

Υπ' όγνw u. Διφάρκου



4 Φεβρουαρίου 2014

Αριθμ. Πρωτ.: 178496/5927/2014

Πληροφορίες: Μαρία Αποστόλου (τηλ.:2131306681)

ΑΦΙΩΝΗΣ ΠΑΝΑΓΙΩΤΗΣ
Μούδρος
81401 ΔΗΜΟΣ ΛΗΜΝΟΥ

Θέμα: Χορήγηση άδειας κατασκευής εκτροφείων σαλιγκαριών

Αγαπητέ κύριε Αφιώνη,

Ο Συνήγορος του Πολίτη έλαβε την αναφορά σας στις 5 Δεκεμβρίου 2013, στην οποία δόθηκε κωδικός υπόθεσης 178496, σχετικά με την χορήγηση άδειας κατασκευής εκτροφείων σαλιγκαριών.

Ειδικότερα, με την αναφορά σας διαμαρτύρεσθε για τη μη εφαρμογή των διαλαμβανομένων στο υπ' αρ. πρωτ. 5110/26-11-13 έγγραφο του ΓΤ Χωροταξίας & Αστικού Περιβάλλοντος του ΥΠΕΚΑ με θέμα 'Χορήγηση άδειας εγκατάστασης εκτροφείων σαλιγκαριών ανοικτού τύπου με σταθερό σκελετό θερμοκηπίου εγκεκριμένου τύπου κατασκευής και δίχτυ σκίασης' από την Υπηρεσία Δόμησης Δήμου Λήμνου.

Στο ανωτέρω έγγραφο του ΓΤ αναφέρεται ότι «...σύμφωνα με τη διευκρινιστική εγκύκλιο σχετικά με την αδειοδότηση για την εγκατάστασή τους δεν απαιτείται η έκδοση οικοδομικής άδειας αλλά έγκριση εργασιών μικρής κλίμακας ... ενόψει του νομοθετικού κενού δύναται η άδεια εγκατάστασης είτε να εκδοθεί με έγκριση εργασιών μικρής κλίμακας είτε η αρμόδια ΥΔΟΜ να εκδώσει έγκριση όπως προβλέπεται από την ΚΥΑ 5888/2004 ...εφόσον η συγκεκριμένη κατασκευή αποτελεί ανοικτού τύπου εγκατάσταση, η οποία δεν περιλαμβάνει συμπλαγή στοιχεία στην οροφή του δεν μπορεί να χαρακτηριστεί ως 'κτηνοτροφικό στέγαστρο'. ... με τον ορισμό που δίνεται στην παρ. 79 του άρ. 2 του ν. 4067/12, 'στέγαστρο είναι η μη προσβάσιμη σταθερή κατασκευή ... που κατασκευάζεται με συμπλαγή σταθερά ή κινητά στοιχεία στην οροφή του ...' οι εν λόγω εγκαταστάσεις δεν εντάσσονται στις διατάξεις του άρ. 2 του Π.Δ. της 24/31-5-85 και δεν υπάρχει περιορισμός ως προς την κάλυψη ή τις διαστάσεις τους...».

Επισημαίνεται ότι από το υπ' αρ. πρωτ. 5110/26-11-13 έγγραφο του ΓΤ Χωροταξίας & Αστικού Περιβάλλοντος του ΥΠΕΚΑ δεν προκύπτει η πλήρης αποσαφήνιση της δικής σας περίπτωσης, γεγονός που διαφαίνεται και στις σχετικές διατυπώσεις του εγγράφου, όπως «...ενόψει του νομοθετικού κενού δύναται η άδεια εγκατάστασης ... εφόσον η συγκεκριμένη κατασκευή αποτελεί ανοικτού τύπου εγκατάσταση ...».

Η Υπηρεσία Δόμησης του Δήμου Λήμνου, λαμβάνοντας υπόψη το σύνολο της υπηρεσιακής αλληλογραφίας που αφορά το εν λόγω θέμα, συμπεριλαμβανομένου και του ανωτέρω εγγράφου του ΥΠΕΚΑ, σας χορήγησε το υπ' αρ. πρωτ. 1747/5-12-13 απαντητικό έγγραφο, το οποίο κοινοποιείται στις εμπλεκόμενες υπηρεσίες, σύμφωνα με το οποίο «...με την υπ' αρ. 30981/755/3-7-13 βεβαίωση του Τμήματος Αγροτικής Ανάπτυξης Λήμνου, η αιτούμενη κατασκευή εκτροφείων σαλιγκαριών κατατάσσεται στην πρώτη περίπτωση του κεφαλαίου ΣΤ της διευκρινιστικής εγκυκλίου 1464/67426/13-9-12 του ν. 4056/12 και περιγράφεται ως εξής: 'Ανοικτού τύπου με σταθερό σκελετό θερμοκηπίου εγκεκριμένου τύπου κατασκευής και περιβάλλεται εξ ολοκλήρου από δίκτυο σκίασης διαπερατότητας 80% και κατατάσσεται στην κατηγορία II (αα)'. Η παραπάνω περιγραφή δεν περιλαμβάνεται στις κατηγορίες της εν λόγω εγκυκλίου ... γίνεται σαφές ότι η αιτούμενη για αδειοδότηση κατασκευή θα είναι είτε ανοικτού τύπου με σιδηροκατασκευή και δίχτυ σκίασης ή νάιλον είτε κλειστού τύπου με σκελετό θερμοκηπίου εγκεκριμένου τύπου. ... η περιγραφή της αιτούμενης κατασκευής δεν εμπίπτει σε καμιά κατηγορία της εγκυκλίου και ως εκ τούτου δεν μπορεί να



αδειοδοτηθεί ακριβώς όπως περιγράφεται. Στην υπ. αρ. οικ. 55174/15-10-13 απόφαση του ΥΠΕΚΑ περί εργασιών μικρής κλίμακας δεν περιλαμβάνονται τα κτηνοτροφικά στέγαστρα ... για τα κτηνοτροφικά στέγαστρα, βάσει της υπ. αρ. 5888/3-2-04 ΚΥΑ χορηγείται '...έγκριση κατασκευής εγκατάστασης κτηνοτροφικών στεγάστρων με σκελετό θερμοκηπίου...' σε συνδυασμό με την παρ. 7, άρθ. 8 του ν. 3044/02 όπου ορίζεται ότι '...τα κτηνοτροφικά στέγαστρα κατασκευάζονται με ποσοστό κάλυψης 40% της επιφάνειας του γηπέδου'. ... Εάν επιθυμείτε την κατασκευή στεγάστρου θα πρέπει να επανέλθετε με νέα αίτηση ... συνοδευόμενη από τα απαραίτητα δικαιολογητικά ... το έγγραφο του ΓΤ Χωροταξίας και Αστικού Περιβάλλοντος, αφενός δεν επέχει θέση εγκυκλίου ... και αφετέρου περιέχει αντικρουόμενα στοιχεία ... τα οποία αποσαφηνίζονται πλήρως με το παρόν...».

Κατόπιν τούτου, η Αρχή λαμβάνοντας υπόψη τα κάτωθι:

α) το ν. 3094/03, παρ. 3, άρ. 3:

‘Ο Σύνήγορος του Πολίτη ερευνά ατομικές διοικητικές πράξεις ή παραλείψεις ή υλικές ενέργειες οργάνων των δημοσίων υπηρεσιών που παραβιάζουν δικαιώματα ή προσβάλλουν νόμιμα συμφέροντα φυσικών ή νομικών προσώπων. Ιδίως ερευνά τις περιπτώσεις κατά τις οποίες όργανο δημόσιας υπηρεσίας ατομικό ή συλλογικό:

i) προσβάλλει, με πράξη ή παράλειψη, δικαίωμα ή συμφέρον προστατευόμενο από το Σύνταγμα και το νόμο,

ii) αρνείται να εκπληρώσει συγκεκριμένη υποχρέωση που επιβάλλεται από τελεσίδικη ή προσωρινά εκτελεστή δικαστική απόφαση,

iii) αρνείται να εκπληρώσει συγκεκριμένη υποχρέωση που επιβάλλεται από διάταξη νόμου ή από ατομική διοικητική πράξη,

iv) ενεργεί ή παραλείπει νόμιμη οφειλόμενη ενέργεια, κατά παράβαση των αρχών της χρηστής διοίκησης και της διαφάνειας ή κατά κατάχρηση εξουσίας’.

β) τον ν. 4056/12 για τις κτηνοτροφικές εγκαταστάσεις,

γ) την υπ’ αρ. πρωτ. 1464/67426/13-6-12 διευκρινιστική εγκύκλιο εφαρμογής του ν. 4056/12,

δ) την πολεοδομική νομοθεσία και ειδικότερα το άρθ. 4 του ν. 4067/12, όπως τροποποιήθηκε από το άρθ. 48 του ν. 4178/13,

ε) την υπ’ αρ. πρωτ. 30981/755/3-7-13 βεβαίωση του Τμήματος Αγροτικής Ανάπτυξης ΠΕ Λήμνου, Δ/νσης Αγροτικής Οικονομίας ΠΕ Λήμνου

στ) το υπ’ αρ. πρωτ. 38915/5431/Φ.2.6ΔΤΕ/17-10-13 έγγραφο της Γενικής Διεύθυνσης Χωροταξικής & Περιβαλλοντικής Πολιτικής της Αποκεντρωμένης Διοίκησης Αιγαίου,

ζ) το υπ’ αρ. πρωτ. 64988/9-12-13 έγγραφο της Διεύθυνσης Οικοδομικών & Κτιριοδομικών Κανονισμών του ΥΠΕΚΑ,

η) και τα υπ’ αρ. πρωτ. 5110/26-11-13 & 1747/5-12-13 έγγραφα του ΓΤ Χωροταξίας & Αστικού Περιβάλλοντος του ΥΠΕΚΑ και της Υπηρεσίας Δόμησης Δήμου Λήμνου αντίστοιχα,

διαπιστώνει τα ακόλουθα:

- Η χορηγηθείσα βεβαίωση από το Τμήμα Αγροτικής Ανάπτυξης ΠΕ Λήμνου αναφέρεται σε κατασκευή η οποία δεν εμπίπτει στις προβλεπόμενες, από την εγκύκλιο 1464/67426/13-6-12, εγκαταστάσεις εκτροφής σαλιγκαριών.
- Η συγκεκριμένη εγκύκλιος του Υπουργείου Αγροτικής Ανάπτυξης και Τροφίμων αναφέρει ότι για τις εγκαταστάσεις σαλιγκαροτροφείου «...ανοικτού τύπου με σιδηροκατασκευή και δίχτυ σκίασης ή υάλλον δεν απαιτείται η έκδοση οικοδομικής άδειας αλλά η έγκριση εργασιών μικρής κλίμακας σύμφωνα και με το νέο ΓΟΚ», ωστόσο η συγκεκριμένη κατασκευή δεν εντάσσεται στις εργασίες μικρής κλίμακας σύμφωνα με την ισχύουσα πολεοδομική νομοθεσία.
- Εν προκειμένω, σας ενημερώνουμε ότι πάγια τοποθέτηση της Αρχής αποτελεί ότι «...οι πάσης φύσεως εγκύκλιοι δεν είναι δυνατόν να εισάγουν απόκλιση από τις ρυθμίσεις που

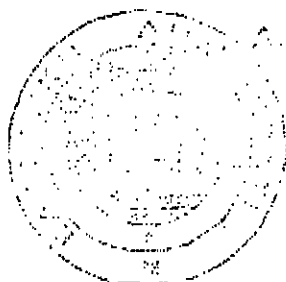
θεσπίζει ιεραρχικώς ανώτερη πηγή δικαίου...». Για το ίδιο θέμα, στην Ετήσια Έκθεση του Συνηγόρου του Πολίτη 2011 επισημάνθηκε ότι «... η εγκύκλιος, η οποία, αν και αδιαμφισβήτητα δεν εισάγει δίκαιο, στην πράξη, ενόψει του αναλυτικού της χαρακτήρα, εκλαμβάνεται ως ο πράγματι ισχύων κανόνας ...ενώ εμφανίζεται να διευκρινίζει ή να ερμηνεύει νομοθετικές διατάξεις, στην ουσία συχνά τις ανατρέπει. Αυτό μπορεί να οφείλεται είτε σε ευθεία ανατροπή της ρύθμισης του νόμου, είτε σε ασάφειες και αδυναμίες των εγκυκλίων που καταλήγουν στο ίδιο αποτέλεσμα...σε κάθε περίπτωση, μια εγκύκλιος δεν μπορεί να παράγει αντίθετο δίκαιο από αυτό που με σαφήνεια ορίζεται από το σχετικό νόμο...».

Κατόπιν των ανωτέρω, σας γνωρίζουμε ότι δεν υφίσταται πεδίο διαμεσολάβησης της Αρχής ως προς την υπόθεσή σας, δεδομένου ότι δεν στοιχειοθετείται κακοδιοίκηση από τις ενέργειες της Υπηρεσίας Δόμησης του Δήμου Λήμνου. Ως εκ τούτου δια του παρόντος η αναφορά σας αρχειοθετείται.

Η Διεύθυνση Οικοδομικών & Κτιριοδομικών Κανονισμών του ΥΠΕΚΑ, στην οποία κοινοποιείται το παρόν έγγραφο, παρακαλείται όπως προβεί αρμοδίως στις περαιτέρω ενέργειές της προκειμένου να τροποποιηθεί - συμπληρωθεί η ισχύουσα νομοθεσία ή/και να χορηγηθούν οι εν προκειμένω διευκρινίσεις.

Η Υπηρεσία Δόμησης του Δήμου Λήμνου και το Τμήμα Αγροτικής Ανάπτυξης ΠΕ Λήμνου, στους οποίους κοινοποιείται το παρόν, παρακαλούνται όπως προβούν στην από κοινού διενέργεια επιτόπιας αυτοψίας, σε περίπτωση που κριθεί σκόπιμη η περαιτέρω διερεύνηση της εν λόγω υπόθεσης και προς άρση τυχόν αμφιβολιών περί του τύπου της αιτηθείσας κατασκευής.

Τέλος, το παρόν κοινοποιείται και στις λοιπές εμπλεκόμενες υπηρεσίες για τις τυχόν δικές τους ενέργειες επί του ζητήματος.



ΑΔΑΡΕΙΑΣ ΑΝΤΙΓΡΑΦΟ

4-2-2014

Παύλος Ιωάννης

Με εκτίμηση

Ιωάννης Π. Σαγιάς
Βοηθός Συνήγορος του Πολίτη

Κοινοποίηση

1. ΥΠΕΚΑ

ΓΓ Χωροταξίας & Αστικού Περιβάλλοντος

Αμαλιάδος 17

115 23 Αθήνα

2. ΥΠΕΚΑ

Διεύθυνση Οικοδομικών & Κτιριοδομικών Κανονισμών

Μεσογείων & Τρικάλων 36

115 26 Αθήνα

3. Υπουργείο Αγροτικής Ανάπτυξης & Τροφίμων

Γενική Διεύθυνση Ζωικής Παραγωγής

Βερανζέρου 46

101 76 Αθήνα

4. Αποκεντρωμένη Διοίκηση Αιγαίου

Γενική Δ/νη Χωροταξικής & Περιβαλλοντικής Πολιτικής

Μπότσαρη 2-8

185 38 Πειραιάς

5. Αποκεντρωμένη Διοίκηση Αιγαίου

Δ/νη Περιβάλλοντος & Χωρικού Σχεδιασμού Β. Αιγαίου

Ικτινίου 2

811 00 Μυτιλήνη

6. Τμήμα Αγροτικής Ανάπτυξης Λήμνου

ΓΠΕ Λήμνου

814 00 Μύρινα Λήμνου

7. Υπηρεσία Δόμησης

Δήμου Λήμνου

Λ. Δημοκρατίας

814 00 Μύρινα Λήμνου