



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

ΑΝΑΡΤΗΤΕΑ ΣΤΟ «ΔΙΑΥΓΕΙΑ»
ΚΑΙ ΣΤΗΝ ΙΣΤΟΣΕΛΙΔΑ ΤΟΥ ΔΗΜΟΥ

Αριθμός Απόφασης 012/2024

ΑΠΟΣΠΑΣΜΑ

Από το Πρακτικό 02/14.02.2024, της τακτικής συνεδρίασης της Δημοτικής Επιτροπής του Δήμου Ήλιδας.

ΘΕΜΑ: Γνωμοδότηση δικηγόρου περί άσκησης ή μη ενδίκων μέσων κατά της υπ'αριθμ. ΔΔΠ6/2024 απόφασης του Μονομελούς Διοικητικού Εφετείου Πατρών.

Στην Αμαλιάδα, σήμερα 14-02-2024, ημέρα Τετάρτη και ώρα 12:00', συνήλθε σε Τακτική συνεδρίαση η Δημοτική Επιτροπή, ύστερα από τη με αριθμό πρωτ. 2504/02/09.02.2024 έγγραφη πρόσκληση του Προέδρου, η οποία επιδόθηκε νόμιμα και εμπρόθεσμα στα μέλη της, σύμφωνα με τις σχετικές διατάξεις των άρθρων 67 και 75 του Ν.3852/2010 (ΦΕΚ Α' 87), όπως ισχύει και τα άρθρα 8 & 9 του Ν.5056/2023 (ΦΕΚ Α' 163).

ΠΑΡΟΝΤΕΣ	ΑΠΟΝΤΕΣ
1. Χριστοδουλόπουλος Χρήστος - Δήμαρχος/Πρόεδρος	ουδείς
2. Τσεριώνης Κωνσταντίνος-μέλος	
3. Αναγνωστόπουλος Κωνσταντίνος-μέλος	
4. Αθανασόπουλος Ιωάννης-μέλος	
5. Ανδρουτσόπουλος Ανδρέας-μέλος	
6. Χριστοφόρου Ευάγγελος-μέλος	
7. Λυμπέρης Ερνέστο-αναπληρωματικό μέλος/αντικαταστάτης Λυμπέρη Ιωάννη	

Αφού διαπιστώθηκε ότι υπάρχει νόμιμη απαρτία, δεδομένου ότι σε σύνολο επτά (7) μελών δήλωσαν παρόντα επτά (7) μέλη, ο Πρόεδρος κ. Χριστοδουλόπουλος Χρήστος, κήρυξε την έναρξη της συνεδρίασης.

Τα πρακτικά τηρήθηκαν από το δημοτικό υπάλληλο κ. Βούλγαρη Χρήστο.

1^ο Θέμα Προ-ημερήσιας διάταξης

Ο Δήμαρχος - Πρόεδρος αναφερόμενος στο 1^ο θέμα της προ-ημερήσιας διάταξης, έθεσε υπόψη των μελών της Δημοτικής Επιτροπής θέμα, που αφορά την «Γνωμοδότηση δικηγόρου περί άσκησης ή μη ενδίκων μέσων κατά της υπ'αριθμ. ΔΔΠ6/2024 απόφασης του Μονομελούς Διοικητικού Εφετείου Πατρών» και ζήτησε να τεθεί προς συζήτηση, λόγω τήρησης προθεσμιών για ανακοπή, αίτηση αναστολής και τυχόν απόφαση προσωρινής διαταγής και κάλεσε τα μέλη της Επιτροπής να εγκρίνουν τη συζήτηση του θέματος ως κατεπείγον και να συζητηθεί κατά προτεραιότητα.

Η Δημοτική Επιτροπή ύστερα από διαλογική συζήτηση και λαμβάνοντας υπόψη τις διατάξεις των άρθρων 72 & 75 του Ν. 3852/2010 (Α' 87), όπως τροποποιήθηκε και ισχύει, καθώς και την πρόταση του Προέδρου, ομόφωνα εγκρίνει τη συζήτηση του θέματος προ ημερήσιας διάταξης ως κατεπείγον.

Έπειτα, Πρόεδρος, έθεσε υπόψη των μελών της Δημοτικής Επιτροπής την από 13-2-2024 εισήγηση της Νομικής Συμβούλου του Δήμου με θέμα: «Άσκηση ενδίκων μέσων κατά της υπ'αριθμ. ΔΔΠ6/2024 διαταγής πληρωμής του Μονομελούς Διοικητικού Εφετείου Πατρών» σύμφωνα με την οποία:

«Δυνάμει της με αριθμό καταχ. 153/8-11-2023 αίτησης της εταιρείας με την επωνυμία «ΔΟΜΙΚΟ ΣΥΓΚΡΟΤΗΜΑ ΕΡΓΩΝ ΚΑΙ ΚΑΤΑΣΚΕΥΩΝ ΑΤΕ», που εδρεύει στην Πάτρα και επί της οδού Μιαούλη 12, εκδόθηκε η προσβαλλόμενη υπ' αριθμ ΔΔΠ6/2024 Διαταγή Πληρωμής του Μονομελούς Διοικητικού Εφετείου Πατρών, η οποία κοινοποιήθηκε προς γνώση στον Δήμο Ήλιδας στις 2-2-2024 και έλαβε αριθμό πρωτ. 1880. Με την άνω διαταγή πληρωμής, ο Δήμος Ήλιδας διατάσσεται να καταβάλει στην άνω εταιρεία, βάσει του 3ου λογαριασμού της 1ης Συμπληρωματικής Σύμβασης, το ποσό των 14.096,47 ευρώ, με το νόμιμο τόκο υπερημερίας κατά το άρθρο πρώτο του ν. 4152/2013 από 12-2-2019 έως την πλήρη εξόφληση του. Επιπλέον επιβάλλει σε βάρος του Δήμου και υπέρ της άνω εταιρείας τα δικαστικά έξοδα, ανερχόμενα στο ποσό των 380 ευρώ.

ΙΣΤΟΡΙΚΟ

Με την υπ'αριθμ. 298283/31-12-2010 σύμβαση κατασκευής έργου με τίτλο «Διαμόρφωση Σύνδεσης Οδού Παπακασελά – Αμαλιάδας με κόμβο Παπακασελά (Αγωγός ύδρευσης Κουρούτα – Αποχέτευσης ομβρίων)» που συνάφθηκε μεταξύ του πρώην Δήμου Αμαλιάδας, όπως νόμιμα εκπροσωπήθηκε από τον τότε Δήμαρχο του και του εκπροσώπου της άνω εταιρείας, συμφωνήθηκε η ανάθεση του έργου, ποσού 613.573,76 ευρώ χωρίς ΦΠΑ (730.152,77 με αναθεώρηση και ΦΠΑ 19%).

Εν συνεχεία με την υπ'αριθμ. 33375/19-12-2017 1η συμπληρωματική σύμβαση μεταξύ του Δήμου Ήλιδας, εκπροσωπούμενου από τον Δήμαρχο του και της άνω εταιρείας, που συνάφθηκε στην Αμαλιάδα στις 19-12-2017, συμφωνήθηκε η εκτέλεση του άνω έργου ποσού 245.099,50 ευρώ. Η εργολαβία χρηματοδοτείτο κατά 72,80% από πόρους του Περιφερειακού Ταμείου Ανάπτυξης της Περιφέρειας Δυτικής Ελλάδος και κατά 27,20% από πόρους του Δήμου. Σε εκτέλεση της εν λόγω συμπληρωματικής σύμβασης, η εταιρεία υπέβαλε στις 12-12-2018 στην Διευθύνουσα Υπηρεσία του έργου – Διεύθυνση Τεχνικών Υπηρεσιών τον 3ο λογαριασμό και την πιστοποίηση προς πληρωμή της 1ης Συμπληρωματικής Σύμβασης για την πληρωμή εκτελεσθεισών εργασιών αυτής ποσού 51.825,24 ευρώ με ΦΠΑ με σχετικά συνοδευτικά έγγραφα. Ο λογαριασμός αυτός εγκρίθηκε από τον επιβλέποντα μηχανικό στις 12-12-2018 καθ θεωρήθηκε αυθημερόν από τον Προϊστάμενο της Διεύθυνσης Τεχνικών Υπηρεσιών του Δήμου Ήλιδας.

Ο Δήμος προέβη στην εξόφληση του υπ'αριθμ. 382/12-12-2018 τιμολογίου, το οποίο αφορούσε ποσό 37.728,77 ευρώ με ΦΠΑ, πλην όμως δεν προέβη στην εξόφληση του υπ'αριθμ. 383/12-12-2018 τιμολογίου εκ 14.096,47 ευρώ μετά ΦΠΑ και γι'αυτό το λόγο η αιτούσα εταιρεία πέτυχε την έκδοση της υπ'αριθμ. ΔΔΠ6/2016 διαταγής πληρωμής.

ΝΟΜΙΚΟ ΜΕΡΟΣ

Σύμφωνα με το άρθρο 272 Α του ΚΔΔ, «Η έκδοση διαταγής πληρωμής για χρηματικές αξιώσεις μη αμφισβητούμενες κατά την έννοια του άρθρου 3 παρ. 1 του Κανονισμού (ΕΚ) 805/2004 (ΕΕ L 143) μπορεί να ζητηθεί εφόσον: α) πηγάζουν από δημόσια σύμβαση που έχει συναφθεί στο πλαίσιο εμπορικής συναλλαγής, κατά την έννοια της υποπαραγράφου Ζ.3 της παραγράφου Ζ' του άρθρου πρώτου του ν. 4152/2013 (Α' 107) και β) έχει ολοκληρωθεί ο προληπτικός έλεγχος της σχετικής δαπάνης και έχει αποβεί θετικός για την πληρωμή της.

Σύμφωνα δε με το άρθρο 272Η του ΚΔΔ, 1. Εκείνος κατά του οποίου εκδίδεται η διαταγή πληρωμής έχει το δικαίωμα, μέσα σε προθεσμία τριάντα (30) ημερών από την επίδοσή της, να ασκήσει ανακοπή ενώπιον του Δικαστηρίου, που είναι αρμόδιο κατά τις γενικές διατάξεις για την αξίωση, η οποία αποτελεί τη νόμιμη αιτία έκδοσης της διαταγής πληρωμής..... 2. Η ανακοπή ασκείται με δικόγραφο, το οποίο, μαζί με τρία (3) αντίγραφα, κατατίθεται στη γραμματεία της κύριας έδρας του Δικαστηρίου, στο οποίο απευθύνεται. Το δικόγραφο της ανακοπής, εκτός από τα στοιχεία που προβλέπουν οι διατάξεις του άρθρου 45, πρέπει απαραίτητως να περιέχει σαφείς και συγκεκριμένους λόγους, καθώς και συγκεκριμένο αίτημα. 3. Η ανακοπή προσδιορίζεται να συζητηθεί σε δικάσιμο που δεν απέχει περισσότερο από (6) μήνες από την κατάθεσή της. Ως προς την προδικασία, που πρέπει να τηρηθεί, εφαρμόζονται αναλόγως οι διατάξεις των άρθρων 126 έως και 128 και 130 έως και 131. Ως προς την κύρια διαδικασία εφαρμόζονται αναλόγως οι διατάξεις των άρθρων 132 έως και 143. 4....5. Το δικαστήριο ελέγχει την προσβαλλόμενη διαταγή πληρωμής κατά το νόμο και την ουσία στα όρια της ανακοπής, τα οποία προσδιορίζονται από τους λόγους και το αίτημά της. Κατ' εξαίρεση, ο κατά το νόμο έλεγχος της προσβαλλόμενης διαταγής πληρωμής χωρεί και αυτεπαγγέλτως, εκτεινόμενος στο σύνολό της, προκειμένου να διακριβωθεί: α) αν η διαταγή εκδόθηκε αναρμοδίως, β) αν υπάρχει παράβαση δεδουλευμένου ή γ) αν η αξίωση, για την ικανοποίηση της οποίας εκδόθηκε η διαταγή πληρωμής, έχει παραγραφεί. Ισχυρισμοί που αφορούν, την καθ' οιονδήποτε τρόπο απόσβεση ή το χαρακτήρα ως μη αμφισβητούμενης της αξίωσης, για την ικανοποίηση της οποίας εκδόθηκε η διαταγή πληρωμής, μπορούν να προβάλλονται με την ανακοπή και πρέπει να αποδεικνύονται αμέσως. 6. Η άσκηση της ανακοπής δεν αναστέλλει την εκτέλεση της διαταγής πληρωμής. Το δικαστήριο, όμως, ενώπιον του οποίου εκκρεμεί η ανακοπή, μπορεί, κατά τη διαδικασία των άρθρων 206 επ. να χορηγήσει αναστολή έως την έκδοση οριστικής απόφασης επί της ανακοπής, για τους λόγους που ορίζονται στο άρθρο 208 του Κώδικα αυτού.

Επειδή σύμφωνα με το άρθρο 272Γ του ΚΔΔ, η αίτηση πρέπει να περιέχει: α) τα στοιχεία της παρ. 1 του άρθρου 45, μεταξύ των οποίων και τον ΑΦΜ του αιτούντος, β) τα πλήρη στοιχεία εκείνου που ζητείται η έκδοση διαταγής πληρωμής, γ) το αίτημα για την έκδοση της διαταγής πληρωμής και δ) την αιτία πληρωμής και το ακριβές ποσό κατά κεφάλαιο και τόκους.

ΛΟΓΟΙ ΑΝΑΚΟΠΗΣ

Στην ένδικη περίπτωση, η διαταγή πληρωμής κοινοποιήθηκε στον Δήμο στις 2-2-2024. Κατά αυτής ο Δήμος 'Ηλιδας έχει δικαίωμα να ασκήσει ανακοπή κατά της διαταγής πληρωμής μέσα σε προθεσμία 30 ημερών από την επίδοσή της, που συνέβη στις 24-12-2019, κατ'άρθρο 272Η 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 272Α ΚΔΔ, όπου η διαταγή πληρωμής επιτρέπεται να εκδοθεί μόνο για «μη αμφισβητούμενες» χρηματικές αξιώσεις, καθόσον η αξίωση που προέρχεται από τον 3ο λογαριασμό είναι αμφισβητούμενη λόγω έλλειψης εγγεγραμμένης πίστωσης στον προϋπολογισμό του Δήμου και έκδοσης σχετικής απόφασης για την έγκριση και δέσμευση του εν λόγω ποσού, όπως προκύπτει από το υπ'αριθμ. 5315/8-3-2019 έγγραφο της Διεύθυνσης Οικονομικών, απευθυνόμενο προς την Διεύθυνση Τεχνικών Υπηρεσιών, αλλά και λόγω ελλείψεως προληπτικού ελέγχου του εν λόγω λογαριασμού.

Επειδή απαιτείται να έχει ολοκληρωθεί η σύνθετη δημοσιολογιστική διαδικασία για την διενέργεια της δαπάνης, η οποία καταλήγει στην υλική πράξη της εκταμίευσης του αντίστοιχου χρηματικού ποσού, η ολοκλήρωση δε της διαδικασίας αυτής και η θετική για την δαπάνη απόληξη της και μόνον επιτρέπουν τον εξοπλισμό της μη αμφισβητούμενης αξίωσης με τον εκτελεστό τίτλο της διαταγής πληρωμής, γεγονός που εν προκειμένω δεν συντρέχει.

Επειδή η αίτηση βάσει της οποίας εκδόθηκε η διαταγή πληρωμής δεν είναι ορισμένη, παρά πάσχει από έλλειψη του αναγκαίου περιεχομένου της, καθόσον δεν αναφέρονται σε αυτήν οι όροι της αρχικής, αλλά και της 1ης συμπληρωματικής σύμβασης, προκειμένου να διαπιστωθεί εάν περιείχαν εξαιρετικές ρήτρες που εξασφάλιζαν στον Δήμο υπερέχουσα θέση έναντι της αντιδίκου εταιρείας και εάν ήταν το Διοικητικό Εφετείο αρμόδιο για την έκδοση της διαταγής πληρωμής.

Το θέμα είναι κατεπείγον να συζητηθεί λόγω των προθεσμιών που προβλέπονται για την άσκηση της ανακοπής και επίδοσης της.

Για τους άνω λόγους, ΓΝΩΜΟΔΟΤΩ ότι δύναται ο Δήμος Ήλιδας να ασκήσει το ένδικο μέσο της ανακοπής κατά της υπ'αριθμ. ΔΔΠ6/2024 διαταγής πληρωμής του Μονομελούς Διοικητικού Εφετείου Πατρών, μετά του ένδικου βοηθήματος της αίτησης αναστολής εκτέλεσης και αιτήματος χορήγησης προσωρινής διαταγής Να σημειωθεί ότι η εν λόγω ανακοπή, αίτηση αναστολής και τυχόν απόφαση προσωρινής διαταγής πρέπει να ασκηθούν και να επιδοθούν με δικαστικό επιμελητή στην αντίδικη εταιρεία το αργότερο έως τις 1-3-2024.».

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

Η Δημοτική Επιτροπή λαμβάνοντας υπόψη τις διατάξεις των άρθρων 72, 75 του Ν. 3852/10 (ΦΕΚ Α' 87),, όπως τροποποιήθηκαν και ισχύουν, το άρθρο 8 & 9 του Ν.5056/2023, τις διατάξεις του άρθρου 50 του Ν. 5083/2024 (ΦΕΚ Α' 12), την υπ' αριθμ. ΔΔΠ6/2024 απόφαση του Διοικητικού Εφετείου Πατρών και την εισήγηση της Νομικής Συμβούλου,

Αποφασίζει Ομόφωνα

1. Κάνει δεκτή την από 13-02-2024 γνωμοδότηση της Νομικής Συμβούλου του Δήμου.
2. Τη άσκηση ενδίκου μέσου της ανακοπής, κατά της υπ'αριθμ. ΔΔΠ6/2024 διαταγής πληρωμής του Μονομελούς Διοικητικού Εφετείου Πατρών, μετά του ένδικου βοηθήματος της αίτησης αναστολής εκτέλεσης και αιτήματος χορήγησης προσωρινής διαταγής.

3. Η ανακοπή, η αίτηση αναστολής και τυχόν απόφαση προσωρινής διαταγής, να επιδοθούν με δικαστικό επιμελητή στην αντίδικο εταιρεία το αργότερο έως τις 1-3-2024.

Κατά της παρούσας χωρεί προσφυγή, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 227 Ν. 3852/2010, όπως έχει αντικατασταθεί με το άρθρο 118 του Ν.4555/18 (ΦΕΚ 133Α) «Πρόγραμμα ΚΛΕΙΣΘΕΝΗΣ Ι».

Η απόφαση αυτή πήρε αύξοντα αριθμό 012/2024

Κατόπιν συντάχθηκε το πρακτικό αυτό και υπογράφηκε όπως παρακάτω:

Ο ΔΗΜΑΡΧΟΣ/ΠΡΟΕΔΡΟΣ

ΤΑ ΜΕΛΗ

**ΑΚΡΙΒΕΣ ΑΝΤΙΓΡΑΦΟ
Ο ΔΗΜΑΡΧΟΣ/ΠΡΟΕΔΡΟΣ**

ΧΡΗΣΤΟΔΟΥΛΟΠΟΥΛΟΣ ΧΡΗΣΤΟΣ