

ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ
ΝΟΜΟΣ ΛΕΣΒΟΥ
ΔΗΜΟΣ ΛΕΣΒΟΥ
ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΗ ΕΠΙΤΡΟΠΗ

ΑΝΑΡΤΗΤΕΑ ΣΤΟ ΔΙΑΔΙΚΤΥΟ

Αριθμός απόφασης : 694/2018

ΑΠΟΣΠΑΣΜΑ

Από το Πρακτικό της 51/17-09-2018 τακτικής συνεδρίασης
της Οικονομικής Επιτροπής

ΘΕΜΑ : Άσκηση ανακοπής και αίτησης προσωρινής ρύθμισης στο απόγραφο της εταιρείας με την επωνυμία «ΒΑΜΒΟΥΚΛΗΣ Ν. ΚΑΙ ΣΙΑ ΟΕ» και ορισμός δικαστικού επιμελητή για την επίδοση.

Στη Μυτιλήνη και στο Δημοτικό Κατάστημα, σήμερα Δευτέρα 17 Σεπτεμβρίου 2018 και ώρα 09:30 π.μ., συνήλθε σε τακτική συνεδρίαση η Οικονομική Επιτροπή του Δήμου Λέσβου, μετά από την υπ' αριθμ. 40768/13-9-2018 πρόσκληση του Προέδρου της, που επιδόθηκε νόμιμα στα μέλη της, σύμφωνα με το άρθρο 75 του Ν. 3852/10.

Ο Πρόεδρος αφού διαπίστωσε τη νόμιμη απαρτία, δεδομένου ότι από τα εννιά (9) μέλη της παρόντα ήταν επτά (7), ήτοι :

ΠΑΡΟΝΤΕΣ	ΑΠΟΝΤΕΣ
1.- Τσουπής Παναγιώτης, Πρόεδρος 2.- Ιωσηφέλλη Αθηνά, τακτικό μέλος 3.- Κατσαβέλλης Παναγιώτης, τακτικό μέλος 4.- Κατσαρός Κωνσταντίνος, τακτικό μέλος 5.- Στεργίου Θεόδωρος, τακτικό μέλος 6.- Καραγεωργίου Ευστράτιος, τακτικό μέλος 7.- Κουμαράς Αντώνιος, τακτικό μέλος.	1.- Κυρατζής-Χρυσοστόμου Ευστράτιος, Αντιπρόεδρος 2.- Αστυρακάκης Κων/νος, τακτικό μέλος

κήρυξε την έναρξη της συνεδρίασης, τα πρακτικά της οποίας τήρησε ο δημοτικός υπάλληλος Χριστοφαρής Ευστράτιος.

Με πρόταση του Προέδρου και σύμφωνη γνώμη των υπολοίπων μελών της, πριν την έναρξη της συζήτησης των θεμάτων της ημερήσιας διάταξης, η Οικονομική Επιτροπή αποφάνθηκε ομόφωνα για το κατεπείγον του παρόντος θέματος και το συζητά προ ημερησίας, με αύξοντα αριθμό 2.

Εν συνεχεία, ο Πρόεδρος – Αντιδήμαρχος Οικονομικών, Καταγραφής και Διερεύνησης Αξιοποίησης Περιουσίας θέτει υπόψη του Σώματος την από 17-9-2018 γνωμοδότηση της Νομικής Συμβούλου της Νομικής Υπηρεσίας του Δήμου, κας Μαρίας Ταμτάμη, που αναφέρει τα εξής :

ΘΕΜΑ: ΓΝΩΜΟΔΟΤΗΣΗ ΣΧΕΤΙΚΑ ΜΕ ΤΗ ΛΗΨΗ ΑΠΟΦΑΣΗΣ ΓΙΑ ΤΗΝ ΑΣΚΗΣΗ ΑΝΑΚΟΠΗΣ ΚΑΙ ΑΙΤΗΣΗΣ ΠΡΟΣΩΡΙΝΗΣ ΡΥΘΜΙΣΗΣ ΣΤΟ

ΑΠΟΓΡΑΦΟ ΤΗΣ ΕΤΑΙΡΕΙΑΣ ΜΕ ΤΗΝ ΕΠΩΝΥΜΙΑ «ΒΑΜΒΟΥΚΛΗΣ Ν. ΚΑΙ ΣΙΑ ΟΕ»

Ενώπιον του Μονομελούς Πρωτοδικείου Μυτιλήνης η εταιρεία άσκησε την με αριθμό κατάθεσης 310/ΤΜ/26-10-2011 αγωγή κατά του ΝΤΔΔ με την επωνυμία « Δήμος Πέτρας », του οποίου είμαι καθολικός διάδοχος σύμφωνα με τα άρθρα 1 παρ.1,2 παρ. 33 και 283 παρ. 1 του Ν.3852/2010, με την οποία ζητούσε να καταδικαστώ στην καταβολή του ποσού των 88.291,27 € νομιμότοκα από την επίδοση της αγωγής και μέχρι την εξόφληση .

Επί της ως άνω αγωγής της εκδόθηκε η υπ' αριθμ. 233/2013 οριστική απόφαση που απέρριψε την πρώτη βάση της αγωγής δέχτηκε όμως τη βάση του αδικαιολογήτου πλουτισμού

Προς εξαφάνιση της ως άνω απόφασης ασκήσαμε ενώπιον του Εφετείου Β. Αιγαίου την υπ' αριθμ. κατάθεσης 66/2013 από 20-9-2013 έφεση, με την οποία ζήτησα την εξαφάνιση, άλλως τη μεταρρύθμισή της για τους αναφερόμενους σε αυτή λόγους.

Επί της ως άνω έφεσης μου εκδόθηκε η υπ' αριθμ. 16/2015 απόφαση του Εφετείου Β. Αιγαίου που απέρριψε αυτή ως ουσία αβάσιμη και έκανε δεκτή την αγωγή. Κατά της ως άνω απόφασης άσκησα την υπ' αριθμό. κατ. 8/2015 αίτηση αναίρεσης ενώπιον του Αρείου Πάγου.

Η εταιρεία επέδωσε την 11 Ιουλίου 2018 το από 28.6.2018 και με αριθμό 33/2015 πρώτο εκτελεστό απόγραφο της υπ' αριθμόν 16/2015 αποφάσεως του Μονομελούς Εφετείου Βορείου Αιγαίου με το οποίο επιτάσσεται ο Δήμος μας να καταβάλλει : α) για επιδικασθέν κεφάλαιο 88.291,27 € β) για επιδικασθέντες τόκους μέχρι 16.12.2015 21.813,99 € γ) για επιδικασθέντες τόκους από 17.12.2015 μέχρι σήμερα 13.396,09 € δ) για επιδικασθείσα δικαστική δαπάνη 2.000 € ε) για λήψη απογράφου κλπ 294,57€ στ) για αντίγραφο μετ' αντιγραφικών δικαιωμάτων, παραγγελία προς επίδοση και επίδοση της παρούσας επιταγής 50 € ζ) για σύνταξη της 1^{ης} επιταγής 1.000 € η) για σύνταξη της παρούσας επιταγής 300 €, ήτοι συνολικά 127.145,92 €, με τρόπο μη νόμιμο για το λόγο

αυτό πρέπει να ασκηθεί ανακοπή και αίτηση προσωρινής ρύθμισης της κατάστασης για τους παρακάτω νόμιμους, βάσιμους και αληθείς λόγους:

1. ΑΠΑΡΑΔΕΚΤΗ ΕΚΕΤΕΛΕΣΗ

Σύμφωνα με το άρθρο 19 του Ν 1715/1951, που διατηρείται σε ισχύ με το άρθρο 52 του Εισ. Ν. Κ.Πολ.Δ. : « 1".Η ασκηθείσα υπό του Δημοσίου, του Ταμείου Εθνικού Στόλου, του Ταμείου Εθνικής Αμύνης και του παλαιού Εκκλησιαστικού Ταμείου αίτησις αναιρέσεως κατά τελεσιδίκου δικαστικής αποφάσεως, ως και η προς άσκησιν τοιαύτης προθεσμία, αναστέλλει την κατά των νομικών τούτων προσώπων εκτέλεσιν της αποφάσεως, και καθ' ας έτι περιπτώσεις θα επιτρέπετο αύτη».

Σύμφωνα με το άρθρο 276 του Ν. 3463/2006 : «1. Οι Δήμοι και οι Κοινότητες, τα δημοτικά και κοινοτικά ιδρύματα και τα λοιπά δημοτικά και κοινοτικά νομικά πρόσωπα δημοσίου δικαίου, οι Σύνδεσμοι Δήμων και Κοινοτήτων, οι αποκλειστικώς κοινωφελούς χαρακτήρα αμιγείς δημοτικές ή κοινοτικές επιχειρήσεις, οι επιχειρήσεις Ύδρευσης-Αποχέτευσης, η Κεντρική Ένωση Δήμων και Κοινοτήτων της Ελλάδας και οι Τοπικές Ενώσεις Δήμων και Κοινοτήτων απαλλάσσονται εν γένει από κάθε δημόσιο, άμεσο ή έμμεσο, δημοτικό, κοινοτικό ή λιμενικό φόρο, τέλος, δικαστικό ένσημο και εισφορά υπέρ οποιουδήποτε ταμείου, εισφορά υπέρ της Ε.Ρ.Τ. - Α.Ε., από κρατήσεις και από κάθε δικαστικό τέλος στις δίκες τους, με την επιφύλαξη των εκάστοτε ισχυουσών φορολογικών ρυθμίσεων. Επίσης έχουν όλες ανεξαιρέτως τις ατέλειες και τα δικαστικά, διοικητικά και δικονομικά προνόμια που παρέχονται στο Δημόσιο. Απαλλαγές που προβλέπονται υπέρ του Δημοσίου από το παράβολο για άσκηση ένδικων μέσων, για την εισφορά υπέρ του ταμείου χρηματοδότησης δικαστικών κτιρίων, για το δικαστικό ένσημο αντιγράφων και για τα δικαιώματα υπέρ των έμμισθων υποθηκοφυλάκων, ισχύουν και για τους Οργανισμούς Τοπικής Αυτοδιοίκησης, τα δημοτικά και κοινοτικά ιδρύματα και λοιπά νομικά πρόσωπα, τους Συνδέσμους Δήμων και Κοινοτήτων, τις Τοπικές Ενώσεις και την Κεντρική Ένωση Δήμων και Κοινοτήτων Ελλάδας.

Από τα ως άνω συνάγεται ότι δεν είναι σύνομη, ως εκ τούτου απαράδεκτη και άκυρη, η έναρξη της διαδικασίας της αναγκαστικής εκτέλεσως εις βάρος του Δήμου Λέσβου με την κοινοποίηση του από 28.6.2018 και με αριθμό 33/2015 πρώτου εκτελεστού απογράφου της υπ' αριθμόν 16/2015 αποφάσεως του Μονομελούς Εφετείου Βορείου Αιγαίου με επιταγή προς εκτέλεση, που μας επιδόθηκε την 11 Ιουλίου 2018 και για το λόγο αυτό πρέπει να γίνει δεκτή η παρούσα ανακοπή μας.

2. Ένσταση απαραδέκτου

Επίσης, σύμφωνα με το **άρθρο 4 παρ. 2 του Ν. 3068/2002** «αναγκαστική εκτέλεση σε βάρος του Δημοσίου ή Ν.Π.Δ.Δ. επιτρέπεται μετά την παρέλευση εξήντα ημερών από την επίδοση της απόφασης στον Υπουργό που είναι αρμόδιος για την πληρωμή ή στον εκπρόσωπο του Ν.Π.Δ.Δ.». Με τη διάταξη αυτή καθιερώνεται μία νέα ειδική διαδικαστική προϋπόθεση για την εκτέλεση κατά του Δημοσίου ή Ν.Π.Δ.Δ. Πιο συγκεκριμένα σύμφωνα με την εν λόγω διάταξη για να είναι έγκυρη η διαδικασία της επισπευδόμενης αναγκαστικής εκτέλεσης, πρέπει να συντρέχουν σωρευτικά δύο προϋποθέσεις, ήτοι η επίδοση της δικαστικής απόφασης στο νόμιμο εκπρόσωπο του Ν.Π.Δ.Δ. και η πάροδος μετά απ' αυτήν (60) ημερών.

Περαιτέρω, δυνάμει του άρθρου 924 παρ. 1 του ΚΤοΛΔ «η διαδικασία αναγκαστικής εκτέλεσης αρχίζει από την επίδοση σε εκείνον κατά του οποίου στρέφεται η εκτέλεση αντιγράφου του απογράφου με επιταγή για εκτέλεση.....». Σύμφωνα, επομένως, με όσα παραπάνω εκτέθηκαν, πριν από την έναρξη της διαδικασίας της αναγκαστικής εκτέλεσης, που σύμφωνα με την προεκτεθείσα διάταξη του άρθρου 924 ΚΤοΛΔ αρχίζει με την επίδοση επιταγής προς πληρωμή κάτω από αντίγραφο απογράφου της προς εκτέλεση αποφάσεως, **απαιτείται επίδοση της εν λόγω αποφάσεως στον αρμόδιο για την πληρωμή της απαιτήσεως Υπουργό ή εκπρόσωπο ΝΠΔΔ (Εφ. Αθ. 3921/2007 ο.π) και ειδικότερα, εφόσον πρόκειται για Δήμο προς το Δήμαρχο, που είναι ο νόμιμος εκπρόσωπός του, η οποία (επίδοση) πρέπει να γίνει (60) τουλάχιστον ημέρες πριν από την επίδοση της επιταγής προς πληρωμή στον καθού η εκτέλεση Δήμο.**

Στην προκειμένη περίπτωση δεν έχει γίνει η προβλεπόμενη από την ως άνω διάταξη επίδοση της υπ' αριθμ. 16/2015 απόφασης Εφετείου Β. Αιγαίου ούτε και του από 28.6.2018 και με αριθμό 33/2015 πρώτο εκτελεστού απογράφου της υπ' αριθμόν 16/2015 αποφάσεως του Μονομελούς Εφετείου Βορείου Αιγαίου που μας επιδόθηκε την 11 Ιουλίου 2018, τα οποία κοινοποιήθηκαν μόνο προς το Ν.Π.Δ.Δ. και όχι προς το νόμιμο εκπρόσωπο αυτού. Για το λόγο αυτό η κρινόμενη ανακοπή πρέπει να γίνει δεκτή.

3. Ένσταση αοριστίας - παράλειψης ουσιώδους τύπου

Μη αναγραφή ΑΦΜ επισπεύδοντος - δικονομική βλάβη

Σύμφωνα με τη διάταξη του άρθρου 118 παρ.3 ΚποΛΔ στην επιταγή προς εκτέλεση πρέπει με ποινή απαραδέκτου να αναγράφεται το ΑΦΜ του διαδίκου. Στη συγκεκριμένη περίπτωση δεν αναφέρεται το ΑΦΜ της επισπεύδουσας εταιρείας. Πέρα από τη σαφή προβλεπόμενη εκ του νόμου ακυρότητα, εν προκειμένω η επισπεύδουσα σκοπίμως αποκρύπτει το ΑΦΜ της με αποτέλεσμα να μην καθίσταται δυνατός ο έλεγχος της πλήρους ταυτότητας της, της πιστοληπτικής της ικανότητας, των χρεών της προς το Δημόσιο και η εν γένει νομική της κατάσταση και ικανότητα δικαίου. Η μη αναγραφή του ΑΦΜ της επισπεύδουσας μου προξενεί ως εκ τούτου ανεπανόρθωτη δικονομική βλάβη και μου αποστερεί το δικαίωμα να αντικρούσω την σε βάρος μου επιχειρούμενη εκτέλεση. Για το λόγο αυτό η κρινόμενη ανακοπή πρέπει να γίνει δεκτή.

Για τους ως άνω λόγους γνωμοδοτώ την άσκηση της ανακοπής και της αίτησης ρύθμισης προσωρινής ρύθμισης και τον ορισμό δικαστικού επιμελητή για την επίδοση των ως άνω εγγράφων καθώς και την επίδοση οποιουδήποτε άλλα σχετικού δικογράφου κατατεθεί στο μέλλον, ήτοι δικόγραφο προσθέτων λόγων ανακοπής.

Μυτιλήνη, 17.9.2018

Η Νομική Σύμβουλος της Νομικής Υπηρεσίας του Δήμου Λέσβου
Μαρία Ε. Ταμτάμη»

Στη συνέχεια ο Πρόεδρος κάλεσε το Σώμα να αποφασίσει σχετικά.

Μετά από διαλογική συζήτηση και ανταλλαγή απόψεων,
Η ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΗ ΕΠΙΤΡΟΠΗ

Αφού έλαβε υπ' όψη της:

α) τις διατάξεις των άρθρων 72 και 75 του Ν. 3852/2010 σχετικά με τις αρμοδιότητες και τη λειτουργία της Οικονομικής Επιτροπής,

β) την από 17-9-2018 γνωμοδότηση της Νομικής Συμβούλου της Νομικής Υπηρεσίας του Δήμου κας Μαρίας Ταμτάμη, η οποία επισυνάπτεται στην παρούσα

Αποφασίζει ομόφωνα

A) Εγκρίνει την άσκηση από το Δήμο Λέσβου ανακοπής και αίτησης προσωρινής ρύθμισης στο με αριθμό 33/2015 πρώτο εκτελεστό απόγραφο της υπ' αριθμόν 16/2015 αποφάσεως του Μονομελούς Εφετίου Βορείου Αιγαίου της εταιρείας με την επωνυμία «BAMBOΥΚΛΗΣ Ν. ΚΑΙ ΣΙΑ ΟΕ».

B) Ορίζει την Αστική Επαγγελματική Εταιρία Δικαστικών Επιμελητών, Εγγλέζος Ευστράτιος - Μωυσιάδης Ορέστης - Περούλης Ανδρέας & Συνεργάτες, με έδρα Σαρανταπόρου 4, Μυτιλήνη, να προβεί στην επίδοση των ως άνω εγγράφων, καθώς και την επίδοση οποιουδήποτε άλλου σχετικού με την υπόθεση δικογράφου κατατεθεί στο μέλλον, ήτοι δικόγραφο προσθέτων λόγων ανακοπής.

Συντάχθηκε και υπογράφεται ως εξής :

Ο Πρόεδρος

Τα Μέλη

(Υπογραφές)