



ΕΠΙΤΡΟΠΗ ΕΠΑΓΓΕΛΜΑΤΙΚΗΣ ΚΑΤΑΡΤΙΣΗΣ & ΕΠΙΜΟΡΦΩΣΗΣ ΔΙΚΗΓΟΡΙΚΟΥ ΣΥΛΛΟΓΟΥ ΘΕΣΣΑΛΟΝΙΚΗΣ

Ενημερωτικό Δελτίο Δικαστικών Αποφάσεων Δικαστηρίων Θεσσαλονίκης

LEGAL NEWSLETTER

Εισαγωγικό Σημείωμα

Διπλό Τεύχος
Έκδοση 3^η - 4^η
Μάρτιος - Ιούνιος 2017



Αγαπητοί συνάδελφοι,

Δημοσιεύθηκε σήμερα στην ιστοσελίδα του ΔΣΘ το νεό διπλό τεύχος του Ενημερωτικού Δελτίου πρόσφατων αποφάσεων των Δικαστηρίων Θεσσαλονίκης για τους μήνες Μάρτιο, Απρίλιο, Μάιο και Ιούνιο του 2017 με αρκετές ενδιαφέρουσες περιλήψεις Πολιτικών αλλά και Ποινικών αποφάσεων του Πρωτοδικείου και Εφετείου της πόλης μας. Στα επόμενα τεύχη έχουμε προγραμματίσει να ενσωματωθούν αποφάσεις του τρέχοντος έτους καθώς και για πρώτη φορά αποφάσεις του Ειρηνοδικείου Θεσσαλονίκης.

Στόχος αυτής της πρωτοβουλίας, όπως τονίσαμε και στο προηγούμενο τεύχη, είναι η ενημέρωση όλων των συναδέλφων σχετικά με τις τελευταίες νομολογιακές εξελίξεις – τάσεις, όπως αυτές διαμορφώνονται από τα δικαστήρια της πόλης μας.

Η επεξεργασία των αποφάσεων που θα λαμβάνετε εκπονείται από συναδέλφους -μέλη της επιτροπής μας. Για κάθε απόφαση θα παρατίθεται αυστηρά και μόνον ο αριθμός της και μια σύντομη περιγραφή των νομικών ζητημάτων που προσεγγίζει, χωρίς να γίνεται καμία αναφορά σε ονόματα διαδίκων ή δικηγόρων. Λόγω του μεγάλου εύρους αντικειμένων θα προσπαθήσουμε η δειγματοληψία να είναι το δυνατό αντιπροσωπευτικότερη.

Θέλω και προσωπικά να ευχαριστώ όλους τους συναδέλφους μέλη της Επιτροπής Επαγγελματικής Κατάρτισης και Επιμόρφωσης Δικηγόρων του ΔΣΘ, (οι οποίοι και μνημονεύονται δίπλα σε κάθε περίληψη αλλά και στο τέλος του ενημερωτικού Δελτίου), που συμμετέχουν σε αυτή την αρκετά απαιτητική, δημιουργική αλλά και φιλόδοξη προσπάθεια.

Τα τεύχη θα δημοσιεύονται σε ηλεκτρονική μορφή στην Ιστοσελίδα του ΔΣΘ στην επιλογή **ΕΚΔΟΣΕΙΣ** ως **LEGAL NEWSLETTER** με την μορφή PDF και τα περιεχόμενα τους θα εμφανίζονται και στην μηχανή αναζήτησης του περιοδικού ΑΡΜΕΝΟΠΟΥΛΟΣ.

Με μεγάλη χαρά και ανυπομονησία περιμένουμε από όλους εσάς σχόλια και παρατηρήσεις για περαιτέρω εξέλιξη ή βελτίωση της φιλόδοξης αυτής δράσης.

Καλή Μελέτη !

Τηλ. επικοινωνίας: 6932654175

Email: vrikoslaw@gmail.com

Ο Πρόεδρος της Επιτροπής
Βρίκος Χρήστος

Άσκηση αντέφεσης κατ' αρ. 681^A και 674§1 ΚΠολΔ με τις **προτάσεις** και συνεκδίκαση με έφεση λόγω συνάφειας (αρ. 31, 246, 523, 524 ΚΠολΔ). **Τροχαίο ατύχημα**: συνεκδίκαση κυρίων και παρεμπίπτουσας αγωγής της ασφαλιστικής εταιρίας. Μεταβιβαστικό αποτέλεσμα έφεσης (**αρ. 522 σε συνδ. με 524, 525, 526 και 536 ΚΠολΔ**). Αντικείμενο της εδώ κατ' έφεση δίκης είναι μόνο το προσβαλλόμενο κεφάλαιο της πρωτόδικης απόφασης σχετικά με τη αποζημίωση υπέρ ενός εκάστου των εναγόντων της μίας αγωγής και δη τα επιμέρους κονδύλια της αποζημίωσης που προσβάλλονται με τους λόγους της έφεσης και των αντεφέσεων. Δεν μεταβιβάζεται και το κεφάλαιο ως προς την υπαιτιότητα σχετικά με την πρόκληση του ατυχήματος, ενώ, αντίθετα, αν εκκαλούνταν το κεφάλαιο της υπαιτιότητας, θα μεταβιβάζονταν και το κεφάλαιο της αποζημίωσης, το οποίο περιλαμβάνεται στο πρώτο.

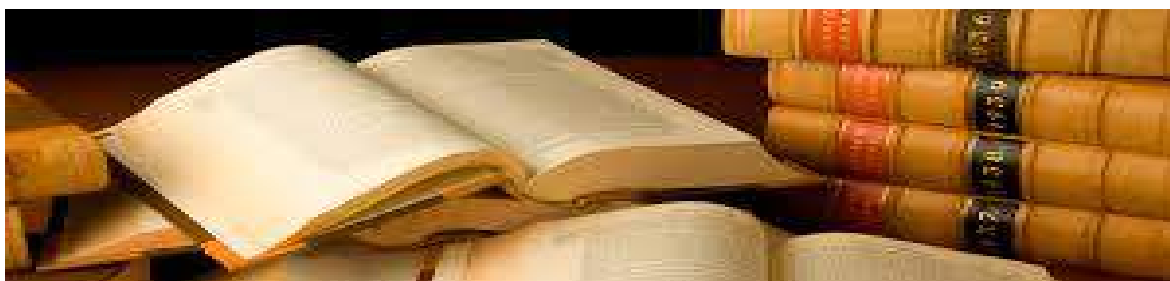
Τι περιλαμβάνεται στην αποζημίωση υπέρ του ιδιοκτήτη πράγματος που έχει καταστραφεί ολοσχερώς (αρ. 914 και 298 ΑΚ): τόσο η θετική ζημία (ήτοι η αντικειμενική αξία του πράγματος) όσο και το διαφυγόν κέρδος από την στέρηση χρήσης του πράγματος ή των ωφελημάτων, τα οποία θα αποκόμιζε κατά την συνήθη πορεία των πραγμάτων.

Χρόνος προσδιορισμού της αντικειμενικής αξίας: ο χρόνος εκδίκασης της απόφασης, δηλαδή της πρώτης συζήτησης ενώπιον του ακροατηρίου του πρωτόδικου δικαστηρίου. Δυνατότητα άσκησης παρεμπίπτουσας αγωγής εάν έως τον χρόνο έκδοσης της οριστικής απόφασης αυξηθεί η ανωτέρω αντικειμενική αξία του πράγματος (αρ. 283 ΚΠολΔ). Όμως, επί μείωσης της αξίας από τον χρόνο τέλεσης της αδικοπραξίας έως τον χρόνο της πρώτης συζήτησης, κρίσιμος χρόνος για τον υπολογισμό της αξίας είναι ο χρόνος επέλευσης της ζημίας.

Εσφαλμένη ερμηνεία νομικών διατάξεων από πρωτοβάθμιο δικαστήριο, το οποίο επιδίκασε €8.000 και €300 σε πρώτο και δεύτερο ενάγοντα, ενώ έπρεπε να επιδικάσει €10.000 για περιουσιακή ζημία και €3.300 (€3.000 για περιουσιακή ζημία και €300 για ηθική βλάβη) αντίστοιχα συνολικά. Επικυρώνει την πρωτόδικη απόφαση ως προς την επιδίκαση χρηματικής ικανοποίησης λόγω ηθικής βλάβης ποσού €1.000 (σε ανήλικη – τέταρτη ενάγουσα) και €2.000 (σε ανήλικο – 5^ο ενάγοντα).



Ειδική Διαδικασία, Αυτοκινητική Διαφορά: Προϋποθέσεις της ευθύνης για αποζημίωση από αδικοπραξία, άρθρ. **297, 298, 300, 330 και 914 ΑΚ:** i) *Υπαιτιότητα*- και σε περίπτωση αμέλειας ii) *Παράνομη συμπεριφορά*, πράξη ή παράλειψη, εφόσον υπάρχει υποχρέωση σε πράξη από τον νόμο, ή από δικαιοπραξία ή από την καλή πίστη iii) *Αιτιώδης συνάφεια*, η πράξη/παράλειψη πρέπει να είναι ικανή κατά τη διδάγματα της κοινής πείρας και να μπορεί να επιφέρει κατά τη συνήθη πορεία των πραγμάτων το επιζήμιο αποτέλεσμα. Κατά το άρθρ. **559 §1 και §19 ΚΠολΔ** η κρίση του δικαστηρίου της ουσίας ότι τα πραγματικά περιστατικά που δέχθηκε ως αποδειχθέντα επιτρέπουν το συμπέρασμα να θεωρηθεί κατά τα διδάγματα της κοινής πείρας ορισμένο γεγονός ως πρόσφορη αιτία της ζημίας, υπόκειται στον έλεγχο του ΑΠ, γιατί είναι νομική κρίση αναγόμενη στην ορθή ή μη υπαγωγή των διδαγμάτων της κοινής πείρας στην αόριστη νομική έννοια της αιτιώδους συνάφειας. Δεν υπόκειται σε ανααιρετικό έλεγχο, καθώς αποτελεί εκτίμηση πραγματικών γεγονότων (**άρθρ. 561 §1ΚΠολΔ**), η κρίση περί του ότι στη συγκεκριμένη περίπτωση η πράξη/παράλειψη αποτέλεσε ή όχι την αιτία του επιζήμιου αποτελέσματος, αν δηλαδή το ζημιογόνος γεγονός σε σχέση με τη ζημία βρίσκεται ή όχι σε σχέση αίτιου και αποτελέσματος. Η παράβαση των διατάξεων του ΚΟΚ δεν θεμελιώνει αυτή καθαυτή υπαιτιότητα στην επέλευση του αυτοκινητικού ατυχήματος, αποτελεί όμως στοιχείο η στάθμιση του οποίου θα κριθεί σε σχέση με την ύπαρξη αιτιώδους συνδέσμου μεταξύ της συγκεκριμένης πράξης και του επελθόντος αποτελέσματος. Παρότι ο εναγόμενος οδηγούσε με ταχύτητα που υπερέβαινε το νόμιμο ανώτατο όριο, η συγκεκριμένη παράβαση δεν συνδέεται αιτιωδώς με το ατύχημα. Απορρίπτει την έφεση κατ' ουσίαν.



Ανώνυμη Εταιρία. Αίτηση μέλους Διοικητικού Συμβουλίου Α.Ε. προς λύση της εταιρίας με δικαστική απόφαση. **Άρ. 47^α § 2, 48 και 48^α κ.ν. 2190/1920.** Πρόσθετη παρέμβαση. Μη υποβολή προς καταχώριση οικονομικών καταστάσεων (3) τριών συνεχών διαχειριστικών χρήσεων. Αδράνεια εταιρίας. Δεκτή η αίτηση. Κήρυξη της λύσης της Α.Ε. . Διορισμός εκκαθαριστών.

Ανώνυμη Εταιρία. Αίτηση μελών του Διοικητικού Συμβουλίου προς λύση της Ανώνυμης Εταιρίας με δικαστική απόφαση. Άρ. 47^α § 2 , 48 και 48^α κ.ν. 2190/1920. Μη καταβολή κατά τη σύσταση της εταιρίας του σύμφωνα με το καταστατικό καταβλητέου μετοχικού κεφαλαίου. Δεκτή η αίτηση. Λύση της Α.Ε. Ορισμός εκκαθαριστή.



Αθλητική Ανώνυμη Εταιρία. Ειδική Διαδικασία Εργατικών Διαφορών. Άρ. 118^Α ν.2725/1999. Συνευθύνη - αλληλεγγύως και εις ολόκληρον- αθλητικών ανωνύμων εταιριών και φυσικών προσώπων-προέδρων Δ.Σ., διευθυνόντων συμβούλων και εκκαθαριστών-, που διευθύνουν ή διαχειρίζονται τις υποθέσεις αυτών, για τα χρέη των εταιριών προς τρίτους, και εφόσον τα χρέη δημιουργήθηκαν κατά τη διάρκεια της θητείας τους. Σύμβαση εξαρτημένης εργασίας ορισμένου χρόνου. Μη καταβολή δεδουλευμένων αποδοχών. Άρ. 88 ΚΠολΔ. Προσεπίκληση δικονομικού εγγυητή. Προϋποθέσεις. Άρ. 7^α, 7β §1, §13, §14, §15 κ.ν. 2190/1920. Δημοσιότητα. Τρόπος. **Πράξεις ή στοιχεία που δεν αντιτάσσονται στους τρίτους.** Δηλωτικός χαρακτήρας δημοσιότητας του διορισμού και αντικατάστασης εκπροσώπων Α.Ε. Σε περίπτωση παραίτησης μέλους Δ.Σ., εκπροσώπου, διευθύνοντος ή εντεταλμένου συμβούλου, και ολοκλήρωσης της δήλωσης παραίτησης με την καταχώριση του σχετικού εγγράφου στο Μ.Α.Ε. και τη δημοσίευσή στο τεύχος Α.Ε. και Ε.Π.Ε., απαλλάσσεται πλέον της ευθύνης για την πληρωμή των χρεών της εταιρίας έναντι τρίτων. Απορρίπτει την προσεπίκληση. Δεκτή εν μέρει η κύρια αγωγή.

Αίτηση (κατά την διαδικασία της εκούσιας δικαιοδοσίας) επιδίκασης προσωρινής αντιμισθίας σε προσωρινό σύνδικο πτώχευσης (κατ' αρ. 551, 612, 632, 637 ΕμπΝ και 44 ΕισΝΚΠολΔ) για μακροχρόνιες πτωχευτικές διαδικασίες. Δυνατή η άσκηση έφεσης κατ' αυτής της απόφασης (αρ. 676 ΕμπΝ). Η ως άνω επιδικασθείσα προσωρινή αντιμισθία συνυπολογίζεται στην οριστική μετά την λήξη του λειτουργήματός του και την παροχή λογοδοσίας (από τον σύνδικο). Όταν ο σύνδικος είναι δικηγόρος δεν μπορεί ν' αξιώσει τα ελάχιστα όρια αμοιβής που προβλέπει ο Κώδικας Δικηγόρων κατά τον χειρισμό πτωχευτικών υποθέσεων. Η απαιτούμενη έκθεση εισηγητή είναι προϋπόθεση του παραδεκτού της περί αντιμισθίας αγωγής και δεν δεσμεύει το δικαστήριο. Ορισμένο της αίτησης. Ορθή ερμηνεία και εφαρμογή των άνω διατάξεων από το Πολυμελές Πρωτοδικείο που, δεχόμενο εν μέρει την αίτηση, καθόρισε κατ' ελεύθερη κρίση, βάσει του αριθμού και του είδους, της αναγκαιότητας και αποτελεσματικότητας των ενεργειών του αιτούντος συνδίκου, της σπουδαιότητας της πτώχευσης και της έκτασης της πτωχευτικής περιουσίας την προσωρινή αντιμισθία στο ποσό των €3.500. Η επιδικασθείσα προσωρινή αντιμισθία πρέπει να υπολείπεται της οριστικής για να μην καταστρατηγείται ο κατά τις επιταγές του νόμου προσδιορισμός του ποσού της οριστικής κατ' αντιδικία. Απορρίπτει την έφεση κατ' ουσία.



Ανακοπή (στρεφόμενη) κατά συνδίκου πτωχεύσεως Α.Ε.. 89 επ. ΠτΚ. Άρθρο 92 ΠτΚ. Δικαίωμα πιστωτών που δεν μετείχαν στη διαδικασία της επαλήθευσης, προς εξέλεξη των απαιτήσεών τους. Προϋποθέσεις. Αντικείμενο της ανακοπής η εξέλεξη και όχι η επιδίκαση της απαίτησης. Μη νόμιμο το αίτημα περί εγγραφής της ανακόπτουσας στον κατάλογο των επαληθευσάντων πιστωτών καθώς και το παρεπόμενο αίτημα για επιδίκαση τόκων για το χρονικό διάστημα από την επομένη της ημέρας κήρυξης της πτώχευσης και εντεύθεν, λόγω παύσης της τοκογονίας των πτωχευτικών απαιτήσεων κατ' άρθρον 24 ΠτΚ. Εν μέρει δεκτή η ανακοπή. Αναγνώριση της ανακόπτουσας ως πτωχευτικής πιστώτριας.

243/2016 Μον.Εφ.Θεσ.

Επεξ. Βουσβούκη Μαρία

Έφεση κατά απόφασης που δέχτηκε εν μέρει ανακοπή κατά του πίνακα κατάταξης (**979 ΚΠολΔ**). Εκκαλούν-ανακόπτουν Ελληνικό Δημόσιο. Προαφαίρεση εξόδων εκτέλεσης και σύνταξη πίνακα κατάταξης λόγω ανεπάρκειας πλειστηριάσματος. Αμφισβήτηση ύψους εξόδων. Έλλειψη παθητικής νομιμοποίησης ως προς τον επισπεύδοντα δανειστή. Όταν αμφισβητείται και προσβάλλεται, ότι το ύψος των εξόδων για τη διενέργεια των πράξεων της εκτέλεσης του δικαστικού επιμελητή, του δικηγόρου του επισπεύδοντος την εκτέλεση ή του συμβολαιογράφου ως υπαλλήλου του πλειστηριασμού δεν είναι νόμιμα ή υπαρκτά ή υπερβαίνουν τα καθορισμένα όρια αμοιβής τους από τις οικείες υπουργικές αποφάσεις νομιμοποιείται παθητικά ως καθ' ου η ανακοπή μόνο ο δικαστικός επιμελητής, ο πληρεξούσιος δικηγόρος ή ο συμβολαιογράφος. **Το ποσό αμοιβής του πληρεξουσίου δικηγόρου του επισπεύδοντα δανειστή, που ζητήθηκε για τη σύνταξη επιταγής, κυμαίνεται μεταξύ ελάχιστων και ανωτέρου ορίου αμοιβών όπως προβλέπεται στον Κώδικα Δικηγόρων, μπορεί δε να αυξηθεί κατά την εκκαθάρισή της, ώστε να εισπραχθεί ως έξοδο της εκτέλεσης.** Θεμιτή και δικαιολογημένη η υπέρβαση του ελάχιστου ορίου αμοιβής σύμφωνα με τον Κώδικα Δικηγόρων, ενόψει της επιστημονικής εργασίας του πληρεξουσίου δικηγόρου, της αξίας της υπόθεσης, του καταναλωθέντα χρόνου και της σπουδαιότητας της διαφοράς. Απορρίπτει κατ' ουσία την έφεση κατά της υπ' αριθμ. 20.254/2011 απόφασης του Μονομελούς Πρωτοδικείου Θεσσαλονίκης.

523/2016 ΠΠρΘεσ.

Επεξ. Νικολοπούλου Χριστίνα

Διαδικασία εξυγίανσης. Άρθρα 99-106ι ΠτΚ. Έννοια. Έννοια επαπειλούμενης αδυναμίας εκπλήρωσης. Αίτηση Α.Ε. προς άνοιγμα της διαδικασίας εξυγίανσης, ορισμού μεσολαβητή και διαταγή προληπτικών μέτρων. Πρόσθετες παρεμβάσεις. Μη απόδειξη διαπιστωμένης και βεβαιωμένης κατάστασης αδυναμίας εκπλήρωσης των ληξιπρόθεσμων χρεών ή επαπειλούμενης οικονομικής αδυναμίας εκπλήρωσης των ληξιπρόθεσμων οφειλών κατά τρόπο γενικό κατ' άρθρο 99 § 1 ΠτΚ. Απορρίπτει την αίτηση και τις πρόσθετες παρεμβάσεις.

329/2016 ΠΠρΘεσ.

Επεξ. Νικολοπούλου Χριστίνα

Άρθρο 271 §1 και §2 ΚΠολΔ. Ερμηνεία. Επίδοση επί νομικών προσώπων. Έννοια «**γραφείου**» κατά τις διατάξεις **124 § 2** και **129 §1 ΚΠολΔ.** Σημασία έχει ο τόπος της εργασίας ή κατοικίας του εκπροσωπούμενου το νομικό πρόσωπο φυσικού προσώπου, που δεν είναι κατά νόμο απαραίτητο να βρίσκεται στον τόπο της κατά το καταστατικό έδρας της εταιρίας. Προϋπόθεση του κατ' άρθρον **129 ΚΠολΔ** τρόπου επίδοσης, η λειτουργία της επαγγελματικής εγκατάστασης, δηλαδή να είναι αυτή ανοικτή. Σε περίπτωση παύσης ή αναστολής για αόριστο χρονικό διάστημα της ασκούμενης δραστηριότητας σε κατάστημα, όχι επιτρεπτή επίδοση με θυροκόλληση σε αυτό. Απαράδεκτη η συζήτηση της αγωγής, λόγω έλλειψης νόμιμης κλήτευσης της εναγόμενης εταιρίας.

μετατροπή εταιρείας, ατομική επιχείρηση, έλλειψη ενεργητικής νομιμοποίησης, πώληση, παρακράτηση κυριότητας, υπερημερία αγοραστή, δικαιώματα πωλητή

Μετατροπή εταιρείας. Αναγνωρίζεται σε περιπτώσεις που είτε ορίζονται ρητά από το Νόμο είτε γίνονται αποδεκτές στη θεωρία και νομολογία [51, 53 Ν. 3190/1955, 66, 67 Ν. 2190/1920, 16 Ν. 1667/1986]. **Απαραίτητο εννοιολογικό στοιχείο της μετατροπής είναι η νομική προσωπικότητα της μετατρεπόμενης εταιρείας.** Σε περιπτώσεις εταιρειών χωρίς προσωπικότητα (όπως αστική εταιρεία των 741 επ. ΑΚ) δεν νοείται μετατροπή αλλά ίδρυση νέας εταιρείας. **Δεν νοείται μετατροπή ατομικής επιχείρησης σε ανώνυμη, αλλά προκύπτει ίδρυση νέας εταιρείας.** Ένσταση έλλειψης ενεργητικής νομιμοποίησης λόγω μετατροπής ατομικής επιχείρησης σε **Ανώνυμη Εταιρεία**. Απορρίπτει ως νομικά αβάσιμη. Η Ανώνυμη Εταιρεία είναι νέα εταιρεία η οποία δεν έχει δικονομική σχέση με την ατομική επιχείρηση φυσικού προσώπου. **Πώληση κινητού με παρακράτηση κυριότητας ωςότου αποπληρωθεί το τίμημα** [383, 389§2, 532§1, 976, 977, 1034, 1094, 1095 ΑΚ]. Υπερημερία αγοραστή ως οφειλέτη, εν όλω ή εν μέρει. Διαζευκτικά δικαιώματα πωλητή. [532 ΑΚ] Ο πωλητής έχει δικαίωμα είτε να απαιτήσει το τίμημα, είτε να υπαναχωρήσει από τη σύμβαση, ασκώντας τα δικαιώματά του από την κυριότητα. **Η επιλογή του ενός δεν ανακαλείται μονομερώς** και αποκλείει την άσκηση του άλλου [306, 307 ΑΚ]. **Εάν γίνει άσκηση και άλλου δικαιώματος από αυτά που διαθέτει ο πωλητής, δεν επιφέρει έννομο αποτέλεσμα.** Δέχεται Έφεση. Εξαφανίζει εκκαλουμένη. Κρατεί υπόθεση, δικάζει κατ' ουσίαν. Δέχεται αγωγή ως ουσιαστικά βάσιμη.



- Τακτική Διαδικασία: **Περιορισμός αιτήματος αγωγής με τις προτάσεις κατ' αρ. 223 εδ. Β'ΚΠολΔ**, παραδεκτή μερική παραίτηση από το συνολικό αξιούμενο ποσό (Αρ. **293, 294 ΚΠολΔ**) - Ένσταση εξόφλησης δια συμβατικού (εκούσιου) συμψηφισμού, που έχει λάβει χώρα εξώδικα πριν από την έναρξη της δίκης και επομένως δεν πρόκειται για ένσταση (μονομερούς) συμψηφισμού (**άρθρα 440επ. ΑΚ**), δεν απολαύει την ιδιαίτερη δικονομική μεταχείριση της ένστασης συμψηφισμού (**άρθρο 442ΑΚ**), ούτε επιφέρει τα άλλα αποτελέσματα (όπως π.χ. η περίπτωση του άρθρου 221 παρ. 2 ΚΠολΔ)

που ο νόμος αναγνωρίζει στην τελευταία. Τα συμβαλλόμενα μέρη μπορούν να συμφωνήσουν τον συμψηφισμό των μεταξύ των υφιστάμενων απαιτήσεων και χωρίς να συντρέχουν οι όροι του νόμου, δηλαδή χωρίς οι αμοιβαίες απαιτήσεις να είναι ληξιπρόθεσμες και ομοειδείς και χωρίς να απαιτείται πρόταση συμψηφισμού, με δήλωση του ενός συμβαλλομένου προς τον άλλον. Αρχή της ελευθερίας των συμβάσεων (άρθρο 361ΑΚ): Η σύμβαση περί συμψηφισμού είναι δυνατόν να αφορά και απαιτήσεις μέλλουσες, με αποτέλεσμα να επέρχεται αυτοδικαίως η λόγω συμψηφισμού απόσβεση - Η ένσταση της διάταξης του άρθρου **281 ΑΚ** περί καταχρηστικής άσκησης δικαιώματος για να μπορεί να θεμελιωθεί πρέπει να προτείνεται κατά υπαρκτού δικαιώματος και όχι κατά ανυπάρχοντος, όπως συμβαίνει επί απόσβεσης της αξίωσης: Απορρίπτει ένσταση ως μη νόμιμη - Συμμετοχή δύο εταίρων ομορρύθμων μελών στο εταιρικό κεφάλαιο, αλλά και στα κέρδη και στις ζημίες Ομόρρυθμης εταιρίας σε ποσοστό 50% - Ρητή συμφωνία αποχωρούντος εταίρου καταχωρημένη σε τροποποίηση καταστατικού ότι συνεχίζει να ευθύνεται για κάθε πράξη της εταιρίας μέχρι την ημερομηνία αποχώρησης του -Εκκαθάριση της Ομόρρυθμης εταιρίας: εξοφλούνται τα απαιτητά και ληξιπρόθεσμα χρέη αυτής προς τους τρίτους, καθώς και τα έναντι αλλήλων υφιστάμενα και αποδίδονται οι εισφορές εκάστου εταίρου – Αναπόδεικτοι ισχυρισμοί εναγομένου: Ασαφής και αόριστη μαρτυρική κατάθεση –**Καταβολές της εταιρίας που έλαβαν χώρα στο όνομα του εναγόμενου Διαχειριστή Ομορρύθμου εταίρου πρέπει να αποδειχθεί εάν έγιναν εξ ιδίων χρημάτων του ώστε να γίνει δεκτός ο σχετικός ισχυρισμός.** Δέχεται την αγωγή



2791/2016 ΜΠρΘεσ.

Επεξ. Κιούπκιολη Παναγιώτα

Τακτική διαδικασία: ερημοδικία εκκαλούντος κατά την διαδικασία στο δευτεροβάθμιο δικαστήριο παρά τη νόμιμη κι εμπρόθεσμη κλήτευσή του από τον επισπεύδοντα τη συζήτηση εφεσίβλητο. Συζήτηση της υπόθεσης ερήμην του εκκαλούντος και απόρριψη της έφεσης ως ανυποστήρικτης. Αναλογική εφαρμογή των άνω διατάξεων και επί ερημοδικίας του εκκαλούντος κατά την ειδική διαδικασία των διαφορών από πιστωτικούς τίτλους (**αρ. 635 επ. ΚΠολΔ**) για πλήρωση του υπάρχοντος ακούσιου νομοθετικού κενού.

Εκδίκαση έφεσης ερήμην του εκκαλούντος – ανακόπτοντος κατά την ειδική διαδικασία των πιστωτικών τίτλων και απόρριψη αυτής ως ανυποστήρικτης.

έφεση κατά ερήμην απόφασης, απόσβεση ενοχής, προσήκουσα καταβολή, 422 ΑΚ, μονομερής καταλογισμός

Η εμπρόθεσμη και παραδεκτή άσκηση έφεσης από εναγόμενο που δικάστηκε ερήμην επιφέρει την εξαφάνιση της ερμήμην αποφάσεως. Στην περίπτωση αυτή ο εκκαλών -εναγόμενος μπορεί να προβάλει ενώπιον του εφετείου όλους τους πραγματικούς ισχυρισμούς που θα μπορούσε να είχε προτείνει πρωτοδίκως [522, 524§1, 528, 535 ΚΠολΔ]. Διαδοχικές συμβάσεις πωλήσεων. Τιμολόγια - Δελτία Αποστολής. Πίστωση Τιμήματος. Απόσβεση ενοχής με καταβολή [416 ΑΚ] **Προσήκουσα καταβολή. Δικαίωμα οφειλέτη**, εάν έχει περισσότερα ομοειδή χρέη προς τον ίδιο δανειστή και το ποσό που προσφέρει σ' αυτόν δεν επαρκεί για την εξόφληση όλων των χρεών, εφόσον δεν υπάρχει αντίθετη συμφωνία, **να ορίσει ο ίδιος το χρέος που επιθυμεί να εξοφληθεί** [361, 416, 422, 423 ΑΚ και 262§1, 335, 338§1ΚΠολΔ]. **Ορθή έννοια 422 ΑΚ.** Διάταξη ενδοτικού δικαίου, επιτρεπτή αντίθετη συμφωνία των συμβαλλομένων είτε πριν, είτε κατά, είτε μετά την καταβολή. Η ύπαρξη προγενέστερης συμφωνίας περί του τρόπου καταλογισμού των οφειλών οδηγεί σε μη ισχύ του μονομερούς καταλογισμού από τον οφειλέτη. Δεκτή εν μέρει η αγωγή.



Ερμηδικία ενάγοντος κατ' αρ. 272 ΚΠολΔ. Εφαρμογή του τεκμηρίου ομολογίας κατ' αρ. **271** και **272** ΚΠολΔ και στην ειδική διαδικασία των διαφορών από πιστωτικούς τίτλους. Εκδίκαση ανακοπής κατ' αρ. **632§2** κατά τις διατάξεις των αρ. **643** και **591§1^α** **ΚΠολΔ**. Συζήτηση ανακοπής σε α' βαθμό με απουσία του ανακόπτοντος. Εσφαλμένη εκδίκαση «ωσεί παρόντος» του ανακόπτοντος και έκδοση απόφασης επί της ουσίας. Δεκτή έφεση λόγω εσφαλμένης ερμηνείας και εφαρμογής των αρ. **632**, **642** και **643 ΚΠολΔ**.

Ολοσχερής καταστροφή μίσθιου μηχανήματος από πυρκαγιά. Σύμφωνα με τις διατάξεις των άρθρ. **592**, **594**, **599** και **300 Α.Κ** ο μισθωτής υποχρεούται να χρησιμοποιεί το μίσθιο με επιμέλεια και κατά του όρους της σύμβασης, ώστε κατά την λήξη της να το αποδώσει στην κατάσταση που το παράλαβε, χωρίς αυθαίρετες μεταβολές και φθορές, πλην εκείνων που προκλήθηκαν από τη συνήθη χρήση του. Επιτρεπόμενες συγκεκριμένες

τροποποιήσεις στο μίσθιο από τον μισθωτή. Προϋποθέσεις συρροής ενδοσυμβατικής και εξωσυμβατικής από αδικοπραξία ευθύνης. Διαφορετικό αντικείμενο απόδειξης αν η αξίωση θεμελιώνεται στη σύμβαση ή σε αδικοπραξία. Κατά το άρθρ. **297-298 Α.Κ** σε συνδυασμό με την διάταξη του άρθρ. **216§1Κ.Πολ.Δ** απαιτείται λεπτομερής και εξειδικευμένη μνεία των περιστατικών-μέτρων, βάσει των οποίων προσδιορίζεται το διαφυγόν κέρδος. Στη διάταξη του άρθρ. **932 Α.Κ** η ηθική βλάβη του νομικού πρόσωπου, η προσβολή δηλαδή της εμπορικής πίστης και φήμης του, αφορά σε συγκεκριμένη βλάβη που έχει υλική υπόσταση. Δέχεται εν μέρει την έφεση, επιδικάζει χρηματικό ποσό για αντικατάσταση του μίσθιου μηχανήματος.



2601/2016 Μον.Εφ.Θεσ.

Επεξ. Κιούπκιολη Παναγιώτα

Έννοια εργατικού ατυχήματος κατ' αρ. **1 ν.551/1915** και β.δ. της **24.7/25.8.1920**. Ίδρυση καταρχήν αντικειμενικής ευθύνης του εργοδότη προς αποζημίωση του παθόντος – εργαζομένου. **Αξίωση πλήρους αποζημίωσης** κατά το κοινό δίκαιο κατ' αρ. **16§1 ν. 551/1915**, εφόσον το ατύχημα οφείλεται σε δόλο του εργοδότη ή των προστηθέντων αυτού προσώπων ή όταν έγινε σε επιχείρηση όπου δεν τηρούνταν οι σχετικές με τους όρους ασφαλείας διατάξεις και συντρέχει αιτιώδης συνάφεια. Ως τέτοιες διατάξεις θεωρούνται μόνο όσες προβλέπουν συγκεκριμένα μέτρα ασφαλείας των εργαζομένων και όχι οι επιβαλλόμενοι απλώς από την γενική υποχρέωση πρόνοιας χωρίς ειδική πρόβλεψη τους στο νόμο.

Επί μισθωτού – ασφαλισμένου σε ΙΚΑ, απαλλάσσεται ο εργοδότης από κάθε υποχρέωση αποζημίωσης, εκτός αν το ατύχημα οφείλεται σε δόλο του ή σε δόλο προστηθέντων αυτού προσώπων, οπότε ευθύνεται για την καταβολή της διαφοράς μεταξύ της οφειλόμενης κατά το κοινό δίκαιο αποζημίωσης και του ολικού ποσού των χορηγούμενων από το ΙΚΑ παροχών. Διατήρηση της

αξίωσης χρηματικής ικανοποίησης λόγω ηθικής βλάβης του εργαζομένου με τη συνδρομή πταίσματος του εργοδότη, στην έννοια του οποίου εμπεριέχεται και η αμέλεια ως προς την τήρηση των προβλεπόμενων όρων ασφαλείας.

Τραυματισμός ανειδίκευτου εργάτη σε επιχείρηση εκμετάλλευσης λατομείου σε εργατικό ατύχημα. Αξίωση κατά των νομίμων εκπροσώπων και διαχειριστών της εργοδότης εταιρίας προς καταβολή: α) διαφυγόντων κερδών, β) χρηματική ικανοποίησης λόγω ηθικής βλάβης ποσού 50.000€ νομιμοτοκως.

Απορρίπτει το κονδύλιο των διαφυγόντων κερδών λόγω αοριστίας.

Πραγματικά περιστατικά: σοβαρός τραυματισμός εργαζομένου μετά από καταπλάκωσή του από μαρμάρινες πλάκες. Πρόκληση κρανιοεγκεφαλικών κακώσεων και χαρακτηρισμός του ως «ανάπηρος ποσοστού 67%».

Κρίση περί συνδρομής συνυπαιτιότητας ως προς την πρόκληση του ατυχήματος τόσο του ενάγοντος, ο οποίος ενόψει της προϋπηρεσίας του γνώριζε τους κινδύνους και τα ληπτέα μέτρα προς αποφυγή ατυχήματος αλλά τα παρέκαμψε, όσο και των εναγομένων, αφού διαπιστώθηκε αμέλειά τους, αιτιωδώς συνδεόμενη με το συμβάν, ως προς την μη τοποθέτηση ορθοστατών στις βάσεις των μαρμάρινων πλακών. Δεκτή κατ' ουσία η επικουρικά προβαλλόμενη ένσταση συνυπαιτιότητας (αρ. 300ΑΚ) για τον καθορισμό του ποσού της χρηματικής ικανοποίησης λόγω ηθικής βλάβης.

Δέχεται εν μέρει την αγωγή. Επιδικάζει ποσό 17.000,00 € ως χρηματική ικανοποίηση λόγω ηθικής βλάβης. Κηρύσσει προσωρινά εκτελεστή ως προς το ποσό των 10.000,00 €.

96/2015 Εφ.Θεσ.

Επεξ. Βουσβούκη Αντιγόνη

Πτώση σε εργοτάξιο λόγω μη λήψης από την εργολάβο εταιρία και τον επιβλέποντα μηχανικό των κατάλληλων μέτρων ασφαλείας. Πρόκληση, συνεπεία της πτώσης, μόνιμης αναπηρίας. Η χρηματική παροχής της διάταξης του άρθρου **931ΑΚ** δεν αποτελεί αποζημίωση, δεν συνδέεται δηλαδή με συγκεκριμένη μελλοντική, περιουσιακή ζημία αλλά δίδεται για το γεγονός και μόνο της αναπηρίας ή της παραμορφώσεως και προσδιορίζεται κατά την εύλογη κρίση του Δικαστηρίου με βάση το είδος και τις συνέπειες της αναπηρίας ή της παραμορφώσεως αφενός, και με την ηλικία του παθόντος αφετέρου, καθώς και με συνεκτίμηση του ποσοστού συνυπαιτιότητας του παθόντος στην πρόκληση της αναπηρίας ή της παραμορφώσεως του. Δεν εφαρμόζονται τα ισχύοντα επί της αξίωσης αποζημίωσης του άρθρου **914 ΑΚ**. Επιδίκαση ποσού υπέρ της παθούσας βάσει του άρθρου **931 ΑΚ**.

1584/2016 ΜΠρΘεσ.

Επεξ. Κιούπκιολη Παναγιώτα

Ανακοπή του επισπεύδοντος την κατάσχεση δανειστή με αντικείμενο την αμφισβήτηση (ολική ή μερική) της ειλικρίνειας της δήλωσης του τρίτου κατ' **αρ 986ΚΠολΔ** . Αντικείμενο δίκης: η ύπαρξη της απαίτησης του καθ' ου η κατάσχεση σε βάρος του τρίτου, ενώ αν η κατάσχεση αφορά σε μέλλουσα απαίτηση, αντικείμενο δίκης είναι μόνο η υπόσταση της έννομης σχέσης μεταξύ τρίτου – καθ' ου η κατάσχεση, απ' την οποία πρόκειται να γεννηθεί η απαίτηση.

Αίτημα της ανακοπής αυτής: η ακύρωση της δήλωσης του τρίτου, εφόσον κριθεί αναληθής, και η καταβολή του ποσού ή η απόδοση του πράγματος, εφόσον αυτή ευδοκιμήσει. Για το ορισμένο της ανακοπής πρέπει να περιγραφεί η κατασχεθείσα απαίτηση κατά τα ουσιώδη μέρη της, δηλαδή ν' αναφέρονται τα πραγματικά περιστατικά, απ' τα οποία απορρέει η οφειλή του τρίτου προς τον καθ' ου η κατάσχεση. Αν η κατάσχεση αφορά σε μέλλουσα απαίτηση, πρέπει ν' αναφέρονται τα γεγονότα που απαιτούνται για τη γέννηση της κατασχεθείσας απαίτησης.

Κρίση περί αοριστίας της ασκηθείσας ανακοπής, καθώς δεν αναφέρεται στο δικόγραφο η ύπαρξη οποιασδήποτε απαίτησης του καθ' ου η κατάσχεση προς τον τρίτο – καθ' ου η ανακοπή, ούτε και μνημονεύεται η ύπαρξη οποιασδήποτε έννομης σχέσης μεταξύ τους, από την οποία θα μπορούσε να προκύψει μελλοντική απαίτηση του καθ' ου η κατάσχεση σε βάρος του τρίτου. Απορρίπτει ως απαράδεκτη. Παρέλκει η εξέταση της νομικής και ουσιαστικής βασιμότητας.

1093/2016 ΜΠρΘεσ. Επεξ. Πλιάτσικας Κωνσταντίνος

Διάρρηξη καταδολιευτικής δικαιοπραξίας, γονική παροχή.

Κάθε απαλλοτρίωση που έγινε από τον οφειλέτη προς βλάβη των δανειστών, εφόσον η υπόλοιπη περιουσία δεν αρκεί για την ικανοποίησή τους, υπόκειται σε διάρρηξη σύμφωνα με τις **ΑΚ 939 επ.** Εξάλλου, η αφερεγγυότητα αυτή του οφειλέτη πρέπει να υφίσταται κατά τον χρόνο άσκησης της αγωγής. Η απαλλοτρίωση απαιτεί γνώση του τρίτου περί του δόλου βλάβης των δανειστών. Η απαλλοτρίωση από χαριστική αιτία δεν απαιτεί τέτοια γνώση. Τέτοια από χαριστική αιτία δικαιοπραξία που υπόκειται σε διάρρηξη είναι και η γονική παροχή (**ΑΚ 1509**), το χαρακτηρισμό της οποίας ως χαριστικής δεν αναιρεί το γεγονός ότι αυτή γίνεται από ιδιαίτερο νομικό καθήκον.

941/2016 Τριμ.Εφ.Θεσ. Επεξ. Αντωνιάδης Γιώργος

Απόκτηση κυριότητας με χρησικτησία επί δημοσίου κτήματος δυνάμει του άρθρ. 4 του Ν. 3127/2003. Προϋποθέσεις. Βάρος επίκλησης και απόδειξης της καλής πίστης. Έννοια της αδιατάρακτης νομής. Ενέργειες του Ελληνικού Δημοσίου, πέραν της κοινοποίησης πρωτοκόλλου αποζημίωσης χρήσης, που θεωρήθηκαν πράξεις διατάραξης νομής. Κρίση του Δικαστηρίου ότι για την απόκτηση της κυριότητας με έκτακτη χρησικτησία σε ακίνητα του Δημοσίου, δεν αρκεί η τριακονταετής αδιατάρακτη νομή οποτεδήποτε προ της έναρξης ισχύος του Ν. 3127/2003, αλλά αυτός που απέκτησε καλόπιστα τη νομή ακινήτου του Δημοσίου απαιτείται να νέμεται τούτο αδιατάρακτα για τριάντα έτη που φθάνουν χρονικά μέχρι την έναρξη ισχύος του Ν. 3127/2003, ήτοι μέχρι την 19/03/2003.



Σύναψη σύμβασης πώλησης διαμερίσματος αντί τιμήματος που πιστώθηκε στο σύνολο του. Εκπλήρωση της σύμβασης εξ ολοκλήρου από τον πωλητή με πλήρη μεταβίβαση κυριότητας και παράδοση νομής και κατοχής στον αγοραστή. Μη καταβολή τιμήματος από τον αγοραστή. Εφαρμογή του άρθρου **531 ΑΚ**. **Δεν έχει ο πωλητής δικαίωμα να υπαναχωρήσει εξ αιτίας της υπερημερίας του αγοραστή ως προς την πληρωμή του τιμήματος, αντίθετα προς την γενική διάταξη του άρθρου 383ΑΚ**. Αποκλείεται η αναζήτηση και με βάση τις αρχές του αδικαιολόγητου πλουτισμού. Μπορούν οι συμβαλλόμενοι να συμφωνήσουν έγκυρα ότι ο πωλητής θα έχει δικαίωμα υπαναχώρησης σε περίπτωση καθυστέρησης του τιμήματος, συνομολογώντας έτσι όρο συμβατικής και όχι νόμιμης υπαναχώρησης. Αγωγή για επαναμεταβίβαση του ακινήτου. Απόρριψη αυτής ως μη νόμιμης κατά την κύρια βάση της λόγω μη ύπαρξης δικαιώματος υπαναχώρησης κατά Νόμο ή κατά τη Σύμβαση. Επικύρωση πρωτόδικης απόφασης από το Εφετείο.



Ειδική Διαδικασία, Μισθωτικές Διαφορές: Αίτημα αναπροσαρμογής-μείωσης μηνιαίου μισθώματος σύμφωνα με τις διατάξεις των άρθρ. **388 ΑΚ και 288 ΑΚ**. Διατάξεις δημοσίας τάξεως (η ιδιωτική βούληση δεν μπορεί να αποκλείσει την εφαρμογή τους, άρθρ. 3 ΑΚ). Εφαρμογή στις εμπορικές μισθώσεις (άρθρ. 7 §4 του π.δ. 34/1995). Προϋποθέσεις εφαρμογής του άρθρ. **388 ΑΚ**. Η μεταβολή των περιστατικών πρέπει να προκαλείται από ασυνήθιστα γεγονότα, φυσικά, κοινωνικά, πολιτικά ή οικονομικά συνεπεία των οποίων να επέρχεται πλήρης κατάλυση της ισορροπίας παροχής-αντιπαροχής, όχι από γενικής φύσεως περιστατικά και δη τυχαία, όπως η αυξομείωση των εισπράξεων μιας επιχείρησης ή η αύξηση της αξίας του ακινήτου λόγω αύξησης της ζήτησης ανάλογων ακινήτων κλπ. Η οικονομική κρίση του 2010, συνιστά έκτακτο και απρόβλεπτο γεγονός (388 ΑΚ), εφόσον οι συνθήκες έγιναν δυσβάστακτες για το ένα εκ των συμβληθέντων μερών και υπερβαίνουν τον κίνδυνο που αναλαμβάνει κάθε συμβαλλόμενος, γεγονός όμως που διαπιστώνεται από την διάγνωση των ειδικότερων συνθηκών όπως το αναμενόμενο κέρδος από τη σύμβαση, η οικονομική κατάσταση των μερών

κ.α. Προϋποθέσεις εφαρμογής του άρθρ. **288 ΑΚ**. Μεταβολή των συνθηκών αποτελούν η σημαντική αύξηση ή μείωση της μισθωτικής αξίας του μίσθιου και άλλων γειτονικών-ομοειδών ακινήτων, η αυξομείωση της ζήτησης των ακινήτων κ.α. Απόρριψη αιτούμενης αναπροσαρμογής μισθώματος σύμφωνα με το άρθρ. **388 ΑΚ**. Αναπροσαρμογή του μηνιαίου μισθώματος, κατ' εφαρμογή του άρθρ. 288 ΑΚ (διαπλαστικό δικαίωμα, ενεργοποιείται από την επίδοση της αγωγής και μελλοντικώς, χωρίς αναδρομικότητα), καθώς ανάμεσα στο «ελεύθερο» μίσθωμα (εκείνο που μπορεί να επιτευχθεί υπό καθεστώς ελεύθερης μίσθωσης) και το συμφωνημένο υπάρχει σημαντική διαφορά (σημαντική μείωση της αξίας του μίσθιου), ώστε να επιβάλλεται κατά τις αρχές της καλής πίστης και των συναλλακτικών ηθών αναπροσαρμογή του οφειλόμενου στο επίπεδο που αίρεται η δυσαναλογία και αποκαθίσταται η διαταραχθείσα καλή πίστη.

60/2015 Μον.Εφ.Θεσ.

Επεξ. Βουσβούκη Αντιγόνη

Μισθωτικές Διαφορές. Επί εμπορικής – επαγγελματικής μίσθωσης δεν εφαρμόζεται το άρθρο **616 ΑΚ** και είναι ισχυρές έναντι του υπερθεματιστή οι προκαταβολές μισθωμάτων που έγιναν στον εκμισθωτή και αφορούν μισθώματα πέρα από τρεις μήνες από την εκ μέρους του υπερθεματιστή γνωστοποίηση της κατακύρωσης στο μισθωτή. Δεκτή η έφεση. Ακύρωση διαταγής απόδοσης μισθίου και καταβολής μισθωμάτων.



415/2015 ΜΠρΘεσ.

Επεξ. Γαβριηλίδου Λυδία

Έφεση δεκτή τυπικά και κατ' ουσίαν. Εξαφάνιση πρωτόδικης απόφασης, ως προς το κεφάλαιο που αφορά την επικουρική βάση της αγωγής περί αδικοπραξίας διότι **υφίστατο σύμβαση μίσθωσης (647επ. ΑΚ) βάσει ιδιωτικού συμφωνητικού** και άρα η αγωγή ως προς την αδικοπραξία είναι μη νόμιμη, καθότι δε συντρέχει περίπτωση συρροής συμβατικής και εξωσυμβατικής ευθύνης. Αιτήματα από αμφοτέρους τους διαδίκους περί επίδειξης εγγράφων απερρίφθησαν ως αόριστα λόγω μη επίκλησης της κατοχής του εγγράφου από τον αντίδικο και προσφορότητας αυτού προς

άμεση ή έμμεση απόδειξη λυσιτελούς ισχυρισμού του αιτούντος ή ανταπόδειξη τέτοιου ισχυρισμού του αντιδίκου του. Η κρινόμενη αγωγή αποζημίωσης περί μη εκτέλεσης της σύμβασης με βάση τις διατάξεις των άρθρων **576** και **577 ΑΚ** απερρίφθη από το δευτεροβάθμιο δικαστήριο ως ουσιαστικά αβάσιμη, δεδομένου ότι δεν αποδείχθηκε ότι το μίσθιο ακίνητο κατά τον κρίσιμο χρόνο της σύναψης της μισθωτικής σύμβασης είχε πραγματικό ελάττωμα και επιπλέον διότι δεν αποδείχθηκε ότι η ενάγουσα παρεμποδίστηκε ακριβώς εξαιτίας αυτού του ελαττώματος να κάνει χρήση του μισθίου.

462/2015 Μον.Εφ.Θεσ.

Επεξ. Γαβριηλίδου Λυδία

Δεκτή τυπικώς έφεση και απόρριψη αυτής κατ' ουσίαν. Δυνατότητα ανάθεσης του προσδιορισμού της παροχής σε κάποιον από τους συμβαλλομένους ή σε τρίτον (**361 ΑΚ**), ο οποίος υποχρεούται να προβεί στον προσδιορισμό της παροχής εν αμφιβολία με δίκαιη κρίση (**371 ΑΚ**). Αν η κρίση θεωρηθεί δίκαιη από τον άλλο συμβαλλόμενο, γεννιέται η επί την παροχή αξίωση, ενώ, αν θεωρηθεί μη δίκαιη, κάθε μέρος δικαιούται να ζητήσει με αναγνωριστική αγωγή τον προσδιορισμό από το δικαστήριο. Δυνατή είναι η εφαρμογή του και στην περίπτωση, που ορίσθηκε στη σύμβαση ότι η παροχή θα προσδιορισθεί από τα μέρη με μεταγενέστερη συμφωνία. Το καταβλητέο ετήσιο μίσθωμα έπρεπε να προσδιορισθεί με νεότερη συμφωνία μεταξύ των συμβαλλομένων, ήτοι μεταξύ του εκμισθωτή και του μισθωτή και όχι με μονομερή ενέργεια οιοδήποτε των συμβαλλομένων ή από τρίτο. Η μονομερής δήλωση ενός εκ των δύο δεν δεσμεύει το άλλο μέρος και θεωρείται άκυρη.



224/2015 Μον.Εφ.Θεσ.

Επεξ. Χοϊδου Μακρίνα

Ανακοπή κατά διαταγή πληρωμής: Άρθρ. 624-634 ΚΠολΔ, προϋποθέσεις για αίτημα έκδοσης διαταγής πληρωμής. Διαταγή πληρωμής για κατάλοιπο κλεισθέντος αλληλόχρεου λογαριασμού εφόσον αποδεικνύεται εγγράφως η σύμβαση αλληλοχρέου, η κίνηση του, το κλείσιμό και το κατάλοιπο αυτού. Έγκυρη ως δικονομική σύμβαση, η περιλαμβανόμενη στη σύμβαση παροχής πίστωσης με ανοιχτό αλληλόχρεο λογαριασμό ειδική συμφωνία ότι η οφειλή του πιστούχου προς την πιστώτρια τράπεζα που θα προκύψει από το οριστικό κλείσιμο της πίστωσης θα αποδεικνύεται από το απόσπασμα των εμπορικών βιβλίων της τράπεζας. Το απόσπασμα αυτό

υπέχει θέση αποδεικτικού μέσου με ισχύ ιδιωτικού εγγράφου (**άρθρ. 441 §1 ΚΠολΔ**) το δε αντίγραφο έχει αποδεικτική δύναμη ίση με το πρωτότυπο, εφόσον η ακρίβεια του βεβαιώνεται από αρμόδια αρχή ή δικηγόρο (**άρθρ. 449 §1 ΚΠολΔ, 52 ν.δ 3026/1952, 14 ν. 1599/1986**). Δεν αρκεί για να αποδώσει την αποδεικτική αυτή δύναμη μόνη η βεβαίωση της ακρίβειας του αντιγράφου από τον αρμόδια υπάλληλο της πιστώτριας τράπεζας. Στην περίπτωση των μηχανογραφικώς τηρουμένων εμπορικών βιβλίων, η εκτύπωσή του αποσπάσματος των βιβλίων αυτών, εφόσον βεβαιώνεται η γνησιότητα της εκτύπωσης από τον αρμόδιο υπάλληλο αποτελεί το πρωτότυπο έγγραφο προς απόδειξη του αποσπάσματος των βιβλίων της και δεν απαιτείται βεβαίωση της ακρίβειας του από αρμόδια αρχή ή δικηγόρο. **Άρθρ. 112 ΕισΝΑΚ**, από την ημέρα κλεισίματος του λογαριασμού το κατάλοιπο είναι αυτοδικαίως τοκοφόρο. Υποχρέωση αναλυτικής παράθεσης της κίνησης του λογαριασμού από την αναγνώριση της οφειλής μέχρι και το κλείσιμο του λογαριασμού. Απορρίπτει κατ' ουσίαν την έφεση.



375/2016 Εφ.Θεσ.

Επεξ. Κιούπκιολη Παναγιώτα

Αίτηση διόρθωσης απόφασης κατ' αρ. 315, 317 και 318 ΚΠολΔ. Αντίκλητος – πληρεξούσιος δικηγόρος (αρ. 143§1, 100§2, 96 ΚΠολΔ) για όλες τις επιδόσεις που αναφέρονται στην δίκη για την οποία είναι πληρεξούσιος. Παύση πληρεξουσιότητας με την περάτωση της δίκης με την έκδοση οριστικής απόφασης. Δεν αρκεί για την νόμιμη κλήτευση των διαδίκων στην συζήτηση της αίτησης διόρθωσης ή ερμηνείας απόφασης (και δευτεροβάθμιου δικαστηρίου) η αντ' αυτών κλήτευση των πληρεξουσίων δικηγόρων τους, που παραστάθηκαν στην δίκη, κατά την οποία εκδόθηκε η προς διόρθωση απόφαση, αφού πρόκειται για δύο αυτοτελείς δίκες. Αναβολή συζήτησης προς νόμιμης κλήτευση των διαδίκων.

360/2016 Εφ.Θεσ.

Επεξ. Κιούπκιολη Παναγιώτα

Έννοιας «κύριας» και «πρόσθετης» παρέμβασης στις δίκες εκουσίας δικαιοδοσίας (αρ. 79 και 80 ΚΠολΔ και αρ. 54§1ΠτΚ). Ενεργητική και παθητική νομιμοποίηση της έφεσης κατά απόφασης εκουσίας δικαιοδοσίας (αρ. 761, 762 ΚΠολΔ): νομιμοποιείται ενεργητικά και ο πρωτοδίκως κυρίως παρεμβαίνων, ο οποίος πρέπει να την απευθύνει προς όλους τους διαδίκους της πρωτοβάθμιας δίκης. Έννοια διαδίκου στην διαδικασία εκουσίας

δικαιοδοσίας (αρ. 741-781 ΚΠολΔ). Δεν ταυτίζεται με αυτήν της αμφισβητούμενης δικαιοδοσίας λόγω έλλειψης αντιδικίας στην πρώτη. Έτσι, διάδικοι στην εκουσία δικαιοδοσία είναι είτε ο αιτών είτε ο προσθέτως ή κυρίως παρεμβαίνων. Έννομο συμφέρον του αιτούντος την παροχή δικαστικής προστασίας (αρ. 68 και 73 ΚΠολΔ). Απόρριψη της κύριας παρέμβασης σε α' βαθμό επί αίτησης συνδίκου πτώχευσης για παροχή άδειας εκποίησης με εκούσιο πλειστηριασμό ακίνητης περιουσίας της πτωχής ως απαράδεκτης ελλείπει συνδρομής εννόμου συμφέροντος στους κυρίως παρεμβαίνοντες. Επικύρωση της ορθότητας της κρίσης του πρωτοβάθμιου δικαστηρίου, αφού οι κυρίως παρεμβαίνοντες – εκκαλούντες ήταν πρώην εργαζόμενοι και πτωχευτικοί πιστωτές της θυγατρικής εταιρίας (και όχι της εν προκειμένω πτωχής), ενώ οι κατ' αρ. 92 ΠτΚ ανακοπές που οι ίδιοι άσκησαν επιδιώκοντας την επαλήθευση των απαιτήσεών τους στην πτώχευση της εδώ πτωχής εταιρίας (παρόλο που αυτές απορρέουν από την εργασιακή τους σχέση με την θυγατρική αυτής) απορρίφθηκαν ήδη οριστικά. Έτσι, δεν προέκυψε άμεσο έννομο συμφέρον στα πρόσωπα των κυρίως παρεμβαίνόντων υπό την έννοια ότι δεν υφίσταται αντίστοιχο ουσιαστικό δικαίωμά τους για την διαδικαστική πράξη που επιχειρούν. Παρέλκει η εξέταση των λοιπών λόγων έφεσης που συνίστανται σε αιτιάσεις αναγόμενες στο παραδεκτό και το ουσία βάσιμο της ένδικης αίτησης.

405/2015 Τριμ.Εφ.Θεσ.

Επεξ. Τζίργα Αθηνά

Έφεση ενάγουσας κατά αποφάσεως που έκανε εκ μέρει δεκτή την αγωγή της. Ερημοδικία εφεσιβλήτου. Εάν διάδικος που κλητεύθηκε νόμιμα και εμπρόθεσμα ή επέσπευσε ο ίδιος τη συζήτηση, δεν παρασταθεί κατά τη πρώτη συζήτηση ενώπιον του δευτεροβάθμιου δικαστηρίου, δικάζεται σαν να ήταν παρών (**524 παρ. 1,4** σε συνδυασμό με **271 παρ. 1 ΚΠολΔ**. Σε περίπτωση που επιδόθηκε αντίγραφο έφεσης με πράξη ορισμού δικασίμου και κλήση προς συζήτηση, δεν απαιτείται νέα κλήτευση για εμφάνιση στη μετ' αναβολή δικάσιμο, καθόσον η αναγραφή της υπόθεσης στο πινάκιο, ισχύει ως κλήτευση όλων των διαδίκων (**αρθρ. 226 παρ. 4 εδ. γ και δ ΚΠολΔ**). Επίκληση νέων περιστατικών στο δευτεροβάθμιο δικαστήριο, (**αρθρ. 527 παρ. 3 και 269 παρ. 1 και 2 ΚΠολΔ**) μπορεί να γίνει είτε με το δικόγραφο της έφεσης, είτε με τις προτάσεις ως ένσταση ή αντένσταση. Λόγος έφεσης, η εξαφάνιση της πρωτοβάθμιας απόφασης που απέρριψε την αγωγή ως απαράδεκτη λόγω δεδικασμένου που απορρέει από άλλη απόφαση, καθώς η απόφαση αυτή έχει αναιρεθεί και παύει πλέον να αποτελεί δεδικασμένο. Δεν απαιτείται για να λάβει υπόσταση μια απόφαση, η καθαρογραφή και υπογραφή του πρωτοτύπου της, αλλά αρκεί η δημοσίευση σχεδίου της απόφασης που έχει υπογραφεί από το δικαστή ή τον Πρόεδρο Δικαστηρίου και εισηγητή που την εξέδωσε (**άρθρ. 300, 304 και 305 ΚΠολΔ**). Προβολή ένστασης συμψηφισμού ανταπαιτήσης. Απόσβεση αντίθετων απαιτήσεων. Πότε υφίσταται δεδικασμένο. Δεκτή η έφεση κατά το τυπικό και ουσιαστικό της μέρος. Δεκτή εν μέρει η αγωγή.



402/2015 Μον.Εφ.Θεσ.

Επεξ. Τζίγρα Αθηνά

Έφεση κατά αποφάσεως που έκανε εν μέρει δεκτή αγωγή διατροφής συζύγου (**ΑΚ 1442**). **Προϋποθέσεις αξίωσης διατροφής διαζευγμένου συζύγου.** Η απορία του δικαιούχου πρέπει να υφίσταται ταυτόχρονα με την ευτορία του υποχρέου, κατ'άρθρο **1487 ΑΚ** σε συνδυασμό με το άρθρο **1443 εδ. α' ΑΚ.** , κατά το χρονικό διάστημα για το οποίο ζητείται η διατροφή. Πότε ένας σύζυγος θεωρείται εύπορος ή άπορος. Σε ποιες περιπτώσεις γίνεται επίκληση των λόγων επιείκειας. Απορρίψη αιτήματος για διενέργεια ιατρικής πραγματογνωμοσύνης καθώς η κατάσταση της υγείας της συζύγου προκύπτει με σαφήνεια από τα προσκομιζόμενα έγγραφα. Απορρίπτεται έφεση.

1584/2016 ΜΠρΘεσ.

Επεξ. Βαγενά Αθηνά

Ανακοπή κατά δήλωσης τρίτου κατ' αρ. 986 ΚΠολΔ. Αντικείμενο δίκης η ύπαρξη της απαίτησης του καθ' ου η κατάσχεση έναντι του τρίτου. Αίτημα της ανακοπής η ακύρωση της δήλωσης και η καταβολή του ποσού. Ορισμένο της ανακοπής. Κρίση περί αοριστίας της ασκηθείσας ανακοπής, καθώς δεν αναφέρεται στο δικόγραφο η ύπαρξη οποιασδήποτε απαίτησης του καθ' ου η κατάσχεση προς τον τρίτο –καθ' ου η ανακοπή, ούτε και μνημονεύεται η ύπαρξη οποιασδήποτε έννομης σχέσης μεταξύ τους, από την οποία θα μπορούσε να προκύψει μελλοντική απαίτηση του καθ' ου η κατάσχεση σε βάρος του τρίτου. Απορρίπτεται ως απαράδεκτη. Παρέλκει η εξέταση της νομικής και ουσιαστικής βασιμότητας



617/2016 Τριμ.Εφ.Θεσ.

Επεξ. Βαγενά Αθηνά

Σύμβαση πώλησης με πίστωση του τιμήματος. **Έννοια πραγματικού ελαττώματος (ΑΚ 534).** Δικαιώματα του αγοραστή. Η έννοια της ζημίας που αποκαθίσταται στο πλαίσιο άσκησης της αξίωσης αποζημίωσης της **ΑΚ 543.** **Προϋποθέσεις συρροής ενδοσυμβατικής ευθύνης του πωλητή** λόγω ύπαρξης πραγματικού ελαττώματος του πωληθέντος πράγματος **και εξωσυμβατικής ευθύνης λόγω αδικοπραξίας.** Παραγραφή των δικαιωμάτων του αγοραστή λόγω πραγματικού ελαττώματος. Δυνατότητα άσκησης των δικαιωμάτων με ένσταση ακόμη και μετά τη συμπλήρωση του χρόνου παραγραφής, εφόσον ο αγοραστής ειδοποίησε τον πωλητή εντός του χρόνου παραγραφής (**ΑΚ 558**). Εκκρεμοδικία. Δεν αρκεί για την ύπαρξή της η σύμπτωση του αιτήματος των δικών, αλλά απαιτείται και ταυτότητα της ιστορικής και νομικής αιτίας τους.

Μεταβίβαση περιουσίας (ΑΚ 479). Δημιουργία αναγκαστικής εκ του νόμου σωρευτικής αναδοχής χρέους (**ΑΚ 477**). Περιορισμένη ευθύνη του αποκτώντος μέχρι την αξία των μεταβιβαζομένων κατά τον χρόνο της μεταβίβασης, και με την προσωπική του περιουσία. Στοιχεία για το ορισμένο της αγωγής κατά του αποκτώντος. Απλή ομοδικία μεταξύ οφειλέτη και αποκτώντος. Δυνατότητα άσκησης έφεσης από τον έναν ομόδικο, ακόμη και αν η απόφαση ως προς τον άλλο δεν είναι οριστική (**513 ΚΠολΔ**). Αυτοτελής πρόσθετη παρέμβαση. Στην έννοια του τρίτου (**80 ΚΠολΔ**) περιλαμβάνονται και οι ειδικοί διάδοχοι των αρχικών διαδίκων. Απαράδεκτη η αυτοτελής πρόσθετη παρέμβαση που ασκήθηκε επικουρικά με τις προτάσεις. Προϋποθέσεις αναστολής δίκης (**249 ΚΠολΔ**).

Ευθύνη κατόχου ζώου, αδικοπραξία, έννοια κατοικίδιου ζώου, βάρος απόδειξης.

Ο κάτοχος ζώου ευθύνεται για τη ζημία που προξενήθηκε απ' αυτό σε τρίτον. Με την πρώτη παράγραφο της **ΑΚ 924** καθιερώνεται αντικειμενική ευθύνη κατόχου ζώου για τη ζημία που έγινε από αυτό σε τρίτο. Αντίθετα, προκειμένου για κατοικίδιο ζώο θεσπίζεται με τη δεύτερη παράγραφο ευθύνη στηριζόμενη σε υποτιθέμενο πταίσμα του κατόχου. Στην τελευταία περίπτωση ο κάτοχος μπορεί να απαλλαγεί της ευθύνης μόνο αν αποδείξει ότι δεν τον βαρύνει πταίσμα για τη φύλαξη και εποπτεία του ζώου, ενώ η ύπαρξη παραμέλησης, το υπαίτιο αυτής και ο αιτιώδης σύνδεσμος μεταξύ ζημίας και παραμέλησης τεκμαίρονται. Ένσταση συντρέχοντος πταίσματος (**ΑΚ 300**) Έννοια κατοικιδίων ζώων. Βάρος αποδείξεως των εκατέρωθεν ισχυρισμών (**ΚΠολΔ 388**).

Κλοπή ασυμπλήρωτων εντύπων συναλλαγματικών. Πλαστογράφηση υπογραφής στην θέση του εκδότη και του πρώτου οπισθογράφου και θέση σφραγίδας. Πρωτοβάθμια άσκηση διεκδικητικής αγωγής με αίτημα την αναγνώριση της κυριότητας επί των συναλλαγματικών και την υποχρέωση να αποδοθούν αυτές. Απόρριψη αγωγής ως μη νόμιμης. Άσκηση έφεσης. Απαραίτητο στοιχείο για το κύρος ενός εγγράφου ως αξιογράφου είναι η ιδιόχειρη υπογραφή του εκδότη. Οι συναλλαγματικές που δεν φέρουν υπογραφή του εκδότη και στερούνται της ιδιότητας ως αξιογράφων, είναι άκυρες (άρ.2 ν. 5325/1932). Διάκριση από τις λευκές συναλλαγματικές ως προς τις οποίες τα ελλείποντα στοιχεία συμπληρώνονται κατόπιν συμφωνίας με τον εκδότη, μεταγενέστερα, από το λήπτη ή άλλο κομιστή. Η πλαστογράφηση ανυπόγραφων λευκών φύλλων συναλλαγματικών μετά την κλοπή τους, δεν τις μεταβάλλει σε αξιόγραφα σε σχέση με τον κύριο του λευκού φύλλου της συναλλαγματικής, ο οποίος παραμένει τρίτος ως προς την συναλλαγματική, δεν είναι νόμιμος κομιστής και δεν ευθύνεται από αυτήν. Για τον κύριο, υλικό αντικείμενο της κλοπής είναι το ίδιο το λευκό φύλλο όχι ως αξιόγραφο αλλά ως πράγμα. Επικύρωση πρωτόδικης απόφασης με αντικατάσταση της πρωτοβάθμιας αιτιολογίας.

13/2015 Τρ.Εφ. Κακουργημάτων Θεσ.

Επεξ. Κιβρακίδου Άννα

Απόκτηση, κατοχή και δημοσίευση υλικού παιδικής πορνογραφίας. Ελαφρυντικό πρότερου έντιμου βίου. Τριετής αναστολή. 348^Α §2, 84§ 2^α, 99 ΠΚ

Ο κατηγορούμενος προμηθεύτηκε και αποθήκευσε στον Η/Υ του περίπου 400 φωτογραφίες με υλικό παιδικής πορνογραφίας. Η ανηλικότητα των εικονιζόμενων συνάγεται ευθέως από τα χαρακτηριστικά του προσώπου και του σώματος τους. Επίσης δημοσίευσε στην ίδια ιστοσελίδα πορνογραφικό υλικό ανηλίκων, το οποίο κατείχε παράνομα, έχοντας αυτό υπό τη φυσική του εξουσίαση και δυνάμενος κατά τη βούλησή του να το διαθέτει πραγματικά.

Κατά συνήθεια τέλεση της πράξης, λόγω των συχνών επισκέψεων στη συγκεκριμένη ιστοσελίδα, όχι όμως κατ' επάγγελμα, αφού δεν προέκυψε πορισμός εισοδήματος. Επιτρεπτή μεταβολή της κατηγορίας.

Καταδίκη σε ποινή φυλάκισης τριών ετών, με την αναγνώριση του ελαφρυντικού του προτέρου έντιμου βίου. Τριετής αναστολή και ανασταλτικό αποτέλεσμα στην έφεση αυτοδικαίως.

Δήμευση και καταστροφή του ηλεκτρονικού υπολογιστή, του usb internet και δύο εξωτερικών σκληρών δίσκων που σχετίζονται με το αδίκημα.



147-148/2016 ΜΟΕ Θεσ.

Επεξ. Μικρού Μιχάλης

Ανάγνωση ενόρκων καταθέσεων που δόθηκαν στην προδικασία. Εναντίωση του κατηγορούμενου. Παρεμπόδιση διεξαγωγής δίκαιης και ουσιαστικής δίκης. Ακυρότητα της διαδικασίας. Κατά το άρθρο 365 ΚΠΔ, στις περιπτώσεις που είναι αδύνατη η εμφάνιση των μαρτύρων στο ακροατήριο εξαιτίας θανάτου, πολύχρονης και σοβαρής ασθένειας, διαμονής στο εξωτερικό ή άλλου εξαιρετικά σοβαρού κωλύματος (άρθ. 219 παρ. 2 ΚΠΔ) ή σε όσες άλλες περιπτώσεις ορίζει ο νόμος, διαβιβάζονται στο

ακροατήριο, αν υποβληθεί αίτηση οι ένορκες καταθέσεις που δόθηκαν στην προδικασία, διαφορετικά ακυρώνεται η διαδικασία. **Ακυρότητα της διαδικασίας** προκαλείται επίσης, αν ληφθεί υπόψη τέτοια κατάθεση, χωρίς να αναγνωσθεί ή ο κατηγορούμενος **εναντιωθεί στην ανάγνωση της κατάθεσης** του μάρτυρα και το δικαστήριο την αναγνώσει και τη λάβει υπόψη του, χωρίς να βεβαιώσει την αδυναμία εμφάνισής του, γιατί έτσι παραβιάζεται το δικαίωμα που παρέχεται σε κάθε κατηγορούμενο, από τη διάταξη του άρθρου 6 παρ. 3 εδ. δ' της ΕΣΔΑ (νδ 52/1974) και το άρθρο 14 παρ. 3 στοιχ. ε' του "Διεθνούς Συμφώνου για τα Ατομικά και Πολιτικά Δικαιώματα" (ν. 2462/1997), να εξετάζει μάρτυρες και δημιουργείται ακυρότητα από το άρθρο 171 παρ. 1 περ. δ' του ΚΠΔ. Δεν δημιουργείται όμως καμία ακυρότητα, όταν το Δικαστήριο αυτεπαγγέλτως ή μετά από αίτηση, αναγνώσει και λάβει υπόψη του ένορκη κατάθεση μάρτυρα κατά τη προδικασία, εφόσον βεβαιώσει στην απόφασή του την αδυναμία εμφάνισης του μάρτυρα, έστω και αν ο κατηγορούμενος εναντιωθεί σχετικά. Η εναντίωση αυτή αποτελεί περιστατικό, το οποίο εμπίπτει στη διάταξη του άρθρου 334 παρ. 3 του ΚΠΔ και μπορεί να μη λαμβάνεται υπόψη, αν εμποδίζει την **εξακρίβωση της αλήθειας**. Διαφορετικά, η εναντίωση του κατηγορούμενου ως προς την ανάγνωση τέτοιας κατάθεσης, **αντιβαίνει στις διατάξεις των άρθρων 6 και 18 της ΕΣΔΑ**, διότι απολήγει στην παρεμπόδιση διεξαγωγής δίκαιης και ουσιαστικής δίκης.



222/2015 Τρ.Εφ.Πλημ.Θεσ.

Επεξ. Ζώη Γεωργία

Έφεση κατά αθωωτικής απόφασης ασκηθείσα από τον εισαγγελέα σύμφωνα με το άρθρο 486 παρ. 3 ΚΠΔ. Αιτιολογία. Η έφεση που ασκείται από τον εισαγγελέα πρέπει να είναι ειδικά και εμπειριστατωμένα αιτιολογημένη. Η αξιούμενη αιτιολογία της ασκούμενης από τον εισαγγελέα εφέσεως κατά αθωωτικής απόφασης αποτελεί αυτοτελή πρόσθετο τυπικό όρο του κύρους του ένδικου μέσου. Δηλαδή πρέπει να εκτίθενται σε αυτό με σαφήνεια και πληρότητα οι συγκεκριμένες πραγματικές ή νομικές πλημμέλειες που αποδίδονται στην προσβαλλόμενη αθωωτική απόφαση. Μόνη η παράθεση στην έκθεση έφεσης (498 ΚΠΔ) των αποδεικτικών στοιχείων από τα οποία προκύπτει ενοχή του κατηγορούμενου και εντεύθεν εσφαλμένη εκτίμηση των αποδείξεων από το πρωτοβάθμιο δικαστήριο, δεν αρκεί κατά το νόμο για την απαιτούμενη ειδική και εμπειριστατωμένη αιτιολογία, εφόσον δεν αντικρούει με συλλογισμούς και σε συνδυασμό με τα αποδεικτικά μέσα την

κρίση του δικαστηρίου περί της αθωότητας του κατηγορουμένου. Αν η έφεση του Εισαγγελέα δεν έχει τέτοια αιτιολογία και το δευτεροβάθμιο δικαστήριο, αντί να την απορρίψει ως απαράδεκτη την κρίνει παραδεκτή και ακολουθώντας την ουσία της υπόθεσης κατάληξει σε καταδίκη του κατηγορουμένου υποπίπτει σε θετική υπέρβαση της εξουσίας του, που ιδρύει τον εκ του άρθρου 510 παρ 1 στοιχ Η'ΚΠΔ λόγο αναίρεσης. Δέχεται έφεση του Αντιεισαγγελέα ως έχουσα την αξιούμενη εκ του νόμου ειδική αιτιολογία. Προχωράει στην ουσία της υπόθεσης. Αναβάλλει κατ άρθρο 352 παρ 3 ΚΠΔ προκειμένου να προσκομίστει εξοφλητική απόδειξη.



30/2015 Τρ.Εφ. Κακουργημάτων Θεσ.

Επεξ. Κιβρακίδου Άννα

Απάτη, τράπεζα, προθεσμιακή κατάθεση, πολιτική αγωγή, αναστολή ποινής. 386, 100 ΠΚ, 63 ΚΠΔ.

Ο κατηγορούμενος εκμεταλλευόμενος τη συνωνυμία του με δικαιούχο προθεσμιακής κατάθεσης, εισέπραξε το ποσό αυτής και το τοποθέτησε μοιρασμένο σε πολλούς νέους λογαριασμούς σε διάφορες τράπεζες.

Δεκτή η παράσταση πολιτικής αγωγής της τράπεζας στην οποία τηρούνταν η προθεσμιακή κατάθεση.

Ένοχος ο κατηγορούμενος καταδικάζεται σε ποινή φυλάκισης 5 ετών. Δεν αναστέλλεται η εκτέλεση της ποινής επειδή το δικαστήριο κρίνει ότι η ποινή είναι αναγκαία για να αποτρέψει την τέλεση άλλων πράξεων. Μετατροπή της ποινής αυτής προς 5 ευρώ ημερησίως.

Απόπειρα ανθρωποκτονίας. **Άρ. 299 + 42 ΠΚ.** Παράνομη οπλοφορία μαχαιριού και παράνομη οπλοχρησία. **Άρ. 10 παρ. 1 και 14 Ν. 2168/1993.** **Επιτρεπτή μεταβολή της κατηγορίας της απόπειρας ανθρωποκτονίας σε βαριά σκοπούμενη σωματική βλάβη (άρ. 310 παρ. 3 ΠΚ).** Η βαριά σωματική βλάβη αποτελεί βαρύτερη περίπτωση της απλής σωματικής βλάβης (308 ΠΚ), αλλά και της επικίνδυνης σωματικής βλάβης (309 ΠΚ) και το βαρύτερο αποτέλεσμα μπορεί να επέλθει είτε από αμέλεια (άρ. 29 ΠΚ), είτε με σκοπό την επέλευση αυτού (άρ. 310 παρ. 3 ΠΚ). Το 299 παρ. 1 προϋποθέτει ύπαρξη ανθρωποκτόνου δόλου, ο οποίος δεν είναι πάντοτε εμφανής, αλλά μπορεί να διακριβωθεί κυρίως από την επικινδυνότητα του οργάνου που χρησιμοποιήθηκε, τον τρόπο χρήσης του, την κατεύθυνση του χτυπήματος, τον αριθμό των πληγμάτων, τις προηγούμενες σχέσεις δράστη-θύματος, και τις εν γένει συνθήκες υπό τις οποίες έλαβε χώρα η πράξη. Μεταβολή κατηγορίας υπάρχει όταν η πράξη για την οποία καταδικάζεται κάποιος είναι ουσιωδώς διάφορη από εκείνη για την οποία ασκήθηκε η ποινική δίωξη. Δεν υπάρχει μεταβολή όταν το Δικαστήριο προσδίδει βάσει των πορισμάτων της ακροαματικής διαδικασίας τον προσήκοντα νομικό χαρακτηρισμό στην πράξη. Συμφωνα με το συνδυασμό των διατάξεων του άρ. 1 παρ. 2β, άρ. 10 παρ. 1 και άρ. 13 και 14 του Ν. 2168/1993, τα μαχαίρια κάθε είδους, ακόμα κι όταν η κατοχή τους δικαιολογείται για οικιακή ή επαγγελματική ή άλλη συναφή χρήση, μπορούν να θεωρηθούν όπλα κατά τον Ν. 2168/1993 και συνεπώς είναι δυνατόν να διαπραχθεί το αδίκημα της παράνομης οπλοφορίας και οπλοχρησίας (ΑΠ 60/1995). Κηρύσσει τον κατηγορούμενο ένοχο της βαριάς σκοπούμενης σωματικής βλάβης, της παράνομης οπλοφορίας και οπλοχρησίας με τα ελαφρυντικά του 84 παρ. 2α' και ε', καθώς και με το ελαφρυντικό της μετεφηβικής ηλικίας του άρ. 133 ΠΚ.



Ανθρωποκτονία από αμέλεια. **Άρ. 302 παρ. 1 ΠΚ.** **Ειδική δωσιδικία** Πενταμελούς Εφετείου λόγω ιδιότητας κατηγορουμένου ως δικηγόρου. Απορρίπτει αυτοτελή ισχυρισμό περί μεταβολής κατηγορίας από ανθρωποκτονία εξ αμελείας σε σωματική βλάβη εξ αμελείας, καθώς το Δικαστήριο κρίνει ότι δεν υπήρξε διακοπή του αιτιώδους συνδέσμου μεταξύ της αμελούς συμπεριφοράς του κατηγορουμένου και του επελθόντος αποτελέσματος του θανάτου, του οποίου μόνη ενεργός αιτία υπήρξε ο τραυματισμός του παθόντος από το περιγραφέν τροχαίο ατύχημα. Κηρύσσει τον κατηγορούμενο ένοχο με το ελαφρυντικό του 84 παρ. 2^α.

Σύσταση συμμορίας, διευκόλυνση παράνομης εξόδου αλλοδαπών, άρση απορρήτου τηλεφωνικών συνδιαλέξεων, μάρτυρες που άσκησαν ανακριτικά καθήκοντα, αποστέρηση πολιτικών δικαιωμάτων

187 § 5, 60 ΠΚ, 29 παρ.5 εδ.β' και 7 εδ.γ',α του Ν.4251/2014, 98 παρ. 2 του Ν.2696/1999, 211, 253^Α § 1γ' ΚΠΔ.

Διευκόλυνση παράνομης εξόδου αλλοδαπών, τετελεσμένη και σε απόπειρα. Επιτρεπτή μεταβολή της κατηγορίας από σύσταση εγκληματικής οργάνωσης σε συμμορία, που αποτελούνταν από άτομα που εφοδίαζαν τους αλλοδαπούς με πλαστά έγγραφα, άτομα που τους συνόδευσαν προς τα αεροδρόμια και τα λιμάνια από όπου θα αναχωρούσαν, υπαλλήλους στο αεροδρόμιο οι οποίοι έκαναν τον τελευταίο έλεγχο εγγράφων στις πύλες αναχώρησης, υπαλλήλους ταξιδιωτικών γραφείων που εξέδιδαν τα αεροπορικά εισιτήρια,

Άρση του απορρήτου των τηλεφωνικών συνδιαλέξεων των εμπλεκομένων με την έκδοση της σχετικής διατάξεως του Εισαγγελέα Πλημμελειοδικών Θεσσαλονίκης που επικυρώθηκε με την έκδοση του σχετικού βουλεύματος του Συμβουλίου Πλημμελειοδικών Θεσσαλονίκης.

211 ΚΠΔ: Στενή η ερμηνεία της διάταξης, άλλως καταστρατηγείται ο σκοπός της ποινικής δίκης: «...ως άσκηση ανακριτικών καθηκόντων νοείται η διενέργεια οποιασδήποτε ανακριτικής ή προανακριτικής πράξεως από τακτικό ή ειδικό ανακριτή ή από γενικό ή ειδικό προανακριτικό υπάλληλο, κατά τη διάρκεια κυρίας ανακρίσεως ή προανακρίσεως (βλ. Ολ .ΑΠ 4/2008 , ΑΠ 1018/2011 ΝΟΜΟΣ), που είναι τυπικές διαδικασίες (ΚΠοινΔ 241 εδ.α', 243 και 246 παρ.1) και όχι οποιαδήποτε άλλη πράξη ή υλική ενέργεια υπαλλήλου, η οποία γίνεται στο πλαίσιο της άσκησης των γενικών υπηρεσιακών καθηκόντων αυτού και συνδέεται με τη διαπίστωση κάποιας αξιόποινης συμπεριφοράς, χωρίς, όμως, να αποτελεί τυπική ανακριτική πράξη και χωρίς να έχει επισυμβεί κατά την άσκηση τυπικών ανακριτικών ή προανακριτικών καθηκόντων..»

Επιβολή στους πρώτους τρεις καταδικασθέντες αποστέρησης των πολιτικών τους δικαιωμάτων διάρκειας τριών (3) ετών.

Αρ. 30 § 8 Ν. 4251/2014: Η προθεσμία για την άσκηση της έφεσης και η άσκηση της κατά της καταδικαστικής απόφασης για παραβάσεις του παρόντος άρθρου, καθώς και των παραγράφων 5, 6 και 8 του προηγούμενου άρθρου, δεν αναστέλλουν την εκτέλεση της απόφασης.



Απών κατηγορούμενος στη νέα μετ' αναβολή δικάσιμο. Αν ο εκκαλών κατηγορούμενος ή ο συνήγορος του εμφανίστηκε κατά την έναρξη της διαδικασίας στην κατ' έφεση δίκη, για να υποστηρίξει την έφεση του και στη συνέχεια, μετά την έναρξη της συζήτησης κατόπιν υποβολής του σχετικού αιτήματος, η δίκη αναβλήθηκε, αλλά ο κατηγορούμενος δεν εμφανίστηκε στην νέα μετ' αναβολή δικάσιμο λογίζεται σαν να ήταν παρών και το δικαστήριο, δεσμευόμενο από την αρχική εμφάνιση του κατηγορουμένου δεν απορρίπτει την έφεση ως ανυποστήρικτη αλλά οφείλει να εξετάσει την υπόθεση στην ουσία αλλιώς η απόφαση είναι αναιρετέα. Προχωρεί στην ουσία απόντος του κατηγορουμένου ο οποίος θεωρείται σαν να ήταν παρών. **Εξέταση του προβληθέντος κατά την προηγούμενη δικάσιμο ισχυρισμού του κατηγορουμένου περί δεδικασμένου** λόγω καταδίκης του με άλλες αποφάσεις για το αδίκημα της μη απόδοσης ΦΠΑ και της μη υποβολής δηλώσεων εισοδήματος. Απόρριψη του ισχυρισμού διότι τα ως άνω αδικήματα προβλέπονται από τα άρθρα 18 και 17 Ν. 2523/1997 και διαφοροποιούνται σαφώς ως προς το αδίκημα της μη εμπρόθεσμης καταβολής βεβαιωθέντων χρεών (25 Ν 1882/1990) ως προς την αντικειμενική και υποκειμενική υπόσταση. Κηρύσσει ένοχο τον κατηγορούμενο. Επιβάλλει ποινή φυλάκισης 2 ετών. Μετατρέπεται κατ' άρθρο 82 παρ 1, 3 ΠΚ.



– **Διακίνηση ναρκωτικών** ουσιών με τη μορφή της κατοχής, κατά συναυτουργία. **Παρακολούθηση προγράμματος απεξάρτησης** από έναν από τους συγκατηγορουμένους και **προβολή αιτήματος αναβολής** της υπόθεσης κατ' άρθρον 32 παρ. 2 εδ. γ' Ν 4139/2013. Η συμμετοχή του κατηγορουμένου σε θεραπευτικό πρόγραμμα απεξάρτησης αποτελεί **υποχρεωτικό λόγο αναβολής** της δίκης. **Αναστολή της παραγραφής** οποιουδήποτε εγκλήματος του θεραπευομένου, κατά τη διάρκεια της

παρακολούθησης του προγράμματος. Στην περίπτωση αυτή, οι κατ' άρθρον 113 παρ. 3 εδ. α' ΠΚ χρονικοί περιορισμοί της αναστολής **παρατείνονται** κατά τρία (3) έτη. Ο εγκεκριμένος από τον επιστημονικό διευθυντή του οικείου προγράμματος **χρόνος κοινωνικής επανένταξης θεωρείται ως χρόνος θεραπευτικού προγράμματος**. Δεκτό το αίτημα αναβολής και **χωρισμός της δίκης** ως προς τον κατηγορούμενο που παρακολουθεί πρόγραμμα απεξάρτησης. Πρόοδος της δίκης για τους λοιπούς κατηγορουμένους.

684/2015 Τρ.Εφ. Κακουργημάτων Θεσ.

Επεξ. Μαρκοπούλου Πένη

– **Ιδιαίτερα διακεκριμένη περίπτωση διακίνησης ναρκωτικών** κατά συναυτουργία (υπό τη μορφή της κατοχής και μεταφοράς ναρκωτικών ουσιών), από δράστες που ενεργούν κατ' επάγγελμα και το επιδιωκόμενο όφελος της ως άνω πράξης, υπερβαίνει το ποσό των 75.000€ – άρθρο **23 παρ. 2 εδ. α' Ν 4139/2013**. Στοιχεία της πράξης.

Κατ' επάγγελμα τέλεση – άρθρο **13 εδ. στ' ΠΚ**. Απαιτείται αντικειμενικά μεν επανειλημμένη τέλεση αυτού, υποκειμενικά δε σκοπός του δράστη να πορισθεί εισόδημα, από την επανειλημμένη τέλεση του, χωρίς να απαιτείται προηγούμενη καταδίκη του δράστη για το έγκλημα αυτό . Επανειλημμένη τέλεση συντρέχει και επί διαπράξεως του εγκλήματος κατ' εξακολούθηση, αφού πρόκειται για μορφή πραγματικής ομοειδούς συρροής. Υφίσταται και όταν η πράξη τελείται το πρώτον, όχι όμως ευκαιριακώς, αλλά βάσει σχεδίου, δηλαδή όταν από την υποδομή που έχει διαμορφώσει ο δράστης και την οργανωμένη ετοιμότητα του, με πρόθεση επανειλημμένης τελέσεως, προκύπτει σκοπός του προς πορισμό εισοδήματος (ΑΠ 1428/2010 ΝΟΜΟΣ, ΑΠ 40/2009 ΤΝΠ ΔΣΑ/ ΙΣΟΚΡΑΤΗΣ).

Συναυτουργία – άρθρο **45 ΠΚ. Κοινός δόλος** των συναυτουργών και σύμπραξη. Η **σύμπραξη** στην εκτέλεση μπορεί να συνίσταται ή στο ότι καθένας συναυτουργός πραγματώνει την όλη αντικειμενική υπόσταση του εγκλήματος ή στο ότι η τελευταία πραγματώνεται με συγκλίνουσες επί μέρους πράξεις των συναυτουργών, ταυτόχρονες ή διαδοχικές, χωρίς να είναι αναγκαίο να αναφέρονται στην καταδικαστική απόφαση, για την πληρότητα της αιτιολογίας της, οι επί μέρους ενέργειες καθενός εξ αυτών (ΑΠ 131/2013, ΑΠ 310/2011 ΤΝΠ ΝΟΜΟΣ).

Προσδοκώμενο όφελος του δράστη για τη στοιχειοθέτηση του εγκλήματος του άρθρου **23 παρ. 2 εδ. α' Ν 4139/2013**. Πρέπει να υπερβαίνει το ποσό των 75.000€. Οι δράστες μετέφεραν ινδική κάνναβη σε τρίμματα μεικτού βάρους 177 κιλών και 235 γραμμαρίων, για λογαριασμό κυκλώματος διακίνησης, αντί τιμήματος 25.000€. Τα ναρκωτικά δεν ανήκαν στην ιδιοκτησία τους και δεν θα τα πουλούσαν οι ίδιοι, άρα το προσδοκώμενο όφελος ήταν 25.000€ και δεν στοιχειοθετείται η ιδιαίτερη επιβαρυντική περίπτωση του άρθρου 23 παρ. 2 εδ. α' Ν 4139/2013.

Ηθική αυτουργία στην διακίνηση και οργάνωση ή διεύθυνση δραστηριότητας ναρκωτικών ουσιών. **Ένοχος ένοχον ου ποιεί** κατ' άρθρον **211Α ΚΠΔ** – υποδεικνύεται στο δικαστή να μη θεμελιώνει την κρίση του για καταδίκη του κατηγορουμένου στην ύπαρξη μαρτυρικής καταθέσεως ή απολογίας συγκατηγορουμένου για την ίδια πράξη που θεωρείται διαβλητή και αμφιβόλου ειλικρίνειας, έτσι ώστε όταν η καταδικαστική απόφαση στηρίζεται

αποκλειστικά σε τέτοια μαρτυρική κατάθεση ή απολογία να ελέγχεται αναιρετικά για έλλειψη ειδικής και εμπειριστατωμένης αιτιολογίας (ΑΠ 11/2013). Δεν προκαλείται, όμως, απόλυτη ακυρότητα κατά τη διαδικασία στο ακροατήριο, συνεπεία παραβιάσεως της διατάξεως του άρθρου 211Α ΚΠΔ, όταν το Δικαστήριο δεν στηρίζει την περί ενοχής του κατηγορουμένου κρίση του αποκλειστικά στην κατάθεση του μάρτυρα αστυνομικού, ή στην απολογία του συγκατηγορουμένου, αλλά και σε αυτή (ΑΠ 962/2013) και λαμβάνει υπόψη και συνεκτιμά συνδυαστικά όλα τα αποδεικτικά μέσα (καταθέσεις μαρτύρων, έγγραφα, απολογίες συγκατηγορουμένων). (ΑΠ 86/2013, ΑΠ 432/2013, ΑΠ 461/2013 ΝΟΜΟΣ). Αθώς ο τρίτος κατηγορούμενος της ηθικής αυτουργίας και της οργάνωσης ή διεύθυνσης δραστηριότητας ναρκωτικών, διότι δεν υπήρχαν άλλα στοιχεία που να ενισχύουν την κατηγορία εναντίον του, πέραν της μαρτυρίας του πρώτου κατηγορουμένου.

Ελαφρυντικό ειλικρινούς μετάνοιας – 83 παρ.2 εδ.δ' ΠΚ – Απόρριψη του ισχυρισμού διότι απαιτείται να προβάλλονται περιστατικά του τρόπου εκδηλώσεως της μετάνοιας και περιστατικά που να μαρτυρούν ειλικρινή προσπάθεια άρσης ή μείωσης των συνεπειών της πράξεως και δεν αρκεί η μετά τη σύλληψή του συνεργασία του με τις αρμόδιες αστυνομικές αρχές (ΑΠ 469/2012 ΝΟΜΟΣ).

Ελαφρυντικό προτέρου εντίμου βίου – 83 παρ.2 εδ.α' ΠΚ – Δεκτός ο ισχυρισμός διότι προβλήθηκαν περιστατικά που αφορούν στη θετική και επωφελή για την κοινωνία δράση και συμπεριφορά των κατηγορουμένων σε όλους τους τομείς συμπεριφοράς που ορίζονται στην περίπτωση του άρθρου 84 παρ.2α' ΠΚ , μέχρι την τέλεση των αξιοποιώνων πράξεων, καθόσον δεν αρκεί, για να στοιχειοθετηθεί η άνω ελαφρυντική περίπτωση, ούτε το λευκό ποινικό μητρώο ούτε η απουσία άλλης αξιόποινης συμπεριφοράς για την οποία ελέγχθηκε από τις αρμόδιες ανακριτικές και δικαστικές αρχές, ούτε ακόμη αρκεί, για τη θεμελίωση του προτέρου εντίμου βίου η εκ μέρους του υπαιτίου μέχρι τότε που τέλεσε τις αξιόποινες πράξεις για τις οποίες καταδικάσθηκε, συνήθης ανθρώπινη συμπεριφορά της εργασίας του προς εξασφάλιση των μέσων διαβίωσης αυτού και της οικογένειάς του (ΑΠ 469/2012 ΝΟΜΟΣ).





Συνεργάτες παρόντων τευχών

Αντωνιάδης Γιώργος ΑΜΔΣΘ:10378

Βαγενά Αθηνά ΑΜΔΣΘ:9433

Βουσβούκη Αντιγόνη ΑΜΔΣΘ:9549

Βουσβούκη Μαρία ΑΜΔΣΘ:10419

Γαβριηλίδου Λυδία ΑΜΔΣΘ:11648

Γκαγκάτση Βασιλική ΑΜΔΣΘ:11098

Ζώη Γεωργία ΑΜΔΣΘ:11524

Κιβρακίδου Άννα ΑΜΔΣΘ:8815

Κιούπκιολη Παναγιώτα ΑΜΔΣΘ:10592

Κουμαριάς Διαμαντής ΑΜΔΣΘ:11512

Μαρκοπούλου Πένη ΑΜΔΣΘ:10031

Μικρού Μιχάλης ΑΜΔΣΘ:9842

Νικολοπούλου Χριστίνα ΑΜΔΣΘ:11057

Πισόκος Νικόλαος ΑΜΔΣΘ:10431

Πλιάτσικας Κωνσταντίνος ΑΜΔΣΘ:10373

Τζίργα Αθηνά ΑΜΔΣΘ:9348

Χοΐδου Μακρίνα ΑΜΔΣΘ:11645