



**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, 05/03/2021

Αριθμ. πρωτ. 9084

ΠΡΟΣ :

Οικονομική Επιτροπή
Δήμου Λαμιέων

ΓΝΩΜΟΔΟΤΗΣΗ

ΘΕΜΑ : «Περί μη άσκηση έφεσης κατά της υπ' αριθμ. 634/2020 απόφασης του Μονομελούς Διοικητικού Πρωτοδικείου Λαμίας».

1. Στις 21-01-2021 επιδόθηκε στο Δήμο Λαμιέων η υπ' αριθ. 634/2020 απόφαση του Μονομελούς Διοικητικού Πρωτοδικείου Λαμίας, η οποία έκανε δεκτή την από 26-3-2009 και με αριθ. κατ. 303/4-9-2009 προσφυγή της ομόρρυθμης εταιρείας με την επωνυμία «Ε. Τελώνης & ΣΙΑ Ο.Ε.» κατά του Δήμου Λαμιέων, ως προς την διοικητική επίλυση διαφοράς και ειδικότερα :

α) Ακυρώνει την υπ' αρ. 317/2009 εγγραφή στον βεβαιωτικό κατάλογο του Δήμου Λαμιέων έτους 2009.

β) Διατάσσει την επιστροφή του καταβληθέντος παραβόλου στην προσφεύγουσα και

γ) Απαλλάσσει το Δήμο Λαμιέων από τα δικαστικά έξοδα της προσφεύγουσας.

2. Η ανωτέρω απόφαση εκδόθηκε κατόπιν της ασκήσεως της από 26-3-2009 και με αριθ. κατ. 303/4-9-2009 προσφυγής με αίτημα τη διοικητική επίλυση διαφοράς της ομόρρυθμης εταιρείας με την επωνυμία «Ε. Τελώνης & ΣΙΑ Ο.Ε.» κατά του Δήμου Λαμιέων, με την οποία η ενάγουσα ζήτησε την ακύρωση, άλλως μεταρρύθμιση: α) της με αύξοντα αριθμ. 317 εγγραφής της στον 11533 χρηματικό κατάλογο του Δήμου Λαμιέων του έτους 2009 για την επιβολή τέλους 2% και 5% επί των ακαθαρίστων εσόδων της επιχείρησής της, κατ' εφαρμογή των διατάξεων του άρθρου 20 του ν. 2539/1997 (Α 244),

ποσού 11.974,44 ευρώ, που γνωστοποιήθηκε σ' αυτήν με το από 16-3-2009 απόσπασμα του βεβαιωτικού καταλόγου του Δήμου Λαμιέων, β) της από 16-3-2009 έκθεσης ελέγχου των ελεγκτών της Διεύθυνσης Οικονομικών Υπηρεσιών του Δήμου Λαμιέων και γ) κατά κάθε άλλης συναφούς πράξης ή παράλειψης.

3. 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.

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

α. Η δικαστική επίλυση της διαφοράς μετά από έφεση 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 τους δεύτερου βαθμού και τους επιδικαζόμενους τόκους.

β. Σε περιπτώσεις όπου κρίνεται μάλλον πιθανή η απόρριψη της εφέσεως εκ μέρους του Δήμου, η επιλογή της μη άσκησης εφέσεως 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»*

5. Στη διάταξη του άρθρου **72** του **ν. 3852/2010** όπως τροποποιήθηκε με το άρ. 3 ν. 4623/2019 (ΦΕΚ Α 134), το άρ. 10 ν. 4625/2019 (ΦΕΚ Α 139), το άρ. 177 ν. 4635/2019 (ΦΕΚ Α 167), το άρ. 10 παρ. 4 ν. 4674/2020 (ΦΕΚ Α 53) αντικαταστάθηκε ως άνω με το άρ. 40 παρ.1 ν. 4735/2020 (ΦΕΚ Α 197/12.10.2020) 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».*

6. Επειδή από την επισκόπηση της ανωτέρω απόφασεως, των ισχυρισμών που προτάθηκαν, των προσκομισθέντων αποδεικτικών στοιχείων που έγιναν αποδεκτά και εν γένει το σύνολο της δικογραφίας, δεν συντρέχουν ισχυρισμοί εφέσεως με νομική και

ουσιαστική βασιμότητα, δεδομένου ότι **το Διοικητικό Εφετείο Πειραιά με τις υπ' αριθμ. Α16/2020 και Α259/2020 αποφάσεις του**, κατόπιν σχετικών εφέσεων επί ανάλογων υποθέσεων, κρίνοντας τελεσίδικα επί προσφυγών επιχειρηματιών του Δήμου μας, εξαφάνισε τις πρωτόδικες αποφάσεις και ακύρωσε φορολογικές εγγραφές στους βεβαιωτικούς καταλόγους του Δήμου Λαμιέων τέλους 2% και οικονομικού έτους 2008 (χρήση ετών 2003 έως και 2006), με την αιτιολογία ότι ο αναδρομικός καταλογισμός των ενδίκων τελών σε βάρος των επιχειρηματιών είναι μη νόμιμος ως αντικείμενος στις αρχές της χρηστής διοίκησης και της δικαιολογημένης εμπιστοσύνης του διοικούμενου, ισχυρισμοί που προτάθηκαν και από τη προσφεύγουσα στην υπό κρίση προσφυγή και έγιναν δεκτοί από την ανωτέρω απόφαση.

7. Εξάλλου με την υπ' αρ. 308/2003 απόφαση του Δημοτικού Συμβουλίου αποφασίσθηκε «...να καταργηθεί το δημοτικό τέλος 2% και να διαγραφεί από τους καταλόγους...», η απόφαση δε αυτή ουδέποτε προβλήθηκε, ακυρώθηκε ή ανακλήθηκε και ως εκ τούτου παράγει όλα τα έννομα αποτελέσματά της, ανεξάρτητα από τυχόν νομικές πλημμέλειες. Ακολούθως, οι αρμόδιες υπηρεσίες στηριζόμενες στην απόφαση αυτή, από το έτος 2003 μέχρι την κοινοποίηση των επίδικων φορολογικών εγγραφών τα έτη 2008, 2009 και 2010, σύμφωνα με τα στοιχεία της Διεύθυνσης Οικονομικών Υπηρεσιών : **α)** δεν συμπεριελάμβαναν στους εκάστοτε ψηφισθέντες προϋπολογισμούς του Δήμου Λαμιέων τα προσδοκώμενα έσοδα από την είσπραξη του δημοτικού τέλους 2% ή 5%, **β)** χορηγούσαν σταθερά σε όλους ανεξαιρέτως τους επαγγελματίες πιστοποιητικά περί μη οφειλής στον Δήμο, για την χορήγηση ή την ανανέωση αδειών (λειτουργίας, χρήσης μουσικών οργάνων κλπ) μόνον με ρύθμιση ή πληρωμή λοιπών οφειλών προς τον αντίδικο Ο.Τ.Α. (τέλη για κατάληψη κοινοχρήστων χώρων, παράβολα για χορήγηση αδειών κ.λ.π.) χωρίς καθόλου να υπολογίζουν στις οφειλές προς τον Δήμο ούτε να χρεώνουν και να καταλογίζουν ποσά από επιβολή του επιδικού δημοτικού τέλους 2%.

8. Το Διοικητικό Εφετείο Πειραιά, ως δευτεροβάθμιο δικαστήριο, δεχόμενο τις προσφυγές και ακυρώνοντας τις φορολογικές εγγραφές για το ένδικο τέλος, στηρίχθηκε στα ίδια ως άνω πραγματικά και νομικά περιστατικά κρίνοντας ότι, ο αναδρομικός καταλογισμός των ενδίκων τελών σε βάρος των επιχειρηματιών είναι μη νόμιμος ως αντικείμενος στις αρχές της χρηστής διοίκησης και της δικαιολογημένης εμπιστοσύνης του διοικούμενου, γιατί αφενός μεν, με τις ενέργειες αυτές ο Δήμος δημιούργησε στους επιχειρηματίες την σταθερή πεποίθηση ότι δεν οφείλουν το ένδικο βάρος και δεν είχαν δικαίωμα να το εισπράξουν από τους πελάτες τους και, αφετέρου, γιατί σε εποχή βαθύτατης κρίσης ο καταλογισμός αυτός λόγω του μεγάλου ύψους των συνολικώς

επιβληθέντων τελών σε σχέση με το είδος (καταστήματα στην επαρχία) και την οικονομική δυναμικότητα των επιχειρήσεων θα θέσει με βεβαιότητα σε άμεσο κίνδυνο την επαγγελματική τους σταθερότητα και εν τέλει την βιωσιμότητα σε άμεσο κίνδυνο την επαγγελματική τους σταθερότητα.

Ομοίως έκρινε και το Διοικητικό Πρωτοδικείο με την παρούσα απόφαση του στηριζόμενο στα ίδια νομικά επιχειρήματα που αφορούσαν όμοια πραγματικά περιστατικά, με αυτά που έγιναν δεκτά στις προαναφερόμενες αποφάσεις του Διοικητικού Εφετείου Πειραιά, γεγονός που επάγεται ότι η πιθανή άσκηση έφεσης πιθανολογείται βασίμως ότι δεν θα γίνει δεκτή.

Κατόπιν των ανωτέρω **έχουμε τη γνώμη**, ότι δεν συντρέχουν λόγοι άσκησης εφέσεως κατά της ως άνω με αριθ. 634/2020 αποφάσεως του Μονομελούς Διοικητικού Πρωτοδικείου Λαμίας, καθώς αυτή δεν θα ευδοκιμήσει ενώ θα επιβαρυνθεί ο Δήμος με περαιτέρω δαπάνες και λοιπά δικαστικά έξοδα.

Σε περίπτωση ασκήσεως εφέσεως η **προθεσμία** άσκησης είναι εξήντα (60) ημέρες από την επίδοση της απόφασης που έγινε στις 1-3-2021, η οποία ωστόσο λόγω της αναστολής των δικαστικών προθεσμιών λόγω του covid19 δεν έχει ξεκινήσει ακόμα.

**Ο Προϊστάμενος
του Τμήματος Νομικής Υπηρεσίας**

**Βλάσιος Γ. Καρανάσιος
Νομικός Σύμβουλος**