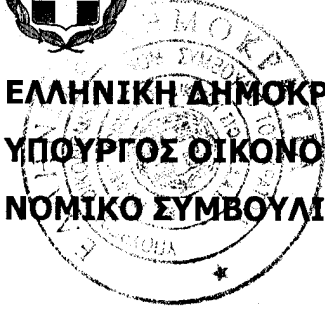




ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ
ΥΠΟΥΡΓΟΣ ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΩΝ
ΝΟΜΙΚΟ ΣΥΜΒΟΥΛΙΟ ΤΟΥ ΚΡΑΤΟΥΣ



ΓΝΩΜΟΔΟΤΗΣΗ 318/2014

ΤΟ ΝΟΜΙΚΟ ΣΥΜΒΟΥΛΙΟ ΤΟΥ ΚΡΑΤΟΥΣ

ΤΜΗΜΑ Δ'

Συνεδρίαση της 21^{ης} Οκτωβρίου 2014

Σύνθεση:

Πρόεδρος : Χρυσάφουλα Αυγερινού, Αντιπρόεδρος Ν.Σ.Κ.

Μέλη : Στέφανος Δέτσης, Βασιλική Δούσκα, Ιωάννης-Κωνσταντίνος Χαλκιάς, Νίκη Μαριόλη, Δήμητρα Κεφάλα, Κωνσταντίνος Κηπουρός, Αθηνά Αλεφάντη και Παναγιώτης Παππάς, Νομικοί Σύμβουλοι του Κράτους.

Εισηγήτρια : Όλγα Τσιρκινίδου, Πάρεδρος Ν.Σ.Κ. (γνώμη άνευ ψήφου)

Αριθμός ερωτήματος : 647/08.04.2014 έγγραφο του Διοικητικού Τομέα Κοινοτικών Πόρων και Υποδομών, Ειδική Υπηρεσία Διαχείρισης Επιχειρησιακό Πρόγραμμα Αλιείας 2007-2013 (Μονάδα Β') του Υπουργείου Αγροτικής Ανάπτυξης και Τροφίμων (ΥΠΑΑΤ).

Περίληψη ερωτημάτων: Επιχειρησιακό Πρόγραμμα Αλιείας (Ε.Π.ΑΛ.) 2007-2013. Άξονας 4 «Αειφόρος ανάπτυξη αλιευτικών περιοχών».Ερωτάται:

- α)Εάν το μέλος της ένωσης εταιριών «Ε. Α.Ε.- Π Α.Ε» και νόμιμος εκπρόσωπος της Ομάδας Τοπικής Δράσης (εφεξής Ο.Δ.Τ.) Αλιείας Χίου «Ε. Α.Ε.» η οποία λύθηκε με την 56/2013 οριστική απόφαση του Πολυμελούς Πρωτοδικείου Χίου, δύναται να εισπράξει για λογαριασμό της Ο.Τ.Δ. ως προκαταβολή για τα λειτουργικά έξοδα της Ο.Τ.Δ., ποσό ύψους 100.000 ευρώ, καταθέτοντας εγγυητική επιστολή Τραπεζής ποσού 110.000 ευρώ,
β)εάν χωρεί παραίτηση με συμβολαιογραφική πράξη από συντηρητική

κατάσχεση, γ) εάν είναι δυνατή η από πόρους του Ε.Π.Α.Λ 2007-2013 ικανοποίηση απαίτησης που γεννήθηκε πριν από την έναρξη υλοποίησης του Άξονα 4 και κατακύρωσης του διαγωνισμού (14.06.2012) και δ) εάν μπορεί να επιβληθεί κατάσχεση στα ποσά τα οποία δικαιούται να εισπράξει η ένωση των εταιριών «Ε. Α.Ε.- Π Α.Ε» ως Ο.Τ.Δ. Αλιείας.

Επί των ανωτέρω ερωτημάτων το Νομικό Συμβούλιο του Κράτους (Δ' Τμήμα) γνωμοδότησε ομόφωνα ως ακολούθως:

I. ΙΣΤΟΡΙΚΟ


Σύμφωνα με το τεθέν υπόψη μας, από την ερωτώσα Υπηρεσία, πραγματικό του ερωτήματος:

1. Με την 1867/22.10.2010 (ΦΕΚ 488/ΤΔΔΣ/29.10.2010) Προκήρυξη Ανοιχτού Διαγωνισμού του ΥπΑΑΤ διεξήχθη διαγωνισμός με κριτήριο ανάθεσης την πλέον συμφέρουσα, από οικονομική άποψη, προσφορά για την επιλογή σχεδίων τοπικών προγραμμάτων που θα υλοποιηθούν στα πλαίσια του Άξονα 4 του Ε.Π.Α.Λ. 2007-2013 «Αειφόρος Ανάπτυξη αλιευτικών περιοχών».

2. Με την 759/14.06.2012 απόφαση του Υπουργού Ανάπτυξης, Ανταγωνιστικότητας & Ναυτιλίας, η σύμβαση υλοποίησης του εγκεκριμένου τοπικού προγράμματος ανάπτυξης στην περιοχή της Περιφερειακής Ενότητας Χίου κατακυρώθηκε στην ένωση εταιριών: 1) «Ε. Α.Ε. Ο.Τ.Α.» με το διακριτικό τίτλο «Ε. Α.Α.Ε. Ο.Τ.Α.» και 2) «Π. Α.Ε. Ο.Τ.Α.» με το διακριτικό τίτλο «Π. Α.Ε. Ο.Τ.Α.».

3. Στις 30.05.2013, υπεγράφη σύμβαση μεταξύ του Ελληνικού Δημοσίου εκπροσωπούμενου από τον ΥπΑΑΤ-Διοικητικός Τομέας Κοινοτικών Πόρων και Υποδομών-Υπηρεσία Διαχείρισης Επιχειρησιακού Προγράμματος Αλιείας (Ε.Υ.Δ. Ε.Π.Α.Λ.), ως αναθέτουσας αρχής και της πιο πάνω ένωσης εταιριών, βάσει της οποίας (άρθρο 1 παρ. 1) η τελευταία ως «Ομάδα Τοπικής Δράσης Αλιείας» (Ο.Τ.Δ) ανέλαβε την υλοποίηση του εγκεκριμένου τοπικού προγράμματος με περιοχή παρέμβασης τις νήσους Χίο, Ψαρά και Οινούσες της Περιφερειακής Ενότητας Χίου.

4. Το Νοέμβριο του 2013 περιήλθε σε γνώση της ερωτώσας υπηρεσίας η με αριθμό 56/2013 οριστική απόφαση του Πολυμελούς Πρωτοδικείου Χίου με



την οποία διατάχθηκε η λύση της ανώνυμης εταιρείας «Ε. Α.Α.Ε. Ο.Τ.Α.» με το σκεπτικό ότι κατά τις διαχειριστικές χρήσεις (2010-2011) είχε ίδια κεφάλαια κατώτερα του 1/10 του Μετοχικού Κεφαλαίου χωρίς εντός του προβλεπόμενου εξαμήνου από τη λήξη της χρήσης να πάρει απόφαση λύσης ή υιοθέτηση άλλου μέτρου, ότι παρά την απόφαση αύξησης του Μετοχικού της Κεφαλαίου κατά 50.000 ευρώ που ελήφθη από τη Γενική Συνέλευση των Μετόχων της στις 26.11.2012 το ανωτέρω ποσό δεν καλύφθηκε και ότι ακόμη και αν ολοκληρωθεί η καταβολή του εν λόγω ποσού εντός του προβλεπόμενου χρονικού διαστήματος, δεν δίνεται λύση στο πρόβλημα των ιδίων κεφαλαίων της εταιρείας αφού παραμένουν κατώτερα του 1/10 του καταβεβλημένου Μετοχικού Κεφαλαίου (άρθρο 48 του Ν 2190/1920).

Κατά της απόφασης αυτής, η «Ε. Α.Α.Ε. Ο.Τ.Α.» έχει ασκήσει έφεση ενώπιον του Εφετείου Βορείου Αιγαίου (αριθμός κατάθεσης 20/2013) η συζήτηση της οποίας ορίστηκε αρχικά για τη δικάσιμο της 17.01.2014 και μετ' αναβολή για τη δικάσιμο της 26.09.2014, οπότε η συζήτηση της υποθέσεως ματαιώθηκε προκειμένου να νομιμοποιηθούν οι εκπρόσωποι των διαδίκων που αναδείχθηκαν από τις Δημοτικές-Περιφερειακές εκλογές της 18^{ης} Μαΐου 2014.

5. Με την 287/2013 απόφαση του Μονομελούς Πρωτοδικείου Χίου (Διαδικασία Ασφαλιστικών Μέτρων) και την κάτωθι αυτής από 19.12.2013 επιταγή, κοινοποιηθείσα την 24.12.2013, επιβλήθηκε εις χείρας της Ειδικής Υπηρεσίας Αλιείας Ε.Π.ΑΛ. (Μονάδα Β') Διαχείρισης και Παρακολούθησης του ΥπαΑΤ, ως τρίτης, συντηρητική κατάσχεση οποιουδήποτε ποσού έχει λαμβάνειν η «Ε. Α.Α.Ε. Ο.Τ.Α.» δυνάμει της από 30.05.2013 συμβάσεως που έχει υπογραφεί μεταξύ του ΥπαΑΤ και της καθής η κατάσχεση μέχρι του ποσού των 44.000 ευρώ προκειμένου να εξασφαλιστεί απαίτηση της υπαλλήλου της «Ε. Α.Α.Ε. Ο.Τ.Α.», Κ. Γ., για δεδουλευμένα της χρονικού διαστήματος από τον 6^ο/2011 έως τον 6^ο /2013. Κατά το σκεπτικό της 287/2013 απόφασης του Μονομελούς Πρωτοδικείου Χίου (Διαδικασία Ασφαλιστικών Μέτρων), *«...πιθανολογήθηκε ότι η καθ'ης (εν. η «Ε. Α.Α.Ε. Ο.Τ.Α.») οφείλει σχεδόν στο σύνολο των πιστωτών της, όπως η ίδια συνομολογεί στην 22.04.2013 εξώδικη απάντησή της (προσκομιζόμενη), ενώ δυνάμει της υπ' αριθ. 56/2013 αποφάσεως του Πολυμελούς Πρωτοδικείου*

Χίου διατάχθηκε η λύση της καθ' ης εταιρείας.....με αποτέλεσμα να κινδυνεύει να ματαιωθεί η ικανοποίηση της απαίτησεως της αιτούσας».

6. Στις 14.03.2014 κοινοποιήθηκε, με δικαστικό επιμελητή στην Ειδική Υπηρεσία Διαχείρισης Ε.Π. Αλιείας (Μονάδα Β') του ΥπΑΑΤ, εξώδικη δήλωση με συνημμένη την 44.974/05.03.2014 συμβολαιογραφική πράξη με την οποία η Κ.Γ. δηλώνει ότι συναινεί στην άρση της επιβληθείσας συντηρητικής κατάσχεσης που είχε επιβάλλει εις χείρας του ΥπΑΑΤ ως τρίτου δυνάμει της με αριθμό 287/2013 απόφασης του ΜονΠρωτΧίου και της από 19.12.2013 επιταγής μέχρι του ποσού των 44.000 ευρώ.

7. Στις 24.12.2013 η εταιρεία με το διακριτικό τίτλο «Ε. Α.Α.Ε. Ο.Τ.Α.», ως νόμιμος εκπρόσωπος της Ο.Τ.Δ. Αλιείας Χίου, υπέβαλε αίτημα στην Ειδική Υπηρεσία Διαχείρισης Ε.Π. Αλιείας του Διοικητικού Τομέα Κοινοτικών Πόρων και Υποδομών του ΥπΑΑΤ για ένταξη πράξης «Οργάνωση και Λειτουργία της Ο.Τ.Δ. Αλιείας «Ένωση Εταιρειών Ε. Α.Ε. ΟΤΑ και Π Α.Ε. ΟΤΑ» μαζί με αίτημα είσπραξης προκαταβολής ύψους 100.000 ευρώ συνοδευόμενη από την 8002020599 εγγυητική επιστολή της Τράπεζας Eurobank ύψους 110.000 ευρώ.

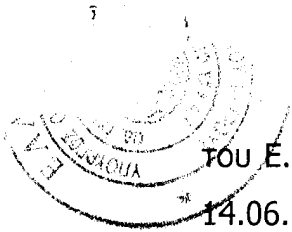
ΙΙ.ΤΑ ΕΡΩΤΗΜΑΤΑ

Ενόψει των ανωτέρω, η αρμόδια υπηρεσία έθεσε τα εξής ερωτήματα:

1^ο. Δύναται η «Ε. Α.Α.Ε. Ο.Τ.Α.» να εισπράξει εκ μέρους της κοινοπραξίας την προκαταβολή για τα λειτουργικά έξοδα της Ο.Τ.Δ Αλιείας Χίου, όπως προβλέπεται από τις διατάξεις του προγράμματος, με δεδομένο ότι το Ελληνικό Δημόσιο διαθέτει την προστασία της εγγυητικής επιστολής προκαταβολής ή θα πρέπει να τελεσιδικήσει πρώτα η με αριθμό 56/2013 απόφαση του Πολυμελούς Πρωτοδικείου Χίου;

2^ο. Δύναται να αρθεί μια δικαστική απόφαση με μια ιδιωτική συμβολαιογραφική πράξη; Αν ναι ποιες οι σχετικές προϋποθέσεις;

3^ο. Ενόψει του ότι η χρονική περίοδος των διεκδικήσεων της Κ.Γ. δεν αφορά κατά 100% την περίοδο υλοποίησης και επιλεξιμότητας του Ε.Π.ΑΛ. αλλά τα 44.000 ευρώ που απαιτούνται να κατασχεθούν από το πρόγραμμα αφορούν εν μέρει και περίοδο πριν από την έναρξη υλοποίησης του Άξονα 4, είναι δυνατή η ικανοποίηση αυτής της απαίτησης και ιδιαίτερα για παροχή υπηρεσιών πριν τις 14.06.2012; Σημειώνεται ότι η επιλεξιμότητα των δαπανών



του Ε.Π.ΑΛ. άρχεται με την ημερομηνία κατακύρωσης του διαγωνισμού, ήτοι 14.06.12.

4^ο. Η προκαταβολή την οποία δύναται να εισπράξει η κοινοπραξία, δεν αποτελεί αμοιβή για πιστοποιημένες δαπάνες, αλλά αποτελεί πληρωμή «επί πιστώσει» (με αντάλλαγμα την εγγυητική επιστολή), εκτός συστήματος, η οποία πληρώνεται από εθνικά χρήματα καθόσον δεν αποτελεί επιλέξιμη δαπάνη για να συμμετάσχει σε αίτημα πληρωμής προς την Ευρωπαϊκή Επιτροπή. Σ' αυτή την περίπτωση μπορεί η προκαταβολή να θεωρηθεί αμοιβή ώστε να γίνει κατάσχεση;

ΙΙΙ.ΤΟ ΚΟΙΝΟΤΙΚΟ, ΕΘΝΙΚΟ ΚΑΙ ΕΙΔΙΚΟ ΝΟΜΙΚΟ ΠΛΑΙΣΙΟ ΤΗΣ ΥΠΟΘΕΣΗΣ

Όσον αφορά το 1^ο ερώτημα

Α.ΤΟ ΚΟΙΝΟΤΙΚΟ ΝΟΜΙΚΟ ΠΛΑΙΣΙΟ

8. Με τον Κανονισμό 1198/2006 του Συμβουλίου της ΕΕ, ιδρύθηκε το Ευρωπαϊκό Ταμείο Αλιείας (Ε.Τ.Α) και καθορίσθηκε το πλαίσιο της κοινοτικής στήριξης για τη βιώσιμη ανάπτυξη του αλιευτικού κλάδου, των αλιευτικών περιοχών και την αλιεία εσωτερικών υδάτων (άρθρο 1). Στο άρθρο 45 του Κανονισμού 1198/2006 με τίτλο «Συμμετοχή στη βιώσιμη ανάπτυξη αλιευτικών περιοχών» ορίζεται:

«Άρθρο 45

1. Τα μέτρα για τη συνδρομή της βιώσιμης ανάπτυξης των αλιευτικών περιοχών εφαρμόζονται σε συγκεκριμένη περιοχή από τοπικές οντότητες ή ομάδες («ομάδα») που αντιπροσωπεύουν δημόσιους και ιδιωτικούς εταίρους από τους διάφορους τοπικούς συναφείς κοινωνικοοικονομικούς τομείς και, σύμφωνα με την αρχή της αναλογικότητας, διαθέτουν επαρκή διοικητική και οικονομική ικανότητα για να διαχειρίζονται τη συνδρομή και να εξασφαλίζουν ότι οι πράξεις ολοκληρώνονται επιτυχώς. Η ομάδα θα πρέπει να βασίζεται, όποτε αυτό είναι δυνατό, σε υπάρχουσες έμπειρες οργανώσεις».

9. Με τον εφαρμοστικό Κανονισμό 498/2007 της Επιτροπής, θεσπίσθηκαν οι λεπτομερείς κανόνες εφαρμογής του Κανονισμού (ΕΚ) αριθ. 1198/2006 για κάθε άξονα προτεραιότητας, για τα μέσα χρηματοδοτικής τεχνικής, την αξιολόγηση επιχειρησιακών προγραμμάτων, τη διαχείριση, παρακολούθηση και τον έλεγχο, τις παρατυπίες και την ανταλλαγή δεδομένων. Για τον «Άξονα

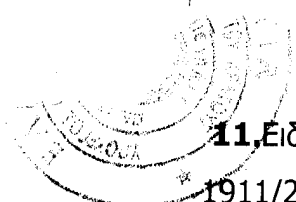
Προτεραιότητας 4» που αφορά στη «βιώσιμη ανάπτυξη αλιευτικών περιοχών», το άρθρο 23 του Κανονισμού 498/2007 με τίτλο «Διαδικασίες και κριτήρια για την επιλογή των ομάδων» ορίζει τα ακόλουθα:

«Άρθρο 23

1. Οι κατά το άρθρο 45 παράγραφος 1 του βασικού κανονισμού ομάδες συγκροτούνται με τρόπο που να μπορούν να καταρτίζουν και να εφαρμόζουν μια αναπτυξιακή στρατηγική στη συγκεκριμένη περιοχή. Η καταλληλότητα και η αποτελεσματικότητα της κοινοπραξίας αξιολογούνται βάσει της σύνθεσής της, όπως και βάσει της διαφάνειας και της σαφήνειας όσον αφορά την κατανομή καθηκόντων και αρμοδιοτήτων. Πρέπει επίσης να παρέχονται εγγυήσεις όσον αφορά την ικανότητα των συμπραττόντων φορέων να επιτελέσουν τα καθήκοντα που τους ανατίθενται, καθώς και την αποτελεσματικότητα και την ικανότητά τους για λήψη αποφάσεων. Η κοινοπραξία περιλαμβάνει, ακόμη και στο επίπεδο λήψης των αποφάσεων, εκπροσώπους του αλιευτικού τομέα και άλλων συναφών τοπικών κοινωνικοοικονομικών τομέων. 2. Η διοικητική ικανότητα της «ομάδας» κρίνεται επαρκής όταν η ομάδα: α) είτε επιλέγει ένα από τους συμπράττοντες φορείς ως διοικητικό υπεύθυνο, ο οποίος θα εγγυάται την ικανοποιητική λειτουργία της κοινοπραξίας· ή β) οργανώνεται σε μια νομίμως συσταθείσα κοινή δομή, το καταστατικό της οποίας διασφαλίζει την ικανοποιητική λειτουργία της κοινοπραξίας. 3. Εάν στην ομάδα έχει ανατεθεί η διαχείριση δημοσίων κονδυλίων, η οικονομική της ικανότητα αξιολογείται: α) στην περίπτωση της παραγράφου 2 στοιχείο α), με γνώμονα την ικανότητα του διοικητικού υπευθύνου να διαχειρίζεται τα κονδύλια· β) στην περίπτωση της παραγράφου 2 στοιχείο β), με γνώμονα την ικανότητα της κοινής δομής να διαχειρίζεται τα κονδύλια.....».

Β.ΤΟ ΕΘΝΙΚΟ ΝΟΜΙΚΟ ΠΛΑΙΣΙΟ

10. Με την 1911/29.10.2010 (ΦΕΚ 1718/02.11.2010) ΚΥΑ των Υπουργών Οικονομικών, Οικονομίας, Ανταγωνιστικότητας και Ναυτιλίας και Αγροτικής Ανάπτυξης και Τροφίμων καθορίσθηκε το πλαίσιο εφαρμογής του Άξονα Προτεραιότητας 4 «Αειφόρος Ανάπτυξη Αλιευτικών Περιοχών» του Επιχειρησιακού Προγράμματος Αλιείας (Ε.Π.ΑΛ) 2007-2013.



11. Ειδικότερα, στην παρ. 2 του άρθρου 1 της πιο πάνω ΚΥΑ 1911/29.10.2010 ορίζεται:

«Για την εφαρμογή του Άξονα 4 του Επιχειρησιακού Προγράμματος Αλιείας 2007-2013 αρμόδιοι είναι: α) Η Ειδική Υπηρεσία Διαχείρισης του Ε.Π.ΑΛΙΕΙΑΣ 2007-2013 (Ε.Υ.Δ. Ε.Π.ΑΛ.), η οποία σύμφωνα με το Ν. 3614/2007 όπως τροποποιήθηκε και ισχύει είναι αρμόδια για τη διαχείριση και εφαρμογή του Ε.Π.ΑΛ με αποδοτικό, αποτελεσματικό και ορθό τρόπο. β) Ο Οργανισμός Πληρωμών και Ελέγχου Κοινοτικών Ενισχύσεων Προσανατολισμού και Εγγυήσεων (ΟΠΕΚΕΠΕ), ο οποίος ενεργεί α) ως Φορέας Πληρωμής των δαπανών του ΕΤΑ (διαχείριση πιστώσεων ΕΤΑ και πληρωμή δικαιούχων) και β) ως Αρχή Πιστοποίησης... γ) Οι Ομάδες Τοπικής Δράσης για τις Αλιευτικές Περιοχές (Ο.Τ.Δ. Αλιείας), οι οποίες είναι τοπικές εταιρικές σχέσεις δημόσιου - ιδιωτικού τομέα που σχεδιάζουν και υλοποιούν για σαφώς προσδιορισμένες αγροτικές περιοχές με έντονη αλιευτική δραστηριότητα (εφεξής περιοχές παρέμβασης) τοπικά προγράμματα με ολοκληρωμένο και πολυτομεακό χαρακτήρα στο πλαίσιο του Άξονα Προτεραιότητας 4 του Ε.Π.ΑΛ.».

12. Στο άρθρο 2 της ΚΥΑ 1911/29.10.2010 ορίζεται: «1. Τα τοπικά προγράμματα του Άξονα Προτεραιότητας 4 του Ε.Π.ΑΛ 2007-20131 σχεδιάζονται και υλοποιούνται μέσω της «εκ των κάτω προς τα άνω προσέγγισης» από τοπικά εταιρικά σχήματα δημοσίου-ιδιωτικού τομέα (Ομάδες Τοπικής Δράσης (Ο.Τ.Δ.) Αλιείας) που δραστηριοποιούνται σε συγκεκριμένη περιοχή παρέμβασης, όπως ορίζεται στο Άρθρο 45 του Κανονισμού 1198/2006 και στο Άρθρο 23 του Κανονισμού 498/2007. Οι Ο.Τ.Δ. Αλιείας αντιπροσωπεύουν δημόσιους και ιδιωτικούς εταίρους από τους τοπικούς κοινωνικοοικονομικούς τομείς και σύμφωνα με την αρχή της αναλογικότητας, οι οποίοι διαθέτουν διοικητική και οικονομική ικανότητα για να διαχειρίζονται την συνδρομή και εξασφαλίζουν ότι οι πράξεις θα ολοκληρωθούν με επιτυχία. 2. Οι Ο.Τ.Δ. Αλιείας υπό την έννοια του άρθρου 3 του Κανονισμού 1198/2006 αποτελούν «Ενδιάμεσους Φορείς Διαχείρισης», οι οποίοι λειτουργούν υπό την ευθύνη της Διαχειριστικής Αρχής του Ε.Π., σε σχέση με δικαιούχους που εκτελούν πράξεις. 3. Το καταστατικό της Ο.Τ.Δ. Αλιείας πρέπει, μεταξύ άλλων, να ορίζει ως σκοπό και αντικείμενο της δραστηριότητάς της την ανάπτυξη της συγκεκριμένης περιοχής παρέμβασης,

να διασφαλίσει την εύρυθμη λειτουργία της, καθώς και την ικανότητα διαχείρισης δημοσίων κονδυλίων».

13. Περαιτέρω, στην ΚΥΑ 1911/29.10.2010 ορίζεται ότι στη Δράση 4.1.2. «Δημόσιες Επενδύσεις για την Αειφόρο Ανάπτυξη των Αλιευτικών Περιοχών» ανήκει μεταξύ άλλων και η κατηγορία πράξεων 4.1.2.5. : Οργάνωση και λειτουργία των Ομάδων Τοπικής Δράσης Αλιείας (άρθρο 5) στην οποία περιλαμβάνονται ενέργειες με στόχο τη στήριξη των Ο.Τ.Δ. Αλιείας που αποτελούν τους φορείς σχεδιασμού και εφαρμογής της τοπικής αναπτυξιακής στρατηγικής στις επιλεγμένες αλιευτικές περιοχές (άρθρο 12 παρ. 1), με δικαιούχους της ενίσχυσης τις ίδιες τις Ο.Τ.Δ. Αλιείας (άρθρο 12 παρ. 2) .Η πιο πάνω κατηγορία πράξεων οργάνωσης και λειτουργίας των Ο.Τ.Δ. Αλιείας δεν υπόκειται σε καθεστώς κρατικών ενισχύσεων η δε χρηματοδότησή τους μπορεί κατά κανόνα να ανέλθει στο 10% (και σε ειδικές περιπτώσεις και σε 15%) της συνολικής υλοποιημένης επιλέξιμης Δημόσιας Δαπάνης κάθε Τοπικού Προγράμματος.

14. Επιλέξιμες δαπάνες στο πλαίσιο της οργάνωσης και λειτουργίας των Ο.Τ.Δ. Αλιείας είναι οι αμοιβές των στελεχών της υπηρεσιακής δομής της Ο.Τ.Δ. Αλιείας πλέον των επιβαρύνσεων κοινωνικής ασφάλισής τους, οι δαπάνες μετακινήσεων των ανωτέρω στελεχών για τις ανάγκες του τοπικού προγράμματος, οι αμοιβές εξωτερικών συμβούλων, οι λειτουργικές δαπάνες (αναλώσιμα υλικά, γραφική ύλη κ.λ.π.), τα τραπεζικά έξοδα για το άνοιγμα και τη διαχείριση των λογαριασμών του τοπικού προγράμματος και έξοδα εγγυήσεων, οι δαπάνες για την αγορά ηλεκτρονικού υπολογιστή, δαπάνες που σχετίζονται με τη διοργάνωση εκδηλώσεων, προβολής, εκπόνησης μελετών και ενέργειες πληροφόρησης (άρθρο 12 παρ. 4 της ΚΥΑ 1911/29.10.2010).

15. Στο άρθρο 14 παρ. 3 της ΚΥΑ 1911/29.10.2010 ορίζεται: «Σε περίπτωση που η Ο.Τ.Δ. Αλιείας δεν ολοκληρώσει το πρόγραμμά της λόγω αντικειμενικής αδυναμίας (π.χ. λύση, πτώχευση, θέση σε εκκαθάριση, λύση σύμβασης μετά από καταγγελία κ.λ.π.), η Ε.Υ.Δ. Ε.Π.ΑΛ. αναλαμβάνει τη διεκπεραίωση των εκκρεμοτήτων του τοπικού προγράμματος και των πληρωμών των δικαιούχων που έχουν ενταχθεί σ' αυτό, μετά από σχετική απόφαση του Υπουργού Αγροτικής Ανάπτυξης και Τροφίμων, με την οποία καθορίζονται και οι λεπτομέρειες των διαδικασιών κλεισίματος του τοπικού

« προγράμματος. Στην περίπτωση αυτή, πραγματοποιείται κατάπτωση της εγγυητικής επιστολής καλής εκτέλεσης του άρθρου 16 παρ. 2 της παρούσας. Πιστώσεις του τοπικού προγράμματος που δεν έχουν δεσμευθεί με σχετικές συμβάσεις με δικαιούχους τίθενται στη διάθεση του άξονα 4 του Ε.Π.ΑΛ. Οι φάκελοι, τα υποστηρικτικά προγράμματα (βάσεις δεδομένων, λογισμικό κ.λ.π.), καθώς και όλα τα περιουσιακά στοιχεία (εξοπλισμός κ.λ.π.) που αποκτήθηκαν με επιχορήγηση του Άξονα 4 τίθενται στη διάθεση του Υπουργείου Αγροτικής Ανάπτυξης και Τροφίμων, το οποίο αποφασίζει σχετικά».

16. Στο άρθρο 16 της ΚΥΑ 1911/29.10.2010 ορίζεται: «1. Για την υλοποίηση του τοπικού προγράμματος υπογράφεται σύμβαση μεταξύ του ΥπΑΑΤ και της Ο.Τ.Δ. Αλιείας, για λογαριασμό της οποίας υπογράφει ο νόμιμος εκπρόσωπός της ή άλλο νομίμως εξουσιοδοτημένο πρόσωπο. Στη σύμβαση αποτυπώνονται οι υποχρεώσεις, οι όροι και οι διαδικασίες εφαρμογής του τοπικού προγράμματος..... (άρθρο 16 παρ. 1). Οι επιλεγείσες Ο.Τ.Δ. Αλιείας, υποχρεούνται να προσκομίσουν, με την υπογραφή της σχετικής σύμβασης, σαν εγγύηση για την τήρηση των όρων της σύμβασης, Εγγυητική Επιστολή Καλής Εκτέλεσης αναγνωρισμένου ιδρύματος ως ανωτέρω, ποσού ίσου με το 10% επί του συνολικού μέγιστου κόστους της Κατηγορίας Πράξεων Οργάνωσης και Λειτουργίας της Ο.Τ.Δ. Αλιείας, χωρίς ΦΠΑ... Η Εγγυητική Επιστολή Καλής Εκτέλεσης επιστρέφεται με εντολή της Αναθέτουσας Αρχής, μετά την παραλαβή του τοπικού προγράμματος, με την προϋπόθεση ότι δεν εκκρεμούν έναντι της Αναθέτουσας Αρχής υποχρεώσεις έναντι της Ο.Τ.Δ. Αλιείας (άρθρο 16 παρ.2). Η παραλαβή του τοπικού προγράμματος πραγματοποιείται μετά την ολοκλήρωση των πράξεων που έχουν ενταχθεί, τη διενέργεια των απαιτούμενων διαδικασιών επαληθεύσεων, επιθεωρήσεων και ελέγχου απ' όλα τα αρμόδια όργανα, την επιστροφή τυχόν αδιάθετων κονδυλίων, καθώς και την υποβολή τελικής έκθεσης υλοποίησης» (άρθρο 16 παρ. 3).

17. Στο άρθρο 17 της αυτής πιο πάνω ΚΥΑ 1911/29.10.2010 με τίτλο «Διαδικασία και προϋποθέσεις καταβολής επιχορήγησης στις Ο.Τ.Δ. Αλιείας» ορίζεται:

«Άρθρο 17

1. Προκειμένου να καταστεί δυνατή η πληρωμή των δικαιούχων, η χρηματοδότηση της Ο.Τ.Δ. Αλιείας πραγματοποιείται τμηματικά και ανάλογα με την πορεία υλοποίησης του τοπικού προγράμματος, με τη μορφή προκαταβολών και μερικών πληρωμών. 2. Οι προκαταβολές καταβάλλονται ως εξής: (α) Προκαταβολή έως 20% της Δημόσιας Δαπάνης για τις κατηγορίες πράξεων 4.1.2.5 και 4.1.2.6 του τοπικού προγράμματος, μετά την υπογραφή της Σύμβασης της Ο.Τ.Δ. Αλιείας με το Υπουργείο Αγροτικής Ανάπτυξης και Τροφίμων. Για την καταβολή της τηρούνται τα ακόλουθα: - Η Ο.Τ.Δ. Αλιείας υποβάλλει στην Ε.Υ.Δ. Ε.Π.ΑΛ. αίτημα λήψης προκαταβολής προσκομίζοντας εγγυητική επιστολή τραπεζής ή άλλου χρηματοπιστωτικού οργανισμού που έχει από το νόμο το δικαίωμα έκδοσης εγγυητικών επιστολών, 110% του ποσού της αιτούμενης προκαταβολής. **Η εγγυητική επιστολή η οποία πρέπει να περιλαμβάνει τα στοιχεία του άρθρου 25, παράγραφος 3 και 5γ του Π.Δ. 118/2007, εκδίδεται υπέρ του ΟΠΕΚΕΠΕ και έχει ισχύ αορίστου χρόνου.- Επί του αιτήματος προκαταβολής η Ε.Υ.Δ. Ε.Π.ΑΛ., διενεργεί σχετική διοικητική επαλήθευση.- Η Ε.Υ.Δ. Ε.Π.ΑΛ. διαβιβάζει στον ΟΠΕΚΕΠΕ Φάκελο Πληρωμής Προκαταβολής, σύμφωνα με τις κάθε φορά ισχύουσες διαδικασίες. -Ο ΟΠΕΚΕΠΕ πιστώνει τον ειδικό τραπεζικό λογαριασμό που διατηρεί η Ο.Τ.Δ. Αλιείας αποκλειστικά και μόνο για τις κατηγορίες πράξεων 4.1.2.5 & 4.1.2.6 του τοπικού προγράμματος».**

18. Στο άρθρο 26 της ΚΥΑ 1911/29.10.2010 ορίζεται: «1. Για όλες τις κατηγορίες πράξεων του τοπικού προγράμματος η Ε.Υ.Δ. Ε.Π.ΑΛ. διενεργεί δειγματοληπτικά επαληθεύσεις ή και επιθεωρήσεις στις Ο.Τ.Δ. Αλιείας και στους δικαιούχους των πράξεων σύμφωνα με τα αναφερόμενα στο άρθρο 59 του (ΕΚ) 1198/2006 και το ΣΔΕ του Ε.Π.ΑΛ (άρθ. 5 παρά 33). 2. Οι δειγματοληπτικές επαληθεύσεις ή και επιθεωρήσεις πραγματοποιούνται προκειμένου να επιβεβαιωθεί η ορθή υλοποίηση του φυσικού και οικονομικού αντικείμενου της πράξης, καθώς και η τήρηση κάθε αναληφθείσας υποχρέωσης και δέσμευσης της Ο.Τ.Δ. Αλιείας και του δικαιούχου. Οι επαληθεύσεις ή και επιθεωρήσεις καλύπτουν όλες τις αναλήψεις υποχρεώσεων και τις δεσμεύσεις του δικαιούχου που μπορούν να ελεγχθούν τη στιγμή της επίσκεψης. 3. Εκτός των ανωτέρω επαληθεύσεων/ επιθεωρήσεων, διενεργούνται στις Ο.Τ.Δ. Αλιείας και στους δικαιούχους των πράξεων

επιθεωρήσεις - έλεγχοι από τον Οργανισμό Πληρωμών (ΟΠΕΚΕΠΕ), την Επιτροπή Δημοσιονομικού Ελέγχου (Ε.Δ.ΕΛ.) καθώς, και από τα εντεταλμένα κοινοτικά όργανα. 4.Στις περιπτώσεις που διαπιστωθεί αχρεώστητη ή παράνομη καταβολή ποσών ενισχύσεων από τον έλεγχο των αρμόδιων εθνικών και κοινοτικών οργάνων, τα ποσά αυτά θα ανακτώνται σύμφωνα με τις εκάστοτε ισχύουσες διατάξεις και ενημερώνονται ο Οργανισμός Πληρωμών και η Ε.Υ.Δ. Ε.Π.ΑΛ. κατά περίπτωση».

19. Έχει παγιωθεί πλέον στη νομολογία μας η άποψη, ότι οι κοινοπραξίες, ήτοι ενώσεις νομικών ή και φυσικών προσώπων που συνιστώνται με σύμβαση για την επιδίωξη κοινού σκοπού με κοινή των μελών τους συμβολή, είτε πρόκειται για απλό οικονομικό σκοπό είτε για άσκηση εμπορικής δραστηριότητας, όταν συναλλάσσονται με ιδιαίτερη επωνυμία ή με τα ονόματα όλων των μελών τους, εφόσον δεν υποβληθούν στις διατυπώσεις δημοσιότητας για τις ομόρρυθμες εταιρείες (άρθ. 42 του Εμπορικού Νόμου όπως ίσχυε πριν το Ν 4072/2012), δεν αποκτούν νομική προσωπικότητα, ειδικότερα δε οι ως άνω κοινοπραξίες που έχουν ως κοινό σκοπό την άσκηση εμπορικής δραστηριότητας και δεν έχουν υποβληθεί στις προαναφερόμενες διατυπώσεις δημοσιότητας λειτουργούν ως ομόρρυθμες εμπορικές εταιρείες «εν τοις πράγμασι» χωρίς νομική προσωπικότητα με όλες τις συνέπειες που απορρέουν από το γεγονός αυτό, δηλαδή εφαρμόζεται το δίκαιο της ομόρρυθμης εταιρίας σε όλη του την έκταση, ως προς τη διαχείριση της εταιρίας, την ευθύνη των εταίρων, τη λύση κ.α. (ΑΠ 36/2011, ΑΠ 654/2010 ΝΟΜΟΣ, ΟΛΑΠ 22/1998 ΕΕμπΔ 1998 σελ. 782, ΕφΔωδ 125/2012 ΝΟΜΟΣ, ΕφΔυτΜακ 44/2011 Αρμ. 2012 σελ. 1274, ΕφΘεσ 1704/2011 ΝΟΜΟΣ).

20. Κατά το άρθρο 47α του Ν 2190/1920, το οποίο εφαρμόζεται και στις αναπτυξιακές ανώνυμες εταιρίες των Ο.Τ.Α. που ενδιαφέρει εν προκειμένω (βλ. Γνωμ. 33/2013 Γ' Τμ. Ν.Σ.Κ. σχετικά με τις επιχειρήσεις τις οποίες μπορούν να συνιστούν ή στις οποίες μπορούν να συμμετέχουν οι Ο.Τ.Α.) όπως ο τίτλος και οι παρ. 2,3 αντικαταστάθηκαν με το άρθρο 55 του Ν 3604/2007 (ΦΕΚ Α 189/08-08-2007): «1. Η Εταιρεία λύεται: 1.... 2. Η Εταιρεία λύεται επίσης με δικαστική απόφαση, σύμφωνα με τα άρθρα 48 και 48^ο..... 3. Με εξαίρεση την περίπτωση της πτώχευσης, τη λύση της εταιρείας ακολουθεί η

εκκαθάριση....Στην περίπτωση της παραγράφου 2,ο εκκαθαριστής ορίζεται από το δικαστήριο με την απόφαση που κηρύσσει τη λύση της εταιρείας».

21. Κατά το άρθρο 48 του Ν 2190/1920 όπως αντικαταστάθηκε με το άρθρο 56 του Ν 3604/2007 (ΦΕΚ Α 189/08-08-2007): «1.Η εταιρεία μπορεί να λυθεί με δικαστική απόφαση μετά από αίτηση οποιουδήποτε έχει έννομο συμφέρον εάν: α)...β)...γ)το σύνολο των ιδίων κεφαλαίων της εταιρείας,όπως προσδιορίζονται στο υπόδειγμα του ισολογισμού που προβλέπεται από το άρθρο 42γ,καταστεί κατώτερο του ενός δεκάτου (1/10) του μετοχικού κεφαλαίου και η γενική συνέλευση δεν λαμβάνει μέτρα κατά το άρθρο 47,δ)....Έννομο συμφέρον για τη λύση της εταιρείας έχει και ο Υπουργός Ανάπτυξης,ή κατά περίπτωση αρμόδια εποπτεύουσα Αρχή.2.Η αίτηση εκδικάζεται με τη διαδικασία της εκούσιας δικαιοδοσίας από το πολυμελές πρωτοδικείο της έδρας της εταιρείας.3.Το δικαστήριο,πριν εκδώσει την απόφασή του,παρέχει στην εταιρεία εύλογη προθεσμία για άρση των λόγων λύσης, εκτός αν αιτιολογημένα θεωρεί ότι το μέτρο αυτό είναι άσκοπο.Η προθεσμία αυτή μπορεί να είναι δύο (2) έως έξι (6) μήνες και μπορεί να παραταθεί μέχρι τρεις (3) μήνες.....4.Η αίτηση για λύση της εταιρείας και η απόφαση που διατάσσει τη λύση της δημοσιεύονται στο Μητρώο,σύμφωνα με το άρθρο 7β του παρόντος νόμου».

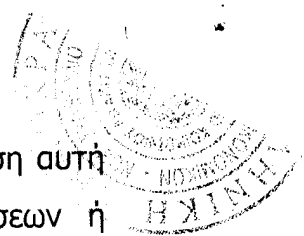
22.Κατά την κρατούσα άποψη στην επιστήμη και στη νομολογία,η απόφαση που διατάσσει τη λύση της ανώνυμης εταιρείας είναι διαπλαστική. Επί τέτοιων διαπλαστικών αποφάσεων, οι συνέπειες επέρχονται από την τελεσιδικία της απόφασης (ΕφΘεσ 2788/1991 Αρμ 1992 σελ. 1043,ΕφΑθ 3503/1990 ΕΛΛΔνη 1992 σελ. 581, βλ. και Β.Αντωνόπουλου, Δίκαιο ΑΕ & ΕΠΕ,Έκδοση 2012 σελ. 554). Συνεπώς, δεν είναι επιτρεπτή η προσωρινή εκτελεστότητα της εκδοθείσας απόφασης (βλ. Ε.Περάκη,Το Δίκαιο της Ανώνυμης Εταιρείας, Τόμος ΙΙ, Έκδοση Γ',κατ' άρθρο ερμηνεία του ΚΝ 2190/1920, σημ. 31 και 42 κάτω από το άρθρο 48 σελ. 1865 και 1867 αντίστοιχα και την εκεί αναφερόμενη θεωρία και νομολογία).

23. Εξάλλου, σύμφωνα με την κρατούσα στη νομολογία άποψη, η δημιουργούμενη με την έκδοση εγγυητικής επιστολής τριμερής σχέση μεταξύ του πρωτοφειλέτη, εγγυητή και δανειστή αποτελεί ιδιόμορφη σύμβαση που καταρτίζεται στο πλαίσιο της ελευθερίας των συμβάσεων και αφού δεν

ρυθμίζεται από ειδικές διατάξεις διέπεται από τις διατάξεις των άρθρ. 847 επ. σε συνδυασμό με το άρθρο 361 ΑΚ εφόσον οι επί μέρους διατάξεις για την εγγύηση συμβιβάζονται προς τη σχέση. Από τις διατάξεις των άρθρων 847 επ. ΑΚ για την εγγύηση, οι οποίες έχουν εφαρμογή και στις εγγυήσεις που δίνονται με εγγυητικές επιστολές προκύπτει ότι, αυτή (η εγγύηση) αποτελεί σύμβαση αρχικά ετεροβαρή, καταρτιζόμενη μεταξύ του δανειστή και του εγγυητή (ο οφειλέτης εδώ παραμένει νομικά ξένος βλ. Καυκά Ενοχ. Δίκ. άρθρα 847, 848- Ζέπο Ενοχ. Εκδ Β' σελ. 530), με την οποία ο εγγυητής αναλαμβάνει, απέναντι στο δανειστή, την υποχρέωση να πληρώσει σ' αυτόν την οφειλή άλλου που πηγάζει από έγκυρη έννομη σχέση. Ειδικά οι εγγυητικές επιστολές, οι οποίες εκδίδονται από τις Τράπεζες αποτελούν ιδιαίτερο είδος και τύπο εγγυήσεως. Χαρακτηριστικό τους είναι ότι με αυτές οι συναλλασσόμενοι δεν αποβλέπουν τόσο στην απόκτηση πρόσθετης φερεγγυότητας, όσο στην άμεση καταβολή του ποσού που αυτές καλύπτουν, χωρίς να προσφύγουν στα δικαστήρια. Με τη μεσολάβηση δηλαδή της Τράπεζας σκοπεύουν να μετατεθεί το χρηματικό ποσό για το οποίο δόθηκε η εγγυητική επιστολή, σε εκείνον προς τον οποίο απευθύνεται, χωρίς να λαμβάνεται καν υπόψη η θέση εκείνου για τον οποίο αυτή δόθηκε. Με τον τρόπο αυτό εξασφαλίζεται ο δικαιούχος δανειστής στην άμεση απόλαυση του ποσού αυτού (ΕφΠειρ 869/2006 ΠειρΝομ 2008 σελ. 464).

Όσον αφορά το 2^ο και το 3^ο ερώτημα

24. Στο άρθρο 707 ΚΠολΔ ορίζεται ότι το δικαστήριο δικαιούται να διατάξει ως ασφαλιστικό μέτρο τη συντηρητική κατάσχεση κινητών, ακινήτων, εμπράγματων δικαιωμάτων επάνω σ' αυτά, απαιτήσεων και γενικά όλων των περιουσιακών στοιχείων του οφειλέτη, είτε βρίσκονται στα χέρια του είτε στα χέρια τρίτου και στο άρθρο 710 ΚΠολΔ ότι δεν επιτρέπεται συντηρητική κατάσχεση πραγμάτων τα οποία είναι ακατάσχετα κατά τις διατάξεις της αναγκαστικής εκτέλεσης. Στην παρ. 1 του άρθρου 712 ΚΠολΔ ορίζεται ότι η συντηρητική κατάσχεση απαιτήσεων ή κινητών στα χέρια τρίτου γίνεται με επίδοση στον τρίτο αντιγράφου της απόφασης που τη διατάζει με επιταγή να μην εξοφλήσει την απαίτηση ή να μην παραδώσει τα κινητά, καθώς και με επίδοση μέσα σε οκτώ ημέρες σε εκείνον κατά του οποίου στρέφεται η κατάσχεση, εγγράφου στο οποίο αναφέρεται η κατάσχεση που έχει επιβληθεί



στα χέρια του τρίτου αλλιώς η κατάσχεση είναι άκυρη. Στην κατάσχεση αυτή εφαρμόζονται οι διατάξεις της αναγκαστικής κατάσχεσης απαιτήσεων ή κινητών σε χέρια τρίτου.

25. Στη διάταξη του άρθρου 693 παρ. 2 ΚΠολΔ ορίζεται ότι, αν περάσει άπρακτη η προθεσμία που έχει οριστεί κατά την παρ. 1, αίρεται αυτοδικαίως το ασφαλιστικό μέτρο, εκτός αν ο αιτών, μέσα στην προθεσμία αυτή πέτυχε την έκδοση διαταγής πληρωμής και στη διάταξη του άρθρου 698 ΚΠολΔ ότι η απόφαση που διέταξε ασφαλιστικό μέτρο ανακαλείται, ολικά ή εν μέρει: α) αν εκδοθεί οριστική απόφαση στη δίκη για την κύρια υπόθεση κατά εκείνου ο οποίος έχει ζητήσει το ασφαλιστικό μέτρο και γίνει τελεσίδικη, β) αν εκδοθεί οριστική απόφαση που τον ωφελεί και εκτελεστεί, γ) αν συμφωνηθεί συμβιβασμός για την κύρια υπόθεση, δ) αν περάσουν τριάντα ημέρες από την κατάργηση ή περάτωση της δίκης με άλλο τρόπο.

26. Από το συνδιασμό των ανωτέρω διατάξεων προκύπτει ότι ένα από τα ασφαλιστικά μέτρα που παρέχεται για την έννομη προστασία που προβλέπεται από το ουσιαστικό και κατά κύριο λόγο από το ιδιωτικό δίκαιο, είναι και η συντηρητική κατάσχεση γενικά όλων των περιουσιακών στοιχείων του οφειλέτη, είτε αυτά βρίσκονται στα χέρια του, είτε στα χέρια τρίτου. Ειδικότερα συντηρητική κατάσχεση στα χέρια τρίτου διατάσσεται με δικαστική απόφαση πριν από την απόκτηση τίτλου εκτελέσεως και επιβάλλεται με την επίδοση αντιγράφου της αποφάσεως με επιταγή να μην εξοφλήσει την απαίτηση. Είναι προφανές ότι, ο νομοθέτης μόνο τον κατασχόντα θέλει να εξασφαλίσει, στον οποίο παρέχει το δικαίωμα να ζητήσει και με μέτρα επείγοντα και άμεσης εκτέλεσης (ασφαλιστικά) την έννομη προστασία του, και στην προκειμένη περίπτωση την άδεια του δικαστηρίου για συντηρητική κατάσχεση απαιτήσεων ή άλλων περιουσιακών στοιχείων του οφειλέτου του και σε χέρια τρίτου προσώπου. Το αν θα κάνει χρήση της αδειας αυτής ο κατασχών ή όχι ανήκει στην κυριαρχική βούλησή του, καθώς και το δικαίωμα να παραιτηθεί από την νομότυπα επιβληθείσα συντηρητική κατάσχεση. Στον ΚΠολΔ δεν υπάρχουν ειδικές διατάξεις που να ορίζουν πώς γίνεται αυτή η παραίτηση, ούτε που να απαιτούν απόφαση δικαστηρίου, σε αντίθεση με όσα ορίζει για τη δικαστική απόφαση που διέταξε το ασφαλιστικό μέτρο, για την ανάκληση της οποίας, όπου αυτή δεν είναι αυτοδίκαια (άρθ. 693 παρ. 3, 694 παρ. 2 ΚΠολΔ)

απαιτείται έκδοση αποφάσεως του δικαστηρίου ύστερα από αίτηση του ενδιαφερομένου (άρθ. 698 ΚΠολΔ) (βλ. Γνωμ. Ν.Σ.Κ. 440/1991).

Όσον αφορά το 4^ο ερώτημα

27. Το Ν.Σ.Κ. με σειρά Γνωμοδοτήσεων ως προς το ζήτημα του επιτρεπτού της εκχώρησης, του συμψηφισμού ή της κατάσχεσης της κοινοτικής ενίσχυσης, έχει δεχτεί μεταξύ άλλων τα ακόλουθα: *«Εάν, η κοινοτική επιδότηση ή άλλη χρηματική ενίσχυση αποσκοπεί στην υπό του δικαιούχου εις το μέλλον ενέργεια συγκεκριμένης επενδύσεως ή στην επίτευξη συγκεκριμένου έργου ή αποτελέσματος, η επιδότηση αυτή θεωρείται οιονεί δεσμευμένη και δύναται να χρησιμοποιηθεί μόνο για το συγκεκριμένο σκοπό ή έργο και ως εκ τούτου δεν επιτρέπεται η ελεύθερη διαχείρισή της από τον δικαιούχο (π.χ. εκχώρηση), αλλ' ούτε και υπόκειται σε κατάσχεση ή συμψηφισμό, αφού πρέπει να διατεθεί για την εκτέλεσή τους στα πλαίσια του σχετικού προγράμματος έργου. Το ίδιο ισχύει και προκειμένου περί ενδιαμέσων καταβολών που αποσκοπούν στη διατήρηση ή συνέχιση κάποιου κοινοτικού προγράμματος, η στέρηση των οποίων, με κατάσχεση ή συμψηφισμό, ήθελε οδηγήσει σε αδυναμία εκτελέσεως του οικείου κοινοτικού προγράμματος και εξ αυτού του λόγου σε άρνηση περαιτέρω χρηματοδοτήσεως ή σε ενδεχόμενη αναζήτηση των ενδιαμέσων καταβολών. Κατά την ως άνω μεταχείριση δεν γίνεται διάκριση μεταξύ κοινοτικού και εθνικού μέρους της επιδοτήσεως»* (βλ. Γνωμ. Δ' Τμ. Ν.Σ.Κ. 118/2009 σκέψη 20 και τις εκεί αναφερόμενες Γνωμ/σεις και κυρίως την ΟΛΝ.Σ.Κ. 465/1999, Γνωμ. ΣΤ' Τμ. Ν.Σ.Κ. 174/2014 και τις εκεί αναφερόμενες Γνωμ. 43/2006, 9/1998, ΟΛΝ.Σ.Κ. 793/1992 και ειδικά για τα συγχρηματοδοτούμενα προγράμματα 293/1997 και 174/2001).

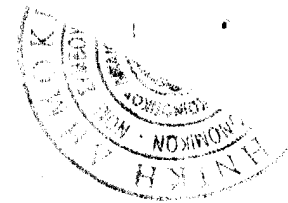
IV. ΤΟ ΕΙΔΙΚΟ ΝΟΜΙΚΟ ΠΛΑΙΣΙΟ

1. Το από τον Οκτώβριο 2010 τεύχος 2^{ης} προκήρυξης για την υποβολή σχεδίων τοπικών προγραμμάτων στο πλαίσιο του Άξονα 4 του Ε.Π.ΑΛ. 2007-20013

Στο σημείο 7.2.3. της προκήρυξης ορίζεται:

«Αναγκαίες ελάχιστες απαιτήσεις που αφορούν τον φορέα.

Στο διαγωνισμό μπορούν να συμμετάσχουν ως υποψήφιοι Ομάδες Τοπικής Δράσης (Ο.Τ.Δ. Αλιείας) νομικά πρόσωπα και ενώσεις προσώπων...οι οποίες...θα πρέπει να τηρούν τους κάτωθι αναλυτικά οριζόμενους όρους:



1) να έχουν συσταθεί σε νόμιμη κοινή δομή.....

2)....

3) το καταστατικό τους πρέπει να διασφαλίζει την εύρυθμη λειτουργία της ως άνω εταιρικής σχέσης και την ικανότητα διαχείρισης δημοσίων κονδυλίων και να ορίζει ως σκοπό και αντικείμενο δραστηριότητας την ανάπτυξη της προτεινόμενης περιοχής.....

4) να διαθέτουν **ικανοποιητική ταμειακή ρευστότητα**. Ειδικότερα ο δείκτης ρευστότητας ο οποίος υπολογίζεται σύμφωνα με τον ακόλουθο τύπο πρέπει να είναι μεγαλύτερος ή ίσος του 0,9. (ο μέσος όρος των τριών τελευταίων ετών)

Δείκτης ρευστότητας:

(κυκλοφορούν ενεργητικό + μεταβατικοί λογαριασμοί ενεργητικού) / (βραχυπρόθεσμες υποχρεώσεις + μεταβατικοί λογαριασμοί παθητικού) ...».

2. Το από 40.266/17.12.2010 Συμφωνητικό Σύστασης Ένωσης εταιρειών της Συμβολαιογράφου Χίου Στυλιανής Κανάριου-Γάνιαρη όπως τροποποιήθηκε με το 42.178/03.02.2012 όμοιο της αυτής Συμβ/φρου

«ΣΚΟΠΟΣ. Η Ένωση εταιρειών συστήνεται για τη διαχείριση του ΑΞΟΝΑ 4 ΠΡΟΣΕΓΓΙΣΗ LEADER ΤΟΥ ΕΠΑΛ 2007-2013... ΔΙΑΡΚΕΙΑ. Η διάρκεια της ένωσης είναι ίση με το χρόνο που απαιτείται για την πλήρη ολοκλήρωση διαχείρισης του Άξονα 4 του ΕΠΑΛ 2007-2013. Αφού προηγηθούν όλα τα παραπάνω η ένωση θεωρείται αυτοδικαίως λυθείσα, εκκαθαριζόμενη από τους εκκαθαριστές που ορίζονται με το παρόν..... ΕΥΘΥΝΗ ΜΕΛΩΝ. Τα συμβαλλόμενα μέρη συνομολογούν και δηλώνουν ρητά ότι η ευθύνη τους έναντι του Υπουργείου Αγροτικής Ανάπτυξης και Τροφίμων, και για το σύνολο του έργου είναι ενιαία, αλληλέγγυα και αδιαίρετη, δηλαδή εις ολόκληρον σε κάθε περίπτωση..... ΕΚΠΡΟΣΩΠΗΣΗ ΤΗΣ ΕΝΩΣΗΣ..... Τη διαχείριση και την εκπροσώπηση της ένωσης θα ασκεί ο Πρόεδρος της ΕΤΑΧ Α.Α.Ε..... ΣΥΝΕΧΙΣΗ ΤΩΝ ΕΡΓΑΣΙΩΝ ΣΕ ΠΕΡΙΠΤΩΣΗ ΔΙΑΛΥΣΗΣ ΠΤΩΧΕΥΣΗ Κ.Λ.Π. ΕΤΑΙΡΕΙΑΣ ΜΕΛΟΥΣ ΤΗΣ ΕΝΩΣΗΣ. Ειδικά συμφωνείται σε περίπτωση λύσης, πτώχευσης ή θέσης υπό εκκαθάριση ή αναγκαστική διαχείριση οποιουδήποτε μέλους της ένωσης, το μέλος αυτό θεωρείται ότι εξέρχεται αμέσως από την ένωση, το

μέλος που παραμένει συνεχίζει μόνο αυτό την επιχείρηση που έχει προκύψει από την ένωση μέχρι την ολοκλήρωση του σκοπού της, το δε εξερχόμενο μέλος δεν θα έχει κανένα δικαίωμα διεκδικήσεως οποιασδήποτε οικονομικής απολαβής από την ένωση».

«...4.τα ποσοστά συμμετοχής των δύο μερών που απέμειναν (να σημειωθεί ότι αρχικά στην ένωση των εταιρειών συμμετείχε και η ανώνυμη εταιρεία με την επωνυμία «ΕΝΑ ΧΙΟΥ-Α.Α.Α.Ε.» η οποία λόγω λύσεως και θέσης της σε εκκαθάριση εξήλθε από την ένωση) θα είναι για την Ε. ΑΝΩΝΥΜΗ ΑΝΑΠΤΥΞΙΑΚΗ ΕΤΑΙΡΕΙΑ ΟΤΑ ποσοστό συμμετοχής πενήντα τέσσερα τοις εκατό (54%) και για την Π. ΑΝΩΝΥΜΗ ΕΤΑΙΡΕΙΑ ΟΤΑ ποσοστό 46%».

3.Η 759/14.06.2012 απόφαση του Υπουργού Ανάπτυξης, Ανταγωνιστικότητας & Ναυτιλίας, στην οποία προβλέπονται τα κατωτέρω:

«Έχοντας υπόψη.....ΑΠΟΦΑΣΙΖΕΙ Την κατακύρωση.....στην ένωση εταιριών «Ε. ΑΝΩΝΥΜΗ ΑΝΑΠΤΥΞΙΑΚΗ ΕΤΑΙΡΕΙΑ ΟΤΑ-Π. ΑΝΩΝΥΜΗ ΕΤΑΙΡΙΑ ΟΤΑ», των σχετικών συμβάσεων για την υλοποίηση τοπικών προγραμμάτων του Άξονα 4 του επιχειρησιακού προγράμματος ΑΛΙΕΙΑ 2007-2013 "ΑΕΙΦΟΡΟΣ ΑΝΑΠΤΥΞΗ ΑΛΙΕΥΤΙΚΩΝ ΠΕΡΙΟΧΩΝ" όπως περιγράφεται αναλυτικά στη σχετική 2^η προκήρυξη και τις υποβληθείσες προτάσεις....».

4.Η από 30.05.2013 σύμβαση

«ΑΡΘΡΟ 1

Αντικείμενο και Διάρκεια της Σύμβασης-Στόχοι

1.Η Ομάδα με την παρούσα αναλαμβάνει την υλοποίηση του εγκεκριμένου τοπικού προγράμματος...Η Ομάδα υλοποιεί το Πρόγραμμα ανάπτυξης της συγκεκριμένης περιοχής, στην περιοχή της Περιφερειακής Ενότητας Χίου....**Τα καταστατικά των εταιρειών της ένωσης που συνιστούν την Ομάδα, διασφαλίζουν την εύρυθμη λειτουργία της εταιρικής σχέσης καθώς και την ικανότητα διαχείρισης δημοσίων κονδυλίων.....**

ΑΡΘΡΟ 4

Υποχρεώσεις Ομάδας

1.Η Ομάδα είναι συνολικά υπεύθυνη για την ορθή και σύννομη εφαρμογή του Προγράμματος εντός των χρονικών πλαισίων υλοποίηση του Ε.Π.ΑΛ. 2007-2013.....

2.α...

β. Η Ομάδα κατά την υλοποίηση του Προγράμματος οφείλει να τηρεί τις διατάξεις της κοινοτικής και εθνικής νομοθεσίας, τους όρους της προκήρυξης, τις διατάξεις των κανονιστικών πράξεων της Αναθέτουσας Αρχής που εκδίδονται κατ'εξουσιοδότηση του Ν. 3614/2007 όπως ισχύει κάθε φορά.....

4. Ειδικότερα, οι υποχρεώσεις της Ομάδας είναι κυρίως οι ακόλουθες:

i. Προβαίνει, όπου απαιτείται, στην αναγκαία εξειδίκευση των κατηγοριών πράξεων που διαχειρίζεται με βάση τη σύμφωνη γνώμη της Αναθέτουσας Αρχής.

ii. Λαμβάνει τα κατάλληλα μέτρα για την αξιοποίηση των συμπερασμάτων των αξιολογήσεων του Επιχειρησιακού Προγράμματος Αλιείας 2007-2013.

iii. Παρακολουθεί την πορεία εφαρμογής των κατηγοριών πράξεων που διαχειρίζεται...

iv. Συνεργάζεται με την Αναθέτουσα Αρχή και με την Ευρωπαϊκή Επιτροπή (Ε.Ε.) και παρέχει κάθε πληροφορία που ζητείται στα πλαίσια αυτά... ν... νί... .. ii... .. xxii. **Ενημερώνει άμεσα την Αναθέτουσα Αρχή αναφορικά με αλλαγές, τροποποιήσεις που σχετίζονται με τους όρους και κανόνες λειτουργίας της Ο.Τ.Δ. Αλιείας.....**

ΑΡΘΡΟ 5

Εγγυητική επιστολή προκαταβολής-Παραλαβή Προγράμματος

1. Προκειμένου να καταστεί δυνατή η πληρωμή των δικαιούχων, η χρηματοδότηση της Ο.Τ.Δ. Αλιείας πραγματοποιείται τμηματικά και ανάλογα με την πορεία υλοποίησης του Προγράμματος, με τη μορφή προκαταβολών και μερικών πληρωμών σύμφωνα με την εγκύκλιο του φορέα πληρωμών όπως ισχύει κάθε φορά.

2. Οι προκαταβολές καταβάλλονται ως εξής:

(α) Προκαταβολή έως 20% της Δημόσιας Δαπάνης για την κατηγορία πράξεων 4.1.2.5. του Προγράμματος, μετά την υπογραφή της παρούσας Σύμβασης της Ομάδας με το Υπουργείο Αγροτικής Ανάπτυξης και Τροφίμων. Για την καταβολή της τηρούνται τα ακόλουθα:

- Η Ομάδα υποβάλλει στην Αναθέτουσα Αρχή αίτημα λήψης προκαταβολής προσκομίζοντας εγγυητική επιστολή τραπεζής ή άλλου

χρηματοπιστωτικού οργανισμού που έχει από το νόμο το δικαίωμα έκδοσης εγγυητικών επιστολών, ύψους 110% της αιτούμενης προκαταβολής. **Η εγγυητική επιστολή η οποία πρέπει να περιλαμβάνει τα στοιχεία του άρθρου 25, παράγραφος 3 και 5γ του Π.Δ. 118/2007, εκδίδεται υπέρ του ΟΠΕΚΕΠΕ και έχει ισχύ αορίστου χρόνου.**

- **Επί του αιτήματος προκαταβολής η Αναθέτουσα Αρχή διενεργεί σχετική διοικητική επαλήθευση.**
- Η Αναθέτουσα Αρχή διαβιβάζει στον ΟΠΕΚΕΠΕ Φάκελο Πληρωμής Προκαταβολής, σύμφωνα με τις κάθε φορά ισχύουσες διαδικασίες.
- Ο ΟΠΕΚΕΠΕ πιστώνει τους ειδικούς τραπεζικούς λογαριασμούς που διατηρεί η Ομάδα αποκλειστικά και μόνο για την χρηματοδότηση της κατηγορίας πράξεων 4.1.2.4. του Προγράμματος.

(β)...3...4...5...6. Η επιστροφή των εγγυητικών επιστολών των προκαταβολών της παραγράφου 2 ανωτέρω πραγματοποιείται μετά την ολοκλήρωση των διοικητικών επαληθεύσεων και εποπτείας επιθεωρήσεων του ΟΠΕΚΕΠΕ στο τελευταίο αίτημα Μερικής Πληρωμής Δαπανών και την επιστροφή τυχόν αδιάθετων υπολοίπων, συμπεριλαμβανομένων των τόκων, στον ΕΛΕΓΕΠ. Σε περίπτωση μη επιστροφής των αδιάθετων καταπίπτει μερικώς η εγγυητική επιστολή προκαταβολής και το ποσό που αντιστοιχεί σε αυτά.

Σε περίπτωση, που για οποιοδήποτε λόγο υπάρχουν ποσά προκαταβολών που δεν μπορούν να διατεθούν στο συγκεκριμένο πρόγραμμα, η τελική αίτηση της Ομάδας για αποπληρωμή του Προγράμματός της θα πρέπει να περιλαμβάνει και τη δήλωση του μη διατεθέντος υπολοίπου με τη σχετική τεκμηρίωση. 7....8.....

ΑΡΘΡΟ 23

Για κάθε θέμα που δεν αναφέρεται στην παρούσα, εφαρμογή θα έχει το «Πλαίσιο Εφαρμογής του Άξονα Προτεραιότητας 4 "Αειφόρος Ανάπτυξη Αλευτικών Περιοχών" του Επιχειρησιακού Προγράμματος Αλιείας 2007-2013» (Αρ. 1911/29-10-2010 Κ.Υ.Α., ΦΕΚ 1718/τΒ/2-11-2010) όπως ισχύει κάθε φορά».

V. ΣΥΜΠΕΡΑΣΜΑΤΑ


Στη συγκεκριμένη περίπτωση, από τον συνδυασμό των προαναφερθεισών διατάξεων του νόμου ερμηνευομένων αυτοτελώς, αλλά και σε συνδυασμό μεταξύ τους, ενόψει και των πραγματικών περιστατικών που τέθηκαν υπόψη μας από την ερωτώσα υπηρεσία στα οποία συμπεριλαμβάνεται και η εξώδικη δήλωση με συνημμένη την 44.974/05.03.2014 συμβολαιογραφική πράξη άρσης της συντηρητικής κατάσχεσης που είχε επιβάλλει εις χείρας του ΥπΑΑΤ, ως τρίτου, η Κ.Γ., προκύπτουν τα ακόλουθα συμπεράσματα:

Όσον αφορά το 1^ο ερώτημα

1. Οι Ο.Τ.Δ. Αλιείας αντιπροσωπεύουν δημόσιους και ιδιωτικούς φορείς από τους τοπικούς κοινωνικοοικονομικούς τομείς, οι οποίοι διαθέτουν διοικητική και οικονομική ικανότητα για να διαχειρίζονται την συνδρομή (επιχορήγηση) και να εξασφαλίζουν ότι οι πράξεις θα ολοκληρωθούν με επιτυχία. Οι Ο.Τ.Δ. Αλιείας υπό την έννοια του άρθρου 3 του Κανονισμού 1198/2006 αποτελούν «Ενδιάμεσους Φορείς Διαχείρισης» οι οποίοι λειτουργούν υπό την ευθύνη της Διαχειριστικής Αρχής του Ε.Π. σε σχέση με δικαιούχους που εκτελούν πράξεις, το δε καταστατικό τους πρέπει, μεταξύ άλλων, να ορίζει ως σκοπό και αντικείμενο της δραστηριότητάς τους την ανάπτυξη της συγκεκριμένης περιοχής παρέμβασης, να διασφαλίζει την εύρυθμη λειτουργία της, καθώς και την ικανότητα διαχείρισης δημοσίων κονδυλίων.

2. Με το 40.266/17.12.2010 Συμφωνητικό Σύστασης Ένωσης εταιρειών της Συμβολαιογράφου Χίου Στυλιανής Κανάριου-Γάνιαρη όπως τροποποιήθηκε με το 42.178/03.02.2012 όμοιο της αυτής Συμβ/φου και εξακολουθεί, σύμφωνα με τα στοιχεία του φακέλου να ισχύει, συστήθηκε κοινοπραξία/ένωση, με επωνυμία που αποτελείται από τις επωνυμίες των μελών της δηλαδή των εταιρειών: 1) «Ε. Α.Ε. Ο.Τ.Α.» με το διακριτικό τίτλο «Ε. Α.Α.Ε. Ο.Τ.Α.» και 2) «Π. Α.Ε. Ο.Τ.Α.» με το διακριτικό τίτλο «Π. Α.Ε. Ο.Τ.Α.», σκοπό τη διαχείριση του ΑΞΟΝΑ 4 ΠΡΟΣΕΓΓΙΣΗ LEADER ΤΟΥ ΕΠΑΛ 2007-2013 και διάρκεια ίση με το χρόνο που απαιτείται για την πλήρη ολοκλήρωση διαχείρισης του Άξονα 4 του ΕΠΑΛ 2007-2013.

3. Δυνάμει της από 30.05.2013 συμβάσεως στην πιο πάνω κοινοπραξία ως Ο.Τ.Δ. Αλιείας ανατέθηκε από τον ΥπΑΑΤ η υλοποίηση του εγκεκριμένου τοπικού προγράμματος Αλιείας Χίου με περιοχή παρέμβασης τις νήσους Χίο, Φαρρά και Οινούσες της Περιφερειακής Ενότητας Χίου. Οι υποχρεώσεις της



Ο.Τ.Δ. Αλιείας Χίου όπως αναλυτικά αναφέρονται στο άρθρο 4 παρ. 4 της σύμβασης αποτελούν υποχρεώσεις ενός «Ενδιάμεσου Φορέα Διαχείρισης» που λειτουργεί υπό την ευθύνη της Διαχειριστικής Αρχής του Ε.Π. σε σχέση με τους δικαιούχους που εκτελούν πράξεις.

4. Δυνάμει του άρθρου 17 παρ. 2 (α) της 1911/29.10.2010 (ΦΕΚ 1718/02.11.2010) ΚΥΑ των Υπουργών Οικονομικών, Οικονομίας, Ανταγωνιστικότητας και Ναυτιλίας και Αγροτικής Ανάπτυξης και Τροφίμων και του άρθρου 5 παρ. 2 (α) της από 30-05-2013 συμβάσεως, η πιο πάνω κοινοπραξία, μετά την υπογραφή της σύμβασης (30.05.2013), δικαιούται προκαταβολής για την κάλυψη δαπανών αναγκαίων για την οργάνωση και λειτουργία της με δικαιούχο την ίδια την Ο.Τ.Δ., εφόσον προσκομισθεί εγγυητική επιστολή σύμφωνα με τα οριζόμενα στις διατάξεις της ΚΥΑ και τα προβλεπόμενα στη σύμβαση και προηγηθεί σχετική διοικητική επαλήθευση.

5. Μετά την από 31.01.2013 αίτηση της Περιφερειακής Ενότητας Χίου της Περιφέρειας Βορείου Αιγαίου, με την 56/13-09-2013 οριστική απόφαση του Πολυμελούς Πρωτοδικείου Χίου λύθηκε η «Ε. Α.Α.Ε. Ο.Τ.Α.» δηλαδή η μία εκ των δύο (2) εταιρειών που αποτελούν την Ο.Τ.Δ. Αλιείας Χίου, επειδή κρίθηκε ότι στις διαχειριστικές χρήσεις 2010-2011 είχε κεφάλαια κατώτερα του 1/10 του Μετοχικού Κεφαλαίου. Η απόφαση αυτή ως διαπλαστική, κατά τα προαναφερθέντα, επιφέρει τις έννομες συνέπειές της από την τελεσιδικία της, η οποία δεν έχει επέλθει μέχρι σήμερα, αφού εκκρεμεί η συζήτηση της 20/23.10.2013 εφέσεως της «Ε. Α.Α.Ε. Ο.Τ.Α.» ενώπιον του Εφετείου Βορείου Αιγαίου. Να σημειωθεί ότι, η συζήτηση της πιο πάνω εφέσεως ματαιώθηκε κατά τη δικάσιμο της 26.09.2014 πλην όμως η υπόθεση μπορεί να επανέλθει οποτεδήποτε ενώπιον του Δικαστηρίου με πρωτοβουλία των διαδίκων.

6. Η έκδοση της 56/2013 αποφάσεως του Πολυμελούς Πρωτοδικείου Χίου, εφόσον δεν έχει τελεσιδικήσει, δεν εμποδίζει την ικανοποίηση του, υποβληθέντος στις 24.12.2013 από τον νόμιμο εκπρόσωπο της Ο.Τ.Δ. Αλιείας Χίου, στα πλαίσια του νόμου και της σύμβασης, αιτήματος λήψης προκαταβολής ποσού 100.000 ευρώ, υπό την προϋπόθεση βέβαια ότι η Ο.Τ.Δ. Αλιείας Χίου προσκομίζει ισχυρή εγγυητική επιστολή τραπεζής ή άλλου χρηματοπιστωτικού οργανισμού που έχει από το νόμο το δικαίωμα έκδοσης

εγγυητικών επιστολών σε ποσοστό 110% του ποσού της αιτούμενης προκαταβολής, δηλαδή εγγυητική επιστολή ποσού 110.000 ευρώ και περιλαμβάνει τα στοιχεία των διατάξεων του άρθρου 25 παράγραφος 3 και 5γ του Π.Δ. 118/2007.

7. Η επίλυση του ζητήματος της πιθανής τελεσίδικης λύσης στο μέλλον της «Ε. Α.Α.Ε. Ο.Τ.Α.» για τους λόγους που αναφέρονται στο σκεπτικό της 56/2013 απόφασης του ΠολΠρωτΐου και της 287/2013 απόφασης του ΜονΠρωτΐου, αλλά προκύπτουν και από το ιστορικό του ερωτήματος εν γένει (έλλειψη ιδίων κεφαλαίων, ύπαρξη οφειλών προς το σύνολο των πιστωτών της), ανήκει στην αρμοδιότητα της Διοίκησης, η οποία, στα πλαίσια του ισχύοντος εθνικού πλαισίου δηλαδή της ΚΥΑ 1911/29.10.2010 (ΦΕΚ 1718/02.11.2010) αλλά και της από 30.05.2013 σύμβασης, πρέπει να προβαίνει στον απαραίτητο έλεγχο της τήρησης των ανειλημμένων εκ μέρους της Ο.Τ.Δ. Αλείας Χίου υποχρεώσεων και δεσμεύσεων και να επιβάλλει, όπου και όταν απαιτείται, τις προβλεπόμενες κυρώσεις όπως είναι ενδεικτικά η κατάπτωση της εγγυητικής επιστολής προκαταβολής, η κατάπτωση της εγγυητικής επιστολής καλής εκτέλεσης, η ανάκτηση των ενδεχομένως αχρεωστήτως ή παρανόμως καταβληθεισών ενισχύσεων, η ανάληψη διεκπεραίωσης των εκκρεμοτήτων του τοπικού προγράμματος από την Ειδική Υπηρεσία Διαχείρισης Ε.Π.Αλ. σε περίπτωση που η Ο.Τ.Δ. Αλείας δεν ολοκληρώσει το πρόγραμμά της λόγω αντικειμενικής αδυναμίας όπως λύση, πτώχευση, θέση σε εκκαθάριση κ.λ.π.

Κατά την ειδικότερη γνώμη που διαμορφώθηκε από τους Χρυσάφουλα Αυγερινού, Αντιπρόεδρο του Ν.Σ.Κ., Νίκη Μαριόλη, Δήμητρα Κεφάλια, Κωνσταντίνο Κηπουρό και Αθηνά Αλεφάντη, Νομικούς Συμβούλους του Κράτους, η αιτούμενη προκαταβολή δεν εμποδίζεται από την ύπαρξη της προαναφερομένης δικαστικής αποφάσεως, εφόσον εκτός από τα ανωτέρω, προηγηθεί από την αρμόδια υπηρεσία διοικητική επαλήθευση και εν γένει διαπίστωση της συνδρομής όλων των προϋποθέσεων, που τάσσουν οι αναλυθείσες διατάξεις για την υλοποίησή της, συνεκτιμώντας ταυτόχρονα και την ύπαρξη της συγκεκριμένης δικαστικής εκκρεμότητας περί λύσης της Α.Ε. «Ε. Α.Α.Ε. Ο.Τ.Α.».

Όσον αφορά το 2^ο ερώτημα

8. Η συντηρητική κατάσχεση που επιβλήθηκε στα χέρια της ερωτώσας υπηρεσίας, ως τρίτης, στις 24.12.2013 από την επισπεύδουσα Κ.Γ. για απαιτήσεις της σε βάρος της «Ε. Α.Α.Ε. Ο.Τ.Α.» μέχρι του ποσού 44.000 ευρώ, αφενός και κυρίως επιβλήθηκε σε απαίτηση που, λόγω της φύσεώς της, είναι ακατάσχετη (οιονεί δεσμευμένη), αφετέρου είναι και ανυπόστατη, διότι επιβλήθηκε στα χέρια τρίτου, δηλαδή του Δημοσίου, το οποίο δεν συνδέεται με κάποια έννομη σχέση με την «Ε. Α.Α.Ε. Ο.Τ.Α.», αλλά με την ένωση/κοινοπραξία, που αποτελεί διαφορετικό (αυτοτελές) νομικό πρόσωπο από αυτό των μελών της κοινοπραξίας. Επιπλέον, η ως άνω συντηρητική κατάσχεση είναι και άκυρη αφού από τα στοιχεία του φακέλου δεν προκύπτει η κοινοποίηση του εγγράφου που προβλέπει η διάταξη της παρ. 1 του άρθρου 712 ΚΠολΔ.

9. Εκτός από τα ανωτέρω, συντρέχει και περίπτωση άρσης της συντηρητικής αυτής κατάσχεσης ενόψει της κοινοποιηθείσας στις 14.03.2014, με δικαστικό επιμελητή, στην Ειδική Υπηρεσία Διαχείρισης Ε.Π. Αλιείας, εξώδικης δήλωσης της Κ.Γ. με συνημμένη την 44.974/05.03.2014 συμβολαιογραφική πράξη, με την οποία δηλώνει ότι συναινεί στην άρση της συντηρητικής κατάσχεσης, που είχε επιβάλλει εις χείρας του Δημοσίου, ως τρίτου, δυνάμει της με αριθμό 287/2013 απόφασης του ΜονΠρωτχίου και της από 19.12.2013 επιταγής μέχρι το ποσό των 44.000 ευρώ.

Όσον αφορά το 3^ο ερώτημα

10. Ενόψει του γεγονότος ότι το Δημόσιο δεν έχει την ιδιότητα του τρίτου στη συντηρητική κατάσχεση που επέβαλε στα χέρια του η Κ.Γ. καθώς και ότι σε κάθε περίπτωση η τελευταία έχει παραιτηθεί νομότυπα από την κατάσχεση αυτή, παρέλκει η εξέταση του ζητήματος εάν είναι δυνατή η από πόρους του Ε.Π.ΑΛ. ικανοποίηση των απαιτήσεών της που γεννήθηκαν εν μέρει πριν από την έναρξη υλοποίησης του Άξονα 4 και κατακύρωσης του διαγωνισμού (14.06.2012).

Όσον αφορά το 4^ο ερώτημα

11. Η προκαταβολή που λαμβάνει η Ο.Τ.Δ. Αλιείας από το Ε.Π.ΑΛ. ως δικαιούχος/φορέας για την υλοποίηση του εγκεκριμένου τοπικού προγράμματος Αλιείας Χίου με περιοχή παρέμβασης τις νήσους Χίο, Ψαρρά και Οινούσες της Περιφερειακής Ενότητας Χίου στα πλαίσια του Άξονα 4

προσέγγιση LEADER του Ε.Π.ΑΛ 2007-2013, ανεξάρτητα εάν προέρχεται από το κοινοτικό ή το εθνικό μέρος της επιδοτήσεως, επειδή αποσκοπεί στην εκ μέρους της επίτευξη συγκεκριμένου αποτελέσματος, όπως είναι η αντιμετώπιση των λειτουργικών αναγκών της, θεωρείται οιονεί δεσμευμένη, δύναται δε να χρησιμοποιηθεί μόνο για το συγκεκριμένο σκοπό και ως εκ τούτου δεν υπόκειται σε κατάσχεση.

VI. ΑΠΑΝΤΗΣΕΙΣ

Ενόψει των ανωτέρω, το Δ' Τμήμα του Ν.Σ.Κ. γνωμοδοτεί ως ακολούθως:

1^ο. Η «Ε. Α.Α.Ε. Ο.Τ.Α.» ως νόμιμος εκπρόσωπος της Ο.Τ.Δ. Αλιείας Χίου δεν εμποδίζεται να εισπράξει εκ μέρους της κοινοπραξίας την προκαταβολή για τα λειτουργικά έξοδα της Ο.Τ.Δ. Αλιείας Χίου, όπως προβλέπεται από τις διατάξεις του προγράμματος εφόσον δεν έχει τελεσιδικήσει η με αριθμό 56/2013 απόφαση του Πολυμελούς Πρωτοδικείου Χίου διότι η λύση της πιο πάνω ανώνυμης εταιρείας θα επέλθει με την τελεσιδικία της πιο πάνω δικαστικής απόφασης, προϋπόθεση που κατά το ιστορικό του ερωτήματος και τα στοιχεία του φακέλου δεν συντρέχει εν προκειμένω.

Κατά **την ειδικότερη γνώμη** που διαμορφώθηκε από τους Χρυσάφουλα Αυγερινού, Αντιπρόεδρο του Ν.Σ.Κ., Νίκη Μαριόλη, Δήμητρα Κεφάλια, Κωνσταντίνο Κηπουρό και Αθηνά Αλεφάντη, Νομικούς Συμβούλους του Κράτους, η αιτούμενη προκαταβολή δεν εμποδίζεται από την ύπαρξη της προαναφερομένης δικαστικής αποφάσεως, εφόσον προσκομισθεί ισχυρή εγγυητική επιστολή τραπέζης ή άλλου χρηματοπιστωτικού οργανισμού που έχει από το νόμο το δικαίωμα έκδοσης εγγυητικών επιστολών σε ποσοστό 110% του ποσού της αιτούμενης προκαταβολής, δηλαδή εγγυητική επιστολή ποσού 110.000 ευρώ, και περιλαμβάνει τα στοιχεία των διατάξεων του άρθρου 25 παράγραφος 3 και 5γ του Π.Δ. 118/2007 και προηγηθεί από την αρμόδια υπηρεσία διοικητική επαλήθευση και εν γένει διαπίστωση της συνδρομής όλων των προϋποθέσεων, που τάσσουν οι αναλυθείσες διατάξεις για την υλοποίησή της, συνεκτιμώντας ταυτόχρονα και την ύπαρξη της συγκεκριμένης δικαστικής εκκρεμότητας περί λύσης της Α.Ε. «Ε. Α.Α.Ε. Ο.Τ.Α.».

2^ο. Αυτός που επέβαλε την συντηρητική κατάσχεση στα χέρια τρίτου μπορεί να παραιτηθεί και με εξώδικη δήλωση προς τον τρίτο (πολλώ δε μάλλον με

συμβολαιογραφική πράξη) από την επιβληθείσα νομότυπα συντηρητική κατάσχεση σε βάρος του.

3°. Η απάντηση στο 3° ερώτημα παρέλκει.

4°. Η προκαταβολή, ανεξάρτητα εάν προέρχεται από το κοινοτικό ή το εθνικό μέρος της επιδοτήσεως, επειδή αποσκοπεί στην εκ μέρους της Ο.Τ.Δ. επίτευξη συγκεκριμένου αποτελέσματος, θεωρείται οιονεί δεσμευμένη και ως εκ τούτου δεν υπόκειται σε κατάσχεση.

ΘΕΩΡΗΘΗΚΕ

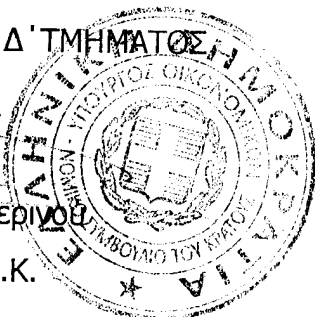
Αθήνα, 7-11-2014

Η ΠΡΟΕΔΡΟΣ ΤΟΥ Δ' ΤΜΗΜΑΤΟΣ



Χρυσάφουλα Αυγερινού

Αντιπρόεδρος Ν.Σ.Κ.



Η Εισηγήτρια



Όλγα Τσιρκινίδου

Πάρεδρος Ν.Σ.Κ.