



Λάρισα 25-07-2019

**ΑΠΟΦΑΣΗ ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΗΣ ΕΠΙΤΡΟΠΗΣ
ΑΡΙΘΜΟΣ ΑΠΟΦΑΣΗΣ 322**

ΘΕΜΑ: Άσκηση ή μη έφεσης κατά της με αριθμό 21/2019 απόφασης του Μονομελούς Πρωτοδικείου Λάρισας (Ειδικής διαδικασίας).

Στη Λάρισα σήμερα 25-07-2019 ημέρα της εβδομάδας Πέμπτη και ώρα 12.30 μ.μ., η Οικονομική Επιτροπή του Δήμου Λαρισαίων, συνήλθε σε συνεδρίαση ύστερα από τη με αρ. πρωτ. 32716/19-07-2019 έγγραφη πρόσκληση του Προέδρου αυτής κ. Αθανασίου Αδαμόπουλου, που ορίστηκε με τη με αριθμ. 362/25-01-2019 απόφαση του Δημάρχου Λάρισας, παρευρεθέντων από τα μέλη οι κ. 1) Αδαμόπουλος Αθανάσιος ως Πρόεδρος, 2) Αναστασίου Μιχαήλ, 3) Νταής Παναγιώτης, 4) Σούλτης Γεώργιος, 5) Διαμάντος Κων/νος και 6) Βλησαρούλης Αθανάσιος.

Η Οικονομική Επιτροπή του Δήμου Λαρισαίων, αφού συζήτησε εκτός ημερήσιας διάταξης (πριν τη συζήτηση των θεμάτων της ημερήσιας διάταξης), μετά από ομόφωνη απόφαση ένταξης λόγω του κατεπείγοντος λήψης απόφασης, σχετικά με το θέμα: Άσκηση ή μη έφεσης κατά της με αριθμό 21/2019 απόφασης του Μονομελούς Πρωτοδικείου Λάρισας (Ειδικής διαδικασίας) και αφού έλαβε υπόψη:

1. Το άρθρο 72 Ν. 3852/2010.
2. Τη με αριθμ. 301/2019 Α.Ο.Ε. με θέμα: Διορισμός δικηγόρου και παροχή γνωμοδότησης.
3. Τη με αριθμ. πρωτ. 33140/23-07-2019 γνωμοδότηση της δικηγόρου Λάρισας Ουρανίας – Κωνσταντίνας Λάμπρου (ΑΜ ΔΣΛ 1284), η οποία έχει ως εξής:

Δυνάμει της υπ.αρ. 301/2019 απόφασης της Οικονομικής Επιτροπής του Δήμου Λαρισαίων, μου ανατέθηκε να γνωμοδοτήσω περί της άσκησης ή μη έφεσης από το Δήμο Λαρισαίων κατά της υπ.αρ. 21/2019 απόφασης του Μονομελούς Πρωτοδικείου Λάρισας κατόπιν της από 15/7/2019 και με αρ.πρωτ. 31782/15.7.2019 Αίτησης του κ. Θεόδωρου Κωνσταντίνου

Με την υπ.αρ. 21/2019 απόφαση του Μονομελούς Πρωτοδικείου Λάρισας (ειδικής διαδικασίας), επιδικάστηκε στον κ. Θεόδωρο Κωνσταντίνου, έμμισθο δικηγόρο του Δήμου Λαρισαίων, ποσό 13.809,60 ευρώ, πλέον τόκων, ποσό που αφορά την προβλεπόμενη στην παρ. 3 του άρθρου 21 του νόμου 3274/2004, όπως αντικαταστάθηκε το άρθρο 246 του κώδικα "περί καταστάσεως προσωπικού οργανισμού τοπικής αυτοδιοικήσεως", προσαύξηση κατά ποσοστό κατά τριάντα τοις εκατό (30%) για τους Ο.Τ.Α. με πληθυσμό άνω των εκατό χιλιάδων κατοίκων, επί του ύψους της μηνιαίας αντιμισθίας του, ως δικηγόρου με σχέση έμμισθης εντολής στο Δήμο Λαρισαίων.

Ο ανωτέρω άσκησε έφεση κατά της πιο πάνω απόφασης, η οποία εκδικάζεται στις 20-9-2019, θεωρώντας ότι οι απαιτήσεις του υπόκεινται σε πενταετή και όχι σε διετή παραγραφή, όπως έκρινε η εκκαλουμένη. Παράλληλα, υπέβαλλε την με αρ.πρωτ. 31782/2019 αίτηση με την οποία ζητά, να μην ασκηθεί το ένδικο μέσο της εφέσεως κατά της υπ.αρ. 21/2019 απόφασης του Μονομελούς Πρωτοδικείου Λάρισας, δηλώνοντας ταυτόχρονα ότι θα παραιτηθεί των τόκων σε περίπτωση ευδοκίμησης της έφεσης του και τυχόν δικαστικών εξόδων που θα επιδικασθούν υπέρ του από το Εφετείο.

Σύμφωνα με πάγια νομολογία του Αρείου Πάγου (βλέπετε ενδεικτικά ΑΠ 917/2017, 418/2017, 293/2015, 2101/2014), αναφορικά με την πάγια μηνιαία αντιμισθία των υπηρετούντων δικηγόρων σε ΝΠΔΔ, με το άρθρο 21 του ν. 3274/2004 εισήχθη διαφορετική ρύθμιση, μόνο για τους δικηγόρους που υπηρετούν με πάγια αντιμισθία στους ΟΤΑ Α' βαθμού. Ειδικότερα : (1) Με

την §2 του ως άνω άρθ.21 ν. 3274/2004 αντικαταστάθηκε το άρθρο 245 του ν.1188/1981 "κώδικας προσωπικού ΟΤΑ" που ορίζει πλέον ως προς τους δικηγόρους Δήμων και Ιδρυμάτων τους ότι (α) με τον Οργανισμό Εσωτερικής Υπηρεσίας των δήμων και των ιδρυμάτων τους μπορεί να συνιστώνται θέσεις δικηγόρων με μηνιαία αντιμισθία (β) με την διαδικασία της §1 μπορεί να συνιστάται μία (1) θέση δικηγόρου σε δήμους με πληθυσμό μέχρι δέκα χιλιάδες (10.000) κατοίκους και δύο (2) θέσεις σε δήμους με πληθυσμό μέχρι είκοσι χιλιάδες (20.000) κατοίκους, ενώ στους λοιπούς δήμους ο αριθμός των συνιστώμενων θέσεων δικηγόρων καθορίζεται με τον Οργανισμό Εσωτερικής Υπηρεσίας τους, ανάλογα με τις ανάγκες τους (γ) Οι δικηγόροι, που προσλαμβάνονται σε δήμους ή ιδρύματά τους, παρέχουν τις νομικές τους υπηρεσίες συγχρόνως στους δήμους, στα νομικά πρόσωπα και σε άλλα ιδρύματα των ίδιων δήμων χωρίς να δικαιούνται ιδιαίτερη αμοιβή (ε) Οι απασχολούμενοι, σύμφωνα με τα παραπάνω, δικηγόροι υποχρεούνται σε παροχή υπηρεσίας στο κατάστημα του οικείου ΟΤΑ για χρόνο που ανταποκρίνεται στις εκάστοτε υπάρχουσες υπηρεσιακές συνθήκες, εφόσον δεν παρίσταται ανάγκη παράστασης ενώπιον δικαστικών ή διοικητικών αρχών (2) Επίσης, με την §3 του ίδιου άρθ.21 ν.3274/2004 αντικαταστάθηκε το άρθρο 246 του ως άνω ν. 1188/1981 "κώδικας προσωπικού ΟΤΑ", το οποίο ορίζει ως προς την αντιμισθία των ούτω προσλαμβανομένων δικηγόρων, ότι (α) Οι διατάξεις του Κώδικα Δικηγόρων, όπως ισχύει κάθε φορά, εφαρμόζονται και για τους δικηγόρους των ΟΤΑ με πάγια αντιμισθία (β) η κατά την προηγούμενη παράγραφο πάγια αντιμισθία των δικηγόρων των δήμων, των νομικών προσώπων δημοσίου δικαίου και των ιδρυμάτων τους, όπως αυτή διαμορφώνεται συνολικά κάθε φορά, από τις εκάστοτε ισχύουσες γι' αυτούς διατάξεις, προσαύξάνεται κατά ποσοστό 20% για τους ΟΤΑ με πληθυσμό μέχρι εκατό χιλιάδες κατοίκους και κατά 30% για τους ΟΤΑ με πληθυσμό άνω των εκατό χιλιάδων κατοίκων, επί του ύψους της παραπάνω αντιμισθίας, ενώ στους νομικούς Συμβούλους Διευθυντές των Νομικών Διευθύνσεων των Δήμων καταβάλλεται και επίδομα θέσης ποσοστού 20% επί του συνόλου της κατά τα ως άνω διαμορφουμένης αντιμισθίας τους. Ταυτόσημες διατάξεις περιέχονται στον κυρωθέντα με το ν.3584/2007 "Κώδικα Κατάστασης Δημοτικών και Κοινοτικών Υπαλλήλων", που άρχισε να ισχύει από 28-6-2007, ειδικότερα δε στο άρθ.165§§1-3 και 5 αυτού (όπως αντικαταστάθηκε με το άρθ.24§12 ν.3613/2007) ορίζεται ότι (α) στους Δήμους, τα ιδρύματά τους και τα νομικά τους πρόσωπα δημοσίου δικαίου, μπορεί να συνιστώνται, με τον Οργανισμό Εσωτερικής Υπηρεσίας τους, θέσεις δικηγόρων με σχέση έμμισθης εντολής, εφόσον δε υπάρχει νομική υπηρεσία σύμφωνα με τον οικείο Οργανισμό Εσωτερικής Υπηρεσίας είναι δυνατή η σύσταση θέσεων δικηγόρων-νομικών συμβούλων με την ίδια σχέση (β) με την παραπάνω διαδικασία μπορεί να συνιστάται μία (1) θέση δικηγόρου σε Δήμους με πληθυσμό μέχρι δέκα χιλιάδες (10.000) κατοίκους και δύο (2) θέσεις σε Δήμους με πληθυσμό μέχρι είκοσι χιλιάδες (20.000) κατοίκους, ενώ στους λοιπούς Δήμους ο αριθμός των συνιστώμενων θέσεων δικηγόρων καθορίζεται με τον Οργανισμό Εσωτερικής Υπηρεσίας τους, ανάλογα με τις ανάγκες τους (γ) οι δικηγόροι που προσλαμβάνονται σε Δήμους ή Ιδρύματά τους παρέχουν τις νομικές τους υπηρεσίες συγχρόνως στους Δήμους, στα νομικά πρόσωπα δημοσίου δικαίου και σε άλλα ιδρύματα των ίδιων Δήμων χωρίς να δικαιούνται ιδιαίτερη αμοιβή (δ) οι απασχολούμενοι σύμφωνα με τα παραπάνω δικηγόροι υποχρεούνται σε παροχή υπηρεσίας στο κατάστημα του οικείου Ο.Τ.Α. για χρόνο που ανταποκρίνεται στις εκάστοτε υπάρχουσες υπηρεσιακές συνθήκες, εφόσον δεν παρίσταται ανάγκη παράστασης ενώπιον δικαστικών ή διοικητικών αρχών, ενώ με το άρθ.166§2 εδ.α' και β' αυτού ρητά ορίζεται ότι η πάγια αντιμισθία των δικηγόρων των Δήμων και των ιδρυμάτων τους διαμορφώνεται ως άνω σύμφωνα με το άρθ.21§3 ν.3274/2004.

Από τις διατάξεις αυτές συνάγεται, κατά πρώτο λόγο, ότι στους δικηγόρους των δήμων και των νομικών προσώπων δημοσίου δικαίου ή ιδρυμάτων, που ανήκουν σε δήμους, χορηγήθηκε ποσοστιαία προσαύξηση επί της αμοιβής, η οποία προβλέπεται από τις γενικές διατάξεις του κώδικα περί των δικηγόρων ή άλλων νόμων για τους δικηγόρους που παρέχουν τις υπηρεσίες τους με πάγια αντιμισθία. Η προσαύξηση αυτή κλιμακώνεται ανάλογα προς τον πληθυσμό του δήμου, στον οποίο ασκούν τα καθήκοντά τους (ο οποίος, άλλωστε, επηρεάζει και τον αριθμό των οργανικών θέσεων που συνιστώνται για το σκοπό αυτό). Εξ αυτού έπεται ότι για την παροχή της

προσαύξησης και τον προσδιορισμό του ύψους αυτής λήφθηκε υπόψη η επιβάρυνση, την οποία υφίστανται οι δικηγόροι των δήμων σε συνάρτηση με το συνολικό αριθμό των δημοτών. Περαιτέρω, από τις ίδιες διατάξεις συνάγεται ότι στους δικηγόρους των δήμων επιβλήθηκε η υποχρέωση αφενός να καλύπτουν χωρίς πρόσθετη αμοιβή τις ανάγκες όλων των νομικών προσώπων ή ιδρυμάτων του οικείου δήμου και αφετέρου, εφόσον δεν υπάρχει ανάγκη συγκεκριμένης εξωτερικής απασχόλησης, να απασχολούνται εντός του οικείου δημοτικού καταστήματος για την εξυπηρέτηση των υπηρεσιακών αναγκών και ανάλογα προς αυτές, τις οποίες δεν δικαιούνται να διεκπεραιώνουν στο προσωπικό γραφείο, που, παράλληλα, διατηρούν ως ελεύθεροι επαγγελματίες. Η τήρηση της υποχρέωσης αυτής έχει ως εύλογη συνέπεια τον περιορισμό της ελεύθερης, επαγγελματικής τους δραστηριότητας και των εξ αυτής προσόδων. Με τον τρόπο αυτό, παρά το γεγονός ότι δεν αναφέρεται ρητά στο νόμο, η προαναφερθείσα ποσοστιαία προσαύξηση της πάγιας αντιμισθίας ορίσθηκε ως αντιστάθμισμα των ως άνω πρόσθετων υποχρεώσεων των δικηγόρων της εν λόγω κατηγορίας.

Τα Δικαστήρια της ουσίας, ακολουθώντας το σκεπτικό του Αρείου Πάγου, έκριναν ότι συνεχίζει να ισχύει η πρόβλεψη του άρθρου 21 παρ 3 του ν. 3274/2004 περί αντιμισθίας των δικηγόρων των ΟΤΑ (Βλέπετε **Μον ΠρωτΑθ 50/2018, 117/2018 και 2248/2015, ΜονΠρωτΘεσ 1523/2016**).

Με βάση τα ανωτέρω εκτιθέμενα, κατά την άποψη μου, τυχόν ασκηθείσα έφεση δεν έχει σοβαρές πιθανότητες ευδοκίμησης. Και τούτο, λόγω της διαμορφωθείσας πάγιας νομολογίας.

Για τους παραπάνω λόγους έχω τη γνώμη ότι δύναται ο Δήμος να μην ασκήσει έφεση κατά της ανωτέρω αποφάσεως, λαμβάνοντας υπόψη και την ωφέλεια που θα αποκομίσει από τη μη καταβολή των τόκων, οι οποίοι, σε περίπτωση ευδοκίμησης της έφεσης του αιτούντος, πιθανολογείται, αν ισχύσει το σημείο υπολογισμού της πρωτόδικης απόφασης (δήλη ημέρα), ότι θα ανέλθουν μέχρι 31-12-2019 (πιθανή ημερομηνία δημοσίευσης της απόφασης) σε 12.399,54 ευρώ, ενώ αν ισχύσει το κριτήριο της ημερομηνίας επίδοσης της αγωγής σε 4.964,33 ευρώ.

Σημειωτέον ότι η παρούσα αποτελεί «απλή» γνώμη στερούμενη δεσμευτικότητας και ότι εναπόκειται στη διακριτική ευχέρεια της Οικονομικής Επιτροπής η άσκηση ή μη του ενδίκου μέσου.

Ως εκ τούτου, καλείται η Οικονομική Επιτροπή, ως αρμόδια κατ' άρθρο 72 του ν. 3852/2010, να αποφασίσει την άσκηση ή μη του ενδίκου μέσου της έφεσης.---

ΑΠΟΦΑΣΙΣΕ ΟΜΟΦΩΝΑ

Τη μη άσκηση έφεσης κατά της με αριθμό 21/2019 απόφασης του Μονομελούς Πρωτοδικείου Λάρισας (ειδικής διαδικασίας), για τους λόγους που αναφέρονται στην παραπάνω εισήγηση.

Αποφασίστηκε, αναγνώσθηκε και υπογράφηκε.

Η ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΗ ΕΠΙΤΡΟΠΗ

Ο ΠΡΟΕΔΡΟΣ

ΤΑ ΜΕΛΗ

ΑΔΑΜΟΠΟΥΛΟΣ ΑΘΑΝΑΣΙΟΣ

**ΑΝΑΣΤΑΣΙΟΥ ΜΙΧΑΗΛ
ΝΤΑΗΣ ΠΑΝΑΓΙΩΤΗΣ
ΣΟΥΛΤΗΣ ΓΕΩΡΓΙΟΣ
ΔΙΑΜΑΝΤΟΣ ΚΩΝ/ΝΟΣ
ΒΛΗΣΑΡΟΥΛΗΣ ΑΘΑΝΑΣΙΟΣ**