



ΑΝΑΡΤΗΤΕΑ

ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ
ΝΟΜΟΣ ΑΤΤΙΚΗΣ
ΔΗΜΟΣ ΑΙΓΑΛΕΩ

ΣΥΝΕΔΡΙΑΣΗ 31^η
της 17-09-2019

ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΗ ΕΠΙΤΡΟΠΗ

Αριθμ.Απόφασης: 180

Θ Ε Μ Α : α) Εξωδικαστικός συμβιβασμός του Δήμου μας με την εταιρεία «Γ.ΧΡΙΣΤΟΦΙΛΟΠΟΥΛΟΣ ΙΑΤΡΙΚΑ ΕΙΔΗ ΚΑΙ ΜΗΧΑΝΗΜΑΤΑ ΑΝΩΝΥΜΟΣ ΕΤΑΙΡΕΙΑ», β) ανάθεση στον δικηγόρο του Δήμου και γ) εξουσιοδότηση του κ. Δημάρχου προκειμένου να υπογράψει το ιδιωτικό συμφωνητικό περί εξωδικαστικού συμβιβασμού

Α Π Ο Σ Π Α Σ Μ Α

Από τα πρακτικά της αριθμ. **31/2019** συνεδριάσεως της
Οικονομικής Επιτροπής Δήμου Αιγάλεω

Στο Αιγάλεω, στο Δημοτικό Κατάστημα, σήμερα, ημέρα **Τρίτη 17/09/2019** και ώρα 13.00, συνήλθε σε συνεδρίαση η **Οικονομική Επιτροπή Δήμου Αιγάλεω**, κατόπιν της αριθμ. πρωτ. **24560/13-09-2019** έγγραφης πρόσκλησης του Προέδρου της, η οποία δόθηκε σε κάθε ένα μέλος, σύμφωνα με τις διατάξεις της παρ.6 του άρθρου 75 του Ν.3852/2010, όπως τροποποιήθηκε και ισχύει. Στη συνέχεια, διαπιστώθηκε ότι υπάρχει νόμιμη απαρτία, αφού από το σύνολο των εννέα (9) τακτικών μελών βρέθηκαν παρόντα οκτώ (8) τακτικά μέλη, ήτοι:

Παρόντες

1. Γκίκας Ιωάννης (Δήμαρχος, Πρόεδρος Ο.Ε.)
2. Ζαχαροπούλου – Γιαννουλάτου Χρυσούλα (Αντιδήμαρχος)
3. Ασημακόπουλος Νικόλαος (Αντιδήμαρχος)
4. Αρβανίτης Χρήστος (Αντιδήμαρχος)
5. Κάντζος Ιωάννης (τακτικό μέλος)
6. Μπίρμπας Δημήτριος (τακτικό μέλος)
7. Χριστόγλου Γιάννα (τακτικό μέλος)
8. Τόλης Γεώργιος (τακτικό μέλος)

Απόντες

1. Σαντζαρίδης Παναγιώτης (τακτικό μέλος)

αν και κλήθηκε νόμιμα

Στο 15^ο θέμα της ημερήσιας διάταξης, ο Πρόεδρος της Οικονομικής Επιτροπής θέτει υπόψη της το αριθμ. πρωτ. 24541/13-09-2019 έγγραφο της Αντιδημάρχου, κ. Χ.Ζαχαροπούλου-Γιαννουλάτου, το οποίο έχει ως εξής:

Θέμα: α) Εξωδικαστικός συμβιβασμός του Δήμου μας με την εταιρεία «Γ.ΧΡΙΣΤΟΦΙΛΟΠΟΥΛΟΣ ΙΑΤΡΙΚΑ ΕΙΔΗ ΚΑΙ ΜΗΧΑΝΗΜΑΤΑ ΑΝΩΝΥΜΟΣ ΕΤΑΙΡΕΙΑ», β) ανάθεση στον δικηγόρο του Δήμου με πάγια αντιμισθία κ. Ε.Πετρόπουλο, της σύνταξης του σχετικού ιδιωτικού συμφωνητικού που αφορά στον περιορισμό απαίτησης της εταιρείας έναντι του Δήμου μας, που προέκυψε από ανεξόφλητα τιμολόγια, στο ποσόν των 5.790,80 ευρώ και την παραίτησή της από την διεκδίκηση της καταβολής τόκων υπερημερίας επί του ως άνω οφειλόμενου ποσού και γ) εξουσιοδότηση του κ. Δημάρχου προκειμένου να υπογράψει το ιδιωτικό συμφωνητικό περί εξωδικαστικού συμβιβασμού

Κυρία Πρόεδρε,

Σας θέτουμε υπόψη:

Α) Την από 07/12/18 (με αρ.πρωτ. του Δήμου μας 32391/12-12-18) Δήλωση του νόμιμου εκπροσώπου της εταιρείας κ.Φίλιππου Χριστοφιλόπουλου, με την οποία παραιτείται ρητά και ανεπιφύλακτα από το δικαίωμα είσπραξης τόκων υπερημερίας επί του οφειλόμενου κεφαλαίου των 5.790,80 ευρώ, προς τον σκοπό της επίτευξης εξωδικαστικού συμβιβασμού.

Β) Την αριθ. 18/5-02-2019 απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής περί ανάθεσης στην πληρεξούσια δικηγόρο του Δήμου κ.Π.Αποστολοπούλου να γνωμοδοτήσει για την διενέργεια ή μη εξωδικαστικού συμβιβασμού

Γ) Την από 21/6/2019 επιστολή της κ.Αποστολοπούλου με την οποία δήλωσε την αδυναμία της λόγω ανυπέρβλητου προσωπικού κωλύματος να ανταποκριθεί στην σύνταξη και αποστολή της εν λόγω γνωμοδότησης

Δ) Την από 16/5/2019 πρόσληψη του κ.Ε.Πετρόπουλου ως Δικηγόρου του Δήμου μας με πάγια αντιμισθία.

Ε) Την από 5/09/19 (με αριθμ.πρωτ.23747/19) Γνωμοδότηση του κ.Ε.Πετρόπουλου, με την οποία γνωμοδοτεί υπέρ της διενέργειας εξωδικαστικού συμβιβασμού με την εταιρία "Γ. ΧΡΙΣΤΟΦΙΛΟΠΟΥΛΟΣ ΙΑΤΡΙΚΑ ΕΙΔΗ ΚΑΙ ΜΗΧΑΝΗΜΑΤΑ ΑΝΩΝΥΜΟΣ ΕΤΑΙΡΕΙΑ", διότι πρόκειται για λύση που είναι συμφέρουσα για τον Δήμο μας .

Υστερα από τα παραπάνω σας παρακαλώ όπως εγκρίνετε:

Α) τον εξωδικαστικό συμβιβασμό του Δήμου μας με την εταιρία με την επωνυμία " Γ. ΧΡΙΣΤΟΦΙΛΟΠΟΥΛΟΣ ΙΑΤΡΙΚΑ ΕΙΔΗ ΚΑΙ ΜΗΧΑΝΗΜΑΤΑ ΑΝΩΝΥΜΟΣ ΕΤΑΙΡΕΙΑ " που αφορά στον περιορισμό απαίτησης της εταιρίας έναντι του Δήμου μας , που προέκυψε από ανεξόφλητα τιμολόγια, στο ποσόν των 5.790,80 ευρώ και την παραίτησή της από την διεκδίκηση της καταβολής τόκων υπερημερίας επί του ως άνω οφειλόμενου ποσού.

Β) την ανάθεση στον δικηγόρο του Δήμου με πάγια αντιμισθία κ. Ε.Πετρόπουλο της σύνταξης ιδιωτικού συμφωνητικού για εξωδικαστικό συμβιβασμό και

Γ) την εξουσιοδότηση του κ. Δημάρχου προκειμένου να υπογράψει το ιδιωτικό συμφωνητικό περί εξωδικαστικού συμβιβασμού.

Στη συνέχεια ο Πρόεδρος θέτει υπόψη των μελών της Οικονομικής Επιτροπής τη γνωμοδότηση του έμμισθου δικηγόρου του Δήμου, η οποία έχει ως εξής:

ΙΣΤΟΡΙΚΟ

Δυνάμει της υπ' αριθμ. 36.102/15-11-2016 σύμβασης μεταξύ του Δήμου και της εταιρείας ανετέθη σε αυτήν η προμήθεια των εκεί αναφερομένων ιατρικών μηχανημάτων και αναλωσίμων συνολικού ποσού 5.790,80€, συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α..

Όπως ενημερώθηκα από την αρμόδια Υπηρεσία του Δήμου, η ως άνω εταιρεία εκπλήρωσε τις συμβατικές της υποχρεώσεις και εξέδωσε συναφώς το υπ' αριθμ. Δ385/23-12-2016 Τιμολόγιό της ποσού 5.790,00€ με Φ.Π.Α..

Ο Δήμος προς εξόφληση της σύμβασης, εξέδωσε το υπ' αριθμ. Β87 χρηματικό ένταλμα έτους 2017, ποσού ως άνω (5.790,00€ με Φ.Π.Α..).

Όμως, ο Επίτροπος του Ελεγκτικού Συνεδρίου στο Δήμο Περιστερίου αρνήθηκε την θεώρηση του εν λόγω εντάλματος με την αιτιολογία ότι δεν έχουν επισυναφθεί στο οικείο Χ.Ε. τα δικαιολογητικά βάσει των άρθρων 38,73,209 και 221 του Ν. 4412/2016, ενώ το πρωτόκολλο παραλαβής δεν έχει εγκριθεί από το αρμόδιο όργανο.

Λόγω της μη πληρωμής της η εταιρεία απέστειλε στο Δήμο την από 20-12-2017 επιστολή της με την οποία διαμαρτυρήθηκε για τη μη πληρωμή και ζήτησε την καταβολή του επίμαχου ποσού εντόκως.

Εν συνεχεία, όμως, με την υπ' αριθμ. 32391/12-12-2018 Δήλωση – Αίτηση του νομίμου εκπροσώπου της, αιτήθηκε την συμβιβαστική επίλυση της διαφοράς με καταβολή μόνο του κεφαλαίου, παραιτούμενη από την καταβολή τόκων.

Κατόπιν αυτού μου ζητήθηκε να γνωμοδοτήσω επί του ως άνω αιτήματος.

ΝΟΜΙΚΟ ΠΛΑΙΣΙΟ ΠΟΥ ΔΙΕΠΕΙ ΤΗΝ ΣΥΝΤΑΞΗ ΤΗΣ ΠΑΡΟΥΣΑΣ

Πριν εξετασθεί το ουσιαστικό ζήτημα είναι αναγκαίο να εκτεθεί το νομοθετικό πλαίσιο που διέπει την σύνταξη της παρούσας γνωμοδότησης.

Αποφασιστικό κριτήριο για την αποδοχή της συμβιβαστικής επίλυσης της διαφοράς είναι οπωσδήποτε η εξυπηρέτηση του συμφέροντος του Δήμου, νοουμένου ως τέτοιου του ταμειακού συμφέροντος αυτού. Σημειωτέον ότι η δικαστική επίλυση της διαφοράς είναι δυνατό να έχει ως τελικό αποτέλεσμα τη σημαντικά μεγαλύτερη οικονομική επιβάρυνση του Δήμου, δεδομένου ότι, σε περίπτωση τελικής δικαίωσης της εταιρείας, η δαπάνη του Δήμου προσαυξάνεται με τα δικαστικά έξοδα αυτού και τους επιδικαζόμενους τόκους. Συνεπώς, σε περιπτώσεις όπου κρίνεται μάλλον πιθανή η έκδοση δικαστικής απόφασης υπέρ του δανειστή, η αποδοχή τέτοιου συμβιβασμού εκ μέρους του Δήμου συμβάλλει στην προστασία της περιουσίας αυτού, κάτι που αποτελεί άλλωστε υποχρέωσή του σύμφωνα με τη ρητή διάταξη της παρ. 1 του 178 του Κώδικα Δήμων και Κοινοτήτων (ΚΔΚ, ν. 3463/2006).

Αρμόδιο όργανο για την λήψη απόφασης για την συμβιβαστική επίλυση της διαφοράς είναι η Οικονομική Επιτροπή του Δήμου (άρθρο 72 παρ. 1 εδ. ιβ του ν. 3852/2010).

Η απόφαση λαμβάνεται ύστερα από γνωμοδότηση δικηγόρου, η ανυπαρξία της οποίας επάγεται ακυρότητα της σχετικής απόφασης. (άρθρο 72 παρ.1 περιπτ. ιβ', ιγ', ιδ' και παρ.2 Ν.3852/2010, όπως είχε τροποποιηθεί με το άρθρο 6 παρ.5 Ν.4071/2012,ΦΕΚ Α' 85,το άρθρο 54 του Ν. 4447/2016 ΦΕΚ Α 241 και το άρθρο 203 παρ.3 Ν.4555/2018,ΦΕΚ Α 133, και αντικαταστάθηκε με το άρθρο 3 παρ. 1 Ν.4623/2019, ΦΕΚ Α 134/9.8.2019.. Η γνωμοδότηση αυτή απαιτείται να διαλαμβάνει ειδική αξιολογική κρίση περί της συνδρομής όλων των προϋποθέσεων για τη νόμιμη σύναψη του συμβιβασμού, συνακόλουθα για την αναγνώριση εκ μέρους του Δήμου απαιτήσεων τρίτων. (Ελ.Συν.Κλιμ.Τμ.7 Πράξη 7/2016).

ΕΚΤΙΜΗΣΗ ΤΗΣ ΝΟΜΙΚΗΣ ΚΑΤΑΣΤΑΣΗΣ – ΘΕΣΗ

Ο Δήμος δεν αμφισβητεί την ορθή εκτέλεση της σύμβασης. Παρατηρείται, όμως, ότι η επισημανθείσα από τον Επίτροπο πλημμέλεια δεν δύναται να ιαθεί τουλάχιστον όσον αφορά τα δικαιολογητικά των άρθρων 38 και 73 του ν. 4412/2016 (πρέπει να αφορούν το χρόνο σύναψης της σύμβασης και όχι έκδοσης του εντάλματος). Αντιθέτως, τα δικαιολογητικά των άρθρων 209 και 221 δέον όπως συγκεντρωθούν, ώστε να τεκμηριωθεί πλήρως και κατά νόμον η εκτέλεση της συμβάσεως.

Κατά την πρώτη άποψη, η οποία δεν στερείται νομολογιακών ερεισμάτων, η σχετική δαπάνη μπορεί να αποτελέσει αντικείμενο συμβιβασμού μόνο αν συνοδεύεται από τα αναγκαία δικαιολογητικά στοιχεία που αποδεικνύουν τη σχετική απαίτηση (βλ. πραξ. VII τμ. 15/2008 και 117/2002) και προκύπτει η νόμιμη ανάθεση της σύμβασης, κάτι που δεν φαίνεται να συντρέχει εν προκειμένω. Επομένως, η εφαρμογή της θέσης αυτής άγει σε απόρριψη του αιτήματος συμβιβαστικής επίλυσης της διαφοράς.

Από ουσιαστικής απόψεως, όμως, και ειδικά από απόψεως του δημοσιονομικού συμφέροντος του Δήμου, σε περίπτωση που ο Δήμος δεν προβεί στην συμβιβαστική επίλυση της διαφοράς, αναμένεται να επιβαρυνθεί με ποσό πέραν του κεφαλαίου. Η σχετική αγωγή, που αναμένεται μετά υψηλού βαθμού πιθανολόγησης να ασκήσει η εταιρεία, θα ερείδεται είτε στη σύμβαση είτε στις διατάξεις περί αδικαιολογήτου πλουτισμού. Η εν λόγω αγωγή αναμένεται να γίνει δεκτή ενόψει της μη αμφισβήτησης της παροχής των προϊόντων από τον Δήμο. Στην περίπτωση αυτή ο Δήμος θα επιβαρυνθεί με τους αναλογούντες τόκους (που δεν είναι εφικτό να υπολογισθούν με την παρούσα εφόσον δεν είναι δεδομένος ούτε ο χρόνος έναρξης της τοκοφορίας, ούτε το επιτόκιο) καθώς και με το επιδικασθόσμενο ποσό δικαστικής δαπάνης.

Σε αρνητική για τον Δήμο περίπτωση, επομένως, που είναι και το πιθανότερο ενδεχόμενο, οι συνέπειες θα είναι επαχθείς δεδομένου ότι αυτός θα επιβαρυνθεί με τους τόκους μέχρι την έκδοση τελεσίδικης απόφασης καθώς και με την δικαστική δαπάνη.

Ως εκ τούτου κατά την άποψη του γνωμοδοτούντος η συμβιβαστική επίλυση της διαφοράς είναι ενδεδειγμένη ως οικονομικώς συμφέρουσα για το Δήμο, εφόσον η απαίτηση της εταιρείας δεν αμφισβητείται από τις αρμόδιες υπηρεσίες του Δήμου και αποδεικνύεται από τα οικεία έγγραφα. Στο πλαίσιο της συμβιβαστικής επίλυσης της διαφοράς και δεδομένου ότι τα μέρη οφείλουν να προβούν σε αμοιβαίες υποχωρήσεις από τις εκατέρωθεν αξιώσεις τους:

α) Η εταιρεία να παραιτηθεί από το ποσό των τόκων που της αναλογούν στο σύνολό τους

β) Ο Δήμος να καταβάλει το οφειλόμενο ποσό.

Με την προϋπόθεση της τήρησης των ανωτέρω κάθε απαίτηση του ενός μέρους κατά του άλλου από την ως άνω σύμβαση αποσβέννυται οριστικά και αμετάκλητα, κάτι που θα δηλωθεί ρητώς και στο οικείο συμφωνητικό.

Επομένως, γνωμοδοτώ υπέρ της συμβιβαστικής επίλυσης της ως άνω διαφοράς με τους ως άνω όρους. Σημειωτέον ότι για το σκοπό αυτόν πρέπει να υπογραφεί σχετικό συμφωνητικό. Εναπόκειται δε στο αποφασίζον όργανο να επιλέξει μια από τις δύο ως άνω θέσεις.

Κατόπιν, ο Πρόεδρος καλεί την Οικονομική Επιτροπή να αποφασίσει σχετικά. Η Οικονομική Επιτροπή αφού άκουσε την εισήγηση, μελέτησε τα δικαιολογητικά του θέματος και έλαβε υπόψη της τις ανωτέρω διατάξεις, καθώς και τη σχετική γνωμοδότηση του πληρεξούσιου δικηγόρου, μετά από διαλογική συζήτηση,

ΑΠΟΦΑΣΙΖΕΙ ΟΜΟΦΩΝΑ

Εγκρίνει:

1. Τον εξωδικαστικό συμβιβασμό, σύμφωνα με τη γνωμοδότηση του δικηγόρου, του Δήμου μας με την εταιρία «Γ. ΧΡΙΣΤΟΦΙΛΟΠΟΥΛΟΣ ΙΑΤΡΙΚΑ ΕΙΔΗ ΚΑΙ ΜΗΧΑΝΗΜΑΤΑ ΑΝΩΝΥΜΟΣ ΕΤΑΙΡΕΙΑ», αναφορικά με τον περιορισμό απαίτησης της εταιρίας έναντι του Δήμου μας, που προέκυψε από ανεξόφλητα τιμολόγια, στο ποσόν των 5.790,80€ και την παραίτησή της από τη διεκδίκηση καταβολής τόκων υπερημερίας επί του ως άνω οφειλόμενου ποσού.
2. Την ανάθεση στον έμμοιθο δικηγόρο του Δήμου, κ. Ευάγγελο Πετρόπουλο, της σύνταξης ιδιωτικού συμφωνητικού για τον εξωδικαστικό συμβιβασμό.
3. Την εξουσιοδότηση του κ. Δημάρχου προκειμένου να υπογράψει το ιδιωτικό συμφωνητικό περί εξωδικαστικού συμβιβασμού.

**Ο ΠΡΟΕΔΡΟΣ
ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΗΣ ΕΠΙΤΡΟΠΗΣ**

**ΙΩΑΝΝΗΣ ΓΚΙΚΑΣ
ΔΗΜΑΡΧΟΣ**

**ΑΚΡΙΒΕΣ ΑΝΤΙΓΡΑΦΟ
Η ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΗ ΤΟΥ ΤΜΗΜΑΤΟΣ
ΔΙΟΙΚΗΤΙΚΗΣ ΥΠΟΣΤΗΡΙΞΗΣ ΔΗΜΟΤΙΚΟΥ ΣΥΜΒΟΥΛΙΟΥ & ΕΠΙΤΡΟΠΩΝ**

ΒΑΣΙΛΙΚΗ ΖΥΜΒΡΑΓΑΚΗ