

17-5-2018

Αριθμός απόφασης: 58/2018



Καλυβά Γεωργία  
Λικωθηκά Επιχειρήσεις Α.Ε

ΤΟ

**ΔΙΟΙΚΗΤΙΚΟ ΕΦΕΤΕΙΟ ΙΩΑΝΝΙΝΩΝ**

**ΤΜΗΜΑ Α' ΔΙΑΚΟΙΩΝ ΤΡΙΜΕΛΕΣ**

**ΣΧΗΜΑΤΙΣΜΟΣ ΑΚΥΡΩΤΙΚΗΣ ΔΙΑΔΙΚΑΣΙΑΣ**

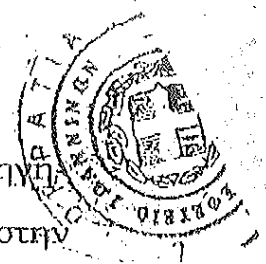
Με μέλη τους: Απόστολο Ζήση, Πρόεδρο Εφετών Διοικητικών Δικαστηρίων, Μαρία Κοκοβίδου και Φερενίκη Φλωράτου, Εφέτες Διοικητικών Δικαστηρίων,

συνεδρίασε δημόσια στο ακροατήριό του, στις 12 Ιουλίου 2017, με γραμματέα την Ευαγγελία Φωτίου, για να δικάσει την αίτηση ακύρωσης με αριθμό και ημερομηνία κατάθεσης 130/29.11.2012,

του [redacted], φαρμακοποιού, κατοίκου [redacted] του Δήμου Κέρκυρας, ο οποίος παραστάθηκε μετά του πληρεξουσίου δικηγόρου [redacted]

κατά 1) του Υπουργού Υγείας και Κοινωνικής Αλληλεγγύης και ήδη Υγείας, Κοινωνικής Ασφάλισης και Κοινωνικής Αλληλεγγύης, ο οποίος παραστάθηκε δια της δικαστικής πληρεξουσίας του Νομικού Συμβουλίου του Κράτους Αναστασίας Καλτσά και 2) του Περιφερειάρχη Ιονίων Νήσων, ο οποίος παραστάθηκε δια του πληρεξουσίου δικηγόρου Σπυριδωνος Δραγομάνοβιτς.

Στη δίκη παρεμβαίνει υπέρ του κύρους της προσβαλλόμενης απόφασης η [redacted] φαρμακοποιός, κάτοικος Κέρκυρας, οδός [redacted] αρ. [redacted], η οποία παραστάθηκε δια του πληρεξουσίου δικηγόρου [redacted]



Κατά τη δημόσια συζήτηση που ακολούθησε, η εισήγηση της υπόθεσης Φερενίκη Φλωράτου δεν προχώρησε στην ανάγνωση της έκθεσής της, λόγω υποβολής από τους δικαστικούς πληρεξουσίους των διαδικών δήλωσης που προβλέπεται από την παρ. 2 του άρθρου 33 του π.δ/τος 18/1989 (ΦΕΚ Α' 8), όπως αντικαταστάθηκε από το άρθρο 6 παρ.4 του ν.3900/2010 (ΦΕΚ Α' 213).

Μετά τη συνεδρίαση το Δικαστήριο συνήλθε σε διάσκεψη.

Η κρίση του είναι η εξής:

1. Επειδή, για την άσκηση της υπό κρίση αίτησης ακύρωσης, που φέρεται προς επανασυζήτηση, κατόπιν της από 23/27-10-2016 πράξης του Προέδρου που διευθύνει το Δικαστήριο τούτο, έχει καταβληθεί το νόμιμο παράβολο (βλ. τα 3429887 και 1285918 ειδικά έντυπα παραβόλου, σειράς Α').

2. Επειδή, με την αίτηση αυτή επιδιώκεται η ακύρωση της τεκμαιρόμενης σιωπηρής απόρριψης από τον Υπουργό Υγείας και Κοινωνικής Αλληλεγγύης της από 8.8.2012 ενδικοφανούς προσφυγής που ο αιτών άσκησε κατά της 32480/12700/ 10.7.2012 απόφασης του Αντιπεριφερειάρχη της Περιφερειακής Ενότητας Κέρκυρας της Περιφέρειας Ιονίων Νήσων, με την οποία χορηγήθηκε στην φαρμακοποιό [redacted] [redacted], άδεια λειτουργίας φαρμακείου στην Δημοτική Ενότητα [redacted] του Δήμου Κέρκυρας, στην περιοχή [redacted]

3. Επειδή, ο αιτών, ο οποίος διατηρεί φαρμακείο στην ανωτέρω ίδια Δημοτική Ενότητα [redacted] του Δήμου Κέρκυ-



ρας με έννομο συμφέρον και εν γένει παραδεκτιώς ασκεί την κρινόμενη αίτηση, ο δε ισχυρισμός της καθής Περιφέρειας και της παρεμβαίνουσας περί έλλειψης έννομου συμφέροντος αυτού πρέπει να απορριφθεί ως αβάσιμος.

4. Επειδή, με προφανές έννομο συμφέρον ασκεί παρέμβαση υπέρ του κύρους της προσβαλλόμενης πράξης και προς αντίκρουση της υπό κρίση αίτησης η φαρμακοποιός ██████████ ██████████ στο όνομα της οποίας έχει εκδοθεί η σχετική άδεια ίδρυσης.

5. Επειδή, ο ν. 5607/1932 «Περί κωδικοποιήσεως και συμπληρώσεως της φαρμακευτικής νομοθεσίας» (ΦΕΚ Α' 300), ορίζει στο άρθρο 9 ότι: «Προ πάσης ενάρξεως λειτουργίας φαρμακείου ενεργείται, τη υποχρεωτική αιτήσεϊ του ενδιαφερομένου, επιθεώρησις υπό επιτροπής αποτελουμένης ... . Η επιτροπή υποβάλλει την σχετικήν έκθεσίν της εις το υπουργείον Υγιεινής, όπερ επί τη βάσει ταύτης επιτρέπει ή απαγορεύει την λειτουργίαν, εκδίδον σχετικήν διαταγήν, μετά την κοινοποίησιν της οποίας και μόνον άρχεται η λειτουργία του φαρμακείου. ...». Περαιτέρω, ο ν.1963/1991 «Τροποποίηση και συμπλήρωση των διατάξεων της φαρμακευτικής νομοθεσίας» (ΦΕΚ Α' 138), ορίζει στο μεν άρθρο 1 αυτού με τον τίτλο «χορήγησις άδειας ιδρύσεως φαρμακείου» ότι: «Άδεια ίδρυσης φαρμακείου χορηγείται, μετά από γνώμη του οικείου Φαρμακευτικού Συλλόγου, με απόφαση του αρμόδιου Νομάρχη ...», στο δε άρθρο 5 με τον τίτλο «Δικαιολογητικά χορηγήσεως άδειας λειτουργίας φαρμακείου», ότι: «1. Για τη χορήγησις της κατά το άρθρο 9 του



ν. 5607/1932 (ΦΕΚ 300 Α) άδειας λειτουργίας φαρμακείου, πρέπει να υποβληθούν από τον αιτούντα, μαζί με τη σχετική αίτηση για επιθεώρηση του καταστήματος όπου θα λειτουργήσει το φαρμακείο, τα εξής δικαιολογητικά ...». Τέλος, ο ν. 3938/2011 (ΦΕΚ Α' 31), στην παράγραφο 1 του άρθρου 36, με το οποίο ρυθμίσθηκαν θέματα λειτουργίας φαρμακείων, ορίζει ότι: «1. Το επάγγελμα του αδειούχου φαρμακοποιού και η λήψη άδειας ίδρυσης και λειτουργίας φαρμακείου από αδειούχο φαρμακοποιό ... δεν υπόκεινται σε κανένα περιορισμό πλην των σχετικών με τα πληθυσμιακά όρια και την προϋπόθεση τήρησης ελαχίστων αποστάσεων, που εξασφαλίζουν τη χωροταξικά ισορροπη διασπορά των φαρμακείων στην επικράτεια. ...».

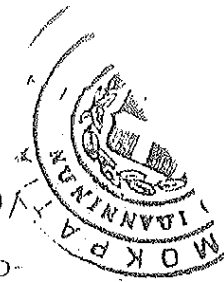
6. Επειδή, στην προκειμένη περίπτωση από τα έγγραφα στοιχεία της δικογραφίας προκύπτουν τα εξής: Με την 59488/22138,58252/21676/29-12-2011 απόφαση του Αντιπεριφερειάρχη της Περιφερειακής Ενότητας Κέρκυρας της Περιφέρειας Ιονίων Νήσων, χορηγήθηκε στην παρεμβαίνουσα άδεια ίδρυσης φαρμακείου στη Δημοτική Ενότητα [REDACTED] του Δήμου Κέρκυρας. Κατά της απόφασης αυτής, όπως το Δικαστήριο γνωρίζει από άλλη δικαστική του ενέργεια, ο αιτών φαρμακοποιός, που διατηρεί φαρμακείο στην Δημοτική Κοινότητα [REDACTED] της Δημοτικής Ενότητας [REDACTED] του Δήμου Κέρκυρας, άσκησε, επιδιώκοντας την ακύρωσή της, ενδικοφανή προσφυγή ενώπιον του Υπουργού Υγείας και Κοινωνικής Αλληλεγγύης, κατ' άρθρο 10 παρ. 4 του ν. 1963/1991, η οποία μετά την πάροδο της νόμιμης προθεσμίας απορρίφθηκε σιωπη-



και ακολούθως άσκησε αίτηση ακύρωσης ενώπιον του Δι-  
κητικού Εφετείου Αθηνών κατά της σιωπηρής αυτής απόρρι-  
ψης, η οποία με την 32/2012 απόφαση του ανωτέρω Δικαστη-  
ρίου παραπέμφθηκε στο παρόν Δικαστήριο, λόγω τοπικής αρ-  
μοδιότητας αυτού. Με την 57/2018 απόφαση του παρόντος  
Δικαστηρίου, η αίτηση ακύρωσης του αιτούντος έγινε δεκτή και  
ακυρώθηκε η τεκμαιρόμενη απόρριψη της ενδικοφανούς προ-  
σφυγής του, στην οποία είχε ενσωματωθεί η  
22138,58252/21676/29-12-2011 απόφαση του Αντιπεριφε-  
ρειάρχη της Π. Ε. Κέρκυρας περί χορήγησης στην παρεμβαί-  
νουσα άδεια ίδρυσης φαρμακείου στη Δημοτική Ενότητα [REDACTED]  
[REDACTED] με την αιτιολογία ότι η τελευταία αυτή απόφαση είναι μη  
νόμιμη, διότι δεν καθορίζει την Τοπική ή Δημοτική Κοινότητα  
για την οποία χορηγείται η ανωτέρω άδεια ίδρυσης, κατά πα-  
ράβαση του πρώτου εδαφίου της παρ. 3 του άρθρου 36 του ν.  
3918/2011, σύμφωνα με την οποία η ίδρυση φαρμακείων γίνε-  
ται κατ' αρχήν σε επίπεδο Τοπικών και Δημοτικών Κοινοτήτων.

7. Ενόψει αυτών, λαμβάνοντας υπόψη ότι με την  
57/2018 απόφαση του παρόντος Δικαστηρίου ακυρώθηκε ως  
μη νόμιμη η ενσωματωθείσα στην ανωτέρω σιωπηρή απόρριψη,  
59488/22138, 58252/21676/29-12-2011 απόφαση του Αντι-  
περιφερειάρχη της Περιφερειακής Ενότητας Κέρκυρας περί  
χορήγησης στην παρεμβαίνουσα άδειας ίδρυσης φαρμακείου,  
η οποία αποτελεί προϋπόθεση για τη χορήγηση άδειας λειτουρ-  
γίας, το Δικαστήριο κρίνει ότι πρέπει να ακυρωθεί η προσβαλ-  
λόμενη σιωπηρή απόρριψη της ενδικοφανούς προσφυγής του

Αριθμός απόφασης: 58/2018



αιτούντος, στην οποία ενοσηματώθηκε η 32480/12700/10.7.2012 απόφαση του ίδιου Αντιπεριφερειάρχη, με την οποία χορηγήθηκε στην φαρμακοποιό [REDACTED], άδεια λειτουργίας φαρμακείου στην Δημοτική Ενότητα [REDACTED] του Δήμου Κέρκυρας, στην περιοχή [REDACTED].

8. Επειδή, κατ' ακολουθία των ανωτέρω, πρέπει να γίνει δεκτή η υπό κρίση αίτηση, να απορριφθεί η παρέμβαση και να ακυρωθεί η προσβαλλόμενη απόφαση. Το δε παράβολο που καταβλήθηκε να αποδοθεί στον αιτούντα (άρθρο 36 παρ. 4 π.δ.18/1989), ενώ δεν συντρέχει περίπτωση καταλογισμού δικαστικών εξόδων σε βάρος των καθών και της παρεμβαίνουσας, λόγω μη υποβολής σχετικού αιτήματος από τον αιτούντα (άρθρα 50 του ν. 3659/2008 και 275 παρ. 1, 4 και 7 του Κώδικα Διοικητικής Δικονομίας).

Δια ταύτα

Δέχεται την αίτηση.

Απορρίπτει την παρέμβαση.

Ακυρώνει την τεκμαιρόμενη σιωπηρή απόρριψη από τον Υπουργό Υγείας και Κοινωνικής Αλληλεγγύης της από 8.8.2012 προσφυγής του αιτούντος κατά της 32480/12700/10.7.2012 απόφασης του Αντιπεριφερειάρχη της Περιφερειακής Ενότητας Κέρκυρας της Περιφέρειας Ιονίων Νήσων.

Διατάσσει την απόδοση του παραβόλου στον αιτούντα.

Κρίθηκε και αποφασίσθηκε στα Ιωάννινα στις 26.10.2017.



Ο Πρόεδρος

*[Handwritten signature]*

Η Εισηγήτρια

*[Handwritten signature]*

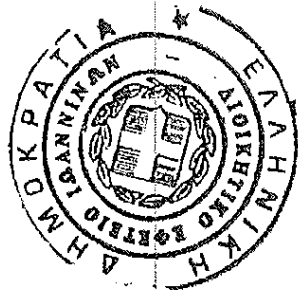
Η απόφαση δημοσιεύθηκε στο ακροατήριο του Δικαστηρίου σε έκτακτη δημόσια συνεδρίαση στις 24.4.2018 με τη συμμετοχή στην σύνθεση της Προέδρου Εφετών Δ.Δ. Ελπίδας Ανδρονικάκη και των Εφετών Δ.Δ. Ελένης Σταυροπούλου και Ζαχαρούλας Μπόσδα, σε αντικατάσταση του Προέδρου Εφετών Δ.Δ. Απόστολου Ζήση και των Εφετών Δ.Δ. Μαρίας Κοκοβίδου και Φερενίκης Φλωράτου, οι οποίοι μετατέθηκαν.

Η Πρόεδρος

*[Handwritten signature]*

Η Γραμματέας

*[Handwritten signature]*



Ακριβες αντιγραφή  
Λάρισα ..10-5-2018  
Η Γραμματέας  
Γεωργία Αυγέρη

Ακριβής φωτοαντίγραφο από  
το επικυρωμένο όμοιο που μου επιδείχθηκε  
έξοχα.  
Ο Έπαινος Διευθυντής

*[Handwritten signature]*  
ΠΡΟΪΚΑΝΕ ΤΗΣ ΠΑΡΚΡΑΤΗΣ  
ΕΠΙΤΡΟΠΗΣ  
ΕΠΙΤΡΟΠΗ ΕΠΙΧΕΙΡΗΣΙΑΚΗΣ ΑΣΦΑΛΟΥΣ  
ΕΚΠΑΙΔΕΥΣΗΣ ΚΑΙ ΚΑΡΚΙΝΟΥ  
ΕΠΙΤΡΟΠΗ ΕΠΙΧΕΙΡΗΣΙΑΚΗΣ ΑΣΦΑΛΟΥΣ  
ΕΚΠΑΙΔΕΥΣΗΣ ΚΑΙ ΚΑΡΚΙΝΟΥ