****

**ΔΗΜΟΣ ΜΟΣΧΑΤΟΥ–ΤΑΥΡΟΥ**

**-------**

**ΝΟΜΙΚΗ ΥΠΗΡΕΣΙΑ**

**αρ. πρωτ. Δ.Υ / 26/6/2023**

**---------**

**Προς : ΤΟΝ κ. ΠΡΟΕΔΡΟ ΚΑΙ ΤΑ ΜΕΛΗ**

**ΤΗΣ OIKONOMIKΗΣ ΕΠΙΤΡΟΠΗΣ**

**ΔΗΜΟΥ ΜΟΣΧΑΤΟΥ – ΤΑΥΡΟΥ**

**ΓΝΩΜΟΔΟΤΙΚΟ ΣΗΜΕΙΩΜΑ**

Του δικηγόρου και Προϊσταμένου της Νομικής Υπηρεσίας του Δήμου Μοσχάτου– Ταύρου Ηλία Ν. Μπιζάνη .

**ΘΕΜΑ**  : Λήψη απόφασης για την κατ΄ εξαίρεση ανάθεση σε εξωτερικό δικηγόρο της σύνταξης απόψεων – απαντητικού υπομνήματος του Δήμου Μοσχάτου-Ταύρου διά του Δημάρχου προς την Υπηρεσία Επιτρόπου ΟΤΑ VI του Ελεγκτικού Συνεδρίου στον Δήμο Καλλιθέας (κατ΄ άρθρο 124 ν. 4820/2021).

----------…-------------

Κύριε Πρόεδρε ,

Σε σχέση με το θέμα σας εκθέτω τα ακόλουθα :

**1.**  Η Υπηρεσία Επιτρόπου ΟΤΑ VI του Ελεγκτικού Συνεδρίου στον Δήμο Καλλιθέας απέστειλε στον Δήμο το με αρ. 1/2023 φύλλο μεταβολών και ελλείψεων (με αρ. πρωτ. εισερχομένων στον Δήμο 9197/17.5.23), με το οποίο υποστηρίζεται ότι το χρηματικό ένταλμα πληρωμής ΧΕΠ …….. δεν έπρεπε να εξοφληθεί .

Το εν λόγω χρηματικό ένταλμα πληρωμής (ΧΕΠ …….) αφορούσε σε δαπάνη μισθοδοσίας …………………… και συγκεκριμένα στην αναδρομική καταβολή της προσαύξησης 20% επί της αντιμισθίας , σύμφωνα με την παρ. 3 του άρθρου 21 του ν. 3274/04 για το χρονικό διάστημα από 25/4/2019 έως 25/5/2021[[1]](#footnote-2) και εξοφλήθηκε κατόπιν εντολής Δημάρχου προς υλοποίηση των ομόφωνων αποφάσεων με αριθμούς …/25.7.22 και …/11.10.22 της Οικονομικής Επιτροπής και του Δημοτικού Συμβουλίου αντίστοιχα του Δήμου Μοσχάτου-Ταύρου. Με τις ομόφωνες αυτές αποφάσεις είχε αποφασιστεί η συμβιβαστική επίλυση, κατόπιν αμοιβαίων υποχωρήσεων των μερών ………...

Οι παραπάνω ομόφωνες αποφάσεις των συλλογικών οργάνων του Δήμου ελήφθησαν κατόπιν της γνωμοδότησης της δικηγόρου Αθηνών Ελπινίκης Παπασωτηρίου, η οποία γνωμοδότησε (όμοιου περιεχομένου ως προς τα νομικά ζητήματα το από 26.11.2020 γνωμοδοτικό σημείωμα προς την Οικονομική Επιτροπή του Δήμου Αθηναίων του επίκουρου καθηγητή Νομικής Σχολής του Δημοκρίτειου Πανεπιστημίου Θράκης Αθανασίου Τσιρωνά) ότι : - το κρίσιμο νομικό ζήτημα, που ανάγεται στην ισχύ της διάταξης του άρθρου 21 παρ. 2 και 3 του ν. 3274/2004 έχει αντιμετωπιστεί από τη νομολογία και επ΄αυτού έχουν κρίνει αποφάσεις του ανωτάτου δικαστηρίου του Αρείου Πάγου ,με τις οποίες η εν λόγω διάταξη εκλαμβάνεται ως μηδέποτε καταργηθείσα και αδιαλείπτως ισχύουσα και μετά τον ν. 4024/2011, -συνεπώς η διαφορά ήταν δεκτική συμβιβαστικής επίλυσης, σύμφωνα με το άρθρο 72 του ν. 3852/2010 , - αυτή δε η θέση της νομολογίας ως προς την αδιάλειπτη ισχύ της διάταξης του άρθρου 21 του ν. 3274/2004 για την καταβολή της προσαύξησης επί της αντιμισθίας ……. συνεχίζει να αποτυπώνεται στις αποφάσεις των δικαστηρίων, - ενώ όμοιος ήταν ο χειρισμός των Οικονομικών Επιτροπών των Δήμων της χώρας για την καταβολή της προσαύξησης επί της αντιμισθίας …… με συμβιβαστική διευθέτηση της διαφοράς [[2]](#footnote-3).

**2.** Η αναφερόμενη στην αρχή της παρούσας Υπηρεσία Επιτρόπου ωστόσο επικαλέστηκε, μεταξύ άλλων πως *« … από το σύνολο των αποφάσεων του Αρείου Πάγου που προσκομίστηκαν και που επικαλείται στην έγγραφη εντολή του ο Δήμαρχος δεν διαπιστώνεται ότι το νομικό ζήτημα έχει επιλυθεί με απόφαση ανωτάτου δικαστηρίου…»* (*σελ. 29*) και ότι « *... εντοπίστηκε η απόφαση ΑΠ (Β1’ Πολιτικό Τμήμα) 574/2021 η οποία αποφάνθηκε και ενδεχομένως επέλυσε το εν λόγω νομικό ζήτημα (σελ. 32 παρ. 2β. )*…» .

**3.** Σύμφωνα με τον νόμο (άρθρα 124 και 125 του ν. 4820/2021 «Οργανικός Νόμος του Ελεγκτικού Συνεδρίου και άλλες ρυθμίσεις» ΦΕΚ Α΄130/23.7.2021 ) και τη νομολογία του Ελεγκτικού Συνεδρίου (ενδεικτικά Ελεγκτικό Συνέδριο Τμήμα VII 252/20 ), μέσω της επίδοσης του Φύλλου Μεταβολών και Ελλείψεων ( στο εξής Φ.Μ.Ε) παρέχεται η δυνατότητα άσκησης του συνταγματικού δικαιώματος  της προηγούμενης ακρόασης, στο πλαίσιο της οποίας το πρόσωπο, στο οποίο απευθύνεται το Φ.Μ.Ε, έχει το δικαίωμα να αναπτύξει τις απόψεις του και να προσκομίσει κάθε αποδεικτικό στοιχείο προς υποστήριξη των απόψεων του .

**4.**Για την κατά τα παραπάνω αναφερόμενα διατύπωση των απόψεων του Δήμου επί του ως άνω Φ.Μ.Ε και τη σύνταξη σχετικού απαντητικού υπομνήματος του Δήμου διά του Δημάρχου απαιτείται εξειδικευμένη γνώση και εμπειρία σχετικά με τη νομοθεσία και τη νομολογία του Ελεγκτικού Συνεδρίου , η εν λόγω δε υπόθεση έχει ιδιαίτερη σημασία για την προστασία των εννόμων συμφερόντων του Δήμου .

Ενόψει των προαναφερομένων και με το δεδομένο ότι οι εν ενεργεία δικηγόροι της Νομικής Υπηρεσίας έχουν διεκδικήσεις σε βάρος του Δήμου για την καταβολή της ποσοστιαίας προσαύξησης επί της αντιμισθίας τους κατά το άρθρου 21 παρ. 3 του ν. 3274/2004 (ζήτημα στο οποίο αναφέρεται το Φ.Μ.Ε ), θα πρέπει να ανατεθεί σε δικηγόρο εκτός της Νομικής Υπηρεσίας η σύνταξη των απόψεων-απαντητικού υπομνήματος του Δήμου διά του Δημάρχου επί του ως άνω Φύλλου Μεταβολών και Ελλείψεων της Υπηρεσίας Επιτρόπου του Ελεγκτικού Συνεδρίου .

**5.** Το άρθρο **72 του ν. 3852/2010, εδάφιο ιδ’,** όπως ισχύει, για τις αρμοδιότητες της Οικονομικής Επιτροπής , ορίζει : *« Με απόφασή της, είναι δυνατή, κατ` εξαίρεση, η ανάθεση σε δικηγόρο, εξώδικου ή δικαστικού χειρισμού, ανά υπόθεση, ζητημάτων, τα οποία έχουν ιδιαίτερη σημασία για τα συμφέροντα του δήμου και απαιτούν εξειδικευμένη γνώση ή εμπειρία. Στις περιπτώσεις αυτές η αμοιβή του δικηγόρου ορίζεται σύμφωνα με το άρθρο 281 του ν.3463/2006».*

Περαιτέρω, το άρθρο 281 του Κώδικα Δήμων και Κοινοτήτων ( ν. 3463/2006,όπως ισχύει) ορίζει στην παρ. 3 ότι : *« Για την εξώδικη ή δικαστική αντιμετώπιση νομικών ζητημάτων, τα οποία έχουν ιδιαίτερη σημασία ή σπουδαιότητα και απαιτούν εξειδικευμένη νομική γνώση ή εμπειρία, η αμοιβή του δικηγόρου καθορίζεται με απόφαση του δημοτικού ή του κοινοτικού συμβουλίου κατά παρέκκλιση των προηγούμενων παραγράφων. Η σχετική απόφαση λαμβάνεται με την απόλυτη πλειοψηφία των παρόντων μελών τους».*

Λαμβάνοντας υπόψη όλα τα προαναφερόμενα, **ΕΙΣΗΓΟΥΜΑΙ** τη λήψη απόφασης από την Οικονομική Επιτροπή, με την οποία, κατά τα πιο πάνω αναφερόμενα και προς διασφάλιση των εννόμων συμφερόντων του Δήμου θα εγκριθεί η κατ΄ εξαίρεση ανάθεση σε εξωτερικό δικηγόρο με εξειδικευμένη νομική γνώση και σχετική εμπειρία της σύνταξης απόψεων – απαντητικού υπομνήματος του Δήμου διά του Δημάρχου επί του ως άνω με αρ. 1/23 Φ.Μ.Ε στο πλαίσιο άσκησης του συνταγματικού δικαιώματος ακρόασης και της τηρούμενης προδικασίας ,προκειμένου ο Δήμος διά του Δημάρχου να αναπτύξει τις απόψεις του και να προσκομίσει κάθε αποδεικτικό στοιχείο προς υποστήριξη των απόψεων του .

Η αμοιβή του ανωτέρω δικηγόρου, για την υπόθεση αυτή, θα καθοριστεί - εγκριθεί με απόφαση του Δημοτικού Συμβουλίου, σύμφωνα με το άρθρο 281 παρ. 3 του ν. 3463/2006 .

Στην περίπτωση που η Οικονομική Επιτροπή αποφασίσει κατά τα παραπάνω την ανάθεση σε εξωτερικό δικηγόρο , θα πρέπει να εξουσιοδοτηθεί ο Πρόεδρος ή ο Προεδρεύων αυτής : ι) να προσκαλέσει τον/την δικηγόρο να βεβαιώσει ότι αποδέχεται να αναλάβει τη συγκεκριμένη υπόθεση και ιι)να ζητήσει και να λάβει από τον/τη δικηγόρο έγγραφη οικονομική προσφορά για τη σύνταξη απόψεων – υπομνήματος του Δήμου διά του Δημάρχου επί του ως άνω φύλλου μεταβολών και ελλείψεων . Η αμοιβή του δικηγόρου θα υποβληθεί ακολούθως προς έγκριση στο Δημοτικό Συμβούλιο. Στη συνέχεια θα συναφθεί ιδιωτικό συμφωνητικό μεταξύ του εντολέως Δήμου Μοσχάτου-Ταύρου, νόμιμα εκπροσωπούμενου από τον Δήμαρχό του ή τον νόμιμο αναπληρωτή του και του/της δικηγόρου ,που θα αναλάβει την κατά τα παραπάνω σύνταξη των απόψεων –υπομνήματος του Δήμου διά του Δημάρχου .

Ο Προϊστάμενος της Νομικής Υπηρεσίας του Δήμου

Ηλίας Ν. Μπιζάνης

1. Το εν λόγω χρηματικό ένταλμα πληρωμής αφορούσε στο μικτό ποσό των 6.108,60 ευρώ, συμπεριλαμβανομένων κρατήσεων-επιβαρύνσεων ,ενώ το πληρωτέο …… ποσό ανήλθε σε 3.411,61 ευρώ . [↑](#footnote-ref-2)
2. Ενδεικτικά επισημαίνεται ότι η Οικονομική Επιτροπή του Δήμου Αθηναίων, κατόπιν γνωμοδότησης του Αθανασίου Τσιρωνά, επίκουρου καθηγητή Νομικής Σχολής του Δημοκρίτειου Πανεπιστημίου Θράκης, αποφάσισε τη συμβιβαστική καταβολή προς τους αιτούντες τον συμβιβασμό ……των αιτηθέντων με τις αγωγές τους ποσών της προσαύξησης 30% επί της αντιμισθίας τους κατόπιν άσκησης των αγωγών τους και πριν τη συζήτηση αυτών, συνεπώς πριν την έκδοση δικαστικής απόφασης επί αυτών. [↑](#footnote-ref-3)