

ΘΕΜΑΤΑ ΔΙΑΓΩΝΙΣΜΟΥ ΔΙΚΑΣΤΙΚΩΝ ΕΠΙΜΕΛΗΤΩΝ ΤΗΣ 27.05.2011

I. ΑΣΤΙΚΟ ΚΑΙ ΕΜΠΟΡΙΚΟ ΔΙΚΑΙΟ

- 1) α) Ποιοι είναι κατά τον Α.Κ. οι αποσβεστικοί λόγοι της ενοχής;
β) Εάν οφείλονται κεφάλαιο, τόκοι και έξοδα και η παροχή δεν επαρκή για την εξόφληση όλων, πώς γίνεται ο καταλογισμός;
- 2) Ο Α θέλει να πάρει δάνειο από τον Β. Ο Β όμως για να του το δώσει ζητάει να εγγυηθεί κάποιο φερέγγυο πρόσωπο την εξόφληση του δανείου. Ο Α απευθύνεται στον ξάδελφό του Γ, ο οποίος συναντά τον Β και του λέει ότι εγγυάται αυτός την εξόφληση του δανεισθέντος ποσού. Συνομολογήθηκε έγκυρα σύμβαση εγγύησης; (να αιτιολογηθεί η απάντηση)
- 3) α) Ποια πράγματα είναι εκτός συναλλαγής;
β) Ποια πράγματα είναι κοινόχρηστα και σε ποιόν ανήκουν αυτά;
- 4) α) τι περιλαμβάνει η πτωχευτική περιουσία;
β) Τα εμπορικά βιβλία και στοιχεία του οφειλέτη που αφορούν την επιχείρηση του, ανήκουν στην πτωχευτική περιουσία;
γ) η περιουσία που αποκτά ο οφειλέτης μετά την κήρυξη της πτώχευσης περιλαμβάνεται στην πτωχευτική περιουσία; (αναφέρατε τυχόν εξαιρέσεις)
- 5) Ο εκδότης τραπεζικής επιταγής μπορεί με σχετική ρήτρα να απαλλαγεί της ευθύνης του προς πληρωμή της επιταγής;

II. ΠΟΛΙΤΙΚΗ ΔΙΚΟΝΟΜΙΑ ΚΑΙ ΚΩΔΙΚΑΣ ΔΙΚΑΣΤΙΚΩΝ ΕΠΙΜΕΛΗΤΩΝ

Ο Α ασκεί αγωγή κατά της ανώνυμης εταιρείας Ε με αίτημα την καταδίκη της στην καταβολή ποσού 100.00 ευρώ, οφειλόμενου από σύμβαση πώλησεως. Ο δικηγόρος του Α παραγγέλλει τη επίδοση αντιγράφου του δικογράφου της αγωγής στην Ε. Δικάσιμος ορίζεται η 1.12. Ο δικαστικός επιμελητής Δ μεταβαίνει στις 5.9 στην ιδιωτική κατοικία του νομίμου εκπροσώπου της Ε και επειδή δεν ανευρίσκει ούτε τον ίδιο, ούτε κάποιο άλλο πρόσωπο, προβαίνει σε θυροκόλληση του δικογράφου της αγωγής. Κατά την συζήτηση της αγωγής του Α η εναγόμενη εταιρεία Ε δεν παρίσταται στο δικαστήριο. Στην συνέχεια το δικαστήριο κάνει δεκτή την αγωγή του Α και καταδικάζει την Ε στην καταβολή του αιτούμενου ποσού. Η απόφαση κηρύσσεται προσωρινά εκτελεστή. Ο Α επισπεύδει αναγκαστική εκτέλεση κατά της Ε με την επίδοση επιταγής προς εκτέλεση στις 5.4., ημέρα Δευτέρα, στα γραφεία της εταιρείας. Περαιτέρω, στις 8.4., ημέρα Πέμπτη, ο δικαστικός επιμελητής Δ προβαίνει, κατ' εντολήν του Α, σε κατάσχεση ακινήτου, ιδιοκτησίας της Ε.

Ερωτάται:

- 1) Είναι έγκυρη η επίδοση του δικογράφου της αγωγής;
- 2) Μπορεί η Ε να προσβάλει την εναντίον της εκδοθείσα απόφαση; Με ποιον τρόπο; Με βάση τα δεδομένα του πρακτικού υφίστανται βάσιμοι λόγοι προσβολής;
- 3) Είναι έγκυρη η επιβληθείσα κατάσχεση; Εάν η κατάσχεση θα ήταν άκυρη, με ποιόν τρόπο η Ε θα επικαλεσθεί την ακυρότητά της;
- 4) Πώς μπορεί η Ε να παρεμποδίσει την περαιτέρω πρόοδο της διαδικασίας αναγκαστικής εκτελέσεως;
- 5) Οι τρόποι παύσεως του λειτουργήματος του δικαστικού επιμελητή.

III. ΠΟΙΝΙΚΟΣ ΚΩΔΙΚΑΣ ΚΑΙ ΚΩΔΙΚΑΣ ΠΟΙΝΙΚΗΣ ΔΙΚΟΝΟΜΙΑΣ

- 1) Έχει αναδρομική ισχύ ο αυστηρότερο ποινικός νόμος;
- 2) Ποιο έγκλημα διαπράττει ο υπάλληλος που εισπράττει εν γνώσει του δικαστικά έξοδα που δεν οφείλονται;
- 3) Ποιο έγκλημα διαπράττει ο δικαστικός επιμελητής, ο οποίος ανοίγει και διαβάζει δίχως δικαίωμα μια επιστολή, την οποία του παρέδωσε ένας δικηγόρος με την εντολή να την επιδώσει κλειστή σε τρίτο πρόσωπο;
- 4) Πότε είναι άκυρη μια έκθεση;
- 5) Αναφέρετε ποια είναι τα ένδικα μέσα κατά ποινικών αποφάσεων, δίχως να τα περιγράψετε.

ΑΠΑΝΤΗΣΕΙΣ

I. ΑΣΤΙΚΟ ΚΑΙ ΕΜΠΟΡΙΚΟ ΔΙΚΑΙΟ

- 1) α) Αποσβεστικοί Λόγοι της ενοχής κατά τον Α.Κ. είναι : η καταβολή (άρθρο 416 Α.Κ), η δόση αντί καταβολής (419 Α.Κ), η δημόσια κατάθεση (άρθρο 427 Α.Κ) η ανανέωσης (άρθρο 436) η συμψηφισμός (άρθρο 440 ΑΚ) η σύγχυση (άρθρο 453) και η άφεση χρέους άρθρο 454 ΑΚ),
β) η παροχή καταλογίζεται πρώτα στα έξοδα, έπειτα στους τόκους και μετά στο κεφάλαιο (άρθρο 423 Α.Κ),
2) Η σύμβαση δεν είναι έγκυρη, διότι η εγγύηση είναι άκυρη αν δεν δηλωθεί εγγράφως (άρθρο 849 Α.Κ.)
3) α) Πράγματα εκτός συναλλαγής είναι τα κοινά σε όλους, τα κοινόχρηστα και τα προορισμένα για την εξυπηρέτηση δημοσίων, δημοτικών, κοινοτικών ή θρησκευτικών σκοπών (άρθρο 966 ΑΚ)
β) Πράγματα κοινόχρηστα είναι ιδίως τα νερά με ελεύθερη και αέναη ροή , οι δρόμοι οι πλατείες , οι γιαλοί, τα λιμάνια και οι όρμοι, οι όχθες των πλεύσιμων ποταμών, οι μεγάλες λίμνες και οι όχθες τους (άρθρο 967 ΑΚ). Τα κοινόχρηστα πράγματα, εφόσον δεν ανήκουν σε Δήμο ή Κοινότητα ο νόμος δεν ορίζει διαφορετικά, ανήκουν στο Δημόσιο (άρθρο 968 ΑΚ).
4α) Η πτωχευτική περιουσία περιλαμβάνει το σύνολο της περιουσίας που ανήκει στον οφειλέτη κατά την κήρυξη της πτώχευσης, οπουδήποτε και να βρίσκεται (άρθρο 16 παρ. 1) του ν. 3588/2007).
β) Στην πτωχευτική περιουσία ανήκουν τα εμπορικά βιβλία και στοιχεία του οφειλέτη που αφορούν την επιχείρηση του (άρθρο 16 παρ.3 του ν.3588/2007).
γ) Στην πτωχευτική περιουσία δεν περιλαμβάνεται η περιουσία που αποκτά ο οφειλέτης μετά την κήρυξη της πτώχευσης. Κατ'εξάιρεση, τόκοι και άλλες περιοδικές παροχές, καθώς και παρεπόμενες αξιώσεις ή δικαιώματα και αν ακόμη γεννώνται ή αναπτύσσονται μετά την κήρυξη της πτώχευσης ανήκουν στην πτωχευτική περιουσία, εφόσον προέρχονται από ενοχή ή κύριο δικαίωμα που υπήρχε πριν την κήρυξη της πτώχευσης (άρθρο 16 παρ.5 του ν. 3588/2007).
5) Ο εκδότης τραπεζικής επιταγής δεν μπορεί να απαλλαγεί της ευθύνης του, διότι πάσα ρήτρα δια της οποίας ο εκδότης απαλλάσσεται της ευθύνης του προς πληρωμή της επιταγής θεωρείται ως μη γεγραμμένη (άρθρο 12 του ν. 5160/1933)

II. ΠΟΛΙΤΙΚΗ ΔΙΚΟΝΟΜΙΑ ΚΑΙ ΚΩΔΙΚΑΣ ΔΙΚΑΣΤΙΚΩΝ ΕΠΙΜΕΛΗΤΩΝ

- 1) Η επίδοση διενεργείται έγκυρα με θυροκόλληση στην ιδιωτική κατοικία του νομίμου εκπροσώπου της Η (ΚΠολΔ 126 παρ.1γ, 128 παρ.4)
- 2) Πρόκειται για ερήμην απόφαση, η οποία υπόκειται σε ανακοπή ερημοδικίας και έφεση (ΚΠολΔ 501,513,παρ.1β). Ωστόσο, αφού η επίδοση του δικογράφου της αγωγής διενεργήθηκε νομότυπα και έγκαιρα (ΚΠολΔ 228), δεν συντρέχει βάσιμος λόγος ανακοπής ερημοδικίας. Από την άλλη πλευρά η έφεση κατά ερήμην αποφάσεων δεν είναι απαραίτητο να στηρίζεται σε προβολή λόγων και επίκληση σφαλμάτων της εκκαλούμενης αποφάσεως (ΚΠολΔ 528).
- 3) Η κατάσχεση είναι άκυρη, διότι δεν τηρήθηκε η προθεσμία του άρθρου 926 παρ.1 ΚΠολΔ Η Ε θα πρέπει να ασκήσει ανακοπή κατά το άρθρο 933 ΚΠολΔ με αίτημα την ακύρωση της κατασχέσεως.
- 4) Η Ε μπορεί να ζητήσει την αναστολή της περαιτέρω διαδικασίας αναγκαστικής εκτελέσεως κατά το άρθρο 938 ΚΠολΔ, επίσης δε, εάν ασκήσει έφεση ή ανακοπή ερημοδικίας κατά της εκτελεστότητας της τελευταίας κατά το άρθρο 912 ΚΠολΔ.
- 5) Άρθρα 77-85 Κώδικας Δικαστικών Επιμελητών.

III. ΠΟΙΝΙΚΟΣ ΚΩΔΙΚΑΣ ΚΑΙ ΚΩΔΙΚΑΣ ΠΟΙΝΙΚΗΣ ΔΙΚΟΝΟΜΙΑΣ

- 1) Άρθρο 2 παρ.1ΠΚ
- 2) Άρθρο 244 ΠΚ
- 3) Άρθρο 370 παρ 1 ΠΚ

Διευκρινιστική Απάντηση: Επισημαίνεται ότι ο Δικαστικός Επιμελητής δεν επιτρέπεται να παραλάβει προς επίδοση έγγραφο το οποίο περιέχεται σε κλειστό φάκελο, διότι με τον τρόπο αυτόν καθίσταται αδύνατος ο κατά τη διάταξη του άρθρου 139 παρ. 1β του Κώδικα Πολιτικής Δικονομίας σαφής καθορισμός του εγγράφου στην έκθεση επιδόσεως.
Εάν όμως παραλάβει κλειστό φάκελο και στην συνέχεια τον παραβιάσει διαπράττει το ποινικό αδίκημα του άρθρου 370 παρ. 1 ΠΚ.

- 4) Άρθρο 153 ΚΠΔ
- 5) Άρθρα 486 και 504 ΚΠΔ