

ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ
ΝΟΜΟΣ ΛΕΣΒΟΥ
ΔΗΜΟΣ ΜΥΤΙΛΗΝΗΣ
ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΗ ΕΠΙΤΡΟΠΗ

ΑΝΑΡΤΗΤΕΑ ΣΤΟ ΔΙΑΔΙΚΤΥΟ

Αριθμός απόφασης: 258/2023

ΑΠΟΣΠΑΣΜΑ

Από το Πρακτικό της 22^{ης}/13-06-2023 τακτικής συνεδρίασης
της Οικονομικής Επιτροπής Δήμου Μυτιλήνης

ΘΕΜΑ: Άσκηση ή μη ένδικου μέσου της εφέσεως κατά της υπ' αριθμ. 42/2023 απόφασης του Μονομελούς Διοικητικού Πρωτοδικείου Μυτιλήνης και του Ηλεκτρονικού Εθνικού Φορέα Κοινωνικής Ασφάλισης (υπόθεση Λεμονιάς Ταμβάκη).

Στη Μυτιλήνη σήμερα **Τρίτη 13 Ιουνίου 2023 και ώρα 13:00** συνήλθε σε τακτική συνεδρίαση στο Δημαρχιακό Κατάστημα Ελ. Βενιζέλου 13-17 στη Μυτιλήνη η Οικονομική Επιτροπή του Δήμου Μυτιλήνης, μετά από την υπ' αριθμ. **19413/09-06-2023** πρόσκληση του Προέδρου της, που επιδόθηκε νόμιμα στα μέλη της, κατά το άρθρο 75 του Ν. 3852/10, όπως αντικαταστάθηκε από το άρθρο 77 του Ν. 4555/18.

Ο Πρόεδρος διαπίστωσε τη νόμιμη απαρτία, δεδομένου ότι από τα εννιά (9) μέλη της συμμετείχαν πέντε (5), ήτοι:

ΣΥΜΜΕΤΕΧΟΝΤΕΣ	ΜΗ ΣΥΜΜΕΤΕΧΟΝΤΕΣ
1.- Κατσαβέλλης Παναγιώτης, Πρόεδρος 2.- Τζιμής Ευστράτιος, Αντιπρόεδρος 3.- Βουνατσής Θεόδωρος, αναπληρωματικό μέλος του κ. Μαμάκου Μιχαήλ 4.- Φραντζέσκος Μιχαήλ, τακτικό μέλος 5.- Χιωτέλλη Εριφύλη, τακτικό μέλος	1.- Αλεξανδρή Δήμητρα, τακτικό μέλος 2.- Ανδριώτης Κωνστάντιος - Παναγιώτης, τακτικό μέλος 3.- Μανούσος Παράσχος, τακτικό μέλος 4.- Τσιριγώτη Νίκη, τακτικό μέλος

Τα πρακτικά της συνεδρίασης τήρησε ο ειδικός σύμβουλος του Δημάρχου Παναγιώτης Κουκούλας.

Σχετικά με το 7^ο θέμα της ημερήσιας διάταξης ο Πρόεδρος – Αντιδήμαρχος Οικονομικών έθεσε υπόψη του Σώματος την υπ' αριθμ. πρωτ. 19392/09-06-2023 εισήγηση της Δικηγόρου της Νομικής Υπηρεσίας του Δήμου Μυτιλήνης κας Μαρίας Ταμτάμη, η οποία αναφέρει τα εξής:

«ΘΕΜΑ: ΓΝΩΜΟΔΟΤΗΣΗ ΣΧΕΤΙΚΑ ΜΕ ΤΗ ΛΗΨΗ ΑΠΟΦΑΣΗΣ ΠΕΡΙ ΑΣΚΗΣΗΣ Η ΜΗ ΤΟΥ ΕΝΔΙΚΟΥ ΜΕΣΟΥ ΤΗΣ ΕΦΕΣΕΩΣ ΚΑΤΑ ΤΗΣ ΥΠ' ΑΡΙΘΜΟ 42/2023 ΑΠΟΦΑΣΗΣ ΤΟΥ ΜΟΝΟΜΕΛΟΥΣ ΔΙΟΙΚΗΤΙΚΟΥ ΠΡΩΤΟΔΙΚΕΙΟΥ ΜΥΤΙΛΗΝΗΣ ΚΑΙ ΤΟΥ ΗΛΕΚΤΡΟΝΙΚΟΥ ΕΘΝΙΚΟΥ ΦΟΡΕΑ ΚΟΙΝΩΝΙΚΗΣ ΑΣΦΑΛΙΣΗΣ (ΥΠΟΘΕΣΗ ΛΕΜΟΝΙΑΣ ΤΑΜΒΑΚΗ).

Λαμβάνοντας υπόψη:

- 1) Την υπ' αριθμό. 95/29.7.2020 απόφαση της Τοπικής Διοικητικής Επιτροπής του Περιφερειακού Υποκαταστήματος ΕΦΚΑ Μυτιλήνης.
- 2) Την υπ' αριθμό 85951/7.7.2010 πράξη επιβολής προστίμου ακαταχώριστων εργαζομένων του Υ/τος ΙΚΑ Μυτιλήνης.
- 3) Την υπ' αριθμό. 14655/7.7.2010 πράξη επιβολής εισφορών (Π.Ε.Ε.) του Υ/τος ΙΚΑ Μυτιλήνης.
- 4) Την υπ' αριθμό 3562/7.7.2010 πράξη επιβολής πρόσθετης επιβάρυνσης εισφορών (Π.Ε.Π.Ε.Ε.) του Υ/τος ΙΚΑ Μυτιλήνης.
- 5) Την υπ' αριθμό. Μ. 200/2010 πράξη επιβολής εισφορών (Π.Ε.Ε.) του Υ/τος ΙΚΑ Μυτιλήνης.
- 6) Την υπ' αριθμό Μ. 288.2010 πράξη επιβολής πρόσθετης επιβάρυνσης εισφορών (Π.Ε.Π.Ε.Ε.) του Υ/τος ΙΚΑ Μυτιλήνης.
- 7) Την υπ' αριθμό πρωτ. 203/145/9.7.2010 ένσταση του τότε Δήμου Αγιάσου.
- 8) Την πάγια διαμορφωθείσα νομολογία του Αρείου Πάγου που απαγορεύει τη μετατροπή των συμβάσεων έργου που υποτίθεται ότι υποκρύπτουν σύμβαση εργασίας ορισμένου χρόνου σε συμβάσεις εξαρτημένης εργασίας αορίστου χρόνου δεδομένου ότι τούτο προσκρούει στο άρθρο 103 του Συντάγματος το οποίο ρητά αναφέρεται και στους απασχολούμενους με σύμβαση έργου.
- 9) Τη διάταξη του άρθρου 81 του Κώδικα Διοικητικής Δικονομίας σύμφωνα με την οποία : «1. Ένδικο μέσα, τα οποία ασκούνται ενώπιον των τακτικών διοικητικών δικαστηρίων, είναι η ανακοπή ερημοδικίας, η έφεση, η αίτηση αναθεώρησης, η τριτανάκοπή και η αίτηση διόρθωσης ή ερμηνείας. 2. Ως προς την αίτηση αναίρεσης έχουν εφαρμογή οι εκάστοτε ισχύουσες, σχετικές με αυτήν, διατάξεις της νομοθεσίας που αφορά το Συμβούλιο της Επικρατείας».
- 10) Τη διάταξη του άρθρου 82 του Κώδικα Διοικητικής Δικονομίας σύμφωνα με την οποία : «1. Τα ένδικο μέσα της ανακοπής ερημοδικίας, της αίτησης αναθεώρησης, της τριτανάκοπής, και της αίτησης διόρθωσης ή ερμηνείας εκδικάζονται από το δικαστήριο που εξέδωσε την προσβαλλόμενη Απόφαση. 2. Το ένδικο μέσο της έφεσης εκδικάζεται από το αρμόδιο δευτεροβάθμιο δικαστήριο».
- 11) Τη διάταξη του άρθρου 83 του Κώδικα Διοικητικής Δικονομίας σύμφωνα με την οποία : «1. Σε ένδικο μέσα υπόκεινται μόνο οι οριστικές αποφάσεις. Με την προσβολή τους θεωρείται ότι συμπροσβάλλονται και όλες οι μη οριστικές. Κατ' εξαίρεση, σε ανακοπή ερημοδικίας και σε αίτηση διόρθωσης ή ερμηνείας υπόκεινται και οι μη οριστικές αποφάσεις. 2. Το παραδεκτό των ένδικων μέσων κρίνεται σύμφωνα με το νόμο ο οποίος ίσχυε κατά το χρόνο που δημοσιεύτηκε η προσβαλλόμενη Απόφαση».
- 12) Τη διάταξη του άρθρου 92 του Κώδικα Διοικητικής Δικονομίας σύμφωνα με την οποία «1. Σε έφεση υπόκεινται οι αποφάσεις που εκδίδονται σε πρώτο βαθμό. 2. Δεν υπόκεινται σε έφεση αποφάσεις που αφορούν σε χρηματικές διαφορές, αν το αντικείμενο τους δεν υπερβαίνει το ποσό των πέντε χιλιάδων (5.000) ευρώ. Προκειμένου για απαιτήσεις αμέσως ή εμμέσως ασφαλισμένων κατά των οργανισμών κοινωνικής ασφάλισης, καθώς και για απαιτήσεις για κάθε είδους αποδοχές του προσωπικού γενικώς του Δημοσίου, των οργανισμών τοπικής

αυτοδιοίκησης πρώτης και δεύτερης βαθμίδας και των λοιπών νομικών προσώπων δημοσίου δικαίου, το ανωτέρω όριο ορίζεται στο ποσό των τριών χιλιάδων (3.000) ευρώ. Το αντικείμενο της διαφοράς προσδιορίζεται από το αμφισβητούμενο με την έφεση ποσό. Αν αντικείμενο της διαφοράς είναι περισσότερα αυτοτελή και διακεκρυμένα μεταξύ τους ποσά, το εκκλητό κρίνεται χωριστά ως προς καθένα από τα ποσά αυτά. Σε περίπτωση αντικειμενικής σύρρευσης ένδικων βοηθημάτων, συνάφειας προσβαλλόμενων πράξεων ή παραλείψεων ή ομοδικίας, το αντικείμενο της διαφοράς κρίνεται χωριστά ως προς κάθε ένδικο βοήθημα, συναφή πράξη ή παράλειψη ή ομόδικο, εκτός αν, στην τελευταία περίπτωση, υπάρχει ενοχή σε ολόκληρο.

- 13) Την διάταξη του άρθρου 94 του Κώδικα Διοικητικής Δικονομίας σύμφωνα με την οποία «1. Η Προθεσμία για την άσκηση έφεσης είναι εξήντα (60) ημερών και αρχίζει από την επίδοση της προσβαλλόμενης Απόφασης. 2. Σε καμία περίπτωση δεν μπορεί να ασκηθεί έφεση αν έχουν περάσει τρία (3) χρόνια από τη δημοσίευση της Απόφασης».
- 14) Την διάταξη του άρθρου 95 του Κώδικα Διοικητικής Δικονομίας σύμφωνα με την οποία «Λόγο έφεσης μπορεί να θεμελιώσει κάθε νομικό ή πραγματικό σφάλμα της Απόφασης και κάθε παράλειψη του πρωτοβάθμιου δικαστηρίου να ερευνήσει αυτεπαγγέλτως όσα είχε υποχρέωση».
- 15) Την διάταξη του άρθρου 96 του Κώδικα Διοικητικής Δικονομίας σύμφωνα με την οποία : «1. Δεν επιτρέπεται η μεταβολή του αντικειμένου της διαφοράς στο δεύτερο βαθμό. Επιτρέπεται όμως να προβληθεί, το πρώτο, αίτημα για παρεπόμενες απαιτήσεις, οι οποίες δημιουργήθηκαν μετά την τελευταία Συζήτηση ύστερα από την οποία και εκδόθηκε η εκκαλούμενη Απόφαση. 2. Επιτρέπεται η προβολή, στην κατ' έφεση δίκη, νέων πραγματικών ισχυρισμών, εφόσον αφορούν κεφάλαια τα οποία είχαν αμφισβητηθεί στην πρωτόδικη δίκη και η μη προβολή τους κατ' αυτήν κρίνεται δικαιολογημένη. 3. Για τα αιτήματα και τους πραγματικούς ισχυρισμούς οι οποίοι προβάλλονται παραδεκτώς σύμφωνα με τις προηγούμενες παραγράφους, μπορούν οι διάδικοι να προσκομίσουν και να επικαλεστούν νέα αποδεικτικά στοιχεία, αλλά και το δικαστήριο να διατάξει Συμπληρωματική απόδειξη.
- 16) Την υπ' αριθμόν 42/2023 απόφαση του Μονομελούς Διοικητικού Πρωτοδικείου Μυτιλήνης με την οποία έγινε δεκτή εν μέρει η προσφυγή μας ακυρώνοντας τις υπ' αριθμόν 14655/7.7.2010 πράξη επιβολής εισφορών (Π.Ε.Ε.) του Υ/τος ΙΚΑ Μυτιλήνης και 3562/7.7.2010 πράξη επιβολής πρόσθετης επιβάρυνσης εισφορών (Π.Ε.Π.Ε.Ε.) του Υ/τος ΙΚΑ. Μυτιλήνης ωστόσο απερρίφθη για τις άλλες προσβαλλόμενες πράξεις. Κατά τη γνώμη μου το δικαστήριο έκρινε εσφαλμένα ότι η φύση των υπηρεσιών που προσέφερε η Λεμονιά Ταμβάκη προσιδιάζει με σύμβαση εξαρτημένης εργασίας.

ΓΝΩΜΟΔΟΤΩ

ότι κατά της υπ' αριθμ. 42/2023 απόφασης του Μονομελούς Διοικητικού Πρωτοδικείου Μυτιλήνης δύναται να ασκηθεί έφεση ενώπιον του αρμοδίου δικαστηρίου για το λόγο ότι κατά τη γνώμη μου λανθασμένα έκρινε το δικαστήριο ότι η φύση των υπηρεσιών που προσέφερε η Λεμονιά Ταμβάκη προσιδιάζει με σύμβαση εξαρτημένης εργασίας.»

Στη συνέχεια ο Πρόεδρος κάλεσε το Σώμα να αποφασίσει σύμφωνα με την ανωτέρω εισήγηση.

Μετά από διαλογική συζήτηση ακολούθησε ψηφοφορία επί του θέματος, σύμφωνα με την οποία όλα τα συμμετέχοντα μέλη υπερψήφισαν την εισήγηση.

Μετά τα παραπάνω

Η ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΗ ΕΠΙΤΡΟΠΗ

Αφού έλαβε υπ' όψη της:

α) τις διατάξεις της παρ. 1 του άρθρου 72 Ν.3852/10, όπως ισχύει μετά την αντικατάσταση του από το άρθρο 31 του Ν. 5013/2023, αναφορικά με τις αρμοδιότητες της Οικονομικής Επιτροπής των Δήμων,

β) τις διατάξεις του άρθρου 75 του Ν. 3852/2010, όπως αντικαταστάθηκε από το άρθρο 77 του Ν.4555/18, που ρυθμίζουν τα θέματα σχετικά με τις συνεδριάσεις της Οικονομικής Επιτροπής,

γ) την υπ' αριθμ. 42/2023 απόφαση του Μονομελούς Πρωτοδικείου Μυτιλήνης,

δ) την υπ' αριθμ. πρωτ. 19392/09-06-2023 εισήγηση της Δικηγόρου της Νομικής Υπηρεσίας του Δήμου Μυτιλήνης κας Μαρίας Ταμτάμη, αντίγραφο της οποίας επισυνάπτεται στην παρούσα απόφαση

Αποφασίζει

Την άσκηση του ενδίκου μέσου της εφέσεως κατά της υπ' αριθμ. 42/2023 απόφασης του Μονομελούς Διοικητικού Πρωτοδικείου Μυτιλήνης, για τους λόγους που αναφέρονται στην υπ' αριθμ. πρωτ. 19392/09-06-2023 εισήγηση της Δικηγόρου της Νομικής Υπηρεσίας του Δήμου Μυτιλήνης κας Μαρίας Ταμτάμη.

Συντάχθηκε και υπογράφεται ως εξής :

Ο Πρόεδρος

Τα Μέλη