

ΣΤΕ 574/2012 [Παράνομη έγκριση εκτέλεσης έργων διαμόρφωσης οδού σε παραρεμάτια περιοχή της Κηφισιάς]

Περίληψη

-Δεν επιτρέπεται η εκτέλεση τεχνικών έργων διαμόρφωσης οδού σε παραρεμάτια περιοχή κατά μήκος Ο.Τ., αδιαφόρως αν το ρέμα βρίσκεται σε επαφή ή σε ορισμένη απόσταση από τη ρυμοτομική γραμμή του εν λόγω Ο.Τ. Αφενός διότι στο σχέδιο πόλεως δεν προβλέπεται, μεταξύ του ρέματος και της ρυμοτομικής γραμμής, οδός, η δημιουργία της οποίας, μάλιστα, δεν θα ήταν, κατ' αρχήν, συμβατή με την κατεύθυνση του Γ.Π.Σ. Κηφισιάς περί διαμόρφωσης ζώνης πρασίνου εκατέρωθεν του ρέματος, και αφετέρου διότι δεν προκύπτει ότι έχει τηρηθεί διαδικασία αποτύπωσης και καθορισμού της οριογραμμής του ρέματος.

Πρόεδρος: *Κ. Μενουδάκος*

Εισηγητής: *Αντ. Ντέμσιος*

Δικηγόροι: *Σπ. Νικολάου, Ειρ. Μουστάκα, Π. Ευστρατίου*

Βασικές σκέψεις

2. Επειδή, με την αίτηση αυτή, όπως συμπληρώνεται με το από 12.3.2009 δικόγραφο προσθέτων λόγων, ζητείται η ακύρωση της υπ' αριθμ. 165/Συν.8/12.4.2006 απόφασης του Δημοτικού Συμβουλίου του Δήμου Κηφισιάς με την οποία εγκρίνεται η διενέργεια "εργασιών ευπρεπισμού" από τη Δημοτική Επιχείρηση «Αναπτυξιακή Κηφισιάς» "στην εγκεκριμένη οδό Θέτιδος και συγκεκριμένα από την συμβολή της με την οδό Γούναρη κατά μήκος του Ο.Τ. 179, για περίπου 100 μέτρα και για πλάτος 5 περίπου μέτρων".
3. Επειδή, η υπό κρίση αίτηση ασκείται με έννομο συμφέρον από τους αιτούντες, οι οποίοι, σύμφωνα με τα προσκομιζόμενα στοιχεία, φέρονται ως ιδιοκτήτες διαμερισμάτων πολυώροφης οικοδομής που βρίσκεται στο παραπάνω οικοδομικό τετράγωνο και ισχυρίζονται ότι η προσβαλλόμενη πράξη έχει εκδοθεί κατά παράβαση των διατάξεων που έχουν τεθεί για την προστασία του οικοσυστήματος του παρακείμενου ρέματος Καραβέλη. Εξάλλου, το έννομο συμφέρον των προαναφερομένων δεν αναιρείται από την επικαλούμενη από τους παρεμβαίνοντες υπ' αριθμ. 655/20.6.2006 έκθεση αυτοψίας αυθαιρέτου της Διεύθυνσης Πολεοδομίας Δήμου Κηφισιάς, με την οποία έγινε δεκτό ότι κατά την έκδοση της οικοδομικής αδείας, με βάση την οποία έχει ανεγερθεί η πολυώροφη οικοδομή στο ακίνητο των αιτούντων, είχε περιληφθεί στο εμβαδόν του οικοπέδου τμήμα 627 τ. μ. του εγκεκριμένου κοινόχρηστου χώρου της οδού Θέτιδος, με αποτέλεσμα το συνολικό εμβαδόν

- της οικοδομής να υπερβαίνει κατά 501,60 τ.μ. το επιτρεπόμενο, δεδομένου ότι, όπως παγίως έχει κριθεί (ΣτΕ Ολ. 3095/2001, 3563/2008, 827/2009 κ.α.), το συμφέρον για την προσβολή με αίτηση ακυρώσεως πράξεων εγκριτικών της εκτέλεσης δομικών εργασιών δεν παύει να είναι έννομο από μόνο το γεγονός ότι ο αιτών έχει παραβιάσει διάταξη της κείμενης νομοθεσίας. Κατά συνέπεια, η υπό κρίση αίτηση, η οποία έχει κατατεθεί εμπροθέσμως, ασκείται εν γένει παραδεκτώς.
4. Επειδή, με έννομο συμφέρον και εν γένει παραδεκτώς παρεμβαίνουν με κοινό δικόγραφο υπέρ του κύρους της προσβαλλόμενης πράξεως οι και η εταιρεία «.....», στους οποίους χορηγήθηκε η 112/2002 οικοδομική άδεια της Διεύθυνσης Πολεοδομίας του Δήμου Κηφισιάς για την ανέγερση οικοδομής εντός του ως άνω Ο.Τ.179, σε οικόπεδο, του οποίου συνιδιοκτήτες φέρονται οι δύο πρώτοι, ο δε πρώτος εξ αυτών υπέβαλε αίτηση για την έκδοση της προσβαλλόμενης πράξεως.
 5. Επειδή, το ν. δ. της 17-7/16-8-1923 "περί σχεδίων πόλεων κ.λ.π." (Α' 228) ορίζει στο άρθρο 1 παρ.1, του οποίου το περιεχόμενο αποδίδεται στο άρθρο 152 παρ. 1 του Κώδικα Βασικής Πολεοδομικής Νομοθεσίας (Κ.Β.Π.Ν.) που εγκρίθηκε με το από 14/27.7.1999 π.δ/γμα (Δ' 580), ότι: «Πάσα πόλις ή κώμη του Κράτους δέον να διαρρυθμίζεται και ν' αναπτύσσεται βάσει ωρισμένου εγκεκριμένου κατά τις διατάξεις του παρόντος διατάγματος σχεδίου, εξασφαλίζοντας την θεραπείαν των προβλεπομένων αυτής αναγκών κατά τους υπό της υγιεινής, της ασφαλείας, της οικονομίας και της αισθητικής επιβαλλομένους όρους», στο δε άρθρο 2 του ιδίου ν. δ/τος ορίζεται στην παρ. 1 - άρθρο 153 παρ. 1 του Κ.Β.Π.Ν. - ότι: «Τα κατά το προηγούμενο άρθρον σχέδια καθορίζουσιν αναλόγως των προβλεπομένων αναγκών, πλην των άλλων: α) τας οδούς και πλατείας, τους κοινόχρηστους κήπους, πρασιάς και άλση και εν γένει τους προς κοινωφελείς σκοπούς αναγκαιούντας κοινοχρήστους χώρους β) ... , γ) ...» και στην παρ. 3 - άρθρο 153 παρ. 3 του Κ.Β.Π.Ν. - ότι: «Τα ανωτέρω σχέδια συντάσσονται βάσει τοπογραφικού και χωροσταθμικού χάρτου, εμφανίζοντας υπό κλίμακα την μορφήν του εδάφους και τας κατά την σύνταξιν του σχεδίου επ' αυτού υφισταμένας οδούς, ρεύματα, οικοδομάς και λοιπά αντικείμενα, και συνοδεύονται υπό των αναγκαιούντων επεξηγηματικών πινάκων και υπομνημάτων». Από τις παραπάνω διατάξεις συνάγεται ότι το ρυμοτομικό σχέδιο πόλεως εγκρίνεται και τροποποιείται με πράξη της Πολιτείας που εκδίδεται υπό τους προς τούτο καθοριζομένους με το από 17.7.1923 ν. δ/γμα όρους και διαδικασία, με το εγκρινόμενο δε ή τροποποιούμενο ρυμοτομικό σχέδιο διαμορφώνονται οι οικοδομήσιμοι και οι κοινόχρηστοι χώροι, απεικονιζόμενοι στο οικείο διάγραμμα. Επί των χώρων αυτών που διαρρυθμίζονται με το εγκριθέν ρυμοτομικό διάγραμμα εφαρμόζονται οι διατάξεις της πολεοδομικής νομοθεσίας, με τις οποίες ρυθμίζονται οι εξαρτημένες από την ιδιότητα των παραπάνω χώρων ως οικοδομησίμων ή κοινοχρήστων σχέσεις, δικαιώματα και

υποχρεώσεις (ΣτΕ Ολ. 3724/1977).

6. Επειδή, με το άρθρο 6 του ν. 880/1979 (Α' 58), όπως τροποποιήθηκε με το άρθρο 5 παρ. 1 του ν. 3010/2002 (Α' 91), προβλέπεται η κατά ειδική διαδικασία αποτύπωση και καθορισμός της οριογραμμής των ρευμάτων, χειμάρρων και ρυάκων και ορίζονται ειδικότερα τα εξής: «1. Τα υδατορέματα (μη πλεύσιμοι ποταμοί, χείμαρροι, ρέματα και ρυάκια), που βρίσκονται εντός ή εκτός ρυμοτομικού σχεδίου ή εντός οικισμών που δεν έχουν ρυμοτομικό σχέδιο, οριοθετούνται σύμφωνα με τις διατάξεις του παρόντος άρθρου. Η οριοθέτηση συνίσταται στον καθορισμό και επικύρωση των πολυγωνικών γραμμών εκατέρωθεν της βαθιάς γραμμής του υδατορέματος, οι οποίες περιβάλλουν τις γραμμές πλημμύρας, τις όχθες, καθώς και τα τυχόν φυσικά ή τεχνητά στοιχεία, που αποτελούν αναπόσπαστο μέρος του υδατορέματος. Ο κατά τα ανωτέρω καθορισμός μπορεί να γίνεται και σε τμήματα μόνο των υδατορεμάτων. Στην περίπτωση αυτή η τεχνική έκθεση της επόμενης παραγράφου συνοδεύεται από υδρολογικά, υδραυλικά και περιβαλλοντικά στοιχεία ή μελέτες για το συνολικό μήκος του υδατορέματος. 2...3.α. Ο καθορισμός των οριογραμμών γίνεται στο τοπογραφικό διάγραμμα της προηγούμενης παραγράφου από τις Υπηρεσίες της παραγράφου αυτής, ύστερα από γνώμη του οικείου δημοτικού ή κοινοτικού συμβουλίου, η οποία παρέχεται μέσα σε προθεσμία ενός μηνός από τη σχετική πρόσκληση ή και χωρίς τη γνώμη αυτή ύστερα από πάροδο άπρακτης της παραπάνω προθεσμίας. β. Η επικύρωση του καθορισμού γίνεται με απόφαση του Γενικού Γραμματέα της οικείας Περιφέρειας και στην περίπτωση που το τοπογραφικό διάγραμμα συντάχθηκε με μέριμνα του Υπουργείου Περιβάλλοντος, Χωροταξίας και Δημόσιων Έργων, με απόφαση του Υπουργού Περιβάλλοντος, Χωροταξίας και Δημόσιων Έργων. Η απόφαση αυτή συνοδεύεται από το τοπογραφικό διάγραμμα του πρώτου εδαφίου της παρούσας παραγράφου σε σμίκρυνση και δημοσιεύεται στην Εφημερίδα της Κυβερνήσεως. Στις περιπτώσεις έγκρισης τροποποίησης σχεδίου η επικύρωση μπορεί να γίνεται με τη διοικητική πράξη έγκρισης τροποποίησης του σχεδίου. 4...». Περαιτέρω, το από 18-3-1924 διάταγμα "Περί κωδικοποίησης των διατάξεων του νόμου 2853 και του από 10 Δεκεμβρίου 1923 Ν. διατάγματος "περί τροποποίησης και προσθήκης διατάξεων τινων εις τον νόμον 2853 κ.λπ." (Α' 61) ορίζει στο άρθρο 17 ότι : «1. Ουδείς δύναται να κατασκευάσει άνευ αδείας έργα εν τη κοίτη και τη περιοχή των πλημμυρών, ποταμών, χειμάρρων, ρυάκων, οχετών και διωρύγων. 2. Η άδεια χορηγείται υπό του Νομάρχου εφ' όσον τα ζητούμενα έργα δεν παραβλάπτουσι την δίαιταν των υδάτων, την δημοσίαν υγείαν και επιφέρουσι βλάβην εις δικαιώματα τρίτων . . .». Τέλος, σύμφωνα με το άρθρο 6 του Κτιριοδομικού Κανονισμού, που θεσπίστηκε κατ'επίκληση των εξουσιοδοτικών διατάξεων του άρθρου 26 του ν. 1577/1985 «Γενικός Οικοδομικός Κανονισμός» (Α' 210) - άρθρο 444 του Κ.Β.Π.Ν. - με την απόφαση Αναπληρωτή Υπουργού ΠΕ.ΧΩ.Δ.Ε. υπ' αριθ. 3046/304/30.1/3.2.1989 (Δ' 59), όπως το

- άρθρο αυτό του Κτιριοδομικού Κανονισμού αριθμήθηκε με την παράγραφο 4 της απόφασης 49977/3068/27.6.1989 του Υπουργού Περιβάλλοντος, Χωροταξίας και Δημόσιων Έργων (Β` 535) - άρθρο 349 του Κ.Β.Π.Ν. - «1. Στα ρέματα, των οποίων οι οριογραμμές έχουν καθοριστεί σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρ. 6 του Νόμ. 880/1979 (ΦΕΚ 58 Α), όπως ισχύει, η ανέγερση κτιρίων, εγκαταστάσεων ή περιτοιχισμάτων και γενικά η δόμηση ρυθμίζεται ως εξής: 1.1. Απαγορεύεται απολύτως η δόμηση μέσα στην έκταση που περικλείεται από τις οριογραμμές του ρέματος. 1.2. Επιτρέπεται η δόμηση έξω από την έκταση της προηγούμενης περίπτωσης, σύμφωνα με τους όρους δόμησης της περιοχής, μόνο εφόσον έχουν κατασκευαστεί τα έργα διευθέτησης του ρέματος. Εάν δεν έχουν κατασκευαστεί τα έργα διευθέτησης του ρέματος, η δόμηση επιτρέπεται σε απόσταση τουλάχιστον 10 μ. από την οριογραμμή». Κατά την έννοια των παραπάνω διατάξεων, ερμηνευομένων εν όψει και της κατά το άρθρο 24 παρ. 1 του Συντάγματος προστασίας - του φυσικού περιβάλλοντος, του οποίου στοιχεία συνιστούν και τα ρέματα, με τα οποία συντελείται η απορροή προς τη θάλασσα των πλεοναζόντων υδάτων της ξηράς και τα οποία. αποτελούν επίσης φυσικούς αεραγωγούς και συγκροτούν, μαζί με τη χλωρίδα και την πανίδα τους, οικοσυστήματα με ιδιαίτερο μικροκλίμα που συμβάλλει πολλαπλώς στην ισορροπία του περιβάλλοντος, έχουν δε ζωτική σημασία και για τους οικισμούς, τους οποίους διασχίζουν, τα υδατορέματα, στα οποία αναφέρονται οι διατάξεις αυτές, ασχέτως του κατά περίπτωση νομικού καθεστώτος τους, αποτελούν κοινόχρηστους χώρους, επί των οποίων απαγορεύονται επεμβάσεις θίγουσες την κατά τα ανωτέρω λειτουργία τους. Προκειμένου δε να λάβουν χώρα οι επιτρεπόμενες επεμβάσεις σε αυτά, απαιτείται να έχει προηγουμένως διενεργηθεί η κατά την ανωτέρω ειδική διαδικασία αποτύπωση και καθορισμός της οριογραμμής τους, κατά τρόπο ώστε η μελετωμένη επέμβαση να γίνεται εν όψει και του δεδομένου υπάρξεως του ρέματος και της επιτελουμένης από το ρέμα λειτουργίας του (βλ. ΣτΕ 899/2011 επτ., 1242/2008, 3849, 2890/2006, 3731/2005, 319/2002, 2656/1999, 4728/1997, Π.Ε. 201/2000). -
7. Επειδή, στην προκείμενη περίπτωση, από τα στοιχεία του φακέλου προκύπτει ότι με την από 12.12.2005 αίτησή του προς το Δήμο Κηφισιάς, ο, ιδιοκτήτης ακινήτου εντός του Ο.Τ. 179, ζήτησε να εγκριθεί «[η] ασφαλτόστρωση οδού πλάτους 4 μέτρων στο Ο.Τ. 179, που αποτελεί τμήμα της όλης εγκεκριμένης οδού Θέτιδος (Π.Δ. 25.7.66, Φ.Ε.Κ. 130 Δ´/17.8.66), για να έχουμε την καλύτερη δυνατή πρόσβαση στην ιδιοκτησία μας από την οδό Γούναρη». Στην υπ' αριθμ. 8445/31.3.2006 εισήγηση της Δημοτικής Επιχείρησης «ΑΝΑΠΤΥΞΙΑΚΗ ΚΗΦΙΣΙΑΣ» προς το Δημοτικό Συμβούλιο, επί της παραπάνω αιτήσεως, αναφέρθηκαν τα εξής: «Μετά από πρόταση του παρόδιου ιδιοκτήτη κυρίου η δαπάνη των εργασιών να βαρύνει τον ίδιο και μόνο να πραγματοποιηθούν από την ΑΝΑΚ, καθίσταται δυνατό[ς] χωρίς οικονομική επιβάρυνση της Δημοτικής Αρχής ο ευπρεπισμός τμήματος του χώρου της

αδιάνοιχτης και εγκεκριμένης οδού Θέτιδος, λαμβάνοντας υπόψη την εγκεκριμένη μελέτη εφαρμογής του έργου «Ανάπλαση Ρέματος Κοκκιναρά» (σύμφωνα με την υπ' αριθμ. 38/04 απόφαση του Δ.Σ. Κηφισιάς). Ειδικότερα είναι δυνατή η κατασκευή υπόβασης με μπετό καθαριότητας ελαφρώς οπλισμένο (δομικό πλέγμα) εφαρμοζομένων υψομέτρων της εγκεκριμένης μελέτης εφαρμογής «Ανάπλαση Ρέματος Κοκκιναρά» σύμφωνα με την υπ' αριθμ. 38/04 απόφαση Δ.Σ. Κηφισιάς (υπολογιζομένης της διαφοράς υψομέτρου μεταξύ υπόβασης και τελικού δαπέδου π.χ. τοποθέτηση κυβολίθων κ.τ.λ. βάσει των στοιχείων της μελέτης). Οι εργασίες θα πραγματοποιηθούν από τη συμβολή της οδού Θέτιδος με την οδό Γούναρη κατά μήκος του Ο.Τ. 179 (για περίπου 100 μέτρα) και για πλάτος 5,00 περίπου μέτρων. Τονίζεται ότι στο τμήμα που προτείνεται η κατασκευή της υπόβασης η τελική διαμόρφωση του χώρου (βάσει της μελέτης εφαρμογής «Ανάπλαση του Ρέματος Κοκκιναρά») περιλαμβάνει πλακόστρωτους διαδρόμους διαφόρων δαπέδων. Επιπλέον με την παραπάνω πραγματοποίηση των εργασιών ευπρεπισμού δεν εμποδίζεται η κατασκευή του έργου «Ανάπλαση Ρέματος» αντίθετα διευκολύνεται ...». Η εισήγηση αυτή υιοθετήθηκε με την προσβαλλόμενη απόφαση, με την οποία εγκρίθηκε η εκτέλεση των ανωτέρω εργασιών. Εξάλλου, με την υπ' αριθμ. 38/9.2.2004 απόφασή του το Δημοτικό Συμβούλιο Κηφισιάς είχε εγκρίνει και παραλάβει την μελέτη εφαρμογής & των τευχών δημοπράτησης του έργου «Ανάπλαση Ρέματος Κοκκιναρά».

8. Επειδή, με την κρινόμενη αίτηση και το δικόγραφο προσθέτων λόγων προβάλλεται ότι η προσβαλλόμενη πράξη είναι μη νόμιμη αφενός διότι λαμβάνεται ως δεδομένο ότι στο επίμαχο σημείο υφίσταται η οδός Θέτιδος, ενώ όπως προκύπτει από το ισχύον ρυμοτομικό σχέδιο της περιοχής ο κοινόχρηστος χώρος μεταξύ των Ο.Τ. 179 και 382 καταλαμβάνεται από το ρέμα Καραβέλη και αφετέρου διότι δεν έχει προηγηθεί της εκδόσεως της προσβαλλόμενης πράξεως η οριστική οριοθέτηση του ρέματος και δεν έχει υλοποιηθεί η πρόβλεψη του Γ.Π.Σ. Κηφισιάς για την δημιουργία ζώνης πρασίνου εκατέρωθεν της όχθης του ρέματος.
9. Επειδή, εν προκειμένω, το πολεοδομικό καθεστώς της περιοχής, στην οποία βρίσκεται το προαναφερόμενο Ο.Τ. 179, καθορίσθηκε το πρώτον με το από 3.10.1938 β. δ. «περί επεκτάσεως του σχεδίου Κηφισιάς περιοχής Κοκκιναρά» (Α' 379). Στο τοπογραφικό διάγραμμα που συνοδεύει το παραπάνω διάταγμα αποτυπώνεται ρέμα, το οποίο εμφανίζεται να διατρέχει τον χώρο ενδιάμεσα οικοδομικών τετραγώνων της περιοχής, μεταξύ των οποίων και τα μεταγενεστέρως ορισθέντα ως Ο.Τ. 179 και 382. Η αυτή αποτύπωση του ρέματος εμφανίζεται και στο τοπογραφικό διάγραμμα που συνοδεύει το από 26.8.1939 β. δ. «περί τροποποιήσεως του σχεδίου Κηφισιάς εις θέσιν Κοκκιναρά» (Α' 410), καθώς και στο τοπογραφικό διάγραμμα που συνοδεύει την εντοπισμένη τροποποίηση του ρυμοτομικού σχεδίου Κηφισιάς στο Ο.Τ. 382 που εγκρίθηκε με το από 13.10.1956 β. δ. (Α' 257). Τέλος, και στο

τοπογραφικό διάγραμμα που συνοδεύει το από 25.7.1966 β. δ. «περί τροποποιήσεως του ρυμοτομικού σχεδίου Κηφισίας, μετά συγχρόνου επιβολής προκηπίου» (Α΄ 130) που αφορούσε ειδικώς το Ο.Τ. 179 αποτυπώνεται το εν λόγω ρέμα στον ενδιάμεσο των Ο.Τ. 382 και 179 χώρο, μεταξύ των ρυμοτομικών γραμμών αυτών. Από τα ανωτέρω συνάγεται ότι διαχρονικά στα τοπογραφικά διαγράμματα των ρυμοτομικών σχεδίων της επίμαχης περιοχής της Κηφισίας αποτυπώνεται στον κοινόχρηστο χώρο ανάμεσα στα Ο.Τ. 179 και 382 ρέμα, όχι, όμως, και παραρεμάτια ή άλλη οδός, και μάλιστα υφισταμένη με την ονομασία «οδός Θέτιδος», ενώ ως υφιστάμενες οδοί αποτυπώνονται στο τοπογραφικό διάγραμμα που συνοδεύει το από 25.7.1966 β. δ. μόνον οι λοιπές περικλείουσες τα ως άνω Ο.Τ. οδοί Ξενίας, Αύρας και Ανεμώνης. Εξάλλου, το ρέμα αυτό, ονομαζόμενο ως χείμαρρος «Ξενίας» στην υπ' αριθμ. 9173/1642/3.3.1993 απόφαση του Υπουργού ΠΕ.ΧΩ.Δ.Ε. (Δ΄ 281), περιλαμβάνεται στα χαρακτηρισθέντα με την απόφαση αυτή ως ιδιαιτέρου περιβαλλοντικού ενδιαφέροντος ρέματα, χείμαρρους και ρυάκια του νομού Αττικής. Τέλος, με την υπ' αριθμ. 2476/5701/11.10.1999 απόφαση του Υπουργού ΠΕ.ΧΩ.Δ.Ε. «περί τροποποίησης του Γενικού Πολεοδομικού Σχεδίου Δήμου Κηφισίας» (Δ΄ 800) προβλέπεται «η οριοθέτηση των ρεμάτων ... Καραβέλη και [η] διατήρησή τους σε ανοικτές διατομές με παράλληλη διαμόρφωση ζώνης πρασίνου». Όπως προκύπτει δε από τα στοιχεία του φακέλου, στο επίμαχο τμήμα μεταξύ των Ο.Τ. 179 και 382 το ρέμα Καραβέλη έχει ανοικτή διατομή και δεν είναι διευθετημένο με αγωγό, σε αντίθεση με άλλα βορειότερα ή νοτιότερά τμήματά του.

10. Επειδή, σύμφωνα με όσα εκτίθενται στις προηγούμενες σκέψεις δεν είναι κατά νόμο δυνατή η εκτέλεση τεχνικών έργων διαμόρφωσης οδού στην παραρεμάτια περιοχή κατά μήκος του Ο.Τ. 179, αδιαφόρως αν το ρέμα βρίσκεται σε επαφή ή σε ορισμένη απόσταση από την ρυμοτομική γραμμή του οικοδομικού αυτού τετραγώνου, αφενός διότι στο σχέδιο πόλεως δεν προβλέπεται, μεταξύ του ρέματος και της ρυμοτομικής γραμμής, οδός, η δημιουργία της οποίας, μάλιστα, δεν θα ήταν, κατ' αρχήν, συμβατή με την κατεύθυνση του Γ.Π.Σ. του Δήμου Κηφισίας περί διαμόρφωσης ζώνης πρασίνου εκατέρωθεν του ρέματος Καραβέλη, και αφετέρου διότι δεν προκύπτει ότι έχει τηρηθεί η αναφερόμενη στην σκέψη 6 διαδικασία αποτύπωσης και καθορισμού της οριογραμμής του ρέματος (πρβλ. ΣτΕ 2656/1999, 261/1997, 2163/1994), η έλλειψη δε αυτή δεν μπορεί να αναπληρωθεί από την εγκριθείσα από το Δημοτικό Συμβούλιο Κηφισίας μελέτη ανάπλασης ρέματος Κοκκιναρά ούτε από το υπ' αριθμ. 3771/23.2.2000 έγγραφο του Διευθυντή Πολεοδομίας Δήμου Κηφισίας, με το οποίο καθορίσθηκε η προσωρινή οριογραμμή ρέματος ενόψει εκδόσεως αδειάς ανέγερσης οικοδομής στο οικόπεδο των δύο πρώτων από τους παρεμβαίνοντες, το οποίο βρίσκεται στο Ο.Τ. 179, διότι οι πράξεις αυτές δεν αναπληρώνουν την κατά το προαναφερόμενο άρθρο 6 του ν. 880/1979 οριοθέτηση του ρέματος που αποτελεί αναγκαία προϋπόθεση για την

εκτέλεση τεχνικών έργων στην παραρεμάτια περιοχή. Για τους παραπάνω λόγους, και δεδομένου ότι είναι αδιάφορο για την εφαρμογή των προαναφερόμενων διατάξεων το γεγονός ότι στα συμβόλαια κτήσης του οικοπέδου των παρεμβαινόντων αναγράφεται ότι το οικόπεδο αυτό συνορεύει με οδό και πέραν αυτής με ρέμα, προεχόντως διότι, σύμφωνα με το άρθρο 20 παρ.1 του ν. δ. της 17ης Ιουλίου 1923 - άρθρο 411 Κ.Β.Π.Ν. - ως κοινόχρηστοι χώροι αναγνωρίζονται καταρχήν μόνον εκείνοι που προβλέπονται από το οικείο ρυμοτομικό σχέδιο και όχι όσοι έχουν σχηματισθεί με ιδιωτική πρωτοβουλία (βλ. ΣτΕ 2983/2009, 4774/1995, 2167/1985, 3190/1984, 3724/1977 Ολ.), δεν προκύπτει δε ούτε υποστηρίζεται από τους παρεμβαίνοντες ότι συντρέχουν οι κατά την παράγραφο 3 του άρθρου αυτού προϋποθέσεις αναγνώρισης κοινόχρηστης οδού κατ' εξαίρεση από τον παραπάνω κανόνα, η προσβαλλόμενη απόφαση είναι μη νόμιμη, όπως βασίμως προβάλλεται με την κρινόμενη αίτηση. -

11. Επειδή, ενόψει των ανωτέρω, πρέπει να γίνει δεκτή η κρινόμενη αίτηση και να ακυρωθεί η προσβαλλόμενη πράξη, να απορριφθεί δε η παρέμβαση.