

Σ.Β.: 1000201-

ΗΡΑΚΛΕΙΟ 2 (Vodafone)



ΕΕΤΤ

ΕΘΝΙΚΗ ΕΠΙΤΡΟΠΗ ΤΗΛΕΠΙΚΟΙΝΩΝΙΩΝ & ΤΑΧΥΔΡΟΜΕΙΩΝ

Νομική Υπηρεσία

VODAFONE - ΠΑΝΑΦΟΝ ΑΕΕΤ

Ημ/νία: 03-09-2019

Καίν.:

Αρ. Πρωτ.: 832

Η επίδοση έγινε την 03/09/2019 και ώρα 13:10
από τον υπάλληλο της ΕΕΤΤ ΚΥΡΙΑΤΖΗ ΣΩΤΗΡΙΟ

ΥΠΟΓΡΑΦΗ

Μαρούσι, 19-7-2019
ΑΡΙΘ. ΑΠ.: 903/17

ΑΠΟΦΑΣΗ

Λήψη Απόφασης επί της από 07-12-2018 Ακροάσεως διά γραπτού υπομνήματος
της Εταιρείας «VODAFONE» για παράνομη εγκατάσταση
κατασκευής κεραίας κινητής τηλεφωνίας επί της οδού Αρκαλέοντος 1
στο Δήμο Ηρακλείου Περιφερειακής Ενότητας Ηρακλείου

Η Εθνική Επιτροπή Τηλεπικοινωνιών και Ταχυδρομείων

Έχοντας υπόψη:

α. τα άρθρα 77 και ιδίως 80, παρ. 1, εδάφ. α' του Ν. 4070/2012 «Ρυθμίσεις Ηλεκτρονικών Επικοινωνιών, Μεταφορών, Δημοσίων Έργων και άλλες διατάξεις» (ΦΕΚ 82/Α/10-4-2012), το οποίο αντικατέστησε την παρ. 5 του άρθρου 1 του Ν. 2801/2000 «Ρυθμίσεις θεμάτων αρμοδιότητας του Υπουργείου Μεταφορών και Επικοινωνιών και άλλες διατάξεις» (ΦΕΚ 46/Α/3-3-2000) που προβλέπει την επιβολή διοικητικής κυρώσεως (προστίμου) σε περίπτωση παράνομης εγκατάστασης κατασκευής κεραίας σταθμού στην ξηρά,

β. το άρθρο 31, παρ. 7 του Ν. 4053/2012 «Ρύθμιση της λειτουργίας της ταχυδρομικής αγοράς, θεμάτων ηλεκτρονικών επικοινωνιών και άλλες διατάξεις» (ΦΕΚ 44/Α/7-3-2012), σύμφωνα με το οποίο για τις μέχρι τη δημοσίευση του εν λόγω Νόμου μη αδειοδοτημένες εγκατεστημένες κατασκευές, για τις οποίες είτε έχει υποβληθεί σχετική καταγγελία στην ΕΕΤΤ είτε αυτεπαγγέλτως διαπιστωθεί η ύπαρξή τους, ολοκληρώνεται η διαδικασία επιβολής κυρώσεων, σύμφωνα με το χρόνο εγκατάστασής τους νομικό πλαίσιο και επιβάλλονται οι προβλεπόμενες σε αυτό κυρώσεις,

γ. την υπ' Αριθμ. 661/2/19-7-2012 Απόφαση της ΕΕΤΤ «Κανονισμός Αδειών Κατασκευών Κεραιών στην Ξηρά» (ΦΕΚ 2529/Β/17-9-2012),

δ. την υπ' αριθ. 249/115/2002 Απόφαση της ΕΕΤΤ «Κανονισμός Ακροάσεων για Θέματα Τηλεπικοινωνιών» (ΦΕΚ 642/Β/2002),

ε. την Απόφαση της ΕΕΤΤ ΑΠ 536/175/15-10-2009, «Συγκρότηση Διαρκών Επιτροπών Ακροάσεων της ΕΕΤΤ και ορισμός των αρμοδιοτήτων αυτών», (ΦΕΚ 477/Τεύχος Υπαλλήλων Ειδικών Θέσεων και Οργάνων Διοίκησης Φορέων του δημόσιου και Ευρύτερου δημόσιου Τομέα/9-11-2009), όπως ισχύει μετά την τελευταία τροποποίηση αυτής με την υπ' Αριθμ. 842/30/22-02-2018 Απόφαση της ΕΕΤΤ (ΦΕΚ 159/ΥΟΔΔ/21-3-2018),



EETT

ΕΘΝΙΚΗ ΕΠΙΤΡΟΠΗ ΤΗΛΕΠΙΚΟΙΝΩΝΙΩΝ & ΤΑΧΥΔΡΟΜΕΙΩΝ

στ. την υπ' αρ. πρ. ΕΕΤΤ 33351/13-11-2018 Πράξη της Διαρκούς Επιτροπής Ακροάσεων περί ορισμού προθεσμίας υποβολής γραπτού υπομνήματος σύμφωνα με το άρθρο 7 παρ. 2 της Απόφασης της ΕΕΤΤ ΑΠ 536/175/15-10-2009,

ζ. τη σχετική Εισήγηση αριθ. 33387/16-7-2019 της αρμόδιας Υπηρεσίας της ΕΕΤΤ και το επισυναπτόμενο σε αυτήν Πόρισμα της Επιτροπής Ακροάσεων

και τα κάτωθι αναλυτικά αναφερόμενα:

A. ΙΣΤΟΡΙΚΟ – ΔΙΑΔΙΚΑΣΙΑ ΑΚΡΟΑΣΗΣ

1. Η παρούσα υπόθεση αφορά στην εξέταση αναφοράς σχετικά με την εγκατάσταση κατασκευών κεραιών κινητής τηλεφωνίας επί της οδού Αρκαλέοντος 1 στο Δήμο Ηρακλείου Περιφερειακής Ενότητας Ηρακλείου, κατά παράβαση των διατάξεων του άρθ. 1 του Ν. 2801/2000, ο οποίος απαιτεί την ύπαρξη Άδειας προκειμένου να κατασκευαστεί κεραία σταθμού ξηράς.

2. Στην Διαρκή Επιτροπή Ακροάσεων της ΕΕΤΤ τέθηκε υπόψη το υπ' Αριθμ. Πρωτ. ΕΕΤΤ 26658/18-9-2018 έγγραφο πολίτη, από το οποίο προκύπτει η τοποθέτηση από την εταιρεία 'VODAFONE' (στο εξής: καθής), που εδρεύει στο Χαλάνδρι Αττικής, Τζαβέλα 1-3, κατασκευών κεραιών κινητής τηλεφωνίας επί του ιστού της στην ως άνω αναφερόμενη θέση.

3. Η ΕΕΤΤ, με Απόφαση του Προέδρου της ΑΠ 30053/23-10-2018, απεφάσισε να διεξαγάγει ακρόαση επί της υποβληθείσας αναφοράς. Προς διεξαγωγή της ακρόασης συνήλθε η ορισθείσα με την Απόφαση της ΕΕΤΤ ΑΠ 536/175/15-10-2009, όπως ισχύει μετά την τελευταία τροποποίηση αυτής με την υπ' Αριθμ. 842/30/22-02-2018 Απόφαση της ΕΕΤΤ, Διαρκής Επιτροπή Ακροάσεων, υπό την Προεδρία του μέλους της ΕΕΤΤ κας Αργυρώς Μαγκανιώτη.

4. Η πράξη διεξαγωγής ακρόασης, με Αριθμ. Πρωτ. 33691/Φ.391/15-11-2018, επιδόθηκε στην καθής στις 16-11-2018 από τον εξουσιοδοτημένο νόμιμα προς τούτο υπάλληλο της ΕΕΤΤ Σωτήριο Κυριατζή (Αριθμ. Επίδ. 3720).

5. Η καθής παρέστη μέσα στην ορισθείσα με την υπ' αρ. πρ. ΕΕΤΤ 33351/13-11-2018 Πράξη της Διαρκούς Επιτροπής Ακροάσεων προθεσμία διεξαγωγής της διαδικασίας ακρόασης, αφού πρώτα αιτήθηκε με το υπ' αρ. πρ. 34024/19-11-2018 έγγραφό της παράταση της προθεσμίας υποβολής υπομνήματος, την οποία χορήγησε η Διαρκής Επιτροπή Ακροάσεων με σχετικό έγγραφό της, καταθέτοντας το υπ' Αριθμ. Πρωτ. 36461/07-12-2018 υπόμνημά της.

6. Η τριμελής Διαρκής Επιτροπή Ακροάσεων της ΕΕΤΤ αποτελείται από την κα Αργυρώ Μαγκανιώτη – Πρόεδρο, και τον κ. Νικόλαο Καψάλη και κα Ελένη Γουσίου - μέλη. Χρέη γραμματέα εκτελεί η δικηγόρος Π. Ρέππα. Η εν λόγω ορισμένη Επιτροπή Ακροάσεων της ΕΕΤΤ, μετά από μελέτη του σχετικού φακέλου, διευκρίνισε τα πραγματικά περιστατικά, που αφορούσαν το γεγονός ότι η καθής πράγματι είχε προβεί στην εγκατάσταση κατασκευής κεραίας στην ως άνω περιγραφείσα θέση ήδη από τον Οκτώβριο του 2018, που διενεργήθηκε η κάτωθι αυτοψία της ΕΕΤΤ.

7. Υπόψη της Επιτροπής τέθηκε το γεγονός ότι σύμφωνα με την από 05-10-2018 έκθεση αυτοψίας του Περιφερειακού Γραφείου Ηρακλείου της ΕΕΤΤ, επέχουσα τη θέση της Τεχνικής Έκθεσης που απαιτεί ο Ν. 2801/2000, στην επίμαχη θέση διαπιστώθηκε η εγκατάσταση σταθμού βάσης κινητής τηλεφωνίας, από τον οποίο την ημέρα και ώρα της αυτοψίας μετρήθηκαν εκπομπές σε συχνότητες στις ζώνες του φάσματος των 900MHz (GSM), 1800MHz (DCS & LTE) και 2100MHz (UMTS) της εταιρείας "VODAFONE", χωρίς την εκ του Νόμου προβλεπόμενη άδεια.

8. Η καθής, όπως προκύπτει από το ως άνω σχετικό υπόμνημα που κατέθεσε στην ΕΕΤΤ, επικαλέστηκε σε σχέση με τις επίμαχες κατασκευές κεραιών της την ιδιαίτερη σημαντικότητά τους, όπως εμφανίζεται στην από 28/3/2018 προσκομισθείσα βεβαίωση της 'VICTUS'. Ισχυρίστηκε, συγκεκριμένα, ότι η εν λόγω θέση είναι σημαντική λόγω της τοπολογίας του υπόλοιπου δικτύου με τέτοιο τρόπο ώστε η παρουσία του εν λόγω σταθμού να επηρεάζει αισθητά και να βελτιώνει την ποιότητα των παρεχόμενων υπηρεσιών στους εκεί συνδρομητές της λαμβανομένου υπόψη ότι η

θέση της επίμαχης κεραίας αποτελεί περιοχή με αυξημένες ανάγκες τηλεπικοινωνιακής κίνησης. Επίσης, τόνισε ότι η παράνομη εκπομπή πραγματοποιήθηκε εξαιτίας μεγάλης επείγουσας ανάγκης του δικτύου, συμφόρησης των υπηρεσιών 2G και 3G, καθώς και πάρα πολλών παραπόνων από συνδρομητές της. Επίσης, τόνισε ότι ο εν λόγω σταθμός της ήταν εγκατεστημένος προ της έκδοσης του τελευταίου τροποποιητικού του Ν. 4053/2012 Νόμου 4249/2014, ως εκ τούτου πρέπει να γίνει εφαρμογή του προγενέστερου νομικού πλαισίου. Προς απόδειξη αυτού επικαλέστηκε την έκδοση της από 24-11-1998 έγκρισης της ΥΠΑ και τις από 09-7-2002, 28-02-2003, 08-02-2005, 15-01-2008 και 22-9-2016 γνωματεύσεις της Ε.Ε.Α.Ε., από τις οποίες προκύπτει ότι ουδέν ζήτημα υφίσταται για την υγεία των περιοίκων της επίμαχης κεραιοκατασκευής. Τέλος, επικαλέστηκε το γεγονός της κατάθεσης στην ΕΕΤΤ της υπ' αρ. πρωτ. ΣΗΛΥΑ 29580/12-10-2018 αίτησης για έκδοση άδειας, καθώς και το γεγονός ότι για την εν λόγω θέση είχε εκδοθεί άδεια με την υπ' Αριθμ. 267/40/15-11-2002 Απόφαση της ΕΕΤΤ τροποποιηθείσα με την υπ' Αριθμ. 5138/Φ.610/28-02-2011 Απόφαση της ΕΕΤΤ.

9. Υπ' όψη της αρμόδιας Επιτροπής Ακροάσεων τέθηκε το γεγονός πως κατά την από 11-01-2019 αυτοψία του αρμόδιου Τμήματος της ΕΕΤΤ διαπιστώθηκε η μη εκπομπή των κεραιών της συνεγκατασταθείσας εταιρείας 'WIND' από τον ιστό της από την εν λόγω θέση, όχι ωστόσο και η μη εκπομπή των δικών της κεραιών.

10. Επίσης, υπ' όψη της αρμόδιας Επιτροπής Ακροάσεων τέθηκε το γεγονός της ανάκλησης της υπ' Αριθμ. 5138/Φ.610/28-02-2011 Απόφασης της ΕΕΤΤ (άδεια της καθής) με την υπ' Αριθμ. Πρωτ. 24076/16-5-2017 Απόφαση της ΕΕΤΤ.

11. Τέλος, υπ' όψη της αρμόδιας Επιτροπής Ακροάσεων τέθηκε το γεγονός ότι για την ίδια ως άνω θέση είχαν επιβληθεί και στο παρελθόν κυρώσεις με την υπ' Αριθμ. 853/18/29-5-2018 Απόφαση της ΕΕΤΤ. Η εν λόγω Απόφαση επιβολής κυρώσεων απεστάλη τόσο στην αρμόδια Εισαγγελία Ηρακλείου για έναρξη της ποινικής διαδικασίας με το υπ' Αριθμ. Πρωτ. 16379/31-5-2018 έγγραφο της ΕΕΤΤ, όσο και στην αρμόδια Δ/ση Πολ/μίας Ν.Α. Ηρακλείου για απομάκρυνσή των επίμαχων κεραιοκατασκευών με το υπ' Αριθμ. 16984/06-6-2018 έγγραφο της ΕΕΤΤ.

B. ΝΟΜΙΚΟ ΠΛΑΙΣΙΟ

Στον Ν.2801/2000 (άρθρο 1, παρ.1, περ. Δ), όπως ισχύει, ορίζεται ότι συνιστά "κατασκευή κεραίας" "το σύστημα των κεραιών εκπομπής και λήψης ραδιοσημάτων μετά των κατασκευών στήριξής τους, εξαρτημάτων και παρελκομένων". Διευκρινίζεται δε ότι "τα παθητικά κάτοπτρα ανάκλασης ραδιοσημάτων θεωρούνται επίσης ως κατασκευές κεραίας".

- I. Στο Ν. 4070/2012 και ιδίως στο άρθρο 12, εδάφιο λα' ορίζεται ρητά ότι πλην των εκεί περιοριστικά οριζόμενων περιπτώσεων 'η ΕΕΤΤ χορηγεί τις άδειες κατασκευής κεραιών σταθμών στην ξηρά'.
- II. Επίσης, στο αρ. 1, παρ. 2, περ. Β. του Ν. 2801/2000 ορίζεται ότι 'σε περίπτωση που την κατασκευή κεραίας χρησιμοποιούν από κοινού δύο ή περισσότεροι φορείς, η αίτηση υποβάλλεται από τον κάτοχο της κατασκευής κεραίας'
- V. Σύμφωνα με το άρθρο 31, παρ. 7 του Ν. 4053/2012 «Ρύθμιση της λειτουργίας της ταχυδρομικής αγοράς, θεμάτων ηλεκτρονικών επικοινωνιών και άλλες διατάξεις» (ΦΕΚ 44/Α/7-3-2012), ως αυτό αντικαταστάθηκε διά του άρθρου 126 του Ν. 4249/2014 (ΦΕΚ 73/Α/24-3-2014), για τις μέχρι τη δημοσίευσή του εν λόγω Νόμου μη αδειοδοτημένες εγκατεστημένες κατασκευές, οι οποίες θεωρούνται ως 'νομίμως λειτουργούσες', για τις οποίες είτε έχει υποβληθεί σχετική καταγγελία στην ΕΕΤΤ είτε αυτεπαγγέλτως διαπιστωθεί η ύπαρξή τους, ολοκληρώνεται η διαδικασία επιβολής κυρώσεων, σύμφωνα με το χρόνο εγκατάστασής τους νομικό πλαίσιο και επιβάλλονται οι προβλεπόμενες σε αυτό κυρώσεις.
- ✓. Επίσης, σύμφωνα με την παρ. 2 του άρθρου 31 του Ν. 4053/2012 κατασκευές κεραιών που έχουν εγκατασταθεί χωρίς σχετική άδεια και για τις οποίες πριν από την έναρξη ισχύος του Νόμου (7-3-2012):
 - A) Έχει χορηγηθεί ένα μήνα πριν θετική γνωμάτευση της ΕΕΑΕ



EETT

ΕΘΝΙΚΗ ΕΠΙΤΡΟΠΗ ΤΗΛΕΠΙΚΟΙΝΩΝΙΩΝ & ΤΑΧΥΔΡΟΜΕΙΩΝ

Β) Έχει υποβληθεί Μελέτη Περιβαλλοντικών Επιπτώσεων στην αρμόδια Υπηρεσία ή έχουν υπαχθεί στις Πρότυπες Περιβαλλοντικές Δεσμεύσεις σύμφωνα με την κείμενη περιβαλλοντική νομοθεσία

Γ) Έχει υποβληθεί αίτηση χορήγησης άδειας στην ΕΕΤΤ

Θεωρούνται ως νομίμως λειτουργούσες μέχρι την έκδοση της προβλεπόμενης άδειας ή την αιτιολογημένη απόρριψη της αίτησης από την ΕΕΤΤ, με την επιφύλαξη τυχόν αντιθέτων δικαστικών αποφάσεων, εφόσον μέχρι την 30.4.2014 συμπληρωθεί ο φάκελος της αίτησης χορήγησης άδειας κατασκευής κεραιάς από την ΕΕΤΤ με αντίγραφα όλων των αιτήσεων που έχουν υποβληθεί στις αρμόδιες υπηρεσίες και υποβληθούν στην ΕΕΤΤ όλα τα απαιτούμενα δικαιολογητικά που η έκδοσή τους εκκρεμεί τις αρμόδιες υπηρεσίες εντός δέκα οκτώ (18) μηνών από τη λήξη της ως άνω προθεσμίας, ήτοι μέχρι την 30.10.2015. Αυτή η τελευταία προθεσμία παρατάθηκε με το άρθρο 78 του ν. 4427/2016 (ΦΕΚ Α' 188/08-10-2016) μέχρι τις 30 Σεπτεμβρίου 2017, ενώ πήρε εκ νέου παράταση με την ΥΑ 68262/1368/2017 (ΦΕΚ 3761/Β/26-10-2017) έως την 31^η Μαρτίου 2018.

- VI. Επιπλέον, το άρθρο 80, παρ. 1, εδάφ. α' του Ν. 4070/2012, με το οποίο αντικαταστάθηκε η παρ. 5 του άρθρου 1 του Ν. 2801/2000 προβλέπει την επιβολή διοικητικής κυρώσεως (προστίμου) σε περίπτωση παράνομης εγκατάστασης κατασκευής κεραιάς σταθμού στην ξηρά. Στο άρθρο 1, παρ.5, περ. Γ, του Ν.2801/00 ορίζονται οι διοικητικές κυρώσεις που επιβάλλονται στους κατόχους παράνομων κατασκευών κεραιών στην ξηρά. Συγκεκριμένα, ορίζεται ότι 'με απόφαση του Υπουργού Μεταφορών & Επικοινωνιών, ύστερα από έκθεση των αρμοδίων οργάνων του Υπουργείου Μεταφορών & Επικοινωνιών ή των Νομαρχιακών Αυτοδιοικήσεων μπορεί να επιβληθεί διοικητικό πρόστιμο ύψους από 200.000 μέχρι και 5.000.000 δρχ. . Τα πρόστιμα αυτά αποτελούν έσοδα του Δημοσίου'. Μετά την έκδοση του Ν. 4070/2012 τα ως άνω ποσά αναπροσαρμόστηκαν και οι προβλεπόμενες διοικητικές κυρώσεις κυμαίνονται από 10.000 ευρώ έως 300.000 ευρώ. Θεωρείται δε πλέον επιβαρυντική περίπτωση ιδίως η ψευδής αναγραφή ή η παραποίηση στοιχείων ή η υποτροπή, σύμφωνα με το άρθρο 80, παράγρ. 1, εδάφ. α'.
- VII. Τέλος, σύμφωνα με το άρθρο 15 της υπ' Αριθμ. 661/2/19-7-2012 Απόφασης της ΕΕΤΤ (ΦΕΚ 2529/Β/17-9-2012) «Κανονισμός Αδειών Κατασκευών Κεραιών στην Ξηρά» και ειδικά την παράγραφο 2 αυτού: 'Οι περιπτώσεις κακόπιστης κατάθεσης της αίτησης θεωρούνται ιδιαίτερα επιβαρυντικές ως προς το ύψος του προστίμου που επιβάλλεται'.

Γ. ΟΙ ΙΣΧΥΡΙΣΜΟΙ ΤΗΣ ΚΑΘΗΣ/ ΥΠΑΓΩΓΗ ΠΡΑΓΜΑΤΙΚΩΝ ΠΕΡΙΣΤΑΤΙΚΩΝ ΣΤΟ ΝΟΜΙΚΟ ΠΛΑΙΣΙΟ

ι) Η εγκατάσταση και λειτουργία των επίμαχων κατασκευών κεραιών κινητής τηλεφωνίας επί ιστού της καθής επί της οδού Αρκαλέοντος 1 στο Δήμο Ηρακλείου Περιφερειακής Ενότητας Ηρακλείου άνευ της απαιτούμενης άδειας δεν αμφισβητείται λόγω της ύπαρξης της προαναφερόμενης από 05-10-2018 έκθεσης αυτοψίας του αρμόδιου Π.Γ.Η. της ΕΕΤΤ. Σε απάντηση σχετικών ισχυρισμών της καθής αναφέρεται ότι καθώς κρίσιμο στοιχείο για το εφαρμοστέο νομικό καθεστώς επιβολής κυρώσεων συνιστά ο χρόνος εγκατάστασης της παράνομης κεραιοκατασκευής, η ΕΕΤΤ θεωρεί ότι η διακρίβωση ενός τέτοιου στοιχείου δεν είναι δυνατόν να αφεθεί στην απλή απόδειξη μέσω ιδιωτικών εγγράφων που προσκομίζει η καθής ούτε από τα εν λόγω έγγραφα συνάγεται κάποιο (αμάχητο) τεκμήριο σχετικά με τον χρόνο εγκατάστασης της επίμαχης κεραιοκατασκευής, καθώς είναι τοις πάσι γνωστό ότι αυτού του είδους οι κατασκευές μπορούν να εγκατασταθούν και να απεγκατασταθούν εν μία νυκτί. Αντιθέτως, μόνο με πράξη δημόσιας αρχής θα μπορούσε να αποδεικνύεται το εν λόγω πραγματικό γεγονός, από την πιστοποίηση του οποίου απορρέουν, κατά νόμον, τόσο σοβαρές (και ευνοϊκές) για τον διοικούμενο συνέπειες. Οποιαδήποτε άλλη προσέγγιση θα έθετε εν αμφιβόλω τη γενική αρχή ασφάλειας του δικαίου που διατρέχει το σύνολο του νομικού μας συστήματος. Έτι περαιτέρω, η προσέγγιση αυτή είναι συνεπής με τις διατάξεις του Ν. 2801/2000, όπως ισχύει, ο οποίος αναγνωρίζει τοιαύτη αποδεικτική αξία μόνο σε έγγραφα που συντάσσει η ΕΕΤΤ. Συνιστά δε οπωσδήποτε νομική ανακολουθία, αλλά σίγουρα λογική αντινομία η επίκληση από την καθής των

γενικών αρχών του δικαίου, όπως της αρχής της επιείκειας και της χρηστής διοίκησης προκειμένου να δικαιολογήσει την παράνομη συμπεριφορά της. Οι δε λόγοι ανωτέρας βίας και δημοσίου συμφέροντος που προβάλλει περί ανάγκης παροχής υψηλής ποιότητας τηλεπικοινωνιακών υπηρεσιών ασφαλώς δεν στοιχειοθετούν υπέρτερο δημόσιο συμφέρον ούτε συγκρίνονται με εκείνο της ανάγκης προστασίας της δημόσιας υγείας ή/και της προστασίας του περιβάλλοντος, στην συνεχή διαφύλαξη των οποίων προσβλέπει η κατά νόμον ελεγκτική δράση της ΕΕΤΤ. Εν προκειμένω, η επικληθείσα από την καθής από του έτους 2011 τροποποιηθείσα άδεια της ΕΕΤΤ ανακλήθηκε εν έτει 2017.

ii) Σύμφωνα με την περίπτωση Β' της παρ. 2 του άρθρου 1 του Ν. 2801/2000, η σχετική διοικητική πράξη εκδίδεται «πριν από νέα κατασκευή κεραίας». Από το γράμμα αυτής της διάταξης επιβάλλεται αρχικώς στο διοικούμενο και περαιτέρω στη διοικητική αρχή που εκδίδει την άδεια να την εκδώσει πριν την εγκατάστασή της. Αυτό ενισχύεται και από το πνεύμα της διάταξης, διότι ο Νομοθέτης δεν θέλει η Διοίκηση σε παρόμοια θέματα να δρα νομιμοποιητικά και εκ των υστέρων. Δεν παρέχει δηλαδή, όπως έχει πράξει σε άλλες περιπτώσεις (π.χ. σε περιπτώσεις αυθαιρέτων, κατά τις πολεοδομικές διατάξεις, κατασκευών) ευχέρεια στη Διοίκηση να νομιμοποιεί αυθαίρετες, κατά τις σχετικές διατάξεις, εγκαταστάσεις κεραιών κινητής τηλεφωνίας. Όμως κάτι τέτοιο δεν το έπραξε. Διότι, προφανώς, η, κατά παράβαση των διατάξεων που αφορούν το συγκεκριμένο θέμα, εγκατάσταση κεραίας κινητής τηλεφωνίας δε συγχωρείται από το Νομοθέτη (και συνεπώς δε μπορεί να επιτραπεί ούτε από τη Διοίκηση), ώστε υπό ορισμένες προϋποθέσεις, η παράνομη πραγματική κατάσταση που έχει διαμορφωθεί με πρωτοβουλία και αποκλειστική ευθύνη του διοικούμενου (δηλαδή η παράνομη εγκατάσταση κατασκευής κεραίας) να μπορεί να αρθεί διά της εκδόσεως, μεταγενεστέρως της συστατικής πράξης του δικαιώματος, σχετικής αδείας, όπως η καθής αιτείται, χωρίς να επιβάλει τις κυρώσεις που ορίζει ο Νόμος.

iii) Επισημαίνεται ότι στο άρθρο 31 παρ. 7 του Ν. 4053/2012, όπως ισχύει, ρητά προβλέπεται ότι για τις μέχρι τη δημοσίευση του εν λόγω Νόμου μη αδειοδοτημένες εγκατεστημένες κατασκευές, για τις οποίες είτε έχει υποβληθεί σχετική καταγγελία στην ΕΕΤΤ είτε αυτεπαγγέλτως διαπιστωθεί η ύπαρξή τους, ολοκληρώνεται η διαδικασία επιβολής κυρώσεων, σύμφωνα με το χρόνο εγκατάστασής τους νομικό πλαίσιο και επιβάλλονται οι προβλεπόμενες σε αυτό κυρώσεις. Η ύπαρξη των εν λόγω κεραιοκατασκευών είχε πιστοποιηθεί από τον Οκτώβριο του 2018 (δεν είχε δηλαδή πιστοποιηθεί προ της 7^{ης} Μαρτίου 2012), οπότε δεν υπάγονται στις θεωρούμενες κατά τα ως άνω αναφερόμενα εδάφια νομίμως λειτουργούσες κατασκευές κεραιών. Δηλαδή, η προαναφερόμενη ημερομηνία, που διενεργήθηκε η αυτοψία του αρμόδιου Τμήματος της ΕΕΤΤ, είναι μεταγενέστερη της ημερομηνίας δημοσίευσης του προαναφερόμενου Νόμου 4053/2012. Ως εκ τούτου εφαρμόζεται το νέο νομικό πλαίσιο, όπως οριοθετείται και περιγράφεται στους Νόμους 4053/2012 και 4070/2012. Επισημαίνεται δε ότι οι συγκεκριμένες κεραίες δεν υπάγονται σε καθεστώς νομίμου λειτουργίας, καθώς δεν πληρούνται όλες οι εκ του Νόμου τιθέμενες προϋποθέσεις για την υπαγωγή των επίμαχων κατασκευών κεραιών σε καθεστώς νομίμου λειτουργίας και δη αυτής της υπάρχουσας αίτησης στην ΕΕΤΤ για έκδοση άδειας κατατεθειμένης προ της 07-3-2012. Εν προκειμένω, ναι μεν η άδεια για τον επίμαχο σταθμό της καθής στην εν λόγω θέση εξεδόθη εν έτει 2002 και τροποποιήθηκε από την ΕΕΤΤ εν έτει 2011, ωστόσο αυτή ανακλήθηκε εν έτει 2017, σύμφωνα με τα ως άνω αναλυτικά αναφερόμενα.

iv) Μετά από έλεγχο των σχετικών με την υπόθεση ημερομηνιών, φαίνεται ότι αίτηση για έκδοση άδειας της καθής, που να περιλαμβάνει όλα τα επίμαχα κεραιοσυστήματα επί ιστού της, κατατέθηκε στην ΕΕΤΤ στις 20-02-2018, προ δηλαδή της διαπίστωσης από την ΕΕΤΤ της παράνομης εγκατάστασης, που έλαβε χώρα τον Οκτώβριο του 2018 (Αρ. Σταθμού 1000201). Ως εκ τούτου, συνάγεται ότι δεν πληρούνται εν προκειμένω οι όροι της κακόπιστης κατάθεσης, όπως την ορίζει ο ισχύων Κανονισμός Αδειών Κατασκευών στην Ξηρά (ΦΕΚ 2529/Β/17-9-2012) στο άρθρο 5, παρ. Α, εδάφ. 9ζ. Συγκεκριμένα, όταν η κατάθεση της αίτησης για χορήγηση άδειας κατασκευής κεραίας



ΕΕΤΤ

ΕΘΝΙΚΗ ΕΠΙΤΡΟΠΗ ΤΗΛΕΠΙΚΟΙΝΩΝΙΩΝ & ΤΑΧΥΔΡΟΜΕΙΩΝ

γίνεται μετά από την εγκατάσταση ή/και τη θέση σε λειτουργία της κεραίας θεωρείται αυτή κακόπιστη και στοιχειοθετείται λόγος για την απόρριψη της εν λόγω αίτησης.

ΓΙΑ ΤΟΥΣ ΛΟΓΟΥΣ ΑΥΤΟΥΣ

και ύστερα από προφορική Εισήγηση των κ.κ. Προέδρου και Αντιπροέδρου (κας Αγγελικής Σγώρα)

Αποφασίζει :

1.Επιβάλλει στην Εταιρεία 'VODAFONE' δεδομένου ότι προέβη δίκως την απαιτούμενη κατά Νόμο άδεια στην εγκατάσταση κατασκευών κεραιών κινητής τηλεφωνίας επί ιστού της επί της οδού Αρκαλέοντος 1 στο Δήμο Ηρακλείου Περιφερειακής Ενότητας Ηρακλείου, την διοικητική κύρωση του προστίμου, το ύψος του οποίου μπορεί να κυμαίνεται από 10.000 έως 300.000 ευρώ, καθώς συντρέχει η παράβαση της παρ. 5 του άρθρου 1 του Ν. 2801/2000, όπως ισχύει μετά την έκδοση του Ν. 4070/2012. Ως εκ τούτου, λαμβανομένων υπόψη όλων των αναφερθέντων στο υπόμνημά της καθώς σε σχέση με τις εν λόγω κεραιοκατασκευές της ισχυρισμών, κρίνεται εύλογο, σύμφωνα με την αρχή της χρηστής διοίκησης και της αναλογικότητας, να της επιβληθεί χρηματικό πρόστιμο ύψους εκατόν εξήντα πέντε χιλιάδων (€165.000) ευρώ, καθώς δεν υπήρξε εκ μέρους της καθώς αποκατάσταση της νομιμότητας.

2.Επιφορτίζει τον Πρόεδρο να κοινοποιήσει την παρούσα Απόφαση στην ως άνω Εταιρεία καθώς και στην αρμόδια Υπηρεσία Πολεοδομίας για τις προβλεπόμενες από τον Νόμο ενέργειες του άρθρου 1, παρ. 5, εδάφ Ε', του Ν.2801/2000, όπως ισχύει και

3.Εντέλλεται τη διαβίβαση της Απόφασης αυτής και του σχετικού Φακέλου στην αρμόδια Εισαγγελική Αρχή για τα περαιτέρω.



ΚΑΘΗΓΗΤΗΣ ΚΩΝ. ΜΑΣΣΕΛΟΣ

ΠΡΟΕΔΡΟΣ ΕΕΤΤ

Παραγγέλλεται νομίμως και αρμοδίως εξουσιοδοτημένος υπάλληλος της ΕΕΤΤ να επιδώσει νόμιμα την παρούσα Απόφαση της ΕΕΤΤ στην εταιρία με την επωνυμία «VODAFONE – ΠΑΝΑΦΟΝ Ανώνυμη Ελληνική Εταιρεία Τηλεπικοινωνιών» με έδρα το Χαλάνδρι Αττικής, οδός Τζαβέλα 1-3 (Τ.Κ. 152 31), και όπως νομίμως εκπροσωπείται, προς γνώση της και για τις νόμιμες συνέπειες

Μαρούσι, 19/7/2019

**ΚΑΘΗΓΗΤΗΣ ΚΩΝ. ΜΑΣΣΕΛΟΣ****ΠΡΟΕΔΡΟΣ ΕΕΤΤ**

