

ΠΑΝΟΣ ΛΑΖΑΡΑΤΟΣ
ΚΑΘΗΓΗΤΗΣ ΔΙΟΙΚΗΤΙΚΟΥ ΔΙΚΑΙΟΥ
ΝΟΜΙΚΗΣ ΣΧΟΛΗΣ ΠΑΝΕΠΙΣΤΗΜΙΟΥ ΑΘΗΝΩΝ
Καψάλη 3, 10674 Αθήνα
Τηλ.2103620163
e-mail : info@lazaratos.gr

ΓΝΩΜΟΔΟΤΙΚΟ ΣΗΜΕΙΩΜΑ

I. Ιστορικό - ερώτημα.

1. Ετέθη υπόψη μου εξώδικη όχληση - δήλωση της εταιρείας Διεθνής Αερολιμένας Αθηνών Α.Ε προς τον Δήμο Παιανίας με το ακόλουθο περιεχόμενο, λέξη προς λέξη:



10

10

1/3/20 & 14/6/2021
8973

Ενώπιον Πρωτοδικού Αρμοδίου Δικαστηρίου και Αρχής
ΕΠΙΔΙΚΗ ΟΧΛΗΣΗ & ΔΗΛΩΣΗ

Της Ανώνυμης Εταιρείας με την επωνυμία «ΔΙΕΘΝΗΣ ΑΕΡΟΛΙΜΕΝΑΣ ΑΘΗΝΩΝ Α.Ε.», η οποία εδρεύει στα Σπάτα Αττικής, Διεθνής Αερολιμένας Αθηνών «Ελ. Βενιζέλος», Κτίριο Διοίκησης (Β17) και εκπροσωπείται νόμιμα

ΠΡΟΣ

Τον **Δήμο Παιανίας**, που εδρεύει στην Παιανία Αττικής, Καραολή και Δημητρίου 38 Α', νομίμως εκπροσωπούμενο

Σπάτα, 29.6. 2020

Όπως γνωρίζετε, δυνάμει των υπ. αρ. **392, 391, 390/2018** αμετάκλητων αποφάσεων του Συμβουλίου της Επικρατείας (ΣΤΕ), οι οποίες σας έχουν κοινοποιηθεί νομίμως με μέριμνα του ως άνω Δικαστηρίου, απερρίφθησαν στο σύνολό τους οι αναιρέσεις που είχατε ασκήσει κατά των υπ' αριθμ. 3495/2013, 3496/2013 και 3497/2013 τελεσίδικων αποφάσεων του Διοικητικού Εφετείου Αθηνών (8ο Τμήμα), σχετικά με την επιβολή δημοτικών τελών καθαριότητας και φωτισμού από τον Δήμο σας για τα έτη 2010-2011-2012 με τις οποίες κηρύχθηκε παράνομη η επιβολή και χρέωση ποσών € 3.215.136,89 για το έτος 2010, € 3.215.136,89 για το έτος 2011 και € 3.215.136,89 για το έτος 2012, όπως ειδικότερα τεκμηριώνεται σε αυτές.

Ο Δήμος σας έχει ήδη εισπράξει από την Εταιρεία μας, έναντι των ανωτέρω δημοτικών τελών καθαριότητας και φωτισμού: α) ποσό € 2.422.861,42 σε εκτέλεση της υπ. αρ. 5590/2010 Αποφάσεως Αναστολής του Διοικητικού Πρωτοδικείου Αθηνών (2ο Τμήμα) για το έτος 2010, όπως προκύπτει από το υπ' αριθμ. 482011/12.4.2012 γραμμάτιο ΔΕΗ ποσού € 2.422.861,42, β) ποσό € 3.215.136,89, σε εκτέλεση της υπ. αρ. 102/2012 Αποφάσεως Αναστολής του Διοικητικού Εφετείου Αθηνών (9ο Τμήμα) για το έτος 2011, όπως προκύπτει από το υπ' αριθμ. 508479/15.5.2012 γραμμάτιο ΔΕΗ ποσού € 3.215.136,89 και γ) ποσό € 3.215.136,89, σε εκτέλεση της υπ. αρ. 275/2012 Αποφάσεως Αναστολής του Διοικητικού Εφετείου Αθηνών (3ο Τμήμα) για το έτος 2012, όπως προκύπτει από τα υπ' αριθμ. 08540/31.12.2012, 12814/21.3.2013, 15098/17.4.2013, 18034/29.5.2013 και 19191/28.6.2013 Διπλότυπα Εισπραξης του Δήμου σας.

Επειδή, κατόπιν της έκδοσης και των ανωτέρω αμετάκλητων αποφάσεων είστε εκ του Νόμου υποχρεωμένοι να επιστρέψετε στην Εταιρεία μας τα εν λόγω εισπραχθέντα ποσά.

Επειδή, σας συγκοινοποιούμε με τη παρούσα και επικυρωμένο αντίγραφο των υπ' αριθμ 392, 391, 390/2018 αμετάκλητων αποφάσεων του Συμβουλίου της Επικρατείας (ΣΤΕ),

Για τους λόγους αυτούς

σας καλούμε όπως εντός πέντε (5) εργασίμων ημερών, από τη νόμιμη κοινοποίηση της παρούσας, να καταβάλλετε στην Εταιρεία μας πλήρως και ολοσχερώς τα ποσά:

- ποσό € 2.422.861,42 έναντι οφειλόμενων εισπραχθέντων δημοτικών τελών καθαριότητας και φωτισμού για το έτος 2010,
- ποσό € 3.215.136,89 έναντι οφειλόμενων εισπραχθέντων δημοτικών τελών καθαριότητας και φωτισμού για το έτος 2011,

Β.Π.

ΕΠΙΔΙΚΗ ΟΧΛΗΣΗ
1/3/2021
Ο ΔΙΚ. ΕΠΙΜΕΛΗΤΗΣ
Γεώργιος Α. ΚΑΡΑΓΩΣΤΟΠΟΥΛΟΣ
Νικηφόρου 3, 15702 ΣΠΑΤΑ ΑΘΗΝΩΝ
ΤΗΛ. 210 38 23 321
ΚΙΝ. 6944 825444

γ. ποσό € 3.215.136,89, έναντι αχρεωστήτως εισπραχθέντων δημοτικών τελών καθαριότητας και φωτισμού για το έτος 2012,

και συνολικά το ποσό των Ευρώ Οκτώ Εκατομμυρίων Οκτακοσίων Πενήντα Τριών Χιλιάδων Εκατόν Τριάντα Πέντε και 2 Λεπτών) (€ 8.853.135,2.

Με την ρητή επιφύλαξη παντός δικαιώματός μας, αρμόδιος δικαστικός επιμελητής εντέλλεται να επιδώσει νόμιμα την παρούσα και τα επικυρωμένα αντίγραφα των υπ' αριθμ 392, 391, 390/2018 αμετάκλητων αποφάσεων του Συμβουλίου της Επικρατείας (ΣΤΕ), και τις προς τον Δήμο Παιονίας, που εδρεύει στην Παιονία Αττικής, Κοροολή και Δημητρίου 38 Α' και εκπροσωπείται νόμιμα, προς γνώση και για τις νόμιμες συνέπειες, αντιγράφοντας το περιεχόμενο αυτής στην έκθεση επιδόσεως που θα συντάξει.

Οι Πληρεξούσιοι Δικηγόροι


ΕΥΣΙΒΙΟ ΣΤ. ΑΒΡΑΜΙΔΗΣ
ΔΙΚΗΓΟΡΟΣ (Α.Μ. ΔΣΑ: 15930)
ΔΙΕΘΝΗΣ ΑΕΡΟΛΙΜΕΝΑΣ ΑΘΗΝΩΝ Α.Ε.
ΚΤΙΡΙΟ ΔΙΟΙΚΗΣΗΣ (B17) 190 19 ΣΠΑΤΑ
ΤΗΛ.: 210 3537211 - FAX: 210 3537736
E-MAIL: avramidis@eia.gr


ΑΡΓΥΡΗΣ Δ. ΝΙΚΟΛΑΚΑΚΗΣ
ΔΙΚΗΓΟΡΟΣ (Α.Μ. / Δ.Σ.Α.: 12947)
ΔΙΕΘΝΗΣ ΑΕΡΟΛΙΜΕΝΑΣ ΑΘΗΝΩΝ Α.Ε.
ΚΤΙΡΙΟ ΔΙΟΙΚΗΣΗΣ 17, 190 19 ΣΠΑΤΑ
ΤΗΛ.: 210 35 37 212 - FAX: 210 35 37 736
E-MAIL: Nikolakakis@eia.gr

3

2. Ετέθη, επίσης, υπόψη μου η τελεσίδικη απόφαση ΔΠρΑθ 3527/2020 με την οποία απορρίφθηκε η αγωγή της εταιρείας Διεθνής Αερολιμένας Αθηνών ΑΕ κατά του Δήμου Παιανίας (επί τη βάσει του άρθρου 105 ΕισΝΑΚ και των αρχών του αδικαιολογήτου πλουτισμού) ως **απαράδεκτη** κατ' άρθρον 71 παρ. 4 του ΚΔΔικ, δεδομένου ότι η αγωγή αυτή είχε ως αντικείμενο αξίωση φορολογικού εν γένει περιεχομένου, η οποία μπορούσε να επιδιωχθεί μόνο με την άσκηση του βοηθήματος της προσφυγής και όχι με αγωγή.

3. Συναφώς μου ετέθη το ακόλουθο ερώτημα.

Είναι εκ του Νόμου υποχρεωμένος ο Δήμος Παιανίας να επιστρέψει στην εταιρεία Διεθνής Αερολιμένας Αθηνών ΑΕ το ποσό των 8.553.135,20 ευρώ που του ζητείται με την από 29.6.2020 εξώδικη δήλωση - όχληση της ανωνύμου εταιρείας.

ΑΠΑΝΤΗΣΗ

Η απάντηση μου επί του τεθέντος ερωτήματος είναι κατηγορηματικώς αρνητική για τους ακόλουθους λόγους:

1. Ο Δήμος Παιανίας δεν έχει **υποχρέωση καταβολής** του ποσού των 8.853.135,20 € συνολικώς (άθροιση τριών επιμέρους ποσών 2.442.861,42 € + 3.215.136,89 € + 3.215.136,89 €) στο πλαίσιο συμμορφώσεως στις αμετάκλητες αποφάσεις 390,391,392/2018 αποφάσεων του ΣτΕ με τις οποίες απορρίφθηκαν αντίστοιχες αναιρέσεις κατά των υπ' αριθμ. 3495/2013, 3496/2013 και 3497/2013 αποφάσεων του Διοικητικού Εφετείου Αθηνών.

Και τούτο διότι, η υποχρέωση συμμορφώσεως σε απόφαση του ΣτΕ κατ' άρθρον 95§5 Συντ. και 50§4 π.δ. 18/1989 υποχρεώνει σε θετική ενέργεια **σύμφωνη με το περιεχόμενο** της αποφάσεως. Όμως, το διατακτικό των αποφάσεων ΣτΕ 390,391,392/2018 και ΔΕφΑθ 3495 - 3497/2013 δεν υποχρεώνει σε καταβολή του ως άνω ποσού. Φυσικά ούτε και το σκεπτικό των εν λόγω αποφάσεων.

Προκειμένου να υποχρεωθεί ο Δήμος να καταβάλει το ως άνω ποσό στο πλαίσιο συμμορφώσεως σε **δικαστική απόφαση** απαιτείται δικαστική απόφαση **με αντίστοιχο διατακτικό!** Δίχως τέτοιο διατακτικό υποχρέωση του Δήμου Παιανίας δεν γεννάται.

2. Τέτοιο διατακτικό επεδίωξε για τους υπό 1 λόγους να λάβει η ΑΕ, γνωρίζοντας τα παραπάνω. Γνωρίζοντας, δηλαδή, ότι δεν μπορούσε να **εκτελέσει** σε βάρος του Δήμου Παιανίας τις ΣτΕ 390 - 392/2018 και ΔΕφΑθ



3495 - 3497/2013, ούτε να αποκτήσει **τίτλο εκτελεστό** και απόγραφο, και να **εκτελέσει** επί τη βάσει των άρθρων 904 επ. ΚΠολΔ σε βάρος του Δήμου αυτές τις αποφάσεις, με σκοπό να εισπράξει τα 8.853.135,20 €.

Τούτο είναι νομικώς αδύνατον, δίχως σχετικό διατακτικό εμπειροχόμενο:

α) είτε σε απόφαση επί αγωγής.

β) είτε σε διαταγή πληρωμής.

γ) είτε σε απόφαση επί νέας καταψηφιστικής προσφυγής, όπως επεσήμανε με δύναμη δεδουλευμένου η ΔΠρωτΑθ 3527/2020.

3. Η πρώτη οδός της αγωγής ήδη αποκλείσθηκε τελεσιδικώς. Η ΔΠρωτΑθ 3527/2020 παράγει δεδουλευμένο. Ακόμα και αν επανέλθει με αγωγή η ΑΕ εντός 60 ημερών από της τελεσιδικίας της ΔΠρωτΑθ 3527/2020 κατ' άρθρον 76§2 ΚΔΔικ, η αποτυχία της αγωγής είναι βέβαιη, δεδομένου ότι πρόκειται καταφανώς περί αξιώσεως φορολογικού περιεχομένου.

4. Η δεύτερη οδός της διαταγής πληρωμής, επίσης, παρουσιάζει ιδιαίτερες δυσκολίες. Η μοναδική διαδικασία δια της οποίας η ΑΕ θα μπορούσε να επιδιώξει, με διαταγή πληρωμής, την είσπραξη του ποσού, θα ήτο αυτή των άρθρων 272Α - 272Ι ΚΔΔικ. Εντούτοις, κάτι τέτοιο είναι αδύνατον, δεδομένου ότι στο πλαίσιο της διαδικασίας αυτής είναι δυνατή η έκδοση διαταγής πληρωμής μόνο για μη αμφισβητούμενες και ελεγχθείσες, εκκαθαρισμένες αξιώσεις από **διοικητική σύμβαση**. Μόνο **αξιώσεις** από διοικητική σύμβαση και όχι φορολογικές αξιώσεις. Αποκλείεται, επίσης, μετά τη θέση σε ισχύ των άρθρων 272Α - 272Ι ΚΔΔικ η έκδοση διαταγής πληρωμής για φορολογική αξίωση από τα πολιτικά δικαστήρια.

5. Η μόνη νόμιμη οδός για την εταιρεία ΑΕΡΟΛΙΜΕΝΑΣ Α.Ε να επιδιώξει την είσπραξη του ποσού των 8.853.135,20 ευρώ είναι η άσκηση καταψηφιστικής φορολογικής προσφυγής στο ΔΕΦΑθ, όπως ορθώς επισημαίνει, με δύναμη δεδουλευμένου η ΔΠρωτΑθ 3527/2020.

Όμως και η επιτυχία αυτής της οδού είναι αμφίβολη, διότι:

α) Η ΑΕ δεν έχει διοικητική πράξη, ούτε ρητή, ούτε σιωπηρή για να προσβάλει.

β) Η ΑΕ αν προσβάλλει παλαιές πράξεις ή τεκμαιρόμενες αρνήσεις έχει απολέσει την σχετική 60νθημερη προθεσμία. Τυχόν σιωπή του Δήμου

Παιανίας στο νέο εξώδικο, θα συνιστά βεβαιωτική πράξη παλαιότερων σιωπηρών αρνήσεων και, συνεπώς, μη εκτελεστή πράξη.

Για τούτο συστήνεται emphaticά στον Δήμο Παιανίας να μην δώσει οποιαδήποτε απάντηση στο εξώδικο της ΑΕ, προκειμένου να μην δημιουργήσει επ' ουδενί νέα πράξη και νέα 60νθήμερη προθεσμία, η οποία θα αναγεννήσει το απολεσθέν δικαίωμα καταψηφιστικής προσφυγής της Αερολιμένας ΑΕ στο ΔΕφΑθ.

Τέτοια απάντηση, εν γνώσει, της συνέπειάς της θα μπορούσε να συνιστά απιστία υπό την έννοια του Ποινικού Κώδικος (άρθρο 256 ΠΚ). Το αυτό ισχύει κατά μείζονα λόγο για την πληρωμή του ποσού των 8.853.135,20 €, το οποίο η ΑΕ θα έχει ιδιαίτερες **οικονομικές** δυσκολίες να εισπράξει, αν ποτέ το καταφέρει.

6. Να σημειωθεί, επιπροσθέτως, ότι ακόμη και αν η ΑΕ καταφέρει να καταθέσει εμπρόθεσμη καταψηφιστική προσφυγή (πράγμα που θεωρώ νομικώς δυσχερέστατο) ο Δήμος Παιανίας μπορεί παραδεκτώς να προβάλει νέους πραγματικούς και νομικούς ισχυρισμούς για την άμυνά του, μη καλυπτόμενους από το δεδικασμένο των ΣτΕ 390 - 392/2018 και ΔΕφΑθ 3495 - 3497/2013 αποφάσεων. Ο Δήμος δικαιούται και υποχρεούται να προβάλει τέτοιους **οψιγενείς ισχυρισμούς**, εφόσον υφίστανται, ακόμα και λόγω μεταβολής πραγματικών περιστατικών ή/και νομικών δεδομένων.

ΑΠΑΝΤΗΣΗ

Ο Δήμος Παιανίας όχι μόνο **δεν είναι υποχρεωμένος** αλλά και **δεν δικαιούται** να καταβάλει το αιτηθέν ποσό, δεδομένου ότι η ΑΕ φαίνεται να έχει, από νομικά σφάλματά της, απολέσει τη νομική δυνατότητα να τον υποχρεώσει δικαστικώς σε μια τέτοια καταβολή.

Ο Δήμος Παιανίας **δεν πρέπει να δώσει ουδεμία απάντηση στο εξώδικο της εταιρείας.**

Διαφορετική αντιμετώπιση από τον Δήμο θα δημιουργήσει, ενδεχομένως, εφόσον συντρέξουν και οι υποκειμενικές προϋποθέσεις, την αντικειμενική υπόσταση του αδικήματος της απιστίας κατ' άρθρον 256 ΠΚ, για όλα τα μέλη του Δημοτικού Συμβουλίου.

Αθήνα, 18.09.2020

Ο γνωμοδοτών δικηγόρος

ΠΑΝΟΣ ΛΑΖΑΡΑΤΟΣ
ΚΑΘΗΓΗΤΗΣ ΠΑΝ/ΜΙΟΥ ΑΘΗΝΩΝ
ΔΙΚΗΓΟΡΟΣ
ΚΑΨΑΛΗ 3 - ΑΘΗΝΑ Τ.Κ. 106 74
email: info@lazaratos.gr
ΤΗΛ. 210 3620163