

ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ
ΝΟΜΟΣ ΛΕΣΒΟΥ
ΔΗΜΟΣ ΛΕΣΒΟΥ
ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΗ ΕΠΙΤΡΟΠΗ

ΑΝΑΡΤΗΤΕΑ ΣΤΟ ΔΙΑΔΙΚΤΥΟ

Αριθμός απόφασης : 912/2018

ΑΠΟΣΠΑΣΜΑ

Από το Πρακτικό της 62/3-12-2018 τακτικής συνεδρίασης
της Οικονομικής Επιτροπής

ΘΕΜΑ : Αποδοχή γνωμοδότησης σχετικά με τη μη άσκηση του ενδίκου μέσου της εφέσεως κατά της υπ' αριθμ. 495/2018 απόφασης του Μονομελούς Πρωτοδικείου Μυτιλήνης (Τακτική Διαδικασία- κτηματολογική διαφορά).

Στη Μυτιλήνη και στο Δημοτικό Κατάστημα, σήμερα Δευτέρα 3 Δεκεμβρίου 2018 και ώρα 09:30 π.μ., συνήλθε σε τακτική συνεδρίαση η Οικονομική Επιτροπή του Δήμου Λέσβου, μετά από την υπ' αριθμ. 54502/29-11-2018 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 έξι (6), 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 5.- Αμπουλός Ιωάννης, αναπληρωματικό μέλος του κ. Αστυρακάκη Κων/νου	1.- Κυρατζής-Χρυσοστόμου Ευστράτιος, Αντιπρόεδρος 2.- Καραγεωργίου Ευστράτιος, τακτικό μέλος 3.- Κουμαράς Αντώνιος, τακτικό μέλος.

κήρυξε την έναρξη της συνεδρίασης, τα πρακτικά της οποίας τήρησε η δημοτική υπάλληλος Σαββίνου Ελένη.

Σχετικά με το 8^ο θέμα ημερήσιας διάταξης, ο Πρόεδρος – Αντιδήμαρχος Οικονομικών, Καταγραφής και Διερεύνησης Αξιοποίησης Περιουσίας θέτει υπόψη του Σώματος το υπ' αριθμ. πρωτ. 53051/22-11-2018 έγγραφο της Νομικής Υπηρεσίας του Δήμου με το οποίο διαβιβάζεται η από 15-11-2018 γνωμοδότηση της Νομικής Συμβούλου της Νομικής Υπηρεσίας του Δήμου, κας Παρθενόπης Λιβάνου, και η οποία διαλαμβάνει τα εξής :

ΓΝΩΜΟΔΟΤΗΣΗ

Της Παρθενόπης Λιβάνου του Ιωάννη, Νομικού Συμβούλου της Νομικής Υπηρεσίας του Δήμου Λέσβου **σχετικά με χην άσκηση ή μη ενδίκου μέσου εναντίον της με αρ. 495/2018 απόφασης του Μονομελούς Πρωτοδικείου Μυτιλήνης** (εκδοθείσας κατά την τακτική διαδικασία-κτηματολογική διαφορά).

ΠΡΟΣ

Την Οικονομική Επιτροπή του Δήμου Λέσβου (αρμόδια κατά την διάταξη του άρθρου 72 παρ. 1 περ. ιγ και παρ.2 του Ν.3852/2010). .

ΑΦΟΥ ΕΛΑΒΑ ΥΠΟΨΗ ΜΟΥ

1. **Τη με αρ. 495/2018 απόφαση του Μονομελούς Πρωτοδικείου Μυτιλήνης** (τακτική διαδικασία- κτηματολογική διαφορά) που κοινοποιήθηκε στο Δήμο Λέσβου (αρ. πρωτ. 49359/31-10-2018) στις 31-10-2018 και εκδόθηκε επί των με αρ. κατ. 247/15-7-2014 και με αρ. κατ. 383/17-11-2015 αγωγών με τις οποίες οι αναφερόμενοι στις ως άνω αγωγές ενάγοντες ζητάνε τη διόρθωση εσφαλμένων κτηματολογικών εγγραφών βάσει του από μηνός Ιανουαρίου 2013 τοπογραφικού διαγράμματος του πολιτικού μηχανικού, Νικολάου Ταμβακέρα καθώς και του από Αυγούστου 2017 τοπογραφικού διαγράμματος του αγρονόμου τοπογράφου μηχανικού, Χαράλαμπου Κρικλάνη,
2. Το γεγονός ότι ο Δήμος Λέσβου δεν παραστάθηκε κατά τη συζήτηση των ανωτέρω αγωγών στις 23 Φεβρουαρίου 2018, δεν κατέθεσε προτάσεις και εκ του λόγου αυτού οι πραγματικοί ισχυρισμοί των αντιδίκων που εμπεριέχονται στις ως άνω αγωγές θεωρούνται ως ομολογημένοι, όπως ορθώς έκρινε το πρωτόδικο Δικαστήριο.
Από το συνδυασμό των διατάξεων των άρθρων 369, 966, 967, 972, 1033 και 1192 εδαφ. 1 Α.Κ., οι οποίες εφαρμόζονται, σύμφωνα με το άρθρο 55 ΕισΝΑΚ, προκειμένου να κριθεί, μετά την εισαγωγή του ΑΚ, η ιδιότητα ενός πράγματος ως κοινοχρήστου, **συνάγεται όχι μεταξύ των κοινοχρήστων πραγμάτων περιλαμβάνονται και οι οδοί, επομένως και οι αγροτικές, οι οποίες, εφόσον δεν ανήκουν στο Δήμο ή στην Κοινότητα ή ο νόμος δεν ορίζει διαφορετικά, ανήκουν στο Δημόσιο. Η αγροτική οδός, όπως και κάθε οδός, αποκτά την ιδιότητα του κοινοχρήστου πράγματος:** α) από το νόμο, ήτοι με το χαρακτηρισμό της ως οδού από το εγκεκριμένο ρυμοτομικό διάγραμμα του σχεδίου πόλεως, β) από τη βούληση των ιδιοκτητών, η οποία πρέπει να γίνει με νομότυπη δικαιοπραξία (διαθήκη ή δωρεά) ή και με παραίτηση από την κυριότητα, για την οποία όμως (παραίτηση) απαιτείται δήλωση του κυρίου περιβαλλόμενη τον τύπο του συμβολαιογραφικού εγγράφου και υποβαλλόμενη σε μεταγραφή, αφού περιέχει κατάργηση εμπραγμάτου δικαιώματος και γ) με την αμνημονεύτου χρόνου αρχαιότητα, την οποία προέβλεπε το προϊσχύσαν βυζαντινορωμαϊκό δίκαιο (ν.3 παρ. 2 Πανδ. 43.7) και σύμφωνα με την οποία η χρήση του πράγματος από Κοινότητα ή Δήμο ή από τους δημότες αυτών μπορούσε να προσδώσει σε ακίνητο την ιδιότητα του κοινόχρηστου, εφόσον η αρχαιότητα στην άνω χρήση υπήρξε συνεχής επί δύο γενεές, η καθεμία ίων οποίων εκτείνεται σε σαράντα έτη και είχε συμπληρωθεί πριν από την εισαγωγή του Αστικού Κώδικα (23.2.1946), ενόψει του ότι ο Κώδικας αυτός δεν αναγνωρίζει το θεσμό της αμνημονεύτου χρόνου αρχαιότητας. Περαιτέρω, στο προτελευταίο εδάφιο της παρ. 2 του άρθρου 6 του ν. 720/1977 ορίζεται ότι: «ιδιωτικοί οδοί σχηματισθείσαι μέχρι της ισχύος του ν. 651/1977 και εμφανιζόμεναι εις συμβόλαια, ομοίως προ της ισχύος του ν. 651/1977 καταρτισθέντα, θεωρούνται ως αγροτικοί οδοί προς εξυπηρέτηση των παρ' αυτάς αγροτεμαχίων», ενώ το άρθρο 43 παρ. 7 του ν. 1337/83 ορίζει ότι «τα δύο τελευταία εδάφια της παρ. 2 του άρθρου 6 του ν. 720/ 1977 ... καταργούνται» και το άρθρο 44 του ίδιου ν. 1337/1983 ότι «η ισχύς του νόμου αυτού αρχίζει από τη δημοσίευση του

στην εφημερίδα της κυβερνήσεως, εκτός αν ορίζεται διαφορετικά σε άλλες διατάξεις».

Από τις τελευταίες διατάξεις του άρθρου 6 παρ. 2 του ν. 720/1977 και των άρθρων 43 παρ. 7 και 44 του ν. 1337/1983 προκύπτει ότι για να χαρακτηριστεί μια οδός ως αγροτική και, συνεπώς, κοινόχρηστη απαιτείται αφενός να σχηματίσθηκε πριν την έναρξη ισχύος του ν. 651/1977 και αφετέρου να εμφανίζεται ως ιδιωτική οδός σε τοπογραφικά σχέδια που είναι κατατεθειμένα σε συμβόλαια που καταρτίσθη καν επίσης πριν από την έναρξη ισχύος του ν. 651/1977, η ιδιότητα δε αυτή της οδού ως αγροτικής διατηρείται και μετά την ισχύ του ν. 1337/1983, αφού αυτός δεν όρισε διαφορετικά (ΑΠ 617/10 Νόμος). Κατά συνέπεια, εκείνος που ισχυρίζεται ότι κάποιος δρόμος είναι δημοτικός ή κοινοτικός, πρέπει, για να είναι ορισμένος ο ισχυρισμός του, να καθορίσει το νόμιμο τρόπο, με τον οποίο απέκτησε την ιδιότητα αυτή (ΑΠ 242/94 ΝοΒ 43. 55).

ΕΙΣΗΓΟΥΜΑΙ ΤΑ ΚΑΤΩΘΙ

Το Μονομελές Πρωτοδικείο Μυτιλήνης δικάζον κατά την τακτική διαδικασία την ανωτέρω κτηματολογική διαφορά έκανε δεκτές τις παραπάνω αγωγές των αντιδίκων και έκρινε ότι τα επίδικα τμήματα που περιγράφονται στα ανωτέρω τοπογραφικά διαγράμματα καταχωρήθηκαν εσφαλμένα και ανακριβώς ως ανήκοντα στο Δήμο Λέσβου και συνεπώς θα πρέπει να γίνουν οι αιτούμενες διορθώσεις.

Εν όψει των ανωτέρω, **ΓΝΩΜΟΔΟΤΩ** ότι στην προκειμένη περίπτωση δεν συντρέχει λόγος προσβολής της με αρ. 495/2018 απόφασης του Μονομελούς Πρωτοδικείου Μυτιλήνης (τακτική διαδικασία) με την άσκηση του ενδίκου μέσου της έφεσης, δεδομένου ότι δεν πιθανολογείται η ευδοκίμησή της.»

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) το υπ' αριθμ. πρωτ. 53051/22-11-2018 έγγραφο της Νομικής Υπηρεσίας του Δήμου με το οποίο διαβιβάζεται η από 15-11-2018 γνωμοδότηση της Νομικής Συμβούλου της Νομικής Υπηρεσίας του Δήμου, κας Παρθενόπης Λιβάνου, η οποία επισυνάπτεται στην παρούσα

Αποφασίζει ομόφωνα

Αποδέχεται την από 15-11-2018 γνωμοδότηση της Νομικής Συμβούλου της Νομικής Υπηρεσίας του Δήμου, κας Παρθενόπης Λιβάνου, περί μη άσκησης του ενδίκου μέσου της εφέσεως κατά της υπ' αριθμ. 495/2018 απόφασης του Μονομελούς Πρωτοδικείου

Μυτιλήνης (Τακτική Διαδικασία), για τους λόγους που εκτίθενται στην προπαρατεθείσα γνωμοδότηση.

Συντάχθηκε και υπογράφεται ως εξής :

Ο Πρόεδρος

Τα Μέλη

(Υπογραφές)