

14 Μαΐου, 1993

[ΚΩΝΣΤΑΝΤΙΝΙΔΗΣ, Δ/στής]

ΑΝΑΦΟΡΙΚΑ ΜΕ ΤΟ ΑΡΘΡΟ 146 ΤΟΥ ΣΥΝΤΑΓΜΑΤΟΣ

G.A.P. ESTATES LTD.,

Αιτητής,

v.

ΚΥΠΡΙΑΚΗΣ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑΣ,
ΜΕΣΩ ΕΠΑΡΧΟΥ ΛΕΥΚΩΣΙΑΣ,

Καθ' ων η αίτηση.

(Υπόθεση Αρ. 766/92)

5 Προσφυγή βάσει του Αρθρου 146 του Συντάγματος — Ανάκληση διοικητικής απόφασης κατά το στάδιο της προσφυγής — Η προσφυγή καθίσταται χωρίς αντικείμενο εκτός αν από την έκδοση της διοικητικής πράξης αποδεικνύεται εκ πρώτης όψεως ζημία — Επιβάλλεται σε τέτοια περίπτωση ο ακυρωτικός έλεγχος, για να δοθεί η δυνατότητα αποζημίωσης βάσει του Αρθρου 146.6 του Συντάγματος.

10 Διοικητική Πράξη — Αρμοδιότητα — Έκδοσή της από αναρμόδιο όργανο — Επιδεκτική ακύρωσης εφόσον αν και παράνομη δεν είναι ανυπόστατη, αλλά απέκτησε οντότητα μέσα στο διοικητικό χώρο.

15 Παρά την ανάκληση της προσβληθείσας με την προσφυγή διοικητικής απόφασης ως εκδοθείσας αναρμόδιως από τον Έπαρχο Λευκωσίας, οι αιτητές επεξήτησαν ακύρωσή της από το Δικαστήριο ισχυριζόμενοι την ύπαρξη ζημίας. Προς τούτο δε με άδεια του Δικαστηρίου καταχωρήθηκε ένορκη δήλωση Διευθύνοντα Συμβούλου των αιτητών.

20 Το Ανώτατο Δικαστήριο ακυρώνοντας την επίδικη απόφαση, αποφάσισε ότι:

25 Η ανάκληση της προσβαλλόμενης διοικητικής απόφασης, καθιστά την προσφυγή χωρίς αντικείμενο, εκτός όπου φαίνεται πως, εκ πρώτης όψεως, εξ αιτίας της έκδοσης της προεκλήθη ζημία. Η ακύρωση της απόφασης από το Ανώτατο Δικαστήριο αποτελεί κατά το Άρθρο

146.6 του Συντάγματος προϋπόθεση για τη διεκδίκηση αποζημίωσης. Και εφόσον εθεωρείτο ότι η απορριπτική απόφαση ανεκλήθη, η μαρτυρία που προσάχθηκε αποκαλύπτει εκ πρώτης όψεως ζημιά. Επιβάλλεται συνεπώς ο δικαστικός έλεγχος του κύρους της απόφασης.

5

Είναι θεμελιωμένο πως είναι επιδεκτική ακύρωσης και απόφαση που λήφθηκε αναρμοδίως εφόσον, όσο και αν είναι παράνομη δεν είναι ανυπόστατη, αλλά απέκτησε οντότητα μέσα στο διοικητικό χώρο. Η προσβαλλόμενη απόφαση την παρούσα υπόθεση απέκτησε τέτοια οντότητα και, με δεδομένη την αναρμοδιότητα του Επάρχου, πρέπει να ακυρωθεί.

10

Ο αιτητής, μαζί με το αίτημα για ακύρωση της απορριπτικής απόφασης, επιζητεί και δήλωση πως "παν το παραλειφθέν έπρεπε να είχε γίνει". Η έκδοση ή μη άδειας είναι ζήτημα άσκησης διακριτικής εξουσίας. Δεν είναι οφειλόμενη ενέργεια και η απόφαση του Δικαστηρίου, θα περιοριστεί σε ακύρωση της απορριπτικής απόφασης ως εκδοθείσας αναρμοδίως.

15

Η προσφυγή επιτυγχάνει με έξοδα.

20

Αναφερόμενες υποθέσεις:

Solomonides v. Republic (1982) 3 C.L.R. 1061,

25

Παπαδόπουλος v. Δημοκρατίας (1989) 3 Α.Α.Δ. 973,

Δημοκρατία v. Μελέτη (1991) 3 Α.Α.Δ. 433.

Προσφυγή.

30

Προσφυγή εναντίον της απόφασης των καθ' ων η αίτηση με την οποία απορρίφθηκε αίτημα του αιτητή για παραχώρηση άδειας πώλησης οινοπνευματωδών ποτών.

35

Α. Παπαφιλίππου, για τον Αιτητή.

Ε. Τριανταφυλλίδης, Δικηγόρος της Δημοκρατίας, για τους Καθ' ων η αίτηση.

Cur. adv. vult.

40

ΚΩΝΣΤΑΝΤΙΝΙΔΗΣ, Δ.: Το αίτημα των αιτητών για παραχώρηση άδειας πώλησης οινοπνευματωδών ποτών απορρίφθηκε από τον Έπαρχο Λευκωσίας. Με την προσφυγή επιδιώκεται η ακύρω-

ση της απόφασης, όπως αυτή περιέχεται στη σχετική επιστολή ημερομηνίας 5 Αυγούστου 1992, μεταξύ άλλων, και γιατί ο Έπαρχος Λευκωσίας ήταν αναρμόδιος.

5 Εγκριεμούσας της προσφυγής, ο Έπαρχος, με νέα επιστολή του ημερομηνίας 5 Μαρτίου 1993, αυτή τη φορά υπό την ιδιότητά του ως Πρόεδρος του Επαρχιακού Συμβουλίου που προβλέπεται από τον περί Πωλήσεως Ουνοπνευματωδών Νόμο, Κεφ. 144 (ο Νόμος), πληροφόρησε τους αιτητές πως ανακάλεσε την
10 προηγούμενη και πως θα επανεξέταζε την υπόθεση.

Παρά την "ανάκληση" θα έπρεπε κατά την εισήγηση των αιτητών να συμπληρωθεί ο δικαστικός έλεγχος γιατί εξ αιτίας της απορριπτικής απόφασης υπέστησαν ζημιά. Οι λεπτομέρειες της
15 ισχυριζόμενης ζημιάς περιέχονται σε ένορκη δήλωση του Διευθύνοντα Συμβούλου των αιτητών που καταχωρίστηκε με την άδεια του Δικαστηρίου. Γίνεται αναφορά σε δέσμευση κεφαλαίου £50.000, σε τόκους που καταβάλλονται, σε αγορά εξοπλισμού "που αργεί" και σε απώλεια μηνιαίων κερδών ύψους £1.500.

20 Κατά την ακρόαση του θέματος οι καθ' ων η αίτηση δέχθηκαν το γεγονός της αναρμοδιότητας του Επάρχου. Σύμφωνα με το Νόμο Αρμόδια Αρχή είναι το Δημοτικό Συμβούλιο Λευκωσίας. Ο Έπαρχος εμπλέκεται μόνο υπό την ιδιότητά του ως Πρόεδρος
25 του Επαρχιακού Συμβουλίου το θετικό πιστοποιητικό του οποίου, όπως προνοείται στο Νόμο, αποτελεί προϋπόθεση για την τελική παραχώρηση της άδειας από την Αρμόδια Αρχή. (Βλ. *Solomides v. Republic* (1982) 3 C:L.R. 1061.

30 Ενόψει της αποδοχής της αναρμοδιότητας του Επάρχου, ο δικηγόρος των αιτητών υποστήριξε πως συνυπάρχει πρόσθετος λόγος δικαστικής παρέμβασης προς ακύρωση της απορριπτικής απόφασης εφόσον ο Έπαρχος, ως γενικά αναρμόδιος καθόλο το εύρος
35 της διοικητικής σφαίρας, δεν είχε τη δυνατότητα να ανακαλέσει ο,τιδήποτε. Δε χρειάζεται να εξετάσω το ζήτημα από αυτή τη σκοπιά. Οι καθ' ων η αίτηση συγκατατέθηκαν τελικά στην ακύρωση της προσβαλλόμενης απόφασης ως ληφθείσας αναρμόδιως.

40 Η ανάκληση της προσβαλλόμενης διοικητικής απόφασης, καθιστά την προσφυγή χωρίς αντικείμενο εκτός όπου φαίνεται πως, εκ πρώτης όψεως, εξ αιτίας της έκδοσης της προεκλήθη ζημιά. Η ακύρωση της απόφασης από το Ανώτατο Δικαστήριο αποτελεί κατά το άρθρο 146.6 του Συντάγματος προϋπόθεση για τη διεκδίκηση αποζημίωσης. Βλ. *Χρίστος Παπαδόπουλος v. Κυπριακής Δημο-*

κρατίας (1989) 3 Α.Α.Δ. 973. Και εφόσον εθεωρείτο ότι η απορριπτική απόφαση ανεκλήθη, η μαρτυρία που προσάχθηκε αποκαλύπτει εκ πρώτης όψεως ζημιά. Επιβάλλεται συνεπώς ο δικαστικός έλεγχος του κύρους της απόφασης.

5

Είναι θεμελιωμένο πως είναι επιδεκτική ακύρωσης και απόφαση που λήφθηκε αναρμοδίως εφόσον, όσο και αν είναι παράνομη δεν είναι ανυπόστατη αλλά απέκτησε οντότητα μέσα στο διοικητικό χώρο. (Βλ. *Δημοκρατία v. Ν. Μελέτη* (1991) 3 Α.Α.Δ. 433.) Η προσβαλλόμενη απόφαση στην παρούσα υπόθεση απέκτησε τέτοια οντότητα και, με δεδομένη την αναρμοδιότητα του Επάρχου, πρέπει να ακυρωθεί.

10

Ο αιτητής, μαζί με το αίτημα για ακύρωση της απορριπτικής απόφασης, επιζητεί και δήλωση πως "παν το παραλειφθέν έπρεπε να είχε γίνει". Η έκδοση ή μη άδειας είναι ζήτημα άσκησης διακριτικής εξουσίας. Δεν είναι οφειλόμενη ενέργεια και η απόφασή μου θα περιοριστεί σε ακύρωση της απορριπτικής απόφασης. Η προσφυγή επιτυγχάνει με έξοδα υπέρ των αιτητών. Η προσβαλλόμενη απόφαση ακυρώνεται ως εκδοθείσα αναρμοδίως.

15

20

Η προσφυγή επιτυγχάνει με έξοδα.