

ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ
ΔΗΜΟΣ ΛΑΡΙΣΑΙΩΝ
 Δ/ΝΣΗ ΕΠΙΧΕΙΡΗΣΙΑΚΟΥ ΣΧΕΔΙΑΣΜΟΥ
 ΤΜΗΜΑ ΔΙΟΙΚΗΣΗΣ

Λάρισα 20-02-2014

ΑΠΟΦΑΣΗ ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΗΣ ΕΠΙΤΡΟΠΗΣ
ΑΡΙΘΜΟΣ ΑΠΟΦΑΣΗΣ 98

ΘΕΜΑ: Εξώδικη Απάντηση προς την ανώνυμη εταιρεία με την επωνυμία “Οργανισμός Σιδηροδρόμων Ελλάδος Α.Ε.” και με τον διακριτικό τίτλο “ΟΣΕ Α.Ε.” που εδρεύει στην Αθήνα (οδός Καρόλου αριθ. 1-3) και εκπροσωπείται νόμιμα.

Στη Λάρισα σήμερα 20-02-2014 ημέρα της εβδομάδας Πέμπτη και ώρα 12.30 μ.μ., η Οικονομική Επιτροπή του Δήμου Λαρισαίων, συνήλθε σε συνεδρίαση ύστερα από την με αρ. πρωτ. 15402/14-02-2014 έγγραφη πρόσκληση του Προέδρου αυτής κ. Μαμάκου Αθανασίου, που ορίστηκε με την με αριθμ.311/4-3-2013 απόφαση του Δημάρχου Λάρισας, παρευρεθέντων από τα μέλη οι κ.κ. 1) Αθανάσιος Μαμάκος ως Πρόεδρος, 2) Καφφές Θεόδωρος, 3) Μπανιός Μάρκος, 4) Ντάβαρη Ευαγγελία, 5) Ξυνοπούλου-Θυμιούλα Ελένη-Μαρίνα και 6) Αράγκουλε Δέσποινα.

Η Οικονομική Επιτροπή του Δήμου Λαρισαίων, μετά από συζήτηση σχετικά με το θέμα: Εξώδικη Απάντηση προς την ανώνυμη εταιρεία με την επωνυμία “Οργανισμός Σιδηροδρόμων Ελλάδος Α.Ε.” και με τον διακριτικό τίτλο “ΟΣΕ Α.Ε.” που εδρεύει στην Αθήνα (οδός Καρόλου αριθ. 1-3) και εκπροσωπείται νόμιμα και αφού έλαβε υπόψη:

1. Το άρθρο 72 του Ν. 3852/2010.
2. Το με αρ.πρωτ. 16588/18-02-2014 Υπηρεσιακό Σημείωμα του Γραφείου Δικηγόρων, το οποίο έχει ως εξής:

Στις 30-01-2014 κοινοποιήθηκε στο Δήμο Λαρισαίων η συνημμένη στο παρόν Εξώδικη Δήλωση-Πρόσκληση και Διαμαρτυρία της ανώνυμης εταιρείας με την επωνυμία «Οργανισμός Σιδηροδρόμων Ελλάδος Α.Ε.» και με τον διακριτικό τίτλο «ΟΣΕ Α.Ε.» που εδρεύει στην Αθήνα (οδός Καρόλου αριθ. 1-3) και εκπροσωπείται νόμιμα, με την οποία καταγγέλλεται η από 3.3.2008 Σύμβαση Χρησιδανείου αορίστου χρόνου αναφορικά με τους τέσσερεις (4) Υαλόφρακτους Ανελκυστήρες που βρίσκονται στον Σιδηροδρομικό Σταθμό Λάρισας.

Επειδή κατόπιν προφορικής επικοινωνίας με την αρμόδια Δ/ση Τεχνικών Υπηρεσιών του Δήμου Λαρισαίων, κρίνεται σκόπιμο από το Γραφείο μας να δοθεί απάντηση στα διαλαμβανόμενα στην ως άνω εξώδικη δήλωση.

Επειδή κατά διασταλτική ερμηνεία της διάταξης του άρθρου 72 ν. 3852/2010, οι εξώδικες δηλώσεις εξομοιώνονται με ένδικα βοηθήματα για την άσκηση των οποίων αρμόδια ν’ αποφασίσει είναι η Οικονομική Επιτροπή, εν προκειμένω του Δήμου Λαρισαίων (βλ. υποσ. 14, της διάταξης άρθρου 103 ν. 3463/2006, σελ. 699, του Μάρκου Γ. Καραναστάση, «Ο Νέος Δημοτικός και Κοινοτικός Κώδικας- Ερμηνεία κατ’ άρθρο – Νομολογία»), πρέπει αυτή να λάβει την σχετική απόφασή της.

ΑΠΟΦΑΣΙΣΕ ΟΜΟΦΩΝΑ

Την αποστολή Εξώδικης Απάντησης, Διαμαρτυρίας, Πρόσκλησης, Δήλωσης προς την ανώνυμη εταιρεία με την επωνυμία «Οργανισμός Σιδηροδρόμων Ελλάδος Α.Ε.» και με τον διακριτικό τίτλο «ΟΣΕ Α.Ε.» που εδρεύει στην Αθήνα (οδός Καρόλου αριθ. 1-3), που έχει ως εξής:

ΕΝΩΠΙΟΝ ΠΑΝΤΟΣ ΑΡΜΟΔΙΟΥ ΔΙΚΑΣΤΗΡΙΟΥ ΚΑΙ ΠΑΣΗΣ ΑΡΧΗΣ
ΕΞΩΔΙΚΗ ΑΠΑΝΤΗΣΗ-ΔΙΑΜΑΡΤΥΡΙΑ- ΠΡΟΣΚΛΗΣΗ-ΔΗΛΩΣΗ

Του εδρεύοντος στη Λάρισα (οδός Ι. Δραγούμη αριθ. 1) Ο.Τ.Α. με την επωνυμία «ΔΗΜΟΣ ΛΑΡΙΣΑΙΩΝ» νομίμως εκπροσωπούμενου από τον Δήμαρχό του κ. Κων/νο Τζανακούλη.

Προς

Την ανώνυμη εταιρεία με την επωνυμία “Οργανισμός Σιδηροδρόμων Ελλάδος Α.Ε.” και με τον διακριτικό τίτλο “ΟΣΕ Α.Ε.” που εδρεύει στην Αθήνα (οδός Καρόλου αριθ. 1-3) και εκπροσωπείται νόμιμα.

Σε απάντηση της από 30-01-2014 Εξώδικης Δήλωσης-Πρόσκλησης και Διαμαρτυρίας της εταιρείας σας, με την οποία καταγγέλλετε την από 3.3.2008 Σύμβαση Χρησιδανείου αορίστου χρόνου που υπεγράφη μεταξύ της δικαιοπαρόχου σας («Ε.ΔΙ.Σ.Υ. Α.Ε.») και εμού του Δήμου Λαρισαίων, αναφορικά με τους τέσσερεις (4) Υαλόφρακτους Ανελκυστήρες που βρίσκονται στη Λάρισα και συγκεκριμένα στις υπέργειες διαβάσεις πεζών εκατέρωθεν των σιδηροδρομικών γραμμών στις οδούς Λαταμίας, Άρτης, Υψηλάντου και Δούκα, επάγομαι τα κάτωθι:

Σύμφωνα με τα οριζόμενα στην ως άνω Σύμβαση Χρησιδανείου, όπως αυτά εγκρίθηκαν με την με αριθ. 140/2008 απόφαση του Δημοτικού Συμβουλίου μου, οι συμβατικές υποχρεώσεις αμφοτέρων εξ ημών ήταν οι ακόλουθες:

«Υποχρεώσεις του ΕΔΙΣΥ Α.Ε.»

1. Ο ΕΔΙΣΥ Α.Ε. αναλαμβάνει όλες τις ενέργειες και τις δαπάνες που απαιτούνται για την σύνδεση των ανωτέρω τεσσάρων (4) Ανελκυστήρων με τα δίκτυα της ΔΕΗ και του ΟΤΕ καθώς και τις δαπάνες κατανάλωσης ρεύματος και τηλεπικοινωνιών.
2. Ο ΕΔΙΣΥ Α.Ε. αναλαμβάνει τις δαπάνες για την αντικατάσταση ειδικών εξαρτημάτων που οφείλονται σε τυχαία γεγονότα, τυχόν βανδαλισμούς και ακραία καιρικά φαινόμενα και γενικά ότι σχετίζεται με τη μη συνήθη χρήση – λειτουργία των Ανελκυστήρων.

Υποχρεώσεις ΔΗΜΟΥ ΛΑΡΙΣΑΣ

1. Ο Δήμος Λάρισας υποχρεούται να διατηρεί τους ανελκυστήρες στην κατάσταση που τους παρέλαβε (μόλις αποπερατωθέντες από τον Ανάδοχο κατασκευαστή) ώστε να διατηρηθούν εις το ακέραιο όλες οι προβλεπόμενες από την ισχύουσα νομοθεσία «Περί εκτελέσεως Δημοσίων Έργων» υποχρεώσεις του κατασκευαστή έναντι του «ΕΔΙΣΥ ΑΕ».
2. Ο Δήμος Λάρισας υποχρεούται να γνωστοποιεί εντός τριών (3) ημερών κάθε βλάβη που τυχόν θα προκύψει στους ανελκυστήρες που θα οφείλεται σε κακή / ελαττωματική κατασκευή αυτών, καθώς και να επιτρέπει την επιθεώρηση / έλεγχο της καλής λειτουργίας αυτών από τον ΕΔΙΣΥ και τον κατασκευαστή / Ανάδοχο αυτών.
3. Ο Δήμος Λάρισας αναλαμβάνει την σύμφωνα με την ισχύουσα νομοθεσία, ανάθεση της συντήρησης των ανωτέρω περιγραφομένων τεσσάρων (4) Ανελκυστήρων σε επίσημο εξουσιοδοτημένο συντηρητή τον οποίο οφείλει να γνωστοποιεί αμέσως στον ΕΔΙΣΥ Α.Ε., καθώς και την δαπάνη συντήρησής τους.»

Ακολούθως των ανωτέρω, ανέθεσα στην Δημοτική Επιχείρησή μου με την επωνυμία «Δημοτική Επιχείρηση Τουρισμού και Πολιτισμού (ΔΕΤΠΟΛ)» την αρμοδιότητα τήρησης για λογαριασμό μου των ως άνω συμβατικών μου υποχρεώσεων. Η αρμοδιότητα αυτή συνίστατο στην ανεύρεση κατάλληλου συντηρητή, στην σύναψη ετήσιας σύμβασης ανάθεσης εργασιών συντήρησης και στην επανάληψη της σχετικής διαδικασίας μετά την λήξη της εκάστοτε σύμβασης. Πράγματι, η ΔΕΤΠΟΛ, περί της αρχής Μαρτίου 2008, ενεργώντας στα πλαίσια των ως άνω αρμοδιοτήτων, προέβη στην σύναψη σχετικής σύμβασης με την εδρεύουσα στη Λάρισα ετερόρρυθμη εταιρεία με την επωνυμία «ΒΑΣ. ΔΡΟΣΟΥΛΗΣ & ΣΙΑ Ε.Ε.», νομίμως εκπροσωπούμενη. Η σχετική σύμβαση διήρκεσε μέχρι την αναγκαστική βάσει των διατάξεων του ν. 3852/2010 κατάργηση της δημοτικής μου επιχείρησης, στα δικαιώματα και τις υποχρεώσεις της οποίας υπεισήλθα εγώ ο Δήμος Λαρισαίων, οπότε και συνεχίστηκε με μένα πλέον η ως άνω σύμβαση, αρχικά μέχρι 02/07/2010 χωρίς αμοιβή της εταιρείας συντήρησης, ενώ στη συνέχεια έναντι αμοιβής όπως συμφωνήθηκε με το με αριθ. πρωτ. 10342/02-07-2010 Συμφωνητικό Εργασιών Συντήρησης ετήσιας διάρκειας, δηλαδή μέχρι 01-07-2011. Τέλος, υπογράφηκε μεταξύ εμού και της ίδιας ως άνω εταιρείας νέα (και τελευταία) σύμβαση με αριθ. πρωτ. 85081/19-07-2011, η διάρκεια ισχύος της οποίας ορίστηκε για 12 μήνες, αρχής γενομένης ωστόσο από 1-8-2011 έως 31-07-2012, οπότε και έληξε εφεξής.

Ήδη όμως από τα τέλη του 2010, δηλαδή και κατά τη διάρκεια της τελευταίας ως άνω σύμβασης συντήρησης που είχα υπογράψει με την προαναφερόμενη εταιρεία και αποδεικνύει την συνεπή εκ μέρους μου τήρηση των συμβατικών μου υποχρεώσεων, οι εν λόγω ανελκυστήρες, όπως γνωρίζετε, δεν λειτουργούσαν εξαιτίας - αποκλειστικά και μόνο - της δικής σας αντισυμβατικής συμπεριφοράς, καθόσον δεν προβήκατε, ως οφείλατε, στην αποκατάσταση των ζημιών που είχαν προκληθεί από βανδαλισμούς, παρόλο που είχατε ενημερωθεί από εμένα με τα με αριθ. Πρωτ. 13541/31-08-2010, 15726/5-10-2010 και 24143/16-03-2012 έγγραφά μου. Όσον αφορά δε στις επικαλούμενες από εσάς οικονομικές δυσκολίες της εταιρείας σας, θα πρέπει να επισημάνουμε ότι σε καμία περίπτωση δεν δύνανται να δικαιολογήσουν την επανειλημμένη αθέτηση των συμβατικών σας υποχρεώσεων. Τέλος, όσον αφορά στην πρόταση που μου υποβάλατε με το με αριθ. Πρωτ. 4553341(Γ' Τμ. Γρ.)/19.03.2010 έγγραφό σας, όπως αυτή επαναλήφθηκε με τα με αριθ. Πρωτ. 2445024/29.03.2012 και 2445574/10-08-2012 έγγραφά σας, να αναλάβω εγώ πλέον την κάλυψη των δαπανών αποκατάστασης εξαιτίας βανδαλισμών με τροποποίηση των όρων της προαναφερόμενης μεταξύ μας σύμβασης Χρησιδανείου, είναι σαφές ότι αυτή ουδέποτε έγινε δεκτή από εμένα, ούτε ρητά ούτε σιωπηρά. Άρα η κάλυψη των δαπανών αυτών συνεχίζει να βαρύνει την εταιρεία σας, γεγονός το οποίο γνωρίζετε, όπως αυτό τεκμαίρεται και από τις δύο (2) Ανακοινώσεις με αριθ. Πρωτ. 268086/13.08.2012 και 268254/5.9.2012 στις οποίες προβήκατε για την Προκήρυξη Διενέργειας Πρόχειρου Διαγωνισμού αναφορικά με την «Επισκευή και Προμήθεια ανταλλακτικών που θα απαιτηθούν για την αποκατάσταση ζημιών των 4 ανελκυστήρων που βρίσκονται στην Λάρισα στις οδούς Λαταμίας, Άρτης, Υψηλάντου και Δούκα».

Από τα ανωτέρω, λοιπόν, καθίσταται σαφές ότι ανταποκρινόμουν πάντα με συνέπεια στις ως άνω συμβατικές μου υποχρεώσεις, προβαίνοντας σε έγγραφη ενημέρωσή σας, κάθε φορά που διαπιστώνονταν ζημιές προερχόμενες από βανδαλισμούς, η αποκατάσταση των οποίων κατά ρητή διατύπωση της μεταξύ μας ως άνω σύμβασης αποτελούσε δική σας υποχρέωση, την οποία επανειλημμένα μέχρι σήμερα παραβιάζετε.

Εξάλλου, καθ' όλο το χρονικό διάστημα της μεταξύ μας σύμβασης χρησιδανείου, φρόντιζα δια των οργάνων μου να ελέγχω και να εποπτεύω, στα πλαίσια πάντα των αρμοδιοτήτων μου, όπως αυτές καθορίζονται στους ν. 3463/2006 και 3852/2010, την χρήση των εν λόγω ανελκυστήρων, ώστε αυτή να συνάδει με τον προορισμό τους. Ωστόσο, ούτε ο θεσμικός μου ρόλος, όπως αυτός ορίζεται στις ανωτέρω διατάξεις, ούτε ο Οργανισμός Εσωτερικής Υπηρεσίας μου, προβλέπουν την υποχρέωση λήψης εκ μέρους μου μέτρων φύλαξης πραγμάτων στα οποία δεν έχω εμπράγματα δικαιώματα, όπως εν προκειμένω οι 4 υαλόφρακτοι ανελκυστήρες, ούτε ελέγχου και καταστολής βανδαλισμών. Τέλος δε, ούτε με την ως άνω μεταξύ μας Σύμβαση Χρησιδανείου ανέλαβα τέτοια υποχρέωση.

Κατά συνέπεια είναι ψευδής και ανυπόστατος ο ισχυρισμός σας περί δήθεν μη φύλαξης εκ μέρους μου των εν λόγω ανελκυστήρων και ότι δήθεν από δική μου αμέλεια και παράλειψη υπέστησαν αυτοί νέους βανδαλισμούς. Και τούτο διότι, όπως πολύ καλά γνωρίζετε, στις συγκεκριμένες διαβάσεις όπου βρίσκονται οι εν λόγω τέσσερεις (4) υαλόφρακτοι ανελκυστήρες πραγματοποιείται διέλευση και μετακίνηση μεγάλου αριθμού ατόμων, σε όλη τη διάρκεια της ημέρας, επομένως και αργά τη νύχτα, γεγονός που τους καθιστά συχνά (και ιδίως κατά τις νυχτερινές ώρες) επίκεντρο παράνομων ενεργειών, η προφύλαξη διενέργειας ή/και καταστολή των οποίων εκφεύγει της δικής μου αρμοδιότητας.

Δεδομένου, λοιπόν, ότι η σύμβαση Χρησιδανείου, όπως η προκειμένη, ρυθμίζεται από τις διατάξεις των άρθρων 810 -821 ΑΚ, και στη συγκεκριμένη περίπτωση, βάσει των προρρηθέντων δεν συντρέχει καμία εκ των περιπτώσεων του άρθρου 817 ΑΚ, ώστε να δικαιολογείται καταγγελία εκ μέρους σας της σύμβασης.

Για τους λόγους αυτούς
Με τη ρητή επιφύλαξη παντός νομίμου δικαιώματός μου

Διαμαρτύρομαι εντόνως

α) για τα διαλαμβανόμενα στην από 30-01-2014 εξώδικη δήλωση – πρόσκληση και διαμαρτυρία σας τα οποία αρνούμαι ως ολότελα ψευδή και ανυπόστατα,

β) για την μέχρι σήμερα αντισυμβατική συμπεριφορά σας, από την μη αποκατάσταση των ζημιών των εν λόγω τεσσάρων (4) υαλόφρακτων ανελκυστήρων που προξενήθηκαν εξαιτίας βανδαλισμών και

γ) για την μη νόμιμη βάσει των διατάξεων 810-821 ΑΚ, αλλά και καταχρηστική κατ' άρθρο 281 ΑΚ καταγγελία της από 03.03.2008 μεταξύ μας σύμβασης χρησιδανείου αορίστου χρόνου, την οποία εξ αυτών των λόγων θεωρώ ανίσχυρη.

Σας καλώ όπως

α) ανακαλέσετε την ως άνω εξώδικη δήλωσή σας εντός αποκλειστικής προθεσμίας 7 ημερών από την νόμιμη κοινοποίηση της παρούσας,

β) προβείτε εντός ευλόγου χρονικού διαστήματος, που δεν μπορεί να ξεπερνά τους πέντε (5) μήνες από την νόμιμη κοινοποίηση της παρούσας, στην πλήρη αποκατάσταση των ζημιών που προξενήθηκαν εξαιτίας βανδαλισμών στους ως άνω τέσσερεις (4) υαλόφρακτους ανελκυστήρες, συμμορφούμενοι προς τις ως άνω οριζόμενες συμβατικές σας υποχρεώσεις και

γ) με ενημερώσετε εγγράφως, ευθύς αμέσως μετά την αποκατάσταση των ως άνω αναφερόμενων ζημιών, προκειμένου να συνεχιστεί η τήρηση εκ μέρους μου των σχετικών με την από 3.3.2008 Σύμβαση Χρησιδανείου υποχρεώσεών μου.

Άλλως

Σας Δηλώνω ότι σε περίπτωση που παρέλθουν άπρακτες οι ανωτέρω προθεσμίες θα προσφύγω ενώπιον των αρμοδίων δικαστηρίων για την προάσπιση των νομίμων δικαιωμάτων εμού και των δημοτών μου, τους οποίους θεσμικά εκπροσωπώ και ενεργώ για λογαριασμό τους.

Αρμόδιος δικαστικός επιμελητής καλείται να επιδώσει την παρούσα σύμφωνα με τον νόμο προς την ανώνυμη εταιρεία με την επωνυμία “Όργανισμός Σιδηροδρόμων Ελλάδος Α.Ε.” και με τον διακριτικό τίτλο “ΟΣΕ Α.Ε.” που εδρεύει στην Αθήνα (οδός Καρόλου αριθ. 1-3) και εκπροσωπείται νόμιμα, προς γνώση της και για να επέλθουν οι νόμιμες συνέπειες και να αντιγράψει την παρούσα ολόκληρη στην Έκθεση Επίδοσης.

Αποφασίστηκε, αναγνώσθηκε και υπογράφηκε.

Η ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΗ ΕΠΙΤΡΟΠΗ

Ο ΠΡΟΕΔΡΟΣ

ΤΑ ΜΕΛΗ

ΑΘΑΝΑΣΙΟΣ ΜΑΜΑΚΟΣ

ΚΑΦΦΕΣ ΘΕΟΔΩΡΟΣ

ΜΠΑΝΙΟΣ ΜΑΡΚΟΣ

ΝΤΑΒΑΡΗ ΕΥΑΓΓΕΛΙΑ

ΞΥΝΟΠΟΥΛΟΥ-ΘΥΜΙΟΥΛΑ ΕΛΕΝΗ-ΜΑΡΙΝΑ

ΑΡΑΠΚΟΥΛΕ ΔΕΣΠΟΙΝΑ