

**ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΗ ΕΠΙΤΡΟΠΗ****ΕΚΤΑΚΤΟ ΘΕΜΑ:** Εξωδικαστικός συμβιβασμός.**Αριθμός Απόφασης:****188**

Χολαργός σήμερα την **15<sup>η</sup>** του μηνός **Ιουλίου** του έτους **2020**, ημέρα **Τετάρτη**, ώρα **10.00 π.μ.** και στο κατάστημα του Δήμου Παπάγου - Χολαργού, ύστερα από έγγραφη πρόσκληση της Προέδρου αυτής που επιδόθηκε την **10-7-2020**, **συνήλθε σε Τακτική συνεδρίαση η Οικονομική Επιτροπή με παρόντες τους κ.κ. :**

<u>Παρόντες</u>	<u>Απόντες</u>
Αθανάσιος Αυγουρόπουλος (Προεδρεύων σε αναπλήρωση της Προέδρου κ. Άννας – Μαρίας Τσικρικώνη)	Χρήστος Πετράκης
Μαρία Δημητριάδου – Καρασιμοπούλου (σε αναπλήρωση του τακτικού μέλους κ. Μιχάλη Τράκα)	Γεώργιος Ανυφαντής
Βασίλης Σιαμάνης	Νικόλαος Καραγιάννης
Μιχάλης Υφαντής	
Χαράλαμπος Στάικος	

Ο κ. Χρήστος Πετράκης προσήλθε κατά τη συζήτηση του 2<sup>ου</sup> τακτικού θέματος και συμμετείχε στη συζήτηση και ψηφοφορία του 2<sup>ου</sup>, 3<sup>ου</sup> και 4<sup>ου</sup> τακτικού θέματος.

Ως Ειδική Γραμματέας παραβρίσκεται η υπάλληλος κ. Ευθυμία Σέντερη.

Ο Προεδρεύων κ. Αθανάσιος Αυγουρόπουλος, Αντιπρόεδρος της Οικονομικής Επιτροπής, είπε ότι το παρόν θέμα εισάγεται ως **ΕΚΤΑΚΤΟ** και, προκειμένου να συζητηθεί, απαιτείται η σύμφωνη γνώμη των παρόντων μελών της Οικ. Επιτροπής.

Η Οικ. Επιτροπή **ΑΠΟΦΑΣΙΖΕΙ Ομόφωνα**, όπως το παρόν θέμα συζητηθεί ως **ΕΚΤΑΚΤΟ** και προταχθεί των θεμάτων Ημερήσιας Διάταξης.

Στη συνέχεια ο Προεδρεύων κ. Αθανάσιος Αυγουρόπουλος, Αντιπρόεδρος της Οικονομικής Επιτροπής, εισηγούμενος το θέμα, έθεσε υπόψη των μελών την με αρ. πρωτ. 11846/14-7-2020 Εισήγηση του Προϊσταμένου της Νομικής Υπηρεσίας κ. Νικολάου Γεωργακόπουλου, ως ακολούθως:

Με τις με αριθ.πρωτ.2193/5-2-2020, 4418/5-3-2020 και 7462/18-5-2020 αιτήσεις του ο κ. Σταύρος Γυφτάκης, ζητά να αποζημιωθεί με απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής κατ' άρθρο 72 του Ν.3852/2010 που θα εγκρίνει το συμβιβασμό, για τις υλικές ζημιές που υπέστη το με αριθμό κυκλοφορίας ΥΤΙ 6819 αυτοκίνητό του, την 5-2-2020, και περί ώρα 10.00'πρωινή, όταν, σύμφωνα με τους ισχυρισμούς του, κινούμενος με το ως άνω ΙΧΕ αυτοκίνητό του, επί της οδού Νευροκοπίου και μετά τη διασταύρωση με την οδό Ελλησπόντου, εντελώς αιφνίδια αποκόπηκε

και έπεσε επί του εμπρόσθιου τμήματος του οχήματός του, μεγάλο τμήμα πανύψηλου δέντρου (ευκαλύπτου).

Με τις ανωτέρω αιτήσεις ο κ. Γυφτάκης προσκόμισε το με αριθμό Α.Νο.147653 τιμολόγιο της εταιρείας ΣΠΑΝΟΣ και Σια ΕΕ, από το οποίο προκύπτει ότι κατέβαλε το ποσό των 2.141,90 ευρώ για την αποκατάσταση της ζημίας του, την από 27-4-2020 βεβαίωση της ασφαλιστικής εταιρείας ΑΡΕΙΡΟΝ ΙΝΣΟΥΡΑΝΣΕ ΡΟΓΕΚΤ, από την οποία προκύπτει ότι ουδεμία αποζημίωση έλαβε από άλλο φορέα για το ανωτέρω ατύχημα, καθώς και την άδεια κυκλοφορίας του ανωτέρω οχήματος.

Επί των ανωτέρω αιτήσεων έχουμε την εξής γνώμη :

Σύμφωνα με την περίπτωση ιβ' της παρ.1 του άρθρου 72 του Ν.3852/2010, όπως τροποποιήθηκε και ισχύει, η Οικονομική Επιτροπή κάθε Δήμου μεταξύ άλλων «...Αποφασίζει τον συμβιβασμό ή την κατάργηση δίκης που έχει αντικείμενο μέχρι ποσού εξήντα χιλιάδων (60.000) ευρώ. Όταν το αντικείμενο είναι άνω των 60.000 ευρώ, τότε εισηγείται τη λήψη απόφασης από το Δημοτικό Συμβούλιο. Δεν επιτρέπεται συμβιβασμός ή κατάργηση δίκης για απαιτήσεις μισθών, επιδομάτων, αποζημιώσεων, εξόδων παράστασης, εξόδων κίνησης και γενικά μισθολογικών παροχών οποιασδήποτε μορφής, εξαιρουμένων εκείνων για τις οποίες το νομικό ζήτημα έχει επιλυθεί με απόφαση ανωτάτου δικαστηρίου...», ενώ η λήψη απόφασης για την ως άνω περίπτωση λαμβάνεται ύστερα από γνωμοδότηση δικηγόρου, η ανυπαρξία της οποίας συνεπάγεται ακυρότητα της σχετικής απόφασης.

Η ανωτέρω αρμοδιότητα της Οικονομικής Επιτροπής αφορά σχέσεις του Δήμου με τρίτους για τις περιπτώσεις των άρθρων 104-106 του Εισαγωγικού Νόμου του Αστικού Κώδικα, δηλαδή για περιπτώσεις που ο Δήμος ενέχεται σε αποζημίωση για πράξεις ή παραλείψεις των οργάνων που βρίσκονται στην υπηρεσία του κατά την άσκηση δημόσιας εξουσίας που τους έχει ανατεθεί.

Στα δε πλαίσια του προληπτικού και κατασταλτικού ελέγχου των δαπανών που διενεργεί το Ελεγκτικό Συνέδριο, σε περίπτωση, κατά την οποία η εντελλόμενη δαπάνη έχει ως γενεσιουργό λόγο ένα πρακτικό εξώδικου συμβιβασμού, δεν αρκεί για το Ελεγκτικό μόνο η τήρηση της ενδεδειγμένης από το Δήμο διαδικασίας, (άρθρο 72 του Ν.3852/2010) αλλά θα πρέπει να αποδεικνύεται κατά τρόπο αντικειμενικό και αδιαμφισβήτητο η ύπαρξη και η ακριβής έκταση της ζημίας, καθώς και ο αντικειμενικός αιτιώδης σύνδεσμος μεταξύ της ζημιογόνας πράξης ή παράλειψης και του ζημιογόνου αποτελέσματος, ο οποίος υφίσταται μόνο όταν αποδεικνύεται ότι η φερόμενη ως ζημιογόνα πράξη ή παράλειψη ήταν ικανή, από μόνη της, χωρίς την συνδρομή άλλων παραγόντων, να επιφέρει την συγκεκριμένη ζημία.

Επιπλέον σε περίπτωση δικαστικού ή εξώδικου συμβιβασμού πρέπει να αποδεικνύεται κατά τρόπο αδιαμφισβήτητο η ύπαρξη και η ακριβής έκταση της ζημίας και ο φερόμενος ως ζημιωθείς να προσκομίζει δικαιολογητικά από τα οποία καταρχήν να τεκμηριώνεται το γενεσιουργό συμβάν και νόμιμο παραστατικό από το οποίο να προκύπτει η δαπάνη στην οποία υπεβλήθη.

Άλλωστε το Ελεγκτικό Συνέδριο έχει κρίνει ότι «.....όταν εντέλλονται δαπάνες που ενσωματώνουν απαιτήσεις που έχουν γενεσιουργό λόγο έναν εξώδικο συμβιβασμό, ερευνάται αν τηρήθηκαν οι προϋποθέσεις που ορίζει ο νόμος, τόσο ως προς τα τυπικά εξωτερικά στοιχεία της πράξεως του συμβιβασμού, που αφορούν στην γνωμοδότηση της νομικής υπηρεσίας του δήμου και στην απόφαση του αρμοδίου οργάνου, όσο και ως προς τα ουσιαστικά, εσωτερικά στοιχεία της πράξης, υπό την έννοια ότι η σχετική δαπάνη μπορεί να αποτελέσει αντικείμενο συμβιβασμού, προβλέπεται από διάταξη νόμου και συνοδεύεται από τα αναγκαία δικαιολογητικά στοιχεία που

αποδεικνύουν τη σχετική απαίτηση (σχ. Πράξη IV Τμ. 117/2002, VII Τμ. 49/2010, 114/2009, 15, 85/2008), ενώ στην με αριθ.πρωτ.45351/12-11-2013 εγκύκλιο περί εξωδικαστικής επίλυσης διαφορών του Υπουργείου Εσωτερικών επισημαίνεται ότι η απουσία αυτών των δικαιολογητικών έχει ως αποτέλεσμα να εγείρονται ζητήματα νομιμότητας χρηματικών ενταλμάτων πληρωμής αποζημιώσεων κατόπιν συμβιβασμού.

Συνεπώς σε κάθε περίπτωση, κατά την οποία η εντελλόμενη δαπάνη έχει ως γενεσιουργό λόγο ένα πρακτικό συμβιβασμού, το οποίο ο Δήμος είχε καταρχήν τη δυνατότητα να καταρτίσει για την εξισορρόπηση των εκατέρωθεν αξιώσεων στα πλαίσια μιας εξώδικης επίλυσης της διαφοράς, δεν αρκεί για το Ελεγκτικό Συνέδριο η πρόβλεψη της δυνατότητας αυτής και η τήρηση της ενδεδειγμένης από το Δήμο διαδικασίας, (άρθρο 103 παρ. 2 περ. η' του Δ.Κ.Κ.) αλλά θα πρέπει να αποδεικνύεται κατά τρόπο αντικειμενικό και αδιαμφισβήτητο η ύπαρξη και η ακριβής έκταση της ζημίας, καθώς και ο αντικειμενικός αιτιώδης σύνδεσμος μεταξύ της ζημιογόνας πράξης ή παράλειψης και του ζημιογόνου αποτελέσματος, ο οποίος υφίσταται μόνο όταν αποδεικνύεται ότι η φερόμενη ως ζημιογόνα πράξη ή παράλειψη ήταν ικανή, από μόνη της, χωρίς την συνδρομή άλλων παραγόντων, να επιφέρει την συγκεκριμένη ζημία (Ε.Σ. Πράξεις Τμ VII. 114/2009, 49/2010 κ.α.).

Επιπλέον, με τις διατάξεις των άρθρων 105 και 106 Εισ.ΝΑΚ ρυθμίζονται τα της αστικής ευθύνης του Δημοσίου, των ν.π.δ.δ. και των Ο.Τ.Α. έναντι των τρίτων για τις ζημίες που προκάλεσαν τα όργανα αυτών κατά την εκτέλεση ή από την παράλειψη εκτέλεσης των ανατεθειμένων σ' αυτά καθηκόντων. Κατά την έννοια των ανωτέρω διατάξεων ευθύνη προς αποζημίωση γεννάται όχι μόνον από την έκδοση μη νόμιμης εκτελεστής διοικητικής πράξης, αλλά και από μη νόμιμες υλικές ενέργειες ή παραλείψεις των οργάνων του Ο.Τ.Α., εφόσον οι υλικές αυτές ενέργειες ή παραλείψεις σχετίζονται με την οργάνωση και λειτουργία των δημοτικών υπηρεσιών. Ο Ο.Τ.Α., στο πλαίσιο της ανωτέρω περιγραφείσας αποζημιωτικής του ευθύνης, υποχρεούται να αποκαταστήσει στον τρίτο κάθε θετική ή αποθετική ζημία που του προξένησε. Για τη θεμελίωση στις περιπτώσεις αυτές της ευθύνης του Ο.Τ.Α. πρέπει να συντρέχουν, σωρευτικώς, οι ακόλουθες προϋποθέσεις: α) παράνομη πράξη ή παράλειψη οφειλόμενης νόμιμης ενέργειας ή παράνομες υλικές ενέργειες ή παραλείψεις των οργάνων του δήμου, β) πρόκληση ζημίας και απόδειξη περί του ύψους αυτής και γ) αιτιώδης σύνδεσμος μεταξύ της πράξης ή παράλειψης ή των υλικών ενεργειών και της επελθούσης ζημίας, υπό την έννοια ότι η φερόμενη ως ζημιογόνος πράξη ή παράλειψη κατά τη συνήθη πορεία των πραγμάτων μπορούσε να επιφέρει το ζημιογόνο αποτέλεσμα (Ελ. Συν. Πράξη 268/2011 Τμ.7. 264/2011 Τμ.7κ.α.).

Περαιτέρω, και όσον αφορά την ευθύνη του Δήμου από την πτώση δένδρων, από το συνδυασμό των διατάξεων των παραγράφων 1 και 2 του άρθρου 5 του ν. 998/1979 «περί προστασίας των δασών και των δασικών εκτάσεων της χώρας» (όπου ορίζεται ότι: «Η προστασία των δασών και των δασικών εκτάσεων, ως και η λήψις των υπό του παρόντος νόμου προβλεπομένων ειδικότερων μέτρων, ανήκει εις την αρμοδιότητα της δασικής υπηρεσίας . . . 2. Η μέριμνα δια την ανάπτυξιν, βελτίωσιν, αναδάσωσιν και προστασίαν των πάρκων, αλσών και των εντός των πόλεων ή οικιστικών περιοχών δενδροστοιχιών ανήκει εις τους οικείους οργανισμούς τοπικής αυτοδιοικήσεως . . . ») και του άρθρου 75 του ν. 3463/2006, συνάγεται ότι ο δήμος είναι αρμόδιος, μεταξύ άλλων, για τη συντήρηση, επίβλεψη και ασφαλή χρήση από πλευράς των πολιτών των κοινόχρηστων/δημοτικών χώρων όπου έχουν φυτευτεί δένδρα.

Ειδικότερα, επιβάλλεται σε βάρος του οργανισμού τοπικής αυτοδιοίκησης ρητή υποχρέωση να προβαίνει, με επιμέλεια, σε κάθε αναγκαία ενέργεια και να λαμβάνει προληπτικά, όλα τα

κατάλληλα μέτρα για να αποτρέψει την πτώση των δένδρων ή κλαδιών τους, ώστε να εξασφαλίζεται η ασφαλής και ακίνδυνη κίνηση των πεζών και οχημάτων στις παρακείμενες οδούς. Επομένως, η οποιαδήποτε παράλειψη οφειλόμενης ειδικότερα ενέργειας του ΟΤΑ σε σχέση με τις παραπάνω υποχρεώσεις των οργάνων του, ως αναγόμενη σε άσκηση εξουσίας, κατά την έννοια των παραπάνω διατάξεων, συνιστά παρανομία της Διοικήσεως και δημιουργεί νόμιμο λόγο ευθύνης προς αποζημίωση αυτών που ζημιώθηκαν με βάση τα άρθρα 105 - 106 του Εισ. ΝΑΚ. και μάλιστα χωρίς να απαιτείται να αποδειχθεί και υπαιτιότητα των αρμοδίων οργάνων, ενόψει της καθιερούμενης αντικειμενικής ευθύνης του δήμου (πρβλ. Α.Π. 1721/80 ΝοΒ 28 σελ. 1467, Τριμ. Διοικ. Πρωτ. 10476/2009 ).

Εν προκειμένω, σε σχέση με το αίτημα του κ. Σταύρου Γυφτάκη που επιθυμεί να αποζημιωθεί με συμβιβασμό από το Δήμο Παπάγου-Χολαργού για ζημιές που προκλήθηκαν την 5-2-2020, στο εμπρόσθιο όχημά του και οι οποίες κατά τους ισχυρισμούς του οφείλονται στην πτώση δένδρου, επί της οδού Νευροκοπίου έχουμε να παρατηρήσουμε, ότι όπως από το έγγραφο της Δ/σης Περιβάλλοντος και Αειφορίας η ζημία πράγματι επήλθε από πτώση δέντρου εντός των ορίων του Δήμου μας στο συγκεκριμένο όχημα.

Η δε έκταση της ζημίας αποδεικνύεται από τα νόμιμα προσκομιζόμενα παραστατικά στο ποσό των 2.141,90 ευρώ όπως προκύπτει από το με αριθμό Α.Νο.147653 τιμολόγιο της εταιρείας ΣΠΑΝΟΣ και Σια ΕΕ.

Ενόψει, όμως, του ότι η ευθύνη που απορρέει από τα άρθρα 105 και 106 του Εισ.Ν.Α.Κ. είναι αντικειμενική, δηλαδή για τη θεμελίωσή της δεν απαιτείται η ύπαρξη υπαιτιότητας των οργάνων του Δημοσίου ή των ν.π.δ.δ, ενώ κατά τις οικείες διατάξεις του Δημοτικού και Κοινοτικού Κώδικα καθιερύεται αποκλειστική αρμοδιότητα των ΟΤΑ για την κατασκευή, συντήρηση και λειτουργία των δημοτικών οδών πεζοδρομίων πεζοδρόμων, χώρου πρασίνου, υπαιθρίων κοινοχρήστων χώρων αναψυχής και θεσπίζεται πρωταρχική υποχρέωση των Δήμων για την επιμέλεια, τη συντήρηση, επίβλεψη, ορθή λειτουργία και ασφαλή χρήση από τους πολίτες των χώρων αυτών (132/2019 ΔΠρΠειρ, 1726/2007 ΔΕφΠειρ), έχουμε την άποψη, ότι σε περίπτωση που ο παθών επιλέξει τη δικαστική οδό προκειμένου να αποζημιωθεί από το Δήμο Παπάγου Χολαργού, πιθανολογείται η ευδοκίμηση του αιτήματός του, γεγονός που θα έχει μεγαλύτερη οικονομική επιβάρυνση για το Δήμο μας , καθώς μπορεί να επιδικαστούν τόκοι, δικαστικά έξοδα, τυχόν ηθική βλάβη και διαφυγόντα κέρδη, θεωρούμε ότι δύναται να καταρτιστεί συμβιβασμός μεταξύ του αιτούντος και του Δήμου Παπάγου Χολαργού.

Κατόπιν των ανωτέρω παρακαλούμε να λάβετε απόφαση, ως αρμόδιο όργανο, για την έγκριση ή μη του συμβιβασμού με τον αιτούντα κ. Σταύρο Γυφτάκη στο ποσό των 2.141,90 ευρώ.

Η Οικονομική επιτροπή αφού έλαβε υπόψη της:

- Την εισήγηση της Προέδρου
- Την τήρηση της νόμιμης διαδικασίας

#### **ΑΠΟΦΑΣΙΖΕΙ Ομόφωνα**

Την έγκριση του εξωδικαστικού συμβιβασμού με τον αιτούντα κ. Σταύρο Γυφτάκη στο ποσό των 2.141,90 ευρώ.

**Ο Προεδρεύων**

**Αθανάσιος Αυγουρόπουλος**

**Αντιπρόεδρος της Οικονομικής Επιτροπής**

**ΤΑ ΜΕΛΗ**

1. Μαρία Δημητριάδου – Καρασιμοπούλου (σε αναπλήρωση του τακτικού μέλους κ. Μιχάλη Τράκα)
2. Βασίλης Σιαμάνης
3. Μιχάλης Υφαντής
4. Χαράλαμπος Στάικος