

ΑΠΟΣΠΑΣΜΑ
Από το πρακτικό της με αριθ. 43ης/2018 Συνεδρίασης
της Οικονομικής Επιτροπής
του Δήμου Λευκάδας
Αριθ. Απόφ:309/2018

Στην Λευκάδα και στο Δημοτικό Κατάστημα του Δήμου, σήμερα στις 1 του μήνα Οκτωβρίου του έτους 2018, ημέρα Δευτέρα και ώρα 13:00, ήλθε σε συνεδρίαση η Οικονομική Επιτροπή του Δήμου μετά την αριθ. πρωτ: 19469/27-9-2018 έγγραφη πρόσκληση του Προέδρου της, η οποία επιδόθηκε νόμιμα με αποδεικτικό στα μέλη, σύμφωνα με τις όξεις του άρθρου 75 παρ.6 του Ν.3852/2010 «Νέα Αρχιτεκτονική της Αυτοδιοίκησης και της Αποκεντρωμένης Διοίκησης-Πρόγραμμα Καλλικράτης».

Αφού διαπιστώθηκε νόμιμη απαρτία, δηλαδή σε σύνολο εννέα (9) μελών βρέθηκαν παρόντα τα παρακάτω πέντε (5) μέλη, άρχισε η Συνεδρίαση.

ΠΑΡΟΝΤΕΣ

ΑΠΟΝΤΕΣ

1. Νικητάκης Μάρκος (Πρόεδρος)	1. Καρφάκη Μαριάννα
2. Γιαννιώτης Οδυσσέας	2. Ζουριδάκης Ευτύχιος
3. Σκλαβενίτης Ευάγγελος	3. Καββαδάς Θωμάς
4. Περδικάρης Αθανάσιος	4. Χαλικιάς Ευάγγελος
5. Σέρβος Κων/νος	5.
6.	6.
7.	7.
8.	8.
9.	9.

Τα ανωτέρω απόντα μέλη απουσίαζαν, αν και κλήθηκαν νόμιμα.

Τα πρακτικά τηρήθηκαν από την γραμματέα της Οικονομικής Επιτροπής, Αιμιλία Χαλκιοπούλου, υπάλληλο του Δήμου Λευκάδας.

ΘΕΜΑ 7^ο : Ενημέρωση Ο.Ε. σχετικά με την αριθ' 1704/2018 απόφαση του Εφετείου Αθηνών τμήματος 1^{ου}, που δίκασε την έφεση της Περιφέρειας Ιονίων Νήσων κατά της 937/2016 οριστικής απόφασης του Πολυμελούς Πρωτοδικείου Αθηνών και κατά της Φωτεινής Χατζηβαρίτη του Δήμου Λευκάδας κλπ, για μη άσκηση αναίρεσης κατ' άρθρο 72 περιπτ.ι. του Ν.3852/2010.

Εισηγητές: Μάρκος Νικητάκης, Πρόεδρος Ο.Ε.

Μαυρέτα Καρύδη, δικηγόρος του Δήμου

Ο Πρόεδρος της Ο.Ε. κ. Μάρκος Νικητάκης, εισηγούμενος το θέμα, διάβασε την εισήγηση της δικηγόρου του Δήμου, η οποία έχει ως εξής:

«Περιήλθε εις γνώση μου η αριθ' 1704 /2018 απόφαση του Εφετείου Αθηνών που δίκασε την έφεση της Περιφέρειας Ιονίων Νήσων κατά της 937/2016 οριστικής απόφασης του Πολυμελούς Πρωτοδικείου Αθηνών και κατά της Φωτεινής Χατζηβαρίτη του Δήμου Λευκάδας, του ιερού Ναού Αγίας Αικατερίνης Λευκάδας του ιερού Ναού Αγίου Δημητρίου Λευκάδας, του Ιερού Ναού της Αγίας Κυριακής, της Ιεράς Μητρόπολης Λευκάδας και Ιθάκης κλπ.

Στην ως άνω απόφαση μεταξύ των άλλων περιέχονται τα ακόλουθα:

Στην αγωγή –κλήση που είχε ασκήσει η Φωτεινή Αναστασίου Χατζηβαρίτη, κατά των εναγομένων: 1) Κωσταντίνου Λυμπερόπουλου, 2) Οδυσσέα Αθανασίου, 3) Μαρίας συζ.Νικολάου Καββαδά, 4) Ιερό Ναό Αγίας Αικατερίνης Κατωχωρίου Λευκάδας, 5) Ιερό Ναό Αγίου Δημητρίου Κατωχωρίου Λευκάδας, 6)Ιερό Ναό Αγίας Κυριακής Γενίου Λευκάδας,

7) Περιφέρειας Ιονίων Νήσων, 8) Δήμου Λευκάδας, 9) Ιεράς Μητρόπολης και του προσθέτως παρεμβαίνοντος Ελληνικού Δημοσίου. Από τα στοιχεία που προσκομίστηκαν στο Δικαστήριο, προκύπτει ότι η ενάγουσα είναι θετή κόρη του αδελφού της φυσικής μητέρας του Οδυσσέα Καββαδά του Γρηγορίου, ότι συνεπεία των δύο 2 χαρακτηριστικών των φύλλων άλλαξε το φύλο της ,όπου μεταγενέστερα ονομάστηκε Όντι Καββαδά . Η ανωτέρω απεβίωσε στις 4-2-1997 στην Αθήνα και ότι κατέλειπε διάφορες διαθήκες με την τελευταία ιδιόγραφη διαθήκη μεταξύ άλλων όριζε ότι από τα μετρητά που ήθελαν βρεθεί κατά το χρόνο του θανάτου της επιθυμεί να περιέλθει ποσό 1.000.000 δραχμές στον Ιερό Ναό Αγίας Αικατερίνης Κατωχωρίου Λευκάδας, 1.000.000 στον Ιερό Ναό Αγίου Δημητρίου Λευκάδας και ποσό 1.000.000 στον Ναό Αγίας Κυριακής Λευκάδας, ενώ η υπόλοιπη περιουσίας της η οποία ήθελε βρεθεί κατά το χρόνο του θανάτου της να χρησιμοποιηθεί για την σύσταση ιδρύματος με την επωνυμία: Όντι Καββαδά και σκοπό τη δημιουργία μονάδας αιμοκάθαρσης στη Λευκάδα με τη δήλωση ότι οι οριζόμενοι εκτελεστές της διαθήκης της, ήτοι ο εκάστοτε Νομάρχης , Δήμαρχος και Μητροπολίτης και οι πρώην κοινότητες Βλυχού και Κατωχωρίου Λευκάδας, να μπορούν να διαθέτουν και να αξιοποιούν τα περιουσιακά της στοιχεία κατά την ελεύθερη κατά πλειοψηφία απόφασή τους. Περαιτέρω η ενάγουσα άσκησε αγωγή και ζητούσε να κηρυχθούν άκυρες η με αριθμό 7563/5-9-1996 και απο 30- 5-1996 διαθήκες, με τις οποίες εγκαταστάθηκαν κληρονόμοι και εκτελεστές οι πιο πάνω λόγω ανικανότητας προς σύνταξη της

διαθέτιδας εξ αιτίας της ψυχικής κατάστασής της, η οποία της περιόριζε αποφασιστικά τη λειτουργία της βούλησής της.

Περαιτέρω δέχεται την αγωγή αναγνωρίζει την ακυρότητα των απο 30-5-1996 ιδιόγραφη διαθήκη η οποία κηρύχθηκε κυρία με το αρ.1168/14-3-1997 πρακτικό του Μονομελούς Πρωτοδικείου Αθηνών που δημοσιεύθηκε στα βιβλία διαθηκών του Πρωτοδικείου Αθηνών στον τόμο 1988 με αριθμό 51 και β) την με αριθμό 7563/1996 διαθήκη, αναγνωρίζει ότι το κληρονομικό δικαίωμα της ενάγουσας ως νομίμου μεριδούχου το οποίο δικαιούται να λάβει αυτή για τη συμπλήρωση της νόμιμης μοίρας της ανέρχεται σε ποσοστό 0,50 εξ αδιαίρετου επι του συνόλου της πραγματικής κινητής και ακίνητης περιουσίας της αποβιώσασας την 4-2-1997 στην Αθήνα, Οντι Καβαδαά.

Κατά της ως άνω απόφασης του Πολυμελούς Εφετείου Αθηνών ο Δήμος Λευκάδας που παραστάθηκε στο ως άνω Δικαστήριο ως εκτελεστής της ως άνω διαθήκης με τους Δικηγόρους Χρυσοβαλάντη Καραλάγα και Ηλία Γκιούγκη θεώρησε σκόπιμο να μην ασκήσει έφεση σύμφωνα και με την αριθ'315/2016 απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής

Επειδή κατά το άρθρο 537 Κ.Πολ.Δ., αν περισσότεροι νικήθηκαν με την ίδια απόφαση και για τους ίδιους λόγους και ένας μόνο άσκησε έφεση, η απόφαση που δέχεται την έφεση ισχύει και υπέρ των ομοδίκων που δεν άσκησαν έφεση εφόσον δεν αποδέχθηκαν την πρωτόδικη απόφαση. Από τη διάταξη αυτή προκύπτει ότι τα ευνοϊκά αποτελέσματα της απόφασης του Εφετείου καταλαμβάνουν κατ' αρχήν εκείνους από τους απλούς ομοδίκους που δεν προσέβαλαν αυτοτελώς με έφεση την πρωτόδικη απόφαση. Η παραπάνω διάταξη, κατ' απόκλιση από την αρχή ότι η ενέργεια της εφετειακής απόφασης ωφελεί και βλάπτει κατ' αρχήν μόνο τους διαδίκους της έκκλητης δίκης καθώς και όσους τρίτους υπόκεινται στο δεδικασμένο (άρθρα 325 - 329 Κ.Πολ.Δ) ή την εκτελεστότητα (άρθρα 919 - 920 Κ,Πολ.Δ), εισάγει μια διεύρυνση της υποκειμενικής ενέργειας από την εφετειακή απόφαση, που δέχεται την έφεση ενός ή και περισσότερων από τους ομοδίκους, που ηττήθηκαν με την ίδια απόφαση και για τους ίδιους λόγους. Για την εφαρμογή του άρθρου 537 Κ,Πολ.Δ., το οποίο λειτουργεί όταν ένας από τους περισσότερους ομοδίκους άσκησε έφεση και στη συνέχεια εκδόθηκε απόφαση από το Εφετείο που την έκανε δεκτή, απαιτείται να υπάρχει ταυτότητα αιτιολογικού και διατακτικού της πρωτόδικης απόφασης ως προς όλους τους ομοδίκους. Στην Κ.Πολ.Δ 537 πρόκειται περί επεκτάσεως των ορίων του δεδικασμένου και όχι περί πλασματικής αναγνώρισης της ιδιότητας διαδίκου στους μη εκκαλέσαντες. **Αρνητική προϋπόθεση για την εφαρμογή της παραπάνω διάταξης τίθεται η μη αποδοχή της πρωτόδικης απόφασης από τους μη εκκαλέσαντες ωφελούμενους ομοδίκους.** Όπως προκύπτει από το συνδυασμό των διατάξεων των άρθρων 294, 297, 298 και 299 του Κ.Πολ.Δ., η αποδοχή απόφασης, πριν ασκηθεί κάποιο ένδικο μέσο εναντίον της, η οποία υποδηλώνει παραίτηση από το δικαίωμα της άσκησης του, για την οποία παραίτηση δεν απαιτείται η τήρηση ορισμένου τύπου, μπορεί να γίνει είτε ρητώς, με τη τήρηση των διατυπώσεων που διαγράφονται στη διάταξη του άρθρου 297 του ίδιου Κώδικα και συγκεκριμένα με δήλωση που καταχωρίζεται στα πρακτικά ή με δικόγραφο που επιδίδεται στον αντίδικο αυτού που παραιτείται, είτε σιωπηρώς με πράξεις από τις οποίες σαφώς συνάγεται η πρόθεση αυτή. Αποδοχή της απόφασης, κατά την κρατούσα άποψη, δεν συνάγεται από την παραμέληση άσκησης έφεσης μέσα στη νόμιμη προθεσμία.

Επειδή σύμφωνα με την 315/2016 Ο.Ε. ελήφθη η απόφαση περί μη άσκησης έφεσης κατά της με αριθ. 937/2016 πρωτόδικης απόφασης του Πολυμελούς Πρωτοδικείου Λευκάδας

Συνεπώς ο Δήμος Λευκάδας αποδέχθηκε την πρωτόδικη απόφαση (937/2016) βασιζόμενος στην πιθανολόγηση ότι δεν θα ευδοκιμήσει μια ενδεχόμενη έφεση.

Εν συνεχεία εκδόθηκε η αριθ' 1704/2018 απόφαση του Εφετείου Αθηνών σύμφωνα με την οποία επικύρωσε την πρωτοβάθμια απόφαση και απέρριψε την έφεση της Περιφέρειας Ιονίων Νήσων, ως τυπικά απαράδεκτης .

Επειδή η υπόθεση πλέον έχει καταστεί τελεσίδικη αφού δικάσθηκε στον δεύτερο βαθμό.

Επειδή η ως άνω απόφαση επιδόθηκε στις 12/9/2018 στον Δήμο Λευκάδας.

Επειδή ο Δήμος Λευκάδας δεν φαίνεται να ζημιώνεται άμεσα εκ της ως άνω απόφασης και στις 11-10-2018 εκπνέει η προθεσμία τυχόν εκτάκτων ενδίκων μέσων.

Ένεκα των ανωτέρω γνωμοδοτώ περί της μη άσκησης αναίρεσης.»

Μετά από διαλογική συζήτηση, η Ο.Ε. αφού άκουσε τον Πρόεδρό της και έλαβε υπόψη της:

- Το άρθρο 72 του Ν.3852/10.

- Την παραπάνω εισήγηση, ομόφωνα αποφασίζει:

Τη μη άσκησης αναίρεσης κατά της αριθ' 1704/2018 απόφαση του Εφετείου Αθηνών τμήματος 1^{ου}, που δίκασε την έφεση της Περιφέρειας Ιονίων Νήσων κατά της 937/2016 οριστικής απόφασης του Πολυμελούς Πρωτοδικείου Αθηνών και κατά της Φωτεινής Χατζηβαρίτη του Δήμου Λευκάδας κλπ.

Η απόφαση αυτή πήρε αύξοντα αριθμό: 309/2018.

Συντάχθηκε το πρακτικό και υπογράφεται ως ακολούθως.

Ο Πρόεδρος

Τα Μέλη

ΝΙΚΗΤΑΚΗΣ ΜΑΡΚΟΣ