



Λάρισα 20-12-2018

ΑΠΟΦΑΣΗ ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΗΣ ΕΠΙΤΡΟΠΗΣ
ΑΡΙΘΜΟΣ ΑΠΟΦΑΣΗΣ 630

ΘΕΜΑ : Άσκηση ή μη ανακοπής (άρθρου 632 ΚΠολΔ) κατά της με αριθμό 510/2018 διαταγής πληρωμής του κ. δικαστή του Πρωτοδικείου Λάρισας.

Στη Λάρισα σήμερα 20-12-2018 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. 45199/14-12-2018 έγγραφη πρόσκληση του Προέδρου αυτής κ. Αθανασίου Αδαμόπουλου, που ορίστηκε με τη με αριθμ. 2370/21-09-2018 απόφαση του Δημάρχου Λάρισας, παρευρεθέντων από τα μέλη οι κ. 1) Αθανάσιος Αδαμόπουλος ως Πρόεδρος, 2) Δαούλας Θωμάς, 3) Καλτσάς Νικόλαος, 4) Νταής Παναγιώτης, 5) Σούλτης Γεώργιος 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 ανακοπής (άρθρου 632 ΚΠολΔ) κατά της με αριθμό 510/2018 διαταγής πληρωμής του κ. δικαστή του Πρωτοδικείου Λάρισας και αφού έλαβε υπόψη:

1. Το άρθρο 72 Ν. 3852/2010.
2. Το με αριθμ. πρωτ. 46467/20-12-2018 γνωμοδοτικό του Τμήματος Νομικής Υποστήριξης, το οποίο έχει ως εξής:

Ο Ματθαίος Κυρίτσης του Δημητρίου, κάτοικος Λάρισας κατόπιν υποβολής αίτησης για την έκδοση διαταγής πληρωμής εναντίον του Δήμου Λαρισαίων πέτυχε την έκδοση της με αριθμό 510/2018 Διαταγής Πληρωμής του κ. Δικαστή του Πρωτοδικείου Λάρισας, με την οποία διατάσσεται ο Δήμος Λαρισαίων να του καταβάλει το ποσό των 24.710,60 €, νομιμοτόκως από την επομένη της επίδοσης της διαταγής πληρωμής καθώς και το ποσό των 500,00 € για τα δικαστικά έξοδα έκδοσης της διαταγής αυτής. Στις 12/12/2018 ο αιτών κοινοποίησε στον Δήμο Λαρισαίων επικυρωμένο αντίγραφο της ανωτέρω με αριθμό 510/2018 διαταγής πληρωμής για να λάβει γνώση και για τις νόμιμες συνέπειες. Κατά της ως άνω διαταγής πληρωμής ο Δήμος Λαρισαίων έχει δικαίωμα να ασκήσει εντός προθεσμίας 15 εργάσιμων ημερών από την κοινοποίηση, το ένδικο μέσο της ανακοπής κατ' άρθρο 632 Κ.Πολ.Δ. ενώπιον του Μονομελούς Πρωτοδικείου Λάρισας.

Μετά την κοινοποίηση της ως άνω διαταγής πληρωμής ο αιτών υπέβαλε προς το Δήμο Λαρισαίων τη με αριθ. πρωτ. 46456/20.12.2018 δήλωσή του με την οποία δηλώνει ότι παραιτείται ρητά και ανεπιφύλακτα του δικαίωματος εισπράξεως των επιδικασθέντων με την ως άνω διαταγή πληρωμής τόκων υπερημερίας και του ημίσεως της επιδικασθείσας δικαστικής δαπάνης και περιορίζει την απαίτησή του στο επιδικασθέν κεφάλαιο και στο ποσό των 250 ευρώ για τη δικαστική του δαπάνη υπό την αίρεση λήψης απόφασης περί μη άσκησης ανακοπής κατά της διαταγής πληρωμής.

Κατά την άποψή μας, υφίστανται λόγοι που πλήττουν εν προκειμένω το κύρος της διαταγής πληρωμής και μπορούν να προβληθούν με Ανακοπή. Ειδικότερα:

Ως πρώτος λόγος ανακοπής κατά της ανωτέρω διαταγής πληρωμής μπορεί να προβληθεί εκ μέρους του Δήμου ο ισχυρισμός ότι αυτή εκδόθηκε κατά παράβαση του νόμου διότι η κρινόμενη διαφορά στηρίζεται σε διοικητική σύμβαση, η οποία δεν υπάγεται στη δικαιοδοσία των πολιτικών δικαστηρίων και στην αρμοδιότητα του Πρωτοδικείου Λάρισας, αλλά στη δικαιοδοσία των Διοικητικών Δικαστηρίων (είτε με την έκδοση διαταγής πληρωμής από το δικαστή του

Μονομελούς Διοικητικού Εφετείου της έδρας του αντισυμβαλλόμενου φορέα, σύμφωνα με τις διατάξεις των άρθρων 272Α και επόμενου του Κώδικα Διοικητικής Δικονομίας που προστέθηκαν με τη διάταξη του άρθρου 1 του ν. 4329/2015 είτε με την έγερση αγωγής ενώπιον των τακτικών διοικητικών δικαστηρίων. Επιπλέον, με τις διατάξεις του ν.4335/2015 που επέφεραν σημαντικές τροποποιήσεις στον Κώδικα Πολιτικής Δικονομίας και εφαρμόζονται από την 1.1.2016 προστέθηκε στο άρθρο 623 ΚΠολΔ η φράση ότι η έκδοση διαταγής πληρωμής μπορεί να ζητηθεί «εφόσον πρόκειται για ιδιωτικού δικαίου διαφορά». Ο Άρειος Πάγος με τις υπ. αριθ. 1264,1265/2011 αποφάσεις του έκρινε ότι δεν υφίσταται αρμοδιότητα έκδοσης διαταγής πληρωμής από τα πολιτικά δικαστήρια για διοικητικές συμβάσεις, κρίση της οποίας ενστερνίζονται και αρκετά άλλα δικαστήρια (βλ. ενδεικτικά ΑΠ 661/2016, ΕφΑθ 1514/2017, ΕφΔωδ 54/2016, ΜΠρΡοδ 65/2015, ΠΠρΑτ 750/2014, ΠΠρΑτ 2275/2013, ΜΠρ Κεφαλ (ασφμ) 4/2013, Ειρ Θεσσαλ 7551/2014, Ειρ Θηβών 183/2014, Ειρ Λάρισας (ασφμ) 31/2014, Ειρ Θεσ 6046/2013). Βεβαίως, υφίσταται και αντίθετη νομολογία (ΑΕΔ 18/2005, ΑΕΔ 23/90, ΑΠ 751/2017 ΝΟΜΟΣ, ΑΠ 431/2015, ΕφΑθ 461/2016, ΕφΑθ 3921/2007, ΠΠΡΑθ 5285/2010, ΠΠΡΘηβ 380/2017) κατά την οποία αρμόδια δικαστήρια για την έκδοση διαταγής πληρωμής και από διοικητική σύμβαση είναι τα πολιτικά δικαστήρια. Επειδή είναι αμφίβολο ποια άποψη θα υιοθετήσει ο δικαστής που θα δικάσει την ενδεχόμενη ανακοπή του Δήμου δεν μπορούμε να πιθανολογήσουμε αν ο συγκεκριμένος λόγος Ανακοπής θα ευδοκιμήσει.

Ως δεύτερος λόγος ανακοπής θα μπορούσε να προβληθεί το γεγονός ότι η επίμαχη δημόσια σύμβαση έπασχε ακυρότητας λόγω της υπογραφής για τον ίδιο κωδικό (cρν) και άλλων συμβάσεων όπως αναφέρεται στο με αριθμό 45718/18.12.2018 σχετικό έγγραφο του Τμήματος Εκκαθάρισης Δαπανών της Διεύθυνσης Οικονομικών υπηρεσιών του Δήμου Λαρισαίων καθώς και στην ίδια τη διαταγή πληρωμής και κατά συνέπεια λόγω μη σύννομης απόδειξης της απαίτησης. Από το συνδυασμό των άρθρων 623 και 624 ΚΠολΔ προκύπτει ότι για να χωρήσει συννόμως η έκδοση διαταγής πληρωμής, ο νόμος απαιτεί το μεν να υφίσταται χρηματική απαίτηση του αιτούντα την διαταγή, το δε τόσον αυτή (η απαίτηση) όσον και το οφειλόμενο ποσό να αποδεικνύονται αποκλειστικώς και μόνο με δημόσιο ή ιδιωτικό έγγραφο, το οποίο να έχει συνταχθεί με νόμιμο τρόπο. Επιπλέον η ακυρότητα της σύμβασης, μπορεί να προταθεί και από τον εν γνώσει συμβληθέντα στην άκυρη σύμβαση, αλλά και να ληφθεί υπόψη και αυτεπαγγέλτως (ΕφΔωδ 122/2006, ΝΟΜΟΣ), εφόσον προκύπτει από τα εκτιθέμενα πραγματικά περιστατικά (ΕφΑθ 11549/1995 ΝοΒ 1996,1008, ΕφΑθ 1840/1992 ΝοΒ 1993,510, ΕφΑθ 8341/1991 ΕλλΔνη 33,875, ΕφΑθ 3410/1991 ΕλλΔνη 33,875). Ως εκ τούτου, κατά την άποψή μας, υφίστανται πιθανότητες ευδοκίμησης του ως άνω λόγου ανακοπής.

Επί της ουσίας της υπόθεσης, από τα έγγραφα που λήφθηκαν υπόψη για την έκδοση της διαταγής πληρωμής και ιδίως από τη με αριθμό 1144/11.5.2018 απόφαση του Δημάρχου Λαρισαίων με θέμα «Απευθείας ανάθεση της εργασίας «Αποψίλωση Απακάνθωση με χρήση μεγάλου Γεωργικού Ελκυστήρα», το με αριθμό 17570/14.5.2018 συμφωνητικό που συνήφθη μεταξύ του Δήμου Λαρισαίων και του αιτούντος, το με αριθμό 319/18.7.2018 τιμολόγιο παροχής υπηρεσιών και την από 18.7.2018 βεβαίωση παραλαβής και καλής εκτέλεσης της υπηρεσίας του αιτούντος, καθώς και από με αριθμό 45718/18.12.2018 έγγραφο του Τμήματος Εκκαθάρισης Δαπανών της Διεύθυνσης Οικονομικών Υπηρεσιών του Δήμου και όλα τα συνημμένα σε αυτό δικαιολογητικά της δαπάνης προκύπτει ότι το επικαλεσθέν ποσό οφείλεται.

Επειδή αντικείμενο της δίκης της ανακοπής είναι ο έλεγχος της νομιμότητας και του κύρους της διαταγής πληρωμής και όχι η διάγνωση της ουσιαστικής αξίωσης, μπορεί να αποφασιστεί η άσκηση ανακοπής για να ακυρωθεί η διαταγή πληρωμής. Ωστόσο εφόσον η σύμβαση εκτελέστηκε, ο αιτών μπορεί να επανέλθει με αγωγή και να διεκδικήσει και πάλι βάσιμα το οφειλόμενο ποσό με βάση τις διατάξεις του αδικαιολόγητου πλουτισμού, νομιμότοκα από την επίδοση αγωγής και μέχρι την ολοσχερή εξόφληση επιβαρύνοντας το Δήμο Λαρισαίων με επιπλέον έξοδα και τόκους. Σύμφωνα με τα παραπάνω και επειδή, κατά τη γνώμη μας, η υποβληθείσα από τον αιτούντα

δήλωση εμπεριέχει υποχώρησή του (παραίτηση από τόκους, μερική παραίτηση από επιδικασθείσα δικαστική δαπάνη), μπορεί να κριθεί οικονομικά συμφέρουσα για το Δήμο.

Κατ' εκτίμηση όλων των ανωτέρω, έχουμε τη γνώμη, ότι η Οικονομική Επιτροπή μπορεί να αποφασίσει την άσκηση ανακοπής κατά της ως άνω διαταγής πληρωμής για τους λόγους που αναφέρονται ανωτέρω. Υφίσταται όμως και η δυνατότητα να αποφασίσει τη μη άσκηση ανακοπής κατά της διαταγής πληρωμής, με δεδομένο το γεγονός ότι η ανατεθείσα υπηρεσία παρασχέθηκε και το ποσό των σύμβασης οφείλεται και ότι ο περιορισμός της απαίτησης του αιτούντος είναι οικονομικά συμφέρων για το Δήμο. Σημειωτέον είναι ότι η παρούσα αποτελεί απλή γνώμη στερούμενη δεσμευτικότητας.

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 Ανακοπής.

ΑΠΟΦΑΣΙΣΕ ΟΜΟΦΩΝΑ

Τη μη άσκηση ανακοπής κατά της με αριθμό 510/2018 διαταγής πληρωμής του κ. δικαστή του Πρωτοδικείου Λάρισας, διότι η ανατεθείσα με τη συγκεκριμένη σύμβαση υπηρεσία πράγματι παρασχέθηκε και βεβαιώθηκε η καλή εκτέλεσή της από την αρμόδια επιτροπή παραλαβής και ως εκ τούτου το ποσό της σύμβασης οφείλεται και προς αποφυγή περαιτέρω εξόδων και τόκων με τα οποία θα επιβαρυνθεί ο Δήμος εάν ο αιτών αναγκαστεί μετά από ακύρωση διαταγής πληρωμής να εγείρει αγωγή ζητώντας το ποσό της αμοιβής με βάση τις διατάξεις του αδικαιολόγητου πλουτισμού.

Αποφασίστηκε, αναγνώσθηκε και υπογράφηκε.

Η ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΗ ΕΠΙΤΡΟΠΗ

Ο ΠΡΟΕΔΡΟΣ

ΑΔΑΜΟΠΟΥΛΟΣ ΑΘΑΝΑΣΙΟΣ

ΤΑ ΜΕΛΗ

**ΔΑΟΥΛΑΣ ΘΩΜΑΣ
ΚΑΛΤΣΑΣ ΝΙΚΟΛΑΟΣ
ΝΤΑΗΣ ΠΑΝΑΓΙΩΤΗΣ
ΣΟΥΛΤΗΣ ΓΕΩΡΓΙΟΣ
ΒΛΗΣΑΡΟΥΛΗΣ ΑΘΑΝΑΣΙΟΣ**

ΔΗΜΟΣ ΛΑΡΙΣΑΙΩΝ
MUNICIPALITY OF LARISSA