ως προς την καταλληλότητα του χώρου από πλευράς ασφάλειας.

Για τον καθορισμό των θέσεων περιπτέρων λαμβάνονται υπόψη οι εκάστοτε ισχύουσες διατάξεις που αφορούν στην προστασία του φυσικού, πολιτιστικού και αρχιτεκτονικού περιβάλλοντος, των δασικών περιοχών, των αρχαιολογικών και ιστορικών τόπων, της δημόσιας κυκλοφορίας, την αισθητική και λειτουργική φυσιογνωμία του αστικού περιβάλλοντος, καθώς και την εν γένει προστασία της κοινής χρήσης.

Το 30% των ανωτέρω θέσεων, οι οποίες προσδιορίζονται κατόπιν δημόσιας κλήρωσης, παραχωρούνται σε άτομα με ειδικές ανάγκες (Α.Μ.Ε.Α.) και πολύτεκνους, με βάση εισοδηματικά κριτήρια και εφόσον πληρούνται η προϋπόθεση του άρθρου 285 του ν. 3463/2006. Το ύψος του τέλους καθορίζεται από το δημοτικό συμβούλιο, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 3 του ν.1080/1980. Για την παραχώρηση του δικαιώματος αυτού, υποβάλλονται αιτήσεις από τους δικαιούχους, κατόπιν σχετικής προκήρυξης, στην οποία ορίζονται ιδίως οι θέσεις, το ετήσιο μίσθωμα και τα απαιτούμενα δικαιολογητικά. Οι

θέσεις παραχωρούνται στους δικαιούχους με δημόσια κλήρωση, στην οποία μπορούν να παρίστανται εκπρόσωποι των ενώσεών τους.

Η παραχώρηση του δικαιώματος χρήσης των λοιπών θέσεων των περιπτέρων γίνεται με δημοπρασία, σύμφωνα με τις εκάστοτε ισχύουσες διατάξεις περί δημοπρασιών προς εκμίσθωση δημοτικών ακινήτων, αποκλεισμένης της δυνατότητας απευθείας παραχώρησης αυτών. Η διακήρυξη, πέραν των οριζομένων στις ανωτέρω διατάξεις, υποχρεωτικά περιλαμβάνει και τους εξής όρους:

α) Απαγορεύεται η αναμίσθωση, η υπεκμίσθωση και η εν γένει περαιτέρω παραχώρηση του δικαιώματος χρήσης σε τρίτους.

β) Για τη σύναψη της σύμβασης παραχώρησης απαιτείται η κατάθεση εγγύησης υπέρ του οικείου δήμου για την εξασφάλιση της καλής εκτέλεσης των όρων της σύμβασης που αφορούν στη χωροθέτηση της κατασκευής του περιπτέρου. Το ποσό της εγγύησης επιστρέφεται άτοκα, όταν διαπιστωθεί από το δήμο η τήρηση των ανωτέρω όρων και σε κάθε περίπτωση εντός αποκλειστικής προθεσμίας ενός μηνός από την ημερομηνία γνωστοποίησης σε αυτόν της ολοκλήρωσης της κατασκευής του περιπτέρου. Παρερχομένης άπρακτης της προθεσμίας αυτής, η εγγύηση επιστρέφεται από το δήμο. Ο καθορισμός του ύψους της ανωτέρω εγγύησης, ο τρόπος καταβολής αυτής και κάθε άλλη αναγκαία λεπτομέρεια καθορίζεται από το όργανο που έχει την αρμοδιότητα διεξαγωγής της δημοπρασίας και

αναφέρεται διακριτά στη σχετική διακήρυξη. Το ύψος της εγγύησης ορίζεται σε ποσοστό 70% του κόστους κατεδάφισης της κατασκευής του περιπτέρου και επαναφοράς των πραγμάτων στην πρότερη κατάσταση της κατασκευής του.

Για τον καθορισμό της τιμής εκκίνησης του καταβλητέου μισθώματος, λαμβάνεται υπόψη κάθε στοιχείο προσδιοριστικό της αξίας της θέσης του περιπτέρου και ιδίως τα κυκλοφοριακά δεδομένα, η εμπορικότητα των οδών και η δυνατότητα περαιτέρω παραχώρησης του περιβάλλοντος κοινόχρηστου χώρου για την ανάπτυξη της οικονομικής του δραστηριότητας.

γ) Σε κάθε περίπτωση παραχώρησης του δικαιώματος χρήσης κοινόχρηστου χώρου, πέραν αυτού που καταλαμβάνει η κατασκευή του περιπτέρου, εφαρμόζονται οι διατάξεις του άρθρου 3 του ν.1080/1980, όπως εκάστοτε ισχύουν.

Με την απόφαση του δημοτικού συμβουλίου καθορίζεται ο χρόνος παραχώρησης του δικαιώματος χρήσης των θέσεων των περιπτέρων, ο οποίος, σε κάθε περίπτωση, δεν μπορεί να υπερβαίνει τα δέκα (10) έτη. Σύζυγος και ενήλικα τέκνα που καθίστανται κληρονόμοι των ανωτέρω προσώπων κατά το διάστημα αυτό υπεισέρχονται αυτοδίκαια στο ανωτέρω δικαίωμα, εφόσον δηλώσουν την επιθυμία τους στην αρμόδια αρχή.

Τα ανωτέρω εφαρμόζονται αναλόγως και από το δημόσιο, τους ΟΤΑ Β' βαθμού και τα νομικά πρόσωπα δημοσίου δικαίου στους χώρους αρμοδιότητάς τους.

4. Η παραχώρηση του δικαιώματος χρήσης των κυλι-

κείων, καφενείων και κουρείων εντός κτιρίων του δημοσίου, των ΟΤΑ και των νομικών προσώπων δημοσίου δικαίου προς εξυπηρέτηση του προσωπικού αυτών και των συναλλασσομένων με αυτούς γίνεται με δημοπρασία, σύμφωνα με τις εκάστοτε ισχύουσες διατάξεις περί δημοπρασιών προς εκμίσθωση ακινήτων τους, αποκλεισμένης της δυνατότητας απευθείας παραχώρησης αυτών. Κατά τα λοιπά εφαρμόζονται αναλόγως τα αναφερόμενα στην περίπτωση 3, περιλαμβανομένης της σχετικής πρόβλεψης για τα άτομα με ειδικές ανάγκες και τους πολύτεκνους.

Με την επιφύλαξη όσων ανωτέρω αναφέρθηκαν για τη διατήρηση του περιπτέρου ως ευεργετήματος, παρατηρούνται τα εξής:

1) Η ανάθεση της αρμοδιότητας εγκατάστασης και εποπτείας περιπτέρων στους Δήμους πριν την εισαγωγή της υπό εξέταση διάταξης από τον Νόμο 3851/2010 (Καλλικράτης) υπήρξε **αντισυνταγματική**, καθώς οι Δήμοι ως επίπεδο αυτοδιοίκησης, αποτελούν δυσανάλογα ελάσσων επίπεδο αποκέντρωσης για την εξυπηρέτηση των προνοιακών του σκοπών, οι οποίοι έχουν διαδημοτική αναφορά, τόσο σε επίπεδο αδειοδότησης (αιτήσεις αναπήρων για αποκατάσταση σε περίπτερα περισσότερων δήμων, μετατόπιση περιπτέρων από Δήμο σε Δήμο κ.ο.κ.), όσο και σε επίπεδο εποπτείας.

Η ανάθεση της αρμοδιότητας στους Δήμους προκάλεσε δυστοκία στην λειτουργία των περιπτέρων, εξαιτίας της αδυναμίας των Δήμων να ασκήσουν την νέα αρμοδιότητα, της άγνοιας του θεσμικού πλαισίου και την αυθαίρετη σε πολλές περιπτώσεις μεταχείρισή της για την εξυπηρέτηση τοπικών μικροσυμφερόντων (π.χ. αναγκαστική μετατόπιση ή παράλειψη μετατόπισης για εξυπηρέτηση γειτονικών εγκαταστάσεων) ή άσχετων σκοπών (π.χ. σύνδεση της έγκρισης μίσθωσης με την ταμειακή ενημερότητα στο Δήμο). Η κατά το δοκούν

εφαρμογή της διάταξης από τους Δήμους έχει προκαλέσει κανονιστική ανομοιομορφία μεταξύ των Δήμων και εν γένει ρυθμιστικό χάος.

Προτείνεται, συναφώς με τη διατήρηση του προνοιακού χαρακτήρα του θεσμού, η ανάθεση της αρμοδιότητας στον αιρετό περιφερειάρχη, για την ομοιομορφη κανονιστικά λειτουργία του θεσμού.

2) Η εξεταζόμενη διάταξη θέτει θέμα επανεξέτασης του συνόλου των θέσεων των περιπτέρων, με κριτήρια που ελήφθησαν υπόψη κατά την αρχική τους εγκατάσταση, καθώς δε διακρίνει μεταξύ εκείνων του ν.δ. 1044/1971 και των ιδρυθησομένων με βάση τις διατάξεις του νέου νόμου.

Προτείνεται σε περίπτωση εμμονής του Υπουργείου Σας στην κάμψη του προνοιακού χαρακτήρα του θεσμού, ο σαφής διαχωρισμός μεταξύ των δύο αυτών κατηγοριών περιπτέρων, η διατήρηση των υφισταμένων στη θέση τους και η μετατόπισή τους μόνο μετά από σχετική αίτηση του δικαιούχου για λόγους αποδοτικότητας.

3) Ο αριθμός των περιπτέρων καταλείπεται στη διακριτική ευχέρεια των Δήμων, οι οποίοι κατατείνουν στον περιορισμό του αριθμού τους και την κατάργηση θέσεων. Τονίζεται ότι από ανάληψης της αρμοδιότητας στα πλαίσια του σχεδίου «Καλλικράτης» έως τον εξεταζόμενο νόμο, κανείς Δήμος δε διέθεσε υπό τις διατάξεις του ν.δ. 1044/1971 σχολάζοντα περίπτερα, με αποτέλεσμα την εκκένωση πολλών και την κατάργησή τους σήμερα από τους Δήμους, εις βάρος σε κάποιες περιπτώσεις των μισθωτών αυτών, με το επιχείρημα ότι η εγκεκριμένη μίσθωση στερείται εκμισθωτή – δικαιούχου.

Προτείνεται η διατήρηση του ελάχιστου και μέγιστου αριθμού περιπτέρων κατά τις διατάξεις του ν.δ. 1044/1971 στα πλαίσια της προνοιακής λειτουργίας του θεσμού.

4) Τα περίπτερα ανάγονται σε δημοτική περιουσία και η εκμίσθωσή τους θα γίνεται από μηδενική βάση με δημοπρασία κατά τις σχετικές διατάξεις. Έτσι, κατά παράβαση των αρχών της χρηστής διοίκησης ακυρώνονται στο σύνολό τους οι προσδοκίες των επαγγελματιών – μισθωτών, ανατρέπεται βίαια η

συνέχιση της επαγγελματικής τους δραστηριότητας και επαγγελματίες πολλών ετών θα υποστούν έξωση από τα μέχρι σήμερα μίσθια περίπερά τους με αποτέλεσμα την οικονομική και επαγγελματική τους καταστροφή. Η διάταξη εκδηλώνει δραματικά την έλλειψη οποιουδήποτε μεταβατικού δικαιώματος για κερτημένα οικονομικά συμφέροντα και δικαιώματα ενάντια στο πρώτο πρόσθετο πρωτόκολλο της ΕΣΔΑ για την προστασία της περιουσίας.

Προτείνεται, ανεξαρτήτως τυχόν διατήρησης του προνοιακού χαρακτήρα του θεσμού, η μεταβατική για τους κατά την έναρξη ισχύος του Ν. 4093/2012 μισθωτές περιπτέρων παραχώρηση έναντι του Δήμου των δικαιωμάτων παράτασης και ανανέωσης της μίσθωσης, καθώς και προτίμησης έναντι παντός νέου μισθωτή της ΚΥΑ Κ. 5671/1487/1984 (ΦΕΚ 549/Β'/1984) και υπό τους όρους αυτής. Η απαγόρευση κατάργησης από το Δήμο της θέσης του περιπτέρου όσο παραμένει ο ως άνω μισθωτής στη χρήση του. Η τροποποίηση της νόμιμης διάρκειας της μίσθωσης σε δεκαετή ή σε περίπτωση θανάτου ή έκπτωσης του δικαιούχου η έκδοση προσωποπαγούς άδειας εκμετάλλευσης αόριστης διάρκειας επ' ονόματι του μισθωτή, μη επιδεχόμενης μισθώσεως ή μεταβιβάσεως.

Με την υποπαράγραφο ΣΤ2 παρ. 3 και 4 του Ν. 4093/2012 ορίζονται τα εξής:

5. Υφιστάμενες διοικητικές άδειες διατηρούνται σε ισχύ και δεν μεταβιβάζονται, ούτε κληρονομούνται. Από 1.1.2014 οι δικαιούχοι αυτών υπόκεινται σε υποχρέωση καταβολής τέλους για τον κοινόχρηστο χώρο που καταλαμβάνει η κατασκευή του περιπτέρου, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 3 του ν.1080/1980. Για τη χρήση κοινόχρηστου χώρου, πέραν του προαναφερθέντος, εφαρμόζονται οι ίδιες ως άνω διατάξεις από την έναρξη ισχύος του νόμου αυτού.

Παρατηρούνται τα ακόλουθα:

1) Καίτοι τα περίπτερα αυτά παραχωρήθηκαν ως ευεργετήματα, καταργείται αντισυνταγματικά η διαδοχή σύμφωνα με το ν.δ. 1044/1971 των δικαιούχων από μέλη της οικογένειάς τους, καίτοι αυτά συμπεριλαμβάνονται στον προστατευτικό σκοπό της συνταγματικής διάταξης.

Προτείνεται η διατήρηση του καθεστώτος της καθολικής διαδοχής, ως ισχύει, και η συνέχιση της μισθώσεως υπό το δικαιοδόχο δικαιούχο υπό τους αυτούς όρους.

2) Όπως έχει αναφερθεί, η επιβολή δημοτικών τελών για την εγκατάσταση των κουβουκλίων αντιστρατεύεται τον προνοιακό χαρακτήρα του περιπτέρου και είναι αντισυνταγματική. Επιπλέον, προσθέτει στον μισθωτή ένα δεύτερο μίσθωμα προς το Δήμο, πλην του καταβαλλομένου στο δικαιούχο.

Προτείνεται η κατάργηση της σχετικής πρόβλεψης και η διατήρηση του προϊσχύοντος καθεστώτος, κατά το οποίο καταβάλλονται κατ' άρθρο 3 Ν. 1080/1980 δημοτικά τέλη μόνο α) για τον μείζονα του νομίμου χώρο για την εγκατάσταση κουβουκλίου υπό την προϋπόθεση παραχώρησής του από το Δήμο και β) για τις πέριξ του κουβουκλίου κινητές εγκαταστάσεις (ψυγεία, στάντ κ.ο.κ.).

3) Η εξεταζόμενη διάταξη αποτελεί ένα άτολμο δείγμα υποτυπώδους μεταβατικής διάταξης για τους μέχρι σήμερα δικαιούχους περιπτέρων, χωρίς πρόνοια για τους μισθωτές. Επίσης, δε διευκρινίζει εάν τα περίπτερα αυτά θα συνεχίσουν να λειτουργούν υπό το σύμφυτο του σκοπού τους έως σήμερα νομοθετικό πλαίσιο ή θα διέπονται από άλλο. Αν γίνει δεκτό το δεύτερο και το Υπουργείο σας εμμένει στην κάμψη του προνοιακού χαρακτήρα του θεσμού, ελλοχεύει ο κίνδυνος ακύρωσης του προνοιακού τους χαρακτήρα από τα νέα περίπτερα.

Προτείνεται, πλην των μέτρων που έχουν ήδη προταθεί παραπάνω σχετικά με τη διατήρηση της επαγγελματικής προσδοκίας των ήδη μισθωτών:

1) Ρητή υπαγωγή των περιπτέρων αυτών στις διατάξεις του ν.δ. 1044/1971 ως προς το σύνολο της λειτουργίας τους.

2) Ρητή υπαγωγή τόσο των αναπηρικών, όσο και του συνόλου των νέων περιπτέρων στην αρμοδιότητα του περιφερειάρχη και προτεραιότητα των πρώτων σε θέματα συνεχόμενα με την αποδοτικότητα τους, όπως σε ζητήματα εγκατάστασης και μετατόπισης. Προσωρινή αναστολή της αρμοδιότητας των δήμων σε κάθε θέμα, πλην της σύμφωνης γνώμης ή της πρωτοβουλίας ίδρυσης και εγκατάστασης νέων περιπτέρων με απόφαση όμως του περιφερειάρχη. Ελλείψει δικαιούχου, εισπραξη μισθώματος από τον Περιφερειάρχη. Διασφάλιση αποστάσεων και διαδημοτική μετατόπιση των αναπηρικών περιπτέρων σε περίπτωση μειωμένης αποδοτικότητας.

Επιπλέον προς τα παραπάνω, ζητούνται οι ακόλουθες βελτιώσεις του πλαισίου του Ν.Δ. 1044/1971 ή με έμφαση η ενσωμάτωση στο νέο καθεστώς ή διατήρηση των κάτωθι προβλέψεών του:

- 1) Να διατηρηθεί, ως ειδική διάταξη, η εποπτεία του Υπουργού Εθνικής Αμύνης και μόνο αυτού, ως σύμφωνη με την προνοιακή φύση του θεσμού και τον αποκαταστατικό του χαρακτήρα για θύματα πολεμικών γεγονότων. Να διατηρηθεί το σύστημα διοικητικών προσφυγών του νόμου αυτού.
- 2) Στο άρθρο 20 του Ν.Δ. 1044/1971 να επιτρέπεται ρητά η μετατόπιση περιπτέρου από δήμο σε έτερο δήμο εντός της ίδιας περιφέρειας, υπό την προϋπόθεση ότι δεν παραβιάζεται ο ανώτατος αριθμός στο δήμο υποδοχής.
- 3) Στο άρθρο 21 παρ. 5 Ν.Δ. 1044/1971 να παραχωρηθεί η δυνατότητα μίσθωσης από προσωπική εταιρεία ή σύστασης προσωπικών εταιρειών μεταξύ μισθωτών περιπτέρων, αποκλεισμένων των κεφαλαιουχικών, με σκοπό την προσφορότερη εκμετάλλευσή τους. Να επανεξεταστεί ο μέγιστος αριθμός αδειών ανά άτομο ή ενοικιαστή, όχι όμως πέραν των πέντε (5). Να επιτραπεί η υπομίσθωση σε προσωπικές εταιρείες του μισθωτή.
- 4) Στο άρθρο 22 Ν.Δ. 1044/1971, ο προβλεπόμενος τύπος περιπτέρου είναι παρωχημένος και ανεπαρκής για τις επιβαλλόμενες από τις

σύγχρονες συνθήκες αξιώσεις ασφάλειας (αποτροπή εγκλημάτων κατά ζωής και περιουσίας), υγιεινής του προσωπικού (κλιματισμός, ύδρευση, χώροι υγιεινής) και έκθεσης υπό ασφαλείς συνθήκες των προϊόντων. Πρέπει να ληφθούν υπόψη σύγχρονα πρότυπα εγκαταστάσεων περιπτέρων (κουβουκλίων), τα οποία έχουν ήδη προταθεί και εξασφαλίσει χρηματοδότηση από τις βιομηχανίες καπνικών, τείνουν δε ήδη να επικρατήσουν παρά τις απαγορεύσεις του Νόμου. Η πραγματικότητα δηλαδή έχει ήδη ξεπεράσει τις ρυθμίσεις του Νόμου που ανάγονται στο έτος 1969. Να οριστούν οι ελάχιστες διαστάσεις κουβουκλίου 2,00 μ επί 2,50 μ, καθώς αυτές έχουν επικρατήσει ήδη στις περισσότερες περιοχές της χώρας και έχουν κριθεί από την πράξη στοιχειωδώς επαρκείς.

- 5) Να προστεθεί στο ίδιο άρθρο η υποχρέωση του κατά τόπον αρμόδιου Δήμου, με αιτιολογημένη απόφαση του Δημοτικού Συμβουλίου, να παραχωρεί πρόσθετο κοινόχρηστο χώρο εκφρασμένο σε επιφάνεια τετραγωνικών μέτρων για την ανάπτυξη του περιπτέρου και των παραρτημάτων του, σύμφωνα με το Ν. 1080/1980, αφού λάβει υπόψη τις ανάγκες εξυπηρέτησης του καταναλωτικού κοινού, τις πολεοδομικές και ρυμοτομικές ιδιαιτερότητες κάθε περιοχής καθώς και λόγους κυκλοφορίας και αισθητικής, καθώς το επίπεδο ανάπτυξης σε κοινόχρηστους χώρους άλλων δραστηριοτήτων. Η έκθεση του τύπου, η οποία πρέπει να περιλαμβάνει όλους τους τίτλους ως θεσμική εγγύηση της ελευθεροτυπίας και της πολυφωνίας επιβάλλει την παραχώρηση ανάλογου χώρου εκτός του κουβουκλίου. Η αναιτιολόγητη άρνηση των δήμων να συμπράξουν έχει καταστήσει τα περίπτερα θύματα φοροεισπρακτικών πολιτικών και «εκβιασμών» από τους Δήμους μέσω της επιβολής εξοντωτικών προστίμων.
- 6) Στο άρθρο 2 της ίδιας ΚΥΑ, να διευκρινιστεί ότι κατά την λήξη της μίσθωσης, ο μισθωτής έχει τα δικαιώματα των άρθρων 4, 5 και 6

τόσο έναντι των δικαιοδόχων του δικαιούχου, όσο και παντός αποκαθιστάμενου νέου δικαιούχου. Επίσης, να αναστέλλεται η χρονική διάρκεια της μίσθωσης από τότε που το περίπτερο θα καταστεί σχολάζον μέχρι την αποκατάσταση νέου δικαιούχου, να μετατίθεται αντίστοιχα ο χρόνος λήξης της μίσθωσης. Από αποκαταστάσεως του νέου δικαιούχου, η μίσθωση να συνεχίζεται από το χρονικό σημείο που το περίπτερο κατέστη σχολάζον.

Είμαστε στη διάθεσή σας για κάθε αναγκαία διευκρίνιση.

Με εκτίμηση,

Ο πληρεξούσιος δικηγόρος Παπαγιάννης Ευάγγελος
Νικηταρά 3, Αθήνα Τηλ :210 6922247 ,6974 072268
e-mail : evaggelospapagiannis@gmail.com

Ο Πρόεδρος



Δάσκαλος Γεώργιος

0975909586



Ο Γενικός Γραμματέας



Παξιμάδης Γεώργιος

6945087629

Εγκεκριμένο Σωματείο - Αριθμός Μητρώου 29934/307/2013
Ειδικός αριθμός 6228

Αθήνα, 3 Απριλίου 2013

Αριθμός κατάθεσης πρωτοκόλλου : 1869/3.4.2013

ΥΠΟΜΝΗΜΑ

ΘΕΜΑ: «Ενστάσεις και προτάσεις για την οργάνωση και εποπτεία της λιανικής αγοράς καπνοβιομηχανικών προϊόντων μετά τις τροποποιήσεις που επέφερε ο νόμος 4093/2012 (Φ.Ε.Κ. 222/Α'/12.12.2012)».

.....

Προς : Το Υπουργείο Εσωτερικών

- Τον αξιότιμο Υπουργό Εσωτερικών, κ. Στυλιανίδη
- Τον αξιότιμο αναπληρωτή Υπουργό Εσωτερικών, κ. Αθανασίου
- Τον αξιότιμο Γενικό Γραμματέα του Υπουργείου Εσωτερικών, κ. Ιωαννίδη
- Τον αξιότιμο Γενικό Διευθυντή Οικονομικών Υπηρεσιών του Υπουργείου Εσωτερικών, κ. Οικονόμου

Κοινοποίηση

- 1) Τον αξιότιμο κ. Πρόεδρο της Δημοκρατίας
- 2) Τον αξιότιμο κ. Πρωθυπουργό
- 3) Τον αξιότιμο κ. Πρόεδρο του Συνασπισμού Ριζοσπαστικής Αριστεράς.
- 4) Τον αξιότιμο κ. Πρόεδρο του Πανελλήνιου Σοσιαλιστικού κινήματος
- 5) Τον αξιότιμο κ. Πρόεδρο της Δημοκρατικής Αριστεράς
- 6) Τον αξιότιμο κ. γ.γ της Χρυσής Αυγής
- 7) Τον αξιότιμο κ. Πρόεδρο των Ανεξάρτητων Ελλήνων
- 8) Την αξιότιμη κ. γ.γ του Κομμουνιστικού Κόμματος Ελλάδος
- 9) Ελληνικό κοινοβούλιο

Εισαγωγή:

Μέχρι τον εν θέματι νόμο, η λιανική αγορά καπνοβιομηχανικών προϊόντων είχε οργανωθεί με το ν.δ. 1044/1971, όπως τροποποιημένο ίσχυε, το οποίο ρύθμιζε την αδειοδότηση και τη διοικητική εποπτεία της δραστηριότητας, και την ΚΥΑ Κ. 5671/1487/1984 (ΦΕΚ 549/Β'/1984), η οποία ρύθμιζε την μίσθωση της δραστηριότητας και την διοικητική εποπτεία της.

Με τις παραπάνω διατάξεις διαχωρίστηκε και οριοθετήθηκε η λιανική εμπορία καπνού ως αυτοτελής επαγγελματική δραστηριότητα και θεσπίστηκε σε ευεργέτημα ευπαθών κοινωνικών ομάδων σε εκδήλωση της επιβαλλόμενης από το άρθρο 21 παρ. 2 και 6 άρθρων του Συντάγματος μέριμνας της Πολιτείας.

Κατόπιν της εισαγωγής του Ν. 3919/2011, επιδιώχτηκε η κατάργηση του παραπάνω ευεργετήματος και η υπαγωγή της επαγγελματικής δραστηριότητας στις διατάξεις και τους σκοπούς του παραπάνω νόμου, με πρόσχημα την άρση των περιορισμών της πρόσβασης σε αυτή. Η παραπάνω μεταβολή αρχικά προωθήθηκε από την κάκιστη νομοτεχνικά και αμφίβολης συνταγματικότητας, εν γένει νομιμότητας και σκοπιμότητας με αριθμό πρωτοκόλλου Φ.900/13/158602 από 5.9.2012 Εγκύκλιο του Υφυπουργού Εθνικής Αμύνης κ. Δημητρίου Ελευσινιώτη, που αναρτήθηκε στη ΔΙΑΥΓΕΙΑ με κωδικό ΑΔΑ : Β4Θ46-ΨΚ8.

Με τις εν θέματι διατάξεις επιχειρήθηκε η αποκατάσταση των ελαττωμάτων και ασαφειών της παραπάνω διαδικασίας πάντα όμως στο πλαίσιο των ίδιων σκοπών.

Με τις ίδιες παραπάνω διατάξεις η βασικότερη εκδήλωση της επαγγελματικής δραστηριότητας, το περίπτερο, αντιμετωπίζεται πλέον αποκλειστικά ως ζήτημα διάθεσης κοινοχρήστων χώρων με αντάλλαγμα στα πλαίσια του Ν. 1080/80 (άρθρο 3) από τον κατά νόμο αρμόδιο Δήμο. Απότοκη της παραπάνω διαδικασίας και συναφής με αυτή υπήρξε η ανάθεση της διοικητικής εποπτείας της παραπάνω δραστηριότητας στο Υπουργείο Σας.

Με το παρόν θα διατυπωθούν συνοπτικά ενστάσεις νομιμότητας και σκοπιμότητας και θα υποβληθούν οι προτάσεις του Σωματείου μας.

Επί των επιμέρους ρυθμίσεων:

Με την υποπαράγραφο ΣΤ2 παρ. 1 και 2 του Ν. 4093/2012 ορίζονται τα εξής:

- «1. Από την έναρξη ισχύος του παρόντος οι διατάξεις των άρθρων 2 και 3 του ν. 3919/2011 (Α' 32) εφαρμόζονται και για την παραχώρηση, έναντι ανταλλάγματος, του δικαιώματος χρήσης των περιπτέρων του ν. 1044/1971, καθώς και των κυλικείων, καφενείων και κουρείων εντός κτιρίων του δημοσίου, των οργανισμών τοπικής αυτοδιοίκησης και των Ν.Π.Δ.Δ..
2. Οι προθεσμίες των παραγράφων 3 και 4 του άρθρου 2 και των παραγράφων 1 και 2 του άρθρου 3 του ν. 3919/2011 εκκινούν από τη δημοσίευση του παρόντος στην Εφημερίδα της Κυβερνήσεως.»

Εν πρώτοις, το επάγγελμα της λιανικής εμπορίας καπνού δεν υφίσταται αφ' εαυτό και αυτοτελώς. Διαχωρίστηκε από κάθε άλλη εμπορική δραστηριότητα και θεσμίστηκε η άσκησή του είτε δια περιπτέρου, είτε δια καταστήματος με προηγούμενη διοικητική άδεια, αποκλειστικά ως ευεργέτημα ευπαθών κοινωνικών ομάδων σε εκπλήρωση των επιταγών του άρθρου 21 παρ. 3 και 6 του Συντάγματος. Η εξαίρεσή της δραστηριότητας από το δικαίωμα ελεύθερης ανάπτυξης της προσωπικότητας θεμελιώνεται στο άρθρο 5 παρ. 1 και 25 παρ. 1 του Συντάγματος, ειδικότερη εκδήλωση της οποίας στο ν.δ. 1044/1971 υπήρξε ενδεικτικά : 1. Η παραχώρησή του δικαιώματος πώλησης καπνοβιομηχανικών προϊόντων σε ευπαθείς κοινωνικές ομάδες, 2. Η κατ' εξαίρεση εγκατάσταση περιπτέρου επί κοινοχρήστων χώρων, και μάλιστα ατελώς (η οποία ειρήσθω εν παρόδω αντισυνταγματικώς καταργείται για τα περίπερα του ν.δ. 1044/1971

από την παρ. 5 της ίδιας υποπαραγράφου), 3. Ο ορισμένος νομοθετικά αριθμός τους σε συνάρτηση με πληθυσμιακά και γεωγραφικά κριτήρια και 4. Η πρόνοια για μετατόπισή τους σε περίπτωση μη αποδοτικότητας και η τήρηση αποστάσεων μεταξύ περιπτέρων.

Η ελεύθερη πρόσβαση στη δραστηριότητα, σε περίπτωση έλλειψης ενδιαφέροντος για αποκατάσταση για προνοιακούς σκοπούς και με στόχο την εξυπηρέτηση του καταναλωτικού κοινού, διασφαλιζότανε από τα άρθρα 10 και 11 ν.δ. 1044/1971, ως ίσχυαν.

Σημειώνουμε ότι και υπό τον Νόμο 3919/2011, η επιτροπή ανταγωνισμού με τηνξ με αριθμό 23/VII/2012 γνωμοδότησή της απεφάνθη ότι ο προνοιακός σκοπός του περιπτέρου συνιστά επαρκή λόγο δημοσίου συμφέροντος για τη διατήρηση των καταργούμενων από την ως άνω εγκύκλιο περιορισμών.

Ωστόσο, παρά την παράταση των προθεσμιών των άρθρων 2 και 3 του ν. 3919/2011 με την υπό εξέταση διάταξη, τα απαιτούμενα προεδρικά διατάγματα δεν εξεδόθησαν.

Η κατάργηση του ευεργετήματος είναι αντισυνταγματική στο βαθμό που δεν αντικαθίσταται από ισοδύναμο μέτρο αποκατάστασης και πρόνοιας.

Προτείνεται η πλήρης επαναφορά σε ισχύ του Ν.Δ. 1044/1971, η διατήρηση του ευεργετήματος και η άρση τυχόν αδικαιολογήτων και δυσανάλογων περιορισμών στην πρόσβαση στη δραστηριότητα στο πλαίσιο και υπό τους σκοπούς του ευεργετήματος.

Με την υποπαραγράφο ΣΤ2 παρ. 3 και 4 του Ν. 4093/2012 ορίζονται τα εξής:

3. Με απόφαση του δημοτικού συμβουλίου καθορίζονται οι θέσεις των περιπτέρων και αποτυπώνονται σε σχετικά τοπογραφικά διαγράμματα αρμόζουσας κλίμακας, στα οποία απεικονίζεται και ο κοινόχρηστος περιβάλλων χώρος. Η ανωτέρω απόφαση εκδίδεται μετά από γνώμη της οικείας δημοτικής ή τοπικής κοινότητας

και εισήγηση της Επιτροπής Ποιότητας Ζωής, όπου αυτή λειτουργεί.

Για την έκδοση της ανωτέρω απόφασης απαιτείται γνώμη της οικείας αστυνομικής αρχής, η οποία εξετάζει την καταλληλότητα του χώρου από πλευράς ασφάλειας της κυκλοφορίας πεζών και των οχημάτων, μη επιτρεπόμενου του καθορισμού θέσεων περιπτέρων σε περίπτωση αρνητικής γνώμης. Η γνώμη παρέχεται εντός προθεσμίας είκοσι (20) ημερών από την ημερομηνία παραλαβής του ερωτήματος του δήμου και παρερχομένης ως προς την καταλληλότητα του χώρου από πλευράς ασφάλειας.

Για τον καθορισμό των θέσεων περιπτέρων λαμβάνονται υπόψη οι εκάστοτε ισχύουσες διατάξεις που αφορούν στην προστασία του φυσικού, πολιτιστικού και αρχιτεκτονικού περιβάλλοντος, των δασικών περιοχών, των αρχαιολογικών και ιστορικών τόπων, της δημόσιας κυκλοφορίας, την αισθητική και λειτουργική φυσιογνωμία του αστικού περιβάλλοντος, καθώς και την εν γένει προστασία της κοινής χρήσης.

Το 30% των ανωτέρω θέσεων, οι οποίες προσδιορίζονται κατόπιν δημόσιας κλήρωσης, παραχωρούνται σε άτομα με ειδικές ανάγκες (Α.Μ.Ε.Α.) και πολύτεκνους, με βάση εισοδηματικά κριτήρια και εφόσον πληρούνται η προϋπόθεση του άρθρου 285 του ν. 3463/2006. Το ύψος του τέλους καθορίζεται από το δημοτικό συμβούλιο, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 3 του ν.1080/1980. Για την παραχώρηση του δικαιώματος αυτού, υποβάλλονται αιτήσεις από τους δικαιούχους, κατόπιν σχετικής

προκήρυξης, στην οποία ορίζονται ιδίως οι θέσεις, το ετήσιο μίσθωμα και τα απαιτούμενα δικαιολογητικά. Οι θέσεις παραχωρούνται στους δικαιούχους με δημόσια κλήρωση, στην οποία μπορούν να παρίστανται εκπρόσωποι των ενώσεών τους.

Η παραχώρηση του δικαιώματος χρήσης των λοιπών θέσεων των περιπτέρων γίνεται με δημοπρασία, σύμφωνα με τις εκάστοτε ισχύουσες διατάξεις περί δημοπρασιών προς εκμίσθωση δημοτικών ακινήτων, αποκλεισμένης της δυνατότητας απευθείας παραχώρησης αυτών. Η διακήρυξη, πέραν των οριζομένων στις ανωτέρω διατάξεις, υποχρεωτικά περιλαμβάνει και τους εξής όρους:

α) Απαγορεύεται η αναμίσθωση, η υπεκμίσθωση και η εν γένει περαιτέρω παραχώρηση του δικαιώματος χρήσης σε τρίτους.

β) Για τη σύναψη της σύμβασης παραχώρησης απαιτείται η κατάθεση εγγύησης υπέρ του οικείου δήμου για την εξασφάλιση της καλής εκτέλεσης των όρων της σύμβασης που αφορούν στη χωροθέτηση της κατασκευής του περιπτέρου. Το ποσό της εγγύησης επιστρέφεται άτοκα, όταν διαπιστωθεί από το δήμο η τήρηση των ανωτέρω όρων και σε κάθε περίπτωση εντός αποκλειστικής προθεσμίας ενός μηνός από την ημερομηνία γνωστοποίησης σε αυτόν της ολοκλήρωσης της κατασκευής του περιπτέρου. Παρερχομένης άπρακτης της προθεσμίας αυτής, η εγγύηση επιστρέφεται από το δήμο. Ο καθορισμός του ύψους της ανωτέρω εγγύησης, ο τρόπος καταβολής αυτής και κάθε άλλη

αναγκαία λεπτομέρεια καθορίζεται από το όργανο που έχει την αρμοδιότητα διεξαγωγής της δημοπρασίας και αναφέρεται διακριτά στη σχετική διακήρυξη. Το ύψος της εγγύησης ορίζεται σε ποσοστό 70% του κόστους κατεδάφισης της κατασκευής του περιπτέρου και επαναφοράς των πραγμάτων στην πρότερη κατάσταση της κατασκευής του.

Για τον καθορισμό της τιμής εκκίνησης του καταβλητέου μισθώματος, λαμβάνεται υπόψη κάθε στοιχείο προσδιοριστικό της αξίας της θέσης του περιπτέρου και ιδίως τα κυκλοφοριακά δεδομένα, η εμπορικότητα των οδών και η δυνατότητα περαιτέρω παραχώρησης του περιβάλλοντος κοινόχρηστου χώρου για την ανάπτυξη της οικονομικής του δραστηριότητας.

γ) Σε κάθε περίπτωση παραχώρησης του δικαιώματος χρήσης κοινόχρηστου χώρου, πέραν αυτού που καταλαμβάνει η κατασκευή του περιπτέρου, εφαρμόζονται οι διατάξεις του άρθρου 3 του ν.1080/1980, όπως εκάστοτε ισχύουν.

Με την απόφαση του δημοτικού συμβουλίου καθορίζεται ο χρόνος παραχώρησης του δικαιώματος χρήσης των θέσεων των περιπτέρων, ο οποίος, σε κάθε περίπτωση, δεν μπορεί να υπερβαίνει τα δέκα (10) έτη. Σύζυγος και ενήλικα τέκνα που καθίστανται κληρονόμοι των ανωτέρω προσώπων κατά το διάστημα αυτό υπεισέρχονται αυτοδίκαια στο ανωτέρω δικαίωμα, εφόσον δηλώσουν την επιθυμία τους στην αρμόδια αρχή.

Τα ανωτέρω εφαρμόζονται αναλόγως και από το δήμοσιο, τους ΟΤΑ Β' βαθμού και τα νομικά πρόσωπα

δημοσίου δικαίου στους χώρους αρμοδιότητάς τους.

4. Η παραχώρηση του δικαιώματος χρήσης των κυλινδρίων, καφενείων και κουρείων εντός κτιρίων του δημοσίου, των ΟΤΑ και των νομικών προσώπων δημοσίου δικαίου προς εξυπηρέτηση του προσωπικού αυτών και των συναλλασσομένων με αυτούς γίνεται με δημοπρασία, σύμφωνα με τις εκάστοτε ισχύουσες διατάξεις περί δημοπρασιών προς εκμίσθωση ακινήτων τους, αποκλεισμένης της δυνατότητας απευθείας παραχώρησης αυτών. Κατά τα λοιπά εφαρμόζονται αναλόγως τα αναφερόμενα στην περίπτωση 3, περιλαμβανομένης της σχετικής πρόβλεψης για τα άτομα με ειδικές ανάγκες και τους πολύτεκνους.

Με την επιφύλαξη όσων ανωτέρω αναφέρθηκαν για τη διατήρηση του περιπτέρου ως ευεργετήματος, παρατηρούνται τα εξής:

1) Η ανάθεση της αρμοδιότητας εγκατάστασης και εποπτείας περιπτέρων στους Δήμους πριν την εισαγωγή της υπό εξέταση διάταξης από τον Νόμο 3851/2010 (Καλλικράτης) υπήρξε αντισυνταγματική, καθώς οι Δήμοι ως επίπεδο αυτοδιοίκησης, αποτελούν δυσανάλογα ελάσσων επίπεδο αποκέντρωσης για την εξυπηρέτηση των προνοιακών του σκοπών, οι οποίοι έχουν διαδημοτική αναφορά, τόσο σε επίπεδο αδειοδότησης (αιτήσεις αναπήρων για αποκατάσταση σε περίπτερα περισσότερων δήμων, μετατόπιση περιπτέρων από Δήμο σε Δήμο κ.ο.κ.), όσο και σε επίπεδο εποπτείας.

Η ανάθεση της αρμοδιότητας στους Δήμους προκάλεσε δυστοκία στην λειτουργία των περιπτέρων, εξαιτίας της αδυναμίας των Δήμων να ασκήσουν την νέα αρμοδιότητα, της άγνοιας του θεσμικού πλαισίου και την αυθαίρετη σε πολλές περιπτώσεις μεταχείρισή της για την εξυπηρέτηση τοπικών μικροσυμφερόντων (π.χ. αναγκαστική μετατόπιση ή παράλειψη μετατόπισης για

εξυπηρέτηση γειτονικών εγκαταστάσεων) ή άσχετων σκοπών (π.χ. σύνδεση της έγκρισης μίσθωσης με την ταμειακή ενημερότητα στο Δήμο). Η κατά το δοκούν εφαρμογή της διάταξης από τους Δήμους έχει προκαλέσει κανονιστική ανομοιομορφία μεταξύ των Δήμων και εν γένει ρυθμιστικό χάος.

Προτείνεται, συναφώς με τη διατήρηση του προνοιακού χαρακτήρα του θεσμού, η ανάθεση της αρμοδιότητας στον αιρετό περιφερειάρχη, για την ομοιομορφη κανονιστικά λειτουργία του θεσμού.

2) Η εξεταζόμενη διάταξη θέτει θέμα επανεξέτασης του συνόλου των θέσεων των περιπτέρων, με κριτήρια που ελήφθησαν υπόψη κατά την αρχική τους εγκατάσταση, καθώς δε διακρίνει μεταξύ εκείνων του ν.δ. 1044/1971 και των ιδρυθησομένων με βάση τις διατάξεις του νέου νόμου.

Προτείνεται σε περίπτωση εμμονής του Υπουργείου Σας στην κάμψη του προνοιακού χαρακτήρα του θεσμού, ο σαφής διαχωρισμός μεταξύ των δύο αυτών κατηγοριών περιπτέρων, η διατήρηση των υφισταμένων στη θέση τους και η μετατόπισή τους μόνο μετά από σχετική αίτηση του δικαιούχου για λόγους αποδοτικότητας.

3) Ο αριθμός των περιπτέρων καταλείπεται στη διακριτική ευχέρεια των Δήμων, οι οποίοι κατατείνουν στον περιορισμό του αριθμού τους και την κατάργηση θέσεων. Τονίζεται ότι από ανάληψης της αρμοδιότητας στα πλαίσια του σχεδίου «Καλλικράτης» έως τον εξεταζόμενο νόμο, κανείς Δήμος δε διέθεσε υπό τις διατάξεις του ν.δ. 1044/1971 σχολάζοντα περίπτερα, με αποτέλεσμα την εκκένωση πολλών και την κατάργησή τους σήμερα από τους Δήμους, εις βάρος σε κάποιες περιπτώσεις των μισθωτών αυτών, με το επιχείρημα ότι η εγκεκριμένη μίσθωση στερείται εκμισθωτή – δικαιούχου.

Προτείνεται η διατήρηση του ελάχιστου και μέγιστου αριθμού περιπτέρων κατά τις διατάξεις του ν.δ. 1044/1971 στα πλαίσια της προνοιακής λειτουργίας του θεσμού.

4) Τα περίπτερα ανάγονται σε δημοτική περιουσία και η εκμίσθωσή τους θα γίνεται από μηδενική βάση με δημοπρασία κατά τις σχετικές διατάξεις. Έτσι,

κατά παράβαση των αρχών της χρηστής διοίκησης ακυρώνονται στο σύνολό τους οι προσδοκίες των επαγγελματιών - μισθωτών, ανατρέπεται βίαια η συνέχιση της επαγγελματικής τους δραστηριότητας και επαγγελματίες πολλών ετών θα υποστούν έξωση από τα μέχρι σήμερα μίσθια περίτερά τους με αποτέλεσμα την οικονομική και επαγγελματική τους καταστροφή. Η διάταξη εκδηλώνει δραματικά την έλλειψη οποιουδήποτε μεταβατικού δικαιώματος για κεκτημένα οικονομικά συμφέροντα και δικαιώματα ενάντια στο πρώτο πρόσθετο πρωτόκολλο της ΕΣΔΑ για την προστασία της περιουσίας.

Προτείνεται, ανεξαρτήτως τυχόν διατήρησης του προνοιακού χαρακτήρα του θεσμού, η μεταβατική για τους κατά την έναρξη ισχύος του Ν. 4093/2012 μισθωτές περιπτέρων παραχώρηση έναντι του Δήμου των δικαιωμάτων παράτασης και ανανέωσης της μίσθωσης, καθώς και προτίμησης έναντι παντός νέου μισθωτή της ΚΥΑ Κ. 5671/1487/1984 (ΦΕΚ 549/Β'/1984) και υπό τους όρους αυτής. Η απαγόρευση κατάργησης από το Δήμο της θέσης του περιπτέρου όσο παραμένει ο ως άνω μισθωτής στη χρήση του. Η τροποποίηση της νόμιμης διάρκειας της μίσθωσης σε δεκαετή ή σε περίπτωση θανάτου ή έκπτωσης του δικαιούχου η έκδοση προσωποπαγούς άδειας εκμετάλλευσης αόριστης διάρκειας επ' ονόματι του μισθωτή, μη επιδεχόμενης μισθώσεως ή μεταβιβάσεως.

Με την υποπαράγραφο ΣΤ2 παρ. 3 και 4 του Ν. 4093/2012 ορίζονται τα εξής:

5. Υφιστάμενες διοικητικές άδειες διατηρούνται σε ισχύ και δεν μεταβιβάζονται, ούτε κληρονομούνται. Από 1.1.2014 οι δικαιούχοι αυτών υπόκεινται σε υποχρέωση καταβολής τέλους για τον κοινόχρηστο χώρο που καταλαμβάνει η κατασκευή του περιπτέρου, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 3 του ν.1080/1980. Για τη χρήση κοινόχρηστου χώρου, πέραν του προαναφερθέντος, εφαρμόζονται οι ίδιες ως άνω διατάξεις από την έναρξη ισχύος του νόμου αυτού.

Παρατηρούνται τα ακόλουθα:

1) Καίτοι τα περίπτερα αυτά παραχωρήθηκαν ως ευεργετήματα, καταργείται αντισυνταγματικά η διαδοχή σύμφωνα με το ν.δ. 1044/1971 των δικαιούχων από μέλη της οικογένειάς τους, καίτοι αυτά συμπεριλαμβάνονται στον προστατευτικό σκοπό της συνταγματικής διάταξης.

Προτείνεται η διατήρηση του καθεστώτος της καθολικής διαδοχής, ως ισχυε, και η συνέχιση της μισθώσεως υπό το δικαιοδόχο δικαιούχο υπό τους αυτούς όρους.

2) Όπως έχει αναφερθεί, η επιβολή δημοτικών τελών για την εγκατάσταση των κουβουκλίων αντιστρατεύεται τον προνοιακό χαρακτήρα του περιπτέρου και είναι αντισυνταγματική. Επιπλέον, προσθέτει στον μισθωτή ένα δεύτερο μίσθωμα προς το Δήμο, πλην του καταβαλλομένου στο δικαιούχο.

Προτείνεται η κατάργηση της σχετικής πρόβλεψης και η διατήρηση του προϊσχύοντος καθεστώτος, κατά το οποίο καταβάλλοντο κατ' άρθρο 3 Ν. 1080/1980 δημοτικά τέλη μόνο α) για τον μείζονα του νομίμου χώρο για την εγκατάσταση κουβουκλίου υπό την προϋπόθεση παραχώρησής του από το Δήμο και β) για τις πέριξ του κουβουκλίου κινητές εγκαταστάσεις (ψυγεία, στάντ κ.ο.κ.).

3) Η εξεταζόμενη διάταξη αποτελεί ένα άτολμο δείγμα υποτυπώδους μεταβατικής διάταξης για τους μέχρι σήμερα δικαιούχους περιπτέρων, χωρίς πρόνοια για τους μισθωτές. Επίσης, δε διευκρινίζει εάν τα περίπτερα αυτά θα συνεχίσουν να λειτουργούν υπό το σύμφυτο του σκοπού τους έως σήμερα νομοθετικό πλαίσιο ή θα διέπονται από άλλο. Αν γίνει δεκτό το δεύτερο και το Υπουργείο σας εμμένει στην κάμψη του προνοιακού χαρακτήρα του θεσμού, ελλοχεύει ο κίνδυνος ακύρωσης του προνοιακού τους χαρακτήρα από τα νέα περίπτερα.

Προτείνεται, πλην των μέτρων που έχουν ήδη προταθεί παραπάνω σχετικά με τη διατήρηση της επαγγελματικής προσδοκίας των ήδη μισθωτών:

1) Ρητή υπαγωγή των περιπτέρων αυτών στις διατάξεις του ν.δ. 1044/1971 ως προς το σύνολο της λειτουργίας τους.

2) Ρητή υπαγωγή τόσο των αναπηρικών, όσο και του συνόλου των νέων περιπτέρων στην αρμοδιότητα του περιφερειάρχη και προτεραιότητα των πρώτων σε θέματα συνεχόμενα με την αποδοτικότητά τους, όπως σε ζητήματα εγκατάστασης και μετατόπισης. Προσωρινή αναστολή της αρμοδιότητας των δήμων σε κάθε θέμα, πλην της σύμφωνης γνώμης ή της πρωτοβουλίας ίδρυσης και εγκατάστασης νέων περιπτέρων με απόφαση όμως του περιφερειάρχη. Ελλείψει δικαιούχου, είσπραξη μισθώματος από τον Περιφερειάρχη. Διασφάλιση αποστάσεων και διαδημοτική μετατόπιση των αναπηρικών περιπτέρων σε περίπτωση μειωμένης αποδοτικότητας.

Επιπλέον προς τα παραπάνω, ζητούνται οι ακόλουθες βελτιώσεις του πλαισίου του Ν.Δ. 1044/1971 ή με έμφαση η ενσωμάτωση στο νέο καθεστώς ή διατήρηση των κάτωθι προβλέψεών του:

- 1) Να διατηρηθεί, ως ειδική διάταξη, η εποπτεία του Υπουργού Εθνικής Αμύνης και μόνο αυτού, ως σύμφωνη με την προνοιακή φύση του θεσμού και τον αποκαταστατικό του χαρακτήρα για θύματα πολεμικών γεγονότων. Να διατηρηθεί το σύστημα διοικητικών προσφυγών του νόμου αυτού.
- 2) Στο άρθρο 20 του Ν.Δ. 1044/1971 να επιτρέπεται ρητά η μετατόπιση περιπτέρου από δήμο σε έτερο δήμο εντός της ίδιας περιφέρειας, υπό την προϋπόθεση ότι δεν παραβιάζεται ο ανώτατος αριθμός στο δήμο υποδοχής.
- 3) Στο άρθρο 21 παρ. 5 Ν.Δ. 1044/1971 να παραχωρηθεί η δυνατότητα μίσθωσης από προσωπική εταιρεία ή σύστασης προσωπικών εταιρειών μεταξύ μισθωτών περιπτέρων, αποκλεισμένων των κεφαλαιουχικών, με σκοπό την προσφορότερη εκμετάλλευσή τους. Να επανεξεταστεί ο μέγιστος αριθμός αδειών ανά άτομο ή

ενοικιαστή, όχι όμως πέραν των πέντε (5). Να επιτραπεί η υπομίσθωση σε προσωπικές εταιρείες του μισθωτή.

- 4) Στο άρθρο 22 Ν.Δ. 1044/1971, ο προβλεπόμενος τύπος περιπτέρου είναι παρωχημένος και ανεπαρκής για τις επιβαλλόμενες από τις σύγχρονες συνθήκες αξιώσεις ασφάλειας (αποτροπή εγκλημάτων κατά ζωής και περιουσίας), υγιεινής του προσωπικού (κλιματισμός, ύδρευση, χώροι υγιεινής) και έκθεσης υπό ασφαλείς συνθήκες των προϊόντων. Πρέπει να ληφθούν υπόψη σύγχρονα πρότυπα εγκαταστάσεων περιπτέρων (κουβουκλίων), τα οποία έχουν ήδη προταθεί και εξασφαλίσει χρηματοδότηση από τις βιομηχανίες καπνικών, τείνουν δε ήδη να επικρατήσουν παρά τις απαγορεύσεις του Νόμου. Η πραγματικότητα δηλαδή έχει ήδη ξεπεράσει τις ρυθμίσεις του Νόμου που ανάγονται στο έτος 1969. Να οριστούν οι ελάχιστες διαστάσεις κουβουκλίου 2,00 μ επί 2,50 μ, καθώς αυτές έχουν επικρατήσει ήδη στις περισσότερες περιοχές της χώρας και έχουν κριθεί από την πράξη στοιχειωδώς επαρκείς.
- 5) Να προστεθεί στο ίδιο άρθρο η υποχρέωση του κατά τόπον αρμόδιου Δήμου, με αιτιολογημένη απόφαση του Δημοτικού Συμβουλίου, να παραχωρεί πρόσθετο κοινόχρηστο χώρο εκφρασμένο σε επιφάνεια τετραγωνικών μέτρων για την ανάπτυξη του περιπτέρου και των παραρτημάτων του, σύμφωνα με το Ν. 1080/1980, αφού λάβει υπόψη τις ανάγκες εξυπηρέτησης του καταναλωτικού κοινού, τις πολεοδομικές και ρυμοτομικές ιδιαιτερότητες κάθε περιοχής καθώς και λόγους κυκλοφορίας και αισθητικής, καθώς το επίπεδο ανάπτυξης σε κοινόχρηστους χώρους άλλων δραστηριοτήτων. Η έκθεση του τύπου, η οποία πρέπει να περιλαμβάνει όλους τους τίτλους ως θεσμική εγγύηση της ελευθεροτυπίας και της πολυφωνίας επιβάλλει την παραχώρηση ανάλογου χώρου εκτός του κουβουκλίου. Η αναιτιολόγητη άρνηση των δήμων να συμπράξουν έχει καταστήσει τα περίπτερα θύματα

φοροεισπρακτικών πολιτικών και «εκβιασμών» από τους Δήμους μέσω της επιβολής εξοντωτικών προστίμων.

- 6) Στο άρθρο 2 της ίδιας ΚΥΑ, να διευκρινιστεί ότι κατά την λήξη της μίσθωσης, ο μισθωτής έχει τα δικαιώματα των άρθρων 4, 5 και 6 τόσο έναντι των δικαιοδόχων του δικαιούχου, όσο και παντός αποκαθιστάμενου νέου δικαιούχου. Επίσης, να αναστέλλεται η χρονική διάρκεια της μίσθωσης από τότε που το περίπτερο θα καταστεί σχολάζον μέχρι την αποκατάσταση νέου δικαιούχου, να μετατίθεται αντίστοιχα ο χρόνος λήξης της μίσθωσης. Από αποκαταστάσεως του νέου δικαιούχου, η μίσθωση να συνεχίζεται από το χρονικό σημείο που το περίπτερο κατέστη σχολάζον.

Είμαστε στη διάθεσή σας για κάθε αναγκαία διευκρίνιση.

Σωματείο Επαγγελματιών Περιπτερούχων
& Καπνοπωλών Μικρής Λιανικής Αττικής

Για το προσωρινό Δ.Σ.

Ο πληρεξούσιος δικηγόρος
Παπαγιάννης Ευάγγελος
Νικηταρά 3 ,Τηλ :210 6922247 ,6974 072268
e-mail : evaggelospapagiannis@gmail.com