

ΑΠΟΣΠΑΣΜΑ
από το πρακτικό της 9/2021 τακτικής δια περιφοράς συνεδρίασης
της Οικονομικής Επιτροπής του Δήμου Προσοτσάνης

Στην Προσοτσάνη σήμερα 8 Μαρτίου 2021 ημέρα Δευτέρα και από ώρα 8.00 πμ έως 10.00 πμ, πραγματοποιήθηκε η δια περιφοράς τακτική συνεδρίαση της Οικονομικής Επιτροπής, ύστερα από την αριθμ.2087/3-3-2021 πρόσκληση του Προέδρου η οποία επιδόθηκε και γνωστοποιήθηκε στα μέλη όπως ορίζουν οι σχετικές διατάξεις και σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 10 της Πράξης Νομοθετικού Περιεχομένου (ΦΕΚ 55/11-03-2020 τεύχος Α') και του άρθρου 75 του Ν.3852/2010 όπως αντικαταστάθηκε με το άρθρο 77 του Ν.4555/18

Η γραμματέας της επιτροπής κ. Ναλμπάντη Ελένη συγκέντρωσε τους υποβληθέντες από τα μέλη πίνακες με καταγεγραμμένη την ψήφο τους, για κάθε θέμα ξεχωριστά και διαπιστώθηκε η νόμιμη απαρτία, δεδομένου ότι πέντε (5) μέλη υπέβαλαν πίνακα με καταχωρημένη την ψήφο τους (επί συνόλου επτά (7) τακτικών και πέντε (5) αναπληρωματικών μελών).

ΠΑΡΟΝΤΕΣ	ΑΠΟΝΤΕΣ Δεν υπέβαλαν πίνακα με την ψήφο τους αν και κλήθηκαν νόμιμα
1. Αθανασιάδης Θεόδωρος (Πρόεδρος)	
2. Σμολοκτός Νικόλαος Αντιπρόεδρος (τακτικό μέλος)	
3. Σαρίδης Άλκης (Αντιδήμαρχος (τακτικό μέλος)	
4. Χατζηγεωργίου Γεώργιος (Αντιδήμαρχος τακτικό μέλος)	
5. Ψωμάς Αλ/νδρος (Αντιδήμαρχος)(τακτικό μέλος)	
6. Ντεμίρης Αθανάσιος (τακτικό μέλος)	
7. Ηλιάδης Μιχαήλ (τακτικό μέλος)	

Αριθ. Απόφ : 65/2021

ΘΕΜΑ: Άσκηση ή μη ενδίκων μέσων κατά της αριθ.146/2020 απόφασης του Ειρηνοδικείου Δράμας

Ο Πρόεδρος με την πρόσκληση για τη δια περιφοράς συνεδρίαση έστειλε στα μέλη και την εισήγηση του 3^{ου} θέματος της ημερήσιας διάταξης στην οποία ανέφερε ότι στο άρθρο 72 του Ν.3852/2010 το οποίο αντικαταστάθηκε με την παρ.1 του άρθρου 40 του Ν.4735/2020 και πιο συγκεκριμένα στην περ.ιη' αυτού, ορίζεται ότι «η Οικονομική Επιτροπή αποφασίζει για την άσκηση ή μη όλων των ενδίκων βοηθημάτων και των ενδίκων μέσων, καθώς και για την παραίτηση από αυτά.....Η απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής για τις περιπτώσεις των προηγούμενων εδαφίων λαμβάνεται ύστερα από γνωμοδότηση δικηγόρου, η έλλειψη της οποίας συνεπάγεται ακυρότητα της σχετικής απόφασης...».

Με την αριθ.32/2021 απόφαση της ΟΕ ορίστηκε η Δικηγόρος κ.ΕΥΑΓΓΕΛΙΔΟΥ ΙΟΥΛΙΑ με ΑΜ 280 Δικηγορικού Συλλόγου Δράμας, ως πληρεξούσιος Δικηγόρος του Δήμου προκειμένου να γνωμοδοτήσει σχετικά με το δικαίωμα του Δήμου να ασκήσει τα ένδικα μέσα ή να παραιτηθεί από αυτά, σε συνέχεια της με αριθμό 146/20 απόφαση του Ειρηνοδικείου Δράμας.

Η πληρεξούσιος δικηγόρος προσκόμισε την από 19-2-2021 γνωμοδότησή της στην οποία αυτολεξί αναφέρονται τα παρακάτω:

ΘΕΜΑ: Διατύπωση γνώμης σχετικά με το δικαίωμα του Δήμου να ασκήσει τα ένδικα βοηθήματα-μέσα κατά της υπ'αριθμ. 146/2020 απόφασης του Ειρηνοδικείου Δράμας(Διαδικασία Ασφαλιστικών Μέτρων) ή την

Προσοτσάνη, 19-02-2021

Δυνάμει της υπ'αριθμ. 146/2020 απόφασης του Ειρηνοδικείου Δράμας (Διαδικασία Ασφαλιστικών Μέτρων) έγινε δεκτή η ανακοπή κατά του υπ'αριθμ. πρωτ. 14708/20-12-2019 πρωτοκόλλου διοικητικής αποβολής που άσκησε ο Μιλτιάδης Δημητριάδης του Χρήστου κατά του Δήμου Προσοτσάνης με το οποίο αποβάλλονταν από την εδαφική έκταση που βρίσκεται στο με αριθμό 1219 αγρόκτημα Κοκκινογείων πλήρους κυριότητας του Δήμου Προσοτσάνης και συγκεκριμένα από το δημοτικό ακίνητο-αναψυκτήριο που μίσθωνε ο ως άνω ανακόπτων για δεκαέξι περίπου χρόνια δυνάμει του υπ'αριθμ. 7993/06-08-2004 συμφωνητικού μίσθωσης.

Ειδικότερα, ως άνω εκμίσθωση αφορούσε το κτίσμα του αναψυκτηρίου και τον διαμορφωμένο και ανεξάρτητο από τον υπόλοιπο χώρο πρασίνου περιβάλλοντα χώρο που ευρίσκεται προ του κτίσματος και όχι ολόκληρο το με αριθμό 1219 αγροτεμάχιο στην περιοχή της ονομαζόμενης λίμνης Κοκκινογείων.

Στο αιτιολογικό της παραπάνω αναφερόμενης υπ'αριθμ. 146/2020 δικαστικής απόφασης του Ειρηνοδικείου Δράμας αναφέρεται ότι στον ανακόπτοντα συγκοινοποιήθηκε η από 7-10-2019 εκτύπωση φωτογραφίας (μέσω της εφαρμογής Street View των χαρτών google, η οποία εφαρμογή αποτελεί μια ψηφιακή αναπαράσταση του περιβάλλοντος χώρου στους χάρτες google) από τον διαδικτυακό τόπο της εταιρίας «ΓΕΩΑΝΑΛΥΣΗ Α.Ε.» στην οποία από μια ευρύτερη αγροτική έκταση του Ο.Τ.Α. Κοκκινογείων του Δήμου Προσοτσάνης επισημαίνεται ένα αγροτικό ακίνητο σχήματος πολυγώνου εμβαδού 52.209,52 τμ. Στο παραπάνω απόσπασμα όμως σύμφωνα με το αιτιολογικό της απόφασης εμφανίζεται το μείζον με αριθμό 1219 ακίνητο, ως τμήμα του οποίου φέρεται το επίδικο, λείπει όμως η ακριβής περιγραφή του επίδικου, ήτοι η θέση του μέσα στο μείζον, τα όριά του καθώς και η έκτασή του με ειδικότερο προσδιορισμό του εμβαδού του κτίσματος καθώς και του προ αυτού χώρου, όπως θα έπρεπε.

Περαιτέρω σύμφωνα με το αιτιολογικό της άνω απόφασης ούτε στο ίδιο το πρωτόκολλο διοικητικής αποβολής υφίσταται αναφορά όλων των απαιτούμενων για το ορισμένο της περιγραφής στοιχείων, περιγράφεται δε το ακίνητο μόνο ως «αναψυκτήριο μαζί με τον προ αυτού χώρο που βρίσκεται εντός του αρ. 1219 αγροτεμαχίου» χωρίς κανέναν ειδικότερο προσδιορισμό για τον καθορισμό της ταυτότητάς του ακινήτου από το οποίο αποβάλλεται ο ανακόπτων.

ΕΠΕΙΔΗ για το κύρος του πρωτοκόλλου διοικητικής αποβολής οι προϋποθέσεις έκδοσής του σύμφωνα με τη νομολογία των ελληνικών δικαστηρίων είναι οι εξής:

Κυριότητα του ΟΤΑ στο ακίνητο κτήμα και αυτογνώμων κατάληψη του ακινήτου από τον καθ' ου με σκοπό κτήσης δικαιωμάτων. (ΕΙΡ ΡΟΔΟΥ 10/2016 Α' ΔΗΜΟΣΙΕΥΣΗ ΝΟΜΟΣ με αναφορά σε ΜΠρΘεσσαλ 7619/2005 Τ.Ν.Π. Νόμος).

Το πρωτόκολλο είναι άκυρο ως αόριστο και ανατιτολόγητο, αν δεν αναφέρει, με ποια αποδεικτικά μέσα αποδεικνύεται η κυριότητά του του μίσθιου από τον Δήμο (βλ. ΜονΠρωτΜυτ 254/1985 Α ΔΗΜΟΣΙΕΥΣΗ ΝΟΜΟΣ), ώστε να νομιμοποιείται αυτός στην έκδοση του πρωτοκόλλου.

Επιπλέον, για το κύρος του πρωτοκόλλου, πρέπει να περιλαμβάνεται αιτιολογία, η τοποθεσία, η έκταση, η οριοθεσία του ακινήτου η περιγραφή του κτήματος ή της έκτασης από την οποία διατάσσεται η αποβολή (ΕΙΡ ΡΟΔΟΥ 10/2016) εκτός αν τα ως άνω είναι έγγραφα τα οποία έχουν συγκοινοποιηθεί με το προσβαλλόμενο πρωτόκολλο, όπως π.χ. τοπογραφικό σχεδιάγραμμα του δημοσίου κτήματος κ.λ.π. πριν δε την σύνταξη του πρωτοκόλλου πρέπει να έχει προηγηθεί επίδοση πρόσκλησης σε ακρόαση (με δημόσιο όργανο με την σύνταξη αποδεικτικού επίδοσης) του ενδιαφερομένου για να εκφράσει τις απόψεις του.

ΕΠΕΙΔΗ για να ευδοκιμήσει ένα ένδικο μέσο δεν αρκεί ότι είναι καθεαυτό παραδεκτό αλλά θα πρέπει να θεωρηθεί και βάσιμο, για να κριθεί δε βάσιμο το ένδικο μέσο αρκεί να θεωρηθεί παραδεκτός και βάσιμος έστω και ένας από τους λόγους που το στηρίζουν.

ΑΔΑ: ΡΞΥ3ΩΞΖ-14Ψ
Από τα ως άνω αναφερόμενα προκύπτει κατά τη γνώμη μου ότι ούτε το επίδικο πρωτόκολλο διοικητικής αποβολής αλλά ούτε και το συγκοινοποιούμενο απόσπασμα από τον διαδικτυακό τόπο της εταιρίας « ΓΕΩΑΝΑΛΥΣΗ Α.Ε. » ήταν επαρκώς ορισμένα όπως θα έπρεπε και ως εκ τούτου η ως άνω υπ' αριθμ. 146/2020 απόφαση του Ειρηνοδικείου Δράμας δεν έσφαλε δεχόμενη τυπικά και ουσιαστικά την ανακοπή του κ Μιλτιάδη Δημητριάδη για τους ως άνω περιγραφόμενους λόγους, ώστε να δημιουργεί βάσιμο λόγο για την άσκηση ενδίκων μέσων-βοηθημάτων κατά αυτής.

Για τους λόγους αυτούς κρίνω ότι δεν θα πρέπει να ασκηθούν από τον Δήμο Προσοτσάνης ένδικα μέσα-βοηθήματα αλλά γνωμοδοτώ υπέρ της παραίτησης από αυτά και εν συνεχεία της έκδοσης νέου πρωτοκόλλου διοικητικής αποβολής ορθά συνταγμένου κατά τα ανωτέρω προκειμένου να προβεί ο Δήμος Προσοτσάνης σε αποβολή του ως άνω από το επίδικο ακίνητο εφόσον αυτός εξακολουθεί να το διακρατά παράνομα .

Η ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΗ ΕΠΙΤΡΟΠΗ έλαβε υπόψη

- τη γνωμοδότηση του δικηγόρου
- τις διατάξεις της παρ.3 του άρθρου 281 του Ν.3463/2006
- Τις διατάξεις του Κώδικα Δικηγόρων Ν.4194/2013
- τις διατάξεις του άρθρου 72 του Ν. 3852/2010 όπως αντικαταστάθηκε και ισχύουν
- την αριθ.18318/13-3-2020 εγκύκλιο (άρθρο 10 της από 11-3-2020 ΠΡΑΞΗΣ ΝΟΜΟΘΕΤΙΚΟΥ ΠΕΡΙΕΧΟΜΕΝΟΥ «Κατεπείγοντα μέτρα αντιμετώπισης των αρνητικών συνεπειών της εμφάνισης του κορωνοϊού COVID 19 και της ανάγκης περιορισμού της διάδοσής του» δημοσιευμένης στο ΦΕΚ τ.Α'55/11-3-2020), την αριθ. Δ1α/ΓΠ.οικ.71342/6.11.2020 κοινή υπουργική απόφαση αλλά και την όμοια Δ1α/ΓΠ.οικ.: 71608 ΦΕΚ 4946/Β/10-11-2020
- Την κατάθεση των απόψεων των μελών (ηλεκτρονικά ή εγγράφως) και τη διαπίστωση ότι όλα τα παρόντα μέλη κατέθεσαν θετική ψήφο

ΑΠΟΦΑΣΙΖΕΙ ΟΜΟΦΩΝΑ

Να μην ασκήσει ο Δήμος Προσοτσάνης ένδικα μέσα-βοηθήματα, κατά της αριθ. 146/2020 Απόφασης του Ειρηνοδικείου Δράμας, αλλά να παραιτηθεί από αυτά, για τους λόγους που αναφέρονται στο σκεπτικό της παρούσας απόφασης.

Η απόφαση αυτή πήρε αύξ. αριθμό 65/2021

Γι' αυτό έχει συνταχθεί το πρακτικό αυτό το οποίο και υπογράφεται όπως ακολουθεί

Ο Πρόεδρος

Η Γραμματέας

Τα Μέλη

Ακριβές Απόσπασμα

Ο Δήμαρχος

Ως πρόεδρος της ΟΕ

ΘΕΟΔΩΡΟΣ ΑΘΑΝΑΣΙΑΔΗΣ