



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ
ΝΟΜΟΣ ΗΛΕΙΑΣ
ΔΗΜΟΣ ΗΛΙΔΑΣ
ΔΗΜΟΤΙΚΗ ΕΠΙΤΡΟΠΗ

ΑΝΑΡΤΗΤΕΑ ΣΤΟ «ΔΙΑΥΓΕΙΑ»
ΚΑΙ ΤΗΝ ΙΣΤΟΣΕΛΙΔΑ ΤΟΥ ΔΗΜΟΥ

ΑΠΟΣΠΑΣΜΑ

Από το Πρακτικό 20/17.09.2024 της τακτικής συνεδρίασης της Δημοτικής Επιτροπής του Δήμου Ήλιδας.

Αριθμός Απόφασης 270/2024

ΘΕΜΑ: Λήψη απόφασης για εξώδικο συμβιβασμό από ασκηθείσα ανακοπή κατά της υπ'αριθμ. ΔΔΠ6/2024 διαταγής πληρωμής του Διοικητικού Εφετείου Πατρών.

Στην Αμαλιάδα, σήμερα 17-09-2024, ημέρα Τρίτη και ώρα 14:00', συνήλθε σε Τακτική συνεδρίαση η Δημοτική Επιτροπή, ύστερα από τη με αριθμό πρωτ. 21/19169/13.09.2024 έγγραφη πρόσκληση του Προέδρου, η οποία επιδόθηκε νόμιμα και εμπρόθεσμα στα μέλη της, σύμφωνα με το άρθρο 67 του ν. 3852/10 και τις σχετικές διατάξεις του άρθρου 75 του ν.3852/2010 (ΦΕΚ Α' 87) όπως ισχύει και των άρθ. 8 & 9 του ν.5056/2023 (Α' 163).

ΠΑΡΟΝΤΕΣ

1. Χριστοδουλόπουλος Χρήστος - Δήμαρχος/Πρόεδρος.
2. Αθανασόπουλος Ιωάννης-μέλος.
3. Αναγνωστόπουλος Κωνσταντίνος-μέλος.
4. Τσεριώνης Κωνσταντίνος-μέλος.
5. Νικολόπουλος Χρήστος, αναπληρωματικό μέλος/αντικαταστάτης Ανδρουτσόπουλου Ανδρέα.
6. Παπαδόπουλος Βασίλειος, αναπληρωματικό μέλος/αντικαταστάτης Χριστοφόρου Ευάγγελου.

ΑΠΟΝΤΕΣ

1. Λυμπέρης Ιωάννης-μέλος.

Αφού διαπιστώθηκε ότι υπάρχει νόμιμη απαρτία, δεδομένου ότι σε σύνολο επτά (7) μελών δήλωσαν παρόντα έξι (6) μέλη και απόντα ένα (1) μέλος, ο Πρόεδρος κ. Χριστοδουλόπουλος Χρήστος, κήρυξε την έναρξη της συνεδρίασης. Τα πρακτικά τηρήθηκαν από το δημοτικό υπάλληλο Χρήστο Ρούτση.

Ο Πρόεδρος ανακοίνωσε το 19^ο θέμα της ημερήσιας διάταξης και έθεσε υπόψη των μελών την από 3/9/2024 γνωμοδότηση της νομικής συμβούλου του Δήμου στην οποία αναφέρονται τα εξής:

«ΘΕΜΑ: Λήψη απόφασης για εξώδικο συμβιβασμό από ασκηθείσα ανακοπή κατά της υπ'αριθμ. ΔΔΠ6/2024 διαταγής πληρωμής του Διοικητικού Εφετείου Πατρών

A. 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. ΔΔΠ6/2024 διαταγής πληρωμής του Διοικητικού Εφετείου Πατρών, δια της οποίας υποχρεώθηκε ο Δήμος να καταβάλει το άνω ποσό με το νόμιμο τόκο υπερημερίας κατά το άρθρο πρώτο του ν. 4152/2013 από 12-2-2019 έως την πλήρη εξόφληση του, ως και το ποσό των 380 ευρώ για δικαστικά έξοδα.. Να σημειωθεί ότι οι τόκοι μέχρι την ημερομηνία κατάθεσης της αίτησης προς έκδοση διαταγής πληρωμής, ήτοι μέχρι την 8-11-2023 ανέρχονταν στο ποσό των 5.405,75 ευρώ. Ήτοι το συνολικό ποσό της οφειλής ανήρχετο κατά τον χρόνο έκδοσης της διαταγής πληρωμής, συν τα δικαστικά έξοδα, στο ποσό των 20.000 ευρώ περίπου.

Κατά αυτής της διαταγής πληρωμής, ως και κατά της εταιρείας, ο Δήμος κατέθεσε την 23-2-2024 την με αριθμό κατ. ΕΠ 48/23-2-2024 ανακοπή του, για τον λόγο ότι η αξίωση που προέρχεται από τον 3ο λογαριασμό της συμπληρωματικής σύμβασης 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.

Επίσης κατά της άνω διαταγής ασκήθηκε και η με αριθμό κατ. ΑΝ1/23-2-2024 αίτηση αναστολής, επί της οποίας εκδόθηκε η υπ'αριθμ. Ν7/2024 απόφαση του ιδίου ως άνω Δικαστηρίου και η οποία απέρριψε την αίτηση αναστολής για τον λόγο, καθόσον κρίθηκε ότι το ποσό είναι ιδιαίτερα χαμηλό και δεν θα υποστεί ανεπανόρθωτη βλάβη ο Δήμος. Ένεκα της απόρριψης της αναστολής, η εταιρεία μπορεί να προβεί σε μέσα αναγκαστικής εκτέλεσης όπως κατάσχεση εις χείρας τρίτου, κατάσχεση ακινήτων.

Κατόπιν εκδόσεως της άνω αποφάσεως, η άνω εταιρεία κατέθεσε στον Δήμο την από 5-8-2024 αίτηση της, δια της οποίας προτείνει συμβιβασμό, προκειμένου να της καταβληθεί άμεσα μέρος των οφειλόμενων προς εμάς. Συγκεκριμένα, αιτείται την καταβολή του συνολικού ποσού των 18.500 ευρώ, παραιτούμενη από κάθε άλλη αξίωσή της. Διευκρινίζουν δε ότι σε καμία περίπτωση η παρούσα δεν μπορεί να εκληφθεί ως αποδοχή των θέσεων του Δήμου, παραίτηση από τις δικές της θέσεις ή αμφισβήτηση της ορθότητάς τους, σε περίπτωση μη αποδοχής της πρότασής της.

Β. ΩΣ ΠΡΟΣ ΤΟΝ ΑΙΤΟΥΜΕΝΟ ΣΥΜΒΙΒΑΣΜΟ

1.Γενικά

Ο εξώδικος συμβιβασμός προϋποθέτει τη συναίνεση και των δυο εμπλεκόμενων μερών. Ως εκ τούτου, η ενεργοποίηση των διατάξεων περί εξώδικου συμβιβασμού από πλευράς του δήμου εναπόκειται αποκλειστικά στην αποφασιστική αρμοδιότητα της δημοτικής επιτροπής/δημοτικού συμβουλίου.

Ωστόσο, κατά την εξέταση των νομικών προϋποθέσεων και πραγματικών περιστατικών από το κατά περίπτωση αρμόδιο όργανο του δήμου, προκειμένου να αποφασιστεί εάν τελικά ο τελευταίος θα προχωρήσει σε εξώδικο συμβιβασμό, θα πρέπει να λαμβάνονται σοβαρά υπόψη οι θετικές επιπτώσεις που ο συμβιβασμός τέτοιου είδους θα έχει όχι μόνο στον διεκδικούντα αποζημίωση αλλά και στον ίδιο το δήμο και στο δημόσιο κατ' επέκταση, καθώς:

- Η δικαστική επίλυση της διαφοράς είναι δυνατό να έχει ως τελικό αποτέλεσμα τη σημαντικά μεγαλύτερη οικονομική επιβάρυνση του δήμου, δεδομένου ότι, σε περίπτωση δικαίωσης του ενάγοντος, η δαπάνη του δήμου προσαυξάνεται με τα δικαστικά έξοδα αυτού και τους επιδικαζόμενους τόκους, ενώ είναι επίσης πιθανό να επιδικαστούν χρηματικά ποσά για αναπλήρωση διαφυγόντων κερδών ή/και ηθική βλάβη. Συνεπώς, σε περιπτώσεις όπου κρίνεται μάλλον πιθανή η έκδοση δικαστικής απόφασης υπέρ του ενάγοντος, η αποδοχή τέτοιου συμβιβασμού εκ μέρους του δήμου συμβάλλει στην προστασία της περιουσίας αυτού, κάτι που αποτελεί άλλωστε υποχρέωσή του σύμφωνα με τη ρητή διάταξη της παρ. 1 του 178 του Κώδικα Δήμων και Κοινοτήτων (ΚΔΚ, ν. 3463/2006).

- Επιτυγχάνεται η ταχύτερη αποζημίωση του ζημιωθέντος, ο οποίος διαφορετικά υποχρεούται συχνά να περιμένει την πάροδο μεγάλου χρονικού διαστήματος έως ότου εκδικασθεί η υπόθεσή. Με τον τρόπο αυτόν προάγεται η εμπιστοσύνη του προς τη διοίκηση.

- Παράλληλα, αποφορτίζεται ο μηχανισμός απονομής δικαιοσύνης. (ΥΠ.ΕΣ. οικ.45351/12.11.2013)

Η τελική επίτευξη εξώδικου συμβιβασμού εναπόκειται μεν στη διακριτική ευχέρεια του δήμου, η εξέταση ωστόσο του σχετικού αιτήματος αποτελεί υποχρέωση του δήμου, η δε άρνησή του να κάνει χρήση των σχετικών διατάξεων παραβιάζει ευθέως τον νόμο και συνιστά μορφή κακοδιοίκησης, ενόψει του άρθρου 72 παρ. 1 περ. δ' του ν. 3852/2010, (Ειδική Έκθεση Συνηγόρου του Πολίτη του Ιουλίου 2014)

β. Σύμφωνα με το άρθρο 72 του Ν. 3852/2010, όπως τροποποιήθηκε από την παρ.1 του άρθρου 3 του Ν.4623/2019, την περίπτ. γ' της παρ. 1 του άρθρου 177 του Ν. 4635/19 και αντικαταστάθηκε από την παρ. 1 του άρθρου 40 του Ν. 4735/20 και τροποποιήθηκε από την παρ.1 του άρθρου 37 του Ν.4915/22 η Δημοτική Επιτροπή.....«ι) Αποφασίζει για την υποβολή προσφυγών στις διοικητικές αρχές και αποφασίζει για την άσκηση ή μη όλων των ένδικων βοηθημάτων και των ένδικων μέσων, καθώς και για την παραίτηση από αυτά, πλην των περιπτώσεων δικών που αφορούν στον προσδιορισμό ή τη μετατροπή της εργασιακής σχέσης μεταξύ εργαζομένων και του δήμου, στις οποίες η άσκηση ενδίκων μέσων είναι υποχρεωτική. Επίσης, αποφασίζει τον συμβιβασμό ή την κατάργηση δίκης που έχει αντικείμενο ποσό έως εξήντα χιλιάδες (60.000) ευρώ, πλέον ΦΠΑ. Όταν το αντικείμενο της δίκης είναι άνω του ποσού αυτού, τότε εισηγείται τη λήψη απόφασης από το δημοτικό συμβούλιο. Δεν επιτρέπεται συμβιβασμός ή κατάργηση δίκης για απαιτήσεις μισθών, επιδομάτων, αποζημιώσεων, εξόδων παράστασης, εξόδων κίνησης και γενικά μισθολογικών παροχών οποιασδήποτε μορφής, εξαιρουμένων εκείνων για τις οποίες το νομικό ζήτημα έχει επιλυθεί με απόφαση ανωτάτου δικαστηρίου. Η απόφαση της Δημοτικής Επιτροπής για τις περιπτώσεις των προηγούμενων εδαφίων, πλην αυτών που αφορούν στον προσδιορισμό ή τη μετατροπή της εργασιακής σχέσης κατά τα προβλεπόμενα στο πρώτο εδάφιο, λαμβάνεται ύστερα από γνωμοδότηση δικηγόρου, η έλλειψη της οποίας συνεπάγεται ακυρότητα της σχετικής απόφασης. Η παρούσα ρύθμιση ισχύει και όταν η αρμοδιότητα ασκείται από το δημοτικό συμβούλιο».

γ. Ύπαρξη ουσιαστικού δικαιώματος

Κατά πάγια νομολογία του Ελεγκτικού Συνεδρίου, στο πλαίσιο του διενεργούμενου προληπτικού ελέγχου δαπανών σε περίπτωση διενέργειας εξώδικου συμβιβασμού, ερευνάται αν τηρήθηκαν οι προϋποθέσεις που ορίζει ο νόμος τόσο ως προς τα τυπικά, εξωτερικά στοιχεία της πράξης του συμβιβασμού, που αφορούν στη γνωμοδότηση της νομικής υπηρεσίας του ΟΤΑ και στην απόφαση του αρμοδίου οργάνου, όσο και ως προς τα ουσιαστικά, εσωτερικά στοιχεία της πράξης υπό την έννοια:

α) ότι η σχετική δαπάνη μπορεί να αποτελέσει αντικείμενο συμβιβασμού, προβλέπεται από διάταξη νόμου και συνοδεύεται από τα αναγκαία δικαιολογητικά στοιχεία που αποδεικνύουν τη σχετική απαίτηση (βλ. πραξ. VII τμ. 15/2008 και 117/2002)

β) Της ύπαρξης δικαιώματος ουσιαστικού δικαίου, ήτοι έγκυρης αιτίας, όπως επιβάλλεται λόγω του αιτιώδους χαρακτήρα του αλλά και λόγω της αρχής της νομιμότητας που οφείλει να διέπει τη δράση της δημόσιας διοίκησης.

Σε αντίθετη περίπτωση, ο συμβιβασμός είναι άκυρος και ουδεμία έννομη συνέπεια επιφέρει, ούτε συνεπάγεται οποιαδήποτε υποχρέωση του οικείου Ο.Τ.Α. (βλ. 207, 2097/2007 αποφάσεις και 85, 61/2008 πράξεις του VII Τμήματος).

Εν προκειμένω, έχοντας υπόψην τα εξής έγγραφα: τα υπ' αριθμ. 29283/31-12-2010 σύμβαση κατασκευής έργου, την υπ' αριθμ. πρωτ. 33375/19-12-2017 συμπληρωματική σύμβαση του έργου, την από 12-12-2018 12η εντολή πληρωμής της αρχικής σύμβασης - 3η εντολή πληρωμής 1ης συμπληρωματικής σύμβασης υπογεγραμμένη από τους επιβλέποντες μηχανικούς και τον Προϊστάμενο της Διεύθυνσης Τεχνικών Υπηρεσιών, τον αναλυτικό πίνακα των εγκεκριμένων και εκτελεσμένων εργασιών, των οποίων βεβαιώνεται και πιστοποιείται η ακρίβεια, ως και το εμπρόθεσμο των εργασιών από τους ανωτέρω υπαλλήλους της άνω Υπηρεσίας, την με αριθμό πρωτ. 536976/5-11-2018 ασφαλιστική και υπ' αριθμ. πρωτ. 65883933 φορολογική ενημερότητα, την υπ' αριθμ. 7/11-1-2019 βεβαίωση οφειλής του ΕΦΚΑ για είσπραξη οφειλής, τα υπ' αριθμ. 382 και 383/12-12-2018 τιμολόγια της εταιρείας, το υπ' αριθμ. πρωτ. 28937/Δ/4731/12-12-2018 έγγραφο της Διεύθυνσης Τεχνικών Υπηρεσιών προς την Διεύθυνση Αναπτυξιακού Προγρ/σμού ΠΔΕ με θέμα διαβίβαση 12ου λογαριασμού αρχικής σύμβασης - 3ος λογαριασμός 1ης συμπληρωματικής σύμβασης του έργου για την πληρωμή του ποσού των 37.728,77 ευρώ με ΦΠΑ, ποσό που αντιστοιχεί στο Πρόγραμμα Δημοσίων Επενδύσεων, το υπ' αριθμ. πρωτ. 28936/Δ4/4730/12-12-2018 έγγραφο της Διεύθυνσης Τεχνικών Υπηρεσιών, με το οποίο απεστάλη στην Διεύθυνση

Οικονομικών Υπηρεσιών ο ανωτέρω λογαριασμός για την πληρωμή της εταιρείας, ως και την υπ'αριθμ. πρωτ. 3506/Δ4/456/15-2-2019 εισήγηση της Διεύθυνσης Τεχνικών Υπηρεσιών προς την Οικονομική Επιτροπή και την Διεύθυνση Οικονομικών Υπηρεσιών με θέμα «εισήγηση για αναμόρφωση του Προϋπολογισμού», με την οποία ο Αντιδήμαρχος Τεχνικών Υπηρεσιών κ. Τσεριώνης εισηγείται να εγγραφεί πίστωση ποσού 14.096,47 ευρώ για το επίδικο έργο ως και το με αριθμό πρωτ. 5315/8-3-2019 έγγραφο της Διεύθυνσης Οικονομικών Υπηρεσιών του Δήμου προς την Διεύθυνση Τεχνικών Υπηρεσιών του Δήμου με θέμα «Αναμόρφωση Προϋπολογισμού», στο οποίο αναφέρεται ότι το ποσό των 14.096,47 ευρώ δεν μπορεί να εκκαθαρισθεί και ενταλματοποιηθεί, καθόσον δεν είχε γίνει η απαραίτητη δέσμευση πίστωσης, με αποτέλεσμα να επιστραφεί ο 12ος λογαριασμός, ως επίσης ότι δεν μπορούσε να γίνει αναμόρφωση κατά τις διατάξεις του άρθρου 2 παρ. 2 του ΠΔ 80/2016, καθόσον απαιτείτο σχετική ανάληψη υποχρέωσης με την οποία δεσμεύεται η αναγκαία πίστωση, ενέργεια η οποία δεν είχε γίνει, προκύπτουν τα εξής: 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, λόγω του ότι δεν είχε ληφθεί απόφαση ανάληψης υποχρέωσης δέσμευσης της πίστωσης στον προϋπολογισμό, ούτε είχε γίνει δέσμευση πίστωσης. Επίσης, μετά την κατάθεση αίτησης προς έκδοση διαταγής πληρωμής από πλευράς της αντιδίκου εταιρείας σε βάρος του Δήμου, όφειλε η Διεύθυνση Οικονομικών Υπηρεσιών του Δήμου να αποστείλει στο Δικαστήριο την βεβαίωση του άρθρου 252 Γ παρ.5 του ΚΔΔ περί του προληπτικού ελέγχου της ανωτέρω δαπάνης, οπότε ένεκα της μη αποστολής τεκμαίρεται ότι ο προληπτικός έλεγχος απέβη θετικός.

Επειδή κατά το άρθρο 53 του Ν. 3669/2008, που ίσχυε κατά τον χρόνο υπογραφής της αρχικής σύμβασης, «.....8.Οι λογαριασμοί υποβάλλονται στη διευθύνουσα υπηρεσία που τους ελέγχει και τους διορθώνει μέσα σε ένα μήνα. Αν ο λογαριασμός που έχει υποβληθεί έχει ασάφειες ή ανακρίβειες, σε βαθμό που να είναι δυσχερής η διόρθωσή του, η διευθύνουσα υπηρεσία, με εντολή της προς τον ανάδοχο, επισημαίνει τις ανακρίβειες ή ασάφειες που διαπιστώθηκαν από τον έλεγχο και παραγγέλλει την ανασύνταξη και επανυποβολή του. Στην περίπτωση αυτή η οριζόμενη μηνιαία προθεσμία για τον έλεγχο του λογαριασμού αρχίζει από την επανυποβολή, ύστερα από την ανασύνταξη από τον ανάδοχο. Ο έλεγχος του λογαριασμού μπορεί να γίνει και από συνεργείο της υπηρεσίας, στο οποίο συμμετέχει ο επιβλέπων το έργο. Ο επιβλέπων υπογράφει το λογαριασμό, βεβαιώνοντας έτσι ότι οι ποσότητες είναι σύμφωνες με τις επιμετρήσεις και τα επιμετρητικά στοιχεία, οι τιμές σύμφωνες με τη σύμβαση και τις σχετικές διατάξεις και γενικά ότι έχουν διενεργηθεί στο λογαριασμό όλες οι περικοπές ή εκπτώσεις ποσών, που προκύπτουν από το νόμο και την εφαρμογή της σύμβασης. Ο λογαριασμός, μετά τον έλεγχο, εγκρίνεται από τη διευθύνουσα υπηρεσία. Ο εγκεκριμένος λογαριασμός αποτελεί την πιστοποίηση για την πληρωμή του αναδόχου («πληρωτέο εργολαβικό αντάλλαγμα»). Λογαριασμός που πληρώθηκε χωρίς έλεγχο, λόγω παρέλευσης της πιο πάνω μηνιαίας προθεσμίας (πλασματική έγκριση), ελέγχεται, διορθώνεται και εγκρίνεται μέσα σε προθεσμία τριών μηνών από την υποβολή ή επανυποβολή του και οι τυχόν προκύπτουσες διαφοροποιήσεις λαμβάνονται υπόψη σε επόμενο λογαριασμό. Η διευθύνουσα υπηρεσία μπορεί να εγκρίνει τον λογαριασμό και χωρίς την υπογραφή του επιβλέποντος.

Όταν συντρέχει περίπτωση σύνταξης αρνητικού λογαριασμού, αυτός μπορεί να συνταχθεί από τη διευθύνουσα υπηρεσία και το ποσό του πρέπει να καταβληθεί από τον ανάδοχο μέσα σε ένα

μήνα από την κοινοποίηση του λογαριασμού σε αυτόν, άλλως καταπίπτει αναλόγως σε βάρος του η εγγυητική επιστολή. Αν ασκηθεί ένσταση κατά του αρνητικού λογαριασμού, η κατάπτωση της εγγυητικής επιστολής αναστέλλεται μέχρι την έκδοση απόφασης επ' αυτής».9. Αν η πληρωμή ενός λογαριασμού καθυστερήσει χωρίς υπαιτιότητα του αναδόχου, πέρα του διμήνου από την υποβολή του, οφείλεται, αν υποβληθεί έγγραφη όχληση και από την ημερομηνία υποβολής της, τόκος υπερημερίας που υπολογίζεται σύμφωνα με το άρθρο 4 του π.δ. 166/2003 (ΦΕΚ 38 Α') και ο ανάδοχος μπορεί να διακόψει τις εργασίες, αφού κοινοποιήσει στη διευθύνουσα υπηρεσία ειδική έγγραφη δήλωση.

Ομοίως και κατά το άρθρο 152 του Ν. 4412/2016, «8. Οι λογαριασμοί υποβάλλονται στη διευθύνουσα υπηρεσία που τους ελέγχει, τους διορθώνει και τους εγκρίνει μέσα σε έναν (1) μήνα. Αν ο λογαριασμός που έχει υποβληθεί έχει ασάφειες ή ανακρίβειες, σε βαθμό που να είναι δυσχερής η διόρθωσή του, η διευθύνουσα υπηρεσία, με εντολή της προς τον ανάδοχο, επισημαίνει τις ανακρίβειες ή ασάφειες που διαπιστώθηκαν από τον έλεγχο και παραγγέλλει την ανασύνταξη και επανυποβολή του. Στην περίπτωση αυτήν, η οριζόμενη μηνιαία προθεσμία για τον έλεγχο και την έγκριση του λογαριασμού αρχίζει από την επανυποβολή, ύστερα από την ανασύνταξη από τον ανάδοχο. Ο έλεγχος του λογαριασμού μπορεί να γίνει και από συνεργείο της υπηρεσίας, στο οποίο συμμετέχει ο επιβλέπων το έργο. Ο επιβλέπων υπογράφει τον λογαριασμό, διαπιστώνοντας ότι οι ποσότητες είναι σύμφωνες με τις υποβληθείσες επιμετρήσεις και τα επιμετρητικά στοιχεία, οι τιμές σύμφωνες με τη σύμβαση και τις σχετικές διατάξεις και γενικά, ότι έχουν διενεργηθεί στον λογαριασμό όλες οι περικοπές ή εκπτώσεις ποσών, που προκύπτουν από τον νόμο και την εφαρμογή της σύμβασης..... Προϋπόθεση πληρωμής του λογαριασμού είναι η προσκόμιση από τον ανάδοχο όλων των απαιτούμενων δικαιολογητικών πληρωμής. Το τιμολόγιο του αναδόχου που αφορά στο ποσό του εργολαβικού ανταλλάγματος που θα πληρωθεί, καθώς και η φορολογική και ασφαλιστική ενημερότητά του προσκομίζονται στην υπηρεσία της αναθέτουσας αρχής που διενεργεί τις πληρωμές, μετά από σχετική ειδοποίησή του. Οι υπέρ τρίτων κρατήσεις στο εργολαβικό ανάλλαγμα γίνονται από την υπηρεσία αυτήν και αποδίδονται απευθείας στους δικαιούχους. 9. Λογαριασμός που πληρώθηκε χωρίς έλεγχο, λόγω παρέλευσης της πιο πάνω μηνιαίας προθεσμίας, ή που βασίστηκε σε επιμέτρηση που διορθώθηκε, ελέγχεται και διορθώνεται από την υποβολή ή επανυποβολή του και οι προκύπτουσες διαφοροποιήσεις λαμβάνονται υπόψη σε επόμενο λογαριασμό ή κατά τη σύνταξη αρνητικού λογαριασμού. Η διευθύνουσα υπηρεσία ελέγχει, εγκρίνει και διορθώνει τον λογαριασμό με ή και χωρίς την υπογραφή του επιβλέποντος. Όταν συντρέχει περίπτωση σύνταξης αρνητικού λογαριασμού είτε ενδιάμεσα κατά την εξέλιξη του έργου είτε και κατά τον τελικό λογαριασμό, αυτός μπορεί να συνταχθεί από τη διευθύνουσα υπηρεσία και το ποσό του πρέπει να καταβληθεί από τον ανάδοχο μέσα σε έναν (1) μήνα από την κοινοποίηση του λογαριασμού σε αυτόν, άλλως καταπίπτουν ισόποσα σε βάρος του οι εγγυητικές επιστολές που έχουν κατατεθεί στον κύριο του έργου, εφόσον δεν υπάρχει ανεξόφλητο εργολαβικό ανάλλαγμα. Αν ασκηθεί ένσταση κατά του αρνητικού λογαριασμού, η κατάπτωση της εγγυητικής επιστολής αναστέλλεται μέχρι την έκδοση απόφασης επ' αυτών.10. Αν η πληρωμή ενός λογαριασμού καθυστερήσει χωρίς υπαιτιότητα του αναδόχου, πέραν του ενός (1) μήνα από την υποβολή του ή την επανυποβολή του, οφείλεται τόκος υπερημερίας, σύμφωνα με την παρ. Ζ του άρθρου πρώτου του ν. 4152/2013 (Α' 107). Ο ανάδοχος μπορεί να διακόψει τις εργασίες δέκα (10) ημέρες μετά από την κοινοποίηση στη διευθύνουσα υπηρεσία ειδικής έγγραφης δήλωσης».

Επειδή κατά την νομολογία (ΣΤΕ 2699/2021, 2213/2020, Α245/2022, Α344/2022 ΔεφΠατρών κα) ο εγκεκριμένος λογαριασμός πληρωμής εκτελεσθεισών εργασιών ενσωματώνει αναγνωρισμένη και εκκαθαρισμένη απαίτηση προς πληρωμή, η οποία δεν καθίσταται αμφισβητούμενη εκ μόνου του λόγου ότι ο ανακόπτων Δήμος εκφράζει αντιρρήσεις επί της νομιμότητας του λογαριασμού αυτού χωρίς να έχει προηγηθεί ανάκληση της έγκρισης του ή να έχει διενεργηθεί νέος έλεγχος και να έχει διαπιστωθεί ότι το ποσό δεν οφείλεται για οποιοδήποτε λόγο στην αντίδικο εταιρεία.

Επειδή από όλα τα ανωτέρω έγγραφα και κυρίως από το υπ' αριθμ. πρωτ. 28936/Δ4/4730/12-12-2018 έγγραφο της Διεύθυνσης Τεχνικών Υπηρεσιών, με το οποίο απεστάλη στην Διεύθυνση Οικονομικών Υπηρεσιών ο ανωτέρω λογαριασμός για την πληρωμή της εταιρείας, ως και την υπ' αριθμ. πρωτ. 3506/Δ4/456/15-2-2019 εισήγηση της Διεύθυνσης Τεχνικών Υπηρεσιών προς την Οικονομική Επιτροπή και την Διεύθυνση Οικονομικών Υπηρεσιών με θέμα «εισήγηση για αναμόρφωση του Προϋπολογισμού», με την οποία ο Αντιδήμαρχος Τεχνικών Υπηρεσιών κ. Τσεριώνης εισηγείται να εγγραφεί πίστωση ποσού 14.096,47 ευρώ για το επίδικο έργο, τα οποία ήρθαν σε γνώση μου μετά την άσκηση της ανακοπής και αίτησης αναστολής, προκύπτει ότι

συντρέχουν οι τυπικές και ουσιαστικές προϋποθέσεις επίτευξης του συμβιβασμού, προς αποφυγή περαιτέρω επιβαρύνσεων του Δήμου (τόκων και εξόδων)

Επιπρόσθετα, σημειώνω ότι η εν λόγω οφειλή δεν μπορεί να ενταχθεί στην διαδικασία επιχορήγησης των Δήμων για την εξόφληση των απλήρωτων υποχρεώσεων τους από δικαστικές αποφάσεις και διαταγές πληρωμής, καθόσον στο άρθρο 1 της υπ' αριθμ. 49349/2024 υπουργικής απόφασης (ΦΕΚ 3657/Β/25-6-2024) ορίζεται ότι «Καθορίζουμε τη διαδικασία επιχορήγησης των Δήμων και των Περιφερειών για την εξόφληση απλήρωτων υποχρεώσεων τους από δικαστικές αποφάσεις και διαταγές πληρωμής, οι οποίες έχουν καταστεί τελεσίδικες έως την 2η Μαΐου 2024 και αφορούν σε αξιώσεις από προμήθειες αγαθών ή παροχή υπηρεσιών ή εκτέλεση έργων καθώς και αποζημιώσεις από αδικοπραξία». Εν προκειμένω η εν λόγω διαταγή πληρωμής δεν ήταν τελεσίδικη έως τις 2-5-2024 και ως εκ τούτου δεν μπορεί να ενταχθεί, σε περίπτωση αποδοχής συμβιβασμού και παραίτησης από το δικόγραφο της ανακοπής, στην άνω διαδικασία επιχορήγησης των Δήμων. Άρα σε περίπτωση, αποδοχής του αιτήματος συμβιβασμού, η απαίτηση θα πρέπει να πληρωθεί από ίδιους πόρους του Δήμου. Επίσης από την στιγμή που απορρίφθηκε η αίτηση αναστολής που άσκησε ο Δήμος, η εταιρεία μπορεί να επιβάλει μέτρα αναγκαστικής εκτέλεσης (κατάσχεση) σε βάρος του Δήμου.

Κατόπιν τούτου θεωρώ ότι θα μπορούσε να ληφθεί από το όργανο Σας απόφαση εξώδικο συμβιβασμού με την καταβολή του ποσού του κεφαλαίου και μέρους των τόκων, ανερχόμενα στο συνολικό ποσό των 18.500 ευρώ, καθόσον πιθανολογώ ότι η ανακοπή δεν θα ευδοκιμήσει, αντίθετα ο Δήμος θα επιβαρυνθεί με περισσότερους τόκους και δικαστικά έξοδα μέχρι την έκδοση απόφασης επί της ανακοπής, δικάσιμος της οποίας δεν έχει ορισθεί μέχρι σήμερα. Σημειούται ότι αν ληφθεί απόφαση για εξώδικο συμβιβασμό θα πρέπει να υπογραφεί το σχετικό ιδιωτικό συμφωνητικό και να μου δοθεί εντολή παραίτησης από το δικόγραφο της ανακοπής. Εννοείται ότι μετά την παραίτηση από το ένδικο μέσο της ανακοπής, η απαίτηση θα πρέπει να ικανοποιηθεί, καθότι ο Δήμος με την ενέργεια του αυτή συνομολογεί την οφειλή του στο σύνολο του.».

Κατόπιν τούτου, ο Πρόεδρος πρότεινε τον εξώδικο συμβιβασμό και την κατάργηση δίκης με την ανώνυμη τεχνική εταιρεία με την επωνυμία: «Δομικό συγκρότημα έργων και κατασκευών ΑΤΕ», καταβάλλοντας το ποσό του κεφαλαίου και μέρους των τόκων, ανερχόμενα στο συνολικό ποσό των 18.500,00 ευρώ και την καταβολή του ποσού σε τέσσερις ισόποσες δόσεις, στη συνέχεια κάλεσε τα μέλη να τοποθετηθούν και να ψηφίσουν.

Η Δημοτική Επιτροπή, λαμβάνοντας υπόψη: τα άρθρα 72 και 74Α' του ν. 3852/10 (87 Α'), όπως τροποποιήθηκαν και ισχύουν, τα άρθρα 8 & 9 του ν.5056/2023 (163 Α'), την από 3/9/2024 γνωμοδότηση της νομικής συμβούλου του Δήμου, την πρόταση του Προέδρου,

Αποφασίζει Ομόφωνα

1. Τον εξώδικο συμβιβασμό και την κατάργηση δίκης με την ανώνυμη τεχνική εταιρεία με την επωνυμία: «Δομικό συγκρότημα έργων και κατασκευών ΑΤΕ», καταβάλλοντας το ποσό του κεφαλαίου και μέρους των τόκων, ανερχόμενα στο συνολικό ποσό των 18.500,00 ευρώ.
2. Την καταβολή του ποσού σε τέσσερις ισόποσες δόσεις.
3. Την παροχή εξουσιοδότησης στο Δήμαρχο για την υπογραφή σχετικού ιδιωτικού συμφωνητικού.
4. Την παροχή εντολής και εξουσιοδότησης στη νομική σύμβουλο του Δήμου για την παραίτηση από το δικόγραφο της ανακοπής.

Η απόφαση αυτή πήρε αύξοντα αριθμό 270/2024

Ο ΔΗΜΑΡΧΟΣ/ΠΡΟΕΔΡΟΣ

ΤΑ ΜΕΛΗ

ΑΚΡΙΒΕΣ ΑΠΟΣΠΑΣΜΑ
Ο ΔΗΜΑΡΧΟΣ/ΠΡΟΕΔΡΟΣ

ΧΡΙΣΤΟΔΟΥΛΟΠΟΥΛΟΣ ΧΡΗΣΤΟΣ