



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ
ΝΟΜΟΣ ΦΘΙΩΤΙΔΑΣ
ΔΗΜΟΣ ΛΑΜΙΕΩΝ
ΑΥΤΟΤΕΛΗΣ ΥΠΗΡΕΣΙΑ
ΤΜΗΜΑ ΝΟΜΙΚΗΣ ΥΠΗΡΕΣΙΑΣ
Διεύθυνση : Φλέμινγκ & Ερ. Σταυρού
Ταχ. Κώδικας : 35131 ΛΑΜΙΑ
Πληροφορίες : Βλάσιος Γ. Καρανάσιος
Τηλέφωνο : 22313 51577
e-mail : v.karanasios@lamia-city.gr

Λαμία, 06 / 09 / 2023

Αριθμ. πρωτ. : Δ.Υ.

ΓΝΩΜΟΔΟΤΗΣΗ

ΘΕΜΑ : Μη άσκηση αίτησης αναίρεσης κατά της υπ' αριθμ. 47/2023 Απόφασης Μονομελούς Εφετείου Λαμίας .

Τίθενται υπόψη σας :

1. Η ανώνυμη εταιρεία με την επωνυμία «AURORA SALMON S.A. ΠΑΡΑΓΩΓΗ – ΕΠΕΞΕΡΓΑΣΙΑ – ΤΥΠΟΠΟΙΗΣΗ ΙΧΘΥΗΡΩΝ Α.Ε.», με την από 22-6-2015 και με Α.Π.Κ. : 948/ ΤΜ218 / 22-6-2015 **ανακοπή** της (άρθρου 585 ΚΠολΔ και 73 § 1 ΚΕΔΕ – ν. 356/1974) ενώπιον του Μονομελούς Πρωτοδικείου Λαμίας, ζήτησε, για τους διαλαμβανόμενους σ' αυτή λόγους, να ακυρωθούν τα αποσπάσματα βεβαιωτικών καταλόγων του Δήμου Λαμιέων, με τα οποία βεβαιώθηκαν σε βάρος της οφειλές από σύμβαση μίσθωσης αρδευτικού αύλακα και χρήσης αρδευτικού δικτύου, η οποία είχε συναφθεί την 25-9-1991 μεταξύ της ίδιας και της τότε Κοινότητας Φραντζή, στα δικαιώματα και τις υποχρεώσεις της οποίας υπεισήλθε ο Δήμος Λαμιέων, και να καταδικαστεί ο Δήμος στη δικαστική της δαπάνη .

2. Με την υπ' αριθ. **25/2017** απόφαση Μονομελούς Πρωτοδικείου Λαμίας, **η οποία επιδόθηκε στο Δήμο Λαμιέων στις 19-5-2017**, έγινε δεκτή η ανακοπή , ακυρώνονται τα από 21-4-2015 αποσπάσματα των με αριθμούς 96093, 96094, 96095, 96096, 96097, 96098, 96099, 96100, 96101, 96102, 96103, 96104, 96105, 96106, 96107, 96108, 96109, 96110, 96111, 96112, 96113, 96114, 96115, 96116, 96117, 96118, 96119,

96120, 96121, 96122, 96123, 96124, 96125, 96126, 96127, 96128, 96129, 96130, 96131, 96132, 96133, 96134, 96135 και 96136 βεβαιωτικών καταλόγων του Δήμου Λαμιέων και καταδικάζεται ο καθ' ου η ανακοπή Δήμος Λαμιέων στη **δικαστική δαπάνη** της ανακόπτουσας ως άνω εταιρείας, η οποία ορίζεται στο **ποσό των 500,00 ευρώ** .

3. Κατόπιν της **υπ' αριθμ. πρωτ. 33454 / 02-6-2017 γνωμοδότησης** της δικηγόρου του Δήμου Λαμιέων, ασκήθηκε η από 15-6-2017 και με Α.Β.ΕΦΕΣ.: 8 / 16-01-2019 , στο Μονομελές Εφετείο Λαμίας **έφεση** του Δήμου Λαμιέων **κατά** της ανώνυμης εταιρείας με την επωνυμία «AURORA SALMON S.A. ΠΑΡΑΓΩΓΗ – ΕΠΕΞΕΡΓΑΣΙΑ – ΤΥΠΟΠΟΙΗΣΗ ΙΧΘΥΗΡΩΝ Α.Ε.» και της **υπ' αριθμ. 25/2017** οριστικής απόφασης Μονομελούς Πρωτοδικείου Λαμίας , **που συζητήθηκε στις 13 Δεκεμβρίου 2022** .

4. Εκδόθηκε η **υπ' αριθμ. 47/2023 Απόφαση** Μονομελούς Εφετείου Λαμίας , **που απέρριψε τη με Α.Β.ΕΦΕΣ. : 8 / 16-01-2019 έφεση του Δήμου Λαμιέων και συμψήφισε μεταξύ των διαδίκων τα δικαστικά έξοδα της έφεσης** .

Το δικαστήριο έλαβε υπόψη τα εξής πραγματικά περιστατικά :

Με το από 25-9-1991 ιδιωτικό συμφωνητικό μεταξύ της Κοινότητας Φραντζή και της ανακόπτουσας εταιρείας εκμισθώθηκε στη δεύτερη ο με αριθμό οριστικής διανομής του κτήματος Φραντζή 151 αρδευτικός αύλακας, που βρίσκεται μεταξύ των ακινήτων με αριθμούς οριστικής διανομής του ίδιου ως άνω κτήματος 128-222-223α-223β-225β, ιδιοκτησίας και εκμετάλλευσης της ανακόπτουσας, στα οποία η τελευταία διατηρεί ιχθυοτροφεία, ενώ παράλληλα παραχωρήθηκε σε αυτή το δικαίωμα εκτροπής και χρήσης του ύδατος , που διέρχεται από τον παραπάνω αύλακα έναντι χρηματικού ανταλλάγματος, ποσού 300.000 δραχμών ετησίως για τη χρήση του ύδατος, με προσαύξηση 5% για κάθε επόμενο έτος και 50.000 δραχμών ετησίως για τη μίσθωση του αύλακα. Πιο συγκεκριμένα με την ανωτέρω σύμβαση συμφωνήθηκε ειδικότερα ότι η ανακόπτουσα για λόγους ασφαλείας θα μπορεί να συμπεριλάβει στην περιγραφή των ανωτέρω χώρων ιδιοκτησίας της και το χώρο του προαναφερόμενου αύλακα, αναλαμβάνοντας όμως την υποχρέωση αφενός να συντηρεί και να καθαρίζει τον αύλακα αυτό με δικά της μέσα και δαπάνες, ώστε να είναι δυνατόν οποτεδήποτε στο μέλλον να χρησιμοποιηθεί και να μην αχρηστευτεί και αφετέρου να επιτρέπει στον εκάστοτε Πρόεδρο της Κοινότητας Φραντζή ή σε εξουσιοδοτημένο από αυτόν πρόσωπο να εισέρχεται στις εγκαταστάσεις και να εξετάζει τον εν λόγω αρδευτικό αύλακα. Περαιτέρω συμφωνήθηκε ότι η ανακόπτουσα θα έχει το δικαίωμα να εκτρέπει τη ροή του νερού, που κατά τα κανονισμένα διέρχεται από τον προαναφερόμενο αρδευτικό αύλακα, ώστε να περνάει πρώτα μέσα από τους αύλακες και τις δεξαμενές του ιχθυοτροφείου και αυτή η ποσότητα νερού που θα λαμβάνει (πλέον της

κανονικής ποσότητας που δικαιωματικά λαμβάνει και χρησιμοποιεί για το ιχθυοτροφείο της) θα επιστρέφει, αφού περάσει από το ιχθυοτροφείο, στον προαναφερόμενο αύλακα, για να συνεχιστεί η κανονική ροή του νερού . Σε ανταπόδοση δε των ανωτέρω η ανακόπτουσα συμφωνήθηκε να καταβάλει σε ετήσια βάση στην Κοινότητα Φραντζή τα ως άνω αναφερόμενα ποσά, τα οποία έπρεπε να καταβάλλονται το μήνα Οκτώβριο κάθε έτους . Τέλος η διάρκεια της σύμβασης ορίστηκε σε τουλάχιστον 10 έτη, μετατρεπόμενη μετά από αυτά σε αόριστης διάρκειας. Από την κατάρτιση της παραπάνω σύμβασης η ανακόπτουσα προέβη αμέσως σε χρήση του παραπάνω μισθωμένου αρδευτικού αύλακα, καθώς και του αντίστοιχου αρδευτικού συστήματος, σύμφωνα με τους ειδικότερους όρους που αναφέρθηκαν ανωτέρω. Ωστόσο την 21-10-1994, ως συνέπεια των εκτεταμένων πλημμυρών, που έγιναν στο Γοργοπόταμο Φθιώτιδας, καταστράφηκαν ολοσχερώς οι εγκαταστάσεις των ιχθυοτροφείων της τελευταίας, με αποτέλεσμα να προκληθούν σε αυτή ζημιές ύψους 525.000.000 δραχμών και να διακοπούν οι εργασίες της μέχρι το έτος 1998 . Η ανακόπτουσα κατά τη διάρκεια της λειτουργίας της, τόσο πριν όσο και μετά την καταστροφή των εγκαταστάσεών της από τις πλημμύρες του Οκτωβρίου του έτους 1994 πραγματοποίησε κοινωφελή έργα για την περιοχή της Κοινότητας Φραντζή και συγκεκριμένα : **α)** τσιμεντόστρωση κοινοτικής οδού Λόη Τσαβού, αξίας 1.437.240 δραχμών, **β)** αμμοχαλικώσεις κοινοτικού γηπέδου, αξίας 1.007.000 δραχμών, **γ)** κατασκευή υδροληψίας (δέση) με θυροφράγματα και τοιχία προστασίας, αξίας 25.000.000 δραχμών, **δ)** τσιμεντόστρωση υδραύλακα, το κόστος κατασκευής της οποίας δεν προκύπτει . Αντίθετα δεν αποδείχτηκε ότι κατασκευάστηκε φράγμα εντός του ποταμού, με τοιχία αντιστήριξης και κοιτοστρώσεις, αξίας 30.000.000 δραχμών. Η ανακόπτουσα πραγματοποίησε τα προαναφερόμενα έργα και κατασκευές έπειτα από συμφωνία με την Κοινότητα Φραντζή να μην επιβαρυνθεί επιπλέον με την καταβολή του αντιτίμου για τη χρήση του ύδατος και τη μίσθωση του αρδευτικού αύλακα . Ωστόσο στις 30-12-2014 ο Δήμος Λαμιέων, που στο μεταξύ το έτος 1999 υπεισήλθε στα δικαιώματα και τις υποχρεώσεις της Κοινότητας Φραντζή, ως καθολικός διάδοχος λόγω συνένωσής τους (Ν. 2539/1997 – ΦΕΚ 244 / Α' / 04-12-1997) συνέταξε τους με αριθμούς 96093, 96094, 96095, 96096, 96097, 96098, 96099, 96100, 96101, 96102, 96103, 96104, 96105, 96106, 96107, 96108, 96109, 96110, 96111, 96112, 96113, 96114, 96115, 96116, 96117, 96118, 96119, 96120, 96121, 96122, 96123, 96124, 96125, 96126, 96127, 96128, 96129, 96130, 96131, 96132, 96133, 96134, 96135 και 96136 χρηματικούς καταλόγους , όπου βεβαίωνε τα ποσά της οφειλής της ανακόπτουσας από 25-9-1991 έως και το έτος 2013 , ανερχόμενα συνολικά για τη χρήση του ύδατος σε 36.476,54 ευρώ και για τη μίσθωση του αρδευτικού

αύλακα σε 3.375 ευρώ και στη συνέχεια απέστειλε στην ανακόπτουσα τα από 21-4-2015 αποσπάσματα των ως άνω χρηματικών καταλόγων, τα οποία αυτή παρέλαβε στις 29-4-2015 . Ο καθού ειδοποίησε για πρώτη φορά την ανακόπτουσα για οφειλές από την παραπάνω σύμβαση με το υπ' αριθμ. πρωτ. 83145 / 31-10-2014 έγγραφο της Διεύθυνσης Οικονομικών Υπηρεσιών του και στη συνέχεια αναλυτικότερα με το υπ' αριθμ. πρωτ. 87520 / 19-11-2014 έγγραφο της Διεύθυνσης Περιβάλλοντος του καθού, που συνετάγη μετά από πρωτοβουλία της ανακόπτουσας . Κατά το χρονικό διάστημα από 1991 έως το 2014 , δηλαδή για περισσότερα από 29 έτη ούτε η Κοινότητα Φραντζή ούτε ο υπεισελθών στη θέση της το 1999 Δήμος δεν όχλησαν την ανακόπτουσα σχετικά με την ως άνω οφειλή της .

Η αδράνεια του Δήμου Λαμιέων για χρονικό διάστημα 15 περίπου ετών, σε συνδυασμό με την πραγματοποίηση των ανωτέρω έργων από την ανακόπτουσα και την ανεπιφύλακτη αποδοχή αυτών από την Κοινότητα Φραντζή , με την επιπλέον διαβεβαίωση της τελευταίας ότι λόγω της κατασκευής των προαναφερθέντων έργων έχει καλυφθεί κάθε αξίωσή της από το από την από 25-9-1999 σύμβαση , είχε δημιουργήσει στους νόμιμους εκπροσώπους της ανακόπτουσας την εύλογη πεποίθηση ότι δεν υπέχουν καμία οφειλή από την ως άνω υπογραφείσα σύμβαση , με αποτέλεσμα η εκ των υστέρων βεβαίωση των παραπάνω ποσών, που αφορούσαν συνολικές οφειλές 23 περίπου ετών, να έρχεται σε αντίθεση με την προηγούμενη αδρανή στάση της Κοινότητας Φραντζή και του Δήμου Λαμιέων και να οδηγεί σε ανατροπή μίας ήδη υφιστάμενης κατάστασης, που διαμορφώθηκε υπό τις ανωτέρω ειδικές συνθήκες και διατηρήθηκε για μακρό χρονικό διάστημα, επιφέροντας δυσμενείς συνέπειες για την εταιρεία, που εξέρχονται των ορίων που θέτει το άρθρο 281 Α.Κ. (βλ. ΑΠολ. 8/2001 , ΑΠολ 5/2011 , ΑΠ 747 / 2022) . Κατά ακολουθία των ανωτέρω, ο λόγος της ανακοπής για καταχρηστική άσκηση των αξιώσεων του Δήμου Λαμιέων έγινε δεκτός ως βάσιμος και από ουσιαστική άποψη , όπως και η ανακοπή . Το πρωτοβάθμιο Δικαστήριο , που έκρινε τα ίδια , σωστά αποφάνθηκε και πρέπει να απορριφτούν οι λόγοι της έφεσης, με τους οποίους υποστηρίζονται τα αντίθετα και η έφεση στο σύνολό της, όπως επίσης και να συμψηφιστούν τα δικαστικά έξοδα της παρούσας δίκης μεταξύ των διαδίκων, λόγω εύλογης αμφιβολίας ως προς την έκβαση της δίκης (179, 183 Κ.Πολ.Δ.) .

5. Στο Δήμο Λαμιέων δεν υπηρετεί δικηγόρος με σχέση έμμισθης εντολής (πάγια αντιμισθία), ώστε να παρίσταται στα Δικαστήρια εκπροσωπώντας το Δήμο.

6. Στον Οργανισμό Εσωτερικής Υπηρεσίας (Ο.Ε.Υ.) του Δήμου Λαμιέων, όπως αυτός τροποποιήθηκε και ισχύει με την υπ' αριθμ. 156883 / 15-9-2020 απόφαση

Συντονιστή Αποκεντρωμένης Διοίκησης Θεσσαλίας-Στερεάς Ελλάδας, που δημοσιεύτηκε στο ΦΕΚ 4224 / Β' / 30-9-2020, προβλέπεται μία θέση Προϊσταμένου Τμήματος Νομικής Υπηρεσίας, Δικηγόρου – Νομικού Συμβούλου με σύμβαση έμμισθης εντολής αορίστου χρόνου (πάγια αντιμισθία), στην οποία υπηρετεί Νομικός Σύμβουλος, του οποίου ενασχόληση είναι αποκλειστικά η παροχή νομικών συμβουλών και γνωμοδοτήσεων προς το Δήμο Λαμιέων και τα όργανά του, η κατεύθυνση του χειρισμού των υποθέσεων από τους άλλους δικηγόρους, η διεύθυνση, εποπτεία, οργάνωση, προγραμματισμός και συντονισμός των εργασιών του Τμήματος.

Έπειτα από ενδελεχή μελέτη των πραγματικών και νομικών προϋποθέσεων δεν συντρέχουν λόγοι αναίρεσης κατά της υπ' αριθμ. 47/2023 Απόφασης Μονομελούς Εφετείου Λαμίας, που θα μπορούσαν να γίνουν δεκτοί.

ΠΡΟΤΕΙΝΕΤΑΙ, σύμφωνα με τα προαναφερθέντα, τις διατάξεις του άρθρου 72, παρ. 1, περιπτ. ιγ', ιε' και παρ. 2 του Ν. 3852/2010 (ΦΕΚ Α' 87/7-6-2010), άρθρου 54 του Ν. 4447/2016 (ΦΕΚ 241 / Α' / 23-12-2016), άρθρου 3, παρ. 1, περιπτ. ιη', ιθ' και της παρ. 2 του Ν. 4623/2019 (ΦΕΚ Α' 134 / 9-8-2019), όπως τροποποιήθηκε από τις διατάξεις του άρθρου 10, παρ. 3 του Ν. 4674/2020 (ΦΕΚ Α' 53 / 11-3-2020), αντικαταστάθηκε από τις διατάξεις του άρθρου 40 παρ. 1 του Ν. 4735/2020 (ΦΕΚ Α' 197 / 12-10-2020) και ισχύει με το άρθρο 38 του Ν. 4795 / 2021 (ΦΕΚ 62 / Α' / 17-4-2021), το άρθρο 37 του Ν. 4915 / 2022 (ΦΕΚ 63 / Α' / 24-3-2022) και το άρθρο 31 του Ν. 5013 / 2023 (ΦΕΚ 12 / Α' / 19-01-2023), **η λήψη απόφασης για τη μη άσκηση αίτησης αναίρεσης κατά της υπ' αριθμ. 47/2023 Απόφασης Μονομελούς Εφετείου Λαμίας.**

**Ο Προϊστάμενος του Τμήματος
Νομικής Υπηρεσίας**

**Βλάσιος Γ. Καρανάσιος
Νομικός Σύμβουλος**

ΕΣΩΤΕΡΙΚΗ ΔΙΑΝΟΜΗ:
Φ.1283