



ΑΝΑΡΤΗΤΕΑ

ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ
ΝΟΜΟΣ ΑΤΤΙΚΗΣ
ΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΞΥΠΗΡΕΤΗΣΗΣ ΤΟΥ ΠΟΛΙΤΗ
ΚΑΙ ΔΙΟΙΚΗΤΙΚΩΝ ΥΠΗΡΕΣΙΩΝ
ΤΜΗΜΑ ΥΠΟΣΤΗΡΙΞΗΣ ΔΗΜΟΤΙΚΩΝ ΟΡΓΑΝΩΝ
ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΗ ΕΠΙΤΡΟΠΗ

Ταχ. Δ/ση: Μεσογείων 415-417, 153 43

Τηλέφωνο : 213-2004604

Email : e.koutroumani@agiaparaskevi.gr

Πληροφορίες: κ. Ε. Κουτρουμάνη

Αγία Παρασκευή **28-11-2016**

Αριθ. Πρωτ. - 36790 -

ΑΠΟΣΠΑΣΜΑ

Από τα πρακτικά της **61 / 2016** συνεδρίασης

ΑΡ. ΑΠΟΦ. 394 / 2016

ΠΕΡΙΛΗΨΗ

*Λήψη απόφασης για αποζημίωση της κ. Νησιώτη
Ασπασίας.*

Στην Αγία Παρασκευή και στο Δημοτικό Κατάστημα σήμερα την **22-11-2016** ημέρα **Τρίτη** και ώρα **14.00** συνήλθε σε **Τακτική Συνεδρίαση** η Οικονομική Επιτροπή του Δήμου ύστερα από την υπ' αριθμ. **35919/18-11-2016** έγγραφη πρόσκληση του Προέδρου-Δημάρχου που επιδόθηκε σε καθένα από τους Δημοτικούς Συμβούλους σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 75 παρ. 6 του Ν. 3852/10. Αφού διαπιστώθηκε ότι υπάρχει απαρτία δεδομένου ότι από το σύνολο των – 9 – μελών βρέθηκαν παρόντα τα – 7 – ήτοι:

Παρόντες

1. Σταθόπουλος Ι.– Πρόεδρος
2. Ε. Πετσατώδη
3. Σ. Παπαγεωργίου
4. Σ. Ψύλλα
5. Κ. Χατζηανδρέου
6. Κ. Τσιαμπάς
7. Κ. Κρητικίδης

Απόντες

1. Ι. Σιδέρης
2. Β. Ζορμπάς

Αρχίζει η συνεδρίαση

ΠΡΟΣΕΛΕΥΣΕΙΣ – ΑΠΟΧΩΡΗΣΕΙΣ – ΜΕΤΑΒΟΛΕΣ

1. Παρίσταται ο Γενικός Γραμματέας του Δήμου κ. Σ. Κασαπίδης και οι υπάλληλοι του Δήμου κ. Α. Σκουλουδάκης, και κα. Ε. Μαμαλίγκα.
2. Κατά την εκφώνηση του 1^{ου} Ε.Η.Δ θέματος προσήλθε ο κ. ο Ι. Σιδέρης.
3. Το 8^ο Η.Δ θέμα προτάσσεται του 1^{ου} Η.Δ θέματος.
4. Το 2^ο Η.Δ και το 6^ο Η.Δ θέματα αποσύρονται.

ΕΠΙ ΤΟΥ 13^{ου} Η.Δ. ΘΕΜΑΤΟΣ

ΘΕΜΑ: Λήψη απόφασης για αποζημίωση της κ. Νησιώτη Ασπασίας.

ΠΡΟΕΔΡΟΣ-ΔΗΜΑΡΧΟΣ: Την 16/01/2016 ημέρα Σάββατο κατά την διάρκεια έντονων καιρικών φαινομένων (ισχυροί άνεμοι) στον κοινόχρηστο χώρο της οδού Μανδηλαρά στην Αγία Παρασκευή σταθμευμένο όχημα Ι.Χ. μάρκας HUNDAI με αριθμό κυκλοφορίας ΙΕΙ 7742 υπέστη ζημιά και συγκεκριμένα φθορές επάνω στο καπό και στην πόρτα του συνοδηγού εξαιτίας πτώσης δένδρου (κυπαρίσσι), όπως βεβαιώνεται και με το από 1019/26/258 - α' έγγραφο του Αστυνομικού Τμήματος Αγ. Παρασκευής.

Με την υπ' αριθμ. 2042/25-1-2016 αίτησή της η κ. Νησιώτη Ασπασία κάτοχος του εν λόγω οχήματος ζητεί αποζημίωση ποσού 492,00 € (συμπεριλαμβανομένου του Φ.Π.Α.) που θα δαπανήσει για την αποκατάσταση της ζημιάς σύμφωνα με την συνημμένη στην αίτησή της προσφορά από κατάστημα φανοποιίας.

Κατόπιν των παραπάνω και αφού αναγνωστεί η γνωμοδότηση της Νομικής Υπηρεσίας παρακαλώ για τη λήψη σχετικής απόφασης για την αποζημίωση της κ. Νησιώτη Ασπασίας με το ποσό των 492,00 €.

ΓΝΩΜΟΔΟΤΗΣΗ

ΘΕΜΑ: «Αποζημίωση της κ. Ασπασίας Νησιώτη για τις φερόμενες ζημιές του με αριθμό κυκλοφορίας ΙΕΙ-7742 Ι.Χ.Ε. αυτοκινήτου, μάρκας HUNDAI, από την πτώση δένδρου (κυπαρίσσι), επί της οδού Μανδηλαρά, στην Αγία Παρασκευή, στις 16-1-2016.».

Τέθηκαν υπόψη μου:

1. Το με αρ. πρωτ. 7162/2016 έγγραφο της Δ/σης Περιβάλλοντος - Τμήμα Πρασίνου προς τη Νομική Υπηρεσία με θέμα «Λήψη απόφασης για αποζημίωση της κ. Νησιώτη Ασπασίας» με συνημμένα τα εξής έγγραφα:

α) Την με αρ. πρωτ. 2042/2016 αίτηση της κ. Ασπασίας Νησιώτη, με την οποία αιτείται αποζημίωση από το Δήμο Αγίας Παρασκευής για τη ζημιά που προκλήθηκε στο με αριθμό κυκλοφορίας ΙΕΙ-7742 Ι.Χ.Ε. αυτοκίνητό της, μάρκας HUNDAI, χρώματος ερυθρού, από πτώση δένδρου λόγω καιρικών συνθηκών, επί της οδού Μανδηλαρά, η οποία συνέβη στις 16-1-2016 και περί ώρα 20.00 μ.μ.-21.00 μ.μ., με συνημμένο το από 25-1-2016 έγγραφο του Αστυνομικού Τμήματος Αγίας Παρασκευής με θέμα «ΑΔΙΚΗΜΑΤΑ - ΣΥΜΒΑΝΤΑ ΠΕΡΙΠΟΛΙΚΟΥ ΟΧΗΜΑΤΟΣ ΤΗΣ 16/01/2016», από το οποίο προκύπτει ότι περιπολικό όχημα του Α.Τ. Αγ. Παρασκευής, στις 16-1-2016, μετέβη στην οδό Μανδηλαρά, στην Αγία Παρασκευή και διαπίστωσε φθορές από πτώση δένδρου (κυπαρίσσι) που βρισκόταν στο πεζοδρόμιο της οδού Μανδηλαρά στο καπό και πάνω από την πόρτα του συνοδηγού

στο ως άνω με αριθμό κυκλοφορίας ΙΕΙ-7742 Ι.Χ.Ε. αυτοκίνητο της κ. Νησιώτη, μάρκας HUNDAI, χρώματος ερυθρού.

β) Την με αρ. πρωτ. 2746/2016 συμπληρωματική αίτηση της κ. Νησιώτη, με την οποία υπέβαλε προσφορά για ανταλλακτικά και εργασίες επισκευής του οχήματος συνολικού ποσού (400,00) Ευρώ του Θεοδώρου Σμυρλιάδη (ΦΑΝΟΠΟΙΪΑ -ΒΑΦΕΣ ΦΟΥΡΝΟΥ ΑΥΤΟΚΙΝΗΤΩΝ) και επτά (7) φωτογραφίες του αυτοκινήτου και του σημείου πτώσης του δένδρου.

2. Το με αρ. πρωτ. 24990/2016 έγγραφο της Δ/σης Περιβάλλοντος - Τμήμα Πρασίνου προς τη Νομική Υπηρεσία, με την οποία η ως άνω Υπηρεσία μας ζητούσε να γνωμοδοτήσουμε για την αποζημίωση της κ. Νησιώτη.

Κατόπιν δε, ελέγχου του φακέλου από την Υπηρεσία μας διαπιστώθηκαν ελλείψεις όσον αφορά στα δικαιολογητικά και κατόπιν προφορικής ενημέρωσης της Υπηρεσίας σας, αλλά και αποστολής σχετικού εγγράφου από την Υπηρεσία μας, προσκομίστηκαν:

- Η με αρ. πρωτ. 16942/2016 συμπληρωματική αίτηση της κ. Νησιώτη, με την οποία υπέβαλε την υπ' αριθμ. 432/2016 απόδειξη παροχής υπηρεσιών του Θεοδώρου Σμυρλιάδη (ΚΑΤΑΣΚΕΥΕΣ - ΕΠΙΣΚΕΥΕΣ ΑΜΑΞΩΜΑΤΩΝ - ΦΑΝΟΠΟΙΪΑ - ΒΑΦΕΣ ΑΥΤΟΚΙΝΗΤΩΝ) καθαρής αξίας (400,00) Ευρώ πλέον Φ.Π.Α. 23% (92,00) Ευρώ, ήτοι τελικής αξίας (492,00) Ευρώ.

- Η από 6-10-2016 βεβαίωση του Θεοδώρου Σμυρλιάδη (ΚΑΤΑΣΚΕΥΕΣ - ΕΠΙΣΚΕΥΕΣ ΑΜΑΞΩΜΑΤΩΝ - ΦΑΝΟΠΟΙΪΑ - ΒΑΦΕΣ ΑΥΤΟΚΙΝΗΤΩΝ).

- Το από 18-10-2016 έγγραφο του Αστυνομικού Τμήματος Αγίας Παρασκευής, με το οποίο διορθώθηκε το ως άνω από 25-1-2016 έγγραφο ως προς το όνομα της κ. Νησιώτη από το λανθασμένο «Αναστασία» στο ορθό «Ασπασία».

A. ΝΟΜΟΘΕΤΙΚΟ - ΘΕΣΜΙΚΟ ΠΛΑΙΣΙΟ ΚΑΙ ΝΟΜΟΛΟΓΙΑ

Στο άρθρο 105 του Εισαγωγικού Νόμου του Αστικού Κώδικα (Εισ.Ν.Α.Κ.) ορίζεται ότι: *«Για παράνομες πράξεις ή παραλείψεις των οργάνων του δημοσίου κατά την άσκηση της δημόσιας εξουσίας που τους έχει ανατεθεί, το δημόσιο ενέχεται σε αποζημίωση, εκτός αν η πράξη ή η παράλειψη έγινε κατά παράβαση διάταξης, που υπάρχει για χάρη του γενικού συμφέροντος.»*. Κατά την έννοια της διάταξης αυτής, αξίωση αποζημίωσης κατά του Δημοσίου προκύπτει σε περίπτωση βλάβης ένεκα πράξεων ή παραλείψεων των οργάνων αυτού. Στις παράνομες πράξεις ή παραλείψεις, κατά την έννοια του πιο πάνω άρθρου, περιλαμβάνονται όχι μόνο οι παράνομες εκτελεστές διοικητικές πράξεις ή οι μη νόμιμες παραλείψεις έκδοσής τους, αλλά και οι παράνομες υλικές πράξεις ή παραλείψεις των ανωτέρω οργάνων, υπό την προϋπόθεση, όμως, ότι αυτές απορρέουν από την οργάνωση και τη λειτουργία της δημόσιας υπηρεσίας, δεν άπτονται της ιδιωτικής διαχείρισης του Δημοσίου και δεν οφείλονται σε προσωπικό πταίσμα του οργάνου εκτός του κύκλου των υπηρεσιακών του καθηκόντων. Αναγκαία προϋπόθεση για τη γέννηση της ανωτέρω αξίωσης είναι η ύπαρξη πρόσφορης αιτιώδους συνάφειας μεταξύ της παρανομίας της πράξης ή παράλειψης ή υλικής ενέργειας των οργάνων του Δημοσίου και της επελθούσης ζημίας. Πρόσφορη αιτιώδης συνάφεια υπάρχει, όταν, κατά τα διδάγματα της κοινής πείρας, η πράξη ή η παράλειψη των οργάνων τους ήταν ικανή και μπορούσε να επιφέρει, κατά τη συνηθισμένη και κανονική πορεία των πραγμάτων, το ζημιολόγο αποτέλεσμα, χωρίς να μεσολαβήσει γεγονός απρόβλεπτο και

αναπότρεπτο ακόμη και με μέτρα άκρας επιμέλειας και σύνεσης. Εξάλλου τα αναπότρεπτα φυσικά φαινόμενα δεν συνιστούν, εξ ορισμού ανωτέρα βία που επιφέρει ζημία αλλά μόνο, εάν εκδηλωθούν κατά τρόπο που δεν ήταν δυνατό να προβλεφθεί και με ένταση που καθιστούν τη ζημία αναπόφευκτη. Επίσης, η καταιγίδα και οι θυελλώδεις άνεμοι δεν συνιστούν εξ ορισμού ανωτέρα βία που επιφέρει την πτώση δένδρων, αλλά μόνο όταν εκδηλωθούν κατά τρόπο που δεν είναι δυνατό να προβλεφθεί και με τέτοια ένταση που καθιστούν την πτώση αναπόφευκτη. Τα ανωτέρω, κατά το άρθρο 106 του Εισ.Ν.Α.Κ., έχουν εφαρμογή και ως προς την ευθύνη των δήμων και κοινοτήτων ή άλλων νομικών προσώπων δημοσίου δικαίου για πράξεις ή παραλείψεις των οργάνων που βρίσκονται στην υπηρεσία τους. (Ίδετε την υπ' αριθμ. 1188/2009 απόφαση του Διοικητικού Πρωτοδικείου Αθηνών και την υπ' αριθμ. 10476/2009 απόφαση του Διοικητικού Πρωτοδικείου Αθηνών).

Ειδικότερα, οι προϋποθέσεις που πρέπει να συντρέχουν προκειμένου να γεννηθεί η αστική ευθύνη, όπως τις καθορίζει η νομολογία, είναι οι εξής:

1. Παράνομη πράξη ή παράλειψη των οργάνων του Δημοσίου ή ΟΤΑ (106 ΕισΝΑΚ), η οποία περιλαμβάνει και τις υλικές ενέργειές τους, κατά την άσκηση δημόσιας εξουσίας.

2. Ζημία. Η παράνομη συμπεριφορά πρέπει να προκαλεί ζημία.

3. Ύπαρξη αιτιώδους συνάφειας. Μεταξύ της πράξης ή της παράλειψης και της επέλευσης του ζημιογόνου γεγονότος πρέπει να υπάρχει αιτιώδης σύνδεσμος. Πρέπει, δηλαδή, σύμφωνα με τα διδάγματα της κοινής πείρας, η φερόμενη ως ζημιογόνα πράξη, παράλειψη ή υλική ενέργεια, κατά τη συνήθη και κανονική πορεία των πραγμάτων, να είναι ικανή να επιφέρει το ζημιογόνο αποτέλεσμα.

4. Ο αντικειμενικός χαρακτήρας της ευθύνης δεν απαιτεί υπαιτιότητα. Η ύπαρξη υπαιτιότητας (δόλου ή αμέλειας) οργάνου της διοίκησης δεν αποτελεί προϋπόθεση για τη θεμελίωση της αστικής ευθύνης του Δημοσίου. Αρκεί η βλάβη του δικαιώματος ενός πολίτη.

Η επέλευση της ζημίας πρέπει να αποδεικνύεται επαρκώς με την προσκόμιση των απαραίτητων παραστατικών (τιμολόγια επισκευής του οχήματος), η δε αιτιώδης συνάφεια μεταξύ του ζημιογόνου γεγονότος και του αποτελέσματος πρέπει να αποδεικνύεται από την προσκόμιση δημοσίου εγγράφου (Ημερήσιο Δελτίο Οχήματος της ΕΛΑΣ), το οποίο συντάσσεται στον τόπο του ατυχήματος μετά από κλήση του ζημιωθέντος. Ο Συνήγορος του Πολίτη θεωρεί ότι η ύπαρξη αιτιώδους συνάφειας μεταξύ της ζημιογόνου παράλειψης ή πράξης και της ζημίας είναι απαραίτητη, γι' αυτό το λόγο ζητά να αποδεικνύεται από δημόσιο έγγραφο. Όταν αυτό συμβαίνει, είναι αυτονόητο και σύμφωνο με τους κανόνες της κοινής λογικής και πείρας, ότι πληρούνται οι προϋποθέσεις μιας αιτιώδους σχέσης μεταξύ παράλειψης υλικής ενέργειας και αποτελέσματος. (Ίδετε «ΣΥΝΗΓΟΡΟΣ ΤΟΥ ΠΟΛΙΤΗ - ΚΥΚΛΟΣ ΣΧΕΣΕΩΝ ΚΡΑΤΟΥΣ – ΠΟΛΙΤΗ - ΕΙΔΙΚΗ ΕΚΘΕΣΗ - ΑΣΤΙΚΗ ΕΥΘΥΝΗ ΟΡΓΑΝΙΣΜΩΝ ΤΟΠΙΚΗΣ ΑΥΤΟΔΙΟΙΚΗΣΗΣ, Αθήνα, Νοέμβριος 2004»).

Με την παράγραφο 2 του άρθρου 5 του Ν. 998/1979 «περί προστασίας των δασών και των δασικών εν γένει εκτάσεων της χώρας» (Φ.Ε.Κ. 289 Α') ορίζεται ότι: «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 ...». Εξάλλου, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 75 του Δημοτικού και Κοινοτικού Κώδικα που κυρώθηκε με το

άρθρο πρώτο του Ν. 3463/2006 (Φ.Ε.Κ. 114 Α') στην αποκλειστική αρμοδιότητα των Δήμων και Κοινοτήτων ανήκουν: «*Η εξασφάλιση και διαρκής βελτίωση των τεχνικών και κοινωνικών υποδομών στις πόλεις και τα χωριά όπως η κατασκευή, συντήρηση και διαχείριση (...) χώρων πρασίνου, χώρων αναψυχής, πλατειών και λοιπών υπαίθριων κοινόχρηστων χώρων ...*» (περ. Ιγ1). Από το συνδυασμό των ανωτέρω διατάξεων συνάγεται ότι ο Δήμος είναι αρμόδιος, μεταξύ άλλων, για τη συντήρηση, επίβλεψη και ασφαλή χρήση από πλευράς πολιτών των χώρων, όπου έχουν φυτευθεί 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, ύστερα από όσα προαναφέρθηκαν, η οποιαδήποτε παράλειψη οφειλόμενης ειδικότερα ενέργειας του Ο.Τ.Α. σε σχέση με τις παραπάνω υποχρεώσεις των οργάνων του, ως αναγόμενη σε άσκηση εξουσίας, κατά την έννοια των παραπάνω διατάξεων, συνιστά παρανομία της Διοίκησης και δημιουργεί νόμιμο λόγο ευθύνης προς αποζημίωση αυτών που ζημιώθηκαν με βάση τα άρθρα 105-106 του Εισ.Ν.Α.Κ. και μάλιστα χωρίς να απαιτείται να αποδειχθεί και υπαιτιότητα των αρμοδίων οργάνων, ενόψει της αντικειμενικής ευθύνης του Δήμου. (Ιδείτε την υπ' αριθμ. 175/2013 Πράξη του Ελεγκτικού Συνεδρίου - Κλιμάκιο Προληπτικού Ελέγχου Δαπανών στο VII Τμήμα).

Σύμφωνα με το άρθρο 72 «*Οικονομική επιτροπή - Αρμοδιότητες*» παράγραφος 1, περίπτωση ιδ) και παράγραφος 2 του Ν. 3852/2010 «*1. Η οικονομική επιτροπή είναι όργανο παρακολούθησης και ελέγχου της οικονομικής λειτουργίας του δήμου. Ειδικότερα έχει τις ακόλουθες αρμοδιότητες: ... ιδ) αποφασίζει για το δικαστικό συμβιβασμό και τον εξώδικο συμβιβασμό ή κατάργηση δίκης που έχουν αντικείμενο μέχρι του ποσού των τριάντα χιλιάδων (30.000) ευρώ και εισηγείται στο δημοτικό συμβούλιο για τον εξώδικο συμβιβασμό ή την κατάργηση δίκης που έχουν αντικείμενο που υπερβαίνει το παραπάνω ποσό.*» ... 2. Για τις περιπτώσεις ιβ', ιγ' και ιδ' της προηγούμενης παραγράφου, η απόφαση λαμβάνεται ύστερα από γνωμοδότηση δικηγόρου, η ανυπαρξία της οποίας συνεπάγεται ακυρότητα της σχετικής απόφασης. ...».

Η ανωτέρω άσκηση της αρμοδιότητας της οικονομικής επιτροπής/δημοτικού συμβουλίου αφορά και τις περιπτώσεις εκείνες όπου ανακύπτουν διαφορές αστικής αντικειμενικής ευθύνης μεταξύ δήμου και τρίτου υπό την έννοια των ως άνω διατάξεων των άρθρων 104-106 του Εισ.Ν.Α.Κ.

Επιπροσθέτως, στο με αριθμ. πρωτ. οικ. 45351/12-11-2013 έγγραφο του Υπουργείου Εσωτερικών προς τις Αποκεντρωμένες Διοικήσεις και τους Δήμους της Χώρας ορίζονται επί λέξει τα εξής: «*Με τις διατάξεις της περίπτωσης (ιδ) της παρ. 1 του άρθρου 72 «Οικονομική Επιτροπή - Αρμοδιότητες» του Ν. 3852/2010, όπως αντικαταστάθηκε με την παρ. 5 του άρθρου 6 του Ν. 4071/2012, απονέμεται στην Οικονομική Επιτροπή η αρμοδιότητα να αποφασίζει για το δικαστικό συμβιβασμό και τον εξώδικο συμβιβασμό ή κατάργηση δίκης που έχουν αντικείμενο μέχρι του ποσού των τριάντα χιλιάδων (30.000) Ευρώ και να εισηγείται στο Δημοτικό Συμβούλιο για τον εξώδικο συμβιβασμό ή την κατάργηση δίκης που έχουν αντικείμενο που υπερβαίνει το παραπάνω ποσό. Η ως άνω απόφαση (είτε της οικονομικής επιτροπής είτε του δημοτικού συμβουλίου, σε περιπτώσεις υπέρβασης του ορίου των τριάντα χιλιάδων*

ευρώ) λαμβάνεται ύστερα από γνωμοδότηση δικηγόρου, η ανυπαρξία της οποίας συνεπάγεται ακυρότητα αυτής (παρ. 2 του ίδιου άρθρου). ... Η άσκηση της αρμοδιότητας της οικονομικής επιτροπής/δημοτικού συμβουλίου που ήδη περιγράψαμε, αφορά και τις περιπτώσεις εκείνες όπου ανακύπτουν διαφορές αστικής αντικειμενικής ευθύνης, μεταξύ δήμου και τρίτου, υπό την έννοια των διατάξεων των άρθρων 104-106 του Εισαγωγικού Νόμου Αστικού Κώδικα (ΕισΝΑΚ). Έτσι, εάν δήμος ενέχεται σε αποζημίωση, για πράξεις ή παραλείψεις οργάνων που βρίσκονται στην υπηρεσία του κατά την άσκηση της δημόσιας εξουσίας που τους έχει ανατεθεί, είναι δυνατό να ενεργοποιήσει την προπαρατεθείσα διάταξη του ν. 3852/2010 και το αρμόδιο, ανάλογα με το ύψος της επίδικης διαφοράς, όργανο να αποφασίσει για εξώδικο συμβιβασμό, υπό τις προϋποθέσεις που τίθενται από το νόμο. Όπως άλλωστε επισημαίνει και ο Συνήγορος του Πολίτη στο υπ' αριθμ. Φ.1000.2/26683/4-7-2013 έγγραφό του, ο εξώδικος συμβιβασμός προϋποθέτει τη συναίνεση και των δύο εμπλεκομένων μερών. Ως εκ τούτου, η ενεργοποίηση των διατάξεων περί εξώδικου συμβιβασμού από πλευράς του δήμου εναπόκειται αποκλειστικά στην αποφασιστική αρμοδιότητα της οικονομικής επιτροπής/δημοτικού συμβουλίου. ... Η δικαστική επίλυση της διαφοράς είναι δυνατό να έχει ως τελικό αποτέλεσμα τη σημαντικά μεγαλύτερη οικονομική επιβάρυνση του δήμου, δεδομένου ότι, σε περίπτωση δικαίωσης του ενάγοντος, η δαπάνη του δήμου προσ αυξάνεται με τα δικαστικά έξοδα αυτού και τους επιδικαζόμενους τόκους, ενώ είναι επίσης πιθανό να επιδικαστούν χρηματικά ποσά για αναπλήρωση διαφυγόντων κερδών ή/και ηθική βλάβη. ... Όσο αντιβαίνει στην υποχρέωση του δήμου να προστατεύει την περιουσία του η επιπλέον οικονομική επιβάρυνσή του, σε περίπτωση δικαστικής επίλυσης διαφοράς για την οποία εκτιμάται ότι θα ήταν προς το συμφέρον του ο εξώδικος συμβιβασμός, άλλο τόσο αντιβαίνει στην υποχρέωση αυτή η παροχή αποζημιώσεων, κατόπιν τέτοιου συμβιβασμού, σε περιπτώσεις όπου κρίνεται μη πιθανή η δικαίωση του ενάγοντος, πολλώ δε μάλλον σε περιπτώσεις όπου δεν στοιχειοθετείται επαρκώς η αξίωση του τελευταίου κατά του δήμου. Η διαπίστωση εάν συντρέχουν οι αντικειμενικές προϋποθέσεις, ώστε να επιλέξει ο εκάστοτε δήμος την οδό του εξώδικου συμβιβασμού, δεν μπορεί να γίνεται παρά μόνο κατά περίπτωση και εναπόκειται στην αποκλειστική αρμοδιότητα του αποφασιστικού οργάνου του δήμου, σύμφωνα με όσα ήδη αναφέρθηκαν. Με την ενεργοποίηση των διατάξεων της περίπτωσης (ιδ) της παρ. 1 του άρθρου 72 του ν. 3852/2010 από πλευράς του δήμου, είναι προφανές ότι δεν αίρεται η υποχρέωση του ζημιωθέντος να προσκομίσει δικαιολογητικά από τα οποία καταρχήν να τεκμηριώνεται το γενεσιουργό περιστατικό της διαφοράς (όπως αστυνομικό δελτίο συμβάντος) ή νόμιμο παραστατικό από το οποίο να προκύπτει η δαπάνη στην οποία υπεβλήθη. Άλλωστε, η απουσία τέτοιων δικαιολογητικών έχει συχνά ως αποτέλεσμα να εγείρονται ζητήματα νομιμότητας των χρηματικών ενταλμάτων πληρωμής αποζημιώσεων κατόπιν συμβιβασμού, όπως διαπιστώνει και ο Συνήγορος του Πολίτη στο υπ' αριθμ. Φ.1000.2/26683/4-7-2013 έγγραφό του.».

Β. ΕΠΙ ΤΗΣ ΠΡΟΚΕΙΜΕΝΗΣ ΠΕΡΙΠΤΩΣΗΣ

Λαμβανομένων υπόψη:

α) Του από 25-1-2016 εγγράφου του Αστυνομικού Τμήματος Αγίας Παρασκευής με θέμα «ΑΔΙΚΗΜΑΤΑ - ΣΥΜΒΑΝΤΑ ΠΕΡΙΠΟΛΙΚΟΥ ΟΧΗΜΑΤΟΣ ΤΗΣ 16/01/2016», από το οποίο προκύπτει ότι στις 16-1-2016 και ώρα 22.00, με εντολή

του Κέντρου της Αμέσου Δράσεως, περιπολικό όχημα του Α.Τ. Αγ. Παρασκευής μετέβη στην οδό Μανδηλαρά, στην Αγία Παρασκευή, όπου ανέμενε η κ. Νησιώτη, ιδιοκτήτρια του με αριθμό κυκλοφορίας ΙΕΙ-7742 Ι.Χ.Ε. αυτοκινήτου, μάρκας HUNDAI, χρώματος ερυθρού και διαπίστωσε φθορές από πτώση δένδρου (κυπαρίσσι) που βρισκόταν στο πεζοδρόμιο επί της οδού Μανδηλαρά στο καπό και πάνω από την πόρτα του συνοδηγού του ως άνω αυτοκινήτου, όπως αυτό διορθώθηκε με το από 18-10-2016 έγγραφο του Α.Τ. Αγ. Παρασκευής, τα οποία αποτελούν δημόσια έγγραφα και από τα οποία αποδεικνύεται η αιτιώδης συνάφεια μεταξύ του ζημιογόνου γεγονότος και του αποτελέσματος.

β) Των παραστατικών, τα οποία προσκομίστηκαν και από τα οποία προκύπτει η δαπάνη, στην οποία υπεβλήθη η αιτούσα. [Από 28-1-2016 προσφορά για ανταλλακτικά και εργασίες επισκευής του οχήματος συνολικού ποσού (400,00) Ευρώ του Θεοδώρου Σμυρλιάδη (ΦΑΝΟΠΟΙΪΑ - ΒΑΦΕΣ ΦΟΥΡΝΟΥ ΑΥΤΟΚΙΝΗΤΩΝ), υπ' αριθμ. 432/2016 απόδειξη παροχής υπηρεσιών του Θεοδώρου Σμυρλιάδη (ΚΑΤΑΣΚΕΥΕΣ - ΕΠΙΣΚΕΥΕΣ ΑΜΑΞΩΜΑΤΩΝ - ΦΑΝΟΠΟΙΪΑ - ΒΑΦΕΣ ΑΥΤΟΚΙΝΗΤΩΝ) καθαρής αξίας (400,00) Ευρώ πλέον Φ.Π.Α. 23% (92,00) Ευρώ, ήτοι τελικής αξίας (492,00) Ευρώ και η από 6-10-2016 βεβαίωση του Θεοδώρου Σμυρλιάδη (ΚΑΤΑΣΚΕΥΕΣ - ΕΠΙΣΚΕΥΕΣ ΑΜΑΞΩΜΑΤΩΝ - ΦΑΝΟΠΟΙΪΑ - ΒΑΦΕΣ ΑΥΤΟΚΙΝΗΤΩΝ)].

γ) 1) Του ότι, όπως έχει κριθεί νομολογιακά, τα αναπότρεπτα φυσικά φαινόμενα δεν συνιστούν, εξ ορισμού ανωτέρα βία που επιφέρει ζημία αλλά μόνο, εάν εκδηλωθούν κατά τρόπο που δεν ήταν δυνατό να προβλεφθεί και με ένταση που καθιστούν τη ζημία αναπόφευκτη. Επίσης, η καταιγίδα και οι θυελλώδεις άνεμοι δεν συνιστούν εξ ορισμού ανωτέρα βία που επιφέρει την πτώση δένδρων, αλλά μόνο όταν εκδηλωθούν κατά τρόπο που δεν είναι δυνατό να προβλεφθεί και με τέτοια ένταση που καθιστούν την πτώση αναπόφευκτη. (Υπ' αριθμ. 1188/2009 και 10476/2009 αποφάσεις του Διοικητικού Πρωτοδικείου Αθηνών).

2) Της εκτιμήσεως της Εθνικής Μετεωρολογικής Υπηρεσίας, κατόπιν σχετικού υποβληθέντος προφορικού ερωτήματός μου, ότι στις 16-1-2016 επικράτησαν έντονα καιρικά φαινόμενα, πλην όμως δεν θεωρούνται σπάνια, μη προβλέψιμα και ακραία ώστε να αποτελέσουν λόγο ανωτέρας βίας.

3) Του ότι, μεταξύ των στοιχείων του φακέλου, δεν υπάρχει έγγραφο της Υπηρεσίας Περιβάλλοντος που να αναφέρει ότι τα καιρικά φαινόμενα ήταν τόσο έντονα και απρόβλεπτα ώστε να καθιστούν την πτώση του δένδρου αναπόφευκτη.

δ) Της οικονομικής επιβαρύνσεως του Δήμου στα πλαίσια δικαστικής επιλύσεως της διαφοράς και σε περίπτωση δικαιώσεως της αιτούσας, προσαυξανόμενης με δικαστικά έξοδα αυτού, επιδικαζόμενους τόκους, ενδεχομένως και με χρηματικά ποσά για αναπλήρωση διαφυγόντων κερδών ή/και ηθική βλάβη.

ε) Του ότι προβλέπεται νομοθετικά η δυνατότητα του εξώδικου συμβιβασμού και αφορά και τις περιπτώσεις εκείνες όπου ανακύπτουν διαφορές αστικής αντικειμενικής ευθύνης μεταξύ δήμου και τρίτου υπό την έννοια των ως άνω διατάξεων των άρθρων 104-106 του Εισ.Ν.Α.Κ.

εκτιμώ ότι δεν είναι επί ζημία του Δήμου η κατάρτιση εξώδικου συμβιβασμού με καταβολή προς την αιτούσα του ποσού των (492) Ευρώ συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α.

Σημειώνεται δε ότι θα πρέπει να ζητηθούν από την αιτούσα τα παραστατικά νόμιμης κυκλοφορίας του οχήματος, δηλαδή αντίγραφο διπλώματος οδήγησης, άδειας κυκλοφορίας και ασφαλιστικού συμβολαίου.

Για τη Νομική Υπηρεσία,
Η Νομική Σύμβουλος

Η Οικονομική Επιτροπή

Λαμβάνοντας υπόψη:

(α) την κείμενη νομοθεσία

(β) την γνωμοδότηση της Νομικής Υπηρεσίας του Δήμου

Ομόφωνα

ΑΠΟΦΑΣΙΖΕΙ

Την αποζημίωση ποσού 492,00€ (συμπεριλαμβανομένου του Φ.Π.Α.) στην κ. Νησιώτη Ασπασία για το σταθμευμένο όχημα Ι.Χ. μάρκας HUNDAI με αριθμό κυκλοφορίας ΙΕΙ 7742 το οποίο υπέστη ζημιά, και συγκεκριμένα φθορές επάνω στο καπό και στην πόρτα του συνοδηγού εξαιτίας πτώσης δένδρου (κυπαρίσσι), όπως βεβαιώνεται και με το από 1019/26/258 - α' έγγραφο του Αστυνομικού Τμήματος Αγ. Παρασκευής, κατά την διάρκεια έντονων καιρικών φαινομένων (ισχυροί άνεμοι) στον κοινόχρηστο χώρο της οδού Μανδηλαρά στην Αγία Παρασκευή.

*Η παρούσα απόφαση πήρε τον αριθμό **394 / 2016***

Ο ΠΡΟΕΔΡΟΣ- ΔΗΜΑΡΧΟΣ

ΤΑ ΜΕΛΗ

Ι. Ε. Σταθόπουλος

Σ. Ψύλλα
Κ. Χατζηανδρέου
Ι. Σιδέρης
Σ. Παπαγεωργίου
Ε. Πετσατώδη
Κ. Τσιαμπάς
Κ. Κρητικίδης