



**ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ
ΝΟΜΟΣ ΗΛΕΙΑΣ
ΔΗΜΟΣ ΗΛΙΔΑΣ
ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΗ ΕΠΙΤΡΟΠΗ**

ΑΝΑΡΤΗΤΕΟ ΣΤΟ ΔΙΑΔΙΚΤΥΟ

Αριθμός Απόφασης 341/2019

ΑΠΟΣΠΑΣΜΑ

Από το Πρακτικό 34/31-12-2019 της τακτικής συνεδρίασης της Οικονομικής Επιτροπής του Δήμου Ήλιδας.

ΘΕΜΑ: «Άσκηση ανακοπής και αίτησης αναστολής με αίτημα χορήγησης προσωρινής διαταγής Ενώπιον του Τριμελούς Διοικητικού Εφετείου Πατρών κατά της υπ'αριθμ. ΔΔΠ 413/2019 διαταγής πληρωμής του Μονομελούς Διοικητικού Εφετείου Πατρών».

Στην Αμαλιάδα, σήμερα 31-12-2019, ημέρα Τρίτη και ώρα 11:00π.μ., στο Λαζαράκειο Δημοτικό Κατάστημα Αμαλιάδας στην αίθουσα συνεδριάσεων της Οικονομικής Επιτροπής, συνήλθε σε τακτική συνεδρίαση η Οικονομική Επιτροπή, ύστερα από τη με αριθμό 27720/34/27-12-2019 έγγραφη πρόσκληση του Προέδρου, που εκδόθηκε και επιδόθηκε νόμιμα στα μέλη της, σύμφωνα με το άρθρο 75 του Ν.3852/10.

Στη συνεδρίαση αυτή ήταν:

ΠΑΡΟΝΤΕΣ

ΑΠΟΝΤΕΣ

1.Ζαχαρόπουλος Βασίλειος- Πρόεδρος/Αντιδήμαρχος	1.Αστερής Ευγένιος - Μέλος
2.Χριστοφόρου Ευάγγελος- Αντιδήμαρχος	2. Παπαδόπουλος Βασίλειος - Αντιδήμαρχος
3.Νικολόπουλος Χρήστος - Μέλος.	3.Χριστοδουλόπουλος Χρήστος - Μέλος.
4.Αναγνωστόπουλος Κωνσταντίνος - Μέλος.	
5.Αμπού Χάντμπα Μισέλ - Μέλος.	
6.Κοτσαύτη-Παπαζαφειρόπουλου Αλεξάνδρα-αναπληρωματικό μέλος	

Αφού διαπιστώθηκε ότι υπάρχει νόμιμη απαρτία, δεδομένου ότι σε σύνολο εννέα (9) μελών βρέθηκαν παρόντα έξι (6) μέλη και τρία (3) απών, (ο κ. Αστερής Ευγένιος προσήλθε στο 8^ο θέμα της ημερήσιας διάταξης) ο Πρόεδρος κ. Ζαχαρόπουλος Βασίλειος κήρυξε την έναρξη της συνεδρίασης. Τα πρακτικά τηρήθηκαν από το δημοτικό υπάλληλο κ. Βούλγαρη Χρήστο.

.....
Στη συνέχεια της συνεδρίασης ο Πρόεδρος εισηγούμενος το 11^ο θέμα της ημερήσιας διάταξης έθεσε υπόψη στους συμβούλους, την από 27.12.2019 γνωμοδότηση της έμμισθης νομικής συμβούλου του Δήμου στην οποία αναφέρει τα εξής:

« Δυνάμει της από 14-10-2019 αίτησης της εταιρείας με την επωνυμία «ΗΛΙΔΑ ΣΥΜΒΟΥΛΟΙ ΜΗΧΑΝΙΚΟΙ ΑΝΩΝΥΜΟΣ ΤΕΧΝΙΚΗ ΕΤΑΙΡΕΙΑ ΜΕΛΕΤΩΝ» και τον διακριτικό τίτλο «ΗΛΙΔΑ ΣΥΜΒΟΥΛΟΙ ΜΗΧΑΝΙΚΟΙ ΑΕ», που εδρεύει στο Χάβαρι Ν. Ηλείας (οδός Αρχ. Ήλιδας 63 και Αγ. Τριάδος), ως καθολικής διαδόχου εκ μετατροπής της εταιρείας με την επωνυμία «Σ. ΛΙΑΡΟΣ και ΣΙΑ Ε.Ε.» και με το διακριτικό τίτλο «ΗΛΙΔΑ ΣΥΜΒΟΥΛΟΙ ΜΗΧΑΝΙΚΟΙ» νομίμως εκπροσωπούμενης, εκδόθηκε η προσβαλλόμενη υπ' αριθμ ΔΔΠ413/2019 Διαταγή Πληρωμής του Μονομελούς Διοικητικού Εφετείου Πατρών, η οποία κοινοποιήθηκε προς γνώση στον Δήμο Ήλιδας στις 24-12-2019 και έλαβε αριθμό πρωτ. 27677/24-12-2019. Με την άνω διαταγή πληρωμής, ο Δήμος Ήλιδας διατάσσεται να καταβάλει στην άνω εταιρεία το ποσό των 163.626,93 ευρώ, με το νόμιμο τόκο από 18-2-2010, καθώς και τον αναλογούντα Φ.Π.Α. ποσού 31.089,12 ευρώ (5^{ος} λογαριασμός). Επιπλέον μας καταλογίζει ποσό δικαστικών εξόδων ποσού 3.248,01 €.

Κατά της άνω διαταγής πληρωμής ο Δήμος Ήλιδας έχει δικαίωμα να ασκήσει ανακοπή κατά της διαταγής πληρωμής μέσα σε προθεσμία 30 ημερών από την επίδοση της, που συνέβη στις 24-12-2019, κατ'άρθρο 272^Η ΚΔ.Δ.

Επειδή υπάρχουν βάσιμοι λόγοι άσκησης εκ μέρους μας ανακοπής κατά της άνω διαταγής πληρωμής, καθόσον δεν συντρέχουν οι προϋποθέσεις εκδόσεως της διαταγής κατ'άρθρο 272^Α ΚΔΔ, όπου η **διαταγή πληρωμής επιτρέπεται να εκδοθεί μόνο για «μη αμφισβητούμενες» χρηματικές αξιώσεις**, καθόσον η αξίωση που προέρχεται από τον 5^ο λογαριασμό είναι αμφισβητούμενη λόγω έλλειψης εγγεγραμμένης πίστωσης στον προϋπολογισμό του Δήμου και έκδοσης σχετικής απόφασης για την έγκριση και δέσμευση του εν λόγω ποσού, αλλά και λόγω ελλείψεως προληπτικού ελέγχου του εν λόγω λογαριασμού. Επίσης η ένδικη απαίτηση είναι παραγεγραμμένη, σύμφωνα με το άρθρο 93 του ΝΔ 321/1969, έτσι όπως τροποποιήθηκε με το άρθρο 91 του Ν. 2362/1995 και το οποίο αντικαταστάθηκε με το άρθρο 141 του Ν. 4270/2014.

Επειδή την ανάγκη ύπαρξης σταδίου αναστολής εκτέλεσης υπό τις ως άνω νέες διατάξεις για την αναγκαστική εκτέλεση, έχει ήδη αναγνωρίσει και η νομολογία του Ανώτατου Ακυρωτικού, με την υπ' αρ. Συμβ. ΑΠ 11/2017 (δημοσιευμένη στην ΤΝΠ Ισοκράτης ΔΣΑ), που εκδόθηκε επί αιτήσεως αναστολής για εκτέλεση που ναι μεν αφορούσε πλειστηριασμό, αλλά η ανακοπή δεν κατέστη δυνατό να εκδικαστεί πριν από αυτόν, δέχθηκε τα εξής: *«Αν ωστόσο δεν είναι δυνατόν να τηρηθούν οι προθεσμίες αυτές, ο καθ' ου η εκτέλεση έχει τη δυνατότητα να επιδιώξει την αναστολή με τη μορφή της προσωρινής ρυθμίσεως καταστάσεως κατά το άρθρο 731 ΚΠολΔ, εφόσον βέβαια υπάρχει βάσιμος κατά το άρθρο 933 ΚΠολΔ λόγος ανακοπής κατά της επιχειρούμενης εκτέλεσης και πιθανολογείται έτσι η ευδοκίμηση της ανακοπής και η ανατροπή του εκτελεστού τίτλου. Τα ίδια ισχύουν και επί κατασχέσεως στα χέρια τρίτου (άρθρα 982 επ. ΚΠολΔ), η οποία συνιστά είδος έμμεσης αναγκαστικής εκτέλεσης και επομένως για τη δυνατότητα αναστολής μετά από ανακοπή του άρθρου 933 ΚΠολΔ εφαρμόζονται οι ανωτέρω διατάξεις (ΣυμβαΠ 142/2016)»*. Όμοια λύση προτείνεται και σε Μακρίδου - Απαλαγάκη - Διαμαντόπουλου ό.π. (όπου και εξηγείται ο λόγος για τον οποίο ο νομοθέτης έχει εκφραστεί εν προκειμένω εσφαλμένα). Το παρόν Δικαστήριο έχει όμως την άποψη ότι δεν χρειάζεται καν η προσφυγή στο θεσμό της προσωρινής ρύθμισης κατάστασης, διότι (πέραν των δογματικών προβλημάτων περί τον χαρακτηρισμό της αναστολής εκτέλεσης ως γνήσιου ασφαλιστικού μέτρου και της δυνατότητας εφαρμογής του άρθρου 731 ΚΠολΔ - βλ. τη σχετική προβληματική σε Γέσιου - Φαλτσή, Δίκαιο Αναγκαστικής Εκτελέσεως, τ. Ι § 43 αρ. 12 - 15), ενόψει όσων προαναφέρθηκαν, καθίσταται αναγκαία η συστηματική - τεολογική ερμηνεία του άρθρου 937 §1 περ. γ' ΚΠολΔ, ώστε να ισχύει σε κάθε περίπτωση κύριας εκτέλεσης, δηλαδή τόσο στην άμεση όσο και στην έμμεση, υπό τον περιορισμό ότι, επί επικειμένου πλειστηριασμού,

η αίτηση ασκείται μόνο όταν δεν είναι δυνατή η εμπρόθεσμη εκδίκαση της ανακοπής του άρθρου 933 ΚΠολΔ» (ενδεικτικά ΜΠρΑμαλ 58/2017 ΤΝΠ ΝΟΜΟΣ). Για το λόγο αυτό, υποστηρίζεται η άποψη ότι το καταργηθέν άρθρο 938 Κ,Πολ.Δ., εφαρμόζεται και σήμερα με αναλογική εφαρμογή του άρθρου 937 παρ. 1 περ. γ Κ,Πολ.Δ. και στις περιπτώσεις έμμεσης εκτέλεσης, καθώς οι προθεσμίες που προβλέπει ο νεότερος νομοθέτης είναι πρακτικά αδύνατο να τηρηθούν, τουλάχιστον σε αυτό το στάδιο εφαρμογής του νέου νόμου.

Για τους άνω λόγους, ΓΝΩΜΟΔΟΤΩ την άσκηση της ανακοπής και της αίτησης αναστολής με αίτημα χορηγήσεως προσωρινής διαταγής, προς αποφυγή εκτελέσεως της διαταγής, λόγω της ανεπανόρθωτης οικονομικής βλάβης που θα υποστεί ο Δήμος, εάν εκτελεστεί η εν λόγω διαταγή πληρωμής από την αντίδικο εταιρεία. Να σημειωθεί ότι η εν λόγω ανακοπή πρέπει να ασκηθεί και να επιδοθεί με δικαστικό επιμελητή στην αντίδικο εταιρεία το αργότερο έως τις 23-1-2020, ομοίως και η αίτηση αναστολής».

Κατόπιν, ο Πρόεδρος κάλεσε τα μέλη να τοποθετηθούν και να ψηφίσουν.

Η Οικονομική Επιτροπή αφού έλαβε υπόψη της:

την εισήγηση της έμμισθης νομικής συμβούλου του Δήμου, την υπ' αριθμ. ΔΔΠ413/2019 διαταγής πληρωμής του Μονομελούς Διοικητικού Εφετείου Πατρών, το άρθρο 72 του Ν.3852/2010 καθώς και το άρθρο 3 του Ν. 4623/2019 μετά από διαλογική συζήτηση,

αποφασίζει ομόφωνα

1.Κάνει δεκτή την από 27 Δεκεμβρίου 2019 γνωμοδότηση της Νομικής Συμβούλου του Δήμου κας. Θεοδωροπούλου Ειρήνης, την άσκηση της ανακοπής και της αίτησης αναστολής με αίτημα χορηγήσεως προσωρινής διαταγής, προς αποφυγή εκτελέσεως της υπ' αριθμ. ΔΔΠ413/2019 διαταγής πληρωμής του Μονομελούς Διοικητικού Εφετείου Πατρών, λόγω της ανεπανόρθωτης οικονομικής βλάβης που θα υποστεί ο Δήμος, εάν εκτελεστεί η εν λόγω διαταγή πληρωμής από την αντίδικο εταιρεία με το διακριτικό τίτλο «ΗΛΙΔΑ ΣΥΜΒΟΥΛΟΙ ΜΗΧΑΝΙΚΟΙ ΑΕ»

2. Η εν λόγω ανακοπή, ως και η αίτηση αναστολής, θα ασκηθεί και θα επιδοθεί με δικαστικό επιμελητή στην αντίδικο εταιρεία το αργότερο έως τις 23-1-2020.

Η απόφαση αυτή πήρε αύξοντα αριθμό 341/2019

Κατόπιν συντάχθηκε το πρακτικό αυτό και υπογράφηκε όπως παρακάτω:

Ο ΠΡΟΕΔΡΟΣ

ΤΑ ΜΕΛΗ

ΑΚΡΙΒΕΣ ΑΝΤΙΓΡΑΦΟ

Αμαλιάδα 03-01-2020

Ο Πρόεδρος

Ζαχαρόπουλος Βασίλειος