



**ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ
ΝΟΜΟΣ ΦΘΙΩΤΙΔΑΣ
ΔΗΜΟΣ ΛΑΜΙΕΩΝ
ΑΥΤΟΤΕΛΗ ΥΠΗΡΕΣΙΑ
ΤΜΗΜΑ ΝΟΜΙΚΗΣ ΥΠΗΡΕΣΙΑΣ**

Ταχ. Δνση : Φλέμινγκ & Ερ. Σταυρού
Ταχ. Κώδικας : 35131 ΛΑΜΙΑ
Πληροφορίες : Βλάσιος Γ. Καρανάσιος
Αρ. τηλεφ. : 22313 51023
Αρ. FAX : 22313 51023
E-mail : v.karanasios@lamia-city.gr

Λαμία, 20/01/2021

Αριθμ. πρωτ. 2039

ΠΡΟΣ :

Οικονομική Επιτροπή
Δήμου Λαμιέων

ΓΝΩΜΟΔΟΤΗΣΗ

ΘΕΜΑ : «Περί μη άσκηση αίτησης αναίρεσης κατά της υπ' αριθμ. 30/2020 απόφασης του Μονομελούς Εφετείου Λαμίας».

Τίθενται υπόψη σας :

1. Η από 31-7-2009 και με αριθ. πρ. κατ. 2490/TM211//2009 αγωγή ενώπιον του Μονομελούς Πρωτοδικείου Λαμίας του πρώην Δήμου Υπάτης κατά του Λάζαρου Φετάνη, με την οποία ζητούσε :

α) να αναγνωρισθεί κύριος και νομέας δημοτικής οδού του δημοτικού διαμερίσματος Δάφνης, μήκους εκατόν πενήντα (150,00) μέτρων περίπου και πλάτους τεσσάρων (4,00) μέτρων, η οποία ξεκινά νοτιοδυτικά από το κέντρο του οικισμού συνδέοντας τα δημοτικά διαμερίσματα Δάφνης και Ανατολής, εκτείνεται σε ευθεία γραμμή με κατεύθυνση προς δυσμάς και διερχόμενη από τους οικισμούς «Σιαμπανείκα» και «Κακατσιδέϊκα» του δημοτικού διαμερίσματος Δάφνης, καταλήγει στο δημοτικό διαμέρισμα Ανατολής, συνορεύει δε εκατέρωθεν σε όλο το μήκος της με ιδιωτικές εκτάσεις και κατοικίες και ειδικότερα να αναγνωρισθεί κύριος και νομέας εδαφικής λωρίδας σχήματος παραλληλόγραμμου, η οποία αποτελεί τμήμα της άνω οδού, συνολικού εμβαδού 8,75 τ.μ. , βρίσκεται στην ανατολική πλευρά αυτής, σε απόσταση 50,00 μέτρων από το κέντρο του οικισμού και συνορεύει γύρωθεν, ανατολικά σε πλευρά μήκους 3,50 μέτρων με την άνω δημοτική οδό, δυτικά σε πλευρά μήκους 3,50 μέτρων με ιδιοκτησίες

κατοίκων του δημοτικού διαμερίσματος Δάφνης, βόρεια και νότια σε πλευρές μήκους 3,50 μέτρων με την προαναφερθείσα δημοτική οδό,

β) να υποχρεωθεί ο εναγόμενος να αποδώσει τη νομή του τμήματος της άνω δημοτικής οδού και να διαταχθεί η βιαία αποβολή του απ' αυτό και η απόδοσή του,

γ) να υποχρεωθεί ο εναγόμενος να απομακρύνει το τροχόσπιτο, διαστάσεων 2,50 x 3,50 μ. περίπου, που έχει τοποθετήσει κατά μήκος του οδοστρώματος της άνω δημοτικής οδού, διαφορετικά να επιτραπεί τούτο στον πρώην Δήμο Υπάτης με δαπάνες του εναγόμενου,

δ) να απαγορευθεί στον αντίδικο κάθε διατάραξη στο μέλλον με απειλή χρηματικής ποινής 3.000,00 ευρώ και προσωπική κράτηση ενός (1) έτους για κάθε μελλοντική διατάραξη και παράβαση των όρων της απόφασης που θα εκδοθεί και

ε) να κηρυχθεί η απόφαση που θα εκδοθεί προσωρινά εκτελεστή και να καταδικασθεί ο εναγόμενος στη δικαστική δαπάνη του πρώην Δήμου Υπάτης.

2. Η υπ' αριθ. 19/2018 απόφαση του Μονομελούς Πρωτοδικείου Λαμίας, η οποία εκδόθηκε επί της με αρ. πρ. κατ. 2490/TM211/2009 αγωγής, με την οποία απορρίφθηκε η αγωγή στο σύνολό της, τόσο η αναγνωριστική κυριότητας αγωγή κοινόχρηστης δημοτικής οδού, όσο και η σωρευόμενη αγωγή περί αποβολής από τη νομή, αφού δεν αποδείχθηκε ο κοινόχρηστος χαρακτήρας ως οδού του τμήματος που διέρχεται από το οικόπεδο του ενάγοντος και εντεύθεν η κυριότητα και νομή του ενάγοντος Δήμου επί αυτού και ειδικότερα επί του συγκεκριμένου τμήματος των 8,75 τ.μ., στο οποίο είχε τοποθετηθεί από τον εναγόμενο την 28-10-2003 τροχόσπιτο, παρέλκει δε η έρευνα της ένστασης παραγραφής της σωρευόμενης αγωγής προστασίας από την αποβολή της νομής.

3. Η από 27-2-2018 και με αριθ. κατ. 18/28-2-2018 έφεση ενώπιον του Μονομελούς Εφετείου Λαμίας του Δήμου Λαμιέων, ο οποίος - δυνάμει του άρθρου 283 παρ. 1 του Ν. 3852/2010 - υπεισήλθε στα δικαιώματα και τις υποχρεώσεις του καταργηθέντος Δήμου Υπάτης κατά του Λάζαρου Φετάνη και της υπ' αριθ. 19/2018 οριστικής απόφασης του Μονομελούς Πρωτοδικείου Λαμίας.

4. Η υπ' αριθ. 30/2020 απόφαση του Μονομελούς Εφετείου Λαμίας, η οποία εκδόθηκε επί της με αριθ. κατ. 18/28-2-2018 έφεσης του Δήμου Λαμιέων, με την οποία δέχεται την έφεση από τυπική άποψη, αλλά την απορρίπτει ως ουσιαστικά αβάσιμη και καταδικάζει τον εκκαλούντα Δήμο Λαμιέων στα δικαστικά έξοδα του εφεσίβλητου για το δεύτερο βαθμό δικαιοδοσίας, τα οποία ορίζει στο ποσό των διακοσίων ενενήντα (290,00) ευρώ.

5. Το με αριθ. πρωτ. 36800/22-9-2020 έγγραφο σε ΟΡΘΗ ΕΠΑΝΑΛΗΨΗ του Προέδρου της Τοπικής Κοινότητας Δάφνης, στο οποίο διατυπώνεται η γνώμη της Τοπικής Κοινότητας Δάφνης, ότι εφόσον στη δικαστική απόφαση διαπιστώνεται ότι υφίσταται μονοπάτι που είναι ημιονική οδός, ανοικτή για την εξυπηρέτηση των αναγκών των κατοίκων, δεν επιθυμούν τη συνέχιση της δικαστικής εκκρεμότητας, παρά μόνο τη διάνοιξη του μονοπατιού.

6. Ακόμη, στο άρθρο 1 του ν. 3068/2002 ορίζεται ότι το Δημόσιο, οι Ο.Τ.Α. και τα λοιπά Ν.Π.Δ.Δ. έχουν υποχρέωση να συμμορφώνονται χωρίς καθυστέρηση προς τις δικαστικές αποφάσεις και να προβαίνουν σε όλες τις ενέργειες που επιβάλλονται για την εκπλήρωση της υποχρέωσης αυτής και για την εκτέλεση των αποφάσεων.

7. Περαιτέρω, κατά την εξέταση των νομικών προϋποθέσεων και πραγματικών περιστατικών από το αρμόδιο όργανο του Δήμου, προκειμένου να αποφασιστεί εάν θα ασκηθεί ή όχι ένδικο μέσο, θα πρέπει να λαμβάνονται υπόψη οι θετικές επιπτώσεις που θα είχε η άσκηση αυτού, προέχοντας στον ίδιο το Δήμο και ιδίως η πιθανότητα ευδοκίμησης του, καθώς :

α. Η δικαστική επίλυση της διαφοράς μετά από αίτηση αναίρεσης είναι δυνατό να έχει ως τελικό αποτέλεσμα τη σημαντικά μεγαλύτερη οικονομική επιβάρυνση του Δήμου, δεδομένου ότι, σε περίπτωση απόρριψης αυτής, η δαπάνη του δήμου προσαυξάνεται με τα δικαστικά έξοδα του βαθμού αυτού.

β) Σε περιπτώσεις όπου κρίνεται μάλλον πιθανή η απόρριψη της αίτησης αναίρεσης εκ μέρους του Δήμου, η επιλογή της μη άσκησης συμβάλλει στην προστασία της περιουσίας του, κάτι που αποτελεί άλλωστε υποχρέωσή του σύμφωνα με τη ρητή διάταξη του 178 § 1 του Κώδικα Δήμων και Κοινοτήτων (ν. 3463/2006) στην οποία ορίζεται ότι : *«1. Οι Δήμοι και οι Κοινότητες οφείλουν να διατηρούν, να προστατεύουν και να διαχειρίζονται την κάθε είδους περιουσία τους με τρόπο επιμελή και αποδοτικό».*

8. Επειδή από την επισκόπηση της ανωτέρω αποφάσεως, του φακέλου της δικογραφίας, του συνόλου των αποδεικτικών στοιχείων που προσκομίσθηκαν, σε συνδυασμό με το αριθμ. πρωτ. 36800/22-9-2020 έγγραφο σε ΟΡΘΗ ΕΠΑΝΑΛΗΨΗ του Προέδρου της Τ.Κ. Δάφνης προκύπτει ότι δεν συντρέχουν λόγοι άσκησης αίτησης αναίρεσεως, καθόσον από τα προσκομισθέντα έγγραφα δεν προκύπτει ότι ο Δήμος διαθέτει τα απαιτούμενα αποδεικτικά στοιχεία για να αποδείξει την κοινοχρησία της ένδικης λωρίδας πλάτους 4 μέτρων και μήκους 150,00 μέτρων περίπου, δια της αμνημονεύτου χρόνου αρχαιότητας, ενώ από τα προσκομισθέντα έγγραφα ουδόλως προέκυψε τούτο, ούτε ότι αφέθηκε αυτή σε κοινή χρήση κατόπιν ιδιωτικής βούλησης,

αντιθέτως προέκυψε ότι στο σημείο υφίσταται μονοπάτι που είναι ημιονική οδός, ανοικτή για την εξυπηρέτηση των αναγκών των κατοίκων, χωρίς κοινόχρηστο χαρακτήρα.

Ενόψει αυτών δεν συντρέχουν ισχυρισμοί για την άσκηση αίτησης αναιρέσεως με νομική και ουσιαστική βασιμότητα, επομένως ενδεχόμενη αναίρεση πιθανολογείται ότι δεν θα γίνει αποδεκτή και θα επιβαρύνει το Δήμο με επιπλέον δικαστικά έξοδα και δαπάνες.

9. Στη διάταξη του άρθρου **72** του **ν. 3852/2010** ορίζεται ότι η οικονομική επιτροπή : «.....ιη) Αποφασίζει για την άσκηση ή μη όλων των ένδικων βοηθημάτων και των ένδικων μέσων, καθώς και για την παραίτηση από αυτά..... 2. Για τις περιπτώσεις ιζ', ιη', ιθ' της προηγούμενης παραγράφου, η απόφαση λαμβάνεται ύστερα από γνωμοδότηση δικηγόρου, η ανυπαρξία της οποίας συνεπάγεται ακυρότητα της σχετικής απόφασης».

Κατόπιν αυτών έχουμε τη γνώμη, ότι δεν συντρέχει λόγος άσκησης αίτησης αναιρέσεως κατά της υπ' αριθ. 30/2020 αποφάσεως του Μονομελούς Εφετείου Λαμίας, καθώς αυτή δεν θα ευδοκιμήσει.

Σε περίπτωση ασκήσεως αίτησης αναιρέσεως η προθεσμία άσκησης είναι δυο έτη από τη δημοσίευση της απόφασης και λήγει στις **21-2-2022**.

**Ο Προϊστάμενος
του Τμήματος Νομικής Υπηρεσίας**

**Βλάσιος Γ. Καρανάσιος
Νομικός Σύμβουλος**