

ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ
ΠΕΡΙΦΕΡΕΙΑ ΘΕΣΣΑΛΙΑΣ
Π.Ε. ΛΑΡΙΣΑΣ
ΔΗΜΟΣ ΤΕΜΠΩΝ
ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΗ ΕΠΙΤΡΟΠΗ

Α Π Ο Σ Π Α Σ Μ Α

Από το αριθ. **23/2020** πρακτικό συνεδρίασης

Σήμερα στις **12** του μήνα **Οκτωβρίου** του έτους **2020**, ημέρα **Δευτέρα** και ώρα **14:00'** το Διοικητικό Συμβούλιο της Οικονομικής Επιτροπής του Δήμου Τεμπών, συνήλθε σε τακτική «δια περιφοράς» συνεδρίαση, στο πλαίσιο λήψης μέτρων αντιμετώπισης των αρνητικών συνεπειών της εμφάνισης του Κορωναιού covid-19 & της ανάγκης περιορισμού της διάδοσής του, ύστερα από την με αριθ. πρωτ. 9071/08-10-2020 πρόσκληση του Προέδρου αυτής κ. Μητσογιάννη Νικ. (άρθρο 75 του Ν. 3852/2010) για την συζήτηση και λήψη απόφασης στο κατωτέρω θέμα της ημερήσιας διάταξης.

Η γραμματέας της επιτροπής κ. Κοντογιάννη Παρασκευή συγκέντρωσε τις υποβληθείσες από τα μέλη τοποθετήσεις – ψήφους, για κάθε θέμα ξεχωριστά και διαπιστώθηκε η νόμιμη απαρτία αφού σε σύνολο ΕΠΤΑ (7) Δημοτικών Συμβούλων ήταν παρόντες οι ΕΞΙ (6):

ΠΑΡΟΝΤΕΣ

1. Μητσογιάννης Νικ.
2. Ζαρδούκας Κων.
3. Κρικώνης Χρήστος
4. Γκατζόγιας Παναγ.
5. Κυρίτσης Γεώργιος
6. Κολλάτος Κων.
7. --

ΑΠΟΝΤΕΣ

1. Τσεργάς Κων/νος

Αν και νόμιμα κληθέντες

ΘΕΜΑ (1^ο) «Επί γνωμοδότησης δικηγόρου (υπόθεση ΑΡΒΑΝΙΤΗΣ)»
Αριθμός Απόφασης (153)

Σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 72 του Ν 3852/2010 η οικονομική επιτροπή είναι όργανο παρακολούθησης και ελέγχου της οικονομικής λειτουργίας του δήμου. Ειδικότερα έχει τις ακόλουθες αρμοδιότητες:

- ιβ) αποφασίζει για την υποβολή προσφυγών στις διοικητικές αρχές,
- ιγ) αποφασίζει για την άσκηση όλων των ενδίκων βοηθημάτων και των ενδίκων μέσων,
- ιδ) αποφασίζει για το δικαστικό συμβιβασμό και εισηγείται στο δημοτικό συμβούλιο για τον εξώδικο συμβιβασμό ή την κατάργηση δίκης που έχουν αντικείμενο μέχρι ποσού τριάντα χιλιάδων (30.000) ευρώ,
- ιε) αποφασίζει για την πρόσληψη πληρεξουσίου δικηγόρου και για την ανάκληση της πληρεξουσιότητας του, σε όσους Δήμους είτε δεν έχουν προσληφθεί δικηγόροι, με μηνιαία αμοιβή είτε αυτοί που έχουν προσληφθεί δεν έχουν δικαίωμα να παρίστανται σε ανώτερα δικαστήρια

Για τις περιπτώσεις ιβ, ιγ, και ιδ της προηγούμενης παραγράφου, η απόφαση λαμβάνεται ύστερα από γνωμοδότηση δικηγόρου, η ανυπαρξία της οποίας συνεπάγεται ακυρότητα της απόφασης.

Με την αριθ. 586/2020 απόφαση του Πρωτοδικείου Λάρισας (Β' Μονομελές), το δικαστήριο δέχεται εν μέρει την ΑΓ546/31-3-2010 αγωγή της εταιρίας με την επωνυμία «Σ. ΑΡΒΑΝΙΤΗΣ & ΣΙΑ ΙΚΕ» και τον διακριτικό τίτλο «S. ARVANITHS AND SIA PC», καθολικής διαδόχου της ομόρρυθμης εταιρίας με την επωνυμία «Δ. ΑΡΒΑΝΙΤΗΣ ΚΑΙ Σ. ΑΡΒΑΝΙΤΗΣ ΟΕ» και αναγνωρίζει την υποχρέωση του Δήμου Τεμπών να καταβάλει στην εταιρία, το ποσό των

23.630,40 € , καθώς και τα δικαστικά έξοδα του ενάγοντα, τα οποία ορίστηκαν στο ποσό των 500 €.

Με την αριθ. 137/2020 προηγούμενη απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής, ορίστηκε η δικηγόρος ΣΕΛΗΓΚΟΥΝΑ ΒΑΣΙΛΙΚΗ για να γνωμοδοτήσει επί της αριθ. 586/2020 εκδοθείσας απόφασης του Μονομελούς Πρωτοδικείου Λάρισας.

Ο Πρόεδρος μαζί με την πρόσκληση έστειλε και την από 02-10-2020 γνωμοδότηση της δικηγόρου, η οποία έχει ως εξής:

ΓΝΩΜΟΔΟΤΗΣΗ

ΘΕΜΑ : Άσκηση ή μη έφεσης κατά της υπ' αριθμ. 586/2020 απόφασης του Μον. Διοικητικού Πρωτοδικείου Λάρισας που εκδόθηκε επί της υπ αριθμ. κατ. ΑΓ546/31-3-2010 της εταιρίας με την επωνυμία «Σ. ΑΡΒΑΝΙΤΗΣ & ΣΙΑ ΙΚΕ, καθολικής διαδόχου της ΟΕ με την επωνυμία «Δ. ΑΡΒΑΝΙΤΗΣ ΚΑΙ Σ. ΑΡΒΑΝΙΤΗΣ Ο.Ε.», που εδρεύει στην Λάρισα (Βόλου 151 και Κορνάρου) κατά της Κοινότητας Αμπελακίων και ήδη Δήμου Τεμπών .

Με την υπ'αριθμ. 586/2020 απόφ. Μον.Διοικ. Πρωτ. Λάρισας συζητήθηκε η υπ. αριθμ. κατ. ΑΓ546/31-3-2010 αγωγή της εταιρίας με την επωνυμία «Σ. ΑΡΒΑΝΙΤΗΣ & ΣΙΑ ΙΚΕ, καθολικής διαδόχου της ΟΕ με την επωνυμία «Δ. ΑΡΒΑΝΙΤΗΣ ΚΑΙ Σ. ΑΡΒΑΝΙΤΗΣ Ο.Ε.», κατά του Δήμου Τεμπών, η οποία νομίμως επαναφέρθηκε προς συζήτηση μετά την έκδοση της υπ'αριθμ. 216/2019 προδικαστικής απόφασης του Μον. Διοικ. Πρωτ. Λάρισας. Με την ως άνω αγωγή η ενάγουσα εταιρία ζητούσε να αναγνωρισθεί η υποχρέωση του εναγόμενου Δήμου να της καταβάλει νομιμοτόκως από την κατάθεση της αγωγής, άλλως από την επίδοση, το συνολικό ποσό των 31.070 ευρώ ως αποζημίωση, κατ' άρθρο 105 και 106 ΕισΝακ, για τη ζημιά, που υπέστη από την παράνομη, κατά τους ισχυρισμούς της ενάγουσας, ματαίωση της κατακυρώσεως σ αυτή διαγωνισμού, που διενεργήθηκε από την Κοινότητα Αμπελακίων το έτος 2008, για την προμήθεια ενός μεταχειρισμένου μηχανήματος πολλαπλών χρήσεων. Επικουρικά η ενάγουσα ζητούσε την επιδίκαση του άνω ποσού βάσει των διατάξεων του αδικαιολόγητου πλουτισμού.

Η ανωτέρω απόφαση έκανε δεκτή εν μέρει την αγωγή και αναγνώρισε την υποχρέωση του Δήμου Τεμπών να καταβάλει στην ενάγουσα το ποσό των 23.630, 40 ευρώ και 500 ευρώ για τα δικαστικά έξοδα της ενάγουσας.

Σύμφωνα με την άνω απόφαση η Κοινότητα Αμπελακίων, η οποία είχε και την αποφασιστική αρμοδιότητα για την κατακύρωση του αποτελέσματος του διαγωνισμού, αποκλίνοντας από την απλή γνώμη της Επιτροπής, αφού σύμφωνα με το από 21-11-2008 πρακτικό διενέργειας του επαναληπτικού διαγωνισμού προμήθειας η ενάγουσα είχε προσφέρει την οικονομικότερη προσφορά και βάσει αυτού ο διαγωνισμός θα κατακυρώνονταν σε εκείνη, ματαίωσε σιωπηρά τον διαγωνισμό, χωρίς καμία αιτιολογία, χωρίς δηλ. να έχει εκδώσει έγγραφο που να αναφέρει τον λόγο ματαίωσης του διαγωνισμού.

Όπως αναφέρεται και στην απόφαση αλλά και στην από 31-3-2010 αγωγή της, η ενάγουσα, μετά την διενέργεια του διαγωνισμού και για διάστημα 15 μηνών με προφορικές και γραπτές οχλήσεις (υπ' αριθμ. 6275Δ'/20-7-2009 έκθεση επίδοσης του από 15-7-2009 εξωδίκου) καλούσε την Κοινότητα να της τάξει προθεσμία για υπογραφή της σύμβασης, ουδέποτε όμως έλαβε οποιαδήποτε απάντηση, είτε ότι ο διαγωνισμός ματαιώθηκε είτε απάντηση που να θέτει προθεσμία υπογραφής της σύμβασης. Δεδομένου δε ότι η υπ' αριθμ. 216/2019 προδικαστική απόφαση του Μον. Διοικ. Πρωτ. Λάρισας εκδόθηκε προκειμένου τόσο η ενάγουσα εταιρία όσο και ο Δήμος Τεμπών να προσκομίσουν εντός 30 ημερών από την δημοσίευσή της την διακήρυξη του διαγωνισμού προμήθειας μεταχειρισμένου μηχανήματος πολλαπλών χρήσεων 4x4 με παρελκόμενα ενδεικτικού προϋπολογισμού 45.000 ευρώ, ωστόσο κανείς διάδικος δεν την προσκόμισε, το Δικαστήριο με την 586/2020 απόφαση συνήγαγε ότι στην προκειμένη περίπτωση, για την διενέργεια του διαγωνισμού εφαρμοστέες τύγγχαναν οι διατάξεις του ΠΔ. 118/2007.

Σύμφωνα με την από 586/2020 απόφ. του Μον. Διοικ. Πρωτ. Λάρισας η ενάγουσα υπέστη ζημιά η οποία ανέρχονταν στο ποσό των 31.007,50 ευρώ, ποσό το οποίο κατέβαλε για την αγορά, μεταφορά και μεταποίηση του μηχανήματος. Εκ των υστέρων η ζημιά της ενάγουσας περιορίστηκε στο ποσό των 19.937,50 ευρώ αφού πώλησε το εν λόγω μηχανήμα σε τρίτο πρόσωπο έναντι του ποσού των 11.070 ευρώ. Επομένως η απόφαση καταλήγει ότι το ποσό που δικαιούται η ενάγουσα ανέρχεται στο ποσό των 23.630,40 ευρώ (19.937,50 +3.692,90 ΦΠΑ) κατά μερική αποδοχή του αιτήματός της.

Περαιτέρω το Δικαστήριο έκρινε ότι το άνω ποσό πρέπει να καταβληθεί χωρίς νόμιμο τόκο, κατ' απόρριψη του σχετικού αιτήματός της.

Ωστόσο, όπως αναφέρω και στο από 11-6-2018 υπόμνημά μου, οι ισχυρισμοί της ενάγουσας εταιρίας είναι απολύτως αναληθής, μη νόμιμες και αβάσιμες. Δεν υπάρχει καμία παρανομία της τότε Κοινότητας Αμπελακίων γιατί δεν υπήρχε απόφαση κατακύρωσης για να κοινοποιηθεί, δεν έγινε δεκτή η προσφορά της ενάγουσας καθώς κάτι τέτοιο θα αποδεικνύονταν μόνο με την απόφαση της προϊσταμένης αρχής αν αυτή υπήρχε και είχε κοινοποιηθεί στην εταιρία. αγωγή η ενάγουσα εταιρία αποφάσισε να συμμετέχει σε ένα μειοδοτικό διαγωνισμό λαμβάνοντας το ίδιο επιχειρηματικό ρίσκο με κάθε άλλο διαγωνιζόμενο καθώς η έκβαση του διαγωνισμού είναι αβέβαιη για κάθε ένα από αυτούς, οπότε στο στάδιο αυτό δεν υπάρχει δικαιολογημένη εμπιστοσύνη. Σύμφωνα με το υπ' αριθμ. 006705/14.10.2008 τιμολόγιο αγοράς που η ενάγουσα αναφέρει στην αγωγή της (σελ. 9), το μηχανήμα το αγόρασε πριν την διενέργεια του διαγωνισμού στις 23.10.2008, επομένως η αγορά του εντάσσεται στο επιχειρηματικό ρίσκο και στους όρους συμμετοχής στο διαγωνισμό που κάθε υποψήφιος πήρε. Το ότι αγόρασε το πολυμηχάνημα από τη γερμανική εταιρία η ενάγουσα δεν σήμαινε ότι θα ήταν εκείνη στην οποία θα γινότανε η ανάθεση του διαγωνισμού. Επιπλέον επειδή το πρακτικό της επιτροπής είναι εσωτερική πράξη μη δημοσιευτέα η εταιρία δεν μπορεί να γνώριζε το περιεχόμενο του και εφόσον δεν κοινοποιήθηκε με τον νόμιμο τρόπο, καθώς κάτι τέτοιο δεν προβλέπεται από το νόμο, δεν υπήρξε θετική πράξη της Κοινότητας Αμπελακίων που να δημιουργεί την πεποίθηση στην

εταιρία ότι ο διαγωνισμός θα κατακυρώνονταν σε αυτήν. Δεν υπήρξε παραβίαση της δικαιολογημένης εμπιστοσύνης και της ασφάλειας δικαίου γιατί δεν είχαν δημιουργηθεί εξαρχές. Επομένως δεν στοιχειοθετείται ούτε εξ αυτού του λόγου δηλ. της παραβίασης των αρχών της δικαιολογημένης εμπιστοσύνης και της ασφάλειας δικαίου, αστική ευθύνη του Δημοσίου βάσει των άρθρων 105 και 106 ΕισΝΑΚ, καθώς δεν υπάρχει καμία παραβίαση των αρχών αυτών.

Επειδή, επομένως, κατά την κρίση μου το πρωτόδικο δικαστήριο δεν έκρινε ορθά και προέβη σε εσφαλμένη κρίση των πραγματικών περιστατικών και ως εκ τούτου σε εσφαλμένη εφαρμογή των κανόνων δικαίου, εκτιμώ ότι ο Δήμος Τεμπών οφείλει να εξαντλήσει τα ένδικα μέσα και να προχωρήσει σε άσκηση έφεσης ενώπιον του αρμοδίου δικαστηρίου κατά της υπ' αριθμ. 586/2020 απόφασης του Μον. Διοικητικού Πρωτοδικείου Λάρισας.

Λάρισα 2 Οκτωβρίου 2020

Η πληρεξούσια δικηγόρος
του Δήμου Τεμπών

ΒΑΣΙΛΙΚΗ Γ. ΣΕΛΗΓΚΟΥΝΑ
ΔΙΚΗΓΟΡΟΣ
Μ. ΑΝΤΥΠΑ 1 - ΛΑΡΙΣΑ
ΤΗΛ. 2410 254492
Α.Φ.Μ. 140423983 - Α' ΔΟΥ ΛΑΡΙΣΑΣ

Και κάλεσε το Δ.Σ. ν' αποφασίσει σχετικά.

Τα μέλη της Οικονομικής Επιτροπής λαμβάνοντας υπόψη την εισήγηση του Προέδρου, την γνωμοδότηση της Δικηγόρου, τις σχετικές διατάξεις και μετά από καταμέτρηση των ψήφων.

Αποφασίζει Ομόφωνα

1. Αποδέχεται την από 02-10-2020 Γνωμοδότηση της δικηγόρου ΣΕΛΗΓΚΟΥΝΑ ΒΑΣΙΛΙΚΗΣ και την ΑΣΚΗΣΗ έφεσης, κατά της 586/2020 αποφάσεως του Μονομελούς Διοικητικού Πρωτοδικείου Λάρισας, που εκδόθηκε επί της υπ' αρ. καταθ. ΑΓ546/31.03.2010 αγωγής της εταιρίας με την επωνυμία «Σ. ΑΡΒΑΝΙΤΗΣ & ΣΙΑ ΙΚΕ» καθολικής διαδόχου της ΟΕ με την επωνυμία «Δ. ΑΡΒΑΝΙΤΗΣ & Σ. ΑΡΒΑΝΙΤΗΣ ΟΕ» κατά του «ΔΗΜΟΥ ΤΕΜΠΩΝ».
2. **Ορίζει** ως πληρεξούσιο Δικηγόρο του Δήμου Τεμπών την κα. **Βασιλική ΣΕΛΗΓΚΟΥΝΑ**, δικηγόρο του Πρωτοδικείου Λάρισας (Α.Μ. 1176), για:
 - Να συντάξει – καταθέσει, για λογαριασμό του Δήμου Τεμπών, Έφεση κατά της αριθ. 586/2020 αποφάσεως του Μονομελούς Διοικητικού Πρωτοδικείου Λάρισας.
 - Να παραστεί κατά την ορισθείσα δικάσιμο ή τυχόν μετ' αναβολής αυτής, για να εκπροσωπήσει το Δήμο Τεμπών στη δίκη, καθώς και να προβεί - παραστεί σε κάθε ενέργεια εξώδικη ή δικαστική, που τυχόν θα κριθεί απαραίτητη για την υπόθεση αυτή (να καταθέσει προτάσεις και τυχόν προσθήκη & κάθε νομιμοποιητικό έγγραφο, να καλέσει & να εξετάσει μάρτυρες, να προβάλει ενστάσεις & ισχυρισμούς κ.λ.π.).
3. Η αμοιβή της Δικηγόρου θα καθορισθεί σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 281 παρ. 1 του Κ.Δ.Κ και του Κώδικα Δικηγόρων (Ν.4194/2013, όπως τροποποιήθηκε και ισχύει με το Ν. 4205/2013).

Η παρούσα απόφαση έλαβε τον αριθμό **153/2020**

.....
Εξαντληθέντων των θεμάτων της ημερήσιας διάταξης λύεται η συνεδρίαση
Έτσι συντάχθηκε το πρακτικό αυτό, υπογράφεται από όλα τα παρόντα μέλη ως
παρακάτω:

Ο Πρόεδρος
(υπογραφή)

Πιστό αντίγραφο
Ο Πρόεδρος Ο.Ε.

Τα Μέλη
(υπογραφές)

Μητσογιάννης Νικ.