



**ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ
ΝΟΜΟΣ ΗΛΕΙΑΣ
ΔΗΜΟΣ ΗΛΙΔΑΣ
ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΗ ΕΠΙΤΡΟΠΗ**

ΑΝΑΡΤΗΤΕΑ ΣΤΟ «ΔΙΑΥΓΕΙΑ»
ΚΑΙ ΣΤΗΝ ΙΣΤΟΣΕΛΙΔΑ ΤΟΥ ΔΗΜΟΥ

Αριθμός Απόφασης 192/2023

ΑΠΟΣΠΑΣΜΑ

Από το Πρακτικό 18/25.07.2023, της τακτικής συνεδρίασης της Οικονομικής Επιτροπής του Δήμου Ήλιδας.

ΘΕΜΑ: Γνωμοδότηση δικηγόρου σχετικά με άσκηση ένδικου μέσου – βοηθήματος κατά της υπ'αριθμ. 123/2023 απόφασης του Μονομελούς Πρωτοδικείου Αμαλιάδας.

Στην Αμαλιάδα, σήμερα 25-07-2023, ημέρα Τρίτη και ώρα 12:00', συνήλθε σε Τακτική συνεδρίαση η Οικονομική Επιτροπή, ύστερα από τη με αριθμό πρωτ.:14305/18/21.07.2023 έγγραφη πρόσκληση του Προέδρου, η οποία επιδόθηκε νόμιμα και εμπρόθεσμα στα μέλη της, σύμφωνα με τις σχετικές διατάξεις των άρθρων 67 και 75 του Ν.3852/2010 (ΦΕΚ Α' 87), όπως ισχύει.

ΠΑΡΟΝΤΕΣ	ΑΠΟΝΤΕΣ
1.Παπαδόπουλος Βασίλειος-Αντιδήμαρχος/Αντιπρ.	1. Λυμπέρης Γιάννης- Δήμαρχος/Πρόεδρος
2.Χριστοφόρου Ευάγγελος-Αντιδήμαρχος	2. Χριστοδουλόπουλος Χρήστος-μέλος
3. Αστερής Ευγένιος-μέλος	3. Αμπού Χάντμπα Μισέλ
4. Παναγιωτάρας Παναγιωτης-μέλος	
5.Αβραάμ Μπούρας-αναπληρωματικό μέλος/αντικαταστάτης Ζαχαρόπουλου Βασιλείου	
6. Αναγνωστόπουλος Κωνσταντίνος- μέλος	

Αφού διαπιστώθηκε ότι υπάρχει νόμιμη απαρτία, δεδομένου ότι σε σύνολο εννέα (9) μελών δήλωσαν παρόντα έξι (6) μέλη, ο Αντιπρόεδρος κ. Παπαδόπουλος Βασίλειος, κήρυξε την έναρξη της συνεδρίασης.

Στη συνεδρίαση κλήθηκε και ο κ. Χριστοδουλόπουλος Χρήστος, κατόπιν κατάθεσης από 5.4.2022, στο Γραφείο υποστήριξης αιρετών οργάνων του Δήμου, τις υπ'αριθμ.1777Β/24.3.2022 έκθεσης επίδοσης αίτησης Αναστολής εκτέλεσης, της αριθμ.πρωτ.:ΕΜΠ.12/21.2.2022 απόφασης του Συντονιστή της Αποκεντρωμένης Διοίκησης Πελοποννήσου, Δυτ. Ελλάδας & Ιονίου.

Τα πρακτικά τηρήθηκαν από το δημοτικό υπάλληλο κ. Βούλγαρη Χρήστο.

11° Θέμα Ημερήσιας διάταξης

Ο Αντιπρόεδρος αναφερόμενος στο 11° θέμα της ημερήσιας διάταξης, έθεσε υπόψη των μελών της Οικονομικής Επιτροπής την από 21-07-2023 εισήγηση της Νομικής Συμβούλου του Δήμου με θέμα: «Σχετικά με άσκηση ένδικου μέσου – βοηθήματος κατά της υπ'αριθμ. 123/2023 απόφασης του Μονομελούς Πρωτοδικείου Αμαλιάδας», σύμφωνα με την οποία:

«Συζητήθηκε την 15-6-2023 η από 15-5-2023 αίτηση ασφαλιστικών μέτρων του Γε**** Μελιτ***** του Παν***** κατά του Δήμου 'Ηλιδας, δια της οποίας ο αιτών, αιτείτο, μεταξύ άλλων, επικαλούμενος κατεπείγουσα περίπτωση, να υποχρεωθεί ο καθού Δήμος: α) να συνεχίσει να αποδέχεται προσωρινά τις υπηρεσίες του, σύμφωνα με τους όρους της απόφασης απόσπασης και μέχρι την έκδοση τελεσίδικης απόφασης επί της μελλοντικά ασκηθείσας αγωγής του, σύμφωνα με την οποία 65153/5-10-2022 ΚΥΑ του Υπουργού Εσωτερικών και της Προϊσταμένης Γενικής Διεύθυνσης Διοικητικών Υπηρεσιών του Υπουργείου Υποδομών και Μεταφορών αποφασίστηκε η απόσπαση του αιτούντος ως υπαλλήλου ΙΔΑΧ, ΔΕ, ειδικότητας οδηγού από την ΟΣΥ ΑΕ στον Δήμο 'Ηλιδας για λόγους συνυπηρέτησης για χρονικών διάστημα 2 ετών και ακολούθως με την υπ' αριθμ. 165/2022 απόφαση Δημάρχου τοποθετήθηκε στην Διεύθυνση Ηλεκτροφωτισμού και Πρασίνου του Δήμου, με ανάληψη καθηκόντων την 20-10-2022, β) να του καταβάλει προσωρινά για οφειλόμενες αποδοχές που αφορούν το χρονικό διάστημα από 20-10-2022 έως 30-5-2023 το ποσό των 9.161 ως μεικτές αποδοχές, και γ) να του καταβάλει από την επίδοση της εκδοθησόμενης απόφασης και εφεξής προσωρινά ως μηνιαίες μικτές αποδοχές το ποσό των 1.238 ευρώ περιοδικώς ανά μήνα και δη στο τέλος εκάστου μηνός, νομιμοτόκως από την καθυστέρηση εκάστης οφειλόμενης παροχής και μέχρι εκδόσεως οριστικής απόφασης επί τακτικής αγωγής.

Επί της αιτήσεως αυτής εκδόθηκε η υπ'αριθμ. 123/2023 απόφαση του Μονομελούς Πρωτοδικείου Αμαλιάδας, δια της οποίας έγινε δεκτή εν μέρει η αίτηση του αιτούντα και αποφασίστηκαν τα εξής: Α) υποχρεώνει ο καθού να αποδέχεται προσωρινώς τις υπηρεσίες του αιτούντα σύμφωνα με τους όρους της άνω κοινής υπουργικής αποφάσεως, μέχρι την έκδοση οριστικής απόφασης επί μελλοντικά ασκηθείσας αγωγής,

Β) υποχρεώνει ο καθού να καταβάλει προσωρινώς στον αιτούντα το ποσό των 8.666 ευρώ νομιμοτόκως από την επίδοση της εκδοθησόμενης απόφασης και το ποσό των 1.238 ευρώ μηνιαίως ως τακτικές αποδοχές στο τέλος εκάστου μηνός, περιοδικώς, από την επίδοση της εκδοθησόμενης απόφασης, νομιμοτόκως από την καθυστέρηση εκάστης οφειλόμενης δόσης και μέχρι εξοφλήσεως, μέχρι εκδόσεως οριστικής απόφασης επί μελλοντικά ασκηθείσας αγωγής,

Γ) απειλεί σε βάρος του Δήμου χρηματική ποινή ύψους 200 ευρώ ως μέσο εκτελέσεως της εκδοθησόμενης απόφασης και

Δ) καταδικάζει το καθού στην πληρωμή των δικαστικών εξόδων του αιτούντα εκ 200 ευρώ.

Από την εκτίμηση των προσκομισθέντων εγγράφων και τα διδάγματα της κοινής πείρας, πιθανολογήθηκαν ότι ο αιτών προσελήφθη στην ΟΣΥ ΑΕ στις 2-3-2021 με σύμβαση εξηρημένης εργασίας ΙΔΑΧ, με καθεστώς πλήρους απασχόλησης και την ειδικότητα ΔΕ οδηγού λεωφορείου. Στην συνέχεια, άσκησε την από 1-8-2022 αίτηση απόσπασης από την ΟΣΥ ΑΕ στον Δήμο 'Ηλιδας για λόγους συνυπηρέτησης με την σύζυγο του, που υπηρετεί στο 2ο Γυμνάσιο Αμαλιάδας. Επί της αιτήσεως αυτής η Κεντρική Επιτροπή Κινητικότητας του Υπουργείου Εσωτερικών γνωμοδότησε ομόφωνα θετικά για την εν λόγω απόσπαση με την υπ'αριθμ. πρωτ. Φ.ΚΕΚ.Β/946/9862/27-7-2022 βεβαίωση, ενώ ο Δήμαρχος 'Ηλιδας με το υπ'αριθμ. 16311/11-8-2022 έγγραφο του παρείχε την σύμφωνη γνώμη του για την πραγματοποίηση της εν λόγω απόσπασης και η Διεύθυνση Οικονομικών με το υπ' αριθμ. 16310/5-9-2022 έγγραφο της βεβαίωσε την ύπαρξη των διαθέσιμων

πιστώσεων για την εν λόγω απόσπαση. Περαιτέρω εκδόθηκε η άνω ΚΥΑ, όπου αποφασίστηκε η απόσπαση του εν λόγω υπαλλήλου, για λόγους συνυπηρέτησης και για χρονικό διάστημα δύο ετών.

Δυνάμει της υπ' αριθμ. 165/2022 απόφασης Δημάρχου, ο αιτών τοποθετήθηκε στην Διεύθυνση Καθαριότητας, Ηλεκτροφωτισμού και Πρασίνου και ανέλαβε τα καθήκοντα του στις 20-10-2022. Πλην όμως, ο Δήμος δεν του έχει καταβάλει τις νόμιμες αποδοχές, διότι η ΟΣΥ ΑΕ αφενός δεν έχει αποστείλει το φύλλο διακοπής μισθοδοσίας αυτού και αφετέρου φαίνεται ότι δεν έχει αποδεσμεύσει τον αιτούντα.

Όμως στο υπ' αριθμ. πρωτ. ΔΙΔΑΔ/Φ.49Κ/1216/20256π.ε/25-4-2023 έγγραφου του Τμήματος Κινητικότητας του Υπουργείου Εσωτερικών αναγράφεται μεταξύ άλλων ρητώς ότι βάσει των προαναφερόμενων, μετά την έκδοση της η διοικητική πράξη της απόσπασης για λόγους υγείας ή συνυπηρέτησης είναι εκτελεστή άνευ ετέρου και συνεπώς ο φορέας στον οποίο υπάγονται οργανικά οι εν λόγω υπάλληλοι δεν απαιτείται να προβεί σε προηγούμενη αποδέσμευση.

Περαιτέρω, πιθανολογήθηκε ότι οι καθαρές αποδοχές του αιτούντα όπως προκύπτει από την από 26-10-2022 ανάλυση μισθοδοσίας της ΟΣΥ ΑΕ ανέρχονται στο ποσό των 1.238 ευρώ, ότι ο αιτών δεν έχει εισόδημα από άλλη πηγή, ούτε διαθέτει προσοδοφόρα κινητή ή ακίνητη περιουσία, ότι έχει 4 ανήλικα τέκνα και ότι μόνο το εισόδημα της συζύγου του δεν επαρκεί για την αντιμετώπιση των καθημερινών δαπανών διαβίωσης και ότι συντρέχει κατεπείγουσα περίπτωση που φτάνει μέχρι την διακινδύνευση της επιβίωσης της οικογένειας του αιτούντος.

Ως προς το νομικό μέρος της εν λόγω αποφάσεως: Η απόφαση των ασφαλιστικών μέτρων, κατ' άρθρο 695 Κ.Πολ.Δ., ισχύει προσωρινά και δεν επηρεάζει την κύρια υπόθεση, ήτοι περικλείεται από το λεγόμενο προσωρινό δεδικασμένο. Ειδικά για τα ασφαλιστικά μέτρα, που αντικείμενο είναι η εξασφάλιση του ενδίκου δικαιώματος, η διαπλαστική αυτή ενέργειά τους, επεκτείνεται έως και την οριστική διάγνωση, μέχρι δηλαδή την τελείωση της διαγνωστικής δίκης, εν τοις πράγμασι δηλαδή, μέχρι και την απόφαση του Πρωτοβάθμιου Δικαστηρίου επί της αγωγής, εκτός αν ορίζεται διαφορετικά από το Δικαστήριο, ήτοι αν το διαταχθέν ασφαλιστικό μέτρο επεκτείνεται μέχρι την τελεσιδικία της απόφασης. Άλλως, μπορεί αυτή να πάψει να υφίσταται, εφόσον μετά την δημοσίευση της απόφασης παρέλθει χρονικό διάστημα 60 ημερών, όπως ορίζεται στο άρθρο 693 Κ.Πολ.Δ., το οποίο ορίζει ότι: « 1. Αν το ασφαλιστικό μέτρο έχει διαταχθεί πριν από την άσκηση της αγωγής για την κύρια υπόθεση, ο δικαστής που το διατάσσει μπορεί να ορίσει, κατά την κρίση του, προθεσμία για την άσκησή της, όχι όμως μικρότερη από εξήντα (60) ημέρες από τη δημοσίευση της απόφασης των ασφαλιστικών μέτρων. Αν παρέλθει άπρακτη η προθεσμία της παραγράφου 1 αίρεται αυτοδικαίως το ασφαλιστικό μέτρο, εκτός αν ο αιτών μέσα στην προθεσμία αυτή επιδώσει διαταγή πληρωμής. ».

Επομένως, εάν δεν συντρέχει κάποια από τις ανωτέρω προϋποθέσεις, η απόφαση των ασφαλιστικών εξακολουθεί να έχει ισχύ, η οποία δεν παύει να υπάρχει με κανέναν άλλο τρόπο, καθώς ο νόμος δεν έχει προβλέψει διαφορετικά. Η μοναδική άλλη δυνατότητα, η οποία προβλέπεται στο άρθρο 697 Κ.Πολ.Δ., είναι να υποβληθεί αίτημα από τον διάδικο, που έχει έννομο συμφέρον, προς μεταρρύθμιση ή ανάκληση, ολικά ή εν μέρει, της απόφασης, που έχει διατάξει το ασφαλιστικό μέτρο. Εάν δεν προβεί σε υποβολή αιτήσεως ανάκλησης κάποιος από τους διαδίκους, τότε η απόφαση είναι έγκυρη και ισχυρή, για όλο το χρονικό διάστημα μέχρι την περάτωση της δίκης, όπως

παραπάνω εκτέθηκε (ΑΠ 1078/08, 1472/06, 618/03). Εάν δε δεν ανακληθεί, εξακολουθεί να ισχύει ως έχει, και είναι δεσμευτική για τους διαδίκους, ακόμα και αν είναι εσφαλμένη. (Εφαθ 4309/1992).

Από τον συνδυασμό επομένως των άρθρων 321 και 659 Κ.Πολ.Δ., προκύπτει, ότι το προσωρινό δεδικασμένο παύει να ισχύει, εφόσον υπάρξει κρίση του Δικαστηρίου για την κύρια υπόθεση ή αν δεν εκδοθεί καθόλου απόφαση. Κατ' αυτόν τον τρόπο δεν επέρχεται αυτοδίκαιη άρση των ασφαλιστικών μέτρων, αλλά μονάχα με μεταγενέστερη δικαστική απόφαση αποδυναμώνεται αυτή και παύει να ισχύει και να δεσμεύει (Μπέης, 170, Βαθρακοκοίλης αρθ. 693, αρ. 18).

Περαιτέρω, δεν νοείται δικονομικά η άρση μιας δικαστικής απόφασης, αυτοδικαίως, δίχως δηλαδή την ύπαρξη νεότερης απόφασης είτε που να ανακαλεί ή να μεταρρυθμίζει το διαταχθέν ασφαλιστικό μέχρι την δημοσίευση οριστικής ή τελεσίδικης απόφασης επί της ασκηθείσας αγωγής, ήτοι δεν είναι δυνατό να ακυρωθεί, χωρίς καμία προηγούμενη διατύπωση, με αυτόν τον τρόπο η κρίση του Δικαστηρίου σχετικά με το δικασθέν αντικείμενο, το οποίο ο διάδικος έφερε ενώπιον του προς διάγνωση και αιτείται την παροχή της δικαστικής προστασίας (άρθρο 20 Σ).

Εν προκειμένω, το Δικαστήριο διέταξε προσωρινά την απασχόληση του εν λόγω υπαλλήλου στην Διεύθυνση Καθαριότητας και την καταβολή σε αυτών των νομίμων αποδοχών του μέχρι την έκδοση αποφάσεως επί της μελλοντικά ασκηθείσας αγωγής, την οποία σημειωτέων δύναται να ασκήσει ο αιτών 60 ημέρες μετά από την δημοσίευση της απόφασης που συνέβη στις 11-7-2023, σημειωτέων δε ότι έχουμε αναστολή των δικαστικών προθεσμιών από την πρώτη Αυγούστου έως 31 Αυγούστου εκάστου έτους.

Ως εκ τούτου, η άνω απόφαση ασφαλιστικών μέτρων είναι εκτελεστή και παράγει αποτελέσματα μέχρι την έκδοση απόφασης επί της μελλοντικά ασκηθείσας αγωγής. Είναι δε η απόφαση νόμιμη και αιτιολογημένη και δεν συντρέχει λόγος ανάκλησης της, αφενός μεν διότι πρέπει να συντρέχει νέο γεγονός – περιστατικό που να επιβάλει την ανάκληση της απόφασης (π.χ. νέο έγγραφο Τμήματος Κινητικότητας που να ανατρέπει για διάφορους λόγους την απόσπαση), που στην προκειμένη περίπτωση δεν υφίσταται, αφετέρου δε δεν συντρέχει ουδείς λόγος ανάκλησης της απόφασης από την στιγμή μάλιστα που έλαβαν χώρα τα εξής γεγονότα: α) η Κεντρική Επιτροπή Κινητικότητας του Υπουργείου Εσωτερικών γνωμοδότησε ομόφωνα θετικά για την εν λόγω απόσπαση με την υπ' αριθμ. πρωτ. Φ.ΚΕΚ.Β/946/9862/27-7-2022 βεβαίωση, β) ο Δήμαρχος Ήλιδας με το υπ' αριθμ. 16311/11-8-2022 έγγραφο του παρείχε την σύμφωνη γνώμη του για την πραγματοποίηση της εν λόγω απόσπασης, γ) η Διεύθυνση Οικονομικών με το υπ' αριθμ. 16310/5-9-2022 έγγραφο της βεβαίωσε την ύπαρξη των διαθέσιμων πιστώσεων για την εν λόγω απόσπαση, δ) Δυνάμει της υπ' αριθμ. 165/2022 απόφασης Δημάρχου, ο αιτών τοποθετήθηκε στην Διεύθυνση Καθαριότητας, Ηλεκτροφωτισμού και Πρασίνου και ανέλαβε τα καθήκοντα του στις 20-10-2022 και ε) στο υπ' αριθμ. πρωτ. ΔΙΔΑΔ/Φ.49Κ/1216/20256π.ε/25-4-2023 έγγραφο του Τμήματος Κινητικότητας του Υπουργείου Εσωτερικών αναφέρεται, μεταξύ άλλων, ρητώς ότι βάσει των προαναφερόμενων, μετά την έκδοση της η διοικητική πράξη της απόσπασης για λόγους υγείας ή συνυπηρέτησης είναι εκτελεστή άνευ ετέρου και συνεπώς ο φορέας στον οποίο υπάγονται οργανικά οι εν λόγω υπάλληλοι δεν απαιτείται να προβεί σε προηγούμενη αποδέσμευση.

Επειδή σύμφωνα με το άρθρο 72 παρ. 1 του Ν. 3852/2010, όπως αντικαταστάθηκε από την παρ.5 του άρθρου 6 του Ν.4071/2012, από την παρ.1 του άρθρου 3 του Ν.4623/2019 και την παρ. 1 του άρθρου 40 του Ν. 4735/20 και συμπληρώθηκε με την παρ. 1 του άρθρου 37 του Ν.4915/22)(Υπ. Οικ.2-38873-0026-15.10.2013), αποφασίζει για την άσκηση ή μη όλων των ενδίκων βοηθημάτων και των ένδικων μέσων, καθώς και για την παραίτηση από αυτά.

Γνωμοδοτώ την μη άσκηση του ένδικου μέσου- βοηθήματος της αίτησης ανάκλησης της υπ'αριθμ. 123/2023 απόφασης ασφαλιστικών μέτρων του Μονομελούς Πρωτοδικείου Αμαλιάδας, καθόσον δεν συντρέχουν λόγοι ανάκλησης της εν λόγω απόφασης».

Κατόπιν τούτου, ο Αντιπρόεδρος κάλεσε τα μέλη να τοποθετηθούν και να ψηφίσουν.

Η Οικονομική Επιτροπή λαμβάνοντας υπόψη, τις διατάξεις του άρθρου 40 του Ν. 4735/20, τις διατάξεις του άρθρου 72 του Ν. 3852/10, όπως τροποποιήθηκαν με το άρθρο 31 του Ν. 5013/2023, την υπ' αριθμ. 123/2023 απόφαση του Μονομελούς Πρωτοδικείου Αμαλιάδας και την εισήγηση της Νομικής Συμβούλου με το σχετικό φάκελο,

Αποφασίζει Ομόφωνα

1. Κάνει δεκτή την από 21-07-2023 γνωμοδότηση της Νομικής Συμβούλου του Δήμου.
2. Τη μη άσκηση ένδικου μέσου - βοηθήματος της αίτησης ανάκλησης της υπ'αριθμ. 123/2023 απόφασης ασφαλιστικών μέτρων του Μονομελούς Πρωτοδικείου Αμαλιάδας, καθόσον δεν συντρέχουν λόγοι ανάκλησης της εν λόγω απόφασης

Κατά της παρούσας χωρεί προσφυγή, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 227 Ν. 3852/2010, όπως έχει αντικατασταθεί με το άρθρο 118 του Ν.4555/18 (ΦΕΚ 133Α) «Πρόγραμμα ΚΛΕΙΣΘΕΝΗΣ Ι».

Η απόφαση αυτή πήρε αύξοντα αριθμό 192/2023

Κατόπιν συντάχθηκε το πρακτικό αυτό και υπογράφηκε όπως παρακάτω:

Ο ΔΗΜΑΡΧΟΣ/ΠΡΟΕΔΡΟΣ

ΤΑ ΜΕΛΗ

**ΑΚΡΙΒΕΣ ΑΝΤΙΓΡΑΦΟ
Ο ΑΝΤΙΠΡΟΕΔΡΟΣ**

ΠΑΠΑΔΟΠΟΥΛΟΣ ΒΑΣΙΛΕΙΟΣ