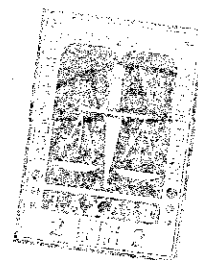


ΕΙΡΗΝΟΔΙΚΕΙΟ ΝΕΑΣ ΙΩΝΙΑΣ



Αριθμός 107/2018

ΤΟ ΕΙΡΗΝΟΔΙΚΕΙΟ ΝΕΑΣ ΙΩΝΙΑΣ

Συγκροτήθηκε από την Ειρηνοδίκη Νέας Ιωνίας Αγγελική Μαλούκου και από την Γραμματέα Ευθυμία Κυριακίδου.

Συνεδρίασε δημόσια στο ακροατήριο στις 28 Φεβρουαρίου 2018 για να δικάσει την υπόθεση μεταξύ:

ΤΗΣ ΑΝΑΚΟΠΤΟΥΣΑΣ του κατοίκου Αττικής (αρ..) με ΑΦΜ , η οποία στο Δικαστήριο εκπροσωπήθηκε από την πληρεξούσια δικηγόρο της Ευαγγελία Τσούκα.

ΤΗΣ ΚΑΘ'ΗΣ Η ΑΝΑΚΟΠΗ Ανώνυμης τραπεζικής εταιρείας με την επωνυμία «ΤΡΑΠΕΖΑ EUROBANK ERGASIAS ΑΕ», (ΤΡΑΠΕΖΑ ΠΙΟΥΡΟΜΠΑΝΚ ΕΡΓΑΣΙΑΣ ΑΕ) και με τον διακριτικό τίτλο «EUROBANK ERGASIAS», η οποία εδρεύει στην Αθήνα (οδός Όθωνος αρ. 8), με ΑΦΜ νόμιμα εκπροσωπούμενη, η οποία στο Δικαστήριο εκπροσωπήθηκε από τον πληρεξούσιο δικηγόρο της

Η ανακόπτουσα με την από 14-4-2014 ανακοπή της, που απευθύνεται στο Δικαστήριο αυτό και κατατέθηκε με αύξοντα αριθμό 122/2014, ζήτησε όσα αναφέρονται στο αιτητικό της.

Για τη συζήτηση της αίτησης αυτής ορίστηκε η δικάσιμος που αναφέρεται στην αρχή της παρούσας.

Ακολούθησε συζήτηση όπως σημειώνεται στα πρακτικά.

ΑΦΟΥ ΜΕΛΕΤΗΣΕ ΤΗ ΔΙΚΟΓΡΑΦΙΑ

ΣΚΕΦΘΗΚΕ ΣΥΜΦΩΝΑ ΜΕ ΤΟ ΝΟΜΟ

Από τη διάταξη του άρθρου 8 παρ.6 του ν. 1083/1980 «περί αγοράς και πωλήσεως συναλλάγματος και ξένων τραπεζικών γραμματίων», προκύπτει ότι η νομισματική επιτροπή με αποφάσεις της δύναται να επιτρέπει τον εκτοκισμό των οφειλομένων τόκων στα πιστωτικά ιδρύματα που λειτουργούν στην Ελλάδα, χωρίς οποιονδήποτε χρονικό ή άλλο περιορισμό. Με βάση αυτή τη νομοθετική εξουσιοδότηση, εκδόθηκε η 289/30-10-1980 απόφαση της νομισματικής επιτροπής που δημοσιεύθηκε στην εφημερίδα της κυβερνήσεως και έχει ισχύ νόμου (βλ. άρθρο 8 ν.1083/1980), με την οποία ορίστηκε ότι «ο εκτοκισμός των οφειλόμενων εις τας τράπεζας και τους λοιπούς πιστωτικούς οργανισμούς εν καθυστερήσει τόκων, δύναται να γίνει από της πρώτης ημέρας καθυστέρησης άνευ οιασδήποτε χρονικού ή άλλου περιορισμού», ενώ στο εδαφ. β' της ίδιας αποφάσεως αναφέρεται ότι ο λόγος εκδόσεώς της είναι η αναγκαιότητα του εκτοκισμού των καθυστερούμενων τόκων αμέσως μόλις καταστούν απαιτητοί για την κάλυψη του αντίστοιχου εκτοκισμού των τόκων που οφείλουν οι τράπεζες στους καταθέτες τους και λοιπούς δανειστές τους. Με τη διάταξη αυτή θεσπίστηκε εξαίρεση για τις τραπεζικές συναλλαγές, ως προς τους περιορισμούς που τίθενται από τις διατάξεις των άρθρων 296 ΑΚ και 110, 111 παρ.2 ΕισΝΑΚ. Κατά την έννοια δε της αποφάσεως αυτής της νομισματικής επιτροπής, ο κατ' εξαίρεση από τους περιορισμούς του ανατοκισμού «εκτοκισμός των εν καθυστερήσει τόκων», επιτρέπεται μόνο με την προϋπόθεση ότι τούτο έχει συμφωνηθεί από τα μέρη, εφόσον δηλ. ο οφειλέτης έχει αποδεχθεί με την πιστωτική σύμβαση τον δυσμενή για αυτόν όρο για τον κατά τον παραπάνω τρόπο ανατοκισμό των καθυστερούμενων τόκων (Ολ ΑΠ 89/1998, ΔΕΕ 1998/177 επ.). Το νομοθετικό αυτό καθεστώς έπαψε πλέον να ισχύει για τις νέες (μετά τη θέση σε ισχύ του νόμου) τραπεζικές συμβάσεις (άρθρο 1 ν. 1601/1998). Σύμφωνα με την εξαίρεση αυτή που θεσπίστηκε με την κυρωθείσα με νόμο απόφαση της



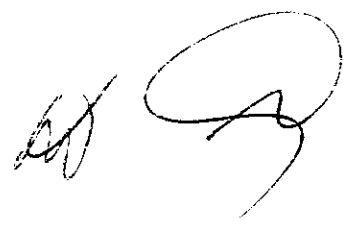
2^ο φύλλο της υπ' αριθμ. 107/2018 απόφασης του Ειρηνοδικείου Νέας Ιωνίας (Τακτική διαδικασία).

νομισματικής επιτροπής, παρεχόταν στις τράπεζες και στα πιστωτικά ιδρύματα η ευχέρεια, στο πλαίσιο του επιτρεπτού κανόνα δικαίου που έθετε η διάταξη, να εκτοκίζουν δηλ. κατά τον χρησιμοποιούμενο αυτό οικονομικό όρο, να υπολογίζουν λογιστικώς τόκους επί καθυστερούμενων τόκων από την πρώτη ημέρα της καθυστέρησης του (βλ. για την έννοια του εκτοκισμού ΑΠ 1355/1988 ΕΛΛ Δ/νη 1999/287). Περαιτέρω, ο κατ' εφαρμογή των ανωτέρω διατάξεων του άρθρου 8 παρ. 6 του ν. 1083/1980 και της αποφάσεως 289/1980 της νομισματικής επιτροπής ιδιαίτερος τρόπος ανατοκισμού των απαιτήσεων των τραπεζών εξακολουθεί να διέπει αυτές και μετά τον εξοπλισμό τους με δικαστική απόφαση ή άλλο εκτελεστό τίτλο, καθόσον και μετά τούτο οι οφειλόμενοι για την κύρια απαίτηση τόκοι εξακολουθούν να έχουν το χαρακτήρα «οφειλομένων σε πιστωτικά ιδρύματα τόκων», όπως ορίζει το άρθρο 8 παρ.6 του ν. 1083/1980 και η προαναφερθείσα απόφαση της νομισματικής επιτροπής (ΑΠ 1782/2001). Από τις παραπάνω ρητές διατάξεις του προϊσχύσαντος και του υφιστάμενου νομοθετικού καθεστώτος, συνάγεται ότι δεν είναι επιτρεπτός ο ανατοκισμός προμηθειών και εξόδων. Κάθε αντίθετη σύμβαση είναι ευθέως αντίθετη στις παραπάνω διατάξεις, σε κάθε δε περίπτωση ελέγχεται μέσω των διατάξεων των άρθρων 174, 178 και 179 ΑΚ. Ακόμη και με τελολογική ερμηνεία των σχετικών διατάξεων το συμπέρασμα είναι το ίδιο, αφού ενόψει του ότι η απόφαση της νομισματικής επιτροπής θεσπίζει εξαίρεση, πρέπει να ερμηνεύεται στενά (Εφ. Λαμ. 124/2007 όπου παραπάνω). Επομένως, ο ανατοκισμός της εισφοράς του Ν. 128/1975 δεν είναι νόμιμος, εφόσον κατ' άρθρο 8 περ.6 ν. 1983/1980 και την υπ' αριθμ. 289/1980 απόφαση της Νομισματικής Επιτροπής αλλά και το υφιστάμενο νομοθετικό καθεστώς (ν. 2601/1998, 2789/2000 άρθρο 30, ν. 2783/2000 άρθρο 47, ν.2912/2001 άρθρο 42 και ν. 3259/2004 άρθρο 39), ανατοκισμός επιτρέπεται και μόνο των καθυστερούμενων τόκων και όχι φόρων, εισφορών ή άλλων προμηθειών (ΑΠ 1782/2002 ΕΛΛΔνη 2002.1430, ΑΠ 1355/1988 ΕΛΛΔνη 1999.287). Περαιτέρω,

από το συνδυασμό των άρθρων 623, 624 παρ.1, 628 παρ.1 ΚΠολ.Δ προκύπτει ότι μεταξύ των απαιτούμενων προϋποθέσεων για την έκδοση διαταγής πληρωμής είναι και το εκκαθαρισμένο της απαίτησης την οποία επιδικάζει, υπό την έννοια ότι το ακριβές ύψος της (όταν πρόκειται για χρηματική απαίτηση) προκύπτει από τα προσκομιζόμενα έγγραφα. Η τυχόν ενσωμάτωση σε αυτήν μη οφειλόμενων κονδυλίων αναιρεί το εκκαθαρισμένο αυτής, όταν από τα έγγραφα που προσκομίστηκαν δεν είναι δυνατός ο διαχωρισμός των ποσών αυτών και η ανεύρεση του πραγματικού ύψους της, οπότε στην περίπτωση αυτή η τυχόν εκδοθείσα διαταγή πληρωμής είναι ακυρωτέα λόγω διαδικαστικού απαραδέκτου.

Η ανακόπτουσα με την υπό κρίση ανακοπή της και για τους λόγους που εκθέτει σ' αυτήν ζητά : 1) να ακυρωθεί η με αριθμό 133/2014 Διαταγή πληρωμής της Δικαστή του Ειρηνοδικείου Νέας Ιωνίας, με την οποία υποχρεώθηκε να καταβάλει το ποσό των ευρώ πλέον τόκων και εξόδων, που πηγάζει από σύμβαση δανείου, με το παράρτημα αυτής, 2) την ακύρωση της από 13-3-2014 επιταγής προς εκτέλεση κάτωθι αντιγράφου από το Α' εκτελεστό απόγραφο της ανωτέρω διαταγής πληρωμής και να καταδικασθεί η καθ' ης η ανακοπή στην καταβολή της δικαστικής της δαπάνης.

Στο δικόγραφο της ανακοπής παραδεκτώς σωρεύονται α) η ανακοπή του άρθρου 632 ΚΠολΔ με την οποία πλήττεται η διαταγή πληρωμής ως προς την ουσιαστική βασιμότητα της απαίτησης και β) η ανακοπή του άρθρου 933 ΚΠολΔ η οποία βάλλει κατά της προσβαλλόμενης πράξης της αναγκαστικής εκτέλεσης και έχει ως αίτημα την ακύρωση της πράξης αυτής. Η ανακοπή ασκήθηκε νόμιμα κατ' άρθρο 632 και 934 παρ.1 ΚΠολΔ. Αρμόδια καθ' ύλη και κατά τόπο φέρεται προς συζήτηση στο Δικαστήριο αυτό (625,632 ΚΠολΔ), όχι όμως με την τακτική διαδικασία με την οποία εισήχθη, αλλά με την ειδική διαδικασία των διαφορών από πιστωτικούς τίτλους (άρθρο 635-644 ΚΠολΔ), αφού ληφθεί υπόψη ότι η υπό κρίση ανακοπή κατατέθηκε την 15-4-2014 ήτοι μετά την έναρξη ισχύος του Ν.4055/2012. Περαιτέρω η ανακοπή ασκήθηκε εμπρόθεσμα μέσα στη προθεσμία των δεκαπέντε εργασίμων ημερών από την επίδοση της προσβαλλόμενης διαταγής πληρωμής στην ανακόπτουσα και είναι ορισμένη. Η διαταγή



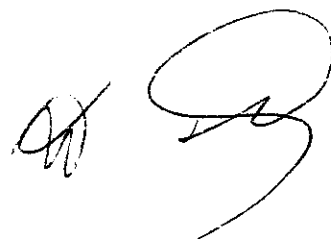
3^ο φύλλο της υπ' αριθμ. 107/2018 απόφασης του Ειρηνοδικείου Νέας Ιωνίας (Τακτική διαδικασία).

πληρωμής επιδόθηκε στην ανακόπτουσα την 1-4-2014 και η υπό κρίση ανακοπή επιδόθηκε εμπρόθεσμα στην καθ' ης στις 17-4-2014 με την υπ' αριθμ. 14 έκθεση επιδόσεως του Δικαστικού επιμελητού του Πρωτοδικείου Αθηνών I

Επομένως πρέπει να ερευνηθεί περαιτέρω η νομική και ουσιαστική βασιμότητα των λόγων της.

Με την από 27-3-2006 σύμβαση χορήγησης τοκοχρεωλυτικού δανείου σε συνδυασμό με το με την ίδια ημερομηνία παράρτημά της που αποτελούν ενιαίο σύνολο, που καταρτίσθηκε μεταξύ των διαδίκων, η καθ' ης χορήγησε στην ανακόπτουσα δάνειο ποσού ευρώ, με τους όρους και στις συμφωνίες που περιλαμβάνονται στη σύμβαση. Ειδικότερα στον όρο I του παραρτήματος αναφέρεται ότι ο τόκος του δανείου υπολογίζεται με το συμβατικό επιτόκιο πλέον της εισφοράς του Ν.128/75 και στον όρο 13.5 αναφέρεται ότι οι τόκοι οποιασδήποτε μορφής που δεν εξοφλούνται εμπρόθεσμα εκτοκίζονται με το επιτόκιο υπερημερίας και οι τόκοι που προκύπτουν κεφαλαιοποιούνται (ανατοκίζονται) ανά εξάμηνο. Στον όρο 5.1 της σύμβασης αναφέρεται ότι ο πιστούχος βαρύνεται με την πληρωμή όλων των παρόντων ή μελλοντικών φόρων, τελών, εισφορών, της εισφοράς του Ν.128/1975 όπως εκάστοτε ισχύει ή οποιασδήποτε άλλης επιβάρυνσης τυχόν επιβληθεί στο κεφάλαιο ή και τους τόκους της πιστώσης ή γενικότερα στην παρούσα σύμβαση. Με τον πέμπτο λόγο της ανακοπής της η ανακόπτουσα ισχυρίζεται ότι η απαίτηση της καθ' ης είναι μη βέβαιη και εκκαθαρισμένη, για το λόγο ότι η τράπεζα κεφαλαιοποιούσε κάθε φορά που χρέωνε πάσης φύσεως τόκους και ανατόκιζε την εισφορά του Ν.128/75. Ο λόγος αυτός είναι ορισμένος, αφού η ανακόπτουσα δεν αμφισβητεί το ύψος των κατ' ιδίαν κονδυλίων πιστοχρεώσεων, αλλά βάλλει ευθέως κατά της διαταγής πληρωμής, λόγω της μη έγγραφης απόδειξης του ποσού για το οποίο εκδόθηκε αυτή. Η καθ' ης υπολόγιζε τόκους με βάση το προσαυξημένο κατά την ως άνω εισφορά Ν.128/75 επιτόκιο και κεφαλαιοποιούσε τους προσαυξημένους τόκους ανά εξάμηνο. Η μετακύλιση της εισφοράς του Ν.128/75 στην ανακόπτουσα επιτρέπεται με βάση

την αρχή της ιδιωτικής αυτονομίας και εφόσον δεν απαγορεύεται από άλλη διάταξη (ΑΠ 430/2005, Εφ.Πατρ. 195/2007 δημ.Νόμος), και συνεπώς το ποσό της εισφοράς νομίμως μετακυλίσθηκε δυνάμει συμβατικού όρου και προστίθεται στο επιτόκιο, πλην όμως παρανόμως ανατοκίζεται (μαζί με του οφειλόμενους τόκους κεφαλαίου), καθόσον οι τράπεζες δικαιούνται να υπολογίζουν λογιστικώς τόκους επί καθυστερούμενων τόκων από την πρώτη ημέρα καθυστέρησης (ανατοκισμός) με την στενή έννοια και όχι τόκους επί προμηθειών, εξόδων και εισφορών που ενυπάρχουν στη σύμβαση. Με τον ανατοκισμό άρα και της ανωτέρω εισφοράς του Ν.128/1975 η καθ'ης επιβάρυνε την ανακόπτουσα με επιπλέον και παράνομους τόκους και κεφαλαιοποιημένα ποσά, με βάση δε τις παράνομες αυτές επιβαρύνσεις διαμορφώθηκε το τελικό οφειλόμενο ποσό βάσει του οποίου εκδόθηκε η ανακοπτόμενη διαταγή πληρωμής, με την οποία επιτάσσεται να καταβάλλει το ποσό των ευρώ, με το νόμιμο τόκο από 3-10-2013. Η ως άνω παράνομη απαίτηση της καθ'ης, που ενσωματώθηκε στην προσβαλλόμενη διαταγή πληρωμής, καθίσταται ανεκκαθάριστη, κατά παράβαση της παρ.1 του άρθρου 624 ΚΠολΔ, που τάσσει ως προϋπόθεση για την έκδοση της να είναι ορισμένο το οφειλόμενο χρηματικό ποσό και για το λόγο αυτό πρέπει να ακυρωθεί η ανακοπτόμενη διαταγή πληρωμής. Επομένως ως προς το ποσό της απαίτησης για το οποίο εκδόθηκε η διαταγή πληρωμής, δεν προκύπτει από τα αποσπάσματα των εμπορικών βιβλίων της καθ'ης που προσκομίσθηκαν το σύνολο της οφειλής, λόγω της ακυρότητας των συμπεριλαμβανομένων στο λογαριασμό ανατοκισμού της εισφοράς. Η ακυρότητα των επιμέρους ποσών επηρεάζει το σύνολο της απαιτήσεως, αφού στο απόσπασμα των εμπορικών βιβλίων που προσκομίσθηκαν από την καθ'ης δεν είναι δυνατός ο διαχωρισμός των επιμέρους ποσών, αφενός λόγω του είδους της εγγραφής, αφετέρου λόγω της ενσωμάτωσης στον λογαριασμό των ποσών της εισφοράς στα ποσά των τόκων, με συνέπεια την αδυναμία προσδιορισμού του πραγματικού ποσού της οφειλής και αντίστοιχα τη απαίτησης της καθ'ης. Επομένως ο λόγος αυτός της ανακοπής είναι ουσιαστικά βάσιμος και θα πρέπει να γίνει δεκτή η ανακοπή και να ακυρωθεί η υπ' αριθμ. 133/2014 διαταγή πληρωμής του Ειρηνοδικείου Νέας Ιωνίας καθώς και η από 13-3-2014 επιταγή προς εκτέλεση κάτωθι



4^ο φύλλο της υπ' αριθμ. 107/2018 απόφασης του Ειρηνοδικείου
Νέας Ιωνίας (Τακτική διαδικασία).

αντιγράφου από το Α' εκτελεστό απόγραφο της ανωτέρω
διαταγής πληρωμής, χωρίς να ερευνηθούν και οι υπόλοιποι λόγοι
αυτής (Εφ. Αθ. 5824/2001 Ελλ.Δνη 43,189). Η άσκηση της
ανακοπής δεν είναι καταχρηστική ούτε προσκρούει στα χρηστά
ήθη, αλλά αποτελεί νόμιμο δικαίωμα τη ανακόπτουσας. Η
δικαστική δαπάνη της ανακόπτουσας πρέπει να επιβληθεί σε βάρος
της καθ' ης η ανακοπή (άρθρο 176 ΚΠολΔ).

ΓΙΑ ΤΟΥΣ ΛΟΓΟΥΣ ΑΥΤΟΥΣ

Δικάζει κατ' αντιμωλία των διαδίκων.

Δέχεται την ανακοπή .

Ακυρώνει την υπ' αριθμ. 133/2014 διαταγή πληρωμής της
Δικαστή του Ειρηνοδικείου Νέας Ιωνίας Αττικής.

Ακυρώνει την από 13-3-2014 επιταγή προς εκτέλεση
κάτωθι αντιγράφου από το Α' εκτελεστό απόγραφο της υπ' αριθμ.
133/2014 διαταγής πληρωμής της Ειρηνοδίκη Νέας Ιωνίας.

Επιβάλλει σε βάρος της καθ' ης η ανακοπή τη δικαστική
δαπάνη της ανακόπτουσας την οποία ορίζει στο ποσό των
διακοσίων (200) ευρώ.

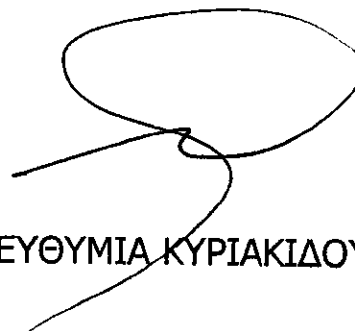
Κρίθηκε, αποφασίσθηκε και δημοσιεύθηκε στο
ακροατήριο σε έκτακτη δημόσια συνεδρίαση την 29-3-2018 χωρίς
την παρουσία των διαδίκων .

Η ΕΙΡΗΝΟΔΙΚΗΣ

Η ΓΡΑΜΜΑΤΕΑΣ



ΑΓΓΕΛΙΚΗ ΜΑΛΟΥΚΟΥ



ΕΥΘΥΜΙΑ ΚΥΡΙΑΚΙΔΟΥ